

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 66.657 van 10 juni 1997

A. 64.930/V-1408

In zake : **de Vlaamse Gemeenschap,**
vertegenwoordigd door haar Regering,

tegen :

de Franse Gemeenschap,
vertegenwoordigd door haar Regering,
woonplaats kiezend bij
Mr. Marc UYTENDAELE, advocaat,
Kapitaine Crespelstraat 2-4
1050 Brussel.

DE RAAD VAN STATE, V^e KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat op 1 augustus 1995 door de Vlaamse Gemeenschap werd ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het besluit van 10 april 1995 van de Franse Gemeenschapsregering "mettant les fréquences nécessaires à la disposition de la Radio-Télévision Belge de la Communauté française" dat in het Belgisch Staatsblad van 23 augustus 1995 bij uittreksel is bekendgemaakt;

Gezien het verzoekschrift van dezelfde datum, waarbij dezelfde verzoeker vraagt om de vernietiging te vorderen van dezelfde akte;

Gezien de nota met opmerkingen van de verwerende partij;

Gezien het verslag van de H. HAESBROUCK, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 10 mei 1996, waarbij bepaald wordt dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 29 mei 1996;

Gelet op de kennisgeving aan de partijen van het verslag en van de beschikking waarbij de rechtsdag bepaald wordt;

Gehoord het verslag van de H. BEIRLAEN, Staatsraad;

Gehoord de opmerkingen van Mevr. H. DE RIDDER, adjunct-directeur, en de H. VAN MOESEKE, afdelingshoofd, die verschijnen voor de verzoekende partij, en de H. TULKENS, loco de H. M. UYTENDAELE, advocaat, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van de H. J. DE COENE, eerste auditeur bij de Raad van State;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

Overwegende dat artikel 2, eerste lid, van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 betreffende de klankradio-omroep in frequentiemodulatie in de band 87,5 MHz - 108 MHz, bepaalt dat een Gemeenschap die een nieuw frequentieplan wenst op te stellen of een wijziging wenst aan te brengen in haar frequentieplan, daartoe een coördinatie-aanvraag moet indienen bij het Belgisch Instituut voor postdiensten en telecommunicatie (BIPT) dat, al naar het geval, overgaat tot coördinatie met de andere Gemeenschappen, de Regie der Luchtwegen en de buitenlandse administraties; dat luidens het tweede lid van voormeld artikel als een wijziging van het frequentieplan dienen te worden beschouwd : een nieuwe frequentietoewijzing, een verhoging van het uitgestraald vermogen en/of van de equivalente antennehoogte van een

bestaande toewijzing en een verplaatsing van een bestaand radio-omroepstation;

Overwegende dat met het bestreden besluit van 10 april 1995 de Franse Gemeenschapsregering aan de RTBF een aantal frequenties ter beschikking heeft gesteld; dat, onder meer, de in bijlage 2 vermelde frequenties in de band 87,5 MHz - 108 MHz aan de RTBF zijn toegekend, nl. :

<u>frequentie</u>	<u>plaats zendantenne</u>	<u>max. effectief uitgestraald vermogen</u>	<u>max. hoogte zendantenne vanaf de grond</u>
87.6 Mhz	Léglise	10 Kw ND	150 m
88.2 Mhz	La Roche	100 w ND	40 m
89.1 Mhz	Malmedy	100 w ND	40 m
89.3 Mhz	Couvin	100 w ND	40 m
89.4 Mhz	Bouillon	100 w ND	40 m
89.4 Mhz	Welkenraedt	100 w D	40 m
90.2 Mhz	Houffalize	100 w ND	38 m
90.5 Mhz	Liège	50 Kw ND	200 m
90.8 Mhz	Profondeville	10 Kw ND	150 m
91.2 Mhz	Wavre	10 Kw ND	300 m
91.5 Mhz	Léglise	10 Kw ND	150 m
91.8 Mhz	Houffalize	100 w D	40 m
92.3 Mhz	Anderlues	50 Kw ND	150 m
92.8 Mhz	Profondeville	10 Kw ND	150 m
93.2 Mhz	Wavre	10 Kw ND	300 m
93.3 Mhz	Marche	500 w ND	75 m
94.1 Mhz	Léglise	10 Kw ND	150 m
94.3 Mhz	Huy	500 w ND	75 m
94.6 Mhz	Spa	250 w D	75 m
94.6 Mhz	Waremmé	100 w ND	38 m
95.2 Mhz	Marche	5 Kw D	75 m
95.4 Mhz	Chimay	100 w ND	40 m
95.6 Mhz	Liège	50 Kw ND	200 m
96.0 Mhz	St Hubert	100 w ND	40 m
96.1 Mhz	Wavre	10 Kw ND	300 m
96.4 Mhz	Léglise	10 Kw ND	150 m
96.6 Mhz	Anderlues	50 Kw ND	150 m
97.3 Mhz	Wavre	500 w ND	75 m
97.3 Mhz	Spa	100 w D	40 m
97.6 Mhz	Rochefort	100 w D	75 m
98.3 Mhz	Profondeville	10 Kw ND	150 m
99.1 Mhz	Anderlues	50 Kw ND	150 m
99.3 Mhz	Bruxelles	1 Kw ND	150 m
99.5 Mhz	Liège	50 Kw ND	200 m
101.1 Mhz	Wavre	50 Kw ND	300 m
101.6 Mhz	Tournai	50 Kw D	150 m
102.6 Mhz	Tournai	50 Kw D	150 m
102.7 Mhz	Profondeville	50 Kw D	150 m

103.0 Mhz	Verviers	20 Kw ND	150 m
104.6 Mhz	Tournai	50 Kw D	150 m
106.0 Mhz	Tournai	50 Kw D	150 m;

Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vordering tot schorsing betwist; dat zij in een eerste exceptie aanvoert dat de Vlaamse Gemeenschap alleen de toewijzing van sommige frequenties in de band 87,5 MHz - 108 MHz betwist, nl. : 102,6 MHz (Doornik), 102,7 MHz (Profondeville), 103,0 MHz (Verviers), 104,6 MHz (Doornik) en 106,0 MHz (Doornik), zodat zij geen belang heeft bij de schorsing van de toewijzing van de overige frequenties; dat die exceptie gegrond is;

Overwegende dat de verwerende partij in een tweede exceptie aanvoert dat, behoudens de frequentie 106,0 MHz (Doornik), de betwiste frequenties reeds aan de RTBF waren toegewezen bij het door artikel 4 van het bestreden besluit opgeheven koninklijk besluit van 21 maart 1989 waarbij de nodige frequenties ter beschikking van de Radio-Télévision belge de la Communauté française worden gesteld, zodat het bestreden besluit wat die frequenties betreft de rechtsorde niet heeft gewijzigd; dat met het koninklijk besluit van 21 maart 1989 de frequenties 102,6 MHz (Doornik), 102,7 MHz (Profondeville), 103,0 MHz (Verviers) en 104,6 MHz (Doornik), inderdaad ter beschikking van de RTBF waren gesteld, zij het zonder vermelding van technische specificaties in verband met zendvermogen en antennehoogte; dat echter de toewijzing luidens artikel 1, 2°, a), van het koninklijk besluit van 21 maart 1989 gebeurde "krachtens het plan gevoegd bij het Regionaal Akkoord betreffende het gebruik van de band 87,5 - 108 MHz voor de klankuitzendingen van de radio-omroep in frequentiemodulatie (Regio 1 en een gedeelte van Regio 3), ondertekend te Genève, op 7 december 1984", zodat de in dat plan vermelde technische specificaties in verband met

zendvermogen en antennehoogte door de RTBF dienden gerespecteerd te worden; dat in het plan voor deze frequenties dezelfde specificaties vermeld zijn als die welke voorkomen in het bestreden besluit, zodat de opwerping van de verzoekende partij dat met het bestreden besluit belangrijke vermogensverhogingen worden toegekend onjuist is; dat ook deze exceptie van de verwerende partij bijgevolg gegrond is en een eventuele schorsing van het bestreden besluit beperkt moet blijven tot de toewijzing aan de RTBF van de frequentie 106,0 MHz te Doornik;

Overwegende dat krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging kan worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten akte of verordening kunnen verantwoorden en dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden akte of verordening een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen;

Overwegende, wat de eerste voorwaarde betreft, dat de verzoekende partij als middel de schending aanvoert van artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 betreffende de klankradio-omroep in frequentiemodulatie in de band 87,5 MHz - 108 MHz, doordat de tegenpartij met het bestreden besluit frequenties ter beschikking van de RTBF heeft gesteld zonder de noodzakelijke voorafgaande coördinatie door het BIPT, wat volgens haar de schending van een substantiële vorm is;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat, alhoewel de frequentie 106,0 MHz (Doornik) niet met het koninklijk besluit van 21 maart 1989 aan de RTBF werd toegewezen, ze op het internationaal plan gecoördineerd was door het Akkoord van Genève (1984) en

bestemd was voor gebruik door de RTBF, maar in afwachting te precairen titel ter beschikking mocht worden gesteld van diverse lokale radio's, situatie waarvan de Gemeenschappen op de hoogte waren, dat de Franse Gemeenschap daardoor vrij was om op elk gewenst ogenblik te beslissen de betrokken frequentie niet langer te verdelen onder lokale radio's, maar die op haar nominaal vermogen te benutten en toe te wijzen aan de RTBF, dat indien een frequentie op het internationaal plan gecoördineerd was door het Akkoord van Genève, ze niet nogmaals op het intern-Belgisch vlak gecoördineerd moest worden;

Overwegende dat het feit dat een frequentie voorkomt in het plan gevoegd bij het Akkoord van Genève niet impliceert dat ze ook op het intern-Belgisch vlak gecoördineerd is; dat het koninklijk besluit van 10 januari 1992 immers naast de plicht tot coördinatie met de buitenlandse administraties ook de plicht tot coördinatie met de andere Gemeenschappen en de Regie der Luchtwegen heeft ingevoerd; dat de frequentie 106,0 MHz (Doornik) op het intern-Belgisch vlak eerst met het bestreden besluit aan de RTBF is toegewezen, zodat het om een nieuwe frequentietoewijzing in de zin van artikel 2, tweede lid, 1°, van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 gaat waarvoor een voorafgaande coördinatie met de andere Gemeenschappen en de Regie der Luchtwegen vereist was; dat dit, zoals de verzoekende partij voorhoudt, een schending uitmaakt van een substantiële vorm, aangezien de coördinatieregeling de bevoegdheid van de betrokken Gemeenschap raakt : zolang de coördinatie niet is gebeurd, mag een frequentieplan niet worden gewijzigd; dat die coördinatie immers nodig werd geacht om de verschillende Gemeenschappen toe te laten in samenspraak hun complementaire bevoegdheden ter zake uit te oefenen; dat indien elke Gemeenschap willekeurig haar frequentieplan zou kunnen wijzigen, dit zou uitlopen op een ether-chaos, bekommernis die het Arbi-

tragehof ertoe heeft gebracht in zijn arrest nr. 1/91 van 7 februari 1991 te stellen dat, alhoewel de aangelegenheid van de radio-omroep en de televisie in haar geheel - het uitzenden van mededelingen van de federale regering uitgezonderd - naar de Gemeenschappen is overgeheveld, de federale overheid moet instaan voor de algemene politie van de radio-elektrische golven, om de integratie van elk van de radio-elektrische golven in het geheel van die welke over het nationale grondgebied worden uitgezonden mogelijk te maken en om wederzijdse storingen te vermijden; dat de opgelegde coördinatie trouwens niet alleen de bevoegdheid van de Gemeenschap raakt en bijgevolg de openbare orde aanbelangt, doch dat zij bovendien mede opgelegd is in het belang van de betrokken rechtsonderhorigen, in casu onder meer de Gemeenschappen, zodat zij ook om die reden als substantieel moet worden beschouwd; dat het middel ernstig is;

Overwegende dat aangaande de voorwaarde van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel de verzoekende partij onder meer doet gelden dat het moeilijk te herstellen ernstig nadeel voor een grondwettelijk erkend onderdeel van het Rijk als de Vlaamse Gemeenschap een specifiek karakter vertoont, dat een normale ongehinderde uitoefening van haar door of krachtens de Grondwet toegekende bevoegdheden door de organen van die Gemeenschap een zaak is die de openbare orde aanbelangt, dat de omstandigheid dat die bevoegdheden gedurende een periode langer dan in geval de schorsing niet wordt uitgesproken gehinderd of onmogelijk wordt gemaakt, voor de Vlaamse Gemeenschap geacht moet worden een moeilijk te herstellen ernstig nadeel uit te maken, dat de indienstneming door de RTBF van een zender op de frequentie 106,0 MHz te Doornik storingen van bepaalde lokale radio's voor gevolg zal hebben en de werking van een aantal lokale radio's zo goed als onmogelijk zal maken, zodat de Vlaamse Gemeenschap de onder haar bevoegdheid ressorterende lokale radio's niet langer

ongestoorde uitzendingen over haar territoriaal bevoegdheidsgebied kan garanderen;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat geen concrete elementen worden aangevoerd die aantonen dat het gebruik van de betrokken frequentie door de RTBF de uitzendingen van de lokale radio's zal storen en die toelaten de ernst van die gebeurlijke storingen te bepalen, dat de verzoekende partij op de hoogte was van het feit dat de verwerende partij op elk ogenblik kon beslissen om die frequentie aan de RTBF toe te wijzen met als noodzakelijk gevolg dat zij niet langer door lokale radio's zou mogen worden gebruikt, zodat de Vlaamse Gemeenschap niet gerechtigd is aan te voeren dat het bestreden besluit haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent, dat het overigens in hoofde van de verzoekende partij niet om een persoonlijk nadeel gaat en zij dat nadeel niet namens de lokale radio's mag aanvoeren;

Overwegende dat, wat de aangevoerde gegevens betreft, het duidelijk is dat zenders die op dezelfde of nagenoeg dezelfde frequentie uitzenden op de FM-band en die ook geografisch niet zeer ver uiteen liggen, elkaar dreigen te storen, zeker in die gebieden waar beide signalen te ontvangen zijn; dat daarenboven rekening moet worden gehouden met het feit dat de begane onwettigheid, nl. het niet naleven van de verplichting vooraf op het intern Belgisch vlak te coördineren, precies heeft verhinderd dat de discussie over het al of niet hinderlijk karakter van de zender 106,0 MHz (Doornik), kon worden gevoerd; dat, zoals de verzoekende partij terecht voorhoudt, het moeilijk te herstellen ernstig nadeel voor een grondwettelijk erkend onderdeel van het Rijk als de Vlaamse Gemeenschap een specifiek karakter vertoont; dat een normale ongehinderde uitoefening van haar door of krachtens de Grondwet toegekende bevoegdheden door de organen van die

Gemeenschap een zaak is die de openbare orde aanbelangt; dat de omstandigheid dat die bevoegdheden gedurende een periode langer dan in geval de schorsing niet wordt uitgesproken gehinderd of onmogelijk worden gemaakt, voor de Vlaamse Gemeenschap geacht moet worden een moeilijk te herstellen ernstig nadeel uit te maken; dat derhalve ook voldaan is aan de tweede schorsingsvoorwaarde,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Bevolen wordt de schorsing van de tenuitvoerlegging van het besluit van 10 april 1995 van de Franse Gemeenschapsregering "mettant les fréquences nécessaires à la disposition de la Radio-Télévision Belge de la Communauté française", wat de toewijzing van de frequentie 106,0 MHz te Doornik betreft.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

Dit arrest zal worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het geschorste besluit.

Aldus uitgesproken te Brussel in openbare terechtzitting van de V^e kamer van de Raad van State, op tien juni 1900 zevenennegentig, door :

de HH. G. BAETEMAN, eerste voorzitter van de Raad

		van State,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
	P. LIENARDY,	staatsraad,
Mevr.	Ch. NOTEBAERT,	griffier.

De griffier,

De eerste voorzitter,

Ch. NOTEBAERT.

G. BAETEMAN.