

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 75.845 van 21 september 1998

A. 66.739/V-1417.

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

tegen :

de Franse Gemeenschap, vertegenwoordigd door haar regering,
die woonplaats kiest bij
Advocaat Marc UYTENDAELE,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Kapitein Crespelstraat 2-4

tussenkommende partijen :

1. **de v.z.w. ATH DIFFISION,**
2. **de v.z.w. TOURNAI DIFFUSION,**
3. **de v.z.w. RADIO CIEL,**
4. **de v.z.w. NIVELLES DIFFUSION,**
die woonplaats kiezen bij
Advocaten Agnès MAQUA en Eric GILLET,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Brand Whitlocklaan 30,
5. **de v.z.w. RADIO ALMA,**
gevestigd te BRUSSEL,
Overwinningsstraat 219.

D E R A A D V A N S T A T E, Ve K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat op 6 december 1995 namens de Vlaamse Gemeenschap werd ingediend om de schorsing te vragen van de tenuitvoerlegging van de besluiten van de Franse Gemeenschapsregering van 6 februari 1995 en 10 april 1995 "relatif à la reconnaissance provisoire de

radios libres", die in het Belgisch Staatsblad van 7 oktober 1995 bij uittreksel zijn bekendgemaakt;

Gezien het verzoekschrift van dezelfde datum, waarbij dezelfde verzoekende partij de vernietiging van hetzelfde besluit vordert;

Gezien de verzoekschriften van 31 januari 1996, waarbij enerzijds de v.z.w. ATH DIFFUSION, de v.z.w. TOURNAI DIFFUSION, de v.z.w. RADIO CIEL en de v.z.w. NIVELLES DIFFUSION, en anderzijds de v.z.w. RADIO ALMA, vragen om in het geding te mogen tussenkomen;

Gezien de nota met opmerkingen van de verwerende partij;

Gezien het verslag van E. HAESBROUCK, Auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 12 maart 1997, waarbij bepaald wordt dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 25 maart 1997;

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

Gehoord het verslag van staatsraad A. BEIRLAEN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat B. STAELENS, die verschijnt voor de verzoekende partij, van Advocaat E. MARON, die loco Advocaat M. UYTENDAELE, verschijnt voor de verwerende partij, van Advocaat E. GILLET, die verschijnt voor de eerste vier

tussenkomen de partijen, en van Advocaat P. LOIR, die verschijnt voor de vijfde tussenkomen de partij;

Gehoord het andersluidend advies van E. HAESBROUCK, Eerste auditeur bij de Raad van de State;

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

Overwegende dat - eerste voorwerp van de vordering tot schorsing - met het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 6 februari 1995 een aantal private radio's voorlopig - dit is in afwachting van de coördinaties voorzien bij artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 betreffende de klankradio-omroep in frequentiemodulatie in de band 87,5 Mhz - 108 MHz - wordt erkend, nl. de radio's vermeld in de bijlage gevoegd bij het besluit; dat - tweede voorwerp - met het besluit van 10 april 1995 de bijlage gevoegd bij voornoemd besluit van 6 februari 1995 wordt gewijzigd;

Overwegende dat verzoekende partij aanvoert dat v.z.w. RADIO FMK 107.7 MHz te Vieux-Genappe de Vlaamse lokale radio's stoort; dat een eventuele schorsing beperkt moet blijven tot de erkenning van die private radio, omdat de andere erkenningen de verzoekende partij blijkbaar geen nadeel berokkenen;

Overwegende dat de verwerende partij de ontvankelijkheid van de vordering betwist; dat zij aanvoert dat de bestreden besluiten geen nadeel berokkenen aan de verzoekende partij omdat niet is aangetoond dat de erkende private radio's de uitzendingen storen van de lokale radio's die onder de Vlaamse Gemeenschap ressorteren en verzoekende partij overigens niet heeft verduidelijkt bij de schorsing van

precies welke vergunningen zij een belang heeft; dat zoals hiervoor reeds is aangegeven, in het verzoekschrift tot schorsing één private radio wordt vermeld die volgens de verzoekende partij de uitzendingen van de Vlaamse lokale radio's stoort; dat dit onderdeel van de exceptie niet gegrond is; dat de vraag of de bestreden besluiten de verzoekende partij een nadeel berokkenen, samenhangt met de vraag of de tenuitvoerlegging ervan haar een moeilijk te herstellen ernstig nadeel dreigt te berokkenen;

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 eerste middel de schending aanvoert van artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992, doordat de tegenpartij met de bestreden besluiten aan een aantal private radiostations een voorlopige erkenning heeft toegekend zonder de noodzakelijke voorafgaande coördinatie door het Belgisch Instituut voor postdiensten en telecommunicatie (BIPT), wat volgens haar de schending van een substantiële vorm is;

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat de erkenning van de radio's vermeld in de bijlage bij het besluit van 6 februari 1995, gewijzigd bij besluit van 10 april 1995, het voorwerp uitmaakte van een vraag tot coördinatie waarvoor de procedure

echter bij het vaststellen van het besluit nog niet was beëindigd, dat de voorlopige erkenningen met de bestreden besluiten zijn verleend om de continuïteit van de openbare dienst te verzekeren daar de coördinatieprocedure niet binnen een bepaalde termijn moet zijn afgerond;

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 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 de verzoekende partij niet kan invoeren dat een erkenning wordt verleend zonder voorafgaande coördinatie met de Regie der Luchtwegen of met de buitenlandse administraties, omdat die vorm niet in haar belang is opgelegd; dat het dus van geen belang is te weten of de frequentie 107,7 MHz te Vieux-Genappe al of niet op internationaal vlak is gecoördineerd door het Regionaal Akkoord betreffende het gebruik van de band 87,5 MHz - 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;

Overwegende dat verzoekende partij echter wel belang heeft om aan te voeren dat een erkenning wordt verleend zonder dat zij haar akkoord of haar eventuele bezwaren aan het BIPT heeft kunnen meedelen, wat in strijd is met artikel 2, vierde lid, van het koninklijk besluit van 10 januari 1992;

Overwegende dat door het koninklijk besluit van 10 januari 1992 geen afbreuk is gedaan aan frequenties die reeds voordien op binnenlands vlak waren toegewezen; dat, aangezien de plicht tot voorafgaande coördinatie op het intern-Belgische vlak pas is ontstaan de tiende dag na de publicatie van het besluit van 10 januari 1992 in het Belgisch Staatsblad nl. op 30 maart 1992, voor de beoordeling of er sprake is van een wijziging van het frequentieplan in de zin van artikel 2, tweede lid, van het koninklijk besluit van 10 januari 1992, vergeleken moet worden met de toestand vóór 30 maart 1992; dat uit de vergelijking tussen het door de tegenpartij voorgelegde - en door de verzoekende partij niet betwiste - frequentieplan dat de RTT in 1991 vaststelde en de bestreden besluiten, blijkt dat in het RTT-frequentieplan van 1991 de frequentie 107.7 MHz te Vieux-Genappe reeds was toegewezen aan RADIO FMK met als karakteristieken : 100 W effectief uitgestraald vermogen en een equivalente antennehoogte van 19 m, terwijl in het besluit van de Franse Gemeenschapsregering van 6 februari 1995, gewijzigd bij het besluit van 10 april 1995, RADIO FMK dezelfde frequentie te Vieux-Genappe krijgt toegewezen met hetzelfde maximum effectief uitgestraald vermogen, doch zonder vermelding van een equivalente antennehoogte, zodat mag worden aangenomen dat de antennehoogte geen wijziging heeft ondergaan; dat deze frequentietoewijzing bijgevolg niet als een wijziging in de zin van artikel 2 van het koninklijk besluit van 10 januari 1992 beschouwd kan

worden zodat ze niet onderworpen was aan voorafgaande coördinatie; dat het middel niet ernstig is;

Overwegende dat ook de andere middelen van de verzoekende partij, die de ontstentenis van voorafgaande coördinatie kwalificeren als een schending van enerzijds de bevoegdheidverdeling tussen de Gemeenschappen en de federale overheid en anderzijds het proportionaliteitsbeginsel, om dezelfde reden niet ernstig zijn; dat de vaststelling dat geen ernstige middelen worden aangevoerd, volstaat om de vordering tot schorsing te verwerpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De verzoeken tot tussenkomst van de v.z.w. ATH DIFFUSION, de v.z.w. TOURNAI DIFFUSION, de v.z.w. RADIO CIEL, de v.z.w. NIVELLES DIFFUSION en de v.z.w. RADIO ALMA, in het administratief kort geding worden ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing van de Ve kamer van de Raad van State, op
éénentwintig september 1900 achtennegentig, door :

de HH.	BAETEMAN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	BEIRLAEN,	staatsraad,
	LIENARDY,	staatsraad,
Mevr.	NOTEBAERT,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

Chr. NOTEBAERT.

G. BAETEMAN.