

ROYAUME DE BELGIQUE.

KONINKRIJK BELGIE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, neuvième chambre, saisi par le Vice-Premier Ministre, Ministre des Communications et des Entreprises publiques, le 24 juin 1994, d'une demande d'avis sur un avant-projet d'arrêté royal "portant autorisation à Belgacom d'associer une filiale à la mise en oeuvre de certaines de ses tâches de service public en matière de mobilophonie", a donné le 11 juillet 1994 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, negende kamer, op 24 juni 1994 door de Vice-Eerste Minister, Minister van Verkeerswezen en Overheidsbedrijven verzocht hem van advies te dienen over een voorontwerp van koninklijk besluit "houdende de machtiging van Belgacom om een dochteronderneming te betrekken bij de uitvoering van sommige van haar taken van openbare dienst inzake mobilofonie", heeft op 11 juli 1994 het volgend advies gegeven :

Le projet d'arrêté est dépourvu du caractère réglementaire requis par l'article 3, § 1er, des lois sur le Conseil d'Etat, coordonnées le 12 janvier 1973, pour qu'il doive être soumis à l'avis motivé de la section de législation.

Ses articles 2 à 11 et 17 ont, en effet, pour objet, en application de l'article 13, §§ 3 et 6, de la loi du 21 mars 1991 portant réforme de certaines entreprises publiques économiques, d'autoriser Belgacom à associer une filiale, encore à constituer sous la forme de la société anonyme, à la mise en oeuvre de l'une de ses tâches de service public (1), et de déterminer les conditions spéciales auxquelles cette autorisation est subordonnée, lesquelles conditions devront trouver leur pendant dans les statuts de la filiale au sein de laquelle Belgacom détiendra des participations.

Les articles 12 à 16 se fondent, quant à eux, sur les dispositions de la loi du 30 juillet 1979 relative aux radiocommunications (2) pour attribuer à cette filiale les fréquences radioélectriques nécessaires à l'exploitation des réseaux de la radiotéléphonie mobile analogique MOB II et numérique GSM 900 et déterminer les conditions financières de cette mise à disposition.

L'article 18, enfin, tend à soumettre à l'application des dispositions de l'arrêté royal du 15 octobre 1979 relatif aux radiocommunications privées les

(1) Voir l'article 58 de la loi.

(2) Spécialement les articles 3, 10, alinéa 1er, et 11.

stations ou réseaux de radiocommunication mis en oeuvre par Belgacom pour l'exploitation des services de télécommunication, qui y échappent jusqu'à présent par l'effet des mots que cet article supprimerait (1).

Sont, dès lors, seules affectées par les dispositions en projet des personnes morales déterminées à savoir l'Institut belge des services postaux et des télécommunications, Belgacom, l'éventuel partenaire, c'est-à-dire la Société Air Touch Belgium, et la filiale à constituer, Belgacom Mobile.

On relève, en outre, que l'effet proprement obligatoire de toutes ces dispositions, à l'exception de l'article 18, dépend de la volonté que Belgacom manifesterait de constituer sa filiale.

-
- (1) Il est cependant douteux que le but recherché par cette suppression puisse légalement être atteint en ce qui concerne Belgacom. Selon le rapport au Roi, il s'agirait en effet "de garantir que Belgacom ou sa filiale participeront financièrement au contrôle du spectre (...) par l'I.B.P.T.". Or, une telle participation financière ne pourrait trouver de fondement ailleurs que dans l'article 11 de la loi du 30 juillet 1979 relative aux radiocommunications, qui n'autorise cependant à percevoir des redevances qu'à charge des demandeurs et titulaires des autorisations visées à l'article 3, § 1er, de la loi; Belgacom paraît échapper à cette catégorie, puisque l'article 2, alinéa 1er, de la même loi l'autorise à entreprendre et à exploiter tout service de radiocommunication, à l'exclusion des services de radiodiffusion : elle n'aurait dès lors pas à obtenir l'autorisation ministérielle prévue à l'article 3, § 1er, de la loi.

Het ontworpen besluit is geen ontwerp van reglementair besluit; artikel 3, § 1, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, schrijft namelijk voor dat alleen ontwerpen van reglementaire besluiten ter fine van een met redenen omkleed advies aan de afdeling wetgeving moeten worden voorgelegd.

De artikelen 2 tot 11 en 17 ervan hebben namelijk, met toepassing van artikel 13, §§ 3 en 6, van de wet van 21 maart 1991 betreffende de hervorming van sommige economische overheidsbedrijven, tot doel Belgacom toe te staan een dochteronderneming die nog gesticht moet worden in de vorm van een naamloze vennootschap, te betrekken bij de uitvoering van één van haar taken van openbare dienst (1) en de bijzondere voorwaarden vast te stellen waarvan deze machtiging afhankelijk is, voorwaarden die hun tegenhanger zullen moeten vinden in de statuten van de dochteronderneming, waarin Belgacom een deelgenootschap zal hebben.

De artikelen 12 tot 16 hebben als rechtsgrond de bepalingen van de wet van 30 juli 1979 betreffende de radioberichtgeving (2), om aan deze dochteronderneming de radio-elektrische frequenties toe te wijzen die noodzakelijk zijn voor de exploitatie van de netten voor analoge MOB II en digitale GSM 900 mobiele draadloze telefonie, alsook de financiële voorwaarden voor deze terbeschikkingstelling vast te stellen.

(1) Zie artikel 58 van de wet.

(2) Inzonderheid de artikelen 3, 10, eerste lid, en 11.

Artikel 18 ten slotte beoogt de bepalingen van het koninklijk besluit van 15 oktober 1979 betreffende de private radioverbindingen toepasselijk te maken op de stations of netten voor radioverbinding, die door Belgacom worden gebruikt voor het exploiteren van de telecommunicatiediensten, op welke stations of netten die bepalingen tot dusver geen toepassing vinden als gevolg van de woorden die artikel 18 beoogt te schrappen (1).

Bijgevolg vallen alleen bepaalde rechtspersonen onder de ontworpen bepalingen, namelijk het Belgisch Instituut voor postdiensten en telecommunicatie, Belgacom, de mogelijke partner, dit wil zeggen de Vennootschap Air Touch Belgium, en de nog op te richten dochteronderneming, Belgacom Mobile.

-
- (1) Het is echter twijfelachtig of het doel dat door deze schrapping wordt nagestreefd wettelijk kan worden bereikt ten aanzien van Belgacom. Volgens het verslag aan de Koning gaat het erom : "te waarborgen dat Belgacom of haar dochteronderneming financieel zullen bijdragen in de controle van het spectrum door het BIPT". Zulk een financiële bijdrage kan echter slechts een grondslag vinden in artikel 11 van de wet van 30 juli 1979 betreffende de radioberichtgeving, dat echter slechts toestaat dat rechten worden gevorderd van de aanvragers en houders van de in artikel 3, § 1, van de wet bedoelde vergunningen. Belgacom lijkt niet onder die categorie te vallen, aangezien artikel 2, eerste lid, van dezelfde wet haar machtigt om alle diensten voor radioverbinding op te zetten en te exploiteren, met uitsluiting van de radio-omroepdiensten : zij behoeft de ministeriële vergunning niet die in artikel 3, § 1, van de wet wordt voorgeschreven.

.../...

Er wordt bovendien opgemerkt dat de eigenlijke verbindendheid van al deze bepalingen, met uitzondering van artikel 18, afhangt van de wil die Belgacom aan de dag legt om een dochteronderneming op te richten.

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Messieurs : C.-L. CLOSSET,
de Heren :

président de chambre,
kamervoorzitter,

R. ANDERSEN,
P. HANSE,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

P. GOTHOT,

assesseurs de la
section de législation,

J. van COMPERNOLLE,

assessoren van de
afdeling wetgeving,

Madame : M. PROOST,
Mevrouw :

greffier,
griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. R. ANDERSEN.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. R. ANDERSEN.

Le rapport a été présenté par M. J.-L. PAQUET, auditeur adjoint. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. R. QUINTIN, référendaire adjoint.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J.-L. PAQUET, adjunct-auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. R. QUINTIN, adjunct-referendaris.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. PROOST.

C.-L. CLOSSET.