

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 42.116/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 17 januari 2007 door de Vlaamse minister van Bestuurszaken, Buitenlands Beleid, Media en Toerisme verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "houdende de wijziging van sommige bepalingen van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005", heeft op 6 februari 2007 het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond ⁽¹⁾, alsmede van de te vervullen vormvereisten.

Daarnaast bevat dit advies ook een aantal opmerkingen over andere punten. Daaruit mag echter niet worden afgeleid dat de afdeling wetgeving binnen de haar toegemeten termijn een exhaustief onderzoek van het ontwerp heeft kunnen verrichten.

*

* *

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2.1. Het voor advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt er in hoofdzaak toe de decretale bepalingen waarbij beoogd werd de elektronische telecommunicatierichtlijnen ⁽²⁾ te implementeren, maar die door het Arbitragehof werden vernietigd bij het arrest nr. 128/2005 van 13 juli 2005, opnieuw om te zetten in het interne recht van de Vlaamse Gemeenschap.

⁽¹⁾ Aangezien het om een voorontwerp van decreet gaat, wordt onder rechtsgrond verstaan de overeenstemming met de hogere rechtsnormen.

⁽²⁾ Bedoeld worden:

- richtlijn 2002/19/EG van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 7 maart 2002 inzake de toegang tot en interconnectie van elektronische communicatienetwerken en bijbehorende faciliteiten;
- richtlijn 2002/20/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 maart 2002 betreffende de machtiging voor elektronische communicatienetwerken en -diensten;
- richtlijn 2002/21/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 maart 2002 inzake een gemeenschappelijk regelgevingskader voor elektronische communicatienetwerken en -diensten;
- richtlijn 2002/22/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 maart 2002 inzake de universele dienst en gebruiksrechten met betrekking tot elektronische communicatienetwerken en -diensten.

De voormelde decretale bepalingen werden door het Arbitragehof vernietigd omwille van het ontbreken van de door het Hof noodzakelijk geachte samenwerking tussen de federale overheid en de gemeenschappen voor wat betreft "de aan de radio-omroep en de televisie en de telecommunicatie gemeenschappelijke elektronische transmissie-infrastructuur (...) teneinde te bewerkstelligen dat die overheden hun respectieve normen op elkaar afstemmen en om te vermijden dat die infrastructuur aan tegenstrijdige bepalingen wordt onderworpen" ⁽³⁾.

2.2. De ontworpen regeling is inhoudelijk identiek aan de vernietigde decretale regeling. Er zijn wel enkele vormelijke aanpassingen.

Zo wordt onder meer de tekst opgenomen in de versie van na de coördinatie op 4 maart 2005 ⁽⁴⁾. Die coördinatie kwam er na het decreet van 7 mei 2004 houdende wijziging van sommige bepalingen van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 25 januari 1995, en van sommige andere bepalingen betreffende de radio-omroep en de televisie, maar ging vooraf aan het genoemde arrest nr. 128/2005 dat het laatstgenoemde decreet vernietigde. Op deze bijzonderheid wordt verder ingegaan in de algemene opmerkingen bij het onderzoek van het ontwerp (opmerking 4).

Daarnaast wordt ook overal de vermelding "Vlaams Commissariaat voor de Media" aangepast aan de nieuwe vermelding "Vlaamse Regulator voor de Media", naar aanleiding van de wijziging die bij het decreet van 16 december 2005 werd aangebracht.

Ten slotte worden in vergelijking met de oorspronkelijke tekst enkele formele aanpassingen aangebracht.

⁽³⁾ Arbitragehof, nr. 128/2005, 13 juli 2005, B.6.3.

⁽⁴⁾ Decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005.

ALGEMENE OPMERKINGEN

3.1. Artikel 7 van het ontwerp luidt:

"Dit decreet treedt in werking op datum van publicatie in het Belgisch Staatsblad, met uitzondering van artikel 2 van dit decreet. De Vlaamse Regering bepaalt de datum van inwerkingtreding van de bepalingen van artikel 2 nadat hierover een samenwerkingsakkoord met de federale Staat en met de Gemeenschappen in werking is getreden".

3.2. In de eerste plaats dient te worden opgemerkt dat artikel 7 op een onnauwkeurige wijze is geformuleerd.

Er zou moeten worden gepreciseerd om welk samenwerkingsakkoord het gaat, namelijk het samenwerkingsakkoord van 17 november 2006 tussen de Federale Staat, de Vlaamse Gemeenschap, de Franstalige Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap betreffende het wederzijdse consulteren bij het opstellen van regelgeving inzake elektronische communicatienetwerken, het uitwisselen van informatie en de uitoefening van bevoegdheden met betrekking tot elektronische communicatienetwerken door de regulerende instanties bevoegd voor telecommunicatie of radio-omroep en televisie.

3.3. Wat de in artikel 7 bepaalde inwerkingtreding van artikel 2 betreft, dient ook te worden vastgesteld dat het artikel enkel betrekking heeft op de bevoegdheid van de regulator om de relevante markten te definiëren, te analyseren en verplichtingen op te leggen aan operatoren met aanmerkelijke marktmacht. Het samenwerkingsakkoord van 17 november 2006 heeft evenwel niet enkel betrekking op de beslissingen van de regulatoren over die bevoegdheden, maar ook op andere bevoegdheden, die geregeld worden in andere bepalingen van dit ontwerp, zoals in de ontworpen artikelen 129, 130, 134 en 140. Het valt dan ook moeilijk in te zien waarom enkel de inwerkingtreding van de bepalingen van artikel 2 afhankelijk worden gemaakt van de inwerkingtreding van het betrokken samenwerkingsakkoord.

De stellers van het ontwerp dienen dan ook de ontworpen inwerkingtredingsdatum te herzien in het licht van deze opmerking.

4. De inleidende volzin van de artikelen 2 tot 6 dient telkens als volgt te worden geredigeerd ⁽⁵⁾:

"In de plaats van de artikelen (...) van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005, vernietigd bij het arrest nr. 128/2005 van het Arbitragehof van 13 juli 2005, komen de artikelen (...), die luiden als volgt: (...)".

Er kan immers geen twijfel bestaan over het feit dat de artikelen 122 tot 156 van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005, vernietigd zijn, ook al gaat het om bepalingen die na hun uitvaardiging en vóór het arrest van het Arbitragehof werden gecoördineerd. De vernietiging van artikel 18 van het decreet van 7 mei 2004 houdende wijziging van sommige bepalingen van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 25 januari 1995, en van sommige andere bepalingen betreffende de radio-omroep en de televisie heeft tot gevolg dat de bepalingen van de artikelen 122 tot 156, die erop gebaseerd zijn, geacht moeten worden uit de rechtsorde te zijn verdwenen. Zij kunnen dan ook niet vervangen worden, zoals de ontworpen inleidende volzinnen thans laten uitschijnen.

Om die reden is het ook niet nodig om in artikel 1 melding te maken van het gegeven dat het ontwerp de vernietigde regeling herneemt, nu dat afdoende kan blijken uit de voormelde inleidende volzin. De tweede volzin van artikel 1 dient dan ook te worden weggelaten.

⁽⁵⁾ Zie de formule in punt 191, a), van de omzendbrief wetgevingstechniek VR 2005/4 van de Vlaamse Regering.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. VAN NIEUWENHOVE, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

J. SMETS