



CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

avis 53.551/4
du 9 juillet 2013

advies 53.551/4
van 9 juli 2013

sur

over

un projet d'arrêté royal
'modifiant l'arrêté royal du
18 décembre 2009 relatif aux
communications
radioélectriques privées et aux
droits d'utilisation des réseaux
fixes et des réseaux à
ressources partagées'

een ontwerp van koninklijk
besluit 'tot wijziging van het
koninklijk besluit van
18 december 2009 betreffende
de private radiocommunicatie
en de gebruiksrechten voor
vaste netten en netten met
gedeelde middelen'

Le 13 juin 2013, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par le Vice-Premier Ministre et Ministre de l'Économie, des Consommateurs et de la Mer du Nord à communiquer un avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal 'modifiant l'arrêté royal du 18 décembre 2009 relatif aux communications radioélectriques privées et aux droits d'utilisation des réseaux fixes et des réseaux à ressources partagées'.

Le projet a été examiné par la quatrième chambre le 9 juillet 2013. La chambre était composée de Pierre LIÉNARDY, président de chambre, Jacques JAUMOTTE et Bernard BLERO, conseillers d'État, et Colette GIGOT, greffier.

Le rapport a été présenté par Anne VAGMAN, premier auditeur.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de Pierre LIÉNARDY.

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 9 juillet 2013.

*

Op 13 juni 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice-Eerste Minister en Minister van Economie, Consumenten en Noordzee verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van koninklijk besluit 'tot wijziging van het koninklijk besluit van 18 december 2009 betreffende de private radiocommunicatie en de gebruiksrechten voor vaste netten en netten met gedeelde middelen'.

Het ontwerp is door de vierde kamer onderzocht op 9 juli 2013. De kamer was samengesteld uit Pierre LIÉNARDY, kamervoorzitter, Jacques JAUMOTTE en Bernard BLERO, staatsraden, en Colette GIGOT, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Anne VAGMAN, eerste auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst van het advies is nagezien onder toezicht van Pierre LIÉNARDY.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 9 juli 2013.

*

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limite son examen au fondement juridique du projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées.

Sur ces trois points, le projet appelle les observations suivantes.

EXAMEN DU PROJET

DISPOSITIF

Article 11

Il convient de remplacer les mots « titulaire d'une autorisation » par les mots « titulaire d'autorisation ».

La même observation vaut pour l'article 20 du projet.

Article 12

Tel que l'article 10, § 1^{er}, alinéa 2, en projet est rédigé, il laisse entendre, *a contrario*, que la suspension de l'autorisation interviendrait sans que l'utilisateur ait été préalablement entendu.

Le principe « *audi alteram partem* » ne serait donc pas respecté préalablement à l'adoption d'une décision de suspension.

Si, conformément à la jurisprudence constante en la matière, une absence d'audition peut se justifier dans certains cas – par exemple, en cas d'urgence, ou bien si les faits sont suffisamment établis et à ce point incontestables qu'une audition ne se justifie pas – il convient, sauf ces hypothèses, de permettre au destinataire d'une mesure causant grief d'exprimer son point de vue préalablement à l'adoption de cette mesure.

L'article 12, 2°, du projet doit être revu afin de s'assurer que tel sera également le cas avant que l'Institut adopte le cas échéant une mesure de suspension de l'autorisation.

Article 14

Compte tenu du système mis en place par l'arrêté ministériel du 9 janvier 2001 'relatif à l'établissement et la mise en service de stations radioélectriques par des radioamateurs', la section de législation n'aperçoit pas pour quel motif la disposition à l'examen entend, en son 1°, a), remplacer les mots « titulaires d'un certificat d'opérateur radioamateur » par les mots « lauréats d'un examen de radioamateur ».

L'arrêté ministériel du 9 janvier 2001 organise en effet un système dans lequel les certificats concernant les radioamateurs ne sont délivrés qu'à des personnes qui sont lauréates à des examens déterminés ¹.

La disposition à l'examen sera revue à la lumière de cette observation.

Article 24

À l'article 28, alinéa 2, en projet, il convient de remplacer le mot « avis » par le mot « décision ».

Article 42

Il n'appartient pas au Roi de rappeler les mesures que le législateur a autorisé les services de l'I.B.P.T. à prendre au titre de l'exercice de leur mission de police judiciaire, dans le cadre du contrôle de l'utilisation du spectre, de la lutte contre les perturbations, du contrôle du respect des normes d'émission ainsi que du contrôle du respect de la législation en matière de compatibilité électromagnétique et la conformité des équipements ².

Par conséquent, dans l'article 51 dont la modification est ici envisagée, il convient de supprimer purement et simplement les mots « y compris l'arrêt de la station de radiocommunications et la saisie de celle-ci », et non de les remplacer par les mots « y compris celles visées à l'article 25 de la loi du 17 janvier 2003 relative au statut du régulateur des secteurs des postes et des télécommunications belges, en vue de mettre fin aux brouillages ».

La même observation vaut, *mutatis mutandis*, pour l'article 43, 1°, du projet.

*

¹ Voir les articles 2 à 4 de l'arrêté ministériel du 9 janvier 2001.

² Voir en ce sens, l'avis 47.079/4 donné le 16 septembre 2009 sur un projet devenu l'arrêté royal du 18 décembre 2009 'relatif aux communications radioélectriques privées et aux droits d'utilisation des réseaux fixes et des réseaux à ressources partagées'.

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het vervangen is bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voormelde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

DISPOSITIEF

Artikel 11

Het verdient aanbeveling in de Franse tekst om de woorden “titulaire d’une autorisation” te vervangen door de woorden “titulaire d’autorisation”.

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 20 van het ontwerp.

Artikel 12

Zoals het ontworpen artikel 10, § 1, tweede lid, is gesteld, zou het *a contrario* kunnen doen geloven dat de vergunning kan worden geschorst zonder dat de gebruiker vooraf gehoord is.

Aldus zou, voordat een schorsingsbeslissing wordt genomen, geen rekening gehouden worden met het beginsel “*audi alteram partem*”.

Hoewel, overeenkomstig de vaste rechtspraak ter zake, het uitblijven van een hoorgesprek in bepaalde gevallen gerechtvaardigd kan worden - bijvoorbeeld in spoedeisende gevallen, ofwel wanneer de feiten voldoende bewezen zijn en in die mate vaststaan dat een hoorgesprek niet noodzakelijk is - moet degene op wie een nadelige maatregel van toepassing wordt, behoudens de voornoemde gevallen, zijn standpunt kenbaar kunnen maken voordat die maatregel getroffen wordt.

Artikel 12, 2°, van het ontwerp moet worden herzien, teneinde ervoor te zorgen dat dit eveneens het geval zal zijn voordat het Instituut in voorkomend geval een maatregel uitvaardigt tot schorsing van de vergunning.

Artikel 14

Gelet op die regeling die ingevoerd is door het ministerieel besluit van 9 januari 2001 “betreffende het aanleggen en het doen werken van radiostations door radioamateurs”, is het de afdeling Wetgeving niet duidelijk waarom de thans voorliggende bepaling in punt 1°, a), de vervanging beoogt van de woorden “houder zijn van een radioamateur-operatorgetuigschrift” door de woorden “geslaagd zijn voor een examen voor radioamateur”.

In het ministerieel besluit van 9 januari 2001 wordt immers voorzien in een regeling waarbij de getuigschriften met betrekking tot de radioamateurs uitsluitend afgegeven worden aan personen die geslaagd zijn voor welbepaalde examens¹.

De thans voorliggende bepaling dient te worden herzien in het licht van deze opmerking.

Artikel 24

In het ontworpen artikel 28, tweede lid, behoren de woorden “andersluidend advies” vervangen te worden door de woorden “andersluidende beslissing”.

Artikel 42

Het staat niet aan de Koning om nog eens op de maatregelen aan te geven waarvan de wetgever bepaald heeft dat ze genomen mogen worden door de diensten van het BIPT in de uitoefening van hun opdracht van gerechtelijke politie in het kader van de controle op het gebruik van het spectrum, de bestrijding van storingen, de controle op de naleving van emissienormen, alsook de controle op de naleving van de wetgeving inzake elektromagnetische compatibiliteit en de conformiteit van apparatuur².

Het verdient bijgevolg aanbeveling om in artikel 51, waarvan thans de wijziging wordt beoogd, de woorden “waaronder ook het buiten werking stellen en de inbeslagname van het radiostation” simpelweg te schrappen in plaats van ze te vervangen door de woorden “met inbegrip van die vermeld in artikel 25 van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector, teneinde een einde te maken aan de storingen”.

Dezelfde opmerking geldt, *mutatis mutandis*, voor artikel 43, 1°, van het ontwerp.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER

LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Colette GIGOT

Pierre LIÉNARDY

¹ Zie de artikelen 2 tot 4 van het ministerieel besluit van 9 januari 2001.

² Zie in die zin advies 47.079/4 gegeven op 16 september 2009 over een ontwerp dat aanleiding gegeven heeft tot het koninklijk besluit van 18 december 2009 “betreffende de private radiocommunicatie en de gebruiksrechten voor vaste netten en netten met gedeelde middelen”.