



**B I P T**

---

**BELGISCH INSTITUUT VOOR POSTDIENSTEN  
EN TELECOMMUNICATIE**

**NIET-VERTROUWELIJKE VERSIE VAN HET  
BESLUIT VAN DE RAAD VAN HET BIPT**

**VAN 28 JUNI 2013**

**BETREFFENDE**

**HET OPLEGGEN VAN EEN ADMINISTRATIEVE BOETE AAN  
TELENET-TECTEO BIDCO**

**WEGENS HET NIET NALEVEN VAN ARTIKEL 4 § 1 VAN HET KONINKLIJK  
BESLUIT VAN 18 JANUARI 2001 TOT VASTSTELLING VAN HET BESTEK EN  
VAN DE PROCEDURE TOT TOEKENNING VAN VERGUNNINGEN VOOR DE  
MOBIELE TELECOMMUNICATIESYSTEMEN VAN DE DERDE GENERATIE**

**EN HET OPLEGGEN VAN EEN TERMIJN OM EEN EINDE TE MAKEN AAN HET  
NIET NALEVEN DAARVAN**

## INHOUDSOPGAVE

1. Voorwerp van dit besluit .....	3
2. Reglementair kader .....	3
3. Retroacta .....	4
4. Onderzoek door het BIPT .....	5
5. Motivering van het BIPT betreffende het opleggen van de boete en de bepaling van het bedrag ervan .....	8
6. Opleggen van een termijn om een einde te maken aan de overtreding .....	10
7. Samenwerkingsakkoord .....	10
8. Besluit .....	10
9. Beroepsmogelijkheden .....	11

## 1. Voorwerp van dit besluit

Dit besluit heeft tot doel te bepalen of de meegedeelde grief omtrent de niet-naleving van artikel 4, § 1, van het koninklijk besluit van 18 januari 2001 tot vaststelling van het bestek en van de procedure tot toekenning van vergunningen voor de mobiele telecommunicatiesystemen van de derde generatie (hierna “3G-KB”) definitief kan worden behouden ten aanzien van de NV TELENET-TECTEO BIDCO NV (hierna “BidCo”) en, indien dat het geval is, te bepalen of er overeenkomstig artikel 21 van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector (hierna “BIPT-wet”) een administratieve boete opgelegd moet worden aan BidCo.

Dit besluit betreft dus niet het al dan niet aanwezig zijn van overmacht in hoofde van BidCo met betrekking tot het nakomen van artikel 4, § 1, van 3G-KB of van de dekkingsverplichtingen opgenomen in artikel 3, § 1, derde lid van dit KB<sup>1</sup>. Bij het besluit van het BIPT van 5 april 2013<sup>2</sup> werd immers reeds vastgesteld dat er geen sprake is van overmacht in hoofde van BidCo.

## 2. Reglementair kader

Artikel 2, §§ 1 en 2, van het 3G-KB luidt als volgt:

*“Art. 2. § 1. De vergunning dekt het opzetten van een netwerk te land voor mobiele telecommunicatie van de derde generatie en het exploiteren van de overeenkomstige diensten die via dit netwerk aan het publiek worden aangeboden door de 3G-operator.”*

*§ 2. Het netwerk van de 3G-operator maakt het zijn klanten minstens mogelijk om van of naar hun mobiel eindtoestel van de derde generatie toegang te krijgen tot de volgende diensten wanneer zij zich in de dekkingszone van het netwerk van de 3G-operator bevinden : (...)”*

Artikel 4, § 1 van het 3G-KB luidt als volgt:

*“Art. 4 § 1. De dienst van de 3G-operator wordt commercieel aangeboden uiterlijk 15 september 2003. De dienst van een 3G-operator die op 1 januari 2010 nog geen 3G-operator was, wordt uiterlijk 18 maanden na de kennisgeving van de vergunning commercieel aangeboden. Afwijkingen hiervan worden door het Instituut, toegestaan in geval van overmacht.”*

---

<sup>1</sup> Artikel 3, § 1, derde lid, van het 3G-KB luidt als volgt:

“De ontplooiing van het radionetwerk van een 3G-operator die op 1 januari 2010 nog geen 3G-operator was, beantwoordt minstens aan de dekkingsniveaus van de Belgische bevolking, die gespecificeerd zijn in de onderstaande uiterste data, te rekenen vanaf de kennisgeving van de vergunning:

1° na 3 jaar: 30%;

2° na 4 jaar: 40%;

3° na 5 jaar: 50%.”

Artikel 3, § 1, zesde lid bepaalt dat afwijkingen hiervan door het Instituut worden toegestaan in geval van overmacht.

<sup>2</sup> Besluit van de Raad van het BIPT van 5 april 2013 betreffende de weigering aan Telenet-Tecteo Bidco van uitstel voor het commerciële aanbod van de 3G-dienst uiterlijk 15 januari 2013 en van uitstel voor de dekkingsniveaus van de Belgische bevolking na 3, 4 en 5 jaar na de kennisgeving van de 3G-vergunning (zie [www.bipt.be](http://www.bipt.be)).

Op basis van deze bepalingen is het duidelijk dat de toekenning van een 3G-vergunning beoogt om 3G-diensten aan te bieden via de toegekende frequenties.

Artikel 21, §§ 1 tot 5 van de BIPT-wet luiden als volgt :

*Art. 21. § 1. Indien de Raad over een reeks aanwijzingen beschikt die zouden kunnen wijzen op een overtreding van de wetgeving of reglementering waarvan de naleving door het Instituut wordt gecontroleerd of van de besluiten van het Instituut genomen ter uitvoering van die wetgeving of reglementering, deelt hij zijn grieven mee aan de betrokkene, alsook de beoogde maatregelen bedoeld in paragraaf 5 die toegepast zullen worden, indien de overtreding bevestigd wordt.*

*§ 2. De Raad stelt de termijn vast waarover de betrokkene beschikt om het dossier te raadplegen en zijn schriftelijke opmerkingen voor te leggen. Deze termijn mag niet korter zijn dan tien werkdagen.*

*§ 3. De betrokkene wordt uitgenodigd om te verschijnen op de datum die door de Raad wordt vastgesteld en per aangetekende brief wordt meegedeeld. Hij mag zich laten vertegenwoordigen door de raadsman van zijn keuze.*

*§ 4. De Raad kan elke persoon horen die een nuttige bijdrage kan leveren tot zijn informatie, hetzij ambtshalve, hetzij op verzoek van de betrokkene .*

*§ 5. Indien de Raad een overtreding constateert, beveelt hij de stopzetting ervan, hetzij onmiddellijk, hetzij binnen de redelijke termijn die hij bepaalt.*

*Het bevel tot stopzetting kan gepaard gaan met één of meerdere van de volgende maatregelen :*

*1° voorschriften in verband met de manier waarop de overtreding ongedaan moet worden gemaakt;*

*2° de betaling binnen de termijn bepaald door de Raad van een administratieve boete die aan de Schatkist toekomt ten bedrage van maximaal 5 % van de omzet van de overtreder gedurende het jongste volledige boekjaar in de sector voor elektronische communicatie of voor postdiensten in België of, indien de overtreder geen activiteiten ontwikkelt waarmee een omzet wordt behaald, ten bedrage van maximaal 5.000 euro;*

*3° het bevel om de levering van een dienst of dienstenpakket die bij voortzetting zou leiden tot een aanzienlijke verstoring van de mededinging, te staken of op te schorten zolang de toegangsverplichtingen die na een marktanalyse uitgevoerd overeenkomstig de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie zijn opgelegd, niet worden nageleefd op de wijze bepaald door de Raad.*

*Bij gebrek aan gegevens over de in het tweede lid, 2°, bedoelde omzet, kan het Instituut een omzet bepalen op basis van gegevens verkregen van derden of op basis van de omzet van een vergelijkbare persoon.*

### **3. Retroacta**

Op 14 juli 2011 heeft het BIPT besloten om de gebruiksrechten voor de band 1950,1 - 1964,9 / 2140,1 - 2154,9 MHz (3G-vergunning) toe te wijzen aan BidCo. Dit besluit werd op 4 december 2012 vernietigd door het hof van beroep te Brussel. Op 10 december 2012 werd door het BIPT een herstelbesluit genomen met terugwerkende kracht.

Op 23 april 2013 stuurde het BIPT een brief met grieven aan BidCo. In deze brief gaf het BIPT aan over aanwijzingen te beschikken dat BidCo artikel 4, § 1, van het 3G-KB niet naleefde. Het BIPT deelde hierover zijn grief mee aan BidCo evenals het beoogde bedrag van de administratieve boete. Tevens werd BidCo uitgenodigd om zijn schriftelijke opmerkingen mee te delen aan het BIPT en om te verschijnen op de hoorzitting van 23 mei 2013. Ten slotte gaf het BIPT aan dat het, na ontvangst van de schriftelijke opmerkingen en na de hoorzitting, zou

kunnen besluiten tot het behouden van de meegedeelde grief, tot het bevel binnen een termijn van zes maanden aan de overtreding een einde te maken en tot het opleggen van een administratieve geldboete overeenkomstig artikel 21 § 2 van de BIPT-wet.

BidCo bezorgde het BIPT zijn opmerkingen per brief van 8 mei 2013 en verscheen op de hoorzitting van 23 mei. Op het einde van de hoorzitting sloot het BIPT de debatten.

## 4. Onderzoek door het BIPT

### 4.1 Meegedeelde grief

In zijn brief van 23 april 2013 deelde het BIPT de volgende grief mee aan BidCo: het niet naleven van artikel 4, § 1, van het 3G-KB door het niet commercieel aanbieden van de 3G-dienst vanaf 15 januari 2013.

### 4.2 Standpunt van BidCo ten aanzien van de meegedeelde grief en beoordeling door het BIPT

BidCo verwoordde zijn standpunt ten aanzien van de meegedeelde grief in een brief van 8 mei 2013 en op de hoorzitting van 23 mei 2013. Het BIPT herhaalt hieronder de motivering voor het formuleren van de grief (punt 4.2.1), geeft het standpunt van BidCo weer ten aanzien van de meegedeelde grief (punt 4.2.2) om vervolgens zijn definitieve beoordeling van het standpunt van BidCo en de meegedeelde grief te geven (punt 4.2.3).

#### 4.2.1. Motivering van de meegedeelde grief

De motivering op grond waarvan de grief werd meegedeeld was de volgende:

*“In een brief van 14 december 2012 aan het BIPT gaf BidCo aan dat het “zich in de onmogelijkheid bevindt om het aan haar vergunde 3G-spectrum te exploiteren nu dit spectrum de facto ontoegankelijk blijkt”. Verder meldde het : “Gelet op de overmachtsituatie waarin Bidco zich momenteel bevindt zal u begrijpen dat Bidco er niet zal in slagen om in de voorzienbare toekomst –laat staan tegen 15 januari 2013- een mobiele dienst commercieel te lanceren via haar eigen spectrum.”*

BidCo gaf dus op 14 december 2012 zelf aan de verplichting uit artikel 4 § 1 van het 3G-KB niet te zullen nakomen. Uit de reactie van BidCo op 13 februari 2013 op het ontwerp van bovengenoemd besluit van het BIPT i.v.m. de termijn voor de naleving van artikel 4 § 1 van het 3G-KB, bleek dat daar ondertussen geen verandering in gekomen was. Er werd immers geen melding gemaakt van enige commerciële ontplooiing.

Het BIPT heeft ook niet kunnen vaststellen dat er een commerciële dienst aangeboden werd op 15 januari 2013, noch via aankondigingen in de pers, op de website van Telenet en/of Tecteo of via enig ander kanaal.

Het is weliswaar zo dat het verzoek tot uitstel wegens overmacht slechts dateert van 14 december 2012. Deze laattijdige aanvraag ontslaat BidCo echter niet van de verplichting om de commerciële dienstopening door te voeren op 15 januari 2013.

Uit een meeting tussen het BIPT en Bidco die plaatsvond op 13 maart 2013, bleek dat Bidco momenteel over 2 scenario's beschikt om toch over te gaan tot een commercieel aanbod:

*[weglating vertrouwelijke passage]*

Wat betreft het tijdsschema was in beide scenario's echter sprake over een "soft launch" met een vijftigtal testklanten in juli 2013 en een opening die voor alle klanten openstaat tegen november 2013.

Deze informatie wijst erop dat:

- 1) Er geen commercieel aanbod was op 15 januari 2013.
- 2) Er geen commercieel aanbod zal zijn in de eerstkomende maanden.
- 3) Het eerste commercieel aanbod pas ten vroegste mag verwacht worden tegen november 2013. *[weglating vertrouwelijke passage]*"

#### 4.2.2. Standpunt van BidCo

In zijn brief van 8 mei 2013 en op de hoorzitting van 23 mei 2013 verdedigde BidCo het volgende standpunt.

BidCo herhaalt de argumentatie die het reeds aanvoerde voor voornoemd besluit van het BIPT van 5 april 2013 m.b.t. de weigering door het BIPT van uitstel wegens overmacht:

- Er zou sprake zijn van overmacht aangezien de onderhandelingen voor RAN-sharing met de andere operatoren mislukt zijn en het BIPT hierin niet kan tussenkomen.
- Er zou discriminatie zijn met de operatoren in 2002 die wel uitstel wegens overmacht verkregen. De situatie in 2002 zou eveneens niet onvoorzienbaar geweest zijn en er zou toen eveneens geen absolute onmogelijkheid geweest zijn om de verplichting van commerciële indienststelling na te komen terwijl er toch uitstel wegens overmacht werd toegekend. Hierbij zou rekening gehouden zijn met de economisch moeilijke omstandigheden. Indien men dezelfde criteria zou hanteren als in 2002, zou men nu ook tot de conclusie van overmacht moeten komen.

Verder verwijst BidCo naar de nota aan het Overlegcomité van 21 december 2010 van de Minister bevoegd voor telecommunicatie ter gelegenheid van het voorleggen van de wijzigingen aan het 3G-KB die geleid hebben tot het wijzigingsbesluit van 22 december 2010. In die nota wordt gesteld dat het Overlegcomité er akte van neemt dat de minister bevoegd voor telecommunicatie het BIPT jaarlijks zal vragen om na te gaan of de voorwaarden voor de 3G-licenties die in het ontwerp van wijziging van het 3G-KB zijn opgenomen, nog steeds volstaan om een nieuwe operator de mogelijkheid te bieden het benodigde netwerk en concurrentiële businessmodel uit te bouwen en dat in voorkomend geval het BIPT in zijn advies voorstellen zal formuleren om de betrokken wetgeving en regelgeving aan te passen. BidCo haalt aan dat het BIPT hierover ondertussen advies heeft uitgebracht waarin aangegeven wordt dat de bestaande roamingsverplichtingen niet volstaan en dat de dekkingsverplichtingen zouden kunnen worden versoepeld. Het BIPT geeft dus toe dat de omstandigheden voor een vierde 3G-operator niet optimaal zijn.

Wat betreft de twee scenario's om de dienst commercieel aan te bieden (punt 4.2.1), geeft BidCo aan dat deze nog open staan. Het eerste scenario zal zeker worden uitgevoerd. Ook het tweede

zal waarschijnlijk worden uitgevoerd, al staat dat nog niet definitief vast. De oorspronkelijk vooropgestelde timing (opening naar alle klanten toe tegen november 2013) is nog van kracht.

#### 4.2.3. Beoordeling door het BIPT

De argumentatie van BidCo is naast de kwestie. BidCo vermengt ten onrechte verschillende elementen: de verplichting tot commercieel aanbod van de 3G-dienst, de 3G-dekkingsverplichtingen en het al dan niet aanwezig zijn van overmacht m.b.t. het niet kunnen naleven daarvan.

De argumentatie van BidCo handelt enerzijds over het aanwezig zijn van overmacht in hoofde van BidCo. Zoals aangegeven in punt 1 maakt het al dan niet aanwezig zijn van overmacht niet het voorwerp uit van dit besluit aangezien daarover voornoemd besluit van 5 april 2013 genomen werd. Het BIPT verwijst hiervoor dus naar dat besluit waar het aanwezig zijn van overmacht verworpen werd.

Er kan evenmin sprake zijn van discriminatie t.o.v. de operatoren in 2002: de omstandigheden t.o.v. 2002 zijn dermate verschillend van het huidige geval dat een verschillende behandeling gerechtvaardigd is. In punt 5 van voornoemd besluit werden de redenen hiervoor uiteengezet:

*“Op het niet beschikbaar zijn van de nodige apparatuur in 2002 hadden de mobiel-netwerkoperatoren helemaal geen vat. Dit was een zaak van de fabrikanten. Zonder de nodige apparatuur was het absoluut onmogelijk om aan de verplichtingen van commercieel aanbod en uitrol van het netwerk te voldoen. Op die manier had het geen zin om één basisstation klaar te maken voor 3G-diensten aangezien er niet voor elke klant een geschikt eindtoestel beschikbaar zou zijn. Het 3G-KB schrijft immers voor dat de klanten van de operator toegang tot de diensten moeten hebben<sup>3</sup>.*

*Bovendien was toen niet duidelijk dat via één basisstation aan de verplichting van commerciële lancering voldaan zou kunnen worden. De interpretatie was in 2002 dat dit betekende dat overal werkelijk de dienst moest worden aangeboden. De versoepelde interpretatie van aanbidding via één basisstation kwam er maar door de Minister in 2003. Er was in 2002 geen sprake van een alternatief scenario. BidCo daarentegen is zich terdege bewust van het bestaan van een alternatief scenario via deze interpretatie. [weglating vertrouwelijke passage] Het is niet aannemelijk dat in december 2012 ineens onmogelijk zou zijn wat enkele maanden eerder voor BidCo nog een realistisch scenario was. BidCo geeft hier ook geen verklaring over. Op een vergadering van 13 maart 2013 met het BIPT werd dit scenario echter opnieuw aangekondigd als een mogelijkheid om aan de verplichting van commerciële lancering te voldoen met desgevallend uitvoering in juli – november 2013. Dit geeft eens te meer aan dat dit een realistisch scenario is voor BidCo, dat dit scenario evengoed vóór 15 januari 2013 uitgewerkt had kunnen worden en dat het niet-overgaan tot de uitvoering ervan geen geval van overmacht kan uitmaken.*

*BidCo zou dus op relatief eenvoudige wijze aan de verplichting van commerciële lancering kunnen voldoen. Er kan bijgevolg geen sprake zijn van discriminatie tussen de drie andere operatoren en BidCo aangezien de situatie in 2002 helemaal anders was.*

*Ook de huidige technologische mogelijkheden zijn niet meer te vergelijken met die van in 2002. [weglating vertrouwelijke passage] Veel zaken die vroeger technisch onmogelijk*

---

<sup>3</sup> Art. 2. § 2. Het netwerk van de 3G-operator maakt het zijn klanten minstens mogelijk om van of naar hun mobiel toestel van de derde generatie toegang te krijgen tot de volgende diensten wanneer zij zich in de dekkingszone van het netwerk van de 3G-operator bevinden (...).

*waren, zijn nu wel mogelijk : er is een uitgebreid gamma aan netwerkapparatuur en 3G-handsets in de handel aanwezig. De situatie is dus absoluut niet meer vergelijkbaar, aangezien er in 2002 zo goed als geen netwerkapparatuur noch 3G-handsets in de handel beschikbaar waren.*

*In 2002 ondervonden de operatoren aan den lijve problemen met het verkrijgen van bouwvergunningen. Zoals BidCo aangeeft zaten er honderden aanvragen geblokkeerd. Het is niet zo dat dit probleem nu opgelost is, maar de praktische situatie voor BidCo is helemaal anders dan die voor de operatoren in 2002. BidCo heeft immers, voor zover het BIPT weet, geen aanvragen ingediend om bouwvergunningen te bekomen. BidCo weerlegt dit niet. BidCo is daarenboven nog steeds geen lid geworden van het RISS (zie punt 4.4. hierboven). Bijgevolg zijn de problemen i.v.m. bouwvergunningen voor BidCo niet reëel maar enkel theoretisch.”*

Anderzijds handelt de argumentatie van BidCo (waar het verwijst naar het advies van het BIPT) over het naleven van de dekkingsverplichtingen in het 3G-KB, die zoals aangegeven in punt 1, ook niet het voorwerp van dit besluit uitmaken. Dit besluit handelt immers enkel over het naleven van de verplichting tot commercieel aanbod van de 3G-dienst.

#### **4.3 Besluit betreffende de naleving van artikel 4 § 1 van het 3G-KB**

Aangezien de argumentatie van BidCo niet overtuigend is, weerhoudt het BIPT de grief meegedeeld in zijn brief van 23 april 2013 en bevestigt het de in punt 4.2.1 hierboven aangehaalde motivering aangaande de niet-naleving van artikel 4, § 1, van het 3G-KB. Het BIPT beschouwt dan ook definitief dat BidCo artikel 4, § 1, van het 3G-KB niet heeft nageleefd door het niet commercieel aanbieden van de 3G-dienst vanaf 15 januari 2013.

### **5. Motivering van het BIPT betreffende het opleggen van de boete en de bepaling van het bedrag ervan**

#### **5.1 Beoogd bedrag van de administratieve boete meegedeeld aan BidCo**

Op basis van de ontwerpredenering opgenomen in onderdeel 4.2 van de brief van het BIPT van 23 april 2013 deelde het BIPT, overeenkomstig artikel 21 van de BIPT-wet, een beoogd bedrag van de administratieve geldboete aan BidCo mee van 5.000 euro voor wat betreft het niet-naleven van artikel 4, § 1, van het 3G-KB. Het wettelijke maximumbedrag werd zodoende vooropgesteld aangezien dit proportioneel en opportuun was, gelet op het feit dat deze maximumboete door de afwezigheid van omzet zeer laag is en derhalve *de facto* geen afschrikkingseffect heeft op Bidco.

#### **5.2 Standpunt van BidCo ten aanzien van de administratieve boete**

Gelet op de argumentatie opgenomen in punt 4.2.2 van dit besluit, vraagt BidCo aan het BIPT om geen administratieve boete op te leggen. BidCo betwist de ernst van de inbreuk en het feit dat hierdoor hoogwaardige frequenties afgeschermd worden voor eventueel andere belangstellenden zonder dat voor de gebruikers daaruit enig nut voortspruit. BidCo wijst erop dat het de enige kandidaat was voor de frequenties in kwestie bij de toekenning ervan in 2011.



Ook hiervoor haalt BidCo de argumentatie aan van discriminatie met de operatoren in 2002 : aangezien de drie operatoren die uitstel vroegen de enige waren die belangstelling toonden was er toen geen bezwaar voor het uitstel.

### 5.3 Motivering betreffende het opleggen van een administratieve boete en het bedrag ervan

#### 5.3.1. Algemeen

Gelet op het behouden van de grief inzake de inbreuk op artikel 4, § 1, van het 3G-KB, is het BIPT van oordeel dat het opleggen van een administratieve boete aan BidCo gerechtvaardigd is.

Krachtens artikel 21, § 5, 2° van de BIPT-wet bedraagt de administratieve boete maximaal 5 % van de omzet van de overtreder gedurende het jongste volledige boekjaar in de sector voor elektronische communicatie of voor postdiensten in België of, indien de overtreder geen activiteiten ontwikkelt waarmee een omzet wordt behaald, maximaal 5.000 euro. Aangezien BidCo momenteel geen diensten aanbiedt en dus geen activiteiten ontwikkelt waarmee een omzet wordt behaald, bedraagt het maximumbedrag voor de boete 5.000 euro.

#### 5.3.2. Ernst van de inbreuk

De ernst de inbreuk kan worden beoordeeld rekening houdend met de aard van de overtreding en met de manier waarop die invloed heeft op de verwezenlijking van de hoofddoelstellingen die door het regelgevingskader worden beoogd: de bevordering van de concurrentie en de bescherming van de belangen van de gebruikers.

Doordat BidCo geen diensten aanbiedt schermt het hoogwaardige frequenties af voor eventueel andere belangstellenden zonder dat voor de gebruikers daaruit enig nut voortspuit. Er komt in de praktijk geen nieuwe 3G-operator wat toch de bedoeling was van het uitreiken van de vierde vergunning. Op die manier wordt de concurrentie niet bevorderd.

De betwisting van de ernst van de inbreuk door BidCo is onterecht. Zoals reeds aangegeven in het besluit van 5 april 2013 m.b.t. de weigering door het BIPT van uitstel wegens overmacht is de situatie nu niet vergelijkbaar met die van 2002. Het feit dat er in 2011 geen andere kandidaten dan BidCo waren voor de toegekende gebruiksrechten, wil niet zeggen dat er momenteel geen andere belangstelling is. Met het 2,1GHz-spectrum is ook de toekenning aan BidCo van 900 en 1800 MHz-spectrum verbonden<sup>4</sup>. Hiervoor zijn er wel degelijk andere belangstellenden. Het BIPT heeft van een andere operator al de vraag gekregen wanneer dit spectrum zou vrijkomen.

Voorgaande elementen in acht genomen gaat het hier om een ernstige inbreuk.

#### 5.3.3. Geen verzachtende omstandigheden

Zoals aangehaald in voornoemd besluit van 5 april 2013 van de Raad van het BIPT m.b.t. de weigering door het BIPT van uitstel wegens overmacht (punten 2 en 5) zou BidCo op relatief eenvoudige wijze aan de verplichting van commerciële lancering kunnen voldoen, *[weglating vertrouwelijke passage]*.

---

<sup>4</sup> Overeenkomstig artikel 64, tweede lid, van het koninklijk besluit van 18 januari 2001 heeft BidCo laten weten gebruik te willen maken van de mogelijkheid om 4,8 MHz duplex toegewezen te krijgen in de banden 880-915 MHz en 925-960 MHz., in dat geval worden hem ook frequenties toegewezen in de 1800MHz-band.

[weglating vertrouwelijke passage]

#### 5.3.4. Bedrag van de boete

Gelet op voorgaande redenen vindt het BIPT het in dit geval proportioneel en opportuun om het maximumbedrag op te leggen, gelet op het feit dat deze maximumboete door de afwezigheid van omzet zeer laag is en derhalve *de facto* geen afschrikkingseffect heeft op Bidco. Deze administratieve boete bedraagt zodoende 5.000 euro.

Het BIPT wijst er ook op dat, indien Bidco deze overtreding niet beëindigt binnen de voorziene termijn (zie punt 6), de bepalingen van § 6 en § 7 van artikel 21 van de BIPT-wet toepassing zouden kunnen krijgen. Deze bepalingen laten het BIPT toe om, na het volgen van de voorgeschreven procedure, een administratieve boete op te leggen waarvan het bedrag het dubbele is van de boete opgelegd krachtens § 5 van hetzelfde artikel of om de gebruiksrechten op te schorten of in te trekken.

### 6. Opleggen van een termijn om een einde te maken aan de overtreding

Overeenkomstig artikel 21, § 5, van de BIPT-wet wordt aan BidCo nog een termijn van zes maanden toegekend om aan de overtreding een einde te maken. Dit is op zich een redelijke termijn en zeker gelet op de door BidCo zelf opgegeven planning van commercieel aanbod van de dienst tegen november 2013. In principe had de dienst zelfs al veel eerder kunnen worden aangeboden (zie punt 5.3.3).

### 7. Samenwerkingsakkoord

Het BIPT heeft overeenkomstig de procedure beschreven in lid 1 en 2 van artikel 3 van het samenwerkingsakkoord van 17 november 2006 het ontwerp van dit besluit overgezonden aan de gemeenschapsregulators:

*“Art. 3. Elke ontwerpbeslissing van een regulerende instantie die betrekking heeft op elektronische communicatienetwerken wordt door de desbetreffende instantie overgemaakt aan de andere regulerende instanties die zijn opgesomd in artikel 2, 2°, van dit samenwerkingsakkoord.*

*De regulerende instanties die geconsulteerd worden bezorgen binnen veertien kalenderdagen hun opmerkingen aan de regulerende instantie die de ontwerpbeslissing heeft overgemaakt. (...)”*

Het BIPT heeft geen opmerkingen ontvangen.

### 8. Besluit

Het BIPT,

- gelet op artikel 4, § 1, van het 3G-KB,
- gelet op artikel 21 van de BIPT-wet,

- na op 23 april 2013 de grief, waarvan sprake in artikel 21, § 1, van de BIPT-wet, te hebben meegedeeld aan BidCo, alsmede een beoogd bedrag van de administratieve boete,
  - na BidCo naar behoren mondeling en schriftelijk te hebben gehoord,
  - na de debatten te hebben gesloten op 23 mei 2012,
1. stelt vast dat BidCo een inbreuk heeft begaan op artikel 4, § 1, van het 3G-KB;
  2. legt om die reden en overeenkomstig artikel 21 van de BIPT-wet, een administratieve boete op aan BidCo van 5.000 (vijfduizend) euro;
  3. beveelt dat dit bedrag binnen 60 dagen na ontvangst van dit besluit betaald dient te worden door overschrijving op rekeningnummer IBAN: BE63 6792 0058 7108 – BIC: PCHQBEBB op naam van de FOD Economie – Algemene ontvangstenrekening met als mededeling “BIPT-boete aan BidCo – niet-naleving artikel 4 § 1 3G-KB”;
  4. beveelt BidCo om binnen een termijn van maximaal 6 maanden aan de overtreding een einde te maken.

## 9. Beroepsmogelijkheden

Overeenkomstig artikel 2, § 1 van de wet van 17 januari 2003 betreffende de rechtsmiddelen en de geschillenbehandeling naar aanleiding van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector hebt u de mogelijkheid om tegen dit besluit beroep in te stellen bij het hof van beroep van Brussel, Poelaertplein 1, B-1000 Brussel. Het beroep wordt, op straffe van nietigheid die ambtshalve wordt uitgesproken, ingesteld door middel van een ondertekend verzoekschrift dat wordt ingediend ter griffie van het hof van beroep van Brussel binnen een termijn van zestig dagen na de kennisgeving van het besluit of bij gebreke aan een kennisgeving, na de publicatie van het besluit of bij gebreke aan een publicatie, na de kennisname van het besluit.

Het verzoekschrift bevat op straffe van nietigheid de vermeldingen vereist door artikel 2, § 2, van de wet van 17 januari 2003 betreffende de rechtsmiddelen en de geschillenbehandeling naar aanleiding van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector. Indien het verzoekschrift elementen bevat die u als vertrouwelijk beschouwt, dan moet u dat uitdrukkelijk aangeven en op straffe van nietigheid, een niet-vertrouwelijke versie van dat verzoekschrift indienen. Het Instituut publiceert op zijn website het verzoekschrift dat door de griffie van het gerecht genotificeerd is. Elke belanghebbende partij kan in de zaak tussenkomen binnen dertig dagen na deze publicatie.

Georges Deneff  
Lid van de Raad

Axel Desmedt  
Lid van de Raad

Catherine Rutten  
Lid van de Raad

Michel Van Bellinghen  
Lid van de Raad