



B I P T

**BELGISCH INSTITUUT VOOR POSTDIENSTEN
EN TELECOMMUNICATIE**

ONTWERPBESLUIT VAN DE RAAD VAN HET BIPT

VAN 29 AUGUSTUS 2011

BETREFFENDE

**DE AANVANG VAN DE GELDIGHEIDSDUUR VAN DE GEBRUIKSRECHTEN IN
DE FREQUENTIEBAND 2500-2690 MHz (4G-VERGUNNING) VOOR HET
AANBIEDEN VAN ELEKTRONISCHE-COMMUNICATIEDIENSTEN OP HET
BELGISCHE GRONDGEBIED**

Werkwijze om reacties op dit document door te sturen

Antwoordtermijn: tot 12 september 2011

Aanspreekpunt: Gino Ducheyne, eerste ingenieur-adviseur (02 226 88 18)

Antwoordadres per e-mail: gino.ducheyne@bipt.be

Antwoorden dienen elektronisch te worden verzonden.

Op het document moet duidelijk worden aangegeven wat vertrouwelijk is.

Deze raadpleging heeft plaats overeenkomstig artikel 140 van de wet van 13 juni 2005.

INHOUDSOPGAVE

1. Retroacta.....	3
2. Probleemstelling.....	3
3. Juridische analyse.....	4
4. Samenwerkingsakkoord.....	5
5. Besluit.....	5
6. Beroepsmogelijkheden.....	6

1. Retroacta.

Voor de eerste maal worden gebruiksrechten voor radiofrequenties ter veiling aangeboden in de 2,6 GHz-band (4G-gebruiksrechten voor radiofrequenties). Geen enkele operator beschikt vandaag over gebruiksrechten voor radiofrequenties in België in de band 2500-2690 MHz.

Op 18 mei 2011 heeft de Raad van het BIPT beslist om uit te nodigen voor kandidaatstelling.

Zowel de frequentieblokken vermeld in art. 4, § 1 als in art. 4, § 4 van het koninklijk besluit van 22 december 2010 betreffende radiotoegang in de frequentieband 2500-2690 MHz (hierna: "4G-besluit") worden ter veiling aangeboden. Indien er minder dan vier kandidaten zijn voor de veiling, dan worden de FDD-blokken toegewezen in overeenstemming met art. 4, § 2.

Reeds vorig jaar bleek dat er compatibiliteitsproblemen zullen optreden tussen de LTE/Wimax-netwerken in de band 2500-2690 MHz en de luchtvaartradars in de band 2700-2900 MHz.

Na het uitvoeren van een studie door Intersoft Electronics NV besliste het BIPT een ontwerp van besluit te publiceren met maatregelen die opgelegd moeten worden teneinde de co-existentie tussen deze radars en de LTE/Wimax-netwerken te waarborgen. Het BIPT besteedde er bijzonder veel belang aan dat deze voorwaarden praktisch haalbaar zouden zijn, zowel op technisch als op financieel vlak.

Een indicatief tijdschema voor het goedkeuringsproces van het ontwerpbesluit van 1 juli 2011 betreffende het naast elkaar bestaan van de 4G-operatoren in de 2500-2690 MHz band en de radars in de 2700-2900 MHz-band (hierna : het "4G-radarbesluit") is het volgende:

Raadpleging van een ontwerp van besluit	1 juli 2011
Antwoorden op de raadpleging	5 augustus 2011
Publicatie definitief besluit	1 oktober
Indienen van de kandidaturen voor de 4G- veiling	14 oktober 2011
Bekendmaking van de resultaten van de 4G-veiling	22 december 2011

2. Probleemstelling.

De radars in de band 2700-2900 MHz zullen worden aangepast teneinde aan de in het besluit van het BIPT opgelegde aanpassingen te voldoen (plaatsen van filters, wijzigen van frequentie). Deze aanpassingen vergen een bepaalde tijd: het zal duren tot midden 2013 vooraleer alle radars aangepast zijn.

Uit de ontvangen reacties op het ontwerp van het 4G-radarbesluit blijkt dat de 2500-2690 MHz-band in deze overgangperiode in bepaalde delen van het land zo goed als onbruikbaar zal zijn, zonder het maken van excessieve kosten die enkel voor deze overgangperiode gemaakt moeten worden.

De operatoren worden dus geconfronteerd met een veiling van banden die slechts geruime tijd na de afloop van de veiling volledig beschikbaar komen.

Het BIPT stelt voor om aan deze bezwaren tegemoet te komen door de aanvang van de geldigheidsduur van de gebruiksrechten te verschuiven tot 1 juli 2012. Deze maatregel betekent voor de operatoren een financiële besparing van de enige heffing voor een periode van ongeveer 6 maanden en geeft de operatoren wat meer ademruimte om de nodige schikkingen te

nemen om het 4G-radarbesluit te implementeren. Anderzijds heeft deze maatregel geen effect op de globale opbrengst van de veiling.

3. Juridische analyse.

- (1) Artikel 35, §§1-2 van het 4G-besluit bepaalt dat het BIPT gebruiksrechten toekent en, terzelfdertijd, kennis geeft van het te betalen saldo.

Artikel 36 van het 4G-besluit preciseert dat de betalingsmodaliteiten conform zijn aan de bepalingen van artikel 30 van de wet betreffende de elektronische communicatie.

Artikel 3 van het 4G-besluit dient eveneens vermeld te worden. Dit artikel bepaalt dat de gebruiksrechten maximaal 15 jaar geldig zijn vanaf de datum van betekening ervan.

Deze bepalingen zeggen niets over de aanvangsdatum van de geldigheidsperiode van de gebruiksrechten. Ook in het memorandum wordt hierover niets vermeld.

Niets lijkt het BIPT dus te beletten gebruiksrechten toe te kennen die niet onmiddellijk van kracht zijn, en waarbij het een dergelijk besluit motiveert. Het BIPT kan het begin van de geldigheidsperiode vastleggen op een aantal maanden na het einde van de veiling.

Een mogelijke moeilijkheid vloeit in elk geval voort uit artikel 3 van het 4G-besluit. Een letterlijke lezing van de tekst houdt in dat de duur van 15 jaar begint te lopen vanaf de datum van betekening van de rechten, zelfs indien deze rechten nog niet uitgeoefend kunnen worden. Dit is een zeer formalistische benadering, maar dat is in elk geval wat in de tekst te lezen staat. Het is evenwel juist dat men het in het verslag aan de Koning heeft over een gebruiksduur van de rechten van 15 jaar.

- (2) Artikel 30, § 1/1 van de wet betreffende de elektronische communicatie bepaalt dat operatoren bij de aanvang van de geldigheidsduur van de gebruiksrechten onder andere een heffing moeten betalen. § 1/3 bepaalt dat de betaling gebeurt binnen 15 dagen die volgen op de aanvang van de geldigheidsduur.

De betaling kan niet vereist worden vóór aanvang van de geldigheidsduur.

Rekening houdende met voorgaande punten, lijkt niets in de weg te staan dat het BIPT beslist dat de geldigheidsduur van de gebruiksrechten niet onmiddellijk begint op het ogenblik van de toekenning van de rechten, maar 6 maanden later. Het BIPT is de mening toegedaan dat deze periode van 6 maanden een tegemoetkoming is aan de bezwaren van een aantal operatoren die naar aanleiding van de raadpleging van het 4G-radarbesluit aan het BIPT overgezonden werden.

Een langer uitstel van de aanvangsperiode doet te veel problemen rijzen. Immers, de operatoren dienen over de mogelijkheid te beschikken om testen uit te voeren en de operatoren die toch het netwerk willen ontplooien in zones die niet betroffen zijn (o.a. de steden Antwerpen of Gent of de provincie Henegouwen), dienen de mogelijkheid te krijgen om de verworven frequenties in dienst te stellen. Anderzijds zou dit ook een de facto vertraging van de ontwikkeling van de mobiele 4G-breedbandnetwerken op de markt betekenen (waar België al geen te beste positie in Europa inneemt). Bovendien is België reeds te laat met de implementatie van beschikking 2008/477/EG van de Commissie van 13 juni 2008 betreffende de harmonisering van de 2500-2690 MHz-frequentieband voor terrestrische systemen die elektronischecommunicatiediensten kunnen verschaffen in de Gemeenschap.

Ook de betaling zal dan worden uitgesteld naar het aanvangsmoment van de geldigheidsduur van de gebruiksrechten.

Bovendien noopt artikel 3 van het 4G-besluit tot voorzichtigheid. Veiligheidshalve valt het te verkiezen de rechten niet onmiddellijk te betekenen na de veiling, maar een periode van 6 maanden te wachten vooraleer deze te betekenen (wat een publicatie van de veilingresultaten niet zou beletten). Immers, volgens artikel 3 van het 4G-besluit, is het deze betekening die de termijn van 15 jaar doet lopen.

Er dient aangestipt te worden dat dit niet echt de oplossing is zoals voorgesteld in het ontwerpbesluit van 1 juli 2011. In dit ontwerp wordt gezegd dat de 4G-operatoren tot 1 juli 2013 hun rechten kunnen uitoefenen. Zij moeten er bij deze uitoefening echter over waken een maximaal stralingsniveau niet te overschrijden. Echter, wat heden ten dage gesuggereerd wordt, is de totale afwezigheid van uitoefening van rechten gedurende een bepaalde periode. Het BIPT is de mening toegedaan dat dit niet contradictoir is, gezien de rechten maar uitgeoefend kunnen worden vanaf de aanvang van de geldigheidsduur.

Het BIPT hecht er veel belang aan erover te waken dat de markt goed op de hoogte gebracht wordt van de oplossing waarvoor gekozen wordt. Indien beslist wordt de aanvang van de geldigheidsduur van de rechten (en de betaling) met 6 maanden uit te stellen, dan moet de markt worden verwittigd, en dit op zulk een manier dat de kandidaten aan de veiling kunnen deelnemen met een perfecte kennis van zaken.

4. Samenwerkingsakkoord.

Het BIPT heeft conform de procedure beschreven in lid 1 en 2 van artikel 3 van het samenwerkingsakkoord van 17 november 2006 een ontwerpbesluit overgezonden aan de gemeenschapsregulatoren:

“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 een antwoord ontvangen vanwege de .

5. Besluit.

Overeenkomstig het 4G-besluit, beslist het BIPT dat:

- 1) de resultaten van de veiling van de 4G-gebruiksrechten bekendgemaakt zullen worden onmiddellijk na afloop van de veiling;
- 2) de betekening van de 4G-gebruiksrechten uitgevoerd zal worden op 1 juli 2012;
- 3) de aanvang van de geldigheidsduur van de gebruiksrechten 15 jaar hierdoor vastgelegd wordt op 1 juli 2012;

4) de operatoren, overeenkomstig artikel 30 van de WEC, een enige heffing moeten betalen vóór 16 juli 2012.

6. Beroepsmogelijkheden

Overeenkomstig 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 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 wordt ingediend op de griffie van het gerecht in hoger beroep in zoveel exemplaren als er betrokken partijen zijn. Het verzoekschrift bevat op straffe van nietigheid de vermeldingen van 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.

Axel Desmedt
Lid van de Raad

Charles Cuvelliez
Lid van de Raad

Catherine Rutten
Lid van de Raad

Luc Hindryckx
Voorzitter van de Raad