CONSEIL D'ÉTAT
section de législation

avis 74.950/4
du 24 janvier 2024

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'

RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 74.950/4
van 24 januari 2024

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'

‡LW-DBBYJDDCG-HEJFAUQ‡

Le 24 novembre 2023, le Conseil d'État, section de législation, a été invité par la Vice-Première Ministre et Ministre de la Fonction publique, des Entreprises publiques, des Télécommunications et de la Poste à communiquer un avis dans un délai de trente jours prorogé 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 24 janvier 2024. La chambre était composée de Bernard BLERO, président de chambre, Géraldine ROSOUX et Dimitri YERNAULT, conseillers d'État, Christian BEHRENDT et Jacques ENGLEBERT, assesseurs, et Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, greffier.

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

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

L'avis, dont le texte suit, a été donné le 24 janvier 2024.

---

[*] Par courriel du 24 novembre 2023.

*

Op 24 november 2023 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vice-eersteminister en Minister van Ambtenarenzaken, Overheidsbedrijven, Telecommunicatie en Post verzocht binnen een termijn van dertig dagen verlengd 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 24 januari 2024. De kamer was samengesteld uit Bernard BLERO, kamervoorzitter, Géraldine ROSOUX en Dimitri YERNAULT, staatsraden, Christian BEHRENDT en Jacques ENGLEBERT, assessoren, en Anne-Catherine VAN GEERSDAELE, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Anne VAGMAN, eerste auditeur-afdelingshoofd.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 24 januari 2024.

---

[*] Bij e-mail van 24 november 2023.

*

‡LW-DBBYJDDCG-HEJFAUQ‡

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 2°, des lois 'sur le Conseil d'État', coordonnées le 12 janvier 1973, 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

PRÉAMBULE

1. L'alinéa 1er sera rédigé comme suit :

« Vu la loi du 13 juin 2005 relative aux communications électroniques, l'article 18, § 1er, remplacé par la loi du 21 décembre 2021, et l'article 30, §§ 1er et 2, modifié par la loi du 15 mars 2010 ».

2. À l'alinéa 3, le nombre « 22 » sera remplacé par le nombre « 12 ».

DISPOSITIF

Article 6

L'article 33, alinéa 3, seconde phrase, en projet est rédigé comme suit :

« L'Institut fixe les modalités de notification des liaisons installées dans la bande de fréquences ».

Un pouvoir réglementaire est ainsi conféré à l'Institut belge des services postaux et des télécommunications (ci-après : « l'IBPT »).

À ce propos, la section de législation a déjà rappelé qu'

« [a]ucun pouvoir réglementaire ne peut en principe être conféré à l'IBPT, autorité administrative indépendante, si ce n'est sur des aspects limités et techniques, tels qu'il est permis de considérer que l'IBPT – qui doit appliquer la réglementation concernée – est également le mieux placé pour l'élaborer. Encore faut-il qu'une autorité politiquement responsable puisse endosser la responsabilité des règlements concernés, soit parce que cette autorité – en l'occurrence, le Roi – interviendra sur proposition de l'IBPT, soit parce que

‡LW-DBBYJDDCG-HEJFAUQ‡

cette même autorité devra approuver les mesures réglementaires. Cette dernière condition pourrait, le cas échéant, ne pas devoir être remplie pour l'adoption de mesures éminemment techniques et n'intervenant que dans des cas où le pouvoir réglementaire ne suppose pas l'exercice d'un véritable pouvoir d'appréciation impliquant des choix en opportunité, parce que, par exemple, le droit européen détermine déjà l'intégralité, ou presque, de la réglementation concernée » [1].

La disposition sera réexaminée à la lumière de cette observation.

*

[1] Avis 69.166/4 donné le 10 juin 2021 sur un avant-projet devenu la loi du 21 décembre 2021 'portant transposition du code des communications électroniques européen et modification de diverses dispositions en matière de communications électroniques', *Doc. parl.*, Chambre, 2020-2021, n° 2256/001, pp. 309-370 ; voir également l'avis 73.240/4 donné le 24 avril 2023 sur un avant-projet devenu la loi du 30 aout 2023 'portant modification de la loi du 13 juin 2005 relative aux communications électroniques et portant réforme des tarifs sociaux', *Doc. parl.*, Chambre, 2022-2023, n° 3422/001, pp. 50-63.

‡LW-DBBYJDDCG-HEJFAUQ‡

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de wetten 'op de Raad van State', gecoördineerd op 12 januari 1973, beperkt de afdeling Wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde 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 die drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

ONDERZOEK VAN HET ONTWERP

AANHEF

1. Het eerste lid moet als volgt gesteld worden:

"Gelet op de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie, artikel 18, § 1, vervangen bij de wet van 21 december 2021, en artikel 30, §§ 1 en 2, gewijzigd bij de wet van 15 maart 2010."

2. In het derde lid moet het getal "22" vervangen worden door het getal "12".

DISPOSITIEF

Artikel 6

Het ontworpen artikel 33, derde lid, tweede zin, luidt als volgt:

"Het Instituut legt de nadere bepalingen vast voor kennisgeving van de verbindingen tot stand gebracht in de frequentieband."

Aldus wordt een verordenende bevoegdheid verleend aan het Belgisch Instituut voor postdiensten en telecommunicatie (hierna: "het BIPT").

In dat verband heeft de afdeling Wetgeving reeds op het volgende gewezen:

"(…) aan het BIPT, dat een onafhankelijke administratieve overheid is, [mag] in principe geen verordeningsbevoegdheid verleend worden tenzij voor technische nevenaspecten waarvoor ervan uitgegaan kan worden dat het BIPT, dat de regelgeving in kwestie moet toepassen, eveneens de meest aangewezen instantie is om ze uit te werken. Daarenboven moet de verantwoordelijkheid voor die verordeningen opgenomen kunnen worden door een politiek verantwoordelijke overheid, ofwel doordat die overheid – in casu de Koning – optreedt op voorstel van het BIPT, ofwel doordat diezelfde overheid de

‡LW-DBBYJDDCG-HEJFAUQ‡

verordeningsmaatregelen moet goedkeuren. Die laatste voorwaarde hoeft in voorkomend geval niet vervuld te worden voor uiterst technische maatregelen die slechts genomen worden in gevallen waarbij de verordeningsbevoegdheid niet impliceert dat een echte beoordelingsbevoegdheid uitgeoefend moet worden waarbij opportuniteitskeuzes gemaakt moeten worden, bijvoorbeeld wanneer de betrokken regelgeving al volledig of bijna volledig vastgelegd is in het Europees recht."[1]

De bepaling moet in het licht van deze opmerking opnieuw onderzocht worden.

LE GREFFIER – DE GRIFFIER LE PRÉSIDENT – DE VOORZITTER

Anne-Catherine VAN GEERSDAELE Bernard BLERO

[1] Advies 69.166/4 van 10 juni 2021 over een voorontwerp dat geleid heeft tot de wet van 21 december 2021 'houdende omzetting van het Europees Wetboek voor elektronische communicatie en wijziging van diverse bepalingen inzake elektronische communicatie', *Parl.St.* Kamer 2020-21, nr. 2256/001, 309-370; zie ook advies 73.240/4 van 24 april 2023 over een voorontwerp dat geleid heeft tot de wet van 30 augustus 2023 'houdende wijziging van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie en houdende hervorming van de sociale tarieven', *Parl.St.* Kamer 2022-23, nr. 3422/001, 50-63.

‡LW-DBBYJDDCG-HEFAUQ‡