

BIPT

**BELGISCH INSTITUUT VOOR POSTDIENSTEN EN
TELECOMMUNICATIE**

**OPENBARE RAADPLEGING OP VRAAG VAN DE RAAD VAN HET BIPT VAN 9
MEI 2019 MET BETREKKING TOT HET ONTWERP VAN BESLUIT
BETREFFENDE DE VRAAG TOT UITBREIDING MET DE GEMEENTE
KORTRIJK VAN GEBRUIKSRECHTEN VAN CITYMESH IN DE 3,5 GHZ-
FREQUENTIEBAND VOOR DE VERSTREKKING VAN ELEKTRONISCHE-
COMMUNICATIEDIENSTEN OP HET BELGISCHE GRONDGEBIED**

WERKWIJZE OM OP DIT DOCUMENT TE ANTWOORDEN

Antwoordtermijn: tot 14 juni 2019
Werkwijze om te antwoorden: Aan: consultation.sg@bipt.be
Onderwerp: "CONSULT-2019-B7"

Aanspreekpunt: Gino DUCHEYNE, Eerste Ir-Adv(02 226 88 18)

Antwoorden dienen elektronisch te worden verzonden naar het opgegeven adres.

Er wordt gevraagd om het "[Formulier dat als voorpagina dient te worden gebruikt bij het antwoord op een door het BIPT georganiseerde openbare raadpleging](#)" te gebruiken.

Het BIPT wenst ook dat de commentaren verwijzen naar de paragrafen en/of onderdelen waarover ze handelen. Op het document moet duidelijk worden aangegeven wat vertrouwelijk is.

INHOUDSOPGAVE

1. Retroacta	3
2. Vraag tot uitbreiding	3
3. Evaluatie vraag tot uitbreiding	3
3.1. De lijst kan niet onmiddellijk worden gewijzigd.....	3
3.2. Een nieuwe procedure opstarten in toepassing van het KB van 24 maart 2009 is in strijd met de nieuwe Europese regels.....	4
3.3. Er zal een andere toewijzingsprocedure worden georganiseerd	6
4. Openbare raadpleging	6
5. Samenwerkingsakkoord	7
6. Besluit.....	7
7. Beroepsmogelijkheden.....	7

1. Retroacta

1. De Raad van het BIPT van 7 mei 2015 kende gebruiksrechten toe aan Citymesh in de 3,5 GHz-frequentieband voor de verstrekking van elektronische-communicatiediensten op het Belgische grondgebied (hierna “besluit van het BIPT van 7 mei 2015”). Aan Citymesh NV werd het frequentieblok 3430-3450/3530-3550 MHz toegewezen op basis van het koninklijk besluit van 24 maart 2009 betreffende radiotoegang in de frequentiebanden 3410-3500/3510-3600 MHz en 10150-10300/10500-10650 MHz (hierna “KB van 24 maart 2009”). Dit besluit bevatte als bijlage 1 de lijst met gemeenten waarin de gebruiksrechten van toepassing zijn.
2. Op 19 november 2018 richtte Citymesh een vraag tot het BIPT om de gemeenten Beveren (PC 9120) en Zelzate (PC 9060) toe te voegen aan de vergunning. Deze gemeenten werden toegevoegd aan de lijst met gemeenten waarin de gebruiksrechten van toepassing zijn bij besluit van de Raad van het BIPT van 29 maart 2019 met betrekking tot de uitbreiding van gebruiksrechten van Citymesh in de 3,5 GHz-frequentieband voor de verstrekking van elektronische-communicatiediensten op het Belgische grondgebied¹.

2. Vraag tot uitbreiding

3. Op 25 februari 2019 richtte Citymesh een vraag tot het BIPT om de gemeente Kortrijk toe te voegen aan de huidige vergunning.

3. Evaluatie vraag tot uitbreiding

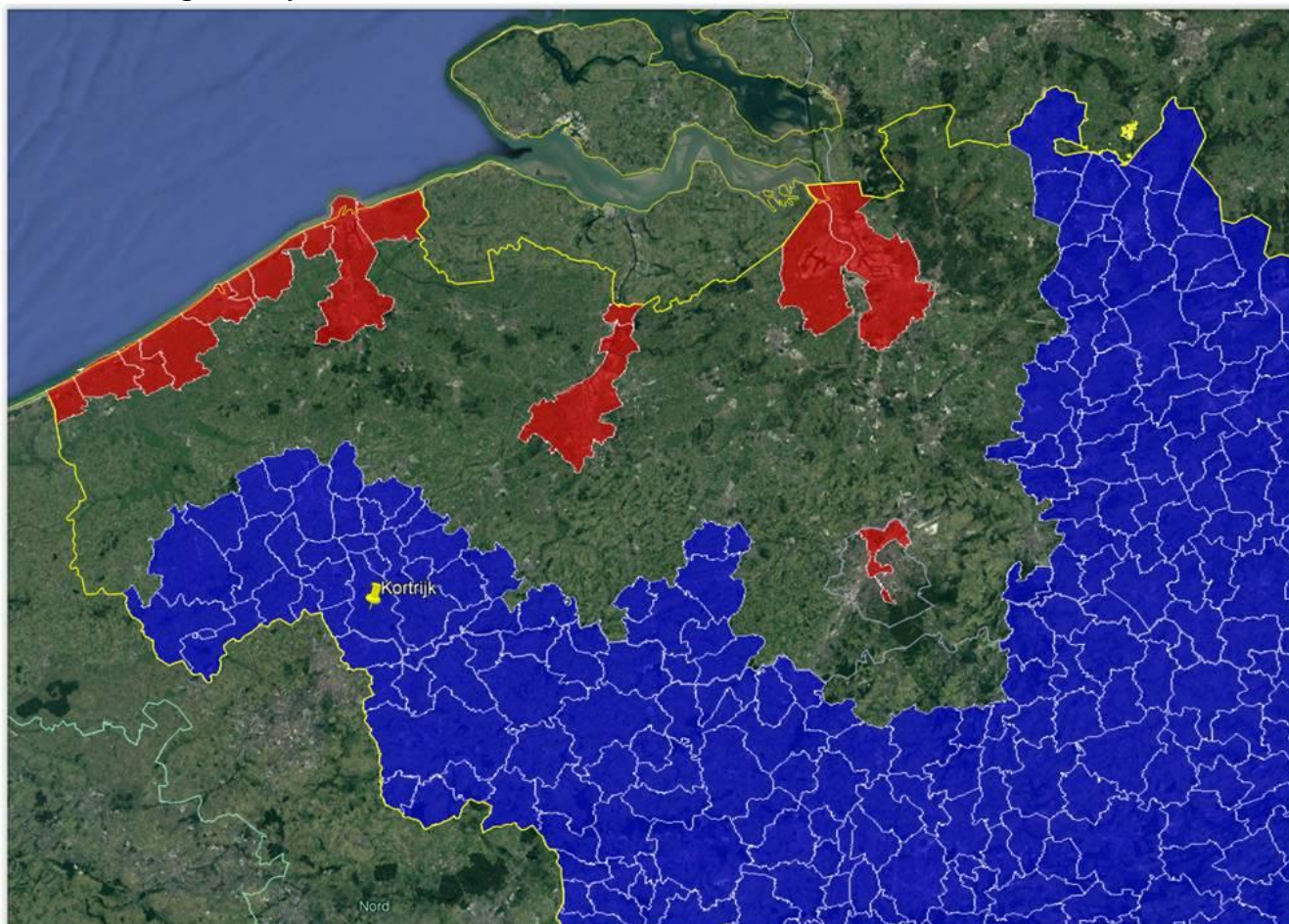
4. Artikel 21 van het KB van 24 maart 2009 bepaalt dat een operator aan het BIPT mag vragen om de lijst van de gemeenten die onder zijn gebruiksrechten vallen, te wijzigen. Wanneer er gemeenten aan de lijst worden toegevoegd, bepaalt het BIPT of er een nieuwe toewijzingsprocedure moet worden gestart dan wel of de lijst onmiddellijk kan worden gewijzigd.
5. Bij de beoordeling van de uitbreidingsaanvraag moet de bepaling opgenomen in punt C) van de bijlage bij het koninklijk besluit van 24 maart 2009 worden geëvalueerd. Voor de 3410-3600 MHz-band moet er een beschermingsafstand worden vastgelegd van ten minste 15 km tussen de dienstzones van twee operatoren die dezelfde frequenties gebruiken. De 15 km-beschermingsregel is van belang om schadelijke storingen in de 3410-3600 MHz-band te vermijden. Punt C) van de bijlage bij het koninklijk besluit van 24 maart 2009 voegt dan ook toe dat de basisstations van een radiotoegangsoperator geen spectrale vermogensfluxdichtheid van meer dan $-110 \text{ dBW/m}^2/\text{MHz}$ mogen voortbrengen op een hoogte van 10 m boven de grond, op een afstand van 15 km of meer buiten de zone waarvoor die operator over gebruiksrechten beschikt. Indien dat criterium van 15 km niet wordt nageleefd, kan niet meer gewaarborgd worden dat er geen storingen zullen optreden tussen twee operatoren die dezelfde frequenties gebruiken.

3.1. De lijst kan niet onmiddellijk worden gewijzigd

6. De kaart hieronder illustreert de 15 km-beschermingsregel. Hierop staan:
 - a. In het rood: alle gemeenten die momenteel aan Citymesh toegewezen zijn.

¹ Gepubliceerd op de website van het BIPT (www.bipt.be) met als bijlage 1 de nieuwe lijst met gemeenten waarin de gebruiksrechten van toepassing zijn met name Gent, Antwerpen, Brugge, Brussel, De Panne, Koksijde, Nieuwpoort, Middelkerke, Oostende, Bredene, De Haan, Blankenberge, Knokke-Heist, Zelzate en Beveren.

- b. In het blauw: alle gemeenten meer dan 15 km verwijderd van de “rode” gemeenten (gemeenten in het blauw zouden dus ook aan een andere operator kunnen worden toegewezen).



7. De gemeente Kortrijk valt in het blauwe gebied. De gemeente zou dus ook toegewezen kunnen worden aan een andere operator dan Citymesh. In geval van een nieuwe toewijzingsprocedure kunnen kandidaten die nog geen gebruiksrechten hebben, slechts gebruiksrechten verkrijgen voor gemeenten die verder dan 15 km verwijderd zijn van alle gemeenten waarvoor reeds een vergunning is afgeleverd. Indien de afstand immers kleiner zou zijn dan 15 km, kan niet meer worden gewaarborgd dat er geen storingen zouden optreden tussen de nieuwe en de bestaande operator die dezelfde frequenties gebruiken. De onmiddellijke toevoeging van Kortrijk aan de lijst van de gemeenten die onder de bestaande gebruiksrechten van Citymesh vallen, houdt dus een beperking in voor andere operatoren die potentieel kandidaat zijn om gebruiksrechten voor deze frequentieband in deze gemeente te verwerven. Het BIPT kan aldus niet overgaan tot een onmiddellijke opname.

3.2. Een nieuwe procedure opstarten in toepassing van het KB van 24 maart 2009 is in strijd met de nieuwe Europese regels

8. In artikel 13, tweede en vierde lid, van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie wordt verwezen naar de verplichting voor het BIPT om rekening te houden met de internationale context voor het onderzoek van de aanvragen voor gebruik van het radiofrequentiespectrum en meer bepaald aangaande de uitrol van 5G en de band 3400-3800 MHz die werd aangeduid als prioritaire band voor 5G². Deze internationale context komt tot

² In zijn advies “RSPG Opinion on spectrum related aspects for next-generation wireless systems (5G)” dat aangenomen is op 9 november 2016 meent de Radio Spectrum Policy Group (RSPG) dat de 3400-3800 MHz-band een primordiale band is om 5G in Europa te introduceren, zelfs vóór 2020. Voor de RSPG heeft deze band het potentieel om van Europa de voorhoede te maken van de 5G-uitrol.

uiting in de bepalingen van enerzijds richtlijn 2018/1972³ en anderzijds het uitvoeringsbesluit 2019/235 van de Europese Commissie van 24 januari 2019⁴. Het KB van 24 maart 2009 is niet in overeenstemming met de nieuwe Europese bepalingen.

9. Zo werden er in richtlijn 2018/1972 nieuwe technische karakteristieken en voorwaarden vastgesteld voor de band 3400 – 3800 MHz (onder meer in de artikelen 49 en 54) en bepaalt artikel 54 dat de lidstaten, wanneer dit noodzakelijk is om de uitrol van 5G te vergemakkelijken, uiterlijk tegen 31 december 2020 **alle passende maatregelen** nemen om het gebruik van **voldoende grote blokken** in de 3,4 tot 3,8 GHz-band te **reorganiseren** en toe te staan⁵. De voormelde elementen zijn niet in overeenstemming met het KB van 24 maart 2009:

a. Reorganisatie

De lidstaten worden verplicht om de band te reorganiseren teneinde de uitrol van 5G te vergemakkelijken. Deze reorganisatie kan niet met het KB van 24 maart 2009 gerealiseerd worden aangezien een reorganisatie hierin niet wordt voorzien. Er is een nieuw KB nodig om deze vereiste reorganisatie uit te voeren.

b. Alle passende maatregelen

Het BIPT oordeelt dat het noodzakelijk is om te wachten op een nieuw KB dat het gebruik van voldoende grote blokken mogelijk maakt en toelaat dat de band gereorganiseerd wordt. Indien de band niet gereorganiseerd wordt dan zijn er geen blokken mogelijk van 100 MHz in de band 3.4-3.6 GHz en dan zal 5G in deze 5G-band niet op de volle capaciteit benut kunnen worden. Aangezien het gaat over mobiele diensten oordeelt het BIPT tevens dat de gebruiksrechten best op nationale basis beschikbaar zouden zijn. Een futureproof regelgevend kader is noodzakelijk teneinde een gelijke toegang voor alle kandidaat-operatoren te garanderen en zich te baseren op een wettelijk kader voor een stabiele en efficiënte introductie van 5G.

c. Voldoende grote blokken

De 5G-netwerken zijn gebaseerd op een TDD⁶-indeling, dit wil zeggen dat dezelfde band gebruikt wordt voor de uitzendingen van de basisstations en de mobiele stations. De aan Citymesh toegewezen banden en kanaalindeling zijn conform aan het KB van 24 maart 2009 en zijn nog gebaseerd op een FDD⁷-indeling (waarbij een band gebruikt wordt voor de uitzending van de mobiele stations en een andere band voor de uitzendingen van de basisstations). Er dient opgemerkt te worden dat het KB van 24 maart 2009 niet in overeenstemming is met het uitvoeringsbesluit (EU) 2019/235 dat een TDD- schema oplegt. Het KB van 24 maart 2009 resulteerde ook in de toewijzing van 2 kleine banden van 20 MHz, wat frequentie-technisch minder efficiënt is dan de toewijzing van een grotere band en een bandbreedte tot 100 MHz per operator.

10. Bovendien dienen de lidstaten volgens artikel 49, lid 2 van richtlijn 2018/1972 ervoor te zorgen dat de gebruiksrechten geldig zijn voor een duur van ten minste 15 jaar. Het KB van

³ Richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie.

⁴ Uitvoeringsbesluit (EU) 2019/235 van de Commissie van 24 januari 2019 tot wijziging van Beschikking 2008/411/EG wat betreft een actualisering van relevante technische voorwaarden voor de 3 400-3 800 MHz-frequentieband, *PB L 37* van 8 februari 2019, p. 135.

⁵ Artikel 54 “Voor terrestrische systemen die draadloze breedbanddiensten kunnen leveren, nemen de lidstaten, wanneer dit noodzakelijk is om de uitrol van 5G te vergemakkelijken, uiterlijk 31 december 2020 alle passende maatregelen om:

a) het gebruik van voldoende grote blokken in de band van 3,4 tot 3,8 GHz te reorganiseren en toe te staan; (...)”.

⁶ Time division duplex.

⁷ Frequency division duplex.

24 maart 2009 is hiermee niet in overeenstemming aangezien de vergunningsduur slechts tien jaar bedraagt.

11. Het BIPT moet als nationale regulerende overheidsautoriteit het Europees regelgevend kader naleven met toepassing van de beginselen van behoorlijk bestuur. De nationale en Europese wetgeving verplicht het BIPT rekening te houden met de internationale context aangaande 5G. Een toewijzingsprocedure opstarten onder het KB van 24 maart 2009 is in deze context niet mogelijk omdat dit in strijd zou zijn met de Europese wetgeving. Richtlijn 2018/1972 is weliswaar nog niet omgezet (de omzettingstermijn loopt nog⁸), maar volgens artikel 4, lid 3, alinea 4 van het verdrag betreffende de Europese Unie dienen lidstaten zich te onthouden van alle maatregelen die de verwezenlijking van de doelstellingen van de Unie in gevaar kunnen brengen. Tijdens de omzettingstermijn dienen lidstaten zich te onthouden van maatregelen die de verwezenlijking van het door de richtlijn voorgeschreven resultaat ernstig in gevaar zouden brengen⁹.
12. Het BIPT kan dus geen nieuwe procedure meer starten onder het KB van 24 maart 2009 zonder een inbreuk te plegen op de Europese wetgeving of op de regels van een goed en behoorlijk bestuur.

3.3. Er zal een andere toewijzingsprocedure worden georganiseerd

13. Gezien deze nieuwe Europese regelgeving, heeft de federale regering op 26 juli 2018 reeds een ontwerp van nieuw koninklijk besluit voor de band 3400-3800 MHz goedgekeurd¹⁰. Deze band zal aan de markt worden aangeboden van zodra de nodige reglementering in het Belgisch Staatsblad gepubliceerd is. Het ontwerp van koninklijk besluit bepaalt dat het huidige wettelijke kader, het koninklijk besluit van 24 maart 2009, van kracht blijft tot 7 mei 2025 voor de gebruiksrechten van Citymesh. Daartegenover staat dat er geen nieuwe toewijzingsprocedure krachtens het koninklijk besluit van 24 maart 2009 meer mogelijk zal zijn na inwerkingtreding van het nieuwe koninklijk besluit (de procedure voor toekenning en de mogelijkheid om de lijst van gemeenten uit te breiden in het KB van 24 maart 2009 worden in het ontwerp van nieuw koninklijk besluit opgeheven).
14. Het BIPT is de mening toegedaan dat het getuigt van een goed en behoorlijk bestuur om een coherent beleid uit te stippelen aangaande de toekenning van deze band en bereidt dan ook de implementatie van de toekomstige wetgeving voor. Indien er in een overgangperiode, in afwachting van het nieuwe koninklijk besluit, toch een nieuwe toewijzingsprocedure gelanceerd zou worden, dan is het bijna zeker dat andere operatoren aan een dergelijke toewijzingsprocedure zullen deelnemen en de mogelijkheid krijgen om het opengestelde spectrum voor tien jaar (vergunningsduur in het huidige KB) te verwerven. Dit zou de voorziene uitdoving van het huidige regelgevende kader na afloop van de momenteel lopende vergunningen in 2025 in de weg staan en op die manier ook de uitvoering van het Europees wetgevend kader.
15. Het ontwerp van nieuw koninklijk besluit voorziet in de organisatie van een open, transparante en niet-discriminerende toewijzingsprocedure om in overeenstemming met het Europees kader voor twintig jaar gebruiksrechten toe te wijzen voor de gehele 3400-3800 MHz-band. Citymesh zal aan die veilingprocedure kunnen deelnemen om gebruiksrechten te krijgen over het gehele Belgische grondgebied.

4. Openbare raadpleging

16. Het BIPT startte op ..

⁸ Tot 21 december 2020 volgens artikel 124, lid 1 van de richtlijn.

⁹ Hof van Justitie, 18 december 1997, Inter-Environnement Wallonie, C-129/96, punt 45.

¹⁰ Zie Mededeling van de Raad van het BIPT op vraag van de minister van Telecommunicatie van 13 augustus 2018 met betrekking tot de ontwerpregelgeving voor de multibandveiling (www.bipt.be).

5. Samenwerkingsakkoord

17. Overeenkomstig de procedure beschreven in artikel 3, eerste en tweede lid, van het samenwerkingsakkoord van 17 november 2006 heeft het BIPT het ontwerp van dit besluit verzonden naar 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 de 14 kalenderdagen hun opmerkingen aan de regulerende instantie die de ontwerpbeslissing heeft overgemaakt."

[Resultaten]

6. Besluit

18. Overeenkomstig artikel 21 van het KB van 24 maart 2009, kan de lijst met gemeenten waarin de gebruiksrechten van Citymesh in de 3,5 GHz-frequentieband van toepassing zijn¹¹ niet onmiddellijk worden uitgebreid met de gemeente Kortrijk en er kan ook geen nieuwe procedure worden gestart.

7. Beroepsmogelijkheden

19. 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 Marktenhof, 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.
20. 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.

Axel Desmedt
Lid van de Raad

Jack Hamande
Lid van de Raad

¹¹ Zoals bepaald bij het besluit van de Raad van het BIPT van 29 maart 2019 met betrekking tot de uitbreiding van gebruiksrechten van Citymesh in de 3,5 GHz-frequentieband voor de verstrekking van elektronische-communicatiediensten op het Belgische grondgebied.

Luc Vanfleteren
Lid van de Raad

Michel Van Bellinghen
Voorzitter van de Raad