



B I P T

**BELGISCH INSTITUUT VOOR POSTDIENSTEN
EN TELECOMMUNICATIE**

**BESLUIT VAN DE RAAD VAN HET BIPT
VAN 26 OKTOBER 2017
BETREFFENDE HET OPLEGGEN VAN EEN TERMIJN AAN TELENET BVBA OM
EEN EINDE TE MAKEN AAN DE OVERTREDING VAN ARTIKEL 13/1 VAN DE
WET VAN 13 JUNI 2005 BETREFFENDE DE ELEKTRONISCHE
COMMUNICATIE**

INHOUDSOPGAVE

1. Inleiding.....	3
1.1. ACHTERGROND.....	3
1.2. WETTELIJK KADER	3
2. Analyse van het BIPT.....	4
2.1. MEEGEDEELDE GRIEF	4
2.2. STANDPUNT VAN TELENET TEN AANZIEN VAN DE MEEGEDEELDE GRIEF	5
2.3. BEOORDELING DOOR HET BIPT	5
2.4. CONCLUSIE.....	5
3. Besluit.....	6
4. Samenwerkingsakkoord	6
5. Beroepsmogelijkheden.....	6

1. Inleiding

1.1. Achtergrond

Op 3 maart 2017 deed het BIPT een monsternamenlijst bij Telenet bvba (hierna "Telenet") van WiFi-modems van het type CH7465LG-TN die werken in de band 2.400 – 2.483,5 MHz.

In maart – april 2017 testte het BIPT deze WiFi-modems gecommmercialiseerd door Telenet. Hierbij rees het vermoeden dat het equivalent isotroop uitgestraalde vermogen (hierna "E.I.U.V.") hoger was dan toegestaan.

Op 24 maart 2017 vergaderde het BIPT over deze kwestie met Telenet en werd onder andere een concrete oplossing voor het te hoge E.I.U.V. besproken.

In een e-mail van 15 mei 2017 erkende Telenet geen opmerking te hebben bij de aanname dat Telenet als fabrikant van de voormelde modems in de zin van artikel 2, 79° van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie kan worden beschouwd.

Het BIPT liet in mei – juni 2017 ook door een geaccrediteerd labo testen uitvoeren op het E.I.U.V. van de voormelde WiFi-modems. De resultaten hiervan bevestigden het vermoeden van het BIPT dat het E.I.U.V. van de modems in kwestie hoger is dan toegestaan.

Per brief van 14 juli 2017 heeft het BIPT aan Telenet zijn grieven meegedeeld met betrekking tot de niet-naleving door Telenet van artikel 39 § 1 van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie. Hierin stelde het BIPT vast dat er een reeks aanwijzingen bestonden in de zin van artikel 21 van de wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector (hierna "statuutwet", zie verder) dat Telenet artikel 39 § 1 van de WEC overtrad door het overschrijden van het maximaal uitgestraalde vermogen van +20 dBm E.I.U.V. voor de WiFi-modem van het type CH7465LG-TN werkend in de band 2.400 – 2.483,5 MHz. Telenet reageerde op deze brief met grieven per brief van 18 augustus 2017 en op de hoorzitting van 7 september 2017.

1.2. Wettelijk kader

Artikel 21 van de statuutwet¹ bepaalt:

"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 in voorkomend geval 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.

¹ Wet van 17 januari 2003 met betrekking tot het statuut van de regulator van de Belgische post- en telecommunicatiesector.

§ 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, kan hij in een of meer besluiten, een of meer van de volgende maatregelen aannemen :

1° het bevel om een eind te maken aan de overtreding, hetzij onmiddellijk, hetzij binnen de redelijke termijn die hij bepaalt, voor zover deze overtreding niet is stopgezet;

1°/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 5.000 euro voor natuurlijke personen en 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 1.000.000 euro voor rechtspersonen;

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.

§ 6. Indien de overeenkomstig paragraaf 5 genomen maatregelen niet hebben geleid tot stopzetting van de overtreding, kan de Raad, na het volgen van de procedure bepaald in de paragrafen 1 tot 5, een administratieve boete opleggen waarvan het bedrag of het percentage maximaal het dubbele is van het bedrag of het percentage vermeld in paragraaf 5, tweede lid, 2°.

§ 7. Indien de maatregelen die overeenkomstig paragraaf 5 worden genomen, de overtreding niet hebben kunnen verhelpen en als het gaat om een ernstige of herhaalde overtreding kan de Raad bovendien :

1° de toegekende gebruiksrechten, waarvan de voorwaarden niet nageleefd werden, opschorten of intrekken of

2° de volledige of gedeeltelijke opschorting bevelen van de exploitatie van het netwerk of van de levering van de betrokken dienst, alsook van het te koop aanbieden of het gebruik van alle betreffende diensten of producten.

§ 8. Ieder besluit dat overeenkomstig dit artikel wordt genomen wordt onverwijld per aangetekende brief aan de betrokkene en aan de minister meegedeeld en bekendgemaakt op de website van het Instituut.

Het besluit vermeldt de redelijke termijn waarbinnen de betrokkene aan de opgelegde maatregel of maatregelen dient te voldoen.”

2. Analyse van het BIPT

2.1. Meegedeelde grief

De motivering op grond waarvan de grief werd meegedeeld en die de basis van dit besluit vormt, is de volgende:

“2. Grieven

2.1. Schending van artikel 39 § 1 WEC

Uit de testen van de voormelde WiFi-modems bleek dat het E.I.U.V. uitkomt op +23 dBm². De in voornoemde radio-interface B2.1 toegestane limiet bedraagt 100 mW wat neerkomt op slechts +20 dBm zodat het toegestane E.I.U.V. overschreden wordt met 3dB. Dit betekent dat de waarde van het E.I.U.V. dubbel zo hoog is als toegestaan (+20 dBm = 100 mW, +23 dBm = 200 mW).

Aangezien de voormelde WiFi-modems dus niet conform de radio-interface zijn, voldoen ze niet aan de voorwaarden voor vrijstelling van vergunning zoals vermeld in punt 9° van bijlage 2 bij het KB van 2009. Telenet schendt hierdoor bijgevolg artikel 39 § 1 WEC.

2.2. Conclusie

Er bestaat een reeks aanwijzingen in de zin van voornoemd artikel 21 dat Telenet artikel 39 § 1 WEC overtreedt.

Het BIPT deelt de volgende grief mee aan Telenet: het niet naleven van artikel 39 § 1 WEC door het overschrijden van het maximaal uitgestraalde vermogen van +20 dBm E.I.U.V. voor de WiFi-modem van het type CH7465LG-TN werkend in de band 2.400 – 2.483,5 MHz.”

2.2. Standpunt van Telenet ten aanzien van de meegedeelde grief

Hoewel Telenet enkele technische bemerkingen heeft bij het rapport van het geaccrediteerd labo aangesteld door het BIPT, erkent het dat het E.I.U.V. van de modems in kwestie hoger is dan toegestaan. Het is dan ook bereid om dit vermogen aan te passen zodat het de limiet van 20 dBm niet meer overschrijdt.

Telenet acht een termijn van drie maanden te rekenen vanaf 1 september 2017 hiervoor voldoende.

2.3. Beoordeling door het BIPT

Geen enkele van de door Telenet gemaakte opmerkingen doet afbreuk aan de resultaten van het geaccrediteerd labo aangesteld door het BIPT.

Aangezien Telenet een termijn van drie maanden vanaf 1 september 2017 zelf als redelijk opgeeft voor aanpassing van de modems, zal het BIPT hiervoor een termijn tot 30 november 2017 opleggen.

2.4. Conclusie

De stand van zaken blijft dus dezelfde als op het moment van mededeling van de grieven: Telenet overschrijdt het maximaal uitgestraalde vermogen van +20 dBm E.I.U.V. voor de WiFi-modem van het type CH7465LG-TN werkend in de band 2.400 – 2.483,5 MHz. Dit vormt een inbreuk op de wettelijke vergunningsplicht. Deze bevond zich in artikel 39 § 1 van de wet. Sinds de brief met grieven is deze verplichting in de WEC verplaatst naar het nieuwe artikel 13/1 § 1 maar deze blijft ten gronde hetzelfde³.

² Decibel met referentiewaarde 1 mW. 20 dBm = 100mW.

³ Zie artikel 9 van de wet van 31 juli 2017 houdende diverse bepalingen inzake elektronische communicatie, B.S. 12 september 2017.

3. Besluit

Gelet op artikel 13/1 van de WEC en artikel 21 van de statuutwet, na Telenet naar behoren, schriftelijk en mondeling te hebben gehoord:

- stelt het BIPT vast dat Telenet artikel 13/1 van de WEC overtreedt door het overschrijden van het maximaal uitgestraalde vermogen van +20 dBm E.I.U.V. voor de WiFi-modem van het type CH7465LG-TN werkend in de band 2.400 – 2.483,5 MHz;
- beveelt het BIPT Telenet tegen 30 november 2017 een einde te stellen aan de overtreding.

4. 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 de 14 kalenderdagen hun opmerkingen aan de regulerende instantie die de ontwerpbeslissing heeft overgemaakt. (...)”

Zowel de CSA, de Medienrat als de VRM hebben laten weten geen opmerkingen te hebben bij het ontwerpbesluit.

5. 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 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.

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

Luc Vanfleteren
Lid van de Raad

Michel Van Bellinghen
Voorzitter van de Raad