

**Besluit van de Raad van het BIPT
van 10 januari 2023
betreffende
het verzoek om overdracht van gebruiksrechten voor de
frequentieband 2520-2535/2640-2655 MHz
van Citymesh NV aan Citymesh Mobile NV**

INHOUDSOPGAVE

| | |
|---|---|
| 1. Inleiding | 3 |
| 2. Retroacta | 3 |
| 3. Wettelijk kader | 3 |
| 4. Over te dragen gebruiksrechten | 4 |
| 5. Beoordeling door het BIPT | 4 |
| 6. De betaling van de enige heffing en jaarlijkse rechten | 5 |
| 7. Raadpleging | 5 |
| 8. Samenwerkingsakkoord | 5 |
| 9. Besluit | 6 |
| Beroepsmogelijkheden | 7 |

1. Inleiding

1. Op 29 augustus 2022 heeft Citymesh NV aan het BIPT gemeld dat het zijn gebruiksrechten met alle rechten en plichten eraan verbonden in de 2,6 GHz-frequentieband wenst over te dragen aan Citymesh Mobile NV. Het gaf hierbij aan dat Citymesh Mobile NV met deze gebruiksrechten een nationaal netwerk zal uitrollen en diensten via LTE-technologie zal aanbieden. De over te dragen gebruiksrechten zijn geldig tot 30 september 2035.
2. Dit besluit heeft betrekking op het onderzoek door het BIPT van het verzoek om overdracht van de gebruiksrechten van Citymesh NV aan Citymesh Mobile NV.

2. Retroacta

3. Het koninklijk besluit van 22 december 2010 betreffende radiotoegang in de frequentieband 2500-2690MHz (hierna "4G-KB") en het besluit van de Raad van het BIPT van 15 juni 2021¹ leggen de modaliteiten vast voor de gebruiksrechten in deze band.
4. Overeenkomstig het 4G-KB heeft de Raad van het BIPT op 22 september 2020 besloten om de gebruiksrechten voor de band 2520-2535MHz/2640-2655 MHz toe te wijzen aan Citymesh NV².
5. Deze vergunning loopt over een periode van 15 jaar³, vanaf 1 oktober 2020 tot 30 september 2035, en dit voor het hele Belgische grondgebied.
6. Er zijn geen specifieke dekkingsvoorwaarden verbonden aan deze band.
7. Aangezien er een spectrumcap (d.w.z. een maximale hoeveelheid spectrum welke eenzelfde onderneming of groep kan verwerven) van 20 MHz duplex werd ingesteld⁴, dient na de overdracht van de gebruiksrechten ook aan deze cap te zijn voldaan.
8. In artikel 30 van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie (hierna "WEC") wordt voor deze schaarse goederen de verschuldigde minimale enige heffing bepaald. De enige heffing voor deze vergunning bedroeg 15,010 miljoen euro⁵.
9. In overeenstemming met artikel 30, § 1/3, tweede lid van de WEC, koos Citymesh NV ervoor om de enige heffing in jaarlijkse termijnen te betalen.

3. Wettelijk kader

10. De gebruiksrechten in de 2,6GHz-frequentieband kunnen worden overgedragen overeenkomstig de bepalingen van het koninklijk besluit van 26 februari 2010 betreffende de overdracht of verhuur van gebruiksrechten voor radiofrequenties die geheel of gedeeltelijk gebruikt worden voor elektronische-communicatiediensten die aan het publiek worden aangeboden, dat genomen is ter uitvoering van artikel 19, § 1, van de WEC.

¹ Besluit van de Raad van het BIPT van 15 juni 2021 betreffende de technische en operationele voorwaarden nodig om schadelijke storingen in de 2500-2690 MHz-frequentieband te vermijden (zie www.bipt.be).

² Besluit van de Raad van het BIPT van 22 september 2020 betreffende de toekenning aan Citymesh van gebruiksrechten voor de frequentieband 2520-2535/2640-2655 MHz voor het aanbieden van elektronische-communicatiediensten op het Belgische grondgebied.

³ Artikel 3 § 1, eerste lid van het 4G-KB: "De gebruiksrechten zijn maximaal vijftien jaar geldig vanaf de datum van betekening ervan."

⁴ Artikel 4 § 6 van het 4G-KB: "Een relevante groep ten opzichte van een radiotoegangsoperator kan niet meer dan 20 MHz duplex in de frequentiebanden 2500-2570 en 2620-2690 MHz innemen."

⁵ Artikel 30 § 1/1, derde lid, 3° van de WEC.

11. Uit artikel 19 van de WEC blijkt dat een operator die zijn gebruiksrechten wenst over te dragen, het BIPT daarvan op de hoogte moet brengen en het akkoord van het BIPT daarover moet vragen. De overdracht van geharmoniseerd radiospectrum moet voldoen aan dat geharmoniseerde gebruik. Artikel 19 van de WEC bepaalt verder dat de oorspronkelijke aan de gebruiksrechten verbonden voorwaarden moeten worden gehandhaafd. Bovendien mag de voorgestelde overdracht de mededinging niet verstoren.
12. Als het akkoord van het BIPT is verkregen, moet de operator die zijn gebruiksrechten overdraagt, overeenkomstig artikel 4 van het voormelde koninklijk besluit het BIPT inlichten over het feit dat de overdracht plaatsvindt en een kopie van de overdrachtsovereenkomst verzenden.

4. Over te dragen gebruiksrechten

13. De gebruiksrechten voor het frequentieblok voor de band 2520-2535MHz/2640-2655 MHz voor gans het Belgische grondgebied die geldig zijn tot 30 september 2035 zijn betrokken bij de overdracht.

5. Beoordeling door het BIPT

14. De overdracht van de gebruiksrechten brengt geen wijzigingen met zich van het geplande gebruik van de radiofrequenties of van de verplichtingen die verbonden zijn aan de overgedragen gebruiksrechten. Het 4G-KB en het besluit van de Raad van het BIPT van 15 juni 2021 zijn gebaseerd op 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 die tot doel heeft de voorwaarden te harmoniseren voor de beschikbaarheid en het doelmatig gebruik van de 2500-2690 MHz-band voor terrestrische systemen die in de Gemeenschap elektronischecommunicatiediensten kunnen verschaffen. Het gaat dus om geharmoniseerd radiospectrum. De overdracht voldoet aan dat geharmoniseerd gebruik. De oorspronkelijke aan de gebruiksrechten verbonden voorwaarden worden gehandhaafd.
15. Aangezien Citymesh Mobile NV nog geen spectrum heeft in deze band is aan de cap voldaan. De geplande overdracht betekent niet dat de mededinging wordt verstoord of aanleiding zal geven tot een verstoring. De bestaande operatoren die mogelijk negatief beïnvloed zouden worden door de geplande overdracht zijn Proximus NV, Orange Belgium NV en Telenet Group NV. Deze drie operatoren zijn stevig verankerd in het Belgische landschap en hebben gebruiksrechten voor een hoeveelheid spectrum die nog steeds merkbaar groter is dan de hoeveelheid spectrum waarover Citymesh Mobile NV, een nieuwkomer, zal beschikken na de geplande overdracht.
16. Het BIPT is dus van oordeel dat het verzoek om overdracht kan worden ingewilligd overeenkomstig artikel 19 van de WEC.
17. Aangezien Citymesh NV de enige heffing in jaarlijkse termijnen betaalt, is deze nog niet volledig voldaan. Op 7 november 2022 hebben Citymesh NV en Citymesh Mobile NV zich er formeel toe verbonden hoofdelijk aansprakelijk te zijn voor de volledige betaling van het resterende bedrag van de enige heffing. Deze gebruiksrechten vormen immers de garantie van de Staat voor de inning van de enige heffing. De passieve hoofdelijkheid die uit deze verbintenis voortvloeit, houdt dus in dat Citymesh NV en Citymesh Mobile NV beide, zowel cumulatief als successievelijk, gehouden zijn het saldo van de enige heffing volledig te betalen binnen de vastgestelde termijn.
18. Indien de enige heffing geheel of gedeeltelijk niet voldaan wordt, worden alle gebruiksrechten voor de respectievelijke frequentiebanden ingetrokken (artikel 30 § 1/4 van de WEC).

19. Artikel 36 van het 4G-KB bepaalt dat het niet-respecteren van de betalingsmodaliteiten (de niet-betaling, laattijdige of onvolledige betaling van het saldo van de enige heffing) het verval van rechtswege van de gebruiksrechten inhoudt.
20. Anderzijds blijft de houder van de gebruiksrechten onvoorwaardelijk en onherroepelijk aan het in de veiling uitgebrachte bod gebonden (artikel 25 van het 4G-KB). Indien er niet voldaan werd aan de betalingsmodaliteiten vervallen niet alleen de gebruiksrechten van rechtswege, maar dient het openstaand saldo nog steeds vereffend te worden.

6. De betaling van de enige heffing en jaarlijkse rechten

21. Aangezien de gebruiksrechten samen met alle rechten en verplichtingen overgedragen worden, dient Citymesh Mobile NV de jaarlijkse rechten na de overdracht te voldoen. Het BIPT zal de uitnodiging tot betaling van de jaarlijkse rechten dus richten aan Citymesh Mobile NV en niet meer aan Citymesh NV.
22. Betreffende de verdere aflossing van de enige heffing worden zowel het bedrag als het tijdstip van de jaarlijkse schijven bepaald in artikel 30 WEC. Bij wijze van praktische werkwijze zal het BIPT hiertoe ter herinnering een betalingsverzoek sturen. Eenvoudigheidshalve zal dit verzoek enkel aan Citymesh Mobile NV gestuurd worden, niettegenstaande de hoofdelijke aansprakelijkheid van zowel Citymesh Mobile NV als Citymesh NV.

7. Raadpleging

23. Het BIPT heeft het ontwerp van dit besluit overgezonden naar Citymesh NV en Citymesh Mobile NV.
24. Citymesh NV en Citymesh Mobile NV hebben geen opmerkingen over het ontwerp.

8. Samenwerkingsakkoord

25. 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 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."

26. Het BIPT heeft een antwoord ontvangen vanwege de CSA, de Medienrat en de VRM die geen bezwaren hebben tegen het besluit.

9. Besluit

27. Het BIPT gaat akkoord met het verzoek tot overdracht van de gebruiksrechten voor de band 2520-2535MHz/2640-2655 MHz van

Citymesh NV
Siemenslaan 13
8020 Oostkamp - Brugge

aan
Citymesh Mobile NV
Siemenslaan 13
8020 Oostkamp - Brugge

28. De in § 12 bedoelde melding aan het BIPT van de overdracht en overzending van de overdrachtsovereenkomst moet door Citymesh NV worden gedaan ten minste 10 dagen voor de datum van de effectieve overdracht.

Axel Desmedt
Lid van de Raad

Bernardo Herman
Lid van de Raad

Luc Vanfleteren
Lid van de Raad

Michel Van Bellinghen
Voorzitter van de Raad

Beroepsmogelijkheden

29. 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 onontvankelijkheid die ambtshalve wordt uitgesproken, ingesteld door middel van een ondertekend verzoekschrift, waarbij het aangevochten besluit is bijgevoegd en 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.

30. 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.