



Belgisch Instituut voor
postdiensten en telecommunicatie

**Besluit van de Raad van het BIPT
van 13 oktober 2020
inzake
de herschikking van de voorlopige gebruiksrechten in
de 3600-3800MHz-band**

Niet-vertrouwelijke versie

INHOUDSOPGAVE

1. Retroacta	3
2. De bankgarantie	3
3. Interesse van de operatoren Cegeka, Orange Belgium, Proximus en Telenet Group	4
4. Plaatsbepaling van de toegewezen blokken	4
5. Raadpleging	5
6. Samenwerkingsakkoord	5
7. Besluit	6
8. Beroepsmogelijkheden.....	7

1. Retroacta

1. In juli 2018 heeft de Ministerraad ontwerp teksten¹ aangenomen die het BIPT in staat stellen om een veilingprocedure voor de 3400-3800MHz-band te organiseren. Het Overlegcomité is echter niet tot een akkoord kunnen komen over de teksten.
2. Aangezien de veilingprocedure voor de 3400-3800MHz-band niet eerder dan 2021 zal kunnen worden georganiseerd, is het van essentieel belang om mogelijkheden te scheppen om voorlopige gebruiksrechten toe te kennen voor 5G, teneinde de toekomstige ontwikkeling van 5G in België niet in het gedrang te brengen en om de spelers die actief willen zijn in België niet te benadelen. Dankzij de toekenning van voorlopige gebruiksrechten kunnen de verschillende spelers 5G aanbieden, wat overeenstemt met de doelstellingen beoogd in de artikelen 5 en 6 van de wet van 13 juni 2005 *betreffende de elektronische communicatie* (hierna de "WEC"), zoals het niet verstoren van de concurrentie en de bevordering van een efficiënt gebruik van radiofrequenties.
3. De 3400-3600MHz-band is niet voor gebruik beschikbaar. Twee operatoren beschikken immers over gebruiksrechten in de 3400-3600MHz-band. De 3600-3800MHz-band is daarentegen wel voor gebruik beschikbaar.
4. Op 31 januari 2020 heeft het BIPT een mededeling² gepubliceerd waarin het een oproep deed aan de partijen die interesse hadden in voorlopige gebruiksrechten voor de 3600-3800MHz-band om hun aanvraag in te dienen bij het BIPT.
5. Deze procedure leidde tot de 5 besluiten van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 met de toekenning van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band aan Cegeka, Entropia Investments BVBA, Orange Belgium, Proximus en Telenet Group (hierna de "5 besluiten van 14 juli 2020")³.

2. De bankgarantie

6. De 5 besluiten van 14 juli 2020 bevatten een bepaling (zie § 157) dat de gebruiksrechten uitsluitend worden verleend indien de kandidaten aan het BIPT een bewijs leveren waaruit de samenstelling van een bankgarantie op eerste verzoek ten voordele van het BIPT blijkt voor de betaling van alle sommen ten belope van een totaal bedrag van 840.000 euro (het gaat om een bedrag dat gelijk is aan ongeveer 2 jaar jaarlijkse rechten voor 40 MHz) waarbij de kandidaat onvoorwaardelijk de betaling van de jaarlijkse rechten garandeert, ten belope van het vernoemde bedrag.
7. Het bewijs van deze bankgarantie diende uiterlijk twee weken na de publicatie van dit besluit aan het BIPT bezorgd te worden.
8. Cegeka, Orange Belgium, Proximus en Telenet Group bezorgden het bewijs van deze bankgarantie tijdig aan het BIPT.
9. Entropia Investments BVBA bezorgde geen bewijs van bankgarantie aan het BIPT.

¹ Ontwerp van wijziging van artikel 30 van de wet van 13 juni 2005 *betreffende de elektronische communicatie* en het ontwerp van koninklijk besluit *betreffende radiotoegang in de frequentieband 3400-3800 MHz*.

² Mededeling van de Raad van het BIPT van 28 januari 2020 *betreffende de toekenning van voorlopige gebruiksrechten voor het opzetten en exploiteren van een zendinstallatie in de band 3600-3800 MHz*

³ Besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Cegeka van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band, besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Entropia van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band, besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Orange van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band, besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Proximus van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band en besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Telenet Group van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band, gepubliceerd op 15 juli 2020 op de website van het BIPT (www.bipt.be).

10. Entropia Investments BVBA deelde op 29 juli 2020 per e-mail mede aan het BIPT dat het geen gebruik wenst te maken van de voorlopige gebruiksrechten.
11. De opschortende voorwaarde vermeld in § 157 van het besluit van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Entropia van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band treedt dus in werking.
12. Bijgevolg worden er geen voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band toegekend aan Entropia.
13. De band 3640-3680 MHz is dus aan geen enkele operator toegewezen.
14. Paragraaf 31 van het besluit van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Entropia van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band die handelt over deze hypothese zal worden toegepast⁴.
15. Bijgevolg kan een nieuw besluit van het BIPT de vrijgekomen frequenties ter beschikking stellen van de andere kandidaten die extra spectrum willen verwerven.

3. Interesse van de operatoren Cegeka, Orange Belgium, Proximus en Telenet Group

16. Aan de resterende vier operatoren (Cegeka, Orange Belgium, Proximus en Telenet Group) werd per brief van 4 augustus 2020 gevraagd of ze interesse hadden om bijkomend spectrum te verwerven en of ze akkoord gingen met een voorstel van herschikking van de voorlopige gebruiksrechten. Dit voorstel was gebaseerd op een informele raadpleging waaruit bleek dat Cegeka geen interesse had in bijkomend spectrum en de 3 andere operatoren wel.
17. Cegeka bevestigde geen interesse te hebben in bijkomend spectrum, de 3 andere operatoren bevestigden wel interesse te hebben in bijkomend spectrum. Er is dus in totaal 40 MHz vrij. Met 3 geïnteresseerde operatoren kan er dus om de gelijke behandeling van de kandidaten te vrijwaren, aan elke operator daarvan 10 MHz bijkomend worden toegewezen wat neerkomt op een maximum van 50 MHz per operator. Het BIPT wijst dus 10 MHz bijkomend toe per geïnteresseerde operator. Het gedane voorstel van herschikking in de brief van 4 augustus 2020 werd dus hernomen in dit besluit.

4. Plaatsbepaling van de toegewezen blokken

18. Het BIPT had in de 5 besluiten van 14 juli 2020 de plaats van de verschillende frequentieblokken als volgt vastgesteld:
 - 18.1. Telenet Group, 3600-3640 MHz;
 - 18.2. Entropia Investments BVBA, 3640-3680 MHz;
 - 18.3. Orange Belgium, 3680-3720 MHz;
 - 18.4. Cegeka, 3720-3760 MHz;
 - 18.5. Proximus, 3760-3800 MHz.
19. Na raadpleging van de 4 overblijvende operatoren stelt het BIPT een nieuwe verdeling vast:
 - 19.1. Telenet Group, 3600-3650 MHz;
 - 19.2. Orange Belgium, 3650-3700 MHz;
 - 19.3. Cegeka, 3700-3740 MHz;

⁴ "31. Indien een of meer ontvankelijk bevonden kandidaten de opschortende voorwaarde van de bankgarantie van 840.000 euro, zoals in dit besluit bepaald (zie § 17), niet in acht hebben genomen, zal het BIPT een nieuw besluit nemen om de vrijgekomen frequenties ter beschikking te stellen van de andere, ontvankelijk bevonden kandidaten die extra spectrum willen verwerven."

19.4. Proximus, 3750-3800 MHz.

20. De andere voorwaarden van de besluiten van 14 juli 2020 blijven ongewijzigd.

5. Raadpleging

21. Het ontwerp van dit besluit werd onderworpen aan een raadpleging van de betrokken partijen. Hierbij werden volgende opmerkingen ontvangen van Cegeka, Proximus, Orange en Telenet Group.

22. Cegeka, Proximus en Telenet Group gaan akkoord met het voorgelegd ontwerp en hebben geen opmerkingen.

23. Orange Belgium heeft volgende opmerkingen:

23.1. Orange verwijst naar de noodzaak om de volledige band 3400-3800 MHz ter beschikking te stellen zodanig dat voldoende brede blokken (+80 MHz) bekomen kunnen worden.

23.2. Het voorstel laat 10 MHz ongebruikt. Orange vraagt om te kunnen beschikken over de 10 MHz die niet toegekend worden. [vertrouwelijk]

23.3. [vertrouwelijk].

23.4. Het ontwerp stelt dat de band 3400-3600 MHz niet beschikbaar is. Dit is niet correct volgens Orange omdat er partijen zijn die reeds een vergunning hebben in deze band.

23.5. [vertrouwelijk].

24. Reactie van het BIPT op de opmerkingen van Orange Belgium:

24.1. Het BIPT verwijst hier naar de analyse van §§ 5-13 van de besluiten van 14 juli 2020.

24.2. Meerdere partijen vroegen om de resterende 10 MHz toegewezen te krijgen. Het BIPT meent in deze omstandigheden geen besluit te kunnen nemen om deze resterende band aan een specifieke operator toe te wijzen. [vertrouwelijk].

24.3. [vertrouwelijk].

24.4. Het BIPT verwijst hier naar de analyse van §§ 5-13 van de besluiten van 14 juli 2020.

24.5. [vertrouwelijk].

6. Samenwerkingsakkoord

25. Het BIPT heeft overeenkomstig de procedure beschreven in het eerste en tweede lid 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."

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

27. De CSA geeft aan dat zijn standpunt over het ontwerpbesluit in geen geval mag worden geïnterpreteerd als een onvoorwaardelijk akkoord van de CSA met de toepassing van de mededeling van het BIPT van 28 januari 2020 betreffende de toekenning van voorlopige gebruiksrechten.

28. De Medienrat herhaalt dat de toewijzing van de frequenties die kunnen worden gebruikt voor 5G een erg belangrijk dossier is voor hem, met name wegens de capaciteit van 5G om te worden gebruikt als voornamelijk impuls voor de audiovisuele mediadiensten en auditieve mediadiensten. Bovendien mogen, volgens de Medienrat, de toekenning van voorlopige gebruiksrechten en de besluiten in kwestie geen afbreuk doen aan de overeenkomst die het Overlegcomité nog zal sluiten over de verdeling tussen de Federale Staat en de gemeenschappen van de inkomsten uit de enige heffing en inkomsten uit de jaarlijkse rechten die de door het BIPT uiteengezette administratieve kosten overstijgen.
29. De elementen vermeld door de Medienrat vallen buiten het kader van dit besluit, en meer in het algemeen van de bevoegdheid van het BIPT. Zoals vermeld in § 12 van de 5 besluiten van 14 juli 2020, worden voorlopige gebruiksrechten verleend onverminderd het akkoord dat het Overlegcomité nog zal sluiten over de verdeling van de inkomsten uit de enige heffing tussen de Federale Staat en de gemeenschappen.

7. Besluit

30. De Raad van het BIPT heeft beslist om de gebruiksrechten voor de 3600-3800 MHz-band als volgt te herschikken:
 - 30.1. De band in § 157 van het besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Telenet van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band wordt vervangen door de band 3600-3650 MHz.
 - 30.2. De band in § 157 van het besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Orange van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band wordt vervangen door de band 3650-3700 MHz.
 - 30.3. De band in § 157 van het besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Cegeka van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band wordt vervangen door de band 3700-3740 MHz.
 - 30.4. De band in § 157 van het besluit van de Raad van het BIPT van 14 juli 2020 inzake de toekenning aan Proximus van voorlopige gebruiksrechten in de 3600-3800MHz-band wordt vervangen door de band 3750-3800 MHz.
31. Voor die operatoren waarvoor de geldigheidsduur van de voorlopige gebruiksrechten zoals vastgesteld in de besluiten van 14 juli 2020 reeds gestart is, nemen de gebruiksrechten voor de herschikte band een aanvang op de datum van publicatie van dit besluit.
32. Dit besluit treedt in werking op de datum van publicatie ervan.

8. Beroepsmogelijkheden

33. 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.
34. 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