



Vlaams
Parlement

ingediend op **832** (2020-2021) – Nr. 1
3 juni 2021 (2020-2021)

Ontwerp van decreet

tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009
betreffende radio-omroep en televisie,
wat betreft de gedeeltelijke omzetting
van richtlijn (EU) 2018/1972
van het Europees Parlement
en de Raad van 11 december 2018
tot vaststelling van het Europees wetboek
voor elektronische communicatie

INHOUD

Memorie van toelichting	3
Voorontwerp van decreet van 12 februari 2021.....	41
Advies van de Vlaamse Toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens	79
Advies van de Sectorraad Media van de Strategische Adviesraad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media.....	89
Voorontwerp van decreet van 2 april 2021	97
Advies van de Raad van State	135
Ontwerp van decreet.....	145
Bijlage bij de memorie van toelichting: Kind- en jongereneffectrapport (JoKER).....	181

MEMORIE VAN TOELICHTING

Samenvatting

Met voorliggend ontwerp van decreet wordt richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie omgezet. Het Europees wetboek voor elektronische communicatie hervormt het Europees regelgevend kader voor telecommunicatie. Hoewel telecommunicatie een federale bevoegdheid is, hebben heel wat artikelen uit richtlijn (EU) 2018/1972 ook betrekking op de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap, zoals de inhoudelijke en technische aspecten van de audiovisuele en de auditieve mediadiensten (bijvoorbeeld de marktregulering). Ook de Vlaamse Gemeenschap moet richtlijn (EU) 2018/1972 gedeeltelijk omzetten, wat een wijziging van het Mediadecreet vereist. Het gaat onder meer om artikelen betreffende de marktregulering van kabel- en etheromroepnetwerken, de must-carrybepalingen, het organiseren van openbare raadplegingen en de Vlaamse Regulator voor de Media.

ALGEMENE TOELICHTING

A. Situering

1. Het voorliggend voorontwerp van decreet heeft betrekking op het beleidsveld Media en is gerelateerd aan het inhoudelijk structuurelement Beleidswerking en internationaal beleid ondersteunen.
2. In de beleidsnota Media 2019-2024 is volgende passage terug te vinden onder SD A.3. Optimaliseren van kader en instrumenten voor mediabeleid/OD A.3.2. Inzetten op een kwalitatief, toekomstbestendig en helder regelgevend kader rond media:

“Een andere belangrijke richtlijn is het nieuwe Europees Wetboek Elektronische Communicatie (EWEC) dat de vroegere vijf telecomrichtlijnen – zijnde de Toegangsrichtlijn, Machtigingsrichtlijn, Kaderrichtlijn, Universele dienstrichtlijn en Richtlijn betreffende privacy en elektronische communicatie – samenbrengt en vervangt. EWEC hervormt het Europees regelgevend kader voor telecommunicatie. Hoewel telecommunicatie een federale bevoegdheid is, hebben heel wat artikelen uit EWEC ook betrekking op omroep, zoals de marktregulering. Ook de gemeenschappen moeten EWEC gedeeltelijk omzetten, wat aldus een wijziging van het mediadecreet vereist. Het gaat meer specifiek om een resem artikelen die gaan over kabelomroepnetwerken en de regulering die daarmee gepaard gaat, de netwerken die gebruik maken van frequenties, de VRM en must-carry. Een specifiek aspect van omzetting van het EWEC betreft de bepaling die de lidstaten toestaat maatregelen te nemen om DAB+ te stimuleren.”

3. Met dit voorontwerp van decreet wordt het Europees wetboek voor elektronische communicatie omgezet in het Mediadecreet.

B. Inhoud

Probleemstelling en omgevingsanalyse

4. Het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie hebben op 11 december 2018 richtlijn 2018/1972 (EU) tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie aangenomen (hierna: EWEC). Het EWEC werd gepubliceerd in het Publicatieblad van de Europese Unie op 17 december 2018. Uiterlijk op 21 december 2020 moet het EWEC door de

lidstaten zijn omgezet. Via voorliggend ontwerp van decreet wordt EWEC gedeeltelijk omgezet in het Mediadecreet.

5. EWEC vormt het nieuwe Europese regelgevingskader dat de Europese elektronische communicatiesector, die sedert eind de jaren 90 geliberaliseerd is, regelt. Het EWEC vormt een nieuwe stap in het proces van eenmaking en systematisering van de Europese teksten inzake elektronische communicatie, waartoe de eerste stappen zijn ondernomen in 2002 en daarna in 2009.
6. Op 7 maart 2002 hadden het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie vier belangrijke richtlijnen met betrekking tot elektronische communicatie aangenomen: de Kaderrichtlijn (2002/21/EG), de Machtigingsrichtlijn (2002/20/EG), de Toegangsrichtlijn (2002/19/EG) en de Universeledienstrichtlijn (2002/22/EG).
7. De oorsprong van EWEC ligt in de mededeling van de Commissie aan het Europees Parlement, de Raad, het Europees Economisch en Sociaal Comité en het Comité van de Regio's, van 6 mei 2015, met als titel: Strategie voor een digitale eengemaakte markt voor Europa. Dat initiatief heeft op 12 oktober 2016 geleid tot een voorstel voor een richtlijn die uiteindelijk EWEC zou worden.
8. Wat de vorm betreft, bestond het voorstel uit "een horizontale herschikking van vier bestaande richtlijnen (...) die in één richtlijn zijn samengevoegd".
9. In hoofdzaak merkte de Commissie in haar voorstel op dat "in de sector een aanzienlijke ontwikkeling (heeft) plaatsgevonden en (...) de rol van de sector als cruciaal element voor de online-economie belangrijker (is) geworden. De marktstructuren hebben zich ontwikkeld, waarbij de monopolistische marktmacht steeds meer aan banden wordt gelegd, en tegelijkertijd is connectiviteit een alomtegenwoordig kenmerk van het economische leven geworden." In het voorstel van de Commissie voor een ambitieuze revisie van het regelgevingskader ligt het accent onder meer op "een consistent (e) (...) aanpak van spectrumbeleid en beheer" alsook de "stimulering van investeringen in snelle breedbandnetwerken".
10. De Europese doelstelling voor 2025 is tweevoudig. Enerzijds moeten de 5G-netwerken worden uitgerold om te zorgen voor een volledige dekking van het grondgebied, waaronder de belangrijke transportroutes over land, anderzijds de creatie van een gigabit society waarin alle Europese huishoudens, zowel in steden als daarbuiten, over een verbinding zullen beschikken met een snelheid van minstens 100 Mbps met uitzicht op 1 Gbps. Wegens de enorme bedragen die vrijgemaakt moeten worden om die doelstellingen te bereiken, is het niet denkbaar dat een overheidsfinanciering kan volstaan, vandaar de absolute noodzaak om voor de ondernemingen stimulansen te creëren om dergelijke investeringen te doen.
11. Na lange en moeizame onderhandelingen hebben het Europees Parlement en de Raad de ambities van het aanvankelijke voorstel van de Commissie getemperd maar toch zijn belangrijke innovaties overeind gebleven. Zonder volledigheid na te streven worden hier enkele voorbeelden gegeven:
 - a) de toegangsverplichtingen zijn niet meer beperkt tot enkel de ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht maar neigen naar meer symmetrie, waarbij zelfs andere actoren (eigenaars van apparatuur) worden geïmpacteerd;
 - b) om ze te stimuleren tot de aanleg van netwerken met zeer hoge capaciteit mogen de ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht aan de regulator vragen om voor een bepaalde periode vrijgesteld te worden van

- hun verplichtingen, voor zover ze vooraf hebben voldaan aan een aantal strikte voorwaarden;
- c) hoewel de regulering ervan licht blijft in vergelijking met die van de andere operatoren begint het nieuwe Europese kader rekening te houden met de 'over-the-top' (OTT) aanbieders van diensten, die hun diensten niet meer aanbieden via de traditionele netwerken (bedrade of radionetwerken) maar via het internet.
12. Er dient te worden benadrukt dat de Europese wetgever voor een aantal kwesties, waaronder enkele sleutelkwesties, de zorg om het nieuwe regelgevingskader te verduidelijken overgelaten heeft aan het Orgaan van Europese regulerende instanties voor elektronische communicatie (Berec) of aan de Commissie. Die punten moeten aan bod komen in richtsnoeren of aanbevelingen die nog moeten worden aangenomen. Een voorbeeld hiervan is de definitie van netwerken met zeer hoge capaciteit, waarvan de uitrol een van de doelstellingen van het EU-beleid is. Het EWEC bevat slechts een eerste aanzet van definitie, waarover een consensus bereikt kon worden tijdens het wetgevend proces. Maar de criteria van de definitie in het EWEC zullen door Berec verder moeten worden ingevuld in richtsnoeren (artikel 82 EWEC)¹. De nationale regelgevende instanties zullen daar zoveel mogelijk rekening mee moeten houden.
13. De richtlijnen 2002/19/EG, 2002/20/EG, 2002/21/EG en 2002/22/EG van 7 maart 2002 worden opgeheven. Een groot aantal bepalingen ervan zijn wel opgenomen in EWEC. De richtlijn 2002/58/EG betreffende privacy en elektronische communicatie zal worden vervangen door een nieuwe e-privacyverordening.
14. De Europese wetgever heeft een clause opgenomen met betrekking tot de vijfjaarlijkse herziening van het gehele regelgevingskader. De eerste deadline voor de herziening van EWEC is vastgesteld op 21 december 2025. Daarbij komen nog twee specifieke herzieningen: de ene voor de markten die onderworpen zijn aan regulering (eind 2020) en de andere voor de rechten van de eindgebruikers (eind 2021).
15. De doelstellingen van EWEC zijn opgenomen in artikel 3 en 4 van EWEC:
- “Artikel 3 (Algemene doelstellingen)
1. De lidstaten zorgen ervoor dat de nationale regelgevende instanties en andere bevoegde instanties bij de uitvoering van de in deze richtlijn omschreven regelgevende taken alle redelijke maatregelen treffen die noodzakelijk en evenredig zijn voor de verwezenlijking van de in lid 2 genoemde doelstellingen. Ook de lidstaten, de Commissie, de Beleidsgroep Radiospectrum en Berec dragen bij tot de verwezenlijking van die doelstellingen.
- De nationale regelgevende instanties en andere bevoegde instanties dragen binnen hun bevoegdheden bij tot het waarborgen van de uitvoering van beleid ter bevordering van de vrijheid van meningsuiting en van informatie, culturele en talendiversiteit en pluriformiteit in de media.

¹ De ontwerp-richtsnoeren werden aan openbare consultatie onderworpen: https://berec.europa.eu/eng/document_register/subject_matter/berec/download/0/9037-draft-berec-guidelines-on-very-high-capacity_0.pdf.

2. De nationale regelgevende instanties en andere bevoegde instanties, alsmede Berec, de Commissie en de lidstaten streven in het kader van deze richtlijn de volgende — in willekeurige volgorde weergegeven — algemene doelstellingen na:

- a) bevorderen van de connectiviteit met en de toegang tot, alsmede de benutting van netwerken met een zeer hoge capaciteit, met inbegrip van vaste, mobiele en draadloze netwerken, voor alle burgers en bedrijven van de Unie;
- b) bevorderen van de mededinging bij het aanbieden van elektronische communicatienetwerken en bijbehorende faciliteiten, met inbegrip van efficiënte concurrentie op basis van infrastructuur, en bij het aanbieden van elektronische communicatiediensten en bijbehorende diensten;
- c) bijdragen tot de ontwikkeling van de interne markt door het opheffen van resterende belemmeringen voor en het bevorderen van convergerende voorwaarden voor investeringen in en het aanbieden van elektronische communicatienetwerken, elektronische communicatiediensten, bijbehorende faciliteiten en bijbehorende diensten, in de gehele Unie, door het ontwikkelen van gemeenschappelijke regels en voorspelbare regelgeving, en door het bevorderen van doeltreffend, efficiënt en gecoördineerd gebruik van het radiospectrum, open innovatie, het opzetten en ontwikkelen van trans-Europese netwerken, de verstrekking, de beschikbaarheid en de interoperabiliteit van pan-Europese diensten, en eind-tot-eind connectiviteit;
- d) bevorderen van de belangen van de burgers van de Unie, door te zorgen voor connectiviteit met, en ruime beschikbaarheid en benutting van netwerken met een zeer hoge capaciteit, waaronder vaste, mobiele en draadloze netwerken, en van elektronische communicatiediensten, door erop toe te zien dat op basis van daadwerkelijke mededinging optimaal kan worden geprofiteerd wat betreft keuze, prijs en kwaliteit, door de beveiliging van netwerken en diensten te handhaven, door een hoog gemeenschappelijk beschermingsniveau voor eindgebruikers te waarborgen via de nodige sectorspecifieke regels, en door aandacht te schenken aan de behoeften, zoals betaalbare prijzen, van specifieke maatschappelijke groeperingen, met name eindgebruikers met een handicap, oudere eindgebruikers en eindgebruikers met speciale sociale behoeften, evenals keuzevrijheid en gelijkwaardige toegang voor eindgebruikers met een handicap.

3. Indien de Commissie benchmarks en verslagen over de doeltreffendheid van de maatregelen van de lidstaten opstelt ter verwezenlijking van de in lid 2 bedoelde doelstellingen, wordt zij zo nodig bijgestaan door de lidstaten, de nationale regelgevende instanties, Berec en de Beleidsgroep Radiospectrum.

4. Bij het nastreven van de in lid 2 bedoelde en in dit lid gespecificeerde beleidsdoelstellingen doen de nationale regelgevende instanties en andere bevoegde instanties onder meer het volgende:

- a) zij bevorderen de voorspelbaarheid van de regelgeving door middel van een consistente aanpak van de regelgeving tijdens geschikte herzieningsperioden en door samen te werken met elkaar, met Berec, met de Beleidsgroep Radiospectrum en met de Commissie;
- b) zij waarborgen dat er bij gelijke omstandigheden geen discriminatie plaatsvindt bij de behandeling van aanbieders van elektronische communicatienetwerken en -diensten;
- c) zij passen het Unierecht toe op technologisch neutrale wijze, voor zover dat in overeenstemming is met de verwezenlijking van de doelstellingen van lid 2;
- d) zij bevorderen efficiënte investeringen en innovatie in nieuwe en betere infrastructuur, onder meer door ervoor te zorgen dat er in de toegangs-

verplichtingen voldoende rekening wordt gehouden met de risico's die de investerende ondernemingen lopen, en door samenwerkingsafspraken toe te staan tussen investeerders en partijen die toegang willen hebben teneinde het investeringsrisico te spreiden, waarbij ervoor wordt gezorgd dat de mededinging op de markt en het non-discriminatiebeginsel niet in het gedrang komen;

- e) zij houden naar behoren rekening met de uiteenlopende omstandigheden betreffende infrastructuur, mededinging, de omstandigheden van eindgebruikers en met name van consumenten die in de verschillende geografische gebieden binnen een lidstaat bestaan, inclusief lokale infrastructuur die door natuurlijke personen zonder winstoogmerk wordt beheerd;
- f) zij leggen voorafgaande regelgevende verplichtingen uitsluitend op voor zover dit noodzakelijk is om, in het belang van de eindgebruiker, effectieve en duurzame mededinging te waarborgen, en zij verlichten die verplichtingen of heffen ze op zodra er aan die voorwaarde is voldaan.

De lidstaten zien erop toe dat de nationale regelgevende instanties en andere bevoegde instanties onpartijdig, objectief, transparant en op niet-discriminerende en evenredige wijze handelen.”

“Artikel 4 (Strategische planning en coördinatie van het radiospectrumbeleid)

1. De lidstaten werken met elkaar en met de Commissie samen bij de strategische planning, coördinatie en harmonisatie van het gebruik van het radiospectrum in de Unie, overeenkomstig het Uniebeleid voor de totstandbrenging en werking van de interne markt voor elektronische communicatie. Daartoe houden zij onder meer rekening met de economische, veiligheids- en gezondheidsaspecten van het Uniebeleid, met maatschappelijke belangen, met de vrije meningsuiting, met culturele, wetenschappelijke, sociale en technische aspecten van het Uniebeleid, alsmede met de uiteenlopende belangen van de kringen van radiospectrumgebruikers, met het oog op de optimalisatie van het gebruik van het radiospectrum en het vermijden van schadelijke interferentie.

2. Door met elkaar en met de Commissie samen te werken, bevorderen de lidstaten de coördinatie van het radiospectrumbeleid in de Unie en, in voorkomend geval, de harmonisatie van de voorwaarden inzake beschikbaarheid en efficiënt gebruik van het radiospectrum die vereist zijn voor het tot stand brengen en het functioneren van de interne markt op het gebied van elektronische communicatie.

3. De lidstaten werken via de Beleidsgroep Radiospectrum samen met elkaar en met de Commissie, overeenkomstig lid 1, en, op hun verzoek, met het Europees Parlement en met de Raad, ter ondersteuning van de strategische planning en de coördinatie van het radiospectrumbeleid in de Unie, en wel door:

- a) met het oog op de uitvoering van deze richtlijn beste praktijken te ontwikkelen voor zaken die verband houden met het radiospectrum;
- b) met het oog op de uitvoering van deze richtlijn en ander Unierecht, alsook om bij te dragen tot de ontwikkeling van de interne markt, de coördinatie tussen de lidstaten te vergemakkelijken;
- c) hun beleid voor de toekenning van radiospectrum en de machtiging van radiospectrumgebruik te coördineren en rapporten of adviezen uit te brengen over zaken die verband houden met radiospectrum.

Berec neemt deel aan de samenwerking als het gaat om zijn bevoegdheden betreffende marktregulerings- en mededingingsbevoegdheden op radiospectrumvlak.

4. De Commissie kan, zoveel mogelijk rekening houdend met het advies van de Beleidsgroep Radiospectrum, wetgevingsvoorstellen bij het Europees Parlement en de Raad indienen tot vaststelling van meerjarenprogramma's voor het radiospectrumbeleid, tot uitstippeling van de beleidslijnen en -doelstellingen voor de strategische planning en harmonisatie van het radiospectrumgebruik overeenkomstig deze richtlijn en tot beschikbaarstelling van een geharmoniseerd radiospectrum voor gedeeld of niet aan individuele gebruiksrechten verbonden gebruik."

De drie doelstellingen die uitgedrukt waren in het vorige Europese regelgevingskader voor elektronische communicatie blijven behouden: bevordering van de mededinging, de interne markt en de belangen van de eindgebruiker.

Daaraan voegt EWEK evenwel een vierde doelstelling toe: connectiviteit. Hoewel deze nieuwe doelstelling in de tekst van EWEK aan de vroegere doelstellingen voorafgaat, moet worden onderstreept dat EWEK in artikel 3, tweede lid, verduidelijkt dat deze opsomming in willekeurige volgorde wordt weergegeven.

Overwegende 23 EWEK bepaalt dat: "die connectiviteitsdoelstelling enerzijds vertaald (wordt) in het streven naar netwerken met een maximale capaciteit en economisch duurzame diensten in een bepaald gebied, en anderzijds in het streven naar territoriale samenhang dankzij de convergentie van de in verschillende gebieden beschikbare capaciteit".

Deze doelstelling moet worden verwezenlijkt op twee manieren. Allereerst moeten vaste netwerken met zeer hoge capaciteit beschikbaar zijn bij alle belangrijke economische actoren (onderwijs, vervoer, openbare diensten enzovoort) en voor alle huishoudens. Dit begrip van netwerk met zeer hoge capaciteit is evolutief: tegenwoordig gaat het om netwerken met een minimale snelheid van 100 Mbps en de mogelijkheid van een snelle upgrade naar gigabitsnelheden. Vervolgens moet, wat de mobiele diensten betreft, ten minste in stedelijke gebieden en op belangrijke transportroutes over land een ononderbroken 5G-dekking beschikbaar zijn.

De technologische neutraliteit waarvan sprake in EWEK sluit echter niet uit dat, zoals vermeld in overwegende 25 EWEK: "evenredige maatregelen worden genomen om bepaalde specifieke diensten te bevorderen wanneer dit gerechtvaardigd is om de doelstellingen van het regelgevingskader te verwezenlijken ... (noch) dat rekening wordt gehouden met het feit dat bepaalde transmissiemedia dankzij hun fysieke kenmerken en architectuur beter scoren (...)".

Efficiënte investeringen en innovatie zijn noodzakelijk voor de ontwikkeling van concurrentie op basis van infrastructuur, die volgens overwegende 27 EWEK: "indien nodig aangevuld (kan worden) met regelgeving, om daadwerkelijke mededinging bij retaildiensten te bereiken".

Beleidsmaatregelen en doelstelling

16. De omzetting van EWEK heeft gevolgen voor verschillende bepalingen in het Mediadecreet. Meer specifiek zijn dit de algemene bepalingen en definities (artikel 2 en 3 van het ontwerp van decreet), de bepalingen betreffende verplichte openbare raadplegingen (artikel 4), de criteria voor toewijzen van erkenningen (artikel 5), de andere radio-omroeporganisaties (artikel 6, 7 en 8 van het ontwerp van decreet), de may- en must-carrybepalingen (artikel 9 en 10 van het ontwerp van decreet), de marktanalyse met betrekking tot elektronische communicatienetwerken en -diensten (artikel 11, 12 en 14 van

het ontwerp van decreet), het opleggen van verplichtingen aan ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht (artikel 13 en artikel 15 tot 27 van het ontwerp van decreet), het organiseren van openbare raadplegingen (artikel 28 en 29 van het ontwerp van decreet), het aanbieden van kabelomroepnetwerken en etheromroepnetwerken (artikel 30 tot 35 van het ontwerp van decreet), het gebruik van normen voor het uitzenden van televisiesignalen (artikel 36 tot 38 van het ontwerp van decreet) en de Vlaamse Regulator voor de Media (artikel 39 tot 42 van het ontwerp van decreet).

17. Naast dit omzettingsdecreet zullen er ook nog uitvoeringsbesluiten moeten worden gewijzigd of worden aangenomen.
18. Niet alle bepalingen van EWEC zullen worden omgezet via dit ontwerp van decreet. Vele bepalingen van EWEC hebben enkel betrekking op federale bevoegdheden. Sommige artikelen richten zich niet tot de lidstaten, maar zijn bijvoorbeeld gericht tot de Europese Commissie of tot Berec. Andere bepalingen van EWEC die wel betrekking hebben op gemeenschapsbevoegdheden zullen worden omgezet via besluiten van de Vlaamse Regering. Zo zal bijvoorbeeld artikel 12, §4, EWEC (Algemene machtiging voor elektronische communicatienetwerken en -diensten) worden omgezet door aanpassing van artikel 42quinquies van het besluit van de Vlaamse Regering van 30 juni 2006 betreffende de procedure voor de Vlaamse Regulator voor de Media. Andere bepalingen van EWEC zijn niet dwingend van aard. De lidstaten kunnen ze desgewenst omzetten, maar ze zijn daartoe niet verplicht. Nog andere bepalingen zullen niet worden omgezet omdat het Mediadecreet nu al voldoet aan EWEC. Artikel 113 EWEC met betrekking tot interoperabiliteit van autoradio-ontvangers is reeds omgezet bij decreet van 12 februari 2021.

Impactanalyse

Maatschappelijke impact: kinderen, jongeren en minderjarigen

19. Artikel 4 van het decreet van 20 januari 2012 houdende het voeren van een vernieuwd jeugd- en kinderrechtenbeleid stelt het volgende: "Bij elk ontwerp van decreet dat wordt ingediend bij het Vlaams Parlement, wordt een kind- en jongereneffectrapport, afgekort JoKER, gevoegd, als de voorgenomen beslissing het belang van personen jonger dan vijftientig jaar rechtstreeks raakt." In uitvoering van deze bepaling werd voor dit dossier een JoKER opgemaakt en als bijlage toegevoegd. Uit de JoKER blijkt dat de omzetting van het EWEC in Vlaanderen geen directe effecten heeft op kinderen en jongeren, tenzij zeer onrechtstreeks in die zin dat een meer doorgedreven concurrentie op termijn moet leiden tot lagere prijzen en meer kwalitatieve diensten, waarvan ook kinderen en jongeren zullen profiteren.

Armoedetoets

20. Voor dit ontwerp van decreet werd geen armoedetoets uitgevoerd.

Impact op de grondrechten en op het gelijkheidsbeginsel

21. Dit ontwerp van decreet heeft geen impact op de grondrechten en op het gelijkheidsbeginsel.

Budgettaire impact

22. Dit ontwerp van decreet heeft geen budgettaire impact.

Bestuurlijke impact op de lokale en provinciale besturen en op Brussel

23. Dit ontwerp van decreet heeft geen bestuurlijke impact op de lokale en provinciale besturen en op Brussel.

Implementatie

24. De meeste bepalingen die door dit ontwerp van decreet worden ingevoegd of worden gewijzigd in het Mediadecreet zullen direct uitvoerbaar zijn. Voor een aantal bepalingen evenwel zullen nog bijkomende uitvoeringsmaatregelen nodig zijn. Dat zal onder andere het geval zijn voor:
- het nieuwe artikel 192/14 van het Mediadecreet, ingevoegd door artikel 28 van dit ontwerp van decreet dat de organisatie van een openbare raadpleging door de Vlaamse Regulator voor de Media regelt;
 - het gewijzigde artikel 198 van het Mediadecreet, aangepast door artikel 30 van dit ontwerp van decreet, waarin het aanbieden van een kabelomroep-netwerk wordt geregeld;
 - het nieuwe artikel 202 van het Mediadecreet, gewijzigd door artikel 35 van dit ontwerp van decreet waarin de aanvullende verplichtingen worden opge-lijst die de Vlaamse Regering kan verbinden aan zendvergunningen.
25. Het besluit van de Vlaamse Regering van 30 juni 2006 betreffende de procedure voor de Vlaamse Regulator voor de Media zal moeten worden gewijzigd, onder meer in functie van de omzetting van artikel 12, §4, EWEC (Algemene machtiging voor elektronische communicatienetwerken en -diensten).
26. Handhaving van en toezicht op de naleving van de bepalingen van dit decreet is de bevoegdheid van de Vlaamse Regulator voor de Media.
27. Dit ontwerp van decreet bevat geen bijzondere bepalingen over de inwerkingtreding ervan en ook geen overgangsbepalingen.

C. Totstandkomingsprocedure

28. Op 11 december 2018 werd richtlijn 2018/1972 (EU) tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie, goedgekeurd.
29. Op 17 december 2018 verscheen richtlijn (EU) 2018/1972 in het Publicatieblad van de Europese Unie.
30. De Inspectie Financiën verleende een positief advies op 24 november 2020. In zijn advies RDC_20_0181 van 24 november 2020 verklaart de Inspectie van Financiën dat uit het dossier blijkt dat dit voorontwerp geen budgettaire impact voor de Vlaamse overheid heeft. Hierdoor is er geen begrotingsakkoord vereist.
31. Het ontwerp van decreet werd aangepast aan het wetgevingstechnisch en taaladvies nummer 2020/419 van 4 december 2020.
32. De Vlaamse Regering heeft haar eerste principiële goedkeuring voor dit decreet gegeven op 12 februari 2021.
33. De Vlaamse Toezichtcommissie heeft advies gegeven op 2 maart 2021.

Advies van de Vlaamse Toezichtcommissie

De Vlaamse Toezichtcommissie (hierna: VTC) bracht op 2 maart 2021 advies uit over het voorontwerp van decreet houdende de gedeeltelijke omzetting van richt-

lijn (EU) 2018/172 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie. De VTC stelt vast dat artikel 43 van het voorontwerp betrekking heeft op de verwerking van persoonsgegevens en gaat daarom na in hoeverre het voorontwerp en de bestaande decreten in lijn liggen met de principes van het gegevensbeschermingsrecht. De VTC neemt akte van de intentie van de Vlaamse Regering om een brede herziening van de structuur en de terminologie van het Mediadecreet uit te voeren en daarbij ook een algemeen kader voor de verwerking van persoonsgegevens in het decreet op te nemen. Daarnaast heeft de VTC de volgende opmerkingen en aanbevelingen:

- 1.1. De VTC constateert dat, in overeenstemming met artikel 6.3 van de algemene verordening gegevensbescherming 2016/679 van 27 april 2016 (AVG), de volgende essentiële elementen van de verwerking in het ontwerp zijn opgenomen: wie de verwerkingsverantwoordelijken zijn, wie de betrokkenen zijn, welke gegevens verwerkt worden, de entiteiten die de persoonsgegevens ontvangen en de bewaartermijnen. De VTC stelt echter vast dat het doeleinde van de voorgestelde verwerkingen slechts zeer impliciet aan bod komt in de tekst en verder moet aangevuld en gepreciseerd worden. Meer specifiek maakt de VTC een voorbehoud bij de beoordeling van de doelstelling van artikel 42 van het wijzigingsdecreet (tot wijziging van artikel 234, Mediadecreet) dat betrekking heeft op de volgende taak van de Vlaamse Regulator voor de Media: "het opvragen van inlichtingen en documenten, inclusief financiële informatie, van elke natuurlijke persoon of rechtspersoon waarop dit decreet van toepassing is, als dat voor de invulling van zijn taak nodig is of als dat gevraagd is door de Europese Commissie." De VTC verwijst daarbij naar de aangekondigde algemene herziening van het Mediadecreet.

In repliek hierop kan bevestigd worden dat bij de algemene herziening van het Mediadecreet en bij de uitwerking van een algemeen kader voor de verwerking van persoonsgegevens, aandacht zal besteed worden aan deze opmerking van de VTC.

- 1.2. De VTC wijst erop dat elke verwerking die in onderhavige context zal plaatsvinden een rechtvaardigingsgrond moet vinden in artikel 6, AVG. In een voetnoot voegt de VTC daaraan toe dat minstens in de memorie van toelichting had moeten verduidelijkt worden welke rechtvaardigingsgrond de opstellers van het voorontwerp inroepen.

In repliek hierop kan gesteld worden dat de bedoelde verwerking noodzakelijk is voor de uitvoering van de taken van algemeen belang die aan het Departement Cultuur, Jeugd en Media (de bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst met toepassing van artikel 43, §1) respectievelijk de Vlaamse Regulator voor de Media bij hun oprichting zijn toegewezen (artikel 6, e), AVG). In de memorie van toelichting zal een verwijzing worden opgenomen naar het oprichtingsbesluit en de taakstelling van het Departement Cultuur, Jeugd en Media en van de Vlaamse Regulator voor de Media.

- 1.3. De VTC is van oordeel dat de decreetgever, de Vlaamse Regering en de verantwoordelijken voor de verwerking moeten nagaan of het uitvoeren van een gegevensbeschermingseffectenbeoordeling voor de verschillende verwerkingen al dan niet noodzakelijk is.

Als reactie hierop kan worden verwezen naar artikel 35 van de AVG waarin wordt bepaald dat een gegevensbeschermingseffectenbeoordeling (GBEB) vereist is in de volgende gevallen:

- a) bij een systematische en uitgebreide beoordeling van persoonlijke aspecten van natuurlijke personen, die is gebaseerd op geautomatiseerde verwerking, waaronder profilering, en waarop besluiten worden gebaseerd waaraan voor de natuurlijke persoon rechtsgevolgen zijn verbonden of die de natuurlijke persoon op vergelijkbare wijze wezenlijk treffen;
- b) bij een grootschalige verwerking van bijzondere categorieën van persoonsgegevens als bedoeld in artikel 9, lid 1, AVG, of van gegevens met betrekking tot strafrechtelijke veroordelingen en strafbare feiten als bedoeld in artikel 10, AVG;
- c) bij een stelselmatige en grootschalige monitoring van openbaar toegankelijke ruimten.

In principe valt een openbare raadplegingsprocedure niet onder één van deze criteria, maar het is pas in de feiten dat het oordeel daarover zal kunnen worden geveld. De verwerkingsverantwoordelijke zal voorafgaand aan elke raadpleging zelf moeten nagaan of er een GBEB dient te gebeuren.

- 1.4. De VTC stelt dat de categorieën van betrokkenen worden aangeduid in het voorontwerp van decreet maar dat de categorie "elke natuurlijke persoon waarop het decreet betreffende radio-omroep en televisie van 27 maart 2009 van toepassing is" beter moet worden aangeduid. Ook hier verwijst de VTC naar de geplande algemene herziening van het Mediadecreet.

In antwoord hierop kan worden bevestigd dat deze opmerking van de VTC zal opgevolgd worden bij de algemene herziening van het Mediadecreet en bij de uitwerking van een algemeen kader voor de verwerking van persoonsgegevens. In die oefening zullen de categorieën betrokkenen meer gedetailleerd omschreven worden.

- 1.5. De VTC heeft een vraag over de "locatiegegevens" die in paragraaf 3 van artikel 43 van het voorontwerp van decreet vermeld worden als één van de categorieën van persoonsgegevens. Meestal worden hiermee gegevens bedoeld die aangeven waar een persoon zich op een bepaald ogenblik bevindt. De verwerking daarvan wordt als bijzonder bedreigend beschouwd voor de privacy en de individuele vrijheden. De VTC vraagt zich af of in paragraaf 3 van artikel 43 niet eerder adresgegevens worden bedoeld.

Dit vermoeden van de VTC kan worden bijgetreden: het gaat inderdaad om adresgegevens. De tekst van artikel 43, §3, wordt in die zin aangepast. Na afstemming met de Vlaamse Regulator voor de Media is gebleken dat in de praktijk ook beroepsgegevens, bijvoorbeeld inzake mandaten, worden opgevraagd. Deze worden aan de lijst in artikel 43, §3, toegevoegd.

- 1.6. De VTC adviseert om te onderzoeken of er in de standpunten die de belanghebbenden doorgeven ook geen andere persoonsgegevens zitten of daar kunnen uit afgeleid worden.

In repliek hierop kan worden gesteld dat de meest evidente categorieën van persoonsgegevens zijn opgelijst in artikel 43, §3, van het ontwerp. Het is inderdaad niet uitgesloten dat uit de bijdragen van belanghebbenden nog andere categorieën van persoonsgegevens te halen zullen zijn. Deze zullen conform AVG verwerkt worden. Hoe dan ook moet bij het uitvoeren van een raadplegingsprocedure de AVG worden gerespecteerd.

- 1.7. De VTC merkt op dat ook financiële gegevens kunnen worden verwerkt die, voor zover ze betrekking hebben op natuurlijke personen, beschouwd kunnen worden als "gevoelige gegevens of gegevens van zeer persoonlijke aard".

Volgens de AVG zijn bijzondere categorieën van persoonsgegevens waarvan de verwerking slechts als uitzondering is toegestaan, gegevens waaruit ras of etnische afkomst, politieke opvattingen, religieuze of levensbeschouwelijke overtuigingen, of het lidmaatschap van een vakbond blijken, en verwerking van genetische gegevens, biometrische gegevens met het oog op de unieke identificatie van een persoon, of gegevens over gezondheid, of gegevens met betrekking tot iemands seksueel gedrag of seksuele gerichtheid. Het is inderdaad zo dat als er een volledige financiële doorlichting zou gebeuren van een persoon, daaruit bijzondere categorieën van persoonsgegevens zouden kunnen worden afgeleid. Maar de verwerking van financiële gegevens moet ook gebeuren volgens de beginselen inzake verwerking van persoonsgegevens waardoor er niet meer wordt verwerkt dan strikt nodig voor de uitvoering van de doeleinden zoals bepaald in artikel 4 en 34 van dit ontwerp van decreet. Uiteindelijk zal de naleving van de AVG pas kunnen worden nagegaan in de praktijk, bijvoorbeeld bij de organisatie van een bevraging.

- 1.8. Wat de bewaartermijn van de gegevens betreft, merkt de VTC op dat die niet vastgelegd wordt in het decreet. Er wordt in paragraaf 5 van artikel 43 enkel bepaald: "De maximale bewaringstermijn voor persoonsgegevens die op basis van dit decreet worden verwerkt, conform artikel 5, 1.e, van de algemene verordening gegevensbescherming, wordt vastgelegd in het informatiebeheersplan dat publiek raadpleegbaar is." In het licht van artikel 6.3 van de AVG adviseert de VTC om in het voorontwerp de maximale bewaartermijn(en) te voorzien, of toch minstens criteria op te nemen die toelaten deze bewaartermijn(en) te bepalen.

Naar aanleiding van deze opmerking van de VTC werd in de tekst van artikel 43, §5, gespecificeerd dat bij het bepalen van de bewaartermijnen rekening moet worden gehouden met de doelstelling van de betrokken bevraging of vraagstelling. De terminologie in artikel 43, §5, werd ook aangepast aan die van het Bestuursdecreet.

- 1.9. De VTC verwijst naar artikel 12, AVG, waarin wordt bepaald dat de verwerkingsverantwoordelijke ervoor moet zorgen dat de betrokkene bepaalde informatie en communicatie in verband met de verwerking in een beknopte, transparante, begrijpelijke en gemakkelijk toegankelijke vorm en in duidelijke en eenvoudige taal moet ontvangen. De transparantievereisten die worden vastgelegd in artikel 234, Mediadecreet, hebben echter niet specifiek betrekking op persoonsgegevens en dienen volgens de VTC verder te worden uitgewerkt.

In antwoord hierop kan gesteld worden dat artikel 43, §1, van het ontwerp de respectievelijke verwerkingsverantwoordelijken bepaalt. Deze zijn gehouden om de AVG toe te passen met betrekking tot het verwerken van persoonsgegevens. De AVG bepaalt zeer duidelijk de transparante informatie, communicatie en nadere regels voor de uitoefening van de rechten van de betrokkene (artikel 12). Deze regels dienen niet nogmaals herhaald te worden in dit ontwerp van decreet.

- 1.10. De VTC stelt dat in het bijzonder voor financiële informatie de nodige aandacht moet worden besteed aan de beveiliging van de verwerking. De VTC merkt in dit verband op dat in het voorontwerp rekening wordt gehouden met vertrouwelijke informatie, maar dat het in het ontworpen artikel 192/14, zesde lid, van het Mediadecreet alleen bedrijfsinformatie lijkt bedoeld te zijn, aangezien de tekst luidt: "De Vlaamse Regulator voor de Media maakt de resultaten van een openbare raadpleging openbaar met inachtneming van de regels over de vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens (...)".

Deze opmerking van de VTC kan worden bijgetreden. De tekst van het ontworpen artikel 192/14, zesde lid, wordt aangepast rekening houdend met het feit dat ook natuurlijke personen aan de bevraging kunnen deelnemen en dat de betrokken persoonsgegevens beschermd moeten worden.

- 1.11. Inzake de door artikel 32, AVG, verplichte beveiligingsmaatregelen beoordeelt de VTC het positief dat er in artikel 43, §4, verwezen wordt naar beveiligingsmaatregelen, maar stelt dat deze verwijzing te algemeen is in die zin dat deze niet gepreciseerd worden en toegepast op de hier bedoelde verwerkingen.

Het is echter onmogelijk om in een wettekst die een relatief star karakter heeft, vergeleken met de snelle evolutie van de technologie, concrete maatregelen op te nemen. Het Departement Cultuur, Jeugd en Media (CJM) heeft een informatieveiligheidsbeleid dat wordt gepubliceerd en waarin een beleid ter voorkoming van gegevenslekken is opgenomen. Tevens heeft het Departement CJM een uitgeschreven gebruikers- en toegangsbeheer en werkt het departement aan een consultatieregister om zo via een logging van de toegangen te controleren wie wanneer toegang had tot welke gegevens, wat zijn/haar acties waren en waarom. Het is niet opportuun om dit informatieveiligheidsbeleid (dat meerdere documenten bevat) in zijn geheel op te nemen in een wettekst. In de plaats daarvan zal in de memorie van toelichting verwezen worden naar het Vlaamse overheidsbrede veiligheidsbeleid dat momenteel wordt uitgewerkt, dat decretaal zal worden verankerd, en dat door het Departement CJM en de Vlaamse Regulator voor de Media zal moeten worden nageleefd. Ten slotte wordt de delegatie aan de Vlaamse Regering in artikel 43, §6, van het ontwerp uitgebreid naar het bepalen van de nadere regels voor de beveiliging van persoonsgegevens.

34. De Sectorraad Media van de Strategische Adviesraad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media heeft zijn advies gegeven op 16 maart 2021.

Advies van de Sectorraad Media

De Sectorraad Media van de Strategische Adviesraad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media formuleerde op 16 maart 2021 zijn advies over het voorontwerp van decreet houdende de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie (EWEC). De Sectorraad Media is tevreden dat de Vlaamse Regering de onderdelen van het EWEC die betrekking hebben op de mediasector omzet in het Mediadecreet. Gezien de complexiteit van de regelgeving is de sectorraad ook tevreden dat de Vlaamse omzetting van het EWEC het Europees kader nauwgezet volgt, en dat de memorie van toelichting omstandig naar de Europese wettekst verwijst. Daarnaast formuleert de Sectorraad Media een aantal bedenkingen en opmerkingen.

- 1.1. De Sectorraad Media merkt op dat het regelgevend kader slechts effectief kan worden toegepast als de Vlaamse Regulator voor de Media hier voldoende voor is toegerust. De sectorraad vraagt dan ook dat de Vlaamse Regering de nodige investeringen doet om de Regulator waar nodig te versterken.

In antwoord hierop kan verwezen worden naar zowel het regeerakkoord van de Vlaamse Regering 2019-2024 als naar de beleidsnota Media 2019-2024 waarin telkens bevestigd wordt dat er blijvend zal worden ingezet op een sterke mediaregulator, onder meer in het kader van de komende marktanalyse. Bij nota van 18 december 2020 (VR 2020 1812 DOC.1567/1) besliste de Vlaamse Regering al tot een personeelsuitbreiding bij de Vlaamse Regulator voor de Media met twee bijkomende vte (voltijdsequivalent), onder meer

omdat de huidige werkdruk van personeelsleden het niet toelaat om permanent bijkomende taken op te nemen, zeker niet na de decretale omzetting van de richtlijn (EU) 2018/1808 van het Europees Parlement en de Raad van 14 november 2018 tot wijziging van Richtlijn 2010/13/EU betreffende de coördinatie van bepaalde wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in de lidstaten inzake het aanbieden van audiovisuele mediadiensten (richtlijn audiovisuele mediadiensten) (hierna: AVMD2018) en het EWEC. Daarmee staat de Vlaamse Regulator voor de Media al een stuk sterker. In de toekomst zal hier verder aandacht aan besteed worden.

- 1.2. De Sectorraad Media merkt op dat dit voorontwerp van decreet een aantal bestaande artikels "overschrijft" waarbij de oorspronkelijke versie van deze artikels de facto wordt opgeheven, zonder dat dit in de memorie van toelichting wordt gemotiveerd. De sectorraad vraagt dat ook deze analyse gemaakt en gedeeld zou worden, zodat duidelijk wordt welke bepalingen zijn verdwenen.

Het voorliggende ontwerp van decreet vervangt inderdaad een aantal artikelen uit het Mediadecreet. Andere artikelen worden expliciet opgeheven. In beide gevallen houden de oude artikelen op te bestaan. Het vervangen en opheffen van artikelen of paragrafen gebeurde steeds weloverwogen, rekening houdend met de bepalingen van het EWEC. Opgemerkt moet worden dat het EWEC niet enkel een coördinatie, maar ook een update inhoudt van de oude richtlijnen rond elektronische communicatie. Dit impliceert dat soms wijzigingen worden aangebracht aan het toepassingsgebied van bepalingen, hetgeen een weerslag kan hebben op bepaalde artikelen in het Mediadecreet.

- 1.3. De Sectorraad Media stelt vast dat de omzetting van artikel 18 en 55 EWEC in artikel 4 en 34 van het voorontwerp zich beperkt tot twee formele elementen, namelijk de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad en de raadplegingsprocedure. De raad wijst erop dat een aantal inhoudelijke elementen uit de volledige paragrafen van artikel 18 en 55 EWEC (nog) niet zijn omgezet in het voorontwerp en benadrukt dat een gelijkstelling inzake bovenvermelde artikelen belangrijk is.

In dit verband kan verwezen worden naar randnummer 18 in de memorie van toelichting. Daar wordt toegelicht dat sommige bepalingen van het EWEC zullen worden omgezet via besluiten van de Vlaamse Regering, en dat nog andere bepalingen niet worden omgezet omdat het Mediadecreet nu al voldoet aan het EWEC.

Artikel 18 EWEC heeft betrekking op de wijziging van rechten en verplichtingen inzake algemene machtigingen, gebruiksrechten voor radiospectrum of rechten om faciliteiten te installeren. Artikel 18.1 stelt dat de betrokken rechten en procedures enkel kunnen worden gewijzigd in objectief met redenen omklede gevallen en op evenredige wijze. Dit is reeds geregeld in artikel 133, §2, 200, §1, 201, §1, en 202/1, §1, van het Mediadecreet en in de bijbehorende uitvoeringsbesluiten. Artikel 18.2 EWEC stelt dat een wijziging van deze rechten moet worden voorafgegaan door een openbare raadpleging waarin belanghebbende partijen hun standpunt kunnen bekendmaken, en moet worden openbaar gemaakt. Deze bepaling wordt omgezet in artikel 4 en 34 van voorliggend ontwerp van decreet.

Artikel 55 EWEC houdt verband met de procedure voor het beperken van het aantal te verlenen gebruiksrechten voor radiospectrum. De openbare raadpleging die daar wordt opgelegd, wordt hernomen artikel 4 en 34 van het ontwerp. De Vlaamse Regering zal bepalen hoe deze raadplegingen zullen

worden georganiseerd en welke dienst ze zal uitvoeren. De redenen voor de beperking, de doelstellingen van de betrokken procedure en de motivering voor de keuze van de selectieprocedure zullen telkens in hetzelfde besluit van de Vlaamse Regering worden opgenomen.

Deze bepalingen houdende de invoeging van raadplegingen – gebaseerd op het gemeenschappelijke element van artikel 18 en 55 (1b), EWEC te weten precies die raadpleging – werden ingevoegd in uitvoering van het advies van de Raad van State 67.607/3 van 13 juli 2020 waarin de Raad van State zelf de koppeling maakt tussen beide bepalingen van het EWEC met betrekking tot de procedure van raadplegingen en beperkt tot die raadplegingen. De andere onderdelen van artikel 34 verwijzen conform de memorie van toelichting naar andere elementen van de EWEC die specifiek van toepassing zijn op aanbieders van elektronische communicatienetwerken. Gelijktelling van teksten is dus niet van toepassing, omdat de tekstonderdelen van artikel 34 van het omzettingsdecreet verschillende basissen hebben in het EWEC en enkel het tweede punt betrekking heeft op artikel 18 en 55 EWEC en gelijk is met de basis van artikel 4 van het omzettingsdecreet.

- 1.4. De Sectorraad Media stelt dat de voorgestelde wijziging van artikel 148, §1, van het Mediadecreet met betrekking tot het maatschappelijk doel van 'andere radio-omroeporganisaties' mogelijks verwarring zou kunnen creëren aangezien 'het internet' zelf een elektronisch communicatienetwerk is.

Deze opmerking van de Sectorraad Media kan worden bijgetreden. De bedoeling van de voorgestelde wijziging was om artikel 148, §1, meer toekomstbestendig te maken door te verduidelijken dat het gaat om het verzorgen van radioprogramma's via alle andere kanalen en platformen dan FM: dit omvat kabelradio, internetradio en lineaire en niet-lineaire radio via alle mogelijke andere platformen. Aangezien het internet inderdaad een elektronisch communicatienetwerk is, kan de laatste zinsnede van het gewijzigde artikel 148, §1, beter geschrapt worden. De tekst van het voorontwerp wordt in die zin aangepast.

- 1.5. Binnen de Sectorraad Media heersen uiteenlopende meningen in verband met artikel 185 over de must-carryverplichtingen. Een aantal leden van de Sectorraad Media pleit ervoor om deze herziening van het Mediadecreet aan te grijpen om een must-carryregime voor niet-lineaire diensten van algemeen belang te introduceren. Een aantal andere leden wijst erop dat volgens de Europese logica de must-carryverplichtingen beperkend en limitatief toegepast moeten worden: alleen voor lineaire televisiezenders en slechts indien noodzakelijk voor het verwezenlijken van doelstellingen van algemeen belang.

In dit kader kan het volgende opgemerkt worden. Het voorliggend ontwerp van decreet strekt tot omzetting van het EWEC. Krachtens artikel 114 van dit EWEC kunnen de lidstaten doorgifteverplichtingen opleggen ten aanzien van nader bepaalde radio- en televisieomroepkanalen en daaraan gerelateerde complementaire diensten. Niet-lineaire televisiediensten passen daar niet onder, en worden in de huidige omzetting niet meegenomen.

Het staat echter vast dat het belang van niet-lineaire diensten toeneemt, en dat aan de gebruiker ook toegang moet verzekerd worden tot niet-lineaire diensten van algemeen belang. Naar aanleiding van de omzetting van de AVMD2018 werd een artikel 155/1 in het Mediadecreet ingevoegd dat de Vlaamse Regering toelaat om maatregelen te nemen in functie van passende aandacht, en zichtbaarheid en vindbaarheid van televisiediensten van algemeen belang. In uitvoering daarvan zal de Vlaamse Regering een

regeling uitwerken waarbij ook een doorgifteverplichting voor niet-lineaire diensten van algemeen belang kan overwogen worden.

- 1.6. De Sectorraad Media vraagt zich af waarom uit artikel 200, §1/1, eerste lid, van het Mediadecreet de zinsnede "doch zulks pas na een passende periode van openbare raadpleging" geschrapt wordt.

Deze passage werd uit de betrokken bepaling weggelaten aangezien eenzelfde zinsnede verderop in het derde lid van dezelfde paragraaf terugkomt: "De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen, vermeld in het eerste lid, opleggen na een passende periode van openbare raadpleging waarin alle belanghebbende partijen in staat zijn gesteld hun standpunt naar voren te brengen". De zinsnede uit het eerste lid van deze paragraaf was dus dubbelop. Dit zal in de memorie van toelichting verduidelijkt worden.

- 1.7. In verband met artikel 36 van het voorontwerp stelt de Sectorraad Media dat hij akkoord gaat met de technologieneutrale benadering voor artikel 207, Mediadecreet waarbij de verwijzingen naar kabelomroepnetwerken en etheromroepnetwerken worden vervangen door de generieke term 'elektronische communicatienetwerken'. NORTV dringt er in dit verband op aan dat de distributeurs zouden verplicht worden om de bandbreedte die zij nu ter beschikking stellen van de regionale omroepen op te trekken tot het niveau van de bandbreedte die voorbehouden is voor de nationale omroepen. Zo zou de kwaliteit van hun signaal kunnen verbeteren.

Hoewel regionale televisie een belangrijke maatschappelijke opdracht heeft, en een optimale kwaliteit van het betrokken signaal zowel qua beeld als geluid dus essentieel is, is de bandbreedte die regionale televisieomroepen ter beschikking krijgen van de distributeurs een element dat behoort tot de commerciële onderhandelingen tussen deze partijen.

- 1.8. De Sectorraad Media wijst erop dat artikel 149 van het Mediadecreet nog steeds suggereert dat een radiodienst moet worden aangeboden door een rechtspersoon, hoewel de sectorraad eerder de incongruentie opmerkte dat in uitvoering van de AVMD2018 ook natuurlijke personen allerlei mediadiensten en omroepdiensten kunnen aanbieden. De sectorraad vraagt deze incongruentie te verduidelijken.

Hierop kan gerepliceerd worden dat artikel 149, §1, van het Mediadecreet recent werd aangepast door het decreet tot gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1808 van het Europees Parlement en de Raad van 14 november 2018 tot wijziging van Richtlijn 2010/13/EU (richtlijn audiovisuele mediadiensten), in die zin dat de entiteit die radiodiensten aanbiedt een privaatrechtelijke rechtspersoon moet zijn, of een natuurlijke persoon die zelfstandig een beroepsactiviteit uitoefent en onder de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap valt. Dit decreet werd goedgekeurd door de plenaire vergadering van het Vlaams Parlement op 17 maart 2021. (Dit decreet werd door de Vlaamse Regering bekrachtigd op 19 maart 2021 en gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad op 29 april 2021.)

- 1.9. De Sectorraad Media wijst erop dat in de memorie van toelichting bij artikel 3 van het voorontwerp ten onrechte melding wordt gemaakt van een machtiging van de Vlaamse Gemeenschap voor elektronische communicatienetwerken, terwijl een kennisgeving veelal volstaat.

Deze opmerking van de sectorraad kan worden bijgetreden, de tekst van de memorie van toelichting bevat hier een materiële vergissing en wordt gecorrigeerd.

35. Het Interministerieel Comité voor Telecommunicatie en Radio-omroep en Televisie gaf advies op 3 maart 2021. Er werden geen opmerkingen bij de tekst van het voorontwerp geformuleerd.
36. De tweede principiële goedkeuring door de Vlaamse Regering gebeurde op 2 april 2021.
37. De Raad van State gaf zijn advies op 20 mei 2021.

Advies van de Raad van State

De Raad van State formuleerde op 20 mei 2021 zijn advies 68.221/3 over het voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio omroep en televisie, wat betreft de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie.

De Raad van State stelt dat de Vlaamse Gemeenschap bevoegd is voor de in het voorontwerp geregelde aangelegenheden, inclusief het toezicht op ondernemingen in de mediasector en de technische aspecten van de ontvangtoestellen.

Daarnaast formuleert de Raad van State volgende opmerkingen en bedenkingen.

- 1.1. Volgens de Raad van State voorziet artikel 36, lid 4, van de algemene verordening gegevensbescherming (AVG), gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 ervan, in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, bedoeld in de wet van 3 december 2017 tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit, te raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking. Om die reden stelt de Raad van State dat over voorliggend voorontwerp van decreet het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit alsnog moet worden ingewonnen.

Hierop kan worden gerepliceerd dat inmiddels bij artikel 10/1 van het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer de Vlaamse toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens werd opgericht. De Vlaamse toezichtcommissie (VTC) is een autonome dienst met rechtspersoonlijkheid en is als toezichthoudende autoriteit voor de verwerking van persoonsgegevens in de zin van artikel 36, lid 4, van de AVG, verantwoordelijk voor het toezicht op de toepassing van de AVG door de instanties. Ingevolge artikel 51, lid 1, van de AVG, kan immers elke lidstaat één of meer onafhankelijke overheidsinstanties, verantwoordelijk voor het toezicht op de toepassing van deze verordening, oprichten.

Sinds de bekendmaking van de aanstelling van de leden van de VTC door de Vlaamse Regering in het Belgisch Staatsblad van 29 maart 2019, is de VTC ingevolge artikel 10/4, §1, van voornoemd decreet bevoegd om hetzij uit eigen beweging, hetzij op verzoek van het Vlaams Parlement of de Vlaamse Regering adviezen te verstrekken omtrent elke aangelegenheid met betrekking tot de verwerkingen van persoonsgegevens. Er moet aldus worden vastgesteld dat er in dit geval een advies is waarbij het ontwerp is getoetst aan de AVG.

- 1.2. De Raad van State wijst erop dat, gelet op de wijzigingen die aan het Mediadecreet zijn aangebracht door het decreet van 19 maart 2021 tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie,

wat betreft de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1808 van het Europees Parlement en de Raad van 14 november 2018 tot wijziging van Richtlijn 2010/13/EU betreffende de coördinatie van bepaalde wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in de lidstaten inzake het aanbieden van audiovisuele mediadiensten (richtlijn audiovisuele mediadiensten) in het licht van een veranderende marktsituatie de wetsgeschiedenis van een aantal te wijzigen artikelen moet worden aangevuld.

De tekst van artikel 3, 8 en 39 van het ontwerp werd in die zin aangepast. In artikel 40 van het ontwerp werd het ontworpen artikel 220/1 hernummerd in 220/2 aangezien het decreet van 19 maart 2021 reeds een artikel 220/1 heeft ingevoerd.

- 1.3. De Raad van State merkt op dat richtlijn (EU) 2018/1972 en richtlijn 2010/13/EU gelden voor de Europese Unie en voor de Europese Economische Ruimte (EER). Bijgevolg zouden volgens de Raad van State in de te wijzigen bepalingen, en zelfs ruimer doorheen het hele Mediadecreet, de verwijzingen naar de Europese Unie het best worden aangevuld met een verwijzing naar de EER, tenzij uit de inhoud van die bepalingen blijkt dat de draagwijdte ervan beperkt is tot lidstaten van de Europese Unie.

De tekst van de artikelen 10, 25, 37, 39 en 41 van het ontwerp werd in die zin aangepast voor wat betreft de artikelen die door dit ontwerp gewijzigd worden. De algehele uitbreiding van de verwijzing naar de EU tot de EER zal worden meegenomen in de brede herziening van de structuur en terminologie van het Mediadecreet die zal opgestart worden in 2022.

- 1.4. Als gevolg van een aantal technische opmerkingen van de Raad van State wordt in het ontworpen artikel 2, 45°/1, van het Mediadecreet het woord "gedefinieerd" vervangen door "gedefinieerde", en worden de definities van de termen "Aanbeveling" en "AMM-richtsnoeren" verplaatst van het ontworpen artikel 189, eerste lid, van het Mediadecreet naar artikel 2 van het Mediadecreet. De nummering van het gewijzigde artikel 2 van het Mediadecreet wordt dientengevolge aangepast.

- 1.5. Aangezien de Vlaamse Gemeenschap geen verplichtingen kan opleggen aan organen waarvoor ze niet bevoegd is, moet volgens de Raad van State in de inleidende zin van het ontworpen artikel 192, eerste lid, van het Mediadecreet worden geschreven: "(...), draagt de Vlaamse Regulator voor de Media, samen met de andere betrokken nationale regulerende instanties, zorg voor de uitvoering van de marktanalyse, (...)". Om dezelfde reden moet volgens de Raad van State in het ontworpen artikel 192, tweede lid, van het Mediadecreet geschreven worden: "De Vlaamse Regulator voor de Media brengt, samen met de andere betrokken nationale regulerende instanties, de Europese Commissie op de hoogte van (...)".

De betrokken artikelen werden in die zin gewijzigd.

- 1.6. De Raad van State stelt dat er geen bezwaar tegen is dat de raadplegingsprocedure bedoeld in het ontworpen artikel 192/14 van het Mediadecreet wordt vastgesteld door de Vlaamse Regulator voor de Media. Echter moet er in de ontworpen bepaling of bij de door de Vlaamse Regering vast te stellen nadere regelen nog worden bepaald op welke wijze de Vlaamse Regulator voor de Media die procedure moet bekendmaken.

In antwoord op deze opmerking van de Raad van State werd in de tekst van het ontworpen artikel 192/14, vierde lid, toegevoegd dat de Vlaamse Regulator voor de Media deze procedure publiceert op zijn website.

- 1.7. De Raad van State merkt op dat in het ontworpen artikel 192/15 van het Mediadecreet, dat de omzetting inhoudt van artikel 32 van richtlijn (EU) 2018/1972, de omzetting van artikel 32, lid 10, van de richtlijn ontbreekt.

Artikel 32, lid 10, was inderdaad nog niet meegenomen in het ontworpen artikel 192/15 van het Mediadecreet. Dit werd rechtgezet in de tekst.

- 1.8. De Raad van State merkt op dat in het ontworpen artikel 200/2, derde lid, van het Mediadecreet niet enkel melding moet worden gemaakt van de procedures, maar ook van de richtsnoeren, in lijn met artikel 61, lid 1, van richtlijn (EU) 2018/1972.

Dit is een terechte opmerking van de Raad van State. Het betrokken artikel werd aangevuld met een verwijzing naar de richtsnoeren.

- 1.9. De Raad van State merkt op dat lid 2 en 6 van artikel 61 van richtlijn (EU) 2018/1972 niet worden omgezet bij het voorontwerp.

Voor wat betreft artikel 61, 2, kan in dit verband het volgende opgemerkt worden. Punt d) van deze bepaling is reeds gedeeltelijk omgezet in artikel 181 van het Mediadecreet voor wat betreft de verplichtingen die kunnen worden opgelegd aan dienstenverdelers. Punt c) heeft betrekking op interpersoonlijke communicatiediensten en ressorteert onder federale bevoegdheid. Een omzetting in het Mediadecreet is niet vereist. Punt a) en b) zijn een herneming van artikel 5 van richtlijn 2002/19/EG van het Europees Parlement en de Raad van 7 maart 2002 inzake de toegang tot en interconnectie van elektronische-communicatienetwerken en bijbehorende faciliteiten (Toegangsrichtlijn), zoals laatst herzien bij richtlijn 2009/140/EG van 25 november 2009. Dit artikel 5 werd bij decreet van 24 mei 2007 en bij decreet van 13 juli 2012 omgezet in artikel 191 van het Mediadecreet.

Artikel 191 van het Mediadecreet wordt door voorliggend ontwerp van decreet vervangen. Daarbij is de betrokken passage over het hoofd gezien, en niet elders in het ontwerp hernomen. Deze vergissing wordt rechtgezet in de tekst van het ontworpen artikel.

Voor wat betreft artikel 61, 6, kan beaamd worden dat er in de omzetting in het eerste lid van het ontworpen artikel 200/2 een element ontbreekt. Om die reden werd aan de tekst toegevoegd dat de Vlaamse Regulator voor de Media kan ingrijpen op eigen initiatief indien dat gerechtvaardigd is.

- 1.10. De Raad van State wijst erop dat in de inleidende zin van artikel 41 van het voorontwerp moet worden vermeld dat het ontworpen artikel 223/1 in titel II van het Mediadecreet wordt ingevoegd.

Dit is correct. De nodige aanpassingen werden aangebracht in de tekst.

- 1.11. De Raad van State merkt op dat in artikel 43 van het voorontwerp niet moet worden verwezen naar enerzijds artikel 4 en 34, en anderzijds artikel 28 en 42 van het voorontwerp zelf, maar naar de bepalingen die via deze artikelen in het Mediadecreet worden ingevoegd of gewijzigd, meer bepaald artikel 133, §2, en 201, van het Mediadecreet, enerzijds, en artikel 192/14 en 234 ervan, anderzijds.

Deze opmerking is terecht. De nodige wijzigingen werden aangebracht in artikel 43 van het ontwerp.

- 1.12. De Raad van State vraagt zich ten slotte af waarom de in artikel 43 van het voorontwerp opgenomen regeling inzake de verwerking van persoonsgegevens die enkel betrekking heeft op bepalingen van het Mediadecreet, niet in het Mediadecreet zelf is opgenomen.

Hierop kan worden gerepliceerd dat idealiter het volledige Mediadecreet wordt gescreend op overeenstemming met de algemene gegevensverordening zodat alle essentiële elementen van de verwerkingen van persoonsgegevens die in het Mediadecreet worden gevat, in aanmerking kunnen worden genomen. Gelet op de omvang van deze extensieve oefening en gezien de hoogdringendheid van de omzetting van richtlijn 2018/1972, wordt er in bijgaand ontwerp voor geopteerd om in deze analyse enkel die zaken aan te duiden die worden gewijzigd én die een nieuwe (potentiële) verwerking van persoonsgegevens toevoegen aan het Mediadecreet. De volledige afstemming van het Mediadecreet op de AVG zal worden meegenomen in de grondige update van de structuur en terminologie van het Mediadecreet die zal opgestart worden in 2022.

38. De definitieve goedkeuring door de Vlaamse Regering gebeurde op 28 mei 2021.

D. Bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest

39. Dit decreet regelt een gemeenschapsaangelegenheid.

II. Toelichting bij de artikelen

Artikel 1

Dit artikel behoeft geen toelichting.

Artikel 2

Dit artikel behoeft geen toelichting.

Artikel 3

Dit artikel wijzigt artikel 2 van het Mediadecreet. Enerzijds worden een aantal bestaande definities uit het Mediadecreet aangepast aan het begrippenkader van EWEC. Het gaat om de volgende begrippen: elektronisch communicatienetwerk, elektronische communicatiedienst, geavanceerde digitale eindapparatuur, satellietomroepnetwerk en systeem voor voorwaardelijke toegang. De definitie van elektronisch communicatienetwerk wordt zo geformuleerd dat het voor investeerders duidelijk is of een netwerk ressorteert onder de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap of van de federale staat. Aanbieders van een elektronisch communicatienetwerk moeten enkel een kennisgeving doen bij de Vlaamse Regulator voor de Media indien het netwerk 'geheel of hoofdzakelijk' voor overdracht van signalen van radio-omroep en televisie wordt gebruikt. Die beperking van het toepassingsgebied van de definitie beoogt tegemoet te komen aan artikel 5, 3, van EWEC, dat stelt dat indien meer dan één instantie bevoegd is om de door EWEC opgesomde aangelegenheden te behandelen, de lidstaten ervoor moeten zorgen dat de respectieve taken van elke instantie in een gemakkelijk toegankelijke vorm bekendgemaakt worden. Die bepaling is dus bedoeld om bevoegdheidsoverlappen uit te sluiten. De definitie van elektronisch communicatienetwerk in het Mediadecreet doet geen afbreuk aan de samenwerkingsverplichting, overeenkomstig de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof sedert 2004, opgelegd aan de federale en gemeenschapswetgevers met betrekking tot elektronische communicatienetwerken die niet hoofdzakelijk voor omroepdoeleinden worden gebruikt, zoals mobiele

communicatienetwerken, maar waarover ook omroepdiensten kunnen aangeboden worden.

Anderzijds voert dit artikel ook een aantal nieuwe begrippen uit EWEC in. Het gaat om de volgende begrippen: Aanbeveling, AMM-richtsnoeren, Berec, bijbehorende dienst, bijbehorende faciliteiten, interconnectie en netwerk met zeer hoge capaciteit.

Artikel 4

Dit artikel vormt de omzetting van artikel 18 juncto artikel 55 van EWEC en voorziet in de verplichte raadplegingsprocedure wanneer wijzigingen worden aangebracht aan bepalingen rond het verwerven of verlengen van erkenningen en het bepalen van frequentieplannen, gezien dergelijke wijzigingen een impact hebben op frequenties en frequentiegebruiksrechten.

Artikel 5

In uitvoering van artikel 45, 1, EWEC wordt in artikel 136, Mediadecreet, gepreciseerd dat de criteria op basis waarvan de erkenningen worden toegekend, objectief, transparant, concurrentiebevorderend, niet-discriminerend en proportioneel zijn.

Artikel 6 tot en met 8

Deze artikelen wijzigen respectievelijk artikel 147, 148, §1, en 149, §3, om de terminologie "kabel- en ethernetnetwerken" of "kabelomroepnetwerk, etheromroepnetwerk, satellietomroepnetwerk" te vervangen. De inhoud blijft onverlet, met dien verstande dat de limitatieve opsomming van soorten netwerken wordt vervangen door een negatief-uitsluitend criterium: alle particuliere radio-omroeporganisaties die niet uitzenden via een analoog terrestrisch radio-omroepnetwerk, zijn andere radio-omroeporganisaties ook als ze zouden uitzenden via een ander netwerk dan een kabelomroepnetwerk, etheromroepnetwerk of het internet.

Artikel 9

Dit artikel wijzigt het artikel 185 van het Mediadecreet. In paragraaf 1/1 van artikel 185 wordt de verwijzing naar artikel 192 vervangen door een verwijzing naar artikel 191 als gevolg van deze decreetswijziging. De wijziging in paragraaf 3 houdt in dat de periodieke evaluatie van de netwerken die onderworpen zijn aan must-carryverplichtingen in uitvoering van artikel 114, 2, EWEC voortaan om de vijf jaar in plaats van om de drie jaar gebeurt.

Artikel 10

Door dit artikel worden de verwijzingen in artikel 186 en 187 naar omroepprogramma's van omroeporganisaties die onder de bevoegdheid van een andere lidstaat van de Europese Gemeenschap vallen, vervangen door verwijzingen naar omroeporganisaties die onder de bevoegdheid van een andere lidstaat van de Europese Unie of de Europese Economische Ruimte vallen.

Artikel 11

Dit artikel heeft betrekking op de procedure voor het bepalen en definiëren van markten. Het zet artikel 64, §3, EWEC, om en vervangt artikel 189 van het Mediadecreet. Rekening houdend met het Unierecht en de richtlijnen ter zake van de Commissie, moet de Vlaamse Regulator voor de Media bepaalde markten voor producten en diensten in de sector van de elektronische communicatienetwerken en -diensten analyseren en het vermogen van de daarop aanwezige operatoren beoordelen. Om te bepalen welke markten hij moet analyseren, moet de Vlaamse

Regulator voor de Media zich baseren op de aanbeveling van de Commissie inzake relevante markten voor producten en diensten die een aantal markten oplijst waarvan wordt aangenomen dat er zich concurrentieproblemen op kunnen voordoen. De Vlaamse Regulator voor de Media moet desgevallend ook de markten analyseren die niet langer in de aanbeveling van de Commissie zijn opgenomen maar die op basis van eerdere marktanalyses nog steeds worden gereguleerd. Afhankelijk van de omstandigheden kan de Vlaamse Regulator voor de Media ook producten- of dienstenmarkten analyseren die niet in de aanbeveling zijn opgenomen maar waarvoor voldoende redenen bestaan om aan te nemen dat ze beantwoorden aan de criteria, vermeld in artikel 67, lid 1, EWEC (of ontworpen artikel 190, §1).

Artikel 12

Dit artikel heeft betrekking op de marktanalyseprocedure en het aanduiden van ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht. Het zet artikel 63, §§2 en 3, en artikel 67, §§1, 2 en 4, EWEC om en vervangt artikel 190 van het Mediadecreet.

In dit verband kunnen een aantal overwegenden uit de EWEC verduidelijking brengen. Overwegende 169 EWEC bepaalt: "Het uitgangspunt van de nationale regelgevende instanties voor de identificatie van wholesalemarkten die aan regelgeving ex ante kunnen worden onderworpen, is de analyse van de bijbehorende retailmarkten."

Overwegende 168 EWEC verstrekt enige verheldering wat betreft de doeleinden van deze analyse: "De uiteindelijke doelstelling van regelgevende maatregelen ex ante is het tot stand brengen van voordelen voor de eindgebruiker wat betreft prijzen, kwaliteit en keuze door ervoor te zorgen dat de retailmarkten op duurzame basis daadwerkelijk concurrerend zijn."

De eerste fase van de marktanalyse bestaat erin om na te gaan of er tegelijk is voldaan aan de drie criteria die in de eerste paragraaf worden opgesomd: toetredingsbelemmeringen, geen vooruitzicht op evolutie naar een daadwerkelijke concurrentie binnen de vijf jaar en onmacht van het mededingingsrecht om op zich het probleem te regelen. Deze drie criteria ontbraken in de richtlijnen die door EWEC zijn vervangen, maar waren wel reeds opgenomen in de opeenvolgende aanbevelingen van de Europese Commissie tot vaststelling van de richtsnoeren voor marktanalyse en de beoordeling van aanmerkelijke marktmacht.

Van de door de Europese Commissie in haar meest recente aanbeveling opgelijste producten- en dienstenmarkten wordt aangenomen dat ze voldoen aan de drie criteria en dus moeten worden onderworpen aan een marktanalyse tenzij de Vlaamse Regulator voor de Media aantoont dat er aan één of meer van deze criteria niet is voldaan om redenen van specifieke nationale omstandigheden en dat er dus geen reden is om onderzoek uit te voeren naar een onderneming met een aanmerkelijke marktmacht op de markt in kwestie.

Omgekeerd, om het opleggen van reglementaire verplichtingen te overwegen op markten die niet of niet langer zijn opgenomen in de aanbeveling van de Europese Commissie, moet de Vlaamse Regulator voor de Media aantonen dat de drie voorwaarden zijn verenigd alvorens zich verder te kunnen verdiepen in de marktanalyse.

De tweede fase bestaat erin om te onderzoeken of de huidige en toekomstige concurrentie daadwerkelijk van aard is op de relevante markt. Dat onderzoek heeft dus een prospectieve dimensie en mag geen rekening houden met de effecten van een eventuele regulering die reeds zou plaatsvinden op deze markt. Indien de conclusie van het onderzoek luidt dat de relevante markt inderdaad concurrerend is, dan legt de Vlaamse Regulator voor de Media geen reglementaire verplichtingen

op en trekt het eventueel de reeds bestaande reglementaire verplichtingen in. Dit wordt geëxpliciteerd in het ontworpen artikel 191, §4.

Indien het onderzoek daarentegen concurrentieproblemen onthult op de markt, dan moet de Vlaamse Regulator voor de Media een derde fase ondernemen om de onderneming(en) met een aanmerkelijke marktmacht op de relevante markt te bepalen. Zoals overwegende 161 EWEC aangeeft: "De (...) definitie van aanmerkelijke macht op de markt is gelijkwaardig aan het begrip machtspositie als gedefinieerd in de rechtspraak van het Hof van Justitie."

Overwegende 162 EWEC herhaalt: "Dat twee of meer ondernemingen gezamenlijk een machtspositie hebben, kan niet alleen worden geconstateerd wanneer er structurele of andere banden tussen hen bestaan, maar ook indien de structuur van de betreffende markt gecoördineerde effecten bevordert, dit wil zeggen parallelle of mededingingsverstorende gedragingen op de markt stimuleert."

Wanneer de Vlaamse Regulator voor de Media beoordeelt of twee of meer ondernemingen gezamenlijk een machtspositie op de markt innemen, moet hij het Unierecht naleven en zich zeer zorgvuldig houden aan de 'Richtsnoeren voor de marktanalyse en de beoordeling van aanmerkelijke marktmacht' van de Europese Commissie.

Het eerste deel van de marktanalyse beoogde de concurrentiesituatie op de retailmarkten terwijl de ex-anteregulering, bestemd om de concurrentieproblemen daarop te verhelpen, zal worden opgelegd op wholesaleniveau aangezien dat "in beginsel minder ingrijpend (is) dan regelgeving op retailniveau en wordt als afdoende beschouwd om (...) mededingingsproblemen op de aanverwante downstreamretailmarkt of markten aan te pakken" (overwegende 173 EWEC).

Er mag niet uit het oog verloren worden dat meerdere wholesalemarkten wholesale-upstreaminputs voor een bepaalde retailmarkt kunnen leveren, of omgekeerd, één wholesalemarkt wholesale-upstreaminputs voor uiteenlopende retailmarkten kan leveren. De concurrentiedynamiek op een bepaalde markt kan verder worden beïnvloed door aangrenzende markten die geen verticale relatie hebben, bijvoorbeeld in het geval van bepaalde vaste en mobiele markten (overwegende 171).

Artikel 13

Dit artikel heeft betrekking op de procedure van marktanalyse en op het opleggen, wijzigen of opheffen van corrigerende maatregelen jegens ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht. Het zet artikel 67, §§3, 5 en 6, EWEC, en artikel 68, §§1 tot en met 6, EWEC, om en vervangt artikel 191 van het Mediadecreet.

De volgende stap voor de Vlaamse Regulator voor de Media bestaat erin de gepaste correctiemaatregelen te kiezen om de vastgestelde problemen te verhelpen. Om de regulatoren te begeleiden in hun keuze stelt overwegende 171 EWEC: "Wanneer de nationale regelgevende instanties een besluit nemen over de specifieke op te leggen corrigerende maatregel, moeten zij de technische haalbaarheid ervan beoordelen en een kostenbatenanalyse uitvoeren, waarbij de mate van geschiktheid om de geconstateerde problemen op retailniveau aan te pakken in acht wordt genomen en waarbij concurrentie op grond van differentiatie en technologie-neutraliteit mogelijk is. De nationale regelgevende instanties moeten de consequenties van het opleggen van elke specifieke corrigerende maatregel in overweging nemen: als een maatregel slechts bij bepaalde netwerktopologieën haalbaar is, kan dat een belemmering vormen voor de uitrol van netwerken met een zeer hoge capaciteit ten bate van de eindgebruiker."

De Vlaamse Regulator voor de Media moet in principe een of meer correctiemaatregelen kiezen uit de maatregelen waarin nieuw artikel 192/1 tot en met 192/12

voorzien. Toch mag de Vlaamse Regulator voor de Media, uitzonderlijk en mits hij de toestemming van de Europese Commissie heeft, afwijken van deze lijst om een andere correctiemaatregel met betrekking tot toegang en interconnectie op te leggen die meer verband houdt met de aard van het vastgestelde concurrentieprobleem. Bovendien, wanneer de Vlaamse Regulator voor de Media heeft aangetoond dat de verplichtingen die hadden kunnen worden opgelegd op de overeenstemmende wholesalemarkt het niet hadden mogelijk gemaakt om het te verhelpen concurrentieprobleem op te lossen, kan hij rechtstreeks een correctiemaatregel opleggen op de retailmarkt, conform artikel 191, §3.

Deze maatregelen mogen echter pas beoogd worden wanneer de Vlaamse Regulator voor de Media, in zijn marktanalyse, eerst heeft vastgesteld dat de retailmarkt in kwestie niet daadwerkelijk concurrerend was en, vervolgens, dat de verplichtingen die hadden kunnen worden opgelegd op de overeenstemmende concurrentiemarkt(en) het niet mogelijk hadden gemaakt om een oplossing aan te reiken voor de vastgestelde tekortkoming op de markt.

De geografische omvang maakt deel uit van de afbakening van de relevante producten- of dienstenmarkt maar kan ook een rol spelen op het ogenblik van de keuze van de correctiemaatregelen aangezien de Vlaamse Regulator voor de Media "rekening zou moeten houden met de verschillende mededingingsvoorwaarden in de verschillende regio's in (België) en nemen zij in het bijzonder de resultaten van het overeenkomstig artikel 49/1 uitgevoerde geografische onderzoek in acht" (overwegende 179 EWEC).

Voortaan wordt voorzien in een opzegtermijn om een wholesalereguleringsmaatregel in te trekken. Het is de Vlaamse Regulator voor de Media die de duur en de voorwaarden ervan bepaalt. Overwegende 174 EWEC preciseert dat de Vlaamse Regulator voor de Media in de eerste plaats rekening zou moeten houden "met bestaande overeenkomsten tussen aanbieders van toegang en toegangvragende partijen die op basis van de opgelegde regelgevingsverplichtingen zijn gesloten" en vervolgens met "de mogelijkheid dat marktdeelnemers gebruikmaken van (...) commerciële aanbiedingen betreffende wholesaletoegang of mede-investering, en met de noodzaak om een langere periode van mogelijke regelgevingsarbitrage te voorkomen."

De periodiciteit van de marktanalyses is geëvolueerd. Het maximale toegestane interval tussen de marktanalyses werd verhoogd van drie jaar tot vijf. Overwegende 177 EWEC preciseert dat "(...) een nieuwe marktcyclus van vijf jaar uitsluitend wordt geacht van start te gaan bij indiening van een kennisgeving met een nieuwe beoordeling van de marktafbakening en van aanmerkelijke marktmacht. Louter met een kennisgeving van nieuwe of gewijzigde regelgevende maatregelen die worden opgelegd op basis van een voorgaande en ongewijzigde markanalyse, wordt niet aan die verplichting voldaan."

Dezelfde overwegende vervolgt evenwel met de stelling dat: "De niet-naleving door een nationale regelgevende instantie van de in deze richtlijn vastgestelde verplichting op gezette tijden een marktanalyse te verrichten, mag op zich niet worden beschouwd als een grond voor de ongeldigheid of niet-toepasselijkheid van bestaande verplichtingen die door die nationale regelgevende instantie voor de markt in kwestie zijn opgelegd."

Een beduidende evolutie van de markt in kwestie kan echter sneller een nieuw onderzoek rechtvaardigen, namelijk vóór de normale deadline van vijf jaar. Toch, om te beantwoorden aan de marktevoluties, is het ook mogelijk om de waaier aan opgelegde correctiemaatregelen aan te passen zonder een beroep te doen op een nieuwe marktanalyse: "Het opleggen van een specifieke verplichting aan een onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht

vereist geen extra marktanalyse, maar wel een verantwoording dat de verplichting in kwestie passend en evenredig aan de aard van het probleem op de desbetreffende markt en op de verwante retailmarkt is" (overwegende 178 EWEC).

Artikel 67, §1, EWEC, dat de procedure voor een marktanalyse vastlegt, is de enige EWEC-bepaling die gewag maakt van de "nationale mededingingsinstanties", zonder echter de exacte scope te bepalen voor de samenwerking tussen de mededingingsautoriteit en de regulator die "in voorkomend geval" wordt aangemoedigd. In elk geval komt dit niet meer ter sprake in artikel 68, §1, EWEC, dat handelt over de correctiemaatregelen.

De Vlaamse Regulator vraagt de Belgische Mededingingsautoriteit (BMA) om advies over de manier waarop hij de geografische markt en het relevante product heeft bepaald, in concreto de drie voorwaarden heeft beoordeeld die de toepassing van een ex-anteregulering mogelijk maken en de onderneming(en) met een aanmerkelijke marktmacht op die markt heeft geïdentificeerd. Als dit advies niet binnen 30 dagen wordt afgeleverd, kan de Vlaamse Regulator voor de Media de procedure verderzetten. De overige aspecten van de marktanalyse, waaronder de keuze van de correctiemaatregelen, die een rechtstreekser verband houden met de specifieke eigenschappen van de elektronische communicatiesector, blijven het alleenrecht van de regulator. Deze laatste kan ter zake echter een beroep doen op het advies van de BMA maar dat is vrijblijvend en het vormt geen reden voor onwettigheid van het besluit wegens miskenning van een substantiële vormvereiste indien dat niet gebeurt.

Artikel 14

Dit artikel heeft betrekking op de procedure voor het bepalen van transnationale markten. Het zet artikel 65 EWEC om en vervangt artikel 192 van het Mediadecreet.

De Europese Commissie kan transnationale markten definiëren "Wanneer het door de geografische marktdefinitie is gerechtvaardigd, (...), waarbij rekening moet worden gehouden met alle factoren aan de aanbodzijde en de vraagzijde, in overeenstemming met de beginselen van het mededingingsrecht." (overwegende 166 EWEC). Indien de Vlaamse Gemeenschap betrokken zou zijn, zou de Vlaamse Regulator voor de Media moeten samenwerken met de andere nationale reguleringsinstantie(s) "om de passende reactie van regelgevende aard vast te stellen, onder meer bij het proces van kennisgeving aan de Commissie" (overwegende 166 EWEC).

Buiten de door de Europese Commissie opgelijste markten kan de Vlaamse Regulator voor de Media op dezelfde wijze samenwerken met een of meer van zijn evenknieën indien op hun grondgebieden "de marktomstandigheden afdoende homogeen zijn om baat te hebben bij een gecoördineerde benadering betreffende regelgeving, bijvoorbeeld wat betreft soortgelijke kosten, marktstructuren of exploitanten, of bij een transnationale of vergelijkbare vraag door de eindgebruikers." (overwegende 166 EWEC).

Artikel 15

Dit artikel zet artikel 69 EWEC om en vervangt artikel 192/1 van het Mediadecreet. Het heeft betrekking op transparantieplichtingen die de Vlaamse Regulator voor de Media kan opleggen aan een onderneming met aanmerkelijke marktmacht.

Zoals overwegende 182 EWEC aangeeft, bespoedigt dat type van verplichtingen onderhandelingen, helpt het conflicten te voorkomen en zorgt het ervoor dat de marktpartijen erop vertrouwen dat een dienst niet op discriminerende voorwaar-

den wordt verleend. Openheid en transparantie van technische interfaces kunnen van bijzonder belang zijn voor de interoperabiliteit.

In paragraaf 2 van artikel 192/1 wordt artikel 69, §2, EWEC, omgezet wat betreft de verplichting om een referentieofferte te publiceren, in het bijzonder wanneer dat tegelijk met een non-discriminatieverplichting is opgelegd door de Vlaamse Regulator voor de Media.

In paragraaf 4 van artikel 192/1 wordt verwezen naar de richtsnoeren van Berec wat betreft de minimumcriteria voor een referentieofferte. Deze richtsnoeren worden nader omschreven in artikel 69.4 EWEC: "Teneinde bij te dragen tot de consistente toepassing van verplichtingen tot transparantie, brengt Berec uiterlijk op 21 december 2019, na raadpleging van de belanghebbenden en in nauwe samenwerking met de Commissie, richtsnoeren uit betreffende de minimumcriteria voor een referentieofferte en beoordeelt het deze zo nodig, teneinde deze aan te passen aan de technologische en marktontwikkelingen." De richtsnoeren in kwestie werden aangenomen op 5 december 2019 en zijn te consulteren op de website van Berec: <https://berec.europa.eu/>.

Artikel 16

Dit artikel heeft betrekking op de verplichting tot non-discriminatie. Het zet artikel 70 EWEC om en vervangt artikel 192/2 van het Mediadecreet.

Deze bepaling machtigt de Vlaamse Regulator voor de Media uitdrukkelijk om aan een onderneming met een aanmerkelijke marktmacht een non-discriminatieverplichting op te leggen met betrekking tot interconnectie of toegang.

Verplichtingen inzake non-discriminatie moeten er in het bijzonder voor zorgen dat de onderneming ten aanzien van andere aanbieders van gelijkwaardige diensten onder gelijkwaardige omstandigheden gelijkwaardige voorwaarden toepast, en aan anderen diensten en informatie aanbiedt onder dezelfde voorwaarden en van dezelfde kwaliteit als die welke zij voor haar eigen diensten of diensten van haar dochterondernemingen of partners biedt. De Vlaamse Regulator voor de Media kan aan die onderneming verplichtingen opleggen inzake de levering van toegangsproducten en -diensten aan alle ondernemingen, inclusief aan zichzelf, binnen dezelfde tijdspanne, en tegen dezelfde voorwaarden, met inbegrip van de prijs en diensten en door middel van dezelfde systemen en processen, teneinde gelijkwaardigheid op het gebied van toegang te waarborgen.

Volgens overwegende 184 EWEC zorgt dit type van verplichtingen "ervoor dat ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht geen concurrentievervalsing veroorzaken, met name wanneer het verticaal geïntegreerde ondernemingen betreft die diensten verlenen aan ondernemingen waarmee zij op downstreammarkten concurreren."

Zoals overwegende 185 EWEC aangeeft: "Om discriminerend gedrag op grond van andere factoren dan de prijs aan te pakken en te voorkomen, is Equivalence of Inputs (EoI) in beginsel de beste manier om tot doeltreffende bescherming tegen discriminatie te komen."

Overwegende 185 EWEC stelt verder: "Het is waarschijnlijk dat het aanbieden van gereguleerde wholesale-inputs op EoI-basis leidt tot hogere nalevingskosten dan bij andere vormen van verplichtingen inzake niet-discriminatie. Die hogere nalevingskosten moeten worden afgewogen tegen de voordelen van scherpere concurrentie downstream, en van de relevantie van garanties op het gebied van niet-discriminatie in omstandigheden waarin de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht niet wordt onderworpen aan recht-

streekse prijscontrole. Met name kunnen de nationale regelgevende instanties in overweging nemen dat het aanbieden van wholesale-inputs via nieuwe systemen naar verwachting voldoende netto-voordelen zal opleveren en dat de incrementele nalevingskosten om te waarborgen dat de nieuwe aangelegde systemen aan de EoI-eisen voldoen, lager zijn, zodat er aan het evenredigheidsbeginsel wordt voldaan. Anderzijds moeten de nationale regelgevende instanties ook nagaan of verplichtingen evenredig zijn voor de betrokken ondernemingen, bijvoorbeeld door rekening te houden met de implementatiekosten en mogelijke negatieve prikkels voor de uitrol van nieuwe systemen af te wegen tegen meer incrementele modernisering, indien het eerstgenoemde zou worden onderworpen aan meer beperkende regelgevingsverplichtingen. In lidstaten met een groot aantal kleinschalige ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht kan het onevenredig zijn om EoI aan al die ondernemingen op te leggen.”

Artikel 17

Dit artikel heeft betrekking op de verplichting tot het voeren van gescheiden boekhoudingen. Het zet artikel 71 EWEK om en vervangt artikel 192/3 van het Mediadecreet.

Overwegende 186 EWEK preciseert in dit verband dat “Gescheiden boekhoudingen het mogelijk maken overboekingen van prijselementen zichtbaar te maken en stellen de nationale regelgevende instanties in staat de naleving van de verplichtingen inzake non-discriminatie te toetsen.”

Artikel 18

Dit artikel heeft betrekking op de toegang tot civieltechnische voorzieningen. Het zet artikel 72 EWEK om en vervangt artikel 192/4 van het Mediadecreet.

Volgens overwegende 187 EWEK zijn “Civieltechnische activa waarvan een elektronische communicatienetwerk gebruikmaakt, van essentieel belang voor de geslaagde uitrol van nieuwe netwerken vanwege de hoge kosten voor het dupliceren van die activa, en de significante besparingen die kunnen worden verwezenlijkt wanneer deze kunnen worden hergebruikt. Daarom is, als aanvulling op de in Richtlijn 2014/61/EU vastgestelde voorschriften inzake fysieke infrastructuur, een specifieke maatregel nodig wanneer civieltechnische activa eigendom zijn van een onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht. Wanneer civieltechnische activa beschikbaar en herbruikbaar zijn, is het effect van de totstandbrengingen van daadwerkelijke toegang tot die activa op de uitrol van concurrerende infrastructuur uiterst positief, en het is daarom noodzakelijk te waarborgen dat de toegang tot dergelijke activa kan worden gebruikt als een op zichzelf staande maatregel voor de verbetering van de concurrentie- en implementatiedynamiek op alle downstreammarkten, hetgeen in overweging moet worden genomen voordat de noodzaak om andere potentiële corrigerende maatregelen op te leggen wordt beoordeeld, en niet enkel als een aanvullende maatregel op andere wholesaleproducten of -diensten, of als een maatregel die is beperkt tot ondernemingen die dergelijke andere wholesaleproducten of -diensten gebruiken. De nationale regelgevende instanties moeten de waarde van herbruikbare civieltechnische activa bepalen aan de hand van de wettelijk voorgeschreven boekwaarde, zonder de cumulatieve afschrijvingen op het tijdstip van de berekening en geïndexeerd op basis van een toepasselijke prijsindex, zoals de consumentenprijsindex, waarbij gedurende een periode van ten minste 40 jaar volledig afgeschreven, maar nog gebruikte activa worden uitgesloten.”

Artikel 19

Dit artikel heeft betrekking op de verplichtingen inzake toegang tot en gebruik van specifieke netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten. Het zet artikel 73 EWEK om en voegt een nieuw artikel 192/5 in het Mediadecreet in.

Overwegende 188 tot en met 191 EWEK brengen hierover meer duidelijkheid.

Volgens overwegende 188 EWEK "(zouden) de voorwaarden voor de toegang de omstandigheden (moeten) weerspiegelen die aan het besluit tot investering ten grondslag lagen en onder meer rekening houden met de ontwikkelingskosten, de verwachte aanvaarding van de nieuwe producten en diensten en het verwachte prijsniveau voor de consument."

Overwegende 189 EWEK stelt verder: "Het verplicht opleggen van het verlenen van toegang tot de netwerkinfrastructuur kan verantwoord zijn als een middel om de concurrentie te vergroten, maar de nationale regelgevende instanties moeten de rechten van een infrastructuureigenaar om zijn infrastructuur te eigen bate te exploiteren afwegen tegen de rechten van andere dienstenaanbieders om toegang te krijgen tot faciliteiten die voor hen van essentieel belang zijn om concurrerende diensten te kunnen aanbieden."

In overwegende 190 EWEK staat te lezen dat de regulator, alvorens een dergelijk soort van maatregelen op te leggen, "rekening (zou moeten) houden met de vraag of wholesaletoegang voor elke belangstellende onderneming op redelijke commerciële voorwaarden beschikbaar is, waardoor duurzame concurrentie-uitkomsten voor eindgebruikers op de retailmarkt mogelijk zijn."

In overwegende 191 EWEK staat eveneens te lezen: "Wanneer ondernemingen verplicht zijn om in te gaan op redelijke verzoeken om toegang tot en gebruik van specifieke netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten, kunnen dergelijke verzoeken alleen worden afgewezen op basis van objectieve criteria als technische haalbaarheid of de noodzaak om de integriteit van het netwerk te handhaven". [...] "Van een onderneming met verplichtingen inzake machtiging tot toegang kan (daarentegen) niet worden geëist dat zij vormen van toegang verleent die niet onder haar bevoegdheid vallen." Het streven naar het "op korte termijn (bevorderen van) de concurrentie, mag er niet toe leiden dat concurrenten minder gestimuleerd worden om te investeren in alternatieve faciliteiten die op langere termijn voor meer duurzame concurrentie of betere prestaties en meer voordelen voor de eindgebruiker zullen zorgen."

Artikel 20

Dit artikel zet artikel 74 EWEK om en voegt een nieuw artikel 192/6 in het Mediadecreet in. Het artikel is gewijd aan de verplichtingen inzake prijscontrole en kostentoerekening.

Zoals overwegende 192 EWEK aangeeft: "Prijscontrole kan noodzakelijk zijn wanneer uit de analyse van een specifieke markt blijkt dat er sprake is van inefficiënte concurrentie. Met name dienen ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht zich ervan te onthouden zodanige prijzen te hanteren dat het verschil tussen hun detailprijzen en de interconnectieprijzen of toegangsprijzen die zij aanrekenen aan concurrenten die op detailhandelsniveau vergelijkbare diensten aanbieden, onvoldoende is om een duurzame concurrentie te waarborgen. Wanneer een nationale regelgevende instantie de kosten berekent die worden verricht om een dienst tot stand te brengen waarvoor krachtens de wet een machtiging is verleend, is het wenselijk een redelijke opbrengst toe te staan uit het geïnvesteerde kapitaal, met inbegrip van relevante arbeidskosten en bouw-

kosten, indien nodig na aanpassing van de waarde van het kapitaal aan de actuele waarde van de activa en de efficiëntie van de bedrijfsvoering. De methode voor het terugverdienen van de kosten moet aangepast zijn aan de omstandigheden, rekening houdend met de noodzaak om efficiëntie, duurzame concurrentie en de implementatie van netwerken met zeer hoge capaciteit te bevorderen en daardoor de voordelen voor de eindgebruikers te maximaliseren, waarbij de noodzaak van voorspelbare en stabiele wholesaleprijzen ten behoeve van alle exploitanten die beogen nieuwe en verbeterde netwerken te implementeren in acht moet worden genomen.”

Artikel 21

Dit artikel zet artikel 76 EWEK en bijlage IV om en voegt een nieuw artikel 192/7 in het Mediadecreet in. Het artikel is gewijd aan mede-investeringsafspraken in netwerken met zeer hoge capaciteit die tot aan de gebouwen van de eindgebruiker of het basisstation uit optischevezelcomponenten bestaan, aangeboden door ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht.

Overwegende 198 tot en met 201 geven hierover meer toelichting. Overwegende 198 verduidelijkt in dit verband: “Aangezien momenteel onzeker is hoe snel de vraag naar breedbanddiensten met een zeer hoge capaciteit toeneemt, en wanneer algemene schaal- en dichtheidsvoordelen zich voordoen, bieden overeenkomsten inzake medeinvesteringen significante voordelen wat betreft het bundelen van kosten en risico’s, waardoor kleinere ondernemingen in staat zijn op in economisch opzicht rationele voorwaarden te investeren, zodat duurzame concurrentie op lange termijn wordt bevorderd, onder meer in gebieden waar concurrentie op basis van infrastructuur wellicht niet efficiënt is. [...]”

Voorbeelden van mede-investeringen, vermeld in paragraaf 1 zijn: het aanbieden van mede-eigendom of langetermijnrisicodeling aan de hand van medefinanciering of van koopovereenkomsten die specifieke rechten van structurele aard meebrengen. Zie overweging 198 EWEK: “(...) Die mede-investeringen kunnen verschillende vormen aannemen, waaronder mede-eigendom van netwerkactiva of langetermijn risicodeling door medefinanciering of door koopovereenkomsten.”

Voorbeelden van redelijke voorwaarden betreffende de financiële capaciteit van ondernemingen, vermeld in het eerste punt van paragraaf 5 zijn: de voorwaarde dat potentiële mede-investeerders moeten aantonen dat zij in staat zijn gefaseerde betalingen te doen op basis waarvan de implementatie wordt gepland, of de aanvaarding van een strategisch plan op basis waarvan implementatieplannen voor de middellange termijn worden uitgestippeld.

Aansluitend bij paragraaf 5, 3°, a), kan de bescherming van de mede-investeerders op grond van de specifieke rechten waarvoor zij een financiële bijdrage hebben geleverd, zowel tijdens de aanlegfase als tijdens de exploitatiefase, bijvoorbeeld gerealiseerd worden door het verlenen van onvervreemdbare gebruiksrechten voor de verwachte levensduur van het netwerk waarin mede-investering plaatsvindt.

De aanbieding waarvan sprake in paragraaf 5, 3°, b), voorziet in flexibiliteit wat betreft de waarde en looptijd van de verbintenissen die door elke mede-investeerder worden aangegaan, bijvoorbeeld door middel van een overeengekomen en potentieel toenemend percentage van de totale eindgebruikerslijnen in een bepaald gebied, waartoe de mede-investeerders zich geleidelijk kunnen verbinden en dat wordt vastgesteld op een niveau per eenheid dat kleinere mede-investeerders met beperkte middelen de mogelijkheid biedt in te stappen in de mede-investering op wat redelijkerwijs een minimum niveau mag worden genoemd en daarna hun deelname geleidelijk te verhogen, terwijl een adequaat niveau van de oorspronkelijke verbintenissen wordt gewaarborgd.

Artikel 22

Deze bepaling heeft betrekking op de verplichting van functionele scheiding voor verticaal geïntegreerde ondernemingen. Ze zet artikel 77 EWEC om en voegt een nieuw artikel 192/8 in het Mediadecreet in.

Zoals overwegende 202 EWEC herhaalt: "Met functionele scheiding (...), wil men bewerkstelligen dat alle downstreamexploitanten, met inbegrip van de eigen downstreamafdelingen van de verticaal geïntegreerde exploitant, volledig gelijkwaardige toegangsproducten kunnen worden geleverd." Concreet, "een verticaal geïntegreerde onderneming moet operationeel gescheiden bedrijfseenheden oprichten".

Deze verplichting "kan de concurrentie in verschillende relevante markten (verbeteren) door discriminatie minder aantrekkelijk te maken en door het makkelijker te maken om na te gaan of de niet-discriminatieverplichtingen worden nageleefd en door hierop toezicht te houden" (overwegende 202 EWEC).

Gezien de bijzonder grote impact ervan op de beoogde onderneming moet een dergelijke correctiemaatregel vergezeld worden van een hele reeds voorzorgen. In uitzonderlijke gevallen moet zulke scheiding kunnen worden toegestaan als instrument wanneer men er maar niet in slaagt binnen een redelijke termijn in verschillende markten een situatie te verwezenlijken waarin geen discriminatie plaatsvindt en waar geen of weinig vooruitzicht is op concurrentie op infrastructuurgebied en men reeds een beroep heeft gedaan op een of meer andere maatregelen die eerder geschikt werden geacht. Het is uiterst belangrijk ervoor te zorgen dat met het opleggen van dit instrument de prikkels van de onderneming in kwestie om te investeren in haar netwerk niet worden weggenomen en negatieve gevolgen te voorkomen voor het welzijn van de consument. Het opleggen van functionele scheiding vereist een gecoördineerde analyse van verschillende relevante markten die verband houden met het toegangsnetwerk, in overeenstemming met de marktanalyseprocedure. Bij het uitvoeren van de marktanalyse en het bepalen van de details van de maatregel moeten de nationale regelgevende instanties met name aandacht besteden aan de producten die door de afzonderlijke bedrijfseenheden worden beheerd, rekening houdend met de uitrol van de netwerken en de mate van technologische vooruitgang, die van invloed kunnen zijn op de substitueerbaarheid van vaste en draadloze diensten (overwegende 202 EWEC).

Artikel 23

Deze bepaling betreft de vrijwillige scheiding door een verticaal geïntegreerde onderneming en zet artikel 78 EWEC om in een nieuw artikel 192/9 van het Mediadecreet.

Zoals overwegende 204 EWEC bepaalt, "moet de desbetreffende nationale regelgevende instantie een nieuwe analyse uitvoeren van de markten waarop de gescheiden eenheid actief is en dienovereenkomstig verplichtingen opleggen, handhaven, wijzigen of intrekken".

Volgens overwegende 206 EWEC "(kunnen) bindende afspraken (...) voor voorspelbaarheid en transparantie zorgen, doordat het proces van de uitvoering van de beoogde scheiding wordt geschetst, bijvoorbeeld in de vorm van een stappenplan voor de uitvoering met duidelijke mijlpalen en voorspelbare consequenties indien bepaalde mijlpalen niet worden bereikt".

Artikel 24

Deze bepaling zet artikel 79 EWEK om en voert in het Mediadecreet een nieuw artikel 192/10 in.

Deze bepaling regelt de beoordelingsprocedure die de Vlaamse Regulator voor de Media moet toepassen wanneer een onderneming met aanmerkelijke marktmacht een aanbod voor mede-investering doet of, wanneer een verticaal geïntegreerde onderneming beslist om alles of een groot deel van haar netwerkactiva voor lokale toegang af te staan aan een afzonderlijke onderneming.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan dergelijke verbintenissen pas bindend maken na een markttest te hebben uitgevoerd, die een raadpleging van de belanghebbende partijen omvat. Na deze stap meldt de Vlaamse Regulator voor de Media aan de onderneming met aanmerkelijke marktmacht of en onder welke voorwaarden haar verbintenissen volledig of deels bindend kunnen gemaakt worden. De procedure beoogd in dit artikel doet in principe niks af van de toepassing van de procedure van marktanalyse en de verplichting om gepaste correctiemaatregelen op te leggen om de eventuele vastgestelde tekortkomingen op de markt te verhelpen. Dat betekent dat de Vlaamse Regulator voor de Media de gevolgen van dit besluit (met betrekking tot de verbintenissen bindend maken) zou moeten onderzoeken in zijn marktanalyse en deze in overweging zou moeten nemen bij de keuze van de meest passende regelgevingsmaatregelen (overwegende 206 EWEK).

De enige uitzondering op het voorgaande is de veronderstelling dat de Vlaamse Regulator voor de Media verbintenissen inzake mede-investering bindend zou hebben gemaakt en zou hebben beslist om geen verplichtingen op te leggen. Met andere woorden: "Onverminderd de bepalingen betreffende de regelgevende behandeling van mede-investeringen vormt de aard van de aangeboden afspraken op zich echter geen beperking voor de discretionaire bevoegdheid die aan de nationale regelgevende instantie is verleend om maatregelen te nemen ten aanzien van ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht." (overwegende 205 EWEK).

Artikel 25

Deze bepaling voegt het nieuwe artikel 192/11 in het Mediadecreet in en zet artikel 80 EWEK om, dat een bijzonder reguleringstelsel invoert voor de zuivere wholesalebedrijven, namelijk voor de "eigenaren van netwerken waarvan het bedrijfsmodel is beperkt tot het aanbieden van wholesalediensten aan anderen" (overwegende 208 EWEK). "Een op wholesalemarkten actieve onderneming die alleen retaildiensten levert aan bedrijven die groter zijn dan kleine en middelgrote ondernemingen, moet (echter) worden beschouwd als een uitsluitend op wholesalemarkten actieve onderneming." (overwegende 208 EWEK).

Overwegende 208 EWEK licht de redenen toe waarom er wordt voorzien in een minder strikt stelsel: "Bepaalde concurrentierisico's die voortvloeien uit het gedrag van ondernemingen met uitsluitend op wholesalemarkten gerichte bedrijfsmodellen kunnen kleiner zijn dan bij verticaal geïntegreerde ondernemingen, mits het bedrijfsmodel daadwerkelijk uitsluitend op wholesalemarkten is gericht en er geen stimulansen zijn om te discrimineren tussen downstreamaanbieders. De reactie van regelgevende aard moet daarom in evenredige mate minder ingrijpend zijn, maar de mogelijkheid om verplichtingen met betrekking tot een eerlijke en redelijke prijsstelling in te voeren, moet worden behouden. Anderzijds moeten de nationale regelgevende instanties kunnen ingrijpen indien zich concurrentieproblemen voordoen waaronder de eindgebruikers te lijden hebben."

Artikel 26

Deze bepaling voegt het nieuwe artikel 192/12 in het Mediadecreet in en zet artikel 81 EWEK om, dat beoogt om de migratie van historische kopernetwerken naar netwerken van de nieuwe generatie te bevorderen voor de ondernemingen met een aanmerkelijke marktmacht, met inachtneming van de rechten en plichten van elk.

“Netwerkeigenaars moeten legacy-netwerken (...) buiten bedrijf kunnen stellen.” (overwegende 209 EWEK).

“De nationale regelgevende instanties zouden de bevoegdheid moeten hebben toegangsverplichtingen in verband met het kopernetwerk in te trekken zodra een adequaat migratieproces is vastgesteld en de inachtneming van de voorwaarden en het proces voor de migratie van legacy-infrastructuur is gewaarborgd.” (overwegende 209 EWEK).

“Toegangvragende partijen die migreren van toegangsproducten op basis van een legacyinfrastructuur naar een toegangsproduct op basis van een geavanceerdere technologie of geavanceerder medium, moeten, indien zij dit wensen, hun toegang kunnen opwaarderen naar om het even welk gereguleerd product met een hogere capaciteit, maar mogen hier niet toe worden verplicht. In het geval van een opwaardering moeten toegang vragende partijen voldoen aan de wettelijke voorwaarden voor toegang tot een toegangsproduct met een hogere capaciteit, zoals door de nationale regelgevende instanties in de marktanalyse is vastgesteld.” (overwegende 209 EWEK).

Dit artikel doet geen afbreuk aan de beschikbaarheid van gereguleerde producten zoals die door de Vlaamse Regulator voor de Media wordt vereist met betrekking tot de opgewaardeerde netwerkinfrastructuur overeenkomstig de procedures van ontworpen artikel 190 en 191.

Artikel 27

Door deze bepaling wordt artikel 83 EWEK betreffende de voorgeschreven controle van retaildiensten omgezet in een nieuw artikel 192/13 van het Mediadecreet.

De hier beoogde tariefmaatregelen betreffen geen wholesalemarkten maar retailmarkten.

De verplichtingen die in uitvoering van dit artikel worden opgelegd, kunnen inhouden dat de aangewezen ondernemingen geen buitensporige prijzen mogen vragen, de toegang tot de markt niet mogen belemmeren, de mededinging niet mogen beperken door middel van afbraakprijzen, geen ongegronde voorkeur voor bepaalde eindgebruikers aan de dag mogen leggen en diensten niet op een onredelijke wijze mogen bundelen.

De maatregelen mogen echter pas beoogd worden wanneer de Vlaamse Regulator voor de Media in zijn marktanalyse eerst heeft vastgesteld dat de retailmarkt in kwestie niet daadwerkelijk concurrerend was en vervolgens dat de verplichtingen die hadden kunnen opgelegd worden op de overeenstemmende concurrentie markt(en) het niet mogelijk hadden gemaakt om een oplossing aan te reiken voor de vastgestelde tekortkoming op de markt.

Paragraaf 3 van artikel 192/13 bepaalt dat de Vlaamse Regulator voor de Media nader kan bepalen welk model en welke boekhoudkundige methodes moeten worden gehanteerd. Het betreft een delegatie met een beperkte draagwijdte die zodanig technisch is dat ervan moet worden uitgegaan dat de Vlaamse Regulator voor

de Media, die de betrokken reglementering zal moeten toepassen, ook het best geplaatst is om de betrokken reglementering uit te werken en op te volgen.

Artikel 28

Door deze bepaling wordt artikel 23, §§1 en 3, EWEC, betreffende raadpleging en transparantie omgezet in een nieuw artikel 192/14 van het Mediadecreet. De duur van de openbare raadpleging, die voordien maximaal twee maanden bedroeg, wordt geherformuleerd naar minstens dertig dagen, conform artikel 23, §1, EWEC. De bepaling verwijst voor de organisatie en het verloop van de raadplegingsprocedures naar een besluit van Vlaamse Regering. Vandaag is die procedure bepaald in hoofdstuk IIIbis van het besluit van de Vlaamse Regering van 30 juni 2006 betreffende de procedure voor de Vlaamse Regulator voor de Media. Een probleempunt bij de omzetting van artikel 23, §3, EWEC, is de verplichting opgelegd aan lidstaten te zorgen voor de oprichting van een enkel informatiepunt waar inzage verkregen kan worden in alle lopende raadplegingsprocedures. Met een enkel informatiepunt bedoelt de EWEC niet één informatiepunt per nationale regelgevende instantie, maar wel een punt per lidstaat. Om dit voor België te realiseren is een samenwerkingsakkoord tussen de drie gemeenschappen en de federale overheid nodig. Artikel 192/14 bepaalt alvast dat de Vlaamse Regulator voor de Media een centraal online informatiepunt opricht waar inzage kan verkregen worden in de lopende raadplegingsprocedures.

Artikel 29

Door deze bepaling worden artikel 32 en 33 EWEC omgezet in een nieuw artikel 192/15 van het Mediadecreet. In dit artikel worden de omstandigheden opgesomd waarin de Vlaamse Regulator voor de Media de Europese Commissie, Berec en de nationale regelgevende instanties van de andere lidstaten moet raadplegen.

De procedure voor marktanalyse stelt de Europese Commissie ertoe in staat van de nationale regelgevende instanties de intrekking te eisen van hun ontwerpmaatregelen "met betrekking tot de regelgevende behandeling van nieuwe netwerkelementen van zeer hoge capaciteit, wanneer Berec de bezwaren van de Commissie deelt" (overwegende 83 EWEC).

De Europese Commissie kan ook van de nationale regelgevende instanties de intrekking eisen van hun ontwerpmaatregelen "met betrekking tot de uitbreiding van verplichtingen voorbij het eerste punt van samenkomst of distributie, indien nodig om de hoge en niet-tijdelijke economische of fysieke drempels voor replicatie aan te pakken, ten aanzien van ondernemingen ongeacht of deze zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht." (overwegende 83 EWEC).

Artikel 30

Door deze bepaling worden artikel 12, 13 en 14 EWEC omgezet. Artikel 12 stelt dat het aanbieden van elektronische communicatienetwerken, zoals kabelomroepnetwerken, vrij is mits aan een beperkt aantal voorwaarden voldaan wordt. Een kennisgeving mag opgelegd worden, Berec zal daartoe richtsnoeren publiceren en een databank van kennisgevingen bijhouden. De Vlaamse Regulator voor de Media zal alle ontvangen kennisgevingen aan Berec bezorgen. In uitvoering van artikel 14 EWEC zal de Vlaamse Regulator voor de Media aan ondernemingen die een kennisgeving deden, een verklaring afleveren waarin wordt bevestigd dat die onderneming een kennisgeving heeft verricht, en die de uitoefening van rechten om faciliteiten te installeren en te onderhandelen over interconnectie moet vergemakkelijken.

Artikel 31

Door dit artikel wordt artikel 44.2 EWEC betreffende het gedeeld gebruik van netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten omgezet. Deze bepaling stelt dat de verplichtingen die krachtens artikel 200, §1/1, eerste en vierde lid, worden opgelegd door de Vlaamse Regulator voor de Media objectief, transparant, niet-discriminerend en evenredig moeten zijn.

De zinsnede “doch zulks pas na een passende periode van openbare raadpleging” wordt uit het eerste lid van artikel 200, §1/1, geschrapt, aangezien eenzelfde passage verderop in het derde lid van dezelfde paragraaf terugkomt: “De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen, vermeld in het eerste lid, opleggen na een passende periode van openbare raadpleging waarin alle belanghebbende partijen in staat zijn gesteld hun standpunt naar voren te brengen”. De zinsnede uit het eerste lid van deze paragraaf was dus dubbelop.

Artikel 32

Door deze bepaling wordt artikel 61, 3, EWEC met betrekking tot toegang en interconnectie omgezet. Dit artikel geeft de regelgevende instanties de mogelijkheid, zonder voorafgaande vaststelling van aanmerkelijke marktmacht, ondernemingen te verplichten toegang te verlenen tot hun netwerk. “Het kan gerechtvaardigd zijn toegangsverplichtingen tot bedrading en kabels uit te breiden tot voorbij het eerste concentratie- of distributiepunt, waarbij die verplichtingen worden beperkt tot punten die zich zo dicht mogelijk bij de eindgebruikers bevinden en een toereikend aantal eindgebruikers kunnen bereiken, indien is aangetoond dat hoge en niet-voorbijgaande fysieke of economische hindernissen duplicatie in de weg staan en leiden tot belangrijke concurrentieproblemen of markttekortkomingen op retail-niveau ten nadele van de eindgebruikers. De beoordeling van de repliceerbaarheid van netwerkelementen vergt een marktanalyse die verschillend is van een analyse waarbij aanmerkelijke marktmacht wordt beoordeeld, en de nationale regelgevende instantie hoeft dan ook geen aanmerkelijke marktmacht vast te stellen om die verplichtingen op te leggen. Een dergelijke marktanalyse noopt echter wel tot een adequate economische beoordeling van de marktvoorwaarden, om te bepalen of is voldaan aan de criteria die nodig zijn om verplichtingen voorbij het eerste concentratie- of distributiepunt op te leggen. Zulke uitgebreide toegangsverplichtingen zullen eerder nodig zijn in geografische gebieden waar de businesscase voor de uitrol van alternatieve infrastructuur risicovoller is, bijvoorbeeld vanwege de lage bevolkingsdichtheid of vanwege het beperkte aantal meergezinswoningen. Omgekeerd kan een hoge concentratie aan huishoudens erop wijzen dat het opleggen van zulke verplichtingen niet nodig is. De nationale regelgevende instanties moeten tevens nagaan of dergelijke verplichtingen de positie van ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht kunnen versterken. De nationale regelgevende instanties moeten toegangsverplichtingen kunnen opleggen aan actieve of virtuele netwerkelementen die worden gebruikt voor dienstverlening op dergelijke infrastructuur, indien de toegang tot passieve elementen economisch inefficiënt of fysiek onuitvoerbaar is, en indien de nationale regelgevende instantie van oordeel is dat zonder een dergelijke ingreep het doel van de toegangsverplichting zou worden omzeild.” (overwegende 154 EWEC).

Artikel 200/1 verwijst naar de richtsnoeren die Berec, met toepassing van artikel 61, 3, EWEC uiterlijk op 21 december 2020 zal uitvaardigen waarin de relevante criteria worden omschreven voor het bepalen van: het eerste punt van samenkomen of distributie; het punt voorbij het eerste punt van samenkomen of distributie dat in staat is een voldoende aantal eindgebruikersverbindingen te bereiken zodat een efficiënte onderneming de aanzienlijke obstakels voor repliceerbaarheid kan overwinnen; de uitgerolde netwerken die als nieuw kunnen worden beschouwd; de

projecten die als klein kunnen worden beschouwd; en de economische of fysieke belemmeringen voor replicatie die hoog en niet-tijdelijk zijn.

Artikel 33

Door deze bepaling worden artikel 61, 1, 61, 2, en 61, 6, EWEC omgezet die aan de lidstaten vragen de nationale regelgevende instanties de bevoegdheid te geven, waar nodig, weze het uit eigen initiatief, op te treden om een passende netwerktoegang of interoperabiliteit van diensten, inclusief bijbehorende diensten, te waarborgen.

Wanneer de Vlaamse Regulator voor de Media overeenkomstig dit artikel ingrijpt, kan hij onder meer:

- 1° termijnen opleggen waarbinnen onderhandelingen inzake toegang of het realiseren van interoperabiliteit van diensten afgerond moeten worden;
- 2° de richtinggevende principes inzake toegang of interoperabiliteit van diensten bepalen, waarover overeenstemming moet worden bereikt;
- 3° indien er geen overeenstemming kan worden bereikt tussen de partijen, de voorwaarden inzake de te verstrekken toegang of te realiseren interoperabiliteit bepalen, die hij passend acht.

Artikel 34

Door deze bepaling wordt artikel 201 gewijzigd.

Punt 1° van dit artikel voegt – in uitvoering van artikel 45, 1, EWEC – aan de eerste paragraaf van artikel 201, Mediadecreet, toe dat de licenties worden toegekend op basis van objectieve, transparante, concurrentiebevorderende, niet-discriminerende en proportionele criteria.

Punt 2° van dit artikel vormt de omzetting van artikel 18 juncto artikel 55 van EWEC en voorziet in de verplichte raadplegingsprocedure wanneer wijzigingen worden aangebracht aan bepalingen rond het verwerven of verlengen van erkenningen en het bepalen van frequentieplannen, gezien dergelijke wijzigingen een impact hebben op frequenties en frequentiegebruiksrechten.

In punt 3° van dit artikel wordt paragraaf 3 van artikel 201 – die de toewijzing van radiospectrum aan de VRT regelt – gewijzigd om de bepaling in overeenstemming te brengen met artikel 48, 2, EWEC dat enkel de toewijzing van spectrum aan openbare omroepen toestaat voor zover het spectrum noodzakelijk is om doelstellingen van algemeen belang na te streven.

Artikel 35

Door deze bepaling wordt artikel 202 in overeenstemming gebracht met artikel 13 EWEC in samenlezing met bijlage I, D, dat de categorieën van verplichtingen die de lidstaten mogen verbinden aan spectrumgebruiksrechten beperkt. De categorieën vermeld in die bijlage worden ingevoegd in artikel 202, ter vervanging van verplichtingen die niet overeenkomen met de limitatieve lijst in EWEC.

Artikel 36

Door deze bepaling wordt artikel 207 technologie-neutraal gemaakt door de verwijzingen naar kabelomroepnetwerken en van etheromroepnetwerken te vervangen door de generieke term 'elektronische communicatienetwerken'.

Artikel 37

Door deze bepaling wordt het artikel 113 EWEC samen met bijlage XI, 2), EWEC omgezet. Dit artikel heeft betrekking op de interoperabiliteit van digitale televisietoestellen.

Artikel 38

Door deze bepaling wordt artikel 62 samen met bijlage II, a), EWEC omgezet. Dit artikel heeft betrekking op voorwaarden die worden opgelegd aan aanbieders van systemen van voorwaardelijke toegang.

Artikel 39

Door deze bepaling worden de terminologie en de nummering van de artikelen waarnaar verwezen wordt in de opsomming van de taken van de Vlaamse Regulator voor de Media aangepast, rekening houdend met de voormelde amendementen. Daarnaast wordt in uitvoering van artikel 8, 2, EWEC aan artikel 218, §2, 8°, toegevoegd dat het in kaart brengen van concentraties in de mediasector ook betrekking heeft op de toestand van de markt voor elektronische communicatie. Vervolgens worden in deze bepaling de artikelen 10, 2, en 38, 2, EWEC omgezet die de lidstaten opleggen ervoor te zorgen dat hun nationale regelgevende instanties zoveel mogelijk rekening houden respectievelijk met de door Berec aangenomen richtsnoeren, adviezen, aanbevelingen, gemeenschappelijke standpunten, beste praktijken en methodologieën en met de aanbevelingen en besluiten door de Europese Commissie aangenomen om de geharmoniseerde toepassing van de EWEC te garanderen. Deze bepaling omvat ook de omzetting van artikel 20, 2, EWEC: verschaffen van informatie aan de Europese Commissie die zij nodig heeft om haar taken uit te voeren.

Artikel 40

Door deze bepaling worden artikel 26 en 27 EWEC omgezet. Dit artikel heeft betrekking op de beslechting door de Vlaamse Regulator voor de Media van geschillen tussen ondernemingen met betrekking tot de verplichtingen die voortvloeien uit deel V van het Mediadecreet. Paragraaf 2 van dit artikel heeft betrekking op de beslechting van grensoverschrijdende geschillen en het raadplegen van Berec in dit verband.

Artikel 41

Door deze bepaling wordt een nieuw artikel 223/1 ingevoegd, om artikel 3, 2, EWEC om te zetten. Dat artikel somt, in willekeurige volgorde weergegeven, de algemene doelstellingen op die de nationale regelgevende instanties en andere bevoegde instanties, zoals de Vlaamse Regering bij het toewijzen van spectrum, moeten nastreven bij het uitoefenen van bevoegdheden die in het toepassingsgebied van de EWEC vallen. De overname van die doelstellingen in het Mediadecreet is aangewezen, omdat de proportionaliteit van de maatregelen die krachtens de bepalingen van het Mediadecreet die de EWEC omzetten moet worden beoordeeld aan de hand van die doelstellingen.

Artikel 42

Dit artikel bevat de omzetting van artikel 20 en 21 EWEC. De Vlaamse Regulator voor de Media kan voortaan informatie opvragen aan alle natuurlijke en rechtspersonen die aan het Mediadecreet onderworpen zijn, en niet meer enkel aan omroeporganisaties, dienstenverdelers en aanbieders van netwerken. Ook aanbieders van videoplatformdiensten kunnen bijvoorbeeld om informatie gevraagd worden.

De informatievraag van de Vlaamse Regulator voor de Media zal wel steeds in verhouding moeten staan tot de betrokken taak van de regulator waarvoor de informatie nodig is, en de regulator zal steeds aan de bevraagde moeten meedelen voor welk specifiek doel de gevraagde informatie zal worden gebruikt.

Dit artikel voegt tevens een vijfde en zesde lid toe aan artikel 234 van het Media-decreet. Artikel 20 EWEK stelt uitdrukkelijk dat "wanneer (...) de verzamelde informatie voor de nationale regelgevende instanties, andere bevoegde instanties en Berec niet volstaat om hun reguleringstaken uit hoofde van het Unierecht uit te voeren, kan die informatie worden gevraagd aan andere relevante ondernemingen die actief zijn in de sector elektronische communicatie of in nauw verbonden sectoren." Om ook informatie te kunnen opvragen aan ondernemingen actief in de mediasector, is deze nog toegevoegd aan het nieuwe zesde lid van artikel 234.

Artikel 43

Dit artikel bevat in het algemeen bepalingen om de verwerking van persoonsgegevens in het kader van dit wijzigingsdecreet conform te maken aan de Algemene Verordening Gegevensbescherming (verordening(EU) 2016/679). Dit artikel vormt de rechtsgrond waarop de betrokken organisaties bepaald in paragraaf 1, zich kunnen baseren bij het verwerken van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van dit decreet. Het verwerken van persoonsgegevens door het Departement Cultuur, Jeugd en Media (de bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst met toepassing van paragraaf 1) en door de Vlaamse Regulator voor de Media is noodzakelijk in de uitvoering van de taken van algemeen belang die hun bij hun oprichting zijn toegewezen (artikel 6, e), AVG). In dit verband kan verwezen worden naar het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juni 2005 met betrekking tot de organisatie van de Vlaamse administratie, artikel 24 en 30.

Daarbij wordt tevens uiteengezet welke categorieën van persoonsgegevens verwerkt worden, en op welke betrokkenen deze gegevens betrekking kunnen hebben.

Conform de algemene verordening gegevensbescherming mogen persoonsgegevens niet langer worden bewaard dan strikt noodzakelijk. Voor wat betreft bestuursdocumenten van de Vlaamse overheid wordt in het algemeen reeds aan deze voorwaarde uitvoering gegeven door afdeling 5. Beheren, bewaren en vernietigen van bestuursdocumenten van het Bestuursdecreet van 7 december 2018. Artikel III.81, §2, van het Bestuursdecreet bepaalt daarbij dat voor elke categorie van bestuursdocumenten beheersregels worden opgesteld die onder meer een bewaartermijn en een definitieve bestemming (vernietiging ofwel een permanente bewaring) bevatten. Artikel III.82, §2, bepaalt dat de categorieën van bestuursdocumenten en de selectieregels in het centrale register van de Vlaamse overheid (het serieregister dat online beschikbaar is) worden gepubliceerd. Het is naar deze regels dat in dit artikel verwezen wordt.

Artikel III.87 van het Bestuursdecreet bepaalt daarbij dat voor elke categorie van bestuursdocumenten selectieregels worden opgesteld die onder meer een bewaartermijn en een definitieve bestemming (vernietiging ofwel een permanente bewaring) bevatten. Deze selectieregels worden gepubliceerd in het informatiebeheersplan dat online beschikbaar is. Het is dit informatiebeheersplan waarnaar in paragraaf 5 van dit artikel verwezen wordt. Hieruit volgt dat de verwerkingsverantwoordelijken, vermeld in paragraaf 1 een informatiebeheersplan moeten bijhouden en publiceren voor zover dit nog niet is gebeurd.

De dataclassificatie en de richtlijnen waarvan sprake in paragraaf 4 worden opgesteld door het stuurorgaan Vlaams Informatie- en ICT-beleid. Dit stuurorgaan werd opgericht door het Bestuursdecreet (artikel III.74, tweede lid, 3°).

Het Informatieclassificatiemodel (<https://overheid.vlaanderen.be/informatieclassificatiemodel>) heeft als doel om een gestandaardiseerd beleid te voeren op het gebied van informatieclassificatie en informatiebeveiliging bij de Vlaamse instanties. Dit model betreft een loutere aanbeveling.

Ondertussen is echter ook het informatieveiligheidsplan voor de Vlaamse overheid goedgekeurd door dit stuurorgaan (zitting van 3 december 2020, zie 201203_03_368_SVIIB Strategie – Informatieveiligheidsbeleid). Dit document legt ook op dat "(d)e Algemene Vo Norm, het gebruik van de Vo informatieclassificatie en de conformiteitstoets dienen bindend te zijn voor alle entiteiten van de Vlaamse overheid in scope van deze strategie", en dat de informatieclassificatie zal worden verankerd in regelgeving. Dit is echter nog niet gebeurd, en de dataclassificatie is daarom op heden slechts een aanbeveling. Doordat dit in het ontwerp van decreet wordt opgenomen wordt van het Departement CJM een bijkomende inspanning verwacht, in die zin dat zij deze documenten zal moeten naleven.

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

De Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media,

Benjamin DALLE

VOORONTWERP VAN DECREET VAN 12 FEBRUARI 2021



Ontwerp van decreet tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, wat betreft de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie

Op voorstel van de Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media;

Na beraadslaging,

DE VLAAMSE REGERING BESLUIT:

De Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media is ermee belast, in naam van de Vlaamse Regering, bij het Vlaams Parlement het ontwerp van decreet in te dienen, waarvan de tekst volgt:

Hoofdstuk 1. Inleidende bepaling

Artikel 1. Dit decreet regelt een gemeenschapsaangelegenheid. Dit decreet voorziet in de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie.

Hoofdstuk 2. Wijzigingen van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie

Art. 2. In artikel 1 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, vervangen bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° punt 1° wordt vervangen door wat volgt:

“1° Richtlijn 2002/58/EG betreffende de verwerking van persoonsgegevens en de bescherming van de persoonlijke levenssfeer in de sector elektronische communicatie;”;

2° punt 2° wordt opgeheven.

Art. 3. In artikel 2 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij de decreten van 13 juli 2012, 29 juni 2018 en 7 december 2018, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° vóór punt 1° en punt 1°/1, die punt 1°/1 en punt 1°/2 worden, wordt een nieuw punt 1° ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1° aanmerkelijke marktmacht: een onderneming wordt geacht aanmerkelijke marktmacht te hebben als ze, alleen of samen met andere ondernemingen, een aan machtspositie gelijkwaardige positie bezit, namelijk een economische kracht die haar in staat stelt zich in belangrijke mate onafhankelijk van haar concurrenten, klanten en uiteindelijk consumenten te gedragen;”;

2° er wordt een punt 1°/3 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1°/3 Berec: het orgaan van Europese regulerende instanties voor elektronische communicatie, opgericht bij verordening (EU) 2018/1971 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot instelling van het Orgaan van Europese regulerende instanties voor elektronische communicatie (Berec) en het Bureau voor ondersteuning van Berec (Berec-Bureau), tot wijziging van Verordening (EU) 2015/2120 en tot intrekking van Verordening (EG) nr. 1211/2009;”;

3° er wordt een punt 1°/4 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1°/4 bijbehorende dienst: een bij een elektronisch communicatienetwerk of een elektronische communicatiedienst behorende dienst die het aanbieden, het zelf verstrekken of het geautomatiseerd aanbieden van diensten via dat netwerk of die dienst mogelijk maakt of ondersteunt of het potentieel hiertoe bezit en die voorwaardelijke toegangssystemen en elektronische programmagidsen (EPG's), alsmede andere diensten zoals identiteit, locatie en presentie-informatiediensten omvat;”;

4° er wordt een punt 1°/5 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1°/5 bijbehorende faciliteiten: de bij een elektronisch communicatienetwerk of een elektronische communicatiedienst behorende diensten, fysieke infrastructuur en andere faciliteiten of elementen die het aanbieden van diensten via dat netwerk of die dienst mogelijk maken of ondersteunen of het potentieel hiertoe bezitten en die gebouwen of toegangen tot gebouwen, bekabeling van gebouwen, antennes, torens en andere ondersteunende constructies, kabelgoten, kabelbuizen, masten, mangaten en straatkasten omvatten;”;

5° punt 8° wordt vervangen door wat volgt:

“8° elektronisch communicatienetwerk: de transmissiesystemen, al dan niet gebaseerd op een permanente infrastructuur of gecentraliseerde beheercapaciteit, en in voorkomend geval de schakel- of routeringsapparatuur en andere middelen, waaronder netwerkelementen die niet actief zijn, die het mogelijk maken signalen van radio-omroep en televisie over te brengen via draad, radiogolven, optische of andere elektromagnetische middelen, voor zover deze voor overdracht van signalen van radio-omroep en televisie worden gebruikt, waaronder satellietomroepnetwerken, vaste

(circuit- en pakketgeschakelde, met inbegrip van internet) en mobiele netwerken, elektriciteitsnetten, etheromroepnetwerken en kabelomroepnetwerken;”;

6° punt 9° wordt vervangen door wat volgt:

“9° elektronische communicatiedienst: een gewoonlijk tegen vergoeding via elektronische communicatienetwerken aangeboden dienst die geheel of hoofdzakelijk bestaat uit het overbrengen van signalen van radio-omroep en televisie;”;

7° punt 14° wordt vervangen door wat volgt:

“14° geavanceerde digitale eindapparatuur: kastjes met converter en decoder en geïntegreerde digitale televisietoestellen voor de ontvangst van de digitale interactieve omroepdiensten;”;

8° er wordt een punt 14°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“14°/1 interconnectie: een specifiek type toegang dat tussen exploitanten van openbare netwerken wordt gerealiseerd door het fysiek en logisch verbinden van openbare elektronische communicatienetwerken die door dezelfde of een andere onderneming worden gebruikt om het de gebruikers van een onderneming mogelijk te maken te communiceren met die van dezelfde of van een andere onderneming of toegang te hebben tot diensten die door een andere onderneming worden aangeboden, wanneer die diensten worden aangeboden door de betrokken partijen of andere partijen die toegang hebben tot het netwerk;”;

9° er wordt een punt 21°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“21°/1 netwerk met zeer hoge capaciteit: hetzij een elektronisch communicatienetwerk dat ten minste tot aan het distributiepunt volledig uit optische-vezelelementen bestaat, hetzij een elektronisch communicatienetwerk dat, in gebruikelijke piekomstandigheden, in staat is om soortgelijke netwerkprestaties te bieden wat betreft downlink- en uplinkbandbreedte, veerkrachtigheid van het netwerk, parameters met betrekking tot fouten, latentietijden en de veranderingen daarin. De netwerkprestaties kunnen ook als vergelijkbaar worden beschouwd als de eindgebruiker een andere gebruikservaring heeft vanwege de inherent verschillende kenmerken van het medium dat op het netwerk wordt aangesloten;”;

10° punt 39° wordt vervangen door wat volgt:

“39° satellietomroepnetwerk: een elektronisch communicatienetwerk waardoor radio-omroep- en televisiesignalen in digitale vorm, al dan niet gecodeerd, via satelliet aan het algemene publiek worden doorgegeven;”;

11° punt 42° wordt vervangen door wat volgt:

“42° systeem voor voorwaardelijke toegang: elke technische maatregel, authenticatiesysteem en/of regeling waarbij toegang tot een beschermde omroepdienst in begrijpelijke vorm afhankelijk wordt gemaakt van een abonnement of een andere vorm van voorafgaande individuele machtiging;”.

12° er wordt een punt 45°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

"45°/1: transnationale markten: overeenkomstig artikel 65 van richtlijn (EU) 2018/1972 gedefinieerd markten die de Europese Unie of een aanzienlijk, zich over meer dan één lidstaat uitstrekkend, deel daarvan beslaan;"

Art. 4. Aan artikel 133, §2, eerste lid, van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 23 december 2016, worden de volgende zinnen toegevoegd:

"Het voornemen om wijzigingen aan het FM-frequentieplan, aan de erkenningen en aan de voorwaarden en procedures met betrekking tot het verwerven of verlengen van frequentiegebruiksrechten zoals bepaald in deze afdeling aan te brengen, wordt in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt. Belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten, kunnen voorafgaand aan de beslissing over deze wijzigingen, hun standpunt over die wijzigingen bekend maken gedurende een raadplegingsprocedure die minimaal vier weken duurt en die wordt georganiseerd op de wijze en door de bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst."

Art. 5. Aan artikel 136 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 23 december 2016 en gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt de volgende zin toegevoegd:

"De erkenningen worden toegekend op basis van objectieve, transparante, concurrentiebevorderende, niet-discriminerende en proportionele criteria."

Art. 6. In artikel 147 van hetzelfde decreet wordt de zinsnede "uitsluitend via een kabel-, ethernetwerk of via het internet doorgeven" vervangen door de woorden "niet via analoge terrestrische radio-omroepnetwerken uitzenden".

Art. 7. In artikel 148, §1, van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 25 april 2014, wordt de zin "Het maatschappelijk doel van die omroeporganisaties bestaat in het verzorgen van radioprogramma's via een kabelomroepnetwerk, een etheromroepnetwerk, een satellietomroepnetwerk of via het internet." vervangen door de volgende zin "Het maatschappelijk doel van de omroeporganisaties, vermeld in artikel 147, bestaat in het verzorgen van radioprogramma's om ze te leveren via elektronische communicatienetwerken, met uitsluiting van analoge terrestrische radio-omroepnetwerken, of ter beschikking te stellen van het publiek via het internet."

Art. 8. In artikel 149 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 23 december 2016, wordt paragraaf 3 vervangen door wat volgt:

"§3. De kennisgeving, vermeld in paragraaf 2, is niet vereist voor erkende landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties die hun programma's doorgeven of beschikbaar stellen via andere elektronische communicatienetwerken dan analoge terrestrische radio-omroepnetwerken."

Art. 9. In artikel 185, het laatst gewijzigd bij decreet van 29 juni 2018, worden volgende wijzigingen aangebracht:

1° in paragraaf 1/1 wordt het woord "192" vervangen door het woord "191";

2° in paragraaf 3 wordt het woord "drie" vervangen door het woord door "vijf".

Art. 10. In artikel 186, §3, 6° en 7°, en artikel 187, eerste lid, 5° en 6°, van hetzelfde decreet, worden de woorden "Europese Gemeenschap" vervangen door de woorden "Europese Unie".

Art. 11. Artikel 189 van hetzelfde decreet wordt vervangen door wat volgt:

"Art. 189. De Vlaamse Regulator voor de Media definieert de relevante markten, in het bijzonder de relevante geografische markten, voor producten en diensten in de sector van de elektronische communicatienetwerken en -diensten in de Vlaamse Gemeenschap en houdt daarbij zoveel mogelijk rekening met de aanbeveling van de Europese Commissie inzake relevante markten voor producten en diensten, hierna de "Aanbeveling" genoemd, en met de richtsnoeren van de Europese Commissie voor marktanalyse en de beoordeling van aanmerkelijke marktmacht, hierna de "AMM-richtsnoeren" genoemd.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media een relevante markt definieert die verschilt van de markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie zijn gedefinieerd, legt hij zijn ontwerp voor in een openbare raadpleging als vermeld in artikel 192/14, en brengt hij de Europese Commissie daarvan op de hoogte conform artikel 192/15."

Art. 12. Artikel 190 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

"Art. 190. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media onderzoekt of de relevante markt, die conform artikel 189 wordt bepaald, aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° er zijn hoge en niet-tijdelijke toegangsbelemmeringen van structurele, wettelijke of reglementaire aard;
- 2° er is geen vooruitzicht op daadwerkelijke mededinging binnen de relevante periode, gezien de toestand van de mededinging die op infrastructuur gebaseerd is en andere mededinging die aan de toegangsbelemmeringen ten grondslag ligt;
- 3° het mededingingsrecht alleen is niet voldoende om het vastgestelde marktfalen op adequate wijze aan te pakken.

De relevante markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie zijn vermeld, worden geacht te voldoen aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, tenzij de Vlaamse Regulator voor de Media vaststelt dat niet is voldaan aan een of meer van de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, voor de geografische markt in kwestie.

§2. Bij het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, beoordeelt de Vlaamse Regulator voor de Media ontwikkelingen vanuit een toekomstgericht perspectief indien op die relevante markt geen regelgeving op basis van dit artikel is opgelegd. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt bij die beoordeling rekening met elk van de volgende elementen:

- 1° marktontwikkelingen die van invloed zijn op de waarschijnlijkheid dat de relevante markt naar daadwerkelijke mededinging neigt;
- 2° elke vorm van concurrentiedruk, op wholesale- en op retailniveau, ongeacht de vraag of de bronnen van die druk worden beschouwd als elektronische communicatienetwerken, elektronische communicatiediensten of andere types

- diensten of toepassingen die vanuit het oogpunt van de eindgebruiker vergelijkbaar zijn, en ongeacht de vraag of die druk deel uitmaakt van de relevante markt;
- 3° andere soorten opgelegde regelgeving of maatregelen waardoor de relevante markt dan wel de verwante retailmarkt of -markten gedurende de periode in kwestie worden beïnvloed;
- 4° regelgeving die is opgelegd op andere relevante markten.

§3. Als de Vlaamse Regulator voor de Media na afloop van het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, van oordeel is dat de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, zijn vervuld, identificeert hij de onderneming of ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op de relevante markt.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan een onderneming die aanmerkelijke marktmacht bezit op een specifieke markt aanwijzen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht op een nauw verwante markt als de koppelingen tussen beide markten zodanig zijn dat de marktmacht op de specifieke markt op de nauw verwante markt zo kan worden gebruikt dat de marktmacht van de onderneming wordt vergroot. De Vlaamse Regulator voor de Media kan correctiemaatregelen opleggen als vermeld in artikel 192/1, 192/2, 192/3 en 192/6, om een dergelijk gebruik op de nauw verwante markt te voorkomen.”.

Art. 13. Artikel 191 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij de decreten van 13 juli 2012 en 14 oktober 2016, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 191. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media legt ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een relevante markt een of meer van de verplichtingen op, vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7, en in artikel 192/11.

Op basis van het beginsel van de evenredigheid kiest de Vlaamse Regulator voor de Media voor de minst ingrijpende manier om de problemen aan te pakken die in de marktanalyse, vermeld in artikel 190, zijn geconstateerd.

De verplichtingen, vermeld in het eerste lid:

- 1° zijn gebaseerd op de aard van het probleem dat de Vlaamse Regulator voor de Media in zijn marktanalyse vastgesteld heeft;
- 2° zijn proportioneel en houden als dat mogelijk is rekening met de kosten en de baten;
- 3° zijn gerechtvaardigd in het licht van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1;
- 4° worden opgelegd na een openbare raadpleging als vermeld in artikel 192/14;
- 5° worden meegedeeld conform artikel 192/15.

De Vlaamse Regulator voor de Media legt de verplichtingen, vermeld in het eerste lid, alleen op aan ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht, zonder afbreuk te doen aan:

- 1° de noodzaak aan internationale afspraken te voldoen;
- 2° de maatregelen die de Vlaamse Regulator voor de Media heeft genomen om een passende toegang, interconnectie en interoperabiliteit van diensten te waarborgen, vermeld in artikel 200/2;

- 3° de bepalingen over de persoonlijke levenssfeer in de sector van de elektronische communicatie waarbij verplichtingen worden opgelegd aan andere ondernemingen dan de ondernemingen die aangewezen zijn als onderneming met een aanmerkelijke marktmacht;
- 4° de verplichtingen over de colocatie en het gedeelde gebruik van netwerkelementen en de bijbehorende faciliteiten als vermeld in artikel 200, §1/1;
- 5° de verplichtingen over een gescheiden boekhouding voor operatoren die beschikken over uitsluitende of bijzondere rechten in andere sectoren dan die van de elektronische communicatie conform artikel 198, eerste lid, 2°, en artikel 202, eerste lid, 3°.

Binnen het kader van de noodzaak om aan internationale afspraken te voldoen, vermeld in het vierde lid, 1°, brengt de Vlaamse Regulator voor de Media de Europese Commissie op de hoogte van beslissingen om voor ondernemingen geldende verplichtingen op te leggen, te wijzigen of op te heffen volgens de procedure, vermeld in artikel 192/15.

§2. Indien de Vlaamse Regulator voor de Media in uitzonderlijke omstandigheden voornemens is aan ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht andere verplichtingen met betrekking tot toegang of interconnectie op te leggen dan die vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7 en artikel 192/11, vraagt hij daarvoor toestemming aan de Europese Commissie.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media legt de verplichtingen, vermeld in artikel 192/13, alleen op aan ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een retailmarkt overeenkomstig artikel 190, §3, als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° de Vlaamse Regulator voor de Media stelt vast, op basis van een marktanalyse die conform artikel 190, §1, is uitgevoerd, dat er op de afgebakende retailmarkt niet genoeg mededinging is;
- 2° de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat de verplichtingen, die met toepassing van artikel 192/1 tot en met 192/6 zijn opgelegd, niet zouden leiden tot de verwezenlijking van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

§4. Als de Vlaamse Regulator voor de Media na afloop van het onderzoek, vermeld in artikel 190, §1, oordeelt dat de voorwaarden, vermeld in artikel 190, §1, niet zijn vervuld, legt hij geen enkele verplichting op als vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7 en artikel 192/11, en trekt hij de bestaande verplichtingen in.

De Vlaamse Regulator voor de Media waarborgt dat voor de partijen waarop een dergelijke intrekking van verplichtingen een invloed heeft, een passende opzeggingstermijn in acht wordt genomen die wordt bepaald door een evenwicht tot stand te brengen tussen de volgende aspecten:

- 1° de noodzaak om te zorgen voor een duurzame overgang voor de begunstigden van die verplichtingen en de eindgebruikers,
- 2° keuze voor de eindgebruikers;
- 3° waarborgen dat de regelgeving niet langer van kracht blijft dan noodzakelijk is.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media een opzeggingstermijn als vermeld in het tweede lid, bepaalt, kan hij bij bestaande overeenkomsten inzake toegang specifieke

voorwaarden en opzeggingstermijnen vaststellen. De Vlaamse Regulator stelt de duur en de nadere regels van deze opzeggingstermijnen vast.

§5. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt de beslissingen, vermeld in paragraaf 1 tot en met 4:

- 1° binnen vijf jaar na de aanneming van een vorige beslissing als vermeld in paragraaf 1;
- 2° binnen drie jaar na de goedkeuring van een nieuwe Aanbeveling door de Europese Commissie, voor de markten van die aanbeveling waarvoor nog niet eerder een kennisgeving is gedaan bij de Europese Commissie conform artikel 192/15.

Uiterlijk vier maanden vóór de periode, vermeld in het eerste lid, 1°, verstreken is, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bij de Europese Commissie een gemotiveerd voorstel indienen om die periode met ten hoogste één jaar te verlengen.

De termijnen, vermeld in het eerste lid, worden met zes maanden verlengd als de Vlaamse Regulator voor de Media de bijstand van Berec vraagt bij de voltooiing van de analyse van de markt en de verplichtingen die moeten worden opgelegd.

De marktanalyse en de verplichtingen die conform paragraaf 1 tot en met 4 worden opgelegd, blijven van kracht tot de inwerkingtreding van de volgende marktanalyse.

§6. De Vlaamse Regulator voor de Media raadpleegt de Belgische Mededingingsautoriteit in verband met de ontwerpbeslissingen, vermeld in artikel 190, §3, en in §4, eerste lid van dit artikel, om haar advies te krijgen over:

- 1° de bepaling van de relevante markt, vermeld in artikel 189, vanuit geografisch oogpunt en vanuit het product;
- 2° de beoordeling van de voorwaarden, vermeld in artikel 190, §1, eerste lid;
- 3° de identificatie van de ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op de relevante markt, vermeld in artikel 190, §3.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de Belgische Mededingingsautoriteit raadplegen over andere onderwerpen met betrekking tot het mededingingsrecht.

Als het advies van de Belgische Mededingingsautoriteit vermeld in het eerste en tweede lid dertig dagen na ontvangst van de vraag van de Vlaamse Regulator voor de Media niet is verstrekt, zet de Vlaamse Regulator voor de Media de procedure voort.

§7. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt rekening met het effect van nieuwe marktontwikkelingen, bijvoorbeeld in verband met commerciële overeenkomsten, met inbegrip van overeenkomsten over mede-investeringen, die invloed hebben op de concurrentiedynamiek. Als de nieuwe marktontwikkelingen niet belangrijk genoeg zijn om aanleiding te geven tot een nieuwe marktanalyse als vermeld in artikel 190, §1, beoordeelt de Vlaamse Regulator voor de Media onmiddellijk of het nodig is de verplichtingen te evalueren die opgelegd zijn aan de ondernemingen die aangewezen zijn als ondernemingen met een aanmerkelijke marktmacht, en eerdere beslissingen te wijzigen, onder meer door verplichtingen in te trekken of nieuwe verplichtingen op te leggen, om te garanderen dat die verplichtingen blijven voldoen aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, derde lid. De gewijzigde verplichtingen mogen pas worden

opgelegd na een openbare raadpleging en een mededeling als vermeld in artikel 192/14 en 192/15.”.

Art. 14. Artikel 192 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192. Bij de transnationale markten die de Europese Commissie heeft omschreven, dragen de Vlaamse Regulator voor de Media en de andere betrokken nationale regulerende instanties samen zorg voor de uitvoering van de marktanalyse, waarbij de AMM-richtsnoeren maximaal in acht worden genomen. Ze spreken zich op gecoördineerde wijze uit over de volgende elementen:

- 1° of er al dan niet van aanmerkelijke marktmacht sprake is;
- 2° over het opleggen, handhaven, wijzigen of opheffen van de verplichtingen vermeld in artikel 191, §1.

De betrokken nationale regulerende instanties brengen de Europese Commissie samen op de hoogte van hun ontwerpmaatregelen betreffende de marktanalyse en van eventuele wettelijke verplichtingen op grond van artikel 192/15.

Als er geen transnationale markten zijn, kan de Vlaamse Regulator voor de Media met een of meer nationale regulerende instanties van andere lidstaten ook samen de Europese Commissie op de hoogte brengen van hun ontwerpmaatregelen betreffende de marktanalyse en van eventuele wettelijke verplichtingen, als ze van mening zijn dat de marktvoorwaarden in hun respectieve rechtsgebieden voldoende homogeen zijn.”.

Art 15. Artikel 192/1 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/1. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, verplichtingen inzake transparantie met betrekking tot interconnectie of toegang opleggen op grond waarvan ondernemingen nader genoemde informatie openbaar moeten maken, zoals boekhoudkundige informatie, tarieven, technische specificaties, netwerkenmerken en verwachte ontwikkelingen daarvan, alsook eisen en voorwaarden voor levering en gebruik, met inbegrip van voorwaarden tot wijziging van de toegang tot of het gebruik van diensten en toepassingen, namelijk wat betreft migratie van legacy-infrastructuur, als die voorwaarden door de lidstaten zijn toegestaan in overeenstemming met het Europese Unierecht.

§2. Als voor een onderneming verplichtingen inzake non-discriminatie gelden, kan de Vlaamse Regulator voor de Media van die onderneming eisen dat ze een referentieofferte publiceert die voldoende gespecificeerd is om te garanderen dat de ondernemingen niet hoeven te betalen voor faciliteiten die voor de gewenste dienst niet nodig zijn. Die referentieofferte bevat een beschrijving van de offertes in kwestie, uitgesplitst in diverse elementen naargelang van de marktbehoeften, en van de eisen en voorwaarden die daaraan verbonden zijn, met inbegrip van de tarieven.

De Vlaamse Regulator voor de Media keurt elke nieuwe referentieofferte goed voor ze wordt gepubliceerd. De Vlaamse Regulator voor de Media kan onder meer eisen dat een referentieofferte wordt gewijzigd om uitvoering te geven aan de verplichtingen, vermeld in dit decreet.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media preciseert welke informatie beschikbaar moet worden gesteld, hoe gedetailleerd die informatie moet zijn en op welke wijze die informatie wordt gepubliceerd.

§4. Als een onderneming verplichtingen heeft in verband met wholesaletoegang tot netwerkinfrastructuur als vermeld in artikel 192/4 en 192/5, zorgt de Vlaamse Regulator voor de Media ervoor dat een referentieofferte wordt gepubliceerd waarbij zoveel mogelijk rekening wordt gehouden met de richtsnoeren van Berec wat betreft de minimumcriteria voor een referentieofferte. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat in voorkomend geval kernprestatie-indicatoren en de bijbehorende dienstverleningsniveaus worden vastgesteld en hij ziet toe op de naleving ervan. Daarnaast legt de Vlaamse Regulator voor de Media zo nodig bij voorbaat de boetebedragen voor het niet naleven van de kernprestatie-indicatoren en de bijbehorende dienstverleningsniveaus vast conform het recht van de Europese Unie en het nationale recht.”.

Art. 16. Artikel 192/2 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/2. In het kader van de toepassing van artikel 190, §3, en artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator verplichtingen inzake non-discriminatie met betrekking tot interconnectie of toegang opleggen.”.

Art. 17. Artikel 192/3 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/3. In het kader van de toepassing van artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator voor de Media het voeren van gescheiden boekhoudingen voorschrijven voor bepaalde activiteiten die met interconnectie of toegang verband houden.

De Vlaamse Regulator kan van een verticaal geïntegreerde onderneming eisen dat deze opening van zaken geeft over haar wholesaleprijzen en verrekenprijzen, onder andere om ervoor te zorgen dat de non-discriminatievoorschriften vermeld in artikel 192/2, nageleefd worden of om, als dat nodig is, onbillijke kruissubsidiëring te voorkomen.

De Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt welk boekhoudkundig model en welke boekhoudkundige methode de onderneming, vermeld in het tweede lid, gebruikt.

De onderneming wijst een erkende bedrijfsrevisor aan die op kosten van de onderneming toeziet op de naleving van de beslissingen, vermeld in het eerste tot en met het derde lid. Nadat die erkende bedrijfsrevisor een rapport heeft opgesteld, maakt de Vlaamse Regulator voor de Media ieder jaar een verklaring bekend over de inachtneming van de verplichting om gescheiden boekhoudingen te voeren en om de nadere regels die daarbij horen, na te leven.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media kan alle boekhoudkundige documenten, met inbegrip van gegevens over van derden ontvangen inkomsten, opvragen om het toezicht op de naleving van verplichtingen inzake transparantie en non-discriminatie te

vergemakkelijken. De Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt de termijn waarin de documenten worden verstrekt.

De Vlaamse Regulator voor de Media mag informatie publiceren die bijdraagt tot een open en concurrentiegericht markt, met inachtneming van de regels inzake vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens, vermeld in artikel 235, §2.”.

Art. 18. Artikel 192/4 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 14 oktober 2016, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/4. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, ondernemingen verplichten om in te gaan op redelijke verzoeken om toegang tot en gebruik van civieltechnische voorzieningen, met inbegrip van, maar niet beperkt tot, gebouwen of toegangen tot gebouwen, kabels in gebouwen inclusief bedrading, antennes, torens en andere ondersteuningsgebouwen, palen, masten, kabelgoten, leidingen, inspectieputten, mangaten en straatkasten, als de Vlaamse Regulator voor de Media op basis van de marktanalyse concludeert dat het weigeren van toegang of het verlenen van toegang onder onredelijke voorwaarden met hetzelfde effect de ontwikkeling belemmert van een markt die gekenmerkt is door duurzame concurrentie, en niet in het belang van de eindgebruiker is.

De Vlaamse Regulator voor de Media mag een onderneming verplichten om toegang te verlenen conform dit artikel, ongeacht of de activa die door de verplichtingen worden beïnvloed, deel uitmaken van de betrokken markt in overeenstemming met de marktanalyse, op voorwaarde dat de verplichting noodzakelijk en evenredig is met het oog op de verwezenlijking van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.”.

Art. 19. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/5 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/5. §1. Conform artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator voor de Media ondernemingen verplichten om in te gaan op redelijke verzoeken om toegang tot en gebruik van specifieke netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten, onder andere als de Vlaamse Regulator voor de Media van mening is dat het weigeren van toegang of het opleggen van onredelijke voorwaarden met hetzelfde effect de ontwikkeling van een retailmarkt die gekenmerkt is door duurzame concurrentie, belemmert of niet in het belang van de eindgebruiker is.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan ondernemingen onder meer de volgende verplichtingen opleggen:

- 1° derden toegang verlenen tot en hun het gebruik toestaan van specifieke fysieke netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten, in voorkomend geval met inbegrip van ontbundelde toegang tot het aansluitnetwerk en subnetwerk;
- 2° derden toegang verlenen tot specifieke actieve of virtuele netwerkelementen en -diensten;
- 3° te goeder trouw onderhandelen met ondernemingen die verzoeken om toegang;
- 4° toegang tot faciliteiten die al verleend is, niet intrekken;
- 5° op wholesalebasis specifieke diensten aanbieden voor doorverkoop door derden;

- 6° open toegang verlenen tot technische interfaces, protocollen of andere kerntechnologieën die onmisbaar zijn voor de interoperabiliteit van diensten of virtuele netwerkdiensten;
- 7° colocatie of andere vormen van gedeeld gebruik van bijbehorende faciliteiten aanbieden;
- 8° specifieke diensten aanbieden die nodig zijn voor de interoperabiliteit van de eind-tot-einddiensten die aan gebruikers worden geleverd;
- 9° toegang verlenen tot operationele ondersteuningssystemen of vergelijkbare softwaresystemen die nodig zijn om billijke concurrentie bij het aanbieden van diensten te waarborgen;
- 10° zorgen voor interconnectie van netwerken of netwerkfaciliteiten;
- 11° toegang verschaffen aan verwante diensten zoals identiteit, locatie en presentie-informatiediensten.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen, vermeld in het tweede lid, aan voorwaarden aangaande billijkheid, redelijkheid en opportuniteit onderwerpen.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media overweegt of het passend is om een of meer van de verplichtingen, vermeld in paragraaf 1, op te leggen, in het bijzonder als hij onderzoekt, in overeenstemming met het evenredigheidsbeginsel, of en hoe dergelijke verplichtingen moeten worden opgelegd, analyseert de Vlaamse Regulator voor de Media of andere vormen van toegang tot wholesale-inputs op dezelfde of een verwante wholesalemarkt voldoende zouden zijn om het geconstateerde probleem in het belang van de eindgebruikers aan te pakken. Die beoordeling omvat commerciële aanbiedingen inzake toegang, gereguleerde toegang op grond van artikel 200/2 of bestaande dan wel geplande gereguleerde toegang tot andere wholesale-inputs op grond van dit artikel. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt met volgende elementen rekening:

- 1° de technische en economische levensvatbaarheid van het gebruik of de installatie van concurrerende faciliteiten, in het licht van het tempo van de marktontwikkeling, rekening houdend met de aard van en het soort interconnectie of toegang, inclusief de levensvatbaarheid van andere toeleveringsproducten zoals toegang tot kabelgoten;
- 2° de verwachte technologische ontwikkeling die van invloed is op het ontwerp en het beheer van netwerken;
- 3° de noodzaak om technologieneutraliteit te waarborgen om de partijen in staat te stellen hun eigen netwerken te ontwerpen en te beheren;
- 4° de haalbaarheid van de aangeboden toegangsverlening, rekening houdend met de beschikbare capaciteit;
- 5° de initiële investering die de eigenaar van de faciliteit heeft gedaan, rekening houdend met de verrichte overheidsinvesteringen en de risico's die aan de investering verbonden zijn, in het bijzonder rekening houdend met investeringen in netwerken met zeer hoge capaciteit en de risiconiveaus voor die netwerken;
- 6° de noodzaak om op lange termijn de concurrentie in stand te houden, met speciale aandacht voor economisch doeltreffende concurrentie op basis van de infrastructuur en innovatieve bedrijfsmodellen die bevorderlijk zijn voor duurzame concurrentie, zoals de modellen op basis van mede-investeringen in netwerken;
- 7° in voorkomend geval, de intellectuele-eigendomsrechten die van toepassing zijn;
- 8° het verlenen van pan-Europese diensten.

§3. Als de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 191, §1, overweegt om verplichtingen op grond van artikel 192/4 of van dit artikel op te leggen, onderzoekt hij of louter de oplegging van verplichtingen conform artikel 192/4 een evenredig middel is om de concurrentie en de belangen van de eindgebruiker te bevorderen.

§4. Als een onderneming in overeenstemming met de bepalingen van dit artikel verplicht wordt om toegang te verlenen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media technische of operationele voorwaarden opleggen aan de aanbieder of de gebruikers van die toegang als dat nodig is om de normale werking van het netwerk te garanderen. Verplichtingen om specifieke technische normen of specificaties te volgen, zijn in overeenstemming met de normen en specificaties die de Europese Commissie vaststelt.”.

Art. 20. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/6 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/6. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, verplichtingen inzake het terugverdienen van kosten en prijscontrole opleggen, inclusief verplichtingen inzake kostenoriëntering van prijzen en kostentoerekeningssystemen, voor het verlenen van specifieke interconnectie- en/of toegangstypes, als uit een marktanalyse blijkt dat de onderneming in kwestie de prijzen door het ontbreken van werkelijke concurrentie op een buitensporig hoog peil kan handhaven of de marges kan uithollen, ten nadele van de eindgebruikers.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt of verplichtingen inzake prijscontrole passend zijn, houdt hij rekening met de noodzaak om de mededinging te bevorderen en met de belangen van de eindgebruikers op lange termijn op het gebied van de implementatie en de toepassing van nieuwe generatienetwerken, en met name van netwerken met zeer hoge capaciteit. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt rekening met de investeringen die de onderneming heeft gedaan, in het bijzonder om investeringen aan te moedigen, ook in nieuwe generatienetwerken. Als de Vlaamse Regulator voor de Media van mening is dat verplichtingen inzake prijscontrole passend zijn, laat hij toe dat de onderneming een redelijke opbrengst krijgt uit haar kapitaalbreng, waarbij hij de specifieke risico's van een bepaald nieuw netwerkproject waarin wordt geïnvesteerd in aanmerking neemt.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan beslissen om geen verplichtingen op grond van dit artikel op te leggen of in stand te houden als hij vaststelt dat er sprake is van een aantoonbare retailprijsbeperking en dat een verplichting die conform artikel 192/1 tot en met 192/5 is opgelegd, inclusief een economische-repliceerbaarheidstoets die conform artikel 192/2 is opgelegd, voor effectieve en niet-discriminerende toegang zorgt.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist om verplichtingen inzake prijscontrole op te leggen betreffende toegang tot bestaande netwerkelementen, houdt hij ook rekening met de voordelen van voorspelbare en stabiele wholesaleprijzen ten aanzien van het waarborgen van efficiënte markttoegang en afdoende stimulansen die erop gericht zijn dat alle ondernemingen nieuwe en verbeterde netwerken uitrollen.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media ziet erop toe dat regelingen om kosten terug te verdienen, en tarifieringsmethoden die worden opgelegd, erop gericht zijn de uitrol van

nieuwe en verbeterde netwerken alsmede de efficiëntie en duurzame concurrentie te bevorderen en de eindgebruiker maximaal en op duurzame wijze voordeel te bieden. In dat verband kan de Vlaamse Regulator voor de Media ook rekening houden met beschikbare prijzen van vergelijkbare concurrerende markten.

§3. Als voor een onderneming een verplichting inzake kostenoriëntering van haar tarieven geldt, is het aan haar om aan te tonen dat de tarieven worden bepaald op basis van de kosten, verhoogd met een redelijk investeringsrendement. Om de kosten die verbonden zijn aan efficiënte dienstverlening, te berekenen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media boekhoudkundige kostenberekeningsmethoden gebruiken die los staan van de methoden die de onderneming gebruikt. De Vlaamse Regulator voor de Media kan een onderneming verplichten volledige verantwoording af te leggen over haar tarieven en die onderneming verplichten om die tarieven aan te passen als dat nodig is.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat, als de invoering van een kostentoerekeningssysteem verplicht wordt gesteld met het oog op prijscontrole, een beschrijving van dat systeem voor het publiek beschikbaar wordt gesteld waarin ten minste de hoofdcategorieën waarin de kosten worden ingedeeld, en de regels voor de toerekening van de kosten worden vermeld. De inachtneming van het kostentoerekeningssysteem wordt op kosten van de onderneming geverifieerd door een erkende revisor, die elk jaar een verklaring van overeenstemming opstelt die de Vlaamse Regulator voor de Media publiceert.”.

Art. 21. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/7 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/7. §1. Ondernemingen die conform artikel 190 zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of meer relevante markten, kunnen conform de procedure, vermeld in artikel 192/10, en conform de voorwaarden, vermeld in het tweede lid, afspraken aanbieden om de uitrol van een nieuw netwerk met zeer hoge capaciteit dat tot aan de gebouwen van de eindgebruiker of het basisstation uit optische-vezelcomponenten bestaat, open te stellen voor mede-investeringen door andere aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media de afspraken, vermeld in het eerste lid, evalueert, gaat hij na of het aanbod van mede-investeringen voldoet aan elk van de volgende voorwaarden:

- 1° het aanbod geldt op elk moment van de levensduur van het netwerk voor alle aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten;
- 2° het aanbod biedt andere mede-investeerders die aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten zijn, de mogelijkheid om daadwerkelijk en duurzaam te concurreren in downstreammarkten waarop de onderneming die als onderneming met aanmerkelijke marktmacht aangewezen is, actief is, onder voorwaarden die onder meer het volgende omvatten:
 - a) billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden die toegang bieden tot de volledige capaciteit van het netwerk voor zover de mede-investering ervoor geldt;
 - b) flexibiliteit wat betreft de waarde en looptijd van de deelname van elke mede-investeerder;
 - c) de mogelijkheid om die deelname in de toekomst uit te breiden;

- d) wederzijdse rechten die de mede-investeerders verlenen na de uitrol van infrastructuur die is medegefinancierd;
- 3° de onderneming maakt het aanbod tijdig bekend en, als de onderneming niet voldoet aan de voorwaarden, vermeld in artikel 192/11, eerste lid, maakt ze het aanbod ten minste zes maanden voor de uitrol van het nieuwe netwerk bekend. De termijn kan op grond van nationale omstandigheden worden verlengd;
- 4° toegang vragende partijen die niet deelnemen aan de mede-investering, kunnen van bij de aanvang genieten van dezelfde kwaliteit, snelheid en voorwaarden en hetzelfde eindgebruikersbereik als beschikbaar vóór de uitrol, samen met een mechanisme van aanpassing in de tijd dat door de Vlaamse Regulator voor de Media wordt bevestigd in het licht van de ontwikkelingen op de relevante retailmarkten, en dat de prikkels voor de deelname aan de mede-investeringen in stand houdt. Dat mechanisme zorgt ervoor dat partijen die toegang vragen, toegang krijgen tot de elementen met zeer hoge capaciteit van het netwerk, en dit op een tijdstip en op basis van transparante en niet-discriminerende voorwaarden die passen bij de risiconiveaus waaraan de diverse mede-investeerders in verschillende stadia van de uitrol zijn blootgesteld en met inachtneming van de mededingingscontext op de retailmarkten;
- 5° het aanbod voldoet ten minste aan de criteria, vermeld in paragraaf 5, en is te goeder trouw gedaan.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media, rekening houdend met de resultaten van de markttoets die conform artikel 192/10, §2, is uitgevoerd, constateert dat de aangeboden mede-investeringsafspraken voldoet aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, maakt hij die afspraak bindend conform artikel 192/10, §3, en legt hij met betrekking tot de elementen van het nieuwe netwerk met zeer hoge capaciteit die onder de afspraken vallen, geen extra verplichtingen op grond van artikel 191, §1, op, op voorwaarde dat ten minste één potentiële mede-investeerder een overeenkomst over mede-investering heeft gesloten met de onderneming die als onderneming met aanmerkelijke marktmacht aangewezen is.

Het eerste lid doet geen afbreuk aan de toepassing van de regelgeving op omstandigheden die niet voldoen aan de voorwaarden van paragraaf 1, rekening houdend met de resultaten van eventueel conform artikel 192/10, §2, uitgevoerde markttoetsen, maar die de mededinging beïnvloeden en in aanmerking worden genomen voor de toepassing van artikel 190 en 191.

In afwijking van het eerste lid kan de Vlaamse Regulator voor de Media in naar behoren gerechtvaardigde omstandigheden conform 191 tot en met 192/6 oplossingen opleggen, in stand houden of aanpassen met betrekking tot nieuwe netwerken met zeer hoge capaciteit om significante problemen met de mededinging op specifieke markten aan te pakken, als de Vlaamse Regulator voor de Media constateert dat die problemen met de mededinging, gelet op de bijzondere eigenschappen van die markten, anders niet zouden worden aangepakt.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media monitort voortdurend de naleving van de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, en kan de onderneming die is aangewezen als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht, ertoe verplichten jaarlijkse nalevingsverklaringen in te dienen. Dit artikel doet geen afbreuk aan de bevoegdheid van de Vlaamse Regulator voor de Media om beslissingen te nemen op grond van artikel

220/1 als zich een geschil voordoet tussen ondernemingen in verband met een overeenkomst inzake mede-investeringen op grond waarvan ze worden geacht te voldoen aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1.

§4. Bij de toepassing van dit artikel houdt de Vlaamse Regulator voor de Media rekening met de richtsnoeren van Berec ter bevordering van de consistente toepassing door de nationale regulerende instanties van de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, en de criteria, vermeld in paragraaf 5.

§5. Als de Vlaamse Regulator voor de Media een aanbieding betreffende mede-investeringen op grond van paragraaf 1 beoordeelt, controleert hij of ten minste aan de volgende criteria is voldaan:

- 1° de aanbieding betreffende mede-investeringen staat op niet-discriminerende basis open voor alle ondernemingen gedurende de levensduur van het netwerk dat door middel van een aanbieding betreffende mede-investeringen is aangelegd. De onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht, kan in de aanbieding redelijke voorwaarden betreffende de financiële capaciteit van ondernemingen opnemen.
- 2° de aanbieding betreffende mede-investeringen is transparant, namelijk:
 - a) de aanbieding is beschikbaar en gemakkelijk te vinden op de website van de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht;
 - b) de volledige voorwaarden, inclusief alle bijzonderheden, worden ter beschikking gesteld van alle potentiële bidders die belangstelling voor de aanbieding hebben, met inbegrip van de rechtsvorm van de overeenkomst betreffende mede-investering en, als dat relevant is, de belangrijkste governancevoorschriften van het mede-investeringsvehikel;
 - c) het proces, waaronder het stappenplan voor de oprichting en ontwikkeling van het mede-investeringsproject, wordt van tevoren vastgesteld, wordt op duidelijke wijze schriftelijk aan alle potentiële mede-investeerders uiteengezet, en alle significante mijlpalen worden op niet-discriminerende wijze aan alle ondernemingen meegedeeld;
- 3° de aanbieding betreffende mede-investeringen omvat voorwaarden voor potentiële investeerders op basis waarvan duurzame mededinging op lange termijn wordt bevorderd, namelijk:
 - a) aan alle ondernemingen worden billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden aangeboden voor de deelname aan een overeenkomst betreffende de mede-investering naargelang van het tijdstip waarop ze partij worden, onder meer voorwaarden betreffende een verplichte financiële bijdrage voor de verwerving van specifieke rechten, voorwaarden betreffende de bescherming van de mede-investeerders op grond van die rechten, zowel tijdens de aanlegfase als tijdens de exploitatiefase, en voorwaarden betreffende de deelname aan en eventuele opzegging van de overeenkomst betreffende mede-investering. Niet-discriminerende voorwaarden houden in dit verband niet in dat aan alle potentiële mede-investeerders precies dezelfde voorwaarden, met inbegrip van financiële voorwaarden, worden aangeboden, maar dat alle varianten van de aangeboden voorwaarden gerechtvaardigd zijn op basis van dezelfde objectieve, transparante, niet-discriminerende en voorspelbare criteria, zoals het aantal vastgelegde eindgebruikerslijnen;

- b) de aanbidding voorziet in flexibiliteit wat betreft de waarde en looptijd van de verbintenissen die elke mede-investeerder aangaat. Bij de vaststelling van de financiële bijdrage die elke mede-investeerder levert, wordt rekening gehouden met het feit dat vroege investeerders grotere risico's lopen en eerder kapitaal inbrengen;
 - c) een geleidelijk toenemende premie wordt als gerechtvaardigd beschouwd voor verbintenissen die in een later stadium worden aangegaan en voor nieuwe mede-investeerders die instappen in de mede-investering nadat het project van start is gegaan, zodat rekening wordt gehouden met afnemende risico's en wordt voorkomen dat er prikkels van uitgaan om kapitaal niet in een vroeg stadium in te brengen;
 - d) de overeenkomst betreffende de mede-investering staat toe dat mede-investeerders verkregen rechten overdragen aan andere mede-investeerders of aan derden die bereid zijn partij te worden bij de overeenkomst betreffende de mede-investering, op voorwaarde dat de overnemende partij verplicht wordt om alle oorspronkelijke verplichtingen na te leven die in het kader van de overeenkomst betreffende de mede-investering aan de overdragende partij zijn opgelegd;
 - e) de mede-investeerders verlenen elkaar onder billijke en redelijke voorwaarden wederzijdse rechten betreffende toegang tot de infrastructuur waarop de mede-investering betrekking heeft, met als doel het downstream aanbieden van diensten, onder meer aan eindgebruikers, overeenkomstig transparante voorwaarden die duidelijk zijn vastgelegd in de aanbidding betreffende mede-investeringen en de daaropvolgende overeenkomst, met name als de mede-investeerders individueel en afzonderlijk verantwoordelijk zijn voor de implementatie van specifieke onderdelen van het netwerk. Als een mede-investeringsvehikel wordt gecreëerd, voorziet dat, direct of indirect, in toegang tot het netwerk voor alle mede-investeerders, op basis van de gelijkwaardigheid van inputs en onder billijke en redelijke voorwaarden, met inbegrip van financiële voorwaarden waarin rekening is gehouden met de verschillende risiconiveaus die de afzonderlijke mede-investeerders aanvaarden;
- 4° met de aanbidding betreffende mede-investeringen wordt een duurzame investering gewaarborgd waarmee waarschijnlijk tegemoetgekomen wordt aan toekomstige behoeften doordat nieuwe netwerkelementen worden geïmplementeerd die aanzienlijk bijdragen tot de implementatie van netwerken met een zeer hoge capaciteit.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan naast de criteria, vermeld in het eerste lid, aanvullende criteria bepalen als die noodzakelijk zijn om te zorgen voor toegankelijkheid voor potentiële investeerders van de mede-investering, in het licht van specifieke plaatselijke omstandigheden en van de marktstructuur.”.

Art. 22. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/8 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/8. §1. Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist dat de passende verplichtingen die zijn opgelegd met toepassing van artikel 192/1 tot en met 192/6, er niet in geslaagd zijn daadwerkelijke concurrentie tot stand te brengen en dat er belangrijke en blijvende concurrentieproblemen of markttekortkomingen zijn vastgesteld

met betrekking tot het aanbod op wholesaleniveau op bepaalde markten voor toegangsproducten, kan hij bij wijze van uitzonderlijke maatregel een verplichting opleggen aan een verticaal geïntegreerde onderneming om haar activiteiten die verband houden met het aanbieden van de desbetreffende toegangsproducten op wholesaleniveau, in een onafhankelijk opererende bedrijfseenheid te plaatsen.

De onafhankelijk opererende bedrijfseenheid, vermeld in het eerste lid, levert toegangsproducten en -diensten aan alle ondernemingen, met inbegrip van andere bedrijfseenheden binnen de moedermaatschappij. Ze doet dat binnen dezelfde tijdsperiode en tegen dezelfde voorwaarden, met inbegrip van de prijs en de kwaliteit van de dienstverlening, en door middel van dezelfde systemen en processen.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media het voornemen heeft om functionele scheiding verplicht te stellen, dient hij daarvoor een verzoek in bij de Europese Commissie. Dat verzoek bevat al de volgende gegevens:

- 1° een bewijs dat de beslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media, vermeld in paragraaf 1, rechtvaardigt;
- 2° een gemotiveerde evaluatie die besluit dat er binnen een redelijke termijn weinig of geen kans is op daadwerkelijke en duurzame concurrentie die op infrastructuur gegrond is;
- 3° een analyse van de verwachte impact op de volgende actoren en aspecten:
 - a) de Vlaamse Regulator voor de Media;
 - b) de onderneming, met name op de werknemers van de gescheiden bedrijfseenheid;
 - c) de elektronische-communicatiesector als geheel;
 - d) de stimuli om te investeren in de elektronische-communicatiesector, vermeld in punt c), met name in verband met de noodzaak om voor sociale en territoriale cohesie te zorgen;
 - e) andere belanghebbenden, met name de verwachte impact op de mededinging op het gebied van infrastructuur en eventuele gevolgen voor de consument die daaruit voortvloeien;
- 4° een analyse van de redenen waarom die verplichting het efficiëntste middel is om de geïdentificeerde mededingingsproblemen of de markttekortkomingen op te lossen.

§3. De ontwerpmaatregel, vermeld in paragraaf 2, omvat de volgende elementen:

- 1° de exacte aard en het niveau van scheiding, waarbij de rechtsstatus van de afzonderlijke bedrijfseenheid wordt vermeld;
- 2° de identificatie van de activa van de afzonderlijke bedrijfseenheid en de producten of diensten die die eenheid moet leveren;
- 3° de bestuursregelingen om te zorgen voor de onafhankelijkheid van het personeel dat in dienst is bij de afzonderlijke bedrijfseenheid, en de overeenkomstige stimulerende maatregelen;
- 4° voorschriften om te zorgen voor de naleving van de verplichtingen;
- 5° voorschriften om te zorgen voor transparantie van de operationele procedures voor de belanghebbenden;
- 6° een toezichtprogramma om te zorgen voor naleving, met inbegrip van de publicatie van een jaarverslag.

Naar aanleiding van het besluit van de Europese Commissie, vermeld in artikel 191, §2, over de ontwerpmaatregel, vermeld in het eerste lid, voert de Vlaamse Regulator voor de Media een gecoördineerde analyse uit van de verschillende markten die verbonden zijn met het toegangsnetwerk conform de procedure, vermeld in artikel 190. Op basis van die analyse legt de Vlaamse Regulator voor de Media, conform artikel 192/14 en 192/15, verplichtingen op, of beslist ze om verplichtingen te handhaven, te wijzigen of in te trekken.

§4. Een onderneming die functionele scheiding kreeg opgelegd, kan worden onderworpen aan alle in de artikelen 192/1 tot en met 192/6 bedoelde verplichtingen op elke specifieke markt wanneer is vastgesteld dat het een onderneming betreft die overeenkomstig artikel 190 is aangewezen als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht, of andere verplichtingen die door de Europese Commissie zijn goedgekeurd.”.

Art. 23. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/9 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/9. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of verschillende markten conform artikel 190, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media ten minste drie maanden vooraf op de hoogte van hun voornemen om hun plaatselijke toegangsnetwerkactiva of een belangrijk deel ervan over te dragen aan een afzonderlijke rechtseenheid met een verschillende eigenaar, of een afzonderlijke bedrijfseenheid op te richten om aan alle retailers, met inbegrip van de eigen retailafdelingen, volledige equivalente toegangsproducten te verstrekken.

De ondernemingen, vermeld in het eerste lid, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media ook op de hoogte van eventuele veranderingen van het voornemen, vermeld in het eerste lid, en ook van het eindresultaat van het scheidingsproces.

De ondernemingen, vermeld in het eerste lid, kunnen ook afspraken inzake toegangsvoorwaarden aanbieden die van toepassing zullen zijn op hun netwerk tijdens een implementatieperiode nadat de voorgestelde vorm van de scheiding is geïmplementeerd, teneinde effectieve en niet-discriminerende toegang door derden te waarborgen. Het aanbod van afspraken is voldoende gedetailleerd, onder meer wat betreft het tijdschema voor de implementatie en de looptijd opdat de Vlaamse Regulator voor de Media zijn taken conform paragraaf 2 kan uitvoeren. Die afspraken kunnen een langere periode bestrijken dan de maximale periode voor marktbeoordelingen, vermeld in artikel 191, §5.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media onderzoekt welk effect de voorgenomen transactie heeft, in voorkomend geval in combinatie met de aangeboden afspraken, op de bestaande regulerende verplichtingen, vermeld in dit decreet.

Hiertoe voert de Vlaamse Regulator voor de Media conform de procedure, vermeld in artikel 190, een analyse uit van de verschillende markten die verbonden zijn aan het toegangsnetwerk. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt daarbij alle afspraken die de onderneming aanbiedt, in acht en houdt in het bijzonder rekening met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1. In het kader daarvan raadpleegt de Vlaamse

Regulator voor de Media derden conform artikel 192/14 en richt zich daarbij in het bijzonder op derden waarop de beoogde transactie rechtstreeks invloed heeft.

Op basis van de analyse, vermeld in het tweede lid, legt de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 192/14 en 192/15 verplichtingen op, of beslist hij om verplichtingen te handhaven, te wijzigen of in te trekken. In voorkomend geval wordt de procedure, vermeld in artikel 192/11, toegepast.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan in zijn beslissing bepalen dat de afspraken in hun geheel of gedeeltelijk bindend zijn. In afwijking van artikel 191, §5, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bepalen dat de afspraken in hun geheel of gedeeltelijk bindend zijn voor de hele periode waarvoor ze worden aangeboden.

§3. Als de aangeboden afspraken niet afdoende zijn om de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1, te verwezenlijken, kan de juridisch of operationeel gescheiden bedrijfseenheid waarvan conform artikel 190 is vastgesteld dat ze op een specifieke markt aanmerkelijke marktmacht heeft, onverminderd artikel 192/11, worden onderworpen aan alle verplichtingen, vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/6, of aan andere verplichtingen die de Europese Commissie op grond van artikel 191, §2, heeft toegestaan.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt toezicht op de implementatie van de afspraken die de ondernemingen aanbieden en die hij conform paragraaf 2 bindend heeft gemaakt. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt de verlenging van die afspraken in overweging als de looptijd waarvoor ze oorspronkelijk zijn aangeboden, is verstreken.”.

Art. 24. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/10 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/10. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht, kunnen aan de Vlaamse Regulator voor de Media afspraken aanbieden in verband met de voorwaarden voor toegang of mede-investeringen, of beide, die voor hun netwerken gelden. Die afspraken hebben onder meer betrekking op:

- 1° samenwerkingsregelingen inzake de beoordeling van passende en evenredige verplichtingen op grond van artikel 191;
- 2° mede-investeringen in netwerken met zeer hoge capaciteit op grond van artikel 192/7;
- 3° doeltreffende en niet-discriminerende toegang voor derde partijen op grond van artikel 192/9 tijdens een implementatieperiode van vrijwillige scheiding door een verticaal geïntegreerde onderneming of nadat de voorgestelde vorm van scheiding is geïmplementeerd.

Om de Vlaamse Regulator voor de Media in staat te stellen zijn beoordeling op grond van paragraaf 2 uit te voeren, is het aanbod voor afspraken voldoende gedetailleerd, onder meer wat betreft het tijdstip en de reikwijdte van de implementatie ervan en de duur ervan. Die afspraken kunnen een langere periode bestrijken dan de maximumperiode voor marktanalyse, vermeld in artikel 191, §5.

§2. Teneinde de afspraken die een onderneming op grond van paragraaf 1 heeft aangeboden, te beoordelen, verricht de Vlaamse Regulator voor de Media, tenzij die

afspraken duidelijk niet aan een of meerdere desbetreffende voorwaarden of criteria voldoen, een markttoets, met name betreffende de aangeboden voorwaarden, door het organiseren van een raadpleging van belanghebbende partijen, in het bijzonder derde partijen die rechtstreekse gevolgen ondervinden. Mogelijke mede-investeerdere of partijen die toegang vragen, kunnen zich uitspreken over de conformiteit van de aangeboden afspraken met de toepasselijke voorwaarden, vermeld in artikel 191, 192/7 of 192/9, en kunnen veranderingen voorstellen.

Wat betreft de krachtens dit artikel aangeboden afspraken houdt de Vlaamse Regulator voor de Media bij de beoordeling van verplichtingen op grond van artikel 191, §1, derde lid, in het bijzonder rekening met:

- 1° bewijsmateriaal inzake de billijke en redelijke aard van de aangeboden afspraken;
- 2° het openstaan van de afspraken voor alle marktdeelnemers;
- 3° de tijdige beschikbaarheid van toegang onder billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden, onder meer tot netwerken met zeer hoge capaciteit, voordat aanverwante retaildiensten worden aangeboden;
- 4° de algemene mate waarin de aangeboden afspraken duurzame mededinging op downstreammarkten mogelijk maken en de uitrol en ingebruikneming van netwerken met zeer hoge capaciteit in samenwerkingsverband faciliteren ten behoeve van eindgebruikers.

De Vlaamse Regulator voor de Media deelt, rekening houdend met alle standpunten die tijdens de raadpleging zijn geuit, en met de mate waarin die standpunten representatief zijn voor de verschillende belanghebbenden, aan de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht, zijn voorlopige conclusies mee over de vraag of de aangeboden afspraken voldoen aan de toepasselijke doelstellingen, criteria en procedures, vermeld in dit artikel en artikel 191, 192/7 of 192/9. De Vlaamse Regulator voor de Media deelt ook mee onder welke voorwaarden hij zou kunnen overwegen om de afspraken bindend te maken. De onderneming kan haar initiële aanbod herzien om rekening te houden met de conclusies van de Vlaamse Regulator voor de Media en met het oog op het voldoen aan de criteria, vermeld in dit artikel en aan de criteria, vermeld in artikel 191, 192/7 of 192/9, die van toepassing zijn.

§3. Onverminderd artikel 192/7, §2, eerste lid, kan de Vlaamse Regulator voor de Media een beslissing nemen om de afspraken geheel of gedeeltelijk bindend te maken.

In afwijking van artikel 191, §5, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bepaalde afspraken of alle afspraken bindend maken voor een van de volgende perioden:

- 1° voor de hele periode waarvoor het aanbod geldt;
- 2° voor een periode van minimaal zeven jaar in geval van mede-investeringsafspraken die op grond van artikel 192/7, §2, eerste lid, bindend zijn gemaakt.

Zoals bepaald in artikel 192/7 laat dit artikel de toepassing van de marktanalyseprocedure op grond van artikel 190 en het opleggen van verplichtingen op grond van artikel 191, §1, onverlet.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media afspraken op grond van dit artikel bindend maakt, onderzoekt hij de volgende aspecten:

- 1° met toepassing van artikel 191, §7, de gevolgen van die beslissing voor de marktontwikkeling;
- 2° het al dan niet passend zijn van verplichtingen die hij heeft opgelegd of die hij, bij gebrek aan afspraken, overwoog op te leggen op grond van artikel 191, §7, of artikel 192/1 tot en met 192/6.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 192/15 de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties van andere lidstaten op de hoogte brengt van een ontwerpmaatregel als vermeld in artikel 191, brengt hij de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties van andere lidstaten ook op de hoogte van de beslissing tot vaststelling van de afspraak.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media monitort, controleert en waarborgt de naleving van de afspraken die hij conform paragraaf 3 bindend heeft gemaakt op dezelfde manier als de manier waarop hij de naleving van de verplichtingen die met toepassing van artikel 191, §1, zijn opgelegd, monitort, controleert en waarborgt.

De Vlaamse Regulator voor de Media overweegt de verlenging van de periode waarvoor de afspraken bindend zijn gemaakt, als de initiële periode verstrijkt.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat een onderneming niet heeft voldaan aan de afspraken die conform paragraaf 3 bindend zijn gemaakt, kan hij die onderneming conform artikel 228 sancties opleggen. Onverminderd de procedure, vermeld in artikel 220, §4, kan de Vlaamse Regulator voor de Media de verplichtingen die conform artikel 191, §7, zijn opgelegd, opnieuw evalueren.”.

Art. 25. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/11 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/11. Als de Vlaamse Regulator voor de Media een onderneming die niet actief is op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten conform artikel 190, §3, aanwijst als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht op een of meer wholesalemarkten, gaat hij na of die onderneming aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° alle bedrijven en bedrijfsonderdelen binnen de onderneming, alle bedrijven waarover dezelfde uiteindelijke eigenaar zeggenschap heeft, maar die niet noodzakelijk volledig in zijn bezit zijn, en eventuele aandeelhouders die zeggenschap kunnen uitoefenen over de onderneming, ontplooiën alleen activiteiten op wholesalemarkten voor elektronische communicatiediensten en beogen dat ook in de toekomst te doen, en ontplooiën dus geen activiteiten op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten die in de Europese Unie aan eindgebruikers worden verstrekt;
- 2° de onderneming is niet gebonden aan een enkele en afzonderlijke downstream actieve onderneming die activiteiten ontplooit op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten die aan eindgebruikers worden verstrekt, op grond van een exclusieve overeenkomst of een overeenkomst die feitelijk neerkomt op een exclusieve overeenkomst.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, is voldaan, kan hij aan die onderneming alleen verplichtingen

op grond van artikel 192/2 en 192/5, of verplichtingen met betrekking tot eerlijke en redelijke prijzen opleggen als dat gerechtvaardigd is op basis van een marktanalyse, inclusief een prospectieve beoordeling van het waarschijnlijke gedrag van de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen die conform dit artikel aan de onderneming worden opgelegd, op elk moment heroverwegen als hij concludeert dat niet meer aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, wordt voldaan, en hij past voor zover passend de artikelen 190 tot en met 192/6 toe. De ondernemingen brengen de Vlaamse Regulator voor de Media zonder onnodige vertraging op de hoogte van elke wijziging in de omstandigheden die relevant zijn voor de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, 1° en 2°.

De Vlaamse Regulator voor de Media heroverweegt ook de verplichtingen die conform dit artikel aan de onderneming zijn opgelegd, als hij op basis van bewijsdocumenten betreffende de voorwaarden die de onderneming aan haar downstreamklanten aanbiedt, concludeert dat er concurrentieproblemen zijn ontstaan of dreigen te ontstaan waardoor de eindgebruikers worden benadeeld en het noodzakelijk is een of meer van de verplichtingen, vermeld in artikel 192/1, 192/3, 192/4 of 192/6, op te leggen of de verplichtingen die conform het tweede lid zijn opgelegd, aan te passen.

Het opleggen van verplichtingen en de heroverweging daarvan wordt uitgevoerd conform artikel 192/14 en 192/15.”.

Art. 26. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/12 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/12. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of verschillende markten conform artikel 190, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media vooraf en tijdig op de hoogte als ze beogen over te gaan tot buitenbedrijfstelling of vervanging door nieuwe infrastructuur van delen van het netwerk, met inbegrip van legacy-infrastructuur die nodig is om een kopernetwerk te gebruiken waarop verplichtingen van toepassing zijn op grond van artikel 191 tot en met 192/11.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media waarborgt dat het proces van buitenbedrijfstelling of vervanging transparante tijdschema's en voorwaarden omvat, inclusief een passende opzeggingstermijn voor de overgang. De Vlaamse Regulator voor de Media stelt vast dat, als dat nodig is, alternatieve producten van ten minste vergelijkbare kwaliteit beschikbaar zijn die toegang verstrekken tot de opgewaardeerde netwerkinfrastructuur die in de plaats komt van de vervangen elementen zodat de concurrentie en de rechten van de eindgebruikers worden verzekerd.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen betreffende activa waarvan buitenbedrijfstelling of vervanging is beoogd, intrekken als hij heeft gecontroleerd dat de aanbieder van toegang aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° hij heeft passende voorwaarden voor de migratie tot stand gebracht, onder meer door een alternatief toegangsproduct van ten minste vergelijkbare kwaliteit beschikbaar te stellen waarmee partijen die toegang vragen, dezelfde eindgebruikers kunnen bereiken als met de legacy-infrastructuur;

- 2° hij voldoet aan de voorwaarden en het proces waarvan de Vlaamse Regulator voor de Media overeenkomstig dit artikel op de hoogte gebracht is.

Een intrekking als vermeld in het tweede lid, wordt conform artikel 192/14 en 192/15, uitgevoerd.”.

Art. 27. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/13 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/13. §1. Met toepassing van artikel 191, §3, legt de Vlaamse Regulator voor de Media passende nadere verplichtingen op als vermeld in paragraaf 2, aan ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een specifieke retailmarkt conform artikel 190, §3.

§2. Verplichtingen die met toepassing van paragraaf 1 worden opgelegd, zijn gebaseerd op de aard van het geconstateerde probleem en evenredig en verantwoord in het licht van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

Om de belangen van de eindgebruiker te beschermen en tegelijkertijd daadwerkelijke mededinging te stimuleren, kan de Vlaamse Regulator voor de Media aan ondernemingen als vermeld in paragraaf 1, de volgende verplichtingen opleggen:

- 1° passende retailprijsplafonds;
- 2° verplichtingen om individuele tarieven te controleren;
- 3° verplichtingen om de tarieven af te stemmen op de kosten of prijzen op vergelijkbare markten.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat, indien een onderneming aan regelgeving inzake retailtarieven of andere desbetreffende retailcontroles is onderworpen, de noodzakelijke en geëigende kostentoerekeningssystemen worden toegepast.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan nader bepalen welk model en welke boekhoudkundige methodes moeten worden gehanteerd. De inachtneming van het kostentoerekeningssysteem wordt op kosten van de onderneming geverifieerd door een erkende revisor, die elk jaar een verklaring van overeenstemming opstelt die de Vlaamse Regulator voor de Media publiceert.”.

Art. 28. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/14 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/14. De Vlaamse Regulator voor de Media organiseert een voorafgaande openbare raadpleging van minstens dertig dagen als hij:

- 1° het voornemen heeft om met toepassing van deze titel maatregelen te nemen;
- 2° het voornemen heeft om met toepassing van titel II beperkingen op te leggen die een belangrijke impact op de betrokken markt hebben.

De openbare raadpleging, vermeld in het eerste lid, wordt georganiseerd met inachtneming van de regels inzake vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens, vermeld in artikel 235, §2.

In uitzonderlijke omstandigheden kan de periode van de openbare raadpleging, vermeld in het eerste lid, minder dan dertig dagen bedragen.

De Vlaamse Regulator voor de Media publiceert zijn raadplegingsprocedure.

De Vlaamse Regulator voor de Media richt een centraal online-informatiepunt op waar inzage verkregen kan worden in alle lopende raadplegingsprocedures met betrekking tot door de Vlaamse Regulator voor de Media voorgenomen maatregelen die een belangrijke impact hebben op elektronische communicatiemarkten.

De Vlaamse Regulator voor de Media maakt de resultaten van een openbare raadpleging openbaar met inachtneming van de regels over de vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens. De Vlaamse Regulator voor de Media publiceert zijn ontwerpbeslissing zoals eventueel gewijzigd na de openbare raadpleging, vermeld in dit artikel.

De Vlaamse Regering bepaalt de nadere regels van de openbare raadpleging en van de bekendmaking van de resultaten ervan. Deze regels hebben minstens betrekking op de bekendmaking van de raadpleging, de voorwaarden voor deelname aan de raadpleging, de duur van de raadpleging en de rapportering over de raadpleging.”.

Art. 29. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/15 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/15. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media maakt elke ontwerpmaatregel die hij wil nemen bekend en deelt die, met een bijgevoegde motivering, mee aan de Europese Commissie, aan Berec en aan de nationale regulerende instanties van andere lidstaten, voor zover deze maatregel invloed heeft op de handel tussen de lidstaten en erop gericht is:

- 1° een passende toegang en interconnectie, of de interoperabiliteit van de diensten op te leggen conform artikel 200/2;
- 2° een relevante markt te definiëren die verschilt van de markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie, vermeld in artikel 189, tweede lid, zijn gedefinieerd;
- 3° conform artikel 190, §1, tweede lid, vast te stellen dat niet voldaan is aan een van de voorwaarden vermeld in artikel 190, §1, eerste lid;
- 4° te bepalen of de kenmerken van een markt die conform artikel 190, §3, eerste lid, en artikel 191, §3, als relevante markt gedefinieerd is, van die aard zijn dat het al dan niet gerechtvaardigd is om regelgevingsverplichtingen op te leggen;
- 5° na een beslissing als vermeld in punt 4°, de onderneming of ondernemingen te identificeren met een aanmerkelijke marktmacht op die markt, overeenkomstig artikel 190, §3, eerste lid;
- 6° regulerende verplichtingen voor de onderneming of ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op te leggen, te wijzigen of in te trekken conform artikel 191, §1 tot en met §4.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt zoveel mogelijk rekening met de opmerkingen die de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties van de andere lidstaten hem binnen een maand na de kennisgeving van de ontwerpbeslissing hebben bezorgd.

§3. Als de ontwerpbeslissing conform paragraaf 6 of 10 is gewijzigd, kan de Vlaamse Regulator voor de Media een openbare raadpleging starten conform artikel 192/14 en brengt hij opnieuw de Europese Commissie op de hoogte van het gewijzigde ontwerp conform paragraaf 1.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media brengt de Europese Commissie en Berec op de hoogte van de definitieve aanneming van de ontwerpmaatregel, vermeld in paragraaf 1.

§5. De Vlaamse Regulator voor de Media stelt de definitieve aanneming van de ontwerpmaatregel met twee maanden uit als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° de ontwerpbeslissing vermeld in paragraaf 1 heeft betrekking op:
 - a) het definiëren van een relevante markt die verschilt van de markten die de Europese Commissie heeft gedefinieerd;
 - b) het aanwijzen van een onderneming die, hetzij individueel of samen met andere ondernemingen, een aanmerkelijke marktmacht op een relevante markt bezit;
- 2° de ontwerpbeslissing zou van invloed zijn op de handel tussen de lidstaten;
- 3° de Europese Commissie heeft de Vlaamse Regulator voor de Media binnen een maand vanaf de kennisgeving, vermeld in paragraaf 1, meegedeeld dat de ontwerpbeslissing een belemmering voor de interne markt opwerpt of ze heeft meegedeeld dat ze ernstige twijfels heeft over de verenigbaarheid van de ontwerpbeslissing met het Europese Unierecht.

§6. Als de Europese Commissie binnen de termijn van twee maanden, vermeld in paragraaf 5, een besluit neemt dat de intrekking van de ontwerpbeslissing eist, wijzigt de Vlaamse Regulator voor de Media zijn ontwerpbeslissing of trekt ze in binnen zes maanden na de datum van het besluit van de Europese Commissie.

§7. Als de Europese Commissie binnen een maand vanaf de kennisgeving van de ontwerpbeslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media overeenkomstig artikel 192/5 meedeelt aan de Vlaamse regulator voor de Media dat de ontwerpbeslissing, die erop gericht is een verplichting aan een onderneming met aanmerkelijke marktmacht op te leggen, te wijzigen of in te trekken, een obstakel opwerpt voor de interne markt of ernstige twijfels uit over de verenigbaarheid met het Europese Unierecht, stelt de Vlaamse Regulator voor de Media zijn beslissing uit met drie bijkomende maanden.

§8. Binnen de termijn van drie maanden, vermeld in paragraaf 7, werken de Europese Commissie, Berec en de Vlaamse Regulator voor de Media nauw samen om de meest geschikte en effectieve maatregel te identificeren, rekening houdend met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1 en houden zij rekening met de standpunten van marktdeelnemers en de noodzaak om te zorgen voor de ontwikkeling van een consequente regelgevingspraktijk.

§9. Als binnen zes weken vanaf het begin van de periode van drie maanden, vermeld in paragraaf 7, Berec een advies uitbrengt over de kennisgeving van de Europese Commissie, vermeld in paragraaf 7, waarin Berec aangeeft de ernstige twijfels van de Europese Commissie te delen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media, voor het einde van de drie maanden, vermeld in paragraaf 7, de volgende handelingen stellen:

- 1° zijn ontwerpbeslissing wijzigen of intrekken, waarbij hij zoveel mogelijk rekening houdt met de kennisgeving van de Europese Commissie, vermeld in paragraaf 7, en met het voormelde advies van Berec;
- 2° zijn ontwerpbeslissing handhaven.

§10. Als Berec de ernstige twijfels van de Europese Commissie niet deelt of geen advies uitbrengt of als de Vlaamse Regulator voor de Media zijn ontwerpbeslissing wijzigt of handhaaft conform paragraaf 9, kan de Europese Commissie binnen een maand na de periode van drie maanden, vermeld in paragraaf 7:

- 1° een met redenen omklede aanbeveling uitbrengen waarin ze de Vlaamse Regulator voor de Media vraagt de ontwerpbeslissing te wijzigen of in te trekken;
- 2° beslissen het voorbehoud dat ze gemaakt heeft overeenkomstig paragraaf 7, op te heffen.

Voor de ontwerpbeslissingen die onder artikel 192/7, §2, eerste lid, vallen, kan de Europese Commissie, indien Berec haar ernstige twijfels deelt, binnen dezelfde termijn als die welke bedoeld is in het eerste lid, een besluit nemen waarbij aan de Vlaamse Regulator voor de Media wordt gevraagd om zijn ontwerp in te trekken.

Binnen een maand vanaf de uitvaardiging van de aanbeveling van de Europese Commissie, vermeld in het eerste lid, 1°, of de opheffing van het voorbehoud, vermeld in het eerste lid, 2°, deelt de Vlaamse Regulator voor de Media aan de Europese Commissie en Berec de definitieve aangenomen beslissing mee. De voormelde periode kan verlengd worden om de Vlaamse Regulator voor de Media de mogelijkheid te bieden een openbare raadpleging over de gewijzigde ontwerpbeslissing te organiseren conform artikel 192/14.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist de ontwerpbeslissing niet te wijzigen of in te trekken op grond van de aanbeveling, vermeld in het eerste lid, 1°, verstrekt hij daarvoor een met redenen omklede rechtvaardiging.

§11. De Vlaamse Regulator voor de Media kan de ontwerpbeslissing op elk ogenblik tijdens de procedure intrekken.”.

Art. 30. In artikel 198 van hetzelfde decreet worden de volgende wijzigingen doorgevoerd:

1° het tweede lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media moet vooraf, conform artikel 219, op de hoogte worden gebracht van het aanbieden van een kabelomroepnetwerk of van de overdracht ervan aan derden. De Vlaamse Regering bepaalt welke gegevens die kennisgeving moet bevatten en welke latere wijzigingen ervan aan de Vlaamse Regulator voor de Media moeten worden meegedeeld.

2° een derde, vierde en vijfde lid worden toegevoegd die luiden als volgt:

“De Vlaamse Regering kan naast de verplichtingen, vermeld in het eerste lid aanvullende verplichtingen opleggen. Die verplichtingen voldoen aan de volgende voorwaarden:

- 1° ze zijn objectief gerechtvaardigd in relatie tot het netwerk in kwestie;
- 2° ze zijn niet discriminerend;

- 3° ze zijn proportioneel;
- 4° ze zijn transparant.

De Vlaamse Regulator voor de Media levert binnen een week na de kennisgeving, vermeld in het eerste lid, een standaardverklaring af waarin hij bevestigt dat de onderneming een kennisgeving heeft verricht conform dit artikel en artikel 219. In die verklaring wordt gestipuleerd onder welke voorwaarden de onderneming een aanvraag kan indienen met het oog op het recht om:

- 1° faciliteiten te installeren conform artikel 200;
- 2° te onderhandelen over interconnectie en toegang;
- 3° interconnectie te verkrijgen.

De Vlaamse Regulator voor de Media stuurt Berec onverwijld via elektronische weg alle kennisgevingen die hij heeft ontvangen. Hij bezorgt kennisgevingen die hij ontvangen heeft vóór 21 december 2020, uiterlijk op 21 december 2021 aan Berec”.

Art. 31. In artikel 200, §1/1, van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° in het eerste lid wordt de zinsnede “, doch zulks pas na een passende periode van openbare raadpleging” opgeheven;

2° het tweede lid wordt opgeheven;

3° aan het vijfde lid wordt de volgende zin toegevoegd:

“De verplichtingen, vermeld in het eerste en het vierde lid, zijn objectief, transparant, niet discriminerend en evenredig.”.

Art. 32. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 200/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 200/1. Als de Vlaamse Regulator voor de Media, in voorkomend geval met inachtneming van de verplichtingen die voortvloeien uit een relevante marktanalyse, concludeert dat de verplichtingen die conform artikel 200, §1/1, zijn opgelegd, onvoldoende de hoge en niet-tijdelijke economische of fysieke drempels voor replicatie aanpakken die ten grondslag liggen aan een bestaande of opkomende marktsituatie die de concurrentie-uitkomsten voor eindgebruikers in aanzienlijke mate beperkt, kan hij, onder billijke en redelijke voorwaarden, de toegangsverplichtingen uitbreiden voorbij het eerste punt van samenkomst of distributie, zodat een punt wordt bereikt dat volgens hem het dichtst bij eindgebruikers ligt, dat in staat is een toereikend aantal eindgebruikersverbindingen te bereiken om commercieel haalbaar te zijn voor efficiënte toegangsverzoekers. Bij het bepalen hoe ver voorbij het eerste punt van samenkomst of distributie die uitbreiding moet gaan, houdt de Vlaamse Regulator voor de Media zoveel mogelijk rekening met de betrokken Berec-richtsnoeren. Als dat gerechtvaardigd is in technisch of economisch opzicht kan de Vlaamse Regulator voor de Media actieve of virtuele toegangsverplichtingen opleggen.

De Vlaamse Regulator voor de Media legt geen verplichtingen op met toepassing van het eerste lid aan aanbieders van elektronische communicatienetwerken als hij constateert dat een van de volgende gevallen zich voordoet:

- 1° de aanbieder voldoet aan de voorwaarden, vermeld in artikel 192/11, en hij voorziet in een haalbare en vergelijkbare alternatieve manier om eindgebruikers te bereiken door aan ondernemingen onder billijke, niet-discriminerende en redelijke voorwaarden toegang tot een netwerk met zeer hoge capaciteit aan te bieden. De Vlaamse Regulator voor de Media kan die vrijstelling uitbreiden tot andere ondernemingen die onder billijke, niet-discriminerende en redelijke voorwaarden toegang tot een netwerk met zeer hoge capaciteit aanbieden;
- 2° het opleggen van verplichtingen brengt de economische of financiële levensvatbaarheid van de uitrol van een nieuw netwerk, met name door kleine lokale projecten, in het gedrang.

In afwijking van het tweede lid, 1°, kan de Vlaamse Regulator voor de Media verplichtingen opleggen aan aanbieders van elektronische communicatienetwerken die voldoen aan de criteria, vermeld in het tweede lid, 1°, als het netwerk in kwestie met openbare middelen wordt gefinancierd.

De verplichtingen die met toepassing van dit artikel worden opgelegd, zijn objectief, transparant, evenredig en niet discriminerend. Die verplichtingen worden opgelegd met toepassing van de raadplegingsprocedures, vermeld in artikel 192/14 en 192/15.”.

Art. 33. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 200/2 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 200/2. De Vlaamse Regulator voor de Media kan ingrijpen om een passende toegang en interconnectie of interoperabiliteit van diensten conform deze titel en deel VI te bevorderen en, waar nodig, te waarborgen, en om de basisdoelstellingen, vermeld in artikel 223/1, te waarborgen.

De raadplegingsprocedures, vermeld in artikel 192/14 en 192/15, zijn van toepassing. Verplichtingen en voorwaarden die conform het eerste lid worden opgelegd, zijn objectief, transparant, evenredig en niet discriminerend.

De Vlaamse Regulator voor de Media stelt de procedures inzake het verkrijgen van toegang en interconnectie voor het publiek beschikbaar teneinde te waarborgen dat kleine en middelgrote ondernemingen en operatoren met een beperkt geografisch bereik kunnen profiteren van de opgelegde verplichtingen.”.

Art. 34. In artikel 201 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 14 oktober 2016, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

- 1° aan paragraaf 1, tweede lid, wordt de volgende zin toegevoegd:

“De licenties, vermeld in het eerste lid, worden toegekend op basis van objectieve, transparante, concurrentiebevorderende, niet-discriminerende en proportionele criteria.”;

2° aan paragraaf 1 wordt een derde lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De Vlaamse Regering maakt wijzigingen in de duur van de licenties, in de voorwaarden waaronder die kunnen worden verkregen, in de modaliteiten en de procedure voor het aanvragen, het wijzigen, het schorsen of het intrekken ervan, en in het digitale frequentieplan, vermeld in paragraaf 2, op een passende wijze bekend.

Belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten, kunnen voorafgaand aan de beslissing over de voormelde wijziging, hun standpunt over de wijzigingen bekendmaken gedurende een raadplegingsprocedure die minimaal vier weken duurt en die wordt georganiseerd op de wijze en door de bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst.”;

3° in paragraaf 3 worden de woorden “om zijn eigen omroepprogramma's door te geven” vervangen door de zinsnede “om de doelstellingen van algemeen belang overeenkomstig de beheersovereenkomst, vermeld in artikel 17, §1, 1°, te verwezenlijken”.

Art. 35. In artikel 202 van hetzelfde decreet worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° aan het eerste lid, 5°, wordt de volgende zin toegevoegd:

“Die vergoeding is objectief gerechtvaardigd, transparant en niet discriminerend.”;

2° het derde lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regering kan de volgende aanvullende verplichtingen verbinden aan de licenties:

- 1° technische en operationele voorwaarden ter voorkoming van schadelijke interferentie en voor de bescherming van de volksgezondheid tegen elektromagnetische velden, zoveel mogelijk rekening houdend met aanbeveling 1999/519/EG van de Raad van 12 juli 1999 betreffende de beperking van blootstelling van de bevolking aan elektromagnetische velden van 0 Hz - 300 GHz;
- 2° maximumduur, onder voorbehoud van wijzigingen van het nationale frequentietoewijzingsplan;
- 3° voorwaarden met betrekking tot de overdracht of verhuur van spectrumgebruiksrechten die het voorwerp uitmaken van de zendvergunning, op initiatief van de houder van de vergunning.”

3° er wordt een vierde lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De verplichtingen, vermeld in het derde lid, zijn objectief gerechtvaardigd in relatie tot het netwerk in kwestie, niet discriminerend, proportioneel en transparant.”.

Art. 36. In artikel 207 van hetzelfde decreet wordt de zinsnede “van kabelomroepnetwerken en van etheromroepnetwerken die breedbeeldtelevisieprogramma's ontvangen,” vervangen door de woorden “van elektronische communicatienetwerken die breedbeeldtelevisieprogramma's ontvangen”.

Art. 37. In artikel 208 van hetzelfde decreet wordt het tweede lid vervangen door wat volgt:

“Digitale televisietoestellen met een integraal scherm waarvan de zichtbare diagonaal groter dan dertig centimeter is en die in de Europese Unie worden verkocht of verhuurd, zijn voorzien van ten minste één open interface contrastekker, zoals genormaliseerd of in overeenstemming met een norm die is vastgesteld door een erkende Europese normalisatieorganisatie of in overeenstemming met een door de industrie algemeen aanvaarde specificatie, waarmee eenvoudige aansluiting van randapparatuur mogelijk is en die alle relevante elementen van een digitaal televisiesignaal doorlaat, met inbegrip van informatie betreffende interactieve en voorwaardelijk toegankelijke diensten.”.

Art. 38. Artikel 211 van hetzelfde decreet wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 211. Alle dienstenverdelers die diensten voor voorwaardelijke toegang aanbieden, ongeacht de wijze van doorgifte, die diensten voor toegang tot digitale televisie- en digitale radiodiensten aanbieden en waarvan de omroeporganisaties afhangen om potentiële kijkers of luisteraars te kunnen bereiken, voldoen aan de al de volgende voorwaarden:

- 1° ze bieden alle omroeporganisaties onder billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden die in overeenstemming zijn met de mededingingsregels van de Europese Unie, technische diensten aan met behulp waarvan de diensten van de omroeporganisatie die op digitale wijze doorgegeven worden, door gemachtigde kijkers of luisteraars kunnen worden ontvangen door middel van decoders die de dienstenverdelers beheert en die voldoen aan het mededingingsrecht van de Europese Unie;
- 2° ze voeren een gescheiden boekhouding voor hun activiteiten als aanbieders van voorwaardelijke toegang.”.

Art. 39. In artikel 218 van hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 22 maart 2019, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° in paragraaf 2, eerste lid, 7°, wordt de zinsnede “artikel 192” vervangen door de zinsnede “artikel 191”;

2° aan paragraaf 2, eerste lid, 8°, worden de woorden “inclusief de toestand van de markt voor elektronische communicatie” toegevoegd;

3° in paragraaf 2, eerste lid, 11°, wordt de zinsnede “artikel 192/1, 192/2, 192/3, 200, § 1/1, en artikel 202, § 2” vervangen door de zinsnede “artikel 192/12, 200, §1/1, artikel 200/1 en 200/2”;

4° in paragraaf 2, tweede lid, wordt tussen de zinsnede “in paragraaf 2” en de woorden “In geval van” de zin “Bij de uitoefening van de taken, vermeld in het eerste lid, 1° tot en met 7° en 11°, houdt de algemene kamer evenwel zeer zorgvuldig rekening met door Berec aangenomen richtsnoeren, adviezen, aanbevelingen, gemeenschappelijke standpunten, beste praktijken en methodologieën; en voor de taken vermeld in het eerste lid, 1° tot en met 7° ook met de aanbevelingen en besluiten van de Europese Commissie die zijn aangenomen om de geharmoniseerde toepassing van richtlijn 2018/1972 te garanderen.” ingevoegd;

5° paragraaf 6 wordt vervangen door wat volgt:

“§6. Als dat noodzakelijk is werkt de Vlaamse Regulator voor de Media in het kader van de toepassing van deel IV en deel V samen met de volgende actoren:

- 1° de bevoegde regulerende instanties voor radio-omroep en voor telecommunicatie van de Franse en Duitstalige Gemeenschap, de federale overheid en de andere lidstaten van de Europese Unie;
- 2° de Belgische mededingingsautoriteiten;
- 3° de regulerende en toezichthoudende instanties in de overige economische sectoren in België;
- 4° de Europese Commissie;
- 5° Berec.

Na een met reden omkleed verzoek van de Europese Commissie verstrekt de Vlaamse Regulator voor de Media de Europese Commissie de informatie die ze nodig heeft om haar taken op grond van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie te vervullen. Als de informatie die de Vlaamse Regulator voor de Media verstrekt, betrekking heeft op informatie die eerder door ondernemingen op verzoek van de Vlaamse Regulator voor de Media is verstrekt, worden die ondernemingen daarvan op de hoogte gebracht. Als de Europese Commissie conform dit artikel informatie vraagt aan de Vlaamse Regulator voor de Media die de Vlaamse Regulator voor de Media van ondernemingen verkregen heeft en als die ondernemingen erom verzoeken, verzoekt de Vlaamse Regulator voor de Media met opgave van de redenen de Europese Commissie om de verstrekte informatie niet aan regulerende instanties van andere lidstaten beschikbaar te stellen.”.

Art. 40. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 220/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 220/1. §1. Als in verband met de verplichtingen die met toepassing van deel V worden opgelegd, een geschil ontstaat tussen aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten, of tussen dergelijke ondernemingen en andere ondernemingen die genieten van de verplichtingen op het gebied van toegang of interconnectie, neemt de Vlaamse Regulator voor de Media, op verzoek van een van beide partijen, een bindende beslissing om het geschil te beslechten binnen vier maanden, behalve in uitzonderlijke omstandigheden. Alle betrokken partijen werken daarbij ten volle mee met de Vlaamse Regulator voor de Media.

Bij het beslechten van een geschil houdt de Vlaamse Regulator voor de Media rekening met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

De beslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media, vermeld in het eerste lid, wordt openbaar gemaakt, met inachtneming van de voorschriften over vertrouwelijkheid van handelsgegevens. De Vlaamse Regulator voor de Media verstrekt aan de betrokken partijen een volledig verslag van de redenen waarop de beslissing is gebaseerd.

§2. Als in verband met verplichtingen die met toepassing van deel V worden opgelegd, een geschil ontstaat tussen ondernemingen in verschillende lidstaten, kan elke partij het geschil voorleggen aan de Vlaamse Regulator voor de Media of aan de bevoegde

ationale regulerende instanties uit de andere lidstaten. Als het geschil gevolgen heeft voor de handel tussen lidstaten, wordt het door de Vlaamse Regulator voor de Media ter kennis van Berec gebracht.

De Vlaamse Regulator voor de Media houdt zoveel mogelijk rekening met de aanbeveling van Berec, waarin Berec de betrokken nationale regulerende instanties verzoekt specifieke maatregelen te nemen om het geschil te beslechten of om geen maatregelen te nemen. De Vlaamse Regulator voor de Media en/of de andere betrokken nationale regulerende instanties nemen op zo kort mogelijke termijn en in elk geval binnen een maand nadat de aanbeveling is uitgebracht, behalve in uitzonderlijke omstandigheden, maatregelen om het geschil te beslechten.

In uitzonderlijke omstandigheden kan de Vlaamse Regulator voor de Media, als er een dringende noodzaak is om te handelen om de mededinging of de belangen van eindgebruikers te beschermen, op verzoek van de partijen of op eigen initiatief voorlopige maatregelen vaststellen zonder het advies van Berec af te wachten.

Deze paragraaf is niet van toepassing op geschillen betreffende de coördinatie van het frequentiespectrum.

§3. De procedure, vermeld in paragraaf 1 en 2, laat het recht van elke partij onverlet om een zaak bij de rechtbank aanhangig te maken.”

Art. 41. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 223/1 ingevoegd dat luidt als volgt:

“Art. 223/1. Bij de toewijzing van radiospectrum en de toepassing van deel IV en deel V streven respectievelijk de Vlaamse Regering en de Vlaamse Regulator voor de Media de volgende, in willekeurige volgorde weergegeven, algemene doelstellingen na voor zover die van toepassing zijn:

- 1° bevorderen van de connectiviteit met en de toegang tot, alsmede de benutting van netwerken met een zeer hoge capaciteit, met inbegrip van vaste, mobiele en draadloze netwerken, voor alle burgers en bedrijven van de Europese Unie;
- 2° bevorderen van de mededinging bij het aanbieden van elektronische communicatienetwerken en bijbehorende faciliteiten, met inbegrip van efficiënte concurrentie op basis van infrastructuur, en bij het aanbieden van elektronische communicatiediensten en bijbehorende diensten;
- 3° bijdragen tot de ontwikkeling van de interne markt door het opheffen van resterende belemmeringen voor en het bevorderen van convergerende voorwaarden voor investeringen in en het aanbieden van elektronische communicatienetwerken, elektronische communicatiediensten, bijbehorende faciliteiten en bijbehorende diensten, in de gehele Europese Unie, door het ontwikkelen van gemeenschappelijke regels en voorspelbare regelgeving en door het bevorderen van doeltreffend, efficiënt en gecoördineerd gebruik van het radiospectrum, open innovatie, het opzetten en ontwikkelen van trans-Europese netwerken, de verstrekking, de beschikbaarheid en de interoperabiliteit van pan-Europese diensten, en eind-tot-eindconnectiviteit;
- 4° bevorderen van de belangen van de burgers van de Europese Unie op de volgende wijze:

- a) door te zorgen voor connectiviteit met en ruime beschikbaarheid en benutting van netwerken met een zeer hoge capaciteit, waaronder vaste, mobiele en draadloze netwerken, en van elektronische communicatiediensten;
- b) door erop toe te zien dat op basis van daadwerkelijke mededinging optimaal kan worden geprofiteerd wat betreft keuze, prijs en kwaliteit;
- c) door de beveiliging van netwerken en diensten te handhaven;
- d) door een hoog gemeenschappelijk beschermingsniveau voor eindgebruikers te waarborgen via de nodige sectorspecifieke regels;
- e) door aandacht te schenken aan de behoeften, zoals betaalbare prijzen, van specifiek maatschappelijke groeperingen, met name eindgebruikers met een handicap, oudere eindgebruikers en eindgebruikers met speciale sociale behoeften, en ook keuzevrijheid en gelijkwaardige toegang voor eindgebruikers met een handicap.

De Vlaamse Regulator voor de Media handelt onpartijdig, objectief, transparant en op niet-discriminerende en evenredige wijze bij de uitvoering van de taken, vermeld in het eerste lid.”.

Art. 42. In artikel 234 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° het eerste lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media is bevoegd inlichtingen en documenten, inclusief financiële informatie, te vragen van elke natuurlijke persoon of rechtspersoon waarop dit decreet van toepassing is, als dat voor de invulling van zijn taak nodig is of als dat gevraagd is door de Europese Commissie. Elk verzoek om informatie is in evenredigheid met de uitvoering van de taak in kwestie en wordt met redenen omkleed.”;

2° in het tweede lid wordt de zinsnede “Iedere omroeporganisatie van of erkend door de Vlaamse Gemeenschap of aangemeld bij de Vlaamse Regulator voor de Media, iedere dienstenverdelers, en iedere aanbieder van kabelomroepnetwerken en etheromroepnetwerken” vervangen door de woorden “Elke natuurlijke persoon of rechtspersoon waarop dit decreet van toepassing is”;

3° er worden een vijfde en zesde lid toegevoegd, die luiden als volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media duidt de termijn aan waarin de inlichtingen en de documenten, vermeld in het eerste lid, moeten worden meegedeeld, en ook het niveau van specificering en deelt de ondernemingen mee voor welk doel die informatie zal worden gebruikt.

Als de inlichtingen en de documenten, vermeld in het eerste lid, voor de Vlaamse Regulator voor de Media niet volstaan om zijn taken uit te voeren, kan hij informatie vragen aan andere relevante ondernemingen die actief zijn in de sector elektronische communicatie, de mediasector of in sectoren die er nauw mee verbonden zijn.”.

Hoofdstuk 3. Verwerking van persoonsgegevens

Art. 43. §1. De bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst om de taken uit te voeren vermeld in de artikelen 4 en 34 van dit decreet treedt op als verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van deze taken.

De Vlaamse Regulator voor de Media treedt op als verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van zijn taak vermeld in de artikelen 28 en 42 van dit decreet.

§2. De verwerking van persoonsgegevens in het kader van dit decreet heeft betrekking op volgende categorieën van betrokkenen:

- 1° belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten;
- 2° elke natuurlijke persoon waarop het decreet betreffende radio-omroep en televisie van 27 maart 2009 van toepassing is.

§3. De verwerking van persoonsgegevens in het kader van dit wijzigingsdecreet heeft betrekking op volgende categorieën van persoonsgegevens:

- 1° identificatiegegevens, rijksregisternummer of identificatienummer van de sociale zekerheid en andere identificatiegegevens;
- 2° contactgegevens;
- 3° financiële gegevens;
- 4° locatiegegevens.

§4. In uitvoering van artikel 32 van de algemene verordening gegevensbescherming worden de persoonsgegevens beveiligd volgens de dataclassificatie en de richtlijnen van het stuurorgaan Vlaams Informatie- en ICT-beleid, opgericht overeenkomstig artikel III.74, tweede lid, 3°, van het Bestuursdecreet van 7 december 2018.

§5. De maximale bewaringstermijn voor persoonsgegevens die op basis van dit decreet worden verwerkt, conform artikel 5,1.e van de algemene verordening gegevensbescherming, wordt vastgelegd in het informatiebeheersplan dat publiek raadpleegbaar is.

§6. De Vlaamse Regering kan de nadere regels bepalen voor de verwerking van de persoonsgegevens en de passende waarborgen voor de rechten en vrijheden van de betrokkenen.

Brussel, (datum).

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

De Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media,

Benjamin DALLE

ADVIES VAN DE VLAAMSE TOEZICHTCOMMISSIE
VOOR DE VERWERKING VAN PERSOONSGEGEVENS



Vlaamse Toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens

Advies wetgeving VTC nr. 2021/15 van 2 maart 2021

betreffende

tekst	voorontwerp van decreet
van	van de Vlaams Regering
titel	houdende de gedeeltelijke omzetting van Richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie.
roepnaam	(omzettingsdecreet EWEC)
datum	zoals principieel goedgekeurd op 12 februari 2021

De Vlaamse Toezichtcommissie (hierna "de VTC");

Gelet op het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer (hierna: "het e-govdecreet"), inzonderheid artikel 10/4, §1;

Gelet op de Verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad Van 27 april 2016 betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG (hierna AVG), inzonderheid artikel 36, 4, artikel 57, 1, c) en artikel 58, 3;

Gelet op de wet van 30 juli 2018 betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens (hierna "WVG");

Gelet op het verzoek om advies van 15 februari 2021 van de heer Benjamin Dalle, Vlaams minister van Brussel, Jeugd en Media;

Brengt op 2 maart 2021 het volgend advies uit:

I. VOORWERP VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. De Vlaamse minister bevoegd voor Media (hierna "de adviesvrager") verzocht bij brief van 15 februari 2021 om het advies van de Vlaamse Toezichtcommissie (hierna "VTC") over een voorontwerp van decreet *houdende de gedeeltelijke omzetting van Richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie* (hierna "het Ontwerp"), meer bepaald over artikel 43.

2. Aangezien de adviesbevoegdheid van de VTC op grond van artikel 10/4, § 1 van het e-govdecreet betrekking heeft op de verwerkingen van persoonsgegevens, is haar adviesverlening hiertoe beperkt.

Context

3. Met voorliggend voorontwerp van decreet wordt Richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie (EDEC) omgezet. Het Europees wetboek voor elektronische communicatie hervormt het Europees regelgevend kader voor telecommunicatie. Hoewel telecommunicatie een federale bevoegdheid is, hebben heel wat artikelen uit Richtlijn (EU) 2018/1972 ook betrekking op de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap, zoals de inhoudelijke en technische aspecten van de audiovisuele en de auditieve mediadiensten (vb. de marktregulering). Ook de Vlaamse Gemeenschap moet Richtlijn (EU) 2018/1972 gedeeltelijk omzetten, wat een wijziging van het Mediadecreet vereist. Het gaat onder meer om artikelen over de marktregulering van kabel- en etheromroepnetwerken, de must-carry bepalingen, het organiseren van openbare raadplegingen en de Vlaamse Regulator voor de Media.
4. De nationale regelgevende instanties zullen zoveel mogelijk rekening moeten houden met de richtsnoeren of aanbevelingen van het Orgaan van Europese regulerende instanties voor elektronische communicatie (Berec) en van de Commissie. Zij kunnen daar enkel in uitzonderlijke gevallen en mits grondige motivering van afwijken. Om van de aanbeveling van de Europese Commissie over relevante markten voor producten en diensten af te wijken is een openbare raadpleging en een notificatie bij de Commissie en Berec nodig.
5. De verwerkingen die in het kader van het Ontwerp aan bod komen, hebben voornamelijk betrekking op die openbare raadplegingen.

II. ONDERZOEK VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. Voorafgaande toelichting

6. De VTC stelt vast dat de personen van wie gegevens worden verzameld en uitgewisseld de volgende zijn:
 - belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten;
 - elke natuurlijke persoon waarop het decreet betreffende radio-omroep en televisie van 27 maart 2009 van toepassing is;en de gegevens zijn onder andere identificatiegegevens en financiële gegevens.
7. Het gaat dus om de verwerking van persoonsgegevens en de VTC gaat daarom na in hoeverre het Ontwerp en de bestaande decreten in lijn liggen met de principes van het gegevensbeschermingsrecht.
8. De adviesvrager heeft verduidelijkt dat een brede herziening van de structuur en de terminologie van het Mediadecreet zich opdringt en dat die oefening zal opgestart worden na aanpassing van het Mediadecreet aan verschillende Europese richtlijnen waarvan de omzetting urgent is.
9. Het is de bedoeling om van deze oefening ook gebruik te maken om een algemeen kader voor de verwerking van persoonsgegevens in het Mediadecreet op te nemen. Daarom wordt nu (enkel) een specifiek artikel (hoofdstuk) over de verwerking van persoonsgegevens in het kader van deze specifieke omzetting in dit Ontwerp opgenomen en niet in het Mediadecreet zelf omdat dit anders tot verwarring zou leiden. De bepaling is immers slechts van toepassing op enkele artikelen van het Mediadecreet.
10. De VTC neemt akte van de intenties van de adviesvrager.

2. Kwaliteit van de regelgevende grondslag

11. Het komt de stellers van het Ontwerp toe om erover te waken dat elke verwerking die in onderhavige context zal plaatsvinden een rechtvaardigingsgrond vindt in artikel 6 AVG en dat de in randnummer 14 opgesomde elementen in de regelgeving opgenomen worden¹.
12. De VTC wenst in herinnering te brengen dat elke overheidsinmenging in de bescherming van de persoonlijke levenssfeer zoals gewaarborgd door artikel 8 van het EVRM en artikel 22 van de Grondwet moet worden voorgeschreven in 'voldoende precieze wettelijke bepaling' die beantwoordt aan een dwingende maatschappelijke behoefte en evenredig is met de nagestreefde doelstelling. In een dergelijke precieze wettelijke bepaling moeten de essentiële elementen van de met de overheidsinmenging gepaard gaande verwerkingen van persoonsgegevens omschreven zijn.²
13. De VTC onderlijnt in het bijzonder artikel 6.3 van de AVG dat – samen gelezen met artikel 8 van het EVRM en artikel 22 van de Grondwet – voorschrijft dat regelgeving die verwerkingen in de zin van artikel 6.1, punt c)³ of punt e)⁴ van de AVG omkadert, in principe minstens de volgende essentiële elementen van die verwerkingen zou moeten vermelden:
 - het doel van de verwerking;
 - de types of categorieën van te verwerken persoonsgegevens; Deze gegevens moeten bovendien beperkt zijn tot wat noodzakelijk is voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt („minimale gegevensverwerking”)⁵;
 - de betrokkenen;
 - de entiteiten waaraan en doeleinden waarvoor de persoonsgegevens mogen worden verstrekt;
 - de opslagperioden⁶;
 - de aanduiding van de verwerkingsverantwoordelijke(n)⁷.
14. De VTC constateert alvast dat in de tekst van het Ontwerp volgende elementen zijn opgenomen (zie ook infra)
 - wie de verwerkingsverantwoordelijken zijn;
 - wie de betrokkenen zijn;
 - welke gegevens verwerkt worden;
 - de entiteiten die de persoonsgegevens ontvangen;
 - de bewaartermijnen (zie echter infra).
15. De andere aspecten die in randnummer 13 worden opgesomd, komen slechts zeer impliciet aan bod komen (wat het doeleinde is van de vooropgestelde verwerkingen). Bijkomende aanvullingen en preciseringen dringen zich dan ook op. Hierbij moet er op gelet worden dat in een eventueel uitvoeringsbesluit (mits delegatie aan de Vlaamse Regering)

¹ Minstens in de Memorie van Toelichting had moeten verduidelijkt worden welke rechtvaardigingsgrond de opstellers inroepen.

² Zie DEGRAVE, E., *"L'é-gouvernement et la protection de la vie privée – Légalité, transparence et contrôle"*, Collection du CRIDS, Larcier, Brussel, 2014, p. 161 e.v. (zie o.m. : EHRM, arrest *Rotaru c. Roumania*, 4 mei 2000); Zie ook enkele arresten van het Grondwettelijk Hof: Arrest nr. 44/2015 van 23 april 2015 (p. 63), Arrest nr. 108/2017 van 5 oktober 2017 (p. 17) en Arrest nr. 29/2018 van 15 maart 2018 (p. 26), Arrest nr. 2/2021 van 14 januari 2021, overw. B.22.1. e.v. Zie ook SCHRAM, F., *Privacy & persoonsgegevens. Handboek*, Brussel, Politeia, 2019, 75-98, 111-116.

³ "c) de verwerking is noodzakelijk om te voldoen aan een wettelijke verplichting die op de verwerkingsverantwoordelijke rust;"

⁴ "e) de verwerking is noodzakelijk voor de vervulling van een taak van algemeen belang of van een taak in het kader van de uitoefening van het openbaar gezag dat aan de verwerkingsverantwoordelijke is opgedragen;"

⁵ Zie artikel 5.1.c), AVG.

⁶ Zie ook artikel 5.1.e), AVG.

⁷ Als er male verantwoordelijken voor de verwerking zouden aangeduid worden, dient desgevallend ook rekening gehouden te worden met artikel 26 van de AVG, dat de verplichting oplegt om tussen gezamenlijke verwerkingsverantwoordelijken in een onderlinge contractuele regeling te voorzien waarin hun respectieve verantwoordelijkheden worden vastgelegd. Het dient in elk geval voor elke verwerking duidelijk te zijn welke actor(en) als verwerkingsverantwoordelijke(n) optreden.

verdere modaliteiten kunnen worden bepaald, maar dat de essentie in het decreet zelf moet worden opgenomen, wat nu nog niet het geval is. De VTC verwijst naar de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof inzake delegatie door de wetgever⁸.)

3. Doelbinding en verantwoordelijkheid

16. Persoonsgegevens moeten voor welbepaalde, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigde doeleinden worden verzameld en mogen vervolgens niet verder op een met die doeleinden onverenigbare wijze worden verwerkt (artikel 5, 1, b), AVG).
17. Artikel 43, §1, eerste lid bepaalt de doeleinden voor de bevoegde dienst van de Vlaamse Regering en duidt deze instantie ook aan als verantwoordelijke:

“§1. De bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst om de taken uit te voeren vermeld in de artikelen 4 en 34 van dit decreet treedt op als verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van deze taken.”
18. De taken die in de artikelen waarnaar verwezen wordt, worden vernoemd, zijn het organiseren van een raadplegingsprocedure
 - bij het voornemen om wijzigingen aan het FM-frequentieplan, aan de erkenningen en aan de voorwaarden en procedures met betrekking tot het verwerven of verlengen van frequentiegebruiksrechten;
 - bij wijzigingen in de duur van de licenties, in de voorwaarden waaronder die kunnen worden verkregen, in de modaliteiten en de procedure voor het aanvragen, het wijzigen, het schorsen of het intrekken ervan, en in het digitale frequentieplan.
19. Artikel 43, §1, tweede lid bepaalt de doeleinden voor de Vlaamse Regulator voor de Media en duidt deze instantie ook aan als verantwoordelijke:

“De Vlaamse Regulator voor de Media treedt op als verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van zijn taak vermeld in de artikelen 28 en 42 van dit decreet.”
20. De taken die in de artikelen waarnaar verwezen wordt, worden vernoemd, zijn:
 - het organiseren van een voorafgaande openbare raadpleging als de regulator
 - het voornemen heeft om maatregelen te nemen;
 - het voornemen heeft om beperkingen op te leggen die een belangrijke impact op de betrokken markt hebben.
 - het opvragen van inlichtingen en documenten, inclusief financiële informatie, van elke natuurlijke persoon of rechtspersoon waarop dit decreet van toepassing is, als dat voor de invulling van zijn taak nodig is of als dat gevraagd is door de Europese Commissie.
21. De VTC is van oordeel dat de doeleinden die betrekking hebben op de raadplegingsprocedures welbepaald, uitdrukkelijk omschreven en gerechtvaardigd zijn.
22. Artikel 42 wijzigt echter artikel 234 van het Mediadecreet, dat het eerste van twee artikelen is die de Titel VII “Informatie en medewerking” vormen voor wat de regulator betreft. De VTC maakt daarom een voorbehoud voor de beoordeling van deze doelstelling en verwijst naar de aangekondigde algemene herziening van het Mediadecreet.

⁸ bv. GwH nr. 166/2011, 10 november 2011, overw. B.43.3 e.v.

23. De decreetgever, de Vlaamse Regering en de verantwoordelijken voor de verwerking moeten nagaan of het uitvoeren van een **gegevensbeschermingseffectenbeoordelingen** (GEB - artikel 35 AVG)⁹ voor de verschillende verwerkingen al dan niet noodzakelijk zijn.

4. Minimale gegevensverwerking

24. Conform artikel 5.1, c), AVG, moeten de persoonsgegevens toereikend, ter zake dienend en beperkt zijn tot wat noodzakelijk is voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt.
25. De **categorieën van betrokkenen** worden aangeduid in het Ontwerp:
- belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten;
 - elke natuurlijke persoon waarop het decreet betreffende radio-omroep en televisie van 27 maart 2009 van toepassing is.
26. De VTC is van oordeel dat de eerste categorie, waaronder ze de belanghebbenden bij de raadplegingsprocedures begrijpt, voldoende duidelijkheid kan bieden, maar dat de tweede categorie beter moet worden aangeduid. Dit past mogelijk ook in de geplande algemene herziening van het mediadecreet.
27. In §3 van artikel 43 van het Ontwerp worden de **categorieën van persoonsgegevens** aangeduid:
- “1° identificatiegegevens, rijksregisternummer of identificatienummer van de sociale zekerheid en andere identificatiegegevens;*
2° contactgegevens;
3° financiële gegevens;
4° locatiegegevens.”
28. De VTC stelt zich de vraag of met locatiegegevens, waarmee meestal gegevens worden bedoeld die aangeven waar een persoon zich op een bepaald ogenblik bevindt, geen adresgegevens worden bedoeld. Ofwel moet dit aangepast worden ofwel moet een afdoende motivering worden gegeven voor het verwerken van deze gegevens aangezien als deze als bijzonder bedreigend worden beschouwd voor de privacy en de individuele vrijheden (zoals het zich anoniem kunnen verplaatsen).
29. De VTC is van oordeel dat de andere categorieën persoonsgegevens beantwoorden aan het principe van minimale gegevensverwerking.
30. Anderzijds adviseert de VTC om te onderzoeken of er in de standpunten die de belanghebbenden doorgeven ook geen andere persoonsgegevens zitten of kunnen uit afgeleid worden.
31. De VTC merkt op dat het ook financiële informatie betreft, die, voor zover ze betrekking heeft op natuurlijke personen, beschouwd kunnen worden als “gevoelige gegevens of gegevens van zeer persoonlijke aard”¹⁰.

⁹ Voor richtlijnen over, zie:

- Info op website van de federale Gegevensbeschermingsautoriteit:

<https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/professioneel/avg/effectbeoordeling-geb>

- Aanbeveling CBPL nr. 01/2018 (<https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/publications/aanbeveling-nr.-01-2008.pdf>)

- Richtlijnen Groep 29 (WP 248) (<https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/publications/handleiding-gegevensbeschermingseffectbeoordeling.pdf>)

¹⁰ Zie richtsnoeren van de Groep Gegevensbescherming Artikel 29 van 4 oktober 2017 over de Gegevensbeschermingseffectbeoordeling (p 11 punt 4). <https://overheid.vlaanderen.be/richtsnoeren-voor-gegevensbeschermingseffectbeoordelingen-wp29>

32. Het Ontwerp bepaalt dat voor de unieke identificatie van de betrokken persoon het rijksregisternummer of het identificatienummer van de sociale zekerheid verwerkt kan worden. Hierdoor krijgt dit gebruik dus ook de vereiste wettelijke basis.
33. Krachtens artikel 5.1, e) AVG mogen persoonsgegevens niet langer worden bewaard, in een vorm die het mogelijk maakt de betrokkenen te identificeren, dan noodzakelijk voor de verwezenlijking van de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt.
34. Wat de **bewaartermijn** van de gegevens betreft, merkt de VTC op dat die niet vastgelegd wordt in het decreet. Er wordt enkel het volgende bepaald:
- “§5. De maximale bewaringstermijn voor persoonsgegevens die op basis van dit decreet worden verwerkt, conform artikel 5,1.e van de algemene verordening gegevensbescherming, wordt vastgelegd in het informatiebeheersplan dat publiek raadpleegbaar is.”*
35. De VTC verwijst naar haar opmerking over de beperkte mogelijkheid van delegatie (punt II.2 van dit advies).
36. In het licht van artikel 6.3 van de AVG, adviseert de VTC om in het Ontwerp de maximale bewaartermijn(en) van de met het oog op de onderscheiden doeleinden voor deze verwerking van persoonsgegevens te voorzien, of toch minstens criteria op te nemen die toelaten deze bewaartermijn(en) te bepalen.

5. Rechten van de betrokkenen en transparantie

37. Artikel 12 AVG bepaalt dat de verwerkingsverantwoordelijke passende maatregelen neemt opdat de betrokkene de in de artikelen 13 en 14, AVG bedoelde informatie en de in de artikelen 15 tot en met 22 en artikel 34, AVG bedoelde communicatie in verband met de verwerking in een beknopte, transparante, begrijpelijke en gemakkelijk toegankelijke vorm en in duidelijke en eenvoudige taal ontvangt.
38. De VTC is van oordeel dat het aanbevolen is om het Ontwerp aan te vullen met de verplichting om de **vermeldingen** zoals bedoeld in randnummer 39, op te nemen in de communicatie met de burger zodat het voor de betrokkenen duidelijk is tot wie zij zich moeten richten voor de uitoefening van hun rechten. Dit kan eventueel ook gerealiseerd worden door delegatie te geven aan de Vlaamse Regering.
39. De VTC stelt vast dat in artikel 42 van het Ontwerp dat artikel 234 van het Mediadecreet aanpast al bepaalde transparantievereisten worden vastgelegd, maar dat deze niet specifiek betrekking hebben op persoonsgegevens.

6. Beveiligingsmaatregelen

40. Artikel 32 AVG verplicht de verwerkingsverantwoordelijke om gepaste technische en organisatorische maatregelen te treffen die nodig zijn voor de bescherming van de persoonsgegevens. Deze maatregelen moeten een passend beveiligingsniveau verzekeren rekening houdend, enerzijds, met de stand van de techniek ter zake en de kosten voor het toepassen van de maatregelen en, anderzijds, met de aard van de te beveiligen gegevens en de potentiële risico's.
41. Aangezien het financiële informatie betreft, is het aangewezen dat de nodige aandacht wordt besteed aan de beveiliging van de verwerking, in het bijzonder het doorgeven van de gegevens tussen de betrokken organisaties.
42. Er wordt in het Ontwerp rekening gehouden met vertrouwelijke informatie, maar er lijkt alleen of eerder bedrijfsinformatie bedoeld te zijn: de Vlaamse Regulator voor de Media maakt de resultaten van een openbare raadpleging openbaar met inachtneming van de regels over de vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens. (artikel 28 van het Ontwerp - nieuwe artikel 192/14)

43. Voor de concrete uitwerking van de maatregelen wijst de VTC op de aanbeveling¹¹ ter voorkoming van gegevenslekken en op de referentiemaatregelen¹² die bij elke verwerking van persoonsgegevens in acht zouden moeten worden genomen. De VTC benadrukt ook het belang van een behoorlijk gebruikers- en toegangsbeheer¹³ en een logging van de toegangen zodat de functionaris en de toezichthouders kunnen controleren wie wanneer toegang had tot welke gegevens, wat zijn/haaracties waren en waarom¹⁴.
44. Voor zover er gedacht wordt aan het gebruik van cloudtoepassingen, verwijst de VTC naar haar adviezen en aanbevelingen daarover¹⁵.
45. In principe moet de specificering van maatregelen niet in de wetgeving worden opgenomen. Wanneer de decreetgever of in een later stadium (mits delegatie), de Vlaamse Regering echter vermoedt dat de gepaste maatregelen niet gerealiseerd zullen worden zonder dit aan de betrokken instanties expliciet op te leggen, dan moet dat wel gebeuren¹⁶.
46. De VTC beoordeelt het wel positief dat er in het besluit verwezen wordt naar maatregelen. Ze maakt hierbij echter een voorbehoud voor wat de bedoelde classificering en maatregelen¹⁷ betreft aangezien deze niet gepreciseerd worden en toegepast op de hier bedoelde verwerkingen. Deze verwijzing is dus te algemeen.

“§4. In uitvoering van artikel 32 van de algemene verordening gegevensbescherming worden de persoonsgegevens beveiligd volgens de dataclassificatie en de richtlijnen van het stuurorgaan Vlaams Informatie- en ICT-beleid, opgericht overeenkomstig artikel III.74, tweede lid, 3°, van het Bestuursdecreet van 7 december 2018.”

¹¹ Aanbeveling CBPL nr. 01/2013

(<https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/publications/aanbeveling-nr.-01-2013.pdf>)

¹² Referentiemaatregelen CBPL voor de beveiliging van elke verwerking van persoonsgegevens, Versie 1.0 (<https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/publications/nota-inzake-de-beveiliging-van-persoonsgegevens.pdf>)

¹³ Zie ook Aanbeveling CBPL nr. 01/2008

(<https://www.gegevensbeschermingsautoriteit.be/publications/aanbeveling-nr.-01-2008.pdf>)

Versillende instanties kunnen hiervoor aangepaste technologische oplossingen bieden (zoals bijvoorbeeld de Kruispuntbank van de Sociale zekerheid).

¹⁴ *Audit trailing of beveiligd controlespoor.*

¹⁵ <https://overheid.vlaanderen.be/vlaamse-toezichtcommissie-cloud>

¹⁶ Dit kan eventueel ook in een ministerieel besluit of een omzendbrief.

¹⁷ Een ontwerp van dit model werd voorgesteld aan de VTC in 2017. De conclusie was: “gevraagde controles (cf. internationale standaarden) en verbeteringen uitvoeren en het model verder verfijnen op basis van enkele testcases. De resultaten daarvan nog eens voorleggen aan de VTC.” De bouwstenen van het facilitair bedrijf worden ook vermeld (in laatste kolom bij de maatregelen). De VTC heeft zich niet over de kwaliteit van de bouwstenen uitgesproken.” Over een van de “bouwstenen”, met name encryptie voor Amazon Web Services werden adviezen gegeven door de VTC. Zie <https://overheid.vlaanderen.be/vlaamse-toezichtcommissie-cloud>

III. BESLUIT

47. De VTC is van oordeel dat het voorgelegde voorontwerp voldoende waarborgen zou kunnen bieden wat de bescherming van de persoonsgegevens van de betrokkenen betreft, op voorwaarde dat daarin volgende elementen bijkomend worden geïmplementeerd, inzonderheid:

- rechtvaardigingsgrond uitschrijven;
- de verder bepaling van de doelstellingen van de Regulator (eventueel in een algemene herziening van het decreet);
- de categorieën betrokkenen verder benoemen in het kader van de taken van de Regulator;
- de bewaartermijnen bepalen;
- de transparantiemaatregelen uitwerken;
- nagaan of er beveiligingsmaatregelen moeten uitgewerkt worden (eventueel door te delegeren).

Hans Graux,
Voorzitter VTC

Getekend door: Hans Graux (Signature)
Getekend op: 2021-03-07 21:40:49 +01:0
Reden: Ik keur dit document goed



ADVIES VAN DE SECTORRAAD MEDIA VAN DE STRATEGISCHE ADVIESRAAD
VOOR CULTUUR, JEUGD, SPORT EN MEDIA

**Advies****SARC**Strategische Adviesraad voor
Cultuur, Jeugd, Sport en Media**Sectorraad Media****16 maart 2021**

Advies bij het voorontwerp van decreet houdende de gedeeltelijke omzetting van Richtlijn (EU) 2018/1825 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie (EWEC)

Situering

De SARC werd per brief van 15 februari 2021 door Vlaams minister van Media Benjamin Dalle om advies gevraagd over het voorontwerp van decreet houdende de gedeeltelijke omzetting van Richtlijn (EU) 2018/1825 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie (EWEC).

De SARC-Sectorraad Media besprak het voorontwerp van decreet op zijn vergadering van 10 maart 2021 en werkte onderstaand advies verder schriftelijk af.

1. Algemene appreciatie

De Sectorraad Media is tevreden dat de Vlaamse Regering de onderdelen van het EWEC die betrekking hebben op de mediasector, omzet in het Mediadecreet. Zoals andere elektronische communicatiesectoren, heeft het Vlaamse medialandschap nood aan een duidelijk regelgevend kader dat erop gericht is concurrentie te stimuleren en marktverstoring te vermijden, met als einddoel een breed, kwalitatief en betaalbaar aanbod voor de eindconsument.

Vooraf voor de dienstenverdelers vormt het EWEC een tijdige en relevante herziening van een regelgeving die zij dagdagelijks kennen en toepassen. De krijtlijnen die op Europees niveau worden vastgelegd, geven de Vlaamse regulator een krachtig instrumentarium om op te treden tegen marktverstoringende ontwikkelingen, maar bieden tegelijk rechtszekerheid door de omstandigheden die ingrijpen rechtvaardigen, de te volgen procedures en de toegestane remedies gedetailleerd te beschrijven. Gezien de complexiteit van de regelgeving, is de sectorraad tevreden dat de Vlaamse omzetting van het EWEC het Europees kader nauwgezet volgt, en dat de Memorie van Toelichting omstandig naar de Europese wettekst verwijst.

Diezelfde complexiteit zorgt ervoor dat het regelgevend kader slechts effectief kan worden toegepast als de Vlaamse Regulator voor de Media hier voldoende voor is toegerust. In die context betwijfelt de Sectorraad Media of deze omzetting budgettair neutraal is, zoals de Memorie van Toelichting stelt,

en vraagt dat de Vlaamse Regering de nodige investeringen doet om de Regulator waar nodig te versterken.

De Sectorraad Media wenst ook op te merken dat, waar dit nieuwe Decreet een groot aantal bestaande bepalingen verfijnt, het ook een aantal bestaande artikels “overschrijft” waarbij de oorspronkelijke versie van deze artikels *de facto* wordt opgeheven, zonder dat dit in de Memorie van Toelichting wordt gemotiveerd. De sectorraad vraagt dat ook deze analyse gemaakt en gedeeld zou worden, zodat het niet alleen helder is welke procedures bestaan en welke nieuw worden voorzien, maar ook welke bepalingen zijn verdwenen.

2. Puntsgewijze opmerkingen

2.1 Artikel 4 en 34

De Memorie van Toelichting stelt dat artikelen 4 en 34 van voorliggend voorontwerp een omzetting vormen van artikel 18 juncto artikel 55 EWEK.

De Sectorraad Media stelt echter vast dat de omzetting van de bepalingen in artikelen 4 en 34 zich beperkt tot twee formele elementen, namelijk de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad en de raadplegingsprocedure.

De Raad wenst er op te wijzen dat een aantal inhoudelijke elementen uit de volledige paragrafen van artikelen 18 en 55 EWEK (nog) niet zijn omgezet in het voorontwerp en benadrukt dat een gelijkstelling inzake bovenvermelde artikelen belangrijk is.

2.2 Artikel 7

In artikel 148, §1, van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 25 april 2014, wordt de zin *“Het maatschappelijk doel van die omroeporganisaties bestaat in het verzorgen van radioprogramma’s via een kabelomroepnetwerk, een etheromroepnetwerk, een satellietomroepnetwerk of via het internet.”* vervangen door de volgende zin:

“Het maatschappelijk doel van de omroeporganisaties, vermeld in artikel 147, bestaat in het verzorgen van radioprogramma’s om ze te leveren via elektronische communicatienetwerken, met uitsluiting van analoge terrestrische radio-omroepnetwerken, of ter beschikking stellen van het publiek via het internet.”

De sectorraad merkt op dat deze aanpassing mogelijks verwarring creëert aangezien ‘het internet’ enerzijds ook een elektronisch communicatienetwerk is (zie artikel 2, 8°) en dat het “ter beschikking stellen van het publiek via het internet” van radioprogramma’s anderzijds dient uitgesloten te worden van datgene wat onder het maatschappelijk doel valt, terwijl de laatste zinsnede “of ter beschikking stellen...” verkeerdelijk zou kunnen worden gelezen als “om ze te leveren... of ter beschikking stellen” -dus als deel van het maatschappelijk doel. Daarom stelt de sectorraad voor om dit duidelijker te verwoorden, bijvoorbeeld door de uitsluitingen met “enerzijds/anderzijds” te verduidelijken en door deze categorie anders te formuleren (bijvoorbeeld “on-demand radiodiensten”). Een formulering zou dus kunnen zijn:

“Het maatschappelijk doel van de omroeporganisaties, vermeld in artikel 147, bestaat in het verzorgen van radioprogramma’s om ze te leveren via elektronische communicatienetwerken, met uitsluiting van enerzijds analoge terrestrische radio-omroepnetwerken en anderzijds de beschikbaarstelling van radioprogramma’s voor het publiek.”

In deze context vraagt de Sectorraad Media zich af of ‘het internet’ als term niet achterhaald is. Ook andere transmissienetwerken (zoals digitale radio- en televisiedistributienetwerken) doen in grote mate beroep op publieke backbones voor het verspreiden van de omroepsignalen. Wellicht wordt met ‘het internet’ verwezen naar “elektronische communicatienetwerken gericht op het verlenen van algemene diensten aan het brede publiek”. In elk geval suggereert de Raad een meer specifieke omschrijving van wat precies begrepen wordt onder de term ‘het internet’.

2.3 Artikel 9

In artikel 9 van voorliggend voorontwerp wordt artikel 185 van het Mediadecreet gewijzigd. In paragraaf 1/1 van artikel 185 wordt de verwijzing naar artikel 192 vervangen door een verwijzing naar artikel 191 als gevolg van deze decreetswijziging. De wijziging in paragraaf 3 houdt in dat de periodieke evaluatie van de netwerken die onderworpen zijn aan must-carry-verplichtingen in uitvoering van artikel 114.2 EVEC voortaan om de vijf jaar in plaats van om de drie jaar gebeurt.

In de context van must-carry poneerden een aantal leden van de Sectorraad Media dat Vlaanderen vanouds een dergelijk regime voor lineaire televisiediensten heeft; voor niet-lineaire televisiediensten is er enkel artikel 184/0 van het Mediadecreet dat een soort van must-carry regeling voorziet voor betalende niet-lineaire (dus SVOD) diensten. Gezien het toenemende belang van niet-lineaire diensten, dient deze herziening van het Mediadecreet volgens deze leden aangegrepen te worden om een must-carry regime voor niet-lineaire diensten van algemeen belang te introduceren in het aanbod van dienstenverdelers. Er kan dan bij besluit van de Vlaamse regering nader worden bepaald welke diensten hieronder vallen naast de diensten van de openbare omroep. Hierdoor kan bewerkstelligd worden dat de gebruiker verzekerd blijft van toegang tot niet-lineaire diensten van algemeen belang. De Vlaamse regering heeft in haar ontwerp tot omzetting van de AVMS-richtlijn in het Mediadecreet voorzien dat zij bij besluit maatregelen kan treffen om de vindbaarheid van diensten van algemeen belang te securiseren. In aanloop van een dergelijke regeling is het voor deze leden dan ook logisch en noodzakelijk dat in eerste instantie de verplichte doorgifte van een niet-lineaire dienst van algemeen belang wordt geseuriseerd via een must-carry regeling.

Een aantal andere leden van de Sectorraad Media delen deze mening niet. Zij onderlijnen dat het Europees regelgevend kader inzake must-carry de verplichting omvat om, onder bepaalde omstandigheden, “televisieomroepkanalen” te verdelen. De uitdrukkelijke verwijzing in artikel 114 en de overweging van het EVEC ¹ naar “televisieomroepkanalen” (“broadcast channels” in het Engels) duidt volgens deze leden op een bewuste keuze dit te beperken tot lineaire zenders, en dus niet uit te breiden naar niet-lineaire diensten, in volle wetenschap van het toenemende belang van niet-lineaire diensten. Dit past in de Europese logica om deze must-carry verplichtingen beperkend en limitatief toe te passen: alleen voor (lineaire) televisiezenders, die daarenboven, passen in een doelstelling van algemeen belang. Bovenstaand voorstel gaat hiertegen in, door een verplichting uit te breiden tot niet-lineaire diensten. Bovendien brengt het opleggen van éézijdige verplichtingen tot toegang/doorgifte volgens deze leden wel degelijk een substantiële impact mee op de posities

¹ Overweging 308 “[...] Doorgifteverplichtingen moeten kunnen worden opgelegd met betrekking tot welbepaalde radio- en televisieomroepkanalen en extra faciliteiten die door een gespecificeerde aanbieder van mediadiensten worden aangeboden. [...]”

Art. 114 “1. De lidstaten kunnen ten aanzien van nader bepaalde radio- en televisieomroepkanalen en daaraan gerelateerde complementaire diensten, met name toegankelijkheidsdiensten om een passende toegang voor eindgebruikers met een handicap en data ondersteunende geconnecteerde televisiediensten en EPG's mogelijk te maken, ... redelijke doorgifteverplichtingen opleggen ...”

van partijen tijdens onderhandelingen. Het opleggen van een eenzijdige verplichting aan één van de partijen bij een samenwerking is dus allerm minst onschadelijk. In elk geval wordt een verdeling van niet lineaire diensten over het Internet volgens deze leden vandaag reeds de facto gegarandeerd, als gevolg van de Europese regelgevende verplichtingen inzake net neutraliteit².

2.4 Artikel 31

Artikel 31 van voorliggend voorontwerp schrapt in artikel 200 §1/1 in verband met het gedeeld gebruik van netwerkelementen de volgende zinsnede: “, doch zulks pas na een passende periode van openbare raadpleging”. Uit het voorontwerp blijkt evenwel niet waarom deze bepaling zou worden opgeheven. De Raad stelt vast dat het voorontwerp niet conform artikel 44 EWEC is, dat deze openbare raadpleging als essentiële voorwaarde opneemt:

“Colocatie of gedeeld gebruik van geïnstalleerde netwerkelementen en faciliteiten en gedeeld gebruik van eigendom kan uitsluitend worden opgelegd als gedurende een passende periode een openbare raadpleging heeft plaatsgevonden, waarbij alle belangstellende partijen de mogelijkheid krijgen hun standpunten tot uitdrukking te brengen, en uitsluitend in de specifieke gebieden waarin dergelijk gedeeld gebruik nodig wordt geacht met het oog op de verwezenlijking van de in de eerste alinea genoemde doelstellingen.”

2.5 Artikel 36

Deze bepaling suggereert een technologie-neutrale benadering voor artikel 207. Het doet dit door de verwijzingen naar kabelomroepnetwerken en van etheromroepnetwerken te vervangen door de generieke term ‘elektronische communicatienetwerken’.

De Sectorraad Media gaat akkoord met deze technologie-neutrale benadering.

Meer in het bijzonder dringt NORTV er, ter gelegenheid van de omzetting van de EWEC-richtlijn, op aan dat de distributeurs zouden verplicht worden om de bandbreedte die zij nu ter beschikking stellen van de regionale omroepen op te trekken tot het niveau van de bandbreedte die voorbehouden is voor de nationale omroepen. De regionale omroepen worden in de huidige situatie voortdurend geconfronteerd met klachten van kijkers over de kwaliteit van het signaal, zowel wat beeld als geluid betreft. Dat is vanzelfsprekend nefast voor hun imago en aantrekkelijkheid. Een aantal andere leden van de Sectorraad Media geeft aan dat, in de gevallen waar deze situatie zich voordoet, mogelijkheden tot verbeteringen in dit verband dienen te kaderen binnen overleg tussen partijen, rekening houdend met bredere budgettaire impact en technologische keuzes.

2.6 Artikel 149, §1

Artikel 149 van voorliggend voorontwerp stelt “Eenieder kan, onder de voorwaarden van deze afdeling, radiodiensten aanbieden, voor zover:

1° de omroeporganisatie is opgericht als een rechtspersoon en onder de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap valt”

² VERORDENING (EU) 2015/2120 van 25 november 2015 tot vaststelling van maatregelen betreffende open-internettoegang dat rechtstreeks van toepassing is.

In een vorig advies rond de gedeeltelijke omzetting van de herziene AVMD-richtlijn³ merkte de Sectorraad Media hieromtrent reeds een aantal incongruenties op. Hoewel de AVMD-richtlijn stelt dat ook natuurlijke personen allerlei mediadiensten en omroepdiensten kunnen gaan aanbieden, suggereert voorliggend voorontwerp dat een radiodienst nog altijd door een rechtspersoon moet worden aangeboden. De Sectorraad Media vraagt deze incongruentie te verduidelijken.

2.7 Artikel 3 – Memorie van Toelichting

De Sectorraad Media wijst erop dat bij artikel 3 in de Memorie van Toelichting foutief staat: *“De definitie van elektronisch communicatienetwerk wordt zo geformuleerd waardoor het voor investeerders duidelijker is of ze een machtiging van de Vlaamse Gemeenschap of van de federale Staat behoeven bij het opstarten van hun activiteit: ze behoeven enkel een machtiging van de Vlaamse Gemeenschap indien het netwerk ‘geheel of hoofdzakelijk’ voor overdracht van signalen van radio-omroep en televisie wordt gebruikt.”*

In plaats van een machtiging te vereisen, wijst de Raad erop dat in de meeste gevallen een kennisgeving volstaat. De Memorie van Toelichting kan hier evenwel verkeerdelijk de indruk wekken dat ten allen tijde een machtiging vereist is.

De Sectorraad Media verwijst in dit verband naar artikel 30 dat in artikel 198 het tweede lid vervangt door *“De Vlaamse Regulator voor de Media moet vooraf, conform artikel 219, op de hoogte worden gebracht van het aanbieden van een kabelomroepnetwerk of van de overdracht ervan aan derden. De Vlaamse Regering bepaalt welke gegevens die kennisgeving moet bevatten en welke latere wijzigingen ervan aan de Vlaamse Regulator voor de Media moeten worden meegedeeld”*.

Namens de Sectorraad Media,

Simon Delaere, voorzitter

Maud Van de Velde, ondervoorzitter

Valerie Ansoms, secretaris

³ Advies over wijziging van het Mediadecreet, wat betreft de gedeeltelijke omzetting van de herziene AVMD-richtlijn, 17 juli 2020,
https://cjsm.be/sarc/SR_media/adviezen/20200717_Advies_wijziging_Mediadecreet_n.a.v._AVMD2018.pdf

VOORONTWERP VAN DECREET VAN 2 APRIL 2021



Ontwerp van decreet tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, wat betreft de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie

Op voorstel van de Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media;

Na beraadslaging,

DE VLAAMSE REGERING BESLUIT:

De Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media is ermee belast, in naam van de Vlaamse Regering, bij het Vlaams Parlement het ontwerp van decreet in te dienen, waarvan de tekst volgt:

Hoofdstuk 1. Inleidende bepaling

Artikel 1. Dit decreet regelt een gemeenschapsaangelegenheid. Dit decreet voorziet in de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie.

Hoofdstuk 2. Wijzigingen van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie

Art. 2. In artikel 1 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, vervangen bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° punt 1° wordt vervangen door wat volgt:

“1° Richtlijn 2002/58/EG betreffende de verwerking van persoonsgegevens en de bescherming van de persoonlijke levenssfeer in de sector elektronische communicatie;”;

2° punt 2° wordt opgeheven.

Art. 3. In artikel 2 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij de decreten van 13 juli 2012, 29 juni 2018 en 7 december 2018, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° vóór punt 1° en punt 1°/1, die punt 1°/1 en punt 1°/2 worden, wordt een nieuw punt 1° ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1° aanmerkelijke marktmacht: een onderneming wordt geacht aanmerkelijke marktmacht te hebben als ze, alleen of samen met andere ondernemingen, een aan machtspositie gelijkwaardige positie bezit, namelijk een economische kracht die haar in staat stelt zich in belangrijke mate onafhankelijk van haar concurrenten, klanten en uiteindelijk consumenten te gedragen;”;

2° er wordt een punt 1°/3 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1°/3 Berec: het orgaan van Europese regulerende instanties voor elektronische communicatie, opgericht bij verordening (EU) 2018/1971 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot instelling van het Orgaan van Europese regulerende instanties voor elektronische communicatie (Berec) en het Bureau voor ondersteuning van Berec (Berec-Bureau), tot wijziging van Verordening (EU) 2015/2120 en tot intrekking van Verordening (EG) nr. 1211/2009;”;

3° er wordt een punt 1°/4 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1°/4 bijbehorende dienst: een bij een elektronisch communicatienetwerk of een elektronische communicatiedienst behorende dienst die het aanbieden, het zelf verstrekken of het geautomatiseerd aanbieden van diensten via dat netwerk of die dienst mogelijk maakt of ondersteunt of het potentieel hiertoe bezit en die voorwaardelijke toegangssystemen en elektronische programmagidsen (EPG's), alsmede andere diensten zoals identiteit, locatie en presentie-informatiediensten omvat;”;

4° er wordt een punt 1°/5 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1°/5 bijbehorende faciliteiten: de bij een elektronisch communicatienetwerk of een elektronische communicatiedienst behorende diensten, fysieke infrastructuren en andere faciliteiten of elementen die het aanbieden van diensten via dat netwerk of die dienst mogelijk maken of ondersteunen of het potentieel hiertoe bezitten en die gebouwen of toegangen tot gebouwen, bekabeling van gebouwen, antennes, torens en andere ondersteunende constructies, kabelgoten, kabelbuizen, masten, mangaten en straatkasten omvatten;”;

5° punt 8° wordt vervangen door wat volgt:

“8° elektronisch communicatienetwerk: de transmissiesystemen, al dan niet gebaseerd op een permanente infrastructuur of gecentraliseerde beheercapaciteit, en in voorkomend geval de schakel- of routeringsapparatuur en andere middelen, waaronder netwerkelementen die niet actief zijn, die het mogelijk maken signalen van radio-omroep en televisie over te brengen via draad, radiogolven, optische of andere elektromagnetische middelen, voor zover deze voor overdracht van signalen van radio-omroep en televisie worden gebruikt, waaronder satellietomroepnetwerken, vaste

(circuit- en pakketgeschakelde, met inbegrip van internet) en mobiele netwerken, elektriciteitsnetten, etheromroepnetwerken en kabelomroepnetwerken;”;

6° punt 9° wordt vervangen door wat volgt:

“9° elektronische communicatiedienst: een gewoonlijk tegen vergoeding via elektronische communicatienetwerken aangeboden dienst die geheel of hoofdzakelijk bestaat uit het overbrengen van signalen van radio-omroep en televisie;”;

7° punt 14° wordt vervangen door wat volgt:

“14° geavanceerde digitale eindapparatuur: kastjes met converter en decoder en geïntegreerde digitale televisietoestellen voor de ontvangst van de digitale interactieve omroepdiensten;”;

8° er wordt een punt 14°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“14°/1 interconnectie: een specifiek type toegang dat tussen exploitanten van openbare netwerken wordt gerealiseerd door het fysiek en logisch verbinden van openbare elektronische communicatienetwerken die door dezelfde of een andere onderneming worden gebruikt om het de gebruikers van een onderneming mogelijk te maken te communiceren met die van dezelfde of van een andere onderneming of toegang te hebben tot diensten die door een andere onderneming worden aangeboden, wanneer die diensten worden aangeboden door de betrokken partijen of andere partijen die toegang hebben tot het netwerk;”;

9° er wordt een punt 21°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“21°/1 netwerk met zeer hoge capaciteit: hetzij een elektronisch communicatienetwerk dat ten minste tot aan het distributiepunt volledig uit optische-vezelelementen bestaat, hetzij een elektronisch communicatienetwerk dat, in gebruikelijke piekomstandigheden, in staat is om soortgelijke netwerkprestaties te bieden wat betreft downlink- en uplinkbandbreedte, veerkrachtigheid van het netwerk, parameters met betrekking tot fouten, latentietijden en de veranderingen daarin. De netwerkprestaties kunnen ook als vergelijkbaar worden beschouwd als de eindgebruiker een andere gebruikservaring heeft vanwege de inherent verschillende kenmerken van het medium dat op het netwerk wordt aangesloten;”;

10° punt 39° wordt vervangen door wat volgt:

“39° satellietomroepnetwerk: een elektronisch communicatienetwerk waardoor radio-omroep- en televisiesignalen in digitale vorm, al dan niet gecodeerd, via satelliet aan het algemene publiek worden doorgegeven;”;

11° punt 42° wordt vervangen door wat volgt:

“42° systeem voor voorwaardelijke toegang: elke technische maatregel, authenticatiesysteem en/of regeling waarbij toegang tot een beschermde omroepdienst in begrijpelijke vorm afhankelijk wordt gemaakt van een abonnement of een andere vorm van voorafgaande individuele machtiging;”.

12° er wordt een punt 45°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“45°/1: transnationale markten: overeenkomstig artikel 65 van richtlijn (EU) 2018/1972 gedefinieerd markten die de Europese Unie of een aanzienlijk, zich over meer dan één lidstaat uitstrekkend, deel daarvan beslaan;”;

Art. 4. Aan artikel 133, §2, eerste lid, van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 12 februari 2021, worden de volgende zinnen toegevoegd:

“Het voornemen om wijzigingen aan het FM-frequentieplan, aan de erkenningen en aan de voorwaarden en procedures met betrekking tot het verwerven of verlengen van frequentiegebruiksrechten zoals bepaald in deze afdeling aan te brengen, wordt in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt. Belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten, kunnen voorafgaand aan de beslissing over deze wijzigingen, hun standpunt over die wijzigingen bekend maken gedurende een raadplegingsprocedure die minimaal vier weken duurt en die wordt georganiseerd op de wijze en door de bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst.”.

Art. 5. Aan artikel 136 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 23 december 2016 en gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt de volgende zin toegevoegd:

“De erkenningen worden toegekend op basis van objectieve, transparante, concurrentiebevorderende, niet-discriminerende en proportionele criteria.”.

Art. 6. In artikel 147 van hetzelfde decreet wordt de zinsnede “uitsluitend via een kabel-, ethernetwerk of via het internet doorgeven” vervangen door de woorden “niet via analoge terrestrische radio-omroepnetwerken uitzenden”.

Art. 7. In artikel 148, §1, van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 25 april 2014, wordt de zin “Het maatschappelijk doel van die omroeporganisaties bestaat in het verzorgen van radioprogramma's via een kabelomroepnetwerk, een etheromroepnetwerk, een satellietomroepnetwerk of via het internet.” vervangen door de volgende zin “Het maatschappelijk doel van de omroeporganisaties, vermeld in artikel 147, bestaat in het verzorgen van radioprogramma's om ze ter beschikking te stellen van het publiek en ze te leveren via elektronische communicatienetwerken, met uitsluiting van analoge terrestrische radio-omroepnetwerken.”.

Art. 8. In artikel 149 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 23 december 2016, wordt paragraaf 3 vervangen door wat volgt:

“§3. De kennisgeving, vermeld in paragraaf 2, is niet vereist voor erkende landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties die hun programma's doorgeven of beschikbaar stellen via andere elektronische communicatienetwerken dan analoge terrestrische radio-omroepnetwerken.”.

Art. 9. In artikel 185, het laatst gewijzigd bij decreet van 29 juni 2018, worden volgende wijzigingen aangebracht:

1° in paragraaf 1/1 wordt het woord “192” vervangen door het woord “191”;

2° in paragraaf 3 wordt het woord "drie" vervangen door het woord "vijf".

Art. 10. In artikel 186, §3, 6° en 7°, en artikel 187, eerste lid, 5° en 6°, van hetzelfde decreet, worden de woorden "Europese Gemeenschap" vervangen door de woorden "Europese Unie".

Art. 11. Artikel 189 van hetzelfde decreet wordt vervangen door wat volgt:

"Art. 189. De Vlaamse Regulator voor de Media definieert de relevante markten, in het bijzonder de relevante geografische markten, voor producten en diensten in de sector van de elektronische communicatienetwerken en -diensten in de Vlaamse Gemeenschap en houdt daarbij zoveel mogelijk rekening met de aanbeveling van de Europese Commissie inzake relevante markten voor producten en diensten, hierna de "Aanbeveling" genoemd, en met de richtsnoeren van de Europese Commissie voor marktanalyse en de beoordeling van aanmerkelijke marktmacht, hierna de "AMM-richtsnoeren" genoemd.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media een relevante markt definieert die verschilt van de markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie zijn gedefinieerd, legt hij zijn ontwerp voor in een openbare raadpleging als vermeld in artikel 192/14, en brengt hij de Europese Commissie daarvan op de hoogte conform artikel 192/15."

Art. 12. Artikel 190 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

"Art. 190. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media onderzoekt of de relevante markt, die conform artikel 189 wordt bepaald, aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° er zijn hoge en niet-tijdelijke toegangsbelemmeringen van structurele, wettelijke of reglementaire aard;
- 2° er is geen vooruitzicht op daadwerkelijke mededinging binnen de relevante periode, gezien de toestand van de mededinging die op infrastructuur gebaseerd is en andere mededinging die aan de toegangsbelemmeringen ten grondslag ligt;
- 3° het mededingingsrecht alleen is niet voldoende om het vastgestelde marktfalen op adequate wijze aan te pakken.

De relevante markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie zijn vermeld, worden geacht te voldoen aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, tenzij de Vlaamse Regulator voor de Media vaststelt dat niet is voldaan aan een of meer van de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, voor de geografische markt in kwestie.

§2. Bij het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, beoordeelt de Vlaamse Regulator voor de Media ontwikkelingen vanuit een toekomstgericht perspectief indien op die relevante markt geen regelgeving op basis van dit artikel is opgelegd. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt bij die beoordeling rekening met elk van de volgende elementen:

- 1° marktontwikkelingen die van invloed zijn op de waarschijnlijkheid dat de relevante markt naar daadwerkelijke mededinging neigt;
- 2° elke vorm van concurrentiedruk, op wholesale- en op retailniveau, ongeacht de vraag of de bronnen van die druk worden beschouwd als elektronische communicatienetwerken, elektronische communicatiediensten of andere types

- diensten of toepassingen die vanuit het oogpunt van de eindgebruiker vergelijkbaar zijn, en ongeacht de vraag of die druk deel uitmaakt van de relevante markt;
- 3° andere soorten opgelegde regelgeving of maatregelen waardoor de relevante markt dan wel de verwante retailmarkt of -markten gedurende de periode in kwestie worden beïnvloed;
- 4° regelgeving die is opgelegd op andere relevante markten.

§3. Als de Vlaamse Regulator voor de Media na afloop van het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, van oordeel is dat de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, zijn vervuld, identificeert hij de onderneming of ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op de relevante markt.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan een onderneming die aanmerkelijke marktmacht bezit op een specifieke markt aanwijzen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht op een nauw verwante markt als de koppelingen tussen beide markten zodanig zijn dat de marktmacht op de specifieke markt op de nauw verwante markt zo kan worden gebruikt dat de marktmacht van de onderneming wordt vergroot. De Vlaamse Regulator voor de Media kan correctiemaatregelen opleggen als vermeld in artikel 192/1, 192/2, 192/3 en 192/6, om een dergelijk gebruik op de nauw verwante markt te voorkomen.”.

Art. 13. Artikel 191 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij de decreten van 13 juli 2012 en 14 oktober 2016, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 191. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media legt ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een relevante markt een of meer van de verplichtingen op, vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7, en in artikel 192/11.

Op basis van het beginsel van de evenredigheid kiest de Vlaamse Regulator voor de Media voor de minst ingrijpende manier om de problemen aan te pakken die in de marktanalyse, vermeld in artikel 190, zijn geconstateerd.

De verplichtingen, vermeld in het eerste lid:

- 1° zijn gebaseerd op de aard van het probleem dat de Vlaamse Regulator voor de Media in zijn marktanalyse vastgesteld heeft;
- 2° zijn proportioneel en houden als dat mogelijk is rekening met de kosten en de baten;
- 3° zijn gerechtvaardigd in het licht van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1;
- 4° worden opgelegd na een openbare raadpleging als vermeld in artikel 192/14;
- 5° worden meegedeeld conform artikel 192/15.

De Vlaamse Regulator voor de Media legt de verplichtingen, vermeld in het eerste lid, alleen op aan ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht, zonder afbreuk te doen aan:

- 1° de noodzaak aan internationale afspraken te voldoen;
- 2° de maatregelen die de Vlaamse Regulator voor de Media heeft genomen om een passende toegang, interconnectie en interoperabiliteit van diensten te waarborgen, vermeld in artikel 200/2;

- 3° de bepalingen over de persoonlijke levenssfeer in de sector van de elektronische communicatie waarbij verplichtingen worden opgelegd aan andere ondernemingen dan de ondernemingen die aangewezen zijn als onderneming met een aanmerkelijke marktmacht;
- 4° de verplichtingen over de colocatie en het gedeelde gebruik van netwerkelementen en de bijbehorende faciliteiten als vermeld in artikel 200, §1/1;
- 5° de verplichtingen over een gescheiden boekhouding voor operatoren die beschikken over uitsluitende of bijzondere rechten in andere sectoren dan die van de elektronische communicatie conform artikel 198, eerste lid, 2°, en artikel 202, eerste lid, 3°.

Binnen het kader van de noodzaak om aan internationale afspraken te voldoen, vermeld in het vierde lid, 1°, brengt de Vlaamse Regulator voor de Media de Europese Commissie op de hoogte van beslissingen om voor ondernemingen geldende verplichtingen op te leggen, te wijzigen of op te heffen volgens de procedure, vermeld in artikel 192/15.

§2. Indien de Vlaamse Regulator voor de Media in uitzonderlijke omstandigheden voornemens is aan ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht andere verplichtingen met betrekking tot toegang of interconnectie op te leggen dan die vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7 en artikel 192/11, vraagt hij daarvoor toestemming aan de Europese Commissie.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media legt de verplichtingen, vermeld in artikel 192/13, alleen op aan ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een retailmarkt overeenkomstig artikel 190, §3, als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° de Vlaamse Regulator voor de Media stelt vast, op basis van een marktanalyse die conform artikel 190, §1, is uitgevoerd, dat er op de afgebakende retailmarkt niet genoeg mededinging is;
- 2° de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat de verplichtingen, die met toepassing van artikel 192/1 tot en met 192/6 zijn opgelegd, niet zouden leiden tot de verwezenlijking van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

§4. Als de Vlaamse Regulator voor de Media na afloop van het onderzoek, vermeld in artikel 190, §1, oordeelt dat de voorwaarden, vermeld in artikel 190, §1, niet zijn vervuld, legt hij geen enkele verplichting op als vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7 en artikel 192/11, en trekt hij de bestaande verplichtingen in.

De Vlaamse Regulator voor de Media waarborgt dat voor de partijen waarop een dergelijke intrekking van verplichtingen een invloed heeft, een passende opzeggingstermijn in acht wordt genomen die wordt bepaald door een evenwicht tot stand te brengen tussen de volgende aspecten:

- 1° de noodzaak om te zorgen voor een duurzame overgang voor de begunstigden van die verplichtingen en de eindgebruikers,
- 2° keuze voor de eindgebruikers;
- 3° waarborgen dat de regelgeving niet langer van kracht blijft dan noodzakelijk is.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media een opzeggingstermijn als vermeld in het tweede lid, bepaalt, kan hij bij bestaande overeenkomsten inzake toegang specifieke

voorwaarden en opzeggingstermijnen vaststellen. De Vlaamse Regulator stelt de duur en de nadere regels van deze opzeggingstermijnen vast.

§5. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt de beslissingen, vermeld in paragraaf 1 tot en met 4:

- 1° binnen vijf jaar na de aanneming van een vorige beslissing als vermeld in paragraaf 1;
- 2° binnen drie jaar na de goedkeuring van een nieuwe Aanbeveling door de Europese Commissie, voor de markten van die aanbeveling waarvoor nog niet eerder een kennisgeving is gedaan bij de Europese Commissie conform artikel 192/15.

Uiterlijk vier maanden vóór de periode, vermeld in het eerste lid, 1°, verstreken is, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bij de Europese Commissie een gemotiveerd voorstel indienen om die periode met ten hoogste één jaar te verlengen.

De termijnen, vermeld in het eerste lid, worden met zes maanden verlengd als de Vlaamse Regulator voor de Media de bijstand van Berec vraagt bij de voltooiing van de analyse van de markt en de verplichtingen die moeten worden opgelegd.

De marktanalyse en de verplichtingen die conform paragraaf 1 tot en met 4 worden opgelegd, blijven van kracht tot de inwerkingtreding van de volgende marktanalyse.

§6. De Vlaamse Regulator voor de Media raadpleegt de Belgische Mededingingsautoriteit in verband met de ontwerpbeslissingen, vermeld in artikel 190, §3, en in §4, eerste lid van dit artikel, om haar advies te krijgen over:

- 1° de bepaling van de relevante markt, vermeld in artikel 189, vanuit geografisch oogpunt en vanuit het product;
- 2° de beoordeling van de voorwaarden, vermeld in artikel 190, §1, eerste lid;
- 3° de identificatie van de ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op de relevante markt, vermeld in artikel 190, §3.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de Belgische Mededingingsautoriteit raadplegen over andere onderwerpen met betrekking tot het mededingingsrecht.

Als het advies van de Belgische Mededingingsautoriteit vermeld in het eerste en tweede lid dertig dagen na ontvangst van de vraag van de Vlaamse Regulator voor de Media niet is verstrekt, zet de Vlaamse Regulator voor de Media de procedure voort.

§7. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt rekening met het effect van nieuwe marktontwikkelingen, bijvoorbeeld in verband met commerciële overeenkomsten, met inbegrip van overeenkomsten over mede-investeringen, die invloed hebben op de concurrentiedynamiek. Als de nieuwe marktontwikkelingen niet belangrijk genoeg zijn om aanleiding te geven tot een nieuwe marktanalyse als vermeld in artikel 190, §1, beoordeelt de Vlaamse Regulator voor de Media onmiddellijk of het nodig is de verplichtingen te evalueren die opgelegd zijn aan de ondernemingen die aangewezen zijn als ondernemingen met een aanmerkelijke marktmacht, en eerdere beslissingen te wijzigen, onder meer door verplichtingen in te trekken of nieuwe verplichtingen op te leggen, om te garanderen dat die verplichtingen blijven voldoen aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, derde lid. De gewijzigde verplichtingen mogen pas worden

opgelegd na een openbare raadpleging en een mededeling als vermeld in artikel 192/14 en 192/15.”.

Art. 14. Artikel 192 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192. Bij de transnationale markten die de Europese Commissie heeft omschreven, dragen de Vlaamse Regulator voor de Media en de andere betrokken nationale regulerende instanties samen zorg voor de uitvoering van de marktanalyse, waarbij de AMM-richtsnoeren maximaal in acht worden genomen. Ze spreken zich op gecoördineerde wijze uit over de volgende elementen:

- 1° of er al dan niet van aanmerkelijke marktmacht sprake is;
- 2° over het opleggen, handhaven, wijzigen of opheffen van de verplichtingen vermeld in artikel 191, §1.

De betrokken nationale regulerende instanties brengen de Europese Commissie samen op de hoogte van hun ontwerpmaatregelen betreffende de marktanalyse en van eventuele wettelijke verplichtingen op grond van artikel 192/15.

Als er geen transnationale markten zijn, kan de Vlaamse Regulator voor de Media met een of meer nationale regulerende instanties van andere lidstaten ook samen de Europese Commissie op de hoogte brengen van hun ontwerpmaatregelen betreffende de marktanalyse en van eventuele wettelijke verplichtingen, als ze van mening zijn dat de marktvoorwaarden in hun respectieve rechtsgebieden voldoende homogeen zijn.”.

Art 15. Artikel 192/1 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/1. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, verplichtingen inzake transparantie met betrekking tot interconnectie of toegang opleggen op grond waarvan ondernemingen nader genoemde informatie openbaar moeten maken, zoals boekhoudkundige informatie, tarieven, technische specificaties, netwerkenmerken en verwachte ontwikkelingen daarvan, alsook eisen en voorwaarden voor levering en gebruik, met inbegrip van voorwaarden tot wijziging van de toegang tot of het gebruik van diensten en toepassingen, namelijk wat betreft migratie van legacy-infrastructuur, als die voorwaarden door de lidstaten zijn toegestaan in overeenstemming met het Europese Unierecht.

§2. Als voor een onderneming verplichtingen inzake non-discriminatie gelden, kan de Vlaamse Regulator voor de Media van die onderneming eisen dat ze een referentieofferte publiceert die voldoende gespecificeerd is om te garanderen dat de ondernemingen niet hoeven te betalen voor faciliteiten die voor de gewenste dienst niet nodig zijn. Die referentieofferte bevat een beschrijving van de offertes in kwestie, uitgesplitst in diverse elementen naargelang van de marktbehoeften, en van de eisen en voorwaarden die daaraan verbonden zijn, met inbegrip van de tarieven.

De Vlaamse Regulator voor de Media keurt elke nieuwe referentieofferte goed vóór ze wordt gepubliceerd. De Vlaamse Regulator voor de Media kan onder meer eisen dat een referentieofferte wordt gewijzigd om uitvoering te geven aan de verplichtingen, vermeld in dit decreet.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media preciseert welke informatie beschikbaar moet worden gesteld, hoe gedetailleerd die informatie moet zijn en op welke wijze die informatie wordt gepubliceerd.

§4. Als een onderneming verplichtingen heeft in verband met wholesaletoegang tot netwerkinfrastructuur als vermeld in artikel 192/4 en 192/5, zorgt de Vlaamse Regulator voor de Media ervoor dat een referentieofferte wordt gepubliceerd waarbij zoveel mogelijk rekening wordt gehouden met de richtsnoeren van Berec wat betreft de minimumcriteria voor een referentieofferte. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat in voorkomend geval kernprestatie-indicatoren en de bijbehorende dienstverleningsniveaus worden vastgesteld en hij ziet toe op de naleving ervan. Daarnaast legt de Vlaamse Regulator voor de Media zo nodig bij voorbaat de boetebedragen voor het niet naleven van de kernprestatie-indicatoren en de bijbehorende dienstverleningsniveaus vast conform het recht van de Europese Unie en het nationale recht.”.

Art. 16. Artikel 192/2 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/2. In het kader van de toepassing van artikel 190, §3, en artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator verplichtingen inzake non-discriminatie met betrekking tot interconnectie of toegang opleggen.”.

Art. 17. Artikel 192/3 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/3. In het kader van de toepassing van artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator voor de Media het voeren van gescheiden boekhoudingen voorschrijven voor bepaalde activiteiten die met interconnectie of toegang verband houden.

De Vlaamse Regulator kan van een verticaal geïntegreerde onderneming eisen dat deze opening van zaken geeft over haar wholesaleprijzen en verrekenprijzen, onder andere om ervoor te zorgen dat de non-discriminatievoorschriften vermeld in artikel 192/2, nageleefd worden of om, als dat nodig is, onbillijke kruissubsidiëring te voorkomen.

De Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt welk boekhoudkundig model en welke boekhoudkundige methode de onderneming, vermeld in het tweede lid, gebruikt.

De onderneming wijst een erkende bedrijfsrevisor aan die op kosten van de onderneming toeziet op de naleving van de beslissingen, vermeld in het eerste tot en met het derde lid. Nadat die erkende bedrijfsrevisor een rapport heeft opgesteld, maakt de Vlaamse Regulator voor de Media ieder jaar een verklaring bekend over de inachtneming van de verplichting om gescheiden boekhoudingen te voeren en om de nadere regels die daarbij horen, na te leven.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media kan alle boekhoudkundige documenten, met inbegrip van gegevens over van derden ontvangen inkomsten, opvragen om het toezicht op de naleving van verplichtingen inzake transparantie en non-discriminatie te

vergemakkelijken. De Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt de termijn waarin de documenten worden verstrekt.

De Vlaamse Regulator voor de Media mag informatie publiceren die bijdraagt tot een open en concurrentiegericht markt, met inachtneming van de regels inzake vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens, vermeld in artikel 235, §2.”.

Art. 18. Artikel 192/4 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 14 oktober 2016, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/4. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, ondernemingen verplichten om in te gaan op redelijke verzoeken om toegang tot en gebruik van civieltechnische voorzieningen, met inbegrip van, maar niet beperkt tot, gebouwen of toegangen tot gebouwen, kabels in gebouwen inclusief bedrading, antennes, torens en andere ondersteuningsgebouwen, palen, masten, kabelgoten, leidingen, inspectieputten, mangaten en straatkasten, als de Vlaamse Regulator voor de Media op basis van de marktanalyse concludeert dat het weigeren van toegang of het verlenen van toegang onder onredelijke voorwaarden met hetzelfde effect de ontwikkeling belemmert van een markt die gekenmerkt is door duurzame concurrentie, en niet in het belang van de eindgebruiker is.

De Vlaamse Regulator voor de Media mag een onderneming verplichten om toegang te verlenen conform dit artikel, ongeacht of de activa die door de verplichtingen worden beïnvloed, deel uitmaken van de betrokken markt in overeenstemming met de marktanalyse, op voorwaarde dat de verplichting noodzakelijk en evenredig is met het oog op de verwezenlijking van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.”.

Art. 19. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/5 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/5. §1. Conform artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator voor de Media ondernemingen verplichten om in te gaan op redelijke verzoeken om toegang tot en gebruik van specifieke netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten, onder andere als de Vlaamse Regulator voor de Media van mening is dat het weigeren van toegang of het opleggen van onredelijke voorwaarden met hetzelfde effect de ontwikkeling van een retailmarkt die gekenmerkt is door duurzame concurrentie, belemmert of niet in het belang van de eindgebruiker is.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan ondernemingen onder meer de volgende verplichtingen opleggen:

- 1° derden toegang verlenen tot en hun het gebruik toestaan van specifieke fysieke netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten, in voorkomend geval met inbegrip van ontbundelde toegang tot het aansluitnetwerk en subnetwerk;
- 2° derden toegang verlenen tot specifieke actieve of virtuele netwerkelementen en -diensten;
- 3° te goeder trouw onderhandelen met ondernemingen die verzoeken om toegang;
- 4° toegang tot faciliteiten die al verleend is, niet intrekken;
- 5° op wholesalebasis specifieke diensten aanbieden voor doorverkoop door derden;

- 6° open toegang verlenen tot technische interfaces, protocollen of andere kerntechnologieën die onmisbaar zijn voor de interoperabiliteit van diensten of virtuele netwerkdiensten;
- 7° colocatie of andere vormen van gedeeld gebruik van bijbehorende faciliteiten aanbieden;
- 8° specifieke diensten aanbieden die nodig zijn voor de interoperabiliteit van de eind-tot-einddiensten die aan gebruikers worden geleverd;
- 9° toegang verlenen tot operationele ondersteuningssystemen of vergelijkbare softwaresystemen die nodig zijn om billijke concurrentie bij het aanbieden van diensten te waarborgen;
- 10° zorgen voor interconnectie van netwerken of netwerkfaciliteiten;
- 11° toegang verschaffen aan verwante diensten zoals identiteit, locatie en presentie-informatiediensten.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen, vermeld in het tweede lid, aan voorwaarden aangaande billijkheid, redelijkheid en opportuniteit onderwerpen.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media overweegt of het passend is om een of meer van de verplichtingen, vermeld in paragraaf 1, op te leggen, in het bijzonder als hij onderzoekt, in overeenstemming met het evenredigheidsbeginsel, of en hoe dergelijke verplichtingen moeten worden opgelegd, analyseert de Vlaamse Regulator voor de Media of andere vormen van toegang tot wholesale-inputs op dezelfde of een verwante wholesalemarkt voldoende zouden zijn om het geconstateerde probleem in het belang van de eindgebruikers aan te pakken. Die beoordeling omvat commerciële aanbiedingen inzake toegang, gereguleerde toegang op grond van artikel 200/2 of bestaande dan wel geplande gereguleerde toegang tot andere wholesale-inputs op grond van dit artikel. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt met volgende elementen rekening:

- 1° de technische en economische levensvatbaarheid van het gebruik of de installatie van concurrerende faciliteiten, in het licht van het tempo van de marktontwikkeling, rekening houdend met de aard van en het soort interconnectie of toegang, inclusief de levensvatbaarheid van andere toeleveringsproducten zoals toegang tot kabelgoten;
- 2° de verwachte technologische ontwikkeling die van invloed is op het ontwerp en het beheer van netwerken;
- 3° de noodzaak om technologieneutraliteit te waarborgen om de partijen in staat te stellen hun eigen netwerken te ontwerpen en te beheren;
- 4° de haalbaarheid van de aangeboden toegangsverlening, rekening houdend met de beschikbare capaciteit;
- 5° de initiële investering die de eigenaar van de faciliteit heeft gedaan, rekening houdend met de verrichte overheidsinvesteringen en de risico's die aan de investering verbonden zijn, in het bijzonder rekening houdend met investeringen in netwerken met zeer hoge capaciteit en de risiconiveaus voor die netwerken;
- 6° de noodzaak om op lange termijn de concurrentie in stand te houden, met speciale aandacht voor economisch doeltreffende concurrentie op basis van de infrastructuur en innovatieve bedrijfsmodellen die bevorderlijk zijn voor duurzame concurrentie, zoals de modellen op basis van mede-investeringen in netwerken;
- 7° in voorkomend geval, de intellectuele-eigendomsrechten die van toepassing zijn;
- 8° het verlenen van pan-Europese diensten.

§3. Als de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 191, §1, overweegt om verplichtingen op grond van artikel 192/4 of van dit artikel op te leggen, onderzoekt hij of louter de oplegging van verplichtingen conform artikel 192/4 een evenredig middel is om de concurrentie en de belangen van de eindgebruiker te bevorderen.

§4. Als een onderneming in overeenstemming met de bepalingen van dit artikel verplicht wordt om toegang te verlenen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media technische of operationele voorwaarden opleggen aan de aanbieder of de gebruikers van die toegang als dat nodig is om de normale werking van het netwerk te garanderen. Verplichtingen om specifieke technische normen of specificaties te volgen, zijn in overeenstemming met de normen en specificaties die de Europese Commissie vaststelt.”.

Art. 20. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/6 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/6. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, verplichtingen inzake het terugverdienen van kosten en prijscontrole opleggen, inclusief verplichtingen inzake kostenoriëntering van prijzen en kostentoerekeningssystemen, voor het verlenen van specifieke interconnectie- en/of toegangstypes, als uit een marktanalyse blijkt dat de onderneming in kwestie de prijzen door het ontbreken van werkelijke concurrentie op een buitensporig hoog peil kan handhaven of de marges kan uithollen, ten nadele van de eindgebruikers.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt of verplichtingen inzake prijscontrole passend zijn, houdt hij rekening met de noodzaak om de mededinging te bevorderen en met de belangen van de eindgebruikers op lange termijn op het gebied van de implementatie en de toepassing van nieuwe generatienetwerken, en met name van netwerken met zeer hoge capaciteit. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt rekening met de investeringen die de onderneming heeft gedaan, in het bijzonder om investeringen aan te moedigen, ook in nieuwe generatienetwerken. Als de Vlaamse Regulator voor de Media van mening is dat verplichtingen inzake prijscontrole passend zijn, laat hij toe dat de onderneming een redelijke opbrengst krijgt uit haar kapitaalinbreng, waarbij hij de specifieke risico's van een bepaald nieuw netwerkproject waarin wordt geïnvesteerd in aanmerking neemt.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan beslissen om geen verplichtingen op grond van dit artikel op te leggen of in stand te houden als hij vaststelt dat er sprake is van een aantoonbare retailprijsbeperking en dat een verplichting die conform artikel 192/1 tot en met 192/5 is opgelegd, inclusief een economische-repliceerbaarheidstoets die conform artikel 192/2 is opgelegd, voor effectieve en niet-discriminerende toegang zorgt.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist om verplichtingen inzake prijscontrole op te leggen betreffende toegang tot bestaande netwerkelementen, houdt hij ook rekening met de voordelen van voorspelbare en stabiele wholesaleprijzen ten aanzien van het waarborgen van efficiënte markttoegang en afdoende stimulansen die erop gericht zijn dat alle ondernemingen nieuwe en verbeterde netwerken uitrollen.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media ziet erop toe dat regelingen om kosten terug te verdienen, en tarifieringsmethoden die worden opgelegd, erop gericht zijn de uitrol van

nieuwe en verbeterde netwerken alsmede de efficiëntie en duurzame concurrentie te bevorderen en de eindgebruiker maximaal en op duurzame wijze voordeel te bieden. In dat verband kan de Vlaamse Regulator voor de Media ook rekening houden met beschikbare prijzen van vergelijkbare concurrerende markten.

§3. Als voor een onderneming een verplichting inzake kostenoriëntering van haar tarieven geldt, is het aan haar om aan te tonen dat de tarieven worden bepaald op basis van de kosten, verhoogd met een redelijk investeringsrendement. Om de kosten die verbonden zijn aan efficiënte dienstverlening, te berekenen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media boekhoudkundige kostenberekeningsmethoden gebruiken die los staan van de methoden die de onderneming gebruikt. De Vlaamse Regulator voor de Media kan een onderneming verplichten volledige verantwoording af te leggen over haar tarieven en die onderneming verplichten om die tarieven aan te passen als dat nodig is.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat, als de invoering van een kostentoerekeningssysteem verplicht wordt gesteld met het oog op prijscontrole, een beschrijving van dat systeem voor het publiek beschikbaar wordt gesteld waarin ten minste de hoofdcategorieën waarin de kosten worden ingedeeld, en de regels voor de toerekening van de kosten worden vermeld. De inachtneming van het kostentoerekeningssysteem wordt op kosten van de onderneming geverifieerd door een erkende revisor, die elk jaar een verklaring van overeenstemming opstelt die de Vlaamse Regulator voor de Media publiceert.”.

Art. 21. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/7 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/7. §1. Ondernemingen die conform artikel 190 zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of meer relevante markten, kunnen conform de procedure, vermeld in artikel 192/10, en conform de voorwaarden, vermeld in het tweede lid, afspraken aanbieden om de uitrol van een nieuw netwerk met zeer hoge capaciteit dat tot aan de gebouwen van de eindgebruiker of het basisstation uit optische-vezelcomponenten bestaat, open te stellen voor mede-investeringen door andere aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media de afspraken, vermeld in het eerste lid, evalueert, gaat hij na of het aanbod van mede-investeringen voldoet aan elk van de volgende voorwaarden:

- 1° het aanbod geldt op elk moment van de levensduur van het netwerk voor alle aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten;
- 2° het aanbod biedt andere mede-investeerders die aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten zijn, de mogelijkheid om daadwerkelijk en duurzaam te concurreren in downstreammarkten waarop de onderneming die als onderneming met aanmerkelijke marktmacht aangewezen is, actief is, onder voorwaarden die onder meer het volgende omvatten:
 - a) billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden die toegang bieden tot de volledige capaciteit van het netwerk voor zover de mede-investering ervoor geldt;
 - b) flexibiliteit wat betreft de waarde en looptijd van de deelname van elke mede-investeerder;
 - c) de mogelijkheid om die deelname in de toekomst uit te breiden;

- d) wederzijdse rechten die de mede-investeerders verlenen na de uitrol van infrastructuur die is medegefinancierd;
- 3° de onderneming maakt het aanbod tijdig bekend en, als de onderneming niet voldoet aan de voorwaarden, vermeld in artikel 192/11, eerste lid, maakt ze het aanbod ten minste zes maanden voor de uitrol van het nieuwe netwerk bekend. De termijn kan op grond van nationale omstandigheden worden verlengd;
- 4° toegang vragende partijen die niet deelnemen aan de mede-investering, kunnen van bij de aanvang genieten van dezelfde kwaliteit, snelheid en voorwaarden en hetzelfde eindgebruikersbereik als beschikbaar vóór de uitrol, samen met een mechanisme van aanpassing in de tijd dat door de Vlaamse Regulator voor de Media wordt bevestigd in het licht van de ontwikkelingen op de relevante retailmarkten, en dat de prikkels voor de deelname aan de mede-investeringen in stand houdt. Dat mechanisme zorgt ervoor dat partijen die toegang vragen, toegang krijgen tot de elementen met zeer hoge capaciteit van het netwerk, en dit op een tijdstip en op basis van transparante en niet-discriminerende voorwaarden die passen bij de risiconiveaus waaraan de diverse mede-investeerders in verschillende stadia van de uitrol zijn blootgesteld en met inachtneming van de mededingingscontext op de retailmarkten;
- 5° het aanbod voldoet ten minste aan de criteria, vermeld in paragraaf 5, en is te goeder trouw gedaan.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media, rekening houdend met de resultaten van de markttoets die conform artikel 192/10, §2, is uitgevoerd, constateert dat de aangeboden mede-investeringsafpraak voldoet aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, maakt hij die afspraak bindend conform artikel 192/10, §3, en legt hij met betrekking tot de elementen van het nieuwe netwerk met zeer hoge capaciteit die onder de afspraken vallen, geen extra verplichtingen op grond van artikel 191, §1, op, op voorwaarde dat ten minste één potentiële mede-investeerder een overeenkomst over mede-investering heeft gesloten met de onderneming die als onderneming met aanmerkelijke marktmacht aangewezen is.

Het eerste lid doet geen afbreuk aan de toepassing van de regelgeving op omstandigheden die niet voldoen aan de voorwaarden van paragraaf 1, rekening houdend met de resultaten van eventueel conform artikel 192/10, §2, uitgevoerde markttoetsen, maar die de mededinging beïnvloeden en in aanmerking worden genomen voor de toepassing van artikel 190 en 191.

In afwijking van het eerste lid kan de Vlaamse Regulator voor de Media in naar behoren gerechtvaardigde omstandigheden conform 191 tot en met 192/6 oplossingen opleggen, in stand houden of aanpassen met betrekking tot nieuwe netwerken met zeer hoge capaciteit om significante problemen met de mededinging op specifieke markten aan te pakken, als de Vlaamse Regulator voor de Media constateert dat die problemen met de mededinging, gelet op de bijzondere eigenschappen van die markten, anders niet zouden worden aangepakt.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media monitort voortdurend de naleving van de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, en kan de onderneming die is aangewezen als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht, ertoe verplichten jaarlijkse naleavingsverklaringen in te dienen. Dit artikel doet geen afbreuk aan de bevoegdheid van de Vlaamse Regulator voor de Media om beslissingen te nemen op grond van artikel

220/1 als zich een geschil voordoet tussen ondernemingen in verband met een overeenkomst inzake mede-investeringen op grond waarvan ze worden geacht te voldoen aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1.

§4. Bij de toepassing van dit artikel houdt de Vlaamse Regulator voor de Media rekening met de richtsnoeren van Berec ter bevordering van de consistente toepassing door de nationale regulerende instanties van de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, en de criteria, vermeld in paragraaf 5.

§5. Als de Vlaamse Regulator voor de Media een aanbieding betreffende mede-investeringen op grond van paragraaf 1 beoordeelt, controleert hij of ten minste aan de volgende criteria is voldaan:

- 1° de aanbieding betreffende mede-investeringen staat op niet-discriminerende basis open voor alle ondernemingen gedurende de levensduur van het netwerk dat door middel van een aanbieding betreffende mede-investeringen is aangelegd. De onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht, kan in de aanbieding redelijke voorwaarden betreffende de financiële capaciteit van ondernemingen opnemen.
- 2° de aanbieding betreffende mede-investeringen is transparant, namelijk:
 - a) de aanbieding is beschikbaar en gemakkelijk te vinden op de website van de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht;
 - b) de volledige voorwaarden, inclusief alle bijzonderheden, worden ter beschikking gesteld van alle potentiële bidders die belangstelling voor de aanbieding hebben, met inbegrip van de rechtsvorm van de overeenkomst betreffende mede-investering en, als dat relevant is, de belangrijkste governancevoorschriften van het mede-investeringsvehikel;
 - c) het proces, waaronder het stappenplan voor de oprichting en ontwikkeling van het mede-investeringsproject, wordt van tevoren vastgesteld, wordt op duidelijke wijze schriftelijk aan alle potentiële mede-investeerders uiteengezet, en alle significante mijlpalen worden op niet-discriminerende wijze aan alle ondernemingen meegedeeld;
- 3° de aanbieding betreffende mede-investeringen omvat voorwaarden voor potentiële investeerders op basis waarvan duurzame mededinging op lange termijn wordt bevorderd, namelijk:
 - a) aan alle ondernemingen worden billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden aangeboden voor de deelname aan een overeenkomst betreffende de mede-investering naargelang van het tijdstip waarop ze partij worden, onder meer voorwaarden betreffende een verplichte financiële bijdrage voor de verwerving van specifieke rechten, voorwaarden betreffende de bescherming van de mede-investeerders op grond van die rechten, zowel tijdens de aanlegfase als tijdens de exploitatiefase, en voorwaarden betreffende de deelname aan en eventuele opzegging van de overeenkomst betreffende mede-investering. Niet-discriminerende voorwaarden houden in dit verband niet in dat aan alle potentiële mede-investeerders precies dezelfde voorwaarden, met inbegrip van financiële voorwaarden, worden aangeboden, maar dat alle varianten van de aangeboden voorwaarden gerechtvaardigd zijn op basis van dezelfde objectieve, transparante, niet-discriminerende en voorspelbare criteria, zoals het aantal vastgelegde eindgebruikerslijnen;

- b) de aanbidding voorziet in flexibiliteit wat betreft de waarde en looptijd van de verbintenissen die elke mede-investeerder aangaat. Bij de vaststelling van de financiële bijdrage die elke mede-investeerder levert, wordt rekening gehouden met het feit dat vroege investeerders grotere risico's lopen en eerder kapitaal inbrengen;
 - c) een geleidelijk toenemende premie wordt als gerechtvaardigd beschouwd voor verbintenissen die in een later stadium worden aangegaan en voor nieuwe mede-investeerders die instappen in de mede-investering nadat het project van start is gegaan, zodat rekening wordt gehouden met afnemende risico's en wordt voorkomen dat er prikkels van uitgaan om kapitaal niet in een vroeg stadium in te brengen;
 - d) de overeenkomst betreffende de mede-investering staat toe dat mede-investeerders verkregen rechten overdragen aan andere mede-investeerders of aan derden die bereid zijn partij te worden bij de overeenkomst betreffende de mede-investering, op voorwaarde dat de overnemende partij verplicht wordt om alle oorspronkelijke verplichtingen na te leven die in het kader van de overeenkomst betreffende de mede-investering aan de overdragende partij zijn opgelegd;
 - e) de mede-investeerders verlenen elkaar onder billijke en redelijke voorwaarden wederzijdse rechten betreffende toegang tot de infrastructuur waarop de mede-investering betrekking heeft, met als doel het downstream aanbieden van diensten, onder meer aan eindgebruikers, overeenkomstig transparante voorwaarden die duidelijk zijn vastgelegd in de aanbidding betreffende mede-investeringen en de daaropvolgende overeenkomst, met name als de mede-investeerders individueel en afzonderlijk verantwoordelijk zijn voor de implementatie van specifieke onderdelen van het netwerk. Als een mede-investeringsvehikel wordt gecreëerd, voorziet dat, direct of indirect, in toegang tot het netwerk voor alle mede-investeerders, op basis van de gelijkwaardigheid van inputs en onder billijke en redelijke voorwaarden, met inbegrip van financiële voorwaarden waarin rekening is gehouden met de verschillende risiconiveaus die de afzonderlijke mede-investeerders aanvaarden;
- 4° met de aanbidding betreffende mede-investeringen wordt een duurzame investering gewaarborgd waarmee waarschijnlijk tegemoetgekomen wordt aan toekomstige behoeften doordat nieuwe netwerkelementen worden geïmplementeerd die aanzienlijk bijdragen tot de implementatie van netwerken met een zeer hoge capaciteit.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan naast de criteria, vermeld in het eerste lid, aanvullende criteria bepalen als die noodzakelijk zijn om te zorgen voor toegankelijkheid voor potentiële investeerders van de mede-investering, in het licht van specifieke plaatselijke omstandigheden en van de marktstructuur.”.

Art. 22. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/8 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/8. §1. Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist dat de passende verplichtingen die zijn opgelegd met toepassing van artikel 192/1 tot en met 192/6, er niet in geslaagd zijn daadwerkelijke concurrentie tot stand te brengen en dat er belangrijke en blijvende concurrentieproblemen of markttekortkomingen zijn vastgesteld

met betrekking tot het aanbod op wholesaleniveau op bepaalde markten voor toegangsproducten, kan hij bij wijze van uitzonderlijke maatregel een verplichting opleggen aan een verticaal geïntegreerde onderneming om haar activiteiten die verband houden met het aanbieden van de desbetreffende toegangsproducten op wholesaleniveau, in een onafhankelijk opererende bedrijfseenheid te plaatsen.

De onafhankelijk opererende bedrijfseenheid, vermeld in het eerste lid, levert toegangsproducten en -diensten aan alle ondernemingen, met inbegrip van andere bedrijfseenheden binnen de moedermaatschappij. Ze doet dat binnen dezelfde tijdsperiode en tegen dezelfde voorwaarden, met inbegrip van de prijs en de kwaliteit van de dienstverlening, en door middel van dezelfde systemen en processen.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media het voornemen heeft om functionele scheiding verplicht te stellen, dient hij daarvoor een verzoek in bij de Europese Commissie. Dat verzoek bevat al de volgende gegevens:

- 1° een bewijs dat de beslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media, vermeld in paragraaf 1, rechtvaardigt;
- 2° een gemotiveerde evaluatie die besluit dat er binnen een redelijke termijn weinig of geen kans is op daadwerkelijke en duurzame concurrentie die op infrastructuur gegrond is;
- 3° een analyse van de verwachte impact op de volgende actoren en aspecten:
 - a) de Vlaamse Regulator voor de Media;
 - b) de onderneming, met name op de werknemers van de gescheiden bedrijfseenheid;
 - c) de elektronische-communicatiesector als geheel;
 - d) de stimuli om te investeren in de elektronische-communicatiesector, vermeld in punt c), met name in verband met de noodzaak om voor sociale en territoriale cohesie te zorgen;
 - e) andere belanghebbenden, met name de verwachte impact op de mededinging op het gebied van infrastructuur en eventuele gevolgen voor de consument die daaruit voortvloeien;
- 4° een analyse van de redenen waarom die verplichting het efficiëntste middel is om de geïdentificeerde mededingingsproblemen of de markttekortkomingen op te lossen.

§3. De ontwerpmaatregel, vermeld in paragraaf 2, omvat de volgende elementen:

- 1° de exacte aard en het niveau van scheiding, waarbij de rechtsstatus van de afzonderlijke bedrijfseenheid wordt vermeld;
- 2° de identificatie van de activa van de afzonderlijke bedrijfseenheid en de producten of diensten die die eenheid moet leveren;
- 3° de bestuursregelingen om te zorgen voor de onafhankelijkheid van het personeel dat in dienst is bij de afzonderlijke bedrijfseenheid, en de overeenkomstige stimulerende maatregelen;
- 4° voorschriften om te zorgen voor de naleving van de verplichtingen;
- 5° voorschriften om te zorgen voor transparantie van de operationele procedures voor de belanghebbenden;
- 6° een toezichtprogramma om te zorgen voor naleving, met inbegrip van de publicatie van een jaarverslag.

Naar aanleiding van het besluit van de Europese Commissie, vermeld in artikel 191, §2, over de ontwerpmaatregel, vermeld in het eerste lid, voert de Vlaamse Regulator voor de Media een gecoördineerde analyse uit van de verschillende markten die verbonden zijn met het toegangsnetwerk conform de procedure, vermeld in artikel 190. Op basis van die analyse legt de Vlaamse Regulator voor de Media, conform artikel 192/14 en 192/15, verplichtingen op, of beslist ze om verplichtingen te handhaven, te wijzigen of in te trekken.

§4. Een onderneming die functionele scheiding kreeg opgelegd, kan worden onderworpen aan alle in de artikelen 192/1 tot en met 192/6 bedoelde verplichtingen op elke specifieke markt wanneer is vastgesteld dat het een onderneming betreft die overeenkomstig artikel 190 is aangewezen als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht, of andere verplichtingen die door de Europese Commissie zijn goedgekeurd.”.

Art. 23. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/9 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/9. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of verschillende markten conform artikel 190, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media ten minste drie maanden vooraf op de hoogte van hun voornemen om hun plaatselijke toegangsnetwerkactiva of een belangrijk deel ervan over te dragen aan een afzonderlijke rechtseenheid met een verschillende eigenaar, of een afzonderlijke bedrijfseenheid op te richten om aan alle retailers, met inbegrip van de eigen retailafdelingen, volledige equivalente toegangsproducten te verstrekken.

De ondernemingen, vermeld in het eerste lid, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media ook op de hoogte van eventuele veranderingen van het voornemen, vermeld in het eerste lid, en ook van het eindresultaat van het scheidingsproces.

De ondernemingen, vermeld in het eerste lid, kunnen ook afspraken inzake toegangsvoorwaarden aanbieden die van toepassing zullen zijn op hun netwerk tijdens een implementatieperiode nadat de voorgestelde vorm van de scheiding is geïmplementeerd, teneinde effectieve en niet-discriminerende toegang door derden te waarborgen. Het aanbod van afspraken is voldoende gedetailleerd, onder meer wat betreft het tijdschema voor de implementatie en de looptijd opdat de Vlaamse Regulator voor de Media zijn taken conform paragraaf 2 kan uitvoeren. Die afspraken kunnen een langere periode bestrijken dan de maximale periode voor marktbeoordelingen, vermeld in artikel 191, §5.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media onderzoekt welk effect de voorgenomen transactie heeft, in voorkomend geval in combinatie met de aangeboden afspraken, op de bestaande regulerende verplichtingen, vermeld in dit decreet.

Hiertoe voert de Vlaamse Regulator voor de Media conform de procedure, vermeld in artikel 190, een analyse uit van de verschillende markten die verbonden zijn aan het toegangsnetwerk. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt daarbij alle afspraken die de onderneming aanbiedt, in acht en houdt in het bijzonder rekening met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1. In het kader daarvan raadpleegt de Vlaamse

Regulator voor de Media derden conform artikel 192/14 en richt zich daarbij in het bijzonder op derden waarop de beoogde transactie rechtstreeks invloed heeft.

Op basis van de analyse, vermeld in het tweede lid, legt de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 192/14 en 192/15 verplichtingen op, of beslist hij om verplichtingen te handhaven, te wijzigen of in te trekken. In voorkomend geval wordt de procedure, vermeld in artikel 192/11, toegepast.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan in zijn beslissing bepalen dat de afspraken in hun geheel of gedeeltelijk bindend zijn. In afwijking van artikel 191, §5, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bepalen dat de afspraken in hun geheel of gedeeltelijk bindend zijn voor de hele periode waarvoor ze worden aangeboden.

§3. Als de aangeboden afspraken niet afdoende zijn om de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1, te verwezenlijken, kan de juridisch of operationeel gescheiden bedrijfseenheid waarvan conform artikel 190 is vastgesteld dat ze op een specifieke markt aanmerkelijke marktmacht heeft, onverminderd artikel 192/11, worden onderworpen aan alle verplichtingen, vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/6, of aan andere verplichtingen die de Europese Commissie op grond van artikel 191, §2, heeft toegestaan.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt toezicht op de implementatie van de afspraken die de ondernemingen aanbieden en die hij conform paragraaf 2 bindend heeft gemaakt. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt de verlenging van die afspraken in overweging als de looptijd waarvoor ze oorspronkelijk zijn aangeboden, is verstreken.”.

Art. 24. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/10 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/10. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht, kunnen aan de Vlaamse Regulator voor de Media afspraken aanbieden in verband met de voorwaarden voor toegang of mede-investeringen, of beide, die voor hun netwerken gelden. Die afspraken hebben onder meer betrekking op:

- 1° samenwerkingsregelingen inzake de beoordeling van passende en evenredige verplichtingen op grond van artikel 191;
- 2° mede-investeringen in netwerken met zeer hoge capaciteit op grond van artikel 192/7;
- 3° doeltreffende en niet-discriminerende toegang voor derde partijen op grond van artikel 192/9 tijdens een implementatieperiode van vrijwillige scheiding door een verticaal geïntegreerde onderneming of nadat de voorgestelde vorm van scheiding is geïmplementeerd.

Om de Vlaamse Regulator voor de Media in staat te stellen zijn beoordeling op grond van paragraaf 2 uit te voeren, is het aanbod voor afspraken voldoende gedetailleerd, onder meer wat betreft het tijdstip en de reikwijdte van de implementatie ervan en de duur ervan. Die afspraken kunnen een langere periode bestrijken dan de maximumperiode voor marktanalyse, vermeld in artikel 191, §5.

§2. Teneinde de afspraken die een onderneming op grond van paragraaf 1 heeft aangeboden, te beoordelen, verricht de Vlaamse Regulator voor de Media, tenzij die

afspraken duidelijk niet aan een of meerdere desbetreffende voorwaarden of criteria voldoen, een markttoets, met name betreffende de aangeboden voorwaarden, door het organiseren van een raadpleging van belanghebbende partijen, in het bijzonder derde partijen die rechtstreekse gevolgen ondervinden. Mogelijke mede-investeerdere of partijen die toegang vragen, kunnen zich uitspreken over de conformiteit van de aangeboden afspraken met de toepasselijke voorwaarden, vermeld in artikel 191, 192/7 of 192/9, en kunnen veranderingen voorstellen.

Wat betreft de krachtens dit artikel aangeboden afspraken houdt de Vlaamse Regulator voor de Media bij de beoordeling van verplichtingen op grond van artikel 191, §1, derde lid, in het bijzonder rekening met:

- 1° bewijsmateriaal inzake de billijke en redelijke aard van de aangeboden afspraken;
- 2° het openstaan van de afspraken voor alle marktdeelnemers;
- 3° de tijdige beschikbaarheid van toegang onder billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden, onder meer tot netwerken met zeer hoge capaciteit, voordat aanverwante retaildiensten worden aangeboden;
- 4° de algemene mate waarin de aangeboden afspraken duurzame mededinging op downstreammarkten mogelijk maken en de uitrol en ingebruikneming van netwerken met zeer hoge capaciteit in samenwerkingsverband faciliteren ten behoeve van eindgebruikers.

De Vlaamse Regulator voor de Media deelt, rekening houdend met alle standpunten die tijdens de raadpleging zijn geuit, en met de mate waarin die standpunten representatief zijn voor de verschillende belanghebbenden, aan de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht, zijn voorlopige conclusies mee over de vraag of de aangeboden afspraken voldoen aan de toepasselijke doelstellingen, criteria en procedures, vermeld in dit artikel en artikel 191, 192/7 of 192/9. De Vlaamse Regulator voor de Media deelt ook mee onder welke voorwaarden hij zou kunnen overwegen om de afspraken bindend te maken. De onderneming kan haar initiële aanbod herzien om rekening te houden met de conclusies van de Vlaamse Regulator voor de Media en met het oog op het voldoen aan de criteria, vermeld in dit artikel en aan de criteria, vermeld in artikel 191, 192/7 of 192/9, die van toepassing zijn.

§3. Onverminderd artikel 192/7, §2, eerste lid, kan de Vlaamse Regulator voor de Media een beslissing nemen om de afspraken geheel of gedeeltelijk bindend te maken.

In afwijking van artikel 191, §5, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bepaalde afspraken of alle afspraken bindend maken voor een van de volgende perioden:

- 1° voor de hele periode waarvoor het aanbod geldt;
- 2° voor een periode van minimaal zeven jaar in geval van mede-investeringsafspraken die op grond van artikel 192/7, §2, eerste lid, bindend zijn gemaakt.

Zoals bepaald in artikel 192/7 laat dit artikel de toepassing van de marktanalyseprocedure op grond van artikel 190 en het opleggen van verplichtingen op grond van artikel 191, §1, onverlet.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media afspraken op grond van dit artikel bindend maakt, onderzoekt hij de volgende aspecten:

- 1° met toepassing van artikel 191, §7, de gevolgen van die beslissing voor de marktontwikkeling;
- 2° het al dan niet passend zijn van verplichtingen die hij heeft opgelegd of die hij, bij gebrek aan afspraken, overwoog op te leggen op grond van artikel 191, §7, of artikel 192/1 tot en met 192/6.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 192/15 de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties van andere lidstaten op de hoogte brengt van een ontwerpmaatregel als vermeld in artikel 191, brengt hij de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties van andere lidstaten ook op de hoogte van de beslissing tot vaststelling van de afspraak.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media monitort, controleert en waarborgt de naleving van de afspraken die hij conform paragraaf 3 bindend heeft gemaakt op dezelfde manier als de manier waarop hij de naleving van de verplichtingen die met toepassing van artikel 191, §1, zijn opgelegd, monitort, controleert en waarborgt.

De Vlaamse Regulator voor de Media overweegt de verlenging van de periode waarvoor de afspraken bindend zijn gemaakt, als de initiële periode verstrijkt.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat een onderneming niet heeft voldaan aan de afspraken die conform paragraaf 3 bindend zijn gemaakt, kan hij die onderneming conform artikel 228 sancties opleggen. Onverminderd de procedure, vermeld in artikel 220, §4, kan de Vlaamse Regulator voor de Media de verplichtingen die conform artikel 191, §7, zijn opgelegd, opnieuw evalueren.”.

Art. 25. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/11 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/11. Als de Vlaamse Regulator voor de Media een onderneming die niet actief is op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten conform artikel 190, §3, aanwijst als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht op een of meer wholesalemarkten, gaat hij na of die onderneming aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° alle bedrijven en bedrijfsonderdelen binnen de onderneming, alle bedrijven waarover dezelfde uiteindelijke eigenaar zeggenschap heeft, maar die niet noodzakelijk volledig in zijn bezit zijn, en eventuele aandeelhouders die zeggenschap kunnen uitoefenen over de onderneming, ontplooien alleen activiteiten op wholesalemarkten voor elektronische communicatiediensten en beogen dat ook in de toekomst te doen, en ontplooien dus geen activiteiten op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten die in de Europese Unie aan eindgebruikers worden verstrekt;
- 2° de onderneming is niet gebonden aan een enkele en afzonderlijke downstream actieve onderneming die activiteiten ontplooit op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten die aan eindgebruikers worden verstrekt, op grond van een exclusieve overeenkomst of een overeenkomst die feitelijk neerkomt op een exclusieve overeenkomst.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, is voldaan, kan hij aan die onderneming alleen verplichtingen

op grond van artikel 192/2 en 192/5, of verplichtingen met betrekking tot eerlijke en redelijke prijzen opleggen als dat gerechtvaardigd is op basis van een marktanalyse, inclusief een prospectieve beoordeling van het waarschijnlijke gedrag van de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen die conform dit artikel aan de onderneming worden opgelegd, op elk moment heroverwogen als hij concludeert dat niet meer aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, wordt voldaan, en hij past voor zover passend de artikelen 190 tot en met 192/6 toe. De ondernemingen brengen de Vlaamse Regulator voor de Media zonder onnodige vertraging op de hoogte van elke wijziging in de omstandigheden die relevant zijn voor de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, 1° en 2°.

De Vlaamse Regulator voor de Media heroverweegt ook de verplichtingen die conform dit artikel aan de onderneming zijn opgelegd, als hij op basis van bewijsdocumenten betreffende de voorwaarden die de onderneming aan haar downstreamklanten aanbiedt, concludeert dat er concurrentieproblemen zijn ontstaan of dreigen te ontstaan waardoor de eindgebruikers worden benadeeld en het noodzakelijk is een of meer van de verplichtingen, vermeld in artikel 192/1, 192/3, 192/4 of 192/6, op te leggen of de verplichtingen die conform het tweede lid zijn opgelegd, aan te passen.

Het opleggen van verplichtingen en de heroverweging daarvan wordt uitgevoerd conform artikel 192/14 en 192/15.”.

Art. 26. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/12 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/12. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of verschillende markten conform artikel 190, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media vooraf en tijdig op de hoogte als ze beogen over te gaan tot buitenbedrijfstelling of vervanging door nieuwe infrastructuur van delen van het netwerk, met inbegrip van legacy-infrastructuur die nodig is om een kopernetwerk te gebruiken waarop verplichtingen van toepassing zijn op grond van artikel 191 tot en met 192/11.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media waarborgt dat het proces van buitenbedrijfstelling of vervanging transparante tijdschema's en voorwaarden omvat, inclusief een passende opzeggingstermijn voor de overgang. De Vlaamse Regulator voor de Media stelt vast dat, als dat nodig is, alternatieve producten van ten minste vergelijkbare kwaliteit beschikbaar zijn die toegang verstrekken tot de opgewaardeerde netwerkinfrastructuur die in de plaats komt van de vervangen elementen zodat de concurrentie en de rechten van de eindgebruikers worden verzekerd.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen betreffende activa waarvan buitenbedrijfstelling of vervanging is beoogd, intrekken als hij heeft gecontroleerd dat de aanbieder van toegang aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° hij heeft passende voorwaarden voor de migratie tot stand gebracht, onder meer door een alternatief toegangsproduct van ten minste vergelijkbare kwaliteit beschikbaar te stellen waarmee partijen die toegang vragen, dezelfde eindgebruikers kunnen bereiken als met de legacy-infrastructuur;

- 2° hij voldoet aan de voorwaarden en het proces waarvan de Vlaamse Regulator voor de Media overeenkomstig dit artikel op de hoogte gebracht is.

Een intrekking als vermeld in het tweede lid, wordt conform artikel 192/14 en 192/15, uitgevoerd.”.

Art. 27. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/13 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/13. §1. Met toepassing van artikel 191, §3, legt de Vlaamse Regulator voor de Media passende nadere verplichtingen op als vermeld in paragraaf 2, aan ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een specifieke retailmarkt conform artikel 190, §3.

§2. Verplichtingen die met toepassing van paragraaf 1 worden opgelegd, zijn gebaseerd op de aard van het geconstateerde probleem en evenredig en verantwoord in het licht van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

Om de belangen van de eindgebruiker te beschermen en tegelijkertijd daadwerkelijke mededinging te stimuleren, kan de Vlaamse Regulator voor de Media aan ondernemingen als vermeld in paragraaf 1, de volgende verplichtingen opleggen:

- 1° passende retailprijsplafonds;
- 2° verplichtingen om individuele tarieven te controleren;
- 3° verplichtingen om de tarieven af te stemmen op de kosten of prijzen op vergelijkbare markten.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat, indien een onderneming aan regelgeving inzake retailtarieven of andere desbetreffende retailcontroles is onderworpen, de noodzakelijke en geëigende kostentoerekeningssystemen worden toegepast.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan nader bepalen welk model en welke boekhoudkundige methodes moeten worden gehanteerd. De inachtneming van het kostentoerekeningssysteem wordt op kosten van de onderneming geverifieerd door een erkende revisor, die elk jaar een verklaring van overeenstemming opstelt die de Vlaamse Regulator voor de Media publiceert.”.

Art. 28. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/14 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/14. De Vlaamse Regulator voor de Media organiseert een voorafgaande openbare raadpleging van minstens dertig dagen als hij:

- 1° het voornemen heeft om met toepassing van deze titel maatregelen te nemen;
- 2° het voornemen heeft om met toepassing van titel II beperkingen op te leggen die een belangrijke impact op de betrokken markt hebben.

De openbare raadpleging, vermeld in het eerste lid, wordt georganiseerd met inachtneming van de regels inzake vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens, vermeld in artikel 235, §2 en met inachtneming van de regels inzake de bescherming van persoonsgegevens.

In uitzonderlijke omstandigheden kan de periode van de openbare raadpleging, vermeld in het eerste lid, minder dan dertig dagen bedragen.

De Vlaamse Regulator voor de Media publiceert zijn raadplegingsprocedure.

De Vlaamse Regulator voor de Media richt een centraal online-informatiepunt op waar inzage verkregen kan worden in alle lopende raadplegingsprocedures met betrekking tot door de Vlaamse Regulator voor de Media voorgenomen maatregelen die een belangrijke impact hebben op elektronische communicatiemarkten.

De Vlaamse Regulator voor de Media maakt de resultaten van een openbare raadpleging openbaar met inachtneming van de regels over de vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens en over de bescherming van persoonsgegevens. De Vlaamse Regulator voor de Media publiceert zijn ontwerpbeslissing zoals eventueel gewijzigd na de openbare raadpleging, vermeld in dit artikel.

De Vlaamse Regering bepaalt de nadere regels van de openbare raadpleging en van de bekendmaking van de resultaten ervan. Deze regels hebben minstens betrekking op de bekendmaking van de raadpleging, de voorwaarden voor deelname aan de raadpleging, de duur van de raadpleging en de rapportering over de raadpleging.”.

Art. 29. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/15 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/15. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media maakt elke ontwerpmaatregel die hij wil nemen bekend en deelt die, met een bijgevoegde motivering, mee aan de Europese Commissie, aan Berec en aan de nationale regulerende instanties van andere lidstaten, voor zover deze maatregel invloed heeft op de handel tussen de lidstaten en erop gericht is:

- 1° een passende toegang en interconnectie, of de interoperabiliteit van de diensten op te leggen conform artikel 200/2;
- 2° een relevante markt te definiëren die verschilt van de markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie, vermeld in artikel 189, tweede lid, zijn gedefinieerd;
- 3° conform artikel 190, §1, tweede lid, vast te stellen dat niet voldaan is aan een van de voorwaarden vermeld in artikel 190, §1, eerste lid;
- 4° te bepalen of de kenmerken van een markt die conform artikel 190, §3, eerste lid, en artikel 191, §3, als relevante markt gedefinieerd is, van die aard zijn dat het al dan niet gerechtvaardigd is om regelgevingsverplichtingen op te leggen;
- 5° na een beslissing als vermeld in punt 4°, de onderneming of ondernemingen te identificeren met een aanmerkelijke marktmacht op die markt, overeenkomstig artikel 190, §3, eerste lid;
- 6° regulerende verplichtingen voor de onderneming of ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op te leggen, te wijzigen of in te trekken conform artikel 191, §1 tot en met §4.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt zoveel mogelijk rekening met de opmerkingen die de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties

van de andere lidstaten hem binnen een maand na de kennisgeving van de ontwerpbeslissing hebben bezorgd.

§3. Als de ontwerpbeslissing conform paragraaf 6 of 10 is gewijzigd, kan de Vlaamse Regulator voor de Media een openbare raadpleging starten conform artikel 192/14 en brengt hij opnieuw de Europese Commissie op de hoogte van het gewijzigde ontwerp conform paragraaf 1.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media brengt de Europese Commissie en Berec op de hoogte van de definitieve aanneming van de ontwerpmaatregel, vermeld in paragraaf 1.

§5. De Vlaamse Regulator voor de Media stelt de definitieve aanneming van de ontwerpmaatregel met twee maanden uit als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° de ontwerpbeslissing vermeld in paragraaf 1 heeft betrekking op:
 - a) het definiëren van een relevante markt die verschilt van de markten die de Europese Commissie heeft gedefinieerd;
 - b) het aanwijzen van een onderneming die, hetzij individueel of samen met andere ondernemingen, een aanmerkelijke marktmacht op een relevante markt bezit;
- 2° de ontwerpbeslissing zou van invloed zijn op de handel tussen de lidstaten;
- 3° de Europese Commissie heeft de Vlaamse Regulator voor de Media binnen een maand vanaf de kennisgeving, vermeld in paragraaf 1, meegedeeld dat de ontwerpbeslissing een belemmering voor de interne markt opwerpt of ze heeft meegedeeld dat ze ernstige twijfels heeft over de verenigbaarheid van de ontwerpbeslissing met het Europese Unierecht.

§6. Als de Europese Commissie binnen de termijn van twee maanden, vermeld in paragraaf 5, een besluit neemt dat de intrekking van de ontwerpbeslissing eist, wijzigt de Vlaamse Regulator voor de Media zijn ontwerpbeslissing of trekt ze in binnen zes maanden na de datum van het besluit van de Europese Commissie.

§7. Als de Europese Commissie binnen een maand vanaf de kennisgeving van de ontwerpbeslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media overeenkomstig artikel 192/5 meedeelt aan de Vlaamse regulator voor de Media dat de ontwerpbeslissing, die erop gericht is een verplichting aan een onderneming met aanmerkelijke marktmacht op te leggen, te wijzigen of in te trekken, een obstakel opwerpt voor de interne markt of ernstige twijfels uit over de verenigbaarheid met het Europese Unierecht, stelt de Vlaamse Regulator voor de Media zijn beslissing uit met drie bijkomende maanden.

§8. Binnen de termijn van drie maanden, vermeld in paragraaf 7, werken de Europese Commissie, Berec en de Vlaamse Regulator voor de Media nauw samen om de meest geschikte en effectieve maatregel te identificeren, rekening houdend met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1 en houden zij rekening met de standpunten van marktdeelnemers en de noodzaak om te zorgen voor de ontwikkeling van een consequente regelgevingspraktijk.

§9. Als binnen zes weken vanaf het begin van de periode van drie maanden, vermeld in paragraaf 7, Berec een advies uitbrengt over de kennisgeving van de Europese Commissie, vermeld in paragraaf 7, waarin Berec aangeeft de ernstige twijfels van de

Europese Commissie te delen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media, voor het einde van de drie maanden, vermeld in paragraaf 7, de volgende handelingen stellen:

- 1° zijn ontwerpbeslissing wijzigen of intrekken, waarbij hij zoveel mogelijk rekening houdt met de kennisgeving van de Europese Commissie, vermeld in paragraaf 7, en met het voormelde advies van Berec;
- 2° zijn ontwerpbeslissing handhaven.

§10. Als Berec de ernstige twijfels van de Europese Commissie niet deelt of geen advies uitbrengt of als de Vlaamse Regulator voor de Media zijn ontwerpbeslissing wijzigt of handhaaft conform paragraaf 9, kan de Europese Commissie binnen een maand na de periode van drie maanden, vermeld in paragraaf 7:

- 1° een met redenen omklede aanbeveling uitbrengen waarin ze de Vlaamse Regulator voor de Media vraagt de ontwerpbeslissing te wijzigen of in te trekken;
- 2° beslissen het voorbehoud dat ze gemaakt heeft overeenkomstig paragraaf 7, op te heffen.

Voor de ontwerpbeslissingen die onder artikel 192/7, §2, eerste lid, vallen, kan de Europese Commissie, indien Berec haar ernstige twijfels deelt, binnen dezelfde termijn als die welke bedoeld is in het eerste lid, een besluit nemen waarbij aan de Vlaamse Regulator voor de Media wordt gevraagd om zijn ontwerp in te trekken.

Binnen een maand vanaf de uitvaardiging van de aanbeveling van de Europese Commissie, vermeld in het eerste lid, 1°, of de opheffing van het voorbehoud, vermeld in het eerste lid, 2°, deelt de Vlaamse Regulator voor de Media aan de Europese Commissie en Berec de definitieve aangenomen beslissing mee. De voormelde periode kan verlengd worden om de Vlaamse Regulator voor de Media de mogelijkheid te bieden een openbare raadpleging over de gewijzigde ontwerpbeslissing te organiseren conform artikel 192/14.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist de ontwerpbeslissing niet te wijzigen of in te trekken op grond van de aanbeveling, vermeld in het eerste lid, 1°, verstrekt hij daarvoor een met redenen omklede rechtvaardiging.

§11. De Vlaamse Regulator voor de Media kan de ontwerpbeslissing op elk ogenblik tijdens de procedure intrekken.”.

Art. 30. In artikel 198 van hetzelfde decreet worden de volgende wijzigingen doorgevoerd:

1° het tweede lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media moet vooraf, conform artikel 219, op de hoogte worden gebracht van het aanbieden van een kabelomroepnetwerk of van de overdracht ervan aan derden. De Vlaamse Regering bepaalt welke gegevens die kennisgeving moet bevatten en welke latere wijzigingen ervan aan de Vlaamse Regulator voor de Media moeten worden meegedeeld.

2° een derde, vierde en vijfde lid worden toegevoegd die luiden als volgt:

“De Vlaamse Regering kan naast de verplichtingen, vermeld in het eerste lid aanvullende verplichtingen opleggen. Die verplichtingen voldoen aan de volgende voorwaarden:

- 1° ze zijn objectief gerechtvaardigd in relatie tot het netwerk in kwestie;
- 2° ze zijn niet discriminerend;
- 3° ze zijn proportioneel;
- 4° ze zijn transparant.

De Vlaamse Regulator voor de Media levert binnen een week na de kennisgeving, vermeld in het eerste lid, een standaardverklaring af waarin hij bevestigt dat de onderneming een kennisgeving heeft verricht conform dit artikel en artikel 219. In die verklaring wordt gestipuleerd onder welke voorwaarden de onderneming een aanvraag kan indienen met het oog op het recht om:

- 1° faciliteiten te installeren conform artikel 200;
- 2° te onderhandelen over interconnectie en toegang;
- 3° interconnectie te verkrijgen.

De Vlaamse Regulator voor de Media stuurt Berec onverwijld via elektronische weg alle kennisgevingen die hij heeft ontvangen. Hij bezorgt kennisgevingen die hij ontvangen heeft vóór 21 december 2020, uiterlijk op 21 december 2021 aan Berec”.

Art. 31. In artikel 200, §1/1, van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° in het eerste lid wordt de zinsnede “, doch zulks pas na een passende periode van openbare raadpleging” opgeheven;

2° het tweede lid wordt opgeheven;

3° aan het vijfde lid wordt de volgende zin toegevoegd:

“De verplichtingen, vermeld in het eerste en het vierde lid, zijn objectief, transparant, niet discriminerend en evenredig.”.

Art. 32. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 200/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 200/1. Als de Vlaamse Regulator voor de Media, in voorkomend geval met inachtneming van de verplichtingen die voortvloeien uit een relevante marktanalyse, concludeert dat de verplichtingen die conform artikel 200, §1/1, zijn opgelegd, onvoldoende de hoge en niet-tijdelijke economische of fysieke drempels voor replicatie aanpakken die ten grondslag liggen aan een bestaande of opkomende marktsituatie die de concurrentie-uitkomsten voor eindgebruikers in aanzienlijke mate beperkt, kan hij, onder billijke en redelijke voorwaarden, de toegangsverplichtingen uitbreiden voorbij het eerste punt van samenkomst of distributie, zodat een punt wordt bereikt dat volgens hem het dichtst bij eindgebruikers ligt, dat in staat is een toereikend aantal eindgebruikersverbindingen te bereiken om commercieel haalbaar te zijn voor efficiënte toegangsverzoekers. Bij het bepalen hoe ver voorbij het eerste punt van samenkomst of distributie die uitbreiding moet gaan, houdt de Vlaamse Regulator voor de Media zoveel mogelijk rekening met de betrokken Berec-richtsnoeren. Als dat gerechtvaardigd is in technisch of economisch opzicht kan de Vlaamse Regulator voor de Media actieve of virtuele toegangsverplichtingen opleggen.

De Vlaamse Regulator voor de Media legt geen verplichtingen op met toepassing van het eerste lid aan aanbieders van elektronische communicatienetwerken als hij constateert dat een van de volgende gevallen zich voordoet:

- 1° de aanbieder voldoet aan de voorwaarden, vermeld in artikel 192/11, en hij voorziet in een haalbare en vergelijkbare alternatieve manier om eindgebruikers te bereiken door aan ondernemingen onder billijke, niet-discriminerende en redelijke voorwaarden toegang tot een netwerk met zeer hoge capaciteit aan te bieden. De Vlaamse Regulator voor de Media kan die vrijstelling uitbreiden tot andere ondernemingen die onder billijke, niet-discriminerende en redelijke voorwaarden toegang tot een netwerk met zeer hoge capaciteit aanbieden;
- 2° het opleggen van verplichtingen brengt de economische of financiële levensvatbaarheid van de uitrol van een nieuw netwerk, met name door kleine lokale projecten, in het gedrang.

In afwijking van het tweede lid, 1°, kan de Vlaamse Regulator voor de Media verplichtingen opleggen aan aanbieders van elektronische communicatienetwerken die voldoen aan de criteria, vermeld in het tweede lid, 1°, als het netwerk in kwestie met openbare middelen wordt gefinancierd.

De verplichtingen die met toepassing van dit artikel worden opgelegd, zijn objectief, transparant, evenredig en niet discriminerend. Die verplichtingen worden opgelegd met toepassing van de raadplegingsprocedures, vermeld in artikel 192/14 en 192/15.”.

Art. 33. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 200/2 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 200/2. De Vlaamse Regulator voor de Media kan ingrijpen om een passende toegang en interconnectie of interoperabiliteit van diensten conform deze titel en deel VI te bevorderen en, waar nodig, te waarborgen, en om de basisdoelstellingen, vermeld in artikel 223/1, te waarborgen.

De raadplegingsprocedures, vermeld in artikel 192/14 en 192/15, zijn van toepassing. Verplichtingen en voorwaarden die conform het eerste lid worden opgelegd, zijn objectief, transparant, evenredig en niet discriminerend.

De Vlaamse Regulator voor de Media stelt de procedures inzake het verkrijgen van toegang en interconnectie voor het publiek beschikbaar teneinde te waarborgen dat kleine en middelgrote ondernemingen en operatoren met een beperkt geografisch bereik kunnen profiteren van de opgelegde verplichtingen.”.

Art. 34. In artikel 201 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 14 oktober 2016, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° aan paragraaf 1, tweede lid, wordt de volgende zin toegevoegd:

“De licenties, vermeld in het eerste lid, worden toegekend op basis van objectieve, transparante, concurrentiebevorderende, niet-discriminerende en proportionele criteria.”;

2° aan paragraaf 1 wordt een derde lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De Vlaamse Regering maakt wijzigingen in de duur van de licenties, in de voorwaarden waaronder die kunnen worden verkregen, in de modaliteiten en de procedure voor het aanvragen, het wijzigen, het schorsen of het intrekken ervan, en in het digitale frequentieplan, vermeld in paragraaf 2, op een passende wijze bekend.

Belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten, kunnen voorafgaand aan de beslissing over de voormelde wijziging, hun standpunt over de wijzigingen bekendmaken gedurende een raadplegingsprocedure die minimaal vier weken duurt en die wordt georganiseerd op de wijze en door de bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst.”;

3° in paragraaf 3 worden de woorden “om zijn eigen omroepprogramma's door te geven” vervangen door de zinsnede “om de doelstellingen van algemeen belang overeenkomstig de beheersovereenkomst, vermeld in artikel 17, §1, 1°, te verwezenlijken”.

Art. 35. In artikel 202 van hetzelfde decreet worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° aan het eerste lid, 5°, wordt de volgende zin toegevoegd:

“Die vergoeding is objectief gerechtvaardigd, transparant en niet discriminerend.”;

2° het derde lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regering kan de volgende aanvullende verplichtingen verbinden aan de licenties:

- 1° technische en operationele voorwaarden ter voorkoming van schadelijke interferentie en voor de bescherming van de volksgezondheid tegen elektromagnetische velden, zoveel mogelijk rekening houdend met aanbeveling 1999/519/EG van de Raad van 12 juli 1999 betreffende de beperking van blootstelling van de bevolking aan elektromagnetische velden van 0 Hz - 300 GHz;
- 2° maximumduur, onder voorbehoud van wijzigingen van het nationale frequentietoewijzingsplan;
- 3° voorwaarden met betrekking tot de overdracht of verhuur van spectrumgebruiksrechten die het voorwerp uitmaken van de zendvergunning, op initiatief van de houder van de vergunning.”

3° er wordt een vierde lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De verplichtingen, vermeld in het derde lid, zijn objectief gerechtvaardigd in relatie tot het netwerk in kwestie, niet discriminerend, proportioneel en transparant.”.

Art. 36. In artikel 207 van hetzelfde decreet wordt de zinsnede “van kabelomroepnetwerken en van etheromroepnetwerken die breedbeeldtelevisieprogramma's ontvangen,” vervangen door de woorden “van elektronische communicatienetwerken die breedbeeldtelevisieprogramma's ontvangen”.

Art. 37. In artikel 208 van hetzelfde decreet wordt het tweede lid vervangen door wat volgt:

“Digitale televisietoestellen met een integraal scherm waarvan de zichtbare diagonaal groter dan dertig centimeter is en die in de Europese Unie worden verkocht of verhuurd, zijn voorzien van ten minste één open interface contrastekker, zoals genormaliseerd of in overeenstemming met een norm die is vastgesteld door een erkende Europese normalisatieorganisatie of in overeenstemming met een door de industrie algemeen aanvaarde specificatie, waarmee eenvoudige aansluiting van randapparatuur mogelijk is en die alle relevante elementen van een digitaal televisiesignaal doorlaat, met inbegrip van informatie betreffende interactieve en voorwaardelijk toegankelijke diensten.”.

Art. 38. Artikel 211 van hetzelfde decreet wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 211. Alle dienstenverdelers die diensten voor voorwaardelijke toegang aanbieden, ongeacht de wijze van doorgifte, die diensten voor toegang tot digitale televisie- en digitale radiodiensten aanbieden en waarvan de omroeporganisaties afhangen om potentiële kijkers of luisteraars te kunnen bereiken, voldoen aan de al de volgende voorwaarden:

- 1° ze bieden alle omroeporganisaties onder billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden die in overeenstemming zijn met de mededingingsregels van de Europese Unie, technische diensten aan met behulp waarvan de diensten van de omroeporganisatie die op digitale wijze doorgegeven worden, door gemachtigde kijkers of luisteraars kunnen worden ontvangen door middel van decoders die de dienstenverdelers beheert en die voldoen aan het mededingingsrecht van de Europese Unie;
- 2° ze voeren een gescheiden boekhouding voor hun activiteiten als aanbieders van voorwaardelijke toegang.”.

Art. 39. In artikel 218 van hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 22 maart 2019, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° in paragraaf 2, eerste lid, 7°, wordt de zinsnede “artikel 192” vervangen door de zinsnede “artikel 191”;

2° aan paragraaf 2, eerste lid, 8°, worden de woorden “inclusief de toestand van de markt voor elektronische communicatie” toegevoegd;

3° in paragraaf 2, eerste lid, 11°, wordt de zinsnede “artikel 192/1, 192/2, 192/3, 200, § 1/1, en artikel 202, § 2” vervangen door de zinsnede “artikel 192/12, 200, §1/1, artikel 200/1 en 200/2”;

4° in paragraaf 2, tweede lid, wordt tussen de zinsnede “in paragraaf 2” en de woorden “In geval van” de zin “Bij de uitoefening van de taken, vermeld in het eerste lid, 1° tot en met 7° en 11°, houdt de algemene kamer evenwel zeer zorgvuldig rekening met door Berec aangenomen richtsnoeren, adviezen, aanbevelingen, gemeenschappelijke standpunten, beste praktijken en methodologieën; en voor de taken vermeld in het eerste lid, 1° tot en met 7° ook met de aanbevelingen en besluiten van de Europese Commissie die zijn aangenomen om de geharmoniseerde toepassing van richtlijn 2018/1972 te garanderen.” ingevoegd;

5° paragraaf 6 wordt vervangen door wat volgt:

“§6. Als dat noodzakelijk is werkt de Vlaamse Regulator voor de Media in het kader van de toepassing van deel IV en deel V samen met de volgende actoren:

- 1° de bevoegde regulerende instanties voor radio-omroep en voor telecommunicatie van de Franse en Duitstalige Gemeenschap, de federale overheid en de andere lidstaten van de Europese Unie;
- 2° de Belgische mededingingsautoriteiten;
- 3° de regulerende en toezichthoudende instanties in de overige economische sectoren in België;
- 4° de Europese Commissie;
- 5° Berec.

Na een met reden omkleed verzoek van de Europese Commissie verstrekt de Vlaamse Regulator voor de Media de Europese Commissie de informatie die ze nodig heeft om haar taken op grond van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie te vervullen. Als de informatie die de Vlaamse Regulator voor de Media verstrekt, betrekking heeft op informatie die eerder door ondernemingen op verzoek van de Vlaamse Regulator voor de Media is verstrekt, worden die ondernemingen daarvan op de hoogte gebracht. Als de Europese Commissie conform dit artikel informatie vraagt aan de Vlaamse Regulator voor de Media die de Vlaamse Regulator voor de Media van ondernemingen verkregen heeft en als die ondernemingen erom verzoeken, verzoekt de Vlaamse Regulator voor de Media met opgave van de redenen de Europese Commissie om de verstrekte informatie niet aan regulerende instanties van andere lidstaten beschikbaar te stellen.”.

Art. 40. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 220/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 220/1. §1. Als in verband met de verplichtingen die met toepassing van deel V worden opgelegd, een geschil ontstaat tussen aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten, of tussen dergelijke ondernemingen en andere ondernemingen die genieten van de verplichtingen op het gebied van toegang of interconnectie, neemt de Vlaamse Regulator voor de Media, op verzoek van een van beide partijen, een bindende beslissing om het geschil te beslechten binnen vier maanden, behalve in uitzonderlijke omstandigheden. Alle betrokken partijen werken daarbij ten volle mee met de Vlaamse Regulator voor de Media.

Bij het beslechten van een geschil houdt de Vlaamse Regulator voor de Media rekening met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

De beslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media, vermeld in het eerste lid, wordt openbaar gemaakt, met inachtneming van de voorschriften over vertrouwelijkheid van handelsgegevens. De Vlaamse Regulator voor de Media verstrekt aan de betrokken partijen een volledig verslag van de redenen waarop de beslissing is gebaseerd.

§2. Als in verband met verplichtingen die met toepassing van deel V worden opgelegd, een geschil ontstaat tussen ondernemingen in verschillende lidstaten, kan elke partij het geschil voorleggen aan de Vlaamse Regulator voor de Media of aan de bevoegde

ationale regulerende instanties uit de andere lidstaten. Als het geschil gevolgen heeft voor de handel tussen lidstaten, wordt het door de Vlaamse Regulator voor de Media ter kennis van Berec gebracht.

De Vlaamse Regulator voor de Media houdt zoveel mogelijk rekening met de aanbeveling van Berec, waarin Berec de betrokken nationale regulerende instanties verzoekt specifieke maatregelen te nemen om het geschil te beslechten of om geen maatregelen te nemen. De Vlaamse Regulator voor de Media en/of de andere betrokken nationale regulerende instanties nemen op zo kort mogelijke termijn en in elk geval binnen een maand nadat de aanbeveling is uitgebracht, behalve in uitzonderlijke omstandigheden, maatregelen om het geschil te beslechten.

In uitzonderlijke omstandigheden kan de Vlaamse Regulator voor de Media, als er een dringende noodzaak is om te handelen om de mededinging of de belangen van eindgebruikers te beschermen, op verzoek van de partijen of op eigen initiatief voorlopige maatregelen vaststellen zonder het advies van Berec af te wachten.

Deze paragraaf is niet van toepassing op geschillen betreffende de coördinatie van het frequentiespectrum.

§3. De procedure, vermeld in paragraaf 1 en 2, laat het recht van elke partij onverlet om een zaak bij de rechtbank aanhangig te maken.”

Art. 41. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 223/1 ingevoegd dat luidt als volgt:

“Art. 223/1. Bij de toewijzing van radiospectrum en de toepassing van deel IV en deel V streven respectievelijk de Vlaamse Regering en de Vlaamse Regulator voor de Media de volgende, in willekeurige volgorde weergegeven, algemene doelstellingen na voor zover die van toepassing zijn:

- 1° bevorderen van de connectiviteit met en de toegang tot, alsmede de benutting van netwerken met een zeer hoge capaciteit, met inbegrip van vaste, mobiele en draadloze netwerken, voor alle burgers en bedrijven van de Europese Unie;
- 2° bevorderen van de mededinging bij het aanbieden van elektronische communicatienetwerken en bijbehorende faciliteiten, met inbegrip van efficiënte concurrentie op basis van infrastructuur, en bij het aanbieden van elektronische communicatiediensten en bijbehorende diensten;
- 3° bijdragen tot de ontwikkeling van de interne markt door het opheffen van resterende belemmeringen voor en het bevorderen van convergerende voorwaarden voor investeringen in en het aanbieden van elektronische communicatienetwerken, elektronische communicatiediensten, bijbehorende faciliteiten en bijbehorende diensten, in de gehele Europese Unie, door het ontwikkelen van gemeenschappelijke regels en voorspelbare regelgeving en door het bevorderen van doeltreffend, efficiënt en gecoördineerd gebruik van het radiospectrum, open innovatie, het opzetten en ontwikkelen van trans-Europese netwerken, de verstreking, de beschikbaarheid en de interoperabiliteit van pan-Europese diensten, en eind-tot-eindconnectiviteit;
- 4° bevorderen van de belangen van de burgers van de Europese Unie op de volgende wijze:

- a) door te zorgen voor connectiviteit met en ruime beschikbaarheid en benutting van netwerken met een zeer hoge capaciteit, waaronder vaste, mobiele en draadloze netwerken, en van elektronische communicatiediensten;
- b) door erop toe te zien dat op basis van daadwerkelijke mededinging optimaal kan worden geprofiteerd wat betreft keuze, prijs en kwaliteit;
- c) door de beveiliging van netwerken en diensten te handhaven;
- d) door een hoog gemeenschappelijk beschermingsniveau voor eindgebruikers te waarborgen via de nodige sectorspecifieke regels;
- e) door aandacht te schenken aan de behoeften, zoals betaalbare prijzen, van specifiek maatschappelijke groeperingen, met name eindgebruikers met een handicap, oudere eindgebruikers en eindgebruikers met speciale sociale behoeften, en ook keuzevrijheid en gelijkwaardige toegang voor eindgebruikers met een handicap.

De Vlaamse Regulator voor de Media handelt onpartijdig, objectief, transparant en op niet-discriminerende en evenredige wijze bij de uitvoering van de taken, vermeld in het eerste lid.”.

Art. 42. In artikel 234 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° het eerste lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media is bevoegd inlichtingen en documenten, inclusief financiële informatie, te vragen van elke natuurlijke persoon of rechtspersoon waarop dit decreet van toepassing is, als dat voor de invulling van zijn taak nodig is of als dat gevraagd is door de Europese Commissie. Elk verzoek om informatie is in evenredigheid met de uitvoering van de taak in kwestie en wordt met redenen omkleed.”;

2° in het tweede lid wordt de zinsnede “Iedere omroeporganisatie van of erkend door de Vlaamse Gemeenschap of aangemeld bij de Vlaamse Regulator voor de Media, iedere dienstenverdelers, en iedere aanbieder van kabelomroepnetwerken en etheromroepnetwerken” vervangen door de woorden “Elke natuurlijke persoon of rechtspersoon waarop dit decreet van toepassing is”;

3° er worden een vijfde en zesde lid toegevoegd, die luiden als volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media duidt de termijn aan waarin de inlichtingen en de documenten, vermeld in het eerste lid, moeten worden meegedeeld, en ook het niveau van specificering en deelt de ondernemingen mee voor welk doel die informatie zal worden gebruikt.

Als de inlichtingen en de documenten, vermeld in het eerste lid, voor de Vlaamse Regulator voor de Media niet volstaan om zijn taken uit te voeren, kan hij informatie vragen aan andere relevante ondernemingen die actief zijn in de sector elektronische communicatie, de mediasector of in sectoren die er nauw mee verbonden zijn.”.

Hoofdstuk 3. Verwerking van persoonsgegevens

Art. 43. §1. De bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst om de taken uit te voeren vermeld in de artikelen 4 en 34 van dit decreet treedt op als verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van deze taken.

De Vlaamse Regulator voor de Media treedt op als verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van zijn taak vermeld in de artikelen 28 en 42 van dit decreet.

§2. De verwerking van persoonsgegevens in het kader van dit decreet heeft betrekking op volgende categorieën van betrokkenen:

- 1° belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten;
- 2° elke natuurlijke persoon waarop het decreet betreffende radio-omroep en televisie van 27 maart 2009 van toepassing is.

§3. De verwerking van persoonsgegevens in het kader van dit wijzigingsdecreet heeft betrekking op volgende categorieën van persoonsgegevens:

- 1° identificatiegegevens, rijksregisternummer of identificatienummer van de sociale zekerheid en andere identificatiegegevens;
- 2° contactgegevens;
- 3° financiële gegevens;
- 4° beroepsgegevens;
- 4° adresgegevens.

§4. In uitvoering van artikel 32 van de algemene verordening gegevensbescherming worden de persoonsgegevens beveiligd volgens de dataclassificatie en de richtlijnen van het stuurorgaan Vlaams Informatie- en ICT-beleid, opgericht overeenkomstig artikel III.74, tweede lid, 3°, van het Bestuursdecreet van 7 december 2018.

§5. De maximale bewaringstermijnen voor persoonsgegevens die op basis van dit decreet worden verwerkt, conform artikel 5,1.e van de algemene verordening gegevensbescherming, worden vastgelegd in beheersregels, conform artikel III.81, §2 van het Bestuursdecreet van 7 december 2018 . Bij het bepalen van die bewaartermijn dient rekening te worden gehouden met de doelstellingen van de betrokken bevraging of vraagstelling.

§6. De Vlaamse Regering kan de nadere regels bepalen voor de verwerking van de persoonsgegevens, de beveiliging van deze gegevens en de passende waarborgen voor de rechten en vrijheden van de betrokkenen.

Brussel, (datum).

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

De Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media,

Benjamin DALLE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 69.217/3
van 20 mei 2021

over

een voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap ‘tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, wat betreft de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie’

Op 6 april 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap ‘tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, wat betreft de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie’.

Het voorontwerp is door de derde kamer onderzocht op 11 mei 2021. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Tim CORTHAUT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 20 mei 2021.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond,¹ alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2.1. Het voor advies voorgelegde voorontwerp van decreet van de Vlaamse Gemeenschap beoogt het decreet van 27 maart 2009 ‘betreffende radio-omroep en televisie’ (hierna: Mediadecreet) te wijzigen met het oog op de gedeeltelijke² omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 ‘tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie’, waarbij onder meer de bevoegdheden van de Vlaamse Regulator voor de Media worden versterkt.

2.2. Het voorontwerp bevat daarnaast een autonome bepaling (artikel 43) die tot doel heeft een kader te creëren voor de verwerking van persoonsgegevens bij de uitvoering van bepaalde taken die onder het Mediadecreet vallen.

BEVOEGDHEID

3.1. Overeenkomstig artikel 4, 6°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ zijn de gemeenschappen bevoegd voor “de inhoudelijke en technische aspecten van de audiovisuele en de auditieve mediadiensten”. Bij de Zesde Staatshervorming is de omschrijving van de omroepbevoegdheid van de gemeenschappen op die wijze geherformuleerd en aldus aangepast aan de technologische evolutie en de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof.³ Het was daarbij geenszins de bedoeling om de bestaande bevoegdheidsverdeling tussen de federale overheid en de gemeenschappen te wijzigen, wel om ze te bevestigen.⁴ De term ‘audiovisuele mediadienst’ is ontleend aan richtlijn 2010/13/EU van het Europees Parlement en de Raad van 10 maart 2010 ‘betreffende de coördinatie van bepaalde wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in de lidstaten inzake het aanbieden van audiovisuele mediadiensten (richtlijn audiovisuele mediadiensten)’.

¹ Aangezien het om een voorontwerp van decreet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

² Wat betreft de bevoegdheden van de Vlaamse Gemeenschap.

³ Zie o.m.: Y. PEETERS, “De bevoegdheidsverdeling inzake omroep, telecommunicatie en filmkeuring: kinderen niet toegelaten” in J. VELAERS e.a. (eds.), *De zesde staatshervorming: instellingen, bevoegdheden en middelen*, Antwerpen, Intersentia, 2014, 345-366; J. THEUNIS, “De bevoegdheidsoverdrachten inzake media” in A. ALLEN e.a. (eds.), *Het federale België na de Zesde Staatshervorming*, Brugge, die Keure, 2014, 535-546; R. DEBILIO, R. QUECK en D. STEVENS, “La répartition des compétences en matière de communications électroniques après la sixième réforme de l’État: statut quo ou départ vers de nouveaux rivages?”, *TRNI* 2014, 389-402.

⁴ *Parl.St.* Senaat 2012-13, nr. 5-2232/1, 21; adv.RvS 53.932/AV van 27 augustus 2013 over een voorstel dat heeft geleid tot de bijzondere wet van 6 januari 2014 ‘met betrekking tot de Zesde Staatshervorming’, *Parl.St.* Senaat 2012-13, nr. 5-2232/3, 5.

3.2. Het Grondwettelijk Hof heeft in arrest nr. 132/2004 van 14 juli 2004 de inhoudelijke en functionele criteria op grond waarvan een onderscheid moet worden gemaakt tussen ‘telecommunicatie’ (federale bevoegdheid) en ‘omroep’ (thans: mediadiensten) (gemeenschapsbevoegdheid), samengevat als volgt:

“B.10.1. De radio-omroep, die de televisie omvat, kan van de andere vormen van telecommunicatie worden onderscheiden doordat een radio-omroepprogramma openbare informatie verspreidt en vanuit het oogpunt van degene die uitzendt, bestemd is voor het publiek in het algemeen of voor een deel ervan en geen vertrouwelijk karakter heeft. Diensten die geïndividualiseerde en door een vorm van vertrouwelijkheid gekenmerkte informatie leveren, vallen daarentegen niet onder de radio-omroep en behoren tot de bevoegdheid van de federale wetgever.

B.10.2. Doorslaggevend voor radio-omroep en televisie is het ter beschikking stellen van openbare informatie voor het publiek in het algemeen. In een evolutieve interpretatie van het omroepbegrip omvat dit ook het uitzenden op individueel verzoek. Omroepactiviteiten verliezen niet hun aard omdat met de evolutie van de techniek aan de kijker of luisteraar een ruimere mogelijkheid van eigen keuze wordt geboden.”⁵

3.3. Gelet op het voorgaande kan worden aangenomen dat de Vlaamse Gemeenschap bevoegd is voor de in het voorontwerp geregelde aangelegenheden.

Dat geldt eveneens voor het toezicht op ondernemingen in de mediasector, meer bepaald aanbieders van elektronische communicatienetwerken met aanzienlijke marktmacht. Bepalingen in dat verband komen nu al voor in het Mediadecreet en zijn complementair aan het mededingingsrecht waarvoor de federale overheid bevoegd is (artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 4°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980).⁶

Op grond van de voornoemde gemeenschapsbevoegdheid kunnen ook de technische aspecten van de ontvangsttoestellen worden geregeld,⁷ zodat ook artikel 37 van het voorontwerp geacht kan worden te behoren tot de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap.⁸

⁵ In dezelfde zin: GwH 22 september 2004, nr. 155/2004, B.4.1 en B.4.2; GwH 13 juli 2005, nr. 128/2005, B.7.2; GwH 9 juli 2013, nr. 95/2013, B.3.3.

⁶ Een van de criteria bij het identificeren van ondernemingen met aanzienlijke marktmacht op de relevante markt is dat het mededingingsrecht alleen niet voldoende is om het vastgestelde marktfalen op adequate wijze aan te pakken (zie het ontworpen artikel 190, § 1, eerste lid, 3°, van het Mediadecreet – artikel 12 van het voorontwerp).

⁷ Zie o.m. adv.RvS 27.536/VR/3 van 26 mei en 9 juni 1998 over een ontwerp dat heeft geleid tot het besluit van de Vlaamse Regering van 13 oktober 1998 ‘inzake het gebruik van normen voor het uitzenden van televisiesignalen’, opmerking 2.1; adv.RvS 29.068/3 van 7 april 1999 over een voorontwerp dat heeft geleid tot het decreet van de Vlaamse Gemeenschap van 3 maart 2000 ‘inzake het gebruik van normen voor het uitzenden van televisiesignalen’, opmerking bij artikel 3, *Parl.St.* VI.Parl. 1999-2000, nr. 106/1, 13-15.

⁸ In dezelfde zin: adv.RvS 68.222/3 van 30 november 2020 over een voorontwerp dat heeft geleid tot het decreet van de Vlaamse Gemeenschap van 12 februari 2021 ‘houdende wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie met betrekking tot de landelijke en regionale radio-omroeporganisaties en de technische eindapparatuur voor FM-radio-ontvangst van radio-omroeporganisaties’, *Parl.St.* VI.Parl. 2020-21, nr. 593/1, 61 (opmerking 4.2.3).

VORMVEREISTEN

4.1. Het voorontwerp bevat bepalingen die de verwerking van persoonsgegevens regelen.

Artikel 36, lid 4, van verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 ‘betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG (algemene verordening gegevensbescherming)’ (hierna: AVG), gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 van die verordening, voorziet in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, in dit geval de Gegevensbeschermingsautoriteit bedoeld in de wet van 3 december 2017 ‘tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit’, te raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking.⁹

4.2. Uit de bij de adviesaanvraag gevoegde stukken blijkt dat enkel het advies van de Vlaamse toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens werd gevraagd.¹⁰

4.3. In advies 61.267/2/AV van 27 juni 2017 over een voorontwerp dat heeft geleid tot de wet van 3 december 2017,¹¹ heeft de algemene vergadering van de afdeling Wetgeving uiteengezet dat noch de AVG,¹² noch de bevoegdheidsverdelende regels eraan in de weg staan dat in eenzelfde lidstaat meerdere toezichthoudende autoriteiten worden opgericht. In dat advies wordt gesteld dat de gemeenschappen en gewesten autoriteiten kunnen oprichten die toezicht houden op de naleving van de ‘specifieke’ regels die de deelstaten ter uitvoering van de AVG hebben vastgesteld inzake de verwerking van persoonsgegevens in het kader van activiteiten die onder hun bevoegdheid vallen.¹³ Het verlenen van de bevoegdheid aan die autoriteiten om adviezen te geven, teneinde te voldoen aan de verplichting die voortvloeit uit de in opmerking 4.1 aangehaalde verordeningsbepalingen, hoort daar ook onder.

Zoals echter eveneens in het voormelde advies is uiteengezet, is het de Gegevensbeschermingsautoriteit die belast is met het toezicht op de naleving van de ‘algemene’ regels inzake de verwerking van persoonsgegevens, met inbegrip van de algemene regels die de federale overheid ter uitvoering van de AVG heeft vastgesteld.¹⁴ Daaronder valt ook de bevoegdheid om, wat die regels betreft, advies te geven teneinde te voldoen aan de voormelde adviesverplichting.

De conclusie is dan ook dat het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit alsnog moet worden ingewonnen vooraleer het ontwerp doorgang kan vinden.

⁹ Zie GwH 14 januari 2021, nr. 2/2021, B.7.3.

¹⁰ Advies VTC nr. 2021/15 van 2 maart 2021.

¹¹ *Parl.St.* Kamer 2016-17, nr. 54-2648/001, 103-132.

¹² Zie immers artikel 51, lid 1, van de AVG.

¹³ *Parl.St.* Kamer 2016-17, nr. 54-2648/001, 115 (opmerking 7.1).

¹⁴ *Ibid.*, 106-115 (opmerkingen 1 tot 6) en 117 (opmerking 3).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

ALGEMENE OPMERKINGEN

5.1. Bij het opstellen van het voorontwerp lijkt nog geen rekening te zijn houden met de wijzigingen die in het Mediadecreet zijn aangebracht door het decreet van 19 maart 2021 ‘tot wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, wat betreft de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1808 van het Europees Parlement en de Raad van 14 november 2018 tot wijziging van Richtlijn 2010/13/EU betreffende de coördinatie van bepaalde wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in de lidstaten inzake het aanbieden van audiovisuele mediadiensten (richtlijn audiovisuele mediadiensten) in het licht van een veranderende marktsituatie’. Al lijken de thans ontworpen wijzigingen inhoudelijk niet te interfereren met de wijzigingen die in het Mediadecreet worden aangebracht door het decreet van 19 maart 2021, dient in het voorontwerp, in voorkomend geval, de wetsgeschiedenis van de te wijzigen artikelen nog te worden aangevuld in het licht van laatstgenoemde wijzigingen (bijv. in artikel 3 van het voorontwerp).

5.2. Onder voorbehoud van hetgeen hierna in dat verband nog wordt opgemerkt, vormt het voorontwerp op het eerste gezicht een getrouwe (gedeeltelijke) omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972. De meeste omissies ten opzichte van de richtlijn kunnen worden verklaard door het gegeven dat de omzetting beperkt moet blijven tot de bevoegdheden van de Vlaamse Gemeenschap. De Raad van State, afdeling Wetgeving, kan binnen het tijdsbestek waarover hij beschikt geen uitspraak doen over de volledigheid van de omzetting van de richtlijn, meer bepaald of er geen hiaten of overlappingen in de omzetting zijn tussen het Vlaamse en het federale niveau.

5.3. Zowel richtlijn (EU) 2018/1972 als richtlijn 2010/13/EU gelden niet enkel voor de Europese Unie, maar ook voor de Europese Economische Ruimte. Bijgevolg zouden in de te wijzigen bepalingen, en zelfs ruimer doorheen het hele Mediadecreet, de verwijzingen naar de Europese Unie het best worden aangevuld met een verwijzing naar de EER, tenzij uit de inhoud van die bepalingen blijkt dat de draagwijdte ervan beperkt is tot lidstaten van de Europese Unie.

Artikel 3

6. In het ontworpen artikel 2, 45°/1, van het Mediadecreet (artikel 3, 12°, van het voorontwerp) moet het woord “gedefinieerd” worden vervangen door “gedefinieerde”.

Artikel 11

7. Het verdient aanbeveling om de definities van “Aanbeveling” en “AMM-richtsnoeren”, die nu voorkomen in het ontworpen artikel 189, eerste lid, van het Mediadecreet, op te nemen in artikel 2 van dat decreet, dat de definities bevat. Artikel 3 van het voorontwerp, waarbij definities worden toegevoegd aan artikel 2 van het Mediadecreet, kan in die zin worden aangevuld.

Artikel 14

8.1. De Vlaamse Gemeenschap kan in beginsel geen verplichtingen opleggen aan organen waarvoor ze niet bevoegd is. Bijgevolg moet in de inleidende zin van het ontworpen artikel 192, eerste lid, van het Mediadecreet worden geschreven “..., draagt de Vlaamse Regulator voor de Media, samen met de andere betrokken nationale regulerende instanties, zorg voor de uitvoering van de marktanalyse, ...”.

8.2. Om dezelfde reden schrijve men in het ontworpen artikel 192, tweede lid, van het Mediadecreet:

“De Vlaamse Regulator voor de Media brengt, samen met de andere betrokken nationale regulerende instanties, de Europese Commissie op de hoogte van ...”.

Artikel 28

9. Aangezien de nadere regelen van de raadplegingsprocedure overeenkomstig het ontworpen artikel 192/14, laatste lid, van het Mediadecreet worden vastgesteld door de Vlaamse Regering, is er geen bezwaar tegen dat de concrete procedure wordt vastgesteld door de Vlaamse Regulator voor de Media (ontworpen artikel 192/14, vierde lid, van het Mediadecreet). Wel moet er in de ontworpen bepaling of bij de door de Vlaamse Regering vast te stellen nadere regelen nog worden bepaald op welke wijze de Vlaamse Regulator voor de Media die procedure moet bekendmaken.

Artikel 29

10. Het ontworpen artikel 192/15 van het Mediadecreet strekt tot omzetting van artikel 32 van richtlijn (EU) 2018/1972. Daarbij lijkt echter een omzetting van artikel 32, lid 10, van de richtlijn te ontbreken, hetgeen moet worden verholpen.

Artikel 33

11.1. In het ontworpen artikel 200/2, derde lid, van het Mediadecreet moet niet enkel melding worden gemaakt van de procedures, maar ook van de richtsnoeren, in lijn met artikel 61, lid 1, van richtlijn (EU) 2018/1972.

11.2. In tegenstelling tot wat in de memorie van toelichting wordt vermeld, lijken de leden 2 en 6 van artikel 61 van richtlijn (EU) 2018/1972 niet te worden omgezet bij het voorontwerp, hetgeen nader moet worden onderzocht.

Artikel 41

12. In de inleidende zin van artikel 41 van het voorontwerp moet worden vermeld dat het ontworpen artikel 223/1 in titel II van het Mediadecreet wordt ingevoegd.

Artikel 43

13. Artikel 43 van het voorontwerp bevat een regeling voor de verwerking van persoonsgegevens. De taken waarop die gegevensverwerking betrekking heeft worden echter niet geïdentificeerd aan de hand van verwijzingen naar de relevante bepalingen van het Mediadecreet, maar door te verwijzen naar enerzijds de artikelen 4 en 34 en, anderzijds, de artikelen 28 en 42 “van dit decreet”. Die artikelen bevatten echter wijzigingsbepalingen die bij de inwerkingtreding van het aan te nemen decreet meteen zijn uitgewerkt. Bijgevolg moet in artikel 43 van het voorontwerp worden verwezen naar de bepalingen die via de voornoemde artikelen in het Mediadecreet worden ingevoegd of gewijzigd, meer bepaald de artikelen 133, § 2, en 201 van het Mediadecreet, enerzijds, en de artikelen 192/14 en 234 ervan, anderzijds.

De Raad van State, afdeling Wetgeving, ziet overigens geen reden waarom de in artikel 43 van het voorontwerp opgenomen regeling inzake de verwerking van persoonsgegevens, die enkel betrekking heeft op bepalingen van het Mediadecreet, niet in dat decreet zelf wordt opgenomen. Dit laatste zou alvast de toegankelijkheid van de betrokken regelgeving ten goede komen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Wilfried VAN VAERENBERGH

ONTWERP VAN DECREET

ONTWERP VAN DECREET

Op voorstel van de Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media;

Na beraadslaging,

DE VLAAMSE REGERING BESLUIT:

De Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media is ermee belast, in naam van de Vlaamse Regering, bij het Vlaams Parlement het ontwerp van decreet in te dienen, waarvan de tekst volgt:

Hoofdstuk 1. Inleidende bepaling

Artikel 1. Dit decreet regelt een gemeenschapsaangelegenheid. Dit decreet voorziet in de gedeeltelijke omzetting van richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie.

Hoofdstuk 2. Wijzigingen van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie

Art. 2. In artikel 1 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, vervangen bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° punt 1° wordt vervangen door wat volgt:

“1° Richtlijn 2002/58/EG betreffende de verwerking van persoonsgegevens en de bescherming van de persoonlijke levenssfeer in de sector elektronische communicatie;”;

2° punt 2° wordt opgeheven.

Art. 3. In artikel 2 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij de decreten van 13 juli 2012, 29 juni 2018, 7 december 2018 en 19 maart 2021, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° vóór punt 1°, dat punt 1°/1, wordt, wordt een nieuw punt 1° ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1° Aanbeveling: aanbeveling van de Europese Commissie inzake relevante markten voor producten en diensten;”;

2° voor de punten 1°/1 en 1°/2 die 1°/3 en 1°/4 worden, wordt een nieuw punt 1°/2 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“1°/2 aanmerkelijke marktmacht: een onderneming wordt geacht aanmerkelijke marktmacht te hebben als ze, alleen of samen met andere ondernemingen, een aan machtspositie gelijkwaardige positie bezit, namelijk een economische kracht die haar in staat stelt zich in belangrijke mate onafhankelijk van haar concurrenten, klanten en uiteindelijk consumenten te gedragen;”;

3° er wordt een punt 1°/5 ingevoegd, dat luidt als volgt:

"1°/5 AMM-richtsnoeren: richtsnoeren van de Europese Commissie voor marktanalyse en de beoordeling van aanmerkelijke marktmacht;"

4° er wordt een punt 1°/6 ingevoegd, dat luidt als volgt:

"1°/6 Berec: het Orgaan van Europese regulerende instanties voor elektronische communicatie, opgericht bij verordening (EU) 2018/1971 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot instelling van het Orgaan van Europese regulerende instanties voor elektronische communicatie (Berec) en het Bureau voor ondersteuning van Berec (Berec-Bureau), tot wijziging van Verordening (EU) 2015/2120 en tot intrekking van Verordening (EG) nr. 1211/2009;"

5° er wordt een punt 1°/7 ingevoegd, dat luidt als volgt:

"1°/7 bijbehorende dienst: een bij een elektronisch communicatienetwerk of een elektronische communicatiedienst behorende dienst die het aanbieden, het zelf verstrekken of het geautomatiseerd aanbieden van diensten via dat netwerk of die dienst mogelijk maakt of ondersteunt of het potentieel hiertoe bezit en die voorwaardelijke toegangssystemen en elektronische programmagidsen (EPG's), alsmede andere diensten zoals identiteit, locatie en presentie-informatiediensten omvat;"

6° er wordt een punt 1°/8 ingevoegd, dat luidt als volgt:

"1°/8 bijbehorende faciliteiten: de bij een elektronisch communicatienetwerk of een elektronische communicatiedienst behorende diensten, fysieke infrastructures en andere faciliteiten of elementen die het aanbieden van diensten via dat netwerk of die dienst mogelijk maken of ondersteunen of het potentieel hiertoe bezitten en die gebouwen of toegangen tot gebouwen, bekabeling van gebouwen, antennes, torens en andere ondersteunende constructies, kabelgoten, kabelbuizen, masten, mangaten en straatkasten omvatten;"

7° punt 8° wordt vervangen door wat volgt:

"8° elektronisch communicatienetwerk: de transmissiesystemen, al dan niet gebaseerd op een permanente infrastructuur of gecentraliseerde beheercapaciteit, en in voorkomend geval de schakel- of routeringsapparatuur en andere middelen, waaronder netwerkelementen die niet actief zijn, die het mogelijk maken signalen van radio-omroep en televisie over te brengen via draad, radiogolven, optische of andere elektromagnetische middelen, voor zover deze voor overdracht van signalen van radio-omroep en televisie worden gebruikt, waaronder satellietomroepnetwerken, vaste (circuit- en pakketgeschakelde, met inbegrip van internet) en mobiele netwerken, elektriciteitsnetten, etheromroepnetwerken en kabelomroepnetwerken;"

8° punt 9° wordt vervangen door wat volgt:

"9° elektronische communicatiedienst: een gewoonlijk tegen vergoeding via elektronische communicatienetwerken aangeboden dienst die geheel of hoofdzakelijk bestaat uit het overbrengen van signalen van radio-omroep en televisie;"

9° punt 14° wordt vervangen door wat volgt:

“14° geavanceerde digitale eindapparatuur: kastjes met converter en decoder en geïntegreerde digitale televisietoestellen voor de ontvangst van de digitale interactieve omroepdiensten;”;

10° er wordt een punt 14°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“14°/1 interconnectie: een specifiek type toegang dat tussen exploitanten van openbare netwerken wordt gerealiseerd door het fysiek en logisch verbinden van openbare elektronische communicatienetwerken die door dezelfde of een andere onderneming worden gebruikt om het de gebruikers van een onderneming mogelijk te maken te communiceren met die van dezelfde of van een andere onderneming of toegang te hebben tot diensten die door een andere onderneming worden aangeboden, wanneer die diensten worden aangeboden door de betrokken partijen of andere partijen die toegang hebben tot het netwerk;”;

11° er wordt een punt 21°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“21°/1 netwerk met zeer hoge capaciteit: hetzij een elektronisch communicatienetwerk dat ten minste tot aan het distributiepunt volledig uit optischevezelementen bestaat, hetzij een elektronisch communicatienetwerk dat, in gebruikelijke piekomsomstandigheden, in staat is om soortgelijke netwerkprestaties te bieden wat betreft downlink- en uplinkbandbreedte, veerkrachtigheid van het netwerk, parameters met betrekking tot fouten, latentietijden en de veranderingen daarin. De netwerkprestaties kunnen ook als vergelijkbaar worden beschouwd als de eindgebruiker een andere gebruikservaring heeft vanwege de inherent verschillende kenmerken van het medium dat op het netwerk wordt aangesloten;”;

12° punt 39° wordt vervangen door wat volgt:

“39° satellietomroepnetwerk: een elektronisch communicatienetwerk waardoor radio-omroep- en televisiesignalen in digitale vorm, al dan niet gecodeerd, via satelliet aan het algemene publiek worden doorgegeven;”;

13° punt 42° wordt vervangen door wat volgt:

“42° systeem voor voorwaardelijke toegang: elke technische maatregel, authenticatiesysteem en/of regeling waarbij toegang tot een beschermde omroepdienst in begrijpelijke vorm afhankelijk wordt gemaakt van een abonnement of een andere vorm van voorafgaande individuele machtiging;”;

14° er wordt een punt 45°/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“45°/1 transnationale markten: overeenkomstig artikel 65 van richtlijn (EU) 2018/1972 gedefinieerde markten die de Europese Unie of een aanzienlijk, zich over meer dan één lidstaat uitstrekkend, deel daarvan beslaan;”.

Art. 4. Aan artikel 133, §2, eerste lid, van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 12 februari 2021, worden de volgende zinnen toegevoegd:

“Het voornemen om wijzigingen aan het FM-frequentieplan, aan de erkenningen en aan de voorwaarden en procedures met betrekking tot het verwerven of verlenen van frequentiegebruiksrechten zoals bepaald in deze afdeling aan te brengen, wordt in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt. Belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten, kunnen voorafgaand aan de beslissing over deze wijzigingen, hun standpunt over die wijzigingen bekendmaken gedurende een raadplegingsprocedure die minimaal vier weken duurt en die wordt georganiseerd op de wijze en door de bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst.”.

Art. 5. Aan artikel 136 van hetzelfde decreet, vervangen bij het decreet van 23 december 2016 en gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt de volgende zin toegevoegd:

“De erkenningen worden toegekend op basis van objectieve, transparante, concurrentiebevorderende, niet-discriminerende en proportionele criteria.”.

Art. 6. In artikel 147 van hetzelfde decreet wordt de zinsnede “uitsluitend via een kabel-, ethernetwerk of via het internet doorgeven” vervangen door de woorden “niet via analoge terrestrische radio-omroepnetwerken uitzenden”.

Art. 7. In artikel 148, §1, van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 25 april 2014, wordt de zin “Het maatschappelijk doel van die omroeporganisaties bestaat in het verzorgen van radioprogramma’s via een kabelomroepnetwerk, een etheromroepnetwerk, een satellietomroepnetwerk of via het internet.” vervangen door de zin “Het maatschappelijk doel van de omroeporganisaties, vermeld in artikel 147, bestaat in het verzorgen van radioprogramma’s om ze ter beschikking te stellen van het publiek en ze te leveren via elektronische communicatienetwerken, met uitsluiting van analoge terrestrische radio-omroepnetwerken.”.

Art. 8. In artikel 149 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij decreten van 23 december 2016 en 19 maart 2021, wordt paragraaf 3 vervangen door wat volgt:

“§3. De kennisgeving, vermeld in paragraaf 2, is niet vereist voor erkende landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties die hun programma’s doorgeven of beschikbaar stellen via andere elektronische communicatienetwerken dan analoge terrestrische radio-omroepnetwerken.”.

Art. 9. In artikel 185, het laatst gewijzigd bij decreet van 29 juni 2018, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° in paragraaf 1/1 wordt het getal “192” vervangen door het getal “191”;

2° in paragraaf 3 wordt het woord “drie” vervangen door het woord “vijf”.

Art. 10. In artikel 186, §3, 6° en 7°, en artikel 187, eerste lid, 5° en 6°, van hetzelfde decreet, worden de woorden “Europese Gemeenschap” vervangen door de woorden “Europese Unie en Europese Economische Ruimte”.

Art. 11. Artikel 189 van hetzelfde decreet wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 189. De Vlaamse Regulator voor de Media definieert de relevante markten, in het bijzonder de relevante geografische markten, voor producten en diensten in de sector van de elektronische communicatienetwerken en -diensten in de Vlaamse Gemeenschap en houdt daarbij zoveel mogelijk rekening met de Aanbeveling, en met de AMM-richtsnoeren.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media een relevante markt definieert die verschilt van de markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie zijn gedefinieerd, legt hij zijn ontwerp voor in een openbare raadpleging als vermeld in artikel 192/14, en brengt hij de Europese Commissie daarvan op de hoogte conform artikel 192/15.”

Art. 12. Artikel 190 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 190. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media onderzoekt of de relevante markt, die conform artikel 189 wordt bepaald, aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° er zijn hoge en niet-tijdelijke toegangsbelemmeringen van structurele, wettelijke of reglementaire aard;
- 2° er is geen vooruitzicht op daadwerkelijke mededinging binnen de relevante periode, gezien de toestand van de mededinging die op infrastructuur gebaseerd is en andere mededinging die aan de toegangsbelemmeringen ten grondslag ligt;
- 3° het mededingingsrecht alleen is niet voldoende om het vastgestelde marktfalen op adequate wijze aan te pakken.

De relevante markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie zijn vermeld, worden geacht te voldoen aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, tenzij de Vlaamse Regulator voor de Media vaststelt dat niet is voldaan aan een of meer van de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, voor de geografische markt in kwestie.

§2. Bij het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, beoordeelt de Vlaamse Regulator voor de Media ontwikkelingen vanuit een toekomstgericht perspectief indien op die relevante markt geen regelgeving op basis van dit artikel is opgelegd. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt bij die beoordeling rekening met elk van de volgende elementen:

- 1° marktontwikkelingen die van invloed zijn op de waarschijnlijkheid dat de relevante markt naar daadwerkelijke mededinging neigt;
- 2° elke vorm van concurrentiedruk, op wholesale- en op retailniveau, ongeacht de vraag of de bronnen van die druk worden beschouwd als elektronische communicatienetwerken, elektronische communicatiediensten of andere types diensten of toepassingen die vanuit het oogpunt van de eindgebruiker vergelijkbaar zijn, en ongeacht de vraag of die druk deel uitmaakt van de relevante markt;
- 3° andere soorten opgelegde regelgeving of maatregelen waardoor de relevante markt dan wel de verwante retailmarkt of -markten gedurende de periode in kwestie worden beïnvloed;
- 4° regelgeving die is opgelegd op andere relevante markten.

§3. Als de Vlaamse Regulator voor de Media na afloop van het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, van oordeel is dat de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, zijn vervuld, identificeert hij de onderneming of ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op de relevante markt.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan een onderneming die aanmerkelijke marktmacht bezit op een specifieke markt aanwijzen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht op een nauw verwante markt als de koppelingen tussen beide markten zodanig zijn dat de marktmacht op de specifieke markt op de nauw verwante markt zo kan worden gebruikt dat de marktmacht van de onderneming wordt vergroot. De Vlaamse Regulator voor de Media kan correctiemaatregelen opleggen als vermeld in artikel 192/1, 192/2, 192/3 en 192/6, om een dergelijk gebruik op de nauw verwante markt te voorkomen.”

Art. 13. Artikel 191 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij de decreten van 13 juli 2012 en 14 oktober 2016, wordt vervangen door wat volgt:

"Art. 191. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media legt ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een relevante markt een of meer van de verplichtingen op, vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7 en in artikel 192/11.

Op basis van het beginsel van de evenredigheid kiest de Vlaamse Regulator voor de Media voor de minst ingrijpende manier om de problemen aan te pakken die in de marktanalyse, vermeld in artikel 190, zijn geconstateerd.

De verplichtingen, vermeld in het eerste lid:

- 1° zijn gebaseerd op de aard van het probleem dat de Vlaamse Regulator voor de Media in zijn marktanalyse vastgesteld heeft;
- 2° zijn proportioneel en houden als dat mogelijk is rekening met de kosten en de baten;
- 3° zijn gerechtvaardigd in het licht van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1;
- 4° worden opgelegd na een openbare raadpleging als vermeld in artikel 192/14;
- 5° worden meegedeeld conform artikel 192/15.

De Vlaamse Regulator voor de Media legt de verplichtingen, vermeld in het eerste lid, alleen op aan ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht, zonder afbreuk te doen aan:

- 1° de noodzaak aan internationale afspraken te voldoen;
- 2° de maatregelen die de Vlaamse Regulator voor de Media heeft genomen om een passende toegang, interconnectie en interoperabiliteit van diensten te waarborgen, vermeld in artikel 200/2;
- 3° de bepalingen over de persoonlijke levenssfeer in de sector van de elektronische communicatie waarbij verplichtingen worden opgelegd aan andere ondernemingen dan de ondernemingen die aangewezen zijn als onderneming met een aanmerkelijke marktmacht;
- 4° de verplichtingen over de colocatie en het gedeelde gebruik van netwerkelementen en de bijbehorende faciliteiten, vermeld in artikel 200, §1/1;
- 5° de verplichtingen over een gescheiden boekhouding voor operatoren die beschikken over uitsluitende of bijzondere rechten in andere sectoren dan die van de elektronische communicatie conform artikel 198, eerste lid, 2°, en artikel 202, eerste lid, 3°.

Binnen het kader van de noodzaak om aan internationale afspraken te voldoen, vermeld in het vierde lid, 1°, brengt de Vlaamse Regulator voor de Media de Europese Commissie op de hoogte van beslissingen om voor ondernemingen geldende verplichtingen op te leggen, te wijzigen of op te heffen volgens de procedure, vermeld in artikel 192/15.

§2. Indien de Vlaamse Regulator voor de Media in uitzonderlijke omstandigheden voornemens is aan ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht andere verplichtingen met betrekking tot toegang of interconnectie op te leggen dan die vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7 en artikel 192/11, vraagt hij daarvoor toestemming aan de Europese Commissie.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media legt de verplichtingen, vermeld in artikel 192/13, alleen op aan ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een retailmarkt overeenkomstig artikel 190, §3, als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° de Vlaamse Regulator voor de Media stelt vast, op basis van een marktanalyse die conform artikel 190, §1, is uitgevoerd, dat er op de afgebakende retailmarkt niet genoeg mededinging is;

- 2° de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat de verplichtingen, die met toepassing van artikel 192/1 tot en met 192/6 zijn opgelegd, niet zouden leiden tot de verwezenlijking van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

§4. Als de Vlaamse Regulator voor de Media na afloop van het onderzoek, vermeld in artikel 190, §1, oordeelt dat de voorwaarden, vermeld in artikel 190, §1, niet zijn vervuld, legt hij geen enkele verplichting op als vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/7 en artikel 192/11, en trekt hij de bestaande verplichtingen in.

De Vlaamse Regulator voor de Media waarborgt dat voor de partijen waarop een dergelijke intrekking van verplichtingen een invloed heeft, een passende opzeggingstermijn in acht wordt genomen die wordt bepaald door een evenwicht tot stand te brengen tussen de volgende aspecten:

- 3° de noodzaak om te zorgen voor een duurzame overgang voor de begunstigden van die verplichtingen en de eindgebruikers;
4° keuze voor de eindgebruikers;
5° waarborgen dat de regelgeving niet langer van kracht blijft dan noodzakelijk is.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media een opzeggingstermijn als vermeld in het tweede lid bepaalt, kan hij bij bestaande overeenkomsten inzake toegang specifieke voorwaarden en opzeggingstermijnen vaststellen. De Vlaamse Regulator stelt de duur en de nadere regels van deze opzeggingstermijnen vast.

§5. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt de beslissingen, vermeld in paragraaf 1 tot en met 4:

- 1° binnen vijf jaar na de aanneming van een vorige beslissing als vermeld in paragraaf 1;
2° binnen drie jaar na de goedkeuring van een nieuwe Aanbeveling door de Europese Commissie, voor de markten van die aanbeveling waarvoor nog niet eerder een kennisgeving is gedaan bij de Europese Commissie conform artikel 192/15.

Uiterlijk vier maanden vóór de periode, vermeld in het eerste lid, 1°, verstrekken is, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bij de Europese Commissie een gemotiveerd voorstel indienen om die periode met ten hoogste één jaar te verlengen.

De termijnen, vermeld in het eerste lid, worden met zes maanden verlengd als de Vlaamse Regulator voor de Media de bijstand van Berec vraagt bij de voltooiing van de analyse van de markt en de verplichtingen die moeten worden opgelegd.

De marktanalyse en de verplichtingen die conform paragraaf 1 tot en met 4 worden opgelegd, blijven van kracht tot de inwerkingtreding van de volgende marktanalyse.

§6. De Vlaamse Regulator voor de Media raadpleegt de Belgische Mededingingsautoriteit in verband met de ontwerpbeslissingen, vermeld in artikel 190, §3, en in §4, eerste lid, van dit artikel, om haar advies te krijgen over:

- 1° de bepaling van de relevante markt, vermeld in artikel 189, vanuit geografisch oogpunt en vanuit het product;
2° de beoordeling van de voorwaarden, vermeld in artikel 190, §1, eerste lid;
3° de identificatie van de ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op de relevante markt, vermeld in artikel 190, §3.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de Belgische Mededingingsautoriteit raadplegen over andere onderwerpen met betrekking tot het mededingingsrecht.

Als het advies van de Belgische Mededingingsautoriteit, vermeld in het eerste en tweede lid, dertig dagen na ontvangst van de vraag van de Vlaamse Regulator voor de Media niet is verstrekt, zet de Vlaamse Regulator voor de Media de procedure voort.

§7. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt rekening met het effect van nieuwe marktontwikkelingen, bijvoorbeeld in verband met commerciële overeenkomsten, met inbegrip van overeenkomsten over mede-investeringen, die invloed hebben op de concurrentiedynamiek. Als de nieuwe marktontwikkelingen niet belangrijk genoeg zijn om aanleiding te geven tot een nieuwe marktanalyse als vermeld in artikel 190, §1, beoordeelt de Vlaamse Regulator voor de Media onmiddellijk of het nodig is de verplichtingen te evalueren die opgelegd zijn aan de ondernemingen die aangewezen zijn als ondernemingen met een aanmerkelijke marktmacht, en eerdere beslissingen te wijzigen, onder meer door verplichtingen in te trekken of nieuwe verplichtingen op te leggen, om te garanderen dat die verplichtingen blijven voldoen aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, derde lid. De gewijzigde verplichtingen mogen pas worden opgelegd na een openbare raadpleging en een mededeling als vermeld in artikel 192/14 en 192/15.”.

Art. 14. Artikel 192 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192. Bij de transnationale markten die de Europese Commissie heeft omschreven, draagt de Vlaamse Regulator voor de Media, samen met de andere betrokken nationale regulerende instanties zorg voor de uitvoering van de marktanalyse, waarbij de AMM-richtsnoeren maximaal in acht worden genomen. Ze spreken zich op gecoördineerde wijze uit over de volgende elementen:

- 1° of er al dan niet van aanmerkelijke marktmacht sprake is;
- 2° het opleggen, handhaven, wijzigen of opheffen van de verplichtingen, vermeld in artikel 191, §1.

De Vlaamse Regulator voor de Media brengt, samen met de andere betrokken nationale regulerende instanties, de Europese Commissie op de hoogte van hun ontwerpmaatregelen betreffende de marktanalyse en van eventuele wettelijke verplichtingen op grond van artikel 192/15.

Als er geen transnationale markten zijn, kan de Vlaamse Regulator voor de Media met een of meer nationale regulerende instanties van andere lidstaten ook samen de Europese Commissie op de hoogte brengen van hun ontwerpmaatregelen betreffende de marktanalyse en van eventuele wettelijke verplichtingen, als ze van mening zijn dat de marktvoorwaarden in hun respectieve rechtsgebieden voldoende homogeen zijn.”.

Art 15. Artikel 192/1 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/1. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, verplichtingen inzake transparantie met betrekking tot interconnectie of toegang opleggen op grond waarvan ondernemingen nader genoemde informatie openbaar moeten maken, zoals boekhoudkundige informatie, tarieven, technische specificaties, netwerkkennmerken en verwachte ontwikkelingen daarvan, alsook eisen en voorwaarden voor levering en gebruik, met inbegrip van voorwaarden tot wijziging van de toegang tot of het gebruik van diensten en toepassingen, namelijk wat betreft migratie van legacy-infrastructuur, als die voorwaarden door de lidstaten zijn toegestaan in overeenstemming met het Europese Unierecht.

§2. Als voor een onderneming verplichtingen inzake non-discriminatie gelden, kan de Vlaamse Regulator voor de Media van die onderneming eisen dat ze een refe-

rentieofferte publiceert die voldoende gespecificeerd is om te garanderen dat de ondernemingen niet hoeven te betalen voor faciliteiten die voor de gewenste dienst niet nodig zijn. Die referentieofferte bevat een beschrijving van de offertes in kwestie, uitgesplitst in diverse elementen naargelang van de marktbehoeften, en van de eisen en voorwaarden die daaraan verbonden zijn, met inbegrip van de tarieven.

De Vlaamse Regulator voor de Media keurt elke nieuwe referentieofferte goed vóór ze wordt gepubliceerd. De Vlaamse Regulator voor de Media kan onder meer eisen dat een referentieofferte wordt gewijzigd om uitvoering te geven aan de verplichtingen, vermeld in dit decreet.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media preciseert welke informatie beschikbaar moet worden gesteld, hoe gedetailleerd die informatie moet zijn en op welke wijze die informatie wordt gepubliceerd.

§4. Als een onderneming verplichtingen heeft in verband met wholesaletoegang tot netwerkinfrastructuur als vermeld in artikel 192/4 en 192/5, zorgt de Vlaamse Regulator voor de Media ervoor dat een referentieofferte wordt gepubliceerd waarbij zoveel mogelijk rekening wordt gehouden met de richtsnoeren van Berec wat betreft de minimumcriteria voor een referentieofferte. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat in voorkomend geval kernprestatie-indicatoren en de bijbehorende dienstverleningsniveaus worden vastgesteld en hij ziet toe op de naleving ervan.

Daarnaast legt de Vlaamse Regulator voor de Media zo nodig bij voorbaat de boetebedragen voor het niet naleven van de kernprestatie-indicatoren en de bijbehorende dienstverleningsniveaus vast conform het recht van de Europese Unie en het nationale recht.”

Art. 16. Artikel 192/2 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/2. In het kader van de toepassing van artikel 190, §3, en artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator verplichtingen inzake non-discriminatie met betrekking tot interconnectie of toegang opleggen.”

Art. 17. Artikel 192/3 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/3. In het kader van de toepassing van artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator voor de Media het voeren van gescheiden boekhoudingen voorschrijven voor bepaalde activiteiten die met interconnectie of toegang verband houden.

De Vlaamse Regulator kan van een verticaal geïntegreerde onderneming eisen dat deze opening van zaken geeft over haar wholesaleprijzen en verrekenprijzen, onder andere om ervoor te zorgen dat de non-discriminatievoorschriften, vermeld in artikel 192/2, nageleefd worden of om, als dat nodig is, onbillijke kruissubsidiëring te voorkomen.

De Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt welk boekhoudkundig model en welke boekhoudkundige methode de onderneming, vermeld in het tweede lid, gebruikt.

De onderneming wijst een erkende bedrijfsrevisor aan die op kosten van de onderneming toeziet op de naleving van de beslissingen, vermeld in het eerste tot en met het derde lid. Nadat die erkende bedrijfsrevisor een rapport heeft opgesteld, maakt de Vlaamse Regulator voor de Media ieder jaar een verklaring bekend

over de inachtneming van de verplichting om gescheiden boekhoudingen te voeren en om de nadere regels die daarbij horen, na te leven.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media kan alle boekhoudkundige documenten, met inbegrip van gegevens over van derden ontvangen inkomsten, opvragen om het toezicht op de naleving van verplichtingen inzake transparantie en non-discriminatie te vergemakkelijken. De Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt de termijn waarin de documenten worden verstrekt.

De Vlaamse Regulator voor de Media mag informatie publiceren die bijdraagt tot een open en concurrentiegericht markt, met inachtneming van de regels inzake vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens, vermeld in artikel 235, §2.”

Art. 18. Artikel 192/4 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 14 oktober 2016, wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 192/4. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, ondernemingen verplichten om in te gaan op redelijke verzoeken om toegang tot en gebruik van civieltechnische voorzieningen, met inbegrip van, maar niet beperkt tot, gebouwen of toegangen tot gebouwen, kabels in gebouwen inclusief bedrading, antennes, torens en andere ondersteuningsgebouwen, palen, masten, kabelgoten, leidingen, inspectieputten, mangaten en straatkasten, als de Vlaamse Regulator voor de Media op basis van de marktanalyse concludeert dat het weigeren van toegang of het verlenen van toegang onder onredelijke voorwaarden met hetzelfde effect de ontwikkeling belemmert van een markt die gekenmerkt is door duurzame concurrentie, en niet in het belang van de eindgebruiker is.

De Vlaamse Regulator voor de Media mag een onderneming verplichten om toegang te verlenen conform dit artikel, ongeacht of de activa die door de verplichtingen worden beïnvloed, deel uitmaken van de betrokken markt in overeenstemming met de marktanalyse, op voorwaarde dat de verplichting noodzakelijk en evenredig is met het oog op de verwezenlijking van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.”.

Art. 19. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/5 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/5. §1. Conform artikel 191, §1, kan de Vlaamse Regulator voor de Media ondernemingen verplichten om in te gaan op redelijke verzoeken om toegang tot en gebruik van specifieke netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten, onder andere als de Vlaamse Regulator voor de Media van mening is dat het weigeren van toegang of het opleggen van onredelijke voorwaarden met hetzelfde effect de ontwikkeling van een retailmarkt die gekenmerkt is door duurzame concurrentie, belemmert of niet in het belang van de eindgebruiker is.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan ondernemingen onder meer de volgende verplichtingen opleggen:

- 1° derden toegang verlenen tot en hun het gebruik toestaan van specifieke fysieke netwerkelementen en bijbehorende faciliteiten, in voorkomend geval met inbegrip van ontbundelde toegang tot het aansluitnetwerk en subnetwerk;
- 2° derden toegang verlenen tot specifieke actieve of virtuele netwerkelementen en -diensten;
- 3° te goeder trouw onderhandelen met ondernemingen die verzoeken om toegang;
- 4° toegang tot faciliteiten die al verleend is, niet intrekken;
- 5° op wholesalebasis specifieke diensten aanbieden voor doorverkoop door derden;

- 6° open toegang verlenen tot technische interfaces, protocollen of andere kerntechnologieën die onmisbaar zijn voor de interoperabiliteit van diensten of virtuele netwerkdiensten;
- 7° colocatie of andere vormen van gedeeld gebruik van bijbehorende faciliteiten aanbieden;
- 8° specifieke diensten aanbieden die nodig zijn voor de interoperabiliteit van de eind-tot-einddiensten die aan gebruikers worden geleverd;
- 9° toegang verlenen tot operationele ondersteuningssystemen of vergelijkbare softwaresystemen die nodig zijn om billijke concurrentie bij het aanbieden van diensten te waarborgen;
- 10° zorgen voor interconnectie van netwerken of netwerkfaciliteiten;
- 11° toegang verschaffen aan verwante diensten zoals identiteit, locatie en presentie-informatiediensten.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen, vermeld in het tweede lid, aan voorwaarden aangaande billijkheid, redelijkheid en opportuniteit onderwerpen.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media overweegt of het passend is om een of meer van de verplichtingen, vermeld in paragraaf 1, op te leggen, in het bijzonder als hij onderzoekt, in overeenstemming met het evenredigheidsbeginsel, of en hoe dergelijke verplichtingen moeten worden opgelegd, analyseert de Vlaamse Regulator voor de Media of andere vormen van toegang tot wholesale-inputs op dezelfde of een verwante wholesalemarkt voldoende zouden zijn om het geconstateerde probleem in het belang van de eindgebruikers aan te pakken. Die beoordeling omvat commerciële aanbiedingen inzake toegang, gereguleerde toegang op grond van artikel 200/2 of bestaande dan wel geplande gereguleerde toegang tot andere wholesale-inputs op grond van dit artikel. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt met volgende elementen rekening:

- 1° de technische en economische levensvatbaarheid van het gebruik of de installatie van concurrerende faciliteiten, in het licht van het tempo van de marktontwikkeling, rekening houdend met de aard van en het soort interconnectie of toegang, inclusief de levensvatbaarheid van andere toeleveringsproducten zoals toegang tot kabelgoten;
- 2° de verwachte technologische ontwikkeling die van invloed is op het ontwerp en het beheer van netwerken;
- 3° de noodzaak om technologie-neutraliteit te waarborgen om de partijen in staat te stellen hun eigen netwerken te ontwerpen en te beheren;
- 4° de haalbaarheid van de aangeboden toegangsverlening, rekening houdend met de beschikbare capaciteit;
- 5° de initiële investering die de eigenaar van de faciliteit heeft gedaan, rekening houdend met de verrichte overheidsinvesteringen en de risico's die aan de investering verbonden zijn, in het bijzonder rekening houdend met investeringen in netwerken met zeer hoge capaciteit en de risiconiveaus voor die netwerken;
- 6° de noodzaak om op lange termijn de concurrentie in stand te houden, met speciale aandacht voor economisch doeltreffende concurrentie op basis van de infrastructuur en innovatieve bedrijfsmodellen die bevorderlijk zijn voor duurzame concurrentie, zoals de modellen op basis van mede-investeringen in netwerken;
- 7° in voorkomend geval, de intellectuele-eigendomsrechten die van toepassing zijn;
- 8° het verlenen van pan-Europese diensten.

§3. Als de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 191, §1, overweegt om verplichtingen op grond van artikel 192/4 of van dit artikel op te leggen, onderzoekt hij of louter de oplegging van verplichtingen conform artikel 192/4 een evenredig middel is om de concurrentie en de belangen van de eindgebruiker te bevorderen.

§4. Als een onderneming in overeenstemming met de bepalingen van dit artikel verplicht wordt om toegang te verlenen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media technische of operationele voorwaarden opleggen aan de aanbieder of de gebruikers van die toegang als dat nodig is om de normale werking van het netwerk te garanderen. Verplichtingen om specifieke technische normen of specificaties te volgen, zijn in overeenstemming met de normen en specificaties die de Europese Commissie vaststelt.”.

Art. 20. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/6 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/6. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media kan conform artikel 191, §1, verplichtingen inzake het terugverdienen van kosten en prijscontrole opleggen, inclusief verplichtingen inzake kostenoriëntering van prijzen en kostentoerekeningssystemen, voor het verlenen van specifieke interconnectie- en/of toegangstypes, als uit een marktanalyse blijkt dat de onderneming in kwestie de prijzen door het ontbreken van werkelijke concurrentie op een buitensporig hoog peil kan handhaven of de marges kan uithollen, ten nadele van de eindgebruikers.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media bepaalt of verplichtingen inzake prijscontrole passend zijn, houdt hij rekening met de noodzaak om de mededinging te bevorderen en met de belangen van de eindgebruikers op lange termijn op het gebied van de implementatie en de toepassing van nieuwe generatienetwerken, en met name van netwerken met zeer hoge capaciteit. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt rekening met de investeringen die de onderneming heeft gedaan, in het bijzonder om investeringen aan te moedigen, ook in nieuwe generatienetwerken. Als de Vlaamse Regulator voor de Media van mening is dat verplichtingen inzake prijscontrole passend zijn, laat hij toe dat de onderneming een redelijke opbrengst krijgt uit haar kapitaalinbreng, waarbij hij de specifieke risico's van een bepaald nieuw netwerkproject waarin wordt geïnvesteerd in aanmerking neemt.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan beslissen om geen verplichtingen op grond van dit artikel op te leggen of in stand te houden als hij vaststelt dat er sprake is van een aantoonbare retailprijsbeperking en dat een verplichting die conform artikel 192/1 tot en met 192/5 is opgelegd, inclusief een economische-repliceerbaarheidstoets die conform artikel 192/2 is opgelegd, voor effectieve en niet-discriminerende toegang zorgt.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist om verplichtingen inzake prijscontrole op te leggen betreffende toegang tot bestaande netwerkelementen, houdt hij ook rekening met de voordelen van voorspelbare en stabiele wholesale-prijzen ten aanzien van het waarborgen van efficiënte markttoegang en afdoende stimulansen die erop gericht zijn dat alle ondernemingen nieuwe en verbeterde netwerken uitrollen.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media ziet erop toe dat regelingen om kosten terug te verdienen, en tarifieringsmethoden die worden opgelegd, erop gericht zijn de uitrol van nieuwe en verbeterde netwerken alsmede de efficiëntie en duurzame concurrentie te bevorderen en de eindgebruiker maximaal en op duurzame wijze voordeel te bieden. In dat verband kan de Vlaamse Regulator voor de Media ook rekening houden met beschikbare prijzen van vergelijkbare concurrerende markten.

§3. Als voor een onderneming een verplichting inzake kostenoriëntering van haar tarieven geldt, is het aan haar om aan te tonen dat de tarieven worden bepaald op basis van de kosten, verhoogd met een redelijk investeringsrendement. Om de kosten die verbonden zijn aan efficiënte dienstverlening, te berekenen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media boekhoudkundige kostenberekeningsmethoden

gebruiken die losstaan van de methoden die de onderneming gebruikt. De Vlaamse Regulator voor de Media kan een onderneming verplichten volledige verantwoording af te leggen over haar tarieven en die onderneming verplichten om die tarieven aan te passen als dat nodig is.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat, als de invoering van een kostentoerekeningssysteem verplicht wordt gesteld met het oog op prijscontrole, een beschrijving van dat systeem voor het publiek beschikbaar wordt gesteld waarin ten minste de hoofdcategorieën waarin de kosten worden ingedeeld, en de regels voor de toerekening van de kosten worden vermeld. De inachtneming van het kostentoerekeningssysteem wordt op kosten van de onderneming geverifieerd door een erkende revisor, die elk jaar een verklaring van overeenstemming opstelt die de Vlaamse Regulator voor de Media publiceert.”.

Art. 21. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/7 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/7. §1. Ondernemingen die conform artikel 190 zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of meer relevante markten, kunnen conform de procedure, vermeld in artikel 192/10, en conform de voorwaarden, vermeld in het tweede lid, afspraken aanbieden om de uitrol van een nieuw netwerk met zeer hoge capaciteit dat tot aan de gebouwen van de eindgebruiker of het basisstation uit optischevezelcomponenten bestaat, open te stellen voor mede-investeringen door andere aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media de afspraken, vermeld in het eerste lid, evalueert, gaat hij na of het aanbod van mede-investeringen voldoet aan elk van de volgende voorwaarden:

- 1° het aanbod geldt op elk moment van de levensduur van het netwerk voor alle aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten;
- 2° het aanbod biedt andere mede-investeerders die aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten zijn, de mogelijkheid om daadwerkelijk en duurzaam te concurreren in downstreammarkten waarop de onderneming die als onderneming met aanmerkelijke marktmacht aangewezen is, actief is, onder voorwaarden die onder meer het volgende omvatten:
 - a) billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden die toegang bieden tot de volledige capaciteit van het netwerk voor zover de mede-investering ervoor geldt;
 - b) flexibiliteit wat betreft de waarde en looptijd van de deelname van elke mede-investeerder;
 - c) de mogelijkheid om die deelname in de toekomst uit te breiden;
 - d) wederzijdse rechten die de mede-investeerders verlenen na de uitrol van infrastructuur die is medegefinancierd;
- 3° de onderneming maakt het aanbod tijdig bekend en, als de onderneming niet voldoet aan de voorwaarden, vermeld in artikel 192/11, eerste lid, maakt ze het aanbod ten minste zes maanden voor de uitrol van het nieuwe netwerk bekend. De termijn kan op grond van nationale omstandigheden worden verlengd;
- 4° toegang vragende partijen die niet deelnemen aan de mede-investering, kunnen van bij de aanvang genieten van dezelfde kwaliteit, snelheid en voorwaarden en hetzelfde eindgebruikersbereik als beschikbaar vóór de uitrol, samen met een mechanisme van aanpassing in de tijd dat door de Vlaamse Regulator voor de Media wordt bevestigd in het licht van de ontwikkelingen op de relevante retailmarkten, en dat de prikkels voor de deelname aan de mede-investeringen in stand houdt. Dat mechanisme zorgt ervoor dat partijen die toegang vragen, toegang krijgen tot de elementen met zeer hoge capaciteit van het netwerk, en dit op een tijdstip en op basis van transparante en niet-discriminerende

- voorwaarden die passen bij de risiconiveaus waaraan de diverse mede-investeerders in verschillende stadia van de uitrol zijn blootgesteld en met inachtneming van de mededingingscontext op de retailmarkten;
- 5° het aanbod voldoet ten minste aan de criteria, vermeld in paragraaf 5, en is te goeder trouw gedaan.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media, rekening houdend met de resultaten van de markttoets die conform artikel 192/10, §2, is uitgevoerd, constateert dat de aangeboden mede-investeringsafspraken voldoet aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, maakt hij die afspraak bindend conform artikel 192/10, §3, en legt hij met betrekking tot de elementen van het nieuwe netwerk met zeer hoge capaciteit die onder de afspraken vallen, geen extra verplichtingen op grond van artikel 191, §1, op, op voorwaarde dat ten minste één potentiële mede-investeerder een overeenkomst over mede-investering heeft gesloten met de onderneming die als onderneming met aanmerkelijke marktmacht aangewezen is.

Het eerste lid doet geen afbreuk aan de toepassing van de regelgeving op omstandigheden die niet voldoen aan de voorwaarden van paragraaf 1, rekening houdend met de resultaten van eventueel conform artikel 192/10, §2, uitgevoerde markttoetsen, maar die de mededinging beïnvloeden en in aanmerking worden genomen voor de toepassing van artikel 190 en 191.

In afwijking van het eerste lid kan de Vlaamse Regulator voor de Media in naar behoren gerechtvaardigde omstandigheden conform artikel 191 tot en met 192/6 oplossingen opleggen, in stand houden of aanpassen met betrekking tot nieuwe netwerken met zeer hoge capaciteit om significante problemen met de mededinging op specifieke markten aan te pakken, als de Vlaamse Regulator voor de Media constateert dat die problemen met de mededinging, gelet op de bijzondere eigenschappen van die markten, anders niet zouden worden aangepakt.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media monitort voortdurend de naleving van de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, en kan de onderneming die is aangewezen als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht, ertoe verplichten jaarlijkse nalevingsverklaringen in te dienen. Dit artikel doet geen afbreuk aan de bevoegdheid van de Vlaamse Regulator voor de Media om beslissingen te nemen op grond van artikel 220/1 als zich een geschil voordoet tussen ondernemingen in verband met een overeenkomst inzake mede-investeringen op grond waarvan ze worden geacht te voldoen aan de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1.

§4. Bij de toepassing van dit artikel houdt de Vlaamse Regulator voor de Media rekening met de richtsnoeren van Berec ter bevordering van de consistente toepassing door de nationale regulerende instanties van de voorwaarden, vermeld in paragraaf 1, en de criteria, vermeld in paragraaf 5.

§5. Als de Vlaamse Regulator voor de Media een aanbieding betreffende mede-investeringen op grond van paragraaf 1 beoordeelt, controleert hij of ten minste aan de volgende criteria is voldaan:

- 1° de aanbieding betreffende mede-investeringen staat op niet-discriminerende basis open voor alle ondernemingen gedurende de levensduur van het netwerk dat door middel van een aanbieding betreffende mede-investeringen is aangelegd. De onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht, kan in de aanbieding redelijke voorwaarden betreffende de financiële capaciteit van ondernemingen opnemen;
- 2° de aanbieding betreffende mede-investeringen is transparant, namelijk:
- a) de aanbieding is beschikbaar en gemakkelijk te vinden op de website van de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht;

- b) de volledige voorwaarden, inclusief alle bijzonderheden, worden ter beschikking gesteld van alle potentiële bidders die belangstelling voor de aanbidding hebben, met inbegrip van de rechtsvorm van de overeenkomst betreffende mede-investering en, als dat relevant is, de belangrijkste governancevoorschriften van het mede-investeringsvehikel;
 - c) het proces, waaronder het stappenplan voor de oprichting en ontwikkeling van het mede-investeringsproject, wordt van tevoren vastgesteld, wordt op duidelijke wijze schriftelijk aan alle potentiële mede-investeerders uiteengezet, en alle significante mijlpalen worden op niet-discriminerende wijze aan alle ondernemingen meegedeeld;
- 3° de aanbidding betreffende mede-investeringen omvat voorwaarden voor potentiële investeerders op basis waarvan duurzame mededinging op lange termijn wordt bevorderd, namelijk:
- a) aan alle ondernemingen worden billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden aangeboden voor de deelname aan een overeenkomst betreffende de mede-investering naargelang van het tijdstip waarop ze partij worden, onder meer voorwaarden betreffende een verplichte financiële bijdrage voor de verwerving van specifieke rechten, voorwaarden betreffende de bescherming van de mede-investeerders op grond van die rechten, zowel tijdens de aanlegfase als tijdens de exploitatiefase, en voorwaarden betreffende de deelname aan en eventuele opzegging van de overeenkomst betreffende mede-investering. Niet-discriminerende voorwaarden houden in dit verband niet in dat aan alle potentiële mede-investeerders precies dezelfde voorwaarden, met inbegrip van financiële voorwaarden, worden aangeboden, maar dat alle varianten van de aangeboden voorwaarden gerechtvaardigd zijn op basis van dezelfde objectieve, transparante, niet-discriminerende en voorspelbare criteria, zoals het aantal vastgelegde eindgebruikerslijnen;
 - b) de aanbidding voorziet in flexibiliteit wat betreft de waarde en looptijd van de verbintenissen die elke mede-investeerder aangaat. Bij de vaststelling van de financiële bijdrage die elke mede-investeerder levert, wordt rekening gehouden met het feit dat vroege investeerders grotere risico's lopen en eerder kapitaal inbrengen;
 - c) een geleidelijk toenemende premie wordt als gerechtvaardigd beschouwd voor verbintenissen die in een later stadium worden aangegaan en voor nieuwe mede-investeerders die instappen in de mede-investering nadat het project van start is gegaan, zodat rekening wordt gehouden met afnemende risico's en wordt voorkomen dat er prikkels van uitgaan om kapitaal niet in een vroeg stadium in te brengen;
 - d) de overeenkomst betreffende de mede-investering staat toe dat mede-investeerders verkregen rechten overdragen aan andere mede-investeerders of aan derden die bereid zijn partij te worden bij de overeenkomst betreffende de mede-investering, op voorwaarde dat de overnemende partij verplicht wordt om alle oorspronkelijke verplichtingen na te leven die in het kader van de overeenkomst betreffende de mede-investering aan de overdragende partij zijn opgelegd;
 - e) de mede-investeerders verlenen elkaar onder billijke en redelijke voorwaarden wederzijdse rechten betreffende toegang tot de infrastructuur waarop de mede-investering betrekking heeft, met als doel het downstream aanbieden van diensten, onder meer aan eindgebruikers, overeenkomstig transparante voorwaarden die duidelijk zijn vastgelegd in de aanbidding betreffende mede-investeringen en de daaropvolgende overeenkomst, met name als de mede-investeerders individueel en afzonderlijk verantwoordelijk zijn voor de implementatie van specifieke onderdelen van het netwerk. Als een mede-investeringsvehikel wordt gecreëerd, voorziet dat, direct of indirect, in toegang tot het netwerk voor alle mede-investeerders, op basis van de gelijkwaardigheid van inputs en onder billijke en redelijke voorwaarden, met inbegrip van financiële voor-

- waarden waarin rekening is gehouden met de verschillende risiconiveaus die de afzonderlijke mede-investeerders aanvaarden;
- 4° met de aanbieding betreffende mede-investeringen wordt een duurzame investering gewaarborgd waarmee waarschijnlijk tegemoetgekomen wordt aan toekomstige behoeften doordat nieuwe netwerkelementen worden geïmplementeerd die aanzienlijk bijdragen tot de implementatie van netwerken met een zeer hoge capaciteit.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan naast de criteria, vermeld in het eerste lid, aanvullende criteria bepalen als die noodzakelijk zijn om te zorgen voor toegankelijkheid voor potentiële investeerders van de mede-investering, in het licht van specifieke plaatselijke omstandigheden en van de marktstructuur.”.

Art. 22. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/8 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/8. §1. Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist dat de passende verplichtingen die zijn opgelegd met toepassing van artikel 192/1 tot en met 192/6, er niet in geslaagd zijn daadwerkelijke concurrentie tot stand te brengen en dat er belangrijke en blijvende concurrentieproblemen of markttekortkomingen zijn vastgesteld met betrekking tot het aanbod op wholesaleniveau op bepaalde markten voor toegangsproducten, kan hij bij wijze van uitzonderlijke maatregel een verplichting opleggen aan een verticaal geïntegreerde onderneming om haar activiteiten die verband houden met het aanbieden van de desbetreffende toegangsproducten op wholesaleniveau, in een onafhankelijk opererende bedrijfseenheid te plaatsen.

De onafhankelijk opererende bedrijfseenheid, vermeld in het eerste lid, levert toegangsproducten en -diensten aan alle ondernemingen, met inbegrip van andere bedrijfseenheden binnen de moedermaatschappij. Ze doet dat binnen dezelfde tijdspanne en tegen dezelfde voorwaarden, met inbegrip van de prijs en de kwaliteit van de dienstverlening, en door middel van dezelfde systemen en processen.

§2. Als de Vlaamse Regulator voor de Media het voornemen heeft om functionele scheiding verplicht te stellen, dient hij daarvoor een verzoek in bij de Europese Commissie. Dat verzoek bevat al de volgende gegevens:

- 1° een bewijs dat de beslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media, vermeld in paragraaf 1, rechtvaardigt;
- 2° een gemotiveerde evaluatie die besluit dat er binnen een redelijke termijn weinig of geen kans is op daadwerkelijke en duurzame concurrentie die op infrastructuur gegrond is;
- 3° een analyse van de verwachte impact op de volgende actoren en aspecten:
 - a) de Vlaamse Regulator voor de Media;
 - b) de onderneming, met name op de werknemers van de gescheiden bedrijfseenheid;
 - c) de elektronischecomunicatiesector als geheel;
 - d) de stimuli om te investeren in de elektronischecomunicatiesector, vermeld in punt c), met name in verband met de noodzaak om voor sociale en territoriale cohesie te zorgen;
 - e) andere belanghebbenden, met name de verwachte impact op de mededinging op het gebied van infrastructuur en eventuele gevolgen voor de consument die daaruit voortvloeien;
- 4° een analyse van de redenen waarom die verplichting het efficiëntste middel is om de geïdentificeerde mededingingsproblemen of de markttekortkomingen op te lossen.

- §3. De ontwerpmaatregel, vermeld in paragraaf 2, omvat de volgende elementen:
- 1° de exacte aard en het niveau van scheiding, waarbij de rechtsstatus van de afzonderlijke bedrijfseenheid wordt vermeld;
 - 2° de identificatie van de activa van de afzonderlijke bedrijfseenheid en de producten of diensten die die eenheid moet leveren;
 - 3° de bestuursregelingen om te zorgen voor de onafhankelijkheid van het personeel dat in dienst is bij de afzonderlijke bedrijfseenheid, en de overeenkomstige stimulerende maatregelen;
 - 4° voorschriften om te zorgen voor de naleving van de verplichtingen;
 - 5° voorschriften om te zorgen voor transparantie van de operationele procedures voor de belanghebbenden;
 - 6° een toezichtprogramma om te zorgen voor naleving, met inbegrip van de publicatie van een jaarverslag.

Naar aanleiding van het besluit van de Europese Commissie, vermeld in artikel 191, §2, over de ontwerpmaatregel, vermeld in het eerste lid, voert de Vlaamse Regulator voor de Media een gecoördineerde analyse uit van de verschillende markten die verbonden zijn met het toegangsnetwerk conform de procedure, vermeld in artikel 190. Op basis van die analyse legt de Vlaamse Regulator voor de Media, conform artikel 192/14 en 192/15, verplichtingen op, of beslist ze om verplichtingen te handhaven, te wijzigen of in te trekken.

§4. Een onderneming die functionele scheiding kreeg opgelegd, kan worden onderworpen aan alle in artikel 192/1 tot en met 192/6 bedoelde verplichtingen op elke specifieke markt wanneer is vastgesteld dat het een onderneming betreft die overeenkomstig artikel 190 is aangewezen als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht, of andere verplichtingen die door de Europese Commissie zijn goedgekeurd.”

Art. 23. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/9 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/9. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of verschillende markten conform artikel 190, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media ten minste drie maanden vooraf op de hoogte van hun voornemen om hun plaatselijke toegangsnetwerkactiva of een belangrijk deel ervan over te dragen aan een afzonderlijke rechtseenheid met een verschillende eigenaar, of een afzonderlijke bedrijfseenheid op te richten om aan alle retailers, met inbegrip van de eigen retailafdelingen, volledige equivalente toegangsproducten te verstrekken.

De ondernemingen, vermeld in het eerste lid, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media ook op de hoogte van eventuele veranderingen van het voornemen, vermeld in het eerste lid, en ook van het eindresultaat van het scheidingsproces.

De ondernemingen, vermeld in het eerste lid, kunnen ook afspraken inzake toegangsvoorwaarden aanbieden die van toepassing zullen zijn op hun netwerk tijdens een implementatieperiode nadat de voorgestelde vorm van de scheiding is geïmplementeerd, teneinde effectieve en niet-discriminerende toegang door derden te waarborgen. Het aanbod van afspraken is voldoende gedetailleerd, onder meer wat betreft het tijdschema voor de implementatie en de looptijd opdat de Vlaamse Regulator voor de Media zijn taken conform paragraaf 2 kan uitvoeren. Die afspraken kunnen een langere periode bestrijken dan de maximale periode voor marktbeoordelingen, vermeld in artikel 191, §5.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media onderzoekt welk effect de voorgenenomen transactie heeft, in voorkomend geval in combinatie met de aangeboden afspraken, op de bestaande regulerende verplichtingen, vermeld in dit decreet.

Hiertoe voert de Vlaamse Regulator voor de Media conform de procedure, vermeld in artikel 190, een analyse uit van de verschillende markten die verbonden zijn aan het toegangsnetwerk. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt daarbij alle afspraken die de onderneming aanbiedt, in acht en houdt in het bijzonder rekening met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1. In het kader daarvan raadpleegt de Vlaamse Regulator voor de Media derden conform artikel 192/14 en richt zich daarbij in het bijzonder op derden waarop de beoogde transactie rechtstreeks invloed heeft.

Op basis van de analyse, vermeld in het tweede lid, legt de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 192/14 en 192/15 verplichtingen op, of beslist hij om verplichtingen te handhaven, te wijzigen of in te trekken. In voorkomend geval wordt de procedure, vermeld in artikel 192/11, toegepast.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan in zijn beslissing bepalen dat de afspraken in hun geheel of gedeeltelijk bindend zijn. In afwijking van artikel 191, §5, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bepalen dat de afspraken in hun geheel of gedeeltelijk bindend zijn voor de hele periode waarvoor ze worden aangeboden.

§3. Als de aangeboden afspraken niet afdoende zijn om de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1, te verwezenlijken, kan de juridisch of operationeel gescheiden bedrijfseenheid waarvan conform artikel 190 is vastgesteld dat ze op een specifieke markt aanmerkelijke marktmacht heeft, onverminderd artikel 192/11, worden onderworpen aan alle verplichtingen, vermeld in artikel 192/1 tot en met 192/6, of aan andere verplichtingen die de Europese Commissie op grond van artikel 191, §2, heeft toegestaan.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt toezicht op de implementatie van de afspraken die de ondernemingen aanbieden en die hij conform paragraaf 2 bindend heeft gemaakt. De Vlaamse Regulator voor de Media neemt de verlenging van die afspraken in overweging als de looptijd waarvoor ze oorspronkelijk zijn aangeboden, is verstreken.”.

Art. 24. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/10 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/10. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht, kunnen aan de Vlaamse Regulator voor de Media afspraken aanbieden in verband met de voorwaarden voor toegang of mede-investeringen, of beide, die voor hun netwerken gelden. Die afspraken hebben onder meer betrekking op:

- 1° samenwerkingsregelingen inzake de beoordeling van passende en evenredige verplichtingen op grond van artikel 191;
- 2° mede-investeringen in netwerken met zeer hoge capaciteit op grond van artikel 192/7;
- 3° doeltreffende en niet-discriminerende toegang voor derde partijen op grond van artikel 192/9 tijdens een implementatieperiode van vrijwillige scheiding door een verticaal geïntegreerde onderneming of nadat de voorgestelde vorm van scheiding is geïmplementeerd.

Om de Vlaamse Regulator voor de Media in staat te stellen zijn beoordeling op grond van paragraaf 2 uit te voeren, is het aanbod voor afspraken voldoende gedetailleerd, onder meer wat betreft het tijdstip en de reikwijdte van de implementatie

ervan en de duur ervan. Die afspraken kunnen een langere periode bestrijken dan de maximumperiode voor marktanalyse, vermeld in artikel 191, §5.

§2. Teneinde de afspraken die een onderneming op grond van paragraaf 1 heeft aangeboden, te beoordelen, verricht de Vlaamse Regulator voor de Media, tenzij die afspraken duidelijk niet aan een of meerdere desbetreffende voorwaarden of criteria voldoen, een markttoets, met name betreffende de aangeboden voorwaarden, door het organiseren van een raadpleging van belanghebbende partijen, in het bijzonder derde partijen die rechtstreekse gevolgen ondervinden. Mogelijke mede-investeerders of partijen die toegang vragen, kunnen zich uitspreken over de conformiteit van de aangeboden afspraken met de toepasselijke voorwaarden, vermeld in artikel 191, 192/7 of 192/9, en kunnen veranderingen voorstellen.

Wat betreft de krachtens dit artikel aangeboden afspraken houdt de Vlaamse Regulator voor de Media bij de beoordeling van verplichtingen op grond van artikel 191, §1, derde lid, in het bijzonder rekening met:

- 1° bewijsmateriaal inzake de billijke en redelijke aard van de aangeboden afspraken;
- 2° het openstaan van de afspraken voor alle marktdeelnemers;
- 3° de tijdige beschikbaarheid van toegang onder billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden, onder meer tot netwerken met zeer hoge capaciteit, voordat aanverwante retaildiensten worden aangeboden;
- 4° de algemene mate waarin de aangeboden afspraken duurzame mededinging op downstreammarkten mogelijk maken en de uitrol en ingebruikneming van netwerken met zeer hoge capaciteit in samenwerkingsverband faciliteren ten behoeve van eindgebruikers.

De Vlaamse Regulator voor de Media deelt, rekening houdend met alle standpunten die tijdens de raadpleging zijn geuit, en met de mate waarin die standpunten representatief zijn voor de verschillende belanghebbenden, aan de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht, zijn voorlopige conclusies mee over de vraag of de aangeboden afspraken voldoen aan de toepasselijke doelstellingen, criteria en procedures, vermeld in dit artikel en artikel 191, 192/7 of 192/9. De Vlaamse Regulator voor de Media deelt ook mee onder welke voorwaarden hij zou kunnen overwegen om de afspraken bindend te maken. De onderneming kan haar initiële aanbod herzien om rekening te houden met de conclusies van de Vlaamse Regulator voor de Media en met het oog op het voldoen aan de criteria, vermeld in dit artikel en aan de criteria, vermeld in artikel 191, 192/7 of 192/9, die van toepassing zijn.

§3. Onverminderd artikel 192/7, §2, eerste lid, kan de Vlaamse Regulator voor de Media een beslissing nemen om de afspraken geheel of gedeeltelijk bindend te maken.

In afwijking van artikel 191, §5, kan de Vlaamse Regulator voor de Media bepaalde afspraken of alle afspraken bindend maken voor een van de volgende perioden:

- 1° voor de hele periode waarvoor het aanbod geldt;
- 2° voor een periode van minimaal zeven jaar in geval van mede-investeringsafspraken die op grond van artikel 192/7, §2, eerste lid, bindend zijn gemaakt.

Zoals bepaald in artikel 192/7 laat dit artikel de toepassing van de marktanalyseprocedure op grond van artikel 190 en het opleggen van verplichtingen op grond van artikel 191, §1, onverlet.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media afspraken op grond van dit artikel bindend maakt, onderzoekt hij de volgende aspecten:

- 1° met toepassing van artikel 191, §7, de gevolgen van die beslissing voor de marktontwikkeling;
- 2° het al dan niet passend zijn van verplichtingen die hij heeft opgelegd of die hij, bij gebrek aan afspraken, overwoog op te leggen op grond van artikel 191, §7, of artikel 192/1 tot en met 192/6.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media conform artikel 192/15 de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties van andere lidstaten op de hoogte brengt van een ontwerpmaatregel als vermeld in artikel 191, brengt hij de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties van andere lidstaten ook op de hoogte van de beslissing tot vaststelling van de afspraak.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media monitort, controleert en waarborgt de naleving van de afspraken die hij conform paragraaf 3 bindend heeft gemaakt op dezelfde manier als de manier waarop hij de naleving van de verplichtingen die met toepassing van artikel 191, §1, zijn opgelegd, monitort, controleert en waarborgt.

De Vlaamse Regulator voor de Media overweegt de verlenging van de periode waarvoor de afspraken bindend zijn gemaakt, als de initiële periode verstrijkt.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat een onderneming niet heeft voldaan aan de afspraken die conform paragraaf 3 bindend zijn gemaakt, kan hij die onderneming conform artikel 228 sancties opleggen. Onverminderd de procedure, vermeld in artikel 220, §4, kan de Vlaamse Regulator voor de Media de verplichtingen die conform artikel 191, §7, zijn opgelegd, opnieuw evalueren.”.

Art. 25. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/11 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/11. Als de Vlaamse Regulator voor de Media een onderneming die niet actief is op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten conform artikel 190, §3, aanwijst als een onderneming met aanmerkelijke marktmacht op een of meer wholesalemarkten, gaat hij na of die onderneming aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° alle bedrijven en bedrijfsonderdelen binnen de onderneming, alle bedrijven waarover dezelfde uiteindelijke eigenaar zeggenschap heeft, maar die niet noodzakelijk volledig in zijn bezit zijn, en eventuele aandeelhouders die zeggenschap kunnen uitoefenen over de onderneming, ontplooiën alleen activiteiten op wholesalemarkten voor elektronische communicatiediensten en beogen dat ook in de toekomst te doen, en ontplooiën dus geen activiteiten op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten die in de Europese Unie of in de Europese Economische Ruimte aan eindgebruikers worden verstrekt;
- 2° de onderneming is niet gebonden aan een enkele en afzonderlijke downstream actieve onderneming die activiteiten ontplooit op een retailmarkt voor elektronische communicatiediensten die aan eindgebruikers worden verstrekt, op grond van een exclusieve overeenkomst of een overeenkomst die feitelijk neerkomt op een exclusieve overeenkomst.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media concludeert dat aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, is voldaan, kan hij aan die onderneming alleen verplichtingen op grond van artikel 192/2 en 192/5, of verplichtingen met betrekking tot eerlijke en redelijke prijzen opleggen als dat gerechtvaardigd is op basis van een marktanalyse, inclusief een prospectieve beoordeling van het waarschijnlijke gedrag van de onderneming die is aangewezen als onderneming met aanmerkelijke marktmacht.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen die conform dit artikel aan de onderneming worden opgelegd, op elk moment heroverwogen als hij concludeert dat niet meer aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, wordt voldaan, en hij past voor zover passend artikel 190 tot en met 192/6 toe. De ondernemingen brengen de Vlaamse Regulator voor de Media zonder onnodige vertraging op de hoogte van elke wijziging in de omstandigheden die relevant zijn voor de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, 1° en 2°.

De Vlaamse Regulator voor de Media heroverweegt ook de verplichtingen die conform dit artikel aan de onderneming zijn opgelegd, als hij op basis van bewijsdocumenten betreffende de voorwaarden die de onderneming aan haar downstreamklanten aanbiedt, concludeert dat er concurrentieproblemen zijn ontstaan of dreigen te ontstaan waardoor de eindgebruikers worden benadeeld en het noodzakelijk is een of meer van de verplichtingen, vermeld in artikel 192/1, 192/3, 192/4 of 192/6, op te leggen of de verplichtingen die conform het tweede lid zijn opgelegd, aan te passen.

Het opleggen van verplichtingen en de heroverweging daarvan wordt uitgevoerd conform artikel 192/14 en 192/15.”

Art. 26. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/12 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/12. §1. Ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in een of verschillende markten conform artikel 190, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media vooraf en tijdig op de hoogte als ze beogen over te gaan tot buitenbedrijfstelling of vervanging door nieuwe infrastructuur van delen van het netwerk, met inbegrip van legacy-infrastructuur die nodig is om een kopernetwerk te gebruiken waarop verplichtingen van toepassing zijn op grond van artikel 191 tot en met 192/11.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media waarborgt dat het proces van buitenbedrijfstelling of vervanging transparante tijdschema's en voorwaarden omvat, inclusief een passende opzeggingstermijn voor de overgang. De Vlaamse Regulator voor de Media stelt vast dat, als dat nodig is, alternatieve producten van ten minste vergelijkbare kwaliteit beschikbaar zijn die toegang verstrekken tot de opgewaardeerde netwerkinfrastructuur die in de plaats komt van de vervangen elementen zodat de concurrentie en de rechten van de eindgebruikers worden verzekerd.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan de verplichtingen betreffende activa waarvan buitenbedrijfstelling of vervanging is beoogd, intrekken als hij heeft gecontroleerd dat de aanbieder van toegang aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° hij heeft passende voorwaarden voor de migratie tot stand gebracht, onder meer door een alternatief toegangsproduct van ten minste vergelijkbare kwaliteit beschikbaar te stellen waarmee partijen die toegang vragen, dezelfde eindgebruikers kunnen bereiken als met de legacy-infrastructuur;
- 2° hij voldoet aan de voorwaarden en het proces waarvan de Vlaamse Regulator voor de Media overeenkomstig dit artikel op de hoogte gebracht is.

Een intrekking als vermeld in het tweede lid wordt conform artikel 192/14 en 192/15 uitgevoerd.”

Art. 27. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/13 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/13. §1. Met toepassing van artikel 191, §3, legt de Vlaamse Regulator voor de Media passende nadere verplichtingen op als vermeld in paragraaf 2, aan

ondernemingen die zijn aangewezen als ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op een specifieke retailmarkt conform artikel 190, §3.

§2. Verplichtingen die met toepassing van paragraaf 1 worden opgelegd, zijn gebaseerd op de aard van het geconstateerde probleem en evenredig en verantwoord in het licht van de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

Om de belangen van de eindgebruiker te beschermen en tegelijkertijd daadwerkelijke mededinging te stimuleren, kan de Vlaamse Regulator voor de Media aan ondernemingen als vermeld in paragraaf 1, de volgende verplichtingen opleggen:

- 1° passende retailprijsplafonds;
- 2° verplichtingen om individuele tarieven te controleren;
- 3° verplichtingen om de tarieven af te stemmen op de kosten of prijzen op vergelijkbare markten.

§3. De Vlaamse Regulator voor de Media zorgt ervoor dat, indien een onderneming aan regelgeving inzake retailtarieven of andere desbetreffende retailcontroles is onderworpen, de noodzakelijke en geëigende kostentoerekeningssystemen worden toegepast.

De Vlaamse Regulator voor de Media kan nader bepalen welk model en welke boekhoudkundige methodes moeten worden gehanteerd. De inachtneming van het kostentoerekeningssysteem wordt op kosten van de onderneming geverifieerd door een erkende revisor, die elk jaar een verklaring van overeenstemming opstelt die de Vlaamse Regulator voor de Media publiceert.”

Art. 28. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/14 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/14. De Vlaamse Regulator voor de Media organiseert een voorafgaande openbare raadpleging van minstens dertig dagen als hij:

- 1° het voornemen heeft om met toepassing van deze titel maatregelen te nemen;
- 2° het voornemen heeft om met toepassing van titel II beperkingen op te leggen die een belangrijke impact op de betrokken markt hebben.

De openbare raadpleging, vermeld in het eerste lid, wordt georganiseerd met inachtneming van de regels inzake vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens, vermeld in artikel 235, §2, en met inachtneming van de regels inzake de bescherming van persoonsgegevens.

In uitzonderlijke omstandigheden kan de periode van de openbare raadpleging, vermeld in het eerste lid, minder dan dertig dagen bedragen.

De Vlaamse Regulator voor de Media publiceert zijn raadplegingsprocedure op zijn website.

De Vlaamse Regulator voor de Media richt een centraal online-informatiepunt op waar inzage verkregen kan worden in alle lopende raadplegingsprocedures met betrekking tot door de Vlaamse Regulator voor de Media voorgenomen maatregelen die een belangrijke impact hebben op elektronische communicatiemarkten.

De Vlaamse Regulator voor de Media maakt de resultaten van een openbare raadpleging openbaar met inachtneming van de regels over de vertrouwelijkheid van de bedrijfsgegevens en over de bescherming van persoonsgegevens. De Vlaamse Regulator voor de Media publiceert zijn ontwerpbeslissing zoals eventueel gewijzigd na de openbare raadpleging, vermeld in dit artikel.

De Vlaamse Regering bepaalt de nadere regels van de openbare raadpleging en van de bekendmaking van de resultaten ervan. Deze regels hebben minstens betrekking op de bekendmaking van de raadpleging, de voorwaarden voor deelname aan de raadpleging, de duur van de raadpleging en de rapportering over de raadpleging.”.

Art. 29. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 192/15 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 192/15. §1. De Vlaamse Regulator voor de Media maakt elke ontwerpmaatregel die hij wil nemen bekend en deelt die, met een bijgevoegde motivering, mee aan de Europese Commissie, aan Berec en aan de nationale regulerende instanties van andere lidstaten, voor zover deze maatregel invloed heeft op de handel tussen de lidstaten en erop gericht is:

- 1° een passende toegang en interconnectie, of de interoperabiliteit van de diensten op te leggen conform artikel 200/2;
- 2° een relevante markt te definiëren die verschilt van de markten die in de Aanbeveling van de Europese Commissie, vermeld in artikel 189, tweede lid, zijn gedefinieerd;
- 3° conform artikel 190, §1, tweede lid, vast te stellen dat niet voldaan is aan een van de voorwaarden, vermeld in artikel 190, §1, eerste lid;
- 4° te bepalen of de kenmerken van een markt die conform artikel 190, §3, eerste lid, en artikel 191, §3, als relevante markt gedefinieerd is, van die aard zijn dat het al dan niet gerechtvaardigd is om regelgevingsverplichtingen op te leggen;
- 5° na een beslissing als vermeld in punt 4° de onderneming of ondernemingen te identificeren met een aanmerkelijke marktmacht op die markt, overeenkomstig artikel 190, §3, eerste lid;
- 6° regulerende verplichtingen voor de onderneming of ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht op te leggen, te wijzigen of in te trekken conform artikel 191, §§1 tot en met 4.

§2. De Vlaamse Regulator voor de Media houdt zoveel mogelijk rekening met de opmerkingen die de Europese Commissie, Berec en de nationale regulerende instanties van de andere lidstaten hem binnen een maand na de kennisgeving van de ontwerpbeslissing hebben bezorgd.

§3. Als de ontwerpbeslissing conform paragraaf 6 of 10 is gewijzigd, kan de Vlaamse Regulator voor de Media een openbare raadpleging starten conform artikel 192/14 en brengt hij opnieuw de Europese Commissie op de hoogte van het gewijzigde ontwerp conform paragraaf 1.

§4. De Vlaamse Regulator voor de Media brengt de Europese Commissie en Berec op de hoogte van de definitieve aanneming van de ontwerpmaatregel, vermeld in paragraaf 1.

§5. De Vlaamse Regulator voor de Media stelt de definitieve aanneming van de ontwerpmaatregel met twee maanden uit als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° de ontwerpbeslissing, vermeld in paragraaf 1, heeft betrekking op:
 - a) het definiëren van een relevante markt die verschilt van de markten die de Europese Commissie heeft gedefinieerd;
 - b) het aanwijzen van een onderneming die, hetzij individueel of samen met andere ondernemingen, een aanmerkelijke marktmacht op een relevante markt bezit;
- 2° de ontwerpbeslissing zou van invloed zijn op de handel tussen de lidstaten;
- 3° de Europese Commissie heeft de Vlaamse Regulator voor de Media binnen een maand vanaf de kennisgeving, vermeld in paragraaf 1, meegedeeld dat

de ontwerpbeslissing een belemmering voor de interne markt opwerpt of ze heeft meegedeeld dat ze ernstige twijfels heeft over de verenigbaarheid van de ontwerpbeslissing met het Europese Unierecht.

§6. Als de Europese Commissie binnen de termijn van twee maanden, vermeld in paragraaf 5, een besluit neemt dat de intrekking van de ontwerpbeslissing eist, wijzigt de Vlaamse Regulator voor de Media zijn ontwerpbeslissing of trekt ze in binnen zes maanden na de datum van het besluit van de Europese Commissie.

§7. Als de Europese Commissie binnen een maand vanaf de kennisgeving van de ontwerpbeslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media overeenkomstig artikel 192/5 meedeelt aan de Vlaamse Regulator voor de Media dat de ontwerpbeslissing, die erop gericht is een verplichting aan een onderneming met aanmerkelijke marktmacht op te leggen, te wijzigen of in te trekken, een obstakel opwerpt voor de interne markt of ernstige twijfels uit over de verenigbaarheid met het Europese Unierecht, stelt de Vlaamse Regulator voor de Media zijn beslissing uit met drie bijkomende maanden.

§8. Binnen de termijn van drie maanden, vermeld in paragraaf 7, werken de Europese Commissie, Berec en de Vlaamse Regulator voor de Media nauw samen om de meest geschikte en effectieve maatregel te identificeren, rekening houdend met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1, en houden zij rekening met de standpunten van marktdeelnemers en de noodzaak om te zorgen voor de ontwikkeling van een consequente regelgevingspraktijk.

§9. Als binnen zes weken vanaf het begin van de periode van drie maanden, vermeld in paragraaf 7, Berec een advies uitbrengt over de kennisgeving van de Europese Commissie, vermeld in paragraaf 7, waarin Berec aangeeft de ernstige twijfels van de Europese Commissie te delen, kan de Vlaamse Regulator voor de Media, voor het einde van de drie maanden, vermeld in paragraaf 7, de volgende handelingen stellen:

- 1° zijn ontwerpbeslissing wijzigen of intrekken, waarbij hij zoveel mogelijk rekening houdt met de kennisgeving van de Europese Commissie, vermeld in paragraaf 7, en met het voormelde advies van Berec;
- 2° zijn ontwerpbeslissing handhaven.

§10. Als Berec de ernstige twijfels van de Europese Commissie niet deelt of geen advies uitbrengt of als de Vlaamse Regulator voor de Media zijn ontwerpbeslissing wijzigt of handhaaft conform paragraaf 9, kan de Europese Commissie binnen een maand na de periode van drie maanden, vermeld in paragraaf 7:

- 1° een met redenen omklede aanbeveling uitbrengen waarin ze de Vlaamse Regulator voor de Media vraagt de ontwerpbeslissing te wijzigen of in te trekken;
- 2° beslissen het voorbehoud dat ze gemaakt heeft overeenkomstig paragraaf 7, op te heffen.

Voor de ontwerpbeslissingen die onder artikel 192/7, §2, eerste lid, vallen, kan de Europese Commissie, indien Berec haar ernstige twijfels deelt, binnen dezelfde termijn als die welke bedoeld is in het eerste lid, een besluit nemen waarbij aan de Vlaamse Regulator voor de Media wordt gevraagd om zijn ontwerp in te trekken.

Binnen een maand vanaf de uitvaardiging van de aanbeveling van de Europese Commissie, vermeld in het eerste lid, 1°, of de opheffing van het voorbehoud, vermeld in het eerste lid, 2°, deelt de Vlaamse Regulator voor de Media aan de Europese Commissie en Berec de definitieve aangenomen beslissing mee. De voormelde periode kan verlengd worden om de Vlaamse Regulator voor de Media de mogelijkheid te bieden een openbare raadpleging over de gewijzigde ontwerpbeslissing te organiseren conform artikel 192/14.

Als de Vlaamse Regulator voor de Media beslist de ontwerpbeslissing niet te wijzigen of in te trekken op grond van de aanbeveling, vermeld in het eerste lid, 1°, verstrekt hij daarvoor een met redenen omklede rechtvaardiging.

§11. In uitzonderlijke omstandigheden kan de Vlaamse Regulator voor de Media, wanneer hij van oordeel is dat er dringend moet worden opgetreden om de concurrentie te waarborgen en de belangen van de gebruikers te beschermen, in afwijking van de procedure genoemd in paragraaf 1 en 5 onmiddellijk evenredige en voorlopige maatregelen vaststellen. De Vlaamse Regulator voor de Media deelt die maatregelen onverwijld en volledig met redenen omkleed mee aan de Europese Commissie, aan Berec en aan de nationale regulerende instanties van de andere lidstaten.

Een besluit van de Vlaamse Regulator voor de Media om die maatregelen permanent te maken of om de periode waarvoor zij van toepassing zijn te verlengen, valt onder de bepalingen van paragraaf 1 en 5.

§12. De Vlaamse Regulator voor de Media kan de ontwerpbeslissing op elk ogenblik tijdens de procedure intrekken.”.

Art. 30. In artikel 198 van hetzelfde decreet worden de volgende wijzigingen doorgevoerd:

1° het tweede lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media moet vooraf, conform artikel 219, op de hoogte worden gebracht van het aanbieden van een kabelomroepnetwerk of van de overdracht ervan aan derden. De Vlaamse Regering bepaalt welke gegevens die kennisgeving moet bevatten en welke latere wijzigingen ervan aan de Vlaamse Regulator voor de Media moeten worden meegedeeld.”;

2° een derde, vierde en vijfde lid worden toegevoegd, die luiden als volgt:

“De Vlaamse Regering kan naast de verplichtingen, vermeld in het eerste lid, aanvullende verplichtingen opleggen. Die verplichtingen voldoen aan de volgende voorwaarden:

- 1° ze zijn objectief gerechtvaardigd in relatie tot het netwerk in kwestie;
- 2° ze zijn niet discriminerend;
- 3° ze zijn proportioneel;
- 4° ze zijn transparant.

De Vlaamse Regulator voor de Media levert binnen een week na de kennisgeving, vermeld in het eerste lid, een standaardverklaring af waarin hij bevestigt dat de onderneming een kennisgeving heeft verricht conform dit artikel en artikel 219. In die verklaring wordt gestipuleerd onder welke voorwaarden de onderneming een aanvraag kan indienen met het oog op het recht om:

- 1° faciliteiten te installeren conform artikel 200;
- 2° te onderhandelen over interconnectie en toegang;
- 3° interconnectie te verkrijgen.

De Vlaamse Regulator voor de Media stuurt Berec onverwijld via elektronische weg alle kennisgevingen die hij heeft ontvangen. Hij bezorgt kennisgevingen die hij ontvangen heeft vóór 21 december 2020, uiterlijk op 21 december 2021 aan Berec.”.

Art. 31. In artikel 200, §1/1, van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

- 1° in het eerste lid wordt de zinsnede „, doch zulks pas na een passende periode van openbare raadpleging” opgeheven;
- 2° het tweede lid wordt opgeheven;
- 3° aan het vijfde lid wordt de volgende zin toegevoegd:

„De verplichtingen, vermeld in het eerste en het vierde lid, zijn objectief, transparant, niet discriminerend en evenredig.”.

Art. 32. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 200/1 ingevoegd, dat luidt als volgt:

„Art. 200/1. Als de Vlaamse Regulator voor de Media, in voorkomend geval met inachtneming van de verplichtingen die voortvloeien uit een relevante marktanalyse, concludeert dat de verplichtingen die conform artikel 200, §1/1, zijn opgelegd, onvoldoende de hoge en niet-tijdelijke economische of fysieke drempels voor replicatie aanpakken die ten grondslag liggen aan een bestaande of opkomende marktsituatie die de concurrentie-uitkomsten voor eindgebruikers in aanzienlijke mate beperkt, kan hij, onder billijke en redelijke voorwaarden, de toegangsverplichtingen uitbreiden voorbij het eerste punt van samenkomst of distributie, zodat een punt wordt bereikt dat volgens hem het dichtst bij eindgebruikers ligt, dat in staat is een toereikend aantal eindgebruikersverbindingen te bereiken om commercieel haalbaar te zijn voor efficiënte toegangsverzoekers. Bij het bepalen hoe ver voorbij het eerste punt van samenkomst of distributie die uitbreiding moet gaan, houdt de Vlaamse Regulator voor de Media zoveel mogelijk rekening met de betrokken Berec-richtsnoeren. Als dat gerechtvaardigd is in technisch of economisch opzicht kan de Vlaamse Regulator voor de Media actieve of virtuele toegangsverplichtingen opleggen.

De Vlaamse Regulator voor de Media legt geen verplichtingen op met toepassing van het eerste lid aan aanbieders van elektronische communicatienetwerken als hij constateert dat een van de volgende gevallen zich voordoet:

- 1° de aanbieder voldoet aan de voorwaarden, vermeld in artikel 192/11, en hij voorziet in een haalbare en vergelijkbare alternatieve manier om eindgebruikers te bereiken door aan ondernemingen onder billijke, niet-discriminerende en redelijke voorwaarden toegang tot een netwerk met zeer hoge capaciteit aan te bieden. De Vlaamse Regulator voor de Media kan die vrijstelling uitbreiden tot andere ondernemingen die onder billijke, niet-discriminerende en redelijke voorwaarden toegang tot een netwerk met zeer hoge capaciteit aanbieden;
- 2° het opleggen van verplichtingen brengt de economische of financiële levensvatbaarheid van de uitrol van een nieuw netwerk, met name door kleine lokale projecten, in het gedrang.

In afwijking van het tweede lid, 1°, kan de Vlaamse Regulator voor de Media verplichtingen opleggen aan aanbieders van elektronische communicatienetwerken die voldoen aan de criteria, vermeld in het tweede lid, 1°, als het netwerk in kwestie met openbare middelen wordt gefinancierd.

De verplichtingen die met toepassing van dit artikel worden opgelegd, zijn objectief, transparant, evenredig en niet discriminerend. Die verplichtingen worden opgelegd met toepassing van de raadplegingsprocedures, vermeld in artikel 192/14 en 192/15.”.

Art. 33. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 200/2 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 200/2. De Vlaamse Regulator voor de Media kan ingrijpen, op eigen initiatief indien dat gerechtvaardigd is, om een passende toegang en interconnectie of interoperabiliteit van diensten conform deze titel en deel VI te bevorderen en, waar nodig, te waarborgen, en om de basisdoelstellingen, vermeld in artikel 223/1, te waarborgen.

Onverminderd maatregelen ten aanzien van ondernemingen met aanmerkelijke marktmacht in uitvoering van artikel 191, kan de Vlaamse Regulator voor de Media verplichtingen opleggen aan ondernemingen die de toegang tot eindgebruikers controleren, als dat noodzakelijk is om eind-tot-eindverbindingen te waarborgen, hetgeen in gevallen waarin zulks gerechtvaardigd is, ook de verplichting inhoudt om te zorgen voor interconnectie van hun netwerken waar dat niet reeds gebeurd is.

Ondernemingen die de toegang tot eindgebruikers controleren, kunnen door de Vlaamse Regulator voor de Media, als dat gerechtvaardigd en noodzakelijk is, verplicht worden om hun diensten interoperabel te maken.

Aanbieders van elektronische communicatienetwerken kunnen door de Vlaamse Regulator voor de Media verplicht worden, als dat noodzakelijk is om de toegang van eindgebruikers tot gespecificeerde digitale omroepdiensten te waarborgen, toegang tot applicatieprogramma-interfaces en elektronische programma-gidsen aan te bieden tegen billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden.

De raadplegingsprocedures, vermeld in artikel 192/14 en 192/15, zijn van toepassing. Verplichtingen en voorwaarden die conform het eerste lid worden opgelegd, zijn objectief, transparant, evenredig en niet discriminerend.

De Vlaamse Regulator voor de Media biedt richtsnoeren en stelt de procedures inzake het verkrijgen van toegang en interconnectie voor het publiek beschikbaar teneinde te waarborgen dat kleine en middelgrote ondernemingen en operatoren met een beperkt geografisch bereik kunnen profiteren van de opgelegde verplichtingen.”.

Art. 34. In artikel 201 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 14 oktober 2016, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° aan paragraaf 1, tweede lid, wordt de volgende zin toegevoegd:

“De licenties, vermeld in het eerste lid, worden toegekend op basis van objectieve, transparante, concurrentiebevorderende, niet-discriminerende en proportionele criteria.”;

2° aan paragraaf 1 wordt een derde lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De Vlaamse Regering maakt wijzigingen in de duur van de licenties, in de voorwaarden waaronder die kunnen worden verkregen, in de modaliteiten en de procedure voor het aanvragen, het wijzigen, het schorsen of het intrekken ervan, en in het digitale frequentieplan, vermeld in paragraaf 2, op een passende wijze bekend. Belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten, kunnen voorafgaand aan de beslissing over de voormelde wijziging, hun standpunt over de wijzigingen bekendmaken gedurende een raadplegingsprocedure die minimaal vier weken duurt en die wordt georganiseerd op de wijze en door de bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst.”;

- 3° in paragraaf 3 worden de woorden “om zijn eigen omroepprogramma’s door te geven” vervangen door de zinsnede “om de doelstellingen van algemeen belang overeenkomstig de beheersovereenkomst, vermeld in artikel 17, §1, 1°, te verwezenlijken”.

Art. 35. In artikel 202 van hetzelfde decreet worden de volgende wijzigingen aangebracht:

- 1° aan het eerste lid, 5°, wordt de volgende zin toegevoegd:

“Die vergoeding is objectief gerechtvaardigd, transparant en niet discriminerend.”;

- 2° het derde lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regering kan de volgende aanvullende verplichtingen verbinden aan de licenties:

- 1° technische en operationele voorwaarden ter voorkoming van schadelijke interferentie en voor de bescherming van de volksgezondheid tegen elektromagnetische velden, zoveel mogelijk rekening houdend met aanbeveling 1999/519/EG van de Raad van 12 juli 1999 betreffende de beperking van blootstelling van de bevolking aan elektromagnetische velden van 0 Hz–300 GHz;
- 2° maximumduur, onder voorbehoud van wijzigingen van het nationale frequentietoewijzingsplan;
- 3° voorwaarden met betrekking tot de overdracht of verhuur van spectrumgebruiksrechten die het voorwerp uitmaken van de zendvergunning, op initiatief van de houder van de vergunning.”;

- 3° er wordt een vierde lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De verplichtingen, vermeld in het derde lid, zijn objectief gerechtvaardigd in relatie tot het netwerk in kwestie, niet discriminerend, proportioneel en transparant.”.

Art. 36. In artikel 207 van hetzelfde decreet wordt de zinsnede “van kabelomroepnetwerken en van etheromroepnetwerken die breedbeeldtelevisieprogramma’s ontvangen,” vervangen door de woorden “van elektronische communicatienetwerken die breedbeeldtelevisieprogramma’s ontvangen”.

Art. 37. In artikel 208 van hetzelfde decreet wordt het tweede lid vervangen door wat volgt:

“Digitale televisietoestellen met een integraal scherm waarvan de zichtbare diagonaal groter dan dertig centimeter is en die in de Europese Unie of in de Europese Economische Ruimte worden verkocht of verhuurd, zijn voorzien van ten minste één open interface contrastekker, zoals genormaliseerd of in overeenstemming met een norm die is vastgesteld door een erkende Europese normalisatieorganisatie of in overeenstemming met een door de industrie algemeen aanvaarde specificatie, waarmee eenvoudige aansluiting van randapparatuur mogelijk is en die alle relevante elementen van een digitaal televisiesignaal doorlaat, met inbegrip van informatie betreffende interactieve en voorwaardelijk toegankelijke diensten.”.

Art. 38. Artikel 211 van hetzelfde decreet wordt vervangen door wat volgt:

“Art. 211. Alle dienstenverdelers die diensten voor voorwaardelijke toegang aanbieden, ongeacht de wijze van doorgifte, die diensten voor toegang tot digitale televisie- en digitale radiodiensten aanbieden en waarvan de omroeporganisaties afhangen om potentiële kijkers of luisteraars te kunnen bereiken, voldoen aan de al de volgende voorwaarden:

- 1° ze bieden alle omroeporganisaties onder billijke, redelijke en niet-discriminerende voorwaarden die in overeenstemming zijn met de mededingingsregels van de Europese Unie, technische diensten aan met behulp waarvan de diensten van de omroeporganisatie die op digitale wijze doorgegeven worden, door gemachtigde kijkers of luisteraars kunnen worden ontvangen door middel van decoders die de dienstenverdelers beheert en die voldoen aan het mededingingsrecht van de Europese Unie;
- 2° ze voeren een gescheiden boekhouding voor hun activiteiten als aanbieders van voorwaardelijke toegang.”.

Art. 39. In artikel 218 van hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 19 maart 2021, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

- 1° in paragraaf 2, eerste lid, 7°, wordt de zinsnede “artikel 192” vervangen door de zinsnede “artikel 191”;
- 2° aan paragraaf 2, eerste lid, 8°, worden de woorden “inclusief de toestand van de markt voor elektronische communicatie” toegevoegd;
- 3° in paragraaf 2, eerste lid, 11°, wordt de zinsnede “artikel 192/1, 192/2, 192/3, 200, § 1/1, en artikel 202, § 2” vervangen door de zinsnede “artikel 192/12, 200, §1/1, artikel 200/1 en 200/2”;
- 4° in paragraaf 2, tweede lid, wordt tussen de zinsnede “in paragraaf 2.” en de woorden “In geval van” de zin “Bij de uitoefening van de taken, vermeld in het eerste lid, 1° tot en met 7° en 11°, houdt de algemene kamer evenwel zeer zorgvuldig rekening met door Berec aangenomen richtsnoeren, adviezen, aanbevelingen, gemeenschappelijke standpunten, beste praktijken en methodologieën; en voor de taken, vermeld in het eerste lid, 1° tot en met 7°, ook met de aanbevelingen en besluiten van de Europese Commissie die zijn aangenomen om de geharmoniseerde toepassing van richtlijn 2018/1972 te garanderen.” ingevoegd;
- 5° paragraaf 6 wordt vervangen door wat volgt:

“§6. Als dat noodzakelijk is werkt de Vlaamse Regulator voor de Media in het kader van de toepassing van deel IV en deel V samen met de volgende actoren:

- 1° de bevoegde regulerende instanties voor radio-omroep en voor telecommunicatie van de Franse en Duitstalige Gemeenschap, de federale overheid en de andere lidstaten van de Europese Unie en de Europese Economische Ruimte;
- 2° de Belgische mededingingsautoriteiten;
- 3° de regulerende en toezichthoudende instanties in de overige economische sectoren in België;
- 4° de Europese Commissie;
- 5° Berec.

Na een met redenen omkleed verzoek van de Europese Commissie verstrekt de Vlaamse Regulator voor de Media de Europese Commissie de informatie die ze nodig heeft om haar taken op grond van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie te vervullen. Als de informatie die de Vlaamse Regulator voor de Media verstrekt, betrekking heeft op informatie die eerder door ondernemingen op verzoek van de Vlaamse Regulator voor de Media is verstrekt, worden die ondernemingen daarvan op de hoogte gebracht. Als de Europese Commissie conform dit artikel informatie vraagt aan de Vlaamse Regulator voor de Media die de Vlaamse Regulator voor de Media van ondernemingen verkregen heeft en als die ondernemingen erom verzoeken, verzoekt de Vlaamse Regulator voor de Media met opgave van de redenen de Europese Commissie om de verstrekte informatie niet aan regulerende instanties van andere lidstaten beschikbaar te stellen.”.

Art. 40. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt een artikel 220/2 ingevoegd, dat luidt als volgt:

“Art. 220/2. §1. Als in verband met de verplichtingen die met toepassing van deel V worden opgelegd, een geschil ontstaat tussen aanbieders van elektronische communicatienetwerken of -diensten, of tussen dergelijke ondernemingen en andere ondernemingen die genieten van de verplichtingen op het gebied van toegang of interconnectie, neemt de Vlaamse Regulator voor de Media, op verzoek van een van beide partijen, een bindende beslissing om het geschil te beslechten binnen vier maanden, behalve in uitzonderlijke omstandigheden. Alle betrokken partijen werken daarbij ten volle mee met de Vlaamse Regulator voor de Media.

Bij het beslechten van een geschil houdt de Vlaamse Regulator voor de Media rekening met de doelstellingen, vermeld in artikel 223/1.

De beslissing van de Vlaamse Regulator voor de Media, vermeld in het eerste lid, wordt openbaar gemaakt, met inachtneming van de voorschriften over vertrouwelijkheid van handelsgegevens. De Vlaamse Regulator voor de Media verstrekt aan de betrokken partijen een volledig verslag van de redenen waarop de beslissing is gebaseerd.

§2. Als in verband met verplichtingen die met toepassing van deel V worden opgelegd, een geschil ontstaat tussen ondernemingen in verschillende lidstaten, kan elke partij het geschil voorleggen aan de Vlaamse Regulator voor de Media of aan de bevoegde nationale regulerende instanties uit de andere lidstaten. Als het geschil gevolgen heeft voor de handel tussen lidstaten, wordt het door de Vlaamse Regulator voor de Media ter kennis van Berec gebracht.

De Vlaamse Regulator voor de Media houdt zoveel mogelijk rekening met de aanbeveling van Berec, waarin Berec de betrokken nationale regulerende instanties verzoekt specifieke maatregelen te nemen om het geschil te beslechten of om geen maatregelen te nemen. De Vlaamse Regulator voor de Media en/of de andere betrokken nationale regulerende instanties nemen op zo kort mogelijke termijn en in elk geval binnen een maand nadat de aanbeveling is uitgebracht, behalve in uitzonderlijke omstandigheden, maatregelen om het geschil te beslechten.

In uitzonderlijke omstandigheden kan de Vlaamse Regulator voor de Media, als er een dringende noodzaak is om te handelen om de mededinging of de belangen van eindgebruikers te beschermen, op verzoek van de partijen of op eigen initiatief voorlopige maatregelen vaststellen zonder het advies van Berec af te wachten.

Deze paragraaf is niet van toepassing op geschillen betreffende de coördinatie van het frequentiespectrum.

§3. De procedure, vermeld in paragraaf 1 en 2, laat het recht van elke partij onverlet om een zaak bij de rechtbank aanhangig te maken.”.

Art. 41. In hetzelfde decreet, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 juni 2018, wordt in titel II een artikel 223/1 ingevoegd dat luidt als volgt:

“Art. 223/1. Bij de toewijzing van radiospectrum en de toepassing van deel IV en V streven respectievelijk de Vlaamse Regering en de Vlaamse Regulator voor de Media de volgende, in willekeurige volgorde weergegeven, algemene doelstellingen na voor zover die van toepassing zijn:

- 1^o bevorderen van de connectiviteit met en de toegang tot, alsmede de benutting van netwerken met een zeer hoge capaciteit, met inbegrip van vaste, mobiele en draadloze netwerken, voor alle burgers en bedrijven van de Europese Unie en de Europese Economische Ruimte;

- 2° bevorderen van de mededinging bij het aanbieden van elektronische communicatienetwerken en bijbehorende faciliteiten, met inbegrip van efficiënte concurrentie op basis van infrastructuur, en bij het aanbieden van elektronische communicatiediensten en bijbehorende diensten;
- 3° bijdragen tot de ontwikkeling van de interne markt door het opheffen van resterende belemmeringen voor en het bevorderen van convergerende voorwaarden voor investeringen in en het aanbieden van elektronische communicatienetwerken, elektronische communicatiediensten, bijbehorende faciliteiten en bijbehorende diensten, in de gehele Europese Unie en de Europese Economische Ruimte, door het ontwikkelen van gemeenschappelijke regels en voorspelbare regelgeving en door het bevorderen van doeltreffend, efficiënt en gecoördineerd gebruik van het radiospectrum, open innovatie, het opzetten en ontwikkelen van trans-Europese netwerken, de verstrekking, de beschikbaarheid en de interoperabiliteit van pan-Europese diensten, en eind-tot-eindconnectiviteit;
- 4° bevorderen van de belangen van de burgers van de Europese Unie en van de Europese Economische Ruimte op de volgende wijze:
 - a) door te zorgen voor connectiviteit met en ruime beschikbaarheid en benutting van netwerken met een zeer hoge capaciteit, waaronder vaste, mobiele en draadloze netwerken, en van elektronische communicatiediensten;
 - b) door erop toe te zien dat op basis van daadwerkelijke mededinging optimaal kan worden geprofiteerd wat betreft keuze, prijs en kwaliteit;
 - c) door de beveiliging van netwerken en diensten te handhaven;
 - d) door een hoog gemeenschappelijk beschermingsniveau voor eindgebruikers te waarborgen via de nodige sectorspecifieke regels;
 - e) door aandacht te schenken aan de behoeften, zoals betaalbare prijzen, van specifiek maatschappelijke groeperingen, met name eindgebruikers met een handicap, oudere eindgebruikers en eindgebruikers met speciale sociale behoeften, en ook keuzevrijheid en gelijkwaardige toegang voor eindgebruikers met een handicap.

De Vlaamse Regulator voor de Media handelt onpartijdig, objectief, transparant en op niet-discriminerende en evenredige wijze bij de uitvoering van de taken, vermeld in het eerste lid.”.

Art. 42. In artikel 234 van hetzelfde decreet, gewijzigd bij het decreet van 13 juli 2012, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

- 1° het eerste lid wordt vervangen door wat volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media is bevoegd inlichtingen en documenten, inclusief financiële informatie, te vragen van elke natuurlijke persoon of rechtspersoon waarop dit decreet van toepassing is, als dat voor de invulling van zijn taak nodig is of als dat gevraagd is door de Europese Commissie. Elk verzoek om informatie is in evenredigheid met de uitvoering van de taak in kwestie en wordt met redenen omkleed.”;

- 2° in het tweede lid wordt de zinsnede “Iedere omroeporganisatie van of erkend door de Vlaamse Gemeenschap of aangemeld bij de Vlaamse Regulator voor de Media, iedere dienstenverdelers, en iedere aanbieder van kabelomroepnetwerken en etheromroepnetwerken” vervangen door de woorden “Elke natuurlijke persoon of rechtspersoon waarop dit decreet van toepassing is”;

3° er worden een vijfde en zesde lid toegevoegd, die luiden als volgt:

“De Vlaamse Regulator voor de Media duidt de termijn aan waarin de inlichtingen en de documenten, vermeld in het eerste lid, moeten worden meege-deeld, en ook het niveau van specificering en deelt de ondernemingen mee voor welk doel die informatie zal worden gebruikt.

Als de inlichtingen en de documenten, vermeld in het eerste lid, voor de Vlaamse Regulator voor de Media niet volstaan om zijn taken uit te voeren, kan hij informatie vragen aan andere relevante ondernemingen die actief zijn in de sector elektronische communicatie, de mediasector of in sectoren die er nauw mee verbonden zijn.”.

Hoofdstuk 3. Verwerking van persoonsgegevens

Art. 43. §1. De bevoegde dienst die de Vlaamse Regering aanwijst om de taken uit te voeren, vermeld in artikel 133, §2, en 201 van het Mediadecreet treedt op als verwerkingsverantwoordelijke voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van deze taken.

De Vlaamse Regulator voor de Media treedt op als verwerkingsverantwoorde-lijke voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de uitvoering van zijn taak vermeld in artikel 192/14 en 234 van het Mediadecreet.

§2. De verwerking van persoonsgegevens in het kader van dit decreet heeft betrek-king op volgende categorieën van betrokkenen:

- 1° belanghebbenden, met inbegrip van gebruikers en consumenten;
- 2° elke natuurlijke persoon waarop het decreet betreffende radio-omroep en televisie van 27 maart 2009 van toepassing is.

§3. De verwerking van persoonsgegevens in het kader van dit wijzigingsdecreet heeft betrekking op volgende categorieën van persoonsgegevens:

- 1° identificatiegegevens, rijksregisternummer of identificatienummer van de so-ciale zekerheid en andere identificatiegegevens;
- 2° contactgegevens;
- 3° financiële gegevens;
- 4° beroepsgegevens;
- 5° adresgegevens.

§4. In uitvoering van artikel 32 van de algemene verordening gegevensbescher-ming worden de persoonsgegevens beveiligd volgens de dataclassificatie en de richtlijnen van het stuurorgaan Vlaams Informatie- en ICT-beleid, opgericht over-eenkomstig artikel III.74, tweede lid, 3°, van het Bestuursdecreet van 7 december 2018.

§5. De maximale bewaringstermijnen voor persoonsgegevens die op basis van dit decreet worden verwerkt, conform artikel 5, 1, e), van de algemene verorde-ning gegevensbescherming, worden vastgelegd in beheersregels, conform artikel III.81, §2, van het Bestuursdecreet van 7 december 2018. Bij het bepalen van die bewaartermijn dient rekening te worden gehouden met de doelstellingen van de betrokken bevraging of vraagstelling.

§6. De Vlaamse Regering kan de nadere regels bepalen voor de verwerking van de persoonsgegevens, de beveiliging van deze gegevens en de passende waarborgen voor de rechten en vrijheden van de betrokkenen.

Brussel, 28 mei 2021.

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

De Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media,

Benjamin DALLE

BIJLAGE
bij de memorie van toelichting:
KIND- EN JONGERENEFFECTRAPPORT (JOKER)

Kind- en jongereneffectrapport (JoKER) voor Omzettingsdecreet Europees Wetboek Elektronische Communicatie

Gebruik de JoKER-handleiding (zie: https://www.vlaanderen.be/cjm/sites/default/files/2020-05/20200527_JoKER-handleiding.pdf). Voor meer info: <https://www.vlaanderen.be/cjm/nl/jeugd/vlaams-jeugd-en-kinderrechtenbeleid/joker-kind-en-jongereneffectrapport>.

1 Gegevens van het advies

1.1 Gegevens van de regelgeving

nummer taal- en wetgevingstechnisch advies	<Vul hier de gewenste informatie in>
bevoegde minister(s) van de regelgeving	Benjamin Dalle
datum JoKER-advies	18 december 2020

1.2 Gegevens van de aanvrager

e-mailadres	Caroline.uyttendaele@vlaanderen.be
organisatie	Departement CJM
beleidsdomein	Cultuur, Jeugd, Sport en Media
entiteit	Afdeling Waarborgen en Beheren, Team Media en Film

2 Titel

Ontwerp van decreet houdende de gedeeltelijke omzetting van Richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie

3 Samenvatting

Via bijgaand voorontwerp van decreet wordt Richtlijn (EU) 2018/1972 van het Europees Parlement en de Raad van 11 december 2018 tot vaststelling van het Europees wetboek voor elektronische communicatie (hierna: EWEC) omgezet in het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: Mediadecreet). Het EWEC hervormt het Europees regelgevend kader voor telecommunicatie. Hoewel telecommunicatie een federale

bevoegdheid is, hebben heel wat artikelen uit het EWEC ook betrekking op omroep. Deze artikelen moeten omgezet worden door de Gemeenschappen.

Concreet stelt het EWEC vier doelstellingen voorop: connectiviteit, mededinging, interne markt en belangen van de eindgebruikers. De omzetting van deze nieuwe regelgeving voor elektronische communicatie in Vlaanderen heeft geen directe effecten op kinderen en jongeren, tenzij zeer onrechtstreeks in die zin dat een meer doorgedreven concurrentie op termijn moet leiden tot lagere prijzen en meer kwalitatieve diensten, waarvan ook kinderen en jongeren zullen profiteren.

4 Probleembeschrijving

De bestaande Europese regels voor telecommunicatie waren niet meer aangepast aan de noden van de digitale economie en de digitale samenleving. Het EWEC moet daaraan tegemoet komen.

Het EWEC bestaat uit een samenvoeging, consolidatie en actualisering van de belangrijkste Europese regels betreffende elektronische communicatie. Het EWEC regelt niet de inhoud van diensten die via elektronische communicatie geleverd worden. Het bevat wel regels rond de elektronische communicatienetwerken en -diensten, bijbehorende faciliteiten en diensten, de machtiging van netwerken en diensten, het gebruik van het spectrum en van nummers, de toegang tot en interconnectie van elektronische communicatienetwerken en bijbehorende faciliteiten en de bescherming van eindgebruikers.

De Vlaamse Gemeenschap is niet voor al deze elementen bevoegd, en bijgaand ontwerp van decreet omvat dus slechts een gedeeltelijke omzetting van het EWEC.

5 Beleidsdoelstelling

De omzetting van de betrokken Europese richtlijn beoogt geen wijziging in (de leefwereld) van kinderen en jongeren te realiseren.

6 Opties

➔ **Nuloptie: niet omzetten van EWEC**

➔ **Optie 1: gedeeltelijk omzetten van EWEC**

De Vlaamse Gemeenschap is niet voor alle elementen van EWEC bevoegd, dus enkel een gedeeltelijke omzetting van het EWEC is mogelijk.



7 Analyse van de effecten

Doelgroepen

Rechtstreeks geïmpacteerde doelgroepen

De rechtstreeks betrokken doelgroepen zijn de aanbieders van kabelomroepnetwerken en etheromroepnetwerken, de dienstenverdelers en de gebruikers van het frequentiespectrum.

Onrechtstreekse belanghebbenden

De onrechtstreeks belanghebbenden zijn (i) omroeporganisaties die toegang wensen tot een kabel- of etheromroepnetwerk, (ii) radio-omroeporganisaties die gebruik wensen te maken van het frequentiespectrum, (iii) de Vlaamse Regulator voor de Media die taken krijgt o.m. in verband met marktanalyse en aanmerkelijke marktmacht.

Effectbeschrijving van de nuloptie

De nuloptie houdt in dat EWEC niet wordt omgezet en dat het mediadecreet niet wordt gewijzigd. Er volgt dan een ingebrekestelling vanuit de EU wegens niet-omzetting van de richtlijn. Er zijn enkel rechtstreekse effecten op de bestaande kabel- en etheromroepnetwerken, dienstenverdelers en gebruikers van het frequentiespectrum. Er is geen effect op jongeren en kinderen.

Effectbeschrijving van optie 1: nieuwe beleidsmaatregel(en) – gekozen optie

De rechtstreeks geïmpacteerd zijn de kabel- en etheromroepnetwerken, dienstenverdelers en radio-omroepen die gebruik maken van het frequentiespectrum

Effecten voor kinderen en jongeren van de regelgeving zijn er onrechtstreeks als gevolg van de toegenomen mededinging die de omzetting van EWEC tot gevolg zal hebben. De lagere prijzen en meer kwalitatieve diensten die het gevolg zullen zijn van deze grotere concurrentie zijn ook in het belang van kinderen en jongeren, maar deze effecten zijn in wezen niet verschillend van degene voor de andere gebruikers van de omroepen.

**8 Vergelijking van de opties**

De nuloptie is een stand-stil, en zal leiden tot een ingebrekestelling van de Europese Unie. Optie 1 waarborgt dat de richtlijn (EU) 2018/1972 omgezet wordt, en zorgt voor meer mededinging op de markt voor kabel- en etheromroepnetwerken, dienstenverdelers en spectrumgebruikers. Enkel de gekozen optie is mogelijk.

Qua effecten op kinderen en jongeren kan de gekozen optie er op termijn toe leiden dat er meer concurrentie ontstaat in de markten voor elektronische communicatienetwerken en -diensten. Onrechtstreeks komen de lagere prijzen en de hogere kwaliteit die daaruit moeten voortvloeien ook ten gunste van kinderen en jongeren.

9 Uitvoering

Na goedkeuring van het ontwerp van decreet wordt het besluit van de Vlaamse Regering van 30 juni 2006 betreffende de procedure voor de Vlaamse Regulator voor de Media gewijzigd. Dit houdt geen verband met of heeft geen impact op effecten op kinderen en jongeren.

**10 Administratieve lasten**

Het ontwerp van decreet zal een aantal openbare raadplegingen verplicht maken en een aantal extra informatieverplichtingen opleggen aan marktdeelnemers en aan de Vlaamse Regulator voor de Media. Dit houdt geen verband met of heeft geen impact op effecten op kinderen en jongeren.

**11 Handhaving**

De Vlaamse Regulator voor de Media staat in voor de handhaving van de bepalingen van het mediadecreet. Bij de uitvoering en het toezicht door de Regulator op de specifieke gewijzigde en nieuwe bepalingen in verband met EWEC zijn er geen effecten op kinderen of jongeren.



12 Evaluatie

Aangezien het ontwerp van decreet geen rechtstreekse effecten heeft op kinderen en jongeren, zullen deze vanuit het perspectief van kinderen en jongeren ook niet geëvalueerd worden.



13 Consultatie

Over het decreet (en ook over de uitvoeringsbesluiten) zal het advies worden ingewonnen van de Sectorraad Media van de Strategische Adviesraad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media. Er is geen specifieke communicatie naar jongeren en kinderen omdat zij niet de rechtstreeks geïmpacteerde doelgroep zijn van de regelgeving.



14 Contactinformatie

Caroline Uyttendaele
caroline.uyttendaele@vlaanderen.be
Departement cultuur, jeugd en media
Team Media en Film
Arenbergstraat 9
1000 Brussel
+32 2 553 06 84