

# DIENST REGULERING VAN HET SPOORWEGVERVOER EN VAN DE EXPLOITATIE VAN DE LUCHTHAVEN BRUSSEL-NATIONAAL

*Advies nr. 2009 /1/S*

## *betreffende de niet-discriminerende uitoefening van de functies die verband houden met toewijzing van de infrastructuurcapaciteit in de schoot van Infrabel*

Gelet op richtlijn 91/440/EEG van 29 juli 1991 betreffende de ontwikkeling van de spoorwegen in de Gemeenschap, meer bepaald artikel 6 en bijlage II;

Gelet op de wet van 4 december 2006 betreffende het gebruik van de spoorweginfrastructuur, meer bepaald artikel 28 tot 44, en artikel 62 §2 en §3 ;

Gelet op de Netverklaring geldig van 13 december 2009 tot 11 december 2010, meer bepaald punt 4;

### **Overwegende hetgeen volgt,**

1. Richtlijn 91/440/EEG van 29 juli 1991 betreffende de ontwikkeling van de spoorwegen in de Gemeenschap voorziet in artikel 6, punt 3 de verplichting voor de lidstaten om over te gaan tot een strikte scheiding tussen de vervoeractiviteiten en de uitoefening van de essentiële functies voorzien in bijlage II.
2. De essentiële functies bedoeld in vermelde bijlage bevatten meer bepaald het nemen van beslissingen met betrekking tot de verdeling van de rijpaden, inbegrepen de definitie en de evaluatie van de beschikbaarheid, evenals het toekennen van individuele rijpaden.
3. Artikel 6 van voormelde richtlijn 91/440/EEG en artikel 29 van voormelde wet van 4 december 2006 preciseren dat de diensten die verband houden met de toewijzing van de rijpaden verplicht moeten verleend worden op een niet-discriminerende basis en dat deze doelstelling op rechtsgeldige wijze dient bereikt te worden door de lidstaten van de Europese Unie.
4. Het principe van de onafhankelijke uitoefening van de essentiële functies is gedeeltelijk omgezet door artikel 199*bis* van de wet van 21 maart 1991 houdende hervorming van sommige overheidsbedrijven. Dit artikel voorziet de oprichting van een gespecialiseerde dienst die belast is met de toekenning van de rijpaden, evenals met het berekenen en het innen van de vergoedingen voor het gebruik van de spoorweginfrastructuur.

Momenteel zijn deze beide essentiële functies toevertrouwd aan een directie van Infrabel, beheerder van de spoorweginfrastructuur, meer bepaald de Directie Toegang tot het Net, die onder het rechtstreekse gezag van het Directiecomité ressorteert. Niettemin werden

een aantal verantwoordelijkheden inzake het toekennen van rijpaden eveneens toegekend aan een andere Directie van Infrabel, meer bepaald de Directie Netwerk.

Zo zorgt de Directie Toegang tot het Net voor de toekenning van de gevraagde rijpaden in het kader van de uitwerking van de dienstregeling enerzijds, en voor een deel van de aanvragen voor rijpaden buiten het kader van de dienstregelingsperiode. De aanvragen voor rijpaden op korte termijn en in 'real time' zoals gedefinieerd in punt 4.3.2 van de Netverklaring worden dan weer behandeld door diensten die afhangen van de Directie Netwerk.

5. Uit de opmerkingen geformuleerd door de Europese Commissie in haar gemotiveerd advies van 8 oktober 2009 wegens niet-afdoende omzetting van sommige bepalingen van het Eerste Spoorwegpakket, blijkt dat de instanties die belast zijn met de essentiële functies voldoende en effectief onafhankelijk moeten zijn t.o.v. de spoorwegoperatoren.

Uit de bepalingen van dit gemotiveerd advies volgt dat de organisatie van de essentiële functie « toekenning van rijpaden » zoals die momenteel bestaat in de schoot van Infrabel strijdig is met de voorschriften van het eerste Spoorwegpakket in de mate dat de effectieve en afdoende onafhankelijkheid van één van de betrokken entiteiten –meer bepaald de Directie Netwerk- niet verzekerd is.

### **De Dienst Regulering van het Spoorwegvervoer en van de Exploitatie van de Luchthaven Brussel-Nationaal is van mening**

- dat de activiteiten van de Directie Netwerk m.b.t. de toekenning, schorsing of intrekking van rijpaden in real time of op korte termijn, behoren tot de essentiële functies zoals gedefinieerd in bijlage II van richtlijn 91/440/EEG betreffende de ontwikkeling van de spoorwegen in de Gemeenschap;
- dat de organisatie en het statuut van de Directie Toegang tot het Net binnen Infrabel beoordeeld worden als zijnde conform met het Europese recht aangezien deze entiteit, verantwoordelijk voor het toekennen van de rijpaden, een effectieve en voldoende onafhankelijkheid bezit in de uitoefening van de essentiële functies;
- dat bijlage II van voormelde richtlijn 91/440/EEG ook van toepassing is op de toekenning van "individuele" rijpaden en niet beperkt is tot de procedure die gehanteerd wordt bij het opstellen van de dienstregeling;
- dat het niet-discriminerend karakter van beslissingen m.b.t. het toekennen van rijpaden in « real time » niet gegarandeerd is door de administratieve structuren zoals die momenteel bestaan in de schoot van Infrabel ;
- dat het aangewezen is om dezelfde garanties inzake niet discriminering te voorzien voor de behandeling van de aanvragen voor rijpaden die behandeld worden door de Directie Toegang tot het Net, als voor de aanvragen die behandeld worden door de Directie Netwerk.
- Dat het zich daarom opdringt om de activiteiten van de Directie Netwerk die betrekking hebben op de essentiële functies –meer bepaald de toekenning, schorsing of intrekking

van rijpaden op korte termijn of in « real time »- over te brengen naar de Directie Toegang tot het Net.

Brussel, 16 december 2009

**Voor de Dienst Regulering van het Spoorwegvervoer en  
van de Exploitatie van de Luchthaven Brussel-Nationaal,**

**de Directeur,**

**Luc DE RYCK**