



Dienst Regulerings van het Spoorwegvervoer en van de Exploitatie van de Luchthaven Brussel-Nationaal

Beslissing D-2017-02-LA betreffende de overeenkomst met betrekking tot het niveau van de dienstverlening afgesloten door Brussels Airport Company met de (toekomstige) verleners van grondafhandelingsdiensten op de luchthaven van Brussel-Nationaal, beperkte categorie, ten behoeve van derden.

Inhoudsopgave

1. Voorwerp	3
2. Feiten en retroacta	3
3. Wettelijke basis.....	4
4. Analyse van de Dienst Regulering.....	5
4.1. Naleving van de procedures in verband met de overeenkomsten van dienstverlening	5
4.2. Inhoudelijke analyse van de ingediende overeenkomst van dienstverlening.....	7
a. Wettelijke vereisten.....	7
b. Analyse van de wettelijke vereisten door de Dienst Regulering	8
5. Beslissing.....	16
6. Voorbehoud van de Dienst Regulering	16
7. Beroepsmogelijkheid	17

1. Voorwerp

1. Naar aanleiding van een nieuwe aanbestedingsprocedure voor toekomstige verleners van grondafhandelingsdiensten, beperkte categorie, ten behoeve van derden werd door Brussels Airport Company¹, houder van de exploitatielicentie, aan de Dienst Regulering van het Spoorwegvervoer en van de Exploitatie van de Luchthaven Brussel-Nationaal² ter goedkeuring een gewijzigde overeenkomst met betrekking tot het niveau van de dienstverlening van grondafhandeling voorgelegd.
2. De Dienst Regulering doet als economisch regulerende overheid door middel van deze beslissing uitspraak over hogergenoemde overeenkomst conform de toepasselijke reglementering.

Deze reglementering is de volgende:

- Koninklijk besluit van 27 mei 2004 betreffende de omzetting van Brussels International Airport Company (B.I.A.C.) in een naamloze vennootschap van privaatrecht en betreffende de luchthaveninstallaties (hierna het “Omzettingsbesluit”);
- Koninklijk besluit van 21 juni 2004 betreffende de toekenning van de exploitatielicentie van de luchthaven Brussel-Nationaal (hierna het “Licentiebesluit”).

2. Feiten en retroacta

3. Op 13 februari 2017 wordt de Dienst Regulering door BAC genotifieerd van haar voornemen om de overeenkomst met betrekking tot het niveau van de dienstverlening voor de grondafhandelars, beperkte categorie, ten behoeve van derden, te wijzigen.

De luchthavenuitbater dient hiertoe een *“Service Level Agreement in kader van grondafhandelingsdiensten – Algemene principes”* in, alsook twintig verschillende *“Service Standards”*.

4. Bij schrijven van 15 februari 2017 bevestigt de Dienst Regulering de ontvangst van dit dossier, alsook de wettelijke termijn van drie maanden om hierover een beslissing te nemen.

¹ Hierna verder afgekort als “BAC”.

² Hierna verder de “Dienst Regulering” genoemd.

5. Op 3 maart 2017 bezorgt de Dienst Regulering BAC na een eerste analyse een lijst met vragen en opmerkingen op het ingediende dossier.
6. Per brief van 17 maart 2017 formuleert BAC hierop een antwoord.
7. Op 28 maart 2017 worden de vragen en opmerkingen van de Dienst Regulering en de antwoorden van BAC mondeling besproken tijdens een meeting op de luchthaven. De Dienst Regulering bezorgt BAC dezelfde dag per e-mail een verslag van deze vergadering.
8. Op 10 april 2017 ontvangt de Dienst Regulering een brief met bijkomende informatie over de vragen die door haar gesteld werden tijdens de meeting van 28 maart en die werden neergeschreven in het verslag ervan.

De Dienst Regulering ontvangt hiernaast Deel II van het tenderdocument "*Deel II – Overeenkomst*" en een aangepaste versie van de SLA "*Service Level Agreement (SLA) en Quality Monitoring System (QMS) – Versie 2 van 5 april 2017*".

9. Per brief van 27 april 2017 bezorgt BAC de Dienst Regulering informatie over de grondafhandelingsvergoeding die de afhandelaars voor de toegang tot de luchthaveninfrastructuur zullen moeten betalen.
10. Per e-mail van 3 mei 2017 vraagt de Dienst Regulering BAC nog bijkomende informatie over de andere vergoedingen die de grondafhandelaars voor bepaalde diensten van BAC zullen verschuldigd zijn.
11. BAC bezorgt de Dienst Regulering dezelfde dag een e-mail met Deel III van het tenderdocument – "*Vergoedingen*".

3. Wettelijke basis

12. Artikel 30, 6° van het Omzettingsbesluit bepaalt dat de houder van de exploitatielicentie zonder onderbreking en voor de eerste maal binnen twaalf maanden vanaf de toekenning van de exploitatielicentie, met de verstrekkers van grondafhandelingsdiensten of de organisaties die hen vertegenwoordigen, overeenkomsten moet sluiten betreffende het niveau van de dienstverlening en die de kwaliteit regelen van de diensten verbonden met de exploitatie van luchthaveninstallaties.

13. Artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit bepaalt dat de overeenkomsten met betrekking tot het niveau van de dienstverlening opgesteld door de licentiehouders, en elke wijziging hiervan, onderworpen zijn aan de goedkeuring van de economisch regulerende overheid.
14. Artikel 33, §3 van het Omzettingsbesluit bepaalt dat de economische regulerende overheid in welbepaalde gevallen aanpassingen kan eisen aan deze overeenkomsten of weigeren deze goed te keuren.
15. Artikel 33, §4 van het Omzettingsbesluit bepaalt dat de overeenkomsten met betrekking tot het niveau van de dienstverlening worden geacht te zijn goedgekeurd indien de economische regulerende overheid haar beslissing niet heeft meegedeeld binnen een termijn van drie maanden te rekenen vanaf de kennisgeving ervan.
16. Artikel *2bis* van het koninklijk besluit van 25 oktober 2004 tot oprichting van de Dienst Regulering van het Spoorwegvervoer en tot vaststelling van zijn samenstelling en het statuut dat van toepassing is op zijn leden, ingevoegd door het koninklijk besluit van 1 februari 2006, bepaalt dat de Dienst Regulering de economische regulerende overheid is bedoeld in artikel 33 van het Omzettingsbesluit.

4. Analyse van de Dienst Regulering

Hieronder zal eerst een analyse worden gemaakt van de procedureregels die door BAC dienen gerespecteerd te worden bij de opmaak van de overeenkomsten. Nadien zal een inhoudelijke analyse gemaakt worden van de ingediende overeenkomst zelf.

4.1. Naleving van de procedures in verband met de overeenkomsten van dienstverlening

17. De toepasselijke reglementering op de procedure in verband met de overeenkomsten van dienstverlening is de volgende:
 - Artikel 19 van het Licentiebesluit, dat stelt dat de houder voldoende en betrouwbare informatie ter beschikking moet stellen van de verleners van grondafhandelingsdiensten met wie de houder overeenkomsten met betrekking tot het niveau van dienstverlening moet sluiten.
 - Artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit, dat stelt dat de overeenkomsten met betrekking tot het niveau van dienstverlening, en elke wijziging hieraan, onderworpen zijn aan de goedkeuring van de economisch regulerende overheid.

18. In haar schrijven van 10 februari 2017 verduidelijkt BAC hoe zij aan de informatieverplichting uit artikel 19 van het Licentiebesluit is tegemoet gekomen:

De u toegestuurde lijst met SLA's zullen deel uitmaken van het tenderdocument (...).

Deze informatie (SLA templates) wordt echter niet in dit detail opgenomen in het tender document, maar wordt uiteraard wel gepubliceerd in het BHB. Zoals hierboven vermeld, zal de lijst met de SLA's wel integraal opgenomen worden in het tenderdocument.

Wij wensen u eveneens mede te delen dat de in bijlage gevoegde SLA's en SLA templates werden besproken met het Brussels User Comité.

19. Uit het document "Deel II – Overeenkomst" dat de Dienst Regulering op 10 april 2017 heeft ontvangen blijkt dat de grondafhandelaar, voorafgaandelijk aan het sluiten van zijn overeenkomst met BAC, dit BHB³ moet hebben geraadpleegd via een login en een wachtwoord. Door het ondertekenen van het contract erkent de grondafhandelaar het BHB te hebben geraadpleegd en de inhoud ervan te hebben aanvaard.

Niet alleen kan de grondafhandelaar zo kennis nemen van de gedetailleerde SLA's, het BHB bevat tevens de kwaliteitsindicatoren van de gemeenschappelijke infrastructuur die BAC hem ter beschikking stelt. Dit laatste gebeurt via de publicatie van het *Quality Charter for the users* in het BHB.

20. BAC vermeldt in de SLA ook nog dat zowel de grondafhandelaars als het BRUC rechtstreeks zullen betrokken worden bij het overleg over toekomstige dienstverleningsniveaus.

21. De Dienst Regulering is van oordeel dat BAC hiermee voldoende aantoont dat zij de informatieplicht gerespecteerd heeft die wordt voorzien in artikel 19 van het Licentiebesluit.

22. De Dienst Regulering stelt tevens vast dat artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit gerespecteerd werd door de houder van de exploitatielicentie. De vraag tot goedkeuring van de overeenkomst werd door BAC overgemaakt aan de Dienst Regulering bij schrijven van 10 februari 2017.

³ Brussels Airport Handbook.

4.2. Inhoudelijke analyse van de ingediende overeenkomst van dienstverlening

a. Wettelijke vereisten

23. Artikel 1, 10° van het Licentiebesluit bepaalt:

Voor de toepassing van dit besluit wordt verstaan onder:(...)

10° overeenkomst met betrekking tot het niveau van de dienstverlening (“service level agreement”): overeenkomst gesloten tussen twee of meerdere partijen, die de wederzijdse dienstverleningsnormen vaststelt alsook de waarborgen die daarmee verbonden zijn.

24. Artikel 7, 6° van het Licentiebesluit bepaalt:

Overeenkomstig artikel 30 van het koninklijk besluit van 27 mei 2004 betreffende de omzetting van BIAC in een naamloze vennootschap van privaatrecht en betreffende de luchthaveninstallaties, moet de houder:

(...)

6° zonder onderbreking en voor de eerste maal binnen twaalf maanden na de toekenning van de licentie, overeenkomsten sluiten met betrekking tot het niveau van dienstverlening met de verleners van grondafhandelingsdiensten ter regeling van de toepassing van de kwaliteitsnormen van de diensten verbonden aan de uitbating van de luchthaveninstallaties en de toepasselijke schadevergoeding in geval van tekortkoming.

25. Artikel 20 van het Licentiebesluit stelt het volgende:

Voor de verleners van grondafhandelingsdiensten die zich in gelijkaardige omstandigheden bevinden, dienen de bepalingen van de overeenkomsten met betrekking tot het niveau van de dienstverlening dezelfde te zijn wat betreft :

1° de vergoedingen voor de diensten die te hunnen bate door de houder geleverd worden en de eventuele ristorno's;

2° het niveau van kwaliteit, beschikbaarheid en betrouwbaarheid vereist voor de dienstverlening.

26. Artikel 33, §1-3 van het Omzettingsbesluit stelt dat:

§1. De exploitatielicentie bepaalt de diensten waarvan het kwaliteitsniveau het voorwerp uitmaakt van overeenkomsten met betrekking tot het niveau van de dienstverlening gesloten met de verleners van grondafhandelingsdiensten in uitvoering van artikel 30, 6°.

§2. De overeenkomsten met betrekking tot het niveau van de dienstverlening opgesteld in uitvoering van artikel 30, 6° en elke wijziging aan deze overeenkomsten zijn onderworpen aan de goedkeuring van de economisch regulerende overheid.

§3. De economisch regulerende overheid kan aanpassingen aan deze overeenkomsten eisen of weigeren deze goed te keuren indien zij:

1° een inbreuk uitmaken op de bepalingen van dit besluit of van de exploitatielicentie;

2° een inbreuk uitmaken op dwingende bepalingen die voortvloeien uit internationale verdragen of uit internationale akten genomen krachtens dergelijke verdragen en die betrekking hebben op de exploitatie van luchthaveninstallaties;

3° het onmogelijk maken de kwaliteitsniveaus te bereiken die de economisch regulerende overheid definieert met verwijzing naar de praktijken waargenomen op de referentieluchthavens.

De internationale reglementering ter zake betreft de Europese Richtlijn 96/67/EG van de Raad van 15 oktober 1996 betreffende de toegang tot de grondafhandelingsmarkt op de luchthavens van de Gemeenschap, omgezet in Belgisch recht bij Koninklijk Besluit van 6 november 2010 betreffende de toegang tot de grondafhandelingsmarkt op de luchthaven Brussel-Nationaal.

b. Analyse van de wettelijke vereisten door de Dienst Regulering

Het toepassingsgebied van de SLA

27. De Dienst Regulering vraagt BAC op 3 maart 2017 volgende verduidelijkingen over het toepassingsgebied van de ingediende SLA:

- vallen brandstof en olielivering eveneens onder de scope van de SLA;
- valt *General Aviation* binnen de scope van de SLA;
- op welke categorieën grondafhandelaars is de SLA van toepassing?

28. BAC beantwoordt op 17 maart deze vragen als volgt:

- Brandstof en olielivering behoren niet tot het toepassingsgebied van de SLA maar maken onderdeel uit van een historische concessieovereenkomst;
- *General Aviation* valt niet onder het toepassingsgebied van de SLA;

- Onder het toepassingsgebied van de SLA vallen de grondafhandelaars van *Ramp Handling Passenger Flights, Ramp Handling Full Freighters, Baggage Handling, Freight & Mail Transport* en *Catering Transport*.
29. De Dienst Regulering aanvaardt de argumentatie van BAC met betrekking tot de categorie van brandstof en olielevering en oordeelt dat deze categorie bijgevolg uitgesloten is van het toepassingsgebied van de SLA wat de verdere looptijd van het afgesloten concessiecontract betreft.
30. De Dienst Regulering oordeelt dat alle beperkte categorieën van grondafhandeling zoals voorzien in de Europese Richtlijn 96/67/EG zijn opgenomen in de SLA en dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen.

Het non-discriminatieprincipe uit artikel 20 Licentiebesluit

31. De Dienst Regulering stelt vast dat zowel SLA nummer 7 "*Service Standard Punctuality in context of the aircraft process*" als SLA nummer 9 "*Service Standard Equipment cleared of staging area*" niet worden toegepast op de bagage afhandelaars en op de afhandelaars van *Freight & Mail Transport* en *Catering Transport*. Bij schrijven van 3 maart 2017 vraagt zij BAC dit onderscheid te verklaren.

In dit schrijven vraagt de Dienst Regulering eveneens het basiscontract op dat BAC zal afsluiten met de individuele grondafhandelaars om na te gaan of hierin geen discriminerende of van de SLA afwijkende bepalingen zijn opgenomen.

32. BAC antwoordt op 17 maart dat het toepassingsgebied van SLA nummer 7 en SLA nummer 9 wordt uitgebreid naar de afhandelaars van bagage, *Freight & Mail Transport* en *Catering Transport*.
33. Op 10 april 2017 ontvangt de Dienst Regulering van BAC de ontwerpovereenkomst met de grondafhandelaars. Hierin kunnen geen discriminerende of van de SLA afwijkende bepalingen worden teruggevonden.
34. De Dienst Regulering oordeelt dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen zoals bedoeld in artikel 20 Licentiebesluit.

Verplichtingen en normen in hoofde van BAC

35. De Dienst Regulering constateert dat de door BAC ingediende SLA enkel verplichtingen bevat voor de grondafhandelaars, maar geen enkele in hoofde van de licentiehouders. Zij wijst BAC daarom op het in artikel 1, 10° van het Licentiebesluit opgenomen principe van de wederkerigheid van de overeenkomst, dat inhoudt dat zij de wederzijdse dienstverleningsnormen moet vaststellen, alsook de waarborgen die daarmee verbonden zijn.

36. BAC geeft hieraan gevolg door in haar brief van 17 maart 2017 de gecentraliseerde infrastructuur op te sommen die zij aan de grondafhandelaars ter beschikking stelt. Deze infrastructuur omvat:

- het bagagesorteersysteem
- DGS (*Docking Guidance System*)
- PCA (*Pre-conditioned Air*)
- 400 Hertz-units (vaste stroominstallaties)
- In/uitstapbruggen (*boarding bridges*)
- CUTE (terminalapparatuur voor gemeenschappelijk gebruik)

BAC legt verder uit dat de kwaliteitsindicatoren die van toepassing zijn op de ter beschikking stelling van deze infrastructuur opgenomen zijn in het reeds bestaande kwaliteitscharter voor de gebruikers, dat wordt gepubliceerd op het extranet van de licentiehouders.

37. De Dienst Regulering is van oordeel dat de lijst met gecentraliseerde infrastructuur moet worden uitgebreid met *marshalling*, als het fysieke equivalent van het DGS.

Daarnaast dient BAC om te voldoen aan het wederkerigheidsprincipe, ofwel in de SLA het kwaliteitscharter voor de gebruikers integraal op te nemen, ofwel ernaar te verwijzen.

38. In haar brief van 5 april 2017 gaat BAC akkoord om *marshalling* op te nemen in de lijst met gecentraliseerde infrastructuur voor grondafhandelaars. In de SLA wordt tevens een bepaling ingevoegd die de gecentraliseerde infrastructuurvoorzieningen opsomt en die voor de kwaliteit ervan verwijst naar het charter voor de gebruikers in het BHB.

39. De Dienst Regulering oordeelt dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen. *Marshalling* dient als gecentraliseerde infrastructuur wel nog expliciet in de tekst van de SLA te worden opgenomen.

Rol van de Dienst Regulering bij de procedures in de SLA

40. De Dienst Regulering is van mening dat het nuttig zou zijn haar te betrekken bij het jaarlijks overleg dat plaatsvindt tussen BAC, het gebruikerscomité en de grondafhandelaars en waarop onder meer de prestaties op de kwaliteitsindicatoren uit de SLA's worden besproken. Indien dit overleg zou leiden tot de wijziging van een SLA dient de Dienst Regulering immers haar goedkeuring te verlenen op grond van artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit.
41. De Dienst Regulering ziet eveneens een mogelijke rol in het kader van het escalatieproces dat kan worden toegepast indien een grondafhandelaar een kwaliteitsdoelstelling niet haalt. Indien een verkeerd gedefinieerde of te hoge indicator hiervan de oorzaak zou zijn, dan geeft de aanpassing ervan opnieuw aanleiding tot de verplichte goedkeuring door de Dienst Regulering.
42. Daarnaast wijst de Dienst Regulering BAC op het feit dat wijzigingen aan de SLA haar, ongeacht het karakter ervan, altijd ter goedkeuring moeten worden voorgelegd. Bepalingen in de SLA die stellen dat BAC eenzijdig wijzigingen kan opleggen dienen te worden aangepast.
43. Per brief van 5 april 2017 verklaart BAC zich akkoord om de SLA in die zin te wijzigen dat de mogelijkheid wordt voorzien om de Dienst Regulering als observator uit te nodigen indien een verandering aan KPI's en SLA's zich opdringt in het kader van de hogergenoemde procedures.
44. BAC past verder de bepalingen over de mogelijke wijzigingen aan de overeenkomst aan in lijn met artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit.
45. De Dienst Regulering oordeelt dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen uit artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit.

De schadevergoeding in geval van tekortkoming

46. In haar brief van 3 maart 2017 vraagt de Dienst Regulering aan BAC om conform artikel 7, 6° van het Licentiebesluit in de SLA de schadevergoeding op te nemen die van toepassing is in geval van tekortkoming in hoofde van de grondafhandelaars en in geval van tekortkoming in hoofde van de licentiehouder zelf. In de door BAC ingediende SLA wordt

immers louter verwezen naar een contractuele schadevergoeding die enkel van toepassing is op de grondafhandelaars.

47. Bij schrijven van 17 maart 2017 legt BAC uit dat er bij een tekortkoming géén schadevergoeding wordt toegekend, noch voor BAC, noch voor de grondafhandelaars. De desbetreffende bepaling met betrekking tot de contractuele schadevergoeding wordt uit de SLA verwijderd.
48. Tijdens de vergadering van 28 maart 2017 licht BAC mondeling tevens toe dat het publiceren van resultaten, zowel positieve als negatieve, een stimulerend effect kan hebben op de prestaties van de grondafhandelaars.
49. In haar brief van 5 april 2017 legt BAC haar manier van aanpak nog verder uit:

“Er worden geen schadevergoedingen toegepast indien de normen niet behaald worden. BAC is van mening dat een financiële schadevergoeding niet tot de gewenste resultaten leidt, namelijk de verhoging van de kwaliteit van de diensten en activiteiten. BAC beoogt dit door andere middelen.

De verhoging van de kwaliteit in zijn geheel ligt immers wel in lijn met de nieuw gedefinieerde strategie van BAC, waarvan 1 van de pijlers “Customer First” is. Deze strategie wordt ook gereflecteerd in het tenderproces.

Zo is er veel meer nadruk gelegd op het kwaliteitsgebeuren. De verhoging van het gewicht van kwaliteit in de beoordeling van de offertes is daar 1 voorbeeld van. Deze offertes zullen dan ook conform worden opgevolgd gezien deze een commitment vormen van de kandidaat. Een gevolg van deze opvolging is een transparante communicatie en rapportering van de resultaten. BAC is van mening dat een dergelijke manier van werken op lange termijn tot betere resultaten moet leiden.”

50. Ondanks het feit dat artikel 7, 6° van het Licentiebesluit expliciet vermeldt dat er een schadevergoeding moet worden opgenomen in de overeenkomst, kan de Dienst Regulering zich vinden in de voorgestelde aanpak van BAC om niet sanctionerend op te treden met betrekking tot het realiseren van de SLA.

De Dienst Regulering ziet in deze manier van werken de weerspiegeling van het “Just Culture”-principe of de “cultuur van billijkheid”, dit is de cultuur binnen een bedrijf waarbij personeel niet wordt gestraft voor bepaalde acties of nalatigheden die in

overeenstemming zijn met hun ervaring en opleiding, ervan uitgaande dat bepaalde fouten “menselijk” zijn. Grote nalatigheid, opzettelijke overtredingen en destructieve handelingen worden daarentegen niet getolereerd. Dit principe werd in de luchtvaartsector expliciet ingevoerd in de Verordening (EU) nr. 376/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 3 april 2014 om het aantal ongevallen en incidenten in de burgerluchtvaart terug te dringen.⁴ Deze Verordening is rechtstreeks toepasselijk op de lidstaten en heeft voorrang op bepalingen van nationaal recht.

De toepassing van het “*Just Culture*”- principe moet personeel in de luchtvaartindustrie (waaronder grondafhandelaars) er toe aanzetten om bepaalde voorvallen te melden die een belangrijk risico voor de luchtvaartveiligheid kunnen inhouden, zonder dat zij hoeft te vrezen hiervoor aansprakelijk te worden gesteld. De vrees voor bestraffing zou er immers kunnen toe leiden dat een grondafhandelaar ontmoedigd wordt bepaalde risicovolle voorvallen te melden, ook al vloeiden ze voort uit zijn onachtzaamheid.

Concreet zou de dreiging met sancties van financiële of andere aard bij het niet behalen van bepaalde SLA’s, bijvoorbeeld van SLA nummer 2 “*Accidents with damage to aircraft*”, ertoe kunnen leiden dat dergelijke voorvallen niet worden gemeld bij de bevoegde instantie. Dit is in het licht van de veiligheid en de voorrang van de Europese Verordening te vermijden.

51. De Dienst Regulering oordeelt dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen.

De publicatie van de behaalde resultaten

52. De Dienst Regulering stelt BAC in haar brief van 3 maart 2017 voor om de resultaten van het al dan niet behalen van de minimumdienstniveau ’s, zowel van de grondafhandelaars als van BAC, te publiceren op haar website.

53. Bij schrijven van 17 maart verklaart BAC zich hiermee akkoord.

⁴ Verordening (EU) nr. 376/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 3 april 2014 inzake het melden, onderzoeken en opvolgen van voorvallen in de burgerluchtvaart en tot wijziging van Verordening (EU) nr. 996/2010 van het Europees Parlement en de Raad en tot intrekking van Richtlijn 2003/42/EG van het Europees Parlement en de Raad en de Verordeningen (EG) nr. 1321/2007 en (EG) nr. 1330/2007 van de Commissie, in werking getreden op 15 november 2015.

54. De Dienst Regulering noteert de bereidheid van BAC om de resultaten te publiceren op de website van de Dienst Regulering. Concrete afspraken zullen hieromtrent nog gemaakt worden tussen beide partijen.

De grondafhandelingsvergoeding

55. De Dienst Regulering vraagt BAC op 3 maart 2017 naar de vergoeding die door de grondafhandelars zal moeten betaald worden voor de toegang tot de luchthavenvoorzieningen van BAC.

56. Op 17 maart 2017 antwoordt BAC dat deze vergoeding nog niet definitief is vastgelegd. Er zal in elk geval geen toepassing gemaakt worden van *ristorno's*.

57. Op 5 april 2017 bevestigt BAC dat zij zo spoedig mogelijk een ontwerp van gebruiksvergoeding zal overmaken.

58. De Dienst Regulering ontvangt op 2 mei 2017 de beschrijving van de grondafhandelingsvergoeding zoals die werd opgenomen in het tenderdocument. Deze vergoeding is evenwel nog onderworpen aan de goedkeuring door de Raad van Bestuur van BAC.

59. De Dienst Regulering constateert dat de vergoeding wordt berekend per *Work Load Unit* of per beweging, dit is het landen of opstijgen van een vliegtuig. De vergoedingen worden nu in euro uitgedrukt en niet langer in een verdelingspercentage, met uitzondering van de cateringdiensten, waarvoor een vast percentage van de omzet wordt aangerekend.

60. De Dienst Regulering stelt vast dat dezelfde grondafhandelingsvergoeding van toepassing is op elke verlener van grondafhandelingsdiensten die in gelijke omstandigheden is geplaatst. Voor elke grondafhandelingsactiviteit betalen alle afhandelars die deze activiteit verlenen dezelfde vergoeding. Aangezien de bedragen echter nog intern moeten worden goedgekeurd door de Raad van Bestuur oordeelt de Dienst Regulering onder voorbehoud dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen conform artikel 20, 1° van het Licentiebesluit.

De vergoeding voor de ter beschikking stelling van de infrastructuur van BAC

61. Naast de grondafhandelingsvergoeding dienen ook de andere vergoedingen die de grondafhandelaars in het kader van hun activiteiten aan de luchthavenuitbater moeten betalen, te voldoen aan de voorwaarden van artikel 20, 1° van het Licentiebesluit.

Per e-mailbericht van 3 mei 2017 vraagt de Dienst Regulering daarom de prijzen en gebruiksvoorwaarden op van de andere diensten die BAC nog ter beschikking stelt.

62. Het document “*Vergoedingen*” dat de Dienst Regulering op 3 mei per e-mail krijgt toegestuurd bevat de hoogte van volgende vergoedingen:

- Vergoedingen voor de beschikbaarheid van kantoren, service desks en onkosten;
- Vergoedingen met betrekking tot data-/communicatiesystemen;
- Vergoedingen met betrekking tot opslag van *airside* uitrusting;
- Vergoedingen met betrekking tot *airside* parking (parkeerstickers);
- Vergoedingen inzake cargo en mailinfrastructuur (Brucargo);
- Vergoeding voor toegangsbadges en verkeersreglementen;
- Onkosten voor *landside* parkeerplaats voor grondafhandelingspersoneel.

63. De Dienst Regulering stelt vast dat de vergoeding die van toepassing is op de verleners van grondafhandelingsdiensten die van eenzelfde dienstverlening gebruik maken, gelijk is.

64. De Dienst Regulering stelt evenwel vast dat het door BAC ingediende document melding maakt van een mogelijkheid om af te wijken van deze vergoedingen:

“...Alle vergoedingen, met uitzondering van de vergoedingen voor grondafhandeling, die vermeld worden in dit bestekdocument, zijn basisvergoedingen waarvan er in specifieke gevallen afgeweken kan worden.”

65. De Dienst Regulering is van oordeel dat de toepassing van deze bepaling tot een mogelijke discriminatie van de gevraagde vergoedingen tussen verleners van grondafhandelingsdiensten kan leiden. Door afwijkingen op de vergoedingen toe te laten is er geen garantie meer dat verschillende grondafhandelaars die eenzelfde dienst afnemen, hiervoor nog steeds hetzelfde zullen betalen.

Een identieke opmerking werd door de Dienst Regulering reeds gemaakt in beslissing D-2015-03-LA betreffende de overeenkomsten met betrekking tot het niveau van de dienstverlening gesloten met de verleners van grondafhandelingsdiensten bij *General Aviation*.

66. De Dienst Regulering oordeelt dat BAC met deze bepaling artikel 20, 1° van het Licentiebesluit niet respecteert.

5. Beslissing

Overwegende dat de Dienst Regulering van oordeel is dat BAC de procedurele vereisten heeft nageleefd die van toepassing zijn op de overeenkomst van dienstverlening;

Overwegende de inhoudelijke analyse van de ingediende overeenkomst en het feit dat BAC zich in dit verband heeft geschikt naar de bemerkingen van de Dienst Regulering

keurt de Dienst Regulering overeenkomstig artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit de voorgelegde overeenkomst (versie 2 van 5 april 2017) met betrekking tot het niveau van de dienstverlening gesloten met de verleners van grondafhandelingsdiensten, beperkte categorie, ten behoeve van derden goed mits aanpassing van het volgende:

- De gecentraliseerde infrastructuurvoorziening “DGS (Docking Guidance System)” wordt aangevuld met “*of marshalling ter vervanging van DGS*” (zie punt 1.4 van de ingediende overeenkomst, pagina 7);
- Uit het document “Vergoedingen” (Hoofdstuk III uit het bestek) moet de zinsnede

“...Alle vergoedingen, met uitzondering van de vergoedingen voor grondafhandeling, die vermeld worden in dit bestekdocument, zijn basisvergoedingen waarvan er in specifieke gevallen afgeweken kan worden.”

geschrappt worden.

6. Voorbehoud van de Dienst Regulering

Indien de houder van de exploitatielicentie zou besluiten een gedifferentieerde vorm van grondafhandelingsvergoeding toe te passen die afwijkt van degene die bij schrijven van 27 april 2017 werd voorgelegd en hierboven wordt goedgekeurd, vervalt onderhavige goedkeuring en dient BAC een nieuwe goedkeuring aan te vragen overeenkomstig artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit.

7. Beroepsmogelijkheid

Overeenkomstig artikel 2 van de wet van 9 juli 2004 houdende diverse bepalingen hebben de betrokken partijen de mogelijkheid om tegen deze beslissing beroep in te stellen voor het Marktenhof. Op straffe van verval moet het beroep ten laatste 30 dagen na de betekening van deze beslissing worden ingesteld.

Het beroep heeft geen schorsende werking, behoudens ten aanzien van beslissingen waarbij de Dienst Regulering aan de titularis van een exploitatielicentie een administratieve geldboete heeft opgelegd met toepassing van artikel 49 van het koninklijk besluit van 27 mei 2004 betreffende de omzetting van Brussels International Airport (B.I.A.C.) in een naamloze vennootschap van privaatrecht en betreffende de luchthaveninstallaties, of wanneer het hof de schorsing van de bestreden beslissing uitspreekt.

Het Gerechtelijk Wetboek is van toepassing voor wat de procedure betreft, waarbij het Marktenhof uitspraak doet zoals in kort geding.

Gegeven te Brussel, op 9 mei 2017.

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

Serge DRUGMAND

Directeur