



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

Beslissing D-2017-05-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	4
3. Wettelijke basis.....	5
4. Inhoudelijke analyse van het bestek.....	5
a. Wettelijke vereisten.....	5
b. Onderdeel 1 van Beslissing D-2017-02-LA: Marshalling	6
c. Onderdeel 2 van Beslissing D-2017-02-LA: Vergoedingen.....	7
d. Onderdeel 3 van Beslissing D-2017-02-LA: Grondafhandelingsvergoeding	7
5. Beslissing.....	8
6. Beroepsmogelijkheid	9

1. Voorwerp

1. De Dienst Regulering van het Spoorwegvervoer en van de Exploitatie van de Luchthaven Brussel-Nationaal (hierna verder de “Dienst Regulering” genoemd) heeft op 9 mei 2017 Beslissing D-2017-02-LA genomen 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. Deze beslissing werd genomen op grond van artikel 33 van het 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”).
2. Het beschikkend gedeelte van deze beslissing luidt als volgt:

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);

Dit aspect wordt verder in deze beslissing “onderdeel 1” genoemd.

- 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.” geschrapt worden.

Dit aspect wordt verder in deze beslissing “onderdeel 2” genoemd.

3. Daarnaast werd door de Dienst Regulering in zijn beslissing volgend voorbehoud gemaakt:

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.

Dit aspect wordt verder in deze beslissing “onderdeel 3” genoemd.

4. Deze beslissing beperkt zich tot het onderzoek of Brussels Airport Company (hierna verder “BAC” genoemd) onderdelen 1 en 2 uit Beslissing D-2017-02-LA heeft nageleefd en welke grondafhandelingsvergoeding zij finaal heeft toegepast (onderdeel 3).

2. Feiten en retroacta

5. Op 9 mei 2017 vaardigt de Dienst Regulering Beslissing D-2017-02-LA uit 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.
6. BAC wordt dezelfde dag via aangetekend schrijven met ontvangstbevestiging in kennis gesteld van deze beslissing.
7. Bij brief van 29 mei 2017 reageert BAC inhoudelijk op de beslissing van de Dienst Regulering.
8. Na het verstrijken van de wettelijk voorziene beroepstermijn van 30 dagen wordt de beslissing op 20 juni 2017 gepubliceerd op de website van de Dienst Regulering¹.
9. Bij schrijven van 27 juni 2017 vraagt de Dienst Regulering bij BAC het bestek op dat aan de geselecteerde kandidaten grondafhandeling werd uitgestuurd, ten einde het gevolg na te gaan dat aan de drie hogergenoemde elementen uit Beslissing D-2017-02-LA werd gegeven.

¹ <http://www.regul.be>.

10. Bij e-mail van 12 juli 2017 ontvangt de Dienst Regulering een kopie van het gevraagde bestek. Dit bestek bevat drie delen: Deel I “Biedingsleidraad”, Deel II “Overeenkomst” en Deel III “Technische bepalingen en kenmerken”.

3. Wettelijke basis

11. Artikel 33, §2 van het Omzettingsbesluit bepaalt dat de overeenkomsten met betrekking tot het niveau van de dienstverlening opgesteld in uitvoering van artikel 30, 6°, en elke wijziging aan deze overeenkomsten onderworpen zijn aan de goedkeuring van de economisch regulerende overheid.

12. Artikel 33, §3 van het Omzettingsbesluit bepaalt dat de economisch regulerende overheid aanpassingen aan deze overeenkomsten kan 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.

13. 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. Inhoudelijke analyse van het bestek

14. Hieronder zal per onderdeel van Beslissing D-2017-02-LA onderzocht worden of BAC in het uitgestuurd bestek naar de kandidaat-grondafhandelaars de toepasselijke wetgeving heeft nageleefd.

a. Wettelijke vereisten

- Artikel 1, 10° van het Koninklijk Besluit van 21 juni 2004 betreffende de toekenning van de exploitatielicentie van de luchthaven Brussel-Nationaal (hierna 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.

- 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.

b. Onderdeel 1 van Beslissing D-2017-02-LA: Marshalling

15. Op grond van het in artikel 1, 10° van het Licentiebesluit opgenomen principe van de wederkerigheid dient de overeenkomst met de verleners van grondafhandelingsdiensten de gecentraliseerde infrastructuurvoorzieningen te bevatten die door BAC ter beschikking worden gesteld. In onderdeel 1 van de beslissing oordeelde de Dienst Regulering dat de lijst met gecentraliseerde infrastructuur diende te worden aangevuld met *marshalling*.
16. De overeenkomst, "*Service Level Agreement (SLA) en Quality Monitoring System (QMS)*" genaamd, is in het uitgestuurde bestek het zesde hoofdstuk van het derde deel van het bestek, "Technische bepalingen en kenmerken".
17. De Dienst Regulering controleert of in deze SLA de reeds bestaande gecentraliseerde infrastructuurvoorziening "*DGS (Docking Guidance System)*" werd aangevuld met *marshalling*.
18. De Dienst Regulering stelt vast dat *marshalling* als gecentraliseerde infrastructuur voor grondafhandelaars werd opgenomen onder punt 6.4 van de SLA.
19. De Dienst Regulering oordeelt dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen conform artikel 1,10° van het Licentiebesluit.

c. Onderdeel 2 van Beslissing D-2017-02-LA: Vergoedingen

20. De vergoedingen² die de grondafhandelaars in het kader van hun activiteiten aan de luchthavenuitbater betalen, dienen te voldoen aan de voorwaarden van artikel 20, 1° van het Licentiebesluit. In onderdeel 2 van de beslissing oordeelde de Dienst Regulering dat er voor BAC geen mogelijkheid mag bestaan om af te wijken van de vermelde vergoedingen, omdat dit tot discriminatie tussen verleners van grondafhandelingsdiensten kan leiden.
21. Het onderdeel “Vergoedingen” is in het uitgestuurde bestek het vijfde hoofdstuk van het derde deel van het bestek, “Technische bepalingen en kenmerken”.
22. De Dienst Regulering controleert of 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” uit dit onderdeel werd weggelaten.
23. De Dienst Regulering stelt vast dat hogergenoemde zinsnede uit de tekst is geschrapt.
24. De Dienst Regulering oordeelt dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen conform artikel 20,1° van het Licentiebesluit.

d. Onderdeel 3 van Beslissing D-2017-02-LA: Grondafhandelingsvergoeding

25. De grondafhandelingsvergoeding, dit is de vergoeding voor de toegang tot de luchthavenvoorzieningen van BAC, dient eveneens te voldoen aan de bepalingen uit artikel 20,1° van het Licentiebesluit. In onderdeel 3 van de beslissing keurde de Dienst Regulering deze grondafhandelingsvergoeding goed onder voorbehoud, aangezien er op dat ogenblik nog een formele bevestiging van de vergoeding nodig was door de Raad van Bestuur van BAC.
26. Het onderdeel “Grondafhandelingsvergoeding” is in het uitgestuurde bestek het negende punt van het deel “Vergoedingen”, dat op zijn beurt het vijfde hoofdstuk is van het derde deel van bestek, “Technische bepalingen en kenmerken”.

² Andere vergoedingen dan de grondafhandelingsvergoeding (*infra*): o.a. voor de ter beschikking stelling van kantoren, service desks, communicatiesystemen, parkings, badges enz.

27. De Dienst Regulering controleert of de grondafhandelingsvergoeding die is opgenomen in dit bestek dezelfde is als degene die hij onder voorbehoud heeft goedgekeurd.
28. De Dienst Regulering stelt vast dat de grondafhandelingsvergoeding die wordt vermeld in het bestek dat naar de geselecteerde kandidaten werd uitgestuurd onveranderd is gebleven ten opzichte van de vergoeding die bij Beslissing D-2017-02-LA onder voorbehoud werd goedgekeurd. De Dienst Regulering kan dan ook zijn eerder standpunt uit deze beslissing handhaven:
“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 afhandelaars die deze activiteit verlenen dezelfde vergoeding.”
29. De Dienst Regulering oordeelt dat BAC hiermee voldoet aan haar wettelijke verplichtingen conform artikel 20, 1° van het Licentiebesluit.

5. Beslissing

30. Gelet op het voorgaande is de Dienst Regulering van oordeel dat de Brussels Airport Company tegemoet komt aan volgende onderdelen van Beslissing D-2017-02-LA:
- *Aanvulling van de gecentraliseerde infrastructuurvoorziening “DGS (Docking Guidance System)” met “of marshalling ter vervanging van DGS”.*

Onderdeel 1 van de beslissing D-2017-02-LA wordt bijgevolg afgesloten.

- *Schrapping van 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.” uit het document “Vergoedingen”.*

Onderdeel 2 van de beslissing D-2017-02-LA wordt bijgevolg afgesloten.

31. De Dienst Regulering keurt daarnaast 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 verlener van grondafhandelingsdiensten, beperkte categorie, ten behoeve van derden goed, met inbegrip van de bepalingen over de grondafhandelingsvergoeding.

Het voorbehoud dat door de Dienst Regulering werd gemaakt in onderdeel 3 van de beslissing D-2017-02-LA wordt bijgevolg opgeheven.

6. Beroepsmogelijkheid

Overeenkomstig artikel 2 van de wet van 9 juli 2004 houdende diverse bepalingen hebben betrokken partijen de mogelijkheid om tegen deze beslissing beroep in te stellen voor het Marktenhof van Brussel. 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 Company (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 1 augustus 2017.

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

Serge DRUGMAND

Directeur