

# Vlaamse Gemeenschap

VLAAMS COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA

Rolnummer: 289

Beslissing nr. : 2003/020

van

18 april 2003

BESLISSING

---

In zake: Lokale ontkoppeling Radio Power Zuiderkempen, Radio Spectra, Radio Hawaii, Radio Kick en Radio Oké (dossiernummer 2002/0134).

---

1. Met een schrijven van 30 april 2002 vraagt het Commissariaat aan de afdeling Media-innovatie en -vergunningen (hierna "administratie Media") om een onderzoek uit te voeren naar het uitzendgedrag van de lokale radio's die zijn aangesloten bij het Radio Contact-samenwerkingsverband.

In de loop van de maand mei wordt dit onderzoek uitgevoerd. Op 6 juni 2002 maakt de administratie Media haar bevindingen met een nota aan het Commissariaat over.

Aansluitend bij dat onderzoek, vraagt het Commissariaat met een schrijven van 12 juli 2002 aan de administratie Media om een bijkomend onderzoek te doen naar de lokale ontkoppeling van de volgende radio's, die behoren tot het Radio Contact-samenwerkingsverband:

- Radio Spectra, eigendom van de VZW Spectra uit Balen;
- Radio Hawaii, eigendom van de VZW Radio Hawaii uit Beerse;
- Radio Power Zuiderkempen, eigendom van de VZW Power uit Geel;
- Radio Kick, eigendom van de VZW Lokale Omroep Kempen uit Herentals, en
- Radio Oké, eigendom van de VZW Atlantis uit Turnhout.

Op 19 juli 2002 maakt de administratie Media haar bijkomende bevindingen met een tweede nota aan het Commissariaat over.

2. Met een schrijven van 4 oktober 2002 deelt het Commissariaat aan de vijf betrokken radio's mee dat het een procedure van ambtshalve onderzoek tegen hen heeft opgestart, die betrekking heeft op de specifieke lokale invulling van de programma's. Als bijlage aan dat schrijven worden de brieven van het Commissariaat aan de administratie Media van 30 april 2002 en 12 juli 2002 alsmede de brieven van de administratie Media van 6 juni 2002 en 19 juli 2002 met de bijhorende nota's gevoegd.

Met drie afzonderlijke brieven van 23 oktober 2002 deelt de raadsman van de VZW Lokale Omroep Kempen Media, van de VZW Power en van de VZW Atlantis opmerkingen en bedenkingen mee bij het onderzoek dat tegen de betreffende radio's wordt gevoerd.

Met brieven van 7 november 2002 worden de vijf betrokken radio's uitgenodigd op de hoorzitting van het Commissariaat van 22 november 2002.

Op de hoorzitting van 22 november 2002 verschijnt mr. Labens als raadsman namens de vijf betrokken radio's en legt hij voor ieder van hen een afzonderlijke conclusie neer.

3. Artikel 32, 12° van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 25 januari 1995 (hierna "de gecoördineerde decreten") luidde op het ogenblik van de vaststellingen door de administratie Media als volgt:

*"Minstens 4,5 uur per dag dient de programmatie van een lokale radio een specifieke lokale invulling te hebben. De programmatie van een agglomeratieradio moet minstens 9 uur per dag een specifieke lokale invulling hebben. Programma's met een specifieke lokale invulling noemt men eigen programma's. Voor de overige invulling van de programmatie kan de particuliere radio een beroep doen op samenwerkingsverbanden. Eigen programma's moeten minstens een aaneengesloten tijdsduur van 30 minuten bestrijken. Het uitzendschema dat de particuliere radio's moeten meedelen aan het Vlaams Commissariaat voor de Media, geeft voor elke dag van de week aan op welke tijdstippen de eigen programma's worden uitgezonden.*

*Met eigen programma's worden de programma's bedoeld die door eigen personeel of rechtstreekse medewerkers van de particuliere radio voorbereid, uitgewerkt en gerealiseerd worden, en die minstens 10 procent informatie bevatten over het eigen verzorgingsgebied.*

*Een eigen programma kan noch uit het herhaald uitzenden, noch uit het afzonderlijk, gelijktijdig of het uitgesteld doorgeven van programma's of programmaonderdelen van derden bestaan;"*

4. Volgens het onderzoeksrapport van de administratie Media van 7 oktober 2002 zouden de betrokken radio's niet aan de voorwaarde van voormeld artikel 32, 12°, van de gecoördineerde decreten hebben voldaan.

5. De betrokken radio's betwisten zowel in de brieven van hun raadsman van 23 oktober 2002 en in de neergelegde conclusies als bij monde van hun raadsman op de hoorzitting, dat zij niet aan de vereiste van artikel 32, 12° van de gecoördineerde decreten zouden voldoen.

5.1. De betrokken radio's voeren aan dat het onderzoek is opgestart naar aanleiding van een artikel in de krant "De Morgen" van 30 april 2002.

Deze opmerking is niet relevant voor de beoordeling van de zaak, nu het krantenartikel slechts een aanleiding vormde om een onderzoek te laten uitvoeren. Het bewuste persartikel vormt echter geen motief op grond waarvan kan worden besloten of de betrokken radio's een inbreuk hebben gepleegd of niet. Daartoe baseert het Commissariaat zich uitsluitend op de vaststellingen die op verzoek van het Commissariaat door de afdeling Media werden gedaan.

5.2. De betrokken radio's voeren verder aan dat het onderzoek te summier was omdat op amper drie weken vijftientig radio's werden bezocht. De duur van het luisteronderzoek op 15 juli 2002 bedroeg slechts tweeënehalf uur en was dus te kort om besluiten te trekken betreffende de voorwaarde van vierenehalf uur lokale ontkoppeling.

De afdeling Media verwijst naar vaststellingen van einde 2001, begin 2002 waaruit blijkt dat van de vijf betrokken radio's enkel Radio Power Zuiderkempem over een eigen studio beschikt. In de nota van 6 juni 2002 wordt herhaald dat de vier andere, door Radio Power Zuiderkempem bediende radio's "amper of zelfs geen gebruik maken van een eigen plaatselijke studio", behalve nog slechts sporadisch voor zeer lokaal nieuws.

Uit de nota van de afdeling Media van 19 juli 2002 blijkt ook dat de vier betrokken radio's, behalve dus Radio Power Zuiderkempem, geen eigen programma's meer maken. Radio Kick en Radio Spectra hebben zelfs geen eigen studio meer.

Dat aldus geen eigen programma's met specifieke lokale invulling meer worden gemaakt en uitgezonden, wordt bevestigd door de vaststellingen van het luisteronderzoek. Dit onderzoek duurde inderdaad slechts tweeënehalf uur, doch het werd gevoerd in een tijdsspanne dat de betrokken radio's volgens hun eigen gegevens programma's met lokale invulling zouden uitzenden.

Uit het feit dat de betrokken radio's over geen eigen studio beschikken of deze minstens niet meer gebruiken en uit het feit dat op de door de betrokken radio's zelf voor lokale programma's voorziene uren in werkelijkheid hetzelfde programma van Radio Power Zuiderkempen wordt uitgezonden, blijkt dat de betrokken radio's niet voldoen aan de vereiste van artikel 32, 12° van de gecoördineerde decreten. De resultaten van het laatste luisteronderzoek vormen slechts één element naast de overige vaststellingen van de afdeling Media.

Dit geldt ook voor Radio Power Zuiderkempen, nu deze radio wel zelf een programma maakt doch nu dit programma bestemd is voor een grotere regio en voor andere lokale radio's, zodat het niet als een programma met een specifiek lokale invulling kan worden beschouwd.

5.3. De betrokken radio's voeren vervolgens aan dat zij wel degelijk lokale programma's uitzenden.

Zij beperken zich daarbij tot een loutere affirmatie van hun standpunt, zonder daarbij in concreto afbreuk te doen aan de vaststellingen van de afdeling Media. Zij brengen geen enkel concreet gegeven bij over welke programma's op welke tijdstippen het dan wel zou gaan.

5.4. Tenslotte voeren de betrokken radio's aan dat het gelijkheidsbeginsel geschonden is doordat enkel zij worden gevisieerd en tal van andere radio's niet.

Het feit dat andere radio's mogelijk ook inbreuken plegen op de gecoördineerde Mediadecreten en zich aldus in een onwettige toestand zouden bevinden, doet geen afbreuk aan en kan ook geen vrijbrief vormen voor het eigen onwettig gedrag van de betrokken radio's. Zij kunnen zich in die toestand niet beroepen op het gelijkheidsbeginsel.

6. Inmiddels is met het decreet van 25 oktober 2002 houdende wijziging van sommige bepalingen van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 25 januari 1995 (hierna "het wijzigende decreet"), de regelgeving inzake de particuliere radio-omroepen in die zin gewijzigd, dat onder meer de voorwaarde van lokale ontkoppeling gedurende minimum vier en een half uur per dag is weggefallen. Het wijzigende decreet is bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 14 december 2002 en in werking getreden de tiende dag na zijn bekendmaking.

Met toepassing van artikel 116septies, §1, van de gecoördineerde decreten kan het Commissariaat, indien het een overtreding van de bepalingen van de gecoördineerde decreten vaststelt, een aantal sancties opleggen, waaronder een administratieve geldboete van 1 250 tot 125 000 EUR.

De bevoegdheid om sancties op te leggen, waaronder in het bijzonder voormelde administratieve geldboete, vormt duidelijk een bevoegdheid om de niet-naleving van een publiek voorschrift te bestraffen. Uit de aard en de hoogte van de boetes en uit de marge tussen minimum en maximum die de decreetgever heeft bepaald, blijkt duidelijk dat het om een punitieve sanctie gaat, nu zij in hoofdzaak een bestraffende werking heeft. Het Commissariaat is er derhalve toe gehouden de algemene beginselen inzake strafrecht toe te passen wanneer het van die bevoegdheid gebruik maakt.

Ingevolge de regel van de terugwerkende kracht van de mildere strafwet, kan het Commissariaat thans geen als strafsancie te beschouwen boete meer opleggen voor de inbreuk op een voorwaarde die met het wijzigende decreet van 25 oktober 2002 is afgeschaft, met name de verplichte lokale ontkoppeling gedurende minstens vier en een half uur per dag.

OM DEZE REDENEN,

Het Vlaams Commissariaat voor de Media,

Gelet op artikel 32 van het besluit van de Vlaamse regering van 14 juli 1998 houdende de vaststelling van de procedure voor het Vlaams Commissariaat voor de Media en houdende de aanvullende kwalificatiecriteria om te worden erkend als landelijke radio-omroep en artikel 7 van het Reglement van orde van het Vlaams Commissariaat voor de Media,

stelt vast dat er geen grond meer is om een sanctie op te leggen.

Aldus beslist, met eenparigheid van stemmen, op 18 april 2003 door het Vlaams Commissariaat voor de Media, samengesteld uit Carlo Adams, dienstdoend voorzitter, Patrick Herroelen en Johan Blomme, plaatsvervangende commissarissen, bijgestaan door Dirk Peereman, wnd. griffier.

Dirk Peereman  
Wnd. griffier

Carlo Adams  
Dienstdoend voorzitter