

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

ZAAK VAN VRM t. VZW STREEKRADIO'S

(dossier nr. 2020/433)

BESLISSING nr. 2020/024

22 juni 2020

In de zaak van VRM tegen VZW Streekradio's,

De Vlaamse Regulator voor de Media (algemene kamer), samengesteld uit:

Dhr C. ADAMS, *voorzitter*,
Dhr P. SOURBRON, *ondervoorzitter*,
Dhr R. LANNOO,
Mevr P. VALCKE,
Mevr K. VAN DER PERRE, *leden*

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 22 juni 2020,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Op 3 maart 2020 legt de onderzoeksceel van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: de VRM) aan de algemene kamer van de VRM een rapport voor aangaande de uitzendingen van de lokale radio-omroeporganisatie VZW Streekradio's.
2. Op 9 maart 2020 beslist de algemene kamer van de VRM om, op basis van het onderzoeksrapport, VZW Streekradio's (hierna: Streekradio's), met maatschappelijke zetel Nieuwstraat 56 te 9500 Geraardsbergen, in een procedure op tegenspraak te betrekken.
3. Deze beslissing wordt samen met het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 10 maart 2020 aan Streekradio's meegedeeld. De omroeporganisatie wordt bij dezelfde brief uitgenodigd voor een hoorzitting bij de VRM op 27 april 2020.
4. Streekradio's bezorgt per aangetekende brief en mailbericht van 25 maart 2020 schriftelijke opmerkingen aan de VRM.
5. Bij mailbericht van 15 april 2020 wordt aan Streekradio's gemeld dat de geplande hoorzitting op 27 april 2020 omwille van het coronavirus niet door kan gaan.

6. Bij mailbericht van 15 mei 2020 vraagt de VRM aan Streekradio's of zij, omwille van de dreiging van het Covid-19-virus, akkoord kan gaan met een volledig schriftelijke behandeling van de zaak, zonder hoorzitting. De omroeporganisatie krijgt hierbij de mogelijkheid om nog een nota in te dienen, ter vervanging van de mondelinge toelichting.

7. Streekradio's gaat akkoord met een volledig schriftelijke procedure en wenst geen gebruik te maken van de mogelijkheid om een bijkomende schriftelijke nota in te dienen.

8. De algemene kamer van de VRM behandelt de zaak ter zitting van 22 juni 2020 op basis van de schriftelijke stukken.

DE FEITEN

9.1. Op 24 februari 2020 en op de daaropvolgende dagen stelt de onderzoeksceel vast dat Streekradio's als erkende lokale radio-omroeporganisatie voor Geraardsbergen (104.9 MHz), Zottegem (105.2 MHz) en Ninove (106.2 MHz) via de frequentie 106.2 MHz te Ninove een programma-aanbod uitzendt dat volledig afwijkt van het reguliere programma-aanbod onder de roepnaam MIG, dat wordt uitgezonden via de frequenties 104.9 MHz te Geraardsbergen en 105.2 MHz te Zottegem.

Via de frequentie 106.2 MHz wordt onder de roepnaam ENKAAVEE een programma-aanbod, bestaande uit carnavalsmuziek, uitgezonden.

De onderzoeksceel vult aan dat dit ook blijkt uit de informatie die via de website van Streekradio's wordt gepubliceerd en voegt volgende screenshots toe :





De hele dag in Ninove: ENKAAVEE op MIG



Tot en met de wortelverbranding op 4 maart kan je bij MIG terecht voor alles over carnaval Ninove. Tijdens 'ENKAAVEE op MIG', nemen rasechte carnavalisten de hele dag de Ninoofse frequentie (fm 106.2) van MIG over. Dit voor puur carnavalsplezier. Met Ninoofse carnavalshits, leuke gesprekken met carnavalisten en zelfs Ninoofse reclamespotjes. Dat gebeurt vanuit onze pop-up studio vanuit het stadscentrum van Ninove.

Ter plaatse stelt de onderzoekscel op 24 februari 2020 vast dat de uitzendingen onder de roepnaam ENKAAVEE worden verzorgd vanuit een radiostudio in de Lavendelstraat 15a te Ninove.

De onderzoekscel neemt op 24 februari 2020 telefonisch contact met de betrokken lokale radio-omroeporganisatie via de opgegeven contactpersoon. Deze bevestigt dat Streekradio's via de frequentie 106.2 MHz tijdelijk een afwijkende programmering uitzond, ter gelegenheid van het carnaval te Ninove.

Uit een bijkomend onderzoek ter plaatse op 27 februari 2020 waarbij geluids- en beeldopnamen worden gemaakt, blijkt duidelijk dat door Streekradio's via de frequentie 106.2 MHz te Ninove een compleet andere programmatie wordt uitgezonden dan via de frequenties 104.9 MHz te Geraardsbergen en 105.2 MHz

te Zottegem.

Er wordt tevens vastgesteld dat voor de uitzendingen via de frequentie 106.2 MHz te Ninove een andere PI-code wordt gebruikt dan deze zoals vermeld op de zendvergunning d.d. 28 oktober 2019.

9.2. Volgens de onderzoeksceel kunnen erkende particuliere (landelijke, netwerk- en lokale) radio-omroeporganisaties via de toegewezen frequenties per frequentiepakket één omroepprogramma verzorgen. In het geval van Streekradio's betekent dit dat voor het toegewezen frequentiepakket 72 via de 3 betrokken frequenties éénzelfde omroepprogramma moet worden uitgezonden. Het is dus volgens de onderzoeksceel niet toegelaten om via één frequentie binnen éénzelfde frequentiepakket met meerdere frequenties, een afwijkend programma-aanbod uit te zenden.

Artikel 134/1, derde lid, van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet) laat wel toe dat binnen hetzelfde omroepprogramma wordt ontkoppeld voor de uitzending van radioreclame. Uit deze bepaling blijkt volgens de onderzoeksceel dat het de particuliere radio-omroeporganisaties niet is toegestaan om in hetzelfde omroepprogramma te ontkoppelen, behoudens voor de uitzending van reclame.

Voor de lokale radio-omroeporganisaties blijkt dit aldus de onderzoeksceel eveneens specifiek uit de memorie van toelichting bij het ontwerp van decreet houdende wijziging van diverse bepalingen van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, wat betreft de radio-omroeporganisaties (zie *Parl St*, VI Parl, 2016-2007, nr. 983, 12 en 17).

De onderzoeksceel is dan ook van oordeel dat de ontkoppelde uitzendingen onder de roepnaam ENKAAVEE via de frequentie 106.2 MHz te Ninove niet in overeenstemming zijn met de goede toepassing van artikel 134/1, derde lid, van het Mediadecreet.

TOEPASSELIJKE REGELS

10. Artikel 134/1 van het Mediadecreet bepaalt :

“Het uitzenden van radioprogramma's, ongeacht de duur of het tijdstip, door een landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie, die identiek zijn aan radioprogramma's van de radio-omroep van de Vlaamse Gemeenschap of van andere landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisaties is verboden. Elke andere vorm van gestructureerde eenvormigheid in het programmabeleid is ook verboden.

In afwijking van het eerste lid kunnen landelijke, regionale, netwerk- of lokale

radio-omroeporganisatie met de radio-omroep van de Vlaamse Gemeenschap of met andere landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisaties samenwerken om eenmalige grote acties op te zetten, zoals caritatieve acties, of bij uitzonderlijke evenementen of belangrijke gebeurtenissen. Het uitzenden van identieke radioprogramma's en gestructureerde eenvormigheid in het programmabeleid zijn dan toegestaan.

Met behoud van het eerste lid is het de landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisaties toegestaan in hetzelfde omroepprogramma ontkoppelde radio-reclame te brengen."

A. Argumenten van de aangeklaagde omroeporganisatie

11. Streekradio's voert aan dat op ieder ogenblik de roepnaam MIG bleef en MIG ook altijd te horen was in de jingles, in tegenstelling tot het onderzoeksrapport dat stelde dat er sprake was van een programma-aanbod onder de roepnaam ENKAAVEE. Er werd overal gebruik gemaakt van "ENKAAVEE op MIG" en het logo van MIG hing op in de tijdelijke radiostudio.

"ENKAAVEE op MIG" was volgens de radio-omroeporganisatie een programma onder die naam, dat zorgde voor sociale verwevenheid met de stad Ninove. De kerntaak van een lokale of streekradio is volgens Streekradio's zorgen voor verbondenheid tussen de inwoners en deze maximaal stimuleren. Carnaval Ninove is volgens de radio-omroeporganisatie hét volksfeest bij uitstek in de stad waar jong en oud naar uitkijkt.

12. Volgens Streekradio's is er geen sprake van een inbreuk op artikel 134/1, derde lid, van het Mediadecreet en moet de procedure als ongegrond worden beschouwd.

Streekradio's verwijst naar eenzelfde passage uit de memorie van toelichting die de onderzoekscel aanhaalde, om de ratio legis achter artikel 134/1, derde lid, van het Mediadecreet te verduidelijken, met name het meer leefbaar maken voor de kleinere radio's en zorgen voor meer diversiteit. Volgens de radio-omroeporganisatie is dat precies hetgeen getracht werd te bereiken met "ENKAAVEE op MIG".

Volgens Streekradio's is nergens in de letterlijke tekst van het decreet terug te vinden dat het niet toegelaten is om via één frequentie binnen éénzelfde frequentiepakket met meerdere frequenties een afwijkend programma-aanbod uit te zenden of nog een wettelijke rechtsgrond die het verbod op een afwijkend programma-aanbod binnen éénzelfde frequentiepakket met meerdere frequenties oplegt.

Nog steeds volgens de radio-omroeporganisatie kan er geen sprake zijn van een inbreuk op dat artikel 134/1, derde lid, van het Mediadecreet aangezien dat lid het enkel heeft over ontkoppelde reclame. Streekradio's kon gerechtvaardigd in Ninove reclame ontkoppelen die beter bij de consument in Ninove past en waar de inwoners van Geraardsbergen en Zottegem geen boodschap aan hebben. Volgens Streekradio's kan het programma "ENKAAVEE op MIG" evenwel als radioreclame worden aanzien, aangezien het programma werd gelanceerd als één lange reclamespot met als doel de promotie van carnaval waarmee een ruimer bereik van luisteraars en daardoor dus meer reclame-inkomsten werden betracht, hetgeen volledig in lijn ligt met het doel van het decreet.

13. Tot slot kan volgens Streekradio's het controleverslag van 24 februari 2020 niet als waarheidsgetrouw worden aanzien omdat er sprake zou zijn van onjuiste en onnauwkeurige vaststellingen. Zo zou verkeerdelijk het woord "radio" in de roepnaam van het programma vermeld zijn, was het niet correct dat in het lokaal nieuws de nadruk werd gelegd op de club Appel terre-Voorde maar kwam die als eerste aan bod omdat zij op die datum het hoogst gescoord had en werd er ten slotte om 21u geen "uitgebreider lokaal nieuws" gegeven maar zoals op ieder uur een nationaal en internationaal nieuws afkomstig van BELGA.

B. Beoordeling

14. VZW Streekradio's werd bij beslissing van 1 december 2017 erkend als lokale radio-omroeporganisatie onder meer voor het frequentiepakket 72 (Geraardsbergen 104.9 MHz – Zottegem 105.2 MHz – Ninove 106.2 MHz) voor het omroepprogramma MIG. Hieruit volgt dat VZW Streekradio's op de drie genoemde frequenties van het frequentiepakket het omroepprogramma MIG moet uitzenden, of anders gezegd éénzelfde omroepprogramma op alle frequenties van het frequentiepakket.

Voor zover het Mediadecreet al niet zou bepalen dat per frequentiepakket één omroepprogramma moet worden verzorgd, vloeit de verplichting zeker uit het erkenningsbesluit voort.

15. Bovendien staat artikel 134/1, derde lid, van het Mediadecreet toe dat radio-omroeporganisaties in hetzelfde omroepprogramma ontkoppelde reclame brengen. Aangezien de ont koppeling expliciet doch uitsluitend op de reclame slaat, betekent dit a contrario dat het programma-aanbod niet mag worden ontkoppeld; met andere woorden dient het omroepprogramma op alle frequenties van het frequentiepakket steeds één en hetzelfde te zijn wat betreft de programma's maar niet wat betreft de reclame. Indien een radio-omroeporganisatie met meerdere frequenties binnen éénzelfde

frequentiepakket verschillende omroepprogramma's zou mogen brengen op elke frequentie, dan zou de bepaling van artikel 134/1, derde lid, van het Mediadecreet bovendien geheel overbodig zijn : verschillende omroepprogramma's zullen nooit één en dezelfde reclameblokken brengen. Zoals Streekradio's zelf ook aanvoert, wil men met de toepassing van ontkoppelde reclame de economische leefbaarheid van de radio's immers verhogen.

Ten slotte vindt men ook in de voorbereidende werken bij het decreet terug dat die zienswijze de bedoeling van de decreetgever is. Zo zegt de decreetgever hierover : *“Ten opzichte van het voorontwerp van decreet wordt nog een aanvullende technische correctie doorgevoerd : in de conceptnota Radio werd reeds gesteld dat ter bevordering van het luistercomfort van lokale radio's bepaalde frequenties gegroepeerd zullen worden in kleine pakketten waarbij één omroepprogramma dan kan uitgezonden via deze frequentiemasten. Om de leefbaarheid van de lokale radio-omroeporganisaties te bevorderen wordt nu bepaald in artikel 9 van voorliggend ontwerp van decreet (nieuw artikel 134/1 van het Mediadecreet) dat – net zoals het al is bij de landelijke, regionale en netwerkradio-omroeporganisaties – ook de lokale radio-omroeporganisaties ontkoppelde radioreclame mogen brengen in hetzelfde omroepprogramma. Hiermee wordt de situatie voor alle radio-omroeporganisaties gelijkgetrokken. Het betreft dus een aanvullende (technische) correctie.” (Parl. St., Vl. Parl., 2016-2017, nr. 983, 12 – eigen onderlijning). En even verder zegt hij : *“Het derde lid van artikel 134/1 is een afwijking van het eerste lid waarbij bepaald wordt dat omroepprogramma's niet identiek mogen zijn en betreft de situatie van de regionale ontkoppeling van radioreclame. Dit artikel laat toe dat landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties in hun omroepprogramma toch verschillende reclamespots kunnen brengen per frequentie of uitzending. Dergelijke ontkoppelde reclame bestaat vandaag al en is noodzakelijk voor de economische leefbaarheid van de radio-omroeporganisaties, maar wordt hier expliciet ingeschreven ter verduidelijking en in relatie met het eerste lid.”* (Parl. St., Vl. Parl., 2016-2017, nr. 983, 17 – eigen onderlijning).*

Uit dit alles blijkt dat Streekradio's éénzelfde omroepprogramma dient te verzorgen via de drie betrokken frequenties van het haar toegewezen frequentiepakket. Enkel voor wat betreft radioreclame mag Streekradio's de uitzendingen ontkoppelen.

16. Uit het onderzoek blijkt dat Streekradio's minstens gedurende een tijd ontkoppelde uitzendingen onder een andere roepnaam dan “MIG” via de frequentie 106.2 MHz te Ninove heeft verzorgd. De radio-omroeporganisatie erkent bovendien zelf het programma “ENKAAVEE op MIG” vanuit een tijdelijke radiostudio te hebben verzorgd en schrijft op de website : *“Tot en met de wortelverbranding op 4 maart kan je bij MIG terecht voor alles over carnaval Ninove. Tijdens 'ENKAAVEE op MIG', nemen rasechte carnavalisten de hele dag*

de Ninoofse frequentie (fm 106.2) van MIG over. Dit voor puur carnavalsplezier. Met Ninoofse carnavalshits, leuke gesprekken met carnavalisten en zelfs Ninoofse reclamespotjes. Dat gebeurt vanuit onze pop-up studio vanuit het stadscentrum van Ninove.”

Het verweer dat Streekradio's naar aanleiding van carnaval Ninove de sociale verwevenheid met de stad Ninove en de verbondenheid tussen de inwoners maximaal wilde stimuleren mag lovenswaardig zijn, maar dit doet geen afbreuk aan de vaststelling dat het decreet uitsluitend ontkoppeling van de reclame toestaat binnen het omroepprogramma van een lokale radio-omroeporganisatie met een frequentiepakket met meerdere frequenties. Indien Streekradio's tijdelijk speciale uitzendingen wilde verzorgen naar aanleiding van carnaval Ninove, herinnert de VRM aan het bestaan van de mogelijkheid om een tijdelijke vergunning voor de duur van een evenement aan te vragen.

Ook het argument dat het programma “ENKAAVEE op MIG” als radioreclame kan worden gezien, overtuigt niet, al was het maar omdat een uitzending niet tegelijk in één en dezelfde zin een programma en radioreclame kan zijn. Voor zoveel als nodig wordt in bovenstaand bericht van de website duidelijk dat het niet om reclame gaat: *“Tijdens 'ENKAAVEE op MIG', nemen rasechte carnavalisten de hele dag de Ninoofse frequentie (fm 106.2) van MIG over. Dit voor puur carnavalsplezier. Ninoofse carnavalshits, leuke gesprekken met carnavalisten en zelfs Ninoofse reclamespotjes.”* Het gegeven dat de uitzending een titel draagt (“ENKAAVEE op MIG”) en een reeks klanken of geluiden is, maakt dat beantwoord wordt aan de definitie van programma in artikel 2, 31°, van het Mediadecreet: *“een reeks bewegende beelden, al dan niet met geluid, of een reeks klanken of geluiden, die een afzonderlijk element van een door een omroeporganisatie opgesteld schema of een catalogus vormt (...).”*

Tot slot, daargelaten de vraag of Streekradio's de beweerde onjuistheden en onnauwkeurigheden van het controleverslag van 24 februari 2020 op afdoende wijze bewijst, doen deze geen afbreuk aan de vaststellingen van 27 februari 2020 dat via de frequentie 106.2 MHz te Ninove een geheel andere programmatie wordt uitgezonden dan via de frequenties 104.9 MHz te Geraardsbergen en 105.2 MHz te Zottegem.

17. Uit dit alles volgt dat Streekradio's een inbreuk heeft begaan op artikel 134/1, derde lid, van het Mediadecreet door in de periode van 24 februari 2020 en de daaropvolgende dagen ter gelegenheid van carnaval Ninove een ontkoppeld programma-aanbod uit te zenden via de frequentie 106.2 MHz te Ninove uit het frequentiepakket 72 samengesteld uit drie frequenties.

18. Bij het bepalen van de sanctie houdt de VRM rekening met de ernst van de inbreuk. Een administratieve geldboete van 750 euro is daarom in voorliggend geval een gepaste sanctie.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

In hoofde van VZW Streekradio's een inbreuk vast te stellen op artikel 134/1, derde lid, van het Mediadecreet;

Overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet VZW Streekradio's een administratieve geldboete van 750 euro op te leggen.

Aldus uitgesproken te Brussel op 22 juni 2020.

D. PEEREMAN
griffier

C. ADAMS
voorzitter

Tegen deze beslissing kan beroep tot nietigverklaring worden aangetekend bij de Raad van State. Dat beroep moet worden ingesteld bij aangetekende brief binnen zestig dagen na de kennisgeving, overeenkomstig de bepalingen van de gecoördineerde wetten op de Raad van State en het besluit van de regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State.