



ALGEMENE KAMER

ZAAK VZW V.R.H.

t. BVBA AIRTIME en VZW RADIO CONTACT

(dossier nr. 2009/0452)

BESLISSING
nr. 2009/048

22 juni 2009

In de zaak van VZW V.R.H. tegen BVBA Airtime en VZW Radio Contact,

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

Dhr E. BREWAEYS, *voorzitter*,
Dhr C. ADAMS, *ondervoorzitter*,
Dhr R. LANNOO,
Mevr P. VALCKE, *leden*,
en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 22 juni 2009,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Met een aangetekende brief van 15 december 2008, ontvangen door de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: de Regulator) op 19 december 2008, dient VZW V.R.H. (hierna: radio Double You), met maatschappelijke zetel Pastoor Binckstraat 12 te 2260 Westerlo, een klacht in tegen BVBA Airtime (hierna: radio Cool FM), met maatschappelijke zetel Gerard Legrellelaan 10 te 2020 Antwerpen en VZW Radio Contact (hierna: radio Contact Turnhout), met maatschappelijke zetel Oorlogskruisenlaan 94 te 1120 Brussel, wegens stringen.
2. Bij brief van 6 januari 2009 bezorgt de Regulator de klacht van radio Double You aan het BIPT met het verzoek te controleren of radio Cool FM en radio Contact Turnhout uitzendingen verzorgen conform de zendvergunning en desgevallend de nodige maatregelen te laten treffen.
3. Bij brief van 20 maart 2009 rapporteert het BIPT over de resultaten van de controles uitgevoerd bij radio Double You, radio Cool FM en radio Contact Turnhout.
4. Bij aangetekende brieven van 28 mei 2009 worden een afschrift van de klacht en de afschriften van de onderzoeksrapporten d.d. 11 mei 2009 van de onderzoekscel van de Regulator aan respectievelijk radio Cool FM en radio Contact Turnhout bezorgd. De radio's worden met dezelfde brieven uitgenodigd om binnen een termijn van vijftien dagen hun schriftelijke opmerkingen in te dienen en worden tevens uitgenodigd om op de hoorzitting van 22 juni 2009 hun opmerkingen mondeling toe te lichten.
5. Bij aangetekende brief van 28 mei 2009 wordt radio Double You

uitgenodigd op de hoorzitting van 22 juni 2009.

6. Radio Cool FM verwijst naar zijn argumentatie gevoerd naar aanleiding van de klacht d.d. 27 december 2008 van VZW Radio Omega (dossier nr. 2009/0453).

Radio Contact Turnhout bezorgt geen schriftelijke opmerkingen.

7. Radio Cool FM heeft zich voor de hoorzitting van 22 juni 2009 laten verontschuldigen. Voor radio Double You en radio Contact Turnhout zijn, ondanks regelmatige oproeping, niemand verschenen op de hoorzitting.

DE FEITEN

8. Uit de vaststellingen van het onderzoek op 6 februari 2009 door het BIPT van de zendinstallatie van radio Contact Turnhout blijkt het volgende.

Het uitgangsvermogen aan de zender was ingesteld op 165 Watt in plaats van op 23 Watt zoals vergund.

Uit de controle blijkt tevens dat de radio uitzendt met een zender van het merk en type CTE TX250 in plaats van met een zender RVR TEX300 zoals vergund.

9. Uit de vaststellingen van het onderzoek van het BIPT op 24 februari 2009 bij radio Cool FM blijkt het volgende.

Bij een veldsterktemeting in de voormiddag wordt een niveau van 87,8 dB μ V gemeten. Het BIPT contacteert de verantwoordelijke van de radio telefonisch om toegang te verkrijgen tot de zendinstallatie. Tijdens het wachten op de technicus wordt vastgesteld dat het niveau plotseling daalt tot 82 dB μ V.

Uit de berekening door het BIPT blijkt dat bij de eerste veldsterktemeting het vermogen aan de zender bij benadering 400 Watt bedroeg, daar waar het maximaal toegelaten uitgangsvermogen van het zendtoestel 105 Watt bedraagt.

Nadat het BIPT toegang heeft gekregen tot de radio wordt vastgesteld dat het vermogen van de zender is ingesteld op 109 Watt.

Uit de controle blijkt tevens dat de radio gebruik maakt van een zender die geschikt is voor uitzendingen met een vermogen tot 1000 Watt in plaats van de vergunde 100 Watt.

De radio maakt tevens gebruik van een andere PI-code dan op de vergunning is vermeld.

HET RECHT

10.1. Op het ogenblik van het onderzoek gold artikel 37 van de decreten betreffende de radio-omroep en televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005, dat als volgt luidde:

“De zendinstallaties van de particuliere radio-omroepen liggen in het Nederlandse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad en in het verzorgingsgebied van de particuliere radio-omroep. De verplaatsing van de zendinstallaties is toegestaan, voorzover die inpasbaar is in het frequentieplan en nadat de aanpassing van de zendvergunning werd goedgekeurd door de Vlaamse Regulator voor de Media.

De particuliere radio-omroepen gebruiken een technische uitrusting die conform de wettelijke en decretale voorschriften is, en ze houden zich aan de bepalingen van de zendvergunning. Ze aanvaarden het onderzoek naar de werking ter plaatse door de aangestelde ambtenaren.”

10.2. Op 30 april 2009 is het decreet van 27 maart 2009 (hierna: het Mediadecreet) in het Belgisch Staatsblad gepubliceerd. Artikel 239 van het Mediadecreet heft de decreten betreffende de radio-omroep en televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005, op.

Met het Mediadecreet wordt de bepaling van het opgeheven artikel 37 onder de hiernavolgende tekst opgenomen in artikel 135:

“De zendinstallaties van de landelijke, regionale en lokale radio-omroeporganisaties liggen in het Nederlandse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad en in het verzorgingsgebied van de landelijke, regionale en lokale radio-omroeporganisatie. De verplaatsing van de zendinstallaties is toegestaan, voor zover die inpasbaar is in het frequentieplan en nadat de aanpassing van de zendvergunning is goedgekeurd door de Vlaamse Regulator voor de Media.

De landelijke, regionale en lokale radio-omroeporganisaties gebruiken een technische uitrusting die conform de wettelijke en decretale voorschriften is, en ze houden zich aan de bepalingen van de zendvergunning. Ze aanvaarden het onderzoek naar de werking ter plaatse door de aangestelde ambtenaren.”

A. Argumenten van de aangeklaagde omroepen.

11.1. Radio Contact Turnhout voert geen argumenten aan.

11.2. Radio Cool FM voert aan in sterke mate gestoord te worden door Radio Panik, een Franstalige radio uit Brussel. Volgens de radio zijn de uitzendingen van radio Cool FM reeds in een straal van twee kilometer rondom de zendmast niet meer behoorlijk te ontvangen.

Radio Cool FM wijst er op dat zij in de vorige erkenningronde maar aanspraak heeft kunnen maken op een zendvermogen van 100 Watt en hiermee zeer slecht bedeed werd.

Radio Cool FM heeft nooit de bedoeling gehad om storingen bij Vlaamse collega's te veroorzaken, maar heeft getracht om de eigen comfortzone te vrijwaren tegen mogelijke storingen.

B. Beoordeling.

12.1. Uit de vaststellingen van het BIPT blijkt dat zowel radio Contact Turnhout en radio Cool FM gedurende een tijd niet hebben uitgezonden conform hun zendvergunning.

Er werden door beide radio's uitzendingen verzorgd met een vermogen dat een veelvoud bedraagt van hetgeen werd vergund.

12.2. Wat radio Cool FM betreft, wijzen de resultaten van de veldsterktemetingen van het BIPT uit dat radio Cool FM het zendvermogen tussen de eerste en de tweede veldsterktemeting heeft gemanipuleerd en de vaststellingen door het BIPT aangaande de conformiteit van de eigen uitzendingen heeft willen beïnvloeden.

Er werd tevens gebruik gemaakt van een zender die geschikt is voor uitzendingen met een vermogen tot 1000 Watt in plaats van 100 Watt, zoals vastgelegd in de zendvergunning.

Het verweer van radio Cool FM dat zijn uitzendingen worden gestoord door Radio Panik, doet geen afbreuk aan deze vaststellingen. Indien een radio-omroeporganisatie storingen ondervindt van een Franstalige radio, staat het haar vrij om klacht in te dienen bij het bevoegde orgaan.

12.3. Radio Contact Turnhout zendt uit met een ander merk en type zender dan vergund. Radio Cool FM maakt gebruik van een andere PI-code dan vergund.

12.4. Uit het voorgaande volgt dat radio Contact Turnhout en radio Cool FM de bepalingen van artikel 135 van het Mediadecreet niet hebben nageleefd.

De Regulator beschouwt het welbewust of door nalatigheid overschrijden van het vergunde vermogen steeds als een zware inbreuk. De orde binnen het radiolandschap, zoals die gecreëerd wordt door het frequentieplan van de Vlaamse Regering, en het zendcomfort van andere erkende radio-omroepen worden immers verstoord of zelfs teniet gedaan indien een radio zich niet houdt aan zijn maximaal vergund vermogen.

12.5. Gelet op de grote overschrijding van het vermogen is de Regulator bij de beoordeling van de strafmaat van oordeel dat een administratieve geldboete dient te worden opgelegd.

Wat radio Contact Turnhout betreft, houdt de Regulator er rekening mee dat de radio-omroeporganisatie voor de eerste keer in een procedure betrokken is en er zich de laatste jaren geen problemen stelden met de omroep. Gelet op de omstandigheden van de zaak is 500 euro een gepaste sanctie.

Wat radio Cool FM betreft, wordt rekening gehouden met het gegeven dat de radio-omroeporganisatie voor dezelfde feiten reeds door de Regulator werd gesanctioneerd (beslissing 2009/045 d.d. 25/05/2009). De Regulator kan geen tweede sanctie voor dezelfde feiten opleggen.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. de klacht van VZW V.R.H. ontvankelijk en gegrond te verklaren;
2. in hoofde van vzw Radio Contact een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;
overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet aan vzw Radio Contact een administratieve boete van 500 euro op te leggen;
3. in hoofde van BVBA Airtime een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet.

Aldus uitgesproken te Brussel op 22 juni 2009.

D. PEEREMAN
griffier

E. BREWAEYS
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.