



ALGEMENE KAMER

ZAAK VZW RADIO OMEGA

t. BVBA AIRTIME

(dossier nr. 2009/0453)

BESLISSING
nr. 2009/045

25 mei 2009

In de zaak van VZW Radio Omega tegen BVBA Airtime,

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

Dhr C. ADAMS, *dienstdoend voorzitter*,
Mevr P. VALCKE,
Mevr K. VAN DER PERRE, *leden*,
en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 25 mei 2009,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Met een aangetekende brief van 27 december 2008 aan de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: de Regulator) legt VZW Radio Omega (hierna: radio Opsinjoor), met maatschappelijke zetel Berlaarbaan 494 te 2861 Onze-Lieve-Vrouw-Waver, klacht neer tegen BVBA Airtime (hierna: radio Cool FM), met maatschappelijke zetel Gerard Legrellelaan 10 te 2020 Antwerpen wegens storingen.
2. Bij brief van 6 januari 2009 bezorgt de Regulator de klacht van radio Opsinjoor aan het BIPT met het verzoek te controleren of radio Cool FM uitzendingen verzorgt conform de zendvergunning en desgevallend de nodige maatregelen te laten treffen.
3. Bij brief van 9 maart 2009 rapporteert het BIPT over de resultaten van de controles uitgevoerd bij radio Opsinjoor en radio Cool FM.
4. Bij aangetekende brief van 20 april 2009 wordt een afschrift van de klacht en van het onderzoeksrapport d.d. 9 april 2009 van de onderzoeksceel van de Regulator aan radio Cool FM bezorgd. De radio wordt met dezelfde brief uitgenodigd om binnen een termijn van vijftien dagen zijn schriftelijke opmerkingen in te dienen en wordt tevens uitgenodigd om op de hoorzitting van 25 mei 2009 zijn opmerkingen mondeling toe te lichten.
5. Bij aangetekende brief van 20 april 2009 wordt radio Opsinjoor uitgenodigd op de hoorzitting van 25 mei 2009.
6. Radio Cool FM bezorgt op 29 april 2009 zijn schriftelijke opmerkingen aan de Regulator.

7. Op de hoorzitting van 25 mei 2009 wordt radio Cool FM vertegenwoordigd door Peter Benoot en Fabrice Baudeweyns. Radio Opsinjoor is op de hoorzitting niet aanwezig.

DE FEITEN

8. 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

9.1. 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.”

9.2. 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 omroep.

10. 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 enkel getracht om de eigen comfortzone te vrijwaren tegen mogelijke storingen.

B. Beoordeling.

11. Uit de vaststellingen van het BIPT blijkt dat radio Cool FM zeker één keer niet heeft uitgezonden conform zijn zendvergunning.

Er werden meer bepaald uitzendingen verzorgd met een vermogen dat een veelvoud bedraagt van hetgeen werd vergund.

De resultaten van de veldsterktemetingen van het BIPT wijzen 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.

De radio maakt tevens gebruik van een andere PI-code dan werd toegelaten.

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.

Uit het voorgaande volgt dat radio Cool FM de bepalingen van artikel 135 van het Mediadecreet niet heeft 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. 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. Bij het bepalen van de strafmaat kan de Regulator er niet aan voorbijgaan dat radio Cool FM eerder reeds voor gelijkaardige inbreuken werd gewaarschuwd (beslissing 2006/024 d.d. 21/04/2006).

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. de klacht van VZW Radio Omega ontvankelijk en gegrond te verklaren;

2. in hoofde van BVBA Airtime een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;
3. overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet aan BVBA Airtime een administratieve geldboete van 1000 euro op te leggen.

Aldus uitgesproken te Brussel op 25 mei 2009.

D. PEEREMAN
griffier

C. ADAMS
ondervoorzitter

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.