

VLAAMSE GEMEENSCHAP

VLAAMS COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA

Rolnummer : 288

Beslissing nr. : 2003/019

van

18 april 2003

BESLISSING

In zake : klacht van v.z.w. Radio Tienen tegen v.z.w. Vierennegentig, VRT NV en VMMA NV (KL2002/0144)

1. Met een ter post aangetekend schrijven van 21 juni 2002, ter griffie van het Commissariaat ontvangen op 25 juni 2002, dient de v.z.w. Radio Tienen, Hennemarkt 20 te 3300 Tienen, eigenaar van de lokale radio Tienen, een klacht in tegen de v.z.w. Vierennegentig, Sint-Gillisplein 45/1 te 3300 Tienen, eigenaar van de lokale radio 94. De klager voert aan dat de lokale radio 94 in de praktijk "Topradio Tienen" als benaming gebruikt, hetgeen tot verwarring kan leiden met de officiële roepnaam van de klager "radio Tienen".

Met hetzelfde aangetekende schrijven dient v.z.w. Radio Tienen ook klacht in tegen VRT NV, August Reyerslaan 52 te 1043 Brussel, en VMMA NV, Medialaan 1 te 1800 Vilvoorde, wegens oneerlijke mededingingspraktijken.

Op verzoek van het Commissariaat voert de afdeling Media-innovatie en -vergunningen (hierna “administratie Media”) een luisteronderzoek uit. Uit het verslag van onderzoek van de afdeling Media blijkt dat radio 94 in zijn uitzendingen de juiste herkenningmelodie en roepnaam gebruikt. De administratie verwijst naar de toelichting van de klager dat radio 94 zich op affiches als “Topradio Tienen” voorstelt zonder vermelding van de originele roepnaam.

2. Met brieven van 21 augustus 2002 deelt het Commissariaat aan de betrokken radio's een kopie van de klacht en van het onderzoeksrapport van de administratie Media mee.

Met brieven van 12 september 2002 worden beide radio's uitgenodigd op de hoorzitting van het Commissariaat van 27 september 2002.

Op die hoorzitting verschijnt voor en namens v.z.w. Radio Tienen, André Depré, voorzitter.

Op die hoorzitting ziet v.z.w. Radio Tienen af van zijn klacht tegen VRT NV en VMMA NV.

Ondanks regelmatige oproeping verschijnt de v.z.w. Vierennegentig niet op die hoorzitting.

3. Artikel 32, 11°, 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:

"(...) de programma's moeten voorafgegaan worden door een eigen herkenningmelodie met vermelding van de roepnaam, die het mogelijk maakt de radio te identificeren en te lokaliseren en de gebruikte frequentie te kennen."

4. Op de hoorzitting geeft de klager toe dat de lokale radio 94 in zijn uitzendingen de officiële roepnaam en herkenningmelodie gebruikt, zoals ook door de administratie Media was vastgesteld.

Het blijkt echter dat radio 94 wel degelijk publicaties gebruikt waarin hij uitsluitend een grafisch logo met de vermelding “top radio” gebruikt en als verantwoordelijke uitgever “topradio tienen” vermeldt, zonder de minste verwijzing naar de officiële roepnaam. Dit is niet verenigbaar met de in voormeld artikel 32, 11° gestelde voorwaarden.

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 iedere verwijzing naar het gebruik van een grafisch logo is weggefallen. Het nieuwe artikel 38 nonies, 4° vermeldt nog enkel het gebruik van de roepnaam en de herkenningmelodie. 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 een strafsancie te beschouwen boete meer opleggen voor de inbreuk op een voorwaarde die met het wijzigende decreet van 25 oktober 2002 is afgeschaft, met het gebruik van het grafisch logo.

5. De klager haalt ter zitting ook de schending van artikel 23 van de wet op de handelspraktijken aan en van artikel 14, A, 1, a) van de Benelux-Merkenwet. Het Commissariaat is echter niet bevoegd om het gedrag van een lokale radio aan deze bepalingen te toetsen nu zulks buiten de decretaal aan het Commissariaat gegeven opdrachten valt en tot de rechtsmacht van de gewone hoven en rechtbanken behoort.

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 de v.z.w. Vierennegentig geen inbreuk heeft gepleegd met betrekking tot het gebruik van herkenningmelodie en roepnaam in zijn uitzendingen;
- stelt vast dat er geen aanleiding meer is om de betrokken radio een sanctie op te leggen voor het gebruik van een ander grafisch logo.

Aldus te Brussel, met eenparigheid van stemmen, uitgesproken op 18 april 2003 door het Vlaams Commissariaat voor de Media, samengesteld uit C. Adams, dienstdoend voorzitter, P. Herroelen en J. Blomme, plaatsvervangende commissarissen, bijgestaan door D. Peereman, waarnemend griffier.

D. Peereman
Waarnemend griffier

C. Adams
Dienstdoend voorzitter