

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

AANVRAAG LICENTIE AANBIEDEN RADIO-
OMROEPNETWERK TVV DIGITAAL CVBA

CONFORMITEIT EN ONTVANKELIJKHEID

(dossier nr. 2018/001)

BESLISSING nr. 2018/036

28 augustus 2018

In de zaak betreffende de aanvraag ter verkrijging van een licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk van TVV Digitaal CVBA,

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

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

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging,

Neemt op 28 augustus 2018 de volgende beslissing:

Gelet op het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet), inzonderheid op artikel 201 en 202;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 12 oktober 2007 houdende de vaststelling van het digitaal frequentieplan voor aanbieders van radio- en televisieomroepnetwerken;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 betreffende de voorwaarden en procedure voor het verkrijgen van een licentie voor het aanbieden van een radio- of televisieomroepnetwerk en de bijbehorende zendvergunningen (hierna: het Procedurebesluit);

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 1 juni 2018 houdende de vastlegging van de pakketten van digitale frequenties die zullen worden vrijgegeven tijdens een tweede vergelijkende toets voor het verkrijgen van een vergunning voor het aanbieden van een etheromroepnetwerk en de bijbehorende zendvergunningen, bestemd voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma's;

Gelet op de oproep tot het indienen van kandidaatstellingen voor een licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk en de bijbehorende zendvergunningen, verschenen in het Belgisch Staatsblad van 18 juni 2018;

Gelet op de indiening op 14 augustus 2018 door TVV Digitaal CVBA bij wijze van afgifte ten kantore van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: VRM) tegen ontvangstbewijs, van een aanvraag tot het verkrijgen van een licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk;

Gelet op het proces-verbaal van de VRM van 23 augustus 2018 van vaststellingen inzake de ingediende kandidaturen ter verkrijging van een

licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk;

Gelet op het onderzoeksrapport van de onderzoekscel van de VRM van 23 augustus 2018 betreffende de conformiteit en de ontvankelijkheid van de aanvraag van TVV Digitaal CVBA;

CONFORMITEIT

1. Overeenkomstig artikel 12 van het Procedurebesluit brengt de VRM binnen veertien dagen na het verstrijken van de indieningstermijn elke aanvrager die een aanvraag heeft ingediend overeenkomstig met de voorwaarden vermeld in artikel 9 tot en met 11 (conformiteitsvoorwaarden), er schriftelijk van op de hoogte of zijn aanvraag verder wordt behandeld.

2. Artikel 9 tot en met 11 van het Procedurebesluit gaan als volgt:

“Art. 9. Het aanvraagdossier bevat de stukken en gegevens die worden opgesomd in de bij dit besluit gevoegde bijlage. Het wordt ingediend uiterlijk binnen zestig dagen vanaf de datum van publicatie in het Belgisch Staatsblad van de aankondiging, vermeld in artikel 7.

Art. 10. Aanvragen worden bij de Regulator ingediend met een aangetekende brief, via elektronische post of via een ander telecommunicatiemiddel dat resulteert in een schriftelijk stuk aan de zijde van de geadresseerde, en waarop een (elektronische) handtekening is aangebracht die voldoet aan de vereisten van artikel 1322 van het Burgerlijk Wetboek.

Bij een aangetekende brief geldt het postmerk als indieningsdatum.

Als een aanvraag wordt ingediend via elektronische post of via een ander telecommunicatiemiddel, geldt de datum van verzending als datum van indiening. Die datum wordt in de ontvangstbevestiging vermeld.

Art. 11. Aanvragen worden in het Nederlands ingediend.”

3. Uit het onderzoeksrapport blijkt met betrekking tot de conformiteit van de aanvraag dat:
 - Het aanvraagdossier de stukken en gegevens bevat die worden opgesomd in de bij het Procedurebesluit gevoegde bijlage;
 - Het aanvraagdossier tijdig werd ingediend, binnen de zestig dagen vanaf de datum van de publicatie in het Belgisch Staatsblad van de oproep tot het indienen van kandidaatstellingen;
 - De aanvraag rechtsgeldig is ingediend door afgifte ten kantore van de VRM tegen ontvangstbewijs, door een persoon die de aanvrager rechtsgeldig kan vertegenwoordigen;
 - De aanvraag in het Nederlands werd ingediend.

4. Met betrekking tot de procedurele afhandeling aanvaardt de VRM naast de in voormeld artikel 10 van het Procedurebesluit vermelde wijzen van indiening eveneens als geldige wijze van indiening de afgifte van de aanvraag ten kantore van de VRM tegen ontvangstbewijs, door een persoon die de aanvrager rechtsgeldig kan vertegenwoordigen, en dit tijdens de kantooruren tot en met 17 augustus 2018.

Uit het voorgaande volgt dat de aanvraag van TVV Digitaal CVBA tegemoetkomt aan de procedurele vereisten uit artikel 9 tot en met 11 van het Procedurebesluit en bijgevolg verder kan worden behandeld.

ONTVANKELIJKHEID

5. Overeenkomstig artikel 13 van het Procedurebesluit stelt de VRM binnen dertig dagen na het verstrijken van de indieningstermijn vast of de aanvrager voldoet aan de ontvankelijkheidsvoorwaarden, vermeld in hoofdstuk 2 (m.n. artikel 3 van het Procedurebesluit en artikel 135 (huidig 202) van het Mediadecreet) en brengt de VRM de aanvrager er onmiddellijk schriftelijk van op de hoogte of voldaan is aan de ontvankelijkheidsvoorwaarden.
6. Artikel 202 van het Mediadecreet luidt:

“Art. 202. Om een licentie als vermeld in artikel 201 te verkrijgen, moet de aanbieder voldoen aan de volgende voorwaarden:

1° opgericht zijn in de vorm van een vennootschap of van een publiekrechtelijke rechtspersoon met als maatschappelijk doel het aanleggen en exploiteren van een etheromroepnetwerk in de Vlaamse Gemeenschap. De aanbieders van een etheromroepnetwerk kunnen alle activiteiten verrichten die rechtstreeks of onrechtstreeks aansluiten bij de verwezenlijking van hun maatschappelijk doel;

2° ressorteren onder de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap;

3° in de boekhouding een onderscheid maken tussen de activiteiten in het kader van het aanbieden van het etheromroepnetwerk enerzijds, en het aanbieden van andere netwerken of diensten waarvoor bijzondere of uitsluitende rechten zijn toegekend, anderzijds;

4° jaarlijks voor 30 juni aan de Vlaamse Regulator voor de Media een werkingsverslag met vermelding van, in voorkomend geval, het aantal abonnees en van de doorgegeven omroepprogramma's, en de balans en de jaarrekening, goedgekeurd door de algemene vergadering van aandeelhouders, voorleggen;

5° jaarlijks een vergoeding betalen voor het gebruik van de benodigde frequentieblokken en -kanalen;

6° beschikken over de nodige technische infrastructuur of een technisch investeringsplan en een financieel plan ter zake voorleggen;

7° geen aanbieder zijn van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan

eindgebruikers in Vlaanderen;

8° geen onderneming zijn waarin de ondernemingen, vermeld in punt 7°, zeggenschap hebben. Onder zeggenschap wordt begrepen de rechten, overeenkomsten of andere middelen die het afzonderlijk of gezamenlijk, met inachtneming van alle feitelijke en juridische omstandigheden, mogelijk maken een bepalende invloed uit te oefenen op de activiteiten van een onderneming, met name:

a) eigendoms- of gebruiksrechten op alle vermogensbestanddelen van een onderneming of op delen daarvan;

b) rechten of overeenkomsten die een bepalende invloed verschaffen op de samenstelling, het stemgedrag of de besluiten van de ondernemingsorganen.

De Vlaamse Regering bepaalt het bedrag en de betalingsvoorwaarden van de jaarlijkse vergoeding voor het gebruik van de benodigde frequentieblokken en -kanalen, vermeld in het eerste lid, 5°.

De Vlaamse Regering kan aanvullende verplichtingen opleggen. Die verplichtingen zijn objectief gerechtvaardigd in relatie tot het netwerk in kwestie, niet-discriminerend, proportioneel en transparant”.

Artikel 3 van het Procedurebesluit bepaalt:

“Art. 3. Naast de voorwaarden vermeld in artikel [202] van het Mediadecreet mag de aanvrager van een licentie:

1° geen aanbieder zijn van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan eindgebruikers in Vlaanderen;

2° geen onderneming zijn waarin de ondernemingen, vermeld in punt 1°, zeggenschap hebben.

Onder omroepdiensten als vermeld in het tweede lid wordt begrepen, een dienst met als hoofddoel de levering van audiovisuele en/of auditieve programma's aan het algemene publiek of een deel ervan ter informatie, vermaak of educatie via elektronische communicatienetwerken, die valt onder de redactionele verantwoordelijkheid van de uitgever van de dienst.

Onder zeggenschap wordt begrepen de rechten, overeenkomsten of andere middelen die afzonderlijk of gezamenlijk met inachtneming van alle feitelijke en juridische omstandigheden, het mogelijk maken een bepalende invloed uit te oefenen op de activiteiten van een onderneming, met name:

1° eigendoms- of gebruiksrechten op alle vermogensbestanddelen van een onderneming of op delen daarvan;

2° rechten of overeenkomsten die een bepalende invloed verschaffen op de samenstelling, het stemgedrag of de besluiten van de ondernemingsorganen.”

7. Uit het onderzoeksrapport blijkt met betrekking tot de ontvankelijkheid van

de aanvraag dat:

- De aanvrager is opgericht in de vorm van een vennootschap met als maatschappelijk doel o.m. de transmissie te verzorgen, in België en in het buitenland, van analoge en digitale audio-, televisie-, data- en andere signalen via een aards netwerk of anderszins, met uitsluiting evenwel van het aanbieden van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan eindgebruikers in Vlaanderen (artikel 3 van de statuten van TVV Digitaal CVBA);
 - Uit de gegevens van het aanvraagdossier blijkt dat de aanvrager tegemoetkomt aan de in artikel 202, 1° en 2° van het Mediadecreet gestelde voorwaarden;
 - Uit de gegevens van het aanvraagdossier blijkt dat de aanvrager geen aanbieder is van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan eindgebruikers in Vlaanderen noch een onderneming is waarin een dergelijke aanbieder van elektronische communicatienetwerken zeggenschap heeft;
 - Het maatschappelijk doel van de aanvrager het aanbieden van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbieden aan eindgebruikers in Vlaanderen uitsluit;
 - Er geen andere indicaties zijn die er op kunnen wijzen dat de aanvrager een aanbieder is van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan eindgebruikers in Vlaanderen of een onderneming is waarin een dergelijke aanbieder van elektronische communicatienetwerken zeggenschap heeft;
 - Uit de gegevens van het aanvraagdossier bijgevolg blijkt dat de aanvrager tegemoetkomt aan de in artikel 3 van het Procedurebesluit vermelde ontvankelijkheidsvoorwaarden en de voorwaarden, vermeld in artikel 202, 7° en 8°, van het Mediadecreet;
 - Uit de gegevens van het aanvraagdossier blijkt dat de aanvrager beschikt over de nodige technische infrastructuur (of een technisch investeringsplan) en ter zake een financieel plan voorlegt.
8. Uit het voorgaande volgt dat de aanvraag van TVV Digitaal CVBA eveneens tegemoetkomt aan de door het Procedurebesluit opgelegde ontvankelijkheidsvoorwaarden en aan de voorwaarden om een licentie te verkrijgen voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk, vermeld in artikel 202 van het Mediadecreet.

9. In toepassing van artikel 5 van het Procedurebesluit zal de aanvraag worden onderworpen aan een vergelijkende toets.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Dat de aanvraag voor het verkrijgen van een licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk, van TVV Digitaal CVBA, Steenweg 148/C te 9810 Eke-Nazareth, verder zal worden behandeld en tegemoetkomt aan de gestelde ontvankelijkheidsvoorwaarden.

Aldus uitgesproken te Brussel op 28 augustus 2018.

D. PEEREMAN
griffier

P. SOURBRON
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.