

VLAAMSE GEMEENSCHAP

**VLAAMS COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA**

Rolnummer : 290

Beslissing nr. : 2003/021

van

18 april 2003

**BESLISSING**

---

In zake : ambtshalve onderzoek tegen v.z.w. Diamant uit Waregem (dossiernr 2002/0135/2)

---

1. Met een schrijven van 4 oktober 2002 vraagt het Commissariaat aan de afdeling Media-innovatie en -vergunningen (hierna "administratie Media") om een onderzoek uit te voeren naar de uitzendingen en de infrastructuur van radio Diamant, eigendom van de v.z.w. Diamant, Driesstraat 22 te 8790 Waregem, en dit naar aanleiding van eerdere door de administratie Media gedane vaststellingen.

Op 9 en 11 oktober 2002 voert de administratie Media dat onderzoek uit en op 22 oktober 2002 maakt zij haar bevindingen aan het Commissariaat over.

2. Met een schrijven van 22 oktober 2002 deelt het Commissariaat aan de betrokken radio mee dat het een procedure van ambtshalve onderzoek tegen hem heeft opgestart, die betrekking heeft op de specifieke lokale invulling van de programma's. Als bijlage aan dat schrijven wordt een verslag van de administratie Media van 28 augustus 2002 gevoegd.

Met een brief van 24 oktober 2002 deelt het Commissariaat aan de betrokken radio ook voormelde brief van het Commissariaat van 4 oktober 2002 en de onderzoeksnota van de administratie Media van 22 oktober 2002 mee.

Met een brief van 7 november 2002 wordt de betrokken radio uitgenodigd op de hoorzitting van het Commissariaat van 22 november 2002.

Op die hoorzitting verschijnt mr. Labens als raadsman voor en namens v.z.w. Diamant en legt hij een conclusie neer.

3. Artikel 32, 12° 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:

*"Minstens 4,5 uur per dag dient de programmatie van een lokale radio een specifieke lokale invulling te hebben. De programmatie van een agglomeratieradio moet minstens 9 uur per dag een specifieke lokale invulling hebben. Programma's met een specifieke lokale invulling noemt men eigen programma's. Voor de overige invulling van de programmatie kan de particuliere radio een beroep doen op samenwerkingsverbanden. Eigen programma's moeten minstens een aaneengesloten tijdsperiode van 30 minuten bestrijken. Het uitzendschema dat de particuliere radio's moeten meedelen aan het Vlaams Commissariaat voor de Media, geeft voor elke dag van de week aan op welke tijdstippen de eigen programma's worden uitgezonden.*

*Met eigen programma's worden de programma's bedoeld die door eigen personeel of rechtstreekse medewerkers van de particuliere radio voorbereid, uitgewerkt en gerealiseerd worden, en die minstens 10 procent informatie bevatten over het eigen verzorgingsgebied.*

*Een eigen programma kan noch uit het herhaald uitzenden, noch uit het afzonderlijk, gelijktijdig of het uitgesteld doorgeven van programma's of programmaonderdelen van derden bestaan;"*

4. De raadsman van de betrokken radio betwist middels de neergelegde conclusie en mondeling op de hoorzitting dat niet aan de vereiste van artikel 32, 12° van de gecoördineerde decreten zou zijn voldaan.

4.1. De betrokken radio voert aan dat het onderzoek te summier was omdat de duur van het luisteronderzoek beperkt was tot een aantal tijdsspannen die telkens minder dan vier uur bedroegen en dus te kort waren om besluiten te trekken betreffende de voorwaarde van viereneenhalf uur lokale ontkoppeling.

De administratie Media verwijst naar controles op 30 mei, 9 oktober en 11 oktober 2002, die respectievelijk 2u52min, 3u59min en 3u02min bedroegen. De lunchpauzes zijn hierop reeds in mindering gebracht.

Dat geen eigen programma's met specifieke lokale invulling worden uitgezonden, wordt bevestigd door de vaststellingen van het luisteronderzoek. Dit onderzoek beliep inderdaad kortere periodes, doch het werd gevoerd in een tijdsspanne dat de betrokken radio volgens zijn eigen gegevens programma's met lokale invulling zou uitzenden.

Uit het feit dat de betrokken radio op de door hemzelf voor lokale programma's voorziene uren in werkelijkheid hetzelfde programma van Radio Power Zuiderkempen uitzond, blijkt dat de betrokken radio niet voldoet aan de vereiste van artikel 32, 12° van de gecoördineerde decreten.

4.2. De betrokken radio voert vervolgens aan dat hij wel degelijk lokale programma's uitzendt.

Hij beperkt zich daarbij tot een loutere affirmatie van hun standpunt, zonder daarbij in concreto afbreuk te doen aan de vaststellingen van de administratie Media. Dat hij aanwezig was op "Waregem Koerse" of op de kermis in Waregem neemt de vaststelling niet weg dat er op andere ogenblikken geen lokale programma's werden uitgezonden.

5. 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 onder meer de voorwaarde van lokale ontkoppeling gedurende minimum vier en een half uur per dag is weggefallen. 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 strafsancie te beschouwen boete meer opleggen voor de inbreuk op een voorwaarde die met het wijzigende decreet van 25 oktober 2002 is afgeschaft, met name de verplichte lokale ontkoppeling gedurende minstens vier en een half uur per dag.

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 er geen grond meer is om een sanctie op te leggen.

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