



VLAAMSE GEMEENSCHAP

VLAAMS COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA

Rolnummer : 551

Beslissing nr. : 2005/113

BESLISSING

16 december 2005

In zake : ambtshalve onderzoek tegen Jurgen Verstrepen en BVBA Business Concepts, Creations and Visualisations (BCC&V) betreffende VB6015 (dossiernr. 2005/0317).

1. Procedure.

1.1. Bij ter post aangetekende brief van 3 juni 2005 heeft het Vlaams Commissariaat voor de Media (VCM) de heer Jurgen Verstrepen verzocht toelichting te verstrekken over omroep VB6015, naar aanleiding van de lancering ervan op 29 mei 2005.

1.2. Bij brief van 9 juni 2005 antwoordt de heer Verstrepen wat volgt:

“Het project VB6015 is een internationaal project via digitale en analoge korte golf gericht op een Nederlandstalig publiek in Europa. Op dit ogenblik wordt zendruimte afgehuurd door de productiemaatschappij Business Concepts Creations & Visualisations bvba bij een internationale broadcastprovider.

De uitzendingen worden gearchiveerd op internetservers in het buitenland om ook Europees toegankelijk te blijven via het net. Deze archiefuitzendingen worden niet via streaming of

simulcasting aangeboden maar zijn opvraagbaar "on demand". Het programma is vrij voor crosslinking wat betekent dat iedere Europese burger programmaverwijzers kan en mag plaatsen via zijn website.

Ik heb nota genomen van de Vlaamse mediadecreten waarnaar u verwijst maar stel vast dat deze decreten niet van toepassing zijn op het project VB6015. Het project VB6015/ZwartofWit respecteert de Europese radiowetgeving en internationale media-wetgeving”.

1.3. Op 18 november 2005 beslist het VCM een ambtshalve onderzoek te starten naar omroep VB6015.

Bij ter post aangetekende brieven van 29 november 2005 wordt die beslissing aan de heer J. Verstrepen persoonlijk en aan BVBA BCC&V ter kennis gebracht. Zij krijgen de gelegenheid om binnen twee weken vanaf de betekening hun eventuele opmerkingen schriftelijk aan het VCM mede te delen. Hen wordt ook de gelegenheid geboden om, indien zij dit wensen en daar uitdrukkelijk om verzoeken, hun schriftelijke opmerkingen mondeling toe te lichten op de hoorzitting van 16 december 2005.

1.4. Bij brief van 12 december 2005, ontvangen op 14 december 2005, wordt het volgende antwoord medegedeeld:

“Schrijven in naam van BCC&V bvba zaakvoerder en Jurgen Verstrepen ten persoonlijke titel

Betreft: Vraag om toelichting, uitzendingen VB6015

- Het verband tussen het Vlaams Belang, het ondertussen ter ziele gegane VB6015, en ZwartofWit is een ‘perceptiegegeven’.*
- De bewijsvoering van duurzame aanwezigheid van een omroep in een lidstaat die u manifest probeert aan te tonen is gebaseerd op interpretatie en geen duidelijk omschreven wetsartikel op Europese grondslag.*
- Jurgen Verstrepen en BCC&V hebben inderdaad hun vestiging in Vlaanderen. De lokatie en oprichting zijn vrij binnen Europa. Gezien de nevenactiviteiten en hoofdactiviteiten van Verstrepen en BCC&V bvba een normale keuze, genomen in het verleden.*
- De providers waarnaar u verwijst in uw ‘bewijsvoering’ zijn niet correct: www.jurgenverstrepen.be is een forwardadres bij NV Interaction Group. De volledige hosting, aanwezigheid van files e.d. bevinden zich bij www.typepad.com in de Verenigde Staten (Californië). Voor www.vlaamsbelang.be zie ik niet in waarom u dit aanhaalt. Er gebeurt geen hosting of wat dan ook voor ZwartofWit bij het Vlaams Belang. De streams gebeuren via een Belgische internetagent - tussenhandelaar, broker, zoals u wil - www.lazernet.be maar worden gehost door www.shoutcast.com. Uw opgesomde informatie en vermeende bewijsvoering is dus én incorrect én onvolledig.*
- ZwartofWit wordt ingesproken door Jurgen Verstrepen en in gecodeerde vorm doorgestuurd naar de Verenigde Staten, Nederland en Groot-Brittannië. In de eerder opgesomde landen wordt het programma geassembleerd, gemixt, afgewerkt, voorzien van de totale av-aankleding en op de desbetreffende servers geupload.*
- Het zwaartepunt van dit programma bevindt zich dus in andere landen dan België.*
- Het programma is gericht naar Vlamingen over de hele wereld met als invalshoek de actualiteit in/van/voor/over Vlaanderen.*

Met dit schrijven verwerp ik dus uitdrukkelijk uw bewijsvoering die gebaseerd is op vermoedens, foutieve gegevens en halve waarheden.

Met de meeste hoogachting,

*BCC&V bvba
Zaakvoerder
Jurgen Verstrepen*

*Jurgen Verstrepen
Volksvertegenwoordiger”.*

1.5. Noch Jurgen Verstrepen noch bvba BCC&V maken van de mogelijkheid gebruik om hun schriftelijke opmerkingen mondeling te komen toelichten.

2. Feiten.

Op 26 mei 2005 kondigt de partij Vlaams Belang op een persconferentie in het Vlaams Parlement aan met “een eigen radiozender” (roepnaam: “VB6015”, naderhand soms ook “VB15660” genoemd), te zullen starten. De heren Philip Dewinter en Jurgen Verstrepen, beiden Vlaams volksvertegenwoordiger van het Vlaams Belang, waren de woordvoerders op die persconferentie. Gestart wordt met het wekelijks uitzenden op zondagmorgen van één programma van twee uur, onder de titel “Zwart of Wit”. De heer Verstrepen is presentator van het programma en bvba Business Concepts, Creations and Visualisations (BCC&V), waarvan hij de zaakvoerder is, produceert het.

De eerste uitzending heeft plaats op zondag 29 mei 2005, doch is enkel via het internet te beluisteren (na het downloaden van een mp3-bestand via www.jurgenverstrepen.be; of ook via de website www.vlaamsbelang.be). De aangekondigde uitzending via de korte golf gaat echter niet door. Die eerste uitzending omvat één programma, aangekondigd als “Zwart of Wit digitaal”; studiogast is Philip Dewinter.

Later wordt wel via de korte golf uitgezonden, maar blijkbaar zijn die uitzendingen in het najaar van 2005 gestaakt.

Vanaf 19 juni 2005 worden de uitzendingen ook via het internet in de vorm van streaming ter beschikking gesteld (via lazernet.be).

3. Beoordeling.

3.1. De radio-omroep “VB6015” heeft uitgezonden, eensdeels, via de ether en, anderdeels, via het internet.

3.2. Vastgesteld moet worden dat de uitzendingen van de omroep door hun aard en inhoud voornamelijk gericht zijn op de Vlaamse Gemeenschap.

Dat het programma gericht is “naar Vlamingen over de hele wereld met als invalshoek de actualiteit in/van/voor/over Vlaanderen”, zoals de heer Verstrepen en BCC&V in het verweer, geformuleerd in de brief van 12 december 2005, schrijven, belet niet dat het programma in de feiten voornamelijk gericht is op de Vlaamse Gemeenschap.

3.3. Er is dus een duidelijk verband met de Vlaamse Gemeenschap: de omroepdienst is hoofdzakelijk gericht op de Vlaamse Gemeenschap.

Dat element volstaat evenwel op zich niet opdat de Vlaamse Gemeenschap ten aanzien van de omroep bevoegd zou zijn. Daartoe moet bovendien zijn uitgesloten dat de omroep in een andere lidstaat van de Europese Unie gevestigd is, want in dat geval kan de omroep zich beroepen op het vrije verkeer van diensten.

In artikel 49 van het EG-verdrag wordt het principe vooropgesteld dat “de beperkingen op het vrij verrichten van diensten binnen de Gemeenschap verboden (zijn) ten aanzien van de onderdanen der Lid-Staten die in een ander land van de Gemeenschap zijn gevestigd dan dat, waarin degene is gevestigd te wiens behoefte de dienst wordt verricht”. Elke lidstaat is dus in beginsel bevoegd ten aanzien van de op zijn grondgebied gevestigde dienstverrichters. Op grond van artikel 50 EG-verdrag zijn als diensten in de zin van het verdrag te beschouwen “de dienstverrichtingen welke gewoonlijk tegen vergoeding geschieden, voor zover de bepalingen, betreffende het vrije verkeer van goederen, kapitaal en personen op deze dienstverrichtingen niet van toepassing zijn. De diensten omvatten met name werkzaamheden: a) van industriële aard; b) van commerciële aard; c) van het ambacht; d) van de vrije beroepen”.

De Vlaamse Gemeenschap zou dus ten aanzien van de betrokken radio-omroep niet bevoegd zijn indien die omroep in een andere lidstaat gevestigd is. Bij vestiging moet er sprake zijn van een duurzame aanwezigheid op het grondgebied van de lidstaat waar de economische activiteit wordt uitgeoefend. Van een duurzame aanwezigheid (een “vaste basis”) is al sprake indien zij de vorm heeft van een onderneming, aanwezig door slechts een eenvoudig bureau, beheerd door eigen personeel van de onderneming of door een zelfstandige, duurzaam gemachtigde persoon (P. KAPTEYN en P. VERLOREN VAN THEMAAT, *Inleiding tot het recht van de Europese Gemeenschappen. Na Maastricht*, Deventer, Kluwer, 1995, 433).

Alle feitelijke elementen van het dossier lijken te wijzen op een vaste basis, op een vestiging in de Vlaamse Gemeenschap:

- de initiatiefnemers (de heer Verstrepen en het Vlaams Belang) en de realisatoren van de radio-omroep (de heer Verstrepen en BCC&V), zijn in de Vlaamse Gemeenschap / België gevestigd of hebben er hun woonplaats en ontplooiën er hun activiteiten;
- de betrokken productiemaatschappij BCC&V, waarvan de heer Verstrepen de zaakvoerder is en waarvoor hij dus als duurzaam gemachtigde persoon optreedt, is gevestigd in de Vlaamse Gemeenschap (maatschappelijke zetel: Pater Damiaanstraat 24, 2610 Wilrijk, het adres van de heer Verstrepen).

Alleen de infrastructuur waarvan gebruik wordt gemaakt om de uitzendingen tot bij de luisteraars te brengen, situeert zich mogelijk ten dele in het buitenland:

- de providers van de sites waar het programma primair kan worden gedownload of via streaming kan worden beluisterd, zijn eveneens gevestigd in de Vlaamse Gemeenschap (voor www.jurgenverstrepen.be, geregistreerd op 29 november 2001 op naam van Jurgen Verstrepen, wordt de hosting verzorgd door nv Interaction Group,

Hoogstraat 13, 2800 Mechelen (www.hostingbelgie.com); de streaming (<http://streams.lazernet.be:2560>) wordt verzorgd door www.lazernet.be, geregistreerd op 7 maart 2002 op naam van de heer Rudy Ryckewaert / LazerNet bvba, Rozenlaan 13, 2390 Oostmalle);

- volgens de verklaringen van de heer Verstrepen en BCC&V wordt ook gebruik gemaakt van in het buitenland gevestigde internetinfrastructuur en gebeurt de vormelijke afwerking eveneens buiten de Vlaamse Gemeenschap; daarvan wordt echter geen tastbaar bewijs (bv. overeenkomsten of enig ander feitelijk bewijs) geleverd;
- er is gedurende een bepaalde tijd gebruik gemaakt van kortegolfzenders om het omroepsignaal uit te zenden vanuit andere landen.

In hun verweer, geformuleerd in de brief van 12 december 2005, bevestigen de heer Verstrepen en BCC&V uitdrukkelijk dat zij gevestigd zijn in “Vlaanderen” en impliciet dat het omroepprogramma hier ook wordt ingesproken en dus inhoudelijk vorm wordt gegeven in de Vlaamse Gemeenschap. Daarmee wordt impliciet doch zeker aangegeven dat ook de programmeringsbesluiten in de Vlaamse Gemeenschap worden genomen.

Daartegenover stellen de heer Verstrepen en BCC&V evenwel dat het programma daarna in gecodeerde vorm doorgestuurd wordt naar de Verenigde Staten, Nederland en Groot-Brittannië, waar het programma wordt “geassembleerd, gemixt, afgewerkt, voorzien van de totale av-aankleding en op de desbetreffende servers geupload”. Deze verklaring wordt echter niet ondersteund door enig concreet bewijs. Doch zelfs als het zo zou zijn dat de vormelijke afwerking buiten de Vlaamse Gemeenschap gebeurt, leidt dit niet tot de conclusie dat het “zwaartepunt van dit programma (...) zich dus in andere landen dan België” bevindt, zoals de betrokkenen voorhouden.

Het zwaartepunt van de omroepactiviteiten - in dit geval : de plaats waar de programmeringsbesluiten worden genomen, de plaats waar het programma wordt “ingeblikt”, de plaats waar het bij de basisomroepactiviteit betrokken personeel werkzaam is -, is immers in Vlaanderen te situeren. Dat de vormelijke afwerking in het buitenland zou gebeuren doet daaraan geen afbreuk. In elk geval is niet concreet aangetoond dat het zwaartepunt van de omroepactiviteiten buiten de Vlaamse Gemeenschap zou liggen, zodat de gegevens van het dossier ertoe leiden, bij ontstentenis van het bewijs van het tegendeel, aan te nemen dat de omroep in de Vlaamse Gemeenschap gevestigd is, en bijgevolg onderworpen is aan de bepalingen van de Vlaamse decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005 (hierna: Omroepdecreet).

3.4. In hun verweer vermelden de heer Verstrepen en BCC&V dat “VB6015” ondertussen ter ziele is gegaan. Dat gegeven weerlegt niet dat gedurende een zekere periode daadwerkelijk via de ether, met name de korte golf, is uitgezonden. De uitzendingen gaan trouwens nog door, doch louter via het internet, de laatste tijd onder de noemer “webradio” (cf. www.jurgenverstrepen.be).

3.5. Aldus moet de omroep VB6015, toen nog via de korte golf werd uitgezonden, gekwalificeerd worden als een particuliere radio-omroep die uitzendt voor de gehele Vlaamse Gemeenschap, dat wil zeggen als landelijke radio-omroep in de zin van artikel 31, § 2, 1^o, van het Omroepdecreet. Een dergelijke radio-omroep zendt via de ether uit (zie artikel 32, § 1, van het Omroepdecreet) en voor een dergelijke omroep is een erkenning door de Vlaamse

Regering vereist (zie artikel 31, §§ 1 en 3, van het Omroepdecreet). De initiatiefnemers hebben echter tot nog toe geen erkenningsaanvraag ingediend.

In de mate dat het omroepsignaal via het internet wordt aangeboden, gaat het om een radiodienst in de zin van het Omroepdecreet, waarvoor op grond van de artikelen 31, §4, en 54, § 2, van het Omroepdecreet geldt dat het VCM vooraf per aangetekende brief in kennis moet worden gesteld van het aanbieden ervan. Een dergelijke aanmelding is tot nog toe niet gebeurd.

3.6. Zowel landelijke radio-omroepen als radiodiensten die onder de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap vallen, zijn uit kracht van het Omroepdecreet onderworpen aan een aantal beperkende bepalingen. Eén van de door het Omroepdecreet aan alle omroepen opgelegde basisvoorwaarde is het onafhankelijk zijn van een politieke partij (zie de artikelen 35, 41, § 1, 45, § 1, 49 en 52, § 1, van het Omroepdecreet, regel die krachtens artikel 54, § 1, eerste lid, 2°, ook geldt voor het aanbieden van radiodiensten).

In het verweer wordt vermeld dat het verband tussen het Vlaams Belang, VB6015 en ZwartofWit een 'perceptiegegeven' is. Kennelijk wordt daarmee gesuggereerd dat het verband door het publiek wordt geëgd, zonder dat het er werkelijk is.

De feiten spreken echter tegen dat het om loutere perceptie zou gaan: het initiatief is aangekondigd door het Vlaams Belang op een persconferentie in het Vlaams Parlement en toen ook uitdrukkelijk aangekondigd als "een eigen radiozender" van het Vlaams Belang, het wordt gepresenteerd door de heer Verstrepen, die Vlaams volksvertegenwoordiger van de partij Vlaams Belang is, en in het programma komen de standpunten van het Vlaams Belang en inzonderheid van de heer Verstrepen nadrukkelijk aan bod. Het verband tussen het Vlaams Belang en VB6015 – de letters VB verwijzen naar Vlaams Belang, de cijfers 6015 naar de gebruikte frequentie - is door de betrokkenen overigens ook nooit publiek ontkend. Van meet af aan heeft het Vlaams Belang op zijn website verwijzingen geplaatst naar de betrokken omroep.

3.7. Uit al het voorgaande volgt dat het initiatief over een erkenning diende te beschikken als landelijke radio-omroep of minstens als radiodienst aangemeld diende te worden bij het Vlaams Commissariaat voor de Media. Bovendien is de omroep onderworpen aan de verschillende beperkingen die door het Omroepdecreet worden opgelegd. Onder meer en inzonderheid geldt ten aanzien van de omroep de voorwaarde dat de radio-omroep onafhankelijk dient te zijn van een politieke partij, die niet is nageleefd.

Het VCM dient dan ook vast te stellen dat het doorgeven van het omroepprogramma "VB6015" niet conform het Omroepdecreet is gebeurd.

4. Bij het bepalen van de sanctie op de vastgestelde inbreuken houdt het VCM rekening met de overweging dat de heer Verstrepen, gezien zijn hoedanigheid van parlements lid, bezwaarlijk kan ontkennen wetens en willens de Vlaamse regelgeving te hebben willen overtreden in verband met de vereiste van onafhankelijkheid van een politieke partij.

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 aanvullende kwalificatiecriteria en voorwaarden voor de erkenning van particuliere radio-omroepen en artikel 7 van het reglement van orde van het Vlaams Commissariaat voor de Media,

- stelt in hoofde van Jurgen Verstrepen en BCC&V inbreuken vast op de artikelen 31, 35, en 54, § 1, eerste lid, 2°, van het Omroepdecreet;
- legt, overeenkomstig artikel 172, §1, van het Omroepdecreet, een administratieve geldboete van 12.500 euro op, waartoe de gesanctioneerden hoofdelijk gehouden zijn;
- maant de gesanctioneerden aan om zich te conformeren aan het Omroepdecreet, wat de uitzendingen via het internet betreft.

Aldus uitgesproken te Brussel, met eenparigheid van stemmen, op 16 december 2005 door het Vlaams Commissariaat voor de Media, samengesteld uit J. Baert, voorzitter, D. Albrecht en J. Boon, commissarissen, bijgestaan door D. Peereman, waarnemend griffier.

D. Peereman
wnd. griffier

J. Baert
voorzitter

Tegen deze beslissing kan op grond van artikel 9 van het besluit van de Vlaamse Regering van 14 juli 1998 houdende vaststelling van de procedure voor het Vlaams Commissariaat voor de Media en houdende aanvullende kwalificatiecriteria en voorwaarden voor de erkenning van particuliere radio-omroepen, een bezwaarschrift worden ingediend. Artikel 9, §2, van dat besluit luidt:

“§ 2. Het bezwaarschrift moet aan de volgende voorwaarden beantwoorden :

1° verzonden zijn bij ter post aangetekende brief, gericht aan de voorzitter van het Commissariaat;

2° de naam, de hoedanigheid en het adres van de betrokkene vermelden;

3° de beslissing waartegen het bezwaarschrift is gericht, vermelden;

4° de aangevoerde middelen vermelden, die betrekking moeten hebben op nieuwe elementen of op middelen waarop het Commissariaat in zijn beslissing niet of onvoldoende heeft geantwoord;

5° het bezwaarschrift moet ingediend zijn uiterlijk twee weken na de kennisgeving van de beslissing waartegen bezwaar wordt ingediend;

6° het bezwaarschrift moet ondertekend zijn. Indien het bezwaarschrift uitgaat van een rechtspersoon, wordt het ondertekend door een persoon die volgens de wet of de statuten bevoegd is om de rechtspersoon te vertegenwoordigen”.