



VLAAMSE *R*EGULATOR
VOOR DE MEDIA

ALGEMENE KAMER

**ZAAK VZW KULTURELE INFORMATIE ORGANISATIE STREEK
KEMPEN (K.I.O.S.K.) t. VZW WEST POINT EN VZW RADIO
TOTAAL**

(dossier nr. 2005/0342)

BESLISSING
nr. 2006/037

9 juni 2006

In de zaak van VZW Kulturele Informatie Organisatie Streek Kempen (K.I.O.S.K.) tegen VZW West Point en VZW Radio Totaal,

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

Dhr J. BAERT, *voorzitter*,
Dhr D. ALBRECHT, *ondervoorzitter*,
Dhr P. HERROELEN,
Dhr P. VANDEBORNE,
Mevr C. PAUWELS, *leden*,

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,
Na beraadslaging op 9 juni 2006,
Neemt op deze datum volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Met een brief van 15 november 2005 aan het Vlaams Commissariaat voor de Media legt VZW K.I.O.S.K. (radio Capitol Gold), met maatschappelijke zetel Tielendorp 11 bus 2 te 2460 Kasterlee, klacht neer tegen VZW West Point (radio Martinique), met maatschappelijke zetel Gerhoevenstraat 6 te 3945 Ham en VZW Radio Totaal (radio FM Lokaal) met maatschappelijke zetel Hoevensebaan 92 te 2950 Kapellen, wegens storingen.

2. Op 10 februari 2006 treedt het decreet van 16 december 2005 houdende de oprichting van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap Vlaamse Regulator voor de Media en houdende wijziging van sommige bepalingen van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005 (hierna genoemd: het Mediadecreet) in werking.

Artikel 17 van bovengenoemd decreet bepaalt dat de Regulator alle rechten en plichten van onder meer het Vlaams Commissariaat voor de Media overneemt.

3. Met aangetekende brieven van 19 mei 2006 zijn de klacht van radio Capitol Gold en de onderzoeksrapporten van de onderzoekscel meegedeeld aan radio Martinique en radio FM Lokaal. De betrokken radio's worden tevens uitgenodigd om binnen twee weken na ontvangst van het onderzoeksrapport hun schriftelijke opmerkingen in te dienen.

4. De betrokkenen zijn bij aangetekende brief van 19 mei 2006 opgeroepen om voor de Regulator te verschijnen om er te worden gehoord op de hoorzitting van 9 juni 2006.

Ze zijn er bij dezelfde aangetekende brief op gewezen dat de Vlaamse Regulator voor de Media alle rechten en plichten van het oude Vlaams Commissariaat voor de Media overneemt en dat in afwachting van een nieuw uitvoeringsbesluit en een nieuw reglement van orde in een overgangsfase zoveel mogelijk verder toepassing wordt gemaakt van de bestaande regelingen.

5. Bij aangetekende brief van 1 juni 2006 bezorgt radio Martinique zijn schriftelijke opmerkingen aan de Regulator.

Radio FM Lokaal legt geen schriftelijke opmerkingen neer.

6. Radio Capitol Gold en radio Martinique zijn door de Regulator in hun betoog en verweer gehoord ter zitting van 9 juni 2006.

Namens en voor VZW K.I.O.S.K. (radio Capitol Gold) verschijnt de heer Erik Desmedt. Namens en voor VZW West Point (radio Martinique) verschijnen de heren Marc Windmolders en Christophe Beckers.

Radio FM Lokaal maakt geen gebruik van de gelegenheid om mondeling toelichting te verschaffen.

DE FEITEN

7. Het BIPT stelt tijdens een controle van radio Martinique op 22 december 2005 vast dat het vermogen 250 Watt bedraagt in plaats van de vergunde 27 Watt. Tevens staat de PI-code niet correct ingesteld. Het vermogen en de PI-code worden door het BIPT onmiddellijk correct ingesteld.

8. Het BIPT stelt tijdens een controle van radio FM Lokaal op 23 januari 2006 vast dat het vermogen 73 Watt bedraagt in plaats van de vergunde 24 Watt, de antennehoogte 39 meter bedraagt in plaats van de vergunde 32 meter en dat de PI-code niet correct staat ingesteld.

HET RECHT

9. Artikel 37, tweede lid, van het Mediadecreet bepaalt dat de particuliere radio-omroepen een technische uitrusting gebruiken die conform de wettelijke en decretale voorschriften is, en zich houden aan de bepalingen van de zendvergunning. Ze aanvaardden het onderzoek naar de werking ter plaatse door de aangestelde ambtenaren.

A. Argumenten van de aangeklaagde omroepen.

10. Radio Martinique voert aan dat de frequentie van radio Martinique geschorst werd door de Raad van State bij arrest van 21 december 2005 en concludeert hieruit dat artikel 37 van het Mediadecreet op het ogenblik van de controle door het BIPT niet op Radio Martinique van toepassing was.

Radio Martinique betwist de bevindingen van het BIPT niet, maar wijst er op dat een groot aantal radio's de regels niet respecteren en met een te hoog vermogen uitzenden.

11. Radio FM Lokaal dient geen schriftelijke opmerkingen in en maakt evenmin gebruik van de mogelijkheid om tijdens de hoorzitting zijn argumenten mondeling toe te lichten.

B. Beoordeling.

12. Alvorens een lokale radio-omroep kan uitzenden zijn twee bestuurshandelingen vereist. Vooreerst moet de omroep erkend worden door de Vlaamse Regering, vervolgens dient hij een zendvergunning te krijgen van de Vlaamse Regulator voor de Media. De toekenning van een zendvergunning is een louter materiële uitvoering van de beslissing tot erkenning van een omroep, terwijl de zendvergunning het lot van de erkenning volgt.

Het gegeven dat de tenuitvoerlegging van de rechtsgrondslag voor de erkenning en de zendvergunning, in dit geval het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2003 houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale en lokale radio-omroepen dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten en de frequenties die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale en lokale radio-omroepen, wat 144

frequenties betreft werd geschorst, tast niet rechtstreeks het bestaan van de erkenning en de zendvergunning aan.

Hieruit volgt, dat de bepalingen van artikel 37 van het Mediadecreet onverminderd van toepassing waren op het ogenblik van de controle van radio Martinique door het BIPT.

13. De verwijzing naar mogelijke overtredingen door andere radio-omroepen doet niets af aan de vastgestelde inbreuk op artikel 37 van het Mediadecreet in hoofde van radio Martinique.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. In hoofde van radio Martinique en radio FM Lokaal een inbreuk vast te stellen op artikel 37 van het Mediadecreet.

2. Overeenkomstig artikel 176, §1, van het Mediadecreet, aan radio Martinique en radio FM Lokaal elk een administratieve geldboete van 1250 euro op te leggen.

Aldus uitgesproken te Brussel op 9 juni 2006.

.

D. PEEREMAN
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”.