



VLAAMSE *R*EGULATOR VOOR DE MEDIA

ALGEMENE KAMER

**ZAAK VZW LORASIN t. VZW VRIJE EN OPEN COMMUNICATIE
(VROPECO)**

(dossier nr. 2005/0338)

**ZAAK JACKY DANYS t. VZW VRIJE EN OPEN
COMMUNICATIE (VROPECO)**

(dossier nr. 2005/0328)

BESLISSING
nr. 2006/039

30 juni 2006

In de zaak van VZW LoRaSin en Jacky Danys tegen VZW Vrije en Open Communicatie (VROPECO),

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

- Dhr J. BAERT, *voorzitter*,
- Dhr D. ALBRECHT, *ondervoorzitter*,
- Dhr P. HERROELEN,
- Dhr P. VANDEBORNE, *leden*,
- en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 9 en 30 juni 2006,

Neemt op de laatst vermelde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Met een brief van 8 augustus 2005 aan het Vlaams Commissariaat voor de Media legt de heer Jacky Danys, Waasmunsterlaan 19 te 9160 Lokeren, klacht neer tegen VZW VROPECO (radio Super FM), met maatschappelijke zetel Dweerse Kromstraat 41 te 9120 Beveren, wegens storingen.
2. Met een aangetekende brief van 3 november 2005 aan het Vlaams Commissariaat voor de Media legt VZW LoRaSin (radio Sinaai), met maatschappelijke zetel Koewacht 7 te 9190 Stekene, klacht neer tegen VZW VROPECO (radio Super FM) wegens storingen.
3. Het Vlaams Commissariaat voor de Media voegt beide klachten.
4. Bij aangetekende brieven van 30 november 2005 zijn de klacht van Jacky Danys en van radio Sinaai samen met de onderzoeknota's van de administratie Media meegedeeld aan radio Super FM. De betrokken radio wordt uitgenodigd om binnen twee weken na ontvangst van het onderzoeksrapport zijn schriftelijke opmerkingen in te dienen en wordt tevens uitgenodigd om op de hoorzitting van 16 december 2005 zijn opmerkingen mondeling toe te lichten.
5. Bij aangetekende brieven van respectievelijk 1 december 2005 en 6 december 2005 worden Jacky Danys en radio Sinaai uitgenodigd op de hoorzitting van 16 december 2005.
6. Met een aangetekende brief van 9 december 2005 laat Jacky Danys weten niet op de hoorzitting aanwezig te kunnen zijn.

Bij aangetekende brieven van 13 december 2005 bezorgt radio Super FM zijn schriftelijke opmerkingen aan het Vlaams Commissariaat voor de Media.

7. Radio Sinaai en radio Super FM zijn door het Vlaams Commissariaat voor de Media in hun betoog en verweer gehoord ter zitting van 16 december 2005.

Namens en voor VZW LoRaSin (radio Sinaai) verschijnt de heer Ivan Van Daele. Namens en voor VZW VROPECO (radio Super FM) verschijnen mevrouw Sandra Vercruyssen en de heer André Bral.

8. Het Vlaams Commissariaat voor de Media beslist op 16 december 2005 een bijkomende controle door het BIPT te laten uitvoeren bij radio Super FM, nadien het onderzoeksrapport aan de radio te bezorgen en hem op een volgende vergadering opnieuw te horen.

9. 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, 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.

10. Met een aangetekende brief van 23 mei 2006 zijn de resultaten van het bijkomend onderzoek aan radio Super FM meegedeeld. De betrokken radio wordt uitgenodigd om binnen twee weken na ontvangst van het onderzoeksrapport zijn schriftelijke opmerkingen in te dienen en wordt tevens opgeroepen om op de hoorzitting van 9 juni 2006 zijn opmerkingen mondeling toe te lichten.

Bij aangetekende brieven van 23 mei 2006 worden Jacky Danys en radio Sinaai uitgenodigd op de hoorzitting van 9 juni 2006.

De betrokkenen zijn er bij dezelfde aangetekende brieven op gewezen dat de Vlaamse Regulator voor de Media alle rechten en plichten van het 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.

11. Radio Super FM legt geen schriftelijke opmerkingen neer.

12. Radio Sinaai en radio Super FM zijn door de Vlaamse Regulator voor de Media in hun betoog en verweer gehoord ter zitting van 9 juni 2006.

Namens en voor VZW LoRaSin (radio Sinaai) verschijnt de heer Ivan Van Daele. Namens en voor VZW VROPECO (radio Super FM) verschijnt de heer André Bral.

DE FEITEN

13. Het BIPT stelt bij een controle op 6 oktober 2005 vast, dat de zendinstallatie van radio Super FM is ingesteld conform de vergunningsvoorwaarden, behoudens de antennerichting die weer niet correct blijkt te zijn ingesteld.

Bij een voorgaande controle op 2 maart 2005 had het BIPT reeds vastgesteld dat de richting van de antennes niet conform de vergunning was, omdat de antenne-elementen zijn opgesteld in de richting van Sint-Niklaas (zie beslissing nr. 2005/043 van 20 mei 2005 van het Vlaams Commissariaat voor de Media).

Ten overstaan van het BIPT werd door een verantwoordelijke van de radio wel verklaard dat een aanpassing van de zendvergunning zal worden aangevraagd ten einde de vastgestelde situatie te kunnen behouden.

14. Bij brief van 14 maart 2006 deelt het BIPT zijn conclusies van het bijkomende onderzoek mee. Hieruit kan worden afgeleid dat de betrokken radio de verhouding van het uitgestraald vermogen, opgelegd door de zendvergunning, nog steeds niet respecteert. In bepaalde richtingen wordt er meer vermogen uitgestraald dan toegelaten, waardoor storingen ten overstaan van andere radio's onvermijdelijk zijn

HET RECHT

15. Artikel 37, tweede lid, van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005 (hierna genoemd: 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 aanvaarden het onderzoek naar de werking ter plaatse door de aangestelde ambtenaren.

16. Artikel 6 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 (hierna genoemd: het procedurebesluit) bepaalt dat, indien het Commissariaat vaststelt dat een

particuliere radio niet conform zijn zendvergunning uitzendt, het, in afwachting van de beslissing ten gronde, na de partijen gehoord te hebben, als voorlopige maatregel een beslissing tot schorsing van de zendvergunning kan nemen.

A. Argumenten van de aangeklaagde omroep.

17. Radio Super FM betwist de bevindingen van het BIPT.

Volgens de radio heeft Broadcast Partners de antenneconfiguratie van radio Super FM correct ingesteld overeenkomstig de zendvergunning en verlopen de uitzendingen conform de zendvergunning. Radio Super FM vraagt dat het BIPT op de antennelocatie zou kunnen verduidelijken waarom de antenneconfiguratie niet conform de zendvergunning zou zijn en deze, indien nodig, zelf correct instelt.

Op de hoorzitting van 9 juni 2006 verklaart de vertegenwoordiger van de betrokken radio dat duidelijk is dat “er nu iets moet gebeuren”.

B. Beoordeling.

18. Uit de vaststellingen van het BIPT blijkt dat radio Super FM gedurende een tijd niet heeft uitgezonden conform zijn zendvergunning. Meer bepaald wordt het stralingspatroon niet volledig gerespecteerd. Er wordt te sterk uitgezonden in de richtingen Sint-Niklaas en Bornem.

Radio Super FM voert geen argumenten aan die kunnen verantwoorden dat een antenneconfiguratie wordt gebruikt die niet conform de zendvergunning is.

Door de mondelinge toelichting door de vertegenwoordiger van Super FM op de hoorzitting wordt bevestigd dat radio Super FM nog steeds niet uitzendt conform zijn zendvergunning.

19. Bij de beoordeling van de noodzaak om over te gaan tot een voorlopige maatregel kan de Regulator niet voorbijgaan aan het feit dat de betrokken radio eerder reeds werd gesanctioneerd door het Vlaams Commissariaat van de Media voor gelijkaardige feiten (beslissing nr. 2005/043 van 20 mei 2005 van het Vlaams Commissariaat voor de Media).

In tegenstelling met wat de betrokken radio in het kader van deze procedure had verklaard (zie nr. 13), werd tot op heden geen wijziging van de zendvergunning aangevraagd.

De Regulator herinnert er in dit verband aan, dat radio Super FM tijdens de hoorzitting van 16 december 2005 door het Vlaams Commissariaat voor de Media reeds werd gewezen op de mogelijkheid van het nemen van voorlopige maatregelen.

De Regulator stelt vast dat sinds de controle op 2 maart 2005 en ondanks de beslissing van 20 mei 2005 van het Vlaams Commissariaat voor de Media, waarbij een administratieve geldboete van 1.250 euro werd opgelegd, tot op heden het stralingsdiagram nog steeds niet conform de zendvergunning is.

20. In de gegeven omstandigheden dient de Regulator er prioritair over te waken dat de uitzendingen van de betrokken radio conform de regels gebeuren, zodat geen storingen meer kunnen optreden.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. In hoofde van radio Super FM een inbreuk vast te stellen op artikel 37 van het Mediadecreet.
2. Overeenkomstig artikel 6 van het procedurebesluit, in afwachting van een beslissing ten gronde, de zendvergunning van radio Super FM met onmiddellijke ingang te schorsen tot de Regulator heeft kunnen vaststellen dat de radio opnieuw kan uitzenden conform zijn zendvergunning.

Super FM dient de Regulator bij aangetekende brief te melden dat het vergunde stralingsdiagram wordt nageleefd. De Regulator zal daarna aan het BIPT de opdracht geven een technische controle bij radio Super FM uit te voeren om uit te maken of de bepalingen van de zendvergunning door de betrokken radio worden nageleefd.

Radio Super FM kan de uitzendingen slechts hervatten, nadat de Regulator hiervoor bij aangetekende brief expliciet de toelating heeft gegeven.

Aldus uitgesproken te Brussel op 30 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”.

Artikel 9, §5, van dat zelfde besluit luidt :

”§5. Het bezwaarschrift schorst de uitwerking van de beslissing, behalve van de beslissingen, bedoeld in artikel 6.”