



VLAAMSE *R*EGULATOR
VOOR DE MEDIA

ALGEMENE KAMER

ZAAK VRM t. BVBA CODITEL BRABANT

(dossier nr. 2007/0401)

BESLISSING
nr. 2007/068

14 december 2007

In de zaak van VRM tegen BVBA Coditel Brabant,

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

Dhr J. BAERT, *voorzitter*,
Dhr P. HERROELEN,
Dhr P. VANDEBORNE,
Mevr K. VAN DER PERRE, *leden*,

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 14 december 2007,

Neemt op deze datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Bij brief van 6 september 2007 vraagt de heer G. Bourgeois, Vlaams Minister van Bestuurszaken, Buitenlands Beleid, Media en Toerisme aan de Regulator na te gaan of in Wemmel en Drogenbos een Franstalige radio op het mozaïekkanaal te beluisteren is en, zo dit het geval is, te onderzoeken of hiermee een inbreuk is begaan op de artikelen 128 en 129 van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005 (hierna: het Mediadecreet).
2. Met een nota van 26 september 2007 heeft de onderzoekscel van de Regulator de resultaten van het gevoerde onderzoek meegedeeld aan de algemene kamer van de Regulator.
3. De Regulator beslist op 19 oktober 2007 om, op basis van het onderzoeksrapport, tegen BVBA Coditel Brabant (hierna : Coditel), met maatschappelijke zetel Tweekerkenstraat 26 te 1000 Brussel, een ambtshalve onderzoek te starten.
4. De beslissing om over te gaan tot een ambtshalve onderzoek wordt samen met de bevindingen uit het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 7 november 2007 aan Coditel meegedeeld en Coditel wordt uitgenodigd om binnen twee weken na ontvangst ervan zijn schriftelijke opmerkingen in te dienen.
5. Bij brief van 19 november 2007 bezorgt Coditel zijn schriftelijke opmerkingen.
6. Bij aangetekende brief van 23 november 2007 wordt Coditel tevens de mogelijkheid geboden om zijn schriftelijke opmerkingen mondeling te komen toelichten op een hoorzitting op 14 december 2007 indien hij daarom verzoekt.

7. Op de hoorzitting van 14 december 2007 wordt Coditel vertegenwoordigd door de heer Pascal Dormal.

DE FEITEN

8. Uit een controle uitgevoerd op 12 september 2007 blijkt dat het radioprogramma 'Classic 21' van de openbare omroep van de Franse Gemeenschap te horen is op het mozaïekkanaal te Wemmel en Drogenbos.

HET RECHT

9. Artikel 128 van het Mediadecreet luidt:

“§ 1. De aanbieder van een kabelnetwerk dat voor een significant aantal eindgebruikers het belangrijkste middel is om omroepprogramma's te ontvangen, moet met het oog op het verzekeren van pluralisme en culturele diversiteit in het aanbod van omroepprogramma's gelijktijdig en in hun geheel de volgende omroepprogramma's doorgeven:

1° alle bestaande analoge radio-omroepprogramma's en alle televisieomroepprogramma's van de openbare omroep van de Vlaamse Gemeenschap, bestemd voor de kijkers en luisteraars in het exploitatiegebied van het kabelnetwerk, voor zover de programma's onder meer in het Nederlands verzorgd worden;

2° televisieomroepprogramma's van door de Vlaamse Gemeenschap erkende regionale omroepen voor zover de programma's onder meer in het Nederlands verzorgd worden en rekening houdend met hun zendgebied. De aanbieders die een kabelnetwerk exploiteren binnen het zendgebied van een door de Vlaamse Gemeenschap erkende regionale omroep, zijn verplicht het regionale televisieomroepprogramma kosteloos, gelijktijdig en onverkort door te geven op een eigen kanaal via de hoofdstations die binnen het zendgebied van die regionale omroep liggen en via de hoofdstations die aan de regionale omroep krachtens artikel 72, § 2, werden toegewezen. De kosteloosheid slaat zowel op de aanvoer als op het doorgeven van het omroepprogramma;

3° televisieomroepprogramma's van alle door de Vlaamse Gemeenschap erkende regionale omroepen als die programma's binnen een digitaal pakket tegen betaling worden aangeboden;

4° twee radio- en twee televisieomroepprogramma's van de openbare omroep van de Franse Gemeenschap en het radio-omroepprogramma van de Duitstalige Gemeenschap;

5° twee radio-omroepprogramma's en de televisieomroepprogramma's van de Nederlandse openbare omroep.

De Vlaamse Gemeenschap is geen vergoeding verschuldigd aan de aanbieder van een kabelnetwerk voor het verplicht doorgeven van bovenvermelde omroepprogramma's.

De krachtens het eerste lid opgelegde verplichtingen moeten evenredig en transparant zijn. Ze worden op regelmatige tijdstippen herzien.

§ 2. Met behoud van de toepassing van de bepalingen van § 1 mag de aanbieder van een kabelnetwerk de volgende omroepprogramma's doorgeven:

1° televisieomroepprogramma's van de door de Vlaamse Gemeenschap erkende particuliere televisieomroepen die niet onder de toepassing van § 1 vallen en van de televisiediensten die rechtmatig zijn aangemeld bij de Vlaamse Regulator voor de Media;

2° digitale radio-omroepprogramma's van de openbare omroep van de Vlaamse Gemeenschap, radio-omroepprogramma's van de door de Vlaamse Gemeenschap erkende particuliere radio's waarbij de bepalingen van de vergunningen, in casu het verzorgingsgebied, moeten worden gerespecteerd, en de omroepprogramma's van de radiodiensten die rechtmatig zijn aangemeld bij de Vlaamse Regulator voor de Media;

3° radio- en televisieomroepprogramma's van de openbare omroepen van de Franse en Duitstalige Gemeenschap van België die zich tot de hele gemeenschap in kwestie richten en die niet onder de toepassing van § 1 vallen;

4° televisieomroepprogramma's van de particuliere televisieomroepen van de Franse en Duitstalige Gemeenschap van België die zich tot de hele gemeenschap in kwestie richten;

5° radio- en televisieomroepprogramma's van de omroepen die onder de bevoegdheid vallen van een andere lidstaat van de Europese Gemeenschap;

6° mits vooraf toestemming wordt verleend door de Vlaamse Regulator voor de Media die in dat verband voorwaarden kan opleggen, de radio- en televisieomroepprogramma's van de omroepen die onder de bevoegdheid vallen van een land dat niet tot de Europese Gemeenschap behoort;

7° maximaal twee geregistreerde eigen radio-omroepprogramma's, voor zover ze uitsluitend ononderbroken muziek uitzenden.

§ 3. De Vlaamse Regulator voor de Media moet vooraf op de hoogte worden gebracht van het doorgeven van nieuwe omroepprogramma's en televisiediensten.

De kennisgeving omvat de plaats van uitzending, de plaats van vestiging, de erkenning, vergunning of vermelding van het land dat bevoegd is voor de omroep, de statuten, het aandeelhouderschap en de financiële structuur van de omroep, het

programmaaanbod en uitzendschema en het bewijs dat de auteursrechten van de omroepen in kwestie geregeld zijn”.

10. Artikel 129 van het Mediadecreet luidt:

“Het is een aanbieder van een kabelnetwerk verboden via het kabelnetwerk andere omroepprogramma’s of radio- en televisiediensten door te geven dan die waarvan het doorgeven krachtens dit hoofdstuk is toegestaan, behoudens toestemming van de Vlaamse Regulator voor de Media, die daaraan voorwaarden kan verbinden.

Een aanbieder van een kabelnetwerk mag toch een kanaal gebruiken als hij het uitsluitend gebruikt voor het verstrekken van informatie over de omroepprogramma’s en de diensten die hij doorgeeft of aanbiedt en over de moeilijkheden die de werking van het net beïnvloeden”.

A. Argumenten van de aangeklaagde omroep

Coditel voert aan dat geen van de bepalingen van de artikelen 128 en 129 van het Mediadecreet verbiedt om het radioprogramma “Classic 21” van de RTBF, de openbare omroep van de Franse Gemeenschap, noch een ander radioprogramma op het mozaïekkanaal uit te zenden. Coditel heeft, overeenkomstig deze bepalingen, de mogelijkheid en zelfs de plicht om dat radioprogramma te verdelen.

De omstandigheid dat het radioprogramma verdeeld wordt op hetzelfde kanaal als het mozaïekkanaal wordt niet verboden door het Mediadecreet. Dit gebeurt trouwens door alle aanbieders van een kabelnetwerk in Vlaanderen.

Ook in de voorbereidende parlementaire werken vindt men geen argumenten om dit te kunnen verbieden.

Bovendien zou een andere interpretatie een hinderpaal uitmaken voor de vrijheid van handel.

Zo verandert ook de omstandigheid dat het radioprogramma “Classic 21” in het Frans wordt uitgezonden, niets aan deze zienswijze. De artikelen 128 en 129 van het Mediadecreet bevatten immers geen enkele bepaling betreffende het taalgebruik. Meer nog, de naleving van de wet op het taalgebruik op administratief vlak valt onder de bevoegdheid van de Vaste Commissie voor Taaltoezicht. Bovendien is Coditel een privéonderneming zodat deze wet op haar niet van toepassing zou zijn.

Tenslotte wijst Coditel er op dat zij geen functie van “openbare dienst” vervult in de gemeenten Wommel en Drogenbos daar zij over geen enkel monopolie beschikt voor de uitzending van radio- of televisieprogramma’s op dit grondgebied, noch over een openbare dienstconcessie. Op hetzelfde grondgebied wordt Coditel immers geconfronteerd met concurrentie van Belgacom en TV Vlaanderen.

B. Beoordeling

11. Het radio-omroepprogramma 'Classic 21' van de openbare omroep van de Franse Gemeenschap mag krachtens artikel 128, § 2, 3°, van het Mediadecreet door de aanbieder van een kabelnetwerk worden doorgegeven.

12. Krachtens het tweede lid van artikel 129 mag het mozaïekkanaal “uitsluitend” gebruikt worden voor het verstrekken van de vermelde informatie, zodat het doorgeven van een radio-omroepprogramma daar op het eerste gezicht niet onder lijkt te vallen.

13. Artikel 129 is in het Mediadecreet ingevoegd bij artikel 3 van het decreet van 25 mei 2007 houdende de wijziging van sommige bepalingen van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005. Dat artikel is in werking getreden op 29 juni 2007.

14. Al is het thans geldende artikel enigszins anders geformuleerd en is de draagwijdte ervan in de loop van de jaren verruimd, de erin opgenomen regels stammen oorspronkelijk uit artikel 4 van het decreet van 28 januari 1987 betreffende het overbrengen van klank- en televisieprogramma's in de radiodistributie- en teledistributienetten en betreffende de erkenning van niet-openbare televisieverenigingen. Dat artikel luidde:

“Behoudens toelating van de Vlaamse Executieve is het de verdeler verboden langs het radio- of teledistributienet andere klank of televisieprogramma's over te brengen dan die waarvan het verdelen krachtens dit decreet is toegelaten.

De verdeler mag nochtans de abonnees door middel van een klank- of beeldbericht inlichten omtrent de verdeelde programma's en de moeilijkheden die de werking van het net beïnvloeden, het ene en het andere zonder commentaar of publiciteit” (Belgisch Staatsblad van 19 maart 1987, 4197).

In de memorie van toelichting bij het ontwerp dat tot het decreet van 28 januari 1987 heeft geleid, werd die bepaling als volgt verduidelijkt:

“Dit artikel is bedoeld om de kabeldistributie te beletten eigen klank- en televisieprogramma's op de kabel door te geven.” (Parl.Doc. VI. Parl. 1985-86, nr. 152/1, 11).

En ter gelegenheid van de bespreking van het ontwerp in de commissie werd in het commissieverslag het volgende genoteerd:

“De Gemeenschapsminister verduidelijkt dat artikel 4 de kabeldistributeurs wil beletten zelf eigen programma's door te geven.” (Parl.Doc. VI. Parl. 1985-86, nr. 152/10, 98).

Bij latere wijzigingen van deze regels, heeft de decreetgever er geen fundamenteel andere invulling aan gegeven.

15. Uit wat voorafgaat volgt dat de decreetgever met artikel 129 van het Mediadecreet de aanbieders van een kabelnetwerk wil beletten eigen klank- en televisieprogramma's door te geven, behoudens wat de uitzonderingen betreft die zijn vermeld in het tweede lid van dat artikel (één kanaal mag worden gebruikt uitsluitend voor het verstrekken van informatie over de omroepprogramma's en de diensten die worden doorgegeven of aangeboden en over de moeilijkheden die de werking van het net beïnvloeden; dat is in dit geval het mozaïekkanaal) en in artikel 128, § 2, 7° (er mogen ook maximaal twee geregistreerde eigen radio-omroepprogramma's worden doorgegeven, voor zover ze uitsluitend ononderbroken muziek uitzenden).

16. Het doorgeven op het mozaïekkanaal van een radio-omroepprogramma dat op grond van artikel 128 van het Mediadecreet via het kabelnetwerk mag worden doorgegeven, is bijgevolg niet in strijd met artikel 129 van het Mediadecreet.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

In hoofde van de kabelnetwerkaanbieder BVBA Coditel Brabant geen inbreuk vast te stellen op de artikelen 128 en 129 van het Mediadecreet.

Aldus uitgesproken te Brussel, op 14 december 2007.

D. PEEREMAN
griffier

J. BAERT
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. |
|--|

