



ALGEMENE KAMER

**ZAAK VZW ANTWERPSE
ONTSPANNINGSSTICHTING t. VZW VRIJE
RADIO LEUVEN**

(dossier nr. 2008/0444)

BESLISSING
nr. 2009/031

16 maart 2009

In de zaak van VZW Antwerpse Ontspanningsstichting tegen VZW Vrije Radio Leuven,

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

Dhr E. BREWAEYS, *voorzitter*,
Dhr C. ADAMS, *ondervoorzitter*,
Mevr P. VALCKE,
Dhr R. LANNOO, *leden*

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 16 maart 2009,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

FEITEN EN PROCEDURE

1. Met een aangetekende brief van 7 oktober 2008, ontvangen door de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: Regulator) op 8 oktober 2008, dient VZW Antwerpse Ontspanningsstichting (hierna : Crooze FM), met maatschappelijke zetel Diksmuidelaan 173 te 2600 Berchem, een klacht in tegen VZW Vrije Radio Leuven (hierna : Be One Leuven), met maatschappelijke zetel Assesteenweg 65 te 1740 Ternat, wegens storingen.

De klager voert aan dat Be One Leuven schijnbaar niet in overeenstemming met de hen toegekende zendvergunning uitzendt. Klager is tot de vaststelling gekomen dat :

- Be One Leuven niet zou uitzenden van op de lokatie aan de Kolonel Begaultlaan 9 te 3012 Leuven (Winksele), maar waarschijnlijk van op een nabijgelegen toren aan het Engels Plein;
- Dat de uitzendhoogte daardoor de in de zendvergunning gemiddelde toegestane hoogte ten opzichte van de begane grond van 64 meter ruimschoots overschrijdt;
- Dat het uitgestraald vermogen gevoelig hoger ligt dan het maximaal toegelaten uitgangsvermogen van het zendtoestel van 436 Watt;
- In het weekend de storingen nog groter zijn dan tijdens de week.

2. Met een aangetekende brief van 2 februari 2009 bezorgt de Regulator een afschrift van de klacht alsook van het onderzoeksrapport van de onderzoekscel van de Regulator aan Be One Leuven.

Uit het onderzoeksrapport blijkt dat het BIPT tijdens een controle van Be One Leuven op 29 november 2009 heeft vastgesteld dat :

- Be One Leuven uitzendt van op de lokatie aan de Kolonel Begaultlaan 9 te 3012 Leuven (Winksele);
- De antennehoogte conform de zendvergunning is;

2 VZW ANTWERPSE ONTSPANNINGSSTICHTING t. VZW VRIJE RADIO LEUVEN

- het uitgangsvermogen aan de zender was ingesteld op 920 Watt in plaats van op de vergunde 436 Watt;
- de betrokken radio de zendinstallatie onmiddellijk naar het vergunde vermogen liet afregelen.

Tijdens een controle van de klager op 12 november 2008 heeft het BIPT vastgesteld dat :

- het uitgangsvermogen van de zender was ingesteld op 1100 Watt in plaats van op de vergunde 814 Watt;
- de betrokken radio de zendinstallatie onmiddellijk naar het vergunde vermogen liet afregelen.

3. Met een brief van 13 februari 2009, ontvangen door de Regulator op 16 februari 2009, heeft Be One Leuven gereageerd op de voornoemde klacht.

4. Klager en Be One Leuven zijn rechtsgeldig en aangetekend uitgenodigd voor de hoorzitting van 16 maart 2009.

5. De partijen worden op 16 maart 2009 gehoord door de Algemene Kamer van de Regulator : de klager bij monde van de heer Koen De Bruyn en Be One Leuven bij monde van de heer David Daggelinckx.

HET RECHT

6. Artikel 37 van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005 (hierna : het Mediadecreet) bepaalt :

“De zendinstallaties van de particuliere radio-omroepen liggen in het Nederlandse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad en in het verzorgingsgebied van de particuliere radio-omroep. De verplaatsing van de zendinstallaties is toegestaan, voorzover die inpasbaar is in het frequentieplan en nadat de aanpassing van de zendvergunning werd goedgekeurd door de Vlaamse Regulator voor de Media.

De particuliere radio-omroepen gebruiken een technische uitrusting die conform de wettelijke en decretale voorschriften is, en ze houden zich aan de bepalingen van de zendvergunning. Ze aanvaarden het onderzoek naar de werking ter plaatse door de aangestelde ambtenaren”.

A. Argumenten van Be One Leuven

7. Be One Leuven voert aan storingen van Crooze FM te ondervinden waardoor de radio verplicht is om zijn vermogen te verhogen. Behalve dat uit het onderzoek van het BIPT blijkt dat ook het zendvermogen van

Crooze FM te hoog stond afgesteld, zou bovendien de zendvergunning zelf van Crooze FM niet correct berekend zijn. Verder betwist de radio de vaststelling van het BIPT dat het antennesysteem conform de vergunning is omdat uit de foto van het BIPT duidelijk blijkt dat er een ander antennesysteem gebruikt wordt. Tenslotte merkt Be One Leuven op dat de metingen van de zendapparatuur van de radio door het BIPT niet juist zijn vanwege "het gebruik van een testpunt dat daarvoor ongeschikt is".

B. Beoordeling

8. Uit de vaststellingen van het BIPT blijkt dat Be One Leuven de voorwaarden opgelegd in de zendvergunning niet heeft nageleefd door het uitgangsvermogen aan de zender in te stellen op 920 Watt in plaats van de vergunde 436 Watt.

In de elementen die de aangeklaagde radio aanbrengt, betwist hij niet dat zijn zendvermogen te hoog stond ingesteld.

De radio betwist echter de vaststellingen van het BIPT met betrekking tot het antennesysteem van Crooze FM en de metingen van de zendapparatuur van Be One Leuven zelf.

De correctheid van de vaststellingen door het BIPT kan niet zonder meer in vraag worden gesteld. Die vaststellingen van het BIPT, het orgaan belast met de etherpolitie, worden immers gedaan door personeelsleden aan wie de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie werd toegekend.

Tenslotte doet het argument omtrent de berekening van de zendvergunning van Crooze FM, geen afbreuk aan de vaststelling dat Be One Leuven heeft uitgezonden met een te hoog zendvermogen waardoor de radio een inbreuk heeft gepleegd op artikel 37 van het Mediadecreet.

Het welbewust of door nalatigheid overschrijden van het vergunde zendvermogen wordt steeds als een zeer ernstige inbreuk beschouwd. De orde binnen het radiolandschap, zoals die gecreëerd wordt door het frequentieplan van de Vlaamse Regering, en het zendcomfort van andere erkende radio-omroepen worden immers verstoord of zelfs teniet gedaan indien een radio zich niet houdt aan zijn maximaal vergund zendvermogen.

Bij de beoordeling van de strafmaat houdt de Regulator evenwel rekening met het gegeven dat Be One Leuven de zendinstallatie onmiddellijk naar het vergunde vermogen liet afregelen door het BIPT.

Gelet op de omstandigheden van de zaak is een administratieve geldboete van 1500 euro een gepaste sanctie.

OM DEZE REDENEN BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. de klacht van VZW Antwerpse Ontspanningsstichting ontvankelijk en gegrond te verklaren;
2. in hoofde van VZW Vrije Radio Leuven een inbreuk vast te stellen op artikel 37 van het Mediadecreet;
3. overeenkomstig artikel 176, § 1, 4°, van het Mediadecreet aan VZW Vrije Radio Leuven een administratieve geldboete van 1500 euro op te leggen.

Aldus uitgesproken te Brussel, op 16 maart 2009.

D. PEEREMAN
griffier

E. BREWAEYS
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.