



ALGEMENE KAMER

ZAAK VAN VRM

t. VZW EVRO

(dossier nr. 2013/114B)

BESLISSING
nr. 2013/032

9 december 2013

In de zaak van VRM tegen VZW EVRO,

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

Dhr P. SOURBRON, *voorzitter*,
Dhr C. ADAMS, *ondervoorzitter*,
Dhr R. LANNOO,
Mevr P. VALCKE,
Mevr K. VAN DER PERRE, *leden*

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 9 december 2013,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Met een rapport van 21 oktober 2013 deelt de onderzoekscel de resultaten mee van een controle van VZW EVRO. Uit het rapport blijkt dat er storingen op de luchtvaartband zijn gemeld en dat de lokale radio-omroeporganisatie uitzendingen zou verzorgen vanop een andere plaats dan de vergunde zendlocatie.

2. Op 28 oktober 2013 beslist de algemene kamer van de VRM om, op basis van dat onderzoeksrapport, tegen VZW EVRO (hierna : Feelgood Radio Essen), met maatschappelijke zetel Brugstraat 38 bus B te 2960 Brecht, een procedure op tegenspraak op te starten.

3. Deze beslissing wordt samen met het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 31 oktober 2013 aan Feelgood Radio Essen meegedeeld.

Feelgood Radio Essen wordt bij dezelfde aangetekende brief uitgenodigd om binnen vijftien dagen na de betekening van het aangetekend schrijven zijn schriftelijke opmerkingen in te dienen.

Feelgood Radio Essen krijgt ook de mogelijkheid zijn opmerkingen mondeling te komen toelichten op een zitting van 25 november 2013.

4. Feelgood Radio Essen heeft geen schriftelijke opmerkingen bezorgd.
5. Op 21 november 2013 wordt de niet afgehaalde aangetekende brief van 31 oktober 2013 naar de VRM teruggestuurd.
6. Op 25 november 2013 vraagt Feelgood Radio Essen telefonisch uitstel van de hoorzitting en per mail uitstel van de zaak wegens overmacht omwille van problemen met de post.

Bij aangetekende brief van dezelfde datum stelt de VRM de hoorzitting uit naar maandag 9 december 2013, niettegenstaande de beslissing van 28 oktober 2013 om over te gaan tot een procedure op tegenspraak rechtsgeldig aan de betrokkene is aangezegd (infra). Voor zover als nodig wordt ook een afschrift van de brief waarmee de procedure werd betekend, aan Feelgood Radio Essen bezorgd en wordt de lokale radio-omroeporganisatie verzocht, indien ze alsnog stukken wil bezorgen, dit zo spoedig mogelijk te doen.

Op 6 december 2013 ontvangt de VRM per mail de aangetekend verstuurd stukken van Feelgood radio Essen, die op 9 december 2013 afgeleverd worden.

7. Op de zitting van 9 december 2013 wordt Feelgood Radio Essen vertegenwoordigd door Jeroen Goos.

DE FEITEN

8. Op 17 en 18 september 2013 worden aan het BIPT storingen op de luchtvaartband gemeld door respectievelijk Belgocontrol en het Nederlands overheidsorgaan Agentschap Telecom in de grensstreek rond Roosendaal, Essen en Wuustwezel.

Omdat het BIPT vanuit het controlecentrum geen storingen kan vaststellen, stelt het BIPT op 19 september 2013 een onderzoek ter plaatse in bij respectievelijk VZW V.W.B.-Noord in Wuustwezel en Feelgood Radio Essen in Essen.

Op de zendplaats van VZW V.W.B.-Noord blijkt dat er op de zendmast naast de vier eigen dipolen ook twee richtantennes geplaatst zijn in de richting van Essen.

Naast de zendmast is naast de zenderkast met de zender van VZW V.W.B.-Noord een bijkomende kast geplaatst waaruit een antennekabel vertrekt naar de bovenste richtantenne, gericht op Essen.

Op diverse locaties in de omgeving worden door het BIPT storingen gemeten die de hele luchtvaartband bestrijken. Er worden zowel metingen gedaan van de uitzendingen van VZW V.W.B.-Noord op 106.1 MHz als van de uitzendingen van Feelgood Radio Essen op 105.5 MHz. Tijdens de metingen vallen plots de stoorsignalen weg en stelt het BIPT vast dat het signaal op 105.5 MHz werd uitgeschakeld.

Na de metingen vertrekt het BIPT naar de zendlocatie van Feelgood Radio Essen te Essen. Wanneer ze daar vaststellen dat op de vergunde locatie geen zendinstallatie staat, nemen ze contact op met de verantwoordelijke, die ook de verantwoordelijke is van VZW V.W.B.-Noord te Wuustwezel en keren terug naar Wuustwezel.

Bij aankomst opent de verantwoordelijke de bijgeplaatste kast. Daar blijkt geen zender meer aanwezig te zijn. De verantwoordelijke verklaart deze intussen reeds te hebben verwijderd. Het BIPT stelt hierover een proces-verbaal op.

Na de uitschakeling van de uitzendingen van Feelgood Radio Essen op 105.5 MHz worden geen storingen op de luchtvaartband meer door piloten signaleerd.

Uit deze vaststellingen blijkt volgens de onderzoeksceel dat Feelgood Radio Essen een tijdlang niet heeft uitgezonden vanop de vergunde locatie en zonder enige vergunning de zendlocatie heeft verplaatst over een afstand van meer dan twaalf kilometer op een uitzendpunt binnen een andere lokaliteit (Wuustwezel) dan de eigen lokaliteit (Essen) waarvoor de radio erkend werd.

TOEPASSELIJKE REGELS

9. Artikel 135 van het Mediadecreet luidt als volgt:

“ De zendinstallaties van de landelijke, regionale en lokale radio-omroeporganisaties liggen in het Nederlandse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad en in het verzorgingsgebied van de landelijke, regionale en lokale radio-omroeporganisatie. De verplaatsing van de zendinstallaties is toegestaan, voor zover die inpasbaar is in het frequentieplan en nadat de aanpassing van de zendvergunning is goedgekeurd door de Vlaamse Regulator voor de Media.

De landelijke, regionale en lokale radio-omroeporganisaties 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 de aangeklaagde omroeporganisatie.

10.1. Behalve laattijdig toegezonden stukken, heeft Feelgood Radio Essen geen schriftelijke opmerkingen ingediend.

10.2. Artikel 4, § 1, tweede lid, van het besluit van de Vlaamse regering van 30 juni 2006 betreffende de procedure voor de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna : het procedurebesluit) bepaalt dat de geschriften die uitgaan van de Regulator en waarvan de kennisgeving een termijn doet lopen, aan de betrokkenen worden betekend met een aangetekende brief.

Opdat een kennisgeving met een ter post aangetekende brief geldig geschiedt, is het voldoende dat de postbode zich aan de woning van de belanghebbende heeft aangemeld en, als hij de brief niet persoonlijk aan de belanghebbende of een gemachtigde heeft kunnen overhandigen, in de brievenbus van de belanghebbende een bericht heeft achtergelaten waarin deze ervan wordt verwittigd dat de brief te zijner beschikking is op het postkantoor. De in artikel 16, § 2, van het procedurebesluit vermelde termijn van vijftien dagen om schriftelijk te reageren, begint derhalve te lopen de dag waarop het aangetekend schrijven ter woonplaats van de belanghebbende wordt aangeboden.

De betrokken radio-omroeporganisatie beweert weliswaar dat de postbode het bericht van een aangetekende zending in een verkeerde postbus heeft achtergelaten, maar levert daarvan geen overtuigend bewijs. De betrokken radio-omroeporganisatie toont derhalve geen overmacht met betrekking tot de postbedeling aan.

10.3. Op de hoorzitting erkent de betrokken radio-omroeporganisatie vanop een niet-vergunde zendlocatie te hebben uitgezonden.

B. Beoordeling.

11.1. Uit het onderzoek blijkt dat Feelgood Radio Essen gedurende een tijd niet heeft uitgezonden vanaf de vergunde zendlocatie maar wel vanaf een plaats die zich meer dan twaalf kilometer van de vergunde zendlocatie bevindt en buiten de lokaliteit waarvoor de radio-omroeporganisatie is erkend.

Mondeling geeft Feelgood Radio Essen uitdrukkelijk toe in de fout te zijn gegaan.

Behalve dat de betrokken radio-omroeporganisatie op dezelfde plaats stond opgesteld als VZW V.W.B.-Noord en met richtantennes richting Nederland werkte, blijkt uit controle door het BIPT ook dat de storingen op de luchtvaartband verdwenen zijn sinds de uitschakeling van de uitzendingen van Feelgood Radio Essen op 105.5 MHz.

Uit dit alles volgt dat Feelgood Radio Essen de orde binnen het radiolandschap, zoals gecreëerd door het frequentieplan, ondergeschikt acht aan de eigen belangen, en de bevoegdheid van de VRM tot het verstrekken van een vergunning tot verplaatsing van de zendlocatie niet heeft gerespecteerd.

Er wordt dan ook een inbreuk vastgesteld op artikel 135 van het Mediadecreet wegens het niet gebruiken van een zendinstallatie conform de wettelijke en decretale voorschriften.

11.2. Bij de beoordeling van de strafmaat wordt rekening gehouden met de ernst van de inbreuk.

De zendinstallatie werd meer dan twaalf kilometer van de vergunde locatie verplaatst en buiten de lokaliteit waarvoor de radio-omroeporganisatie is erkend.

Er kan ook niet aan worden voorbijgegaan dat door het verzorgen van uitzendingen via de eigen frequentie vanop de zendmast van een naburige lokale radio-omroeporganisatie ernstige storingen op de luchtvaartband werden veroorzaakt tot op het ogenblik van het optreden en ingrijpen van het BIPT.

Daarom is een schorsing van de zendvergunning in dit geval een gepaste sanctie.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

In hoofde van VZW EVRO een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;

Overeenkomstig artikel 228, 5°, van het Mediadecreet de zendvergunning van VZW EVRO te schorsen tot :

- VZW EVRO een gewijzigde zendvergunning van de VRM ontvangt;

of

- VZW EVRO toestemming van de VRM krijgt om de uitzendingen te hervatten, nadat de omroeporganisatie bij aangetekende brief heeft gemeld dat zij opnieuw wenst uit te zenden van op haar huidige vergunde locatie.

Aldus uitgesproken te Brussel op 9 december 2013.

D. PEEREMAN
griffier

P. SOURBRON
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.