



ALGEMENE KAMER

ZAAK VAN VRM t. VZW STAD

(dossier nr. 2014/165)

BESLISSING
nr. 2015/009

26 januari 2015

In de zaak van VRM tegen VZW Stad,

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 26 januari 2015,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Op 20 oktober 2014 legt de onderzoekscel van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: de VRM) een rapport voor aangaande het uitzendgedrag van de lokale radio-omroeporganisatie VZW Stad (hierna: Radio Stad), roepnaam Stad, met maatschappelijke zetel Laarstraat 39, bus 5 te 2610 Antwerpen.
2. Op 27 oktober 2014 beslist de algemene kamer van de VRM om, op basis van het onderzoeksrapport, tegen Radio Stad een procedure op tegenspraak op te starten.
3. De beslissing om een procedure op tegenspraak op te starten wordt samen met het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 4 december 2014 aan Radio Stad meegedeeld. Op 12 december 2014 wordt Radio Stad uitgenodigd voor de zitting van 26 januari 2015.

Nadat Radio Stad op 17 december 2014 een wijziging van de maatschappelijke zetel naar het huidige adres aan de VRM heeft gemeld, wordt op 18 december 2015 een afschrift van beide brieven aan Radio Stad bezorgd.
4. Op 23 december 2014 ontvangt de VRM schriftelijke opmerkingen van Radio Stad.
5. De VRM ontvangt op 5 januari 2015 een tweede brief van Radio Stad met schriftelijke opmerkingen.
6. Radio Stad is per aangetekende brief van 21 januari 2015 herinnerd aan de mogelijkheid om mondeling toelichting te geven op de zitting van 26 januari 2015, maar maakt hiervan geen gebruik.

DE FEITEN

7. Na veldsterktemetingen tijdens de maand juli 2014 door het onderzoeksteam van de VRM is vastgesteld dat de uitzendingen van Radio Stad duidelijk verder reiken dan het vergunde zendbereik toelaat.

Op verzoek van de VRM heeft het Belgisch Instituut voor postdiensten en telecommunicatie (hierna: BIPT) een onderzoek ingesteld naar de uitzendingen van Radio Stad.

Per brief van 22 september 2014 heeft het BIPT een controlerapport aan de VRM bezorgd met vaststellingen bij Radio Stad op 8 september 2014.

8. Uit het controlerapport van het BIPT betreffende de uitzendingen van Radio Stad blijkt dat:

- Het BIPT op 8 september 2014 bij een referentiemeting voor controle, 96 dB μ V veldsterkte heeft gemeten;
- Bij controle van de zender door het BIPT wordt vastgesteld dat het zendvermogen staat ingesteld op 350 Watt in plaats van de vergunde 48 Watt, waarna het zendvermogen wordt teruggebracht tot het vergunde niveau;
- Een andere zender (DB Broadcast PM500) wordt gebruikt dan vergund (Elettronika – PLL-C);
- Bij een meting na controle 89 dB μ V wordt gemeten.

9. Volgens de onderzoeksceel van de VRM blijkt uit de vaststellingen van het BIPT dat Radio Stad heeft uitgezonden met een veelvoud (7x) van het vergunde vermogen (350 Watt in plaats van de vergunde 48 Watt) en gebruik heeft gemaakt van een niet-vergunde zender om een hoger vermogen te kunnen uitzenden.

De onderzoeksceel is van oordeel dat Radio Stad hierdoor een inbreuk op artikel 135 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet) heeft begaan.

TOEPASSELIJKE REGELS

10. 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 Radio stad

11. In haar brief van 23 december 2014 betwist Radio Stad niet dat de zender stond ingesteld op 350 Watt. Volgens Radio Stad was het daadwerkelijke vermogen evenwel lager dan door het BIPT is vastgesteld, omdat de powermeter van deze iets verouderde zender niet goed meer stond geijkt.

Wat het gebruik van een ander type zender dan vergund betreft, geeft Radio Stad vervolgens aan dat door een defect aan de zender eind juni destijds tijdelijk een vervangzender is geplaatst om de continuïteit van de uitzendingen te waarborgen. Omdat het initieel maar een korte vervanging van de zender betrof, is het niet gemeld aan de VRM. De schade bleek echter groter dan gedacht en bovendien onherstelbaar, waardoor de vervangzender toch definitief in gebruik is genomen. Volgens Radio Stad is dit inmiddels doorgegeven aan de VRM.

12. Per brief van 5 januari 2015 dient Radio Stad vervolgens bijkomende opmerkingen in.

Radio Stad betwist niet dat uit de vaststellingen een verschil in metingen blijkt op de verschillende tijdstippen. Volgens Radio Stad kunnen deze verschillen echter veroorzaakt zijn door externe factoren, zoals inslag van andere zenders, klimatologische omstandigheden of reflectie, aangezien de metingen niet in de onmiddellijke omgeving met zicht op de antenne zijn uitgevoerd. Omdat de metingen enkel een indicatie kunnen weergeven, betwist Radio Stad formeel het berekende vermogen door de VRM.

13. Volgens Radio Stad wordt in de realiteit door verschillende zenders die actief zijn in de lokaliteit Antwerpen te zwaar uitgezonden. De reden daarvoor is het stroeve en slechte frequentieplan. Radio Stad is dan ook van oordeel dat roekeloze controles zonder aanleiding het evenwicht in het radiolandschap grondig verstoren. Ongecontroleerde zenders blijven te sterk uitzenden om een commercieel leefbaar zendgebied te bereiken, terwijl de ontvangst van gecontroleerde zenders abominabel is.

14. Radio Stad voert vervolgens aan dat bepaalde zenders, via de buitenlandse zenderoperator waarbij zij zijn aangesloten, een week op voorhand ingelicht

worden over aanstaande controles en zo hun vermogen tijdig op het wettelijk niveau kunnen terugplaatsen.

15. Het 'vergunde zendbereik' waarvan sprake in het onderzoeksrapport van de onderzoeksceel van de VRM, wordt volgens Radio Stad nergens beschreven. Zij vraagt de VRM om aan de zenders het vergunde zendbereik te laten weten, zodat maatregelen kunnen worden getroffen tegen zowel zenders die dat zendbereik overschrijden als zenders die het vergunde zendbereik niet halen.

16. Daarnaast stelt Radio Stad zich ook vragen bij de uitgereikte zendvermogens door de VRM. Deze vermogens zijn, aldus Radio Stad, nog steeds dezelfde als 10, 20 of 30 jaar geleden, terwijl de omstandigheden – zeker in een stad als Antwerpen – heel wat veranderingen hebben ondergaan. Zij vraagt om in overleg met het verantwoordelijk ministerie en de sector tot een realistische oplossing te komen die rekening houdt met de huidige omstandigheden.

17. Ten slotte geeft Radio Stad aan geen weet te hebben van klachten wegens storing door haar zenders.

B. Beoordeling

18. Uit de vaststellingen van het BIPT op 8 september 2014 blijkt dat Radio Stad heeft uitgezonden met een veelvoud (7x) van het vergunde vermogen en gebruik heeft gemaakt van een niet-vergunde zender.

19. Radio Stad voert aan dat het daadwerkelijke vermogen lager lag dan de ingestelde 350 Watt, aangezien de powermeter slecht geijkt was. Dit vermeende gebrek aan de meter volstaat echter niet om de onjuistheid van de vaststellingen door het BIPT aan te tonen. Deze vaststellingen worden immers gedaan door personeelsleden van het BIPT, het orgaan belast met de etherpolitie, aan wie de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie werd toegekend.

20. Het gebruik van een niet-vergunde zender wordt door Radio Stad niet betwist. De bovengenoemde redenen die de omroeporganisatie daarvoor aanhaalt wettigen de niet-naleving van de bepalingen van de zendvergunning niet.

Een radio-omroeporganisatie is steeds gehouden op elk moment de bepalingen van de zendvergunning na te leven. Iedere wijziging moet steeds vooraf worden aangevraagd en kan desgevallend pas worden doorgevoerd na ontvangst van een aangepaste zendvergunning.

Intussen heeft Radio Stad een kennisgeving gedaan van het gebruik van een ander type zender, met het oog op een aanpassing van de zendvergunning.

21. Vervolgens betwist Radio Stad meer algemeen dat uit verschillen in gemeten veldsterkte (een wijziging van) het ingestelde vermogen kan worden berekend.

Ook de veldsterktes worden gemeten door personeelsleden van het BIPT, het orgaan belast met de etherpolitie, aan wie de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie werd toegekend. Op basis van deze metingen, berekent de ingenieur van de VRM het ingestelde en effectief uitgestraalde vermogen. De algemene verklaring dat de verschillen in gemeten veldsterkte ook kunnen worden veroorzaakt door externe factoren, volstaat niet om de vermogensberekeningen van de ingenieur van de VRM – en desgevallend een vastgestelde overschrijding van het vergunde vermogen – te ontkrachten.

22. De orde binnen het radiolandschap - zoals die gecreëerd wordt door het frequentieplan van de Vlaamse Regering - en het zendcomfort van andere radio-omroeporganisaties, worden verstoord of zelfs teniet gedaan wanneer één of meer radio-omroeporganisaties zich niet houden aan hun maximaal vergund zendvermogen. In tegenstelling tot wat Radio Stad aanvoert, zijn het dus niet de controles ter voorkoming van overschrijdingen van zendvermogens, die het evenwicht verstoren, maar wel de radio-omroeporganisaties die hun zendvergunning niet naleven.

De VRM controleert doorlopend de uitzendingen van radio-omroeporganisaties in heel Vlaanderen. Een overzicht daarvan is terug te vinden onder de rubriek 'Monitoring van radio-uitzendingen' op de website van de VRM: www.vlaamseregulatormedia.be. Van zogenaamde "roekeloze controles" of enige willekeur is dan ook geen sprake. Bovendien kan elke belanghebbende steeds klacht indienen, onder meer bij storingen wegens het niet-naleven van de zendvoorwaarden.

Uiteraard worden de radio-omroeporganisaties of enige "buitenlandse zenderoperator" niet op voorhand door de VRM van deze controles op de hoogte gesteld, zoals Radio Stad beweert, zonder overigens enig bewijs hiervan voor te leggen.

23. Het 'vergunde zendbereik' waarover Radio Stad zich vragen stelt, is het theoretisch mogelijke bereik bij gebruik van de technische uitrusting conform de wettelijke en decretale voorschriften en bij naleving van de bepalingen van de zendvergunning. Het theoretisch mogelijke zendbereik wordt inderdaad niet vermeld of meegedeeld aan de radio-omroeporganisaties. Het verder reiken dan het vergunde zendbereik betreft immers als zodanig geen inbreuk, maar kan wel een aanwijzing vormen van niet-naleving van de zendvoorwaarden die aanleiding kan geven tot nader onderzoek.

24. De toekenning van een zendvergunning door de VRM gebeurt slechts in uitvoering van de beslissing tot erkenning van de radio-omroeporganisatie door de Vlaamse Regering op basis van het frequentieplan dat eveneens door de Vlaamse Regering is opgesteld. Indien de uitgereikte zendvermogens niet

langer aangepast zouden zijn aan de huidige omstandigheden, zoals Radio Stad aanvoert, dient in de eerste plaats het frequentieplan te worden aangepast, hetgeen overigens momenteel wordt voorbereid en voorzien is voor 2016.

25. Uit het voorgaande volgt dat Radio Stad een inbreuk op artikel 135 van het Mediadecreet heeft begaan door zowel uit te zenden met een veelvoud van het vergunde vermogen als gebruik te maken van een niet-vergunde zender.

Het overschrijden van het vergunde zendvermogen wordt bovendien steeds als een ernstige inbreuk beschouwd, ook al geeft Radio Stad in haar verweer aan dat geen klachten werden ingediend door andere lokale radio-omroeporganisaties.

Gelet op de bovenstaande elementen is een administratieve geldboete van 1000 euro een gepaste sanctie.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

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

Overeenkomstig artikel 228, 4^o, van het Mediadecreet, VZW Stad een administratieve geldboete van 1000 euro op te leggen.

Aldus uitgesproken te Brussel op 26 januari 2015.

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.