

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

ZAAK VAN VRM t. GCV EKW MEDIA

(dossier nr. 2019/415A)

BESLISSING nr. 2020/029

14 september 2020

In de zaak van VRM tegen GCV EKW Media,

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

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

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 13 januari, 13 juli en 14 september 2020,
Neemt op de laatste datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Op 21 oktober 2019 legt de onderzoekscel van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: VRM) een onderzoeksrapport voor aangaande het ongebruikt laten van de toegewezen zendmogelijkheden (via één of meerdere frequenties) door diverse lokale radio-omroeporganisaties.

Het betreft hier onder meer GCV EKW Media, met maatschappelijke zetel Limburgstraat 49 te 2020 Antwerpen, erkend als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 061 - Essen [107.5 FM]; Kalmthout [107.9 FM]; Wuustwezel [106.1 FM] bij ministerieel besluit van 30 maart 2018.

2. Op 28 oktober 2019 beslist de algemene kamer van de VRM om, op basis van het onderzoeksrapport, GCV EKW Media, in een procedure op tegenspraak te betrekken.
3. Deze beslissing wordt samen met het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 30 oktober 2019 aan GCV EKW Media meegedeeld.
4. Op 9 januari 2020 stelt de onderzoekscel van de VRM vast dat GCV EKW Media nog steeds geen gebruik maakt van de toegewezen zendmogelijkheden.
5. GCV EKW Media bezorgt geen schriftelijke opmerkingen aan de VRM en meldt wegens ziekte niet aanwezig te kunnen zijn op de zitting van 13 januari 2020 om mondeling toelichting te geven.
6. De algemene kamer van de VRM beslist op 13 januari 2020 om GCV EKW Media in gebreke te stellen wegens het ongebruikt laten van de toegewezen zendmogelijkheden. Per aangetekend schrijven van 23 januari 2020 wordt

deze beslissing aan GCV EKW Media meegedeeld.

GCV EKW Media krijgt hierbij tot 1 mei 2020 de kans om de toestand te regulariseren.

7. Op 10 juni 2020 legt de onderzoeksceel van de VRM een onderzoeksrapport voor waaruit blijkt dat GCV EKW Media de haar toegewezen zendmogelijkheden nog steeds ongebruikt laat. Het onderzoeksrapport wordt bij aangetekende brief van 11 juni 2020 aan GCV EKW Media meegedeeld.
8. GCV EKW Media bezorgt per aangetekende brief van 22 juni 2020 schriftelijke opmerkingen aan de VRM.
9. Op 10 juli 2020 stelt de onderzoeksceel vast dat GCV EKW Media de zendmogelijkheden op de frequentie Kalmthout [107.9 FM] gebruikt voor het uitzenden van non-stop kerstmuziek. Op de andere twee frequenties, Wuustwezel [106.1 FM] en Essen [107.5 FM] wordt niets uitgezonden.
10. Op 13 juli 2020 bezorgt GCV EKW Media per e-mail nog bijkomende informatie en maakt zij eveneens gebruik van de mogelijkheid om mondeling toelichting te geven. Op de zitting van 13 juli 2020 wordt GCV EKW Media vertegenwoordigd door Natalie Ndabagobetse.
11. Bij aangetekende brief van 16 juli 2020 wordt aan GCV EKW Media meegedeeld dat het dossier in voorzetting wordt gesteld op 14 september 2020. Hierbij wordt haar ook het controleverslag van 10 juli 2020 van de onderzoeksceel van de VRM bezorgd, zoals reeds besproken tijdens de zitting van 13 juli 2020.
12. Op 11 september 2020 legt de onderzoeksceel van de VRM een onderzoeksrapport voor waaruit blijkt dat GCV EKW Media, zoals vastgesteld op 10 september 2020, opnieuw op geen enkele van de drie toegewezen frequenties uitzendt.
13. GCV EKW Media geeft mondeling toelichting op de zitting van 14 september 2020 en wordt daarbij vertegenwoordigd door Natalie Ndabagobetse.

DE FEITEN

14. Ingevolge de erkenningsronde voor particuliere radio-omroeporganisaties, gestart op 13 februari 2018, werden bij beslissing van 30 maart 2018 van de Vlaamse Regering zeven lokale radio-omroeporganisaties erkend voor een termijn van negen jaar, met ingang vanaf 30 maart 2018 (tweede erkenningsgolf).

GCV EKW Media werd erkend als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 061 - Essen [107.5 FM]; Kalmthout [107.9 FM]; Wuustwezel [106.1 FM] bij ministerieel besluit van 30 maart 2018.

15. Deze erkende lokale radio-omroeporganisaties dienden binnen het jaar na de datum van ingang van de erkenning uit te zenden, uiterlijk op 30 maart 2019, in toepassing van artikel 134, tweede lid, van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet).

Door de afwezigheid van een frequentieplan tussen 25 oktober 2018 (vernietiging bij arrest van de Raad van State) en 4 april 2019 (inwerkingtreding nieuw frequentieplan), konden er echter gedurende vijf maanden en tien dagen geen zendvergunningen worden afgeleverd.

De onderzoekscel heeft om deze reden een verlenging in acht genomen van de decretale termijn (van één jaar), met een periode van ongeveer vijf maanden, om na te gaan welke lokale radio-omroeporganisaties nog geen gebruik maken van de toegewezen zendmogelijkheden.

16. Met betrekking tot de uitzendingen van GCV EKW Media heeft de onderzoekscel op 21 oktober 2019 een eerste keer vastgesteld dat de lokale radio-omroeporganisatie op geen enkele van de toegewezen frequenties uitzendingen verzorgt en ook nog geen enkele zendvergunning heeft aangevraagd.
17. Op 8 november 2019 heeft GCV EKW Media vervolgens wel een zendvergunning bekomen voor zowel de lokaliteit Essen [107.5 FM] als de lokaliteit Kalmthout [107.9 FM], waarna op 25 november 2019 ook een zendvergunning voor de lokaliteit Wuustwezel [106.1 FM] werd bekomen.
18. Tijdens een controle op 9 januari 2020 blijkt echter dat er nog steeds op geen enkele van de toegewezen frequenties uitzendingen worden verzorgd.
19. Op 10 juni 2020 heeft de onderzoekscel van de VRM nogmaals vastgesteld dat GCV EKW Media, ook meer dan zes maanden na het afleveren van de drie zendvergunningen, op geen enkele van de toegewezen frequenties uitzendt.
20. De onderzoekscel heeft op 10 juli 2020 evenwel vastgesteld dat GCV EKW Media één van de drie betrokken frequenties in gebruik heeft genomen, met name de frequentie Kalmthout [107.9 FM] (weliswaar met een aanbod van non-stop kerstmuziek).

Op de andere twee frequenties wordt niet uitgezonden.

21. Op 4 september 2020 doet GCV EKW Media een aanvraag tot verhuis van de zendlocatie voor de frequentie Wuustwezel [106.1 FM].

De aanvraag is echter dermate onduidelijk en onvolledig dat deze niet kan worden afgehandeld, aldus de onderzoeksceel.

22. De onderzoeksceel heeft ten slotte op 10 september 2020 vastgesteld dat GCV EKW Media opnieuw op geen enkele van de drie toegewezen frequenties uitzendt, dus ook niet langer via de frequentie Kalmthout [107.9 FM].

TOEPASSELIJKE REGELS

23. Artikel 134, tweede lid, van het Mediadecreet bepaalt:

“Als de landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie één jaar na de datum van ingang van de erkenning nog niet uitzendt, kan de erkenning door de Vlaamse Regulator voor de Media ambtshalve worden ingetrokken. Bij definitieve stopzetting van de activiteiten van de landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie vervallen de erkenning en de zendvergunning van rechtswege. De Vlaamse Regering bepaalt daarover de nadere modaliteiten.”

24. Artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet schrijft voor:

“In geval van het ongebruikt laten van de toegewezen zendmogelijkheden of het verkeerd gebruiken ervan, kan de algemene kamer de erkenning van een landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie of de vergunning voor een etheromroepnetwerk schorsen of intrekken.”

25. Artikel 39 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:

“De algemene kamer kan op ieder ogenblik de erkenning van de particuliere radio-omroeporganisatie of de zendvergunning van de erkende radio-omroeporganisatie schorsen of intrekken als de betrokkene zich niet houdt aan de bepalingen van het decreet van 27 maart 2009, dit besluit, de voorwaarden van de erkenning, alsook in geval van erkende landelijke, regionale en netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties, als de betrokkene zich niet houdt aan de voorwaarden in overeenstemming waarmee de erkenning door de Vlaamse Regering is verleend.

De schorsing of de intrekking wordt altijd voorafgegaan door een ingebrekestelling door de algemene kamer die de omroeporganisatie de kans biedt aan alle voorschriften te voldoen. De omroeporganisatie of het omroepnetwerk beschikt over ten minste een maand vanaf de verzending van de ingebrekestelling om de toestand te regulariseren. De voormelde

termijn kan door de algemene kamer worden verlengd, naargelang van de vastgestelde inbreuk. Op haar verzoek wordt de omroeporganisatie gehoord.

Geen enkele schorsing of intrekking geeft aanleiding tot een vergoeding noch tot terugbetaling van de kosten voor het indienen van een dossier tot erkenning als radio-omroeporganisatie of voor het jaarlijkse gebruik van een frequentie of een frequentiepakket”.

A. Argumenten van GCV EKW Media

26. In haar schriftelijke opmerkingen van 22 juni 2020 geeft GCV EKW Media aan dat het door de coronacrisis niet mogelijk was om de uitzendingen vóór 1 mei 2020 op te starten. De zendertechnicus en -leverancier kon immers geen mensen vinden om de investeringen en werkzaamheden die in februari reeds waren gestart, met het plaatsen van antennes, af te maken.

Aangezien zij ook erkend is als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 060, was het de bedoeling de installatie voor dit pakket op dezelfde sites te plaatsen. Zij geeft aan voorliggend Frequentiepakket 061 dan toch afzonderlijk en met voorrang, tegen eind juni 2020, te zullen opstarten om intrekking te vermijden.

27. Op 13 juli 2020 laat GCV EKW Media, per e-mail en voorafgaand aan de hoorzitting, aan de VRM weten dat Kalmthout [107.9 FM] al geruime tijd aanstaat en ook Essen [107.5 FM] en Wuustwezel [106.1 FM] daarbij gekomen zijn. Er zou wel nog een lichte storing in het mpx-signaal zijn, dat zich voornamelijk tijdens de avond voordoet.

28. GCV EKW Media geeft ook mondeling toelichting op 13 juli 2020 tijdens de hoorzitting bij de VRM.

Wanneer aan GCV EKW Media wordt gemeld dat, in tegenspraak met haar e-mailbericht, uit recente controles is gebleken dat zij nog steeds geen uitzendingen verzorgt op de frequenties Essen [107.5 FM] en Wuustwezel [106.1 FM], houdt zij evenwel vol dat op deze frequenties ondertussen wordt uitgezonden.

Wat de vaststellingen betreft dat op de frequentie Kalmthout [107.9 FM] een CD met kerstmuziek wordt afgespeeld, verklaart GCV EKW Media verrast te zijn en belooft zij alles te zullen nakijken en het nodige te zullen doen.

29. GCV EKW Media geeft ten slotte ook op de zitting van 14 september 2020 bij de VRM verder mondeling toelichting.

Wanneer aan GCV EKW Media wordt gemeld dat uit recente controles is gebleken dat zij geen uitzendingen verzorgt op de drie haar toegewezen frequenties, beweert zij dat er een zeer zwak signaal wordt uitgezonden op de frequenties te Essen en te Kalmthout. Op de frequentie in Wuustwezel daarentegen is het volgens haar niet mogelijk om op dit moment uit te zenden. Daarom werd zeer recent een gewijzigde zendvergunning voor deze locatie bij de VRM aangevraagd.

GCV EKW Media is niet in staat om ook maar enige verduidelijking te verschaffen over de inhoud van de uitzendingen, behalve dat er *“muziek wordt uitgezonden”* en zij ernaar zou streven om ook journaals uit te zenden. GCV EKW Media slaagt er evenmin in om de namen van enkele programma's of presentatoren op te sommen, wanneer haar daarnaar wordt gevraagd.

B. Beoordeling

30. Lokale radio-omroeporganisaties hebben tot taak, nadat ze hun erkenning hebben ontvangen, om een verscheidenheid van programma's te brengen en uit te zenden voor het toegewezen verzorgingsgebied, gebruikmakend van de hen toegewezen zendmogelijkheden (artikel 144 van het Mediadecreet).

In geval van het ongebruikt laten van toegewezen zendmogelijkheden of het verkeerd gebruiken ervan, kan de algemene kamer van de VRM de erkenning van een lokale radio-omroeporganisatie schorsen of intrekken (artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet).

Met name wanneer een lokale radio-omroeporganisatie één jaar na de datum van ingang van de erkenning nog niet uitzendt, stelt zij zich bloot aan ambtshalve intrekking van deze erkenning door de VRM (artikel 134, tweede lid, van het Mediadecreet).

Een intrekking moet evenwel altijd worden voorafgegaan door een ingebrekestelling die de omroeporganisatie de kans biedt aan alle voorschriften te voldoen en waarbij zij over een regularisatietermijn van ten minste een maand dient te beschikken (artikel 39 van het Procedurebesluit).

31. GCV EKW Media werd met ingang van 30 maart 2018 erkend als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 061 - Essen [107.5 FM]; Kalmthout [107.9 FM]; Wuustwezel [106.1 FM] bij ministerieel besluit van 30 maart 2018.

Bijgevolg diende GCV EKW Media in principe uiterlijk op 30 maart 2019 uitzendingen te verzorgen op de drie haar toegewezen frequenties. Gelet op

de afwezigheid van een frequentieplan tussen 25 oktober 2018 en 4 april 2019, genoot GCV EKW Media echter van een bijkomende termijn om aan haar decretale verplichtingen te voldoen. Pas op 21 oktober 2019 werd een onderzoeksrapport voorgelegd aangaande de ingebruikname van de haar toegekende frequenties.

32. Uit deze vaststellingen van 21 oktober 2019, bevestigd door de veelvuldige vaststellingen die de onderzoekscel op latere tijdstippen nog heeft gedaan, blijkt desondanks dat GCV EKW Media geen gebruik maakt van de haar toegewezen zendmogelijkheden. Ook de geboden regularisatietermijn tot 1 mei 2020, na ingebrekestelling op 13 januari 2020, heeft GCV EKW Media niet aangewend om alsnog aan haar verplichtingen te voldoen. De vaststelling op 10 juli 2020 dat non-stop kerstmuziek wordt uitgezonden op de frequentie Kalmthout [107.9 FM], hoewel op 10 september 2020 al niet langer meer waarneembaar, is in ieder geval niet van aard om alsnog te kunnen spreken van een daadwerkelijk gebruik van de toegewezen zendmogelijkheden.
33. GCV EKW Media heeft eind oktober 2019 aanvragen voor zendvergunningen ingediend voor de drie betreffende frequenties, voor het overige reageerde zij niet op de vastgestelde tekortkomingen, noch bij de opstart van de voorliggende procedure, noch naar aanleiding van de daaropvolgende ingebrekestelling in januari 2020. Pas op 22 juni 2020, nadat haar werd gemeld dat na het verstrijken van de regularisatietermijn nog steeds niet aan de voorschriften was voldaan, geeft GCV EKW Media een eerste keer toelichting. De rechtvaardigingen die zij daarbij, en ook later tijdens de hoorzittingen, inroept voor het niet aanwenden van de zendmogelijkheden worden echter op geen enkele manier gestaafd. GCV EKW Media gaat ook over tot het maken van beloftes die niet worden nagekomen. Zij beweert zelfs toch uitzendingen te verzorgen, hoewel dit duidelijk door de feiten en vaststellingen van de onderzoekscel van de VRM wordt tegengesproken. Zij is ook niet in staat om enige verduidelijking te verschaffen over de inhoud van deze zogenaamde uitzendingen.

Bovendien brengt GCV EKW Media geen bijkomende elementen aan, op een gebrekkige aanvraag tot verhuis van de zendlocatie voor één van de drie frequenties na, die aantonen dat zij op korte termijn de uitzendingen zou kunnen aanvangen en de algemene kamer ervan zouden kunnen overtuigen dat alsnog aan de vereisten van het Mediadecreet kan worden voldaan.

34. Frequenties zijn een schaars goed en dus dient erover gewaakt te worden dat zij binnen het door de Vlaamse Regering opgestelde frequentieplan maximaal worden benut.

Het bezit van een erkenning als particuliere lokale radio-omroeporganisatie zonder het effectief verzorgen van uitzendingen en het aanwenden van de toegewezen zendmogelijkheden, staat een optimale invulling van het frequentieplan in de weg.

Ter vrijwaring van de transparantie van het audiovisuele landschap, waarop de VRM toezicht uitoefent, is het dan ook noodzakelijk om de betreffende erkenning van GCV EKW Media in te trekken.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Overeenkomstig artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet, de erkenning van GCV EKW Media als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 061 - Essen [107.5 FM]; Kalmthout [107.9 FM]; Wuustwezel [106.1 FM] bij ministerieel besluit van 30 maart 2018, in te trekken.

Aldus uitgesproken te Brussel op 14 september 2020.

D. PEEREMAN
griffier

C. ADAMS
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.