

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

ZAAK VAN VRM t. VZW RADIO CANDY

(dossier nr. 2022/559)

BESLISSING nr. 2023/001

9 januari 2023

In de zaak van VRM tegen vzw Radio Candy,

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 12 december 2022 en 9 januari 2023,
Neemt op de laatste datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Op 7 november 2022 legt de onderzoeksceel van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: VRM) een onderzoeksrapport voor aangaande het ongebruikt laten van de toegewezen zendmogelijkheden door vzw Radio Candy (hierna: Radio Candy), met maatschappelijke zetel Mankevosstraat 111 te 1860 Meise.

Uit het onderzoeksrapport blijkt dat Radio Candy, erkend als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 47 (lokaliteit Brussel 106.5 MHz) bij ministerieel besluit van 1 december 2017, geen gebruik meer maakt van de zendmogelijkheden te Brussel 106.5 MHz.

2. Op 14 november 2022 beslist de algemene kamer van de VRM om, op basis van het onderzoeksrapport, Radio Candy in een procedure op tegenspraak te betrekken.
3. Deze beslissing wordt samen met het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 17 november 2022 aan Radio Candy meegedeeld. Zij krijgt de kans om schriftelijke opmerkingen in te dienen. Aan Radio Candy wordt gevraagd of zij akkoord kan gaan met een volledig schriftelijke behandeling van de zaak.
4. Radio Candy dient op 30 november 2022 schriftelijke opmerkingen in bij de VRM. Zij geeft daarbij aan akkoord te gaan met een volledig schriftelijke procedure.
5. De algemene kamer van de VRM behandelt de zaak ter zitting van 12 december 2022 en 9 januari 2023 op basis van de schriftelijke stukken.

DE FEITEN

6. Radio Candy werd erkend voor een termijn van negen jaar als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 47: lokaliteit Brussel 106.5 MHz bij ministerieel besluit van 1 december 2017.
7. Op 14 juni 2021 werd de meest recente zendvergunning aan Radio Candy afgeleverd door de VRM.

Bij een controle op 10 oktober 2022 door de onderzoekscel van de VRM werden echter geen uitzendingen meer vastgesteld. Volgens de onderzoekscel heeft Radio Candy hiervan geen melding gemaakt. De radio deelt bij navraag mee dat de overeenkomst voor de huur van de uitzendplaats werd beëindigd en dat de uitzendingen zullen worden hervat bij het vinden van een nieuwe uitzendlocatie.

Op 7 november 2022 stelt de onderzoekscel bij een opvolgend luisteronderzoek vast dat er nog steeds geen uitzendingen worden verzorgd op 106.5 MHz te Brussel. Volgens de onderzoekscel biedt Radio Candy geen concreet perspectief over de hervatting van de uitzendingen.

8. De onderzoekscel is dan ook van oordeel dat het geen gebruik meer maken van de toegewezen zendmogelijkheden te Brussel door Radio Candy een mogelijke inbreuk betreft op de toepassing van artikel 228, laatste lid, van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet).

TOEPASSELIJKE REGELS

9. Artikel 134, § 6, van het Mediadecreet bepaalt:

“Als de landelijke, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie één jaar na de datum van de ingang van de erkenning nog niet uitzendt, kan de Vlaamse Regulator voor de Media de erkenning opheffen.”

10. 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, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie of de vergunning voor een etheromroepnetwerk schorsen of opheffen.”

11. 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 Radio Candy

12. Radio Candy erkent de vaststellingen van de onderzoeksceel van de VRM, maar wijst op de huidige crisistoestand (covid, oorlog, energie, inflatie) waardoor zij voor het eerst geconfronteerd wordt met een technische uitzendproblematiek (een verhuis buiten haar wil om).
13. Radio Candy geeft aan dat zij dit zal oplossen. *“Als enige nog overblijvende onafhankelijke lokale radio in Brussel, is het onze bedoeling om een duurzame doorstart te maken”*, aldus Radio Candy. Zij acht 26 februari 2023 hiervoor haalbaar en vraagt daarom uitstel tot die datum om haar uitzendingen terug op te starten.

B. Beoordeling

14. Lokale radio-omroeporganisaties hebben tot taak, nadat ze hun erkenning hebben ontvangen, om een verscheidenheid van programma's te brengen en in FM uit te zenden voor het toegewezen verzorgingsgebied, gebruikmakend van de hen toegewezen zendmogelijkheden (artikel 133, § 1, eerste lid, en artikel 144, eerste lid, van het Mediadecreet).

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

Een opheffing 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).¹

15. Een lokale radio-omroeporganisatie stelt zich met name na het verstrijken van één jaar vanaf de ingangsdatum van de erkenning bloot aan ambtshalve opheffing van haar erkenning door de VRM.

Frequenties zijn een schaars goed met een belangrijke publieke waarde. Er dient over gewaakt te worden dat ze maximaal worden benut.

16. Radio Candy werd met ingang van 1 januari 2018 erkend als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 47: lokaliteit Brussel 106.5 MHz bij ministerieel besluit van 1 december 2017. Bijgevolg diende Radio Candy uiterlijk op 1 januari 2019 uitzendingen te verzorgen op de haar toegewezen frequentie.

Bij controles op 10 oktober 2022 en 7 november 2022 heeft de onderzoeksceel van de VRM echter vastgesteld dat Radio Candy geen uitzendingen meer verzorgt.

Uit deze controles blijkt dus dat Radio Candy al geruime tijd haar toegekende frequentie onbenut laat.

17. Radio Candy erkent dat zij geen gebruik maakt van haar zendmogelijkheden voor de lokaliteit Brussel 106.5 MHz. Zij maakt zich echter sterk dat zij de uitzendingen op 26 februari 2023 zal kunnen hervatten.

¹ Bij decreet van 3 juni 2022 werd onder meer in artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet de term 'intrekken' vervangen 'opheffen', aangezien *"Ielen erkenning, zendvergunning of licentie als omroeporganisatie of omroepnetwerk [...] wanneer die ten gevolge van een sanctie door de Vlaamse Regulator voor de Media tot een einde komt, rechtsgevolgen [heeft] gehad en veroorzaakt en deze rechtsgevolgen kunnen niet ongedaan worden gemaakt ab initio. Vandaar dat er nu beslist wordt om het woord "intrekken" te vervangen door het woord "opheffen"*; Parl.St. VI.Parl. 2021-2022, nr. 1228/1, p. 15. Artikel 39 van het Procedurebesluit werd evenwel (nog) niet in die zin aangepast en gebruikt nog steeds de term 'intrekken'.

Gelet op het voorgaande, voldoet Radio Candy als lokale radio-omroeporganisatie, door de haar toegekende frequentie onbenut te laten, niet aan haar uitzendverplichtingen uit artikel 133, § 1, eerste lid, en artikel 144, eerste lid, van het Mediadecreet, zoals die ook voortvloeien uit artikel 134, § 6, en artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet.

18. De VRM kan de erkenning van een lokale radio-omroeporganisatie opheffen in geval van het ongebruikt laten van de toegewezen zendmogelijkheden. Een opheffing moet evenwel altijd worden voorafgegaan door een ingebrekestelling door de VRM die de omroeporganisatie de kans biedt, ten vroegste binnen de maand, aan alle voorschriften te voldoen (overeenkomstig artikel 39 van het Procedurebesluit).

Radio Candy krijgt bijgevolg uiterlijk tot 1 maart 2023 de tijd om zich te conformeren door gebruik te maken van de haar toegewezen zendmogelijkheden.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

In hoofde van vzw Radio Candy een inbreuk vast te stellen op artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet;

Overeenkomstig artikel 39 van het Procedurebesluit vzw Radio Candy in gebreke te stellen om de toestand uiterlijk op 1 maart 2023 te hebben geregulariseerd door aan alle voorschriften te voldoen.

Aldus beslist te Brussel op 9 januari 2023.

D. PEEREMAN
griffier

C. ADAMS
voorzitter

<p>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.</p>
