

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

ZAAK VAN VRM t. VZW VRIJE EEKLOSE RADIO OMROEP

(dossier nr. 2022/515)

BESLISSING nr. 2022/006

14 maart 2022

In de zaak van VRM tegen VZW Vrije Eeklose Radio Omroep (VERO).

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

Dhr P. SOURBRON, *dienstdoend voorzitter*,

Dhr R. LANNOO,

Mevr P. VALCKE,

Mevr K. VAN DER PERRE, *leden*,

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 14 maart 2022,

Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Op 18 januari 2022 legt de onderzoekscel van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: VRM) een rapport voor inzake uitzendingen vanop een niet-vergunde locatie met een niet-vergund zendvermogen en een niet-vergunde antennefconfiguratie door lokale radio-omroeporganisatie VZW Vrije Eeklose Radio Omroep (roepnaam: radio KIX) met maatschappelijke zetel Balgerhoeke 166 te 9900 Eeklo (hierna: VZW VERO).

2. Op 24 januari 2022 beslist de algemene kamer van de VRM om, op basis van het onderzoeksrapport, VZW VERO in een procedure op tegenspraak te betrekken.

3. Deze beslissing om een procedure op tegenspraak te starten, wordt samen met het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 24 januari 2022 aan VZW VERO meegedeeld.

4. Bij dezelfde aangetekende brief vraagt de VRM of VZW VERO, omwille van de dreiging van het coronavirus, akkoord kan gaan met een volledig schriftelijke behandeling van de zaak, zonder hoorzitting. Zij krijgt hierbij de mogelijkheid om nog een nota in te dienen, ter vervanging van de mondelinge toelichting.

5. Per aangetekend schrijven van 12 februari 2022 ontvangt de VRM schriftelijke opmerkingen van VZW VERO. Ze dient nadien geen bijkomende nota meer in en vraagt evenmin om gehoord te worden.

6. De algemene kamer van de VRM behandelt de zaak ter zitting van 14 maart 2022 op basis van de schriftelijke stukken.

DE FEITEN

7. Naar aanleiding van een storingsklacht van een lokale radio-omroeporganisatie tegen onder meer VZW VERO onderneemt de onderzoeksceel tweemaal een onderzoek naar eventuele storingen. De onderzoeksceel stelt vast dat de uitzendingen van de klagende omroeporganisatie niet gestoord worden door VZW VERO maar dat er aanwijzingen zijn dat het zendgedrag van VZW VERO niet in overeenstemming is met de toegekende zendvoorwaarden. Daarom verzoekt de VRM op 25 oktober 2021 het Belgisch Instituut voor postdiensten en telecommunicatie (hierna: BIPT) om een controle uit te voeren naar de uitzendingen door VZW VERO.

Op 7 januari 2022 bezorgt het BIPT aan de VRM het controlerapport van de uitgevoerde controles.

8.1. Bij het onderzoek ter plaatse op 5 november 2021 naar de uitzendingen door VZW VERO begint het BIPT met een referentiemeting en meet 116.5 dB μ V/m maar kan zij de verantwoordelijke contactpersoon niet bereiken om toegang tot de zendinstallatie te krijgen voor het uitvoeren van een controle. Enkele dagen later contacteert de voorzitter van VZW VERO het BIPT telefonisch om een afspraak te maken, doch met vraag om uitstel wegens afwezigheid van de verantwoordelijke (buitenland) en een ziekenhuisopname. Volgens de voorzitter kan niemand anders het BIPT toegang verlenen. De afspraak voor het uitvoeren van de controle wordt vastgelegd op vrijdag 26 november 2021.

8.2. Op 26 november 2021 stelt het BIPT vast dat de zendinstallatie zich niet bevindt op de vergunde zendlocatie (Leon Bekaertlaan 5) doch op een andere plaats op het bedrijventerrein te Aalter, Durmelaan 24, op een afstand van ongeveer 210 meter verwijderd van de vergunde locatie.

Bij een nieuwe referentiemeting meet het BIPT 112.3 dB μ V/m en stelt vast dat het uitzendvermogen staat ingesteld op 450 Watt i.p.v. op het vergunde vermogen van 220 Watt.

Het BIPT wijst erop dat de referentiemeting op 5 november 2021 116.5 dB μ V/m bedroeg, wat wil zeggen dat het uitgezonden vermogen op 5 november 2021 nog veel hoger was.

8.3. Op 9 december 2021 onderneemt het BIPT een nieuwe controle en stelt vast dat de vergunde zender is vervangen door een andere zender en dat deze andermaal hoger staat ingesteld dan het vergunde vermogen.

Ook de richtantennes zijn niet gemonteerd en het vergunde stralingspatroon wordt niet gevolgd.

Volgens de onderzoeksceel kan op deze wijze de directiviteit van de uitzendingen, zoals bepaald in de zendvoorwaarden, nooit worden nageleefd.

Het BIPT laat de vergunde zender opnieuw installeren en instellen op het vergunde vermogen.

De onderzoeksceel wijst erop dat VZW VERO na de eerste controle door het BIPT op 26 november 2021 het risico heeft genomen om de zendvoorwaarden opnieuw te schenden.

8.4. Volgens de onderzoeksceel blijkt uit de vaststellingen door het BIPT een opeenstapeling van inbreuken:

- de zendinstallatie bevindt zich niet op de vergunde zendlocatie maar is overgebracht naar een ander adres;
- de radio respecteert het toegekende zendvermogen niet en zendt zowel bij de eerste als de tweede controle door het BIPT uit met een te hoog ingesteld vermogen;
- de radio respecteert ook het directief uitzendpatroon niet;
- de radio verschaft het BIPT geen toegang voor een controle ter plaatse. Het BIPT dient 21 dagen later terug te komen voor de verderzetting van het onderzoek wanneer het de radio past.

De onderzoeksceel is dan ook van oordeel dat VZW VERO, door het verzorgen van uitzendingen met een veelvoud van het vergunde vermogen, met een niet-vergunde zender, en met een sterk van de vergunning afwijkende antenne-installatie, vanop een niet-vergunde zendlocatie, een duidelijke inbreuk begaat op artikel 135 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet).

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 VZW VERO

10. Wat de toegang tot de zendinstallatie betreft, stelt VZW VERO dat de controlediensten wel degelijk toegang hadden maar wenste het BIPT dat er toch nog iemand aanwezig zou zijn. Door een ongelukkig toeval konden de twee personen die toegang kunnen verschaffen, echter niet onmiddellijk aanwezig zijn.

11. Dat de zendinstallatie zich niet op de vergunde locatie zou bevinden, berust volgens VZW VERO louter op een administratieve vergissing bij de aanvraag van de zendvergunning. Er is intussen een nieuwe zendvergunning aangevraagd voor juiste locatie en antenneconfiguratie. VZW VERO verontschuldigt zich voor die administratieve vergissing en geeft mee dat ze daar nooit verkeerde intenties mee heeft gehad.

12. Wat het uitzenden met te hoog vermogen betreft (vergund vermogen x2, aldus VZW VERO) wijst de radio-omroeporganisatie erop dat de VRM zelf opmerkt dat VZW VERO niet voor storingen zorgt. Volgens VZW VERO is het enige gevolg dat de radio-omroeporganisatie binnen het eigen uitzendgebied met minder storingen te ontvangen is. VZW VERO beweert zelf heel erg gestoord te worden vanuit Wallonië, waartegen ze, naar eigen zeggen, niets kunnen ondernemen omdat de storingen niet uit Vlaanderen komen.

13. Tot slot zegt VZW VERO zich neer te zullen leggen bij de beslissing van de VRM maar vraagt wel een milde sanctie, gezien de moeilijk financiële situatie na twee coronajaren en het gegeven dat het om een eerste overtreding gaat.

B. Beoordeling

14. Erkende lokale radio-omroeporganisaties zoals VZW VERO, dienen bij het in FM uitzenden een technische uitrusting te gebruiken die conform de wettelijke en decretale voorschriften is en dienen zich te houden aan de bepalingen van de zendvergunning (artikel 135, tweede lid, van het Mediadecreet).

Uit het onderzoeksrapport van de onderzoeksceel van de VRM, en de vaststellingen van het BIPT op 5 november 2021, 26 november 2021 en 9 december 2021 blijkt dat VZW VERO heeft uitgezonden vanop een niet-vergunde locatie met een niet-vergunde zender, met een veelvoud van het vergunde vermogen en met een antenneconfiguratie niet conform met de zendvergunning zoals uitgereikt op 28 oktober 2019.

Het verweer van VZW VERO rechtvaardigt de inbreuken niet.

15. Een radio-omroeporganisatie is steeds gehouden om op elk moment de bepalingen van de zendvergunning na te leven, overeenkomstig artikel 135 van het Mediadecreet en is zelf verantwoordelijk voor de juistheid van de gegevens die zij doorgeeft bij de aanvraag van de zendvergunning. De zendvergunning vermeldt ook duidelijk de locatie van de zendinstallatie. Het verweer dat de niet-vergunde locatie zou berusten op een administratieve vergissing bij de aanvraag van de zendvergunning en geen intentionele inbreuk zou betreffen, doet dan ook geen afbreuk aan de vaststelling en wettigt de niet-naleving van de zendvergunning niet.

Het feit dat intussen een gewijzigde zendvergunning is aangevraagd, verandert daar ook niets aan. Temeer daar de wijziging pas werd aangevraagd op 31 januari 2022 en dus na de opstart van de huidige procedure op tegenspraak.

Iedere wijziging moet steeds vooraf aan de VRM worden voorgelegd en kan pas worden doorgevoerd na ontvangst van een aangepaste zendvergunning van de VRM, zo ook wat betreft de wijziging van de zender.

Ten overvloede merkt de VRM op dat VZW VERO op 14 maart 2022 de gevraagde retributie nog altijd niet betaald heeft en dus nog steeds niet beschikt over een aangepaste zendvergunning.

16. De VRM stelt vast dat VZW VERO niet betwist dat zij heeft uitgezonden zonder de correcte directiviteit van de antenne en met een te hoog en onvergund zendvermogen, al probeert zij wel de gevolgen te minimaliseren.

Het argument dat geen storingen werden veroorzaakt, wettigt de niet-naleving van de bepalingen van de zendvergunning niet. Een inbreuk op artikel 135 van het Mediadecreet vereist trouwens geen bewijs van effectief veroorzaakte storingen. Bovendien toont het onderzoek van de onderzoekscel slechts aan dat geen storingen werden veroorzaakt aan de lokale radio-omroeporganisatie die klacht had neergelegd. Het betrof een gericht onderzoek van mogelijke storingen bij één lokale radio-omroeporganisatie.

Evenmin rechtvaardigt het argument dat storingen door andere radio-omroepen, zij het uit Wallonië, de aanleiding zouden zijn geweest voor de vastgestelde feiten en de niet-naleving van de bepalingen van de zendvergunning. Indien VZW VERO storingen vanuit Wallonië ondervindt, kan zij steeds klacht neerleggen bij de bevoegde regulator van de Franse Gemeenschap, de Conseil Supérieur de l'Audiovisuel (CSA) in plaats van het vermogen van de zender op eigen houtje op te voeren.

17. Bovendien is er op 5 november 2021 een feitelijk gebrek aan medewerking in hoofde van VZW VERO geweest aangezien het BIPT eenentwintig dagen later diende terug te komen voor de verderzetting van haar onderzoek wanneer het de radio paste. Dit strookt niet met de toepassing van artikel 135 van het Mediadecreet. De erkenning als lokale radio-omroeporganisatie en de toekenning van de daaraan gekoppelde zendmogelijkheden brengen evenzeer plichten, verantwoordelijkheden en lasten met zich mee waar de verantwoordelijken van de radio zich in dit geval niet van gekweten hebben. Het verweer dat de zendinstallatie wel toegankelijk zou geweest zijn maar dat het BIPT wenste dat er nog iemand aanwezig zou zijn, wordt dan ook niet aanvaard en verantwoordt evenmin waarom er pas eenentwintig dagen later iemand van de radio aanwezig kan zijn zodat het BIPT het onderzoek kan voortzetten.

18. Uit het bovenstaande volgt dan ook dat VZW VERO inbreuken op artikel 135 van het Mediadecreet heeft begaan door het niet-respecteren van de voorwaarden van de zendvergunning, een technische uitrusting te gebruiken die niet conform de wettelijke en decretale voorschriften is en een gebrek aan medewerking op het verzoek van de controledienst van het BIPT.

De VRM beschouwt het miskennen van de zendvergunning, al dan niet bewust, als een zware inbreuk. De orde binnen het radiolandschap, zoals die gecreëerd wordt door het frequentieplan van de Vlaamse Regering, en het zendcomfort van andere radio-omroeporganisaties worden immers verstoord of zelfs teniet gedaan indien een radio zich niet houdt aan de voorwaarden van zijn zendvergunning.

19. Gelet op het voorgaande is de VRM dan ook van oordeel dat het opleggen van een administratieve geldboete aangewezen is.

Bij de beoordeling van de strafmaat wordt evenwel rekening gehouden met de moeilijke economische situatie ten gevolge van de coronacrisis en met het gegeven dat zich voorheen nog geen problemen met deze radio-omroeporganisatie hebben gesteld.

Daarom is een administratieve geldboete van 750 euro een gepaste sanctie.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

In hoofde van VZW Vrije Eeklose Radio Omroep inbreuken vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;

Overeenkomstig artikel 228, eerste lid, 4^o, van het Mediadecreet VZW Vrije Eeklose Radio Omroep hiervoor een geldboete van 750 euro op te leggen.

Aldus beslist te Brussel op 14 maart 2022.

D. PEEREMAN
griffier

P. SOURBRON
dienstdoend 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.