



ALGEMENE KAMER

**ZAAK VZW RADIO V.R.H. t. BVBA AIRTIME
EN VZW RADIO STAD HOOGSTRATEN**

(dossier nr. 2009/0484)

BESLISSING
nr. 2010/035

27 september 2010

In de zaak van VZW V.R.H. tegen BVBA Airtime en VZW Radio Stad Hoogstraten

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

Dhr E. BREWAEYS, *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 27 september 2010,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Met een aangetekende brief van 13 juli 2009 aan de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: de Regulator) legt VZW V.R.H. (hierna: radio Double You), met maatschappelijke zetel Pastoor Binckstraat 12 te 2260 Westerlo, klacht neer tegen BVBA Airtime (hierna: radio Cool FM), met maatschappelijke zetel Gerard Legrellelaan 10 te 2020 Antwerpen en VZW Radio Stad Hoogstraten (hierna: Hoogstraatse Radio), met maatschappelijke zetel Sint-Lenaertsebaan 35 te 2390 Malle (nu: Melkerijstraat 4 bus 15 te 2910 Essen), wegens storingen.
2. Bij brief van 22 oktober 2009 rapporteert het BIPT over de resultaten van de controles uitgevoerd bij radio Cool FM (nu: Antwerpen FM) op 11 september 2009.
3. Bij aangetekende brief van 18 november 2009 wordt een afschrift van de klacht en van het onderzoeksrapport d.d. 30 oktober 2009 van de onderzoeksceel van de Regulator aan radio Cool FM bezorgd. De radio wordt met dezelfde brief uitgenodigd om binnen een termijn van vijftien dagen zijn schriftelijke opmerkingen in te dienen.
4. Radio Cool FM bezorgt op 27 november 2009 zijn schriftelijke opmerkingen aan de Regulator.
5. Bij brieven van 14 april 2010 en 28 mei 2010 rapporteert het BIPT over de resultaten van controles uitgevoerd bij Hoogstraatse Radio op respectievelijk 11 en 25 maart 2010 en 19 mei 2010.
6. Bij aangetekende brief van 20 augustus 2010 wordt radio Double You uitgenodigd voor de hoorzitting van 27 september 2010.
7. Bij aangetekende brief van 20 augustus 2010 wordt radio Cool FM

uitgenodigd op de hoorzitting van 27 september 2010.

8. Bij aangetekende brief van 20 augustus 2010 wordt een afschrift van de klacht van radio Double You en van het onderzoeksrapport d.d. 19 augustus 2010 van de onderzoekscel van de Regulator aan Hoogstraatse Radio bezorgd. De radio wordt met dezelfde brief uitgenodigd om binnen een termijn van vijftien dagen zijn schriftelijke opmerkingen in te dienen en wordt tevens uitgenodigd voor de hoorzitting van 27 september 2010.

9. De klager en de twee aangeklaagde radio-omroeporganisaties zijn rechtsgeldig en aangetekend uitgenodigd voor de hoorzitting van 27 september 2010.

Radio Double You verontschuldigt zich voor zijn afwezigheid. Voor radio Cool FM en Hoogstraatse Radio is, ondanks regelmatige oproeping, niemand verschenen op de hoorzitting.

DE FEITEN

Radio Cool FM

10. Uit de vaststellingen van het onderzoek van het BIPT op 11 september 2009 bij radio Cool FM blijkt het volgende.

Er wordt een veldsterktemeting verricht op dezelfde plaats als bij een vorige veldsterktemeting op 24 februari 2009 in het kader van het storingsklachtdossier KL2009/452. Daarbij wordt een niveau van 87,8 dB μ V gemeten daar waar de referentiemeting met een correct ingesteld vermogen 82 dB μ V bedraagt (cfr. de meting op 24 februari 2009).

Uit de berekening van het BIPT blijkt dat het hierboven vermelde verschil van meer dan 6 dB μ V er op wijst dat radio Cool FM niet uitzendt met het vergunde vermogen van 105 Watt maar met een ingesteld vermogen van ongeveer 400 Watt.

Er wordt tevens vastgesteld dat de radio gebruik maakt van een ander merk en type van zender dan vergund.

11. Bij latere controles op 15 en 27 juli 2010 door het BIPT (in het kader van de afhandeling van het klachtdossier KL2010/518) werd aan de hand van veldsterktemetingen vastgesteld dat het effectief uitgestraald zendvermogen conform is aan het vergunde zendvermogen.

Hoogstraatse Radio

12. Uit de vaststellingen van het onderzoek van het BIPT bij Hoogstraatse Radio blijkt het volgende.

Op 11 januari 2010 begeven de diensten van het BIPT zich naar het adres waar de zendinstallatie van Hoogstraatse Radio zich bevindt en trachten de verantwoordelijken telefonisch te bereiken. De lokale radio blijkt onbereikbaar, ook het adres van de maatschappelijke zetel bleek gewijzigd en een controle van de installatie bleek onmogelijk.

Het BIPT verricht op 25 maart 2010 een controle van de zendinstallatie en deelt mee dat de installatie blijkt ingesteld conform de vergunde voorwaarden. Uit nader onderzoek van het controlerapport van het BIPT blijkt dat de zendinstallatie is samengesteld en ingesteld conform diverse elementen uit de zendvergunning d.d. 4 april 2005 enerzijds en uit de gewijzigde zendvergunning, aangevraagd op 12 januari 2010 en toegekend op 15 maart 2010 anderzijds.

De onderzoekscel bezorgt het BIPT op 29 april 2010 een afschrift van de zendvergunning d.d. 15 maart 2010 en verzoekt om een nieuwe controle van de zendinstallatie.

Uit de controlevaststellingen van het BIPT op 19 mei 2010 blijkt dat de zendinstallatie is samengesteld en ingesteld conform de voorwaarden van de zendvergunning d.d. 15 maart 2010, behoudens het gebruik van een kabel met kenmerk RG213 m, met een lengte van 12 meter, die geheel blijkt te ontbreken.

DE TOEPASSELIJKE RECHTSREGELS

13. Artikel 135 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie, 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 particuliere 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

14. Radio Cool FM betwist de correctheid van de metingen door het BIPT, waaruit moet blijken dat de radio-omroeporganisatie de voorwaarden van de zendvergunning niet zou hebben nageleefd.

Wat het merk en type van de zender betreft, erkent Radio Cool FM over het hoofd te hebben gezien dat een wijziging van zendvergunning moet worden aangevraagd.

15. Hoogstraatse Radio bezorgt geen schriftelijke argumenten aan de Regulator.

B. Beoordeling.

Radio Cool FM

16. Uit de vaststellingen van het BIPT blijkt dat Radio Cool FM zeker één keer niet heeft uitgezonden conform zijn zendvergunning.

Er werden meer bepaald uitzendingen verzorgd met een vermogen dat een veelvoud bedraagt van hetgeen werd vergund.

De correctheid van de vaststellingen door het BIPT kan niet zonder meer in vraag worden gesteld. Die vaststellingen door het BIPT, het orgaan belast met de etherpolitie, worden immers gedaan door personeelsleden aan wie de hoedanigheid van officier van gerechtelijke politie werd toegekend.

Uit het voorgaande volgt dat radio Cool FM de bepalingen van artikel 135 van het Mediadecreet niet heeft nageleefd.

De Regulator beschouwt het welbewust of door nalatigheid overschrijden van het vergunde vermogen steeds 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 erkende radio-omroepen worden immers verstoord of zelfs teniet gedaan indien een radio zich niet houdt aan zijn maximaal vergund vermogen.

17. Gelet op de grote overschrijding van het vermogen is de Regulator bij de beoordeling van de strafmaat van oordeel dat een administratieve geldboete dient te worden opgelegd. Bij het bepalen van de strafmaat kan de Regulator er niet aan voorbijgaan dat radio Cool FM eerder reeds voor gelijkaardige inbreuken werd gesanctioneerd (waarschuwing: beslissing

2006/024 d.d. 21/04/2006, geldboete van 1000 euro: beslissing 2009/045 d.d. 25/05/2009).

Een administratieve geldboete van 1500 euro is dan ook een gepaste sanctie. De radio-omroeporganisatie moet haar installatie uiteraard onverwijld aan de bepalingen van haar zendvergunning aanpassen.

Hoogstraatse Radio

18. Bij de controle door het BIPT op 19 mei 2010 blijkt dat Hoogstraatse Radio heeft nagelaten een specifieke kabel van 12 meter te gebruiken. Het gebruik van deze kabel is nochtans voorgeschreven in de zendvergunning d.d. 15 maart 2010. Ter compensatie van het verlies dat gepaard gaat met het gebruik van deze kabel, werd in de vergunning een hoger zendvermogen toegekend. Door deze ingreep wordt het effectief uitgestraald vermogen de facto opgeschroefd naar een minimaal niveau tussen 125 Watt en 131 Watt, in plaats van de vergunde 100 Watt.

Door het verzorgen van uitzendingen zonder deze kabel maar met het uitgangsvermogen dat werd toegekend om het vermogensverlies te compenseren, begaat Hoogstraatse Radio een duidelijke inbreuk op artikel 135 van het Mediadecreet.

De Regulator beschouwt het welbewust of door nalatigheid overschrijden van het vergunde vermogen steeds 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 erkende radio-omroepen worden immers verstoord of zelfs teniet gedaan indien een radio zich niet houdt aan zijn maximaal vergund vermogen.

19. Gelet op de grote overschrijding van het vermogen bij gebrek van het gebruik van de kabel is de Regulator bij de beoordeling van de strafmaat van oordeel dat een administratieve geldboete dient te worden opgelegd. Bij het bepalen van de strafmaat kan de Regulator er niet aan voorbijgaan dat het niet verlenen van de toegang tot de zendinstallatie tijdens de controle door het BIPT op 11 januari 2010 eveneens een inbreuk op artikel 135 van het Mediadecreet inhoudt. Het is evident dat het niet (of niet onmiddellijk verlenen) van de toegang tot de zendinstallatie het maken van nuttige vaststellingen door het BIPT belemmert en de taak van het BIPT niet vergemakkelijkt.

Een administratieve geldboete van 1500 euro is dan ook een gepaste sanctie. De radio-omroeporganisatie moet haar installatie uiteraard onverwijld aan de bepalingen van haar zendvergunning aanpassen.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. de klacht van VZW V.R.H. ontvankelijk en gegrond te verklaren;
2. in hoofde van BVBA Airtime een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;

overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet aan BVBA Airtime een administratieve geldboete van 1500 euro op te leggen en aan te manen haar installatie onverwijld aan de bepalingen van haar zendvergunning aan te passen.

3. in hoofde van VZW Radio Stad Hoogstraten een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;

overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet aan VZW Radio Stad Hoogstraten een administratieve geldboete van 1500 euro op te leggen en aan te manen haar installatie onverwijld aan de bepalingen van haar zendvergunning aan te passen.

Aldus uitgesproken te Brussel op 27 september 2010.

D. PEEREMAN
griffier

E. BREWAEYS
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.

