



ALGEMENE KAMER

ZAAK VZW CANDY RADIO t. VZW ALBATROS, VZW LOKALE RADIO NINOVE, VZW RADIO YOU EN VZW VIA MEDIA

(dossier nr. 2009/492)

BESLISSING
nr. 2010/007

25 januari 2010

In de zaak van VZW Candy Radio tegen VZW Albatros, VZW Lokale Radio Ninove, VZW Radio You en VZW Via Media,

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 25 januari 2010,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

FEITEN EN PROCEDURE

1. Met een aangetekende brief van 7 september 2009, dient VZW Candy Radio (hierna: radio-omroeporganisatie Crooze.FM), met maatschappelijke zetel Kraanstraat 56 te 1703 Schepdaal, een klacht in tegen VZW Albatros (hierna: radio-omroeporganisatie Asse 106.4), met maatschappelijke zetel Nieuwbaan 150 te 1742 Ternat, VZW Lokale Radio Ninove (hierna: radio-omroeporganisatie Ninove), met maatschappelijke zetel Ring 13 te 9400 Ninove, VZW Radio You (hierna: radio-omroeporganisatie You), met maatschappelijke zetel César Meeusstraat 5 te 9240 Zele en VZW Via Media (hierna: radio-omroeporganisatie Via FM), met maatschappelijke zetel Bergenhof 63 te 3110 Rotselaar, wegens storingen.

2. Met een aangetekende brief van 21 december 2009 bezorgt de Regulator een afschrift van de klacht alsook van het onderzoeksrapport van de onderzoekscel van de Regulator aan de radio-omroeporganisaties Asse 106.4, Ninove, You en Via FM.

Uit de vaststellingen van het BIPT en het onderzoeksrapport blijkt het volgende:

2 VZW CANDY RADIO t. VZW ALBATROS, VZW LOKALE RADIO NINOVE, VZW RADIO YOU EN VZW VIA MEDIA

- Radio-omroeporganisatie Asse 106.4 (VZW Albatros):
 - het effectief uitgestraald vermogen aan de zender bedraagt 86 Watt in plaats van de vergunde 81 Watt (hoewel een lager zendvermogen dan vergund is ingesteld);
 - de directiviteit, zoals vergund, wordt niet gerespecteerd. De richting van de antenedipolen ten opzichte van het noorden is ingesteld op 15° terwijl deze op 40° dient te worden gericht;

- Radio-omroeporganisatie Ninove (VZW Lokale Radio Ninove):
 - het uitgangsvermogen aan de zender was ingesteld op 75 Watt in plaats van op de vergunde 22 Watt; vermogen werd aangepast;
 - er wordt gebruik gemaakt van een andere zendinstallatie dan vergund;

- Radio-omroeporganisatie You (VZW Radio You):
 - het uitgangsvermogen aan de zender was ingesteld op 250 Watt in plaats van op de vergunde 100 Watt;
 - de zenderinstallatie staat niet op de vergunde zendlocatie maar op een ander adres;
 - de antennehoogte bedraagt 36 meter in plaats van 32 meter en ook de gebruikte kabellengte was niet conform de vergunde lengte;

- Radio-omroeporganisatie Via FM (VZW Via Media):
 - het uitgangsvermogen aan de zender was ingesteld op 58 Watt in plaats van op de vergunde 72 Watt;

3. Met een brief van 10 januari 2010, ontvangen door de Regulator op 13 januari 2010, heeft radio-omroeporganisatie Asse 106.4 gereageerd op de voornoemde klacht.

Met een brief van 10 januari 2010, ontvangen door de Regulator op 13 januari 2010, heeft radio-omroeporganisatie Ninove gereageerd op de voornoemde klacht.

Met een faxbericht en brief van 13 januari 2010, ontvangen door de Regulator op 13 januari 2010, heeft radio-omroeporganisatie You gereageerd op de voornoemde klacht.

4. De klager en de vier aangeklaagde radio-omroeporganisaties zijn rechtsgeldig en aangetekend uitgenodigd voor de hoorzitting van 25 januari 2010.

5. Voor de klager en radio-omroeporganisatie Via FM is, ondanks regelmatige oproeping, niemand verschenen op de hoorzitting van 25 januari 2010.

Drie aangeklaagde radio-omroeporganisaties worden op 25 januari 2010 gehoord door de Algemene Kamer van de Regulator : radio-omroeporganisaties Asse en Ninove bij monde van de heer Philippe Vangerven, en radio-omroeporganisatie You bij monde van meester Hans Croisiau.

TOEPASSELIJKE REGELS

6. Artikel 135 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna : 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 de aangeklaagde radio-omroeporganisaties

7.1. Radio-omroeporganisatie Asse 106.4

De radio-omroeporganisatie benadrukt dat zij te goeder trouw handelde en dat de lichte overschrijding van het uitgestraalde vermogen te wijten is aan het feit dat de frequentie werd gedeeld met Radio Ternat 107.5.

De richting van de dipolen werd, volgens de radio-omroeporganisatie, in samenspraak met Radio Candy lichtjes gedraaid juist om voor minder storingen te zorgen bij Radio Candy.

Bovendien wordt zij zelf gestoord door Radio Candy en Radio Beiaard.

Radio-omroeporganisatie Asse 106.4 is van mening dat er verscheidene verzachtende omstandigheden kunnen ingeroepen worden.

7.2. Radio-omroeporganisatie Ninove

De radio-omroeporganisatie betwist niet dat er werd uitgezonden met een andere zender dan op de vergunning staat vermeld maar stelt dat dit gebeurde ten gevolge van een defecte zender. Ook de antennes dienden vervangen te worden, reden waarom niet onmiddellijk een aanpassing van de zendvergunning werd aangevraagd.

De radio-omroeporganisatie geeft eveneens toe dat met een te hoog vermogen werd uitgezonden. Dit zou per ongeluk gebeurd zijn. Met het relatief kleine zendvermogen was het ook niet echt mogelijk om haar zendgebied te vergroten of storingen te veroorzaken op Radio Candy.

Het vermogen werd onmiddellijk aangepast zoals vergund en een nieuwe zendvergunning werd aangevraagd.

Radio-omroeporganisatie Ninove is van mening dat er verscheidene verzachtende omstandigheden kunnen ingeroepen worden.

7.3. Radio-omroeporganisatie You

Radio-omroeporganisatie You stelt dat zij spontaan en onmiddellijk heeft meegewerkt aan het onderzoek van het BIPT maar dat een correcte meting niet mogelijk was. De storing zou, volgens de radio-omroeporganisatie, niet bewezen zijn.

Ingevolge overmacht was een verhuis van zendinstallatie nodig, die intussen administratief werd geregulariseerd.

B. Beoordeling

8.1. Uit de vaststellingen van het BIPT blijkt dat de radio-omroeporganisaties Asse 106.4, Ninove en You gedurende een tijd niet volgens de bepalingen van hun zendvergunning hebben uitgezonden en dat er in hoofde van radio-omroeporganisatie Via FM geen overtreding kon worden vastgesteld.

Geen van de vier radio-omroeporganisaties betwist in de elementen die ze aanbrengen, de vaststellingen van het BIPT. De argumenten die ze

aanvoeren, zoals overmacht of goede trouw, doen geen afbreuk aan die vaststellingen.

Uit het bovenstaande volgt dat de radio-omroeporganisaties Asse 106.4, Ninove en You een inbreuk op artikel 135 van het Mediadecreet begaan hebben door een technische uitrusting te gebruiken die niet conform de wettelijke en decretale voorschriften is.

8.2. De inbreuk, die bestaat uit het niet conform de zendvergunning uitzenden, kan een storende invloed hebben op de uitzendingen door andere radio-omroeporganisaties.

Het welbewust of door nalatigheid overschrijden van het vergunde zendvermogen wordt steeds als een zeer ernstige inbreuk beschouwd. De orde binnen het radiolandschap, zoals die gecreëerd wordt door het frequentieplan van de Vlaamse Regering, en het zendcomfort van andere erkende radio-omroeporganisaties worden immers verstoord of zelfs teniet gedaan indien een radio-omroeporganisatie zich niet houdt aan haar maximaal vergund zendvermogen.

8.3. Bij het bepalen van de strafmaat wordt enerzijds rekening gehouden met het feit dat er bij Asse 106.4 slechts een lichte overschrijding van het uitgestraald vermogen werd vastgesteld en anderzijds met het gegeven dat het zendvermogen van de radio-omroeporganisaties werd geregulariseerd.

Gelet op bovenstaande, vormen volgende administratieve geldboetes een gepaste sanctie:

- 500 euro voor VZW Albatros
- 750 euro voor VZW Lokale Radio Ninove
- 750 euro voor VZW RADIO YOU

OM DEZE REDENEN BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. in hoofde van VZW Albatros een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;

overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet VZW Albatros een administratieve geldboete van 500 euro op te leggen.

2. in hoofde van VZW Lokale Radio Ninove een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;

6 VZW CANDY RADIO t. VZW ALBATROS, VZW LOKALE RADIO NINOVE, VZW RADIO
YOU EN VZW VIA MEDIA

overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet VZW Lokale Radio Ninove een administratieve geldboete van 750 euro op te leggen.

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

overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet VZW Radio You een administratieve geldboete van 750 euro op te leggen.

4. In hoofde van VZW Via Media geen inbreuk vast te stellen;

Aldus uitgesproken te Brussel, op 25 januari 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.