



ALGEMENE KAMER

**ZAAK VZW MUZIEK IN GERAARDSBERGEN
t. VZW RADIO HERMES EN VZW
SUPERSTAR**

(dossier nr. 2009/0461)

BESLISSING
nr. 2009/049

22 juni 2009

In de zaak van VZW Muziek in Geraardsbergen tegen VZW Radio Hermes en VZW Superstar,

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

Dhr E. BREWAEYS, *voorzitter*,
Dhr C. ADAMS, *ondervoorzitter*,
Mevr P. VALCKE,
Dhr R. LANNOO, *leden*,

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 22 juni 2009,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

FEITEN EN PROCEDURE

1. Met aangetekende brieven van 23 februari 2009, ontvangen door de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: Regulator) op 24 februari 2009, en van 16 maart 2009, ontvangen door de Regulator op 17 maart 2009, dient VZW Muziek in Geraardsbergen (hierna : radio MIG), met maatschappelijke zetel Nieuwstraat 56 te 9500 Geraardsbergen, een klacht in tegen VZW Radio Hermes (hierna : radio Contact Ronse), met maatschappelijke zetel Zandstraat 12 te 9690 Kluisbergen en tegen VZW Superstar (hierna : radio Superstar), met maatschappelijke zetel Leopoldlaan 98c te 9900 Eeklo, wegens stringen.

2. Met een aangetekende brief van 28 mei 2009 bezorgt de Regulator een afschrift van de klacht alsook van het onderzoeksrapport van de onderzoekscel van de Regulator aan de radio's Contact Ronse en Superstar.

Uit het onderzoeksrapport blijkt het volgende:

- Radio Contact Ronse:
 - op 31 maart 2009 blijkt tijdens het onderzoek door het BIPT het uitgangsvermogen aan de zender ingesteld te zijn op 160 Watt in plaats van de vergunde 46 Watt;
 - het BIPT bevestigt dat de betrokken radio-omroeporganisatie de zendinstallatie onmiddellijk naar het vergunde vermogen liet afregelen;

- Radio Superstar:

- op 18 maart 2009 wordt bij een veldsterktemeting door het BIPT een niveau van 103 dB μ V gemeten. Het BIPT contacteert de verantwoordelijke van de radio telefonisch doch deze kan zich pas de volgende dag vrijmaken;
- op 19 maart 2009 krijgt het BIPT toegang tot de radio voor een controle. De zendinstallatie is ingesteld op 6,5 Watt terwijl het vergund zendvermogen 10 Watt bedraagt. Het BIPT meet bij een nieuwe veldsterktemeting een waarde van 83 dB μ V;
- uit een berekening door het BIPT blijkt dat bij de eerste veldsterktemeting door het BIPT het vermogen aan de zender bij benadering 650 Watt bedroeg;
- het BIPT stelt vast dat de radio gebruik maakt van een ander merk en type zender dan vergund.

3. Met een brief van 12 juni 2009, ontvangen door de Regulator op 15 juni 2009, heeft radio Superstar gereageerd op de voornoemde klacht en het onderzoeksrapport.

Radio Contact Ronse heeft geen schriftelijke opmerkingen ingestuurd.

4. Klager en de twee aangeklaagde radio-omroeporganisaties zijn rechtsgeldig en aangetekend uitgenodigd voor de hoorzitting van 22 juni 2009.

5. Voor de klager zijn Marc Van Laethem en Jonas Vierendeels op de hoorzitting van 22 juni 2009 gehoord door de Algemene Kamer van de Regulator.

Radio Superstar wordt bij monde van zijn raadsman, meester Hans Croisiau, op 22 juni 2009 gehoord.

Voor Radio Contact Ronse is, ondanks regelmatige oproeping, niemand verschenen op de hoorzitting.

HET RECHT

6.1. Op het ogenblik van het onderzoek gold artikel 37 van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005, dat als volgt luidde :

“De zendinstallaties van de particuliere radio-omroepen liggen in het Nederlandse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad en in het verzorgingsgebied van de particuliere radio-omroep. De verplaatsing van de zendinstallaties is toegestaan, voorzover die inpasbaar is in het frequentieplan en nadat de aanpassing van de zendvergunning werd goedgekeurd door de Vlaamse Regulator voor de Media.”

De particuliere radio-omroepen 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”.

6.2. Op 30 april 2009 is het decreet van 27 maart 2009 betreffende de radio-omroep en de televisie (hierna : het Mediadecreet) in het Belgisch Staatsblad gepubliceerd. Artikel 239 van dat decreet heft de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005, op.

Met het Mediadecreet wordt de bepaling van het opgeheven artikel 37 onder de hiernavolgende tekst opgenomen in artikel 135 :

“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, voorzover 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 Contact Hermes

De radio-omroeporganisatie heeft geen schriftelijke opmerkingen bezorgd.

7.2. Radio Superstar

Radio Superstar formuleert een aantal opmerkingen ten voorlopigen titel. Zo kan radio Superstar onmogelijk het verzorgingsgebied bedienen met het toegekende vermogen maar wordt zelf continu gestoord door een aantal zenders met een hoog vermogen op de nevenfrequenties. Klagende partij ondervindt dan ook geen hinder van radio Superstar maar wel van die andere hoge vermogens. De oplossing voor deze problematiek ligt in het verlenen van andere frequenties en/of aanpassing van de vermogens. Door het huidige frequentieplan hebben een aantal kleine, lokale radio-omroeporganisaties een veel te beperkt zendgebied. Door die onrealistisch lage vermogens stellen zich financiële en commerciële problemen.

Teneinde een administratieve regularisatie te kunnen aanvragen op basis van een technisch dossier dat radio Superstar momenteel nog laat opstellen, verzoekt de radio om uitstel van de zaak.

B. Beoordeling

8.1. Uit de vaststellingen van het BIPT blijkt dat het vermogen bij radio Contact Ronse ingesteld stond op 160 Watt in plaats van op de vergunde 46 Watt.

De storingsklacht van radio MIG in combinatie met de vaststelling van het BIPT, zijn dan ook een ernstige aanwijzing dat radio Contact Ronse storende invloeden heeft uitgeoefend op de uitzendingen van de klager.

8.2. De resultaten van de veldsterktemetingen van het BIPT en het niet verlenen van de toegang tot de zendinstallatie bij de eerste controlepoging wijzen uit dat radio Superstar het zendvermogen tussen de eerste en de tweede veldsterktemeting gemanipuleerd heeft en de vaststellingen door het BIPT aangaande de conformiteit van de eigen uitzendingen heeft willen beïnvloeden.

De radio's Contact Ronse en Superstar betwisten de vaststellingen en de metingen van het BIPT niet. Geen van de radio-omroeporganisaties betwist bovendien te hebben uitgezonden met een te hoog vermogen.

De argumenten van radio Superstar doen geen afbreuk aan die vaststellingen, evenmin als het verweer dat radio Superstar nog een regularisatie wil aanvragen. Bovendien staat het elke radio-omroeporganisatie vrij om een klacht in te dienen bij het bevoegde orgaan wanneer zij storingen ondervindt van één of meerdere radio's.

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-omroepen worden immers verstoord of zelfs teniet gedaan indien een radio zich niet houdt aan zijn maximaal vergund zendvermogen.

9. Gelet op de grote overschrijding van het vermogen door elk van de aangeklaagde radio-omroeporganisaties, is de Regulator bij de beoordeling van de strafmaat van oordeel dat een administratieve geldboete dient te worden opgelegd. De Regulator houdt evenwel rekening met het gegeven dat ieder van de aangeklaagde radio-omroeporganisaties voor de eerste keer in een procedure betrokken zijn en dat zich de laatste jaren geen problemen stelden met deze beide radio-omroeporganisaties.

Gelet op de omstandigheden van de zaak is een administratieve geldboete van 500 euro een gepaste sanctie voor iedere aangeklaagde radio-omroeporganisatie.

OM DEZE REDENEN BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. de klacht van VZW Muziek in Geraardsbergen ontvankelijk en gegrond te verklaren;

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

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

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

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

Aldus uitgesproken te Brussel, op 22 juni 2009.

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.