



ALGEMENE KAMER

ZAAK VZW REGIONALE MEDIA INFO t. VZW ORLANDO, VZW RADIO KLEIN-BRABANT, VZW RADIO M.T.R. EN VZW PRIMA

(dossier nr. 2009/0454)

BESLISSING
nr. 2009/046

25 mei 2009

**In de zaak van VZW Regionale Media Info tegen VZW Orlando,
VZW Radio Klein-Brabant, VZW Radio M.T.R. en VZW Prima,**

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

Dhr C. ADAMS, *dienstdoend voorzitter*,
Mevr P. VALCKE,
Mevr K. VAN DER PERRE, *leden*

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 25 mei 2009,
Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

FEITEN EN PROCEDURE

1. Met een aangetekende brief van 2 januari 2009, ontvangen door de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: Regulator) op 5 januari 2009, dient VZW Regionale Media Info (hierna : radio City Gold), met maatschappelijke zetel Kezeweide 92 te 1730 Asse, een klacht in tegen VZW Orlando (hierna : radio Primera), met maatschappelijke zetel Durmen 201 te 9240 Zele, VZW Radio Klein-Brabant (hierna : radio Klein-Brabant), met maatschappelijke zetel Puursesteenweg 9 te 2880 Bornem, VZW Radio M.T.R. (hierna : radio MTR), met maatschappelijke zetel Stampendonk 21 te 3150 Haacht, en VZW Prima (hierna : radio Prima), met maatschappelijke zetel Provinciebaan 155 te 9620 Zottegem, wegens storingen.

2. Met een aangetekende brief van 29 april 2009 bezorgt de Regulator een afschrift van de klacht alsook van het onderzoeksrapport van de onderzoeksceel van de Regulator aan de radio's Primera, Klein-Brabant, MTR en Prima.

Uit het onderzoeksrapport blijkt het volgende:

- Radio Primera:

- op 17 februari 2009 wordt bij een veldsterktemeting door het BIPT een niveau van 76 dB μ V gemeten. Het BIPT blijkt op deze datum de verantwoordelijken van de radio telefonisch niet te kunnen bereiken en geen toegang te kunnen krijgen tot de zendinstallatie;
- op 18 februari 2009 kan het BIPT een afspraak maken om toegang te krijgen tot de radio voor een controle. De zendinstallatie blijkt te zijn ingesteld conform de voorwaarden van de zendvergunning. Zowel voor als na de controle wordt een nieuwe veldsterktemeting gedaan waarbij telkens een waarde van 66 dB μ V wordt gemeten;

2 VZW REGIONALE MEDIA INFO t. VZW ORLANDO, VZW RADIO KLEIN-BRABANT,
VZW RADIO M.T.R. EN VZW PRIMA

- uit een berekening door het BIPT blijkt dat bij de eerste veldsterktemeting op 17 februari 2009 het vermogen aan de zender bij benadering 360 Watt bedroeg en dat dit vermogen bij de tweede veldsterktemeting op 18 februari 2009 en de eigenlijke controle van de zendinstallatie tot het vergunde vermogen van 36 Watt was teruggebracht.
- Radio Klein-Brabant:
 - op 28 januari 2009 wordt bij een veldsterktemeting door het BIPT een niveau van 99 dB μ V gemeten. Het BIPT contacteert de verantwoordelijke van de radio telefonisch doch deze blijkt het BIPT niet onmiddellijk de toegang te kunnen verlenen tot de zendinstallatie;
 - in de loop van de namiddag kan het BIPT toegang krijgen tot de radio voor een controle. De zendinstallatie blijkt te zijn ingesteld op 1 Watt terwijl het vergund zendvermogen 27 Watt bedraagt. Het BIPT laat het vermogen instellen op 27 Watt en meet bij een nieuwe veldsterktemeting een waarde van 93 dB μ V;
 - uit een berekening door de ingenieur van de Regulator blijkt dat bij de eerste veldsterktemeting door het BIPT het vermogen aan de zender bij benadering 108 Watt bedroeg.
- Radio MTR:
 - op 15 januari 2009 wordt bij een veldsterktemeting door het BIPT een niveau van 93 dB μ V gemeten. Het BIPT blijkt op deze datum de verantwoordelijke van de radio telefonisch niet te kunnen bereiken en geen toegang te kunnen krijgen tot de zendinstallatie;
 - op 20 januari 2009 kan het BIPT een afspraak maken om toegang te krijgen tot de radio voor een controle. Het zendvermogen blijkt te zijn ingesteld op 36 Watt conform de voorwaarden van de zendvergunning. Er wordt een nieuwe veldsterktemeting gedaan waarbij een waarde van 78 dB μ V wordt gemeten. Bij de controle wordt het vermogen opgedreven tot het eerder gemeten niveau van 93 dB μ V om na te gaan op welk vermogen de zender op 15 januari 2009 was ingesteld. Het BIPT stelt vast dat het vermogen aan de uitgang van de zender 280 Watt bedraagt;
 - de frequentiezwaai bedroeg 120 kHz in plaats van de maximaal toegelaten 75 kHz. De frequentiezwaai werd tijdens de controle onmiddellijk ingesteld op 75 kHz.
- Radio Prima:
 - op 26 januari 2009 wordt bij een veldsterktemeting door het BIPT een niveau van 98 dB μ V gemeten. Het BIPT contacteert de verantwoordelijke van de radio telefonisch doch deze blijkt het BIPT niet onmiddellijk toegang te kunnen verlenen tot de zendinstallatie;
 - aan het BIPT wordt, na afspraak met de verantwoordelijke van de radio, op 30 januari 2009 toegang voor een controle verleend. De zendinstallatie blijkt te zijn ingesteld conform de voorwaarden van de zendvergunning. Er wordt een nieuwe veldsterktemeting gedaan, waarbij, zowel voor als na de controle, een waarde van 89 dB μ V wordt gemeten;

- uit een berekening van het BIPT blijkt dat bij de eerste veldsterktemeting op 26 januari 2009 het vermogen aan de zender bij benadering 376 Watt bedroeg en dat dit vermogen bij de tweede veldsterktemeting op 30 januari 2009 en de eigenlijke controle van de zendinstallatie tot het vergunde vermogen van 47 Watt was teruggebracht.

3. Met een brief van 13 mei 2009, ontvangen door de Regulator op 15 mei 2009, heeft radio Primera gereageerd op de voornoemde klacht.

Met een brief van 8 mei 2009, ontvangen door de Regulator op 13 mei 2009, heeft radio Klein-Brabant gereageerd op de voornoemde klacht.

Met een brief ontvangen door de Regulator op 11 mei 2009, heeft radio MTR gereageerd op de voornoemde klacht.

Met een brief van 12 mei 2009, ontvangen door de Regulator op 13 mei 2009, heeft radio Prima gereageerd op de voornoemde klacht.

4. Klager en de vier aangeklaagde radio-omroeporganisaties zijn rechtsgeldig en aangetekend uitgenodigd voor de hoorzitting van 25 mei 2009.

De klager verontschuldigt zich bij brief van 13 mei 2009 voor zijn afwezigheid omwille van professionele activiteiten naast de radio.

5. De vier aangeklaagde radio-omroeporganisaties worden op 25 mei 2009 gehoord door de Algemene Kamer van de Regulator : radio Primera bij monde van de heer Sebastien Vansever, radio Klein-Brabant bij monde van de heer Marc Peersmans, radio MTR bij monde van de heer Marc Holemans en radio Prima bij monde van de heer Guy De Clercq.

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.”

4 VZW REGIONALE MEDIA INFO t. VZW ORLANDO, VZW RADIO KLEIN-BRABANT,
VZW RADIO M.T.R. EN VZW PRIMA

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”.

6.3. Artikel 7, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse regering van 13 juni 2003 betreffende de toekenning van zendvergunningen aan de erkende particuliere landelijke, regionale en lokale radio-omroepen (hierna: het zendvergunningbesluit) schrijft voor :

“De uitzendingen van de radio-omroepen worden bij een wijziging van de zendvergunning van een andere radio-omroep erkend door de Vlaamse Gemeenschap of van het frequentiepakket van de openbare omroep van de Vlaamse Gemeenschap in hun respectieve dienstzones beschermd tegen storingen van die andere omroepen volgens de normen die vermeld worden in het Regionaal Akkoord met betrekking tot het gebruik van de band 87,5 – 108 MHz voor klankradio-omroep in frequentiemodulatie (Akkoord van Genève van 1984), hierna te noemen “het Akkoord van Genève”, aangepast zoals hierna beschreven om het risico op storingen op redelijke wijze te beperken.”

A. Argumenten van de aangeklaagde radio-omroeporganisaties

7.1. Radio Primera

Er kon op de eerste vraag aan het BIPT geen toegang tot de zendinstallatie worden gegeven omdat de verantwoordelijke tewerkgesteld is als leerkracht. De radio heeft wel alles in het werk gesteld om de controle zo vlug mogelijk te laten plaatsvinden.

Wegens werken aan de kop van de mast dienden de antennes losgekoppeld te worden. Omdat de ontvangst van de radio daardoor sterk verminderde, heeft hij een te hoog vermogen aan de zender gehanteerd. De radio betwist de vaststellingen van het BIPT niet maar vraagt begrip voor de uitzonderlijke situatie.

7.2. Radio Klein-Brabant

Omdat de verantwoordelijke van de radio van Hasselt moest komen, kon aan het BIPT pas in de namiddag toegang verleend worden tot de zendinstallatie.

Voor het overige betwist de radio de correctheid van de metingen door het BIPT niet. De radio wijst er echter op dat de zendinstallatie te kampen had met een technisch probleem.

7.3. Radio MTR

De radio stelt dat de klager onmogelijk door zijn radio gestoord kan worden maar wijt de storingen aan de uitzendingen van radio's erkend door de Franse Gemeenschap.

Het niet naleven van de bepalingen van zijn zendvergunning wijt de radio in de eerste plaats eveneens aan een radio erkend door de Franse Gemeenschap. Verder voert de radio aan dat op de eerste vraag aan het BIPT geen toegang tot de zendinstallatie kon worden gegeven omdat de verantwoordelijke in het buitenland was, dat het verslag van het BIPT niet compleet zou geweest zijn, dat de frequentiezwaai te wijten was aan een technisch probleem en dat een veldsterktemeting allesbehalve een nauwkeurige meting is. De radio vraagt tenslotte begrip en rekening te willen houden met de slechte economische tijden.

7.4. Radio Prima

De radio voert aan dat de verantwoordelijke pas na het beëindigen van diens dagtaak gevolg kan geven aan de vraag van het BIPT.

Voorts wijst de radio op de problemen die hij door een Franstalige radio ondervindt maar erkent dat zijn zendinstallatie niet conform bleek. De radio heeft zo snel mogelijk maatregelen genomen om de installatie te conformeren aan de voorwaarden van de zendvergunning.

De radio benadrukt dat het nooit de intentie geweest is om het medialandschap te verstoren maar dat enkel getracht werd om de eigen comfortzone te vrijwaren van schadelijke storingen.

De radio vraagt tenslotte begrip voor zijn situatie.

B. Beoordeling

8.1. Uit de vaststellingen van het BIPT blijkt dat de frequentiezwaaai bij radio MTR ingesteld stond op 120 KHz ipv 75 KHz. Het argument dat dit te wijten was aan een technisch probleem, doet geen afbreuk aan het gegeven dat het uitzenden met een te brede frequentiezwaaai niet conform is aan de toepassing van artikel 7, eerste lid, van het zendvergunningbesluit. Radio MTR begaat aldus een feitelijke inbreuk op artikel 135 van het Mediadecreet door een technische uitrusting te gebruiken die niet conform de wettelijke en decretale voorschriften is.

De inbreuk die bestaat uit het verbreden van een frequentiezwaaai kan een storende invloed hebben op de uitzendingen door andere radio-omroeporganisaties. De storingsklacht van radio City Gold in combinatie met de vaststelling van het BIPT, zijn dan ook een ernstige aanwijzing dat radio MTR 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 de vier aangeklaagde radio-omroeporganisaties het zendvermogen tussen de eerste en de tweede veldsterktemeting gemanipuleerd hebben en de vaststellingen door het BIPT aangaande de conformiteit van de eigen uitzendingen hebben willen beïnvloeden.

De radio's Primera, Klein-Brabant en Prima betwisten de vaststellingen en de metingen van het BIPT niet.

Geen van de vier radio-omroeporganisaties betwist bovendien in de elementen die zij aanbrengen, te hebben uitgezonden met een te hoog vermogen. De argumenten die de radio-omroeporganisaties aanhalen zoals werken aan de antennemast, technische problemen en storingen door Franstalige radio's, doen geen afbreuk aan die vaststellingen. Bovendien staat het elke radio-omroeporganisatie vrij om een klacht in te dienen bij het bevoegde orgaan wanneer zij storingen ondervindt van een Franstalige radio.

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. Hierbij wordt evenwel rekening gehouden met het feit dat iedere aangeklaagde radio-omroeporganisatie voor de eerste keer in een procedure betrokken is en dat er zich de laatste jaren geen problemen met deze vier radio-omroeporganisaties hebben gesteld.

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 Regionale Media Info ontvankelijk en gegrond te verklaren;
2. in hoofde van VZW Orlando een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;

overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet aan VZW Orlando een administratieve geldboete van 500 euro op te leggen.
3. in hoofde van VZW Radio Klein-Brabant een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet;

overeenkomstig artikel 228, 4°, van het Mediadecreet aan VZW Radio Klein-Brabant een administratieve geldboete van 500 euro op te leggen.
4. in hoofde van VZW Radio M.T.R. een inbreuk vast te stellen op artikel 135 van het Mediadecreet en op artikel 7, eerste lid, van het zendvergunningbesluit;

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

8 VZW REGIONALE MEDIA INFO t. VZW ORLANDO, VZW RADIO KLEIN-BRABANT,
VZW RADIO M.T.R. EN VZW PRIMA

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

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

Aldus uitgesproken te Brussel, op 25 mei 2009.

D. PEEREMAN
griffier

C. ADAMS
ondervoorzitter

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.