

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

AANVRAAG LICENTIE AANBIEDEN RADIO-
OMROEPNETWERK ON TOWER NETHERLANDS 3 BV

CONFORMITEIT EN ONTVANKELIJKHEID

(dossier nr. 2024/003)

BESLISSING nr. 2024/009

8 januari 2024

In de zaak betreffende de aanvraag ter verkrijging van een licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk van On Tower Netherlands 3 bv,

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

Dhr C. ADAMS, *voorzitter*,
Mevr B. PONET, *ondervoorzitter*,
Dhr D. BRAECKEVELT,
Mevr K. VAN DER PERRE,
Dhr L. VANFLETEREN, *leden*,

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging,

Neemt op 8 januari 2024 de volgende beslissing:

Gelet op het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet), inzonderheid op artikel 201 en 202;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 12 oktober 2007 houdende de vaststelling van het digitaal frequentieplan voor aanbieders van radio- en televisieomroepnetwerken, zoals gewijzigd;

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 betreffende de voorwaarden en procedure voor het verkrijgen van een licentie voor het aanbieden van een radio- of televisieomroepnetwerk en de bijbehorende zendvergunningen, zoals gewijzigd (hierna: het Procedurebesluit);

Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 22 september 2023 houdende de vastlegging van de pakketten van digitale frequenties die worden vrijgegeven tijdens een derde vergelijkende toets om een licentie te krijgen om een etheromroepnetwerk aan te bieden en om de bijbehorende zendvergunningen te krijgen die bestemd zijn voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma's;

Gelet op de oproep tot het indienen van kandidaatstellingen voor een licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk en de bijbehorende zendvergunningen, verschenen in het Belgisch Staatsblad van 6 november 2023;

Gelet op de indiening op 4 januari 2024 door On Tower Netherlands 3 bv bij wijze van afgifte ten kantore van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: VRM) tegen ontvangstbewijs, van een aanvraag tot het verkrijgen van een licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk;

Gelet op het onderzoeksrapport van de onderzoeksceel van de VRM van 8 januari 2024 betreffende de conformiteit en de ontvankelijkheid van de aanvraag van On Tower Netherlands 3 bv;

CONFORMITEIT

1. Overeenkomstig artikel 12 van het Procedurebesluit brengt de VRM binnen veertien dagen na het verstrijken van de indieningstermijn elke aanvrager die een aanvraag heeft ingediend overeenkomstig met de voorwaarden vermeld in artikel 9 tot en met 11 (conformiteitsvoorwaarden), er schriftelijk van op de hoogte of zijn aanvraag verder wordt behandeld.

2. Artikel 9 tot en met 11 van het Procedurebesluit gaan als volgt:

“Art. 9. Het aanvraagdossier bevat de stukken en gegevens die worden opgesomd in de bij dit besluit gevoegde bijlage. Het wordt ingediend uiterlijk binnen zestig dagen vanaf de datum van publicatie in het Belgisch Staatsblad van de aankondiging, vermeld in artikel 7.

Art. 10. Aanvragen worden bij de Regulator ingediend met een aangetekende brief, via elektronische post of via een ander telecommunicatiemiddel dat resulteert in een schriftelijk stuk aan de zijde van de geadresseerde, en waarop een (elektronische) handtekening is aangebracht die voldoet aan de vereisten van artikel 1322 van het Burgerlijk Wetboek.

Bij een aangetekende brief geldt het postmerk als indieningsdatum.

Als een aanvraag wordt ingediend via elektronische post of via een ander telecommunicatiemiddel, geldt de datum van verzending als datum van indiening. Die datum wordt in de ontvangstbevestiging vermeld.

Art. 11. Aanvragen worden in het Nederlands ingediend.”

3. Uit het onderzoeksrapport blijkt met betrekking tot de conformiteit van de aanvraag dat:
 - Het aanvraagdossier de stukken en gegevens bevat die worden opgesomd in de bij het Procedurebesluit gevoegde bijlage;
 - Het aanvraagdossier tijdig werd ingediend, binnen de zestig dagen vanaf de datum van de publicatie in het Belgisch Staatsblad van de oproep tot het indienen van kandidaatstellingen;
 - De aanvraag rechtsgeldig is ingediend door afgifte ten kantore van de VRM tegen ontvangstbewijs, door een persoon die de aanvrager rechtsgeldig kan vertegenwoordigen;
 - De aanvraag in het Nederlands werd ingediend.

4. Met betrekking tot de procedurele afhandeling aanvaardt de VRM naast de in voormeld artikel 10 van het Procedurebesluit vermelde wijzen van indiening eveneens als geldige wijze van indiening de afgifte van de aanvraag ten kantore van de VRM tegen ontvangstbewijs, door een persoon die de aanvrager rechtsgeldig kan vertegenwoordigen, en dit tijdens de kantooruren tot en met 5 januari 2024.

Uit het voorgaande volgt dat de aanvraag van On Tower Netherlands 3 bv tegemoetkomt aan de procedurele vereisten uit artikel 9 tot en met 11 van het Procedurebesluit en bijgevolg verder kan worden behandeld.

ONTVANKELIJKHEID

5. Overeenkomstig artikel 13 van het Procedurebesluit stelt de VRM binnen dertig dagen na het verstrijken van de indieningstermijn vast of de aanvrager voldoet aan de ontvankelijkheidsvoorwaarden, vermeld in hoofdstuk 2 (m.n. artikel 3 van het Procedurebesluit en artikel 202 (voorheen 135) van het Mediadecreet) en brengt de VRM de aanvrager er onmiddellijk schriftelijk van op de hoogte of voldaan is aan de ontvankelijkheidsvoorwaarden.
6. Artikel 202 van het Mediadecreet luidt:

“Art. 202. Om een licentie als vermeld in artikel 201 te verkrijgen, moet de aanbieder voldoen aan de volgende voorwaarden:

1° opgericht zijn in de vorm van een vennootschap of van een publiekrechtelijke rechtspersoon met als maatschappelijk doel het aanleggen en exploiteren van een etheromroepnetwerk in de Vlaamse Gemeenschap. De aanbieders van een etheromroepnetwerk kunnen alle activiteiten verrichten die rechtstreeks of onrechtstreeks aansluiten bij de verwezenlijking van hun maatschappelijk doel;

2° ressorteren onder de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap;

3° in de boekhouding een onderscheid maken tussen de activiteiten in het kader van het aanbieden van het etheromroepnetwerk enerzijds, en het aanbieden van andere netwerken of diensten waarvoor bijzondere of uitsluitende rechten zijn toegekend, anderzijds;

4° jaarlijks voor 30 juni aan de Vlaamse Regulator voor de Media een werkingsverslag met vermelding van, in voorkomend geval, het aantal abonnees en van de doorgegeven omroepprogramma's, en de balans en de jaarrekening, goedgekeurd door de algemene vergadering van aandeelhouders, voorleggen;

5° jaarlijks een vergoeding betalen voor het gebruik van de benodigde frequentieblokken en -kanalen;

6° beschikken over de nodige technische infrastructuur of een technisch investeringsplan en een financieel plan ter zake voorleggen;

7° geen aanbieder zijn van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan eindgebruikers in Vlaanderen;

8° geen onderneming zijn waarin de ondernemingen, vermeld in punt 7°, zeggenschap hebben. Onder zeggenschap wordt begrepen de rechten, overeenkomsten of andere middelen die het afzonderlijk of gezamenlijk, met inachtneming van alle feitelijke en juridische omstandigheden, mogelijk maken een bepalende invloed uit te oefenen op de activiteiten van een onderneming, met name:

- a) eigendoms- of gebruiksrechten op alle vermogensbestanddelen van een onderneming of op delen daarvan;*
- b) rechten of overeenkomsten die een bepalende invloed verschaffen op de samenstelling, het stemgedrag of de besluiten van de ondernemingsorganen.*

De Vlaamse Regering bepaalt het bedrag en de betalingsvoorwaarden van de jaarlijkse vergoeding voor het gebruik van de benodigde frequentieblokken en -kanalen, vermeld in het eerste lid, 5°.

De Vlaamse Regering kan aanvullende verplichtingen opleggen. Die verplichtingen zijn objectief gerechtvaardigd in relatie tot het netwerk in kwestie, niet-discriminerend, proportioneel en transparant”.

Artikel 3 van het Procedurebesluit bepaalt:

“Art. 3. Naast de voorwaarden vermeld in artikel [202] van het Mediadecreet mag de aanvrager van een licentie:

- 1° geen aanbieder zijn van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan eindgebruikers in Vlaanderen;*
- 2° geen onderneming zijn waarin de ondernemingen, vermeld in punt 1°, zeggenschap hebben.*

Onder omroepdiensten als vermeld in het tweede lid wordt begrepen, een dienst met als hoofddoel de levering van audiovisuele en/of auditieve programma's aan het algemene publiek of een deel ervan ter informatie, vermaak of educatie via elektronische communicatienetwerken, die valt onder de redactionele verantwoordelijkheid van de uitgever van de dienst.

Onder zeggenschap wordt begrepen de rechten, overeenkomsten of andere middelen die afzonderlijk of gezamenlijk met inachtneming van alle feitelijke en juridische omstandigheden, het mogelijk maken een bepalende invloed uit te oefenen op de activiteiten van een onderneming, met name:

- 1° eigendoms- of gebruiksrechten op alle vermogensbestanddelen van een onderneming of op delen daarvan;*
- 2° rechten of overeenkomsten die een bepalende invloed verschaffen op de samenstelling, het stemgedrag of de besluiten van de ondernemingsorganen.”*

7. Uit het onderzoeksrapport blijkt met betrekking tot de ontvankelijkheid van de aanvraag dat:
- De aanvrager is opgericht in de vorm van een vennootschap (besloten vennootschap naar Nederlands recht) met als maatschappelijk doel o.m. het ontplooiën van activiteiten op het vlak van etherdistributie in de ruimste zin van het woord, waaronder, maar niet uitsluitend, begrepen het uitvoeren van diensten en werkzaamheden ten behoeve van etherdistributie, het leveren van materialen en producten, het creëren en operationeel maken en houden van uitzendlocaties met het oog op het uitzenden van programma's, datasignalen en overige vormen van content van omroepen en andere gebruikers van etherdistributiediensten; het aanleggen en exploiteren van een radio-omroepnetwerk of televisie-omroepnetwerk in de Vlaamse Gemeenschap (artikel 3 (a) en (b) van de statuten van On Tower Netherlands 3 bv);
 - Uit de gegevens van het aanvraagdossier blijkt dat de aanvrager tegemoetkomt aan de in artikel 202, 1° en 2° van het Mediadecreet gestelde voorwaarden;
 - Uit de gegevens van het aanvraagdossier blijkt dat de aanvrager geen aanbieder is van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan eindgebruikers in Vlaanderen noch een onderneming is waarin een dergelijke aanbieder van elektronische communicatienetwerken zeggenschap heeft;
 - Er geen andere indicaties zijn die er op kunnen wijzen dat de aanvrager een aanbieder is van elektronische communicatienetwerken die tegen betaling omroepdiensten of elektronische communicatiediensten aanbiedt aan eindgebruikers in Vlaanderen of een onderneming is waarin een dergelijke aanbieder van elektronische communicatienetwerken zeggenschap heeft;
 - Uit de gegevens van het aanvraagdossier bijgevolg blijkt dat de aanvrager tegemoetkomt aan de in artikel 3 van het Procedurebesluit vermelde ontvankelijkheidsvoorwaarden en de voorwaarden, vermeld in artikel 202, 7° en 8° van het Mediadecreet;
 - Uit de gegevens van het aanvraagdossier blijkt dat de aanvrager beschikt over de nodige technische infrastructuur (of een technisch investeringsplan) en ter zake een financieel plan voorlegt.
8. Uit het voorgaande volgt dat de aanvraag van On Tower Netherlands 3 bv tegemoetkomt aan de door het Procedurebesluit opgelegde ontvankelijkheidsvoorwaarden en aan de voorwaarden om een licentie te verkrijgen voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk, vermeld in artikel 202 van het Mediadecreet.

9. In toepassing van artikel 5 van het Procedurebesluit zal de aanvraag worden onderworpen aan een vergelijkende toets.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Dat de aanvraag voor het verkrijgen van een licentie voor het aanbieden van een radio-omroepnetwerk, van On Tower Netherlands 3 bv, Axelsestraat 58 te 4537 AL, Terneuzen (Nederland), tegemoetkomt aan de gestelde ontvankelijkheidsvoorwaarden en verder zal worden behandeld.

Aldus beslist te Brussel op 8 januari 2024.

D. PEEREMAN
griffier

C. ADAMS
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.