



VLAAMSE *R*EGULATOR
VOOR DE MEDIA

ALGEMENE KAMER

ZAAK VRM t. NV SBS BELGIUM

(dossier nr. 2007/0413/2)

BESLISSING
nr. 2008/012

18 januari 2008

In de zaak van VRM tegen NV SBS Belgium,

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

Dhr J. BAERT, *voorzitter*,

Dhr P. HERROELEN,

Mevr K. VAN DER PERRE, *leden*,

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslaging op 18 januari 2008,

Neemt op dezelfde datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Ingevolge de algemene opdracht, vastgesteld bij het kaderbesluit monitoring van het Vlaams Commissariaat voor de Media van 22 april 2005 om op bepaalde tijdstippen en op basis van steekproeven gerichte controles uit te voeren inzake de naleving van de regels inzake reclame, telewinkelen, sponsoring en boodschappen van algemeen nut op radio en televisie, werden door de onderzoekscel van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: de Regulator) uitzendingen op maandag 17 september 2007 van zes verschillende televisieomroepen aan een onderzoek onderworpen.

Het betreft hier onder meer de uitzendingen van de particuliere televisieomroep die zich richt tot de gehele Vlaamse Gemeenschap NV SBS Belgium (omroepprogramma VIJFtv).

Het onderzoek werd uitgevoerd op basis van opnames door Mediaxim.

Met een onderzoeksrapport van 6 december 2007 zijn de resultaten door de onderzoekscel meegedeeld aan de algemene kamer.

2. Op 14 december 2007 beslist de algemene kamer van de Regulator om, op basis van het onderzoeksrapport, tegen de televisieomroep NV SBS Belgium (hierna: SBS), met maatschappelijke zetel Fabrieksstraat 55 te 1930 Zaventem, een ambtshalve onderzoek te starten.

3. De beslissing om over te gaan tot een ambtshalve onderzoek wordt samen met de bevindingen uit het onderzoeksrapport van 6 december 2007 bij aangetekende brief van 19 december 2007 aan SBS meegedeeld.

4. De omroep wordt bij dezelfde aangetekende brief van 19 december 2007 uitgenodigd om binnen twee weken na ontvangst van de bevindingen uit het onderzoeksrapport zijn schriftelijke opmerkingen in te dienen. Aan de omroep wordt meegedeeld dat de termijn van twee weken is opgeschort van

25 december 2007 tot en met 2 januari 2008. De omroep krijgt tevens de mogelijkheid zijn opmerkingen mondeling te komen toelichten op een hoorzitting op 18 januari 2008 indien hij daarom verzoekt.

5. Bij aangetekende brief van 24 december 2007 wordt aan de omroep meegedeeld dat de vaststellingen in het onderzoeksrapport met betrekking tot belpelletjes uit het ambtshalve onderzoek worden gelicht.

6. SBS bezorgt op 14 januari 2008 zijn schriftelijke opmerkingen aan de Regulator.

7. Op de hoorzitting van 18 januari 2008 wordt SBS vertegenwoordigd door Steven Allcock.

DE FEITEN

8. *Alleenstaande telewinkelspots*

Tijdens de onderzochte periode wordt tweemaal een alleenstaande telewinkelspot uitgezonden. Het gaat hier om het in beeld brengen van een pancarte waarop de mogelijkheid vermeld staat om ringtones te downloaden.

9. *Onderbrekingen voor telewinkelspots*

Het programma "Downsize me" wordt tweemaal onderbroken door een alleenstaande telewinkelspot, die telkens wordt aan- en afgekondigd als reclame. Tussen de eerste onderbreking (een telewinkelspot gevolgd door enkele aankondigingspots) en de tweede onderbreking is er een tijdverloop van 13 minuten en 53 seconden. Het tijdverloop tussen de aanvang van de eerste onderbreking en het einde van de tweede onderbreking bedraagt 16 minuten en 30 seconden.

HET RECHT

10. Artikel 101, § 1, van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005 (hierna genoemd: het Mediadecreet) luidt als volgt:

“Reclame en telewinkelen moeten duidelijk als dusdanig herkenbaar zijn en door optische en/of akoestische middelen duidelijk onderscheiden zijn van de programma’s.

Reclame en telewinkelspots moeten worden gegroepeerd in niet-opvolgende tijdsblokken van beperkte duur.”

Artikel 101, § 5, van het Mediadecreet luidt als volgt:

“Als andere programma’s dan die welke bedoeld worden in § 3, § 4 en § 6 door reclame en telewinkelspots worden onderbroken, moet een tijdvak van ten minste twintig minuten verlopen tussen iedere opvolgende onderbreking binnen de programma’s.”

A. Argumenten van de aangeklaagde omroep

11. Onontvankelijkheid van het ambtshalve onderzoek

SBS werpt de onontvankelijkheid van het ambtshalve onderzoek op. De beslissing tot ambtshalve onderzoek werd meer dan twee maanden na de betrokken uitzending meegedeeld. Decretaal is een omroep verplicht om de opnamen gedurende een termijn van twee maanden te bewaren. Deze bepaling heeft de medewerking van de omroepen tot doel bij de onderzoeken van de Regulator. Dit betekent in principe ook dat de Regulator een onderzoek kan doen naar feiten die maximaal twee maanden terug gaan in de tijd.

Deze bepaling biedt een vorm van rechtszekerheid aan de omroepen. Indien de omroepen binnen een periode van twee maanden na een bepaalde uitzenddag geen vragen hebben ontvangen van de Regulator, mogen zij er rechtmatig van uitgaan dat die betrokken uitzenddag niet in een procedure is betrokken en mogen de bewaarde omroepsignalen gewist worden.

De facto legt de Regulator de omroepen dus de verplichting op om hun beeldmateriaal voor een veel langere periode dan twee maanden bij te houden. In die zin schendt de Regulator het Mediadecreet en treedt buiten zijn decretale bevoegdheden.

Omwille van al deze redenen is SBS van oordeel dat de uitzending van 17 september 2007 op VIJFtv niet het voorwerp kan uitmaken van een ambtshalve onderzoek door de Regulator en dat dit onderzoek derhalve onontvankelijk moet worden verklaard.

12. *Alleenstaande telewinkelspots*

SBS wijst er vooreerst op dat er op het ogenblik van het starten van onderhavige procedure nog geen uitspraak van de Regulator is inzake het uitzenden van alleenstaande reclame- of telewinkelspots op televisie in een andere zaak waarbij SBS is betrokken. SBS vindt het dan ook bevreemdend dat er nu een nieuw ambtshalve onderzoek wordt gestart inzake het uitzenden van alleenstaande telewinkelspots.

SBS voert verder aan dat de Europese Commissie met betrekking tot artikel 10 van de Richtlijn televisie zonder grenzen, dat bepaalt dat afzonderlijke reclamespots de uitzondering moeten blijven, heeft opgemerkt dat van deze regel slechts onder bepaalde omstandigheden kan worden afgeweken. Dit is onder meer het geval als een omroeporganisatie niet voldoende reclameopdrachten heeft om de spots in één blok samen te voegen. SBS verwijst hiervoor naar de interpretatieve mededeling van de Commissie over bepaalde aspecten van de bepalingen van de richtlijn betreffende televisiereclame.

SBS verwijst naar het standpunt dat de Regulator op 17 november 2006 heeft ingenomen met betrekking tot de alleenstaande spots. De Regulator definieert de unieke spot als *“een reclameonderbreking die korter is dan normaal, en die de omroep, door de geboden exclusiviteit bovendien in principe een grotere opbrengst oplevert.”*

SBS voert aan dat voor alle betrokken blokken de ruimte openstond voor verschillende adverteerders, maar dat er telkens slechts één adverteerder op is ingegaan. Er is dus volgens SBS geen sprake van geboden exclusiviteit, noch van een grotere opbrengst.

SBS merkt nog op dat het vaak gaat om dezelfde adverteerder, die volgens zijn mediaplanning telkens op welbepaalde momenten de spots wil laten uitzenden. Van een dergelijke adverteerder kan niet worden verwacht dat hij in een zelfde blok, twee dezelfde spots inboekt. Volgens SBS zou dit pas echt storend werken voor de kijker.

Op de hoorzitting beklemtoont de vertegenwoordiger van SBS dat er onvoldoende opdrachten waren om de bedoelde blokken in te vullen.

13. *Onderbrekingen voor telewinkelspots*

Als de Regulator van oordeel zou zijn dat - in weerwil van de argumentatie van SBS met betrekking tot de onontvankelijkheid van het ambtshalve onderzoek (zie punt 11) – de uitzending van 17 september 2007 het

voorwerp kan uitmaken van een ambtshalve onderzoek en indien de bevindingen van de onderzoeksceel worden bevestigd, schikt SBS zich naar de wijsheid van de Regulator.

Indien een inbreuk op artikel 101, § 5, van het Mediadecreet zou worden vastgesteld, meent SBS dat hoogstens een minimale boete kan worden opgelegd. Uit de analyse van de onderzoeksceel blijkt immers dat het programma twee keer mocht worden onderbroken en dat de toegelaten uurlimiet van twaalf minuten reclame niet werd overschreden.

B. Beoordeling

14. Onontvankelijkheid van het ambtshalve onderzoek

Op grond van artikel 176septies, derde lid, van het Mediadecreet is iedere omroep verplicht om een kopie van al zijn omroepsignalen te bewaren gedurende twee maanden te beginnen vanaf de datum van uitzending, en die op de eerste vraag ter beschikking te stellen van de Vlaamse Regulator voor de Media.

De Regulator merkt op dat de termijn van twee maanden gedurende dewelke een omroep de opnames decretaal dient te bewaren, niet verhindert dat de Regulator een ambtshalve onderzoek instelt omtrent uitzendingen die reeds ouder dan twee maanden zijn. De Regulator legt op die manier geenszins de facto de verplichting aan de omroepen op om hun beeldmateriaal voor een langere periode te bewaren. Indien de omroep zelf niet meer over de bewuste uitzendingen zou beschikken, kan hij die op eenvoudig verzoek van de Regulator ontvangen. Bovendien heeft de omroep recht op inzage van het desbetreffende administratief dossier (artikel 13 van het reglement van orde) en dus ook van de erin opgenomen omroepsignalen. De Regulator schendt derhalve geenszins het Mediadecreet en treedt noch buiten zijn decretale bevoegdheden door een ambtshalve onderzoek in te stellen naar uitzendingen die langer dan twee maanden teruggaan in de tijd.

De Regulator verwerpt dan ook de exceptie van onontvankelijkheid van het ambtshalve onderzoek.

15. Alleenstaande telewinkelspots

De Regulator erkent dat het gebrek aan reclameopdrachten één van de gevallen is, die de Europese Commissie heeft aanvaard als uitzondering op het principe dat afzonderlijke reclamespots een uitzondering moeten blijven.

Uit de bevindingen van de onderzoeksceel is gebleken dat het in de onderzochte periode telkens om dezelfde alleenstaande telewinkelspot ging. Het verweer van SBS kan dan ook worden gevolgd.

16. Onderbrekingen voor telewinkelspots

Uit de vaststellingen van de onderzoeksceel blijkt dat het tijdvak tussen de eerste en de tweede onderbreking voor telewinkelspots tijdens het programma "Downsize me" beduidend minder dan twintig minuten bedraagt.

Gelet op het voorgaande stelt de Regulator een inbreuk vast op de bepalingen van artikel 101, § 5, van het Mediadecreet.

Bij de bepaling van de strafmaat houdt de Regulator er rekening mee dat de toegelaten uurlimiet van twaalf minuten reclame niet werd overschreden.

De Regulator legt voor deze inbreuk een boete van 1250 euro op.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. In hoofde van SBS Belgium NV een inbreuk vast te stellen op artikel 101, § 5, van het Mediadecreet;
2. Overeenkomstig artikel 176, § 1, 4°, van het Mediadecreet een administratieve geldboete van 1250 euro op te leggen.

Aldus uitgesproken te Brussel, op 18 januari 2008.

D. PEEREMAN
griffier

J. BAERT
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.