

VLAAMSE GEMEENSCHAP

VLAAMS COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA

Rolnummer : 438

Beslissing nr. : 2004/0102

BESLISSING

30 november 2004

In zake : a. - klacht VZW Radio Pallieter tegen VZW Kiliaan (radio Aragon) wegens het niet naleven van het ingediende kandidatuur dossier (KL2004/0248);
b. - ambtshalve onderzoek tegen VZW Kiliaan (radio Aragon) wegens het niet naleven van de erkenningsvoorwaarden inzake de informatie- en journaalplicht (KL2004/0258).

1a. *Klacht* - Met een ter post aangetekende brief van 15 juni 2004, ontvangen ter griffie van het Vlaams Commissariaat voor de Media op 16 juni 2004, legt VZW Radio Pallieter, met maatschappelijke zetel Rivierstraat 71, te 2500 Lier, klacht neer tegen VZW Kiliaan (radio Aragon), met maatschappelijke zetel Onze Lieve Vrouwestraat 10, te 2570 Duffel, wegens het niet naleven van het ingediende kandidatuur dossier.

Met een brief van 19 juni 2004 is de klacht van VZW Radio Pallieter meegedeeld aan radio Aragon.

Met een brief van 28 september 2004 bezorgt radio Aragon zijn schriftelijke opmerkingen die met een brief van 1 oktober 2004 naar de klager worden verzonden.

1b. *Ambtshalve onderzoek* - Met een ter post aangetekende brief van 14 juli 2004 deelt het Commissariaat aan VZW Kiliaan haar beslissing mee een procedure inzake ambtshalve onderzoek op te starten tegen radio Aragon wegens het niet naleven van de erkenningsvoorwaarden inzake de informatie- en journaalplicht.

2. Met een brief van 20 september 2004 deelt het Commissariaat aan radio Aragon mee dat de behandeling van de klacht van VZW Radio Pallieter en van het ambtshalve onderzoek samengevoegd worden en bezorgt het aan de partijen het onderzoeksrapport van de administratie Media.

3. De betrokkenen zijn met een aangetekend schrijven van 28 september 2004 opgeroepen om voor het Commissariaat te verschijnen om er te worden gehoord op de hoorzitting van 15 oktober 2004.

De partijen zijn door het Commissariaat in hun betoog en verweer gehoord ter zitting van 15 oktober 2004.

Namens en voor VZW Radio Pallieter verschijnen B. Guldentops, secretaris, en R. Wijnen, advocaat. Namens en voor VZW Kiliaan verschijnen S. Van Camp, gevolmachtigde, L. Van Camp, ex-voorzitter, en M. Kalin, advocaat.

4. *De ontvankelijkheid van de klacht.*

4.1. Naar luid van artikel 116^{quater}, § 2 van de decreten betreffende de (...) moet de klacht uitgaan van een “belanghebbende”, behoudens voor klachten die betrekking hebben op de bepalingen van Titel IV, Hoofdstuk II, Afdeling 2 van de gecoördineerde decreten.

Naar luid van artikel 3, 5° van het besluit van de Vlaamse regering houdende de vaststelling van de procedure (...) moet een bij het Commissariaat ingediende klacht, om ontvankelijk te zijn, “het belang bij het indienen van de klacht aangeven behalve indien het gaat om een klacht met betrekking tot de bepalingen van Titel IV, Hoofdstuk II, Afdeling 2 van de gecoördineerde decreten;”

De klager dient derhalve blijk te geven van zijn belang (en dit ook aan te geven) voor zover zijn klachten geen betrekking hebben op reclame, telewinkelen, sponsoring en boodschappen van algemeen nut op radio en televisie.

4.2. Dienaangaande doet de klager in de klachtbrief van zijn raadsman van 15 juni 2004 gelden dat hij een lokale radio is die vroeger uitzond onder de frequentie 106,4 FM, dat de lokaliteit Lier in het kader van het nieuwe frequentieplan enkel met die frequentie werd bedacht, dat de VZW Kiliaan de tegenkandidaat was van de klager en dat de VZW Kiliaan de gevraagde erkenning kreeg.

4.3. Het belang dat uit de klacht van 15 juni 2004 kan worden afgeleid, bestaat uitsluitend in het feit dat de klager, anders dan de VZW Kiliaan, de erkenning voor de enige frequentie in de lokaliteit Lier niet heeft gekregen. De klager zelf beschikt sedert 26 mei 2004 niet meer over een erkenning.

Tegen de weigering van een erkenning of tegen de erkenning van een andere omroep staat voor de afgewezen aanvrager geen ander rechtsmiddel open dan een beroep tot nietigverklaring en eventueel tot schorsing bij de Raad van State. Uit de inhoud van de klacht blijkt impliciet doch zeker dat de klager zich slechts een bijkomend rechtsmiddel wil verschaffen om aldus alsnog de erkenning van VZW Kiliaan aan te vechten. Dit is geen wettig belang. Het komt het Commissariaat immers niet toe zich uit te spreken over de opportuniteit van de toewijzingsbeslissing.

De klager toont geen enkel nadeel aan dat hij zou lijden ingevolge de aangeklaagde feiten, noch enig persoonlijk en rechtstreeks belang dat hij bij het aanvechten van de aangeklaagde feiten zou hebben. Het gaat hoogstens om een hypothetisch en geen actueel belang, in de mate dat het zou zijn gesteund op de mogelijkheid van een nieuwe kandidatuurstelling na een eventuele intrekking van de kwestieuze erkenning.

De klager kan zich evenmin beroepen op een algemeen belang om de mediadecreten te doen naleven. Zulks vormt geenszins een eigen, persoonlijk belang van de klager als bedoeld in de hierboven in punt 4.1. vermelde bepalingen, doch het zou slechts een toepassing van de niet-toelaatbare “actio popularis” vormen.

Om die redenen is de klacht onontvankelijk bij gebrek aan het vereiste belang in hoofde van de klager.

De feiten waarvan het VCM in kennis werd gesteld naar aanleiding van de klacht behoeven evenwel verder onderzoek gelet op de aard en de ernst van deze feiten indien zij gegrond zouden blijken. Het VCM zet, ambtshalve het onderzoek verder ten aanzien van de VZW Kiliaan, die de mogelijkheid had zich desbetreffend te verdedigen.

Aangezien het onderzoek ambtshalve verloopt, daar bovendien de VZW Kiliaan erkent dat “er enkele afwijkingen zijn tussen haar uitzendgedrag en het ingediende kandidatuur dossier” en aangezien de inbreuken een voortdurende karakter hebben (zien infra) is de door de VZW ingeroepen exceptie van niet-ontvankelijkheid, gesteund op artikel 3, 2° Procedurebesluit ongegrond.

5. *Nopens de niet-naleving van het ingediende kandidatuur dossier* - Artikel 38octies, eerste lid, van de Gecoördineerde Mediadecreten bepaalt dat de lokale radio-omroepen tot taak hebben een verscheidenheid van programma's te brengen, inzonderheid inzake informatie uit het verzorgingsgebied en ontspanning, met de bedoeling binnen het verzorgingsgebied de communicatie onder de bevolking of de doelgroep te bevorderen.

Artikel 38nonies, 3°, van de Gecoördineerde Mediadecreten stelt dat lokale radio-omroepen, om erkend te worden en te blijven, naast aan de voorwaarden van artikelen 31 tot 35, in elk geval voldoen aan de volgende basisvoorwaarde dat de lokale radio-omroepen dagelijks een aanbod van lokale informatie brengen met aandacht voor sociaal-culturele evenementen uit het verzorgingsgebied. De dagprogrammering van de lokale radio-omroep moet minstens drie journaals, gericht op het verzorgingsgebied bevatten. Voor de journaals is een hoofdredacteur verantwoordelijk.

Artikel 38decies van de Gecoördineerde Mediadecreten stelt dat de Vlaamse regering de erkenning (*als lokale radio-omroep*) verleent op basis van de volgende criteria : de concrete invulling van het programma-aanbod, in het bijzonder van eigen programma's en van het programma-aanbod inzake informatie over het eigen verzorgingsgebied, de radio-ervaring van de medewerkers, in voorkomend geval opgedaan voor het betrokken verzorgingsgebied en de infrastructuur. De Vlaamse regering kan supplementaire voorwaarden voor erkenning opleggen.

De lokale radio-omroepen die, na het verkrijgen van de erkenning, wijzigingen willen aanbrengen in de gegevens vermeld in de door hen ingediende offerte, waardoor wordt afgeweken van de basisvoorwaarden van de erkenning, de algemene programmering, hun statuten of hun aandeelhoudersstructuur, vragen de goedkeuring aan de Vlaamse regering om die wijzigingen door te voeren.

Artikel 98bis, van de Gecoördineerde Mediadecreten bepaalt dat de leden van het Vlaams Commissariaat voor de Media en de daartoe door de Vlaamse regering aangewezen personeelsleden van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap bevoegd zijn inlichtingen en documenten te vragen van omroepen van of erkend door de Vlaamse Gemeenschap, van radio- en televisiediensten, van aanbieders van kabelnetten en van aanbieders van radio- en televisieomroepnetwerken, voorzover dat voor de vervulling van hun taak redelijkerwijs nodig is.

Iedere omroep van of erkend door de Vlaamse Gemeenschap, iedere radio- en televisiedienst, iedere aanbieder van kabelnetwerken en van radio- en televisieomroepnetwerken is verplicht om medewerking te verlenen aan het Vlaams Commissariaat voor de Media en de door de Vlaamse regering aangewezen personeelsleden van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap bij de uitoefening van hun bevoegdheden.

Iedere omroep van of erkend door de Vlaamse Gemeenschap en iedere radio- en televisiedienst is verplicht om een kopie van al zijn programma's te bewaren gedurende twee maanden te beginnen vanaf de datum van uitzending, en die op de eerste vraag ter beschikking te stellen van het Vlaams Commissariaat voor de Media.

6. Na onderzoek van de stukken en het horen van de partijen, heeft het Commissariaat volgende inbreuken in hoofde van VZW Kiliaan vastgesteld :

- er worden geen eigen programma's uitgezonden, luidens de erkenningsaanvraag waarin bepaald wordt dat per dag in totaal 15 uur eigen programma's gebracht zullen worden;
- er is geen uitzending van lokale of regionale berichtgeving, volgens de erkenningsaanvraag die spreekt van 14 regionale nieuwsbulletins onder redactie van een plaatselijk medewerker;

- het eigen medewerkersbestand, zoals opgegeven in de erkenningsaanvraag, strookt niet met de werkelijkheid;
- VZW Kiliaan bezorgt de door de administratie opgevraagde opnames niet;

VZW Kiliaan verleent geen medewerking door niet te reageren op vragen van de administratie inzake het eigen opgegeven medewerkersbestand en duidelijke toelichting bij de verwerking van lokale berichtgeving en informatie bestemd voor de lokale bevolking in de programmatie zelf.

7. De uitleg van de VZW Kiliaan dat door de economische crisis de inkomsten lager waren dan in het kandidatuur dossier gepland voldoet niet. Ook de verwijzing naar de “interne organisatie na het verwerven van de nieuwe erkenning”, die overigens niet concreet wordt gemaakt, verklaart de vastgestelde afwijkingen niet.

Wanneer een bestaande en in de ether zijnde particuliere radio-omroep een nieuwe erkenning verwerft op basis van een door haar opgesteld kandidatuur dossier, kan worden aangenomen dat hij in de eerste plaats zijn continuïteit wenst te verzekeren eerder dan haar uitzendingen te onderbreken tot wanneer uitgezonden kan worden conform het kandidatuur dossier (zie art. 30, tweede lid Gecoördineerde Mediadecreten). Dit neemt niet weg dat de vereiste aanpassing onverwijld dient te gebeuren. De aanvraag tot erkenning werd immers geruime tijd voordien ingediend en het verwerven van de erkenning kan niet beschouwd worden als een plotse, onverwachte gebeurtenis, te meer daar er tussen het verwerven van de erkenning en het inwerkingtreden van de nieuwe erkenningen meerdere maanden zijn verlopen.

OM DEZE REDENEN,

het Vlaams Commissariaat voor de Media

Gelet op artikel 32 van het besluit van de Vlaamse regering van 14 juli 1998 houdende de vaststelling van de procedure voor het Vlaams Commissariaat voor de Media en houdende aanvullende kwalificatiecriteria en voorwaarden voor de erkenning van particuliere radio-omroepen en artikel 7 van het Reglement van orde van het Vlaams Commissariaat voor de Media,

- verklaart dat de VZW Radio Pallieter niet de vereiste hoedanigheid van belanghebbende partij heeft in de zin van artikel 116quater, §2 van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 25 januari 1995 en stelt haar buiten de zaak;

- stelt in hoofde van de VZW Kiliaan (radio Aragon), met maatschappelijke zetel te 2570 Duffel aan de Onze Lieve Vrouwestraat 10, een inbreuk vast op de artikelen 38octies, eerste lid, 38nonies, 3°, 38decies en 98bis van de gecoördineerde Vlaamse mediadecreten;
- stelt de VZW Kiliaan (radio Aragon), overeenkomstig artikel 19ter Procedurebesluit, met het oog op een mogelijke schorsing of intrekking van de erkenning, in gebreke en maant haar aan om zich binnen de maand in regel te stellen met het door haar ingediende kandidatuur dossier.

Aldus te Brussel, met eenparigheid van stemmen, uitgesproken op 30 november 2004 door het Vlaams Commissariaat voor de Media, samengesteld uit J. Boon, dienstdoend voorzitter, C. Adams en P. Herroelen, plaatsvervangende commissarissen, bijgestaan door D. Peereman, waarnemend griffier.

D. Peereman
Wvd. Griffier

J. Boon
Dienstdoend Voorzitter