

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

ZAKEN VAN VZW FAMILYRADIO VLAANDEREN EN BVBA
MENT MEDIA t. BV BNL RADIO

(dossiers nr. 2020/418, 2020/434, 2020/445 en 2020/451)

BESLISSING nr. 2021/016

22 maart 2021

In de zaken van VZW FamilyRadio Vlaanderen en BVBA MENT Media tegen BV BNL RADIO,

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

Dhr C. ADAMS, *voorzitter*,
Dhr P. SOURBRON, *ondervoorzitter*,
Dhr R. LANNOO,
Mevr P. VALCKE,
Mevr K. VAN DER PERRE, *leden*,

en Dhr D. PEEREMAN, *griffier*,

Na beraadslagingen op 8 en 22 maart 2021,
Neemt op de laatste datum de volgende beslissing:

FEITEN EN PROCEDURE

1. Bij de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: VRM) zijn op verschillende tijdstippen klachten ingediend, door VZW FamilyRadio Vlaanderen (hierna: FamilyRadio), met maatschappelijke zetel Groot-Bijgaardenstraat 14 te 1082 Sint-Agatha-Berchem, zowel alleen als gezamenlijk met BVBA MENT Media (hierna: MENT Media), met maatschappelijke zetel Wijmenstraat 21E te 9030 Gent, tegen BV BNL RADIO (hierna: BNL), met maatschappelijke zetel Vlamingstraat 35 te 8000 Brugge.

Bij VRM-beslissingen nr. 2020/047 en nr. 2020/048 van 14 december 2020 werd BNL, ingevolge de behandeling van de voornoemde klachten, in gebreke gesteld en de tijd gegeven tot uiterlijk 31 januari 2021 om de vastgestelde inbreuken te regulariseren door aan alle voorschriften te voldoen.

De reden voor deze ingebrekestellingen waren meer bepaald (blijvende) vastgestelde tekortkomingen respectievelijk met betrekking tot de ongebruikte frequentie NE/002/12 – Meerhout (106.6 FM) (onderdeel van klachten nr. 2020/418 en nr. 2020/434), het ontbreken van uitzendingen in DAB+ en het ontbreken van uitzendingen in FM voor de lokaliteiten: NE/002/01 – Aalst (90 FM), NE/002/02 – Antwerpen (100.2 FM), NE/002/03 – Bierbeek (105.3 FM), NE/002/07 – Genk (104.3 FM), NE/002/11 – Mechelen (99 FM), NE/002/16 – Sint-Niklaas (106.4 FM) en NE/002/17 – Turnhout (103.9 FM) (voorwerp van klachten nr. 2020/445 en nr. 2020/451).

De huidige beslissing betreft de opvolging van VRM-beslissingen nr. 2020/047 en nr. 2020/048 van 14 december 2020, na het verstrijken op 31 januari 2021 van de aan BNL geboden regularisatietermijnen.

2. Klacht nr. 2020/418 tegen BNL werd ingediend door FamilyRadio bij de VRM per aangetekende brief van 24 oktober 2019.

De klacht had betrekking op de erkenning van BNL voor het frequentiepakket netwerkradio-omroeporganisatie 2 – Nederlandstalig en Vlaams profiel.

Volgens FamilyRadio liet BNL onder meer na om drie frequenties van haar netwerk (Gent 96.3 FM, Brussel 105.0 FM en Meerhout 106.7 FM) te gebruiken, hoewel een onmiddellijke opstart was beloofd en beloond in het aanvraagdossier. Volgens FamilyRadio schond BNL hierdoor artikel 143/3 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet).

Bij VRM-beslissing nr. 2020/001 van 13 januari 2020 heeft de algemene kamer van de VRM deze klacht van FamilyRadio ontvankelijk en, wat het onderdeel ongebruikte frequenties betrof, gegrond verklaard.

BNL werd in gebreke gesteld om de toestand te regulariseren en uiterlijk op 31 maart 2020 ook uitzendingen te verzorgen op de frequenties Meerhout 106.7 FM en Gent 96.3 FM.

3. Klacht nr. 2020/434 tegen BNL werd ingediend door FamilyRadio bij de VRM per aangetekende brief van 9 april 2020.

Volgens FamilyRadio liet BNL (nog steeds) na om uit te zenden op de frequentie Meerhout 106.7 FM, ook nadat het uitstel tot 31 maart 2020, zoals verleend bij VRM-beslissing nr. 2020/001 van 13 januari 2020, was verlopen.

Vervolgens werd bij VRM-beslissing nr. 2020/032 van 14 september 2020 (onder meer) opnieuw een inbreuk vastgesteld op artikel 143/3 van het Mediadecreet wegens het niet in gebruik nemen van de frequentie Meerhout 106.7 FM. Dit in opvolging van VRM-beslissing nr. 2020/001 van 13 januari 2020, waarbij BNL naar aanleiding van klacht nr. 2020/418 reeds in gebreke werd gesteld, en naar aanleiding van de nieuwe klacht nr. 2020/434.

BNL werd nogmaals in gebreke gesteld, deze keer om uiterlijk op 31 oktober 2020 uitzendingen te verzorgen op de frequentie Meerhout 106.7 FM.

4. Bij VRM-beslissing nr. 2020/047 van 14 december 2020 werd in opvolging van VRM-beslissing nr. 2020/032 van 14 september 2020 nogmaals een inbreuk vastgesteld op artikel 143/3 van het Mediadecreet wegens het niet in gebruik nemen van de frequentie Meerhout 106.7 FM.

BNL werd hiervoor een derde maal in gebreke gesteld, deze keer om uiterlijk op 31 januari 2021 uitzendingen te verzorgen op de frequentie Meerhout 106.7 FM.

5. Klacht nr. 2020/445 tegen BNL is door de beide klagende partijen gezamenlijk ingediend bij de VRM per aangetekende brief van 21 augustus 2020.

Volgens de klagende partijen voldeed BNL niet aan de decretale verplichtingen van een netwerkradio-omroeporganisatie, omdat zij naliet haar omroepprogramma's door te geven via een etheromroepnetwerk (DAB+). Hierdoor schond BNL, aldus de klagende partijen, artikel 133, § 1, vierde lid, van het Mediadecreet.

6. Klacht nr. 2020/451 tegen BNL is vervolgens per aangetekende brief van 24 september 2020 bij de VRM ingediend door de klagende partijen.

Volgens de klagende partijen zond BNL op acht van de haar toegekende FM-frequenties niet uit en schond zij daardoor artikel 134 van het Mediadecreet.

7. Bij VRM-beslissing nr. 2020/048 van 14 december 2020 heeft de algemene kamer van de VRM deze twee laatst vermelde klachten van FamilyRadio en MENT Media gevoegd en ontvankelijk en gegrond verklaard.

Er werd enerzijds vastgesteld dat BNL een inbreuk beging op artikel 133, § 1, vierde lid, van het Mediadecreet door als netwerkradio-omroeporganisatie haar omroepprogramma niet door te geven via etheromroepnetwerken die bestemd zijn voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma's.

Anderzijds werd ook vastgesteld dat BNL een inbreuk beging op artikel 133, § 1, eerste lid, van het Mediadecreet door als netwerkradio-omroeporganisatie niet binnen het aan haar toegewezen zendgebied in FM uit te zenden wat betreft zeven lokaliteiten: NE/002/01 – Aalst (90 FM), NE/002/02 – Antwerpen (100.2 FM), NE/002/03 – Bierbeek (105.3 FM), NE/002/07 – Genk (104.3 FM), NE/002/11 – Mechelen (99 FM), NE/002/16 – Sint-Niklaas (106.4 FM) en NE/002/17 – Turnhout (103.9 FM).

BNL werd in gebreke gesteld om de toestand uiterlijk op 31 januari 2021 te hebben geregulariseerd.

8. VRM-beslissingen nr. 2020/047 en nr. 2020/048 zijn bij aangetekende brieven van 15 december 2020 aan BNL en de klagende partijen bezorgd door de VRM.
9. BNL heeft op 19 januari 2021 een e-mail gestuurd aan de VRM om een update te geven over de stand van zaken, waarna zij op 1 februari 2021 om een verlenging van de regularisatietermijnen vraagt, afhankelijk van de omstandigheden, tot maximaal 21 maart 2021.
10. De onderzoeksceel legt op 3 februari 2021 een rapport voor met vaststellingen

aangaande de uitzendingen van BNL.

De VRM heeft het onderzoeksrapport per aangetekend schrijven op 3 februari 2021 aan BNL bezorgd en op 11 februari 2021 aan de klagende partijen.

11. BNL bezorgt op 18 februari 2021 aan de VRM schriftelijke opmerkingen, die per aangetekend schrijven van 3 maart 2021 door de VRM ook aan de klagende partijen worden bezorgd.
12. De onderzoekscel doet op 1 en 2 maart 2021 nogmaals een opvolgend luisteronderzoek aangaande de uitzendingen van BNL.

TOEPASSELIJKE REGELS

13. Artikel 133, § 1, van het Mediadecreet gaat als volgt:

“Art. 133. § 1. Landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties zenden binnen het aan hen toegewezen zendgebied in FM uit.

De omroepprogramma’s van landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties kunnen worden doorgegeven via de kabelomroepnetwerken, via etheromroepnetwerken, via satellietomroepnetwerken of via het internet.

De landelijke en regionale radio-omroeporganisaties die hun omroepprogramma’s niet op eigen initiatief doorgeven via etheromroepnetwerken die bestemd zijn voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma’s, zijn verplicht dit te doen uiterlijk op 1 september 2018.

De netwerkradio-omroeporganisaties geven uiterlijk op 1 september 2019 hun omroepprogramma’s door via etheromroepnetwerken die bestemd zijn voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma’s.

De uitzending van de radio-omroepprogramma’s van de landelijke en regionale radio-omroeporganisaties in FM zal worden stopgezet.

De Vlaamse Regering bepaalt de datum van die afschaffing van de FM-uitzendingen en de modaliteiten ervan. Die datum is afhankelijk van een twejaarlijks monitoringsrapport waarin de evolutie van de groei van het totale digitale radio luisteren, de DAB+-progressie en de resultaten van sectorgedragen overleg worden nagegaan.”

Artikel 133, § 1, van het Mediadecreet werd gewijzigd bij decreet van 12 februari 2021.¹ Deze wijzigingen zullen echter pas in werking treden op 1 januari 2023.

14. Artikel 134 van het Mediadecreet werd eveneens gewijzigd en vervangen bij decreet van 12 februari 2021. Deze wijzigingen zijn echter wel reeds in werking getreden, op 14 maart 2021 (tien dagen na publicatie van dit decreet in het Belgisch Staatsblad).

Artikel 134 van het Mediadecreet bepaalde, vóór de wijziging bij decreet van 12 februari 2021, het volgende:

“De erkenningen voor landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties worden verleend voor negen jaar, met ingang van de datum die in het erkenningsbesluit is opgenomen.

Als de landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie één jaar na de datum van ingang van de erkenning nog niet uitzendt, kan de erkenning door de Vlaamse Regulator voor de Media ambtshalve worden ingetrokken. Bij definitieve stopzetting van de activiteiten van de landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie vervallen de erkenning en de zendvergunning van rechtswege. De Vlaamse Regering bepaalt daarover de nadere modaliteiten.

Met behoud van de toepassing van de andere bepalingen van dit decreet worden erkenningen als landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroep die verkregen zijn voor een frequentie die tijdens een lopende erkenningsperiode vrijgekomen is, alleen toegekend voor de resterende duur van de initiële erkenningsperiode.”

Huidig artikel 134, § 6, van het Mediadecreet gaat als volgt:

“§ 6. Als de landelijke, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie één jaar na de ingangsdatum van de erkenning nog niet uitzendt via minstens de helft van de toegekende frequenties, kan de Vlaamse Regulator voor de Media de erkenning ambtshalve intrekken.”

15. Artikel 143/3 van het Mediadecreet luidt als volgt:

“§ 1. De netwerkradio-omroeporganisaties houden zich, nadat ze een erkenning hebben gekregen, voor de volledige duur van de erkenning aan

¹ Decreet van 12 februari 2021 houdende wijziging van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie met betrekking tot de landelijke en regionale radio-omroeporganisaties en de technische eindapparatuur voor FM-radio-ontvangst van radio-omroeporganisaties, *BS* 4 maart 2021, 18890. Volgende wijzigingen worden aangebracht aan artikel 133, § 1, van het Mediadecreet:

1° in paragraaf 1, eerste en tweede lid, wordt de zinsnede “regionale,” opgeheven;

2° in paragraaf 1 wordt het derde lid vervangen door wat volgt: “De landelijke radio-omroeporganisaties geven hun omroepprogramma’s door via etheromroepnetwerken die bestemd zijn om vrij te ontvangen radio-omroepprogramma’s aan te bieden.”;

3° in paragraaf 1, vijfde lid, worden de woorden “en regionale” opgeheven.

de basisvoorwaarden, vermeld in artikel 143/1 en 143/2, § 1, in overeenstemming waarmee de Vlaamse Regering de erkenning heeft uitgereikt.

§ 2. De netwerkradio-omroeporganisaties die, nadat ze de erkenning hebben verkregen, wijzigingen willen aanbrengen in de gegevens, vermeld in de door hen ingediende offerte, waardoor wordt afgeweken van de aanvullende kwalificatie-criteria, in artikel 143/2, § 2, 1°, voor wat betreft het zendschema en in artikel 143/2, § 2, 3°, 4° en 5°, brengen de Vlaamse Regulator voor de Media daarvan op de hoogte. De kennisgeving wordt conform artikel 219 gedaan.

In afwijking van paragraaf 1 en paragraaf 2, eerste lid, worden wijzigingen die betrekking hebben op de statuten of op de aandeelhoudersstructuur aan de Vlaamse Regering ter goedkeuring voorgelegd. Bij de beoordeling van de wijzigingen houdt de Vlaamse Regering rekening met het in stand houden van het pluralisme en de diversiteit in het radiolandschap.”

16. Artikel 39 van het besluit van de Vlaamse Regering van 30 juni 2006 betreffende de procedure voor de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: het Procedurebesluit) bepaalt:

“De algemene kamer kan op ieder ogenblik de erkenning van de particuliere radio-omroeporganisatie of de zendvergunning van de erkende radio-omroeporganisatie schorsen of intrekken als de betrokkene zich niet houdt aan de bepalingen van het decreet van 27 maart 2009, dit besluit, de voorwaarden van de erkenning, alsook in geval van erkende landelijke, regionale en netwerk- en lokale radio-omroeporganisaties, als de betrokkene zich niet houdt aan de voorwaarden in overeenstemming waarmee de erkenning door de Vlaamse Regering is verleend.

De schorsing of de intrekking wordt altijd voorafgegaan door een ingebrekestelling door de algemene kamer die de omroeporganisatie de kans biedt aan alle voorschriften te voldoen. De omroeporganisatie of het omroepnetwerk beschikt over ten minste een maand vanaf de verzending van de ingebrekestelling om de toestand te regulariseren. De voormelde termijn kan door de algemene kamer worden verlengd, naargelang van de vastgestelde inbreuk. Op haar verzoek wordt de omroeporganisatie gehoord.

Geen enkele schorsing of intrekking geeft aanleiding tot een vergoeding noch tot terugbetaling van de kosten voor het indienen van een dossier tot erkenning als radio-omroeporganisatie of voor het jaarlijkse gebruik van een frequentie of een frequentiepakket”.

A. Vaststellingen door de onderzoeksceel

17. Bij de opvolging van VRM-beslissingen nr. 2020/047 en nr. 2020/048 van 14 december 2020 voerde de onderzoeksceel van de VRM meerdere luisteronderzoeken uit. Gelet op het einde van de regularisatietermijnen, die liepen tot 31 januari 2021, controleerde de onderzoeksceel van de VRM de uitzendingen op elke frequentie van BNL tussen 1 en 3 februari 2021.

Wat VRM-beslissing nr. 2020/047 betreft, en met name frequentie NE/002/12 – Meerhout (106.6 FM), stelt de onderzoeksceel op 1 februari 2021 ter plaatse vast dat er geen uitzendingen zijn en BNL zich niet heeft geconformeerd.

Wat VRM-beslissing nr. 2020/048 betreft, stelt de onderzoeksceel op 1 februari 2021 in de eerste plaats vast dat BNL geen uitzendingen via DAB+ verzorgt. De uitbater van de DAB+-omroepnetwerken, NV Norkring België, bevestigt op dezelfde dag telefonisch dat het BNL-omroepsignaal niet wordt doorgegeven.

Vervolgens stelt de onderzoeksceel op 1 februari 2021 ter plaatse ook vast dat BNL geen uitzendingen verzorgt via de FM-frequenties te NE/002/01 – Aalst (90 FM), NE/002/02 – Antwerpen (100.2 FM), NE/002/03 – Bierbeek (105.3 FM), NE/002/07 – Genk (104.3 FM) en NE/002/17 – Turnhout (103.9 FM) en op 3 februari 2021 dat BNL ook geen uitzendingen verzorgt via de FM-frequenties te NE/002/11 – Mechelen (99 FM), NE/002/16 – Sint-Niklaas (106.4 FM).

BNL heeft zich bijgevolg evenmin geconformeerd aan VRM-beslissing nr. 2020/048.

18. Aanvullend stelt de onderzoeksceel bij haar luisteronderzoeken tussen 1 en 3 februari 2021 vast dat BNL op vier bijkomende FM-frequenties geen uitzendingen verzorgt. Op 1 februari 2021 stelt zij vast dat BNL ook geen uitzendingen meer verzorgt via de FM-frequentie te NE/002/09 - Hasselt (103.8 FM) en op 2 februari 2021 stelt zij vast dat BNL ook geen uitzendingen meer verzorgt via de FM-frequenties te NE/002/06 – Diksmuide (88.9 FM), te NE/002/08 – Gent (96.3 FM) en te NE/002/14 – Poperinge (106.4 FM).

De onderzoeksceel stelt bijgevolg vast dat BNL slechts op vijf van de zeventien haar toegekende FM-frequenties uitzendingen verzorgt, met name te NE/002/04 – Brugge (89.6 FM), NE/002/05 – Brussel (105 FM), NE/002/10 – Kuurne (104.9 FM), NE/002/13 – Oostende (103.6 FM) en NE/002/15 – Roeselare (106.7 FM).

19. Op 1 en 2 maart 2021 doet de onderzoeksceel nogmaals luisteronderzoeken, met betrekking tot de uitzendingen van BNL, die haar eerdere vaststellingen bevestigen.

Met name worden haar eerdere bevindingen bevestigd met betrekking tot

de niet-conformering aan VRM-beslissingen nr. 2020/047 en nr. 2020/048. Er zijn nog steeds geen uitzendingen via NE/002/12 – Meerhout (106.6 FM), via DAB+ en de zeven andere FM-frequenties in kwestie.

Verder blijkt dat in vergelijking met de aanvullende vaststellingen van begin februari 2021 ditmaal wel uitzendingen worden waargenomen via de FM-frequenties te NE/002/06 – Diksmuide (88.9 FM), te NE/002/08 – Gent (96.3 FM) en te NE/002/14 – Poperinge (106.4 FM), maar wordt niet meer via de FM-frequentie te NE/002/10 – Kuurne (104.9 FM) uitgezonden. Ook via de FM-frequentie te NE/002/09 - Hasselt (103.8 FM) wordt nog steeds niet uitgezonden.

In het algemeen stelt de onderzoeksceel deze keer dus vast dat BNL op zeven van de zeventien haar toegekende FM-frequenties uitzendingen verzorgt.

B. Argumenten van BNL

20. BNL laat per e-mail van 19 januari 2021 aan de VRM weten dat zij daags voordien verschenen is voor de Ondernemingsrechtbank te Brugge, naar aanleiding van een dagvaarding in faillissement door haar tijdelijke bewindvoerder. Zij meent evenwel het faillissement te hebben kunnen afwenden en verwacht de uitspraak hierover op 1 februari 2021. Intussen doet zij er alles aan, aldus BNL, om met de zeventien toegekende FM-zendvergunningen en de DAB+-uitzendingen in regel te zijn.
21. Op 1 februari 2021 stuurt BNL echter een e-mail aan de VRM waarin zij om *“uitzonderlijk extra/beperkte tijd”* vraagt, afhankelijk van de omstandigheden tot maximaal 21 maart 2021, met betrekking tot de werkzaamheden die nodig zijn om aan de VRM-beslissingen te voldoen.

BNL herhaalt in de eerste plaats dat haar organisatie verschrikkelijk geleden heeft onder de corona-situatie en dat zij de afgelopen maanden nog een extra hindernis te nemen had, namelijk dat de Ondernemingsrechtbank Gent afdeling Brugge een tijdelijk bewindvoerder aanstelde omdat de financiële situatie van BNL zorgwekkend was. Bovendien is nog steeds een procedure voor de Raad van State lopende, aldus BNL, tot vernietiging van haar erkenning als netwerkradio-omroeporganisatie.

BNL voert aan dat zij niettemin op 17 januari 2021 een reclamecontract heeft kunnen afsluiten met een sterke partij, die zich ook in het voorjaar van 2020 al had gemeld, maar toen door het uitbreken van corona alle verdere gesprekken en onderhandelingen had gestaakt. Deze partij zal nu met geld over de brug komen, maar slechts wanneer de voormelde procedures in het voordeel van BNL worden uitgesproken.

De Ondernemingsrechtbank zou op 1 februari 2021 alvast hebben beslist dat de voorwaarden tot faillietverklaring van BNL niet voorhanden zijn, omdat er niet langer ‘staking van betaling’ kan worden vastgesteld en het ‘krediet

niet langer wankel' is, aldus BNL.

De procedure voor de Raad van State is evenwel nog niet afgelopen, al was de pleitzitting op 25 januari 2021, waardoor BNL een uitspraak verwacht binnen de zes weken. BNL dringt er dan ook op aan dat zij tot na die uitspraak en een bijkomende extra week (om de operationele aspecten te realiseren), de tijd zou krijgen om zich in regel te stellen, in het uiterste geval 21 maart 2021.

22. Ten slotte geeft BNL op 18 februari 2021 haar opmerkingen bij het onderzoeksrapport dat haar op 3 februari 2021 door de VRM werd bezorgd.

BNL voert aan dat zij alles in het werk stelt om zich zo snel mogelijk geheel te conformeren, zoals kan blijken uit het gegeven dat intussen Diksmuide, Poperinge en Gent operationeel zijn en Hasselt en Meerhout eerstdaags operationeel zullen zijn.

Voor het overige wordt gewacht op de uitspraak van de Raad van State, waarna fondsen ter beschikking zullen komen en alles per direct 'on air' kan worden geplaatst, aldus BNL. Zij vraagt dan ook nogmaals om meer tijd te krijgen, tot uiterlijk 21 maart 2021, om zich helemaal te regulariseren.

BNL voegt hier nog aan toe dat zij door de coronamaatregelen de afgelopen tijd noodgedwongen een deel van haar programmatie 'non-stop' heeft moeten uitzenden, maar dat zij vanaf 21 maart 2021 weer een integrale presentatie van 6u in de ochtend tot middernacht zal hebben.

C. Beoordeling

NE/002/12 – Meerhout (106.6 FM)

23. Artikel 143/3 van het Mediadecreet bepaalt dat netwerkradio-omroeporganisaties zich gedurende de hele duur van de erkenning aan de basisvoorwaarden moeten houden en aan de ingediende offerte, tenzij ze – waar toegestaan – via kennisgeving aan de VRM en desgevallend na goedkeuring van de Vlaamse Regering wijzigingen aanbrengen.
24. Bij VRM-beslissing nr. 2020/001 van 13 januari 2020 werd reeds vastgesteld dat BNL inbreuken had begaan en nog steeds beging op artikel 143/3 van het Mediadecreet, meer bepaald door de frequentie Meerhout 106.7 FM tot dan toe nog niet in gebruik te hebben genomen. BNL werd toen een eerste keer de mogelijkheid geboden om hieraan te verhelpen, tegen 31 maart 2020.

Bij VRM-beslissing nr. 2020/032 van 14 september 2020 werd echter vastgesteld dat BNL had nagelaten de toestand te regulariseren en werd zij nogmaals in gebreke gesteld met een regularisatietermijn tot 31 oktober

2020.

Ten slotte werd bij VRM-beslissing nr. 2020/047 van 14 december 2020 nogmaals vastgesteld dat BNL, ook na het verstrijken van de nieuwe regularisatietermijn, nog steeds geen uitzendingen verzorgde op de haar toegewezen frequentie Meerhout 106.7 FM, vanop de haar vergunde zendlocatie. Zij was daarentegen met beperkt bereik beginnen uitzenden vanop een niet-vergunde locatie (en verleende bovendien geen medewerking aan het BIPT voor het uitvoeren van controles). Niettemin werd haar, gezien de omstandigheden, toch voor de derde maal de kans geboden om aan alle voorschriften te voldoen, tegen uiterlijk 31 januari 2021.

25. Uit de vaststellingen van de onderzoeksceel blijkt dat BNL, na het verstrijken van deze laatste regularisatietermijn, nog steeds geen uitzendingen verzorgt op de haar toegewezen frequentie te NE/002/12 – Meerhout (106.6 FM) vanop de haar vergunde zendlocatie.

BNL geeft in haar schriftelijke opmerkingen van 18 februari 2021 ook toe dat zij nog steeds geen uitzendingen verzorgt op deze frequentie, hoewel zij daaraan toevoegt dat dit "*eerstdaags*" het geval zou zijn. In ieder geval heeft de onderzoeksceel bij haar controles op 1 en 2 maart 2021 te NE/002/12 – Meerhout (106.6 FM) geen zendmast waargenomen op de locatie die vermeld wordt op de zendvergunning.

BNL heeft bijgevolg opnieuw nagelaten om binnen de geboden termijn de toestand te regulariseren en aan alle voorschriften te voldoen.

Uit wat voorafgaat volgt dan ook dat BNL nog steeds een inbreuk begaat op artikel 143/3 van het Mediadecreet en zich niet aan de erkenningsvoorwaarden en het erkenningsdossier houdt wat betreft het gebruik van de haar toegewezen frequentie Meerhout 106.7 FM.

DAB+

26. Artikel 133, § 1, vierde lid, van het Mediadecreet schrijft voor dat netwerkradio-omroeporganisaties uiterlijk op 1 september 2019 hun omroepprogramma's moeten doorgeven via etheromroepnetwerken die bestemd zijn voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma's.

Ook op BNL, als erkende netwerkradio-omroeporganisatie, rust bijgevolg de verplichting om haar omroepprogramma in digitale vorm via de ether te (laten) verspreiden.

27. Bij VRM-beslissing nr. 2020/048 van 14 december 2020 werd vastgesteld dat BNL een inbreuk beging op artikel 133, § 1, vierde lid, van het Mediadecreet door als netwerkradio-omroeporganisatie haar omroepprogramma niet door te geven via etheromroepnetwerken die bestemd zijn voor het aanbod

van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma's. BNL werd de kans geboden om aan alle voorschriften op dit vlak te voldoen tegen uiterlijk 31 januari 2021.

28. Uit de vaststellingen van de onderzoeksceel blijkt evenwel dat BNL, na het verstrijken van deze regularisatietermijn, nog steeds niet via DAB+ wordt doorgegeven.

BNL erkent in haar schriftelijke opmerkingen ook dat zij haar omroepprogramma niet doorgeeft via een etheromroepnetwerk, hoewel zij aanvoert dat de nodige akkoorden met NV Norkring België gesloten zijn en zij dus klaar staat om per direct uit te zenden van zodra de nodige fondsen beschikbaar zijn.

Hoe dan ook heeft BNL nagelaten, of is zij er in ieder geval niet in geslaagd, om binnen de geboden termijn de toestand te regulariseren en aan alle voorschriften te voldoen.

Uit wat voorafgaat volgt dan ook dat BNL nog steeds een inbreuk begaat op artikel 133, § 1, vierde lid, van het Mediadecreet door als netwerkradio-omroeporganisatie haar omroepprogramma niet door te geven via etheromroepnetwerken die bestemd zijn voor het aanbod van vrij te ontvangen radio-omroepprogramma's.

NE/002/01 – Aalst (90 FM), NE/002/02 – Antwerpen (100.2 FM), NE/002/03 – Bierbeek (105.3 FM), NE/002/07 – Genk (104.3 FM), NE/002/11 – Mechelen (99 FM), NE/002/16 – Sint-Niklaas (106.4 FM) en NE/002/17 – Turnhout (103.9 FM)

29. De verplichting voor netwerkradio-omroeporganisaties, zoals BNL, om binnen het toegewezen zendgebied in FM uit te zenden, is opgenomen in artikel 133, § 1, eerste lid, van het Mediadecreet.

30. Bij VRM-beslissing nr. 2020/048 van 14 december 2020 werd vastgesteld dat BNL een inbreuk beging op artikel 133, § 1, eerste lid, van het Mediadecreet door als netwerkradio-omroeporganisatie niet binnen het aan haar toegewezen zendgebied in FM uit te zenden wat betreft de lokaliteiten: NE/002/01 – Aalst (90 FM), NE/002/02 – Antwerpen (100.2 FM), NE/002/03 – Bierbeek (105.3 FM), NE/002/07 – Genk (104.3 FM), NE/002/11 – Mechelen (99 FM), NE/002/16 – Sint-Niklaas (106.4 FM) en NE/002/17 – Turnhout (103.9 FM). BNL werd de kans geboden om aan alle voorschriften op dit vlak te voldoen tegen uiterlijk 31 januari 2021.

31. Uit de vaststellingen van de onderzoeksceel blijkt dat BNL, na het verstrijken van deze regularisatietermijn, ook op deze zeven FM-frequenties in kwestie, zoals oorspronkelijk vermeld in klacht nr. 2020/451, nog steeds niet uitzendt.

In haar schriftelijke opmerkingen van 18 februari 2021 erkent BNL eveneens dat zij nog steeds niet in FM uitzendt op deze aangeklaagde frequenties.

BNL geeft hierbij wel aan dat zij van Broadcast Partners, bij wie zij de zendersites huurt, bevestiging heeft gekregen dat ook zij klaar staan om onmiddellijk uit te zenden van zodra de nodige fondsen ter beschikking zijn.

Niettemin heeft BNL ook op dit vlak nagelaten om binnen de geboden termijn de toestand te regulariseren en aan alle voorschriften te voldoen.

Uit wat voorafgaat volgt dat BNL nog steeds een inbreuk begaat op artikel 133, § 1, eerste lid, van het Mediadecreet door als netwerkradio-omroeporganisatie niet binnen het aan haar toegewezen zendgebied in FM uit te zenden wat betreft de lokaliteiten: NE/002/01 – Aalst (90 FM), NE/002/02 – Antwerpen (100.2 FM), NE/002/03 – Bierbeek (105.3 FM), NE/002/07 – Genk (104.3 FM), NE/002/11 – Mechelen (99 FM), NE/002/16 – Sint-Niklaas (106.4 FM) en NE/002/17 – Turnhout (103.9 FM).

32. In haar schriftelijke opmerkingen naar aanleiding van de oorspronkelijke klacht nr. 2020/451, die was gesteund op artikel 134, tweede lid, van het Mediadecreet (nog niet uitzenden één jaar na de datum van ingang van de erkenning), voerde BNL aan dat zij vroeger wel al had uitgezonden op de betreffende frequenties en deze specifieke bepaling dus niet van toepassing was. Er werd toen een schending van artikel 133, § 1, eerste lid, van het Mediadecreet vastgesteld, aangezien het niet uitzenden op toegewezen frequenties, zoals werd toegegeven door BNL, steeds ook een tekortkoming aan de daarin opgenomen algemene uitzendverplichting betrof.

Artikel 134 van het Mediadecreet is evenwel gewijzigd met ingang van 14 maart 2021. Voortaan wordt bepaald dat de VRM een erkenning kan intrekken, indien de radio-omroeporganisatie één jaar na de ingangsdatum van de erkenning nog niet uitzendt via minstens de helft van de toegekende frequenties (artikel 134, § 6, van het Mediadecreet).

BNL geeft echter toe in haar schriftelijke opmerkingen van 18 februari 2021 dat zij op negen van de zeventien toegekende FM-frequenties niet uitzendt (en dus slechts op acht FM-frequenties wel zou uitzenden). De onderzoekscel stelt op 1 en 2 maart 2021 zelfs vast dat bijkomend ook via de FM-frequentie te NE/002/10 – Kuurne (104.9 FM) niet wordt uitgezonden.

Zelf indien BNL van mening zou zijn dat artikel 134 van het Mediadecreet in haar voordeel is gewijzigd en hier toch opnieuw van toepassing zou zijn, gelet op de formulering van de oorspronkelijke klacht, dan nog moet in ieder geval worden vastgesteld dat BNL niet via minstens de helft van de zeventien haar toegekende FM-frequenties uitzendt en dus ook artikel 134, § 6, van het Mediadecreet schendt.

Over de sanctie

33. De klagende partijen vragen dat de erkenning van BNL wordt ingetrokken, onder meer gelet op eerdere veroordelingen en ingebrekestellingen door de VRM.

De VRM beschikt over de mogelijkheid om als sanctie de intrekking van de erkenning van een radio-omroeporganisatie op te leggen (artikel 228, eerste lid, 6°, van het Mediadecreet), met name bij ongebruikt laten van toegewezen zendmogelijkheden of verkeerd gebruiken ervan (artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet). Het wordt evenwel aan de beoordeling van de VRM overgelaten of het opportuun is om dergelijke verregaande sanctie in een concrete zaak uit te spreken.

Artikel 39 van het Procedurebesluit bepaalt in ieder geval dat voorafgaand aan een eventuele intrekking steeds de kans moet worden geboden aan de betrokken omroeporganisatie, minstens voor een termijn van een maand, om aan alle voorschriften te voldoen.

34. Aan BNL werden reeds meermaals kansen en termijnen, afzonderlijk langer dan een maand en samengeteld nog veel langer, geboden om aan alle voorschriften te voldoen.

Voor het niet in gebruik nemen van de frequentie Meerhout 106.7 FM is BNL reeds tot driemaal toe in gebreke gesteld, beginnend met de regularisatietermijn die werd gegeven bij VRM-beslissing nr. 2020/001 van 13 januari 2020 over de regularisatietermijn bij VRM-beslissing nr. 2020/032 tot de regularisatietermijn, gegeven bij VRM-beslissing nr. 2020/047 van 14 december 2020, die eindigde op 31 januari 2021. Ook voor het ontbreken van uitzendingen in DAB+ en uitzendingen op zeven FM-frequenties, naast Meerhout 106.7 FM, werd BNL ruimschoots de tijd en de kans geboden om aan alle voorschriften te voldoen (bij VRM-beslissing nr. 2020/048 van 14 december 2020).

35. Ondanks deze verschillende regularisatiemogelijkheden is de situatie in het geheel niet verbeterd of geregulariseerd, maar integendeel nog verder in negatieve zin geëvolueerd. Terwijl BNL aanvankelijk niet uitzond op de FM-frequentie te Meerhout 106.7 FM, heeft zij vervolgens gedurende korte tijd uitgezonden vanop een niet-vergunde locatie (en verleende zij bovendien geen medewerking aan het BIPT bij controles), heeft zij daarna ook haar uitzendingen via DAB+ gestaakt en blijkt ten slotte dat zij uiteindelijk op minstens negen van de zeventien toegekende FM-frequenties is gestopt met uitzenden (zie ook punt 32 hierboven).

Verder werd vastgesteld dat BNL statutenwijzigingen had doorgevoerd zonder op voorhand de decretaal vereiste goedkeuring van de Vlaamse Regering te hebben gevraagd (bij VRM-beslissing nr. 2020/032) en geeft BNL in haar laatste schriftelijke opmerkingen nu ook zelf aan dat zij “de

afgelopen tijd noodgedwongen een deel van haar programmatie 'non-stop' heeft moeten uitzenden”.

36. BNL erkent deze inbreuken en tekortkomingen aan haar decretale verplichtingen ook, maar de verantwoordelijkheid voor het niet aanwenden van de zendmogelijkheden ligt volgens BNL steeds volledig buiten haar macht. Het is volgens BNL te wijten aan een aaneenschakeling van oorzaken, zoals ook al blijkt uit haar verweer bij voorgaande VRM-beslissingen nr. 2020/001, nr. 2020/032, nr. 2020/047 en nr. 2020/047 met betrekking tot voorliggende zaken.

Voor de FM-frequentie te Meerhout 106.7 FM moest, aldus BNL, eerst een alternatieve site worden gezocht, waarna contractuele onenigheden volgden. Daarna moest andermaal worden gezocht naar een andere site, die echter niet meteen inzetbaar was, aangezien onder meer nog werken dienden te worden uitgevoerd. Net toen die werken van start zouden gaan, dienden ze voor onbepaalde tijd uitgesteld te worden, wegens de door de overheid aangekondigde coronamaatregelen. De coronacrisis zorgde op haar beurt dan weer voor omzettingen en liquiditeitsproblemen, waardoor niet enkel te Meerhout niet meer kon worden uitgezonden, maar ook de uitzendingen via DAB+ en via meerdere FM-frequenties, gekoppeld aan zendersites die door Broadcast Partners worden uitgebaat, werden gestaakt.

37. Bovendien blijkt BNL ook telkens de vooruitzichten rooskleuriger voor te stellen dan ze in werkelijkheid zijn. Het bewijs daarvan zijn de verschillende beloftes om tegen een bepaalde datum uit te zenden, die tot dusver nog bij geen enkele gelegenheid gehaald en waargemaakt zijn. Te Meerhout zou eerst *“snel”* worden uitgezonden, dan op 1 juli 2020, daarna vóór 15 augustus 2020 en wanneer BNL op 4 november 2020 meldt dat wordt uitgezonden blijkt het vanop een niet-vergunde locatie te zijn. Ook de toezegging van BNL om tegen het einde van 2020 of ten laatste begin 2021 opnieuw via DAB+ uit te zenden en de toezegging dat het niet uitzenden via de zeven betreffende FM-frequenties slechts van tijdelijke aard zou zijn, blijken niet verwezenlijkt te zijn.
38. Ook na het verstrijken van de laatste regularisatietermijnen op 31 januari 2021 gaat BNL door met excuses en rechtvaardigingen toe te voegen aan de lijst met redenen waarom zij niet aan haar uitzendverplichtingen voldoet en maakt zij nieuwe beloftes met betrekking tot het regulariseren van de bij haar vastgestelde inbreuken.

BNL zou ondanks hangende procedures een reclamecontract hebben kunnen afsluiten op 17 januari 2021 met een sterke partij, die wel slechts met geld over de brug zal komen, nodig voor BNL om volledig te kunnen uitzenden, eens deze procedures in het voordeel van BNL worden uitgesproken. BNL maakte zich in ieder geval sterk dat maximaal één week na de verwachte uitspraak van de Raad van State en ten laatste op 21 maart

2021 aan alle voorschriften zou kunnen worden voldaan.

BNL blijft evenwel opnieuw zeer vaag, met name wat betreft die zogenaamde *“sterke partij”*, buiten dat die zich in 2020 al eens gemeld zou hebben bij BNL en zij *“een bijzonder groot aantal ondernemers (waaronder erg veel horecazaken) [bundelt]”*. Het reclamecontract waarvan sprake, waarin zou zijn opgenomen dat een voorschot van 200.000 euro zal worden betaald *“op 25 januari of direct erna”*, wordt immers niet voorgelegd, al had BNL daarvoor ruimschoots de tijd.

De belofte van BNL dat zij, weliswaar voorwaardelijk, over nieuwe financiële middelen zal beschikken om aan haar uitzendverplichtingen te kunnen voldoen, wordt bijgevolg op geen enkele manier gestaafd met stukken en is dan ook niet geloofwaardig, met name in het licht van eerdere ijdele toezeggingen.

Daarenboven heeft BNL tot heden nog steeds niet aan de VRM laten weten dat zij nu wel zou uitzenden en aan haar decretale verplichtingen zou voldoen. Nochtans is intussen ook het vernietigingsberoep bij de Raad van State bij arrest nr. 249.980 van 5 maart 2021 verworpen en zou dus niets de betaling van het voorschot door de vermelde *“sterke partij”* en het regulariseren van de inbreuken nog in de weg mogen staan.

BNL brengt dan ook geen overtuigende elementen aan die aantonen waarom zij deze keer alsnog op korte termijn de uitzendingen zou kunnen aanvatten en die de algemene kamer ervan zouden kunnen overtuigen dat deze keer aan de vereisten van het Mediadecreet zal worden voldaan. De algemene kamer ziet dan ook geen nut meer in het bijkomend toestaan van een zoveelste regularisatietermijn in voorliggende zaken, bijna anderhalf jaar na de eerste klacht.

39. Frequenties zijn een schaars goed en dus dient erover gewaakt te worden dat zij binnen het door de Vlaamse Regering opgestelde frequentieplan maximaal worden benut.

Het bezit van een erkenning als particuliere netwerkradio-omroeporganisatie zonder het effectief verzorgen van uitzendingen en het aanwenden van de toegewezen zendmogelijkheden, staat een optimale invulling van het frequentieplan in de weg.

Ter vrijwaring van de transparantie van het audiovisuele landschap, waarop de VRM toezicht uitoefent, is het dan ook noodzakelijk om de erkenning van BNL voor het frequentiepakket netwerkradio-omroeporganisatie 2 – Nederlandstalig en Vlaams profiel, in te trekken.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

1. In opvolging van VRM-beslissingen nr. 2020/047 en nr. 2020/048 van 14 december 2020 in hoofde van BV BNL RADIO inbreuken vast te stellen op artikel 133, § 1, eerste en vierde lid en artikel 143/3 van het Mediadecreet;
2. Overeenkomstig artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet de erkenning bij ministerieel besluit van 5 april 2019 van BVBA Vrije Brugse Radio Omroep, intussen gewijzigd in BV BNL RADIO, voor het frequentiepakket netwerkradio-omroeporganisatie 2 – Nederlandstalig en Vlaams profiel, in te trekken.

Aldus uitgesproken te Brussel op 22 maart 2021.

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.