

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

ZAAK VAN VRM t. VZW DIGITAAL

(dossier nr. 2022/519)

BESLISSING nr. 2022/011

11 april 2022

In de zaak van VRM tegen vzw Digitaal,

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*,

Neemt na beraadslaging de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Op 8 februari 2022 legt de onderzoeksceel van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: VRM) een onderzoeksrapport voor aangaande het ongebruikt laten van de toegewezen zendmogelijkheden door vzw Digitaal (roepnaam: Classixx), met maatschappelijke zetel Leopoldlaan 98c te 9900 Eeklo.

Uit het onderzoeksrapport blijkt dat vzw Digitaal, erkend als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 51 bij ministerieel besluit van 15 juni 2018, wel uitzendingen verzorgt te Deinze 105.1 MHz en Gavere 107.9 MHz, maar sinds geruime tijd opnieuw geen gebruik maakt van de zendmogelijkheden te Nazareth 107.5 MHz.

2. Op 14 februari 2022 beslist de algemene kamer van de VRM om, op basis van het onderzoeksrapport, vzw Digitaal in een procedure op tegenspraak te betrekken.
3. Deze beslissing wordt samen met het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 17 februari 2022 aan vzw Digitaal meegedeeld. Zij krijgt de kans om schriftelijke opmerkingen in te dienen. Aan vzw Digitaal wordt gevraagd of zij omwille van de dreiging van het coronavirus akkoord kan gaan met een volledig schriftelijke behandeling van de zaak, zonder hoorzitting, maar met mogelijkheid tot het indienen van een bijkomende nota, ter vervanging van de mondelinge toelichting.
4. Op 23 februari 2022 ontvangt de VRM van vzw Digitaal een aanvraag tot wijziging van zendvergunning voor de frequentie 107.5 MHz te Nazareth.
5. Vzw Digitaal dient op 10 maart 2022 schriftelijke opmerkingen in bij de VRM.

Zij maakt verder geen gebruik meer van de mogelijkheid om nog een bijkomende nota in te dienen.

6. De algemene kamer van de VRM behandelt de zaak ter zitting van 28 maart 2022 op basis van de schriftelijke stukken en neemt via schriftelijke procedure een beslissing op 11 april 2022.

DE FEITEN

7. Vzw Digitaal werd erkend voor een termijn van 9 jaar als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 51: lokaliteit Deinze 105.1 MHz, lokaliteit Gavere 107.9 MHz en lokaliteit Nazareth 107.5 MHz bij ministerieel besluit van 15 juni 2018.
8. Op 25 januari 2021 werd vzw Digitaal wegens het ongebruikt laten van de frequentie 107.5 MHz te Nazareth in een procedure op tegenspraak bij de VRM betrokken, in toepassing van (het toen geldende) artikel 134, tweede lid, van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet).

Deze procedure werd echter stopgezet bij VRM-beslissing nr. 2021/015 van 8 maart 2021, nadat uit controles op 19 februari 2021 was gebleken dat vzw Digitaal alsnog gebruik was beginnen maken van de toegewezen zendmogelijkheden te Nazareth.

9. Bij controles op 17 september 2021, 20 oktober 2021 en op 4 februari 2022 heeft de onderzoeksceel van de VRM echter vastgesteld dat vzw Digitaal de uitzendingen via de frequentie 107.5 MHz te Nazareth sinds geruime tijd opnieuw heeft gestaakt.
10. De onderzoeksceel is dan ook van oordeel dat het geen gebruik maken van de toegewezen zendmogelijkheden te Nazareth door vzw Digitaal een inbreuk betreft op de toepassing van artikel 134, § 6, van het Mediadecreet (dat werd gewijzigd en vervangen bij decreet van 12 februari 2021) en artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet.

TOEPASSELIJKE REGELS

11. Artikel 134 van het Mediadecreet werd gewijzigd en vervangen bij decreet van 12 februari 2021. Deze wijzigingen zijn in werking getreden op 14 maart 2021.

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

“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. [...]”

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.”

12. Artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet schrijft voor:

“In geval van het ongebruikt laten van de toegewezen zendmogelijkheden of het verkeerd gebruiken ervan, kan de algemene kamer de erkenning van een landelijke, regionale, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie of de vergunning voor een etheromroepnetwerk schorsen of intrekken.”

13. 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. Argumenten van vzw Digitaal

14. Vzw Digitaal betwist de vaststellingen van de onderzoeksceel van de VRM niet. Zij ging er echter van uit dat zij conform het Mediadecreet werkte, aangezien artikel 134 werd gewijzigd en voortaan slechts bij *“niet uitzenden via minstens de helft van de toegekende frequenties”* voorziet in een mogelijke intrekking van de erkenning.

Doordat zij meer dan een jaar na de ingangsdatum van de erkenning uitzendt op twee van de drie (en dus op meer dan de helft van de) toegekende frequenties, meende zij in orde te zijn met het Mediadecreet.

15. Vzw Digitaal verduidelijkt verder dat haar zendinstallatie in augustus 2021 werd getroffen door een bliksem, waarna zowel de zender als de antenne defect waren. Zij heeft onmiddellijk een nieuwe zender besteld en betaald, maar door leveringsproblemen van onderdelen, heeft de betrokken onderneming nog steeds niet kunnen leveren. Vzw Digitaal geeft aan dat zij nochtans meermaals heeft aangedrongen op levering van de zender. Aangezien de betrokken firma volgens vzw Digitaal ook het reeds betaalde bedrag niet wil terugstorten, kan zij dus ook niet ergens anders een zender aankopen.
16. Ten slotte verwijst vzw Digitaal naar de verhuisaanvraag die zij heeft ingediend bij de VRM voor de frequentie 107.5 FM, opdat zij zo snel mogelijk deze frequentie opnieuw zou kunnen activeren. Hiervoor heeft zij ook reeds gesprekken met een collega-radio om voorlopig een zendtoestel in bruikleen te krijgen.

B. Beoordeling

17. Lokale radio-omroeporganisaties hebben tot taak, nadat ze hun erkenning hebben ontvangen, om een verscheidenheid van programma's te brengen en in FM uit te zenden voor het toegewezen verzorgingsgebied, gebruikmakend van de hen toegewezen zendmogelijkheden (artikel 133, § 1, eerste lid, en artikel 144, eerste lid, van het Mediadecreet).

In geval van het ongebruikt laten van toegewezen zendmogelijkheden of het verkeerd gebruiken ervan, wordt uitdrukkelijk bepaald dat de algemene kamer van de VRM de erkenning van een lokale radio-omroeporganisatie kan schorsen of intrekken (artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet).

Een intrekking moet evenwel altijd worden voorafgegaan door een ingebrekestelling die de omroeporganisatie de kans biedt aan alle voorschriften te voldoen en waarbij zij over een regularisatietermijn van ten minste een maand dient te beschikken (artikel 39 van het Procedurebesluit).

18. Een lokale radio-omroeporganisatie stelt zich met name na het verstrijken van één jaar vanaf de ingangsdatum van de erkenning bloot aan ambtshalve intrekking van haar erkenning door de VRM.

Vóór 12 februari 2021 bepaalde het Mediadecreet in dat verband dat *“[a]ls de [...] 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 [...]”* (vroeger artikel 134, tweede lid, van het Mediadecreet).

Bij decreet van 12 februari 2021 werd deze bepaling vervangen door *“[a]ls de [...] 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”* (huidig artikel 134, § 6, van het Mediadecreet).

Deze wijziging werd ingegeven door het gegeven dat radio-omroeporganisaties soms moeilijkheden ondervinden om zendlocaties te vinden, zoals blijkt uit de parlementaire voorbereiding bij het decreet van 12 februari 2021: *“Omdat het in bepaalde omstandigheden moeilijk kan zijn om de nodige locaties te vinden om zendmasten op te richten wordt nu een termijn toegestaan van één jaar om minstens op de helft van de frequentiepakketten uit te zenden.”* (Parl. St. VI. Parl. 2020-2021, nr. 593/1, 20).

De decreetswijziging had dus niet de bedoeling om de uitzendverplichting voor lokale radio-omroeporganisaties voor de duur van hun erkenning te beperken tot 50% van de toegewezen frequenties. Frequenties zijn een schaars goed met een belangrijke publieke waarde. Er dient over gewaakt te worden dat ze maximaal worden benut en niet slechts voor de helft. Deze uitzendverplichting geldt derhalve, in tegenstelling tot wat vzw Digitaal voorhoudt, voor de hele duur van de erkenning en heeft betrekking op alle toegekende frequenties.

19. Vzw Digitaal werd met ingang van 15 juni 2018 erkend als lokale radio-omroeporganisatie voor Frequentiepakket 51: lokaliteit Deinze 105.1 MHz, lokaliteit Gavere 107.9 MHz en lokaliteit Nazareth 107.5 MHz bij ministerieel besluit van 15 juni 2018. Bijgevolg diende vzw Digitaal uiterlijk op 15 juni 2019 uitzendingen te verzorgen op de drie haar toegewezen frequenties.

Bij controles op 17 september 2021, 20 oktober 2021 en op 4 februari 2022

heeft de onderzoekscel van de VRM echter vastgesteld dat vzw Digitaal geen uitzendingen verzorgt via de frequentie 107.5 MHz te Nazareth.

Uit deze controles blijkt dat vzw Digitaal al geruime tijd één van de drie haar toegekende frequenties onbenut laat en zij dus de uitzendingen te Nazareth opnieuw heeft gestaakt, niet lang nadat in het kader van een eerdere procedure bij VRM-beslissing nr. 2021/015 van 8 maart 2021 was vastgesteld dat zij was begonnen uitzenden te Nazareth.

20. Vzw Digitaal erkent dat zij inderdaad opnieuw geen gebruik maakt van haar zendmogelijkheden voor de lokaliteit Nazareth 107.5 MHz. Zij geeft zelfs toe al in augustus 2021, dus vóór de controles door de onderzoekscel van de VRM op 17 september 2021, te zijn gestopt met uitzenden te Nazareth 107.5 MHz.

Gelet op het voorgaande, voldoet vzw Digitaal als lokale radio-omroeporganisatie, door één van de drie haar toegekende frequenties onbenut te laten, niet aan haar uitzendverplichtingen uit artikel 133, § 1, eerste lid, en artikel 144, eerste lid, van het Mediadecreet, zoals die ook voortvloeien uit artikel 134, § 6, en artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet.

21. De VRM kan de erkenning van een lokale radio-omroeporganisatie intrekken in geval van het ongebruikt laten van de toegewezen zendmogelijkheden. Een intrekking moet evenwel altijd worden voorafgegaan door een ingebrekestelling door de VRM die de omroeporganisatie de kans biedt, ten vroegste binnen de maand, aan alle voorschriften te voldoen (overeenkomstig artikel 39 van het Procedurebesluit).

Vzw Digitaal krijgt bijgevolg uiterlijk tot 31 mei 2022 de tijd om zich te conformeren door gebruik te maken van alle haar toegewezen zendmogelijkheden, dit gebeurlijk overeenkomstig de gewijzigde zendvergunning voor frequentie 107.5 MHz te Nazareth die door vzw Digitaal is gevraagd.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

In hoofde van vzw Digitaal een inbreuk vast te stellen op artikel 134, § 6, en artikel 228, laatste lid, van het Mediadecreet;

Overeenkomstig artikel 39 van het Procedurebesluit vzw Digitaal in gebreke te stellen om de toestand uiterlijk op 31 mei 2022 te hebben geregulariseerd door aan alle voorschriften te voldoen.

Aldus beslist te Brussel op 11 april 2022.

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.