

VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

Onafhankelijk toezichthouder voor
de Vlaamse audiovisuele media

ALGEMENE KAMER

ZAAK VAN VRM t. NV SBS MEDIA BELGIUM

(dossier nr. 2023/579)

BESLISSING nr. 2023/031

26 juni 2023

In de zaak van VRM tegen nv SBS Media Belgium,

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 12 juni 2023 en 26 juni 2023,
Neemt op de laatste datum de volgende beslissing:

PROCEDURE

1. Op 21 april 2023 legt de onderzoeksceel van de Vlaamse Regulator voor de Media (hierna: VRM) een onderzoeksrapport voor aangaande de uitzendingen van nv SBS Media Belgium (hierna: SBS/NRJ), met maatschappelijke zetel Harensesesteenweg 224 te 1800 Vilvoorde, erkend als netwerkradio-omroeporganisatie voor frequentiepakket 1 – generalistisch profiel.
2. Op 24 april 2023 beslist de algemene kamer van de VRM om, op basis van het onderzoeksrapport, SBS/NRJ in een procedure op tegenspraak te betrekken.
3. Deze beslissing wordt samen met het onderzoeksrapport bij aangetekende brief van 27 april 2023 aan SBS/NRJ meegedeeld. Zij krijgt de kans om schriftelijke opmerkingen in te dienen. Aan SBS/NRJ wordt gevraagd of zij akkoord kan gaan met een volledig schriftelijke behandeling van de zaak.
4. Op 17 mei 2023 bezorgt SBS/NRJ schriftelijke opmerkingen aan de VRM. Zij gaat akkoord met een schriftelijke behandeling van de zaak en maakt geen gebruik van de mogelijkheid om gehoord te worden.
5. De algemene kamer van de VRM behandelt de zaak op de zittingen van 12 juni 2023 en 26 juni 2023, op basis van de schriftelijke stukken.

DE FEITEN

6. De onderzoeksceel van de VRM verduidelijkt dat SBS/NRJ werd erkend als netwerkradio-omroeporganisatie (generalistisch profiel) voor het frequentiepakket 1 bij besluit van 5 april 2019 ter vervanging van het opgeheven erkenningsbesluit van 15 september 2017 en vanaf 3 september 2018 uitzendt onder de roepnaam 'NRJ'.

Zij wijst erop dat SBS/NRJ bij schrijven van 31 augustus 2018 een aantal wijzigingen meldde overeenkomstig artikel 143/3, § 2, eerste lid, van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: het Mediadecreet), waardoor werd afgeweken van de aanvullende kwalificatiecriteria vermeld in artikel 143/2, § 2, 1°, voor wat betreft het zendschema en in artikel 143/2, § 2, 4° en 5°, van het Mediadecreet.

7. Naar aanleiding van algemene luisteronderzoeken naar de uitzendingen van publieke en particuliere radio-omroeporganisaties, werd tijdens de week van 27 maart 2023 en tijdens de week van 6 april 2023 vastgesteld dat de uitzendingen van SBS/NRJ sterk bleken af te wijken van het erkenningsdossier wat betreft het format en het concrete programma- en informatieaanbod. Daarop werd een specifiek luisteronderzoek naar de uitzendingen door SBS/NRJ gedurende vierentwintig uren ingesteld, op maandag 17 april 2023 vanaf 20u tot dinsdag 18 april 2023 om 20u.
8. De onderzoeksceel verwijst naar de concrete vaststellingen in het controleverslag van 20 april 2023 met betrekking tot de uitzendingen door SBS/NRJ. Zij stelt daarbij ernstige afwijkingen vast met betrekking tot de concrete invulling van het programma-aanbod en het zendschema (zoals opgegeven in het – gewijzigd – erkenningsdossier, als aanvullend kwalificatiecriterium voor de erkenning, cf. artikel 143/2, § 2, 1°, van het Mediadecreet).

De vastgestelde afwijkingen betreffen:

- het beperkte aantal uren gepresenteerde programma's (drie uren op weekdagen en geen presentatie op weekenddagen) voor een totaal van vijftien uren per week in plaats van de opgegeven zesennegentig uren per week; de aangekondigde verhouding muziek/woord (60/40) wordt niet behaald;
- het gebrek aan variatie, mix en diversiteit in de overige programma's (eenentwintig uren op weekdagen; vierentwintig uren op weekenddagen): non-stop muziek, het ontbrekend live-aanbod, ontbrekende interactie met luisteraars of gasten of programma-acties, het ontbrekend informatief en redactioneel aanbod binnen de programma's;
- hoewel elk uur op het uur tussen 6u00 en 0u00 een algemeen journaal wordt uitgezonden, ontbreken de aangekondigde

nieuwsblokken met 'stedelijk nieuws'; er zijn ook geen andere rubrieken met informatieve inslag opgenomen in de programma's of verslaggeving van sociale of culturele evenementen; het in het erkenningsdossier procentueel opgegeven aandeel informatie met een minimum van 5% per programma wordt niet aangeboden;

- de geboden verkeersinformatie is zeer beperkt (drie bulletins in plaats van de opgegeven drieëndertig bulletins).

Gezien het beperkte aanbod in presentatie, het duidelijk ontbrekende live-aanbod en het zeer beperkte informatieve aanbod, lijkt het volgens de onderzoeksceel waarschijnlijk dat de netwerkradio-omroeporganisatie momenteel geen beroep meer doet op een meervoudig bemande nieuwsredactie of programmaredactie en presentatorengroep, zoals opgegeven in het erkenningsdossier.

9. Volgens de onderzoeksceel blijkt uit de recente onderzoeksvaststellingen duidelijk dat de uitzendingen van SBS/NRJ momenteel sterk afwijken van de gegevens in de ingediende (gewijzigde) offerte met betrekking tot het aanvullend kwalificatiecriterium, vermeld in artikel 143/2, § 2, 1^o, van het Mediadecreet voor wat betreft het zendschema. SBS/NRJ heeft de VRM niet op de hoogte gebracht van deze wijzigingen via kennisgeving conform de toepassing van artikel 143/3, § 2, en 219 van het Mediadecreet.
10. De onderzoeksceel van de VRM is daarenboven van oordeel dat de door SBS/NRJ doorgevoerde wijzigingen niet langer in overeenstemming zijn met de motieven en de krachtlijnen, die aan de basis liggen van de beslissing tot erkenning van SBS/NRJ als netwerkradio-omroeporganisatie.

Daardoor voldoet SBS/NRJ volgens de onderzoeksceel van de VRM ook niet meer aan de basisvoorwaarden, in overeenstemming waarmee de Vlaamse Regering de erkenning heeft uitgereikt als netwerkradio-omroeporganisatie met een generalistisch profiel, zoals bedoeld in artikel 143/1, 1^o, van het Mediadecreet. Daardoor pleegt de netwerkradio-omroeporganisatie tevens een inbreuk op de toepassing van artikel 143/3, § 1, van het Mediadecreet.

TOEPASSELIJKE REGELS

11. Artikel 143/1 van het Mediadecreet gaat als volgt:

“De netwerkradio-omroeporganisaties hebben tot taak binnen het aan hen toegewezen verzorgingsgebied een programma-aanbod te brengen dat is opgebouwd uit luistertijd rond een van de volgende thema's, profielen of aanbod:

1^o een generalistisch profiel of muziekaanbod, met inbegrip van het brengen

van journaals en informatie;

2° een Nederlandstalig en Vlaams profiel of muziekaanbod;

3° andere profielen of muziekaanbod.”

12. Artikel 143/2 van het Mediadecreet schrijft voor:

§ 1. Om erkend te worden en te blijven, moeten de netwerkradio-omroeporganisaties voldoen aan al de volgende voorwaarden:

1° de voorwaarden, vermeld in artikel 129, 130, 131, 135 en 143/1;

2° de volgende basisvoorwaarden:

a) de netwerkradio-omroeporganisaties worden opgericht in de vorm van een rechtspersoon. Het maatschappelijke doel van de rechtspersoon bestaat in het verzorgen van radioprogramma's. De netwerkradio-omroeporganisaties kunnen alle activiteiten verrichten die rechtstreeks of onrechtstreeks bijdragen tot de verwezenlijking van hun maatschappelijke doel als die activiteiten samenvallen of verband houden met de omroepactiviteiten.

De leden van de raad van bestuur bekleden geen politiek mandaat en zijn geen beheerder of bestuurder van de openbare omroeporganisatie of een andere rechtspersoon die een landelijke, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie beheert.

Rechtstreekse of onrechtstreekse bindingen tussen netwerkradio-omroeporganisaties leiden er niet toe dat een onderneming of rechtspersoon zeggenschap uitoefent over meer dan twee netwerkradio-omroeporganisaties. Rechtstreekse of onrechtstreekse bindingen tussen netwerkradio-omroeporganisaties en landelijke radio-omroeporganisaties leiden er niet toe dat een onderneming of rechtspersoon zeggenschap uitoefent over meer dan één netwerkradio-omroeporganisatie en één landelijke radio-omroeporganisatie;

b) de netwerkradio-omroeporganisatie, vermeld in artikel 143/1, eerste lid, 1°, zendt minstens vier journaals per dag uit die een verscheidenheid aan onderwerpen bevatten. De netwerkradio-omroeporganisatie, vermeld in artikel 143/1, eerste lid, 1°, van dit decreet, die erkend wordt na 1 januari 2023, zendt een aanzienlijk deel van het aanbod uit via de invulling van het generalistische profiel of muziekaanbod. Een deel van dat muziekaanbod bestaat uit Nederlandstalige en Vlaamse muziekproducties;

c) de netwerkradio-omroeporganisatie, vermeld in artikel 143/1, eerste lid, 2°, zendt een aanzienlijk deel van het aanbod uit via de invulling van het Nederlandstalige en Vlaamse profiel of muziekaanbod. De Vlaamse Regering

bepaalt dit deel.

De netwerkradio-omroeporganisatie, vermeld in artikel 143/1, eerste lid, 3°, zendt een aanzienlijk deel van het aanbod uit via de invulling van het specifieke gekozen profiel of muziekaanbod. Een deel van dit muziekaanbod bestaat uit Vlaamse muziekproducties;

d) in afwijking van artikel 131 kunnen netwerkradio-omroeporganisaties als vermeld in artikel 143/1, eerste lid, 2° en 3°, die journaals brengen maar die niet over een eigen redactie beschikken die onder leiding en verantwoordelijkheid van een hoofdredacteur staat en waarvan de redactionele onafhankelijkheid niet gewaarborgd en in een redactiestatuut is vastgelegd, samenwerken met andere redacties als daarbij de onafhankelijkheid van de berichtgeving niet in het gedrang komt en als de redactie waarmee wordt samengewerkt op haar beurt wel voldoet aan de voorwaarden, vermeld in artikel 131;

e) de netwerkradio-omroeporganisaties delen de nodige informatie mee bij de aanvraag tot erkenning. De Vlaamse Regering bepaalt de inhoud en modaliteiten met betrekking tot die informatie.

§ 2. De Vlaamse Regering legt aanvullende kwalificatiecriteria voor erkenning op en kent aan elk van die criteria een weging toe.

De aanvullende kwalificatiecriteria, vermeld in het eerste lid, hebben betrekking op:

1° de concrete invulling van het programma-aanbod en het zendschema;

2° de media-ervaring;

3° het financiële plan;

4° het businessplan;

5° de technische (zend)infrastructuur;

6° voor de netwerkradio-omroeporganisatie, vermeld in artikel 143/1, eerste lid, 1°, de invulling van de voorwaarden, vermeld in artikel 143/2, § 1, 2°, b);

7° voor de netwerkradio-omroeporganisaties, vermeld in artikel 143/1, eerste lid, 2° en 3°, de invulling van de voorwaarden, vermeld in artikel 143/2, § 1, 2°, c).”

13. 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

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, wordt de Vlaamse Regulator voor de Media op de hoogte gebracht van de wijzigingen die betrekking hebben op de statuten of op de aandeelhoudersstructuur en worden die 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.”

14. 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) stelt:

“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 SBS/NRJ

15. SBS/NRJ erkent dat de programmatie van haar radiozender 'NRJ' sinds 18 april 2023 gewijzigd is. Dit is het gevolg van de precaire economische omstandigheden waarmee deze radiozender te kampen heeft. Deze omstandigheden raken trouwens niet enkel haar, maar ook de andere netwerkradio's.

Volgens SBS/NRJ heeft de bevoegde minister ondertussen ook beslist om bepaalde wijzigingen aan te brengen aan het huidige regelgevende kader van de netwerkradio's. Wetgevende initiatieven hieromtrent lopen maar intussen is die broodnodige verhoging van de dekkingsgraad van de netwerkradio's nog niet gerealiseerd.

SBS/NRJ benadrukt evenwel dat ook na de wijzigingen aan haar programmatie de kernprincipes van de radiozender behouden bleven: generalistisch, nadruk op muziek, aandacht voor informatie (nieuws om het uur). Deze wijzigingen zijn allen van programmatorische, maar niet van format-technische aard.

16. Aangezien zij blijft voldoen aan de basisvoorwaarden zoals voorzien in het Mediadecreet werden de aanpassingen niet ter kennisgeving meegedeeld aan de VRM, aldus SBS/NRJ. Zij meent dat de recent doorgevoerde wijzigingen dan ook niet ter kennisgeving dienden te worden voorgelegd aan de VRM, en er derhalve geen sprake is van een inbreuk op artikel 143/3, § 2, van het Mediadecreet.
17. Daarnaast voert SBS/NRJ aan dat zij wel degelijk voldoet aan de basisvoorwaarden om erkend te blijven, en aldus ook op artikel 143/3, § 1, van het Mediadecreet geen inbreuk pleegt:
- Artikel 129 van het Mediadecreet: de uitzendingen zijn nog steeds in het Nederlands en worden gerealiseerd onder de eigen verantwoordelijkheid van SBS/NRJ;
 - Artikel 130 van het Mediadecreet: SBS/NRJ is een lineaire radio-omroeporganisatie die nog steeds onafhankelijk is van een politieke partij;
 - Artikel 131 (*juncto* artikel 143/2 en 145) van het Mediadecreet: het journal van 'NRJ' staat onder verantwoordelijkheid van hoofdredacteur Bart Van Langenhove. Voor het journal wordt samengewerkt met de redactie van 'Belga Audio News' die in alle onafhankelijkheid opereert en werkt met een redactiestatuut;
 - Artikel 135 van het Mediadecreet: de zendinstallaties bevinden zich in het Nederlandse taalgebied of in het tweetalige gebied Brussel-Hoofdstad. SBS/NRJ gebruikt een technische uitrusting die conform de wettelijke en decretale voorschriften is, en houdt zich aan de bepalingen van de zendvergunning;

- Artikel 143/1 van het Mediadecreet: SBS/NRJ brengt binnen het haar toegekende verzorgingsgebied nog steeds een programma-aanbod dat opgebouwd is rond een generalistisch profiel of muziekaanbod en brengt nog steeds de nodige journaals en informatie;
- SBS/NRJ voldoet nog steeds aan het bepaalde in artikel 143/2 van het Mediadecreet:
 - Nv SBS Media Belgium is een rechtspersoon en het maatschappelijk doel is onveranderd gebleven; de leden van de raad van bestuur bekleden geen politiek mandaat en zijn geen bestuurder bij de openbare omroeporganisatie of een andere rechtspersoon die een landelijke, netwerk- of lokale radio-omroeporganisatie beheert;
 - Journaalverplichting: SBS/NRJ zendt minstens vier journaals per dag uit die een verscheidenheid aan onderwerpen bevatten;
 - Verplichtingen in verband met redactie: zoals hoger vermeld bij artikel 131 van het Mediadecreet. Ook aan deze voorwaarde wordt dus voldaan, aldus SBS/NRJ.

18. SBS/NRJ vestigt er ook de aandacht op dat het vergelijkingspunt uiteraard niet het initieel ingediende erkenningsdossier kan zijn, maar een combinatie van dat dossier enerzijds, en de nadien aan de VRM ter kennisgeving verstuurde briefwisseling inzake SBS/NRJ anderzijds.

De onderzoekscel van de VRM stelt dat *“de door NRJ doorgevoerde wijzigingen niet langer in overeenstemming zijn met de motieven en de krachtlijnen, die aan de basis liggen van de beslissing tot erkenning van SBS/NRJ als netwerkradio-omroep. Daardoor voldoet de netwerkradio niet meer aan de basisvoorwaarden, in overeenstemming waarmee de Vlaamse Regering de erkenning heeft uitgereikt als netwerkradio met een generalistisch profiel, zoals bedoeld in artikel 143/1, 1^o van het Mediadecreet.”*

De onderzoekscel introduceert volgens SBS/NRJ dus een nieuw begrip en een nieuwe basisvoorwaarde, namelijk *“de motieven en de krachtlijnen die aan de basis liggen van de beslissing tot erkenning”*. Dergelijk criterium vindt echter geen basis in het Mediadecreet en kan dus niet worden weerhouden.

Wat wel telt volgens SBS/NRJ, is dat afwijkingen en wijzigingen ten aanzien van de oorspronkelijke offerte nooit zodanig mogen zijn dat wordt afgeweken van het profiel waarvoor de netwerkradio-omroeporganisatie werd erkend.

Dit wordt volgens SBS/NRJ onder meer bevestigd door de VRM in zijn beslissing nr. 2018/046 van 26 november 2018: *“[Uit artikel 143/3 van het Mediadecreet] volgt dat netwerkradio-omroeporganisaties zich gedurende de hele duur van de erkenning aan de ingediende offerte moeten houden, tenzij ze via kennisgeving aan de VRM wijzigingen willen aanbrengen, maar*

dat ze nooit van de basisvoorwaarden, zoals het profiel waarvoor ze erkend zijn, mogen afwijken. Met andere woorden, nadat een netwerkradio-omroeporganisatie erkend is, kan hij op de voorwaarden van het Mediadecreet wel afwijken van hetgeen oorspronkelijk in de offerte is vooropgesteld waarbij het decreet als enige regel stelt dat de afwijkingen en wijzigingen nooit zodanig mogen zijn dat wordt afgeweken van het profiel waarvoor de netwerkradio-omroeporganisatie is erkend. Of nog, SBS/NRJ mag wijzigingen ten opzichte van het aanvraagdossier aanbrengen maar zal steeds moeten blijven beantwoorden aan het generalistisch profiel.”

SBS/NRJ meent dat haar zender blijft beantwoorden aan het generalistische profiel waarvoor de erkenning werd verkregen. De concrete invulling van het programma-aanbod en het zendschema is een aanvullend kwalificatiecriterium dat door een omroep - conform de beslissingspraktijk van de VRM en de Raad van State - gewijzigd mag worden. Zo stelde de Raad van State in arrest nr. 249.981 van 5 maart 2021 onder meer: *“Het mediadecreet laat nu eenmaal toe dat een erkende netwerkradio-omroeporganisatie wijzigingen mag aanbrengen waardoor wordt afgeweken van de aanvullende kwalificatiecriteria, zonder te eisen dat die afwijkingen een equivalent resultaat moeten opleveren als de ingediende offerte.”*

19. Mocht de VRM ten slotte toch van oordeel zijn dat de doorgevoerde wijzigingen ter kennisgeving aan haar dienden te zijn voorgelegd of dat er toch bepaalde inhoudelijke inbreuken op het Mediadecreet zouden zijn, dan verzoekt SBS/NRJ haar alleszins de mogelijkheid te bieden om te regulariseren.

B. Beoordeling

20. Artikel 143/3, § 1, van het Mediadecreet bepaalt dat netwerkradio-omroeporganisaties zich in de eerste plaats voor de volledige duur van hun erkenning moeten houden aan de basisvoorwaarden, vermeld in artikel 143/1 en 143/2, § 1, in overeenstemming waarmee de Vlaamse Regering de erkenning heeft uitgereikt.

Zo lang zij zich blijven houden aan deze basisvoorwaarden, laat artikel 143/3, § 2, eerste lid, van het Mediadecreet evenwel toe dat netwerkradio-omroeporganisaties afwijken van het merendeel van de aanvullende kwalificatiecriteria (maar niet van het programma-aanbod). Zij kunnen dit doen door wijzigingen aan te brengen aan de gegevens vermeld in de ingediende offerte en de VRM daarvan op de hoogte te brengen.

21. Eén van de basisvoorwaarden waaraan erkende netwerkradio-omroeporganisaties zich steeds moeten houden en waarvan zij niet kunnen

afwijken, is opgenomen in artikel 143/1 van het Mediadecreet. Daarin is immers bepaald dat netwerkradio-omroeporganisaties specifiek tot taak hebben om binnen het aan hen toegewezen verzorgingsgebied een programma-aanbod te brengen dat is opgebouwd uit luistertijd rond drie mogelijke thema's, profielen of aanbod, waaronder *“een generalistisch profiel of muziekaanbod, met inbegrip van het brengen van journaals en informatie”*.

In dat opzicht kan dan ook overeenkomstig artikel 143/3, § 2, eerste lid, van het Mediadecreet het programma-aanbod, als aanvullend kwalificatiecriterium, niet gewijzigd worden gedurende de duur van de erkenning, omdat precies het programma-aanbod het profiel bepaalt waarvoor de radio-omroeporganisatie erkend is. Het Mediadecreet laat wel toe, zoals hierboven aangegeven, om het zendschema, dat het programma-aanbod concretiseert, aan te passen via kennisgeving aan de VRM (zie onder meer VRM-beslissing nr. 2018/028 van 11 juni 2018, p. 22).

SBS/NRJ werd meer bepaald erkend als netwerkradio-omroeporganisatie voor 'frequentiepakket 1 – generalistisch profiel'. Zelf heeft SBS/NRJ in haar erkenningsdossier haar generalistische profiel op basis waarvan zij werd erkend als volgt omschreven: *“wij richten ons op een breed deel van de Vlaamse bevolking: de Actieve Stedeling. De actieve stedeling is tussen de 14 en 44 jaar oud”, “we zenden 24/dag 7 dagen/week muziek uit, aangevuld met presentaties, informatieve elementen, nieuws en entertainende acties. De stroom van muziek wordt zo meer dan een steriele machinale muziekplaylist en komt samen tot een uniek interactief geheel” en “de eigenheid [...] komt tot uiting in de manier waarop muziek, presentatie, informatie en programma-acties tot één eigen geheel gevormd worden.”*

22. Volgens de hierboven beschreven principes heeft SBS/NRJ in het verleden wijzigingen ten opzichte van haar erkenningsdossier ter kennis van de VRM gebracht (ook al meent zij nu dat dit niet vereist zou zijn) en is de VRM in klachtprocedures het toen op dit punt uitgebreid gevoerde verweer van SBS/NRJ gevolgd dat zij nog steeds voldeed aan de basisvoorwaarden en met name aan haar generalistisch profiel (zie VRM-beslissing nr. 2018/046 van 26 november 2018 en VRM-beslissing nr. 2020/023 van 22 juni 2020).
23. Met betrekking tot de huidige procedure geeft SBS/NRJ in de eerste plaats toe dat het programma-aanbod en zendschema bijkomend gewijzigd zijn, ten opzichte van de laatst op 31 augustus 2018 gemelde wijzigingen. Zij erkent dus dat aanvullende kwalificatiecriteria in de praktijk werden aangepast, zonder de VRM hiervan in kennis te stellen. Gelet op artikel 143/3, § 2, eerste lid, van het Mediadecreet is deze kennisgeving verplicht en meent SBS/NRJ onterecht het tegendeel, een standpunt dat overigens moeilijk te rijmen lijkt met haar verdere verweer dat het vergelijkingspunt voor de uitzendingen niet het initiële aanvraagdossier betreft, maar ook nadien ter kennis gebrachte wijzigingen. Daarbij komt dat artikel 143/3, § 2, eerste lid, van het Mediadecreet geen wijzigingen aan het programma-

aanbod toelaat.

24. Hoe dan ook komt het de VRM in ieder geval niet toe te beoordelen of (bijkomende) afwijkingen van de aanvullende kwalificatiecriteria ten opzichte van het aanvraagdossier bij erkenning een andere, lagere score zouden hebben opgeleverd (zie VRM-beslissing nr. 2018/046 van 26 november 2018, punt 18.4) of een equivalent resultaat als de ingediende offerte (hetgeen het Mediadecreet zelfs niet vereist – zie RvS 5 maart 2012, nr. 249.981).

Het is in de voorliggende zaak dus met name van belang om te beoordelen of de uitzendingen nog voldoen aan de basisvoorwaarden en meer bepaald of SBS/NRJ nog steeds als erkende netwerkradio-omroeporganisatie haar taak vervult om een programma-aanbod te brengen dat is opgebouwd rond een generalistisch profiel.

25. Wat nu de betrokken uitzendingen van SBS/NRJ betreft, blijkt uit de vaststellingen van de onderzoekscel van maandag 17 april 2023 20u tot dinsdag 18 april 2023 20u inderdaad dat zij niet overeenkomen met het (programma-aanbod uit het) aanvraagdossier en de door SBS/NRJ op 31 augustus 2018 aangemelde wijzigingen, die eerder al door de VRM in overeenstemming met de basisvoorwaarden en het generalistisch profiel werden bevonden.

De uitzendingen bestaan voor eenentwintig uren uit non-stop muziek, overdag enkel onderbroken voor een journaal om het uur, reclame en 'station calls'. Er is voor het overige slechts één gepresenteerd programma tussen 11u en 14u.

SBS/NRJ betwist deze vaststellingen niet, maar is er niettegenstaande van overtuigd dat hiermee al de basisvoorwaarden voor erkenning nog steeds vervuld blijven. SBS/NRJ is met name van oordeel, evenwel zonder dit verder concreet toe te lichten of te onderbouwen, dat zij binnen het haar toegekende verzorgingsgebied nog steeds een programma-aanbod brengt dat opgebouwd is rond een generalistisch profiel of muziekaanbod en zij nog steeds de nodige journaals en informatie brengt (overeenkomstig artikel 143/1 van het Mediadecreet). Zij zou blijven beantwoorden aan het generalistische profiel waarvoor de erkenning werd verkregen.

26. Een 'generalistisch profiel' is per definitie een niet-specifiek en veelzijdig profiel en *"omvat een concept waarbij de omroep zich richt tot de volledige bevolking van een zendgebied"* (Parl.St. VI.Parl. 2016-2017, nr. 983/1, p. 18). Een generalistisch profiel kan dus door een netwerkradio-omroeporganisatie zeer ruim worden omschreven en concreet ingevuld en laat bijgevolg ook veel ruimte voor wijziging van deze concrete invulling ervan.

Dit betekent echter niet dat een netwerkradio-omroeporganisatie die erkend is onder de categorie 'generalistisch profiel' hierbij een volledig

vrijgeleide heeft gekregen over het inhoudelijke profiel van haar uitzendingen. In de eerste plaats is *“generalistisch profiel of muziekaanbod”* uit artikel 143/1 van het Mediadecreet immers steeds verbonden aan en afhankelijk van de voorwaarde van het brengen van een programma-aanbod. En ten tweede heeft de netwerkradio-omroeporganisatie dit ‘generalistisch profiel’ (en programma-aanbod) ook nader beschreven in haar erkenningsdossier en moet de concrete invulling steeds blijven overeenstemmen met haar generalistische profiel, zoals voorgehouden in het erkenningsdossier, op basis waarvan zij werd erkend (wat volgt uit artikel 143/3, § 1, van het Mediadecreet).

27. Het uitzenden van eenentwintig uren non-stop muziek op een periode van vierentwintig uren, zonder presentatie, programma-acties, live-aanbod of interactie met luisteraars, kan bezwaarlijk worden beschouwd als het brengen van een (ongewijzigd) programma-aanbod, of als *“meer dan een steriele machinale muziekplaylist en [...] een uniek interactief geheel”* met een verhouding muziek/woord van 60/40, zoals beloofd in het erkenningsdossier van SBS/NRJ.

Het gegeven dat er tijdens de onderzochte periode ook een programma van drie uren (met overigens maar in beperkte mate gesproken interventies) en overdag om het uur een algemeen nieuwsbulletin werd uitgezonden, volstaat niet om alsnog te kunnen spreken van een geheel van programma’s opgebouwd rond het profiel van, zoals SBS/NRJ het ook nog zelf in haar erkenningsdossier heeft omschreven: *“een generalistisch radiostation dat mikt op jonge mensen en gezinnen tussen 14 en 44 jaar en die wonen, werken en/of ontspannen in de stad, Imjet een mix van muziek, service informatie, nieuws en entertainment”*.

Ook de naleving van andere basisvoorwaarden (bv. betreffende politieke onafhankelijkheid, journaals en nieuwsredactie, het maatschappelijke doel van de rechtspersoon of de zendinstallaties), die door SBS/NRJ verder in haar verweer worden overlopen, kan er evenmin voor zorgen dat het niet vervullen van de basisvoorwaarde met betrekking tot haar taak, programma-aanbod en profiel verschoond zou kunnen worden.

28. Uit de beoordeling blijkt dus dat de uitzendingen in kwestie niet in overeenstemming zijn met de basisvoorwaarde uit artikel 143/1, 1°, van het Mediadecreet en het generalistisch profiel waarvoor de netwerkradio-omroeporganisatie is erkend (waardoor dergelijke uitzendingen dus ook niet via een louter administratieve kennisgeving en aanpassing van het erkenningsdossier zouden kunnen worden geregulariseerd).

SBS/NRJ voldoet bijgevolg niet langer aan haar specifieke opdracht als erkende netwerkradio-omroeporganisatie en begaat een inbreuk op artikel 143/3, § 1, van het Mediadecreet.

29. Wanneer een netwerkradio-omroeporganisatie, zoals SBS/NRJ, erkend door

de Vlaamse Regering en verkozen boven andere kandidaten om te kunnen beschikken over schaarse FM-frequenties met een belangrijke publieke waarde, haar specifieke decretale opdracht en haar erkenningsdossier niet naleeft, begaat zij een zware inbreuk op het Mediadecreet.

De VRM beschikt over de mogelijkheid om, met name in dergelijke gevallen, ter vrijwaring van het maatschappelijk belang als sanctie de opheffing van de erkenning van een radio-omroeporganisatie op te leggen (artikel 228, eerste lid, 6°, van het Mediadecreet).

Een opheffing moet evenwel altijd worden voorafgegaan door een ingebrekestelling die de omroeporganisatie alsnog de kans biedt om aan alle voorschriften te voldoen en waarbij zij over een regularisatietermijn van ten minste een maand dient te beschikken (artikel 39 van het Procedurebesluit).¹

In het licht van het voorgaande wordt SBS/NRJ uiterlijk tot 30 september 2023 de tijd geboden om zich te conformeren aan de regelgeving.

OM DEZE REDENEN, BESLIST DE VLAAMSE REGULATOR VOOR DE MEDIA

In hoofde van SBS/NRJ een inbreuk vast te stellen op artikel 143/3, § 1, van het Mediadecreet;

Overeenkomstig artikel 39 van het Procedurebesluit SBS/NRJ in gebreke te stellen om de toestand uiterlijk op 30 september 2023 te hebben geregulariseerd door aan alle voorschriften te voldoen.

Aldus beslist te Brussel op 26 juni 2023.

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.

¹ Bij decreet van 3 juni 2022 werd onder meer in artikel 228, eerste lid, 6°, van het Mediadecreet de term 'intrekking' vervangen 'opheffing', aangezien *"telen erkenning, zendvergunning of licentie als omroeporganisatie of omroepnetwerk [...], wanneer die ten gevolge van een sanctie door de Vlaamse Regulator voor de Media tot een einde komt, rechtsgevolgen [heeft] gehad en veroorzaakt en deze rechtsgevolgen kunnen niet ongedaan worden gemaakt ab initio. Vandaar dat er nu beslist wordt om het woord "intrekken" te vervangen door het woord "opheffen"*. (Parl.St. VI.Parl. 2021-2022, nr. 1228/1, p. 15). Artikel 39 van het Procedurebesluit werd evenwel (nog) niet in die zin aangepast en gebruikt nog steeds de term 'intrekken'.