



DE VLAAMSE MINISTER VAN CULTUUR, MEDIA, JEUGD EN BRUSSEL

NOTA VOOR DE VLAAMSE REGERING

Betreft: Ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen; Eerste principiële goedkeuring.

1. SITUERING

Op 21 april 2017 keurde de Vlaamse Regering het besluit van de Vlaamse Regering houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen definitief goed (VR2018 2104 DOC.0366).

Dit besluit werd via het arrest nummer 242.804 van de Raad van State van 25 oktober 2018 vernietigd. De ganse vernietiging van het besluit heeft niet zozeer te maken met de eigenlijke frequenties die opgenomen zijn in het frequentieplan, maar met het feit dat een aantal frequenties precies niet in het besluit zijn opgenomen.

Uit de feitelijkheid blijkt en bleek – en dit vormt voor de Raad van State de grondslag om tot vernietiging over te gaan – dat er enerzijds frequenties zijn die opgenomen zijn in het frequentieplan van 21 april 2017 (dat op zich om beleids- en continuïteitsredenen een doordruk was van het frequentieplan van 1 september 2006, zie VR2016 2312 DOC.1502), terwijl er daarnaast frequenties waren die opgenomen waren in een database tussen de verschillende gemeenschappen en het BIPT. De frequenties uit die database maakten deel uit van onderhandelingen na het sluiten van het principeakkoord van 22 december 2013 met betrekking tot de werkwijze die vastgelegd werd met het oog op het sluiten van een samenwerkingsakkoord tussen de Vlaamse Gemeenschap en de Franse Gemeenschap met betrekking tot de coördinatie van de aardse analoge FM-radiofrequenties. Het resultaat van die onderhandelingen werd opgelijst in een nationaal plan (zie hieronder) dat de tussen de Gemeenschappen afgesproken technische

karacteristieken van de verschillende frequenties bevat. Op 20 juli 2018 keurde de Vlaamse Regering het samenwerkingsakkoord tussen de Federale Staat, de Vlaamse Gemeenschap, de Franse Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap betreffende de coördinatie van de radiofrequenties voor radio-omroep in de frequentieband 87,5-108 MHz overeenkomstig artikel 17 van de wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie een eerste maal goed. Via het nieuwe samenwerkingsakkoord over FM wordt een nieuwe coördinatieprocedure voorzien. Bij dit akkoord is een nationaal plan opgenomen als bijlage dat alle FM-frequenties omvat.

De Raad van State vernietigde met het arrest nr. 242.804 van 25 oktober 2018 (zie bijlage 3) het bestaande frequentieplan van 21 april 2017 om de reden dat bepaalde frequenties wel in de vroegere database met het BIPT stonden, maar niet in het huidige besluit zijn opgenomen, terwijl die naar mening van de Raad van State – met toepassing van de bepalingen van de Machtigingsrichtlijn – wel degelijk moesten voorgelegd worden ter consultatie en stelt dienaangaande:

“Over de beschikbare frequenties die niet in het frequentieplan zijn opgenomen, wat een beperking uitmaakt van de gebruiksrechten voor radiofrequenties, werd evenwel niets meegedeeld. Dit laat de belanghebbende partijen in de zin van artikel 7, lid 1, b), machtigingsrichtlijn niet toe om zich over deze beperking uit te spreken. De belanghebbenden wisten niet welke frequenties wel beschikbaar waren, maar niet opgenomen waren in het frequentieplan en dus niet beschikbaar werden gesteld. Zij hebben hier bijgevolg geen of minstens geen onderbouwd standpunt over kunnen innemen.

Evenmin blijkt uit enig stuk in het administratief dossier een “opgave van redenen” waarom deze frequenties niet in het frequentieplan zijn opgenomen. Een achteraf en slechts in de laatste memorie ondernomen poging door de verwerende partij om post factum een verantwoording te geven, kan dit niet verhelpen. Een eveneens in de laatste memorie in het vooruitzicht gestelde mogelijkheid dat de beperking van gebruiksrechten herzien zou worden, verontschuldigt evenmin de miskennis van de voorgeschreven procedurewaarborgen.”

De Raad van State stelt echter evenzeer:

Het valt de Raad van State als wettigheidsrechter niet toe om te oordelen of er voor deze niet beschikbaar gestelde frequenties gebruiksrechten kunnen worden verleend en ze opgenomen moeten worden in een frequentieplan. De Vlaamse overheid beschikt in dit verband over een discretionaire beoordelingsbevoegdheid. Het is niet uitgesloten dat het “efficiënt gebruik van radiofrequenties”, als bedoeld in artikel 5, lid 5, machtigingsrichtlijn, zich verzet tegen opname in het frequentieplan. Deze beoordeling komt toe aan de verwerende partij en niet aan de Raad van State.

Bijgevolg is niet zozeer de eigenlijke bestaande inhoud van het frequentieplan van 21 april 2017 voorwerp van de vernietiging.

Het betreft in realiteit 26 frequenties. Uit de resultaten van het inpasbaarheidsonderzoek (zie bijlagen 4 en 5) blijkt het volgende:

- 2 van deze frequenties zijn niet inzetbaar omdat het gebruik toegekend wordt voor militaire doeleinden. Het betreft Everberg 101.7 MHz en Kleine Brogel (AFN) 106.2 MHz;

- één frequentie is voorwerp van een samenwerkingsakkoord tussen de Duitstalige en de Vlaamse Gemeenschap (VR2018 2007 DOC.0882), namelijk Brussegem 95.2 MHz;
- één frequentie was dubbel met een andere nl. Antwerpen 102.6 MHz en Sint-Niklaas 102.6 MHz;
- 3 frequenties werden bij internationale coördinaties niet aanvaard, namelijk Oudenaarde 87.9 MHz, Oudenaarde 96.9 MHz, en Kortrijk 103.2 MHz;
- 11 frequenties zijn niet bruikbaar in Vlaanderen omdat – bij het onderzoeken van de inpasbaarheid ten opzichte van de andere bestaande frequenties en in sommige gevallen ten gevolge van buitenlandse restricties - het bruikbare effectief uitgestraald vermogen dermate klein is dat deze niet permanent als nuttige frequentie ingezet kunnen worden voor lokale radio-omroeporganisaties¹. Dit zijn Gent 87.6 MHz, Overijse 90.6 MHz, Veltem 94.4 MHz, Sint-Niklaas 94.7 MHz, Berlaar 95.3 MHz, Herentals 98.4 MHz, Tienen 98.9 MHz, Berlaar 99.6 MHz, Gent 102.5 MHz, Antwerpen 103.9 MHz en Zaventem 107.7 MHz;
- 8 frequenties kunnen na inpasbaarheidsonderzoek wel beschouwd worden als bruikbaar voor lokale radio-omroep en worden aan het frequentieplan toegevoegd met een beperkt wattage; dit zijn Brakel 88.8 MHz, Ninove 95.0 MHz, Tienen 96.5 MHz, Tienen 92.2 MHz, Maaseik 95.0 MHz, Roeselare 97.40 MHz, Mol 100.4 MHz en Sint-Niklaas 102.6 MHz.

De 8 frequenties die bruikbaar zijn voor lokale radio-omroeporganisaties worden aan het frequentieplan toegevoegd. De frequentie Brussegem 95.2 MHz wordt aan de Duitstalige Gemeenschap toegekend via een samenwerkingsakkoord.

Om te remediëren aan de opmerkingen van de Raad van State die geleid hebben tot de vernietiging van het frequentieplan van 21 april 2017 wordt via voorliggende nota en op basis van de nieuwe motivering een (nieuw) frequentieplan ter goedkeuring aan de Vlaamse Regering voorgelegd. Dit plan herneemt de frequenties uit het plan van 21 april 2017 en motiveert voor de 26 frequenties die in bijlage van het samenwerkingsakkoord tussen de Federale Staat, de Vlaamse Gemeenschap, de Franse Gemeenschap en de Duitstalige Gemeenschap betreffende de coördinatie van de radiofrequenties voor radio-omroep in de frequentieband 87,5-108 MHz overeenkomstig artikel 17 van de wet van 13 juni 2005 (VR2018 2007 DOC.0932) betreffende de elektronische communicatie zijn opgenomen, waarom ze al dan niet in het voorliggend besluit opgenomen zijn.

Via dit besluit worden ook de frequenties van het Besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2018 houdende de opstelling van een frequentieplan en de vaststelling van frequenties die ter beschikking worden gesteld van de particuliere regionale en landelijke radio-omroeporganisaties in dit plan opgenomen. Dit besluit werd begin 2018 uitgevaardigd omdat bepaalde van deze frequenties voorwerp van schorsing door de Raad van State waren geweest (zie VR 2018 1901 DOC.0051).

¹ Frequenties met (zeer) laag vermogen kunnen evt. wel worden toegekend bij evenementen, zoals bepaald in artikel 193 van het mediadecreet, waarbij de VRM tijdelijke zendvergunningen kan afleveren voor de duur van het evenement. Frequenties voor tijdelijke zendvergunningen worden ad hoc gezocht en ad hoc gecoördineerd; deze kunnen door hun tijdelijk karakter dan ook niet opgenomen worden in het voorliggend frequentieplan.

Verder is het ook zo dat twee frequenties (Poperinge 104.5 en Brussel 102.8) waarvan beslist werd dat deze in een latere fase zullen opgenomen worden in de pakketten van de netwerkradio-omroeporganisaties (zie VR2018 2104 DOC.0366-1bis), via dit besluit opgenomen worden in de lijst van de Vlaamse frequenties en toegewezen worden aan de pakketten (respectievelijk 1 en 3) van de netwerkradio-omroeporganisaties.

Tenslotte wordt met betrekking tot de inwerkingtreding van dit besluit in artikel 8 bepaald dat het besluit in werking treedt op 1 januari 2018, zijnde de datum waarop de oude erkenningen vervielen en de nieuwe erkenningen in werking zijn getreden, en dit om redenen van continuïteit van de uitzendingen en rechtszekerheid van de uitgereikte erkenningen.

2. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE BEGROTING VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP

Het voorstel van beslissing heeft geen weerslag op de begroting van de Vlaamse Gemeenschap.

Het gunstig advies van de Inspectie van Financiën werd bezorgd op 5 november 2018.

De inspecteur-generaal stelde hierbij dat, conform artikel 6 §5 van het Besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2001 houdende regeling van de begrotingscontrole en –opmaak, een begrotingsakkoord niet vereist is.

3. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE LOKALE BESTUREN

Er is geen weerslag op budgettair en personeelsmatig vlak wat de lokale besturen betreft.

4. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP HET PERSONEELSBESTAND EN DE PERSONEELSBUDGETTEN

Er is geen weerslag wat de personeelsbehoeften en de personeelsbudgetten betreft.

5. KWALITEIT VAN DE REGELGEVING

5.1. Reguleringsimpactanalyse

Een reguleringsimpactanalyse is niet vereist; de leidraad voor de opmaak van een Reguleringsimpactanalyse stelt letterlijk op pagina 20: *“U moet ook geen RIA opmaken voor regelgeving ter goedkeuring van frequentieplannen ter uitvoering van het mediadecreet”*.

5.2. Taalkundig en legistiek advies

Taalkundig en legistiek advies is niet vereist, gezien dit besluit voor het grootste deel gebaseerd is op het besluit van 21 april 2017 waarbij de dienst Wetgevingsadvies via advies nr. 2016/462 al advies gegeven had en gelijkaardige/quasi-identieke besluiten niet tweemaal voor advies moeten worden voorgelegd.

6. VOORSTEL VAN BESLISSING

De Vlaamse Regering

- hecht haar goedkeuring aan het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende bepaling van het aantal particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen dat kan worden erkend en houdende de opstelling van het frequentieplan en de vaststelling van de frequentiepakketten die ter beschikking worden gesteld van de particuliere landelijke, regionale, netwerk- en lokale radio-omroepen;
- belast de Minister, bevoegd voor het mediabeleid, het departement Cultuur, Jeugd en Media de opdracht te geven een raadpleging te organiseren over dit besluit waarvan de resultaten zullen worden voorgelegd aan de Vlaamse Regering;
- belast de Minister, bevoegd voor het mediabeleid, over het voorliggend ontwerp van besluit het advies in te winnen van de sectorraad Media van de Raad voor Cultuur, Jeugd, Sport en Media (SARC).

Sven Gatz

Vlaams minister van Cultuur, Media, Jeugd en Brussel

Bijlagen

1. Ontwerp van besluit
2. Advies van de Inspectie van Financiën dd. 5 november 2018
3. Arrest nr. 242.804 van de Raad van State van 25 oktober 2018
4. Nota van het Departement Cultuur, Jeugd en Media m.b.t. de 26 frequenties
5. Resultaten van het inpasbaarheidsonderzoek