

DE VLAAMSE MINISTER VAN BRUSSEL, JEUGD EN MEDIA

NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING

Betreft: - Ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering tot wijziging van diverse besluiten over radio-omroep.
- Definitieve goedkeuring

Samenvatting: na het advies van de Raad van State, wordt via deze nota voorgesteld om het besluit inzake de erkenningsprocedure voor de landelijke radio-omroeporganisaties definitief goed te keuren. Via deze nota wordt ook kennis genomen van de intentie van de Vlaams Minister, bevoegd voor het mediabeleid, om een oproep tot kandidaatstelling als landelijke radio-omroeporganisatie te lanceren.

1. SITUERING

A. BELEIDSVELD/BELEIDSDOELSTELLING

Dit besluit betreft het beleidsveld media. Het houdt het uitvoeringskader in waarbij de praktische organisatie en modaliteiten worden geregeld voor de erkenning van de landelijke radio-omroeporganisaties.

B. VORIGE BESLISSINGEN EN ADVIEZEN

Verwezen wordt naar het dossier zoals het een eerste maal principieel werd goedgekeurd (VR2021 1203 DOC.0245) en zoals het een tweede maal principieel werd goedgekeurd (VR2021 0705 DOC.0499).

2. INHOUD

A. ALGEMENE TOELICHTING

Het besluit regelt in hoofdzaak de procedure voor de erkenning van de landelijke radio-omroepen (zie VR 2021 0312 DOC.0245 en VR 2021 0705 DOC.0499).

Na goedkeuring van dit besluit en het besluit houdende aanpassing van het frequentieplan (eveneens voorwerp van beslissing van de Vlaamse Regering via een ander dossier) en publicatie ervan in het Belgisch Staatsblad is de volgende stap inzake de erkenningsprocedure voor de erkenning van deze landelijke radio-omroeporganisaties de publicatie van een oproep tot kandidaatstelling, en dit conform het nieuwe artikel 25/1 van het voorliggend besluit. Deze oproep zal gepubliceerd worden in het Belgisch Staatsblad en bevat de praktische informatie en modaliteiten voor kandidaat-landelijke radio-omroeporganisaties om een dossier in te dienen. De termijn om een dossier in te dienen, bedraagt dertig dagen vanaf publicatie/lancering van de oproep. De Vlaamse Regering neemt via voorliggend dossier ook kennis van de intentie van de Minister, bevoegd voor het mediabeleid, om – na publicatie van de besluiten en na het nemen van de nodige andere voorbereidingen – een oproep tot kandidaatstelling te lanceren tijdens het zomerreces (streefdatum 16 augustus 2021) die alle nodige info bevat.

B. TOELICHTING BIJ DE RAAD VAN STATE

Op 12 mei 2021 werd de Raad van State gevraagd om advies uit te brengen over het voorliggend besluit. Dit gebeurde via advies nr. 69.399/3 van 14 juni 2021.

Nadat de Raad van State de strekking van het ontwerp overloopt, analyseert de Raad de rechtsgronden van het ontwerp.

De Raad van State gaat in dat verband dieper in op de rechtsgrond van artikel 25/7 van het ontwerpbesluit dat de jaarlijkse vergoeding bepaalt dat landelijke radio-omroeporganisaties moeten betalen aan de Vlaamse Regulator voor de Media en stelt dat deze als retributie moet worden beschouwd. Meer specifiek stelt de Raad zich de vraag of het variabele gedeelte van die vergoeding (2% boven de bruto-inkomsten boven de 7.5Mio€) niet als belasting in plaats van retributie moet worden beschouwd. Daaruit leidt de Raad dan weer af dat het mediadecreet niet de noodzakelijke voldoende grondslag bevat om dergelijke belasting te heffen en dergelijke decretale belastingsbepaling eerst voorgelegd moet worden aan de Raad van State.

Er werd voor gekozen om het onderdeel van de bepaling dat betrekking heeft op de jaarlijkse vergoeding die door de landelijke radio-omroeporganisaties moeten betalen aan de Vlaamse Regulator voor de Media niet te weerhouden als wijzigingsbepaling in dit besluit, maar te behouden als bepaling in het besluit van 30 juni 2006.

Als tweede element inzake de rechtsgrond stelt de Raad van State dat een decretale basis voor de verwerking van persoonsgegevens ontbreekt en bijgevolg geeft de Raad aan dat het bewuste artikel uit het ontwerp dient te worden weggelaten.

Het volledige mediadecreet moet worden gescreend op overeenstemming met de Algemene Gegevensverordening. Gelet op de omvang van deze extensieve oefening en gezien de hoogdringendheid van dit besluit wordt ervoor geopteerd om in dit besluit enkel die zaken aan te duiden die belangrijk zijn voor de nieuwe (potentiële) verwerking van persoonsgegevens via dit besluit. De volledige afstemming van het mediadecreet op de AVG zal worden meegenomen in de grondige update van de structuur en terminologie van het mediadecreet die later zal worden opgestart.

Vervolgens gaat de Raad in op de vormvereisten en stelt dat met betrekking tot de verwerking van de persoonsgegevens niet alleen het advies van de Vlaamse Toezichtcommissie (VTC) dient te worden ingewonnen, maar ook het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit.

Bij artikel 10/1 van het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer werd de VTC opgericht. De VTC is een autonome dienst met rechtspersoonlijkheid en is als toezichthoudende autoriteit voor de verwerking van persoonsgegevens in de zin van artikel 36, lid 4, van de AVG verantwoordelijk voor het toezicht op de toepassing van de AVG door de instanties. Ingevolge artikel 51, lid 1, van de AVG kan immers elke lidstaat één of meer onafhankelijke

overheidsinstanties, verantwoordelijk voor het toezicht op de toepassing van deze verordening, oprichten. Sinds de bekendmaking van de aanstelling van de leden van de VTC door de Vlaamse Regering in het Belgisch Staatsblad d.d. 29 maart 2019, is de VTC ingevolge artikel 10/4, §1, van voornoemd decreet bevoegd om hetzij uit eigen beweging, hetzij op verzoek van het Vlaams Parlement of de Vlaamse Regering adviezen te verstrekken omtrent elke aangelegenheid met betrekking tot de verwerkingen van persoonsgegevens. Er moet aldus worden vastgesteld dat er in dit geval een advies is waarbij het ontwerp is getoetst aan de AVG. De Vlaamse Gemeenschap is van oordeel dat de VTC een voldoende equivalente waarborg biedt en het besluit werd reeds aan de VTC voorgelegd (VR2021 0705 DOC.0499).

In het kader van de vormvereisten vraagt de Raad zich ook af of inzake de raadpleging alle regels werden gerespecteerd en maakt ze hierbij een voorbehoud. In dat verband kan gewezen worden naar eerdere beslissingen van de Vlaamse Regering in gelijkaardige materies enerzijds en de intentie van de Vlaamse Regering om deze raadplegingsprocedure decretaal te verankeren. Momenteel wordt de laatste hand gelegd aan het wijzigingsdecreet dat de omzetting van het Europees Wetboek inzake Elektronische Communicatie inhoudt en onder meer de uitwerking van deze raadplegingsprocedure omvat. Wat de andere beslissingen van de Vlaamse Regering in gelijkaardige materies betreft, wordt onder meer verwezen naar het dossier inzake de aanpassing van het frequentieplan van 18 september 2020 (VR 2020 1809 DOC. 1018), waar gesteld werd: *“Het ontbreken van dergelijk kader tot op heden belet niet dat de raadplegingen die gehouden werden en deze die ook naar aanleiding van dit besluit gehouden werd, toch rechtsgeldig zijn. Dit heeft de Raad van State trouwens al enkele malen bevestigd in de adviezen die ze zelf vermeldt in voetnoot 1 van haar huidig advies, zolang deze voldoen aan de Europese beginselen van het vroegere kader en het nieuwe Europees wetboek voor elektronische communicatie.”* Ook de auditeur heeft in zijn advies voor de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State in een concreet geschil gesteld dat het door de Vlaamse Gemeenschap gehanteerde kader rond deze raadplegingen wel degelijk voldoet aan de hogere rechtsnormen.

Bij het onderzoek van de tekst stelt de Raad een specifieke vraag over artikel 5/1, eerste lid, 2°, c, meer bepaald of het criterium van media-ervaring in de Vlaamse mediasector niet als discriminerend moet beschouwd worden. Het standpunt van de Raad kan niet worden bijgetreden. Het criterium van media-ervaring in de Vlaamse mediasector betreft slechts één element waarmee rekening zal worden gehouden bij de evaluatie van de ingediende dossiers. Deze vereiste verhindert niet dat een kandidaat zonder deze ervaring geen dossier kan indienen en erkend kan worden als landelijke radio-omroeporganisatie. Indien bij de beoordeling van de dossiers deze vereiste toch het enige doorslaggevende element zou zijn, dan kan dit inderdaad niet in overweging worden genomen indien dit tot enige vorm van discriminatie zou leiden op grond van vestiging of nationaliteit gelet op de regels inzake vrij verkeer als hogere norm. Dit gegeven houdt evenwel niet in dat er sprake zou zijn van enige vorm van discriminatie in de uitgangspositie van de verschillende kandidaten bij de vergelijking van verschillende dossiers.

Wat de andere bepalingen betreft, verwijst de Raad naar de input die de gemachtigde heeft bezorgd tijdens de totstandkoming van het advies. Tenslotte beveelt de Raad nog bijkomend onderzoek aan inzake de zogenaamde cross-ownership-bepalingen. Dit lijkt niet nodig, de bepalingen houden geen spanningen in met het gelijkheidsbeginsel.

3. BESTUURLIJKE IMPACT

A. BUDGETTAIRE IMPACT VOOR DE VLAAMSE OVERHEID

Verwezen wordt naar de nota aan de Vlaamse Regering dd. 12 maart 2021 (VR2020 0312 DOC.0245). Het begrotingsakkoord werd gegeven op 10 maart 2021.

B. ESR-TOETS

Verwezen wordt naar de nota aan de Vlaamse Regering dd. 12 maart 2021 (VR2020 0312 DOC.0245).

C. IMPACT OP HET PERSONEEL VAN DE VLAAMSE OVERHEID

Verwezen wordt naar de nota aan de Vlaamse Regering dd. 12 maart 2021 (VR2020 0312 DOC.0245).

D. IMPACT OP DE LOKALE EN PROVINCIALE BESTUREN

Verwezen wordt naar de nota aan de Vlaamse Regering dd. 12 maart 2021 (VR2020 0312 DOC.0245).

4. VERDER TRAJECT

Er is geen verder traject.

5. VOORSTEL VAN BESLISSING

De Vlaamse Regering beslist:

- 1° haar definitieve goedkeuring te hechten aan het bijgaande ontwerpbesluit van de Vlaamse Regering tot wijziging van diverse besluiten over radio-omroep;
- 2° de Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media te belasten met de uitvoering van deze beslissing.

De Vlaamse Regering neemt via deze beslissing eveneens kennis van de intentie van de Minister, bevoegd voor het mediabeleid, om gedurende het zomerreces (streefdatum 16 augustus 2021) een oproep tot kandidaatstelling voor erkenning als landelijke radio-omroeporganisatie bekend te maken in het Belgisch Staatsblad, en dit conform artikel 25/1 van het voorliggend besluit van de Vlaamse Regering tot wijziging van diverse besluiten over radio-omroep en in dat verband alle nodige stappen te zetten.

De Vlaamse minister van Brussel, Jeugd en Media,

Benjamin DALLE

Bijlage:

- Besluit van de Vlaamse Regering tot wijziging van diverse besluiten over radio-omroep;
- Verslag aan de Regering over dit besluit;
- Advies van de Raad van State;
- Ontwerpoproep tot kandidaatstelling als landelijke radio-omroeporganisatie.