

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 41.408/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 28 september 2006 door de Vlaamse minister van Bestuurszaken, Buitenlands Beleid, Media en Toerisme verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "houdende wijziging van sommige bepalingen van titel III en titel IV van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005", heeft op 17 oktober 2006 het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt tot het aanbrengen van een aantal wijzigingen in de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 4 maart 2005 (hierna: de gecoördineerde decreten).

Die wijzigingen kunnen als volgt worden samengevat.

De voorwaarden voor de erkenning van landelijke radio-omroepen worden versoepeld, meer bepaald voor wat betreft de mogelijkheid van exploitatie van of bindingen tussen meer dan één landelijke radio-omroep (artikel 2) en de opheffing van het verbod om ontkoppeld uit te zenden (artikel 3).

Ook voor wat betreft de regionale radio-omroepen bevat het ontwerp een aantal versoepelingen, met name de opheffing van de beperkingen aan de samenwerking met andere radio-omroepen (artikel 4), de mogelijkheid van exploitatie van of bindingen tussen meer dan één regionale radio-omroep (artikel 5) en de mogelijkheid van overgang naar een erkenning als landelijke radio-omroep van een samenwerkingsverband van alle regionale radio-omroepen (artikel 6).

Bij de televisieomroepen wordt het de doelgroep- en thema-omroepen toegestaan om naast hun programma's ook alle activiteiten te verrichten die rechtstreeks of onrechtstreeks aansluiten bij de verwezenlijking van hun maatschappelijk doel (artikel 7).

.../...

Het ontwerp bevat ook een aantal wijzigingen betreffende de voorschriften inzake reclame, telewinkelen, sponsoring en boodschappen van algemeen nut.

De regeling wordt van toepassing gemaakt op de omroepen die geen erkenning behoeven en enkel moeten worden aangemeld bij de Vlaamse Regulator voor de Media. Tevens wordt de toegelaten sponsoring voor de televisieomroep van de Vlaamse Gemeenschap (de VRT) aan een aantal beperkingen onderworpen (artikelen 8 en 9).

De voorschriften inzake reclame en telewinkelen worden versoepeld, onder meer voor wat betreft de aankondiging, de onderbreking van films en de zogenaamde vijfminutenregeling in kinderprogramma's (artikelen 10 tot 12). De regeling inzake het vertonen van producten en diensten in televisieprogramma's met de bedoeling ze als prijs ter beschikking te stellen wordt versoepeld en afgestemd op de bestaande regeling voor radioprogramma's (artikel 13). Ook de regeling inzake sponsoring wordt versoepeld (artikel 14). De code voor reclame en sponsoring moet voortaan specifieke bepalingen bevatten over reclame en sponsoring, gericht op kinderen en jongeren (artikel 15).

Ten aanzien van een aantal omroepen wordt de verplichting geschrapt om documenten zoals balansen, jaarrekeningen en werkingsverslagen aan de Vlaamse Regulator voor de Media te bezorgen (artikel 16).

VORMVEREISTEN

3. Over het ontwerp diende, met toepassing van de artikelen 15, § 1, en 6, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2001 houdende regeling van de begrotingscontrole en -opmaak, respectievelijk het advies van de inspecteur van financiën en het akkoord van de Vlaamse minister, bevoegd voor de begroting, te worden ingewonnen. Aan die vormvereisten werd niet voldaan, wat dient te worden verholpen. Mochten ten gevolge van het vervullen ervan nog wijzigingen worden aangebracht aan het ontwerp, moeten die wijzigingen nog om advies worden voorgelegd aan de Raad van State, afdeling wetgeving.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 10

4. Krachtens artikel 10, lid 1, van richtlijn 89/552/EEG van de Raad van 3 oktober 1989 betreffende de coördinatie van bepaalde wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in de Lid-Staten inzake de uitoefening van televisie-omroepactiviteiten moeten televisiereclame en telewinkelen gemakkelijk als zodanig herkenbaar zijn en door middel van optische en/of akoestische middelen duidelijk gescheiden zijn van de rest van het programma-aanbod. Die bepaling is omgezet in artikel 101 van de gecoördineerde decreten, waarin eraan nog een aantal strengere bepalingen worden toegevoegd. Het vereiste van herkenbaarheid blijft behouden, maar door de schrapping van de tweede zin van het tweede lid van dat artikel (artikel 10, 3°, van het ontwerp) zou het vereiste van een scheiding van de rest van het programma-aanbod door middel van optische en/of akoestische middelen wegvallen. Het vereiste dat reclame en telewinkelen onderscheiden moet zijn van de programma's (zie het bestaande artikel 101, § 1, eerste lid, eerste zin, van de gecoördineerde decreten), is niet hetzelfde als een scheiding door middel van optische en/of akoestische middelen.

Artikel 101, § 1, van de gecoördineerde decreten, zoals het zou luiden ten gevolge van de voorgenomen wijzigingen, zou derhalve strijden met de genoemde richtlijnbeepaling ⁽¹⁾.

Het in de memorie van toelichting voorkomende argument dat de omroepen in de praktijk wellicht één of ander signaal zouden blijven gebruiken, is niet relevant: de richtlijn moet correct worden omgezet door interne rechtsregels, en niet door een richtlijnconforme praktijk van de markdeelnemers.

De derde zin van het tweede lid van artikel 101, § 1, van de gecoördineerde decreten kan eventueel wel worden geschrapt, aangezien de richtlijn 89/552/EG niet van toepassing is op radio-omroepen.

⁽¹⁾ Overigens blijft de huidige tekst van artikel 10, lid 1, van richtlijn 89/552/EG behouden in het voorstel van de Europese Commissie tot wijziging van die richtlijn.

Artikel 13

5. De in het ontworpen artikel 105, § 3, eerste lid, voorkomende term "aanprijzingstechnieken" is nieuw en wordt niet nader gedefinieerd. Ook in richtlijn 89/552/EEG komt de term niet voor. Gelet op de gevolgen die een overtreding van deze bepaling voor een televisieomroep kan inhouden, zouden de stellers van het ontwerp deze term moeten preciseren of de bepaling moeten redigeren in een andere zin die meer rechtszekerheid biedt.

Dat de notie - zoals in de memorie van toelichting wordt gesteld - is gebaseerd op een interpretatieve mededeling van de Europese Commissie ⁽²⁾, doet geen afbreuk aan deze vaststelling. Overigens wordt ook in deze mededeling de notie niet als dusdanig gehanteerd. Wel kan worden overwogen om zich bij de uitwerking van een preciezere regeling te inspireren op de overwegingen van de Commissie met betrekking tot sluikreclame (punt 2.5 van de mededeling).

⁽²⁾ Bedoeld wordt allicht de interpretatieve mededeling van de Commissie over bepaalde aspecten van de bepalingen van de richtlijn "Televisie zonder grenzen" betreffende de televisiereclame, *Pb.*, C-102, 28 april 2004, 2-11.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. VAN NIEUWENHOVE, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

J. SMETS