

Hoge Naarderweg 78 ■■■ 1217 AH Hilversum ■■■
Postbus 1426 ■■■ 1200 BK Hilversum ■■■ cvdm@cvdn.nl ■■■ www.cvdn.nl ■■■
T 035 773 77 00 ■■■ F 035 773 77 99 ■■■

Stichting Programma-adviesraad Oost
t.a.v. J.J.H. Hoeben
Postbus 18
6997 ZG HOOG KEPPEL

Datum	Onderwerp		
5 december 2006	beslissing op bezwaar		
Uw kenmerk	Ons kenmerk	Contactpersoon	Doorkiesnummer
-	ZKZ-006634-do	mr. D. Oudenaarden	(035) 7737 760

Geachte heer Hoeben,

Bijgaand treft u aan onze beslissing d.d. 5 december 2006 waarbij wij het bezwaar van de Stichting Programma-adviesraad Oost (PaO) ongegrond verklaren. De PaO had bezwaar aangetekend tegen ons besluit d.d. 12 september 2006, waarbij zijn verzoek om bestuursrechtelijke handhaving van artikel 82k van de Mediawet jegens UPC is afgewezen. Kortheidshalve verwijzen wij naar bijgaande beslissing.

Hoogachtend,
COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA,

mr. Dirk Oudenaarden
hoofd Zendtijd- en Kabelzaken

Aantal bijlagen: 2

Het Commissariaat voor de Media

Gezien het bezwaarschrift d.d. 5 oktober 2006 van de Stichting Programma-adviesraad Oost tegen het besluit d.d. 12 september 2006 van het Commissariaat voor de Media, waarbij het verzoek van de Stichting Programma-adviesraad Oost om bestuursrechtelijke handhaving van het bepaalde in artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet jegens UPC Nederland is afgewezen.

Gelet op het bepaalde in de Algemene wet bestuursrecht,

Gelet op het bepaalde in artikel 82k, artikel 134 en artikel 135 van de Mediawet,

Gelet op de Beleidsregels inzake afwijken door aanbieder van een omroepnetwerk van programmaraadadvies (handhaving van artikel 82k, tweede lid, Mediawet) d.d. 9 oktober 2001,

Overwegende:

De gevolgde procedure

Bij brief d.d. 4 juli 2006 verzoekt de Programma-adviesraad Oost (hierna: PaO) het Commissariaat voor de Media (hierna: Commissariaat) om UPC Nederland B.V. (hierna: UPC) de Mediawet te doen naleven met betrekking tot het met ingang van 1 juli 2006 opvolgen van zijn TV advies 2006-2007 d.d. 12 maart 2006 (hierna: Advies), voor zover het betreft het programma WDR -editie Münster. Bij besluit d.d. 12 september 2006 heeft het Commissariaat het verzoek van de PaO om bestuursrechtelijke handhaving van het bepaalde in artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet jegens UPC afgewezen. De PaO heeft zich met dit besluit niet kunnen verenigen en heeft daartegen met brief d.d. 5 oktober 2006 bezwaar aangetekend. Ingevolge het bepaalde in artikel 7:2 van de Algemene wet bestuursrecht (Awb) heeft het Commissariaat de PaO en UPC op 31 oktober 2006 gehoord. Het verslag van de hoorzitting wordt nagezonden.

De relevante feiten

UPC is de aanbieder van het omroepnetwerk in de gemeenten Berkelland, Bronckhorst, Doesburg, Doetinchem, Oost Gelre, Lochem, Montferland, Oude IJsselstreek, Rijnwaarden, Winterswijk en Zevenaar. De PaO is de door de raden van deze gemeenten ingestelde programmaraad, die UPC op grond van het bepaalde in artikel 82k, eerste lid, van de Mediawet adviseert welke 15 televisie- en welke 25 radioprogramma's ten minste worden uitgezonden naar alle aangeslotenen op het omroepnetwerk.

In zijn Advies over de samenstelling van het wettelijke minimumpakket heeft de PaO een plaats ingeruimd voor het programma WDR (Westdeutscher Rundfunk)-editie Münster. Volgens de PaO *een voor oostelijk Gelderland belangrijke regionale publieke zender. De editie Münster wordt geadviseerd wegens het Euregio samenwerkingsverband tussen onze regio en het aangrenzende Duitse gebied.* UPC heeft de PaO meegedeeld dat het advies voor zover het dit programma betreft niet wordt overgenomen. UPC handhaaft de uitzending van het programma WDR-editie Köln, omdat het zeer complex en kostbaar is om in Gelderland verschillende edities van het programma WDR uit te zenden. Met uitzondering van het programmaonderdeel *Lokalzeit*, dat behoudens zondags dagelijks, wordt uitgezonden tussen 18.00-18.05 uur en 19.30-20.00 uur, is de programma-inhoud van de edities Münster, Köln en Düsseldorf identiek.

Het Commissariaat heeft bij zijn besluit d.d. 12 september 2006 vastgesteld dat het programma WDR een regionaal omroepprogramma is, dat gericht is op en bestemd is voor de inwoners van Nordrhein-Westfalen. De invoering van een editiestelsel, waardoor de inhoud van de onderscheiden programma's per dag (met uitzondering van de zondag) gedurende slechts ruim een half uur van elkaar verschilt, is naar het oordeel van het Commissariaat eveneens geschied ten behoeve van de inwoners van deze Duitse deelstaat. Het aldus ontstane verschil in de inhoud van de onderscheiden edities van het programma WDR, is voor de inwoners van de Nederlandse provincie Gelderland derhalve van ondergeschikt belang.

In zijn meergenoemde besluit d.d. 12 september 2006 komt het Commissariaat tot de conclusie dat het bestaan dan wel de invoering van een editiestelsel binnen een programma van een buitenlandse omroepinstelling er niet toe kan leiden dat de aanbieder van een omroepnetwerk in Nederland op grond van een advies van een programmaraad verplicht is de verschillende edities via zijn omroepnetwerk uit te zenden. Immers, de onderscheiden edities zijn, zoals gezegd, bestemd voor en gericht op (een deel van) de inwoners in dat buitenland en niet op (een deel van) de inwoners van Nederland. De onderscheiden edities verschillen bovendien in zo'n geringe mate van elkaar dat deze edities voor het publiek waarvoor het programma niet bestemd is en waarop het programma zich niet richt, als één programma moeten worden beschouwd. Met een keuze voor één van deze edities handelt de aanbieder van het omroepnetwerk volgens het Commissariaat in overeenstemming met het programmaraadadvies, ook al heeft de programmaraad een andere editie geadviseerd. In het onderhavige geval is het Commissariaat van oordeel dat UPC met het uitzenden van het programma WDR-editie Köln in overeenstemming handelt met het Advies van de PaO.

De PaO heeft zich met het besluit van het Commissariaat niet kunnen verenigen.

De ontvankelijkheid

Nu het bestreden besluit bij brief d.d. 12 september 2006 aan de PaO is verzonden en het bezwaarschrift d.d. 5 oktober 2006 op 6 oktober 2006 door het Commissariaat is ontvangen, heeft de PaO tijdig bezwaar gemaakt. De PaO is derhalve ontvankelijk in zijn bezwaar.

De bezwaren van de PaO

De vaststelling van het Commissariaat dat de edities van het programma WDR voor Nederland als één programma moet worden beschouwd gaat voorbij aan het belang van de kijkers in het adviesgebied van de PaO om het programma WDR-editie Münster te kunnen ontvangen. Deze editie geeft onder meer informatie over Euregio. Euregio omvat het adviesgebied van de PaO en het aangrenzend deel van Nordrhein Westfalen. Het is een internationale instelling die met behulp van Europese subsidiegelden (infrastructurele) projecten realiseert. De informatie hierover in de editie-Münster van het programma WDR is van belang voor zowel de Duitse als de Nederlandse kijkers.

Het programma WDR-editie Münster wordt ook uitgezonden via de satelliet en via DVB-T. Dit programma richt zich derhalve niet uitsluitend op Duitsland, maar ook op (het aangrenzende deel van) Nederland.

Indien het Commissariaat zijn bestreden besluit handhaaft dan dient de keuze voor een editie van het programma WDR evenwel niet te worden gemaakt door UPC, maar, na afweging van de belangen van de betrokken programmaraden, door het Commissariaat.

Het standpunt van UPC

Uit de omstandigheid dat het programma WDR-editie Münster in Nederland te ontvangen is en dat het programma zo nu en dan bericht over Euregio-aangelegenheden, is niet af te leiden dat dit programma ook op Nederland, en in het bijzonder het adviesgebied van de PaO, gericht is. De omstandigheid dat uitsluitend in het Duits wordt uitgezonden, zonder Nederlandse ondertitels, duidt op het tegendeel. Indien Euregio-aangelegenheden inderdaad van belang zijn voor de inwoners van het adviesgebied van de PaO, dan is het te verwachten dat de Nederlandse regionale en lokale omroepinstellingen daarover zullen berichten. De must carry-status zorgt ervoor dat UPC de programma's van deze omroepinstellingen uitzendt in het adviesgebied van de PaO.

Nu het Commissariaat de edities van het programma WDR als één programma beschouwt, handelt UPC met haar keuze voor een van de edities in overeenstemming met het PaO-advies. Aan de vraag of er sprake is van zwaarwichtige redenen komt men dan niet toe. Indien wordt aangenomen dat UPC, door niet de editie Münster van het programma WDR uit te zenden, afwijkt van het PaO-advies, dan heeft UPC voldoende aangetoond dat zij daarvoor zwaarwichtige redenen heeft (technische complexiteit en hoge kosten voor een half uur afwijkende programmering per dag).

Het voorstel van de PaO om in geval er moet worden gekozen voor één editie die zowel in het adviesgebied van de PaO als in het adviesgebied van de Programmaraad Gelderland Zuid moet worden uitgezonden, deze keuze over te laten aan het Commissariaat is niet in overeenstemming met de Mediawet. Het Commissariaat bepaalt niet (een gedeelte van) de inhoud van een programmaraadadvies, hij is bevoegd handhavend op te treden jegens een aanbieder van een omroepnetwerk die zonder zwaarwichtige redenen afwijkt van een programmaraadadvies.

Het standpunt van het Commissariaat

Het adviesgebied van de PaO

Het adviesgebied van de PaO omvat zoals gezegd de gemeenten Berkelland, Bronckhorst, Doesburg, Doetinchem, Oost Gelre, Lochem, Montferland, Oude IJsselstreek, Rijnwaarden, Winterswijk en Zevenaar. De PaO heeft bij gelegenheid van zowel het handhavingverzoek als de onderhavige bezwaarprocedure het belang voorop gesteld van de televisiekijkers in zijn adviesgebied om informatie te ontvangen over de Euregio. De Euregio is, aldus de PaO, van publiek belang voor de inwoners van Nederland en Duitsland die het aangaat. Immers er gaan vele miljoenen euro's aan Europese subsidies om in deze gebieden. Het Commissariaat stelt evenwel vast dat de 5 gemeenten waarvan de naam hierboven in cursief is aangegeven, niet in het Euregiogebied liggen. Het belang van de televisiekijkers in deze gemeenten om het programma WDR-editie Münster te kunnen ontvangen is, de redenering van de PaO volgend, nu de Europese subsidies niet in deze gemeenten terecht komen, nihil.

De inhoud van het programma WDR-editie Münster

Het Commissariaat heeft in het bestreden besluit d.d. 12 september 2006 geoordeeld dat de onderscheiden edities van het programma WDR als één programma moeten worden beschouwd voor het publiek waarvoor het programma niet bestemd is en waarop het programma zich niet richt. In dit verband stelt het Commissariaat vast dat met uitzondering van de 30 minuten per dag dat één van de negen zogeheten regiovensters worden uitgezonden, het programma WDR bestaat uit informatieve en verstrooiende programmaonderdelen, waarbij de nadruk ligt op nieuws en actualiteiten uit Nordrhein-Westfalen. Het regiovenster voegt hieraan onder meer toe korte nieuwsberichten uit die regio,

de culturele agenda uit die regio, het weer in die regio. Het Commissariaat heeft in dit verband vastgesteld dat na middernacht elke editie van het programma WDR onder meer bestaat uit de herhaling van de acht andere regiovensters. De televisiekijkers in het adviesgebied van de PaO kunnen derhalve kennis nemen van het programma WDR-editie Münster. Immers, in het programma WDR-editie Köln wordt onder meer het regiovenster van het programma WDR-editie Münster uitgezonden. Het Commissariaat verklaart het bezwaar ongegrond.

Het programma WDR-editie Münster is ook gericht op Nederland

Het Commissariaat heeft bij zijn bestreden besluit d.d. 12 september 2006 vastgesteld dat het programma WDR (Westdeutscher Rundfunk) een regionaal omroepprogramma is, dat gericht is op en bestemd is voor de inwoners van Nordrhein-Westfalen. De omstandigheid dat dit programma niet alleen wordt uitgezonden via een Duitse etherfrequentie of via een in Duitsland gelegen omroepnetwerk maar ook via de satelliet, maakt niet dat dit programma gericht is op allen die het programma via de satelliet kunnen ontvangen. De door het Commissariaat vastgestelde inhoud van het programma WDR-editie Münster (zie hiervoor) wijzen er onmiskenbaar op dat het ook niet de bedoeling is dit programma mede te richten op anderen dan de inwoners van Nordrhein-Westfalen. Het Commissariaat verklaart dit bezwaar ongegrond.

De editiekeuze

Artikel 82k, eerste, tweede, derde en vierde lid, van de Mediawet bepaalt dat de programmaraad, en de programmaraad alleen, de aanbieder van een omroepnetwerk adviseert over in ieder geval de samenstelling van het wettelijke minimumpakket. Artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet geeft het Commissariaat de bevoegdheid handhavend op te treden in geval een aanbieder van een omroepnetwerk zonder zwaarwichtige redenen afwijkt van het advies van de programmaraad. De keuze voor de editie Münster, Köln of Düsseldorf is derhalve de keuze van de programmaraad en/of de aanbieder van het omroepnetwerk.

Besluit

Het bezwaar van de PaO ongegrond te verklaren en het besluit d.d. 12 september 2006 te handhaven.

Commissariaat voor de Media, 5 december 2006

mr. Inge Brakman
voorzitter

prof. dr. Tineke Bahlmann
commissaris

Wij wijzen u erop dat op grond van de Algemene wet bestuursrecht beroep kan worden ingesteld bij de rechtbank van het arrondissement waarbinnen uw woonplaats zich bevindt. Dit beroepschrift moet worden ingediend binnen zes weken na de dag waarop dit besluit op de voorgeschreven wijze is bekend gemaakt.