

AANTEKENEN

Radio 227
T.a.v. de heer L.J. Boden
Korfgraaf 50
4174 GM HELLOUW

Datum	Onderwerp		
20 december 2007	verzoek bestuursrechtelijke handhaving art. 82k, 5 ^e lid, Mw.		
Uw kenmerk	Ons kenmerk	Contactpersoon	Doorkiesnummer
	ZKZ-007644-ho	H.F. Ottenhoff	(035) 7737 761

Geachte heer Boden,

Hierbij doen wij u onze beslissing van 18 december 2007 toekomen betreffende uw verzoek om bestuursrechtelijke handhaving van het bepaalde in artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet, jegens @Home B.V..

Hoogachtend,
COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA,

prof. dr. Tineke Bahlmann
commissaris

Aantal bijlagen: 2

Het Commissariaat voor de Media

Gezien het verzoek van Item One Media B.V. bij brief van 6 juli 2007, herhaald bij brief van 7 september 2007, om bestuursrechtelijke handhaving van het bepaalde in artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet, jegens @Home B.V., inzake het niet volgen van de radioadviezen 2007 van de Programmaraad Brabant Midden Noord en de Programmaraad Brabant Midden Zuid voor wat betreft het programma Radio 227 en het volgen van de radioadviezen 2008 van voornoemde programmaraden, waarin het programma Radio 227 niet is opgenomen.

Gelet op de artikelen 82k, 134 en 135 van de Mediawet,

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

Overwegende:

Procedure

1. Bij brief van 6 juli 2007 verzoekt Item One Radio B.V. (hierna: Radio 227) aan het Commissariaat voor de Media (hierna: het Commissariaat) om @Home B.V. (hierna: @Home) de Mediawet te doen naleven met betrekking tot het volgen van het radioadvies 2008 van de Programmaraad Brabant Midden Noord. Volgens Radio 227 is dit advies niet pluriform.
2. Bij brief van 20 juli 2007 verzoekt het Commissariaat, gelet op het bepaalde in artikel 2.1., onder d, van de Beleidsregels inzake afwijken door aanbieder van een omroepnetwerk van programmaraadadvies (hierna: de Beleidsregels), @Home of zij reeds een definitief standpunt over het al dan niet volgen van het radioadvies 2008 van de Programmaraad Brabant Midden Noord heeft ingenomen.
3. Bij brief van 2 augustus 2007 geeft @Home aan dat zij nog geen definitief standpunt heeft ingenomen over het radioadvies 2008 van de Programmaraad Brabant Midden Noord.
4. Bij brief van 29 augustus 2007 bericht het Commissariaat aan Radio 227 dat haar verzoek van 6 juli 2007 buiten verdere behandeling zal worden gelaten, aangezien @Home nog geen definitief standpunt heeft ingenomen over het radioadvies 2008 van de Programmaraad Brabant Midden Noord.
5. Bij e-mail van 7 september 2007 geeft Radio 227 te kennen dat haar verzoek van 6 juli 2007 niet alleen is gericht tegen het radioadvies van 2008 van de Programmaraad Brabant Midden Noord, maar ook tegen het niet opvolgen van het definitieve radioadviezen 2007 van de Programmaraden Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid.
6. Bij brief van 12 september 2007 verzoekt het Commissariaat, gelet op het bepaalde in artikel 2.2., onder b, van de Beleidsregels, @Home haar standpunt aan hem te doen toekomen, die aan het niet opvolgen van het radioadviezen 2007 ten grondslag ligt.
7. Bij brief van 24 september 2007 geeft @Home aan dat de Programmaraden Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid voor het jaar 2007 het programma van Radio 227 hebben geadviseerd voor het wettelijk minimumpakket.

De tussen @Home en Radio 227 op dat moment van kracht zijnde overeenkomst, waarin de wederzijdse afspraken waren neergelegd waaronder de doorgifte van Radio 227 plaatsvond werd echter op 27 september 2006 met ingang van 1 januari 2007 eenzijdig door Radio 227 opgezegd. Hiermee was Radio 227 niet meer beschikbaar voor doorgifte in het verzorgingsgebied van @Home.

8. Op grond van het bepaalde in artikel 4:7 en artikel 4:8 van de Algemene wet bestuursrecht en artikel 2.3, onder b, van de Beleidsregels heeft het Commissariaat Radio 227, @Home en de Programmaraden Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid gehoord. Het verslag van de hoorzitting wordt nagezonden.

De relevante feiten

9. @Home is de aanbieder van de omroepnetwerken in de regio's Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid.
10. De Programmaraden Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid zijn door de betrokken gemeenten ingestelde programmaraden die @Home, op grond van het bepaalde in artikel 82k, eerste lid, van de Mediawet, adviseren welke 25 radioprogramma's (en 15 televisieprogramma's) ten minste worden uitgezonden naar alle aangeslotenen op de omroepnetwerken van @Home in Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid.
11. In 2006 hebben de Programmaraden Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid voor het jaar 2007 het programma van Radio 227 geadviseerd voor het wettelijk minimumpakket.
12. Ten tijde van de advisering was een overeenkomst tussen @Home en Radio 227 voor de doorgifte van het programma Radio 227 van kracht.
13. Op 27 september 2006 heeft Radio 227 deze overeenkomst per 1 januari 2007 opgezegd.
14. Op 18 juni 2007 stelt de Programmaraad Brabant Midden Noord het definitieve radioadvies voor 2008 vast. Het programma van Radio 227 maakt geen deel uit van het advies.
15. Op 13 augustus 2007 stelt de Programmaraad Brabant Midden Zuid het definitieve radioadvies voor 2008 vast. Het programma van Radio 227 maakt geen deel uit van het advies voor het wettelijk minimumpakket, wel van het standaardpakket.

Bevoegdheid

16. Op grond van artikel 134 van de Mediawet is het Commissariaat belast met het toezicht op de naleving van het bepaalde bij of krachtens hoofdstuk VI van de Mediawet, waarin onder meer de artikelen 82i en 82k zijn opgenomen. Op grond van artikel 135 van de Mediawet is het Commissariaat bevoegd terzake van een overtreding van het bepaalde in artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet een boete van € 35.000,- op te leggen.
17. Op grond van het bepaalde in artikel 2.1, onder a en b, van de Beleidsregels kan het Commissariaat op verzoek van de aanbieder van een programma overgaan tot bestuursrechtelijke handhaving van het bepaalde in artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet.

18. Aangezien het verzoek van Radio 227 strekt tot naleving van het bepaalde in artikel 82k, vierde en vijfde lid, van de Mediawet, acht het Commissariaat zich bevoegd om op dit verzoek te beslissen.

Beoordeling van het geschil

Standpunt Radio 227

19. Het radioprogramma van Radio 227 is door de desbetreffende programmaraden voor 2007 geadviseerd in het wettelijk minimumpakket. @Home is dan verplicht het programma kosteloos door te geven aan al haar aangeslotenen in het verzorgingsgebied waarvoor de programmaraden adviseren.
20. Voor wat betreft de advisering voor het jaar 2008 zijn de programmaraden door @Home beïnvloed. Radio 227 is het enige radiostation voor de doelgroep van luisteraars van boven de 40 jaar die van easy-listening muziek houden. De andere radiostations, die zijn geadviseerd, zijn alleen gericht op jongeren.

Standpunt Commissariaat

Adviezen 2007

21. Ingevolge artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet, kan een aanbieder van een omroepnetwerk slechts om zwaarwichtige redenen afwijken van het advies van een programmaraad.
22. Anders dan Radio 227 meent, is in de Mediawet geen basis te vinden, dat een in het wettelijk minimumpakket geadviseerd programma, door de aanbieder van een omroepnetwerk te allen tijde kosteloos moet worden doorgegeven.
23. Indien een programma is geadviseerd in meergenoemd pakket zal met de aanbieder van een omroepnetwerk in overleg moeten worden getreden over de voorwaarden van doorgifte.
24. De voorwaarden waaronder dan wordt gecontracteerd zijn van privaatrechtelijke aard. Het Commissariaat heeft niet de bevoegdheid te treden in de beoordeling over de redelijkheid van de voorwaarden.
25. Het Commissariaat stelt vast dat Radio 227 met @Home tot overeenstemming was gekomen over de doorgifte van het programma Radio 227. Het Commissariaat stelt voorts vast dat Radio 227 zich niet aan de overeenkomst wenst te houden en eenzijdig deze overeenkomst heeft opgezegd.
26. In alle redelijkheid is niet vol te houden dat @Home onder deze omstandigheden gedwongen kan worden om het programma van Radio 227 door te geven. @Home heeft derhalve een zwaarwichtige reden om van de adviezen van de Programmaraden van Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid voor wat betreft Radio 227 af te wijken en is er voor het opleggen van een boete geen aanleiding.

Adviezen 2008

27. Artikel 82k, vierde lid, van de Mediawet, schrijft voor dat onverminderd het bepaalde in artikel 82i van de Mediawet, de programmaraad in zijn advisering uitgaat van een pluriforme samenstelling van het pakket programma's voor algemene omroep, waarbij hij rekening houdt met de in de gemeente(n) levende maatschappelijke, culturele godsdienstige en geestelijke stromingen.
28. Ten aanzien van de radioadviezen van de Programmaraden Brabant Midden Noord en Brabant Midden Zuid, stelt het Commissariaat vast dat de samenstelling van de geadviseerde pakketten pluriform is. Naast de programma's van publieke binnenlandse publieke en buitenlandse omroepinstelling zijn ook programma's van commerciële omroepinstellingen, doelgroepprogramma's en nieuwsprogramma's in het advies opgenomen.
29. Het Commissariaat tekent hierbij aan dat het in eerste instantie aan de programmaraden is om, met inachtneming van het pluriformiteitsvereiste, tot een bepaalde afweging te komen welke radioprogramma's in het wettelijk minimumpakket dienen te worden opgenomen. Dit geldt ook voor de afweging om bepaalde programma's niet (meer) op te nemen in zijn advies.

Conclusie

Op grond van het bovenstaande is het Commissariaat van oordeel dat @Home voldoet aan verplichting als bedoeld in artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet.

Besluit

Het Commissariaat wijst het verzoek van Radio 227 tot bestuursrechtelijke handhaving van artikel 82k, vijfde lid, van de Mediawet af.

Het Commissariaat voor de Media, 18 december 2007

mr. Inge Brakman
Voorzitter

prof. dr. Tineke Bahlmann
commissaris

Wij wijzen erop dat op grond van de Algemene wet bestuursrecht de natuurlijke persoon of rechtspersoon wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, daartegen binnen zes weken na de dag waarop dit besluit op de voorgeschreven wijze is bekendgemaakt, een bezwaarschrift kan indienen bij het Commissariaat voor de Media, Postbus 1426, 1200 BK Hilversum.