

Ziggo BV Groningen
T.a.v. mevrouw A.C. Ykema
Postbus 16192
2500 BD DEN HAAG

Datum	Onderwerp		
2 juni 2009	Ontheffingsverzoek ex art. 6.14 Mediawet		
Uw kenmerk	Ons kenmerk	Contactpersoon	Doorkiesnummer
	17564/2009006553	Dhr. H.F. Ottenhoff	+31 (035) 773 77 61

Geachte mevrouw Ykema,

Bij brief van 7 april 2009, aangevuld met brief van 24 april 2009, heeft u namens Ziggo B.V. (hierna: Ziggo) ons, op grond van artikel 6.14, tweede lid, van de Mediawet 2008, ontheffing verzocht van de op haar rustende verplichtingen als bedoeld in artikel 6.13 eerste lid, van de Mediawet 2008.

1. Relevante bepalingen

Artikel 6.13, eerste lid, van de Mediawet 2008:

1. *Als een significant aantal aangesloten op een omroepnetwerk programma-aanbod op analoge wijze ontvangt, verspreidt de aanbieder van dat omroepnetwerk naar die aangesloten in ieder geval vrij toegankelijk programma-aanbod op ten minste vijftien omroepnetten voor televisie en ten minste vijfentwintig omroepnetten voor radio, waaronder:*
 - a. *het programma-aanbod van de landelijke publieke mediadienst op drie algemene televisieprogrammakanalen en vijf algemene radioprogrammakanalen;*
 - b. *het in artikel 2.70 bedoelde programma-aanbod van de regionale publieke mediadienst dat bestemd is voor de provincie of deel van de provincie waarbinnen het omroepnetwerk zich bevindt op één omroepnet voor televisie en één omroepnet voor radio;*
 - c. *het in artikel 2.70 bedoelde programma-aanbod van de lokale publieke mediadienst dat bestemd is voor de gemeente waarbinnen het omroepnetwerk zich bevindt op één omroepnet voor televisie en één omroepnet voor radio;*
 - d. *het programma-aanbod van twee televisieprogrammakanalen en twee radioprogrammakanalen van de Nederlandstalige landelijke Belgische openbare omroepdienst; en*
 - e. *ander programma-aanbod dan bedoeld in onderdeel c, dat een lokale publieke media-instelling verzorgt en dat gericht is op specifieke bevolkings- en leeftijdsgroepen, waaronder minderheden, met dien verstande dat deze verplichting beperkt is tot het programma-aanbod op ten hoogste twee omroepnetten voor televisie en vijf omroepnetten voor radio.*

Artikel 6.14, tweede lid, van de Mediawet 2008:

2. *Het Commissariaat voor de Media kan geheel of gedeeltelijke ontheffing verlenen van de verplichtingen, bedoeld in artikel 6.13, als het onverkort nakomen daarvan leidt tot disproportionele kosten, tot een belemmering van innovatie of tot anderszins onredelijke uitkomsten, Het Commissariaat kan aan een ontheffing voorschriften verbinden.*

Artikel 6.20, eerste en tweede lid, van de Mediawet 2008:

1. *De programmaraad adviseert de aanbieder van het omroepnetwerk welk vrij toegankelijk programma-aanbod op vijftien uitzendnetten voor televisie en vijftienvier uitzendnetten voor radio hij krachtens artikel 6.13, eerste lid, ten minste verspreidt naar alle aangeslotenen op het netwerk.*
2. *De aanbieder van een omroepnetwerk volgt het advies, bedoeld in het eerste lid, tenzij zwaarwichtige redenen zich daartegen verzetten.*

Artikel 6.22 van de Mediawet 2008:

Deze paragraaf is niet van toepassing op de aanbieder van een omroepnetwerk aan wie het Commissariaat ontheffing heeft verleend op grond van artikel 6.14, tweede lid.

2. Ontheffingsverzoek Ziggo

Ziggo verzoekt ontheffing als bedoeld in artikel 6.14, tweede lid, van de Mediawet 2008, ten aanzien van het gedeelte van het televisieprogramma-aanbod dat wordt ingevuld door het advies van de programmaraden, zoals bedoeld in artikel 6.20, eerste lid, van de Mediawet 2008. Zij verzoekt de ontheffing voor onbepaalde tijd en voor haar gehele verzorgingsgebied, doch in ieder geval voor haar verzorgingsgebied voor zover dat wordt bestreken door de adviesgebieden van de Regionale Programmaraad Multikabel, de Programmaraad Breda e.o., de Utrechtse Programmaraad, de Programmaraad AGWW, de Programmaraad Zoetermeer en de Programmaraad Rijnland Bollenstreek. Ziggo vraagt ontheffing van het gedeelte dat wordt bepaald door het advies van de programmaraden, omdat het onverkort nakomen van de adviezen van de programmaraden, leidt tot een belemmering van innovatie.

Vanwege de voortschrijdende digitalisering van de omroepnetwerken, waarvan de noodzaak breed is onderkend (onder andere door de OPTA in haar besluit Marktanalyse Omroep van 5 maart 2009), heeft Ziggo besloten haar analoge televisieprogramma-aanbod af te bouwen van 34 omroepnetten naar 30 omroepnetten. Ziggo heeft besloten tot geleidelijke afbouw van het analoge gedeelte van het standaardpakket en uiteindelijke opheffing daarvan, omdat analoge technologie veel minder mogelijkheden biedt en aanzienlijk minder efficiënt is dan de digitale, zodat de beschikbare capaciteit met digitale toepassingen beter benut kan worden. Met de digitale diensten zal Ziggo beter in staat zijn haar klanten op maat te bedienen en te voorzien van hoogkwalitatieve televisie.

Door de digitalisering loopt het belang van het analoge aanbod en de omvang daarvan systematisch terug. Daarbij heeft Ziggo besloten om het programma-aanbod van aanbieders, zoals TVE, Rai Uno en TV5 Monde, door te geven in het digitale gedeelte van haar standaardpakket.

Het digitale deel van het standaardpakket is, mede gelet op de capaciteit daarvan, bij uitstek geschikt voor opname van een grote diversiteit aan programma-aanbod. Daarbij is de populariteit en waardering van dat programma-aanbod van minder belang; door opname van verschillend programma-aanbod biedt het digitale standaardpakket voor elk wat wils.

Volgens Ziggo zal in de periode van afbouw van het analoge gedeelte van het standaardpakket steeds meer de nadruk moeten worden gelegd op het programma-aanbod met een grote doelgroep en/of hoge waardering. Ziggo meent dat het belang van opname van het meest populaire programma-aanbod in het analoge deel van het standaardpakket dient te prevaleren boven het belang van de aangeslotenen op analoge ontvangst van een enkele weliswaar geadviseerde, maar allesbehalve populaire of veel bekeken programma-aanbod. Ziggo meent dat hierdoor het analoge aanbod in de ogen van de gemiddelde kijker ook in kwalitatief opzicht aanzienlijk achteruit gaat. De kans bestaat volgens Ziggo dat de acceptatie van innovatie en digitalisering daarmee in gevaar komt.

Volgens Ziggo doet de situatie, die beschreven wordt in de toelichting bij artikel 6.14 van de Mediawet 2008 (TK, vergaderjaar 2007-2008, 31 356, nr. 3, pag. 76 en 77) zich in dit geval voor. In die toelichting is namelijk het volgende opgenomen:

Het belang van innovatie is gelegen in de omstandigheid dat bij toenemende digitalisering de bestaande analoge transmissiecapaciteit efficiënter kan worden benut voor de digitale doorgifte omroepsignalen. In dat geval moeten aanbieders van omroepnetwerken in staat zijn om het analoge basispakket verder af te bouwen om de vrijgekomen transmissiecapaciteit voor digitale diensten te gebruiken. Dit argument is in het verleden ook aanleiding geweest voor het kabinet om tot de omschakeling van analoge naar digitale ethertelevisie over te gaan. De ontheffing is er dus op gericht om digitalisering te stimuleren en innovatie van omroepnetwerken en diensten mogelijk te maken. Uiteindelijk profiteert de consument hiervan.

3. Overwegingen

Ingevolge artikel 6.13, eerste lid, van de Mediawet 2008 moeten aanbieders van een

een televisie- en een radionet van de regionale publieke mediadienst en de lokale publieke mediadienst, twee landelijke Nederlandstalige Belgische netten en het lokale programma-aanbod van de zogenaamde toegangsomroepen op ten hoogste twee televisie- en vijf radionetten (hierna het must carry programma-aanbod). Over de invulling van de resterende programma's adviseren de programmeraden op grond van artikel 6.20, eerste lid, van de Mediawet 2008.


In artikel 6.14, tweede lid, Mediawet 2008, is een ontheffingsmogelijkheid opgenomen voor de plicht om minimaal vijftien televisie- en vijftwintig radionetten in het analoge pakket aan te bieden. Zoals door Ziggo aangegeven kan ontheffing worden verleend als deze doorgifteplicht leidt tot belemmering van de innovatie van het omroepnetwerk.

Ziggo verzoekt echter geen ontheffing van het minimaal aantal te verspreiden omroepnetten, immers zij heeft aangegeven dat 30 omroepnetten voor televisie analoog zullen worden verspreid naar haar aangeslotenen. Ziggo verzoekt eveneens geen gehele of gedeeltelijke ontheffing van het must carry programma-aanbod. Ziggo verzoekt uitdrukkelijk ontheffing van het gedeelte van het wettelijk minimumpakket waarover de programmaraden advies uitbrengen als bedoeld in artikel 6.20 eerste lid, van de Mediawet 2008. Naar het oordeel van het Commissariaat is het ontheffingsregime, zoals bepaald in artikel 6.14, tweede lid, van de Mediawet 2008, echter niet bedoeld om ontheffing te verlenen van het gedeelte waarover de programmaraden adviseren. De wetgever heeft namelijk ten aanzien hiervan de aanbieders van een omroepnetwerk een andere mogelijkheid geboden, namelijk die van artikel 6.20, tweede lid, van de Mediawet 2008. Hierin worden aanbieders de mogelijkheid geboden om af te wijken van het advies van de programmaraad, indien zwaarwichtige redenen daartoe aanleiding geven. Dat er ook sprake is van twee gescheiden regimes leidt het Commissariaat ook af aan het bepaalde in artikel 6.22 van de Mediawet 2008. Het Commissariaat is dan ook van oordeel dat, zolang artikel 6.20, eerste lid, van de Mediawet in haar verzorgingsgebied van toepassing is, Ziggo de weg van artikel 6.20, tweede lid, van de Mediawet 2008 dient te volgen, wil zij afwijken van de adviezen van de Regionale Programmaraad Multikabel, Programmaraad Breda e.o., de Utrechtse Programmaraad, de Programmaraad AGGWW, de Programmaraad Zoetermeer en de Programmaraad Rijnland Bollenstreek. Ten aanzien hiervan verwijzen wij overigens naar ons besluit van 26 mei 2009, met kenmerk 2009006000.

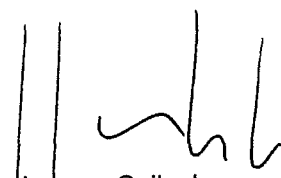
4. Besluit

Gezien het voorgaande besluit het Commissariaat het verzoek om ontheffing van Ziggo, zoals aangegeven in haar brieven van 7 en 24 april 2009 af te wijzen.

Hoogachtend,
COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA,



Prof. dr. Tineke Bahlmann
Voorzitter



prof. dr. Jan van Cuilenburg
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.