

Besluit

Kenmerk: 696215/725363

Betreft: Aanwijzing van Stichting Productie Fabriek Almere (hierna: SPFA) als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Almere en afwijzing aanwijzingsaanvraag van Stichting Almedia.

Het Commissariaat voor de Media (hierna: het Commissariaat),

gezien de aanvraag tot aanwijzing van SPFA als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Almere, bij ongedateerde brief ontvangen op 10 oktober 2017;

gezien de aanvraag tot aanwijzing van Stichting Almedia als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Almere, bij brief van 12 december 2017;

gelet op de artikelen 2.61 tot en met 2.69 van de Mediawet 2008;

gelet op het bepaalde in de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb);

gezien het advies van de raad van de gemeente Almere, van 20 december 2018;

overweegt als volgt:

A. Gevolgde procedure

1. Bij ongedateerde brief (ontvangen door het Commissariaat op 10 oktober 2017) heeft SPFA een aanvraag tot aanwijzing als lokale publieke media-instelling ingediend voor de gemeente Almere. Nadere gegevens met betrekking tot de aanvraag van SPFA heeft het Commissariaat ontvangen bij e-mails van 2 maart 2018, 19 april 2018 en 8 mei 2018.
2. Bij brief van 12 december 2017 (ontvangen door het Commissariaat per e-mail op 12 december 2017) heeft Stichting Almedia een aanwijzingsaanvraag ingediend voor de gemeente Almere. Nadere gegevens met betrekking tot de aanvraag van Stichting Almedia heeft het Commissariaat ontvangen bij e-mail van 13 april 2018.
3. Op grond van het bepaalde in artikel 2.61, derde lid, van de Mediawet 2008 heeft het Commissariaat de aanwijzingsaanvragen van SPFA en Stichting Almedia met brieven van respectievelijk 2 november 2017 en 21 december 2017 toegezonden aan de gemeente Almere met het verzoek de gemeenteraad een advies uit te doen brengen over de vraag of SPFA en Stichting Almedia voldoen aan de eisen die de Mediawet 2008 stelt.
4. Burgemeester en wethouders van Almere hebben het Commissariaat bij brief van 15 januari 2019 (ontvangen door het Commissariaat op 18 januari 2019) het advies van de gemeenteraad van 20 december 2018 doen toekomen.
5. Met brieven van 29 januari 2019 heeft het Commissariaat een afschrift van het advies van de gemeenteraad van Almere toegestuurd aan SPFA en Stichting Almedia. Op grond van artikel 4:7 van de Awb heeft het Commissariaat Stichting Almedia in de gelegenheid gesteld haar schriftelijke zienswijze ten aanzien van het advies van de gemeenteraad van Almere in te dienen.
6. Bij e-mail van 6 februari 2019 heeft het Commissariaat de zienswijze van Stichting Almedia ontvangen.

7. Bij e-mail van 7 maart 2019 heeft het Commissariaat gemeente Almere gevraagd te reageren op de zienswijze van Stichting Almedia.
8. Bij e-mail van 10 mei 2019 heeft het Commissariaat de reactie van de gemeente Almere ontvangen.

B. Advies gemeente Almere

9. Met betrekking tot de aanvragen van SPFA en Stichting Almedia heeft de gemeenteraad van Almere in zijn vergadering van 20 december 2018 besloten het Commissariaat, op voorstel van burgemeester en wethouders, als volgt te adviseren:
 - SPFA voldoet aan de criteria van artikel 2.61, tweede lid, sub a, b en c, van de Mediawet 2008;
 - Stichting Almedia voldoet aan de criteria van artikel 2.61, tweede lid, sub a, b en c, van de Mediawet 2008.
10. Voorts besluit de gemeenteraad het Commissariaat te adviseren SPFA als voorkeurspartij aan te merken.

C. Zienswijze Stichting Almedia

11. De zienswijze van Stichting Almedia op het advies van de gemeenteraad van Almere kan kort en zakelijk als volgt worden samengevat.
12. Stichting Almedia geeft aan het oneens te zijn met het advies van de gemeenteraad van Almere. Stichting Almedia is van mening dat in de gevolgde procedure door gemeente Almere fouten en slordigheden zijn begaan.
13. Stichting Almedia vraagt het Commissariaat het advies van de gemeenteraad van Almere naast zich neer te leggen en de aanvragen van SPFA en Stichting Almedia zelfstandig inhoudelijk te beoordelen in het licht van de wettelijke en de door de gemeente opgestelde criteria.
14. Bij brief van 6 mei 2019 (ontvangen door het Commissariaat per e-mail op 10 mei 2019) heeft gemeente Almere haar reactie op de zienswijze van Stichting Almedia toegestuurd aan het Commissariaat. Deze brief is als bijlage toegevoegd. Voor de inhoud wordt hiernaar verwezen.

D. Overwegingen Commissariaat

15. Alvorens het Commissariaat een besluit neemt op een aanwijzingsaanvraag voor de verzorging van een publieke mediadienst op lokaal niveau is hij verplicht de gemeenteraad om advies te vragen over de vraag of de aanvrager voldoet aan de eisen bedoeld in artikel 2.61, tweede lid, van de Mediawet 2008. De advisering door de gemeenteraad is in de Mediawet 2008 verplicht gesteld, omdat de gemeenteraad het beste kan beoordelen of het programmabeleidsbepalend orgaan (hierna: pbo) van een lokale publieke media-instelling representatief is voor de belangrijkste maatschappelijke, culturele, godsdienstige en geestelijke stromingen in die gemeente. Op grond van artikel 3:50 van de Awb kan aan een dergelijk advies niet lichtvaardig worden voorbij gegaan. Het Commissariaat is van oordeel dat de gemeenteraad daarnaast ook een goed zicht heeft op de beantwoording van de vraag welke omroep als meest lokale initiatief is aan te merken om vervolgens daarvoor zijn voorkeur uit te spreken. Indien het gemeenteraadsadvies zorgvuldig tot stand is gekomen en de raad op goede gronden een gemotiveerde voorkeur heeft uitgesproken, en het Commissariaat geen zwaarwichtige reden ziet om daarvan af te wijken, is het bestendig beleid om dit advies te volgen.

16. Het Commissariaat is van oordeel dat hij op goede gronden mag aannemen dat de gemeenteraad van Almere op juiste en zorgvuldige wijze een positief advies heeft uitgebracht over de aanvragen van SPFA en Stichting Almedia. Het Commissariaat overweegt daartoe het volgende.
17. Uit hetgeen door Stichting Almedia is aangevoerd of anderszins valt niet af te leiden dat het advies van de gemeenteraad van Almere ondeugdelijk zou zijn of in redelijkheid niet kan worden gevolgd. Zoals hierboven aangegeven kan het Commissariaat, op grond van artikel 3:50 Awb, niet lichtvaardig aan een dergelijk advies voorbijgaan. Conform de beschikkingenpraktijk van het Commissariaat is het uitgangspunt dat deze adviezen worden opgevolgd en marginaal worden getoetst. De ratio van de verplichte advisering door de gemeenteraad is dat de gemeenteraad als geen ander op de hoogte is van de in de gemeente levende maatschappelijke behoeften alsmede inzicht heeft in de representativiteit van een instelling voor de belangrijkste in de betrokken gemeente voorkomende maatschappelijke, culturele, godsdienstige en geestelijke stromingen. Gelet op de legitimatie, die de gemeenteraad kan ontleen aan zijn wettelijk geregelde adviestaak, ligt het naar het oordeel van het Commissariaat in de rede dat terughouding past waar het gaat om in de plaats stellen van zijn oordeel voor dat van de gemeenteraad.
18. Enerzijds kan de keuze van de gemeenteraad om na weging van punten om nadere informatie te vragen aan partijen niet als procedurefout worden aangemerkt. Bovendien blijkt dat de gemeenteraad steeds voldoende geïnformeerd is geweest. Er is niet gebleken dat de raad op basis van onvoldoende of onjuiste informatie haar advies heeft opgesteld.
19. Ingevolge het bepaalde in artikel 2.63, tweede lid, van de Mediawet 2008 kan per gemeente slechts één lokale publieke media-instelling worden aangewezen. In gevallen dat sprake is van meerdere aanwijzingsaanvragen waarvan de gemeenteraad heeft vastgesteld dat voldaan is aan de eisen opgenomen in artikel 2.61, tweede lid, van de Mediawet 2008, bevorderen burgemeester en wethouders ingevolge het bepaalde in artikel 2.63, eerste lid, van de Mediawet 2008, voor zover dat redelijkerwijs mogelijk is, het samengaan van deze instellingen.
20. Uit het advies van de gemeenteraad van Almere blijkt dat burgemeester en wethouders inspanningen hebben gedaan om samenwerking of het samengaan van betrokken instellingen te bevorderen.
21. Gelet op het voorstaande stelt het Commissariaat vast dat burgemeester en wethouders conform artikel 2.63, eerste lid, van de Mediawet 2008 voldoende inspanningen hebben geleverd om het samengaan van betrokken instellingen te bevorderen.

22. Indien burgemeester en wethouders er niet in slagen de betrokken aanvragers tot samengaan te bewegen vraagt het Commissariaat de gemeenteraad een voorkeur voor een van de aanvragers uit te spreken. Evenals bij zijn advisering over de representativiteit van het pbo van een lokale publieke media-instelling, hecht het Commissariaat – alhoewel hij daar ingevolge artikel 3:50 van de Awb niet toe gehouden is – grote waarde aan het voorkeursadvies van de gemeenteraad. Het Commissariaat overweegt daartoe dat de gemeenteraad goed zicht heeft op de beantwoording van de vraag welke media-instelling naar verwachting de functie van lokale publieke media-instelling in de desbetreffende gemeente het beste kan uitoefenen om vervolgens daarvoor zijn voorkeur uit te spreken. Indien de gemeenteraad op goede gronden zijn voorkeur heeft uitgesproken en het Commissariaat geen zwaarwichtige reden ziet om daarvan af te wijken, is het bestendig beleid om dit advies te volgen. Op 26 maart 2014 heeft ook de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (zaaknummer 201302065) bevestigd dat het Commissariaat enige terughoudendheid past waar het gaat om het in de plaats stellen van zijn oordeel voor het voorkeursadvies van de gemeenteraad, aangezien de gemeenteraad, als representatief orgaan, geacht moet worden een verantwoordelijke afweging te kunnen maken in het bijzonder bij kwesties waarbij lokale aspecten een rol spelen. Dit houdt overigens niet in dat het Commissariaat per definitie vaart op het advies. Ingevolge artikel 3:9 van de Awb, zal het Commissariaat zich er van vergewissen dat het onderzoek van de gemeente op zorgvuldige wijze heeft plaatsgevonden.
23. Het Commissariaat volgt in het voorliggende geval genoemde gedragslijn, en overweegt in dit verband dat ook in dit specifieke geval de gemeenteraad goed zicht heeft op de beantwoording van de vraag welke media-instelling naar verwachting de functie van lokale publieke media-instelling in de gemeente Almere het beste kan uitoefenen.
24. Het Commissariaat stelt vast dat in dit geval de gemeenteraad van Almere uitdrukkelijk en gemotiveerd zijn voorkeur heeft uitgesproken voor SPFA.
25. Gezien het bovenstaande ziet het Commissariaat geen redenen af te wijken van het advies van de gemeenteraad.
26. Het Commissariaat stelt vast dat SPFA en Stichting Almedia, mede blijkens vorenbedoeld advies van de gemeenteraad, voldoen aan de vereisten van artikel 2.61, tweede lid, van de Mediawet 2008.
27. Na afweging van alle betrokken belangen is het Commissariaat van oordeel dat SPFA aangewezen moet worden als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Almere.
28. Het Commissariaat wijst erop dat het media-aanbod van SPFA in het bijzonder betrekking dient te hebben op en bestemd dient te zijn voor (de inwoners van) de gemeente Almere.

E. Openbaarmaking

29. Het Commissariaat zal de volledige tekst van het besluit, met uitzondering van de daarin vermelde persoonsgegevens en vertrouwelijke bedrijfsgegevens, openbaar maken door publicatie op zijn website. De publicatie vindt plaats veertien dagen nadat het besluit op de in artikel 3:41 van de Awb voorgeschreven wijze is bekendgemaakt¹. Het Commissariaat ziet daartoe geen belemmering op grond van artikel 10 van de Wet openbaarheid van bestuur.

F. Besluit

30. Op grond van het voorgaande besluit het Commissariaat als volgt:

- I. het Commissariaat besluit Stichting Productie Fabriek Almere (hierna: SPFA) aan te wijzen als lokale publieke media-instelling voor de verzorging van de publieke mediadiensten in de gemeente Almere;
- II. het Commissariaat besluit de aanwijzingsaanvraag van Stichting Almedia af te wijzen;
- III. het Commissariaat bepaalt dat dit besluit geldig is van 11 juni 2019 tot 11 juni 2024;
- IV. het Commissariaat maakt de volledige tekst van dit besluit, veertien dagen na de voorgeschreven bekendmaking daarvan, met uitzondering van de daarin vermelde persoonsgegevens en vertrouwelijke bedrijfsgegevens, openbaar door publicatie op zijn website.

Hilversum, 11 juni 2019

COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA,

prof. mr. dr. Madeleine de Cock Buning
voorzitter

Jan Buné CBM
commissaris

Belanghebbenden die zich met dit besluit niet kunnen verenigen, kunnen op grond van de Algemene wet bestuursrecht binnen zes weken na de dag waarop dit besluit is bekendgemaakt bezwaar maken bij het Commissariaat voor de Media, postbus 1426, 1200 BK te Hilversum.

¹ dat wil zeggen door toezending aan de belanghebbende.