

Besluit

Kenmerk: 876334/878172

Betreft: verzoek om ontheffing op grond van artikel 3.24, tweede lid, van de Mediawet 2008

Besluit van het Commissariaat voor de Media (hierna: Commissariaat) betreffende het verzoek van Entertainment ROX B.V. om ontheffing van het bepaalde in artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties.

A. Verloop van de procedure

1. Bij brief van 19 maart 2021, ontvangen door het Commissariaat op 19 maart 2021, heeft Entertainment ROX B.V. toestemming gevraagd als bedoeld in artikel 3.1, eerste lid, van de Mediawet 2008 voor het verzorgen van twee commerciële televisieomroepdiensten met de namen "Erox" en "Eroxxx".
2. Tevens verzoekt Entertainment ROX B.V. in voornoemde brief ontheffing van het bepaalde in artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties ten aanzien van voornoemde programmakanalen.
3. Bij twee besluiten van 31 maart 2021, kenmerk 867164/876388 en kenmerk 867164/876635, is Entertainment ROX B.V. toestemming verleend om met ingang van 7 juni 2021 als commerciële media-instelling twee televisieomroepdiensten te verzorgen respectievelijk via de programmakanalen "Erox" en "Eroxxx".

B. Wettelijk kader

4. *Artikel 3.24, eerste en tweede lid, van de Mediawet 2008*
 1. Op een televisieprogramma-kanaal bestaat het programma-aanbod voor ten minste veertig procent uit oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties.
 2. Het Commissariaat kan in bijzondere gevallen geheel of gedeeltelijk ontheffing verlenen van het eerste lid. Het Commissariaat kan aan een ontheffing voorschriften verbinden.
5. Voorts verwijst het Commissariaat naar zijn Beleidsregel van 26 februari 2019 over Europees, onafhankelijk, recent, Nederlandstalig of Friestalig programma-aanbod en oorspronkelijk Nederlandstalig of Friestalig programma-aanbod dat voorzien is van ondertiteling ten behoeve van mensen met een auditieve beperking (hierna: Beleidsregel programmaquota 2019). Voor de overige relevante juridische bepalingen wordt verwezen naar de bijlage bij dit besluit.

C. Ontheffingsverzoek

6. Entertainment ROX B.V. verzoekt volledige ontheffing van het verplichte percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties voor de programmakanalen "Erox" en

“Eroxxx”. Entertainment ROX B.V. meent in aanmerking te komen voor volledige ontheffing van de programmaquota die gelden voor oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties.

7. Entertainment ROX B.V. voert daarvoor de grond aan dat de programmakanalen te beschouwen zijn als abonneeprogramma's, die gecodeerd worden verspreid en uitsluitend ongecodeerd kunnen worden ontvangen door kijkers die een daartoe strekkende overeenkomst hebben gesloten.

D. Overwegingen Commissariaat

8. Het programma-aanbod voor een televisieprogrammakanaal dient te voldoen aan het bepaalde in artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008, namelijk dat het voor ten minste 40 procent bestaat uit oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties. Het doel dat de wetgever heeft met deze verplichting is het stimuleren van de Nederlandse en Friese taal.
9. In bijzondere gevallen kan het Commissariaat op grond van het tweede lid van artikel 3.24 van de Mediawet 2008 een commerciële media-instelling geheel of gedeeltelijk ontheffing verlenen van het in het eerste lid van dit artikel genoemde quotum. Of er sprake is van een bijzonder geval dient door de verzoeker ten genoegen van het Commissariaat aannemelijk te worden gemaakt.
10. In artikel 10, derde lid, van de Beleidsregel programmaquota 2019 is nader uitgewerkt wat kan worden verstaan onder een bijzonder geval. Zo kan bij de beoordeling of er sprake is van een bijzonder geval onder meer worden gekeken naar de aard van het programmakanaal, de programmering, de doelgroep en het territoriale bereik van programmakanaal.
11. In de toelichting op artikel 10 van de Beleidsregel programmaquota 2019 wordt verwezen naar een uitzondering op het verplichte minimumpercentage Nederlands- en Friestalige programmaonderdelen voor programmakanalen die vóór de inwerkingtreding van de Mediawet 2008 werden aangeduid als 'bijzondere omroep'.
12. De Mediawet (oud) bevatte in artikel 71o, vierde lid, een uitzondering op de verplichting van het minimumpercentage Nederlands- Friestalige programma-onderdelen voor bijzondere omroep. Onder een programma voor bijzondere omroep werd onder de Mediawet (oud) verstaan: een programma dat gecodeerd wordt uitgezonden en bestemd is voor ontvangst door een deel van het algemene publiek, bestaande uit diegenen die met de omroepinstelling die het programma verzorgt, een tot het ontvangst van het programma strekkende overeenkomst hebben gesloten (artikel 1, aanhef en onder l, van de Mediawet (oud)).
13. Met de inwerkingtreding van de Mediawet 2008 per 1 januari 2009 is het begrip bijzondere omroep komen te vervallen en daarmee ook de genoemde uitzonderingsbepaling in artikel 71o, vierde lid, van de Mediawet (oud). Blijkens de Memorie van Toelichting op de Mediawet 2008 kon voornoemde uitzonderingsbepaling vervallen aangezien voor uitzonderingen de in artikel 3.24, tweede lid, van de Mediawet 2008 opgenomen ontheffingsbepaling kan worden benut.¹

¹ TK, 2007-2008, 31 356, nr. 3, p. 70.

14. Het Commissariaat leidt uit deze toelichting van de wetgever, met name gezien in het licht van de verwijzing daarbij naar abonneeprogramma's zoals bedoeld in artikel 71o, vierde lid, van de Mediawet (oud), af dat een ontheffing voor abonneeprogramma's – zoals thans aan de orde in het geval van "Erox" en "Eroxxx" waarvoor ontheffing wordt verzocht – kan worden verleend, nu de wetgever voor deze gevallen de in artikel 3.24, tweede lid, van de Mediawet 2008 geboden ontheffingsmogelijkheid expliciet noemt.
15. Het Commissariaat is gelet op het vorenstaande van oordeel dat aan Entertainment ROX B.V. voor de programmakanalen "Erox" en "Eroxxx" volledige ontheffing kan worden verleend van het verplichte aandeel oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties voor de duur van de verleende toestemming voor het verzorgen van de programmakanalen, een en ander voor zover en zolang de programmakanalen uitsluitend ongecodeerd kunnen worden ontvangen door kijkers die voor de ontvangst van de programmakanalen een overeenkomst hebben gesloten.

E. Openbaarmaking

16. 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 Algemene wet bestuursrecht voorgeschreven wijze is bekendgemaakt.² Het Commissariaat ziet daartoe geen belemmering op grond van artikel 10 van de Wet openbaarheid van bestuur.

F. Besluit

17. Op grond van het voorgaande besluit het Commissariaat als volgt:
 - I. het Commissariaat besluit Entertainment ROX B.V. voor de programmakanalen "Erox" en "Eroxxx" volledige ontheffing te verlenen van het bepaalde in artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 en stelt het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties voor deze programmakanalen vast op 0 (nul) procent voor de duur van de verleende toestemming voor het verzorgen van de programmakanalen. Als voorwaarde geldt dat de programmakanalen uitsluitend ongecodeerd kunnen worden ontvangen door kijkers die voor de ontvangst van de programmakanalen een overeenkomst hebben gesloten;
 - II. 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.

² dat wil zeggen door toezending aan de belanghebbende.

Hilversum, 28 april 2021

COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA,

mr. Jasmin van Eenenaam
Practice Lead Markttoegang

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.

Bijlage: Overige relevante juridische bepalingen

Artikel 8 van de Wet openbaarheid van bestuur

1. Het bestuursorgaan dat het rechtstreeks aangaat, verschaft uit eigen beweging informatie over het beleid, de voorbereiding en de uitvoering daaronder begrepen, zodra dat in het belang is van een goede en democratische bestuursvoering.
2. Het bestuursorgaan draagt er zorg voor dat de informatie wordt verschaft in begrijpelijke vorm, op zodanige wijze, dat belanghebbende en belangstellende burgers zoveel mogelijk worden bereikt en op zodanige tijdstippen, dat deze hun inzichten tijdig ter kennis van het bestuursorgaan kunnen brengen.

Artikel 10 van de Wet openbaarheid van bestuur

1. Het verstrekken van informatie ingevolge deze wet blijft achterwege voor zover dit:
 - (...)
 - c. bedrijfs- en fabricagegegevens betreft, die door natuurlijke personen of rechtspersonen vertrouwelijk aan de overheid zijn meegedeeld;
2. Het verstrekken van informatie ingevolge deze wet blijft eveneens achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:
 - (...)
 - g. het voorkomen van onevenredige bevoordeling of benadeling van bij de aangelegenheid betrokken natuurlijke personen of rechtspersonen dan wel derden.

Artikel 10 van de Beleidsregel programmaquota 2019

1. In bijzondere gevallen kan op grond van 2.122, derde lid en artikel 3.24, tweede lid, van de wet ten aanzien van een bepaald televisieprogrammakanaal desgevraagd en onder voorwaarden het aandeel oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties lager of op nul worden vastgesteld.
2. Indien naar genoegen van het Commissariaat is aangetoond dat sprake is van een bijzonder geval waarin ten aanzien van een programmakanaal niet kan worden verlangd dat direct aan het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties wordt voldaan, kan dit percentage lager worden vastgesteld voor een periode van drie kalenderjaren.
3. Bij de vaststelling of sprake is van een bijzonder geval bedoeld in het eerste lid van dit artikel, wordt tevens gekeken naar de aard van het programmakanaal, de programmering, de doelgroep en het territoriale bereik van het programmakanaal.
4. Indien naar genoegen van het Commissariaat is aangetoond dat, gelet op de omstandigheden die in het derde lid worden genoemd, sprake is van een bijzonder geval waarin ten aanzien van een programmakanaal niet kan worden verlangd dat aan het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties wordt voldaan, kan het percentage genoemd in artikel 3.24, eerste lid, van de wet gedurende de looptijd van de toestemming lager of op nul worden vastgesteld, zolang het format van het programmakanaal niet wijzigt.
5. Wanneer een programmakanaal nagenoeg geheel is gericht op een uitzendgebied buiten Nederland kan het percentage bedoeld in artikel 3.24, eerste lid, van de wet gedurende de looptijd van de toestemming op nul worden gesteld, zolang het format van het programmakanaal niet wijzigt.
6. Het verzoek om ontheffing dient vooraf door de commerciële media-instelling te worden ingediend bij het Commissariaat.