

Besluit

Kenmerk: 934376 / 934628

Betreft: verzoek om ontheffing op grond van artikel 3.20, tweede lid, en 3.24, tweede lid, van de Mediawet 2008.

Besluit van het Commissariaat voor de Media inzake het verzoek van Discovery Communications Benelux B.V. om ontheffing van het bepaalde in artikel 3.20, eerste lid, en 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage Europese producties en oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties ten aanzien van het programmakanaal "HGTV – pan regional (Bulgarian) – local ad version".

A. Verloop van de procedure

1. Bij brief van 30 maart 2023, ontvangen door het Commissariaat voor de Media (hierna: het Commissariaat) op 4 april 2023, heeft Discovery Communications Benelux B.V., statutair gevestigd te Amsterdam en ingeschreven bij de Kamer van Koophandel onder nummer 33295591, bij het Commissariaat een aanvraag ingediend voor toestemming om als commerciële media-instelling een commerciële omroepdienst te verzorgen met de naam "HGTV – pan regional (Bulgarian) – local ad version". Deze omroepdienst heeft betrekking op televisieomroep.
2. Tevens verzoekt Discovery Communications Benelux B.V. in voornoemde brief ontheffing van het bepaalde in artikel 3.20, eerste lid, en artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage Europese producties en oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties ten aanzien van het programmakanaal "HGTV – pan regional (Bulgarian) – local ad version".
3. Bij besluit van 28 april 2023, kenmerk 934375 / 935695, is aan Discovery Communications Benelux B.V. met ingang van 1 mei 2023 voor een periode van vijf jaar toestemming verleend om als commerciële media-instelling televisieomroep te verzorgen via een programmakanaal met de naam "HGTV – pan regional (Bulgarian) – local ad version".
4. Met brief van 30 mei 2023, kenmerk 934376 / 939594, heeft het Commissariaat de beslissing op het ontheffingsverzoek met acht weken verdaagd.

B. Relevante bepalingen

5. *Artikel 3.20 van de Mediawet 2008*
 1. Op een televisieprogrammakanaal bestaat het programma-aanbod voor ten minste vijftig procent van de duur uit Europese producties in de zin van artikel 1 van de Europese richtlijn.



2. Het Commissariaat kan in bijzondere gevallen ten aanzien van een bepaalde commerciële media-instelling gedeeltelijke ontheffing verlenen van het eerste lid, met dien verstande dat het percentage niet lager gesteld kan worden dan tien. Het Commissariaat kan aan een ontheffing voorschriften verbinden.

Artikel 3.24 van de Mediawet 2008

1. Op een televisieprogrammakanaal 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.
6. Voorts verwijst het Commissariaat naar zijn Beleidsregel over recent Europees, onafhankelijk media-aanbod, oorspronkelijk Nederlandstalig of Friestalig programma-aanbod en programma-aanbod dat voorzien is van ondertiteling ten behoeve van personen met een auditieve beperking (hierna: Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023). Voor de overige relevante juridische bepalingen wordt verwezen naar de bijlage bij dit besluit.

C. Ontheffingsverzoek

Europese producties

7. Discovery Communications Benelux B.V. verzoekt het Commissariaat voor het programmakanaal “HGTV – pan regional (Bulgarian) – local ad version” het percentage Europese producties stapsgewijs op te mogen bouwen, in die zin dat vanaf de start van de toestemming tot en met het eerste volledige kalenderjaar het percentage op 10 procent wordt vastgesteld, voor het daaropvolgende kalenderjaar op 15 procent en voor het derde kalenderjaar op 25 procent. Discovery Communications Benelux B.V. voert daarvoor de grond aan dat het een nieuw programmakanaal betreft waarvoor ook niet eerder door een Europese toezichthouder toestemming is verleend.

Oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties

8. Discovery Communications Benelux B.V. verzoekt voor het programmakanaal “HGTV – pan regional (Bulgarian) – local ad version” het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties vast te stellen op nihil. Discovery Communications Benelux B.V. voert daarvoor de grond aan dat “HGTV – pan regional (Bulgarian) – local ad version” zich exclusief zal richten op andere landen dan Nederland.



D. Overwegingen

Europese producties

9. Het programma-aanbod voor een televisieprogrammakanal dient, op grond van artikel 3.20, eerste lid, van de Mediawet 2008, voor ten minste 50 procent van de duur te bestaan uit Europese producties in de zin van artikel 1 van de Europese richtlijn.
10. In bijzondere gevallen kan het Commissariaat op grond van het tweede lid van voornoemd artikel ten aanzien van een bepaalde commerciële media-instelling gedeeltelijke ontheffing verlenen van bovengenoemd quotum met dien verstande dat het percentage niet lager gesteld kan worden dan tien.
11. Een bijzonder geval kan bijvoorbeeld betrekking hebben op de aard van het programmakanal (bijvoorbeeld een zeer specifiek type aanbod), de programmering, de doelgroep (gericht op een zeer specifieke doelgroep, zoals kinderen), het niet voldoende kunnen verkrijgen van (rechten voor) Europese producties, of op bijzondere economische omstandigheden, zoals opstartproblemen van nieuwe programmakanalen. Het Commissariaat verwijst hierbij naar artikel 9 van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023.
12. Naar het oordeel van het Commissariaat heeft Discovery Communications Benelux B.V. in voldoende mate aangetoond dat het programmakanal kan worden aangemerkt als een nieuw televisieprogrammakanal. Aldus is volgens het Commissariaat sprake van een bijzonder geval als bedoeld in artikel 3.20, tweede lid, van de Mediawet 2008 en artikel 9 van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023 die een gedeeltelijke ontheffing rechtvaardigt.
13. Discovery Communications Benelux B.V. dient er echter wel naar te streven het percentage Europese producties zo spoedig mogelijk te verhogen. Dit zal enige tijd vergen. Gelet op het voorgaande verleent het Commissariaat Discovery Communications Benelux B.V. voor het programmakanal gedeeltelijk ontheffing van het verplichte percentage Europese producties voor het (gedeeltelijke) jaar 2023 tot en met kalenderjaar 2026, waarbij in die periode het percentage stapsgewijs moet toenemen, zodat per 1 januari 2027 wordt voldaan aan het vereiste percentage van 50 procent.
14. Overeenkomstig de toelichting op artikel 9 van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023 stelt het Commissariaat het percentage voor de periode vanaf de start van de verspreiding van het programmakanal in 2023, zijnde 1 mei 2023, tot en met het eerste volledige kalenderjaar 2024 vast op 10 procent. Voor het kalenderjaar 2025 stelt het Commissariaat het percentage op 15 procent vast en voor het kalenderjaar 2026 op 25 procent. De ontheffing wordt verleend op voorwaarde dat het format van het programmakanal niet wijzigt.

15. Wanneer het ook na deze periode onmogelijk zou blijken aan de wettelijke eisen met betrekking tot Europese producties te kunnen voldoen, zal Discovery Communications Benelux B.V. hiervoor opnieuw een – met redenen omkleed – verzoek tot ontheffing moeten indienen, waarbij Discovery Communications Benelux B.V. vervolgens zal moeten aantonen wat de oorzaak is van het niet kunnen voldoen aan het gestelde percentage.

Oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties

16. Het programma-aanbod voor een televisieprogrammakanaal dient, op grond van artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008, voor ten minste 40 procent te bestaan uit oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties. Uit de wetsgeschiedenis volgt dat de ratio van dit programmaquotum is om commerciële media-instellingen een minimumbijdrage te laten leveren aan de Nederlandse cultuur.
17. 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.
18. In artikel 13, derde lid, van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023 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, het territoriale bereik van programmakanaal en bijzondere economische omstandigheden. Daarnaast is in artikel 13, vijfde lid, van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023 bepaald dat, zolang het format van het programmakanaal niet wijzigt, het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties gedurende de looptijd van de toestemming op nul kan worden gesteld wanneer een programmakanaal nagenoeg geheel is gericht op een uitzendgebied buiten Nederland. In de toelichting op voornoemde Beleidsregel staat aangegeven dat het Commissariaat het in een dergelijk geval niet reëel acht vast te houden aan het vereiste wettelijke percentage van 40 procent.
19. Ten aanzien van het programmakanaal “HGTV – pan regional (Bulgarian) – local ad version” heeft Discovery Communications Benelux B.V. verklaard dat het programmakanaal niet gericht is op Nederland. Het Commissariaat is van oordeel dat het programmakanaal zich daarmee geheel richt op een land buiten Nederland en verleent daarom voor dit programmakanaal voor de duur van de toestemming volledige ontheffing van de verplichting ten minste 40 procent oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties in het programma-aanbod op te nemen.
20. De ontheffing wordt verleend op voorwaarde dat het format van het programmakanaal niet wijzigt en het programmakanaal zich niet (mede) op Nederland gaat richten.

E. Openbaarmaking

21. Het Commissariaat maakt op grond van artikel 3.1 van de Wet open overheid (hierna: de Woo) de volledige tekst van dit besluit openbaar door publicatie op zijn website, met uitzondering van de daarin vermelde persoonsgegevens en eventueel vertrouwelijke bedrijfsgegevens. De publicatie vindt plaats veertien dagen nadat het besluit op de in artikel 3:41 van de Algemene wet bestuursrecht voorgeschreven wijze is bekendgemaakt¹. Het Commissariaat ziet daartoe verder geen belemmering op grond van artikel 5.1 van de Woo.

F. Besluit

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

- I. het Commissariaat besluit Discovery Communications Benelux B.V. voor het programmakanaal "HGTV - pan regional (Bulgarian) - local ad version" gedeeltelijk ontheffing van het bepaalde in artikel 3.20, eerste lid, van de Mediawet 2008 te verlenen en stelt het percentage Europese producties voor dit programmakanaal vast op 10 procent voor de jaren 2023, vanaf 1 mei 2023, en 2024, op 15 procent voor het jaar 2025 en op 25 procent voor het jaar 2026. Als voorwaarde geldt dat het programmaformat van het programmakanaal niet wordt gewijzigd;
- II. het Commissariaat besluit Discovery Communications Benelux B.V. voor het programmakanaal "HGTV - pan regional (Bulgarian) - local ad version" volledige ontheffing van het bepaalde in artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 te verlenen en stelt het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties voor dit programmakanaal vast op 0 (nul) procent voor de duur van de verleende toestemming. Als voorwaarde geldt dat het programmaformat van het programmakanaal niet wordt gewijzigd en het programmakanaal zich niet (mede) op Nederland gaat richten;
- III. 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.

¹ dat wil zeggen door toezending aan de belanghebbende.

Hilversum, 22 juni 2023

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



Bijlage: Overige relevante juridische bepalingen

Artikel 3.1 Actieve openbaarmaking als inspanningsverplichting van de Wet open overheid

1. Het bestuursorgaan dat het rechtstreeks aangaat, maakt bij de uitvoering van zijn taak uit eigen beweging de bij het bestuursorgaan berustende informatie neergelegd in documenten voor eenieder openbaar, indien dit zonder onevenredige inspanning of kosten redelijkerwijs mogelijk is, behoudens voor zover de artikelen 5.1, eerste, tweede en vijfde lid, en 5.2 aan openbaarmaking in de weg staan of met de openbaarmaking geen redelijk belang wordt gediend. Deze informatie betreft in ieder geval informatie over het beleid, inclusief de voorbereiding, uitvoering, naleving, handhaving en evaluatie.
2. Het bestuursorgaan doet bij een gedeeltelijke niet-openbaarmaking hiervan mededeling gelijktijdig met de openbaarmaking.
3. Documenten als bedoeld in het eerste lid worden niet openbaar gemaakt dan nadat belanghebbenden die naar verwachting bedenkingen zullen hebben tegen openbaarmaking, in de gelegenheid zijn gesteld binnen een door het bestuursorgaan gestelde termijn hun zienswijze naar voren te brengen.
4. Het bestuursorgaan deelt een belanghebbende mede dat toepassing wordt gegeven aan het eerste lid, onder vermelding van het tijdstip van openbaarmaking en de openbaar te maken documenten. De mededeling wordt gelijkgesteld met een besluit.

Artikel 5.1 Uitzonderingen van de Wet open overheid

1. Het openbaar maken 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;
 - d. persoonsgegevens betreft als bedoeld in paragraaf 3.1 onderscheidenlijk paragraaf 3.2 van de Uitvoeringswet Algemene verordening gegevensbescherming, tenzij de betrokkene uitdrukkelijk toestemming heeft gegeven voor de openbaarmaking van deze persoonsgegevens of deze persoonsgegevens kennelijk door de betrokkene openbaar zijn gemaakt;(...)
2. Het openbaar maken van informatie blijft eveneens achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:
(...)
 - f. de bescherming van andere dan in het eerste lid, onderdeel c, genoemde concurrentiegevoelige bedrijfs- en fabricagegegevens;(...)

Artikel 9. Ontheffing Europese producties programmakanalen van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2022

1. Ontheffingen van het aandeel Europese producties als bedoeld in artikel 3.20, eerste lid, van de wet kunnen in bijzondere gevallen ten aanzien van een bepaald programmakanaal gedeeltelijk worden verleend, met dien verstande dat het percentage niet lager gesteld kan worden dan tien.
2. Bij de vaststelling of sprake is van een bijzonder geval bedoeld in het eerste lid, kunnen in ieder geval de aard van het programmakanaal, de programmering, de doelgroep, het niet voldoende kunnen verkrijgen van rechten voor Europese producties en bijzondere economische omstandigheden worden betrokken.
3. 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 aandeel Europese producties wordt voldaan, kan dit aandeel lager worden vastgesteld voor een periode van maximaal drie kalenderjaren.
4. Indien naar genoegen van het Commissariaat is aangetoond dat gelet op de omstandigheden die in het tweede lid worden genoemd, sprake is van een bijzonder geval waarin ten aanzien van een programmakanaal niet kan worden verlangd dat aan het aandeel Europese producties wordt voldaan, kan het aandeel genoemd in artikel 3.20, eerste lid, van de wet gedurende de looptijd van de toestemming voor het verzorgen van het programmakanaal lager worden vastgesteld zolang het programmaformat van het programmakanaal niet wijzigt.
5. Het verzoek om ontheffing dient, voorzien van een onderbouwing, te worden ingediend bij het Commissariaat.

Artikel 13. Ontheffing oorspronkelijk Nederlands- en Friestalige producties programmakanalen van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023

1. Ontheffingen van het aandeel oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties voor programma-aanbod als bedoeld in artikel 3.24, tweede lid, van de wet kunnen in bijzondere gevallen ten aanzien van een bepaald programmakanaal geheel of gedeeltelijk worden verleend.
2. Bij de vaststelling of sprake is van een bijzonder geval bedoeld in het eerste lid, kunnen in ieder geval de aard van het programmakanaal, de programmering, de doelgroep, het territoriale bereik van het programmakanaal en bijzondere economische omstandigheden worden betrokken.

3. 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 aandeel oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties wordt voldaan, kan dit aandeel lager worden vastgesteld voor een periode van maximaal drie kalenderjaren.
4. Indien naar genoegen van het Commissariaat is aangetoond dat gelet op de omstandigheden die in het tweede lid worden genoemd, sprake is van een bijzonder geval waarin ten aanzien van een programmakanaal niet kan worden verlangd dat aan het aandeel oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties wordt voldaan, kan dit aandeel gedurende de looptijd van de toestemming voor het verzorgen van het programmakanaal lager of op nul worden vastgesteld, zolang het programmaformat 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, voorzien van een onderbouwing, te worden ingediend bij het Commissariaat.