



Besluit

Kenmerk: 954713 / 959385

Betreft: verzoek om ontheffing op grond van artikel 3.29c, vierde lid, van de Mediawet 2008.

Besluit van het Commissariaat voor de Media inzake het verzoek van Thuisbioscoop B.V. om ontheffing van het bepaalde in artikel 3.29c, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage Europese producties ten aanzien van de commerciële mediadienst op aanvraag "Pathé Thuis".

A. Verloop van de procedure

1. Bij besluit van 15 maart 2012, kenmerk 26719 / 2012000511, zaaknummer 609989, is de dienst met de naam "Pathé Thuis", thans van Thuisbioscoop B.V., statutair gevestigd te Utrecht en ingeschreven bij de Kamer van Koophandel onder nummer 61817953, door het Commissariaat voor de Media (hierna: het Commissariaat) aangemerkt als commerciële mediadienst op aanvraag en door het Commissariaat opgenomen in zijn bestand met geregistreerde commerciële mediadiensten op aanvraag.
2. Bij e-mail van 25 oktober 2023, heeft Thuisbioscoop B.V. op grond van artikel 3.29c, vierde lid, van de Mediawet 2008 ontheffing verzocht van het bepaalde in artikel 3.29c, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage Europese producties ten aanzien van de commerciële mediadienst op aanvraag "Pathé Thuis".

B. Relevante bepalingen

3. *Artikel 3.29c van de Mediawet 2008*
 1. Het audiovisueel media-aanbod van een commerciële mediadienst op aanvraag bestaat voor ten minste dertig procent uit Europese producties als bedoeld in artikel 1 van de Europese richtlijn.
 2. De Europese producties op een commerciële mediadienst op aanvraag worden door de media-instelling die de commerciële mediadienst op aanvraag verzorgt onder de aandacht van het publiek gebracht.
 3. Het eerste en tweede lid zijn niet van toepassing op een media-instelling die een commerciële mediadienst op aanvraag met een lage omzet of een klein publiek verzorgt.
 4. Het Commissariaat kan voor een media-instelling die een commerciële mediadienst op aanvraag verzorgt ontheffing verlenen van het eerste en tweede lid indien de toepassing van het derde lid gelet op de aard of het onderwerp van deze mediadienst op aanvraag praktisch onhaalbaar of ongerechtvaardigd zou zijn.

4. 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

5. Thuisbioscoop B.V. verzoekt het Commissariaat voor de commerciële mediadienst op aanvraag “Pathé Thuis”, een ontheffing te verlenen van het verplichte aandeel Europese producties op grond van het bepaalde in artikel 10. Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023.
6. Thuisbioscoop B.V. wijst erop dat het Commissariaat een commerciële media-instelling ontheffing kan verlenen van het vereiste percentage van 30 procent Europese producties indien de toepassing van artikel 3.29c van de Mediawet 2008, gelet op de aard of het onderwerp van de mediadienst op aanvraag, praktisch onhaalbaar of ongerechtvaardigd zou zijn. Thuisbioscoop B.V. meent dat er in haar geval sprake is van omstandigheden die een ontheffing rechtvaardigen. Thuisbioscoop B.V. voert daarvoor de volgende gronden aan.
7. Thuisbioscoop B.V. verklaart dat “Pathé Thuis” een zogenaamde Transactie Video On Demand (TVOD) dienst is waarbij in principe alle films die in de Nederlandse bioscopen worden uitgebracht, ook (mits voor Pathé beschikbaar) door “Pathé Thuis” worden aangeboden in het zogenaamde eerste exploitatie window na de bioscoop exploitatie. Het aanbod van “Pathé Thuis” is daarmee afhankelijk van het aanbod van bioscoopfilms. Thuisbioscoop B.V. geeft aan dat het uitgangspunt is om een zo volledig mogelijk aanbod van bioscoopfilms aan de gebruikers van de mediadienst te geven. Thuisbioscoop B.V. verklaart dat “Pathé Thuis” als uitgangspunt alle bioscoopfilms opneemt in haar aanbod en daarbij geen selectiecriteria hanteert.
8. Het aanbod van Europese films dat via de Nederlandse bioscopen is uitgebracht bedroeg in de afgelopen jaren minder dan 30 procent van het totaal aantal via Nederlandse bioscopen uitgebrachte films. Bijgevolg is het voor “Pathé Thuis” niet mogelijk geweest om aan het vereiste percentage van 30 procent Europese producties te voldoen omdat er naar verhouding niet voldoende Europees filmaanbod beschikbaar is.
9. Thuisbioscoop B.V. stelt voorts dat de tendens dat grote internationale streamingdiensten de rechten van films afkopen (al dan niet via het (mede-) financieren) een tweede factor is die het percentage beschikbare Europese producties negatief beïnvloedt. Dergelijke films zijn alsdan na de bioscoop exploitatie exclusief op de betreffende streamingdienst te zien en niet beschikbaar voor “Pathé Thuis”. De beschikbaarheid van Europese en vooral Nederlandse filmproducties wordt hierdoor dan ook negatief beïnvloedt en heeft een drukkend effect op het percentage Europese producties dat “Pathé Thuis” in

haar catalogus kan aanbieden.

D. Overwegingen

10. Het audiovisueel media-aanbod van een commerciële mediadienst op aanvraag dient, op grond van artikel 3.29c, eerste lid, van de Mediawet 2008, voor ten minste 30 procent uit Europese producties als bedoeld in artikel 1. van de Europese richtlijn als gedefinieerd in de Mediawet 2008 (richtlijn audiovisuele mediadiensten) te bestaan.
11. Het Commissariaat kan op grond van artikel 3.29c, vierde lid, van de Mediawet 2008, ontheffing verlenen van het verplichte aandeel Europese producties indien het behalen van het aandeel Europese producties praktisch onhaalbaar of ongerechtvaardigd zou zijn gelet op de aard of het onderwerp van de commerciële mediadienst op aanvraag.
12. Bij de beoordeling of daarvan sprake is kunnen onder meer de volgende omstandigheden een rol spelen zoals de aard van de commerciële mediadienst op aanvraag, de aard van het audiovisueel media-aanbod, de doelgroep, het niet voldoende kunnen verkrijgen van rechten voor Europese producties en bijzondere economische omstandigheden. Het Commissariaat verwijst hierbij naar artikel 10. van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023.
13. Het Commissariaat is van oordeel dat Thuisbioscoop B.V. met hetgeen zij onder randnummer 7. tot en met randnummer 9. heeft gesteld, voldoende aannemelijk heeft gemaakt dat het gezien de aard van de mediadienst en de aard van het audiovisueel aanbod alsmede de beschikbaarheid voor "Pathé Thuis" van rechten voor Europese bioscoopfilms, voor Thuisbioscoop B.V. niet (altijd) haalbaar en mogelijk is om aan het vereiste percentage Europese producties te voldoen.
14. Gelet op de aan het Commissariaat gerapporteerde historische resultaten van "Pathé Thuis" voor Europees product, lijkt het evenwel wel mogelijk dat ten minste een percentage van 25 procent aan Europese producties wordt behaald.
15. Op grond van voorgaande verleent het Commissariaat Thuisbioscoop B.V. voor de commerciële mediadienst op aanvraag "Pathé Thuis" een gedeeltelijke ontheffing van het verplichte percentage Europese producties en stelt het minimaal te behalen vereiste percentage Europese producties vast op 25 procent. Thuisbioscoop B.V. dient er wel naar te blijven streven steeds een zo hoog mogelijk percentage, boven het minimaal vereiste percentage, Europese bioscoopfilms te behalen.
16. De ontheffing wordt voorts verleend op voorwaarde dat het format van de commerciële mediadienst op aanvraag "Pathé Thuis" niet wijzigt.
17. Wanneer het niet mogelijk blijkt voor Thuisbioscoop B.V. om te voldoen aan het minimale percentage van 25 procent aan Europese producties zal Thuisbioscoop B.V. opnieuw een – met redenen omkleed – verzoek tot ontheffing moeten

indienen, waarbij Thuisbioscoop B.V. tevens zal moeten aantonen wat de oorzaak is van het niet kunnen voldoen aan het vereiste percentage.

E. Openbaarmaking

18. 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

19. Op grond van het voorgaande besluit het Commissariaat als volgt:
 - I. het Commissariaat besluit Thuisbioscoop B.V. voor de commerciële mediadienst op aanvraag “Pathé Thuis” gedeeltelijke ontheffing te verlenen van het bepaalde in artikel 3.29c, eerste lid, van de Mediawet 2008 en stelt het percentage Europese producties voor deze commerciële mediadienst op aanvraag vast op 25 procent. Als voorwaarden voor de ontheffing geldt dat (i) Thuisbioscoop B.V. er naar streeft het percentage Europese producties in haar catalogus zo hoog mogelijk boven het minimaal vereiste percentage van 25 procent te laten zijn, en voorts (ii) dat het programmaformat van de commerciële mediadienst op aanvraag “Pathé Thuis” niet wordt gewijzigd;
 - 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.

Hilversum, 15 februari 2024

Commissariaat voor de Media

mr. Jasmin van Eenenaam
Hoofd 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

¹ dat wil zeggen door toezending aan de belanghebbende.



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 10. Ontheffing Europese producties audiovisueel media-aanbod op commerciële mediadiensten op aanvraag van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2022

1. Ontheffingen van het aandeel Europese producties voor audiovisueel media-aanbod van commerciële mediadiensten op aanvraag als bedoeld in artikel 3.29c van de wet, kunnen worden verleend indien naar genoegen van het Commissariaat is aangetoond dat naleving gelet op de aard of het onderwerp van deze mediadienst op aanvraag praktisch onhaalbaar of ongerechtvaardigd zou zijn.
2. Bij de vaststelling of sprake is van een geval als bedoeld in het eerste lid, kunnen in ieder geval de aard van de commerciële mediadienst op aanvraag, de aard van het audiovisueel media-aanbod, 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 geval waarin ten aanzien van een commerciële mediadienst op aanvraag 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 geval waarin ten aanzien van een commerciële mediadienst op aanvraag niet kan worden verlangd dat aan het aandeel Europese producties wordt voldaan, kan het percentage genoemd in artikel 3.29c van de wet lager worden vastgesteld zolang het format van de commerciële mediadienst op aanvraag niet wijzigt.
5. Het verzoek om ontheffing dient, voorzien van een onderbouwing, te worden ingediend bij het Commissariaat.