Besluit

Kenmerk: 716911/725448
Betreft: verzoek om ontheffing op grond van artikel 3.20, tweede lid, van de Mediawet 2008

Besluit van het Commissariaat voor de Media (hierna: het Commissariaat) betreffende het verzoek van Sony Pictures Entertainment Benelux B.V. (hierna: Sony Pictures) 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.

A. Verloop van de procedure

1. Bij besluiten van 16 december 2014, kenmerken 635415/638441, 635415/638443 en 635415/638444, is aan Film1 B.V. (inmiddels Sony Pictures, daarom hierna te noemen: Sony Pictures) toestemming verleend om met ingang van 1 januari 2015 als commerciële media-instelling televisieomroep te verzorgen via drie programmakanalen met de namen *Film1 Première, Film1 Sundance* en *Film1 Action*.

2. Bij besluiten van 28 april 2015, kenmerken 635415/646496 en 635415/646492, is aan Sony Pictures toestemming verleend om met ingang van 28 april 2015 als commerciële media-instelling televisieomroep te verzorgen via twee programmakanalen met de namen *Film1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight*.

3. Bij besluit van 12 mei 2015 is aan Sony Pictures volledige ontheffing verleend van het bepaalde in artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties ten aanzien van de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Sundance, Film1 Action, Film1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* voor de duur van de verleende toestemmingen.

4. Bij beslissing op bezwaar van 29 maart 2016 is aan Sony Pictures gedeeltelijke ontheffing verleend van het bepaalde in artikel 3.20, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage Europese producties ten aanzien van de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Sundance, Film1 Action, Film1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* voor de periode van 2015 tot en met 2018. Het vereiste percentage Europese producties voor deze programmakanalen is vastgesteld op 30 procent.

5. Bij brief van 20 december 2018, heeft Sony Pictures opnieuw ontheffing van het bepaalde in artikel 3.20, eerste lid, en 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 verzocht betreffende het percentage Europese producties en oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties ten aanzien van de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Sundance, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* voor de periode van 2018 tot en met 2021.

6. Bij besluit van 21 februari 2019 is op verzoek van Sony Pictures de toestemming om als commerciële media-instelling een commerciële televisie-omroepdienst met de naam *Film1 Sundance* te verzorgen, ingetrokken.

7. Bij brief van 7 juni 2019 heeft Sony Pictures verzocht de toestemmingen om als commerciële media-instelling een commerciële televisie-omroepdienst te verzorgen met de namen *Film1 Première, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* in te trekken per 1 augustus 2019. Daarnaast heeft Sony Pictures het verzoek om opnieuw ontheffing van het bepaalde in artikel 3.20, eerste lid, en 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 te verlenen betreffende het percentage Europese producties ten aanzien van de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* gewijzigd. In tegenstelling tot hetgeen Sony Pictures bij brief van 20 december 2018 heeft aangegeven, verzoekt zij ontheffing van het vereiste percentage Europese producties en oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties voor de periode tot 1 augustus 2019.

B. Relevante bepalingen

8. *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 tijdelijk 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.

9. *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.

10. Voorts verwijst het Commissariaat naar zijn Beleidsregel van 26 februari 2019 over Europees, onafhankelijk, recent, Nederlandstalig of Friestalig programma-aanbod en oorspronkelijk Nederlandstalig of Friestalige 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

Europese producties

11. Sony Pictures verzoekt het Commissariaat voor de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* het percentage Europese producties te bepalen op 30 procent. Sony Pictures voert daarvoor de volgende gronden aan.

12. Sony Pictures wijst erop dat het Commissariaat in bijzondere gevallen een commerciële media-instelling ontheffing kan verlenen van het vereiste percentage van vijftig procent. Sony Pictures meent dat er in haar geval sprake is van een bijzonder geval omdat onvoldoende Europese producties beschikbaar zijn en de marktomstandigheden er voor zorgde dat een nieuwe strategie gekozen moest worden voor genoemde programmakanalen welke niet de beoogde resultaten hebben opgeleverd. Daarnaast stelt Sony Pictures dat er geen levensvatbare businesscase kan worden gerealiseerd als het vereiste percentage Europese producties op 50 procent wordt gesteld.

Oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties

13. Sony Pictures verzoekt het Commissariaat voor de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties opnieuw vast te stellen op nihil. Sony voert daarvoor onder meer de volgende gronden aan.

14. Sony Pictures stelt zich op het standpunt dat de aard van het programmakanaal niet is gewijzigd ten opzichte van 2015 en dat daarom opnieuw ontheffing van het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties verleend zou moeten worden.

D. Overwegingen

Europese producties

15. Het programma-aanbod voor een televisieprogrammakanaal 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.

16. In bijzondere gevallen kan het Commissariaat op grond van het tweede lid van voornoemd artikel ten aanzien van een bepaalde commerciële media-instelling tijdelijk gedeeltelijke ontheffing verlenen van bovengenoemd quotum met dien verstande dat het percentage niet lager gesteld kan worden dan tien.

17. Een bijzonder geval kan bijvoorbeeld betrekking hebben op de aard van het programmakanaal (gericht op een zeer specifieke doelgroep – zoals kinderen – of een specifiek type aanbod zoals Amerikaanse series), het niet voldoende kunnen verkrijgen van rechten voor Europese producties, of op bijzondere economische omstandigheden, zoals opstartproblemen van programmakanalen. Het Commissariaat verwijst hierbij naar artikel 5 van de Beleidsregel programmaquota 2019. Onder bijzondere economische omstandigheden worden overigens niet verstaan eventuele verliezen of winsten van een commerciële media-instelling.

18. Sony Pictures heeft bij de gewijzigde aanvraag tot ontheffing eveneens een verzoek tot intrekking van de toestemmingen per 1 augustus 2019 gedaan. Gebleken is dat het verzorgen van commerciële televisie-omroepdiensten via de genoemde programmakanalen niet voor een levensvatbare businesscase hebben gezorgd waardoor Sony Pictures zich genoodzaakt ziet deze activiteiten te staken. Daarnaast heeft Sony Pictures aangegeven dat de grote concurrentie op de markt ervoor zorgt dat er onvoldoende Europese producties beschikbaar zijn om op de genoemde programmakanalen van Sony Pictures een percentage van 50 procent Europese producties uit te zenden.

19. Het Commissariaat is, gelet op het feit dat de gevraagde ontheffing voor de feitelijk beperkte periode van 1 maand, namelijk tot 1 augustus 2019, niet toegekomen aan de feitelijk inhoudelijke toets om vast te stellen of sprake is van een bijzondere omstandigheid als bedoeld in artikel 3.20, tweede lid, van de Mediawet 2008 en artikel 5 van de Beleidsregel programmaquota 2019 die een tijdelijk gedeeltelijke ontheffing rechtvaardigt.

20. Het Commissariaat neemt nadrukkelijk in aanmerking dat Sony Pictures vanwege tegenvallende resultaten heeft verzocht de toestemmingen om als commerciële media-instelling commerciële televisie-omroepdiensten te verzorgen per 1 augustus 2019 in te trekken.

21. Volgens het Commissariaat komt zij hierdoor niet toe aan de vraag of sprake is van een bijzondere omstandigheid en verleent het Commissariaat daarom tot 1 augustus 2019 gedeeltelijke ontheffing van het bepaalde in artikel 3.20, eerste lid, van de Mediawet 2008 voor de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight*. Voor de periode tot 1 augustus 2019 wordt het percentage op 30 procent gesteld.

Oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties

22. 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. Het doel dat de wetgever heeft met deze verplichting is het stimuleren van de Nederlandse en Friese taal.

23. Het Commissariaat concludeert dat in het besluit van 12 mei 2015 ten aanzien van de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Sundance, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* reeds volledige ontheffing is verleend van het bepaalde in artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 betreffende het percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties voor de duur van de verleende toestemmingen.

24. Daarbij neemt het Commissariaat nadrukkelijk in aanmerking dat Sony Pictures heeft verzocht de toestemmingen om als commerciële media-instelling commerciële televisie-omroepdiensten te verzorgen in te trekken per 1 augustus 2019 en dat tot die datum reeds geldende ontheffingen zijn verleend.

E. Openbaarmaking

25. Het Commissariaat zal de volledige tekst van dit 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[1]. Het Commissariaat ziet daartoe geen belemmering op grond van artikel 10 van de Wet openbaarheid van bestuur.

F. Besluit

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

I. het Commissariaat besluit Sony Pictures voor de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* gedeeltelijke ontheffing van het bepaalde in artikel 3.20, eerste lid, van de Mediawet 2008 te verlenen en stelt het percentage Europese producties voor deze programmakanalen tot 1 augustus 2019 vast op 30 procent. Als voorwaarde geldt dat het programmaformat van het programmakanaal niet wordt gewijzigd;

II. het Commissariaat besluit Sony Pictures voor de programmakanalen *Film1 Première, Film1 Action, Film 1 Comedy & Kids* en *Film1 Spotlight* middels dit besluit geen ontheffing te verlenen van het bepaalde in artikel 3.24, eerste lid, van de Mediawet 2008 nu aan Sony Pictures voor genoemde programmakanalen reeds een volledige ontheffing van het vereiste percentage oorspronkelijk Nederlands- of Friestalige producties is verleend;

[1] dat wil zeggen door toezending aan de belanghebbende.

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.

Hilversum, 25 juni 2019

Hoogachtend,
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.

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.