

# Besluit

Kenmerk: 800442 / 872732

Betreft: aanwijzing van Stichting Lokale Omroep Capelle aan den IJssel als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Capelle aan den IJssel en afwijzing aanwijzingsaanvraag van Stichting Capelle Media.

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

gezien de aanvraag tot aanwijzing van Stichting Capelle Media als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Capelle aan den IJssel bij e-mailbericht van 21 februari 2020;

gezien de aanvraag tot aanwijzing van Stichting Lokale Omroep Capelle aan den IJssel als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Capelle aan den IJssel, bij brief van 23 maart 2020;

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 Capelle aan den IJssel, van 14 december 2020;

gezien de zienswijze van Stichting Capelle Media, ontvangen door het Commissariaat op 5 februari 2021;

overweegt als volgt:

---

## A. Gevolgde procedure

1. Bij e-mailbericht van 21 februari 2020 heeft Stichting Capelle Media een aanvraag ingediend tot aanwijzing als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Capelle aan den IJssel.
2. Bij brief van 23 maart 2020 (ontvangen door het Commissariaat op 24 maart 2020) heeft Stichting Lokale Omroep Capelle aan den IJssel (hierna: Radio Capelle) een aanvraag ingediend tot aanwijzing als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Capelle aan den IJssel. Nadere gegevens met betrekking tot de aanvraag van Radio Capelle heeft het Commissariaat ontvangen bij e-mailbericht van 3 april 2020.
3. Op grond van het bepaalde in artikel 2.61, derde lid, van de Mediawet 2008 heeft het Commissariaat de aanwijzingsaanvragen van Stichting Capelle Media en Radio Capelle met brieven van 24 maart 2020 en 30 maart 2020 toegezonden aan de raadsgriffier van Capelle aan den IJssel met het verzoek de gemeenteraad een advies uit te laten brengen over de vraag of Stichting Capelle Media en Radio Capelle voldoen aan de eisen die de Mediawet 2008 stelt.
4. Burgemeester en wethouders van Capelle aan den IJssel hebben het Commissariaat bij brief van 14 december 2020 (ontvangen door het Commissariaat op 16 december 2020) het advies van de gemeenteraad van 14 december 2020 doen toekomen.

5. Met brieven van 26 januari 2021 heeft het Commissariaat een afschrift van het advies van de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel toegestuurd aan Stichting Capelle Media en Radio Capelle. Op grond van artikel 4:7 van de Awb heeft het Commissariaat Stichting Capelle Media in de gelegenheid gesteld haar schriftelijke zienswijze ten aanzien van het advies van de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel in te dienen.
6. Bij e-mailbericht van 5 februari 2021 heeft het Commissariaat de zienswijze van Stichting Capelle Media ontvangen.

#### B. Advies gemeente Capelle aan den IJssel

7. De gemeenteraad van Capelle aan den IJssel heeft, op voorstel van burgemeester en wethouders, besloten te adviseren dat dat Stichting Capelle Media en Radio Capelle voldoen aan de criteria van artikel 2.61, tweede lid, sub a, b en c van de Mediawet 2008.
8. Voorts heeft de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel besloten het Commissariaat te adviseren Radio Capelle als voorkeurspartij aan te merken.

#### C. Zienswijze Stichting Capelle Media

9. Stichting Capelle Media stelt zich in haar zienswijze op het standpunt dat het Commissariaat de aanvraag van Radio Capelle niet in behandeling had mogen nemen, omdat deze te laat is ingediend. Verder geeft Stichting Capelle Media in haar zienswijze kort gezegd aan zich niet te kunnen verenigen met het advies van de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel.
10. De belangrijkste punten uit de zienswijze van Stichting Capelle Media worden hierna onder randnummers 20 tot en met 31 inhoudelijk besproken en beoordeeld.

#### D. Overwegingen Commissariaat

##### **Wettelijk voorgeschreven advies (artikel 2.61, lid 3 van de Mediawet 2008)**

11. 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 programmabeleidend 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.
12. Het Commissariaat is van oordeel dat hij op goede gronden mag aannemen dat de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel op juiste en zorgvuldige wijze een positief wettelijk advies heeft uitgebracht over de aanvragen van Stichting Capelle Media en Radio Capelle. Het Commissariaat overweegt daartoe het volgende.

13. Uit hetgeen door Stichting Capelle Media is aangevoerd of anderszins valt niet af te leiden dat het wettelijk advies van de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel 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.

#### **Bevordering van de samenwerking tussen aanvragers**

14. 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.
15. Uit het advies van de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel blijkt dat burgemeester en wethouders inspanningen hebben gedaan om samenwerking of het samengaan van betrokken instellingen te beproeven. Gebleken is dat slechts één van de twee partijen open stond voor samenwerking.
16. 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.

#### **Voorkeursadvies gemeenteraad**

17. Indien het college van 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 het gemeenteraadsadvies zorgvuldig tot stand is gekomen, de raad op goede gronden een gemotiveerde voorkeur heeft uitgesproken en het Commissariaat geen zwaarwichtige redenen 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 (ECLI:NL:RVS:2014:1049) 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.

18. 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 Capelle aan den IJssel het beste kan uitoefenen.
19. Het Commissariaat stelt vast dat in dit geval de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel uitdrukkelijk en gemotiveerd zijn voorkeur heeft uitgesproken voor aanwijzing van Radio Capelle als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Capelle aan den IJssel.

### **Beoordeling zienswijze Stichting Capelle Media**

20. Het Commissariaat ziet in hetgeen Stichting Capelle Media in haar zienswijze heeft aangevoerd of anderszins geen redenen om af te wijken van het advies van de gemeenteraad. De inhoud van de zienswijze zal hierna puntsgewijs worden behandeld.

#### *Indieningstermijn aanvraag*

21. Wat betreft de stelling van Stichting Capelle Media dat het Commissariaat de aanvraag van Radio Capelle niet in behandeling had mogen nemen, geldt het volgende.
22. Lokale publieke media-instellingen worden voor een periode van vijf jaar aangewezen. Na die periode vervalt de aanwijzing van rechtswege, zo is bepaald in artikel 2.65 van de Mediawet. Artikel 7 van de Mediaregeling bepaalt dat als een aangewezen publieke media-instelling voor een aansluitende periode van vijf jaar aangewezen wil worden, zij uiterlijk zes maanden voor het einde van de lopende aanwijzingsperiode de aanvraag voor een nieuwe aanwijzing indient.
23. De termijn opgenomen in artikel 7 van de Mediaregeling betreft een procedurevoorschrift, met als doel om te bevorderen dat tijdig - vóór het vervallen van de geldende aanwijzing - een aanwijzingsbesluit kan worden genomen, zodat de continuïteit van het media-aanbod gewaarborgd wordt. Aan overschrijding van deze termijn zijn geen wettelijke consequenties verbonden. Wanneer een aangewezen lokale publieke media-instelling een hernieuwde aanvraag indient na afloop van de termijn zoals omschreven in artikel 7 van de Mediaregeling, leidt dit niet automatisch tot het buiten behandeling laten van die aanvraag. Afhankelijk van de omstandigheden van het geval, kan het Commissariaat besluiten de aanvraag niet in behandeling te nemen.
24. In het onderhavige geval heeft Radio Capelle haar aanvraag ingediend een maand nadat de termijn als bedoeld in artikel 7 van de Mediaregeling was verstreken. Gelet op de fase waarin de adviesprocedure bij de gemeente Capelle aan den IJssel zich op dat moment bevond, vormde deze overschrijding van de termijn onvoldoende aanleiding om de aanvraag van Radio Capelle buiten behandeling te laten.

#### *Geen blijk van vooringenomenheid gemeenteraad*

25. Stichting Capelle Media verwijt de gemeente Capelle aan den IJssel vooringenomen te zijn geweest bij het uitbrengen van haar voorkeursadvies. Hiertoe voert zij aan dat de gemeentelijke ambtenaren bij de voorbereiding van het advies Stichting Capelle Media telkens hebben aangeduid bij de voornaam van haar voorzitter in plaats van bij haar stichtingsnaam. Bovendien brengt Stichting Capelle Media in dit kader naar voren dat de gemeente een (financiële) verbintenis met Radio Capelle is aangegaan die de aanwijzingsduur overstijgt, door de subsidie aan de zittende omroep vanaf 2018 voor tien jaar te verhogen.

26. De stelling van Stichting Capelle Media dat de betrokken ambtenaren van de gemeente Capelle aan den IJssel in de voorbereiding van het advies steeds de voornaam van de voorzitter van Capelle Media hebben gebruikt om Stichting Capelle Media aan te duiden, vormt op zichzelf - wat hier verder ook van zij - geen reden om aan te nemen dat sprake is geweest van vooringenomenheid van de gemeenteraad. Dit geldt ook voor de door Stichting Capelle Media gestelde (financiële) verbintenis tussen de gemeente en Radio Capelle die de aanwijzingsduur overstijgt. Voor zover al sprake is van een dergelijke (onvoorwaardelijke) verbintenis tussen de gemeente en Radio Capelle, hetgeen niet zonder meer volgt uit de stellingen van Stichting Capelle Media, geldt dat uit de onderbouwing van het voorkeursadvies niet blijkt dat deze omstandigheid van invloed is geweest op de voorkeur van de gemeenteraad.

*Advies zorgvuldig tot stand gekomen en deugdelijk gemotiveerd*

27. Het door de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel uitgebrachte advies is volgens Stichting Capelle Media niet zorgvuldig tot stand gekomen en/of niet deugdelijk gemotiveerd. Stichting Capelle Media stelt dat de gemeenteraad niet vooraf heeft vastgelegd op basis van welke criteria punten werden toegekend bij de vergelijking tussen de plannen van de aanvragers. Bovendien was de gemeenteraad volgens Stichting Capelle Media niet volledig geïnformeerd, omdat het bezwaar dat Stichting Capelle Media had ingediend tegen het raadsvoorstel van burgemeester en wethouders niet aan de gemeenteraad is toegestuurd.
28. Anders dan Stichting Capelle Media, acht het Commissariaat het voorkeursadvies van de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel zorgvuldig tot stand gekomen en deugdelijk gemotiveerd.
29. Gemeente Capelle aan den IJssel heeft toetsbare criteria (met subcriteria) vastgesteld ter beoordeling van de vraag welke aanvrager het beste in staat wordt geacht de functie van lokale publieke media-instelling voor de gemeente Capelle aan den IJssel te vervullen. Daarbij is kenbaar gemaakt op welke wijze een score per criterium werd toegekend ("op basis van uitvraag" of naarmate van "aanwijsbare meerwaarde") en hoe deze criteria onderling werden gewogen. Beide aanvragers zijn vervolgens in de gelegenheid gesteld hun plannen per criterium toe te lichten. Een beoordelingscommissie bestaande uit ambtenaren van de afdelingen samenleving, financiën en communicatie heeft vervolgens de aanvragen getoetst aan de eerder vastgestelde criteria en daaraan scores toegekend. Uitkomst hiervan is dat de beoordelingscommissie Radio Capelle 68 punten heeft toegekend en Stichting Capelle Media 52 punten van de in totaal 100 te verdelen punten. De afweging die de beoordelingscommissie bij de beoordeling van de criteria heeft gemaakt - en die de gemeenteraad heeft overgenomen - betreft een (politieke) afweging waar het Commissariaat niet in treedt, gelet op de terughoudende rol die hij op dat punt heeft.
30. De gemeenteraad heeft, onder verwijzing naar de uitkomsten van de toetsing door de beoordelingscommissie en het raadsvoorstel van burgemeester en wethouders (nummer 338159), voldoende gemotiveerd toegelicht waarom zijn voorkeur uitgaat naar Radio Capelle. Het pbo van Radio Capelle wordt door de gemeente gezien als representatiever voor de Capelse samenleving dan die van Stichting Capelle Media en Radio Capelle heeft de (beoogde) samenwerking met lokale partners en redactionele aandacht voor maatschappelijke stromingen/organisaties in de gemeente volgens de gemeenteraad beter naar voren gebracht. Daarnaast acht de gemeenteraad het bestuur van Radio Capelle breder samengesteld en heeft Radio Capelle de rol van het bestuur volgens de gemeenteraad beter toegelicht dan Stichting Capelle Media. Met name op basis van het voorgaande heeft Radio Capelle bij de toetsing van de aanvragen aan de vastgestelde criteria in totaal meer punten toegekend gekregen dan Stichting Capelle Media en heeft de gemeenteraad zijn voorkeursadvies uitgebracht ten gunste van Radio Capelle.
31. Uit het voorgaande volgt dat de gemeenteraad zijn voorkeur op zorgvuldige wijze en op goede gronden heeft uitgesproken, namelijk op basis van een vergelijking van beide

aanvragers aan de door de raad vooraf vastgestelde criteria. Dat de gemeenteraad niet beschikte over het bezwaar dat Stichting Capelle Media heeft ingediend tegen het raadsvoorstel van burgemeester en wethouders, doet hieraan niet af. De gemeenteraad had beschikking over uitgebreide en relevante documentatie, op basis waarvan zij een gedegen afweging heeft kunnen maken en weloverwogen tot advisering is overgegaan. Niet is gebleken dat de gemeenteraad op basis van onjuiste of onvolledige informatie tot zijn voorkeursadvies is gekomen.

### **Concluderende overwegingen**

32. Het Commissariaat stelt vast dat zowel Stichting Capelle Media als Radio Capelle, mede blijkens het wettelijk advies van de gemeenteraad van Capelle aan den IJssel, voldoet aan de vereisten van artikel 2.61, tweede lid, van de Mediawet 2008.
33. Het Commissariaat ziet geen redenen om af te wijken van het voorkeursadvies van de gemeenteraad. Na afweging van alle betrokken belangen is het Commissariaat van oordeel dat Radio Capelle aangewezen moet worden als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Capelle aan den IJssel.
34. Het Commissariaat wijst erop dat het media-aanbod van Radio Capelle in het bijzonder betrekking dient te hebben op en bestemd dient te zijn voor (de inwoners van) de gemeente Capelle aan den IJssel.
35. Gelet op het feit dat de vorige aanwijzing van Radio Capelle van rechtswege is komen te vervallen per 22 augustus 2020, gaat de onderhavige aanwijzing in per 22 augustus 2020.

### **E. Openbaarmaking**

36. 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 bekendgemaakt<sup>1</sup>. Het Commissariaat ziet daartoe geen belemmering op grond van artikel 10 van de Wet openbaarheid van bestuur.

### **F. Besluit**

37. Op grond van het voorgaande besluit het Commissariaat als volgt:
  - I. het Commissariaat besluit Stichting Lokale Omroep Capelle aan den IJssel aan te wijzen als lokale publieke media-instelling voor de verzorging van de publieke mediadiensten in de gemeente Capelle aan den IJssel;
  - II. het Commissariaat bepaalt dat het besluit onder punt I. geldig is van 22 augustus 2020 tot 22 augustus 2025;
  - III. het Commissariaat besluit de aanwijzingsaanvraag van Stichting Capelle Media af te wijzen;

---

<sup>1</sup> dat wil zeggen door toezending aan de belanghebbende.

- 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, 16 maart 2021

COMMISSARIAAT VOOR DE MEDIA,

drs. Renate Eringa-Wensing  
voorzitter

mr. Peter Eijsvoogel  
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.