

Besluit

Kenmerk: 908322 / 947847

Betreft:

- aanwijzing van Stichting Zoetermeer FM als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer;
- afwijzing van Stichting Focus op Zoetermeer als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer.

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

gezien de aanvraag van Stichting Zoetermeer FM om aangewezen te worden als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer;

gezien de aanvraag van Stichting Focus op Zoetermeer om aangewezen te worden als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer;

gelet op de artikelen 2.61 tot en met 2.65 van de Mediawet 2008;

gelet op het bepaalde in de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb);

gezien het advies van de gemeenteraad van Zoetermeer;

overweegt als volgt:

A. Gevolgde procedure

1. Op 10 januari 2023 heeft het Commissariaat een aanvraag ontvangen van Stichting Zoetermeer FM om aangewezen te worden als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer.
2. Op 20 januari 2023 heeft het Commissariaat een aanvraag ontvangen van Stichting Focus op Zoetermeer om aangewezen te worden als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer.
3. Op grond van artikel 2.61, derde lid, van de Mediawet 2008 heeft het Commissariaat de aanvragen van Stichting Zoetermeer FM en Stichting Focus op Zoetermeer op 14 februari 2023 ter advisering doorgestuurd aan de gemeente Zoetermeer.
4. Op verzoek van de gemeenteraad van Zoetermeer heeft het Commissariaat voor het uitbrengen van het advies uitstel verleend tot 4 juli 2023.

5. De gemeenteraad van Zoetermeer heeft bij besluit van 3 juli 2023 advies uitgebracht over de ingediende aanvragen van Stichting Zoetermeer FM en Stichting Focus op Zoetermeer. Het Commissariaat heeft het advies ontvangen op 4 juli 2023.
6. Per brief van 14 juli 2023 heeft het Commissariaat aan alle belanghebbenden het voornemen kenbaar gemaakt om Stichting Zoetermeer FM aan te wijzen als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer en de aanvraag van Stichting Focus op Zoetermeer voor de gemeente Zoetermeer af te wijzen. Op grond van artikel 4:7 van de Algemene wet bestuursrecht (Awb) heeft het Commissariaat Stichting Focus op Zoetermeer in de gelegenheid gesteld een zienswijze in te dienen ten aanzien van het advies van de gemeente Zoetermeer en ten aanzien van het voornemen tot besluit van het Commissariaat. Stichting Zoetermeer FM is daarnaast in de gelegenheid gesteld eventuele op- en/of aanmerkingen aan het Commissariaat kenbaar te maken ten aanzien van het advies van de gemeente Zoetermeer.
7. Stichting Focus op Zoetermeer heeft geen zienswijze ingediend bij het Commissariaat.

B. Advies gemeente

8. De gemeenteraad van Zoetermeer heeft, op voorstel van burgemeester en wethouders, geadviseerd dat Stichting Zoetermeer FM en Stichting Focus op Zoetermeer voldoen aan de criteria van artikel 2.61, tweede lid, onderdeel a, b en c, van de Mediawet 2008. Daarbij heeft de gemeenteraad van Zoetermeer geadviseerd dat Stichting Zoetermeer FM het beste in staat is om de functie van lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer te vervullen.

C. Overwegingen Commissariaat

Wettelijk voorgeschreven advies (artikel 2.61, tweede lid van de Mediawet 2008)

9. Het Commissariaat stelt voorop dat de gemeenteraad op grond van de Mediawet 2008 advies uitbrengt over aanvragen om aangewezen te worden als lokale publieke media-instelling. De reden hiervoor is dat de gemeenteraad het beste kan beoordelen of het programmabeleidsbepalend orgaan (hierna: pbo) van een lokale publieke media-instelling representatief is voor de belangrijkste maatschappelijke, culturele, godsdienstige en geestelijke stromingen in die gemeente. Vooropgesteld wordt dat het wettelijk advies dat gemeenteraden aan het Commissariaat moeten uitbrengen, zich beperkt tot een advies over de drie criteria die zijn opgenomen in artikel 2.61, tweede lid van de Mediawet 2008.

De aanvragers moeten kort gezegd (1) rechtspersoon naar Nederlands recht zijn met volledige rechtsbevoegdheid, (2) zich volgens de statuten uitsluitend of hoofdzakelijk ten doel stellen het op lokaal niveau uitvoeren van de publieke mediaopdracht en (3) volgens de statuten een orgaan hebben dat het beleid voor het media-aanbod bepaalt en dat representatief is voor de belangrijkste stromingen in de gemeente. Op grond van artikel 3:50 van de Awb kan het Commissariaat niet lichtvaardig aan een dergelijk advies voorbijgaan. Indien het advies van de gemeenteraad zorgvuldig tot stand is gekomen, deugdelijk is gemotiveerd en het Commissariaat geen zwaarwichtige redenen ziet om van het advies af te wijken, is het bestendig beleid om dit advies te volgen. 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 het in de plaats stellen van zijn oordeel voor dat van de gemeenteraad. Conform de beschikkingenpraktijk van het Commissariaat is het uitgangspunt dan ook dat de adviezen van de gemeenteraad terughoudend worden getoetst en worden opgevolgd.

10. Het Commissariaat stelt vast dat het advies van de gemeente Zoetermeer zorgvuldig tot stand is gekomen en deugdelijk is gemotiveerd. Het Commissariaat acht geen zwaarwichtige redenen aanwezig om van het advies af te wijken. Het Commissariaat volgt daarom het wettelijk advies van de gemeenteraad van Zoetermeer.

Bevordering samengaan van de aanvragers (artikel 2.63, eerste lid van de Mediawet 2008)

11. 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 waarin sprake is van meerdere aanvragen die volgens de gemeenteraad voldoen aan de eisen opgenomen in artikel 2.61, tweede lid van de Mediawet 2008, bevordert het college van 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 de aanvragers.
12. De bovengenoemde inspanningsverplichting rustte op het college van burgemeester en wethouders van de gemeente Zoetermeer, omdat Stichting Zoetermeer FM en Stichting Focus op Zoetermeer allebei voor deze gemeente een aanwijzingsaanvraag hebben ingediend. Uit het raadsvoorstel die ten grondslag is gelegd aan het advies van de gemeente Zoetermeer volgt dat is verkend of de twee aanvragers wilden samengaan. Daaruit is gebleken dat samengaan geen optie was.
13. Het Commissariaat stelt op grond van het voorgaande vast dat het college van burgemeester en wethouders van de gemeente Zoetermeer heeft voldaan aan de inspanningsverplichting om het samengaan van betrokken instellingen te bevorderen. Het feit dat een samengaan tussen de aanvragende partijen niet gerealiseerd is, doet daar niets aan af.

Voorkeursadvies gemeenteraad Zoetermeer

14. Indien 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 de aanvragende partijen, hecht het Commissariaat 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 de gemeenteraad op goede gronden zijn voorkeur heeft uitgesproken en het Commissariaat geen zwaarwichtige reden 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.
15. Het Commissariaat volgt in het voorliggende geval genoemde gedragslijn en overweegt 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 Zoetermeer het best kan uitoefenen.
16. Het Commissariaat stelt vast dat de gemeenteraad van Zoetermeer uitdrukkelijk en gemotiveerd een voorkeur heeft uitgesproken voor aanwijzing van Stichting Zoetermeer FM als lokale publieke media-instelling voor hun gemeente. Het Commissariaat ziet op grond van het bovenstaande geen reden om af te wijken van het voorkeursadvies van de gemeenteraad.

Concluderende overwegingen

17. Het Commissariaat stelt, mede blijkens het wettelijk advies van de gemeenteraad van Zoetermeer, vast dat zowel Stichting Zoetermeer FM als Stichting Focus op Zoetermeer voldoen aan de vereisten van artikel 2.61, tweede lid, van de Mediawet 2008.
18. Het Commissariaat stelt vast dat het voorkeursadvies van de gemeenteraad van Zoetermeer op zorgvuldige wijze tot stand is gekomen en dat de gemeenteraad het voorkeursadvies voldoende kenbaar en deugdelijk heeft gemotiveerd. Het Commissariaat acht geen zwaarwegende gronden aanwezig om van het voorkeursadvies af te wijken.

Na afweging van alle betrokken belangen is het Commissariaat van oordeel dat Stichting Zoetermeer FM aangewezen moet worden als lokale publieke media-instelling voor de gemeente Zoetermeer.

19. Gelet op het feit dat de vorige aanwijzing van Stichting Zoetermeer FM van rechtswege is komen te vervallen per 22 juli 2023, gaat de onderhavige aanwijzing van Stichting Zoetermeer FM conform bestendig beleid in met terugwerkende kracht per 22 juli 2023.
20. Het Commissariaat wijst erop dat het media-aanbod van Stichting Zoetermeer FM in het bijzonder betrekking dient te hebben op en bestemd dient te zijn voor (de inwoners van) de gemeente Zoetermeer.

F. Openbaarmaking

21. Het Commissariaat zal op grond van artikel 3.1 van de Wet open overheid (hierna: de Woo) de volledige tekst van dit besluit, met uitzondering van de daarin vermelde persoonsgegevens en vertrouwelijke bedrijfsgegevens, voor zover van toepassing, 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 verder geen belemmering op grond van de artikelen 5.1 en 5.2 van de Woo.

G. Besluit

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

- I. het Commissariaat besluit Stichting Zoetermeer FM aan te wijzen als lokale publieke media-instelling voor de verzorging van de publieke mediadiensten in de gemeente Zoetermeer;
- II. het Commissariaat besluit de aanwijzingsaanvraag van Stichting Focus op Zoetermeer af te wijzen;
- III. het Commissariaat bepaalt dat het besluit onder I. geldig is van 23 juli 2023 tot 23 juli 2028;
- 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.

¹ dat wil zeggen door toezending aan de belanghebbende.

Hilversum, 10 augustus 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.