

Besluit

Kenmerk: 973914 / 975821

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 Discovery Communications Benelux 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 "Max".

A. Verloop van de procedure

1. Bij e-mail van 3 mei 2024 is namens Discovery Communications Benelux B.V., statutair gevestigd te Amsterdam en ingeschreven bij de Kamer van Koophandel onder nummer 33295591, de dienst met de naam "Max" voor registratie als commerciële mediadienst op aanvraag per 21 mei 2024 bij het Commissariaat voor de Media (hierna: het Commissariaat) gemeld.
2. Bij brief van 15 mei 2024, kenmerk 971174 / 971737, is aan Discovery Communications Benelux B.V. bevestigd dat het non-lineaire videogedeelte van de mediadienst "Max" door het Commissariaat is aangemerkt als commerciële mediadienst op aanvraag en door het Commissariaat per 21 mei 2024 is opgenomen in het bestand met geregistreerde commerciële mediadiensten op aanvraag.
3. Bij brief van 31 mei 2024, aangevuld met e-mail van 4 juni 2024, heeft Discovery Communications Benelux 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 "Max" voor de landenedities Noorwegen, Zweden, Denemarken, Finland, Roemenië, Tsjechië, Bulgarije, Hongarije, Spanje, Portugal, Kroatië, Slowakije en Slovenië.
4. Op 2 juli 2024 en 10 juli 2024 heeft het Commissariaat Discovery Communications Benelux B.V. telefonisch om aanvullende informatie verzocht.
5. Bij e-mail van 12 september 2024 is de aanvullende informatie door Discovery Communications Benelux B.V. overlegd en is in dezelfde e-mail een aanvullend ontheffingsverzoek gedaan ten aanzien van de vier andere landenedities Nederland, Polen, Frankrijk en België van de commerciële mediadienst op aanvraag "Max".



B. Relevante bepalingen

6. *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 deze leden gelet op de aard of het onderwerp van deze mediadienst op aanvraag praktisch onhaalbaar of ongerechtvaardigd zou zijn.
7. 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

8. Discovery Communications Benelux B.V. verzoekt het Commissariaat voor de hierboven onder randnummer 3. en randnummer 5. genoemde landenedities van de commerciële mediadienst op aanvraag “Max”, een tijdelijke gedeeltelijke ontheffing te verlenen van het verplichte aandeel Europese producties op grond van het bepaalde van artikel 10 van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023. Discovery Communications Benelux B.V. verzoekt het Commissariaat om haar een termijn te gunnen waarin Discovery Communications Benelux B.V. voor de betreffende landenedities toegroeit naar het vereiste percentage van dertig procent Europese producties.
9. Discovery Communications Benelux B.V. meent dat er in haar geval sprake is van bijzondere omstandigheden die een ontheffing op grond van het bepaalde van artikel 10 lid 3 Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023 rechtvaardigen. Discovery Communications Benelux B.V. voert daarvoor de volgende gronden aan.
10. Aan de commerciële mediadienst op aanvraag “Max” is een deel van de catalogus van de dienst “discovery+” toegevoegd alsmede een deel van de catalogus van de voormalige dienst “HBO Max”. De catalogus van “Max” bevat



prijswinnende series en speelfilms die ook op HBO Max beschikbaar waren. Daarnaast bevat de catalogus van Max een groot aantal titels die afkomstig zijn uit de lange en rijke geschiedenis van de televisiezenders van het voormalige Discovery. Gezien de lange historie van de mediagroep waartoe Discovery Communications Benelux B.V. behoort is deze content grotendeels van Amerikaanse origine.

11. De mediagroep waartoe Discovery Communications Benelux B.V. behoort investeert daarnaast wereldwijd in lokale producties. Deze producties verbreden het aanbod en verdiepen de band met kijkers en helpen om toe te groeien naar het vereiste percentage Europese producties. Deze Europese producties zijn hetzij specifiek geproduceerd voor de mediagroep, hetzij is er een uitzendlicentie verkregen voor verspreiding van de producties in een of meer landen. Discovery Communications Benelux B.V. zal ook (blijven) investeren in lokale producties met het oog op het bieden van de beste kijkervaring voor abonnees en op het voldoen aan de Europese quotaverplichtingen. Het zal evenwel enige tijd vergen om dit te realiseren.
12. Discovery Communications Benelux B.V. verzoekt het percentage Europese producties dan ook stapsgewijs op te mogen bouwen in die zin dat:
 - (i) voor de landenedities Zweden, Roemenië, Kroatië, Slovenië, Bulgarije, Tsjechië, Slowakije en Hongarije voor de periode tot en met eind 2025 het percentage op 25 procent, en voor kalenderjaar 2026 op 28 procent wordt vastgesteld; en
 - (ii) voor de landenedities Finland, Noorwegen, Spanje, Denemarken, Portugal, Nederland en Polen voor de periode tot en met eind 2025 het percentage op 20 procent, voor het daaropvolgende kalenderjaar 2026 op 25 procent, en voor het kalenderjaar 2027 op 28 procent wordt vastgesteld; en
 - (iii) voor de landenedities Frankrijk en België voor de periode tot en met eind 2025 het percentage op 15 procent, voor het daaropvolgende kalenderjaar 2026 op 20 procent, en voor het kalenderjaar 2027 op 25 procent wordt vastgesteld.
13. Discovery Communications Benelux B.V. tekent bij haar verzoek aan dat daar waar naar verwachting mogelijk, door haar een percentage wordt verzocht dat hoger ligt dan het in de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023 als uitgangspunt aangehouden toegroeimodel. Discovery Communications Benelux B.V. illustreert dat zelfs voor de voor haar nieuwe markten Frankrijk en België niet het in de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023 genoemde startpercentage van 10 procent wordt verzocht, maar een startpercentage van 15 procent. De verzochte gedeeltelijke ontheffing voor een periode van maximaal drie kalenderjaren zal Discovery Communications Benelux B.V. in staat stellen om de benodigde Europese producties te laten produceren en/of rechten te verkrijgen.
14. Discovery Communications Benelux B.V. heeft voorts aangegeven niet zonder de verzochte tussenstap van 28 procent te kunnen. Het kunnen behalen van het verzochte percentage van 28 procent wordt door Discovery Communications Benelux B.V. al ambitieus geacht. Mede gezien de grote hoeveelheid titels in de



catalogus, waardoor een procentueel verschil ook in absolute zin een groot aantal titels betreft, vormt het inbouwen van een tussenstap een wezenlijk verschil.

15. Het direct behalen van het aandeel van 30 procent Europese producties is op grond van het bovenstaande voor Discovery Communications Benelux B.V. op dit moment praktisch onhaalbaar. Discovery Communications Benelux B.V. gaat ervan uit dat het op termijn mogelijk zal zijn om voor alle betreffende landenedities te voldoen aan de eis van 30 procent Europese producties.
16. Discovery Communications Benelux B.V. wijst er tenslotte op dat de commerciële mediadienst op aanvraag "Max" met ingang van 21 mei 2024 onder de bevoegdheid van het Commissariaat valt en het op grond daarvan ongerechtvaardigd is om te verlangen dat het vereiste percentage Europees product direct wordt behaald.

D. Overwegingen

17. 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 dertig procent uit Europese producties als bedoeld in artikel 1 van de Europese richtlijn als gedefinieerd in de Mediawet 2008 (richtlijn audiovisuele mediadiensten) te bestaan.
18. Het Commissariaat kan ontheffing verlenen van het aandeel Europese producties indien is aangetoond dat naleving gelet op de aard of het onderwerp van de commerciële mediadienst op aanvraag praktisch onhaalbaar of ongerechtvaardigd zou zijn.
19. Bij de beoordeling of daarvan sprake is, 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 van Europese producties en bijzondere economische omstandigheden, zoals opstartproblemen van nieuwe commerciële mediadiensten op aanvraag, worden betrokken. Het Commissariaat verwijst hierbij naar artikel 10 van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023.
20. In het derde lid van artikel 10 van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023 is voorzien in een ontheffingsmogelijkheid voor een periode van maximaal drie kalenderjaren, in het geval waarin aanbieders van commerciële mediadiensten op aanvraag niet vanaf het begin van de commerciële mediadienst op aanvraag aan het voorgeschreven aandeel Europese producties kunnen voldoen.
21. Het Commissariaat is van oordeel dat Discovery Communications Benelux B.V. met hetgeen zij onder randnummers 10. tot en met 16. heeft gesteld, voldoende

aannemelijk heeft gemaakt dat het voor haar niet mogelijk is om direct aan het vereiste percentage Europese producties te voldoen. Hier zal enige tijd mee zijn gemoeid.

22. Het Commissariaat merkt hierbij op dat Discovery Communications Benelux B.V. voorts genoeglijk heeft onderbouwd niet zonder de verzochte tussenstap van 28 procent te kunnen.
23. Discovery Communications Benelux B.V. dient er wel naar te streven het percentage Europese producties in de betreffende landenedities zo spoedig mogelijk te verhogen. Dit zal enige tijd vergen. Daarom verleent het Commissariaat overeenkomstig de toelichting op artikel 10 van de Beleidsregel quota commerciële media-instellingen 2023, als volgt tijdelijke gedeeltelijke ontheffing van het verplichte percentage Europese producties voor de navolgende landenedities van de commerciële mediadienst op aanvraag “Max”.

Land	t/m 2025	2026	2027
1. Zweden	25%	28%	-
2. Roemenië	25%	28%	-
3. Kroatië	25%	28%	-
4. Slovenië	25%	28%	-
5. Bulgarije	25%	28%	-
6. Tsjechië	25%	28%	-
7. Slowakije	25%	28%	-
8. Hongarije	25%	28%	-
9. Finland	20%	25%	28%
10. Noorwegen	20%	25%	28%
11. Spanje	20%	25%	28%
12. Denemarken	20%	25%	28%
13. Portugal	20%	25%	28%
14. Nederland	20%	25%	28%
15. Polen	20%	25%	28%
16. Frankrijk	15%	20%	25%
17. België	15%	20%	25%

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

E. Openbaarmaking

24. 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

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

- I. het Commissariaat besluit Discovery Communications Benelux B.V. voor de landenedities van de commerciële mediadienst op aanvraag “Max” als vermeld onder de nummers 1. tot en met 8. in het overzicht in randnummer 23. hierboven, tijdelijk 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 landenedities vast op 25 procent voor de periode lopende van 21 mei 2024 tot en met kalenderjaar 2025, en op 28 procent voor kalenderjaar 2026;
- II. het Commissariaat besluit Discovery Communications Benelux B.V. voor de landenedities van de commerciële mediadienst op aanvraag “Max” als vermeld onder de nummers 9. tot en met 13. in het overzicht in randnummer 23. hierboven, tijdelijk 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 landenedities vast op 20 procent voor de periode lopende van 21 mei 2024 tot en met kalenderjaar 2025, en op 25 procent voor kalenderjaar 2026, en op 28 procent voor kalenderjaar 2027;
- III. het Commissariaat besluit Discovery Communications Benelux B.V. voor de landenedities van de commerciële mediadienst op aanvraag “Max” als vermeld onder de nummers 14. en 15. in het overzicht in randnummer 23. hierboven, tijdelijk 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 landenedities vast op 20 procent voor de periode lopende van 12 september 2024 tot en met kalenderjaar 2025, en op 25 procent voor kalenderjaar 2026, en op 28 procent voor kalenderjaar 2027.

¹ dat wil zeggen door toezending aan de belanghebbende.



- IV. het Commissariaat besluit Discovery Communications Benelux B.V. voor de landenedities van de commerciële mediadienst op aanvraag “Max” als vermeld onder de nummer 16. en 17. in het overzicht in randnummer 23. hierboven, tijdelijk 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 landenedities vast op 15 procent voor de periode lopende van 12 september 2024 tot en met kalenderjaar 2025, en op 20 procent voor kalenderjaar 2026, en op 25 procent voor kalenderjaar 2027.
- V. 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, 24 december 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

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 2023

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.