

Kulturradio Danmark A/S
Att. administrerende direktør Lars Schmidt

Radio- og tv-nævnet

29. marts 2022

rtv@slks.dk
www.slks.dk

Jour. nr. 22/02400

Afgørelse vedrørende Kulturradio Danmark A/S' anmodning om dispensation fra programtilladelsens punkt 107

Sammendrag

Kulturradio Danmark A/S har i henvendelse af 1. februar 2022 anmodet Radio- og tv-nævnet om dispensation til, at punkt 107 udgår af programtilladelsen.

Radio- og tv-nævnet har nu taget stilling i sagen og truffet afgørelse om ikke at dispensere fra tilladelsens punkt 107 i henhold til de generelle principper i EU's udbudsdirektiv om ligebehandling og gennemsigtighed samt § 34, stk. 1-3, i bekendtgørelse nr. 719 af 9. juli 2019 om udbud af digital public service-radiokanal med fokus på kultur.

Sagens oplysninger

Tilladelsehaver af den digitale public service-radiokanal med fokus på kultur, Kulturradio Danmark A/S, som udøver programvirksomhed under navnet 24syv, har den 1. februar 2022 anmodet om, at punkt 107 udgår af programtilladelsen.

Af programtilladelsens punkt 107 fremgår det,

"At satiren på kanalen vil blive udviklet, skrevet og produceret under ledelse af en erfaren satiriker med mangeårige erfaring og kompetencer inden for radiosatire."

Af Kulturradio Danmarks henvendelse fremgår det, at kanalen lige nu sender to (og senere tre) satiriske formater, der bliver lavet af tre forskellige hold, samt at det er afgørende for udviklingen af de enkelte formater, at de bliver udviklet af de personer, der forløser programmerne.

Af henvendelsen fremgår det endvidere, at satiren sjældent er skrevet på forhånd, men at den udvikler sig spontant, og at andet ifølge Kulturradio Danmark ikke er muligt med de høje krav til antal sendetimer, samt at andet vil være unaturligt, idet satiren udkommer i reaktion på døgnets og tidens begivenheder. Kulturradio Danmark oplyser, at kanalen ikke ønsker, at al satiren skrives af én person.

Kulturradio Danmark oplyser endvidere, at kanalen har haft samtaler med en kendt, erfaren satiriker, som har ønsket at skrive en times satire om ugen, men at Kulturradio Danmark ikke ønsker at indgå i dette samarbejde, fordi det er Kulturradio Danmarks opfattelse, at den pågældende satiriker ikke vil kunne skabe satire, der er tilstrækkelig original og nyskabende. Kulturradio Danmark oplyser, at kanalen i stedet ønsker at skabe ny, original satire med nye talenter.

Kulturradio Danmark oplyser endvidere, at ændringerne ikke er forbundet med nogen besparelser, idet Kulturradio Danmark sender og vil sende mere satire, end programtilladelsen kræver, og altid som minimum vil opfylde kravene til sendetimer i programtilladelsen.

Endelig oplyser Kulturradio Danmark, at den programchef, som er ansvarlig for satiren, tidligere har stået bag udvikling og drift af satiriske programmer som Monte Carlo, Ghandi, Det Sorte Ur, Alpha Omega, Doktor Stroganoff, Wulffmorgenthalers tegneserieshow og STEIFT mv.

Lovgrundlag

EU-retten

Det er en forudsætning for Radio- og tv-nævnets eventuelle imødekommeelse af dispensationsanmodningen, at en imødekommeelse af den ansøgte ændring ikke er i strid med de generelle principper i EU's udbuds-direktiv om ligebehandling og gennemsigtighed.

Efter EU-Domstolens praksis skal der lægges vægt på følgende forhold ved bedømmelsen af, om en efterfølgende ændring kan godkendes:

1. Ændringen må ikke have en så væsentlig karakter, at det må antages, at andre ville have deltaget i udbuddet, hvis de havde haft kendskab til ændringen.
2. Ændringen må ikke bevirke, at en anden tilbudsgiver kunne have vundet udbuddet.
3. Ændringen må ikke føre til, at tilladelsen udvides i betydeligt omfang til at omfatte ydelser, der ikke oprindeligt var fastsat heri.
4. Ændringen må ikke påvirke den økonomiske balance i en for tilladelseshaver gunstig retning.

Bekendtgørelsen

Dernæst er ændringsanmodninger reguleret i bekendtgørelsen. I henhold til bekendtgørelsens § 34, stk. 1, kan tilladelseshaver i tilladelsesperioden ansøge om Radio- og tv-nævnets forudgående godkendelse af ændringer af den konkrete opfyldelsesmåde af de elementer, som fremgår af ansøgningen.

Det fremgår af § 34, stk. 2, at Radio- og tv-nævnet ved vurderingen af, om ansøgning efter stk. 1 kan imødekommes, lægger vægt på:

1. om danskernes brug af den i ansøgningen beskrevne opfyldelsesmåde efterfølgende er aftaget væsentligt.
2. om den påtænkte nye opfyldelsesmåde på anmodningstidspunktet er så udbredt blandt danske medievirksomheder, at den må anses som tidssvarende.
3. om den påtænkte nye opfyldelsesmåde på anmodningstidspunktet er så almindeligt tilgængelig for befolkningen, at den må anses som tidssvarende.
4. om formålet med den ønskede deltjeneste på anmodningstidspunktet kan anses som opfyldt mindst lige så godt ved den ændrede opfyldelsesmåde som ved den i ansøgningen beskrevne.

I henhold til § 34, stk. 3, skal tilladelseshaver redegøre for de økonomiske konsekvenser for tilladelseshaver og for konsekvenserne for lytterne/brugerne af den påtænkte ændring, idet en eventuel besparelse for tilladelseshaver vil skulle bedømmes i henhold til bekendtgørelsens § 29, nr. 2, og § 48.

Radio- og tv-nævnets bemærkninger

Radio- og tv-nævnet har i henhold til EU-retten og bekendtgørelsens § 34 behandlet dispensationsanmodningen på sit møde den 22. marts 2022 og skal herefter udtale:

Det må efter Radio- og tv-nævnets opfattelse anses for usandsynligt, at andre tilbudsgivere ville have deltaget i eller vundet udbuddet, såfremt den foreslåede ændring oprindeligt havde været indeholdt i Kulturradio Danmarks ansøgning, idet tilsagnet om at en erfaren komiker vil overse satireudviklingen alene udgør et delelement af det samlede tilsagn om satire som markant element, hvorunder nævnet tillagde flere forhold positiv vægt. Dertil kommer, at satire som markant element i sig selv udgjorde et delelement af de samlede programplaner, som samlet vægtede 40 procent ved evalueringen af ansøgningen.

Nævnet finder heller ikke, at ændringen vil medføre en væsentlig ændring af ydelserne efter tilladelsen, idet Kulturradio Danmark ifølge henvendelsen af 1. februar 2022 sender og vil sende mere satire, end programtilladelsen kræver, og altid som minimum vil opfylde kravene til sendetimer i programtilladelsen.

Det fremgår af henvendelsen, at ændringen ikke vil repræsentere en besparelse for Kulturradio Danmark, men dette er ikke dokumenteret eller sandsynliggjort yderligere. Det må dog ud fra ændringens natur anses for overvejende sandsynligt, at ændringen ikke medfører en væsentlig forskydning af den økonomiske balance til fordel for Kulturradio Danmark, idet det som ovenfor nævnt fremgår af henvendelsen, at Kulturradio Danmark sender og vil sende mere satire, end programtilladelsen kræver, og altid som minimum vil opfylde kravene til sendetimer i programtilladelsen.

Det er således sekretariatets vurdering, at ændringen vil kunne gennemføres, uden at dette vil være i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet.

For så vidt angår vurderingen efter bekendtgørelsens § 34, stk. 2, finder nævnet det ikke meningsfuldt at foretage en vurdering efter nr. 1-3, da der ikke umiddelbart er tale om en ændret opfyldelsesmåde som sådan, idet der ikke sker en direkte ændring i programudbuddet.

I henhold til bekendtgørelsens § 34, stk. 2, nr. 4, skal nævnet blandt andet lægge vægt på, om formålet med den ønskede deltjeneste på ansøgningstidspunktet kan anses som opfyldt mindst lige så godt ved den ændrede opfyldelsesmåde som ved den i ansøgningen beskrevne.

Nævnet bemærker, at det af nævnets evalueringsrapport om udbud af tilladelse til digital public service-radiokanal med fokus på kultur fremgår, at Kulturradio Danmark i sin ansøgning redegør for, *”at en navngiven erfaren komiker allerede har afgivet tilsagn om at udvikle og rekruttere talenter inden for satire”*, samt at nævnet i forbindelse med sin pointtildeling har lagt vægt på, *”at LOUD har en navngiven kompetent kapacitet, som har tilkendegivet at ville stå i spidsen for satiren på LOUD”*. Det fremgår endvidere, at nævnet har tillagt det positiv vægt, *”at LOUD har planlagt to konkrete satireprogrammer”*, samt at nævnet samlet set har fundet, *”at LOUDs tilsagn om satire som markant element ligger på niveauet lige over tilfredsstillende”*.

Nævnet vurderer på baggrund af ovenstående, at det ikke sikrer en opfyldelsesmåde, der er mindst lige så god som den i ansøgningen beskrevne, hvis punkt 107 udgår af programtilladelsen, idet det netop blev

tillagt positiv vægt, at satiren udvikles under ledelse af en erfaren komiker.

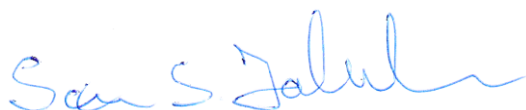
Endelig bemærker nævnet, at punkt 107 foreskriver, at satiren på kanalen vil blive udviklet, skrevet og produceret *under ledelse af* og ikke *af* en erfaren satiriker med mangeårig erfaring og kompetencer inden for radiosatire, og at punktets krav således ikke er uforenelige med Kulturradio Danmarks ønske om, at programmerne bliver udviklet af de personer, der forløser dem, samt at al satiren ikke skrives af én person.

På baggrund af ovenstående træffer Radio- og tv-nævnet følgende:

Afgørelse

Radio- og tv-nævnet har nu taget stilling i sagen i henhold til de generelle principper i EU's udbudsdirektiv om ligebehandling og gennemsigtighed samt § 34, stk. 1-3, i bekendtgørelse nr. 719 af 9. juli 2019 om udbud af digital public service-radiokanal med fokus på kultur og truffet afgørelse om ikke at dispensere fra tilladelsens punkt 107.

Med venlig hilsen



Søren Sandfeld Jakobsen
Formand