

Kulturradio Danmark A/S
Att. administrerende direktør Lars Schmidt

Radio- og tv-nævnet

29. marts 2022

Johan S. Loller
Specialkonsulent,
cand.scient.pol.

rtv@slks.dk
www.slks.dk

Afgørelse vedrørende Kulturradio Danmarks anmodning om dispensation fra tilladelsens punkt 78

Sammendrag

Kulturradio Danmark A/S har i henvendelse af 31. januar 2022 anmodet Radio- og tv-nævnet om dispensation til, at punkt 78 udgår af programtilladelsen.

Radio- og tv-nævnet har nu taget stilling i sagen og truffet afgørelse om ikke at dispensere fra tilladelsens punkt 78 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.

Sagsfremstilling

Tilladelseshaver af den digitale public service-radiokanal med fokus på kultur, Kulturradio Danmark A/S ("Kulturradio Danmark"), der udøver programvirksomhed under navnet 24syv, anmodede den 31. januar 2022 Radio- og tv-nævnet om dispensation fra punkt 78 i programtilladelsen.

Dispensationsanmodningen omhandler kanalens partnerskab med spillestedet VEGA, hvor VEGA har ønsket at ophæve samarbejdet ved udgangen af 2021. På denne baggrund anmodes om en ændring til tilladelsens punkt 78, som følger:

Oprindelig ordlyd

"At kanalen vil sende et program om en aktuel koncert i samarbejde med VEGA lørdag fra kl. 18-19. Derudover sendes fredage og lørdage fra kl. 21.05-23.00 et musikprogram, der tager udgangspunkt i live musik, koncertliv, fankultur og musikere, der udarbejdes i samarbejde med VEGA. Musikken vil maksimalt udgøre 70 pct."

Ønsket ordlyd

"At kanalen vil sende et program om en aktuel/relevant koncert eller aktuel/relevant artist lørdag fra kl. 18-19. Derudover sendes fredage og lørdage fra kl. 21.05-23.00 et musikprogram, der går tæt på musikken og historierne der gemmer sig bag - herunder koncertliv, fankultur og musikere. Musikken vil maksimalt udgøre 70 pct."

Ændringen vedrører således alene det forhold, at programmerne skal sendes i samarbejde med spillestedet VEGA og ikke programmernes indhold som sådan.

Anmodningen begrundes i det forhold, at Kulturradio Danmark i 2021 ønskede at forhandle nye vilkår med samarbejdspartneren, der på baggrund heraf valgte at trække sig. Ønsket om at forhandle nye vilkår handlede primært om, at Kulturradio Danmark fandt, at aftalen var mere vidtgående, end hvad der var forudsat i ansøgning og tilladelse, samt at omkostningerne ved samarbejdet var disproportionale.

Kulturradio Danmark anfører følgende som begrundelse for anmodningen:

"Det fremgår således samlet set af både ansøgning og programtilladelse, at der skulle etableres et samarbejde mellem det daværende Radio LOUD og VEGA om i fællesskab at sende musikprogrammer.

I forbindelse med blandt andet den betydelige offentlige kritik af Radio LOUDs lave lyttertal blev der i efteråret 2021 iværksat en omfattende gennemgang og sanering af programfladen med henblik på at identificere programmer med meget lav lytning, og - så vidt det var muligt - bruge flere ressourcer på programmer, der var egnede til at hæve radioens lytterandel.

Det blev i forbindelse med denne gennemgang konstateret, at det i programtilladelsen nævnte samarbejde med VEGA var udmøntet på en sådan måde, at radioen overførte et årligt beløb til VEGA på omkring 1,2 millioner kroner, der gjorde det muligt for spillestedet at ansætte egne medarbejdere, i alt 2,4 årsværk, der ugentligt producerede mellem tre-fem timers indhold med en musikandel på op til 70 procent. Radio LOUD finansierede desuden etablering af studiefaciliteter hos VEGA samt levering af PC-udstyr og mobiltelefoner.

Det var samlet set efter gennemgangen i efteråret 2021 Kulturradio Danmarks A/S' vurdering, at prisen for det leverede var meget høj og at det ikke havde været den oprindelige hensigt, at Radio LOUD skulle betale ansatte og studiefaciliteter på VEGA, men samarbejde med

spillestedet om kvalificering af musikstoffet. Dertil kom, at de to leverede programmer - "Pitten" og "Kontur" - havde lav lytning, hvorfor programledelsen besluttede at lukke de to programmer og i stedet søge at forny partnerskabet, så det fandt sted i overensstemmelse med den oprindelige ansøgning. Det ville i praksis betyde, at VEGA skulle indtage en udviklings- og rådgivningsrolle, men at Kulturradio Danmark A/S ikke længere skulle finansiere ansatte på VEGA."

Lovgrundlag

EU-retten

Det er en forudsætning for Nævnets imødekommelse af anmodningen, at en imødekommelse af den ansøgte ændring ikke er i strid med de generelle principper i EU's udbudsdirektiv 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

I henhold til § 34, stk. 1, i bekendtgørelse nr. 719 af 9. juli 2019 om udbud af digital public service-radiokanal med fokus på kultur 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 tilgængeligt 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 § 29, nr. 2, og § 48.

Radio- og tv-nævnets bemærkninger

Radio- og tv-nævnet skal indledningsvis bemærke, at Kulturradio Danmark i store dele af dispensationsanmodningen refererer til forhold, der vedrører kanalens konkrete aftale med spillestedet VEGA, som efter Radio- og tv-nævnets vurdering er et aftaleretligt forhold, der dermed henhører i andet regi, og som udgangspunkt må løses imellem de to parter.

Følgende bemærkninger relaterer sig dermed alene til, hvorvidt ændringen kan godkendes i henhold til de EU-retlige principper og bekendtgørelsen.

Det må efter nævnets opfattelse anses for usandsynligt, at andre tilbudsgivere ville have deltaget i eller vundet udbuddet, såfremt samarbejdet med VEGA ikke havde været indeholdt i Kulturradio Danmarks ansøgning, desuagtet at nævnet tillagde partnerskabet positiv vægt både i forhold til kanalens kultur- og musikprogrammer. Dette skyldes, at der ikke er tale om en ændring i det konkrete kultur- og musikprogram, men alene en ændring af de parter, der står bag programmet, hvorfor det givetvis ikke ville have talt signifikant ned i nævnets pointtildeling, henset til at kanalen har opnået point for såvel partnerskaberne bag som udformningen af programmerne i programplanen.

Radio- og tv-nævnet finder heller ikke, at ændringen vil medføre en væsentlig ændring af ydelserne efter tilladelsen.

Kulturradio Danmark oplyser i sin anmodning, at ophævelsen af samarbejdet har medført en besparelse på mere end en halv million kroner, og at de sparede midler krone for krone vil blive anvendt til at styrke den øvrige programvirksomhed, herunder på udvikling og skabelse af en række nye programmer og styrkelse af den redaktionelle stab. På denne baggrund er det nævnets vurdering, at ændringerne ikke medfører en væsentlig forskydning af den økonomiske balance til fordel for Kulturradio Danmark.

Det er således Radio- og tv-nævnets vurdering, at ændringerne vil kunne gennemføres, uden at dette vil være i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet.

Eftersom der umiddelbart ikke er tale om en ændret opfyldelsesmåde som sådan, idet der ikke sker en direkte ændring i programudbuddet, finder Radio- og tv-nævnet det ikke meningsfuldt at foretage en vurdering efter § 34, stk. 2, 1-3.

I henhold til bekendtgørelsens § 34, stk. 2, nr. 4, skal nævnet bl.a. lægge vægt på, at 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.

I sin evaluering af ansøgningerne lagde nævnet bl.a. positiv vægt på, at Kulturradio Danmark havde redegjort detaljeret for, hvordan de indgåede partnerskaber kommer i spil i forhold til kanalens kulturprogrammer, og hvordan partnerskaberne, herunder VEGA, bidrager positivt til kulturdækningen med hver deres ekspertise. Endvidere lagde nævnet i forhold til kanalens musikformidling særlig positiv vægt på, at Kulturradio Danmark konkret redegjorde for i hvilke programmer, der anvendes musik, samt hvordan musikken formidles af meget kompetente kræfter, idet der i denne henseende bl.a. henvises til partnerskaberne, herunder VEGA.

Der er altså lagt særdeles megen vægt på partnerskabernes bidrag til kultur- og musikprogrammerne på kanalen, hvorfor disse programmer alt andet lige vil opfylde formålet i ringere grad, hvis de ikke laves i samarbejde med partnerskaberne. På denne baggrund vurderer Radio- og tv-nævnet, at der ikke er tale om en opfyldelsesmåde, der er mindst lige så god som den i ansøgningen beskrevne.

Det skal i den henseende bemærkes, at der dermed er behov for at Kulturradio Danmark genoptager dialogen med VEGA med henblik på at

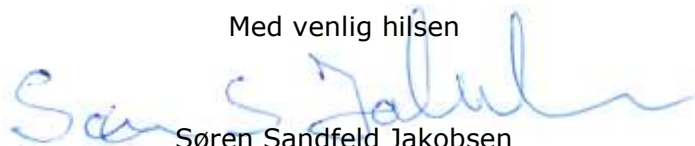
forlænge aftalen, eller at Kulturradio Danmark erstatter VEGA med et partnerskab på tilsvarende niveau hurtigst muligt, idet det understreges, at Kulturradio Danmark i så fald vil være forpligtede til at anmode om dispensation fra punkt 78 på ny samt tilladelsens punkt 45, hvoraf samtlige partnerskaber fremgår.

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

Afgørelse

Radio- og tv-nævnet har nu taget stilling i sagen og truffet afgørelse om ikke at dispensere fra tilladelsens punkt 78 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.

Med venlig hilsen



Søren Sandfeld Jakobsen
Formand