

Kulturradio Danmark A/S
Att. administrerende direktør Lars Schmidt

Radio- og tv-nævnet

16.05.2022

rtv@slks.dk
www.slks.dk

Jour. nr. 22/00497

Afgørelse vedrørende Kulturradio Danmark A/S' dispensationsanmodning vedrørende programtilladelsens punkt 67

Sammendrag

Kulturradio Danmark A/S ("Kulturradio Danmark") har i henvendelse af 13. januar 2022 anmodet Radio- og tv-nævnet om dispensation til, at 24syv ikke stilles til rådighed via Nuuday/YouSee Musik.

Radio- og tv-nævnet har nu taget stilling i sagen og truffet afgørelse om at dispensere fra tilladelsens punkt 67 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.

Radio- og tv-nævnet bemærker dog, at der har været problemer med sammenhængen mellem Kulturradio Danmarks tilsagn om distribution og tilrådgivningsstillelse og realiseringen heraf, hvilket er kritisabelt. Nævnet bemærker endvidere, at forløbet omkring indgåelse af aftale mellem Kulturradio Danmark og Nuuday/YouSee Musik om distribution af 24syv har været meget uskønt. Nævnet forventer, at Kulturradio Danmark iagttager sine forpligtelser i forhold til distribution og tilrådgivningsstillelse med en større grad af professionalisme i den resterende tilladelsesperiode.

Sagens oplysninger

Tilladelseshaver af den digitale public service-radiokanal med fokus på kultur, Kulturradio Danmark, som udøver programvirksomhed under navnet 24syv, har den 13. januar 2022 anmodet om dispensation fra tilladelsens punkt 67, hvoraf det fremgår,

"At kanalen vil indgå aftale med eksisterende portaler og distributionskanaler herunder Podimo og Egmonts portal Talk Town og indgå samarbejde med Spotify, Telmore Musik og YouSee Musik."

Kulturradio Danmark anmoder om dispensation til, at 24syv ikke stilles til rådighed via Nuuday/YouSee Musik og begrundes anmodningen med,

at der ikke inden for en overskuelig fremtid er udsigt til, at 24syv vil blive distribueret via Nuuday, idet Nuuday har oplyst Kulturradio Danmark, at de stadig evaluerer muligheden for at samarbejde med Kulturradio Danmark, men ikke har taget stilling til om og hvornår.

Kulturradio Danmark oplyser endvidere, at det ikke har nogen økonomisk betydning, at 24syv ikke stilles til rådighed via Nuuday.

Lovgrundlag

EU-retten

Det er en forudsætning for Radio- og tv-nævnets eventuelle imødekomme af dispensationsanmodningen, at en imødekomme 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

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 4. maj 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 der er tale om en mindre justering af et tilsagn. Der blev således ikke ved nævnets afgørelse om tildeling af tilladelse til Kulturradio Danmark lagt specifik positiv vægt på Kulturradio Danmarks samarbejde med Nuuday/YouSee Musik.

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

Det fremgår af henvendelsen af 13. januar 2022, at ændringen ikke vil repræsentere en besparelse for Kulturradio Danmark, men dette er ikke umiddelbart dokumenteret eller sandsynliggjort yderligere. Det fremgår dog af Kulturradio Danmarks høringssvar af 26. november 2021, at *"det kan oplyses, at KRD ikke betaler for at stille indhold til rådighed på de her omtalte platforme, hvorfor KRD ikke opnår en besparelse, idet distributionen er gratis"*. Det må således anses for overvejende sandsynligt, at ændringen ikke medfører en væsentlig forskydning af den økonomiske balance til fordel for Kulturradio Danmark.

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

For så vidt angår vurderingen efter bekendtgørelsens § 34, stk. 2, finder Radio- og tv-nævnet det ikke meningsfuldt at foretage en vurdering efter nr. 1-3, da der er tale om en mindre justering til et tilladelsespunkt, der alene vedrører kanalens samarbejder med tredjepartsplatforme i forhold til indholdsdistribution. Der kan således ikke umiddelbart foretages en

vurdering af, hvorvidt danskernes brug er aftaget, eller hvorvidt det er tidssvarende hos medievirksomheder og brugere.

I henhold til bekendtgørelsens § 34, stk. 2, nr. 4, skal Radio- og tv-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.

Radio- og tv-nævnet bemærker, at det af Kulturradio Danmarks ansøgning (Bilag 1.4: Tilsagn om programmer m.v. (skønhedskriterier)) fremgår, at *“for LOUD er det afgørende, at indholdet kan tilgås på en række forskellige platforme. LOUD vil byde ind med stor grad af nytænkning indenfor digital adgang til vores indhold, og vil umiddelbart efter udbuddet er sikre sig solide distributionsaftaler”*. Det fremgår endvidere, at YouSee Music er på listen over platforme/distributionskanaler, der vil blive taget i brug.

Radio- og tv-nævnet bemærker hertil, at det af nævnets evalueringsrapport om udbud af tilladelse til digital public service-radiokanal med fokus på kultur fremgår, at *“indholdet vil udkomme på flere platforme, herunder LOUDs egen app og hjemmeside, hvor brugerne får adgang til indholdet og har mulighed for at interagere med både LOUD og andre brugere. LOUD stiller derudover sit indhold til rådighed på andre portaler som fx Spotify”*. Det fremgår endvidere, at *“nævnet lægger ligeledes vægt på, at programindholdet udkommer på andre platforme end kanalens egne”*, samt at *“Radio- og tv-nævnet finder, at LOUDs tilsagn om distribution og tilrådgivelsesstilling ligger på niveauet meget tilfredsstillende”*.

Der blev således ikke ved Radio- og tv-nævnets afgørelse om tildeling af tilladelse til Kulturradio Danmark lagt specifik positiv vægt på Kulturradio Danmarks samarbejde med Nuuday/YouSee Musik, men på distributionen af programindholdet på andre platforme end Kulturradio Danmarks egne.

Radio- og tv-nævnet bemærker derudover, at det af høringssvar fremsendt af Kulturradio Danmark den 26. november 2021 fremgår, at Kulturradio Danmark har samarbejdet med Egmont om en enkeltstående programrække, men at Egmonts portal Talk Town ikke længere er relevant for Kulturradio Danmark, idet portalen nu henvender sig til børn i alderen 5-12 år.

Radio- og tv-nævnet vurderer på baggrund af ovenstående, at formålet – distribution og tilrådgivelsesstilling på andre platforme end Kulturradio Danmarks egne – vil kunne opfyldes lige så godt uden distribution og

tilrådgighedsstillelse via Nuuday/YouSee Musik og Egmonts portal Talk Town.

Således får tilladelsespunkt 67 følgende ordlyd:

”At kanalen vil indgå aftale med eksisterende portaler og distributionskanaler, herunder Podimo, og indgå samarbejde med Spotify og Telmore Musik”.

Radio- og tv-nævnet finder dog grund til at bemærke, at der har været problemer med sammenhængen mellem Kulturradio Danmarks tilsagn om distribution og tilrådgighedsstillelse og realiseringen heraf, hvilket er kritisabelt. Nævnet bemærker endvidere, at forløbet omkring indgåelse af aftale mellem Kulturradio Danmark og Nuuday/YouSee Musik om distribution af 24syv har været meget uskønt. Nævnet forventer således, at Kulturradio Danmark iagttager sine forpligtelser i forhold til distribution og tilrådgighedsstillelse med en større grad af professionalisme i den resterende tilladelsesperiode.

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 at dispensere fra tilladelsens punkt 67.

Tilladelsens punkt 67 lyder herefter:

”At kanalen vil indgå aftale med eksisterende portaler og distributionskanaler, herunder Podimo, og indgå samarbejde med Spotify og Telmore Musik”.

Nævnet bemærker samtidig, at nævnet forventer, at Kulturradio Danmark iagttager sine forpligtelser i forhold til distribution og tilrådgighedsstillelse med en større grad af professionalisme i den resterende tilladelsesperiode.

Med venlig hilsen

A handwritten signature in blue ink, appearing to read 'Søren Sandfeld Jakobsen'. The signature is fluid and cursive, with the first name 'Søren' being the most prominent part.

Søren Sandfeld Jakobsen
Formand