

Radio24syv  
Att.: Jørgen Ramskov  
Vester Farimagsgade 41  
1606 København V

Radio- og tv-nævnet

22. august 2013

Jette Fievé  
chefkonsulent, cand.jur.

jfi@kulturstyrelsen.dk  
Direkte tlf.: 3373 3333

### Ansøgning fra Radio24syv om ændringer

Radio24syv har i en ansøgning af 23. juli 2013 med bilag anmodet om en række ændringer i den af Radio- og tv-nævnet den 10. maj 2011 udstedte tilladelse til programvirksomhed på den fjerde jordbaserede FM-radiokanal. Nærmere bestemt anmodes om:

- At tilladelsens punkt 11, nr. 3, ændres fra "30 timers aktualitetsprogrammer pr. uge, der skal udsendes i tidsrummet kl. 06-18 mandag til fredag" til: "30 timers aktualitetsprogrammer pr. uge, der skal udsendes i tidsrummet kl. 06-18". Der søges således om, at der i opgørelsen af de krævede 30 timers aktualitetsprogrammer pr. uge også medregnes aktualitetsprogrammer, der sendes lørdag og søndag i tidsrummet kl. 06-18.
- At tilladelsens punkt 11, nr. 8, ændres fra "55 minutters debatprogrammer pr. dag, der skal udsendes i tidsrummet kl. 09-18 mandag til lørdag" til: "55 minutters debatprogrammer pr. dag, der skal udsendes i tidsrummet kl. 09-18 på seks af ugens dage". Der søges således om, at der i opgørelsen af de krævede 55 minutters debatprogrammer pr. dag, mandag til lørdag, kan medregnes debatprogrammer, uanset hvilken dag, de er udsendt, og at stationen frit kan vælge hvilke seks dage i en given uge, der skal indgå i opgørelsen.
- at tilladelsens punkt 15, 2. punktum: "Genudsendelser må kun udsendes i tidsrummet kl. 18-06." slettes, således at der i punkt 15 blot står: "Genudsendelser må maksimalt udgøre 10 pct. af den samlede flade opgjort pr. uge". Der søges således om, at stationen stilles frit i relation til tidspunkter for genudsendelser, men ikke om at omfanget af tilladte genudsendelser ændres.

EAN: 5798000793132

CVR: 26489865

- Hvis nævnet ikke kan godkende ovenstående punkt om genudsendelser, søges subsidiært om, at det tilladte tidsrum for genudsendelser lørdage, søndage og helligdage udvides fra kl. 18-06 til kl. 12-07.

Det fremgår af ansøgningen, at ændringerne ikke vil have ressourcemæssige konsekvenser for stationen.

Radio24 har tillige i bilag 1 og 2 til ansøgningen indsendt oplysninger om radiolytning på Radio24syv i forhold til den totale radiolytning – opgjort som rating - på baggrund af data fra 2013. Det fremgår heraf, at den totale radiolytning er størst på hverdage, mens billedet er anderledes for Radio24syv, hvor lørdag ligger marginalt under gennemsnittet på hverdage, mens søndag ligger marginalt over. Samlet set er der ikke forskel for Radio24syvs vedkommende, hvilket betyder, at lørdage og søndage har samme værdi i forhold til lytterne som hverdage.

Endvidere påpeger stationen i ansøgningen, at bestemmelsen om, at Radio24syv kun kan genudsende programmer i tidsrummet kl. 18-06, betyder, at en række populære og aktuelle programmer, som også ved genudsendelse ville kunne trække mange lyttere i dagtimerne, kun kan sendes på tidspunkter, hvor langt færre lyttere får glæde af programmerne.

### **Radio- og tv-nævnets vurdering**

Radio- og tv-nævnet har i henhold til §§ 15 og 16 i bekendtgørelse nr. 5 af 5. januar 2011 om udbud af den fjerde FM-kanal (herefter udbudsbekendtgørelsen) behandlet ansøgningen på sit møde den 21. august 2013, og skal udtale:

### **Ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet**

Eftersom Radio- og tv-nævnets tilladelse til Radio24syv er udstedt på baggrund af udbud, er det en forudsætning for nævnets imødekommelse af ansøgningen, at en imødekommelse af de ansøgte ændringer 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:

- 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;
- Ændringen må ikke bevirke, at en anden tilbudsgiver kunne have vundet udbuddet;
- Ændringen må ikke føre til, at tilladelsen udvides i betydelig

- omfang til at omfatte ydelser, der ikke oprindeligt var fastlagt heri;
- Ændringen må ikke påvirke den økonomiske balance i en for tilladelseshaver gunstig retning.

Det er Radio- og tv-nævnets opfattelse, at ændring af et minimumskrav som udgangspunkt ikke kan godkendes, idet ordregiver ved at gøre et forhold til minimumskrav har signaleret, at der er tale om et væsentligt forhold. Det kan dog ikke antages, at ændringer af minimumskrav altid vil udgøre en væsentlig ændring, jf. således Klagenævnet for Udbuds kendelse af 6. maj 2013, Widex DK A/S mod Kommunernes Landsforening, hvor klagenævnet udtalte, at det ikke var i strid med de udbudsretlige regler, at en ordregiver havde frafaldet nogle mindstekrav under udbudsprocessen. Klagenævnet overvejede i den forbindelse, om ændringerne kunne have haft betydning for øvrige potentielle tilbudsgiveres mulighed for eller lyst til at deltage i udbuddet.

Anmodningen fra Radio24syv vedrører blandt andet muligheden for at placere aktualitetsprogrammer og debatprogrammer på andre tidspunkter end det i minimumskravene i bekendtgørelsens § 3, stk. 1, nr. 3 og 8, forudsatte. Der sker derimod ikke en ændring af indhold og kravene til aktualitetsprogrammer eller debatprogrammer i øvrigt. Radio24syv skal dermed fortsat producere aktualitetsprogrammer og debatprogrammer i samme kvalitet og omfang som tidligere. Anmodningen om at kunne lægge genudsendelser i hele programfladen og ikke alene i et begrænset tidsrum som nu, indebærer således kun en ændring af det mulige tidspunkt, hvor genudsendelser kan sendes, men omfanget af genudsendelser øges ikke.

Det må efter nævnets opfattelse anses for usandsynligt, at andre tilbudsgivere ville have deltaget i eller vundet udbuddet, såfremt de foreslåede ændringer oprindeligt havde været indeholdt i udbudsmaterialet.

Da krav til såvel omfang som indhold af programmerne forbliver uændret, finder nævnet heller ikke, at ydelserne efter tilladelsen ændres væsentligt.

Ændringen af sendetidspunkterne mv. gør det imidlertid alt andet lige lettere for Radio24syv at opfylde de pågældende minimumskrav. Ud fra de foreliggende oplysninger om, at ændringerne ikke vil have ressourcemæssige konsekvenser for stationen, må det dog anses for overvejende sandsynligt, at denne lettelse ikke medfører en væsentlig forskydning af den økonomiske balance til fordel for Radio24syv.

Samlet er det på det foreliggende grundlag nævnets vurdering, at ændringerne vil kunne gennemføres, uden at dette vil være i strid med ligebehandlings- og gennemsigtighedsprincippet.

### **Udbudsbekendtgørelsens §§ 15 og 16**

Ifølge § 3, stk. 1, nr. 3, skal programvirksomheden mindst indeholde 30 timers aktualitetsprogrammer pr. uge, der skal udsendes i tidsrummet kl. 06-18 mandag til fredag.

Ifølge § 3, stk. 1, nr. 8, skal programvirksomheden mindst indeholde 55 minutters debatprogrammer pr. dag, der skal udsendes i tidsrummet kl. 09-18 mandag til lørdag.

Endelig må genudsendelser i henhold til § 3, stk. 6, maksimalt udgøre 10 pct. af den samlede flade opgjort pr. uge, og kun udsendes i tidsrummet kl. 18-06.

Ifølge udbudsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, kan tilladelseshaver ansøge om Radio- og tv-nævnets forudgående godkendelse af ændringer af den konkrete opfyldelsesmåde af de elementer, som fremgår af ansøgningen. Tilsvarende gælder for den opfyldelsesmåde af et i § 3 anført minimumskrav, der følger af § 5.

Det fremgår af § 15, 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.

Ifølge udbudsbekendtgørelsens § 16, stk. 1, kan Radio- og tv-nævnet efter forudgående ansøgning godkende ændringer, der ikke er omfattet af § 15, herunder ændringer af programindholdet. Ifølge stk. 2 kan ændringer af minimumskrav i henhold til § 3, stk. 1 og 2, samlet ikke udgøre mere end

tidsmæssigt 25 pct. af hvert enkelt krav. Ifølge § 16, stk. 3, vil nævnet ved vurderingen af, om en ændring i henhold til stk. 2 kan imødekommes lægge vægt på de i § 15, stk. 2, anførte elementer.

Selv om Radio24syv søger om ændringer af elementer, der fremgår af § 3, er der ikke tale om konkrete opfyldelsesmåder i medfør af § 5, der primært omhandler nærmere definitioner på programkategorier og lignende. § 15 finder således ikke umiddelbart anvendelse ved nævnets bedømmelse af ansøgningen.

Imidlertid vil nævnet ifølge § 16, stk. 1, efter forudgående ansøgning kunne godkende ændringer, der ikke er omfattet af § 15, herunder ændringer af programindhold. Ifølge § 16, stk. 2, kan ændringer af minimumskrav i henhold til § 3, stk. 1 og 2, samlet ikke udgøre mere end tidsmæssigt 25 pct. af hvert enkelt krav, idet der dog ikke i det ansøgte er tale om ændringer af omfanget. Det følger endelig af § 16, stk. 3, at nævnet ved vurdering af, om en ansøgning om ændring jf. stk. 2, kan imødekommes, vil lægge vægt på de i § 15, stk. 2, anførte elementer. Det er ikke for så vidt angår ansøgning om andre ændringer, herunder ændringer som de ansøgte, specifikt anført, hvad nævnet skal lægge vægt på.

Ifølge § 16, stk. 1, vil nævnet dog kunne godkende andre ændringer end ændringer af minimumskrav. Også i denne vurdering kan nævnet lægge vægt på de elementer, som fremgår af § 15, stk. 2.

Radio24syv oplyser for så vidt angår ønsket om, at også aktualitetsprogrammer sendt lørdag og søndag skal kunne medtælles i opgørelsen af minimum 30 timers aktualitetsprogrammer pr. uge, at lørdage og søndage – som det fremgår af ansøgningens bilag 1 og 2 – også er populære dage for radiolytning på Radio24syv. Tilladelsens udformning betyder, at aktualitetsprogrammer, der sendes, hvor der er mange lyttere – f.eks. på søndage i dagtimerne – ikke medgår i opgørelsen af stationens opfyldelse af sine forpligtelser, hvilket efter Radio24syvs opfattelse ikke er optimalt for stationens prioritering af ressourcer. Derudover anfører stationen, at det ikke virker logisk, at aktualitetsprogrammer i forhold til tilladelsen vægtes højere, når de sendes på hverdage end på lørdage/søndage.

Der er således ikke tale om, at der vil blive sendt færre timers aktualitetsprogrammer, men om at udsendelserne heraf vil blive omlagt med henblik på at tilgodese lytterne lørdag og søndag. Radio24syv oplyser supplerende, at eftersom ændringen ingen betydning har for, hvor mange timers aktualitetsprogrammer stationen skal sende hver uge, har ændringen ingen ressourcemæssige konsekvenser for stationen.

Ifølge bekendtgørelsens § 15, stk. 2, nr. 4, skal nævnet bl.a. lægge vægt på, 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. Med henvisning hertil kan Radio- og tv-nævnet godkende den ansøgte justering af hvilke udsendelser, der indgår i opgørelsen af de krævede 30 timers aktualitetsprogrammer pr. uge, således at tilladelsen ændres til, at Radio24syv minimum skal sende 30 timers aktualitetsprogrammer fordelt på alle ugens dage.

For så vidt angår ønsket om, at også debatprogrammer udsendt på søndage kan tælle med i opgørelsen af minimumskravet om 55 minutters daglige debatprogrammer, oplyser stationen, at det er uhensigtsmæssigt i forhold til at optimere lytternes brug af stationens programmer, at der i tilladelsen skelnes mellem lørdage og søndage, idet disse dage - som det fremgår af bilag 1 og 2 - er blandt Radio24syvs mest populære radiodage, når det gælder radiolytning i dagtimerne.

Med henvisning til ovennævnte § 15, stk. 2, nr. 4, kan Radio- og tv-nævnet godkende, at også debatprogrammer udsendt om søndagen tæller med i opgørelsen, således at tilladelsen ændres til, at Radio24syv minimum skal sende 55 minutters daglige debatprogrammer seks af ugens dage.

Radio24syv oplyser endvidere, at Radio24syv ønsker at få adgang til at programsætte (*schedulere*) genudsendelserne frit, således at det bliver muligt at tilrettelæge en dag- og ugesendeplan, som bedst muligt imødekommer lyttervaner og forbruget af radioprogrammer. På baggrund af oplysninger i bilag 1 og 2, er det stationens opfattelse, at programmer sendt på lørdage/søndage bør ligestilles med programmer sendt på hverdage. Den ønskede ændring berører ikke omfanget af genudsendelser – alene genudsendelsernes placering på døgnnet.

Radio24syv ønsker således at kunne genudsende populære programmer på tidspunkter, hvor det har vist sig, at stationen har flere lyttere. Radio- og tv-nævnet kan, jf. ovennævnte § 15, stk. 2, nr. 4, godkende, at Radio24syv får tilladelse til at placere genudsendelserne over alle døgnets timer.

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

#### **AFGØRELSE:**

Radio- og tv-nævnet godkender Radio24syvs ansøgning om ændringer, idet tilladelsen ændres på følgende punkter:

- Punkt 11, nr. 3, ændres til: "30 timers aktualitetsprogrammer pr. uge, der skal udsendes i tidsrummet kl. 06-18".
- Punkt 11, nr. 8, ændres til: " 55 minutters debatprogrammer pr. dag, der skal udsendes i tidsrummet kl. 09-18 på seks af ugens dage".
- Punkt 15, 2. punktum slettes.



Mads Bryde Andersen  
formand



f/Jette Fievé  
nævnsssekretær