



> Retouradres Postbus 450 9700 AL Groningen

AANTEKENEN (JZ)

De 5.1.2.e

5.1.2.e

Emmasingel 1
9726 AH Groningen
Postbus 450
9700 AL Groningen
T (050) 587 74 44
F (050) 587 74 00
www.agentschaptelecom.nl
info@agentschaptelecom.nl

Tevens per e-mailbericht verzonden aan 5.1.2.e

Contactpersoon

5.1.2.e

T 050 587 7444

Ons kenmerk

5.1.2.e

Datum **VERZONDEN 05 JUL 2022**
Betreft Beslissing op Woo-verzoek

Bijlagen

- Relevante Woo-artikelen
- Geschilbesluit allotment 9c

Geachte heer 5.1.2.e

Op 5 mei 2022 heb ik uw verzoek, zoals bedoeld in artikel 4.1, eerste lid, van de Wet open overheid (hierna: Woo) ontvangen. In uw e-mailbericht verzoekt u om het geschilbesluit allotment 9c.

Procesverloop

De ontvangst van uw verzoek is schriftelijk bevestigd bij brief van 10 juni 2022, met kenmerk 5.1.2.e waarvan een afschrift ook per e-mailbericht naar u is gestuurd. Tevens heb ik u bericht dat het gevraagde stuk betrekking heeft op derden. Op grond van artikel 4:8 van de Algemene wet bestuursrecht heb ik deze derden twee weken in de gelegenheid gesteld om een zienswijze te geven op de openbaarmaking van deze documenten.

Wettelijk kader

Uw verzoek valt onder de reikwijdte van de Woo. Voor de relevante Woo-artikelen verwijs ik u naar **bijlage 1**.

Inventarisatie documenten

Op basis van uw verzoek is één document aangetroffen.

Zienswijze

De derde-belanghebbenden zijn bij brief van 10 juni 2022 geïnformeerd over het document, dat naar mijn oordeel in eerste instantie tot de te openbaren documenten behoort. De derde-belanghebbenden zijn daarbij de mogelijkheid geboden om een zienswijze te geven. Naar aanleiding daarvan is geen zienswijze van derde-belanghebbenden binnengekomen.

Besluit

Ik heb besloten om de aangetroffen documenten waar uw Woo-verzoek op ziet – en welke niet reeds openbaar gemaakt zijn – openbaar te maken met in



achtneming van artikel 5.1, tweede lid, onder e van de Woo. Dit betekent dat de persoonsgegevens uit het document is gelakt. Het document treft u aan in **bijlage 2**.

Ons kenmerk
5.1.2.e

Overwegingen

Ingevolge artikel 4, zevende lid, van de Woo wordt een verzoek om informatie ingewilligd met inachtneming van het bepaalde hoofdstuk 5 van de Woo.

Het recht op openbaarmaking op grond van de Woo dient uitsluitend het publieke belang van een goede en democratische bestuursvoering. Het komt iedere burger in gelijke mate toe. Daarom kan ten aanzien van de openbaarheid geen onderscheid worden gemaakt tussen personen, de bedoeling of belangen van de verzoeker. Bij de te verrichten belangenafweging worden dan ook betrokken het algemene belang bij openbaarmaking van de gevraagde informatie en de door de weigeringsgronden te beschermen belangen, maar niet het specifieke belang van de verzoeker.

Evenmin kent de Woo een beperkte vorm van openbaarmaking. Dit betekent dat openbaarmaking van het gevraagde document uitsluitend aan alleen u op grond van de Woo niet mogelijk is. Indien ik aan u het betreffende document verstrek, zal het document voor een ieder publiekelijk toegankelijk worden.

Persoonsgegevens

Op grond van artikel 5.1, tweede lid, onder e van de Woo, blijft het verstrekken van informatie achterwege, voor zover het belang van openbaarheid niet opweegt tegen het belang van de eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer. In het verzochte document staan persoonsgegevens of informatie die raken aan de persoonlijke levenssfeer. Ik ben van mening dat ten aanzien van deze gegevens het belang dat de persoonlijke levenssfeer van de betrokkene wordt geëerbiedigd zwaarder moet wegen dan het belang van openbaarheid. Deze persoonsgegevens zijn dan ook geanonimiseerd in de documenten.

Voor zover het de namen van ambtenaren betreft is hierbij het volgende van belang. Waar het gaat om beroepshalve functioneren van ambtenaren kan slechts in beperkte mate een beroep worden gedaan op het belang van eerbiediging van hun persoonlijke levenssfeer. Dit ligt anders indien het de openbaarmaking van de namen van ambtenaren betreft. Namen zijn immers persoonsgegevens en het belang van eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer kan zich tegen het openbaar maken daarvan verzetten. Hier is van belang dat het niet gaat om het opgeven van een naam aan een individuele burger die met een ambtenaar in contact treedt, maar om openbaarmaking van de naam in de zin van de Woo.

Dit is alleen anders wanneer er sprake is van namen van ambtenaren die besluiten krachtens mandaat hebben ondertekend. Uit het oogpunt van controleerbaarheid van de taakuitoefening wordt in dat geval de naam van de betrokken ambtenaar wel openbaar gemaakt.

Voor het overige is mij niet gebleken dat één van de uitzonderingsgronden van de Woo van toepassing is.

**Wijze van openbaarmaking**

Conform artikel 4.5, eerste lid, van de Woo treft u bijgevoegd afschriften aan van het door u verzochte stuk.

Ons kenmerk
5.1.2.e

De stukken die met dit besluit voor een ieder openbaar worden, zullen binnen vijf werkdagen na dagtekening van deze brief op www.rijksoverheid.nl worden geplaatst.

Hoogachtend,
De Minister van Economische Zaken en Klimaat,
Nam

5.1.2.e

mr. S.P. Janssen
Coördinerend Senior Juriſt
Agentschap Telecom

Bezwaar

Als u bezwaren hebt, kunt u binnen zes weken na de verzenddatum van deze beschikking gemotiveerd een bezwaarschrift indienen bij de Staatssecretaris van Economische Zaken en Klimaat, ter attentie van de afdeling Juridische Zaken, Postbus 450, 9700 AL GRONINGEN. Dit bezwaarschrift moet ondertekend zijn en bevat tenminste:

1. Uw naam en adres;
2. De datum van uw bezwaarschrift;
3. Een omschrijving (of kopie) van het besluit waartegen u bezwaar maakt;
4. De gronden van uw bezwaar;
5. Uw handtekening.

Indien u zich laat vertegenwoordigen door een gemachtigde, wordt van hem/haar in beginsel een schriftelijke machtiging verlangd.



Bijlage 1: relevante Woo-artikelen

Ons kenmerk
5.1.2.e

Artikel 1.1

Eenieder heeft recht op toegang tot publieke informatie zonder daartoe een belang te hoeven stellen, behoudens bij deze wet gestelde beperkingen.

Artikel 2.1

In deze wet en de daarop berustende bepalingen wordt verstaan onder:
document: een door een orgaan, persoon of college als bedoeld in artikel 2.2, eerste lid, opgemaakt of ontvangen schriftelijk stuk of ander geheel van vastgelegde gegevens dat naar zijn aard verband houdt met de publieke taak van dat orgaan, die persoon of dat college;
milieu-informatie: hetgeen daaronder wordt verstaan in artikel 19.1a van de Wet milieubeheer;

Onze Minister: Onze Minister van Binnenlandse Zaken en Koninkrijksrelaties;
publieke informatie: informatie neergelegd in documenten die berusten bij een orgaan, persoon of college als bedoeld in artikel 2.2, eerste lid, of informatie die krachtens artikel 2.3 door een bestuursorgaan kan worden gevorderd.

Artikel 2.5

Bij de toepassing van deze wet wordt uitgegaan van het algemeen belang van openbaarheid van publieke informatie voor de democratische samenleving.

Artikel 4.1

1. Eenieder kan een verzoek om publieke informatie richten tot een bestuursorgaan of een onder verantwoordelijkheid van een bestuursorgaan werkzame instelling, dienst of bedrijf. In het laatste geval beslist het verantwoordelijke bestuursorgaan op het verzoek.
2. Een verzoek kan mondeling of schriftelijk worden ingediend en kan elektronisch worden verzonden op de door het bestuursorgaan aangegeven wijze.
3. De verzoeker behoeft bij zijn verzoek geen belang te stellen.
4. De verzoeker vermeldt bij zijn verzoek de aangelegenheid of het daarop betrekking hebbende document, waarover hij informatie wenst te ontvangen.
5. Indien een verzoek te algemeen geformuleerd is, verzoekt het bestuursorgaan binnen twee weken na ontvangst van het verzoek de verzoeker om het verzoek te preciseren en is het de verzoeker daarbij behulpzaam.
6. Het bestuursorgaan kan besluiten een verzoek niet te behandelen, indien de verzoeker niet meewerkt aan een verzoek tot precisering als bedoeld het vijfde lid. In afwijking van artikel 4:5, vierde lid, van de Algemene wet bestuursrecht wordt het besluit om het verzoek niet te behandelen aan de verzoeker bekendgemaakt binnen twee weken nadat het verzoek is gepreciseerd of nadat de daarvoor gestelde termijn ongebruikt is verstreken.
7. Een verzoek om informatie wordt ingewilligd met inachtneming van het bepaalde in hoofdstuk 5.

Artikel 5.1

1. Het openbaar maken van informatie ingevolge deze wet blijft achterwege voor zover dit:
 - a. de eenheid van de Kroon in gevaar zou kunnen brengen;
 - b. de veiligheid van de Staat zou kunnen schaden;



- 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;
- e. nummers betreft die dienen ter identificatie van personen die bij wet of algemene maatregel van bestuur zijn voorgeschreven als bedoeld in artikel 46 van de Uitvoeringswet Algemene verordening gegevensbescherming, tenzij de verstrekking kennelijk geen inbreuk op de levenssfeer maakt.
2. Het openbaar maken van informatie blijft eveneens achterwege voor zover het belang daarvan niet opweegt tegen de volgende belangen:
- a. de betrekkingen van Nederland met andere landen en staten en met internationale organisaties;
 - b. de economische of financiële belangen van de Staat, andere publiekrechtelijke lichamen of bestuursorganen, in geval van milieu-informatie slechts voor zover de informatie betrekking heeft op handelingen met een vertrouwelijk karakter;
 - c. de opsporing en vervolging van strafbare feiten;
 - d. de inspectie, controle en toezicht door bestuursorganen;
 - e. de eerbiediging van de persoonlijke levenssfeer;
 - f. de bescherming van andere dan in het eerste lid, onderdeel c, genoemde concurrentiegevoelige bedrijfs- en fabricagegegevens;
 - g. de bescherming van het milieu waarop deze informatie betrekking heeft;
 - h. de beveiliging van personen en bedrijven en het voorkomen van sabotage;
 - i. het goed functioneren van de Staat, andere publiekrechtelijke lichamen of bestuursorganen.
3. Indien een verzoek tot openbaarmaking op een van de in het tweede lid genoemde gronden wordt afgewezen, bevat het besluit hiervoor een uitdrukkelijke motivering.
4. Openbaarmaking kan tijdelijk achterwege blijven, indien het belang van de geadresseerde van de informatie om als eerste kennis te nemen van de informatie dit kennelijk vereist. Het bestuursorgaan doet mededeling aan de verzoeker van de termijn waarbinnen de openbaarmaking alsnog zal geschieden.
5. In uitzonderlijke gevallen kan openbaarmaking van andere informatie dan milieuinformatie voorts achterwege blijven indien openbaarmaking onevenredige benadeling toebrengt aan een ander belang dan genoemd in het eerste of tweede lid en het algemeen belang van openbaarheid niet tegen deze benadeling opweegt. Het bestuursorgaan baseert een beslissing tot achterwege laten van de openbaarmaking van enige informatie op deze grond ten aanzien van dezelfde informatie niet tevens op een van de in het eerste of tweede lid genoemde gronden.
6. Het openbaar maken van informatie blijft in afwijking van het eerste lid, onderdeel c, in geval van milieu-informatie eveneens achterwege voor zover daardoor het in het eerste lid, onderdeel c, genoemde belang ernstig geschaad wordt en het algemeen belang van openbaarheid van informatie niet opweegt tegen deze schade.
7. Het eerste en tweede lid zijn niet van toepassing op milieu-informatie die betrekking heeft op emissies in het milieu.



Artikel 5.2

Ons kenmerk
5.1.2.e

1. In geval van een verzoek om informatie uit documenten, opgesteld ten behoeve van intern beraad, wordt geen informatie verstrekt over daarin opgenomen persoonlijke beleidsopvattingen. Onder persoonlijke beleidsopvattingen worden verstaan ambtelijke adviezen, visies, standpunten en overwegingen ten behoeve van intern beraad, niet zijnde feiten, prognoses, beleidsalternatieven, de gevolgen van een bepaald beleidsalternatief of andere onderdelen met een overwegend objectief karakter.
2. Het bestuursorgaan kan over persoonlijke beleidsopvattingen met het oog op een goede en democratische bestuursvoering informatie verstrekken in niet tot personen herleidbare vorm. Indien degene die deze opvattingen heeft geuit of zich erachter heeft gesteld, daarmee heeft ingestemd, kan de informatie in tot personen herleidbare vorm worden verstrekt.
3. Onverminderd het eerste en tweede lid wordt uit documenten opgesteld ten behoeve van formele bestuurlijke besluitvorming door een minister, een commissaris van de Koning, Gedeputeerde Staten, een gedeputeerde, het college van burgemeester en wethouders, een burgemeester en een wethouder, informatie verstrekt over persoonlijke beleidsopvattingen in niet tot personen herleidbare vorm, tenzij het kunnen voeren van intern beraad onevenredig wordt geschaad.
4. In afwijking van het eerste lid wordt bij milieu-informatie het belang van de bescherming van de persoonlijke beleidsopvattingen afgewogen tegen het belang van openbaarmaking. Informatie over persoonlijke beleidsopvattingen kan worden verstrekt in niet tot personen herleidbare vorm. Indien degene die deze opvattingen heeft geuit of zich erachter heeft gesteld, daarmee heeft ingestemd, kan de informatie in tot personen herleidbare vorm worden verstrekt.



> Retouradres Postbus 450 9700 AL Groningen

Coupry B.V.
t.a.v. 512.e
Javastraat 14
2585 AN 'S-GRAVENHAGE

Emmasingel 1
9726 AH Groningen
Postbus 450
9700 AL Groningen
T (050) 587 74 44
F (050) 587 74 00
www.agentschaptelecom.nl
info@agentschaptelecom.nl

Contactpersoon

512.e /
512.e
T (050) 587 7444

Datum 21 april 2022
Betreft Geschilbesluit allotment 9C

Ons kenmerk
AT-EZK/8303621

Uw kenmerk
-

Bijlagen
Bijlage 1

Geachte 512.e,

Kink FM B.V. heeft op 25 oktober 2021 per e-mail bij Agentschap Telecom een aanvraag ingediend voor het geven van voorschriften inzake het tot stand brengen van een samenwerkingsovereenkomst tussen de vergunninghouders van digitale radio-omroep ten behoeve van commerciële omroep voor allotment 9C (laag 7).¹ Ik heb in het geschil een besluit genomen.

Besluit

1. Ik besluit de aanvraag van Kink FM B.V. af te wijzen om op grond van artikel 12.10 Telecommunicatiewet nadere voorschriften te geven inzake het tot stand brengen van een overeenkomst als bedoeld in artikel 3.21 Telecommunicatiewet en artikel 3, eerste lid, van de vergunning van digitale radio-omroep ten behoeve van commerciële omroep.
2. Ik besluit op grond van artikel 16.1 Telecommunicatiewet juncto artikel 6 Regeling vergoedingen Agentschap Telecom 2022 een vergoeding van € 9.690,00 in rekening te brengen bij Kink FM B.V.

1. Procesverloop

1. Op 22 juli 2021 hebben Terrestrial B.V., Talpa Radio Holding B.V., Q-Music Nederland B.V., de Vereniging Radio Maria Nederland, Audiohuis Amsterdam B.V.² (hierna: de overige vergunninghouders) en Kink FM B.V. (hierna: Kink) vergunningen ontvangen voor digitale radio-omroep ten behoeve van commerciële omroep voor allotment 9C.³
2. De overige vergunninghouders hebben op 24 oktober 2021 een samenwerkingsovereenkomst gesloten. Kink heeft deze samenwerkingsovereenkomst niet ondertekend. De ondertekende

¹ Kink wordt tijdens de geschilbeslechtingprocedure bijgestaan door de 512.e.

² Voorheen Sublime World B.V.

³ Talpa Radio Holding B.V., Kink FM B.V. en Q-Music Nederland B.V. zijn allen houder van drie vergunningen. De Vereniging Radio Maria Nederland, Terrestrial B.V. en Audiohuis Amsterdam B.V. zijn allen houder van één vergunning.

samenwerkingsovereenkomst is op 25 oktober 2021 per e-mail naar Agentschap Telecom gestuurd.

Datum
21 april 2022

Ons kenmerk
AT-EZK/8303621

3. Op 25 oktober 2021 heeft Kink per e-mail een pro forma aanvraag ingediend tot geschilbeslechting als bedoeld in artikel 12.10 van de Telecommunicatiewet (hierna: Tw). Het betreft een geschil met de overige vergunninghouders over het sluiten van een samenwerkingsovereenkomst voor allotment 9C. Tevens is verzocht om een termijn van drie weken om de aanvraag aan te vullen.
4. Op 2 november 2021 zijn de overige vergunninghouders per brief geïnformeerd over de aanvraag tot geschilbeslechting als bedoeld in artikel 12.10 van de Tw. Ook is in de brief opgenomen dat de afdeling Toezicht tijdens de geschilbeslechting geen acties zal ondernemen.
5. Op 10 november 2021 is per e-mail aan alle vergunninghouders een vragenlijst toegestuurd om inzicht te krijgen in de kern van het geschil. Tevens is aangegeven dat Agentschap Telecom in eerste instantie informele gesprekken tussen vergunninghouders zal faciliteren, om zo tot een gezamenlijke oplossing te komen.
6. De overige vergunninghouders hebben op 18 november 2021 de gezamenlijke ingevulde vragenlijst per e-mail naar Agentschap Telecom gestuurd.⁴ De brief is op 22 november 2021 ontvangen door Agentschap Telecom. Tevens hebben de overige partijen aangegeven geen behoefte te hebben aan informele gesprekken.
7. Kink heeft op 21 november 2021 de ingevulde vragenlijst en de aanvullende gronden per e-mail naar Agentschap Telecom gestuurd. De brief is op 23 november 2021 ontvangen door Agentschap Telecom.
8. Kink heeft op 1 december 2021 telefonisch aangegeven een andere deskundige te willen raadplegen met betrekking tot het voorgestelde netwerk en de aanvraag nader te willen aanvullen.
9. Kink heeft per e-mail van 9 december 2021 akkoord gegeven voor het opschorten van de beslistermijn tot 1 februari 2022.
10. Op 13 december 2021 zijn alle vergunninghouders per brief geïnformeerd over het opschorten van de beslistermijn tot 1 februari 2022.
11. Kink heeft per e-mail van 31 januari 2022 verzocht tot het opschorten van de beslistermijn met vier weken.
12. Op 10 februari 2022 zijn alle vergunninghouders per brief en e-mail geïnformeerd over het opschorten van de beslistermijn tot 1 maart 2022.
13. De overige vergunninghouders hebben op 25 februari 2022 Agentschap Telecom per brief en e-mail verzocht om op 1 maart 2022 over te gaan tot behandeling van de aanvraag en de beslistermijn niet verder op te schorten.

⁴ De overige vergunninghouders worden tijdens de geschilbeslechtingprocedure bijgestaan door  5.1.2.e .

14. Op 7 maart 2022 heeft Agentschap Telecom via een Teams-meeting aangegeven bij Kink dat het informele traject niet heeft geleid tot een gezamenlijke oplossing en is medegedeeld dat een besluit zal worden genomen op de aanvraag tot geschilbeslechting.

Datum

21 april 2022

Ons kenmerk

AT-EZK/8303621

15. Op 10 maart 2022 zijn de overige vergunninghouders per brief en e-mail geïnformeerd dat het informele traject niet heeft geleid tot een gezamenlijke oplossing en is medegedeeld dat een besluit zal worden genomen op de aanvraag tot geschilbeslechting.

2. Kern van het geschil

De vergunninghouders van een vergunning voor digitale radio-omroep voor de exploitatie van eenzelfde allotment dienen met elkaar een samenwerkingsovereenkomst te sluiten. Binnen allotment 9C is geen overeenstemming bereikt met alle vergunninghouders over de samenwerkingsovereenkomst. Het geschil betreft onder andere het voorgenomen netwerk met zendinstallaties. De overige vergunninghouders zijn een netwerk overeengekomen met 29 zendinstallaties.⁵ Kink wenst een netwerk met 34 zendinstallaties. Kink wenst dat de dekking in allotment 9C die van allotment 11C evenaart.

Daarnaast wenst Kink een bepaling toe te voegen waarin vergunninghouders de mogelijkheid krijgen om op eigen kosten zendinstallaties bij te laten plaatsen zonder instemming van de andere vergunninghouders. Ook wenst Kink een bepaling toe te voegen waarin wordt opgenomen dat de andere vergunninghouders moeten bijdragen aan de kosten van de extra zendinstallatie indien zij hierbij extra economisch voordeel behalen.

3. Standpunten partijen

Kink stelt dat de overige vergunninghouders een samenwerkingsovereenkomst hebben gesloten voordat de onderhandelingen afgelopen waren. De overige vergunninghouders wisten dat Kink naast extra zendinstallaties ook bepalingen wilde toevoegen aan de samenwerkingsovereenkomst. Om deze reden kan Kink zich niet vinden in de huidige samenwerkingsovereenkomst en heeft Kink deze niet ondertekend. Kink wenst helderheid te krijgen of de dekking met 29 zendinstallaties, en mogelijk een extra zendinstallatie in Breda, voldoet aan de vergunningseisen, alsmede overeenkomt met de dekking van het netwerk voor allotment 11C. In allotment 11C wordt gebruik gemaakt van 40 zendinstallaties. Kink geeft daarom de voorkeur aan een groter netwerk met 34 zendinstallaties.

Kink verzoekt om vast te stellen wat de demografische en geografische dekking is van het door de overige vergunninghouders overeengekomen netwerk met de 29 zendinstallaties alsmede hierbij een vergelijking te maken met de demografische en geografische dekking van kavel 11C dan wel hiertoe voorschriften op te leggen aan de vergunninghouders om dit op een onafhankelijke wijze vast te stellen.

Kink verzoekt om te bemiddelen dan wel voorschriften op te leggen met het doel in de samenwerkingsovereenkomst te laten opnemen dat een vergunninghouder op eigen kosten zendinstallaties kan bijplaatsen. Kink gaat, anders dan het merendeel van de andere vergunninghouders, zijn primaire aanbod uitzenden via

⁵ Met een optie voor een extra zendinstallatie in Breda als Kink de samenwerkingsovereenkomst zou tekenen voordat deze naar Agentschap Telecom gestuurd zou worden.

het netwerk voor allotment 9C. Volgens Kink wordt de mededinging ernstig beperkt indien deze bepaling niet opgenomen wordt. Hierdoor zouden veel luisteraars niet worden bereikt. Kink wenst niet belemmerd te worden om optimaal, doeltreffend en efficiënt gebruik te maken van het radiospectrum.

Datum

21 april 2022

Ons kenmerk

AT-EZK/8303621

Ook verzoekt Kink om te bemiddelen dan wel voorschriften op te leggen met het doel in de samenwerkingsovereenkomst te laten opnemen dat in het geval een vergunninghouder op eigen kosten zendinstallaties bijplaatst, de andere vergunninghouders gehouden kunnen worden daaraan bij te dragen voor zover zij daar economisch voordeel bij behalen. Een uitbreiding van het netwerk zorgt ervoor dat alle vergunninghouders een groter bereik krijgen en daarom meer luisteraars bereiken en dit zorgt ervoor dat de vergunninghouders die niet meebetalen aan de uitbreiding worden verrijkt.

De overige vergunninghouders hebben aangegeven dat Kink onder dezelfde voorwaarden als de andere vergunninghouders kan toetreden tot de samenwerkingsovereenkomst van 24 oktober 2021. De overige vergunninghouders stellen dat er met 29 zendinstallaties een 97,8% mobiele ontvangst en 92% binnenontvangst behaald zal worden. Het netwerk zal daarmee direct een betere dekking hebben dan de in artikel 7, vierde lid, van de vergunning van digitale radio-omroep ten behoeve van commerciële omroep (hierna: de vergunning)⁶ opgenomen minimale ontvangstnorm vanaf jaar vier van de vergunning. Hierdoor is de exploitatie van het netwerk al enkele honderdduizend euro's per jaar duurder dan sommige vergunninghouders hadden verwacht. Het plaatsen van vijf extra zendinstallaties zoals Kink heeft voorgesteld zal door de meerkosten leiden tot onacceptabele gevolgen voor de bedrijfsvoering van de overige vergunninghouders. Daarnaast wordt gesteld dat vijf extra zendinstallaties economisch niet efficiënt is doordat er onnodig overlap zal ontstaan. Ook geeft de meegestuurde bijlage met de cijfers van het Centraal Bureau van de Statistiek weer dat in 2021 nog maar 23% van de Nederlandse bevolking in het bezit is van een DAB+ radio in huis en/of in de auto. Dit zorgt ervoor dat het op dit moment economische gezien inefficiënt is om hoge kosten te maken voor een netwerk dat driekwart van de Nederlandse bevolking niet kan ontvangen. Naarmate er gaandeweg meer mensen een DAB+ ontvanger hebben, is het plaatsen van meer zendinstallaties bespreekbaar volgens de overige vergunninghouders. Bovendien werd er in allotment 11C ook niet begonnen met 40 zendinstallaties. De overige vergunninghouders hebben de voorkeur om net als bij allotment 11C, allotment 9C 'organisch' te laten groeien.

4. Juridisch kader

Uit artikel 3.21 van de Tw volgt dat in de gevallen waarin samenwerking tussen vergunninghouders noodzakelijk is voor het kunnen gebruiken van de aan hen toegewezen frequentieruimte, de vergunninghouders binnen een door de Minister te bepalen periode na de verlening van de vergunning een overeenkomst te sluiten betreffende de voorwaarden tot gezamenlijk gebruik van dat deel van de frequentieruimte.

Indien er meerdere vergunninghouders binnen een en hetzelfde allotment een vergunning hebben dient een schriftelijke samenwerkingsovereenkomst te worden gesloten volgens artikel 3, eerste lid, van de vergunning. Deze overeenkomst

⁶ Ik ga ervan uit dat hier artikel 7, derde lid, van de vergunning wordt bedoeld.

dient volgens het zesde lid, van de vergunning binnen twaalf weken na verlening van de vergunning te worden afgesloten.

Datum

21 april 2022

Ons kenmerk

AT-EZK/8303621

De vergunninghouder verstrekt volgens artikel 3, tweede lid, van de vergunning onmiddellijk een afschrift van de samenwerkingsovereenkomst en aanvullingen of wijzigingen daarvan aan de Minister.

In artikel 3, derde lid, van de vergunning is opgenomen dat de vergunninghouder tezamen met de andere samenwerkende vergunninghouders een overeenkomst sluit als bedoeld in artikel 10.15, tweede lid, onder b, van de Telecommunicatiewet met een rechtspersoon die namens hen het elektronische communicatienetwerk zal aanleggen en in stand houden voor het gezamenlijk gebruik van de in artikel 2 genoemde frequentieruimte, dan wel toetreedt tot een reeds bestaande overeenkomst, als voormeld.

In artikel 7 van de vergunning staan de procentuele geografische verzorging van mobiele ontvangst en de demografische verzorging van binnenontvangst stapsgewijs beschreven waaraan het netwerk in allotment 9C moet voldoen. De specifieke percentages staan in artikel 7, eerst lid tot en met het derde lid, van de vergunning. Volgens artikel 7, vierde lid, van de vergunning moet de geografische verzorging voor mobiele ontvangst vastgesteld zijn op een veldsterkte van 60 dBµV/m en de demografische verzorging voor binnenontvangst op een veldsterkte van 66 dBµV/m op 10 meter hoogte voor 50% van de tijd en plaats en bij een referentiefrequentie van 200 MHz. Indien een andere centrumfrequentie wordt gebruikt, wordt de voorgeschreven veldsterkte aangepast conform annex 3.5 van GE06.

Indien vergunninghouders geen overeenstemming kunnen bereiken over de voorwaarden waaronder de aan hen toegewezen frequentieruimte gezamenlijk in gebruik zal worden genomen kunnen zij, volgens artikel 12.10, eerste lid, van de Tw, de Minister vragen voorschriften te geven inzake het tot stand brengen van een overeenkomst als bedoeld in artikel 3.21 van de Tw.

Op grond van artikel 16.1, eerste lid, Tw, kunnen de kosten samenhangend met de werkzaamheden of diensten die Onze Minister verricht ingevolge het bepaalde bij of krachtens de Tw of de eidas-verordening ten laste worden gebracht van degene ten behoeve van wie deze werkzaamheden worden verricht. Hierover worden bij of krachtens algemene maatregel van bestuur regels gesteld.

In artikel 2, tweede lid, onder a, van het Besluit vergoedingen Telecommunicatiewet is opgenomen dat de vergoeding uit een bedrag dat verband houdt met de kosten van het verrichten van werkzaamheden of diensten in het kader van de aan Onze Minister bij of krachtens de wet opgedragen uitvoeringstaak bestaan.

In artikel 6 van de Regeling vergoedingen Agentschap Telecom 2022 is opgenomen dat de vergoeding voor de kosten van de door het agentschap te verrichten werkzaamheden of diensten met betrekking tot het gebruik van frequentieruimte, die niet vallen onder de artikelen 2 tot en met 5 van de regeling, wordt vastgesteld op grond van de uurtarieven, bedoeld in bijlage 2 van deze regeling.

5. Overwegingen

Een samenwerkingsovereenkomst dient gezamenlijk door alle vergunninghouders gesloten te worden.⁷ Het achterliggende doel van de samenwerkingsovereenkomst is dat samenwerking noodzakelijk is om gebruik te kunnen maken van de toegewezen frequentieruimte. De DAB+ technologie laat het immers niet toe om onafhankelijk van elkaar gebruik te maken van de frequentieruimte. De vergunninghouders dienen gezamenlijk zorg te dragen voor een optimale verzorging van DAB+ uitzendingen in allotment 9C.

De vergunningen zijn op 22 juli 2021 verleend. De samenwerkingsovereenkomst dient binnen twaalf weken na verlening van de vergunning te worden afgesloten.⁸ Omdat niet alle vergunninghouders in allotment 9C de overeenkomst ondertekend hebben, is er op dit moment geen sprake van een (geldige) samenwerkingsovereenkomst zoals bedoeld in artikel 3, eerste lid, van de vergunning en artikel 3.21 van de Tw. Geen enkele vergunninghouder voldoet daarom nu aan dit voorschrift van de vergunning.

Indien vergunninghouders geen overeenstemming kunnen bereiken over de voorwaarden waaronder de aan hen toegewezen frequentieruimte gezamenlijk in gebruik kan worden genomen, kan ik op een aanvraag voor geschilbeslechting voorschriften geven inzake het tot stand brengen van een samenwerkingsovereenkomst.

Een samenwerkingsovereenkomst dient als doel te hebben om te voldoen aan de voorschriften van de vergunningen. Tevens is het bij een samenwerkingsovereenkomst van belang dat alle vergunninghouders op voet van gelijkwaardigheid kunnen toetreden tot de samenwerkingsovereenkomst. Agentschap Telecom kan niet treden in privaatrechtelijke contractuele verhoudingen.

Verzoek vaststelling en vergelijking van demografische en geografische dekking

De ingebruiknameverplichting is gebaseerd op het uitgangspunt dat digitale etherradio minimaal een volwaardig alternatief zal worden voor analoge FM-ontvangst, zodat de consument zowel in de auto als binnenshuis goede ontvangst ervaart en daadwerkelijk kan profiteren van de voordelen die digitale etherradio biedt. Met de uitgifte van allotment 9C is de beschikbare digitale frequentiecapaciteit voor commerciële radio-omroep flink uitgebreid. De ingebruiknameverplichting sluit aan bij het niveau van al eerder uitgegeven vergunningen voor commerciële digitale radio. Daarmee kan worden aangesloten bij de wens dat luisteraars de overstap maken van de analoge FM-radio naar digitale radio.

De vergunningsvoorschriften van allotment 9C, waaronder de ingebruiknameverplichting zoals opgenomen in artikel 7 van de vergunning waren bekend toen de vergunninghouders een aanvraag hebben ingediend voor een vergunning. Artikel 7 regelt het niveau van de ingebruiknameverplichting voor deze vergunning. Technisch gezien moeten alle vergunninghouders van eenzelfde allotment gebruikmaken van hetzelfde netwerk. Deze vergunningsvoorschriften

Datum

21 april 2022

Ons kenmerk

AT-EZK/8303621

⁷ Artikel 3, eerste lid, van de vergunning.

⁸ Artikel 3, zesde lid, van de vergunning.

bevatten een verplichting voor minimale verzorgingsniveaus. Het staat vergunninghouders vrij om een hoger verzorgingsniveau te realiseren.

Datum

21 april 2022

Ons kenmerk

AT-EZK/8303621

Allereerst heeft Kink verzocht om vast te stellen wat de demografische en geografische dekking is van het door de overige vergunninghouders overeengekomen netwerk. Niet van tevoren maar pas wanneer zenders daadwerkelijk operationeel zijn kan door Agentschap Telecom aan de hand van metingen worden beoordeeld of het netwerk voldoet aan de ingebruiknameverplichting. De samenwerkingsovereenkomst geeft op voorhand geen aanleiding om ervan uit te gaan dat de vergunningsvoorschriften in het geheel niet behaald zullen worden.⁹ Op grond hiervan wijs ik het verzoek af om vast te stellen wat de demografische en geografische dekking is voordat het overeengekomen netwerk van de overige vergunninghouders in gebruik is genomen.

Ten aanzien van het verzoek van Kink om ook een vergelijking te maken met de demografische en geografische dekking met kavel 11C merk ik het volgende op. Voor de beoordeling van het demografische en geografische dekking in allotment 9C is een vergelijking met het netwerk in allotment 11C in deze niet relevant. Immers, in de vergunningen voor de verschillende lagen voor digitale radio-omroep zijn afzonderlijke ingebruiknameverplichtingen en verzorgingsniveaus vastgesteld. De vergunninghouders van allotment 9C dienen te voldoen aan de voorschriften die voor deze vergunningen gelden. Ik wijs daarom ook het verzoek af om een vergelijking te maken met de demografische en geografische dekking van kavel 11C dan wel hiertoe voorschriften op te leggen aan de vergunninghouders om dit op een onafhankelijke wijze vast te stellen.

Verzoek voorschriften in samenwerkingsovereenkomst

Kink wenst dat er wordt bemiddeld dan wel voorschriften worden opgelegd met het doel in de samenwerkingsovereenkomst te laten opnemen dat een vergunninghouder op eigen kosten zendinstallaties kan bijplaatsen en te bemiddelen, dan wel voorschriften op te leggen met het doel in de samenwerkingsovereenkomst te laten opnemen dat in het geval een vergunninghouder op eigen kosten zendinstallaties bijplaatst, de andere vergunninghouders gehouden kunnen worden daaraan bij te dragen voor zover zij daar economisch voordeel bij behalen.

De vergunninghouders dienen met elkaar een samenwerkingsovereenkomst te sluiten. Een samenwerkingsovereenkomst met alleen de vergunninghouders voldoet reeds aan artikel 3.21 Tw en de vergunningsvoorschriften. Er zou ook overwogen kunnen worden om een samenwerkingsovereenkomst op hoofdlijnen af te sluiten tussen alleen de vergunninghouders en een separate overeenkomst met een operator. Een samenwerkingsovereenkomst tussen alle vergunninghouders waarbij tevens afspraken met een operator worden gemaakt, behoort echter ook tot de mogelijkheden, maar gaat verder dan de samenwerking die artikel 3.21 Tw beoogt.

Een samenwerkingsovereenkomst is een privaatrechtelijke overeenkomst en het kenmerk hiervan is dat deze vormvrij is. Ik overweeg dat ik daarom niet kan treden in de inhoudelijke afspraken van een privaatrechtelijke overeenkomst. Op welke wijze vergunninghouders afspraken maken over de opbouw en inrichting van hun netwerken en onderlinge kostenverdeling die zij hiervoor willen hanteren,

⁹ Artikel 7 van de vergunning.

staat hen vrij. Ik overweeg dat de bepalingen die Kink wenst op te nemen in de samenwerkingsovereenkomst niet noodzakelijk zijn voor het voldoen aan de ingebruiknameverplichtingen van de vergunning en dat dit het sluiten van een samenwerkingsovereenkomst niet in de weg staat. Het staat partijen vrij om dergelijke afspraken te maken indien zij daarover gezamenlijk overeenstemming bereiken. Voor Agentschap Telecom is in dit kader enkel van belang dat daadwerkelijk een samenwerkingsovereenkomst wordt afgesloten en een netwerk conform de vergunningsvoorschriften in gebruik wordt genomen. Voorts overweeg ik dat niet is gebleken dat Kink niet onder gelijke voorwaarden kan toetreden tot de samenwerkingsovereenkomst.

Datum
21 april 2022
Ons kenmerk
AT-EZK/8303621

Gelet op bovenstaande overwegingen wijs ik de aanvraag af om nadere voorschriften te geven voor de samenwerkingsovereenkomst.

Kosten

De kosten voor het geschilbesluit kunnen ten laste worden gebracht bij degene ten behoeve van wie door Agentschap Telecom de werkzaamheden worden verricht.¹⁰ Agentschap Telecom heeft op aanvraag van Kink onderzocht of er wordt voldaan aan de vergunningsvoorschriften met betrekking tot de verzorgingsniveaus van de ingebruiknameverplichting en of er aanvullende voorschriften dienden te worden gegeven voor de samenwerkingsovereenkomst. Nu ik de aanvraag van Kink om nadere voorschriften te geven inzake het tot stand brengen van een samenwerkingsovereenkomst afwijs, acht ik het redelijk en in lijn met wet- en regelgeving dat de gemaakte kosten voor het geschilbesluit alleen bij Kink in rekening worden gebracht.

De kosten voor het geschilbesluit worden ingevolge artikel 6 van de Regeling vergoedingen Agentschap Telecom 2022 vastgesteld op grond van de uurtarieven, bedoeld in Bijlage 2 van deze regeling. Het totaalbedrag voor de werkzaamheden bedraagt € 9.690,00. De berekening kunt u terug vinden in bijlage 1 van dit besluit.

Ten overvloede

De termijn voor het afsluiten van de samenwerkingsovereenkomst zoals opgenomen in artikel 3, zesde lid, van de vergunning is reeds verstreken. De afdeling Toezicht van Agentschap Telecom wordt geïnformeerd over dit besluit.

¹⁰ Op grond van artikel 16.1, eerste lid, Tw en artikel 2, tweede lid, onder a, van het Besluit vergoedingen Telecommunicatiewet.

Staatscourant

Van dit besluit wordt mededeling gedaan in de Staatscourant.¹¹

Hoogachtend,
De Minister van Economische Zaken en Klimaat,
namens deze,

5.1.2.e

K.J. Gerritsen
Hoofd Media
Agentschap Telecom

Datum

21 april 2022

Ons kenmerk

AT-EZK/8303621

Bezwaarclausule

Als u bezwaren hebt, kunt u binnen zes weken na de verzenddatum van deze beschikking een gemotiveerd bezwaarschrift indienen bij Agentschap Telecom, ter attentie van de afdeling Juridische Zaken, Postbus 450, 9700 AL GRONINGEN. Dit bezwaarschrift bevat in ieder geval:

1. uw naam en adres;
2. de datum van uw bezwaarschrift;
3. een omschrijving (of kople) van het besluit waartegen u bezwaar maakt;
4. de gronden van uw bezwaar;
5. uw handtekening.

Het indienen van een bezwaarschrift heeft geen schorsende werking.

Indien u zich laat vertegenwoordigen door een gemachtigde, wordt van hem/haar in beginsel een schriftelijke machtiging verlangd.

¹¹ Op grond van artikel 12.10, derde lid juncto artikel 12.7 van de Tw.

Bijlage 1**Datum**

21 april 2022

Ons kenmerk

AT-EZK/8303621

Kosten berekening

Uurtarieven	Aantal uren	Kosten
Schaal 6/8 € 115	2	€ 230
Schaal 9/11 € 132	60	€ 7.920
Schaal 12/14 € 154	10	€ 1.540
Totaal	72	€ 9.690

Uren gespecificeerd

Werkzaamheden	Uurtarieven	Uren
Administratieve ondersteuning	Schaal 6/8 € 115	2
Vorbereiden van besluit	Schaal 9/11 € 132	36
	Schaal 12/14 € 154	6
Schrijven van besluit	Schaal 9/11 € 132	24
	Schaal 12/14 € 154	4