



Medieklagenemnda

Klagenemndas avgjørelse av 18. juni 2019 i sak 2018/0361

Saken gjelder: Klage på tildeling av konsesjon til nisjeradio

Klager: Radio Bø SA

Klagenemndas medlemmer: Sigve Gramstad, Karin Fløistad og Gunn Enli

Bakgrunn:

- (1) Medietilsynet gir konsesjon til drift av lokalkringkasting, jf. kringkastingsforskriften § 7-1. Etter forskriften § 7-2 kan Medietilsynet tildele tre typer konsesjoner for analog lokalradio; alminnelig lokalradio, døgntilstand lokalradio og nisjeradio. I konsesjonsområder hvor det bare er ett sendernett kan det kun tildeles konsesjon til alminnelig radio og til en eller flere nisjeradioer.
- (2) Forrige konsesjonsperiode på FM utløp 31. desember 2016. Kulturdepartementet og Samferdselsdepartementet ga i brev av henholdsvis 11. og 15. september 2015 Medietilsynet og Nasjonal kommunikasjonsmyndighet oppdraget å forlenge innholds- og anleggskonsesjoner, samt frekvenstillatelser, for de lokalradioene som skulle fortsette på FM etter 1. januar 2017.
- (3) Radio Bø SA (heretter klager) fikk forlenget sin konsesjon til drift av allmennradio på sendernett 17-22.00 (Sortland) og 17-25.00 (Andøy) i vedtak av 16. november 2016.
- (4) Jitse Buitink søkte om nisjekonsesjon på sendernett 17-22.00 og 17-25.00 i søknader av 11. april 2018.
- (5) I vedtak av 3. juli 2017 fikk Buitink innvilget sine søknader. I Medietilsynets vedtak av 3. juli 2017 for sendernett 17-22.00 fremgår det at
«I område 17-22 var ikke all sendetid innrapportert per 1. januar 2017. [...] Det er følgelig ledig sendetid, og grunnlag for å tildele konsesjon til nisjeradio på sendernettet.
Medietilsynet har i vurderingen også lagt vekt på at område 17-25 står uten et nisjeradiotilbud. Hensynet til lytterne, samt hensynet til å bidra til et mangfoldig tilbud på radio i området, taler for å godkjenne søknaden.»»
- (6) Tilsvarende formulering ble brukt i Medietilsynets vedtak av 3. juli 2017 for sendernett 17-25.00.
- (7) Klager påklaget vedtakene i e-post av 22. juli 2018.

- (8) Medietilsynet har vurdert klagen, men ikke funnet grunnlag for å oppheve eller endre sine vedtak, jf. forvaltningsloven § 33 fjerde ledd, jf. kringkastingsloven § 2-14 første ledd. Saken ble oversendt Medieklagenemnda ved brev av 17. september 2018.
- (9) Nemndsmøte i saken ble avholdt 18. juni 2019.

Anførsler:

Klager har i det vesentlige anført:

- (10) Medietilsynet har ikke drøftet hvorvidt søker representerer et radiotilbud som inngår i betegnelsen «nisjeradio». Jitse Buitinks radiokonsept fremstår ikke som «nisjeradio», men som en ren kommersiell drift på linje med allmennkonsesjon, og i direkte konkurranse med eksisterende tilbud.
- (11) Selv om begrensningene i inntektsmuligheter for nisjeradioer er opphevet utenfor slukkeområdene, forutsetter Radio Bø SA at det fremdeles skal være en tydelig forskjell i drift mellom allmennkonsesjon og nisjekonsesjon.
- (12) Medietilsynets vedtak synes å stride klart mot uttalelser gitt av tilsynet ved forrige ordinære konsesjonstildeling.
- (13) Medietilsynets vedtak svekker grunnlaget for nåværende drift på FM, samt mulighet for videre utbygging av DAB-sendernet i område 31 og 32 i et område med krevende økonomiske driftsforhold.
- (14) Det vil trolig være behov for å benytte stort sett hele døgnet til egne sendinger. Så lenge det fremdeles vil være tillatt å sende på FM-nettet, er det en klar forutsetning at alle Radio Bø SAs sendinger vil gå samtidig på FM, DAB og på nettradio. Deling av nettet vil umuliggjøre denne samlede driften.

Medietilsynets merknader:

- (15) Medietilsynet har etter kringkastingsforskriften § 7-4 første ledd hjemmel til å tildele konsesjon til analog lokalradio i områder der det ikke er tildelt konsesjon fra før, eller der det er ledig sendetid på sendernet.
- (16) Sendernet 17-22.00 og 17-25.00 er såkalte delte sendernet avsatt til deling mellom én allmennradio og én eller flere nisjeradioer. Denne avsetningen ble foretatt i forbindelse med utlysning av lokalradiokonsesjoner for forrige konsesjonsperiode og er hjemlet i forskriften § 7-2 første og andre ledd.
- (17) Radioer som fikk forlenget konsesjon fra 1. januar 2017 frem til 31. desember 2021 har krav på å få videreført den sendetiden som var innrapportert til Medietilsynet per 1. januar 2017. Vilkåret er fastsatt av tilsynet med hjemmel i kringkastingsloven § 2-1, jf. kringkastingsforskriften § 7-1. Klager hadde per 1. januar 2017 ikke rapportert inn all sendetid på sendernet 17-22.00 og 17-25.00. Følgelig var det ledig sendetid på sendernetene til å tildele konsesjon til drift av nisjeradio på disse nettene.
- (18) Det foreligger få formelle krav til søknad om konsesjon, og tilsynet legger i sin vurdering særlig vekt på hensynet til lokalt radiomangfold ved at flere aktører kan komme inn på sendernet hvor det er ledig sendetid.

- (19) Klager har anført at Medietilsynets vedtak strider mot gjeldende tildelingspraksis. Uttalelsene det refereres til er fra konsesjonstildelingen i 2008, og ikke for forlengelsesperioden. Det vises i den forbindelse til endringene for rammebetingelsene for lokalradio, som er gjort kjent overfor bransjen gjennom høringer og andre offentlige tilgjengelige dokumenter, på tilsynets nettsider, samt i de enkelte vedtakene til konsesjonærene.
- (20) Det er Medietilsynets klare oppfatning at tilsynet har tildelt nisjekonsesjoner til Jitse Buitink i tråd med gjeldende regler og rammebetingelser.

Klagenemndas vurdering:

- (21) Medietilsynets vedtak er datert 3. juli 2018. Klagene er fremsatt rettidig, jf. forvaltningsloven §§ 29 og 30 og lovens øvrige vilkår for å behandle klagene foreligger, jf. forvaltningsloven § 32.
- (22) Det følger av kringkastingsforskriften § 7-1 at Medietilsynet gir konsesjon til drift av lokalkringkasting. Av forskriften § 7-4 fremgår det at tilsynet behandler nye søknader om konsesjon til analog lokalkringkasting i områder der det ikke er tildelt konsesjon fra før og på sendernett hvor det er ledig sendetid.
- (23) Etter forskriften § 7-2 kan Medietilsynet tildele tre typer konsesjoner for analog lokalradio, herunder til nisjeradio. I konsesjonsområder hvor det kun er ett sendernett kan det kun tildeles konsesjon til alminnelig radio og til én eller flere nisjeradioer.
- (24) Medieklagenemnda viser til at nisjeradioer ikke lenger er underlagt de samme regler som tidligere. Det vises i den forbindelse til stortingsmelding 24 «*Rammevilkår for lokalradio i samband med digitaliseringa av radiomedit*», hvor det fremgår at hensynet til en plattformnøytral regulering tilsier at radioene som fortsetter på FM, som hovedprinsipp ikke bør underlegges strengere rammevilkår enn radioer som sender i DAB-nettet.
- (25) Videre, i samme melding, fremgår det:

«Mot denne bakgrunnen meiner departementet at det bør leggjast avgjerande vekt på at det særleg er mindre ikkje-kommersielle nisjeradioer som vil ha behov for å betre økonomien for å kunne gjennomføre eit teknologiskifte. Det kan vidare vere urimeleg å opne for stor lette for dei kommersielle aktørane samtidig som regelverket for nisjeradioar blir halde ved lag. Departementet foreslår derfor å oppheve desse krava for dei fleste nisjekonsesjonærane.»

- (26) Utbytte- og inntektsbegrensningene for nisjeradio ble på denne bakgrunn opphevet med virkning fra 1. januar 2017. Samtidig ble de generelle minstekravene til økonomiske driftsforutsetninger og radiofaglig kompetanse tatt ut av forskriften. For allmennradioene ble en rekke konsesjonsspesifikke krav slettet. Det fremgår av sakens opplysning at dette blant annet har ført til at det er mindre reelle forskjeller mellom konsesjonstypene nisjeradio/allmennradio enn det var i forrige konsesjonsperiode.
- (27) Gjeldende regelverk skal sørge for at eksisterende lokalradioer sikres stabile driftsvilkår, samtidig som nye aktører skal slippes til der det er mulig. Dette innebærer at det for eksisterende konsesjonærer gis beskyttelse for sendetid som er innrapportert i ordinær konsesjonsperiode, samt gis minsterett til sendetid for allmennradioer. Samtidig gis det

mulighet for økt mediemangfold gjennom nytildeling, hvor eksisterende konsesjonærer ikke har innrapportert bruk av all sendetid.

- (28) Medietilsynet har med hjemmel i kringkastingsloven § 2-1, jf. kringkastingsforskriften § 7-1, fastsatt at radioer som fikk forlenget konsesjon fra 1. januar 2017 frem til 31. desember 2021 har krav på å få videreført den sendetiden som var innrapportert til Medietilsynet per 1. januar 2017. Sendetid ut over dette, som ikke er innrapportert til Medietilsynet eller som er innrapportert etter 1. januar 2017, anses ikke som fordelt, og som ledig sendetid.
- (29) Det fremgår av sakens opplysning at det i områdene 17-22 og 17-25 ikke var rapportert inn all sendetid per 1. januar 2017. Det var med andre ord ledig sendetid, og grunnlag for å tildele konsesjon til nisjeradio på sendernetet.
- (30) Medietilsynet har i sine vedtak om tildeling av konsesjon videre vist til at de aktuelle områdene «*sto uten et nisjeradiotilbud*» og at *[h]ensynet til lytterne, samt hensynet til å bidra til et mangfoldig tilbud på radio i området*», talte for å godkjenne søknadene fra Buitink.
- (31) Medieklagenemnda kan ikke se at klagers anførsler gir grunnlag for å sette denne skjønnsutøvelsen til side.
- (32) Etter Medieklagenemndas vurdering hadde Medietilsynet hjemmel i kringkastingsloven § 2-1 første og annet ledd, jf. kringkastingsforskriften §§ 7-1, 7-2 og 7-4 til å fatte vedtak om tildeling av nisjeradiokonsesjon til Jitse Buitink.

Konklusjon:

På denne bakgrunn treffer Medieklagenemnda følgende

vedtak:

Klagen forkastes.

Vedtaket kan ikke påklages, jf. forvaltningsloven § 28 tredje ledd.

Dokumentet er godkjent elektronisk