

Regeling van de Minister van Economische Zaken en Klimaat van datum , nr. WJZ/ 22158233, tot vaststelling van regels met betrekking tot de aanvraag en veiling van vergunningen voor landelijke commerciële FM-radio-omroep met daaraan gekoppelde vergunningen voor digitale radio-omroep in laag 2 (kanaal 11C) (Regeling aanvraag- en veilingprocedure vergunningen landelijke commerciële radio-omroep 2023)

De Minister van Economische Zaken en Klimaat,

Gelet op artikel 3.11 van de Telecommunicatiewet, en de artikelen 8, 9 en 10 van het Frequentiebesluit 2013;

Besluit:

Hoofdstuk 1. Algemene bepalingen

Artikel 1. Definities

In deze regeling wordt verstaan onder:

aanvrager: degene die bij de minister een aanvraag voor een vergunning heeft ingediend;

aanvraagformulier: aanvraagformulier als bedoeld in artikel 6, derde lid;

activiteitsniveau: activiteitsniveau als bedoeld in artikel 27, eerste lid;

activiteitspunt: activiteitspunt als bedoeld in artikel 27, tweede lid;

bankgarantie: bankgarantie als bedoeld artikel 8, derde lid, onderdeel b;

bekendmakingsbesluit: Besluit bekendmaking veiling vergunningen landelijke commerciële FM-radio-omroep 2023;

bod: bod als bedoeld in artikel 28, eerste lid;

deelnemer: aanvrager die is toegelaten tot de veiling als bedoeld in artikel 22;

pakket: pakket als bedoeld in artikel 2;

minister: Minister van Economische Zaken en Klimaat;

niet-winnende deelnemer: deelnemer wiens bod of biedingen niet zijn aangemerkt als winnende biedingen;

rente: volgens actual/360 berekende rente op basis van de door de Europese Centrale Bank vastgestelde Euro Short-Term Rate, minus 100 basispunten, met een minimum van 0%;

rondeprijs: bedrag als bedoeld in artikel 29, eerste of tweede lid;

verbonden rechtspersoon: als één aangemerkte rechtspersoon als bedoeld in artikel 3 van de Tijdelijke regeling gebruiksbepierking commerciële radio-omroep;

vergunning: vergunning als bedoeld in artikel 2;

voorlopig hoogste bod: voorlopig hoogste bod als bedoeld in artikel 30;

wet: Telecommunicatiewet;

winnend bod: winnend bod als bedoeld in artikel 33;

winnende deelnemer: deelnemer wiens bod of biedingen zijn aangemerkt als winnende biedingen.

Artikel 2. Beschikbare pakketten en vergunningen

Ingevolge het bekendmakingsbesluit zijn de volgende vergunningen beschikbaar om te worden verdeeld aan de hand van de volgende pakketindeling:

- a. pakket LCO1: FM-vergunning A01 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd);
- b. pakket LCO2: FM-vergunning A02 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd);
- c. pakket LCO3: FM-vergunning A03 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd);
- d. pakket LCO4: FM-vergunning A04 en bijbehorende DAB-vergunning (nieuws);
- e. pakket LCO5: FM-vergunning A05 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd);
- f. pakket LCO6: FM-vergunning A06 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd);
- g. pakket LCO7: FM-vergunning A07 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd);
- h. pakket LCO8: FM-vergunning A08 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd), en
- i. pakket LCO9: FM-vergunning A09 en bijbehorende DAB-vergunning (Nederlandstalig).

Hoofdstuk 2. De aanvraagfase

§ 1. Eisen aan de aanvraag en de aanvrager

Artikel 3. Indiening van de aanvraag

1. Degene die voor een vergunning in aanmerking wil komen, dient daartoe een aanvraag in bij de minister.
2. De aanvraag kan van [PM: DATUM] tot en met [PM: DATUM] worden ingediend:
 - a. [mogelijk wordt ook een digitale weg opengesteld], of
 - b. per aangetekende post of door persoonlijke overhandiging, op het volgende adres en met de volgende adressering:

Agentschap Telecom

Ter attentie van: Projectteam uitgifte commerciële FM-frequenties

Emmasingel 1

9726 AH Groningen.

3. De persoonlijke overhandiging, bedoeld in het tweede lid, onderdeel b, vindt uitsluitend plaats op werkdagen tussen 10:00 uur en 12:00 uur of tussen 14:00 uur en 16:00 uur. Na de overhandiging geeft de minister een bewijs van ontvangst af dat is voorzien van datum en tijdstip van ontvangst.

Artikel 4. Aanvrager is rechtspersoon

1. De aanvrager is een privaatrechtelijke rechtspersoon naar Nederlands recht of het equivalent daarvan naar het recht van een van de overige lidstaten van de Europese Unie of een van de overige staten die partij zijn bij de Overeenkomst betreffende de Europese Economische Ruimte, en heeft zijn statutaire zetel, zijn hoofdbestuur of zijn hoofdvestiging binnen de Europese Economische Ruimte.
2. De aanvrager voldoet verder aan de volgende eisen:

- a. de aanvrager verkeert niet in staat van faillissement of liquidatie, en door de aanvrager is geen faillissement aangevraagd; en
 - b. aan de aanvrager is geen surseance van betaling verleend, en door de aanvrager is geen surseance van betaling aangevraagd.
3. Met de eisen, bedoeld in het tweede lid, worden gelijkgesteld zodanige eisen volgens het recht van een van de overige lidstaten van de Europese Unie of een van de overige staten die partij zijn bij de Overeenkomst betreffende de Europese Economische Ruimte.

Artikel 5. Toestemming van het Commissariaat voor de Media

De aanvrager beschikt over toestemming als bedoeld in artikel 3.1 van de Mediawet 2008.

Artikel 6. Vorm en inhoud van de aanvraag

1. Een rechtspersoon dient ten hoogste één aanvraag in.
2. Voor de toepassing van het eerste lid worden verbonden rechtspersonen tezamen aangemerkt als één rechtspersoon.
3. De aanvraag wordt ingediend met gebruikmaking van het aanvraagformulier, bedoeld in bijlage 1, en gaat, onverminderd de overige in deze regeling gestelde eisen, vergezeld van de in dit aanvraagformulier genoemde gegevens en bescheiden.
4. De aanvraag wordt in de Nederlandse taal gesteld.
5. Met de gegevens en bescheiden, bedoeld in het derde lid, worden gelijkgesteld zodanige gegevens en bescheiden die zijn opgesteld krachtens het recht van een van de overige lidstaten van de Europese Unie of een van de overige staten die partij zijn bij de Overeenkomst betreffende de Europese Economische Ruimte.
5. In afwijking van het vierde lid, kunnen de gegevens en bescheiden, bedoeld in het derde lid, worden gesteld in één van de officiële talen van de Europese Unie of de Europese Economische Ruimte, mits zij vergezeld gaan van een Nederlandse vertaling.

Artikel 7. Informatieplicht aanvrager

De aanvrager informeert de minister onmiddellijk op de wijze, bedoeld in artikel 3, tweede lid, over wijzigingen met betrekking tot:

- a. de gegevens die de aanvrager heeft verstrekt in het aanvraagformulier;
- b. de gegevens en bescheiden die het aanvraagformulier vergezellen, of
- c. overige in deze regeling gestelde eisen aan de aanvrager.

§ 2. Zekerheidstelling

Artikel 8. Zekerheidstelling door de aanvrager

1. De aanvrager verstrekt als zekerheid voor de betaling van zijn bod een waarborgsom of een bankgarantie ter grootte van € 1.500.000,- per pakket waarop zijn aanvraag betrekking heeft.
2. De waarborgsom wordt verstrekt voor de periode tot en met:
 - a. in geval van intrekking of afwijzing van de aanvraag, de datum van de intrekking of afwijzing;
 - b. in geval van niet in behandeling nemen van de aanvraag, de datum van het besluit om de aanvraag niet te behandelen;
 - c. in geval van toewijzing van de aanvraag, de datum waarop het bedrag, bedoeld in artikel 36, volledig is betaald.

3. De aanvrager zorgt ervoor dat uiterlijk op de datum en het tijdstip, genoemd in artikel 3, tweede lid:

a. de waarborgsom is ontvangen op bankrekeningnummer 705001199, IBAN: NL41INGB0705001199, BIC: INGBNL2A,, ten name van: Ministerie van Economische Zaken en Klimaat, Agentschap Telecom, Afdeling Finance & Control, onder vermelding van 'Veiling vergunningen landelijke commerciële radio-omroep 2023', of

b. de bankgarantie, verstrekt volgens het model, bedoeld in bijlage 2, is ontvangen op een in artikel 3, tweede lid, bedoelde wijze.

Artikel 9. Terugstorten waarborgsom en teruggave bankgarantie aanvragen die niet worden behandeld, zijn afgewezen of geweigerd

1. Binnen twee weken nadat de aanvrager zijn aanvraag heeft ingetrokken, dan wel nadat de minister overeenkomstig artikel 10, derde lid, heeft besloten de aanvraag niet te behandelen, de aanvraag op grond van artikel 11 heeft afgewezen, of de aanvraag heeft geweigerd op grond van artikel 3.18 van de wet:

a. stort de minister, indien de aanvrager een waarborgsom heeft verstrekt, de waarborgsom terug aan de betreffende aanvrager, of
b. stuurt de minister, indien de aanvrager een bankgarantie heeft verstrekt, een schriftelijke verklaring dat de bankgarantie vervalt aan de bank van de betreffende aanvrager, en een kopie van deze schriftelijke verklaring aan de betreffende aanvrager.

2. Indien de minister een waarborgsom terugstort als bedoeld in het eerste lid, onderdeel a, vergoedt hij tegelijkertijd de rente over de gestorte waarborgsom vanaf de dag na de datum waarop de minister de waarborgsom heeft ontvangen tot en met de dag voorafgaand aan de datum waarop de waarborgsom door de minister wordt teruggestort.

§ 3. Beslissingen tijdens de aanvraagfase

Artikel 10. Verzuim en verzuimherstel

1. Indien de aanvrager niet heeft voldaan aan de in de artikelen 5, 6, 7, of 8 gestelde voorschriften, deelt de minister de aanvrager dit mee en stelt hij hem in de gelegenheid het verzuim te herstellen.

2. De gegevens ten behoeve van het verzuimherstel worden:

a. ingediend op een wijze als bedoeld in artikel 3, tweede lid, en
b. ontvangen op de tiende werkdag na de dag waarop de mededeling, bedoeld in het eerste lid, is verstuurd.

3. Indien het verzuim niet is hersteld binnen de termijn en op een wijze als bedoeld in het tweede lid, kan de minister besluiten de aanvraag overeenkomstig artikel 4:5 van de Algemene wet bestuursrecht niet te behandelen.

Artikel 11. Afwijzing aanvraag

1. Onverminderd het bepaalde in artikel 3.18 van de wet, wijst de minister de aanvraag:

a. volledig af, indien niet is voldaan aan de voorschriften, bedoeld in de artikelen 3, tweede lid, en 4;
b. gedeeltelijk af, voor zover toewijzing van het aantal vergunningen dat is aangevraagd zou leiden tot een overschrijding van de maximale hoeveelheid frequentieruimte die is vastgesteld krachtens artikel 3.11 van de wet.

2. De minister kan een aanvraag afwijzen als:

- a. naar zijn oordeel aannemelijk is dat de aanvrager afspraken heeft gemaakt of onderling afgestemde feitelijke gedragingen heeft verricht die afbreuk doen of kunnen doen of gedaan hebben of gedaan kunnen hebben aan de mededinging in het kader van de veilingprocedure;
- b. de aanvrager niet heeft voldaan aan artikel 7, of
- c. de aanvrager niet heeft voldaan aan een vordering als bedoeld in artikel 18.7, eerste lid, van de wet.

Hoofdstuk 3. Vaststelling eventuele schaarste en vergunningverlening bij afwezigheid van schaarste

Artikel 12. Vaststelling schaarste

De verdeling vindt plaats overeenkomstig de hoofdstukken 4 en 5, indien de minister vaststelt dat, uitgezonderd de aanvragen die buiten behandeling zijn gesteld, geheel of gedeeltelijk zijn afgewezen, of op grond van artikel 3.18 van de wet zijn geweigerd, twee of meer aanvragen betrekking hebben op dezelfde pakket.

Artikel 13. Vergunningverlening bij afwezigheid van schaarste

1. Indien de verdeling niet plaatsvindt met toepassing van de hoofdstukken 4 en 5 wordt het aantal vergunningen dat is aangevraagd verleend aan de aanvragers van wie de aanvragen niet buiten behandeling zijn gesteld, niet geheel zijn afgewezen, noch op grond van artikel 3.18 van de wet zijn geweigerd.
2. Een aanvrager aan wie vergunningen worden verleend als bedoeld in het eerste lid, betaalt het door hem verschuldigde bedrag binnen twee weken na de verlening van de vergunningen.
3. Het verschuldigde bedrag, bedoeld in het tweede lid, is gelijk aan de optelsom van de bedragen, genoemd in artikel 31, eerste lid, die betrekking hebben op de vergunningen die aan hem worden verleend.
4. Artikel 37, eerste lid, is van overeenkomstige toepassing.

Hoofdstuk 4. De veilingfase

§ 1. Algemene bepalingen omtrent de veiling

Artikel 14. Veiling via internet

De veiling vindt plaats via internet, met behulp van een elektronisch veilingstelsel.

Artikel 15. Rol minister

De minister leidt de veiling en draagt zorg voor een goed verloop hiervan.

Artikel 16. Veilen op werkdagen

De veiling wordt uitsluitend op werkdagen gehouden.

Artikel 17. Uitbrengen van biedingen en andere communicatie tussen deelnemer en de Minister van Economische Zaken en Klimaat

1. Biedingen worden uitsluitend uitgebracht door middel van het elektronisch veilingssysteem en worden door de minister bevestigd door middel van dit elektronisch veilingssysteem.
2. Andere communicatie vindt uitsluitend plaats:
 - a. via het elektronisch veilingssysteem, of
 - b. telefonisch of per e-mail, waarbij de deelnemer bereikbaar is op het door hem in zijn aanvraag opgegeven telefoonnummer en e-mailadres, en de minister bereikbaar is op het telefoonnummer en e-mailadres, bedoeld in artikel 23, onderdeel c.

Artikel 18. Bijzondere omstandigheden tijdens de veiling

1. De minister kan de veiling opschorten indien zich naar zijn oordeel bijzondere omstandigheden voordoen die buiten de beïnvloedingssfeer liggen van de minister of de deelnemers, of indien technische problemen optreden waardoor de veiling tijdelijk geen doorgang kan vinden.
2. Een deelnemer meldt een bijzondere omstandigheid of technisch probleem onmiddellijk, maar uiterlijk binnen tien minuten na afloop van een biedronde of verlengde biedronde, telefonisch aan de minister.
3. Indien technische problemen optreden bij een deelnemer, kan de minister verlangen dat deze deelnemer zijn biedingen uitbrengt door middel van een computer die de minister ter beschikking stelt op een door hem te bepalen locatie.
4. Indien de veiling wordt opgeschort, kan de minister ten aanzien van de biedronde of verlengde biedronde waarin de bijzondere omstandigheden of technische problemen zijn opgetreden besluiten dat:
 - a. alle biedingen uitgebracht in die ronde vervallen, tenzij alle nog actieve deelnemers in die ronde al een bod hebben uitgebracht, of
 - b. die biedronde ongeldig wordt verklaard en opnieuw moet worden gehouden.

Artikel 19. Verboden gedragingen

1. Een aanvrager, inbegrepen diegene die een aanvrager ten behoeve van de veiling bijstaat:
 - a. onthoudt zich van afspraken of onderling afgestemde feitelijke gedragingen die afbreuk doen of kunnen doen aan een goed verloop van de veiling, de mededinging in het kader van de veilingprocedure daaronder begrepen;
 - b. maakt geen informatie openbaar en verspreidt geen informatie aan derden met betrekking tot diens strategie, budget, gewenste of verkregen hoeveelheid, soort of combinatie van vergunningen, en verwachte of te betalen prijzen in de veiling, tot de mededeling, bedoeld in artikel 34, is gedaan.
2. De minister kan de veiling beëindigen of opschorten indien naar zijn oordeel sprake is van afspraken of gedragingen die in strijd zijn met het eerste lid.

Artikel 20. Uitsluiting van de veiling

1. Indien voorafgaande aan of tijdens de veiling blijkt dat een aanvrager niet of niet meer voldoet aan de in de artikelen 5, 6, 7, of 8 gestelde voorschriften, dan wel dat een aanvrager naar het oordeel van de minister in strijd heeft gehandeld met artikel 19, eerste lid, kan de minister:
 - a. de betrokken aanvrager uitsluiten van deelname of verdere deelname aan de veiling en de biedingen van de betrokken aanvrager uit een of meerdere biedronden ongeldig verklaren;
 - b. de uitkomst van een of meer biedronden ongeldig verklaren en besluiten dat een of meer biedronden opnieuw moeten worden gehouden.

2. Indien niet eerder dan na afloop van de veiling blijkt dat een aanvrager naar het oordeel van de minister in strijd heeft gehandeld met artikel 19, eerste lid, kan de minister de winnende biedingen van die aanvrager ongeldig verklaren en besluiten dat de veiling opnieuw moet worden gehouden.

Artikel 21. Biedingen zijn onvoorwaardelijk

Een deelnemer is onvoorwaardelijk en onherroepelijk aan zijn bod gebonden.

§. 2. Toelating tot, en mededelingen vóór, de veiling

Artikel 22. Toelating tot de veiling

De minister deelt de aanvrager wiens aanvraag niet buiten behandeling is gesteld, geheel is afgewezen of is geweigerd op grond van artikel 3.18, schriftelijk mee:

- a. dat hij als deelnemer wordt toegelaten tot de veiling;
- b. het aantal activiteitspunten, bedoeld in artikel 27, derde lid, en
- c. het totaal aantal deelnemers.

Artikel 23. Mededelingen minister vóór de veiling

De minister deelt de deelnemers uiterlijk twee weken voor de aanvang van de veiling schriftelijk mee:

- a. de datum, de aanvangstijd en de duur van de eerste biedronde;
- b. de voor de veiling benodigde programmatuur;
- c. het telefoonnummer en het e-mailadres waarop de minister bereikbaar is;
- d. de combinatie van een gebruikersnaam en wachtwoord van de deelnemer, en
- e. het internetadres waarop de deelnemer inlogt om aan de veiling deel te nemen.

§. 4. De veiling

Artikel 24. Het veilingmodel

De veiling geschiedt door middel van een simultane meerrondenveiling.

Artikel 25. De biedronden

1. De veiling bestaat uit één of meer biedronden.
2. De minister bepaalt het tijdstip en de duur van de biedronden.
3. Een biedronde eindigt op het tijdstip waarop de door de minister bepaalde duur van de biedronde is verstreken of, indien dat eerder is, op het tijdstip waarop alle resterende deelnemers een bod hebben uitgebracht.
4. In afwijking van het tweede lid, kan de minister bij het vaststellen van de duur van een biedronde bepalen dat de biedronde niet eerder eindigt dan nadat de door de minister bepaalde duur is verstreken.

Artikel 26. Verlenging biedronden

1. Voor een deelnemer die een biedronde laat verstrijken zonder dat hij een bod heeft uitgebracht, wordt de betreffende biedronde eenmalig van rechtswege verlengd met 30 minuten.
2. Per deelnemer worden ten hoogste twee biedronden van rechtswege verlengd, waarbij niet worden meegerekend de biedronden waarvoor de minister op grond van de artikelen 18 of 20 heeft besloten dat deze opnieuw worden gehouden.

3. De minister kan besluiten dat de biedronden niet worden meegerekend waarin het niet uitbrengen van een bod het gevolg was van technische problemen die zijn ontstaan vóór het verstrijken van de biedronde.
4. In afwijking van artikel 25, derde en vierde lid, eindigt een biedronde die is verlengd als bedoeld in het eerste lid, op het moment dat de termijn van 30 minuten is verstreken of, indien dat eerder is, op het moment waarop alle deelnemers voor wie de biedronde van rechtswege is verlengd een bod hebben uitgebracht.
5. De minister deelt de verlenging van een biedronde zo spoedig mogelijk mee aan alle deelnemers.

Artikel 27. Activiteitspunten en -niveau

1. Het activiteitsniveau is het aantal activiteitspunten waarover een deelnemer op een gegeven moment in de veiling ten hoogste kan beschikken.
2. In de eerste biedronde is het activiteitsniveau van een deelnemer gelijk aan het aantal pakketten waarvoor hij is toegelaten tot de veiling.
3. In de tweede en daaropvolgende biedronden bedraagt het activiteitsniveau van een deelnemer het aantal biedingen dat hij heeft uitgebracht in de voorafgaande biedronde:
 - a. verminderd met het aantal van zijn biedingen dat is aangemerkt als voorlopig hoogste bod, en
 - b. vermeerderd met het aantal van zijn voorlopig hoogste biedingen dat in de voorafgaande biedronde is overboden.

Artikel 28. Het uitbrengen van biedingen

1. Een bod:
 - a. heeft betrekking op één pakket;
 - b. bestaat uit een bedrag dat wordt afgerond op eenheden van duizend euro, en
 - c. is ten minste gelijk aan de geldende rondeprijs voor het pakket waarop het bod betrekking heeft.
2. Een deelnemer:
 - a. zet voor elk bod één activiteitspunt in;
 - b. overschrijdt met zijn biedingen niet zijn activiteitsniveau, en
 - b. brengt geen bod uit op een pakket waarop hij een geldend voorlopig hoogste bod heeft uitgebracht.

Artikel 29. Rondeprijs

1. In de eerste biedronde is de rondeprijs:
 - a. voor pakket LCO1: € 15.427.000,-;
 - b. voor pakket LCO2: € 8.319.000,-;
 - c. voor pakket LCO3: € 15.816.000,-;
 - d. voor pakket LCO4: € 0,-;
 - e. voor pakket LCO5: € 4.792.000,-;
 - f. voor pakket LCO6: € 15.241.000,-;
 - g. voor pakket LCO7: € 11.493.000,-;
 - h. voor pakket LCO8: € 2.636.000,-, en
 - i. voor pakket LCO9: € 0,-.
2. In de tweede en daaropvolgende biedronden verhoogt de minister de rondeprijs met een door de minister vast te stellen bedrag.

Artikel 30. Voorlopig hoogste biedingen

1. Na elke biedronde merkt de minister per pakket het bod met het hoogst geboden bedrag aan als voorlopig hoogste bod.
2. Indien in een biedronde twee of meer deelnemers op hetzelfde pakket hetzelfde hoogste bod hebben uitgebracht, wordt door middel van loting tussen hen vastgesteld wiens bod wordt aangemerkt als voorlopig hoogste bod.
3. Een loting als bedoeld in het tweede lid vindt plaats met behulp van de veilingsoftware.

Artikel 31. Mededelingen minister na biedronden

1. Zo spoedig mogelijk na het einde van een biedronde deelt de minister:
 - a. alle deelnemers mee:
 - 1°. het rondenummer van die biedronde;
 - 2°. per pakket: of daarop één of meer biedingen zijn uitgebracht, en, indien van toepassing, wat daarop het voorlopig hoogste bod is;
 - 3°. het aantal deelnemers dat nog actief is in de veiling;
 - 4°. per pakket: de rondeprijs in de volgende biedronde;
 - 5°. de aanvangstijd en de duur van de volgende biedronde, en in hoeverre in die volgende biedronde op grond van artikel 25, vierde lid, wordt afgeweken van artikel 25, derde lid, en
 - 6°. het rondenummer van de volgende biedronde;
 - b. iedere deelnemer afzonderlijk mee:
 1. de biedingen die hij in die biedronde heeft uitgebracht, of het gebrek daaraan;
 2. of zijn biedingen zijn aangemerkt als hoogste bod, en, indien van toepassing, welke pakketten dit betreft;
 3. het aantal biedingen dat hij mag uitbrengen in de volgende biedronde, en
 4. het aantal keer dat hij nog in aanmerking komt voor een verlenging als bedoeld in artikel 26, eerste lid.

Artikel 32. Laatste biedronde

De laatste biedronde is de eerste biedronde waarin op geen enkel pakket een bod is uitgebracht.

Artikel 33. Aanmerking winnende biedingen na laatste biedronde

De minister merkt aan als winnende biedingen: de voorlopig hoogste biedingen die zijn uitgebracht in de biedronde die voorafging aan de laatste biedronde.

Artikel 34. Bekendmaking winnende biedingen

De minister maakt zo spoedig mogelijk na de veiling aan alle deelnemers de winnende biedingen bekend.

Hoofdstuk 5. Vergunningverlening en afwijzing aanvragen na de veilingfase

§ 1. Algemene bepaling

Artikel 35. Verlening vergunningen aan winnende deelnemers en afwijzing aanvragen niet-winnende deelnemers

1. De minister verleent aan de winnende deelnemers, of als de winnende deelnemers dat in hun aanvraag hebben verzocht, aan de door hen opgegeven verbonden rechtspersonen, de door hen gewonnen vergunningen, nadat zij de verschuldigde bedragen, bedoeld in artikel 36, hebben betaald.

2. De minister wijst de aanvragen af van niet-winnende deelnemers en van aanvragers die van deelname of verdere deelname waren uitgesloten.

VERSIE INTERNETCONSULTATIE

§ 2. Winnende deelnemers

Artikel 36. Betaling en hoogte van verschuldigde bedrag

1. Twee weken na de bekendmaking, bedoeld in artikel 34, betaalt de winnende deelnemer:
 - a. het door hem verschuldigde bedrag, of
 - b. de helft van het door hem verschuldigde bedrag, indien hij overeenkomstig bijlage 1, onderdeel 3.2, uitstel van betaling heeft verzocht en verkregen, waarna de deelnemer het restant betaalt uiterlijk één jaar na de dag waarop de vergunningen zijn verleend.
2. Het verschuldigde bedrag is de optelsom van de winnende biedingen van de betreffende deelnemer.

Artikel 37. Terugstorten waarborgsommen en teruggave bankgaranties winnende deelnemers

1. Indien de winnende deelnemer een waarborgsom heeft gestort, wordt de waarborgsom aangewend voor de betaling van het voor de vergunning of vergunningen verschuldigde bedrag, met dien verstande dat:
 - a. indien de waarborgsom van een deelnemer minder dan het verschuldigde bedrag bedraagt, die deelnemer het restant van het verschuldigde bedrag betaalt, en
 - b. indien de waarborgsom van een deelnemer méér dan het verschuldigde bedrag bedraagt, het bedrag van de waarborgsom dat resteert aan die deelnemer wordt teruggestort uiterlijk twee weken nadat de vergunningen, bedoeld in artikel 35, eerste lid, aan hem zijn verleend.
2. Artikel 9, tweede lid, is van overeenkomstige toepassing op gevallen als bedoeld in het eerste lid, onderdeel b, met dien verstande dat de minister slechts de rente vergoedt over het deel van de waarborgsom dat wordt teruggestort.
3. Indien de winnende deelnemer een bankgarantie heeft afgegeven, is artikel 9, eerste lid, onderdeel b, van overeenkomstige toepassing, nadat de winnende deelnemer het verschuldigde bedrag heeft betaald.

§ 3. Niet-winnende deelnemers en uitgesloten aanvragers

Artikel 38. Terugstorten waarborgsommen en teruggave bankgaranties aan niet-winnende deelnemers en uitgesloten aanvragers

Artikel 9 is van overeenkomstige toepassing op de waarborgsom of bankgarantie van niet-winnende deelnemers en van aanvragers die van deelname of verdere deelname waren uitgesloten.

Hoofdstuk 6. Slotbepalingen

Artikel 39. Wijziging Regeling aanvraag en vergelijkende toets vergunningen commerciële radio-omroep 2003

In de artikelen 1, onderdelen d tot en met j, 29, eerste lid, en 31, eerste lid, van de Regeling aanvraag en vergelijkende toets vergunningen commerciële radio-omroep 2003, wordt na "Regeling aanwijzing en gebruik frequentieruimte commerciële radio-omroep 2003" telkens ingevoegd "zoals deze luidde vóór de inwerkingtreding van de Regeling van [PM: opschrift OCW-wijzigingsregeling]".

Artikel 40. Wijziging Regeling vervolg verdeling frequenties commerciële radio-omroep 2003

In de artikelen 1, onderdelen d tot en met g, 27, eerste lid, en 31, eerste lid, van de Regeling vervolg verdeling frequenties commerciële radio-omroep 2003, wordt na "Regeling aanwijzing en gebruik frequentieruimte commerciële radio-omroep 2003" telkens ingevoegd "zoals deze luidde vóór de inwerkingtreding van de Regeling van [PM: opschrift OCW-wijzigingsregeling]".

Artikel 41. Wijziging Tijdelijke regeling gebruiksbeperking commerciële radio-omroep

De Tijdelijke regeling gebruiksbeperking commerciële radio-omroep wordt als volgt gewijzigd:

a. Na artikel 3 wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 3a. Scheiding landelijke en niet-landelijke FM-markt

Eén rechtspersoon gebruikt of verwerft niet zowel frequentieruimte als bedoeld in artikel 4, als frequentieruimte als bedoeld in artikel 5.

b. In artikel 4 wordt "vier" vervangen door "drie".

Artikel 42. Intrekking Regeling vervolg verdeling frequenties commerciële radio-omroep 2003

De Regeling vervolg verdeling frequenties commerciële radio-omroep 2003 wordt ingetrokken.

Artikel 43. Inwerkingtreding

Deze regeling treedt in werking met ingang van PM, met uitzondering van artikel 42, dat in werking treedt met ingang van 1 september 2023.

Artikel 44. Citeertitel

Deze regeling wordt aangehaald als: Regeling aanvraag- en veilingprocedure vergunningen landelijke commerciële radio-omroep 2023.

Deze regeling zal met de toelichting in de Staatscourant worden geplaatst.

's-Gravenhage,

De Minister van Economische Zaken en Klimaat,

Bijlage 1 als bedoeld in artikel 6, derde lid

AANVRAAGFORMULIER

1. Aanvrager

1.1 Statutaire naam aanvrager

1.2 Rechtsvorm

1.3 Nummer van inschrijving in het handelsregister (of daarmee vergelijkbaar register)

1.4 Vestigingsadres

1.4.1 Straat + huisnummer

1.4.2 Postcode

1.4.3 Plaats

1.5 Correspondentieadres (indien afwijkend van het vestigingsadres)

1.5.1 Straat + huisnummer

1.5.2 Postcode

1.5.3 Plaats

2. Contactgegevens (gedurende de aanvraagprocedure)

2.1 Voornamen (voluit)

2.2 Achternaam

2.3 Telefoonnummer

2.4 E-mailadres

3. Vergunning aanvragen

3.1 Ik vraag het/de volgende pakket(ten) aan:

- LCO1: FM-vergunning A01 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd)
- LCO2: FM-vergunning A02 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd)
- LCO3: FM-vergunning A03 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd)
- LCO4: FM-vergunning A04 en bijbehorende DAB-vergunning (nieuws)
- LCO5: FM-vergunning A05 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd)
- LCO6: FM-vergunning A06 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd)
- LCO7: FM-vergunning A07 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd)
- LCO8: FM-vergunning A08 en bijbehorende DAB-vergunning (ongeclausuleerd)
- LCO9: FM-vergunning A09 en bijbehorende DAB-vergunning (Nederlandstalig)

Ten overvloede wordt opgemerkt dat het mogelijk is om gedurende de veiling te wisselen tussen pakketten.

3.2 Ik dien hierbij wel/niet* een verzoek in om uitstel van betaling als bedoeld in artikel 4:94 van de Algemene wet bestuursrecht ter grootte van de helft van het verschuldigde bedrag bedoeld in artikel 36, tweede lid, van de Regeling, voor de duur van één jaar gerekend vanaf de dag na verlening van de vergunning. Op grond van artikel 4:101 van de Algemene wet bestuursrecht is over dit deel wettelijke rente verschuldigd, te rekenen vanaf de datum waarop het bedrag op grond van artikel 36, eerste lid, van de Regeling dient te zijn betaald tot en met de datum waarop het bedrag wordt betaald.

4. Gemachtigden gedurende veilingprocedure

4.1 Gemachtigde 1

4.1.1 Voornamen (voluit)

4.1.2 Achternaam

4.1.3 Telefoonnummer

4.1.4 E-mailadres

4.2 Gemachtigde 2

4.2.1 Voornamen (voluit)

4.2.2 Achternaam

4.2.3 Telefoonnummer

4.2.4 E-mailadres

4.3 Gemachtigde 3

4.3.1 Voornamen (voluit)

4.3.2 Achternaam

4.3.3 Telefoonnummer

4.3.4. E-mailadres

4.4 Gemachtigde 4

4.4.1 Voornamen (voluit)

4.4.2 Achternaam

4.4.3 Telefoonnummer

4.4.4 E-mailadres

5. Verklaringen

Met ondertekening van dit aanvraagformulier verklaart de aanvrager dat:

- *Geen afbreuk mededinging*
hij en, indien er sprake is van verbonden rechtspersonen, anderen die zijn betrokken bij die rechtspersonen, zich voorafgaand aan de indiening van de aanvraag heeft onthouden van afspraken of onderling afgestemde feitelijke gedragingen die afbreuk doen of kunnen doen aan de mededinging in het

kader van de veilingprocedure en zich zullen onthouden van het maken van dergelijke afspraken of het doen van dergelijke gedragingen.

- *Statutaire en financiële positie*
de aanvrager een rechtspersoon is, opgericht in overeenstemming met het recht van een van de lidstaten van de Europese Unie of een van de overige staten die partij zijn bij de Overeenkomst betreffende de Europese Economische Ruimte en heeft zijn statutaire zetel, zijn hoofdbestuur of zijn hoofdvestiging binnen de Europese Economische Ruimte.

De aanvrager verklaart dat ten tijde van de ondertekening:

- de aanvrager (uitgezonderd terugwerkende kracht tot 0:00 uur van diezelfde dag) niet failliet is verklaard;
- de aanvrager geen aangifte tot eigen faillissement heeft gedaan;
- de aanvrager niet is ontbonden;
- aan de aanvrager geen surseance van betaling is verleend;
- de aanvrager geen aanvraag tot surseance van betaling heeft gedaan.

6. De volgende documenten zijn bijgevoegd

- Recent uittreksel uit het handelsregister of daarmee vergelijkbaar register (niet ouder dan een maand gerekend vanaf de datum van indiening van de aanvraag) van:
 - de aanvrager;
 - (indien van toepassing) dochtermaatschappijen als bedoeld in artikel 24a van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek;
 - (indien van toepassing) andere ondernemingen waarmee de aanvrager een verbonden rechtspersoon is, en/of deel uitmaakt van een groep, als bedoeld in artikel 24b van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek.

Meest recente statuten van (alle pagina's):

- de aanvrager;
- (indien van toepassing) eventuele dochtermaatschappijen als bedoeld in artikel 24a van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek;
- (indien van toepassing) andere ondernemingen waarmee de aanvrager een verbonden rechtspersoon mee is, van een groep, als bedoeld in artikel 24b van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek.

- Kopie van de ondertekende toestemming (het besluit) van het Commissariaat voor de Media, bedoeld in artikel 3.1 van de Mediawet 2008 (zie artikel 9 van Regeling);
- Kopie identiteitsbewijs van alle in onderdeel 8 genoemde bestuurders die bevoegd zijn om de aanvrager rechtsgeldig te vertegenwoordigen;
- (indien van toepassing) Volmachten voor bevoegde ondertekening door in onderdeel 8 genoemde gemachtigden;
- (indien van toepassing) Bankgarantie, conform bijlage 2;

7. Beschrijving eigendoms- en zeggenschapsverhoudingen

Deze bepaling is erop gericht om van u alle relevante informatie te verkrijgen en te kunnen beoordelen of sprake is van verbondenheid. Zoals ook uitdrukkelijk uit

grond i. blijkt gaat het om alle relevante omstandigheden. De bedoeling is niet dat u kort per grond bijschrijft of en hoe deze op u van toepassing is, maar dat u een zelfstandig leesbaar document met de beschrijving van de eigendoms- en zeggenschapsverhoudingen aanlevert, waarin u alle relevante aspecten zoals opgenomen in de opsomming onder a. tot en met i. bespreekt. De omvang van deze beschrijving is afhankelijk van de aard en omvang van de rechtspersoon, de complexiteit van de juridische structuur waarvan die rechtspersoon deel uitmaakt en de eventuele overeenkomsten die gesloten zijn en die zien op bijvoorbeeld productie van het radio-aanbod of reclame-inkomsten.

In sommige gevallen, bijvoorbeeld als de aanvrager een stichting of een besloten vennootschap is met een enig aandeelhouder (eventueel met een tussenholding), die zelf het programma-aanbod samenstelt en uitzendt, kan een korte beschrijving volstaan.

Zodra echter sprake is van een aanvrager die onderdeel is van een grotere structuur van vennootschappen en/of diverse vormen van samenwerking met andere partijen, dient u een uitgebreide omschrijving te geven van de eigendoms- en zeggenschapsverhoudingen, voorzien van een schematisch overzicht van de structuur van de betrokken rechtspersonen (dus niet alleen de aanvrager, maar ook alle vennootschappen daarboven tot aan de ultimate beneficial owners, zelfs als dat buitenlandse partijen zijn).

In de beschrijving en het schematische overzicht worden duidelijk de aandelenverdeling, de bestuurders enzovoorts weergegeven. U dient daarin ook aan te geven met welke andere partijen overeenkomsten bestaan, die bijvoorbeeld zien op productie van programma-aanbod, gebruik van licenties, verkoop van reclame en doorgifte van bandbreedte.

Uit de beschrijving met het schematische overzicht moet duidelijk worden wie juridisch gezien invloed heeft op de aanvrager, bijvoorbeeld via benoemingsrechten of goedkeuringsrechten. Ook moet duidelijk worden wie invloed kan verkrijgen, bijvoorbeeld op grond van bestaande overeenkomsten zoals via pandrechten, vruchtgebruik of opties op aandelen. Ook dient u in te gaan op de wijze van financiering van de aanvrager en welke voorwaarden daarbij gelden. Tot slot dient u in de beschrijving in te gaan op de vraag of er nog feitelijke invloed is van (rechts)personen op de aanvrager. Uiteraard voegt u alle relevante bijlagen bij.

De bedoeling is dat de beschrijving van de eigendoms- en zeggenschapsverhoudingen een zelfstandig leesbaar en begrijpelijk stuk is.

In het geval het subonderdeel niet van toepassing is, dient dit als zodanig bij het betreffende subonderdeel te worden aangeven:

- a. de grootte van het aandelenkapitaal, de samenstelling in soorten aandelen (zoals gewone, preferente, converteerbare of prioriteitsaandelen) en de verdeling over de aandeelhouders, alles ten aanzien van de aanvrager;
 - n.v.t.
- b. het vreemde vermogen van de aanvrager (zoals obligatieleningen, achtergestelde leningen en leningen waarvoor een hypotheek- of pandrecht is verstrekt), wie de financiële middelen ter beschikking hebben gesteld en aan wie de aanvrager zekerheidsrechten heeft verleend;
 - n.v.t.

- c. de wijze van besluitvorming binnen het bestuur, de raad van commissarissen en de vergadering van aandeelhouders onder meer bij benoeming, schorsing of ontslag van leden van het bestuur of de raad van commissarissen;
 - n.v.t.
- d. aan wie en onder welke condities en beperkingen (doorlopende) volmachten zijn gegeven om de aanvrager te vertegenwoordigen (procuratie), in welk geval een kopie of kopieën van verleende geldige volmachten bij de aanvraag worden gevoegd;
 - n.v.t.
- e. het doel en de feitelijke werkzaamheden van de aandeelhouders van de aanvrager, voor zover deze aandeelhouders rechtspersonen zijn;
 - n.v.t.
- f. bestaande en voorgenomen overeenkomsten tussen enerzijds de aanvrager of een rechtspersoon die behoort tot de groep van de aanvrager (bedoeld in artikel 24b van Boek 2 van het Burgerlijk Wetboek) en anderzijds rechtspersonen, vennootschappen, of natuurlijke personen, die zelf of via een dochter- of moederverenootschap radioprogramma's via de ether verzorgen of van plan zijn dat te doen, (in welk geval een kopie van bestaande en voorgenomen overeenkomsten bij de aanvraag worden gevoegd, of, indien deze informatie niet is vastgelegd, een volledige beschrijving wordt opgenomen in de aanvraag);
 - n.v.t.
- g. andere dan de onder a tot en met e bedoelde banden die de eigendoms- en zeggenschapsverhoudingen van de rechtspersoon raken en die van belang (kunnen) zijn voor de beoordeling of er sprake is van een verbonden rechtspersoon.
 - n.v.t.
- h. een omschrijving van hoe het programma-aanbod tot stand komt, welke andere (omroep-)partijen daarbij betrokken zijn en met welke afspraken. Voeg de kopieën van de betreffende overeenkomsten bij.
 - n.v.t.
- i. een schematisch overzicht van de groep van de aanvrager, inclusief bestuurders en aandeelhouders, eventuele pandrechten, recht van vruchtgebruik of andere afspraken. Voeg de documentatie die ten grondslag ligt aan deze rechten en/of afspraken, bij.
 - n.v.t.

De aanvrager voegt in verband met de toetsing op verbondenheid bovendien de volgende documenten bij de aanvraag:

- a. een kopie van het aandeelhoudersregister van de aanvrager, waaruit blijkt wie de aandeelhouders zijn ten tijde van de aanvraag (tenzij de aanvrager enig aandeelhouder van de vennootschap is);
 - n.v.t.
- b. kopieën van overeenkomsten tussen en volmachten van stemgerechtigden in de algemene vergadering van aandeelhouders van de aanvrager en in de algemene vergadering van aandeelhouders van de moedermaatschappij van de aanvrager;
 - n.v.t.
- c. kopieën van documenten inzake beschermingsconstructies van de aanvrager en de moedermaatschappij van de aanvrager, in het bijzonder

beschermingsconstructies met betrekking tot plaatsing van preferente aandelen of prioriteitsaandelen bij een rechtspersoon of een natuurlijk persoon;

- n.v.t.

- d. kopieën van bestuurlijke rechtsoordelen van het Commissariaat voor de Media en alle communicatie daarover met het Commissariaat voor de Media.
 - n.v.t.

8. Ondertekening

Ondergetekende(n), (gezamenlijk) bevoegd op grond van het bij deze aanvraag overgelegde uittreksel uit het handelsregister, de overlegde statuten en/of de overgelegde volmacht(en), verklaart/verklaren dat de informatie die in deze aanvraag is verstrekt juist en volledig is en dat de personen genoemd in onderdeel 4 door middel van deze aanvraag volledig, zelfstandig en onbeperkt gemachtigd zijn om namens de aanvrager op te treden in de veilingprocedure.

8.1. Bestuurder (of gevolmachtigde daarvan)

8.1.1 Naam ondertekende

8.1.2 Plaats

8.1.3 Datum

8.1.4 Handtekening

8.2. Bestuurder (of gevolmachtigde daarvan)

8.2.1 Naam ondertekende

8.2.2 Plaats

8.2.3 Datum

8.2.4 Handtekening

8.3. Bestuurder (of gevolmachtigde daarvan)

8.3.1 Naam ondertekende

8.3.2 Plaats

8.3.3 Datum

8.3.4 Handtekening

8.4. Bestuurder (of gevolmachtigde daarvan)

8.4.1 Naam ondertekende

8.4.2 Plaats

8.4.3 Datum

8.4.4 Handtekening

9. Verklaring notaris

De personen genoemd in onderdeel **8** zijn ten behoeve van de minister door de notaris geïdentificeerd in persoon, volgens de regels van de Wet ter voorkoming van witwassen en financieren van terrorisme en hebben in het bijzijn van ondergetekende notaris hun handtekening geplaatst in onderdeel **8**.

Van deze personen is een door de notaris gewaarmerkte kopie van het legitimatiebewijs bij de aanvraag gevoegd.

De notaris verklaart ten tijde van diens ondertekening naar beste kunnen te hebben geverifieerd dat op het moment van verificatie de aanvrager: niet failliet is verklaard (uitgezonderd terugwerkende kracht tot 0:00 uur van de dag van deze ondertekening); dat aan de aanvrager geen surseance van betaling is verleend; Van deze controle is een door de notaris gewaarmerkte uitdraai van het relevante register bij de aanvraag gevoegd.

Naam notaris:

Plaats:

Datum:

Handtekening:

De verklaring van de notaris mag desgewenst door middel van een bijlage, in ongewijzigde tekst, worden verstrekt. De verklaring mag niet later dan 2 dagen voor het indienen van de aanvraag zijn opgemaakt.

VERSIE INTERNETCONSULTATIE

Bijlage 2 als bedoeld in artikel 8, derde lid, onderdeel b

– Model bankgarantie –

- I. De ondergetekende..... (*naam van een bank die is gevestigd in een van de lidstaten van de Europese Unie of in een van de overige staten die partij zijn bij de Overeenkomst betreffende de Europese Economische Ruimte*)¹, gevestigd te....., mede kantoorhoudende te....., hierna te noemen: 'de Bank';

In aanmerking nemende:

- A. dat artikel 3.13, eerste lid, van de Telecommunicatiewet bepaalt dat voor het gebruik van frequentieruimte een vergunning is vereist van de Minister van Economische Zaken (hierna: 'de Minister');
- B. dat de Minister bij besluit van [PM: DATUM] heeft bekendgemaakt dat de pakketten (als in artikel 2 van de Regeling aanvraag- en veilingprocedure vergunningen landelijke commerciële radio-omroep 2023 (hierna: de Regeling)) overeenkomstig deze Regeling worden verdeeld;
- C. dat..... (*naam aanvrager*), rechtspersoon naar..... recht (*het recht van een van de lidstaten van de Europese Unie of van een van de overige staten die partij zijn bij de Overeenkomst betreffende de Europese Economische Ruimte*)², waarvan de zetel is gevestigd te....., kantoorhoudende te....., hierna te noemen: 'de Aanvrager', voornemens is een bieding in de veiling uit te brengen teneinde een een/meerdere pakketten als opgenomen in het onder B bedoelde bekendmakingsbesluit te verwerven;
- D. dat de Minister met betrekking tot de verdeling van vergunningen voor landelijke commerciële radio regels heeft gesteld. Deze regels zijn vastgelegd in de Regeling;
- E. dat degene die een aanvraag om de voornoemde pakket(ten) indient op grond van artikel 8 van de Regeling verplicht is voor de vergunning een zekerheid te verschaffen door een waarborgsom ter grootte van € 1.500.000,- per pakket, waar de aanvraag, voor zover van toepassing, na toepassing van artikel 11, eerste of tweede lid, van de Regeling betrekking op heeft, te storten dan wel voor dat bedrag een bankgarantie te verstrekken. Deze zekerheid heeft een looptijd tot, in geval van afwijzing van de aanvraag, het tijdstip van die afwijzing, tot, in geval van niet in behandeling nemen van de aanvraag, het tijdstip van het besluit om de aanvraag niet te behandelen, of tot, in geval van toewijzing van de aanvraag, het tijdstip waarop het bod volledig is betaald;
- F. dat de Aanvrager op grond hiervan is gehouden een waarborgsom te storten of een bankgarantie te doen stellen ter zekerheid van al hetgeen de aanvrager ter zekerheid verschuldigd is, hierna te noemen: 'de Vordering', aan de Staat der Nederlanden, rechtspersoon naar Nederlands recht, waarvan de statutaire zetel is gevestigd te 's-Gravenhage, hierna te noemen: 'de Staat';
- G. dat de Aanvrager de Bank heeft verzocht een onherroepelijke en onafhankelijke bankgarantie te stellen ten behoeve van de Staat, welke op eerste verzoek van de Staat betaalbaar is.

¹Hetgeen in het bovenstaande cursief is gedrukt moet door de Bank worden ingevuld.

II. Verbindt zich tot het navolgende:

- A. De Bank stelt zich bij wijze van zelfstandige verbintenis tot een bedrag van €.....² (zegge: euro³), onherroepelijk garant jegens de Staat voor de betaling van al hetgeen de Staat blijkens een schriftelijke verklaring van de Staat ter zake van de Vordering van de Aanvrager te vorderen heeft, aldus dat de Bank zich verbindt het gevorderde bedrag als eigen verplichting aan de Staat te voldoen.
- B. De Bank verbindt zich om als eigen schuld op eerste verzoek en op de enkele schriftelijke mededeling van de Staat zonder overlegging van enig ander document of opgaaf van redenen te verlangen, aan de Staat te voldoen het bedrag dat de Staat verklaart ter zake van de Vordering van de Aanvrager te vorderen te hebben, met dien verstande dat de Bank nimmer gehouden is aan de Staat meer te voldoen dan het hiervoor vermelde maximumbedrag.
- C. Deelberoepen onder deze bankgarantie zijn mogelijk. Het maximumbedrag van deze bankgarantie wordt met een bedrag gelijk met dat van elk deelberoep verlaagd.
- D. Deze bankgarantie vervalt na ontvangst door de Bank van een per aangetekende brief gezonden schriftelijke verklaring van de Staat dat de bankgarantie vervalt en in ieder geval één jaar na datum van ondertekening van deze garantie, tenzij de Bank ten minste één maand voor de einddatum van de garantie per aangetekende brief een schriftelijke verklaring van of namens de Minister heeft ontvangen dat deze bankgarantie niet vervalt, in welk geval de garantie telkens voor een nieuwe termijn van een jaar geldig is.
- E. Deze bankgarantie wordt beheerst door Nederlands recht. Geschillen ter zake van deze bankgarantie kunnen uitsluitend worden voorgelegd aan de bevoegde Nederlandse rechter te 's-Gravenhage.
- F. Na verval van deze bankgarantie kan de Staat geen enkele aanspraak meer maken jegens de Bank uit hoofde van deze bankgarantie tenzij de Bank voorafgaande aan het moment waarop deze bankgarantie zou vervallen.

² het bedrag invullen overeenkomstig de formule: € 1.500.000,- x het aantal pakketten waar de aanvraag betrekking op heeft. Dit betekent dat als de aanvraag betrekking heeft op één pakket de bankgarantie € 1.500.00,- betreft en als de aanvraag op twee pakketten betrekking heeft, de bankgarantie € 3.000.000,- betreft, enzovoorts.

TOELICHTING

ALGEMEEN DEEL

1. Inleiding

1.1. Hoofdpijnen

Deze regeling voorziet in de aanvraag- en veilingprocedure voor de verdeling van de vergunningen voor analoge landelijke commerciële radio-omroep (hierna: landelijke FM-vergunningen) en de daarbij behorende vergunningen voor digitale radio-omroep (hierna: DAB-vergunningen). Hiermee geeft de Minister van Economische Zaken en Klimaat (hierna: de minister) uitvoering aan een uitspraak van de rechtbank Rotterdam van 20 juli 2022.³

1.2. Achtergrond en voorgeschiedenis

Op grond van artikel 3.13, eerste lid, van de Telecommunicatiewet (hierna: de wet) en het Nationaal Frequentieplan 2014, is voor de meeste vormen van frequentiegebruik een vergunning van de minister vereist. Dit geldt ook voor het frequentiegebruik voor commerciële radio-omroep. De minister heeft, op grond van artikel 3.10, eerste lid, van de wet, verschillende mogelijkheden om deze vergunningen te verdelen.

De thans nog tot en met 31 augustus 2023 geldende landelijke commerciële FM-vergunningen zijn voor de laatste keer verdeeld in 2003 met gebruikmaking van een vergelijkende toets met financieel bod.⁴ Sinds deze verdeling in 2003 is de looptijd van de landelijke FM-vergunningen driemaal verlengd: in 2011, 2017 en 2022. Bij de eerste verlenging, in 2011, is de zogenoemde koppeling met de DAB-vergunningen ingevoerd. Bij de verlengingen daarna is deze koppeling telkens gecontinueerd.

De meest recente verlenging, in 2022 (de zogenoemde *ambtshalve* verlenging van met 1 jaar), was het gevolg van de hiervoor genoemde uitspraak van de rechtbank Rotterdam van 20 juli 2022. Voorwerp van dit bestuursrechtelijk geschil was het besluit van 26 augustus 2021 (hierna: het Verlengbaarheidsbesluit) op grond waarvan – kort gezegd – de landelijke FM-vergunningen voor 3 jaar zouden kunnen worden verlengd, en de daaraan gekoppelde DAB-vergunningen opnieuw voor 3 jaar zouden kunnen worden verleend, in verband met de sterke terugval in advertentie-inkomsten door de uitbraak van de coronacrisis. De rechtbank heeft dit Verlengbaarheidsbesluit uiteindelijk vernietigd en de minister opgedragen om, na een nieuwe verdeling van de vergunningen, uiterlijk met ingang van 1 september 2023 over te gaan tot vergunningverlening. Deze regeling strekt hiertoe.

2. Keuze voor veiling en veilingmodel

2.1. Keuze voor het verdeelinstrument 'veiling'

Bij besluit van [PM: datum] heeft de minister met een zogenoemd bekendmakingsbesluit beslist om de vergunningen te verdelen door middel van

³ Rb. Rotterdam 20 juli 2022, ECLI:NL:RBROT:2022:5958.

⁴ Door middel van de Regeling aanvraag en vergelijkende toets vergunningen commerciële radio-omroep 2003 en de Regeling vervolg verdeling frequenties commerciële radio-omroep 2003.

een veiling als bedoeld in artikel 3.10, eerste lid, onderdeel f, van de wet. Deze regeling voorziet in de aanvraag- en veilingprocedure.

Schaarste speelt een rol bij de verdeling van vergunningen voor het gebruik van frequentieruimte waarvan naar alle waarschijnlijkheid de vraag naar de betreffende frequentieruimte het aanbod zal overtreffen. Dat kan betekenen dat er meer marktpartijen zijn met belangstelling voor de betreffende vergunningen dan dat er beschikbare vergunningen zijn. Er is dan sprake van absolute schaarste. Het kan ook betekenen dat één of meer marktpartijen onderling verschillende interesses hebben in verschillende hoeveelheden frequentieruimte. Dan is er sprake van relatieve schaarste.

Bij de verdeling van schaarse vergunningen is het op grond van EU-recht, en op grond van Nederlandse ongeschreven rechtsbeginselen, noodzakelijk dat partijen in een open en transparant proces gelijke kansen krijgen op toegang tot het spectrum. In de Nota Frequentiebeleid 2016 is aangegeven dat bij de uitgifte van schaarse vergunningen – absoluut en relatief – voor iedere toepassing (dus ook omroep) – een veiling het aangewezen verdeelinstrument is.⁵ Een veiling bewerkstelligt dat vergunningen terecht komen bij die marktpartijen die uiteindelijk de meeste waarde weten te realiseren met deze commercieel te benutten frequentieruimte. Daarmee bevordert de veiling de mededinging, zoals ook bedoeld in artikel 3.10, tweede lid, van de wet.

2.2. Veilingdoelstellingen

Er zijn verschillende veilingmodellen. De keuze voor een veilingmodel is bepaald aan de hand van een aantal doelstellingen. In hiërarchische volgorde zijn de doelstellingen voor deze veiling als volgt: eenvoud, realistische veilingopbrengst, keuzevrijheid en transparantie.

De verwachte potentiële deelnemers – ook de grotere – hebben relatief weinig ervaring met een veiling van frequenties. Voor een zo gelijk mogelijk speelveld en een goed verloop van de veiling met onervaren deelnemers wordt eenvoud daarom belangrijk gevonden. Dit behelst in ieder geval de begrijpelijkheid van de veilingregels alsook het kunnen bepalen van de meest optimale biedstrategie. Dit betekent ook dat het voor deelnemers mogelijk moet zijn om aan de veiling deel te nemen zonder dat zij een veilingadviseur hoeven in te schakelen.

Onder een realistische veilingopbrengst wordt hier verstaan een opbrengst die de marktwaaarde van de te verlenen vergunningen weerspiegelt. De vergunningen moeten dus enerzijds niet voor een te laag bedrag van de hand gaan. Anderzijds moet ook voorkomen worden dat bidders overbieden, bijvoorbeeld als gevolg van een zogenoemde winner's curse of als gevolg van een verkeerde inschatting van het aantal verkochte vergunningen. Het gaat er uitdrukkelijk niet om een maximale opbrengst uit deze veiling te halen. Een realistische veilingopbrengst heeft daarnaast als doel dat de winnaars van de veiling een prikkel krijgen om hun gedane investering (het verkrijgen van de vergunning) te gelde te maken. Naast de ingebruiknameverplichting zorgt dit ervoor dat frequenties niet onbenut blijven en dat aldus efficiënt gebruik wordt gemaakt van het spectrum.

Uiteraard is het daarbij eveneens van belang dat de vergunningen uiteindelijk terecht komen bij partijen die daarmee de meeste economische waarde weten te generen en dat er dus sprake is van een efficiënte allocatie.

⁵ Kamerstukken II 2016/17, 24095, nr. 409.

Onder de doelstelling keuzevrijheid wordt verstaan dat de veilingregels zoveel als mogelijk flexibiliteit aan de bidders toestaat, voor wat betreft de (combinaties van) vergunningen waarop zij kunnen bieden. Een veilingontwerp dat bidders in staat stelt om gedurende de veiling tussen (combinaties van) vergunningen te wisselen scoort op dit criterium hoger dan een ontwerp dat die mogelijkheid niet in zich bergt.

Tot slot is van belang dat het proces van de veiling – voor, gedurende en achteraf – zo transparant als mogelijk is, zonder afbreuk te doen aan de overige veilingdoelstellingen.

2.3. Keuze voor een simultane meerrondenveiling

Het onderzoeksbureau Auctiometrix heeft onderzocht welke veilingmodellen geschikt zijn voor het veilen van de landelijke commerciële radiovergunningen uitgaande van de hierboven genoemde doelstellingen. In 2016 heeft Auctiometrix met het oog op de destijds voorgenomen veiling van vergunningen (voor landelijke en niet-landelijke) commerciële radio-omroep (FM en DAB) geadviseerd⁶ over de vraag welk veilingmodel het meest geschikt is voor de verdeling van de landelijke commerciële FM- en DAB-vergunningen.

In het 2016-Advies heeft Auctiometrix voor de verdeling van de landelijke commerciële vergunningen twee mogelijke veilingmodellen geadviseerd: de simultane meerrondenveiling (hierna: eveneens SMRA) of de zogenoemde *sequential ascending right-to-choose auction* (i.e. een sequentiële reeks van Engelse veilingen waarbij per veiling het recht wordt geveild om één van de nog resterende vergunningen te kiezen). Welk van de twee veilingmodellen het best gekozen kan worden, is afhankelijk van het feit of er voor de meerderheid van de vergunningen reserveringsprijzen kunnen worden bepaald. Indien reserveringsprijzen bepaald kunnen worden, dan heeft de simultane meerrondenveiling de voorkeur. Indien de reserveringsprijzen lastig te bepalen zijn, dan heeft de right-to-choose veiling de voorkeur. Dit veilingmodel zorgt namelijk ook zonder reserveringsprijs voor een realistische veilingopbrengst, terwijl het slechts iets inboet aan eenvoud.

Ten behoeve van een veiling in 2023 heeft het ministerie van EZK aan Auctiometrix gevraagd of het advies uit 2016 nog steeds bruikbaar is.⁷ Uiteraard zijn alle relevante feiten en omstandigheden die sindsdien gewijzigd zijn aan Auctiometrix meegegeven met als doel om een nauwkeurige vergelijking te kunnen maken en zo een zorgvuldig advies te kunnen opstellen. Dit advies is al ruim vóór de uitspraak van de rechtbank Rotterdam gevraagd, omdat de minister ook – zo goed als mogelijk – voorbereid wilde zijn voor een eventuele vernietiging van het landelijke Verlengbaarheidsbesluit.

Auctionmetrix komt in dit tweede advies tot de conclusie dat de landelijke commerciële FM- en DAB-vergunningen - conform het advies uit 2016 - het best door middel van een simultane meerrondenveiling verdeeld kunnen worden, aangezien het zeer aannemelijk is dat er reserveringsprijzen vastgesteld kunnen worden.

⁶ Janssen, M.C.W., Maasland, E., 2016, Veiling van vergunningen voor commerciële radio-omroep, Auctiometrix, Rotterdam, januari 2016.

⁷ Maasland, E., 2022, Update advies veiling van vergunningen voor (landelijke) commerciële radio-omroep, Auctiometrix, Rotterdam, 15 maart 2022.

Een SMRA is een veiling waarvan de veilingregels relatief eenvoudig zijn te doorgronden voor deelnemers en uit te voeren voor de veilingmeester. Voor de deelnemers is het ook vrij eenvoudig om een biedstrategie te bepalen. Het open karakter van dit type veiling en het feit dat het uit meerdere ronden bestaat, draagt bij aan het voorkomen van een winner's curse. Daarnaast maken deze kenmerken een SMRA tot een zeer transparante veiling.

Een sequentiële reeks van Engelse veilingen waarbij per veiling het recht wordt geveild om één van de nog resterende vergunningen te kiezen (right-to-choose) valt daarmee als optie af. Dit right-to-choose-veilingmodel heeft ook als nadeel dat het voor partijen die in meerdere vergunningen geïnteresseerd zijn, strategisch lastig kan zijn om te bepalen welke vergunningen zij als eerste kiezen. Dit is in het bijzonder lastig indien de waarderingen van de andere partijen moeilijk in te schatten zijn. Dit maakt dat dit veilingmodel minder scoort op de doelstelling eenvoud.

Op het advies om een SMRA als veilingmodel te hanteren heeft het maximaal aantal vergunningen dat één partij mag verwerven geen invloed. Het aantal landelijke clausuleringen heeft evenmin invloed op deze keuze. Wel moet het aantal activiteitspunten waarmee een bidder in de veiling start gelijkgesteld worden aan het gestelde maximum.

De minister heeft het advies van Auctiometrix overgenomen en daarmee gekozen voor een simultane meerrondenveiling.

3. De aanvraagprocedure

3.1. De aanvraagfase

Voor het gebruik van frequentieruimte is op grond van artikel 3.13, eerste lid, van de Telecommunicatiewet een vergunning vereist. Om een vergunning te kunnen verkrijgen, dient allereerst een aanvraag te worden ingediend.

Om te verzekeren dat partijen over zowel analoog als digitaal spectrum kunnen beschikken in de transitiefase naar DAB, worden de FM- en DAB-vergunningen gecombineerd, dat wil zeggen samen in één pakket uitgegeven. Dit maakt dat een kavel bestaat uit twee afzonderlijke vergunningen die bij elkaar horen en blijven horen. Ter uitvoering van artikel 8 van het Frequentiebesluit 2013 (hierna ook: het Frequentiebesluit) geeft deze regeling aan op welke wijze een aanvraag voor een pakket moet worden ingediend en welke gegevens daarbij moeten worden overgelegd.

In hoofdstuk 2, paragraaf 1, van de regeling is opgenomen aan welke eisen de aanvraag en de aanvrager moeten voldoen. Zo is bepaald dat de aanvraag moet worden ingediend namens een rechtspersoon, dat iedere aanvrager één aanvraag in mag dienen, en daarbij gebruik moet maken van modelaanvraagformulier dat is opgenomen in bijlage 1 bij deze regeling. Hierbij kan de aanvrager wel vermelden dat eventueel door hem gewonnen vergunningen moeten worden verleend aan één of meer aan hem verbonden rechtspersonen (bijvoorbeeld dochterondernemingen). Een aanvrager mag ten hoogste 3 pakketten aanvragen (zie paragraaf 6 voor een nadere toelichting op dit aantal).

Als zekerheid voor de betaling van zijn bod dient de aanvrager een waarborgsom te storten of een bankgarantie af te geven ter grootte van € 1.500.000,- per pakket waarvoor de aanvrager in aanmerking wil komen. Het gebruik van een bankgarantie of waarborgsom is bij veilingen een geëigend middel om

voorafgaande aan een veiling zekerheid te verkrijgen voor de betaling van het bod. Hierdoor wordt geborgd dat de vergunning wordt verleend aan een financieel bestendige vergunninghouder. Op deze wijze wordt bewerkstelligd dat alleen serieuze partijen die ook daadwerkelijk in staat zijn een pakket te exploiteren, worden toegelaten tot de veiling. In deze veiling is daarbij een belangrijk gegeven dat een pakket bestaat uit twee vergunningen, zowel analoog als digitaal met een lange looptijd. Niet alleen het bod dat de waarde van het pakket tot uitdrukking brengt, is voor het bepalen van een waarborgsom een belangrijk gegeven. De vaste terugkerende kosten die samenhangen met het exploiteren van een pakket bestaande uit meerder vergunningen is daarbij een belangrijk uitgangspunt. Zo blijkt uit de rapporten van SEO uit 2016 en 2021⁸ dat voor de eerste twee jaar van de looptijd van een vergunning in ieder geval zo'n 5,5 miljoen beschikbaar moet zijn voor een "potentiële effectieve toetreders om een FM-radiozender te kunnen exploiteren." Dit bedrag is gebaseerd op de kosten en inkomsten voor een fictief ongeclausuleerd kavel. In dit bedrag zijn niet de exploitatiekosten van de DAB-vergunning verdisconteerd en is er evenmin rekening gehouden met de huidige stijging van de energieprijzen, die de kosten aanzienlijk hebben doen verhogen. Uit openbare gegevens van radiostations blijkt dat over het jaar 2021 bedragen voor de exploitatie per pakket van boven de € 3 miljoen per jaar niet ongebruikelijk zijn.

Bij de vaststelling van de hoogte van een waarborgsom dan wel bankgarantie is het echter van belang om enerzijds voorafgaand aan de veiling zekerheid te verkrijgen dat alleen serieuze deelnemers een aanvraag indienen en anderzijds dat het bedrag niet onnodig hoog is. Dit laatste om te voorkomen dat er een onnodige drempel wordt opgeworpen. Een bedrag van € 1.5 miljoen,- per pakket dat een partij wil verwerven lijkt dan allzins redelijk om tegemoet te komen aan alle betrokken belangen.

Een aanvraag kan gedurende vier weken worden ingediend. Ingevolge artikel 3 van deze regeling gaat de aanvraagprocedure van start op [DATUM]. De aanvraag wordt ingediend per aangetekende post, door middel van persoonlijke overhandiging [of mogelijk met gebruikmaking van een digitale voorziening]. Gedurende en na het verstrijken van de hiervoor genoemde termijn zal de minister de ontvangen aanvragen beoordelen aan de hand van de eisen die zijn opgenomen in deze regeling.

3.2 Vaststellen noodzaak tot veilen

Met toepassing van artikel 13 wordt nagegaan of de te verlenen pakketten kunnen worden verleend zonder toepassing van de veiling. Als er twee of meer aanvragen betrekking hebben op hetzelfde pakket, vindt een veiling plaats. Er is geen noodzaak tot veilen indien, op basis van de aanvragen, voldoende pakketten beschikbaar zijn om aan alle aanvragers de door hen aangevraagde pakketten te verlenen. Dat is het geval als elk pakket slechts één keer is aangevraagd. In dit geval worden de vergunningen conform artikel 3.10, tweede lid, van de Telecommunicatiewet verleend zonder toepassing van de veilingprocedure. In dit geval betalen vergunninghouders wel de vastgestelde reserveprijs per pakket.

3.3 Reserveprijzen

⁸ <https://www.seo.nl/publicaties/waarde-landelijke-commerciele-radiovergunningen-verlenging-2017/> en bijlage C van het rapport uit 2021: <https://www.rijksoverheid.nl/documenten/rapporten/2021/09/24/waardering-verlenging-commerciele-radiovergunningen-per-2022>.

De minister heeft SEO Economisch Onderzoek (hierna: SEO) gevraagd om voor elk pakket te adviseren wat een redelijke reserveprijs zou kunnen zijn, uitgaande van gecombineerde pakketten bestaande uit zowel een FM-vergunning als een DAB-vergunning. In november 2022 heeft SEO – in samenwerking met het Instituut voor Informatierecht (IViR) en Atlas Research – het ministerie hierover geadviseerd.⁹

De reserveprijs is de startprijs voor de veiling van de pakketten. Een reserveprijs dient twee doelen. Allereerst is deze bedoeld om niet-serieuze bidders te weren die bijvoorbeeld enkel geïnteresseerd zijn om deel te nemen aan de veiling uit speculatie-overwegingen of om de prijs op te drijven. Ten tweede dient een reserveprijs om bij te dragen aan een sneller verloop van de veiling. De reserveprijs is niet bedoeld om een realistische veilingopbrengst te bewerkstelligen of de marktwaarde te weerspiegelen. De reserveprijs moet ook niet op dat niveau worden gesteld, maar juist lager. Het is immers het veilingproces dat moet leiden tot een realistische veilingopbrengst. Op deze wijze wordt voorkomen dat de reserveprijs zo hoog is dat de veiling 'mislukt' en een goed onverdeeld blijft. Een hoge reserveprijs kan bovendien bidders ontmoedigen die wel degelijk serieus zijn. Het bepalen van de reserveprijs vraagt dus uiteindelijk een zorgvuldige weging van al deze belangen.

De reserveprijs wordt daarom doorgaans vastgesteld op basis van een afslag op de verwachte waarde van het te veilen spectrum. De afslag geeft de weging aan van de bovengenoemde doelstellingen. In de praktijk is het bepalen van de optimale reserveprijs – gegeven deze belangen – geen exacte wetenschap door onzekerheid over de marktwaarde van vergunningen, de betalingsbereidheid van gegadigden en het risico van collusie. Hoe meer onzekerheid er over de marktwaarde en betalingsbereidheid bestaat, hoe lager de reserveprijs redelijkerwijs zal moeten zijn om te voorkomen dat spectrum niet wordt uitgegeven. Hoe groter het risico op (stilzwijgende) collusie wordt geacht, hoe hoger de reserveprijs.

In spectrumveilingen wordt het percentage afslag doorgaans bepaald op basis van inzichten uit de economische literatuur en de ervaringen in de praktijk. Op basis van eerdere adviezen komt naar voren dat binnen de genoemde afwegingen een reserveprijs 60% van de geschatte waarde van het spectrum het meest in de rede ligt. Dit percentage past bij een situatie waarin de uitgevende instantie relatief zeker is over de waarde van het spectrum terwijl stilzwijgende collusie een reëel risico is – bijvoorbeeld als gevolg van een (naar verwachting) klein aantal gegadigden. Deze situatie is van toepassing op de markt voor commerciële radio waarin zeven ongeclausuleerde kavels worden geveild onder een naar verwachting beperkt aantal gegadigden. Voor de twee geclausuleerde kavels is het aantal geïnteresseerde partijen mogelijk nog kleiner. Deze partijen zijn bovendien onderdeel van een beperkt aantal concerns.

Met inachtneming van het bovenstaande komt SEO tot de volgende reserveprijzen, die tevens dienen als startprijzen in (de eerste ronde van de) veiling:

- voor pakket LCO1: € 15.427.000,- (ongeclausuleerd);
- voor pakket LCO2: € 8.319.000,- (ongeclausuleerd);
- voor pakket LCO3: € 15.816.000,- (ongeclausuleerd);
- voor pakket LCO4: € 0,- (nieuws);

⁹ Rapport van november 2022 "Reserveprijs veiling commerciële radiolicenties".

- voor pakket LCO5: € 4.792.000,- (ongeclausuleerd);
- voor pakket LCO6: € 15.241.000,- (ongeclausuleerd);
- voor pakket LCO7: € 11.493.000,- (ongeclausuleerd);
- voor pakket LCO8: € 2.636.000,- (ongeclausuleerd), en
- voor pakket LCO9: € 0,- (Nederlandstalig).

Voor het bepalen van de reserveprijzen heeft SEO de waarde voor een nieuwkomer bepaald van de gecombineerde vergunningen voor een periode van twaalf jaar, met startdatum 1 september 2023. SEO heeft hierbij gebruik gemaakt van de eerder door hen ontwikkelde systematiek. De waarde is contant gemaakt naar de startdatum 1 september 2023 van de uit te geven pakketten.

Het voorspelmodel voor de bedrijfsopbrengsten is geactualiseerd op basis van nieuwe marktdata, verkregen in een uitvraag aan de vergunninghouders. Daarnaast zijn alle inputvariabelen geactualiseerd voor zover nieuwe informatie daarover beschikbaar was. Concreet gaat het daarbij om de cpi, de reële groei en prijspeilontwikkeling van het BBP, ontwikkeling van de netto advertentieopbrengsten in de gehele radiomarkt, de WACC, de toezichtkosten van het Commissariaat voor de Media en de tarieven en grens voor de vennootschapsbelasting. In de kavelkenmerken zoals het demografisch bereik en opstelpunten zijn geen wijzigingen voorzien. Ten slotte is de impact van de nieuwe marktordening – na het loslaten van drie van de vijf clausuleringen – op de waarden ingeschat. Voor een verdere toelichting op de gehanteerde systematiek en de wijze van actualisatie van de voorspelmodellen wordt verwezen naar het rapport van SEO van november 2022.¹⁰

4. De veilingprocedure

4.1. Algemeen

Indien is vast komen te staan dat twee of meer aanvragen zien op dezelfde pakket, dan worden de pakketten verdeeld middels een veiling. Zoals in paragraaf 2.3 is toegelicht, is gekozen voor de SMRA.

De regels van de SMRA zijn als volgt. Een SMRA bestaat uit meerdere opeenvolgende biedronden waarin de beschikbare vergunningen tegelijkertijd als concrete pakketten (pakket LCO1 tot en met pakket LCO9, elk bestaande uit één vergunning voor FM én een vergunning voor DAB) worden geveild. In elke ronde kunnen de bidders die (nog) gerechtigd zijn te bieden, gegeven de geldende minimumbiedprijzen, een bod uitbrengen op één of meer pakketten. Deelnemers mogen niet een onbeperkt aantal biedingen uitbrengen. Voor de bepaling van het aantal biedingen moeten de deelnemers hun zogenoemde activiteitsniveau in acht nemen.

4.2. Activiteitsniveau en activiteitspunten

Het activiteitsniveau is het aantal activiteitspunten waarover een deelnemer op een gegeven moment tijdens de veiling kan beschikken. Aan iedere pakket is in de veiling één activiteitspunt gekoppeld. Voor één bieding moet een deelnemer één activiteitspunt inzetten.

Een deelnemer aan de veiling beschikt in de eerste biedronde over het aantal activiteitspunten dat overeenkomt met het aantal pakketten waarvoor hij is

¹⁰ U treft dit advies op de consultatiesite aan.

toegelaten tot de veiling. Dit aantal is het activiteitsniveau van de deelnemer aan het *begin* van de veiling.

Het activiteitsniveau van een deelnemer kan in de tweede en daaropvolgende ronden veranderen. Uitgangspunt hiervoor is het biedgedrag van een deelnemer in de voorafgaande biedronde. Indien een deelnemer aan het begin van de veiling bijvoorbeeld over drie activiteitspunten beschikt, maar besluit in de eerste ronde maar op twee pakketten te bieden, dan bedraagt zijn activiteitsniveau voor de volgende ronde ten hoogste twee. Door slechts op twee pakketten te bieden, kan deze deelnemer in de rest van de veiling niet meer over zijn oorspronkelijke niveau van drie activiteitenpunten beschikken. Datzelfde geldt in geval een deelnemer in een ronde in het geheel geen activiteitspunten inzet. Deze gaan dan verloren voor de rest van de veiling. Deze deelnemer kan dan geen biedingen meer uitbrengen.

Naast het biedgedrag van een deelnemer in de voorafgaande biedronde, zijn de zogenoemde voorlopig hoogste biedingen van invloed op zijn activiteitsniveau. Na afloop van elke biedronde maakt de veilingmeester bekend wat het voorlopig hoogste bod voor elk van de verschillende pakketten is, en wie de winnaar zou zijn als de veiling op dat moment zou eindigen.¹¹ Het activiteitsniveau van een deelnemer in een volgende ronde is gelijk aan het aantal activiteitspunten behorend bij zijn biedingen in de voorgaande ronde, verminderd met het aantal pakketten waarvoor hij het staande voorlopig hoogste bod heeft. Het uitgangspunt dat de omvang van het activiteitsniveau in een volgende ronde wordt bepaald door het biedgedrag in de voorgaande ronde, moet dus worden beschouwd in combinatie met een voorlopig hoogste bod. Stel dat een deelnemer op drie pakketten een bod heeft uitgebracht en op één van deze pakketten het staande voorlopig hoogste bod had, dan bedraagt zijn activiteitsniveau in de volgende ronde twee. Zodra zijn hoogste bod wordt overboden, wordt het punt van de vergunningen waar hij het staande hoogste bod op had, weer toegevoegd aan zijn activiteitsniveau, en komt het weer op drie (uiteraard aannemende dat hij in de voorafgaande biedronde twee biedingen heeft uitgebracht). In geval alle activiteitspunten van een bieder gekoppeld zijn aan een staand voorlopig hoogste bod kan deze bieder in de volgende ronde dus in het geheel geen bod uitbrengen. Zijn activiteitsniveau is voor die ronde dan nul. De bieder blijft na deze ronde wel actief in de veiling. Ook hier geldt dat pas als een andere bieder één of meerdere staande hoogste biedingen overbiedt, de bieder weer een nieuw bod kan uitbrengen.

4.3. Einde van de veiling

De veiling eindigt na afloop van een ronde waarin er geen nieuwe biedingen meer zijn uitgebracht. De minister merkt vervolgens de op dat moment staande hoogste biedingen aan als winnende biedingen. De deelnemers die deze winnende biedingen hebben uitgebracht zijn de winnende deelnemers.

5. Na de veilingprocedure

Na de veiling maakt de minister aan alle deelnemers bekend wie de winnende deelnemers zijn, hoeveel pakketten zij elk hebben gewonnen en welk bedrag de winnende deelnemers per pakket moeten betalen. Na betaling van het verschuldigde bedrag zal de minister overgaan tot vergunningverlening aan de winnende deelnemers. Indien de deelnemer bij het indienen van zijn aanvraag

¹¹ Dat 'voorlopig hoogste bod' blijft overigens geldig en de bieder is daaraan gebonden, totdat het voorlopig hoogste bod eventueel wordt overboden in een volgende ronde door een andere deelnemer.

heeft verzocht om uitgestelde betaling in twee gelijke delen, verleent de minister de vergunning na betaling – eveneens binnen twee weken – van het eerste deel. In dat geval wordt voor het uitgestelde bedrag (de tweede termijn) de wettelijke rente in rekening gebracht, tot en met de dag waarop het bedrag volledig wordt betaald. Voor betaling wordt – voor zover mogelijk – gebruik gemaakt van de waarborgsom die de winnende deelnemer heeft gestort. Een eventueel restant wordt teruggestort en een bankgarantie wordt – na betaling – teruggegeven.

De aanvragen van niet-winnende deelnemers zal de minister afwijzen. Hun waarborgsommen worden teruggestort of, indien van toepassing, hun bankgaranties worden teruggegeven.

Binnen twaalf weken na vergunningverlening dienen partijen een zogenoemde samenwerkingsovereenkomst te sluiten voor zover de vergunning betrekking heeft op digitaal frequentiespectrum in te dienen bij de minister. Deze voorwaarde wordt opgenomen in de DAB-vergunningen. Binnen negen maanden na vergunningverlening dienen partijen hun frequentiecapaciteit voor het eerst in gebruik te nemen. Uiterlijk binnen een jaar na vergunningverlening dienen partijen te voldoen aan de (eerste) dekkingseis zoals opgenomen in de vergunning.

6. Eigendomsbeperkingen

6.1 Inleiding

Op verzoek van het ministerie van EZK heeft de Autoriteit Consument & Markt (hierna: ACM) op 14 november 2022¹² een advies uitgebracht over de voorgenomen veiling van de landelijke commerciële radiovergunningen. Het advies richt zich op de vraag of er voorzieningen getroffen moeten worden in deze veiling ter waarborging of stimulering van de mededinging.

De ACM heeft ter voorbereiding van dit advies een beperkt marktonderzoek gedaan. De ACM heeft informatieverzoeken gestuurd aan meerdere marktpartijen, waaronder radio-omroepen, om onder andere (meer) informatie te vergaren over de ontwikkeling van de concurrentiesituatie in de komende jaren op de relevante markten waarop radio-omroepen actief zijn. De ACM heeft haar advies mede gebaseerd op de antwoorden van marktpartijen in reactie op haar informatieverzoeken.

Daarnaast heeft de ACM haar advies mede gebaseerd op eerder uitgebrachte adviezen over voorgenomen veilingen van frequenties op de radiomarkt.¹³

In deze eerdere adviezen heeft de ACM om een goed beeld te krijgen van het concurrentieveld, beoordeeld welke andere media concurrentiedruk uitoefenen op het aantrekken en vasthouden van radioluisteraars en op de verkoop van radioadvertenties. Daartoe heeft de ACM destijds een relevante marktanalyse uitgevoerd en geconcludeerd dat er sprake is van een afzonderlijke radioluistermarkt (waar zowel FM als DAB onderdeel van uitmaken) en een afzonderlijke radioadvertentiemarkt. De ACM is in zijn advies van 14 november 2022 van oordeel dat er geen aanwijzingen zijn dat er sprake is van gewijzigde omstandigheden die een significante invloed hebben op deze eerdere analyse.

¹² ACM/UIT/583609.

¹³ Het advies van ACM over gebruiksbepierking radiofrequenties over de voorgenomen veiling van de FM-frequenties in 2019 en het advies van de ACM over de voorgenomen veiling van laag 7 DAB+ in 2020.

Om die reden gaat de ACM er nog steeds uit van een nationale radioluistermarkt en een nationale radioadvertentiemarkt als de relevante markten waarop zij de concurrentiesituatie moet beoordelen. De concurrentiesituatie is op beide relevante markten evenmin significant gewijzigd ten opzichte van haar eerdere adviezen.

In het advies uit 2019 constateert de ACM dat de destijds geldende gebruiksbeperking en de clausuleringen geen waarborg bieden voor effectieve concurrentie. De gebruiksbeperking houdt in dat een partij niet meer dan vier frequentiekavels (zowel geclausuleerd als ongeclausuleerd) tegelijk in zijn bezit mag hebben. De ACM komt in dat advies tot de conclusie dat de dan geldende gebruiksbeperking van vier frequentiekavels niet kan voorkomen dat er concentraties van spectrum ontstaan die de mededinging beperken. In dat advies is ook opgenomen dat het bezit van vier frequentiekavels door een partij, gegeven het hoge marktaandeel dat hiermee kan worden bereikt, reeds aan de bovengrens zit van wat wenselijk is vanuit het oogpunt van de mededinging.

In het advies uit 2020 is door de ACM gesteld dat het risico reëel is dat bij de veiling van DAB(+) laag 7 een of twee partijen het gehele of grote delen van dat spectrum verwerven. De ACM heeft dan ook geadviseerd om voor die veiling een spectrumcap van maximaal 40% te stellen op dat deel van de veiling dat mag toevallen aan een marktpartij. Deze spectrumcap geldt gedurende de looptijd van de vergunning en voorkomt het ontstaan of verder versterken van een economische machtspositie op de radioluister- en de radio-advertentiemarkt. Dit advies uit 2020 is ten behoeve voor die veiling overgenomen.

Aangezien laag 7 recent is geveild en deze digitale frequentieruimte in 2023 niet opnieuw geveild gaat worden, heeft de ACM aangegeven dat het advies van november 2022 geen gevolgen heeft voor hetgeen eerder bepaald is voor die laag 7. De geldende gebruiksbeperking blijft ongewijzigd.

Gelet op de marktaandeelconcentraties op de radioluister- en de radioadvertentiemarkt, de wisselwerking tussen deze beide markten en de structurele kenmerken van deze markten, concludeert de ACM dat er sprake is van mededingingsrisico's die ervoor kunnen zorgen dat er geen effectief concurrerende markt is. Van potentiële toetreders gaat geen concurrentiedruk uit gelet op de hoge toetredingsdrempels. Op de radioluistermarkt is sprake van zeer lage overstapdrempels voor consumenten en hier gaat een compenserende concurrentiedruk vanuit om de kwaliteit voldoende hoog te houden. De ACM ziet de mededingingsrisico's dan ook met name op de radioadvertentiemarkt. Voortzetting van de huidige beperkingen op het frequentiegebruik (clausuleringen en gebruiksbeperking) zullen in onvoldoende mate bijdragen aan het bieden van waarborgen voor effectieve concurrentie op de radioadvertentiemarkt.

In het advies uit 2019 heeft de ACM geconcludeerd dat de gebruiksbeperking en de clausuleringen zoals deze op dat moment van toepassing waren, geen waarborgen bieden voor effectieve concurrentie. Een partij met vier frequentievergunningen beschikt namelijk al over een zodanig groot marktaandeel dat er sprake kan zijn van marktmacht. Voor een effectieve concurrentie is het niet wenselijk wanneer een te groot deel van de in totaal negen frequentiekavels in handen zouden komen van één partij. De ACM adviseert daarom dat er bij de voorgenomen veiling niet moet worden uitgegaan van de nu geldende gebruiksbeperking van vier FM-vergunningen in bezit van één partij.

De ACM adviseert om de gebruiksbeperking aan te scherpen van vier naar maximaal drie frequentiekavels (ongeacht geclausuleerd of ongeclausuleerd) in bezit van één partij. Deze gebruiksbeperking sluit dan aan bij de voorwaarden die de ACM heeft opgenomen in haar advies uit 2020 over de veiling van DAB laag 7. De ACM adviseerde in 2020 om daarbij een spectrum cap van 40% te hanteren. Met een dergelijke maatregel kon worden voorkomen dat de effectieve concurrentie op de radioluister- en advertentiemarkt wordt beperkt. Door nu ook een gebruiksbeperking van maximaal drie frequentiekavels in het bezit van één partij te hanteren, wordt ook ten aanzien van de FM-frequenties voorkomen dat de effectieve concurrentie op de radioluister- en advertentiemarkt wordt beperkt. Bij de uitwerking van deze regeling is er daarom van uitgegaan dat een en dezelfde partij maximaal drie gecombineerde pakketten mag verwerven. Door het uitgeven van de gecombineerde pakketten betekent dit dat de gebruiksbeperking die geldt voor de FM-frequenties ook geldt voor de DAB-frequenties in frequentieblok 11C.

7. Consultatie

Het ontwerp van deze regeling wordt gepubliceerd op de site www.internetconsultatie.nl. Deze paragraaf wordt na afloop van deze uniforme openbare voorbereidingsprocedure aangevuld op basis van ingebrachte zienswijzen.

8. Uitvoerbaarheid en handhaafbaarheid (UHT)

Deze regeling zal ter toetsing op uitvoerbaarheid en handhaafbaarheid worden voorgelegd aan Agentschap Telecom. De resultaten van deze toetsing zullen worden opgenomen in de definitieve regeling.

9. Administratieve lasten

De aanvrager dient bij zijn aanvraag de nodige gegevens te overleggen. Deze gegevens dienen ertoe om te toetsen of de aanvrager voldoet aan de in de regeling gestelde eisen. Het verstrekken van deze gegevens brengt administratieve lasten voor de aanvrager met zich mee. Een algemeen geldend uitgangspunt voor regelgeving is dat de uit regelgeving voortvloeiende administratieve lasten voor het bedrijfsleven zo beperkt mogelijk moeten worden gehouden. Tegen deze achtergrond is de in deze regeling vastgelegde procedure zodanig vormgegeven dat deze voor de aanvragers een minimum aan administratieve lasten oplevert, onder andere door in de bijlagen van deze regeling een modelvergunningaanvraag en een modelbankverklaring op te nemen.

Daarnaast wordt een verbondenheidstoets uitgevoerd. Dit brengt ook administratieve lasten voor partijen met zich mee. Partijen dienen hierbij inlichtingen te verschaffen en documenten aan te leveren die zien op hun eigendoms- en zeggenschapsverhoudingen.

Over de zekerheidsstelling wordt verder opgemerkt dat de aanvrager deze kan voldoen in de vorm van een waarborgsom of een bankgarantie. Ingeval de aanvrager voor de waarborgsom kiest, leidt dit niet tot een verzwaring van de administratieve lasten. De kosten van een bankgarantie gelden daarentegen als administratieve last. Voor zover een aanvrager dus kiest om de zekerheidsstelling te voldoen in de vorm van een bankgarantie, leidt dit tot een verzwaring van de administratieve lasten. De keuze is aan de aanvrager. Hij heeft daarmee op dit punt zelf invloed op de administratieve lasten die hij maakt. Daarnaast kan, vooral

door de keuze voor een veiling, de opstelling van een bedrijfsplan achterwege blijven.

Het is slechts mogelijk een zeer globale kwantificering van de administratieve lasten te geven, aangezien dit afhankelijk is van het aantal aanvragen en van de wijze en omvang van de zekerheidstelling. Voor de kwantificering is ervan uitgegaan dat ongeveer tien belangstellenden een aanvraag zullen indienen voor het verkrijgen van één of meer van de negen te veilen pakketten met landelijke commerciële vergunningen.

Een aanvrager mag overigens maar één aanvraag indienen, ook als hij meerdere pakketten, met een maximum van drie, wenst aan te vragen. In een dergelijk geval nemen de administratieve lasten slechts beperkt toe, dezelfde informatie en documenten wordt slechts eenmaal gevraagd. In het navolgende wordt daarom voor de berekening van de administratieve lasten uitgegaan van aanvragen die betrekking hebben op één enkel pakket. Wel geldt de zekerheidsstelling per pakket, Dit heeft tot gevolg dat indien een aanvraag betrekking heeft op meerdere pakketten en indien er gekozen wordt voor een zekerheidsstelling het bedrag hoger is dan het bedrag wat berekend is voor een gemiddelde aanvraag (zie hieronder).

Voor de kwantificering van de totale administratieve lasten van de regeling wordt echter uitgegaan van de kosten van een gemiddelde aanvraag.

Kwantificering administratieve lasten

Als wordt gezien wat het totaal van de administratieve lasten is voor de verlening van deze vergunningen door middel van een veilingprocedure kan het volgende beeld worden geschetst.

De aanvraagprocedure voor verlening van een landelijk commercieel pakket begint met het indienen van een aanvraag. Voor deze aanvraag is het volgende benodigd: een volledig ingevuld aanvraagformulier, overeenkomstig bijlage 1, en veelal aanvullende documentatie over eigendoms- en zeggenschapsverhoudingen ten behoeve van de verbondenheidstoets.

Deze lasten zijn als volgt uit te splitsen:

Het lezen van deze regeling en het invullen/indienen van de aanvraag: Dit zal maximaal vijf uur in beslag nemen.

Het verzamelen, kopiëren en aanleveren van gegevens ten behoeve van de verbondenheidstoets. De verwachting is dat leidinggevendenden/managers hier vijf uren aan besteden en administratief personeel drie uren. Hier komen de kopieerkosten (€ 25,-) nog bij.

Bij de tarieven wordt uitgegaan van een uurtarief van € 77,- voor leidinggevendenden/managers en een uurtarief van € 33,- voor administratief personeel.

Ook moet rekening worden gehouden met kopieerkosten van circa € 25,-. Voor het aantekenen en verzenden van de aanvraag wordt rekening gehouden met een kostenpost van circa € 19,50,-. Het aangetekend versturen van de aanvraag zelf kost € 9,05.

In totaal levert dit per aanvrager en het volgende beeld op:

Activiteit	Wie	Tijd of aantal	Totaal
Lezen regeling en invullen aanvraag	Leidinggevende	5 uur	5 x € 77,- = € 385,-
Aanleveren gegevens ten behoeve van de verbondenheidstoets	Leidinggevende	5 uur	5 x € 77,- = € 385,-
Verzamelde stukken kopiëren	Administratief medewerker	3 uur	3 x € 39,- = € 117,-
Kosten kopieën (10 cent per kopie)		250 kopieën	0,1 x 250,- = € 25,-
Aantekenen en verzenden aanvraag	Administratief medewerker	Half uur	0,5 x € 39,- = € 19,50
		Aangetekende verzending	€ 9,05
Totale gemiddelde kosten per aanvrager*			€ 940,55

*Hier zijn nog niet de kosten voor een zekerheidsstelling in verdisconteerd.

Bij het aanvragen van een bankgarantie zal de regeldruk toenemen. Dit ligt in het feit dat deze aangevraagd dient te worden en gezien het feit dat gedurende de looptijd van de bankgarantie een maandelijks bedrag zal moeten worden voldaan.

Uitgaande van een gemiddelde zekerheidsstelling van € 1.500.000,- en kosten van 1% per jaar komen de kosten van een bankgarantie gemiddeld uit op ongeveer € 7.500,- gedurende de looptijd van de garantie. Daarbij is uitgegaan van zes maanden tussen de aanvraag en de aanwending van de bankgarantie voor gedeeltelijke betaling van het verschuldigde bedrag.

Uitgaande van 10 aanvragers en gemiddeld € 940,55 per aanvragen komen de totale administratieve lasten van de regeling uit op € 9.405,50. Het betreffen hier eenmalige kosten.

Deze regeling en de toelichting worden voorgelegd aan het Adviescollege toetsing regeldruk. De bevindingen van het Adviescollege zullen bij de definitieve vaststelling van deze regeling worden toegevoegd.

10. Inwerkingtreding

Deze regeling treedt in werking met ingang van [DATUM].

ARTIKELSGEWIJS

Artikel 9. Terugstorten van waarborgsom en teruggave bankgarantie aanvragen die niet worden behandeld, zijn afgewezen of geweigerd

Op grond van artikel 8 is de aanvrager verplicht een waarborgsom of bankgarantie te verstrekken. Artikel 9 bepaalt hoe en wanneer de minister de waarborgsom terugstort of aan de bank die de bankgarantie heeft afgegeven mededeelt dat deze kan vervallen voor aanvragen die zijn ingetrokken, niet worden behandeld, zijn afgewezen of zijn geweigerd. Hierbij wordt opgemerkt dat een waarborgsom in beginsel wordt teruggestort op hetzelfde bankrekeningnummer waarvan de waarborgsom ontvangen is.

Artikel 10. Verzuim en verzuimherstel

Op grond van artikel 4:5 van de Algemene wet bestuursrecht kan een bestuursorgaan besluiten een aanvraag niet te behandelen, indien, kort gezegd, de aanvrager zich niet heeft gehouden aan de regels voor het in behandeling nemen van de aanvraag of als de door de aanvrager verstrekte gegevens en bescheiden onvoldoende zijn voor de beoordeling van de aanvraag. Een voorwaarde voor een besluit de aanvraag niet te behandelen is wel dat de aanvrager de gelegenheid heeft gehad de aanvraag binnen een door het bestuursorgaan gestelde termijn aan te vullen.

In artikel 10 van deze regeling zijn voorschriften gesteld voor dit soort situaties. Indien de minister constateert dat de aanvraag niet voldoet aan de voorwaarden, krijgt de aanvrager in beginsel de gelegenheid het verzuim te herstellen. Ten overvloede wordt opgemerkt dat niet voor elk verzuim de mogelijkheid van verzuimherstel kan worden geboden. Het is bijvoorbeeld evident dat een aanvrager wiens aanvraag te laat is ontvangen niet in de gelegenheid hoeft te worden gesteld om alsnog te proberen zijn aanvraag op tijd in te dienen. De voorwaarden ten aanzien waarvan de mogelijkheid van verzuimherstel wordt geboden zijn limitatief in artikel 10 opgesomd.

Artikel 11. Afwijzing van de aanvraag

In het eerste lid van artikel 11 is bepaald wanneer de minister aanvragen geheel of gedeeltelijk afwijst. De minister wijst de aanvraag volledig af, indien de aanvrager, kort gezegd, niet voldoet aan de voorschriften om in aanmerking te komen voor een vergunning of zijn aanvraag te laat heeft ingediend. De minister wijst een aanvraag gedeeltelijk af, indien de aanvrager te veel vergunningen heeft aangevraagd, gelet op het in de Tijdelijke regeling gebruiksbeperkingen commerciële radio-omroep is bepaald. Hiervoor wordt verwezen naar de paragraaf 6 van het algemeen deel van deze toelichting.

Het tweede lid van artikel 11 geeft de minister, in tegenstelling tot het eerste lid, een discretionaire bevoegdheid om een aanvraag af te wijzen, als naar zijn oordeel aannemelijk is dat de aanvrager afspraken heeft gemaakt of onderling afgestemde feitelijke gedragingen heeft verricht die afbreuk doen of kunnen doen, of gedaan hebben of gedaan kunnen hebben aan de mededinging in het kader van de veilingprocedure, de aanvrager niet heeft voldaan aan de informatieplicht, bedoeld in artikel 7, of indien een aanvrager niet voldoet aan een vordering als bedoeld in artikel 18.7, eerste lid, van de wet.

Naar aanleiding van de door de aanvrager aangeleverde gegevens en bescheiden kan het immers voorkomen dat de minister nadere informatie en/of documenten nodig heeft, om de aanvraag te beoordelen. In dat geval kan de minister, gelet op

het belang van de voortgang van de veiling, inlichtingen vorderen bij de betreffende aanvrager. De aanvrager is verplicht om zijn medewerking te verlenen aan deze vordering, voor zover dit redelijkerwijs van de aanvrager kan worden verlangd. Artikel 11, tweede lid, onderdeel b, van deze regeling, bepaalt dat indien de aanvrager niet binnen de gestelde termijn alle gevorderde inlichtingen aanlevert, de minister de aanvraag kan afwijzen.

Ten overvloede wordt in dit kader opgemerkt dat de minister op grond van artikel 18.7, eerste lid, van de wet, ook van andere partijen dan de aanvrager informatie kan vorderen met betrekking tot de aanvrager. Indien deze derde partij niet voldoet aan de vordering, kan dit de aanvrager niet worden tegengeworpen. Tegen de derde partij staan de reguliere handhavingsmiddelen ter beschikking.

Artikel 20 Uitsluiting aanvragers

Artikel 20 voorziet in bevoegdheden van de minister om aanvragers na afloop van de aanvraagfase, maar vóór, tijdens of na de veiling uit te sluiten. In dit kader wordt met name gewezen op het tweede lid van artikel 20, dat de minister de bevoegdheid geeft om, in het zeer uitzonderlijke geval dat hij op basis van niet eerder dan na afloop van de veiling hem bekend geworden feiten tot het oordeel zou komen dat een deelnemer in strijd heeft gehandeld met artikel 19, eerste lid, de winnende biedingen van die deelnemer ongeldig te verklaren. Dit leidt ertoe dat de aan de hand van die winnende biedingen overeenkomstig artikel 35 verleende vergunningen worden ingetrokken. Op grond van artikel 3.19, tweede lid, onder e, van de wet, worden vergunningen immers ingetrokken wanneer de gronden waarop de vergunning is verleend zijn vervallen. De vergunningen van deelnemers die niet betrokken zijn geweest bij de gedragingen in strijd met artikel 19, eerste lid, blijven dan uiteraard in stand.

Artikelen 25 tot en met 33

De artikelen 25 tot en met 33 bevatten de kern van de regels voor de veiling. Voor een gedetailleerde beschrijving van de veilingprocedure en veilingregels wordt verwezen naar paragraaf PM van het algemeen deel van deze toelichting.

Artikel 36. Betaling en hoogte van verschuldigde bedrag

In artikel 36 is bepaald wat de hoogte is van het door winnende deelnemers (voor hun vergunningen) verschuldigde bedrag is en dat zij dit bedrag binnen twee weken na de bekendmaking van de winnende biedingen moeten betalen. Ten overvloede wordt opgemerkt dat de winnende deelnemers ook nog bedragen zijn verschuldigd voor werkzaamheden die Agentschap Telecom verricht in het kader van de vergunningverlening en het houden van toezicht. Deze bedragen zijn vastgesteld in de Regeling vergoedingen Agentschap Telecom 2022.

Artikelen 39 en 40. Wijzigingen Regeling aanvraag en vergelijkende toets vergunningen commerciële radio-omroep 2003 en Regeling vervolg verdeling frequenties commerciële radio-omroep 2003

De artikelen 39 en 41 strekken tot wijziging van de ministeriële regelingen waarmee in 2003 de FM-vergunningen zijn verdeeld. Dit zijn de Regeling aanvraag- en vergelijkende toets vergunningen commerciële radio-omroep 2003 en de Regeling verdeling frequenties commerciële radio-omroep 2003. Hoewel deze verdelingen al lang geleden hebben plaatsgevonden, en deze regelingen

materieel zijn uitgewerkt, wordt er in de thans nog geldende vergunningen wél naar deze regelingen verwezen.

In de twee hiervoor genoemde regelingen wordt een aantal keer verwezen naar de Regeling aanwijzing gebruik frequentieruimte commerciële radio-omroep 2003. Deze Regeling aanwijzing gebruik frequentieruimte commerciële radio-omroep wordt, met het oog op de nieuwe verdeling, gewijzigd door de Staatssecretaris van Onderwijs, Cultuur en Wetenschap (om een aantal clausuleringen af te schaffen). Met de artikelen 39 en 40 is daarom bepaald dat de verwijzingen naar artikelen van de Regeling aanwijzing gebruik frequentieruimte commerciële radio-omroep 2003 zien op deze regeling zoals die luidde vóór de inwerkingtreding van de [PM: Regeling OCW].

Artikel 41. Wijziging Tijdelijke regeling gebruiksbeperking commerciële radio-omroep

In paragraaf 6 van het algemeen deel van deze toelichting is uiteengezet dat de ACM heeft geadviseerd om een maximumhoeveelheid frequentieruimte vast te stellen. De minister heeft dit advies overgenomen. Ter uitvoering van dit advies strekt artikel 41 van deze regeling tot wijziging van de Tijdelijke regeling gebruiksbeperking commerciële radio-omroep.

Van de gelegenheid is ook gebruik gemaakt om de zogenoemde scheiding tussen de landelijke en niet-landelijke FM-markt te verduidelijken. Deze scheiding is in 2003 vastgesteld met artikel 8, tweede lid, van de Regeling aanwijzing en gebruik frequentieruimte commerciële FM-radio-omroep 2003. Hierin was bepaald dat de landelijk en niet-landelijk opererende commerciële omroepen zich niet op elkaars markt dienen te bewegen en dat tevens moest worden voorkomen dat via ketenvorming op niet-landelijk niveau zodanige concentraties ontstaan dat er zich semi-landelijke netwerken ontwikkelen. Ter voorkoming van ketenvorming was bijvoorbeeld bepaald dat het demografisch bereik van de totale hoeveelheid frequentieruimte van één niet-landelijke vergunninghouder (en daaraan verbonden partijen) niet meer mag bedragen dan 30 procent.¹⁴ Na de inwerkingtreding van een wijziging van artikel 3.11 van de Telecommunicatiewet¹⁵, en met de vaststelling van de Tijdelijke regeling gebruiksbeperking commerciële radio-omroep, is artikel 8, tweede lid, van de Regeling aanwijzing en gebruik frequentieruimte commerciële radio-omroep 2003 (die haar grondslag had in de Mediawet 2008) inhoudelijk ongewijzigd overgenomen in een ministeriële regeling met een grondslag in de Telecommunicatiewet. Hierbij is ook de hiervoor genoemde scheiding gecontinueerd, zoals ook de bedoeling was van de wetgever.¹⁶ Het Adviescollege verdeling frequentieruimte commerciële radio heeft geadviseerd deze scheiding te continueren en aan te scherpen.¹⁷ Met het oog op de te organiseren nieuwe verdeling van de landelijke FM-vergunningen met ingang van 1 september 2023 en – normaal gesproken – de nieuwe verdeling van de niet-landelijke FM-vergunningen met ingang van 1 september 2025, wordt met deze regeling een nieuw artikel 3a ingevoegd in de Tijdelijke regeling gebruiksbeperking commerciële radio-omroep. Het nieuwe artikel 3a bepaalt duidelijk dat een rechtspersoon die beschikt over landelijke FM-frequentieruimte niet tevens mag beschikken over niet-landelijke FM-frequentieruimte. En vice versa.

¹⁴ Stcrt. 2003, 40, p. 34.

¹⁵ Wet van 14 maart 2018 tot wijziging van de Telecommunicatiewet en van de Mediawet 2008 (gebruiksbeperking frequentieruimte en digitale radio-omroep) (Stb. 2018, 97).

¹⁶ Kamerstukken II 2017/18, 34799, nr. 3, p. 5.

¹⁷ Naar een toekomstbestendig beleid voor commerciële radio, Adviescollege verdeling frequentieruimte commerciële radio, par 3.3.

De Minister van Economische Zaken en Klimaat,

VERSIE INTERNETCONSULTATIE