

# **Voorontwerp van decreet houdende bekrachtiging van het besluit van de Vlaamse Regering betreffende de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken**

## **Memorie van toelichting**

### **1. Algemene toelichting**

#### a. Achtergrond.

Via voorliggend voorontwerp van decreet wordt het besluit van de Vlaamse Regering betreffende de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken bekrachtigd.

Het besluit van de Vlaamse Regering betreffende de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken geeft uitvoering aan artikel 157, paragraaf 2, lid 2, van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (hierna: mediadecreet), zoals vervangen door artikel 13 van het decreet van 29 juni 2018 houdende wijziging van diverse bepalingen van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie. Het nieuwe artikel 157 van het mediadecreet zet artikel 13 van de richtlijn Audiovisuele Mediadiensten om.

De Europese Commissie, de Raad van Ministers en het Europees Parlement hebben begin juni 2018 een politiek akkoord bereikt over de herziening van de richtlijn Audiovisuele Mediadiensten (AVMD-richtlijn). Op 2 oktober 2018 keurde het Europees Parlement de nieuwe richtlijn goed. Op 6 november 2018 heeft ook de EU-Raad de nieuwe AVMD-richtlijn goedgekeurd. Eén van de ambities van de nieuwe richtlijn, vastgelegd in artikel 13 van de richtlijn, is het versterken van de Europese audiovisuele cultuur door niet-lineaire televisieomroeporganisaties te verplichten minstens 30% van hun catalogi te reserveren voor Europese producties, met bovendien een goede zichtbaarheid ervan. Naast deze directe quota voor niet-lineaire televisieomroeporganisaties verduidelijkt de nieuwe richtlijn ook de regels over investeringsverplichtingen voor televisieomroeporganisaties. Dat zijn verplichtingen van televisieomroeporganisaties om financieel bij te dragen aan de productie van Europese audiovisuele werken. Nieuw in artikel 13 van de AVMD-richtlijn is dat lidstaten voortaan een verplichting kunnen opleggen om, hetzij direct te investeren, hetzij door middel van een heffing in een fonds, en dit voor zowel binnenlandse televisieomroeporganisaties als televisieomroeporganisaties die in een andere lidstaat zijn gevestigd, maar zich wel richten tot het publiek in de lidstaat die de investeringsverplichting oplegt.

Artikel 13 van het decreet van 29 juni 2018 houdende wijziging van diverse bepalingen van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie wijzigt artikel 157 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie (Mediadecreet) en zet artikel 13 van de AVMD-richtlijn om. Het nieuwe artikel 157 van het Mediadecreet treedt in werking op 1 januari 2019.

Het nieuwe artikel 157 van het Mediadecreet luidt als volgt:

*"Art. 157. §1. De niet-lineaire televisieomroeporganisaties bieden in hun programma-catalogus minstens 30% Europese producties aan waarvan een aanzienlijk deel Nederlandstalige Europese producties zijn. De niet-lineaire televisieomroeporganisaties zorgen voor een prominente plaats van deze Europese producties in hun programmacatalogus.*

*Het eerste lid is niet van toepassing op niet-lineaire televisieomroep-organisaties met een lage omzet of een klein publiek en is niet van toepassing op kleine en micro-ondernemingen. De Vlaamse Regering bepaalt de criteria van een lage omzet en van een klein publiek.*

*De Vlaamse Regering kan voor de bepaling van een aanzienlijk deel Nederlandstalige Europese producties zoals bedoeld in het eerste lid quota opleggen.*

*§2. De particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties nemen deel aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken, ofwel onder de vorm van een financiële bijdrage aan de productie of de coproductie van Vlaamse audiovisuele werken, ofwel onder de vorm van een gelijkwaardige financiële bijdrage aan het Vlaams Audiovisueel Fonds vzw, opgericht bij het decreet van 13 april 1999 houdende machtiging van de Vlaamse Regering om toe te treden tot en om mee te werken aan de oprichting van de vereniging zonder winstgevend doel Vlaams Audiovisueel Fonds. Deze bijdrage wordt door het Vlaams Audiovisueel Fonds besteed aan Vlaamse, kwalitatieve onafhankelijke coproducties in reeksvorm.*

*De Vlaamse Regering bepaalt de criteria, de voorwaarden en de procedures voor de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken, met inbegrip van de grondslag, het tarief of het bedrag en eventuele vrijstellingen of verminderingen van de financiële bijdrage.*

*Het besluit van de Vlaamse Regering strekkende tot de uitvoering van het tweede lid, alsook ieder later besluit van de Vlaamse Regering strekkende tot de wijziging van datzelfde besluit, wordt van rechtswege opgeheven met terugwerkende kracht tot op de datum van de inwerkingtreding ervan als het niet binnen één maand na de goedkeuring door de Vlaamse Regering aan het Vlaams Parlement ter bekrachtiging wordt voorgelegd. Het besluit wordt bekrachtigd bij decreet binnen zes maanden na de goedkeuring ervan. Die periodes worden opgeschort tijdens het parlementaire reces en bij de ontbinding van het parlement.*

*§3. De niet-lineaire televisieorganisaties bezorgen elk jaar voor 31 maart aan de Vlaamse Regulator voor de Media een verslag over de wijze waarop aan de bepalingen van de paragrafen 1 en 2 is voldaan. De Vlaamse Regulator voor de Media maakt die gegevens openbaar.*

*§4. De bepalingen van paragrafen 2 en 3 zijn ook van toepassing op niet-lineaire televisieomroeporganisaties die onder de bevoegdheid vallen van een lidstaat van de Europese Unie en niet-lineaire televisiediensten aanbieden die gericht zijn op de Vlaamse Gemeenschap."*

Het besluit van de Vlaamse Regering betreffende de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken geeft uitvoering aan artikel 157 van het Mediadecreet. De beginselen en procedures van het besluit zijn gelijkaardig aan de beginselen en procedures die gelden voor de stimuleringsregeling voor dienstenverdelers, uitgewerkt in het besluit van de Vlaamse Regering van 21 maart 2014 betreffende de stimuleringsregeling voor de audiovisuele sector, vermeld in artikel 184/1 van

het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie. Toch heeft de Vlaamse Regering ervoor gekozen om de bijdrageverplichtingen voor niet-lineaire televisieomroeporganisaties in een ander besluit van de Vlaamse Regering te regelen dan de stimuleringsregeling voor dienstenverdelers. De redenen hiervoor zijn de volgende:

- dienstenverdelers en niet-lineaire televisieomroeporganisaties zijn twee verschillende spelers in de Vlaamse mediasector;
- het decretale kader voor de stimuleringsregeling voor dienstenverdelers (artikel 184/1 van het Mediadecreet) is veel gedetailleerder uitgewerkt dan artikel 157 van het Mediadecreet voor niet-lineaire televisieomroeporganisaties, waarin dan weer een ruimere delegatie aan de Vlaamse Regering is toegekend dan in artikel 184/1 van het Mediadecreet;
- het besluit van de Vlaamse Regering in uitvoering van artikel 157 van het Mediadecreet en latere wijzigingsbesluiten zullen ter bekrachtiging moeten worden voorgelegd aan het Vlaams Parlement. Voor het besluit betreffende de stimuleringsregeling voor dienstenverdelers is decretale bekrachtiging niet nodig. Dit decreet bekrachtigt het besluit van de Vlaamse Regering betreffende de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken.

Artikel 1 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd definieert een aantal begrippen die in het besluit worden gehanteerd. Deze definities komen overeen met de definities in het besluit van de Vlaamse Regering betreffende de stimuleringsregeling voor dienstenverdelers.

Artikel 2 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd stelt een aantal niet-lineaire televisieomroeporganisaties vrij van de verplichtingen die in het besluit verder worden uitgewerkt. Het gaat om niet-lineaire televisieomroeporganisaties die deel uitmaken van of dochterondernemingen zijn van rechtspersonen die reeds bijdragen aan de ondersteuning van Vlaamse audiovisuele producties op grond van hun lineaire televisieactiviteiten (artikelen 154, 155 en 156 van het Mediadecreet) of op grond van hun activiteiten als dienstenverdelers (artikel 184/1 van het Mediadecreet).

Om kleinere spelers op de niet-lineaire televisiemarkt de nodige groeikansen te geven, stelt artikel 2 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd niet-lineaire televisieomroeporganisaties met een jaaromzet die kleiner is dan 500.000 euro vrij van de verplichtingen in het besluit. Uit een studie van VUB/SMIT van augustus 2018 (*"Verplichtingen voor on-demand audiovisuele mediadiensten om financieel bij te dragen aan de productie van Europese werken. Een analyse van de toepassing in Europese lidstaten"*) blijkt dat Duitsland een gelijkaardige regeling invoerde voor niet-lineaire televisieomroeporganisaties met een drempel voor vrijstelling van de bijdrageverplichting bij een jaaromzet van 500.000 euro of minder. Indien de drempel voor vrijstelling lager zou liggen dan 500.000 euro bestaat het risico dat de verplichte financiële bijdrage van de niet-lineaire televisieomroeporganisaties te klein zal zijn om een kwalitatief coproductieproject in te dienen.

Volgens artikel 157, paragraaf 2, van het Mediadecreet investeren niet-lineaire televisieomroeporganisaties rechtstreeks in Vlaamse audiovisuele coproducties. Zij kunnen ook een gelijkwaardige financiële bijdrage storten aan het Vlaams Audiovisueel Fonds / Mediafonds (VAF). Artikel 3 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd bepaalt dat de niet-lineaire televisieomroeporganisaties jaarlijks voor 15 februari de Vlaamse Regulator voor de Media (VRM), het VAF en de Vlaamse Regering op de hoogte brengen van de wijze van ondersteuning. Indien de niet-lineaire televisieomroeporganisaties dat niet bekendmaakt, moeten ze een forfaitaire bijdrage van drie miljoen euro storten

op rekening van het VAF. De decreetgever en de Vlaamse Regering willen de niet-lineaire televisieomroeporganisaties ertoe aanzetten om zoveel mogelijk rechtstreeks te investeren in Vlaamse coproducties via coproductieprojecten in samenwerking met Vlaamse onafhankelijke producenten. Om te vermijden dat niet-lineaire televisieomroeporganisaties zouden kiezen voor de forfaitaire bijdrage moet die forfaitaire bijdrage voldoende hoog worden vastgelegd. Daarbij moet ook rekening worden gehouden met de omzet van de niet-lineaire televisieomroeporganisaties in de volgende jaren. Uit prognoses die Econopolis deed in opdracht van het departement Cultuur, Jeugd en Media in oktober 2018 blijkt dat een forfaitaire bijdrage van 3.000.000 euro hieraan voldoet. 3.000.000 euro is ook de forfaitaire bijdrage die wordt gehanteerd in de stimuleringsregeling voor dienstenverdelers.

Artikel 4 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd bepaalt dat de bijdrage van de niet-lineaire televisieomroeporganisaties 2% bedraagt van de omzet van het tweede jaar voorafgaand aan het jaar van de bijdrageplicht. 2% komt ongeveer overeen met de percentages die de Franse Gemeenschap en een aantal lidstaten zoals Duitsland, Frankrijk en Kroatië hanteren voor haar investeringsplicht voor niet-lineaire televisieomroeporganisaties. Dat blijkt uit de hierboven vermelde studie van VUB/SMIT.

Artikel 4 bepaalt ook wat onder omzet wordt verstaan, namelijk de inkomsten, exclusief BTW, verworven uit de levering van niet-lineaire televisiediensten aan de eindgebruiker, waaronder maar niet beperkt tot betaling door de consument, uit overeenkomsten met dienstenverdelers en uit audiovisuele commerciële communicatie. Deze definitie is voornamelijk gebaseerd op de definitie die volgens de SMIT/VUB-studie gebruikt wordt in de Franse Gemeenschap.

Artikel 4 bepaalt ook hoe de omzet moet worden berekend indien de niet-lineaire televisieomroeporganisatie het tweede jaar voorafgaand aan het jaar van de bijdrageplicht minder dan twaalf maanden actief was. De bijdrage wordt berekend op basis van cijfers van het tweede jaar voorafgaand aan het jaar van de bijdrageplicht omdat op het ogenblik dat de niet-lineaire televisieomroeporganisaties hun bijdrageverplichtingen moeten meedelen de cijfers van het voorafgaande jaar nog niet bekend zijn.

De artikelen 5 tot en met 11 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd leggen de procedure vast die van toepassing is wanneer de niet-lineaire televisieomroeporganisatie rechtstreeks investeert in audiovisuele producties. De niet-lineaire televisieomroeporganisatie legt jaarlijks voor 15 februari de projecten waarin zij wil investeren voor aan de VRM (artikel 7 van het besluit). De door de niet-lineaire televisieomroeporganisaties ingediende dossiers moeten de in artikel 9 van het besluit opgesomde stukken bevatten. De VRM toetst het project aan de ontvankelijkheidsvoorwaarden, vermeld in artikel 7 van het besluit. Artikel 7 van het besluit vermeldt ook de rechten van de niet-lineaire televisieomroeporganisatie op de coproductie. Binnen vijftien dagen na de ontvangst van het project brengt de VRM de niet-lineaire televisieomroeporganisatie op de hoogte van de onontvankelijkheid (artikel 8 van het besluit). De VRM legt de ontvankelijke dossiers voor aan een beoordelingscommissie die jaarlijks uiterlijk op 15 maart een niet bindend advies uitbrengt over de al dan niet erkenning als bijdrage aan de coproductie van Vlaamse audiovisuele werken (artikel 10 van het besluit). Het is dezelfde beoordelingscommissie als vermeld in het besluit van de Vlaamse Regering van 21 maart 2014 betreffende de stimuleringsregeling voor de audiovisuele sector, vermeld in artikel 184/1 van het decreet van 27 maart 2009 betreffende radio-omroep en televisie. De beoordelingscommissie houdt hierbij rekening met de erkenningsvoorwaarden vermeld in artikel 10 van het besluit. De VRM beslist over

de erkenning van de coproductieprojecten, rekening houdend met het advies van de beoordelingscommissie, en brengt de niet-lineaire televisieomroeporganisaties jaarlijks uiterlijk op 15 april op de hoogte van zijn beslissing tot al dan niet erkenning (artikel 11 van het besluit).

De artikelen 12 tot en met 16 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd regelen de opvolging van de coproductieprojecten door de Vlaamse Regulator voor de Media.

Artikel 17 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd bevat de regels die van toepassing zijn indien de niet-lineaire televisieomroeporganisatie haar bijdrage stort aan het VAF. De storting moet jaarlijks voor 30 april op een rekeningnummer van het VAF worden gestort. Het VAF publiceert op zijn website een overzicht van de niet-lineaire televisieomroeporganisaties die bijdragen aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken in de vorm van een bijdrage aan het VAF. Artikel 13 van het besluit bevat ook een regeling voor het verwerven van rechten door niet-lineaire televisieomroeporganisaties op producties van onafhankelijke producenten die gerealiseerd worden met steun van het VAF die afkomstig is van bijdragen van niet-lineaire televisieomroeporganisaties.

Het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd is ook van toepassing op niet-lineaire televisieomroeporganisaties die gevestigd zijn in een andere lidstaat van de Europese Unie die niet-lineaire televisiediensten aanbieden die gericht zijn op de Vlaamse Gemeenschap. In dat geval wordt de omzet berekend op basis van de inkomsten, verworven door het aanbieden van diensten aan inwoners van de Vlaamse Gemeenschap (artikel 18 van het besluit). Hiermee wordt artikel 13, lid 2, van de AVMD-richtlijn, dat een uitzondering is op het land van oorsprongbeginsel, omgezet.

Artikel 19 van het besluit dat met voorliggend decreet wordt bekrachtigd bevat overgangsbepalingen die gelden in het jaar van inwerkingtreding van het besluit.

Het nieuwe artikel 157 van het mediadecreet verleent ruime delegatie aan de Vlaamse Regering om uitvoeringsmaatregelen te nemen. Dat blijkt uit het tweede lid van de tweede paragraaf van het nieuwe artikel 157, dat luidt als volgt:

*"De Vlaamse Regering bepaalt de criteria, de voorwaarden en de procedures voor de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken, met inbegrip van de grondslag, het tarief of het bedrag en eventuele vrijstellingen of verminderingen van de financiële bijdrage."*

Deze ruime delegatie werd in de toelichting als volgt verantwoord:

*"De ruime delegatie aan de Vlaamse Regering gebeurt om de volgende redenen. De markt van niet-lineaire televisiediensten evolueert snel en wordt gedomineerd door (relatief) jonge en nieuwe spelers. De dominante spelers zijn nog geen decennium actief in België. Er zijn ook kleinere spelers die zich veeleer op bepaalde niches richten (specifiek bioscoopfilms, arthouse enzovoort). Het is moeilijk te voorspellen hoe nu nog relatief kleine spelers zich verder zullen ontwikkelen, en of er nieuwe dominante spelers zullen opstaan. Ook de verdienmodellen verschillen van speler tot speler. De dominante spelers werken met een abonnementssysteem. Een aantal kleinere spelers werken met een prepaysysteem voor één of meerdere films. Ook bieden sommige niet-lineaire televisieomroeporganisaties de mogelijkheid om de films voor langere tijd te huren of zelfs te kopen. De basis voor de bijdrageplicht kan ook verschillen. Aangezien de spelers met het grootste marktaandeel werken met een abonnementssysteem, zou een bijdrage gebaseerd*

*op het aantal abonnees op dit ogenblik zinvol zijn. Niets sluit echter uit dat op termijn andere verdienmodellen relevanter worden waardoor bijvoorbeeld een bijdrage op basis van omzet meer zin heeft. Om snel te kunnen inspelen op deze ontwikkelingen en mogelijke veranderingen, geniet delegatie aan de Vlaamse Regering met betrekking tot bepaalde essentiële elementen van deze regeling de voorkeur."*

Wanneer zulke delegatie aan de Vlaamse Regering gebeurt, moet, volgens rechtspraak van het Grondwettelijk Hof en volgens rechtsleer, het ingevolge de machtiging genomen besluit binnen een relatief korte periode worden bekrachtigd. In het nieuwe artikel 157 werd dan ook een a-posterioribekrachtiging door de decreetgever opgenomen van reglementaire bepalingen:

*"Het besluit van de Vlaamse Regering strekkende tot de uitvoering van het tweede lid, alsook ieder later besluit van de Vlaamse Regering strekkende tot de wijziging van datzelfde besluit, wordt van rechtswege opgeheven met terugwerkende kracht tot op de datum van de inwerkingtreding ervan als het niet binnen één maand na de goedkeuring door de Vlaamse Regering aan het Vlaams Parlement ter bekrachtiging wordt voorgelegd. Het besluit wordt bekrachtigd bij decreet binnen zes maanden na de goedkeuring ervan. Die periodes worden opgeschort tijdens het parlementaire reces en bij de ontbinding van het parlement."*

Het principe van verplichte a-posterioribekrachtiging door de decreetgever van het besluit van de Vlaamse Regering betreffende de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken, alsook van ieder later wijzigingsbesluit, wordt herhaald in artikel 20 van het besluit.

Met dit decreet gebeurt deze bekrachtiging.

#### b. Advies van de sectorraad Media

De sectorraad Media verleende op 13 november 2018 zijn advies en maakte onderstaande bedenkingen en opmerkingen bij de principieel goedgekeurde tekst.

b.1. Met betrekking tot de regeling van de rechten meent de sectorraad Media dat, om een gelijk speelveld te creëren, de rechten vermeld in artikel 6,6° van het besluit van de Vlaamse Regering van 21 maart 2014 betreffende de stimuleringsregeling voor de audiovisuele sector, vermeld in artikel 184/1 van het mediadecreet, integraal moeten worden overgenomen in het voorliggend ontwerpbesluit.

Artikel 6, 6° van het besluit van de Vlaamse Regering van 21 maart 2014 luidt als volgt:

*"de rechten van de participerende dienstenverdelers op de audiovisuele productie worden als volgt geregeld:*

*a) de gerealiseerde coproductieprojecten kunnen alleen lineair en alleen door een televisieomroeporganisatie in open net worden uitgezonden;*

*b) elke voorafgaande uitzending door de dienstenverdelers van het coproductieproject aan de uitzending in open net is verboden;*

*c) alleen nadat alle andere financiers hun investeringsbedrag, verhoogd met een marktconform rendement dat in casu bepaald wordt op 10% per jaar gekapitaliseerd, hebben gerealiseerd, kan de dienstenverdelers delen in de winst van het coproductieproject. In afwijking hiervan en in afwijking van punt 6° a), kan de dienstenverdelers verzaken aan deelname in de winst van het coproductieproject en in plaats daarvan kiezen voor een verplichting in hoofde van de televisieomroeporganisatie bedoeld in 6° a) om toe te laten*

*dat het desbetreffende coproductieproject na de eerste lineaire uitzending in open net, voor een periode van 12 maanden via een eigen platform aangeboden kan worden, mits betaling van een marktconforme bijkomende financiële bijdrage"*

Op deze opmerking wordt gedeeltelijk ingegaan. De rechten vermeld in artikel 6, 6°, a) en b) zijn specifiek gericht op dienstenverdelers, die lineaire televisieomroeporganisaties aanbieden. De dienstenverdelers moeten overeenkomstig het besluit van 21 maart 2014 hun coproductieprojecten ook indienen samen met een onafhankelijke producent én samen met een lineaire televisieomroeporganisatie. Tussen de dienstenverdelers en de lineaire televisieomroeporganisaties bestaat er dus een relatie en het is in dat geval zinvol om de rechten tussen dienstenverdelers en lineaire televisieomroeporganisatie te regelen. Bij een niet-lineaire televisieorganisatie bestaat zulke relatie niet. Een niet-lineaire televisieomroeporganisatie biedt immers geen lineaire televisieomroeporganisaties aan, maar programma's. De coproductieprojecten die de niet-lineaire televisieomroeporganisaties zullen indienen overeenkomstig het voorliggend ontwerpbesluit zullen worden ingediend samen met een onafhankelijke producent maar niet met een lineaire televisieomroeporganisatie.

Artikel 6, 6°, c) van het besluit van de Vlaamse Regering van 21 maart 2014 wordt wel, weliswaar aangepast aan de niet-lineaire context, overgenomen in voorliggend ontwerpbesluit. In artikel 7 van het voorliggend ontwerpbesluit zal een nieuw punt 7° worden ingevoegd dat luidt als volgt:

*"7° alleen nadat alle andere financiers hun investeringsbedrag, verhoogd met een marktconform rendement dat in casu bepaald wordt op 10% per jaar gekapitaliseerd, hebben gerealiseerd, kan de niet-lineaire televisieomroeporganisatie delen in de winst van het coproductieproject;"*

De sectorraad Media bekritiseert ook de verplichting voor de niet-lineaire televisieomroeporganisatie om de afgewerkte coproducties gedurende minstens 12 maanden onafgebroken een prominente plaats te geven in haar programmacatalogus. Volgens de sectorraad Media heeft dit immers verregaande gevolgen voor de rechten van de onafhankelijke producent met wie wordt samengewerkt en leidt dit tot de onaanvaardbare situatie dat een niet-lineaire omroeporganisatie rechten zal kunnen opeisen zonder hiervoor een marktconforme vergoeding te betalen. Op deze opmerking wordt gedeeltelijk ingegaan. De verplichting om de afgewerkte coproducties minstens 12 maanden onafgebroken een prominente plaats te geven in de catalogus blijft behouden in het besluit. Het is immers een verdere uitwerking van artikel 157, §1, van het mediadecreet, dat luidt als volgt:

*"De niet-lineaire televisieomroeporganisaties bieden in hun programmacatalogus minstens 30% Europese producties aan waarvan een aanzienlijk deel Nederlandstalige Europese producties zijn. De niet-lineaire televisieomroeporganisaties zorgen voor een prominente plaats van deze Europese producties in hun programmacatalogus."*

Om een evenwicht te behouden inzake rechten tussen producent en niet-lineaire televisieomroeporganisatie wordt aan deze bepaling wel toegevoegd dat de niet-lineaire televisieomroeporganisatie hiervoor een marktconforme bijkomende financiële bijdrage moet betalen aan de producent.

b.2. In zijn advies heeft de sectorraad Media ook vragen over de kwantitatieve drempels die worden vastgelegd in het voorliggend ontwerpbesluit en vraagt hij om simulaties die werden uitgevoerd op te nemen in de toelichting bij het besluit. Hierop wordt niet ingegaan. De kwantitatieve drempels die in het besluit werden opgenomen, zijn gebaseerd op of zijn overgenomen uit de studie *"Verplichtingen voor on-demand audiovisuele mediadiensten om financieel bij te dragen aan de productie van Europese werken – een analyse van de toepassing in Europese*

*lidstaten*". Deze studie werd uitgevoerd door VUB/SMIT in opdracht van het departement Cultuur, Jeugd en Media. Deze studie zal openbaar worden gemaakt op de website van het departement Cultuur, Jeugd en Media zodra de opdrachtnemer een Engelse versie van de studie heeft voltooid. De voorzitter en de secretaris van de sectorraad Media ontvingen de studie wel reeds op 5 oktober 2018. De Econopolisstudie waarnaar wordt verwezen in het advies van de sectorraad Media is reeds openbaar en kan worden geraadpleegd op [www.vlaanderen.be/media](http://www.vlaanderen.be/media).

De Sectorraad Media meent dat de daadwerkelijke inkomsten van de nieuwe regels substantieel lager zullen liggen dan de investeringen via coproductie die buitenlandse niet-lineaire spelers vandaag al doen. De verplichtingen die artikel 157 van het mediadecreet en het voorliggend ontwerpbesluit zullen opleggen aan niet-lineaire televisieomroeporganisaties zijn slecht minimumverplichtingen. Het is niet uitgesloten dat de niet-lineaire televisieomroeporganisaties meer zullen investeren dan dat waartoe zij verplicht zijn. Sommige dienstenverdelers investeren nu ook al meer in Vlaamse audiovisuele producties dan dat zij verplicht zijn overeenkomstig de stimuleringsregeling van artikel 184/1 van het mediadecreet en het besluit van de Vlaamse Regering van 21 maart 2014.

b.3. De sectorraad Media heeft ook nog een aantal technische opmerkingen. Een eerste technische opmerking heeft betrekking op de vrijstelling voor niet-lineaire televisieomroeporganisaties met een jaaromzet van minder dan 500.000 euro. De sectorraad Media is geen voorstander van een loutere vrijstelling voor kleinere spelers maar wel van een lagere investeringsplicht. Hierop wordt niet ingegaan omdat in die gevallen de bijdrageplicht zodanig laag zou kunnen liggen dat hiervoor geen uitvoerbaar coproductieproject kan worden ingediend. Kleinere spelers zouden dan enkel nog kunnen bijdragen aan het Vlaams Audiovisueel Fonds om aan hun verplichtingen te voldoen terwijl grotere spelers wel nog kunnen kiezen tussen een bijdrage aan het Vlaams Audiovisueel Fonds of een coproductieproject. De vrijstelling voor aanbieders met een jaaromzet kleiner dan 500.000 euro is overgenomen uit de Duitse stimuleringsregeling voor niet-lineaire televisieomroeporganisaties die werd onderzocht in de hierboven genoemde studie van VUB/SMIT. In deze studie werd ook aanbevolen om een variatie in percentages te beperken. Daarom wordt in dit besluit slechts één percentage gehanteerd. Dat percentage (2 percent) komt ongeveer overeen met de stimuleringsregeling voor televisieomroeporganisaties in de Franse Gemeenschap die werd onderzocht in de hierboven genoemde studie van VUB/SMIT.

In een tweede technische opmerking stelt de sectorraad Media voor om de vrijstelling voor niet-lineaire televisieomroeporganisaties met een jaaromzet van minder dan 500.000 euro te verplaatsen van artikel 2 naar artikel 4 van het voorliggend ontwerpbesluit. Hierop wordt niet ingegaan omdat het voor de uitvoering van het besluit niet uitmaakt of deze bepaling in artikel 2 of in artikel 4 van het ontwerpbesluit staat.

In een derde technische opmerking is de sectorraad Media van mening dat het begrip "niet-lineaire televisieomroep" niet in lijn ligt met het begrippenkader van het mediadecreet. Hierop wordt nu niet ingegaan. Het mediadecreet bevat immers definities van "niet-lineaire televisiedienst" (artikel 2, 24° mediadecreet) en "televisieomroeporganisatie" (artikel 2, 44° mediadecreet). Bij de omzetting van de herziene AVMD-richtlijn zal wel de oefening worden gemaakt om het begrippenkader, waar nodig, te updaten.

In een vierde technische opmerking vraagt de sectorraad Media een grondige juridische analyse te maken of uitbreiding naar gelijkaardige spelers buiten de Europese Unie nodig is. Dergelijke uitbreiding is echter niet nodig. Artikel 174 van



het mediadecreet bepaalt dat alleen rechtspersonen die onder de bevoegdheid vallen van de Vlaamse Gemeenschap niet-lineaire televisiediensten mogen aanbieden. Hierop bestaat slechts één uitzondering: op basis van het vrije verkeer van audiovisuele diensten in de Europese Unie mogen ook niet-lineaire televisieomroeporganisaties die in een andere EU-lidstaat zijn gevestigd in de Vlaamse Gemeenschap hun diensten aanbieden. Een niet-lineaire televisieomroeporganisatie die buiten de EU is gevestigd en zijn diensten wil aanbieden in de Vlaamse Gemeenschap zal ofwel artikel 174 van het mediadecreet moeten naleven ("onder de bevoegdheid vallen van de Vlaamse Gemeenschap") en zich dus in de Vlaamse Gemeenschap moeten vestigen, ofwel zich vestigen in een andere EU-lidstaat. In beide gevallen zal artikel 157 van het mediadecreet en het voorliggend ontwerpbesluit van toepassing zijn.

In een vijfde technische opmerking meent de sectorraad Media dat "jaar" moet worden vervangen door "kalenderjaar". Hierop wordt niet ingegaan. Met "jaar" wordt immers "kalenderjaar" bedoeld. Pas wanneer met "jaar" iets anders dan "kalenderjaar" wordt bedoeld, bijvoorbeeld schooljaar, academiejaar, boekjaar, enz., moet dit worden verduidelijkt.

### c. Advies van de Raad van State

De Raad van State verleende op ... 2018 zijn advies en maakte onderstaande bedenkingen en opmerkingen bij de principieel goedgekeurde tekst.

#### c.1. Vormvereisten

...

#### c.2. Algemene opmerkingen

...

#### c.3. Onderzoek van de tekst

...

## **2. Artikelsgewijze commentaar**

**Art. 1.** Dit artikel behoeft geen toelichting

**Art. 2.** In dit artikel wordt het besluit van de Vlaamse Regering betreffende de deelname van de particuliere niet-lineaire televisieomroeporganisaties aan de productie van Vlaamse audiovisuele werken bekrachtigd.