

Aan de rechtbank Den Haag
Afdeling publiekrecht,
team bestuursrecht 2, voorlopige voorzieningen
Postbus 20302,
2500 EH Den Haag



Külcü Advocaten B.V.

Vooraf per email

Dorpstraat 83
6361 EK te Nuth
T: 085-2006292
KvK: 88531201

Nuth, 22 september 2023

info@kulcuadvocaten.nl
www.kulcuadvocaten.nl

Verzoek tot voorlopige voorziening

Inzake : ON! / Raad van Bestuur NPO VOVO
Bestreden : d.d. 13 juni 2023
besluit
Besluitnummer : UIT-2023-575

Edelachtbare Heer, Vrouwe Voorzieningenrechter,

De rechtspersoon omroepvereniging Ongehoord Nederland, (verder te noemen: ON!), gevestigd aan de Oder 20 Unit C9792 2491DC 's-Gravenhage, met KVK nummer 76281108, te dezer zake domicilie kiezende aan de Dorpstraat 83, 6361 EK Nuth, zijnde het kantooradres van de advocaat mr. H. Külcü, van Külcü Advocaten B.V. alsmede van mr. J.P. van Mulken van NOOR Advocatuur, gevestigd aan de Dorpstraat 83 te (6361 EK) Nuth, welke advocaten door ON! bepaaldelijk zijn gevolmachtigd tot het indienen van onderhavig verzoekschrift.

1. Bij het bestreden besluit van 13 juni 2023 heeft de Raad van Bestuur van de NPO (hierna: ‘verweerster’) besloten tot het definitieve plaatsingsbesluit betreffende de vaststelling (*vide* bijlage I):

-Titelschema’s lineair herziening zomer 2023, najaar 2023;

-Overzichten online-posities 2023 en de plaatsingsbestanden 2023.

2. Bij e-mail van 17 november 2022 heeft het bestuur aan Omroepvereniging Ongehoord Nederland (ON!), hierna te noemen: ‘verzoekster’, gemeld dat aan de beslissing over de toekenning en plaatsing van het programma Ongehoord Nieuws in 2023 voorwaarden en criteria zijn verbonden.

3. Uit de rapportages van 21 december 2022, 31 maart 2023, 31 mei 2023 en 31 juli 2023, is volgens verweerder gebleken dat aan de voorwaarden en criteria niet of onvoldoende zou zijn voldaan en dat verzoekster aan bepaalde vereisten zou weigeren te voldoen. Zo zou verzoekster weigeren te voldoen aan:

-de criteria die in het Genrebeleidsplan zijn gesteld ten aanzien van diversiteit en kwaliteitseisen;

-de uitleg die door de Ombudsman is gegeven aan de Journalistieke Code NPO in de rapporten van 7 juni 2022 en 30 november 2022.

4. Aan de toekenning en plaatsing voor de tweede helft van 2023 van 13 juni 2023 zijn, als uiteengezet in een schrijven van 11 juli 2023, door verweerder nadere voorschriften verbonden.

5. De voorwaarden en criteria die aan verzoekster worden gesteld zijn volgens verweerder deels gebaseerd op de toepasselijke genrecriteria en deels op de specifieke situatie. Deze specifieke situatie zou zijn ontstaan (I) door stelselmatige schending van de Journalistieke Code NPO waardoor onvoldoende wordt voldaan aan de hoge journalistieke en professionele kwaliteitseisen die binnen de sector gehanteerd worden, (II) door het gebrek aan samenwerking bij de uitvoering van de landelijke publieke mediaopdracht en (III) doordat verzoekster in de eerste helft van 2023 niet aan de gestelde voorwaarden en criteria zou hebben voldaan. Voorwaarden en criteria die eigenlijk weer zijn voortgekomen uit de gestelde schending van de Journalistieke Code NPO en het gestelde gebrek aan samenwerking.



6. Voorwaarde 1: De publieke mediaopdracht kan ten aanzien van programma's, die binnen de reikwijdte en toepassing van de Journalistieke Code NPO vallen, alleen worden vervuld als het aanbod voldoet aan de Code, naast de overige eisen die van toepassing zijn. De Ombudsman NPO is bij wet aangewezen als degene die mag beoordelen of binnen de reikwijdte programma's aan de Journalistieke Code voldoen. Toekenning en plaatsing van verzoekster in de tweede helft van 2023 vindt plaats onder de voorwaarde dat verzoekster voor 1 juli 2023 schriftelijk toelicht hoe zij ervoor zorgt dat zij elk van de aanbevelingen van de Ombudsman opvolgt en blijft opvolgen.
7. Voorwaarde 2: Programmavoorstellen worden getoetst aan het programmatisch beleid. Voor verzoekster is dat onder andere het Genrebeleidsplan Journalistiek, met de algemene genrecriteria en de specifieke criteria voor Opinie. Eén van de specifieke criteria uit dit Genrebeleidsplan is diversiteit. Daar moet verzoekster aan voldoen volgens verweerder.
8. Voorts zijn er voorschriften opgenomen. De voorschriften zijn:
 - (I) De programma's van verzoekster moeten voldoen aan **de Journalistieke Code**;
 - (II) en de **criteria van het Genrebeleidsplan Journalistiek**;
 - (III) Verzoekster dient uitvoering te geven aan **de aanbevelingen** van de Ombudsman;
9. Hierbij is als voorwaarde opgenomen dat na de eerste tien uitzendingen in het najaar van 2023 verweerder zal beoordelen **of en in hoeverre** verzoekster aan de voorschriften heeft voldaan en blijft voldoen; Indien verweerder tot de conclusie komt dat verzoekster onvoldoende aan deze voorschriften voldoet, wordt de toekenning en plaatsing ingetrokken met alle gevolgen voor verzoekster van dien.
10. Verzoekster kan zich niet verenigen met dit plaatsingsbesluit voor wat betreft het gedeelte dat ziet op de aan haar opgelegde voorwaarden en voorschriften. Dit is enerzijds gelegen in de gevolgen die dit voor haar heeft en de onzekerheid die dit met zich meebrengt, anderzijds in het gegeven dat ook deze voorwaarden voortborduren op een rapport van de Ombudsman en op een vermeende stelselmatige schending van de Journalistieke Code NPO en een vermeend gebrek aan samenwerking bij de uitvoering van de landelijke publieke mediaoproep, terwijl dit alles inhoudelijk en juridisch is bestreden en zeker nog niet in rechte als vaststaand gegeven aangenomen kan worden.



Connexiteit

11. Verzoekster is bij bezwaarschrift d.d. 20 juli 2023 (*vide* bijlage II) en aanvullend de gronden van bezwaar d.d. 22 september 2023 (*vide* bijlage III) in bezwaar opgekomen tegen de beslissing van verweerder d.d. 13 juni 2023 met besluitnummer UIT-2023-575 (*vide* bijlage IV). Dit bezwaarschrift is momenteel nog aanhangig en daarin is nog geen hoorzitting gepland. Het onderhavige verzoek om een voorlopige voorziening is gekoppeld aan dit bezwaarschrift.

Meer dan redelijke kans van slagen

12. Ter onderbouwing van het onderhavige verzoek om een voorlopige voorziening wordt allereerst verwezen naar de gronden van bezwaar d.d. 22 september 2023 en alle daarin ingenomen standpunten en overgelegde stukken, waarvan de inhoud hier als herhaald en ingelast dient te worden beschouwd. Verzoekster stelt zich op het standpunt, dat uit de aard van de zaak en de inhoud van de gronden van bezwaar reeds afdoende blijkt van het belang bij de gevraagde voorziening en de spoedeisendheid daarvan.
13. Verzoekster stelt zich in dit bezwaarschrift gemotiveerd en onderbouwd op het standpunt dat het ontbreekt aan een voldoende bepaalde wettelijke grondslag voor de oplegging van de hierboven genoemde voorwaarden en voorschriften gekoppeld aan het plaatsingsbesluit.
14. Daarnaast is niet, althans onvoldoende kenbaar, rekening gehouden met de uit artikel 2.88 Mediawet voortvloeiende autonomie die de omroepen toekomt.
15. Verder wordt de afdwingbaarheid en de juridische status van de Journalistieke Code, het Genrebeleidsplan en de rapporten van de Ombudsman in twijfel getrokken. Dit is onvoldoende onderbouwd en het lijkt erop dat de adviezen van de Ombudsman worden gebruikt voor het opleggen van sancties, het verzoeken om een licentie in te trekken en voor het stellen van nadere voorwaarden en voorschriften. Met het oog daarop zijn deze rapporten niet opgesteld, zodat deze ook niet als een motivering daarvoor kunnen dienen.
16. Bovendien stelt verzoekster dat er in casu geen sprake is van een schending(en) van zulk een aard dat daar voorwaarden en voorschriften aan zouden moeten worden verbonden die maken dat er na tien uitzendingen een plaatsingsbesluit zou kunnen worden ingetrokken.



17. Verzoekster stelt dat het Plaatsingsbesluit ondeugdelijk gemotiveerd is en getuigt van onzorgvuldigheid wegens het ontbreken van (1) een zorgvuldige analyse van de bedenkingen van verzoekster en de betwisting dat sprake is van concrete gevallen van het verspreiden van aantoonbaar onjuiste informatie of het onvoldoende naleven van het Genrebeleidsplan en de Journalistieke Code en (2) wegens het ontbreken van een deugdelijke belangenafweging als door het EHRM, de Mediawet en de beginselen van behoorlijk bestuur zijn voorgestaan.
18. Verzoekster stelt voorts dat de aan het plaatsingsbesluit gestelde voorwaarden en voorschriften in strijd zijn met het verbod op détournement de pouvoir alsmede met het gelijkheidsbeginsel, verbod van willekeur en het evenredigheidsbeginsel.
19. Gelet hierop en op al hetgeen in de gronden van bezwaar is aangevoerd aan gronden en argumenten en aan stukken waarnaar wordt verwezen bestaat er een meer dan redelijke kans, althans is het aannemelijk, dat het bezwaarschrift gegrond zal worden verklaard en het bestreden besluit voor een heroverweging in aanmerking komt. Het verzoek om een voorlopige voorziening ligt dan ook reeds hierom voor toewijzing gereed.

Spoedeisendheid

20. Verzoekster heeft recht, en een spoedeisend belang, om de Voorzieningenrechter om een voorlopige voorziening ex artikel 8:81 Awb te verzoeken op grond van het navolgende.
21. Zoals hierboven uiteengezet zijn er ten aanzien van verzoekster voorwaarden en voorschriften verbonden aan het bestreden Plaatsingsbesluit. In het kader van de spoedeisendheid zijn vooral de navolgende voorschriften van belang:

Na de eerste 10 uitzendingen in het najaar van 2023 zal NPO beoordelen of en in hoeverre ON! aan de voorschriften heeft voldaan en blijft voldoen;

Indien NPO tot de conclusie komt dat ON! onvoldoende aan deze voorschriften voldoet, wordt de toekenning en plaatsing ingetrokken;

22. De tiende uitzending in het najaar van 2023 vindt plaats op 5 oktober 2023. Wanneer verweerder dan tot de conclusie komt dat verzoekster, in de ogen van verweerder, onvoldoende aan de gestelde voorwaarden en voorschriften zou voldoen, dan wordt de toekenning en plaatsing ingetrokken. Dit heeft vergaande en onomkeerbare



gevolgen voor verzoekster.

23. Dit brengt reeds een onevenredige onzekerheid met zich mee voor verzoekster, het aan haar gegarandeerde budget, de door haar aangevane verplichtingen, ten aanzien van haar producties alsmede haar personeel. Deze voorwaarden en voorschriften brengen immers met zich mee dat er nu reeds een hoge mate van onzekerheid heerst. Verzoekster moet op dit moment immers al bezig zijn met het voorbereiden van haar producties na deze eerste tien afleveringen terwijl zij dus niet met zekerheid weet of er nog wel een aflevering 11, 12 etc. zal plaatsvinden. Alleen al deze onzekerheid en onduidelijkheid maakt dat er sprake is van een spoedeisend belang.

24. Het bestreden besluit kan daarnaast, op zeer korte termijn, verregaande gevolgen hebben voor verzoekster. Grofweg kan men stellen dat wanneer het Plaatsingsbesluit wordt ingetrokken en verzoekster dus geen programma's meer kan uitzenden na de tiende aflevering dit de volgende kosten met zich mee zal brengen:

25. Directe kosten t/m eind 2023:

- Door NPO toegekend budget per uitzending: € 34.838

- Aantal toegekende uitzendingen najaar: 32

- Met slechts tien uitzendingen, mist ON! de inkomsten van 22 uitzendingen x € 34.838: zijnde: € **766.436**

26. Vervolgkosten bij opstarten 1 april 2024:

Voor het wederom opstarten van Ongehoord Nieuws of een ander programma na een half jaar (dit is een schatting van de periode, kan ook langer zijn) uit de lucht geweest te zijn, zullen er hoge kosten moeten worden gemaakt die als volgt geschat kunnen worden:

- Marketing campagne met spotjes bij de STER voor 20u journaal en advertenties in grote landelijke dagbladen. € 1,5 miljoen

- Personeel werven en opleiden, hogere kosten inhuur i.v.m. onzekerheid en/of eerder ontslag, doorlopende € 1 miljoen

- huur pand en afschrijvingskosten studio



Totaal geschatte opstartkosten (exclusief regulier budget voor programma)

€ 2,5 miljoen

27. Daarnaast is eveneens een direct gevolg van een eventuele intrekking dat verzoekster ook te maken krijgt met de nodige reputatieschade en gevolgschade wanneer zij dus verplicht van de buis dient te verdwijnen voor minimaal een half jaar. De geloofwaardigheid van verzoekster wordt in ernstige mate aangetast wanneer er na tien afleveringen zou worden besloten tot intrekking van het Plaatsingsbesluit.
28. Naast deze financiële belangen dient ook terdege rekening te worden gehouden met het algemene belang dat gediend is met het geluid dat verzoekster vertegenwoordigt en met het belang dat de leden van verzoekster hebben bij het kunnen volgen van de uitzendingen van verzoekster. Verzoekster wil een stem geven aan de Nederlanders die zich in het publieke omroepbestel van de NPO niet vertegenwoordigd voelen over kwesties als de groeiende politieke macht van de Europese Unie, immigratie, klimaatverandering en behoud van traditionele Nederlandse cultuur. Verzoekster heeft meer dan 60.000 leden die direct geraakt worden in hun belangen wanneer verweerder overgaat tot het intrekken van het plaatsingsbesluit.
29. Daarnaast heeft het er alle schijn van dat verweerder op korte termijn zal overgaan tot het nemen van een besluit omtrent deze voorgenomen intrekking: *“Er is nog geen besluit genomen”, vertelt de zegsman. “Dat zullen wij binnenkort wel gaan doen.”* Zo volgt dus uit een artikel op nu.nl, te raadplegen via de navolgende link: [ON! wil naar rechter stappen om verbeteringsrapporten die NPO eist | Media | NU.nl](#), dat een woordvoerder van verweerder heeft aangegeven dat er op korte termijn een besluit zal worden genomen.
30. Voorts heeft verzoeker zich reeds op 28 juli 2023 ingetekend om deel te nemen aan de aanstaande ronde voor het Plaatsingsbesluit dat ziet op het eerste gedeelte van 2024. Zonder enige deugdelijke, laat staan goed onderbouwde redenen, heeft het bestuur telefonisch en daarna per e-mail van 20 september 2023 aan verzoekster medegedeeld dat zij geen deel uitmaakt van deze ronde voor het plaatsingsbesluit (vide bijlage V). Daarin wordt verwezen, naar verzoekster vermoed, naar de besluitvorming die ziet op de voorwaarden en voorschriften verbonden aan het bestreden Plaatsingsbesluit. Ook gelet hierop heeft het er alle schijn van dat op korte termijn, na de tiende aflevering van 5 oktober 2023 een besluit zal worden genomen door verweerder dat als direct gevolg heeft dat verzoekster van de buis verdwijnt.



31. Gelet hierop is er genoegzaam sprake van een spoedeisend belang, zodat ook hierom het verzoek om een voorlopige voorziening voor toewijzing gereed ligt.
32. Naar de mening van verzoekster heeft zij bovendien recht op een effectief en daadwerkelijk rechtsmiddel als bedoeld in artikel 13 van het EVRM. Van zo'n rechtsmiddel is in dit geval geen sprake, aangezien het voor verzoekster nadelige besluit reeds ten uitvoer kan worden gelet, ongeacht of verzoekster dat besluit ter toetsing aan de rechter heeft voorgelegd. Hier komt nog eens bij dat een groot gedeelte van de onderbouwing en redenen waarom de aan verzoekster gestelde voorwaarden en voorschriften aan haar zijn opgelegd inhoudelijk zijn bestreden in verschillende procedures die allemaal nog in afwachting zijn van een eerste inhoudelijk rechterlijk oordeel. Dit zou op zijn minst afgewacht moeten worden alvorens er al onomkeerbare consequenties worden verbonden aan een onderbouwing die door verzoekster gemotiveerd is betwist.
33. Verzoekster ziet zich, gelet hierop en deze stand van het geding, genoodzaakt om de Voorzieningenrechter om een voorlopige voorziening te verzoeken. Zulks, in dier voege dat de rechtsgevolgen van de besluitvorming, voor zover dit ziet op de mogelijkheid om na tien afleveringen het plaatsingsbesluit in te trekken, voor de duur van de procedure in bezwaar worden geschorst.
34. De belangen van verzoekster bij het toekennen van de verzochte voorziening weegt dan ook zwaarder dan het algemeen belang van verweerder bij het niet toekennen daarvan. Verweerder heeft geen bijzondere belangen gesteld die maken dat het verzoek zou moeten worden afgewezen. Bovendien kan verweerder altijd een verzoek tot opheffing of wijziging van een voorlopige voorziening vragen.
35. Het door verzoekster ingestelde bezwaarschrift heeft naar haar mening een meer dan redelijke kans van slagen en het is daarom voorzienbaar dat het bestreden besluit in bezwaar geen stand zal houden.
36. Concluderend is verzoekster van mening dat de gevraagde voorziening voor toewijzing gereed ligt.
37. Gelet op het feit dat er nog geen datum bekend is waarop op het bezwaarschrift zal zijn beslist alsmede gelet op de termijn als genoemd in het bestreden besluit als voornoemd, heeft verzoekster recht en belang Uw Voorzieningenrechter om de navolgende voorlopige voorziening te verzoeken.



REDENEN WAAROM:

38. Verzoekster zich wendt tot U Edelachtbare Heer, Vrouwe, Voorzieningenrechter met het verzoek om bij wijze van voorlopige voorzieningen en bij uitspraak:
- het verzoek om een voorlopige voorziening toe te wijzen;
39. Primair: bij wege van voorlopige voorziening de rechtsgevolgen van het bestreden besluit van 13 juni 2023, voor zover dit ziet op de mogelijkheid voor verweerder om het plaatsingsbesluit ten aanzien van verzoekster na tien afleveringen in te trekken, en dus de toepassing van de voorwaarden en voorschriften behorende bij het Plaatsingsbesluit, op te schorten totdat op het bezwaarschrift zal zijn beslist;
40. subsidiair: een zodanig voorlopige voorziening te treffen als u Edelachtbare voorzieningenrechter, in goede justitie zal vermenen te behoren;
- verweerder te veroordelen in de kosten van deze procedure;
41. Verzoekster behoudt zich het recht voor om in een later stadium nog aanvullende gronden en nadere producties in te dienen.

Gemachtigden,



Mr. H. Külcü (BA, Mjur Oxon)



Mr. J.P. van Mulken



Overzicht Bijlagen

Bijlage 1	Plaatsingsbesluit d.d. 13 juni 2023
Bijlage 2	Pro-forma bezwaarschrift ON!
Bijlage 3	Aanvullende gronden bezwaarschrift 22-9-2023
Bijlage 4	Beslissing met besluitnummer UIT- 2023 - 575

