



Klachtnummer: 151022.01

Beslissing van de Klachtencommissie van het Nederlands Instituut voor de Classificatie van Audiovisuele Media (NICAM)

xxx , wonende te xxx, hierna te noemen: klaagster

tegen

xxx, exploitant van de zender xxx, gevestigd te xxxhierna te noemen: de omroep.

Audiovisuele productie: televisie commercial ‘**The Last Witch Hunter**’, uitgezonden op 22 oktober 2015 tussen 19.15 en 19.30 uur, hierna te noemen: de Commercial.

1. De procedure

Klaagster heeft op 22 oktober 2015 een klacht ingediend over de Commercial.

De voorzitter van de Klachtencommissie heeft de klacht op formele aspecten getoetst en bepaald dat de klacht voorshands in behandeling kan worden genomen.

De omroep heeft op 15 november 2015 verweer gevoerd.

De Klachtencommissie heeft de klacht behandeld in haar zitting van dinsdag 24 november 2015. Partijen hebben geen gebruik gemaakt van de mogelijkheid hun standpunten mondeling op de zitting toe te lichten.

2. De Commercial

De Commercial heeft betrekking op de bioscoopfilm The Last Witch Hunter.

De Commercial was ten tijde van de uitzending niet geclassificeerd. De dag na de uitzending en na ontvangst van de klacht heeft de filmdistributeur de Commercial geclassificeerd op 12 jaar op basis van geweld en angst.

De bioscoopfilm, waarop de Commercial betrekking heeft, was ten tijde van de uitzending geclassificeerd op 12 jaar op basis van geweld en angst met grof taalgebruik. In deze film maakt Kaulder (gespeeld door Vin Diesel) in New York jacht op de uit haar dood herrezen Koningin der heksen om het mensenras te redden.

3. De klacht

De klacht heeft betrekking op uitzending van de Commercial The Last Witch Hunter Deze werd uitgezonden tussen 19.15 en 19.30. Klaagster's zoon van 7 jaar keek televisie en "schrok zich rot" van de enge beelden.



4. Het verweer

In het verweerschrift voert de omroep, zakelijk weergegeven, het volgende aan.

De codeurs van de omroep classificeren hun televisieprogramma's en films vóór de uitzending, tenzij er sprake is van een eerdere classificatie door een bij het NICAM aangesloten partij. Dit doen zij op grond van artikel 1.1 en artikel 4 van het Algemeen Reglement.

In dit geval is de bioscoopfilm door de codeurs van de filmdistributeur geclassificeerd. De filmdistributeur is helaas door de drukte van de release van de film echter vergeten de bij de omroep aangeleverde Commercial te classificeren. De omroep verkeerde in de veronderstelling dat de Commercial ook was geclassificeerd. De omroep is geheel te goeder trouw overgegaan tot openbaarmaking van de Commercial conform artikel 4 van het Algemeen Reglement.

Na ontvangst van de klacht heeft de filmdistributeur de Commercial direct geclassificeerd en dit doorgegeven aan de omroep. De omroep heeft daarop meteen geacteerd door de uitzendschema's met de Commercial aan te passen.

De filmdistributeur heeft de omroep gegarandeerd dat het door hem aangeleverde materiaal niets inhoudt dat een schending vormt van enig aan een ander toekomend recht en/of dat de openbaarmaking strijd met een geschreven of ongeschreven rechtsregel oplevert en heeft de omroep ter zake gevrijwaard. Deze garantie en vrijwaring zijn opgenomen in de Algemene Voorwaarden Verkoop Advertentieruimte en Sponsoring.

De omroep verzoekt de Klachtencommissie de klacht jegens haar ongegrond te verklaren. De Commercial is immers in overeenstemming met het reglement te goeder trouw uitgezonden.

5. Het oordeel van de Klachtencommissie

De Klachtencommissie stelt vast dat de klacht in behandeling kan worden genomen en overweegt daarover als volgt.

Toepasselijke bepalingen uit het reglement

Op grond van artikel 1.1. van het voor de omroep geldende Algemeen Reglement dient de bij het NICAM aangesloten organisatie, die verantwoordelijk is voor de openbaarmaking van een product, dit product te classificeren met behulp van het Kijkwijzer classificatie systeem. Indien er reeds een classificatie op het product rust, neemt de aangesloten organisatie die eerdere classificatie op grond van artikel 4 in principe over en mag zij te goeder trouw overgaan tot openbaarmaking van het product.

Volgens artikel 2 van het voor de omroep geldende Deelreglement Televisie is de omroep verantwoordelijk voor datgene wat in haar zendtijd wordt uitgezonden.



Volgens artikel 8 van het Deelreglement Televisie dient de omroep een commercial uit te zenden in overeenstemming met de classificatie daarvan. Een commercial met de classificatie 12 jaar wordt niet uitgezonden tussen 06.00 en 20.00 uur en een commercial met de classificatie 16 jaar niet tussen 06.00 uur en 22.00 uur.

Uitzending door de omroep van een niet geclassificeerde commercial

De klacht richt zich op de televisie uitzending van de Commercial tussen 19.15 en 19.30 uur 's avonds op een zender van de omroep. Deze Commercial was ten tijde van de uitzending niet geclassificeerd.

De omroep heeft de Commercial openbaar gemaakt, terwijl deze niet was geclassificeerd. Er was ten tijde van de openbaarmaking geen eerdere classificatie. De omroep kan derhalve geen beroep doen op overname van een eerdere classificatie. Een commercial is een ander product dan de bioscoopfilm waarvan zij is afgeleid, deze twee producten dienen apart te worden geclassificeerd en kunnen een verschillende classificatie hebben.

Naar het oordeel van de Klachtencommissie is de omroep verantwoordelijk voor wat zij op haar zender uitzendt en heeft zij een eigen plicht te onderzoeken of een commercial geclassificeerd is. Vervolgens dient de omroep te beoordelen of de commercial volgens de leeftijdsclassificatie daarvan op het in haar zendtijd ingeplande tijdstip mag worden uitgezonden. Teneinde te bepalen op welk tijdstip zij de onderhavige Commercial had mogen uitzenden, had de omroep derhalve moeten onderzoeken of deze geclassificeerd was en voor welke leeftijdsclassificatie. Indien de omroep deze plicht zou zijn nagekomen, had zij kunnen en moeten constateren dat de Commercial niet was geclassificeerd. Zij had vervolgens de filmdistributeur kunnen vragen dit te doen of de Commercial zelf vóór uitzending kunnen classificeren. De omroep heeft dit nagelaten.

Dat de filmdistributeur aan de omroep een garantie, zoals hiervoor vermeld, heeft afgegeven of vrijwaring heeft toegezegd, maakt het voorgaande niet anders. De Klachtencommissie staat buiten de tussen de omroep en de filmdistributeur gesloten overeenkomst.

De filmdistributeur heeft de Commercial een dag na ontvangst van de klacht geclassificeerd op 12 jaar op basis van geweld en angst. Nu de juistheid van deze classificatie niet is betwist door de omroep en deze classificatie de Klachtencommissie niet onjuist voorkomt, zal de Klachtencommissie de Commercial niet zelf classificeren aan de hand van de vragenlijst en uitgaan van deze classificatie.

De omroep had de niet geclassificeerde Commercial, die uitkomt op 12 jaar op basis van geweld en angst, niet voor 20.00 uur mogen uitzenden. De klacht is derhalve jegens de omroep gegrond.



Sanctie omroep

De Klachtencommissie kan bij een (deels) gegronde klacht volgens artikel 13 van het Klachtenreglement overgaan tot het opleggen van een sanctie. Bij de beoordeling van de vraag of en zo ja welke sancties worden opgelegd, houdt de Klachtencommissie rekening met alle relevante omstandigheden, waaronder de ernst van de overtreding dan wel van het handelen/nalaten, de mate waarin de overtreding dan wel het handelen/nalaten is te verwijten en de omstandigheden waaronder de overtreding dan wel het handelen/nalaten tot stand is gekomen. De Klachtencommissie zal daarbij gelijke gevallen gelijk behandelen.

De Klachtencommissie gaat bij het bepalen van de vraag of een sanctie wordt opgelegd en zo ja welke sanctie wordt opgelegd, uit van de Sanctierichtlijn van 31 maart 2014.

In eerdere uitspraken, onder andere Ghost Rider (klachtnummer 110106.05), America's Next Topmodel (klachtnummer 121209.01) en De 15 Vetste Video's Van Vandaag (klachtnummer 150908.01) zijn klachten jegens de omroep met betrekking tot de onderhavige zender gegrond verklaard en de laatst gegrond verklaarde klacht was niet langer dan vijf jaar geleden.

De onderhavige overtreding valt binnen de categorie A 'Inhoudelijke overtredingen': de door de omroep uitgezonden Commercial was niet geclassificeerd. De omroep is een landelijk opererende omroep, waarvoor elk punt € 1.000, - is.

Indien een productie ten onrechte niet geclassificeerd is, brengt dat volgens de Sanctierichtlijn zes punten met zich mee. Dat betekent voor de omroep een boete van € 6.000,--.

Correctiefactor

In artikel 13 lid 2 van het Klachtenreglement staat opgenomen dat bij de beoordeling van de vraag of en zo ja welke sancties dienen te worden getroffen, de Klachtencommissie rekening houdt met alle relevante omstandigheden, waaronder de ernst van de overtreding, dan wel van het handelen/nalaten, de mate waarin de overtreding, dan wel het handelen/nalaten, aan de omroep is te verwijten en de omstandigheden waaronder de overtreding, dan wel het handelen/nalaten tot stand is gekomen. De Klachtencommissie zal daarbij gelijke gevallen gelijk behandelen. Volgens de Sanctierichtlijn heeft de Klachtencommissie de mogelijkheid een correctiefactor toe te passen. Met de correctiefactor kan de boete zowel naar boven als naar beneden worden bijgesteld. In het geval dat bijvoorbeeld een productie niet is geclassificeerd, maar wel de juiste pictogrammen zijn vertoond aan het begin van het programma en of in de televisiegids, of in het geval dat de omroep aantoonbaar zorgvuldig te hebben gehandeld, kan de Klachtencommissie de boete naar beneden bijstellen door het toepassen van een correctiefactor.



De onderhavige klacht gaat over de uitzending op televisie en is gericht tegen de omroep. De klacht als zodanig is niet gericht tegen de filmdistributeur. Hoewel de Klaagster dit waarschijnlijk niet bekend is, had het in eerste instantie op de weg van de filmdistributeur gelegen de door haar verspreide Commercial te classificeren. Dit volgt ook uit artikel 4 van het voor de filmdistributeur geldende Deelreglement Filmwerk. Hier is bepaald dat de filmdistributeur ervoor zal zorgdragen dat de classificatie van de commercial kenbaar wordt gemaakt aan de organisatie die de commercial openbaar zal maken.

In eerdere uitspraken uit 2007 en 2011 van de Klachtencommissie en de Commissie van Beroep is in soortgelijke gevallen geoordeeld dat sprake is van gedeelde verantwoordelijkheid tussen de omroep en de filmdistributeur en is de opgelegde boete bij helfte verdeeld. Dit betreft de uitspraken inzake de klacht en over de trailer *Pirates of the Caribbean : at World's End* (klachtnummer 070527.01 en de commercial *Fright Night* (klachtnummer 110928.03).

Gelet op de eerdere gang van zaken heeft de secretaris van de Klachtencommissie ook bij de filmdistributeur een verweerschrift opgevraagd. De filmdistributeur heeft daarbij aangegeven dat zij in alle drukte voorafgaand aan de release is vergeten de commercial te classificeren alvorens deze bij de omroep aan te leveren. De filmdistributeur vindt het erg vervelend dat de zoon van klaagster zo geschrokken is en biedt oprechte verontschuldigen aan.

De Klachtencommissie heeft na de behandeling van de zaak geoordeeld dat de filmdistributeur, ondanks het opvragen van een verweerschrift, geen partij bij deze klacht is. De klacht is gericht tegen de omroep.

Voor wat betreft de toepassing van de correctiefactor is de Klachtencommissie van oordeel dat gelet op de ernst van de overtreding en in aanmerking genomen alle omstandigheden van het geval, er geen aanleiding is de boete te matigen. Of de omroep (een deel van) de boete kan verhalen op de filmdistributeur is niet aan de Klachtencommissie ter beoordeling

Conclusie boete

De jegens de omroep op te leggen boete bedraagt derhalve € 6.000,-- .

6. De beslissing van de Klachtencommissie

Gegronde klacht

De Commercial was in strijd met artikel 1 lid 1 Algemeen reglement, voordat deze werd uitgezonden, niet geclassificeerd. De omroep had deze niet geclassificeerde Commercial, die uitkomt op 12 jaar op basis van geweld en angst, op basis van artikel 8 van het Deelreglement Televisie niet voor 20.00 uur mogen uitzenden.



Boete

De Klachtencommissie legt een boete op van € 6.000.--. De omroep dient dit bedrag binnen 30 dagen na factuurdatum te voldoen. De factuur wordt apart toegezonden.

Beroep

Partijen hebben de mogelijkheid tegen deze uitspraak beroep aan te tekenen bij de Commissie van Beroep van het NICAM, voor zover zij in het ongelijk zijn gesteld,. Het beroepschrift dient binnen vier weken na dagtekening van de uitspraak van de Klachtencommissie schriftelijk bij de secretaris van de Commissie van Beroep te worden ingediend. Het adres luidt: NICAM, Commissie van Beroep, Postbus 322, 1200 AH Hilversum.

Hilversum, 20 december 2015