

11. januar 2016

Discovery Networks Denmark ApS
H.C. Andersens Boulevard 1
1553 København V

Att.: Juridisk direktør Christian Sonnefeld
Jørgensen

Christian_Sonnefeld@discovery.com

Radio- og tv-nævnet
H.C. Andersens Boulevard 2
1553 København V

Telefon +45 3395 4200
rtv@kulturstyrelsen.dk
www.slks.dk

Jette Fievé
Chefkonsulent, cand. Jur.
jfi@kulturstyrelsen.dk
Mobil +45 3373 3333

Henvendelse om værditest af DRs distribution via Apple TV og Sonys Playstation

Discovery Networks Denmark ApS (DND) har i mail af 3. november 2015 opfordret Radio- og tv-nævnet til at foretage en værditest af DRs tjenester, der omfatter distributionen af DRs kanaler gennem Apple TV og den kommende distribution via Sonys Playstation.

DND anfører i sin henvendelse, at DR efter DNDs opfattelse ignorerer den eksisterende værditestordning for DRs og de regionale TV 2-virksomheders nye tjenester, der følger af radio- og fjernsynslovgivningen. Endvidere anfører DND, at de pågældende tjenester er med til at lægge yderligere pres på de kommercielle tv-stationer i Danmark, der kæmper en hård kamp for at kunne bibeholde deres kanaler til rimelig pris i de forskellige distributørers produkter. I den forbindelse påpeger DND, at det er problematisk, at DRs kanaler vederlagsfrit kan tilgås i alle mulige andre forskellige tjenester og distributionsuniverser, da såvel DND og distributørerne har rigelige udfordringer med at skulle konkurrere mod en statsejet medievirksomhed, som får ca. 3,7 mia. kr. årligt i licens og 40-50 mio. kr. i retransmissionsvederlag via kollektiv rettighedsdistribution.

Høringssvar fra DR

DR har i sit høringssvar af 30. november 2015 henvist til, at en værditest skal gennemføres efter reglerne i bekendtgørelse nr. 198 af 9. marts 2011 om godkendelse af DRs og de regionale TV 2-virksomheders nye tjenester (herefter *bekendtgørelsen*). DR påpeger, at der herefter alene skal gennemføres en værditest for væsentlige nye tjenester eller væsentlige ændringer af eksisterende tjenester, hvis igangsættelse ikke allerede er pålagt DR i public service kontrakten.

DR gennemgår derfor tjenesterne i relation til de fire kriterier for vurderingen af, om der er tale om en ny tjeneste i forhold til DRs public service-forpligtelser og allerede eksisterende tjenester.

DR anfører, at selve indholdet af dr.dk/tv er omfattet af DRs public service-forpligtelser, som Radio- og tv-nævnet sidst i afgørelsen af 9. september 2014 har fastslået. Derfor fokuserer DRs høringssvar på, hvorvidt tilgængeliggørelse af indholdet på dr.dk/tv via andet modtagerudstyr, i dette tilfælde via Apple TV og Sony Playstation, kan anses som en væsentlig ny tjeneste, henholdsvis en væsentlig ændring af en eksisterende tjeneste.

DR er af den opfattelse, at denne distribution af DRs indhold på dr.dk/tv allerede i dag er omfattet af DRs public service-forpligtelser, og at der derfor ikke skal gennemføres en værditest.

DR er ifølge public service-kontrakt 2015-2018 mellem DR og kulturministeren forpligtet til at følge med brugerne på de platforme, som disse anvender og via det modtagerudstyr, som bruges af disse. Det fremgår bl.a.:

“For at sikre public service-tilbud til alle skal DR følge med i medieviklingen og afspejle danskernes mediebrug ved at levere programmer og tjenester af høj kvalitet på relevante kanaler og platforme, der svarer til forskellige målgruppers behov. DR skal udnytte de nye teknologiske og digitale muligheder ved at lave redaktionelt formidlede og generelt tilgængelige programmer og tjenester, som kan gøre seere, lyttere og brugere bekendt med teknologien og inspirere dem til at bruge den.” [...]

“DR skal tilbyde public service-indhold på teknologineutralt grundlag og understøtte danskernes brug af internettet. DR skal således stille public service-indhold til rådighed via internettet med henblik på modtagelse ved hjælp af forskelligt forbrugerrelevant modtageudstyr, herunder f.eks. pc, fladskærme, forskellige typer af portable og integrerede terminaler/apparater såsom smartphones m.m. Som en del heraf driver DR hjemmesiden www.dr.dk.”

Det er DRs opfattelse, at forudsætningen for at kunne løse public service-opgaven dermed er, at DRs indhold på flow-tv, som utvivlsomt er public service, flytter med over på de platforme, hvor mediebrugen flytter hen, dvs. bl.a. på dr.dk/tv.

Som det fremgår af public service-kontrakten, er DR derudover forpligtet til sikre, at DRs online public service-indhold kan modtages via

”forbrugerrelevant modtagerudstyr” som f.eks. ”portable og integrerede terminaler/apparater”, hvilket omfatter både Apple TV og Sony Playstation. Der findes allerede i dag medielicensbetalende husholdninger i Danmark, der ikke længere har et tv-apparat, men alene bruger andet modtagerudstyr som computer, mobil eller tablet.

DR anfører, at det forhold, at public service indhold skal gøres tilgængeligt via forskelligt modtagerudstyr, som – grundet den hurtigt fremskridende tekniske udvikling – ikke er afgrænsende defineret i public service-kontrakten, er baseret på en række anbefalinger fra Europarådet, som har fastslået, at public service skal bruge den nyeste tilgængelige teknologi med henblik på opfyldelse af public service-opgaverne. DR gennemgår herefter forskellige af Europarådets resolutioner og anbefalinger.

Endvidere henviser DR til, at Kommissionen i sin statsstøttemeddelelse, erkender, at

”... public service-selskaber må være i stand til at udnytte de muligheder, som digitaliseringen og de mange forskellige distributionsplatforme frembyder på et teknologineutralt grundlag, til gavn for samfundet. For at sikre, at public service selskaberne spiller en fundamental rolle i den nye digitale verden, må de kunne få statsstøtte til at udbyde audiovisuelle tjenester via nye distributionsplatforme, der er rettet mod den brede offentlighed eller grupper med særlige interesser...”¹

DR påpeger på baggrund af ovenstående, at DR er forpligtet til at bruge den nye teknologi, som anvendes af danskerne, i forbindelse med tilrådighedsstillelse af DRs indhold – i dette tilfælde via apps direkte udviklet til Apple TV og Sony Playstation.

DRs TV apps giver alene brugerne en nemmere og hurtigere adgang til indholdet på dr.dk/tv end via browserfunktionen på disse apparater, men disse apps har derudover ingen selvstændig betydning. Det drejer sig stadigvæk om samme indhold, der tilgængeliggøres på samme platform, nemlig internettet. Dette understreger, at der ikke kan være tale om en væsentlig ny tjeneste eller en væsentlig ændring af en allerede eksisterende tjeneste.

DR er således af den opfattelse, at der er tale om en allerede eksisterende public service-tjeneste, som er beskrevet i public service-kontrakten.

¹ Kommissionens meddelelse om statsstøttereplernes anvendelse på public service radio- og tv-virksomhed af 2. juli 2009, pkt 81. Meddelelsen kan downloades under http://ec.europa.eu/competition/state_aid/legislation/broadcasting_communication_da.pdf.

Hvad angår tjenesternes udbredelse oplyser DR, at apps siden lanceringen har opnået en stor andel af det samlede forbrug af DR TV og i dag står for omkring en tredjedel af det samlede forbrug.

Det samlede forbrug af DR TV kan opgøres på følgende udgivelsesformer:

- www.dr.dk (website): 66 % af det samlede forbrug
- apps: 34 % af det samlede forbrug (i prioriteret rækkefølge som andel af det samlede forbrug: iOS: 24 %, Android: 7 %, HBB-TV: 3 %, Windows: 1 %)²

De seneste år er der sket en vækst i udbredelsen af netplatforme, som baserer sig på distribution af indhold via apps. Dette gælder fx smartphones, tablets, streamingbokse og smart-tv, som giver danskerne nye muligheder for at tilgå tv- og videoindhold. De seneste tilgængelige tal fra TNS Gallup fra foråret 2015 viser, at Apple TV er udbredt til 12 % af danskerne, mens Chromecast - som DR TV appen blev lanceret til tidligere i 2015 - findes hos 7 % af danskerne. Omkring halvdelen af danskerne har desuden en spillekonsol i husstanden. Den mest udbredte type er Sony Playstation, som over 30 % af danske husstande besidder.

Ifølge en Gallup-undersøgelse fra foråret 2015 angående danskernes digitale brugsvaner havde 12 % af danskerne benyttet Apple TV/Chromecast den seneste gang, de havde set video-on-demand/streaming, mens 7 % senest havde benyttet en spillekonsol. Brug via disse platforme udgør altså en anseelig del af streamingforbruget blandt dansker, se fordelingen nedenfor:

Computer	32%
Smart-TV	24%
Tablet	17%
Apple TV/Chromecast	12%
Spillekonsol	7%
Smartphone	5%
Andet	3%

Der foreligger ingen konkrete tal endnu, men det skønnes, at DRs distribution af dr.dk/tv via Playstation 3 og 4 ved lancering vil ligge på ca. 1-2 % af det samlede forbrug af DR TV opgjort i tid. Umiddelbart vurderes det, at Playstation 3 og 4 andel af det samlede forbrug af DR TV ikke vil stige signifikant i løbet af de næste tre år.

² Kilde: Gemius, oktober 2015

Apple TV vil ved lanceringen formentlig udgøre omkring 1 %, voksende til ca. 2-3 % af det samlede forbrug af DR TV opgjort i tid, idet brugen af Apple TV forventes i højere grad at afløse brugen af AirPlay.

Endvidere har DR givet Radio- og tv-nævnet oplysninger om tjenesternes finansielle værdi, ifølge hvilke de årlige omkostninger over 3 år ikke overstiger 1 mio. kr. om året.

På den baggrund påpeger DR, at de gennemsnitlige udviklings- og driftsomkostninger for app'en til Apple TV, henholdsvis Sony Playstation 3 og 4, falder under bagatelgrænsen for at kunne anses som væsentlige.

Endelig oplyser DR, at DR i 2012 lancerede den første app til HbbTV samt i juni 2014 de første App-versioner for smartphones og tablets til styresystemerne iOS, Android og Windows samt internetforbundne Smart TV med HbbTV-standarden indbygget.

De af DR versionerede apps til Apple TV og Sony Playstation har ingen tidsbegrænsning.

DR konkluderer samlet, at tilgængeliggørelse af indholdet på dr.dk/tv via Apple TV og Sony Playstation hverken er en væsentlig ny tjeneste eller en væsentlig ændring af en eksisterende tjeneste, idet disse allerede er omfattet af DRs public service-forpligtelser. Herudover er DRs gennemsnitlige omkostninger til disse apps under bagatelgrænsen for at kunne anses som væsentlige. Det er derfor ikke grundlag for at gennemføre en værditest af DRs apps til Apple TV og Sony Playstation.

Radio- og tv-nævnets vurdering

Det fremgår af § 2, stk. 1, i bekendtgørelsen, at Radio- og tv-nævnet efter ansøgning fra DR træffer afgørelse om godkendelse af DRs iværksættelse af nye tjenester. I henhold til § 2, stk. 2, kan nævnet tillige af egen drift iværksætte en godkendelsesprocedure i tilfælde, hvor DR iværksætter nye tjenester. Ved en ny tjeneste forstås, jf. bekendtgørelsens § 3, et større sammenhængende, konkret initiativ på en platform, der ikke er pålagt DR i medfør af public service-kontrakten eller er godkendt af Radio- og tv-nævnet.

I henhold til bekendtgørelsens § 1, stk. 2, omfatter nye tjenester såvel "væsentlige nye tjenester" som "væsentlige ændringer af eksisterende tjenester". Ved vurderingen af om en ny tjeneste eller ændring af en eksisterende tjeneste er "væsentlig" skal nævnet ifølge § 4, stk. 1, blandt andet lægge vægt på tjenestens udbredelse, finansielle størrelse, nyhed i forhold til eksisterende aktiviteter og public service-forpligtelser og tjenestens varighed.

Nævnet skal således først tage stilling til, om de til Apple TV og Playstation versionerede apps er *nye tjenester*, dvs. om der er tale om større sammenhængende, konkrete initiativer på en platform, der ikke er pålagt DR i medfør af public service-kontrakten eller er godkendt af Radio- og tv-nævnet.

DR anfører, at DR TV-apps til Sony Playstation 3 og 4, samt det nye Apple TV alene er versioneringer af de DR TV-apps, der allerede eksisterer til smartphones og tablets. Der er tale om en teknisk versionering af de eksisterende apps, således at disse fungerer i optimalt samspil med styresystemerne på Apple TV og Sony Playstation. DRs TV apps giver alene brugerne en nemmere og hurtigere adgang til indholdet på dr.dk/tv end via browserfunktionen på disse apparater, men disse apps har derudover ingen selvstændig betydning. Det drejer sig stadig om samme indhold, der tilgængeliggøres på samme platform, nemlig internettet.

Efter Radio- og tv-nævnets opfattelse må versioneringen af de eksisterende apps anses på samme måde som de oprindelige apps, eftersom begge versioner i hovedsagen varetager samme funktion eller tjeneste.

Det følger af public service-kontrakten bl.a., at DR skal stille public service-indhold til rådighed via internettet med henblik på modtagelse ved hjælp af forskelligt forbrugerrelevant modtageudstyr, herunder f.eks. pc, fladskærme, forskellige typer af portable og integrerede terminaler/apparater såsom smartphones m.m.

Radio- og tv-nævnet har i sin afgørelse af 9. september 2014 om eventuel værditest af dr.dk/tv anført, at Public service-kontraktens beskrivelse af DRs forpligtelser på nettet har karakter af en rammebeskrivelse, der med en begrænset detaljeringsgrad vanskeliggør en entydig identifikation af, om tjenester på nettet eller ændringer heraf er omfattet af kontrakten eller om de er væsentlige, hvilket er en forudsætning for iværksættelse af en godkendelsesprocedure. Nævnet lagde endvidere vægt på, at det fremgår af formuleringen i kontrakten, at der ikke er tale om en statisk forpligtelse, hvor der ikke må ske en udvikling af tjenesten, idet DR skal følge medieudviklingen og afspejle danskernes medieforbrug. Radio og tv-nævnet fandt endvidere, at tjenester, der eksisterede på tidspunktet for indgåelsen af en ny kontrakt eller tillæg til en public service-kontrakt, måtte anses for omfattet af kontrakten.

De versionerede apps til Apple TV og Playstation er lanceret efter indgåelsen af den seneste public service-kontrakt for 2015-2018. Disse apps kan derfor ikke uden videre anses som omfattet af kontrakten.

Imidlertid finder nævnet, at der her er tale om en videreudvikling eller forbedring af en teknik, hvor DR stiller programindhold til rådighed på en platform, der allerede er omfattet af kontrakten.

Der er derfor efter nævnets opfattelse ikke tale om en ny eller nye tjenester i henhold til bekendtgørelsens § 3.

Nævnet har imidlertid på grund af sagens karakter samt den bevågenhed, der er om bl.a. DRs nye tjenester, herunder særligt nettjenester, valgt også at foretage en vurdering af tjenesten eller tjenesternes væsentlighed i henhold til kriterierne i bekendtgørelsens § 4.

For så vidt angår de nye tjenesters *udbredelse* må Radio- og tv-nævnet henholde sig til de tal, DR har oplyst overfor nævnet om den forventede distribution af dr.dk/tv via Playstation 3 og 4. Den formodes ved lancering at ligge på ca. 1-2 % af det samlede forbrug af DR TV opgjort i tid, og umiddelbart vurderes det, at Playstation 3 og 4 andel af det samlede forbrug af DR TV, ikke vil stige signifikant i løbet af de næste tre år.

Apple TV skønnes ved lanceringen at udgøre omkring 1 %, voksende til ca. 2-3 % af det samlede forbrug af DR TV opgjort i tid, idet brugen af Apple TV forventes i en højere grad at afløse brugen af AirPlay.

Nævnet finder på denne baggrund, at der er tale om tjenester, hvis udbredelse er og fortsat forventes at være begrænset.

For så vidt angår en tjenestes *finansielle størrelse* følger det af bekendtgørelsen, at denne vil være væsentlig, hvis gennemsnitsomkostningerne for udvikling og drift af tjenesten i tre år beløber sig til mere end 1 mio. kr. årligt.

Som anført ovenfor forventer DR ikke, at omkostningerne til udvikling og drift af app'en til henholdsvis Apple TV og Sonys Playstation vil udgøre mere end 3 mio. kr. i de første tre år. Den finansielle størrelse vil derfor ikke være væsentlig i bekendtgørelsens forstand. Hvis tjenesterne ansues som én samlet tjeneste er det dog usikkert, om gennemsnitsomkostningerne i de tre første år vil ligge over eller under 1 mio. kr. årligt.

For så vidt angår tjenesternes *nyhed* er nævnet, som det fremgår ovenfor, enig med DR i, at der er tale om tjenester, der ligger i forlængelse af eksisterende tjenester.

Endelig oplyser DR om *varigheden* af tjenesterne, at den vil være på mere end 4 måneder og således ikke kan siges at være midlertidig.

På baggrund af ovenstående kan det lægges til grund, at kun tjene-stens eller tjenesternes varighed med sikkerhed opfylder bekendtgørelsens kriterier for, at der i henhold til bekendtgørelsens § 4 er tale om en væsentlig ny tjeneste eller væsentlige ændringer af en eksisterende tjeneste.

Uanset at Radio- og tv-nævnet som anført ovenfor ikke anser tjene-sterne for at være "nye" finder nævnet derfor samlet set heller ikke, at bekendtgørelsens krav om væsentlighed er opfyldte. Dette gælder, uanset om de versionerede apps anses som én tjeneste eller flere.

Nævnet bemærker afslutningsvis, at DR's fordel ved at kunne oppebære det ophavsretlige retransmissionsvederlag, som opkræves, når programindhold gøres tilgængeligt på de nye medier, ikke kan føre til et andet resultat. De mulige konkurrencemæssige konsekvenser af sådanne ophavsretlige betalingsforpligtelser indgår ikke i nævnets stillingtagen til spørgsmålet om værditest.

På baggrund af ovenstående har nævnet truffet følgende

AFGØRELSE:

Der skal ikke iværksættes en værditest af tilrådgivelsesstillingen af dr.dk/tv via versionerede apps til Apple TV og Sonys Playstation.



Mads Bryde Andersen
Formand



Jette Fievé
Nævnsssekretær

Kopi sendt til: DR