

Boxer TV A/S
Langebrogade 6 E
Postbox 118
1004 København K

1. oktober 2012

Søren F. Jensen
Juridisk konsulent

sfj@bibliotekogmedier.dk
Direkte tlf.: 33 73 33 27

Att.: adm. direktør Steen Ulf Jensen

Boxer TV A/S's ansøgning om en justering af Boxers gennemsnitlige antal kanaler pr. pakke

Boxer TV A/S (herefter benævnt Boxer) har ved brev af 6. juni 2012 ansøgt Radio- og tv-nævnet om en justering af Boxers gennemsnitlige antal kanaler pr. pakke fra 3,67 til 3,76 som følge af Boxers lancering af yderligere to små tv-pakker som en udvidelse af Boxers eksisterende udbud af tv-pakker.

Boxer anfører:

"Der er tale om en tv-pakke med fem tv-kanaler – Boxer TV 2-pakken – samt en frit valgs tv-pakke – Flex4-pakken – hvor forbrugeren frit kan sammensætte sin egen tv-pakke med fire tv-kanaler efter eget valg. De to små tv-pakker på hhv. fire og fem kanaler øger således gennemsnittet en anelse fra de nuværende 3,67 til 3,76.

Baggrunden er, at Folketinget har pålagt Boxer at distribuere TV 2s hovedkanal, hvilket har øget antallet af kanaler i alle Boxers basispakker med én kanal. TV 2 er Danmarks mest sete tv-kanal, hvorfor Boxer er nødsaget til at placere TV 2 i alle basispakker. Uden TV 2 vil en basispakke for en forbruger være uden værdi og dermed meningsløs.

Omvendt har Boxer af kontraktuelle årsager ikke mulighed for at fastholde antallet af tv-kanaler i basispakkerne uændret ved at fjerne en anden tv-kanal fra de pakker, hvor TV 2 er kommet ind. Distributionskontrakterne med de enkelte broadcastere, som er på åremål og ikke umiddelbart lader sig ændre i utide, omfatter nøje aftalte retningslinjer og betingelser, herunder om placering i tv-pakker mv.

.....

Det kan således oplyses, at Boxers ændringer i tv-pakkesammensætningen i form af lanceringen af Boxer TV 2 samt Boxer Flex 4 ikke ville have påvirket det gennemsnitlige antal kanaler pr. pakke nævneværdigt uden forpligtelsen til at distribuere TV 2. Uden TV 2 ville gennemsnittet have været øget fra 3,53 til blot 3,59 med de nye tv-pakker.

I en afgørelse af 9. januar 2012 afviste Radio- og tv-nævnet at imødekomme Boxers anmodning om at lade TV 2 være at betragte som neutral som følge af, at Boxer som den eneste tv-distributør ved lov var pålagt at distribuere TV 2 med tanke på de implikationer dette medfører i forhold til Boxers evne til at overholde en række vilkår i tilladelsen. Nævnet tilkendegav imidlertid, at man vil være indstillet på at imødekomme konkrete ansøgninger om ændringer med udgangspunkt i, at der i tilladelsen ikke er stillet et specifikt krav om det gennemsnitlige antal tv-kanaler i pakkerne.

Boxer gør opmærksom på, at lanceringen af begge tv-pakker med så få kanaler som hhv. fire og fem i sig selv er skridt i retningen af yderligere individualisering og det frie tv-valg, hvor man undgår en masse tv-kanaler, man ikke er interesseret i. Især Boxers nye fleksible tv-pakke – Flex4 – hvor man selv kan vælge fire tv-kanaler er et væsentligt skridt fremad mod det frie tv-valg, som var den ånd, der lå til grund for tilrettelæggelsen af gatekeeperrollen og de tilknyttede udbudsvilkår.

Implementeringen af TV 2 i Boxers tv-pakke sortiment er nu tilendebragt med de implikationer, som Boxer tidligere har beskrevet overfor Radio- og tv-nævnet, og selvom Boxer også fremadrettet vil være udsat for en indskrænkning af råderummet i forhold til konkurrencesituationen, vil Boxer så vidt muligt undgå, at det gennemsnitlige antal kanaler pr. pakke øges yderligere. Forpligtelsen til at distribuere TV 2 vil også i resten af tilladelsesperioden have en påvirkning.”

Radio- og tv-nævnets vurdering:

Radio- og tv-nævnet har i henhold til § 23, stk. 2, og § 25, stk. 1, i bekendtgørelse nr. 1287 af 8. november 2007 om Radio- og tv-nævnets udbud af jordbaserede digitale tv-sendemuligheder behandlet Boxers ansøgning på sit møde den 26. september 2012, og skal herefter udtale:

Ifølge tilladelsens punkt 13 skal gatekeeper udbyde kanaler og program-pakker mv. af en karakter og et omfang, der svarer til det oplyste i ansøgningen, ligesom den gennemsnitlige pris for kanalerne, der udbydes i programpakkerne, ikke i tilladelsesperioden må overstige den pris, der er oplyst i ansøgningen. Prisen kan dog reguleres på grundlag af udviklingen i forbrugerprisindekset. Gatekeeper har i ansøgningen oplyst at ville tilbyde minimum 16 programpakker og en gennemsnitlig pris pr. kanal i program-

pakkerne på maksimalt kr. 17,21, jf. tillæg til tilladelsen af 20. oktober 2008.

Der er ikke i tilladelsen stillet specifikt krav om det gennemsnitlige antal programmer i programpakkerne, uanset at dette indgik som et underkriterium for det underkriterium, der handlede om et varieret program – og pakkeudbud til seerne, idet det fremgik af Boxers ansøgning, at det gennemsnitlige antal programmer i pakkerne ville være 3,53.

Ifølge tilladelsens punkt 25 skal gatekeeper forudgående orientere Radio- og tv-nævnet om alle ændringer i programudbuddet, herunder ændringer i pakkettering, idet alle væsentlige ændringer skal forhåndsgodkendes af Nævnet.

Det fremgår endvidere af punkt 25, at der ved væsentlige ændringer i programudbuddet eksempelvis forstås udskiftning – også i pakker – af en kanal med en ny kanal i en anden hovedkategori/genre, eller ophør af distribution af sådanne typer af kanaler eller programmer, som ifølge ansøgning og tilladelse forudsættes at indgå i det samlede programudbud.

Radio- og tv-nævnet har allerede i sin afgørelse af 9. januar 2012, jf. Nævnets afgørelse af 12. september 2011, taget distributionen af TV 2's hovedkanal i Boxers DTT-net til efterretning og herunder truffet afgørelse om, at TV 2's hovedkanal ikke skal behandles neutralt forstået således, at kanalen skal indgå i Boxers opgørelse af og redegørelse for opfyldelsen af tilladelsens betingelser. Nævnet tilkendegav i samme forbindelse, at Nævnet ville være indstillet på at imødekomme konkrete ansøgninger om ændringer fra Boxer som følge af distribution af TV 2's hovedkanal, såfremt ændringerne ikke er så væsentlige, at ændringerne vil stride mod det udbudsretlige ligebehandlings- og transparensprincip.

Radio- og tv-nævnet har endvidere allerede i sin afgørelse af 9. januar 2012 fundet, at eftersom der ikke i tilladelsen er stillet et specifikt krav om det gennemsnitlige antal kanaler i programpakkerne, vil Nævnet efter ansøgning kunne godkende en mindre justering heraf – og ved sin afgørelse af 14. maj 2012 har Nævnet præciseret, at Nævnet har accepteret en justering af Boxers gennemsnitlige antal kanaler pr. pakke fra 3,52 til 3,67 som en mindre justering.

Det fremgår af ansøgningen af 6. juni 2012, at Boxer vil lancere to små tv-pakker – Boxer TV 2-pakken og Flex4-pakken – som er en udvidelse af Boxers eksisterende udbud af tv-pakker, der ifølge mail af 11. april 2012 udgør i alt 33 pakker – og med TV 2-pakken, TV 2 som stand-alone og info-kanalen vil være 36 pakker.

Videre fremgår det af ansøgningen, at lanceringen vil medføre en gennemsnitlig ændring af antal kanaler pr. pakke fra 3,67 til 3,76, hvilket som alt overvejende skal tilskrives det forhold, at Boxer distribuerer TV 2's hovedkanal, hvormed antallet af kanaler i alle Boxers basispakker er blevet forøget. Samtidig anføres det, at det på grund af de kontraktuelle forhold med de enkelte broadcastere ikke har været muligt at fjerne en anden tv-kanal fra de pakker, hvor TV 2 er kommet ind.

Det er herefter Radio- og tv-nævnets opfattelse, at der i Boxers orientering om lanceringen af de to nye tv-pakker ikke er en ændring, som Nævnet skal godkende i henhold til tilladelsens punkt 25, idet Boxer allerede tilbyder minimum 16 programpakker, dog så længe Boxer fortsat opfylder bekendtgørelsens og tilladelsens vilkår om udbud af kanaler, programpakker mv.

Imidlertid forudsætter en justering af det gennemsnitlige antal kanaler i programpakkerne en forhåndsgodkendelse af Nævnet, idet det gennemsnitlige antal programmer i pakker indgik i grundlaget ved vurderingen af tildelingen af tilladelsen til Boxer.

Radio- og tv-nævnet finder, at en justering af Boxers gennemsnitlige antal kanaler pr. pakke fra 3,67 til 3,76 – uagtet at der i januar 2012 tillige skete en justering fra 3,53 til 3,67 – er en mindre og en ikke væsentlig justering, som ikke strider mod de udbudsretlige principper.

På baggrund af ovenstående træffer Radio- og tv-nævnet følgende

Afgørelse:

Radio- og tv-nævnet kan imødekomme Boxers ansøgning om en justering af Boxers gennemsnitlige antal kanaler pr. pakke fra 3,67 til 3,76 som følge af lanceringen af to nye tv-pakker – Boxer TV 2-pakken og Flex4-pakken.

Christian Scherfig
Formand

/

Søren F. Jensen
Nævnssekretær