



**DET KONGELIGE
SAMFERDSELSDEPARTEMENT**

Norges televisjon AS

NTV RV 12, Marienlyst
0340 OSLO

Deres ref

Vår ref
05/1587- HG

Dato
11.11.2005

Søknad om konsesjon for digitalt bakkenett for fjernsyn i Norge

Vi viser til Deres søknad av 30. september 2005 om konsesjon til å etablere og drive et digitalt bakkenett for fjernsyn (DTT) i Norge.

Myndighetene ba i utlysningen om at søkerens eventuelle forutsetninger eller forbehold måtte omtales uttrykkelig i søknaden. NTV har i søknadens kapittel 9 tatt visse forbehold:

Slukking av det analoge bakkenettet

NTV har i søknaden bl.a. tatt forbehold om at

"NTVs forretningsplan hviler på en forutsetning om at NRK tillates å slukke det analoge bakkenettet når vilkårene er oppfylt, slik de er definert av Stortinget. NTV vil inngå en avtale med NRK som sikrer dette, men tar forbehold om at det oppnås enighet med NRK om vilkårene for en slik avtale."

Avvikling av analoge sendinger i løpet av konsesjonsperioden er et forhold mellom Kultur- og kirke departementet og den enkelte kringkaster. Vi viser til kunngjøringen av konsesjonen der det heter at:

"Kultur- og kirke departementet vil kunne gi samtykke til avvikling av analoge sendinger når vilkår for avvikling av analog kringkasting fastsatt av Stortinget ifm. behandlingen av St.meld. nr. 44 (2002-2003), er oppfylt (jf. pkt. 7.4-7.6), herunder vilkåret om at hele befolkningen skal ha tilgang til digitale sendinger. Denne utlysning og den påfølgende tildeling gir ikke konsesjonæren noen formelle rettigheter i forhold til myndighetenes beslutning om å tillate kringkasterne å avvikle sine analoge sendinger."

Postadresse:
Postboks 8010 Dep
0030 OSLO

Kontoradresse:
Akersg. 59

Telefon
22 24 90 90 / 22248353
Org. nr.:
972 417 904

Luft- post- og teleavdelingen
Telefaks:
22245609

Saksbehandler:
Haakon Gjesdahl
22248217

Etablering av DTT forutsetter analog slukking. Forbeholdet kan imidlertid leses slik at oppfyllelse av lovnadene i søknaden hviler på en forutsetning om at det eventuelt oppnås enighet mellom NRK og NTV om vilkårene i en avtale om slukking av analoge signaler. Et slikt forbehold er ikke akseptabelt fordi det i realiteten ville kunne gi NTV avgjørende innflytelse på hvilke vilkår som må oppfylles for at NRK skal kunne slukke sine analoge signaler. Som nevnt ovenfor er avvikling av analoge sendinger et forhold mellom NRK og Kultur- og kirkedepartementet. Myndighetene forstår imidlertid NTVs behov for forutsigbarhet omkring vilkårene for slukking av analoge sendinger. De konkrete vilkår for NRKs avvikling av de analoge sendingene vil derfor, med utgangspunkt i Stortingets behandling av saken, bli endelig fastsatt innen konsesjon til å etablere og drive et digitalt bakkenett for fjernsyn i Norge tildeles.

Kringkastingskonsesjoner:

NTV har i søknaden bl.a. tatt forbehold om at

"NTVs forretningsplan bygger på en forutsetning om at NTV II vil kunne tilby en konkurransedyktig grunnpakke for betalings-TV. NTV forutsetter at kringkastere som kan bidra til dette, ikke nektes konsesjon eller pålegges vilkår som gjør det vanskelig eller umulig for dem å akseptere NTV IIs pristilbud om formidling i bakkenettet."

Norske kringkastere som formidles i trådløse bakkebaserte sendernett må ha konsesjon etter kringkastingslovens § 2-1. Samtidig og uendret videresending av utenlandske kringkastere kan skje uten konsesjon, jf. kringkastingsloven § 4-2. NTVs siterte forbehold synes å legge begrensninger for myndighetenes handlingsrom ved tildeling av fremtidige konsesjoner og kan følgelig ikke aksepteres. Kultur- og kirkedepartementet vil imidlertid legge opp til en konsesjonspraksis i forhold til norske kringkastere som sikrer seerne et best mulig tilbud, jf. også Stortingsflertallets vurderinger omkring kanaltilbudet i det digitale bakkenettet (Innst. S. nr. 128 (2003-2004)). Det følger for øvrig av alminnelige forvaltningsrettslige prinsipper at konsesjonsvilkår som pålegges slike kringkastere blant annet ikke kan være vilkårlige eller urimelige.

Endringer av vilkår:

I søknaden tas slikt forbehold:

"I konsesjonsutlysningen har myndighetene forbeholdt seg en adgang til ensidig å endre vilkårene i frekvenstillatelsen til skade for innehaveren, dersom dette er nødvendig for å ivareta viktige samfunnshensyn. NTV legger til grunn at terskelen for slike endringer skal ligge høyt. Dersom myndighetene likevel endrer vilkårene eller pålegger nye forpliktelser til skade for NTV, NTV II eller eierne, vil NTV forbeholde seg retten til å trekke tilbake eller endre forpliktelser som NTV har påtatt seg i søknaden."

Departementets merknad:

Vedrørende endringer av vilkår, herunder til ugunst for frekvensinnehaveren, heter det i konsesjonsutlysningsside 10 at:

"Myndigheten etter ekomloven kan, innenfor rammen av ekomloven § 6-2 eller dersom dette er nødvendig av hensyn til endrede internasjonale forpliktelser, endret nasjonal lovgivning, eller dersom det av andre viktige samfunnshensyn anses for nødvendig, endre vilkårene i frekvenstillatelsen, også til skade for innehaveren."

Departementet bemerker at tildelende frekvensmyndighet i dette tilfellet er en del av staten. I alminnelige kontraktsforhold er det kurant at en part tar forbehold for at eventuelt mislighold av kontrakten som medfører økonomisk tap eller annen type skade, kan føre til tilbaketrekking av forpliktelser eller andre sanksjoner overfor den annen part. Staten er imidlertid ikke en privat avtalepart.

For staten er det avgjørende å ha en klausul ("sikkerhetsventil") som gir myndigheten mulighet til å endre vilkår i frekvenstillatelsen, også til skade for innehaveren, dersom det av *viktige samfunnshensyn* anses nødvendig, uten at en slik endring gir mulighet for reduserte eller endrede *øvrige* forpliktelser som påhviler innehaveren. Det fremgår av ordlyden at terskelen for inngrep er høy ("viktige samfunnshensyn"). Etter det departementet kan se har heller ikke bestemmelsen vært anvendt i praksis. Endringsklausulen er inntatt i andre frekvenstillatelser departementet har tildelt i medhold av ekomloven, jf. for eksempel GSM-, UMTS- og 450 MHz-tillatelsene. NTVs forbehold innebærer dermed et klart avvik fra den praksis departementet har fulgt for liknende tillatelser på ekomområdet.

NTVs forbehold synes å være innskrenkende i forhold til vilkåret satt i utlysningen. Det bes redegjort for om NTV har til hensikt å fastholde forbeholdet i den videre behandling av søknaden.

Midlertidig frekvenstillatelse:

I søknaden er det inntatt slik forutsetning:

"NTV vil sannsynligvis ha behov for midlertidige frekvenstillatelser i kanal 61 og over for å kunne bygge ut tre signalpakker samtidig før slukking. Denne utbyggingen forutsetter derfor at NTV får slike midlertidige frekvenstillatelser."

Departementets merknad:

Konsesjonsutlysningen omfatter i prinsippet bare frekvensressurser i båndet 470-790 MHz. Uten at departementet har tatt stilling til NTVs forutsetning om midlertidige frekvenstillatelser "i kanal 61 og over", bes det om at NTV legger frem en mer detaljert utbyggingsplan samt foreslår hvilke frekvenser det er behov for å disponere midlertidig og for hvor lenge.

Eventuelle merknader til ovennevnte må være departementet i hende snarest, og senest innen 30. november d.å.

Medhilsen,



Eva Hildrum e.f.



Haakon Gjerdahl
Haakon Gjerdahl