



**PREZES
URZĘDU OCHRONY
KONKURENCJI I KONSUMENTÓW**

DOK2-422- 1/05/ML

Warszawa, dn. 28 października 2005 r.

DECYZJA Nr DOK - 134/2005

Na podstawie art. 17 w związku z art. 12 ust. 1 oraz art. 12 ust. 2 pkt 3 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. Nr 86, poz. 804 z późn. zm.), po przeprowadzeniu postępowania antymonopolowego wszczętego na wniosek TVN S.A. z siedzibą w Warszawie i Telewizji Polsat S.A. z siedzibą w Warszawie, Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów **wyraża zgodę** na dokonanie koncentracji, polegającej na utworzeniu przez TVN S.A. z siedzibą w Warszawie i Telewizję Polsat S.A. z siedzibą w Warszawie wspólnego przedsiębiorcy pod firmą Polski Operator Telewizyjny Sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie.

UZASADNIENIE

W dniu 19 lipca 2005 r. do Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej Prezes Urzędu bądź organ antymonopolowy) wpłynęło zgłoszenie zamiaru koncentracji przedsiębiorców, polegającej na utworzeniu przez TVN S.A. oraz Telewizję Polsat S.A. nowej spółki pod firmą Polski Operator Telewizyjny Sp. z o.o. (dalej POT).

W związku z tym, iż spełnione zostały niezbędne przesłanki uzasadniające obowiązek zgłoszenia zamiaru koncentracji, tj.:

- łączny obrót przedsiębiorców biorących udział w koncentracji w roku obrotowym poprzedzającym rok zgłoszenia przekroczył wartość określoną w art. 12 ust. 1 ustawy z dnia 15 grudnia 2000 r. *o ochronie konkurencji i konsumentów* (Dz. U. z 2003 r. nr 86, poz. 804 z późn. zm. - dalej zwanej też ustawą antymonopolową), tj. równowartość 50 mln euro,
- utworzenie nowego przedsiębiorcy, jest jednym ze sposobów koncentracji, określonym w art. 12 ust. 2 pkt 3 ustawy antymonopolowej,
- nie występuje w tej sprawie żadna okoliczność z katalogu przesłanek wymienionych w art. 13 ustawy antymonopolowej, powodująca odstąpienie od konieczności zgłoszenia zamiaru koncentracji,

Prezes Urzędu wszczął postępowanie w powyższej sprawie, o czym zawiadomił strony pismami:

- Telewizję Polsat z dnia 5 sierpnia 2005 r.,
- TVN S.A. z dnia 9 sierpnia 2005 r.

zgodnie z art. 61 § 4 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. nr 98, poz. 1071 z późn. zm.).

Prezes Urzędu ustalił, co następuje:

Utworzenie POT jest ściśle związane z procesem konwersji analogowo-cyfrowej w Polsce.

Do wprowadzenia konwersji analogowo-cyfrowej, czyli do przejścia od nadawania analogowego do nadawania cyfrowego naziemnego Polska jest zobowiązana podpisanymi umowami w ramach członkostwa w Unii Europejskiej.

Ze względu na duże znaczenie transformacji analogowo-cyfrowej z punktu widzenia polityki państwa – planowana jest ona jako przedsięwzięcie długofalowe, prowadzone na podstawie przyjętej przez Radę Ministrów w dniu 4 maja 2005 r. „Strategii przejścia z techniki analogowej na cyfrową w zakresie telewizji naziemnej” (opracowanej przez Międzyresortowy Zespół do Spraw Wprowadzenia Telewizji i Radiofonii Cyfrowej w Polsce, powołany na mocy Zarządzenia nr 5 Prezesa Rady Ministrów z dn. 26 stycznia 2004 r.).

Ponieważ prowadzenie działalności polegającej na rozpowszechnianiu lub rozprowadzaniu programów radiofonicznych lub telewizyjnych w sposób cyfrowy drogą rozsiewczą naziemną jest działalnością telekomunikacyjną, zatem regulują ją przepisy ustawy z dnia 16 lipca 2004 r. Prawo telekomunikacyjne (Dz. U. z 2004 r. Nr 171 poz. 1800 z późn. zm.).

Przepisy ww. ustawy wyznaczają ramy przyznawania częstotliwości (stanowiących element prowadzenia działalności telekomunikacyjnej z wykorzystaniem fal radiowych) oraz wyłaniania operatorów multipleksów¹.

Częstotliwości są dobrami ograniczonymi, co wymaga ich reglamentacji. Uprawnienie do korzystania z częstotliwości nabywa się na podstawie przydziału tzw. „rezerwacji”. Rezerwację częstotliwości na cele rozpowszechniania i rozprowadzania programów radiofonicznych lub telewizyjnych dokonuje, zmienia lub cofa Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji (dalej KRRiT), w uzgodnieniu z Prezesem Urzędu Regulacji Telekomunikacji i Poczty (art. 114 ust. 2 pkt 2 ustawy prawo telekomunikacyjne).

Rezerwacja częstotliwości dla operatora multipleksu nastąpi w trybie konkursu (art. 117 ustawy prawo telekomunikacyjne) ogłoszonego przez KRRiT, w porozumieniu z Prezesem Urzędem Regulacji Telekomunikacji i Poczty, poprzedzonego postępowaniem konsultacyjnym, które umożliwi zainteresowanym podmiotom wyrażenie stanowiska do projektu rozstrzygnięcia zaproponowanego przez KRRiT.

Szczegółowe zasady przeprowadzenia konsultacji i konkursu określa rozporządzenie Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji z dnia 7 września 2005 w sprawie trybu ogłaszania konkursu na rezerwację częstotliwości na cele rozpowszechniania lub rozprowadzania programów radiofonicznych lub telewizyjnych w sposób cyfrowy drogą rozsiewczą naziemną.

W ogłoszeniu o konkursie KRRiT albo wprost określi programy radiofoniczne lub telewizyjne, które będą tworzyć sygnał multipleksu, wraz z ich uporządkowaniem w sygnale multipleksu albo wskaże jedynie liczbę tych programów (§3 pkt e ww. rozporządzenia).

Decydującym kryterium oceny ofert złożonych w konkursie, zgodnie z przepisami Prawa telekomunikacyjnego, jest zachowanie warunków konkurencji. W świetle art. 117 ust. 5 Prawa telekomunikacyjnego w sprawie zachowania warunków konkurencji, Przewodniczący KRRiT

¹ Operator multipleksu, to podmiot, który będzie świadczył usługę dla nadawców, polegającą na multipleksowaniu sygnału.

Sygnał multipleksu to zespolony strumień danych cyfrowych składający się z dwóch lub więcej strumieni zawierających dane o programach radiowych, telewizyjnych, systemie warunkowego dostępu i usługach dodatkowych, mieszczących się w określonym kanale.

Istnieją różne reguły kodowania (algorytmów) sygnału cyfrowego. Charakteryzują się one znaczną kompresją danych. W Polsce rozpatrywane jest wykorzystanie jednej z dwóch reguł kodowania – MPEG-2 (4-5 programów) lub MPEG-4 (8-10 programów).

zasięga opinii Prezesa UOKiK. Oznacza to, iż w trakcie konkursu każda oferta zostanie przeanalizowana przez Prezesa UOKiK pod kątem jej wpływu na zachowanie warunków konkurencji na rynku. W tym również ocenione zostaną skutki rynkowe ewentualnych powiązań wertykalnych pomiędzy oferentem, a nadawcami programów, które miałyby zostać umieszczone w danym multipleksie.

Zgodnie z brzmieniem przepisu art. 115 ust. 3 Prawa telekomunikacyjnego, rezerwacja częstotliwości zostanie przyznana w formie decyzji KRRiT i będzie zawierała m.in. następujące elementy:

- 1) **określenie programów telewizyjnych lub radiofonicznych, tworzących zespolony sygnał cyfrowy rozpowszechniany lub rozprowadzany za pomocą rezerwowanej częstotliwości (sygnał multipleksu),**
- 2) uporządkowanie w sygnale multipleksu programów,
- 3) określenie propozycji udziału w sygnale multipleksu audiowizualnych składników tego sygnału,
- 4) określenie obszaru, na którym może być rozpowszechniany lub rozprowadzany sygnał multipleksu,
- 5) określenie wykorzystania pojemności systemów transmisyjnych.

Oznacza to, że w decyzji o rezerwacji częstotliwości zostaną określone przez Krajową Radę Radiofonii i Telewizji programy telewizyjne lub radiofoniczne tworzące zespolony sygnał cyfrowy rozpowszechniany lub rozprowadzany za pomocą rezerwowanej częstotliwości. Z tego przepisu wynika, że ostatecznie to KRRiT w drodze decyzji administracyjnej przesądzi, jakie programy znajdą się na multipleksie.

Niemniej jednak ww. rozporządzenie dopuszcza sytuację, kiedy to potencjalny operator multipleksu, przystępując do konkursu na rezerwację częstotliwości przedstawi (zapropONUje) własną ofertę programową. Nie zmienia to jednak faktu, iż nawet w takiej sytuacji ostateczna akceptacja zawartości programowej należeć będzie do KRRiT.

Podobnie jakakolwiek zmiana programów telewizyjnych lub radiofonicznych stanowiących zawartość multipleksu już po wydaniu decyzji rezerwacyjnej będzie wymagała zmiany decyzji przez KRRiT, po zasięgnięciu opinii Prezesa URTiP (art. 114 ust. 2 pkt 2 prawa telekomunikacyjnego).

Ponadto należy zauważyć, iż dwa pierwsze multipleksy powinny być przeznaczone dla istniejących naziemnych programów nadawców polskich takich jak: TVP1, TVP2, TVP3 (program sieciowy), POLSAT, TVN, TV4, PULS. KRRiT na zasadzie ciągłości koncesji, będzie musiała zapewnić nadawcom tych programów miejsce na konkretnym multipleksie.

Naziemna radiodyfuzja będzie realizowana w większości w tych samych zakresach częstotliwości, które obecnie wykorzystywane są dla potrzeb emisji analogowej².

W „Strategii przejścia z techniki analogowej na cyfrową w zakresie telewizji naziemnej” przyjęto, iż transformacja analogowo-cyfrowa w Polsce w zakresie telewizji naziemnej, następowała będzie stopniowo z zachowaniem w okresie przejściowym, na danym obszarze, równoległej transmisji analogowej i cyfrowej (tzw. *simulcasting*). Zaprzestanie nadawania naziemnej telewizji analogowej powinno nastąpić do końca 2014 r., po spełnieniu następujących warunków:

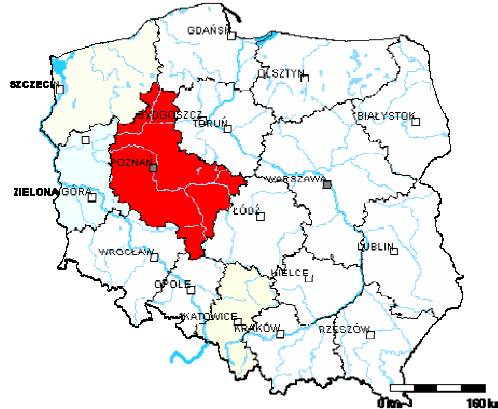
- osiągnięcia 95% dostępności (stopień pokrycia kraju naziemnymi sieciami cyfrowymi, tzw. kryterium zasięgu),
- osiągnięcia 90% nasycenia (% gospodarstw domowych wyposażonych w sprzęt do odbioru cyfrowego, tj. zintegrowany odbiornik cyfrowy (iDTV) do bezpośredniego odbioru sygnału cyfrowego lub specjalną przystawkę do tradycyjnego odbiornika

² Obecnie część częstotliwości jest jeszcze w posiadaniu wojska – sukcesywnie będą one uwalniane.

analogowego (STB – set-top-box), dokonującą konwersji sygnału cyfrowego na analogowy, możliwy do odebrania przez tradycyjny odbiornik, tzw. kryterium odbioru).

W początkowym etapie konwersji ma nastąpić uruchomienie dwóch pierwszych multipleksów na wybranym, ograniczonym obszarze, tj. Warszawa i Wielkopolska (docelowo multipleksy te mają objąć swoim pokryciem obszar całego kraju). Następnie, planuje się uruchomienie kolejnego multipleksu.

I etap konwersji



- 2 multipleksy w województwie wielkopolskim (~3,3 mln mieszkańców),
- 2 multipleksy w Warszawie (~2,9 mln mieszkańców).

Wprowadzenie nadawania cyfrowego naziemnego jest procesem trudnym i związanym z koniecznością rozwiązania licznych problemów. Obecnie, szereg zagadnień nie jest jeszcze uregulowanych i rozwiązanych, np.:

- nie zostały uwolnione częstotliwości, którymi obecnie dysponuje wojsko, a które mają być wykorzystane do transmisji sygnału,
- nie jest określony do końca model programowej roli operatora multipleksu (jego poziomu swobody w zakresie układu programów w multipleksie),
- nie jest ustalony harmonogram wprowadzania nadawania cyfrowego naziemnego w poszczególnych regionach Polski,
- nie określono, czy operator, który otrzyma częstotliwości w ramach dwóch pierwszych multipleksów na obszarze Warszawy lub Wielkopolski, automatycznie uzyska przydziały w innych regionach,
- poważnym problemem jest także sposób finansowania od strony odbiorców – bowiem wprowadzenie cyfrowego nadawania wiąże się z koniecznością nabycia przez odbiorcę dekodera lub zintegrowanego odbiornika.

Jest to tylko część problemów, przed jakimi staje państwo w trakcie konwersji analogowo-cyfrowej. Ostateczny kształt tego procesu i kolejność uruchamiania telewizji cyfrowej w wybranych regionach będzie zależał od przyjętej przez państwo polityki rozwoju mediów cyfrowych, od preferencji nadawców i akceptacji społecznej.

Przyczyny i zakres koncentracji

Koncentracja polega na utworzeniu przez TVN S.A. i Polsat S.A. wspólnego przedsiębiorcy Polski Operator Telewizyjny Sp. z o.o. Spółka ma zostać powołana w celu eksploatacji systemów naziemnej telewizji cyfrowej. Spółka będzie współpracowała z

nadawcami, operatorami telekomunikacyjnymi, dostawcami usług świadczonych drogą elektroniczną i dostawcami urządzeń do odbioru programów.

Strony podkreślają, że udział w utworzeniu POT podyktowany jest zamiarem uczestnictwa w procesie cyfryzacji emisji radiowo-telewizyjnej. Telewizja Polsat S.A. oraz TVN S.A., jako nadawcy zainteresowani są rozwojem techniki cyfrowej związanej z polepszeniem jakości technicznej przekazu oraz uatrakcyjnieniem programu.

Spółka POT, jako operator telekomunikacyjny naziemnej platformy cyfrowej (operator multipleksu) – działając w ramach określonych przepisami prawa i decyzjami właściwych organów administracji – realizowała będzie wszechstronną ofertę świadczenia usług w zakresie cyfrowej transmisji programów (telewizja i radio) oraz innych usług łączności elektronicznej.

Przedmiotem działalności POT (w zakresie eksploatacji systemów naziemnej telewizji cyfrowej) będzie:

- radiokomunikacja,
- radiodyfuzja,
- działalność telekomunikacyjna pozostała,
- działalność radiowa i telewizyjna,
- wynajem pozostałych maszyn i urządzeń,
- działalność w zakresie oprogramowania,
- przetwarzanie danych,
- działalność związana z bazami danych,
- działalność związana z informatyką, pozostała.

Usługobiorcami POT będą nadawcy telewizyjni, nadawcy radiowi, oraz ewentualnie dostawcy tzw. usług dodatkowych. POT będzie świadczył swoje usługi w oparciu o infrastrukturę własną lub z wykorzystaniem infrastruktury innych podmiotów (np. właścicieli obiektów i/lub urządzeń nadawczych). POT będzie również korzystał z usług innych dostawców usług telekomunikacyjnych, w zakresie tzw. dosyłu sygnału (usług polegających na przesyłaniu sygnału od multipleksu do nadajnika).

Prowadzenie przez POT wyżej opisanej działalności operatorskiej wymagało będzie, m.in.:

- uzyskania wpisu do rejestru przedsiębiorców telekomunikacyjnych, prowadzonego przez Krajową Radę Radiofonii i Telewizji na podstawie przepisów ustawy Prawo telekomunikacyjne (art. 10 ust. 3 ustawy prawo telekomunikacyjne),
- otrzymania rezerwacji częstotliwości, na której nadawany będzie zmultipleksowany sygnał cyfrowy - rezerwacja częstotliwości dla operatora multipleksu nastąpi w trybie konkursu przeprowadzonego przez KRRiT,
- nawiązania współpracy z przedsiębiorstwami posiadającymi obiekty i/lub urządzenia nadawcze oraz podpisanie stosownych umów na świadczenie tych usług na rzecz POT.

Opis przedsiębiorców biorących udział w koncentracji

Grupa kapitałowa Polsat działa na następujących rynkach:

- nadawania programów telewizyjnych,
- reklamy,
- usług interaktywnych (audioteks, sms),
- wynajmu transponderów,
- usług sprzedaży licencji do audycji,
- sprzedaży licencji do kanału tematycznego Polsat Sport dla operatorów kablowych,
- produkcji filmów i nagrań wideo oraz usługi pokrewne,
- rozprowadzania programów telewizyjnych przez satelitarne platformy cyfrowe DTH,
- usług reklamowych,
- usług ubezpieczeniowych oraz funduszy emerytalno-rentowych,

- usług rozprowadzania programów telewizyjnych przez nadajniki naziemne,
- usług rozprowadzania programów telewizyjnych przez satelitarne platformy cyfrowe.

Spółka aktywna – Telewizja Polsat S.A.

Przedmiotem działalności Telewizji Polsat S.A. jest:

- działalność radiowa i telewizyjna,
- działalność reklamowa,
- wynajem pozostałych maszyn i urządzeń.

Grupa ITI, do której należy TVN S.A. jest zorganizowana w czterech segmentach operacyjnych:

- **nadawanie i produkcja programów telewizyjnych** – grupa ITI jest zaangażowana przede wszystkim w nadawanie w Polsce dwóch ogólnodostępnych, naziemnych programów telewizyjnych emitujących wiadomości, programy informacyjne i rozrywkowe, seriale telewizyjne oraz filmy pod marką TVN i TVN 7, nadawanie i produkcję kilku tematycznych kanałów, a wśród nich jedyne polskiego całodobowego programu informacyjnego TVN 24, polskiego kanału pogodowego TVN Meteo, kanału motoryzacyjnego TVN Turbo, kobiecego kanału TVN Style oraz ITVN, kanału rozrywkowego przeznaczonego dla Polaków mieszkających za granicą, a także w produkcję polskich programów i reklam telewizyjnych, sprzedaż i udostępnianie wideokaset, płyt DVD i licencji na filmy kinowe,
- **rozrywka** – grupa ITI zajmuje się budową i prowadzeniem kin w Polsce pod marką Multikino (obecnie dysponuje 74 ekranami w siedmiu obiektach zlokalizowanych w Warszawie, Poznaniu, Krakowie, Gdańsku, Szczecinie, Bydgoszczy i Zabrzu), działalność segmentu obejmuje również prowadzenie Klubu Piłkarskiego Legia Warszawa S.S.A.,
- **nowe media** – grupa ITI jest właścicielem Onet.pl, wiodącego polskiego portalu internetowego oraz Wydawnictwa Pascal Sp. z o.o. - czołowego wydawcy przewodników turystycznych (zarówno własnych, jak tłumaczeń). Wydawnictwo Pascal Sp. z o.o. na rynku przewodników ma znaczącą pozycję - ponad *Tajemnica przedsiębiorstwa* udział w rynku polskim, a w rynku kartograficznym - *Tajemnica przedsiębiorstwa* udział w na obszarze RP,
- **pozostałe** – spółki świadczące głównie usługi zarządcze i doradcze na rzecz jednostek wchodzących w skład Grupy ITI oraz działalność Media Business Center Sp. z o.o. w zakresie wynajmu powierzchni biurowej.

Spółka aktywna – TVN S.A.

TVN jest prywatnym nadawcą telewizyjnym. Jest nadawcą pięciu programów telewizyjnych:

- bezpłatnej telewizji TVN dystrybuowanej za pomocą nadajników naziemnych, nadajników satelitarnych (w tym satelitarnych platform cyfrowych) oraz sieci kablowych,
- bezpłatnej telewizji TVN 7 dystrybuowanej za pomocą satelitarnych platform cyfrowych oraz sieci telewizji kablowych,
- płatnej telewizji TVN Style dystrybuowanej za pomocą nadajników satelitarnych (w tym satelitarnych platform cyfrowych) oraz sieci telewizji kablowych,
- płatnej telewizji TVN Meteo dystrybuowanej za pomocą satelitarnych platform cyfrowych oraz sieci telewizji kablowych,
- płatnej telewizji ITVN dystrybuowanej za pomocą nadajników satelitarnych oraz sieci telewizji kablowych.

Prezes Urzędu zważył, co następuje:

W myśl art. 4 pkt 8 ustawy o ochronie konkurencji, przez rynek właściwy rozumie się rynek towarów, które ze względu na ich przeznaczenie, cenę oraz właściwości, w tym jakość, są uznawane przez ich nabywców za substytuty oraz są oferowane na obszarze, na którym ze względu na ich rodzaj i właściwości, istnienie barier dostępu do rynku, preferencje konsumentów, znaczące różnice cen i koszty transportu, panują zbliżone warunki konkurencji. A zatem rynek ten wyznaczają dwa elementy: towar (rynek produktowy) i terytorium (rynek geograficzny).

W przypadku niniejszej koncentracji istnieją rynki wspólne – rynki, na których działają zarówno przedsiębiorcy z Grupy ITI jak i przedsiębiorcy z Grupy Polsat (przykładowo: rynek nadawców telewizyjnych, rynek produkcji telewizyjnej). W niniejszej sprawie konieczna jest analiza rynku, na którym będzie działał nowoutworzony przedsiębiorca POT. Zbadania wymagają również rynki, na które koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym i konglomeratowym.

Rynek, na którym ma działać POT, zdefiniowany jako **rynek usług telekomunikacyjnych w zakresie rozpowszechniania lub rozprowadzania programów radiofonicznych lub telewizyjnych w sposób cyfrowy drogą rozsiewczą naziemną** – jest rynkiem dopiero powstającym. Prowadzone są próbne emisje (np. przez TVP poprzez TP Emitel) sygnału naziemnego cyfrowego. Nowo powstający rynek będzie rynkiem regulowanym i trudno obecnie przewidzieć, jaką swobodą będą dysponować działający na nim przedsiębiorcy (jednakże o jakiegokolwiek swobodzie można mówić tylko w zakresie obowiązujących przepisów Prawa telekomunikacyjnego).

Działalność polegająca na rozpowszechnianiu i rozprowadzaniu programów radiofonicznych i telewizyjnych drogą rozsiewczą satelitarną oraz analogową prowadzi dwie spółki należące do Grupy Polsat.

Wartość przychodów z tego typu usług osiąganych przez spółki z grupy TVN i Polsat stanowią mniej niż *Tajemnica przedsiębiorstwa* przychodów osiąganych z tego tytułu na terenie kraju.

I. Rynki, na które koncentracja wywiera wpływ.

Mając na uwadze definicje rynków, na które koncentracja wywiera wpływ, zawarte w załączniku do rozporządzenia Rady Ministrów w sprawie zgłoszenia zamiaru koncentracji przedsiębiorców (Dz. U. z 2002r., Nr 86, poz. 334), organ antymonopolowy uznał, iż:

A/ Rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie horyzontalnym, jest każdy rynek produktowy, na którym zaangażowani są dwaj przedsiębiorcy uczestniczący w koncentracji i gdzie koncentracja prowadzi do uzyskania łącznego udziału w rynku geograficznym w wysokości większej niż 20%.

Brak jest rynków, na które przedmiotowa koncentracja wywierałaby wpływ **w układzie horyzontalnym**, gdyż żadna ze spółek nie prowadzi działalności na krajowym rynku usług telekomunikacyjnych w zakresie rozpowszechniania lub rozprowadzania programów radiofonicznych lub telewizyjnych w sposób cyfrowy drogą rozsiewczą naziemną – nie dojdzie zatem w wyniku koncentracji do uzyskania powyżej 20% w tym rynku.

Należy zauważyć, że spółki z grup kapitałowych, do których należą uczestnicy koncentracji działają wprawdzie na rynku rozpowszechniania i rozprowadzania programów radiofonicznych i telewizyjnych, ale w sposób satelitarny lub analogowy. Nie można uznać, że są to rynki substytucyjne wobec rynku usług telekomunikacyjnych w zakresie rozpowszechniania lub rozprowadzania programów radiofonicznych lub telewizyjnych w sposób cyfrowy drogą rozsiewczą naziemną. Przemawiają za tym następujące argumenty:

- poprzez platformy cyfrowe satelitarne są rozprowadzane i rozpowszechniane programy płatne. Telewizja cyfrowa naziemna natomiast, przynajmniej w najbliższych latach, będzie rozprowadzała i rozpowszechniała wyłącznie programy bezpłatne. Praktycznie dopiero po uruchomieniu trzeciego multipleksu, będzie możliwe ewentualne umieszczanie na nim programów płatnych,
- działalność multipleksów będzie regulowana – operatorowi, w ocenie Prezesa UOKiK, narzucona zostanie zarówno ilość kanałów, jak i ich skład. Zatem działalność przedsiębiorcy (multipleksera) nie będzie nosiła cech swobodnego działania gospodarczego. Np. multiplekser nie będzie mógł samodzielnie dobierać programów wchodzących w skład multipleksu. Natomiast operator platformy cyfrowej satelitarnej sam kształtuje jej układ i dobiera nadawane kanały,
- sygnał analogowy będzie stopniowo wyłączany i zastępowany sygnałem cyfrowym naziemnym, aż do zupełnej likwidacji nadawania analogowego – następuje tutaj zatem zmiana technologii, narzucona poprzez decyzje administracyjne,
- programy satelitarne (tzw. free to air) są nadawane bez konieczności uzyskiwania przez nadawcę zgody regulatora rynku, natomiast telewizja naziemna cyfrowa musi korzystać z przyznaných częstotliwości przez organ administracji państwowej,
- oferta programowa telewizji analogowej (w przyszłości telewizji cyfrowej naziemnej) i telewizji satelitarnej (free to air) są diametralnie różne. Telewizja analogowa oferuje najbardziej popularne bezpłatne programy polskojęzyczne, takich nadawców jak TVP, TVN czy Polsat. Tych programów natomiast nie można odbierać poprzez talerz do odbioru satelitarnego.

Nawet jednak gdyby uznać, że powyższe usługi są względem siebie substytucyjne, to łączny udział przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji nie przekracza 20% - wynosi ok. 10%.

B/ Rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie wertykalnym, jest każdy rynek produktowy, jeżeli równocześnie:

- działa na nim co najmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji,
- jest on równocześnie rynkiem zakupu lub sprzedaży (poprzedni lub następny szczebel obrotu), na którym działa którykolwiek z pozostałych przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji,
- indywidualny lub łączny udział w rynku przedsiębiorców uczestniczących w koncentracji na tych rynkach przekracza 30%, bez względu na to, czy aktualnie istnieje powiązanie typu dostawca-odbiorca między tymi przedsiębiorcami.

W niniejszej koncentracji występują wprowadzicie rynki, które są poprzednim i następnym szczeblem obrotu dla jej uczestników (i ich grup kapitałowych), i w których posiadają oni powyżej 30% udziału *Tajemnica przedsiębiorstwa*. Należy jednak zauważyć, że ostatecznie to nie operator multipleksu (np. POT) będzie decydował o umieszczeniu określonego kanału w multipleksie, lecz KRRiT. W szczególności dotyczy to istniejących już kanałów, tj. TVN, Polsat, Puls, TVP 1, TVP 2, TVP 3, TV 4, które z zasady ciągłości koncesji będą musiały być umieszczone w multipleksie. Zatem, operator multipleksu nie będzie mógł, w ocenie Prezesa UOKiK, całkiem swobodnie (komercyjnie) podejmować decyzji dotyczących wyboru programów tworzących zespolony sygnał cyfrowy.

C/ Rynkiem właściwym, na który koncentracja wywiera wpływ w układzie konglomeratowym, jest każdy rynek produktowy, na którym między przedsiębiorcami uczestniczącymi w koncentracji nie istnieją żadne powiązania (układy) horyzontalne i wertykalne, ale przynajmniej jeden przedsiębiorca uczestniczący w koncentracji posiada więcej niż 40% udziału w jakimkolwiek rynku właściwym.

Rynkiem konglomeratowym w tej koncentracji jest rynek krajowy przewodników turystycznych (wydawanych przez spółkę należącą do grupy kapitałowej TVN S.A. – Wydawnictwo Pascal Sp. z o.o.). Udział w tym rynku wynosi *Tajemnica przedsiębiorstwa*

II. Ocena skutków koncentracji

Przepis art. 17 ustawy antymonopolowej stanowi, że Prezes UOKiK wydaje zgodę na dokonanie koncentracji, w wyniku której konkurencja na rynku nie zostanie istotnie ograniczona, w szczególności przez powstanie lub umocnienie pozycji na rynku.

Organ antymonopolowy uznał, że przedmiotowa koncentracja spełnia wskazane powyżej kryteria ustawowe. Przyjmując niniejsze stanowisko, Prezes UOKiK miał na względzie w szczególności, iż:

- dotychczas sygnał radiowo-telewizyjny docierał do odbiorcy trzema drogami – poprzez sygnał analogowy, sygnał cyfrowy satelitarny oraz kabel. Po wprowadzeniu konwersji nadawanie analogowe zostanie zastąpione nadawaniem cyfrowym naziemnym. Ta droga będzie dawała nadawcom większe możliwości (np. usługi dodatkowe – np. elektroniczny przewodnik po programach, możliwość wprowadzenia „kodów rodzicielskich” blokujących dzieciom dostęp do programów przeznaczonych wyłącznie dla dorosłych, usługa pay-per-view itd.), lepsza będzie jakość sygnału,
- rynek usług telekomunikacyjnych jest rynkiem regulowanym, a zatem nie będą tu działały mechanizmy stricte rynkowe. POT w wielu wypadkach będzie jedynie „wykonawcą” decyzji KRRiT,
- rezerwacja częstotliwości dla operatora multipleksu następuje w trybie konkursu przeprowadzonego przez KRRiT (art. 117 ustawy z 16 lipca 2004 r. prawo telekomunikacyjne Dz. U. z 2004 r. Nr 171 poz. 1800), poprzedzonego postępowaniem konsultacyjnym. Decydującym kryterium oceny ofert jest zachowanie warunków konkurencji, w tym przedmiocie będzie się wypowiadał Prezes UOKiK (art.117 ust. 5 Ustawy prawo telekomunikacyjne), a zatem w konkretnej sytuacji organ antymonopolowy będzie mógł wypowiedzieć się, co do wyboru operatora w kontekście przepisów o ochronie konkurencji,
- POT musi ubiegać się o rezerwację częstotliwości w ramach powyższego konkursu,
- operator multipleksu będzie, w ocenie Prezesa UOKiK, operatorem, który nie będzie mógł samodzielnie w sposób komercyjny umieszczać programów w multipleksie, ponieważ to KRRiT będzie decydowała o programach wchodzących w skład sygnału operatora multipleksu (art. 115 ust. 3 ustawy prawo telekomunikacyjne),
- wprowadzenie telewizji naziemnej cyfrowej jest procesem złożonym i długotrwałym. Ponadto, powstają ciągle nowe możliwości przekazu sygnału telewizyjnego, np. poprzez sieć szerokopasmową, co może spowodować że inne technologie będą konkurować z przekazywaniem sygnału telewizji cyfrowej naziemnej,
- brak jest rynków właściwych, na które koncentracja mogłaby wywierać wpływ w ujęciu horyzontalnym,
- istnieją wprawdzie rynki mające przełożenie wertykalne, ale ze względu na fakt, iż „zetsknięcie” tych rynków jest poddane regulacji, nie można mówić, w tym przypadku o funkcjonowaniu mechanizmów rynkowych (relacjach), a tym samym o wpływie koncentracji na rynek w układzie wertykalnym,
- rynkiem w ujęciu konglomeratowym jest rynek przewodników turystycznych. Nie ma on jednak wpływu na rynek właściwy koncentracji,

- TVN S.A. oraz Telewizja Polsat S.A. będą współpracowały ze sobą tylko w obszarze działania POT, natomiast w pozostałej działalności będą nadal ze sobą konkurować.

Rynek usług telekomunikacyjnych w zakresie rozpowszechniania lub rozprowadzania programów radiofonicznych lub telewizyjnych w sposób cyfrowy drogą rozsiewczą naziemną jest nowym, powstającym rynkiem. Obecnie, po przyjętej przez Radę Ministrów „Strategii przejścia z techniki analogowej na cyfrową w zakresie telewizji naziemnej” trwają uzgodnienia dotyczące szczegółów wprowadzenia telewizji naziemnej cyfrowej w Polsce, przygotowywane są założenia prawno-organizacyjne tego zamierzenia. Trudno jest przewidzieć efekty podejmowanych działań, nie istnieje jeszcze rynek, nie działają na nim zatem przedsiębiorcy. Wiele problemów natury prawno-organizacyjno-finansowej nie zostało jeszcze rozwiązanych. Doświadczenia innych państw w zakresie wprowadzania naziemnej technologii przesyłu sygnału cyfrowego, także nie są wystarczające i nie jest możliwe przeniesienie na polski rynek gotowych wzorców. Zatem przedsiębiorcy, którzy uzyskają status operatora multipleksu, będą budować od podstaw ten rynek. Trudno jest przewidzieć, jak na nową ofertę zareagują odbiorcy, jakie koszty na inwestycje będą musieli ponieść operatorzy, kto będzie ich konkurentem, jak długo będzie trwał proces wdrażania tej technologii i jak długo będzie funkcjonował podwójny system nadawania tzw. simulcasting (koszty ponosić będą nadawcy).

Reasumując, nie można w chwili obecnej przewidzieć ostatecznie kształtu tego rynku, warunków w jakim będą działały na nim podmioty. Jednakże należy stwierdzić, iż sam fakt zawiązania nowego podmiotu przez Telewizję Polsat S.A. i TVN S.A., który zamierza dopiero podjąć działalność na przedmiotowym rynku, nie stwarza zagrożenia dla konkurencji.

Wobec powyższego orzeczono jak w sentencji.

Zgodnie z art. 78 ust. 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów w związku z art. 479²⁸ § 2 k.p.c. – od niniejszej decyzji przysługuje odwołanie do Sądu Okręgowego w Warszawie – Sądu Ochrony Konkurencji i Konsumentów, w terminie dwutygodniowym od dnia jej doręczenia, za pośrednictwem Prezesa Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów.

*Z upoważnienia Prezesa
Urzędu Ochrony Konkurencji
i Konsumentów*

Podpisała
p.o. Dyrektora
Departamentu Ochrony Konkurencji
Monika Bychowska

Otrzymują:

1/ Pani Małgorzata Urbańska

Pani Małgorzata Surdek

Pan Mikołaj Piaskowski

CMS Cameron McKenna

Spółka Komandytowa

ul. Emilii Plater 53

00-113 Warszawa

– pełnomocnicy

TVN Spółka Akcyjna

ul. Wiertnicza 166

02-952 Warszawa

2/ Telewizja Polsat S.A.

ul. Ostrobramska 77

04-175 Warszawa

3/ a/a