



Prezes Urzędu Ochrony
Konkurencji i Konsumentów
Adam Jasser



Urząd Ochrony Konkurencji i Konsumentów

DOK2-0799-13/14/KD

Warszawa, 9. 01.2015

Pani
Magdalena Gaj
Prezes
Urzędu Komunikacji Elektronicznej

Szanowna Pani Prezes,

W związku z prowadzonym przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej, postępowaniem konsultacyjnym dotyczącym konkursu na jedną rezerwację częstotliwości z zakresu 174 - 230 MHz wykorzystywanych w służbie radiokomunikacyjnej radiodifuzyjnej na obszarze całego kraju, przeznaczonych do rozpowszechniania lub rozprowadzania w sposób cyfrowy drogą rozświeczną naziemną programów telewizyjnych w multipleksie nr 8 (MUX 8), Prezes Urzędu Ochrony Konkurencji i Konsumentów (dalej jako: Prezes UOKiK) przedstawia, co następuje.

W pierwszej kolejności należy pozytywnie ocenić zmianę warunków ww. konkursu wprowadzoną do konsultowanej aktualnie dokumentacji, w świetle której całość audiowizualnych składników MUX 8 nie jest zapewniona na wyłączność Telewizji Polskiej S.A. Jest to zgodne z postulatem zgłaszanym przez Prezesa UOKiK w toku ubiegłorocznych konsultacji dokumentacji konkursowej w pierwotnym jej brzmieniu. Powyższe uwzględnienie uwagi Prezesa UOKiK powinno przyczynić się do rozwój konkurencji na rynku naziemnej telewizji cyfrowej.

Mając na względzie, że konsultowany obecnie projekt dokumentacji konkursowej przewiduje nową koncepcję dystrybucji zasobów częstotliwościowych, proszę o przyjęcie następujących uwag szczegółowych.

I. Wskazane powyżej uwolnienie części MUX 8 do dyspozycji innych nadawców telewizyjnych niż TVP, wiąże się - w opinii Prezesa UOKiK - z koniecznością stosownej zmiany proponowanych zasad przeprowadzenia konkursu oraz dostosowaniem zakresu informacji, które przedstawić powinien uczestnik konkursu w składanej ofercie. Wskazać

należy na zasadność dokonania poniżej proponowanych modyfikacji polegających m.in. na dostosowaniu lub doprecyzowaniu rynków właściwych, o których informacje są niezbędne do wydania przez Prezesa UOKiK opinii w przedmiocie zachowania warunków konkurencji:

1. **Rozdział 4. pkt 2.1.2. dokumentacji konkursowej.** Wskazać należy, że w celu dokonania oceny zachowania warunków konkurencji pod kątem dostarczenia programów telewizyjnych pochodzących od zróżnicowanych dostawców, Prezes UOKiK uwzględni w szczególności:
 - 1) Strukturę rynku, w tym w szczególności:
 - a. Udział rynkowy Uczestnika konkursu oraz podmiotów z jego grupy kapitałowej, a także udziałowców/akcjonariuszy w rynku/ach usług związanych z umieszczaniem oraz rozpowszechnianiem lub rozprowadzaniem programów radiofonicznych i telewizyjnych w multipleksie;
 - b. Udział rynkowy Uczestnika konkursu oraz podmiotów z jego grupy kapitałowej, a także udziałowców/akcjonariuszy w rynku/ach usług nadawania programów telewizyjnych.
 - 2) Strukturę powiązań kapitałowych, w tym w szczególności:
 - a. Powiązania kapitałowe Uczestnika konkursu z innymi uczestnikami rynku właściwego, na którym wykorzystywane będą częstotliwości objęte konkursem;
 - b. Powiązania kapitałowe Uczestnika konkursu z uczestnikami rynków usług nadawania programów telewizyjnych.
 - 3) Zdolność Uczestnika konkursu do wykorzystania częstotliwości objętych konkursem, w szczególności z uwzględnieniem posiadanego przez niego doświadczenia.
 - 4) Strategię działania Uczestnika konkursu na rynku, na którym Uczestnik konkursu będzie wykorzystywał częstotliwości objęte postępowaniem konkursowym.

Dodatkowo, proponuję rezygnację z informacji w przedmiocie dokładności wartości parametru P1 i jego zaokrąglenia¹, z uwagi na możliwą wartość tego parametru ograniczoną do: 0, 50 i 100.

2. **Część 4 wzoru oferty.** Wobec rezygnacji z wymogu w przedmiocie oferowania na MUX 8 wyłącznie programów TVP, konieczna jest zmiana w zakresie informacji, które muszą być zawarte w ofercie konkursowej. Należy umożliwić zebranie takich danych, które pozwolą na ocenę zachowanie warunków konkurencji na rynku, na którym działają potencjalni operatorzy MUX 8 oraz wszelkich informacji na temat przewidywanej strategii w zakresie wykorzystania częstotliwości będących przedmiotem konkursu. W związku z umożliwieniem

przeznaczenia części multipleksu nadawcom będącym konkurentami TVP, za szczególnie istotne w składanych ofertach uznać należy informacje o planowanych działaniach rynkowych uczestników konkursu. W związku z tym niezbędne jest wprowadzenie zmian w pytaniach 3-6 oraz tabelach nr 7 i 8 części 4 wzoru oferty (część 4 wzoru oferty w proponowanym brzmieniu stanowi zał. 1 do niniejszego pisma).

II. Niezależnie od powyższego, w opinii Prezesa UOKiK uzasadnione jest podtrzymanie zgłoszonej pismem z dnia 14 sierpnia 2014 r. uwagi w przedmiocie skrócenia okresu rezerwacji do lat 10. Z treści konsultowanej dokumentacji konkursowej nie wynika, aby zasadnym było określenie terminu rezerwacji częstotliwości przeznaczonych dla multipleksu nr 8 dłuższego, niż miało to miejsce w przypadku pozostałych multipleksów.

III. Jednocześnie pragnę wskazać na brzmienie zobowiązania oferenta wskazanego w pkt 6 części 1 wzoru oferty, określonego *de facto* jako zobowiązanie do podjęcia zobowiązania. Powyższe może stwarzać wątpliwości natury prawnej, zwłaszcza w kontekście brzmienia przepisu art. 115 ust. 1 pkt 9 Prawa telekomunikacyjnego, który dla możliwości zawarcia zobowiązania w decyzji rezerwacyjnej - wymaga jego uprzedniego podjęcia.

Wobec tego proponuję rozważenie dokonania stosownej zmiany brzmienia powyższego obowiązku, tak aby z oferty jednoznacznie wynikało, że uczestnik konkursu zobowiązuje się do zapewnienia takiego wykorzystania częstotliwości objętych konkursem, które gwarantuje określony rozkład programów w multipleksie MUX 8.

Z moimi sumienia
Prezes

Załącznik:

Część 4 wzoru oferty w proponowanym brzmieniu.

¹ W projekcie dokumentacji: Wartość P1 będzie przyjmowana z dokładnością do trzech miejsc po przecinku, zaokrąglając wartości ≤ 5 w dół. (Rozdział 4. pkt 2.1.2. dokumentacji konkursowej).

1. Struktura kapitałowa Uczestnika konkursu z określeniem posiadanego procentu akcji/udziałów przez poszczególnych akcjonariuszy/udziałowców.

W tym miejscu Uczestnik konkursu przedstawi własną strukturę kapitałową z określeniem posiadanego procentu akcji/udziałów przez poszczególnych akcjonariuszy/udziałowców.

2. Schemat graficzny grupy kapitałowej, do której przynależy Uczestnik konkursu wraz z określeniem charakteru powiązań kapitałowych pomiędzy znajdującymi się w niej podmiotami (posiadany procent akcji/udziałów).

W tym miejscu Uczestnik konkursu przedstawi schemat graficzny grupy kapitałowej, do której przynależy wraz z określeniem stopnia powiązań kapitałowych pomiędzy podmiotami (posiadany procent akcji/udziałów).

Przez grupę kapitałową rozumie się wszystkich przedsiębiorców, którzy są kontrolowani w sposób bezpośredni lub pośredni przez jednego przedsiębiorcę, w tym również tego przedsiębiorcę. Przez posiadanie kontroli rozumie się wszelkie formy bezpośredniego lub pośredniego posiadania przez przedsiębiorcę uprawnień, które osobno albo łącznie, przy uwzględnieniu wszystkich okoliczności prawnych lub faktycznych, umożliwiają wywieranie decydującego wpływu na innego przedsiębiorcę lub przedsiębiorców. Uprawnienia takie tworzą w szczególności:

- a) dysponowanie bezpośrednio lub pośrednio większością głosów na zgromadzeniu wspólników albo na walnym zgromadzeniu, także jako zastawnik albo użytkownik, bądź w zarządzie innego przedsiębiorcy (przedsiębiorcy zależnego), także na podstawie porozumień z innymi osobami;
- b) uprawnienie do powoływania lub odwoływania większości członków zarządu lub rady nadzorczej innego przedsiębiorcy (przedsiębiorcy zależnego), także na podstawie porozumień z innymi osobami;
- c) członkowie jego zarządu lub rady nadzorczej stanowią więcej niż połowę członków zarządu innego przedsiębiorcy (przedsiębiorcy zależnego);
- d) dysponowanie bezpośrednio lub pośrednio większością głosów w spółce osobowej zależnej albo na walnym zgromadzeniu spółdzielni zależnej, także na podstawie porozumień z innymi osobami;
- e) prawo do całego albo do części mienia innego przedsiębiorcy (przedsiębiorcy zależnego);
- f) umowa przewidująca zarządzanie innym przedsiębiorcą (przedsiębiorcą zależnym) lub przekazywanie zysku przez takiego przedsiębiorcę.

3. Opis dotychczasowych doświadczeń Uczestnika konkursu oraz podmiotów z jego grupy kapitałowej w zakresie umieszczania oraz rozpowszechniania lub rozprowadzania programów radiofonicznych i telewizyjnych w multipleksie.

4. Opis dotychczasowych doświadczeń Uczestnika konkursu oraz podmiotów z jego grupy kapitałowej w zakresie świadczenia usług nadawania programów telewizyjnych.

5. Ramowy opis planowanego modelu wykorzystania częstotliwości objętych konkursem w kontekście posiadanego zaplecza infrastrukturalnego oraz posiadanych kompetencji.

6. Opis modelu biznesowego zakładającego wykorzystanie częstotliwości objętych konkursem, w tym planowanych działań w zakresie wyboru nadawców i podziału miejsca na multipleksie.

R
J
K

7. Wykaz rynków usług związanych z umieszczaniem oraz rozpowszechnianiem lub rozprawdaniem programów radiofonicznych i telewizyjnych w multiplexie, a także usług nadawania programów telewizyjnych, na których Uczestnik konkursu prowadzi działalność - ujęcie krajowe.

1	2	3	4	5	6	7	8
Lp.	Rynek produktowy	Rynek geograficzny ¹ związany z rynkiem produktowym określonym w kolumnie nr 2	Data rozpoczęcia działalności na rynku produktowym określonym w kolumnie nr 2	Przychód ze sprzedaży ² produktów (usług) na rynku produktowym określonym w kolumnie nr 2 w ostatnich trzech latach (z rozbiorem na poszczególne lata)	Udział w rynku określonym w kolumnie nr 2 pod względem przychodów ze sprzedaży produktów (usług) w ostatnich trzech latach (z rozbiorem na poszczególne lata)	Udział przychodów ze sprzedaży produktów (usług) należących do rynku produktowego określonego w kolumnie nr 2 w ogólnej strukturze przychodów Oferenta w ostatnich trzech latach (z rozbiorem na poszczególne lata)	Czy częstotliwość będąca przedmiotem konkursu będzie wykorzystywana do świadczenia usług na rynku, o którym mowa w kolumnie nr 2
1.				2011 2012 2013	2011 2012 2013	2011 2012 2013	
2.							
3.							
4.							
5. ³							

¹ Obszar, na którym oferowane są usługi. Informacje dotyczące rynku produktowego należy wskazać w ujęciu krajowym.

² Dane dotyczące przychodów powinny być wyrażone w złotych, a w przypadku, gdy księgi rachunkowe sporządzane są w innej walucie, przeliczone według średnich kursów walut NBP na dzień 31 grudnia danego roku.

³ W razie konieczności należy dodać kolejne wiersze.

8. Wykaz rynków usług związanych z umieszczaniem oraz rozpowszechnianiem lub rozprowadzaniem programów radiofonicznych i telewizyjnych w multipleksie, a także usług nadawania programów telewizyjnych, na których prowadzą działalność podmioty z grupy kapitałowej, do której przynależy Uczestnik konkursu a także udziałowcy/akcjonariusze posiadający co najmniej 10% głosów na zgromadzeniu wspólników/walnym zgromadzeniu Uczestnika konkursu (dane należy przedstawić jedynie w odniesieniu do obszaru Polski).⁴

1 Lp.	2 Nazwa podmiotu i jego siedziba oraz stopień powiązań kapitałowych z Oferentem	3 Rynek produktowy	4 Rynek geograficzny ⁵ związany z rynkiem produktowym określonym w kolumnie nr 3	5 Data rozpoczęcia działalności na rynku produktowym określonym w kolumnie nr 3	6 Przychód ze sprzedaży ⁶ produktów (usług) na rynku produktowym określonym w kolumnie nr 3 w ostatnich trzech latach (z rozbiorem na poszczególne lata)			7 Udział w rynku określonym w kolumnie nr 3 pod względem przychodów ze sprzedaży produktów (usług) w ostatnich trzech latach (z rozbiorem na poszczególne lata)			8 Udział przychodów ze sprzedaży produktów (usług) należących do rynku produktowego określonego w kolumnie nr 3 w ogólnej strukturze przychodów Oferenta w ostatnich trzech latach (z rozbiorem na poszczególne lata)			9 Czy częstotliwość będąca przedmiotem konkursu będzie wykorzystywana do świadczenia usług na rynku, o którym mowa w kolumnie nr 3
					2011	2012	2013	2011	2012	2013	2011	2012	2013	
1.														
2.														
3.														
4.														
5.														

⁴ W przypadku, gdy część wzoru oferty nie ma zastosowania, w miejscu tym Uczestnik wpisuje wyrazy „nie dotyczy”.

⁵ Obszar, na którym oferowane są usługi. Informacje dotyczące rynku produktowego należy wskazać w ujęciu krajowym.

⁶ Dane dotyczące przychodów powinny być wyrażone w złotych, a w przypadku, gdy księgi rachunkowe sporządzane są w innej walucie, przeliczane według średnich kursów walut NBP na dzień 31 grudnia danego roku.

⁷ W razie konieczności należy dodać kolejne wiersze.