

Bescheid

I. Spruch

1. Über Anzeige der **Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH** (FN 89596 i beim Landesgericht Klagenfurt), Inhaberin der mit Bescheid der Kommunikationsbehörde Austria (KommAustria) vom 07.11.2008, KOA 4.218/08-001, zuletzt geändert mit Bescheid der KommAustria vom 02.07.2015, KOA 4.218/15-002, erteilten Zulassung zum Betrieb einer terrestrischen Multiplex-Plattform, welche die Versorgung von zentralen Teilen des Bundeslandes Kärnten sowie den Bezirk Wolfsberg und Teile des Bezirkes Völkermarkt („MUX C – Zentralraum Kärnten“) umfasst, wird gemäß § 25 Abs. 6 Audiovisuelle Mediendienste-Gesetz (AMD-G), BGBl. I Nr. 84/2001 idF BGBl. I Nr. 86/2015, festgestellt, dass mit dem Wegfall des von der KT1 Privatfernsehen GmbH veranstalteten Programms „KT1“ aus dem Programm bouquet sowie der Aufnahme des von der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH veranstalteten Programm „FREIZEITFERNSEHEN“ den Grundsätzen des § 24 Abs. 1 und 2 und § 25 Abs. 2 AMD-G weiterhin entsprochen wird.
2. Das mit Spruchpunkt 4.3.1. des Bescheides der KommAustria vom 07.11.2008, KOA 4.218/08-001, zuletzt geändert mit Bescheid der KommAustria vom 02.07.2015, KOA 4.218/15-002, genehmigte Programm bouquet wird gemäß § 25 Abs. 6 AMD-G dahingehend geändert, dass es nunmehr nachfolgende Fernsehprogramme umfasst:
 - „KULT 1“ der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH
 - „FREIZEITFERNSEHEN“ der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH

II. Begründung

1. Gang des Verfahrens

Mit Schreiben vom 11.04.2016 zeigte die Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH den Wegfall des von der KT1 Privatfernsehen GmbH veranstalteten Programms „KT1“ aus dem Programm bouquet an. Mit Schreiben vom 18.04.2016 wurde die beabsichtigte Aufnahme des von der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH veranstalteten Programms „FREIZEITFERNSEHEN“ angezeigt. Die beiden Verfahren wurde aus Gründen der Zweckmäßigkeit und Kostenersparnis gemäß § 39 Abs. 2 Allgemeines Verwaltungsverfahrensgesetz verbunden.

Mit Schreiben vom 22.04.2016 wurde die Einschreiterin gemäß § 13 Abs. 3 AVG zur Ergänzung ihres Antrages aufgefordert, der sie mit Schreiben vom 01.05.2016 und 09.05.2016 nachgekommen ist.

2. Sachverhalt

Aufgrund der Anzeige sowie des durchgeführten Ermittlungsverfahrens steht folgender entscheidungswesentlicher Sachverhalt fest:

Die Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH ist aufgrund des rechtskräftigen Bescheides der KommAustria vom 07.11.2008, KOA 4.218/08-001, Inhaberin einer Zulassung zum Betrieb einer terrestrischen Multiplex-Plattform für die Dauer von zehn Jahren, welche die Versorgung von zentralen Teilen des Bundeslandes Kärnten sowie den Bezirk Wolfsberg und Teile des Bezirkes Völkermarkt umfasst („MUX C – Zentralraum Kärnten“). Das genehmigte Programm bouquet der Multiplex-Betreiberin umfasst aufgrund des Bescheides der KommAustria vom 07.11.2008, KOA 4.218/08-001, zuletzt geändert mit Bescheid der KommAustria vom 02.07.2015, KOA 4.218/15-002, das Fernsehprogramm „KULT 1“ der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH sowie auch das Fernsehprogramm „KT1“ der KT1 Privatfernsehen GmbH.

Nunmehr fällt das Programm Fernsehprogramm „KT1“ der KT1 Privatfernsehen GmbH weg und tritt das von der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH veranstalteten Programm „FREIZEITFERNSEHEN“ hinzu.

Es stehen insgesamt 14,93 MBit/s Datenrate zur Verfügung. Diese Datenrate ermöglicht die Verbreitung von bis zu vier Programmen in der erforderlichen Qualität.

Die Verbreitung des Programmes „KT1“ wurde per 01.04.2016 eingestellt. Die bestehenden freien Kapazitäten für TV- und Hörfunkprogrammveranstalter auf der Multiplex-Plattform „MUX C – Zentralraum Kärnten“ werden potenziellen Interessenten auf der Website der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH zur Kenntnis gebracht.

3. Beweiswürdigung

Die Feststellungen zur gegenständlichen Anzeige sowie zu den zitierten Bescheiden ergeben sich aus dem glaubwürdigen Parteivorbringen sowie aus den betreffenden Akten der KommAustria.

Die Feststellungen zur Datenrate und den darauf basierenden Verbreitungskapazitäten ergeben sich aus dem Bescheid der KommAustria vom 07.11.2008, KOA 4.218/08-001.

Die Feststellungen zur Ausschreibung freier Kapazitäten auf der Multiplex-Plattform „MUX C – Zentralraum Kärnten“ durch die Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH ergeben sich aus der Einsicht in die Website <http://www.kult1.tv> durch die KommAustria (Erstellung eines Screenshots am 22.04.2016).

4. Rechtliche Beurteilung

Gemäß § 66 AMD-G ist Regulierungsbehörde im Sinne dieses Bundesgesetzes die gemäß § 1 KOG eingerichtete KommAustria.

§ 25 Abs. 6 AMD-G lautet:

„(6) Änderungen bei der Programmbelegung und Änderungen der für die Verbreitung digitaler Programme zur Verfügung stehenden Datenrate sind der Regulierungsbehörde im Vorhinein anzuzeigen. Die Regulierungsbehörde hat innerhalb von sechs Wochen festzustellen, ob den Grundsätzen des § 24 Abs. 1 und 2 sowie § 25 Abs. 2 weiterhin entsprochen wird oder gegebenenfalls die Verschreibung weiterer Auflagen erforderlich ist. Auf Antrag des Multiplex-Betreibers hat die Regulierungsbehörde diesfalls den Zulassungsbescheid entsprechend abzuändern und die Auflagen vorzuschreiben. Im Fall von Änderungen ohne vorhergehende Feststellung der Regulierungsbehörde oder entgegen einer Feststellung ist das Verfahren zum Entzug der Zulassung (Abs. 5 letzter Satz) einzuleiten.“

§ 24 AMD-G lautet auszugsweise:

„§ 24. (1) Bewerben sich mehrere Antragsteller, die die gesetzlichen Voraussetzungen (§ 23 Abs. 2) erfüllen, um eine Multiplex-Zulassung, so hat die Regulierungsbehörde jenem Antragsteller den Vorrang einzuräumen, der Folgendes besser gewährleistet:

- 1. ein rasch erreichter hoher Versorgungsgrad der Bevölkerung mit digitalen Signalen;*
- 2. eine hervorragende technische Qualität der digitalen Signale;*
- 3. die Einbindung der Fachkenntnis von Rundfunkveranstaltern beim Aufbau und Betrieb der digitalen Plattform;*
- 4. ein für die Konsumenten nutzerfreundliches Konzept;*
- 5. ein Konzept für die Förderung der Verbreitung von Endgeräten zum Empfang digitaler Signale;*
- 6. ein meinungsvielfältiges Angebot an digitalen Programmen, wobei Programme mit österreichbezogenen Beiträgen vorrangig verbreitet werden.*

(2) Die Regulierungsbehörde hat vor einer Ausschreibung gemäß § 23 mit Verordnung die in Abs. 1 angeführten Auswahlgrundsätze im Hinblick auf das Digitalisierungskonzept (§ 21), auf technische, wirtschaftliche und nutzerorientierte Anforderungen an einen Multiplex-Betreiber unter Berücksichtigung europäischer Standards näher festzulegen. Die Verordnung ist spätestens gleichzeitig mit der Ausschreibung gemäß § 23 im „Amtsblatt zur Wiener Zeitung“ und in sonstiger geeigneter Weise zu veröffentlichen. Vor Erlassung einer Verordnung ist der ‚Digitalen Plattform Austria‘ Gelegenheit zur Stellungnahme zu geben.

(3) ...“

§ 25 Abs. 2 lautet:

„(2) Die Regulierungsbehörde hat bei Erteilung der Multiplex-Zulassung durch Vorschreibung entsprechender Auflagen sicherzustellen,

- 1. dass digitale Programme und Zusatzdienste unter fairen, gleichberechtigten und nicht-diskriminierenden Bedingungen verbreitet werden;*
- 2. dass die zwei vom Österreichischen Rundfunk analog ausgestrahlten Fernsehprogramme (§ 3 ORF-G) auf Nachfrage und gegen angemessenes Entgelt in das digitale Programmpaket im jeweiligen Versorgungsgebiet eingebunden sind und dass ausreichend Datenvolumen für deren Verbreitung zur Verfügung steht, sofern diese Programme im jeweiligen Versorgungsgebiet noch nicht digital terrestrisch (mit Ausnahme der Verbreitung über eine Multiplex-Plattform für mobilen terrestrischen Rundfunk) verbreitet werden;*
- 3. dass das Programm jenes Rundfunkveranstalters, dem eine Zulassung für bundesweites analoges terrestrisches Fernsehen erteilt wurde, auf Nachfrage und gegen angemessenes Entgelt, in das digitale Programmpaket im jeweiligen Versorgungsgebiet eingebunden wird und dass ausreichend Datenvolumen zu dessen Verbreitung zur Verfügung steht, sofern dieses Programm im jeweiligen Versorgungsgebiet noch nicht digital terrestrisch (mit Ausnahme der Verbreitung über eine Multiplex-Plattform für mobilen terrestrischen Rundfunk) verbreitet wird;*
- 4. dass ein überwiegender Teil der für digitale Signale zur Verfügung stehenden Frequenzkapazität für die Verbreitung digitaler Programme verwendet wird;*
- 5. dass die bei der technischen Verbreitung der digitalen Programme und der Zusatzdienste anfallenden Kosten den Anbietern jeweils anteilmäßig vom Multiplex-Betreiber in Rechnung gestellt werden;*
- 6. dass, für den Fall, dass die digitalen Programme und Zusatzdienste zu einem Gesamtangebot unter einem elektronischen Programmführer (Navigator) zusammengefasst werden, alle digitalen Programme und Zusatzdienste unter fairen, gleichberechtigten und nicht-diskriminierenden Bedingungen für den Konsumenten auffindbar sind;*
- 7. dass der Navigator dergestalt ausgestattet ist, dass allen auf der Multiplex-Plattform vertretenen digitalen Programmen und Zusatzdiensten anteilmäßig idente Datenraten zur Verfügung stehen;*
- 8. dass alle digitalen Programme und Zusatzdienste in ihrer optischen Gestaltung, Auffindbarkeit und Übersichtlichkeit gleichberechtigt angeboten werden und ein unmittelbares Einschalten der einzelnen Programme und Zusatzdienste ermöglicht wird;*
- 9. dass die technische Qualität der Multiplex-Plattform europäischen Standards entspricht und ein kontinuierlicher technischer Ausbau der Plattform gewährleistet ist;*
- 10. dass ein meinungsvielältiges Angebot an digitalen Programmen verbreitet wird, das vorrangig Programme mit österreichbezogenen Beiträgen beinhaltet.*

Die Regulierungsbehörde kann dem Multiplex-Betreiber bei Erteilung der Zulassung weitere zur Sicherung der Einhaltung dieses Gesetzes notwendige Auflagen vorschreiben.“

Der Bescheid der KommAustria vom 07.11.2008, KOA 4.218/08-001, mit welchem der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH eine Zulassung zum Betrieb einer terrestrischen Multiplex-Plattform erteilt wurde, enthält unter anderem folgende Auflagen:

Spruchpunkt 4.3.1.: *„Gemäß § 25 Abs. 2 Z 10 iVm § 23 Abs. 3 Z 3 PrTV-G umfasst das Programmangebot des Multiplex-Betreibers das Programm ‚BKK-TV‘ der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH (Antragstellerin)“*

Spruchpunkt 4.3.3.: *„Gemäß § 25 Abs. 2 Z 1 und 10 PrTV-G iVm § 2 Abs. 2 Z 6 lit. a bis d MUX-AG-V hat die Auswahl der zu verbreitenden Programme, die über die Programmbelegung nach 4.3.1. hinausgehen, sowie jegliche Änderung der Programmbelegung nach Maßgabe des Verfahrens und der Kriterien in der Beilage./I zu diesem Bescheid zu erfolgen. Die Beilage./I bildet einen Bestandteil des Spruchs dieses Bescheides.“*

Spruchpunkt 4.3.4.: *„Änderungen der Programmbelegung sind vom Multiplex-Betreiber gemäß § 25 Abs. 2 Z 10 iVm Abs. 2 letzter Satz PrTV-G der Regulierungsbehörde unter Vorlage der mit den Programmveranstaltern und Diensteanbietern abgeschlossenen Vereinbarungen im Vorhinein anzuzeigen. Die Änderungen sind von der Regulierungsbehörde zu genehmigen, wenn die Einhaltung der Bestimmungen des 6. Abschnittes dieses Bundesgesetzes gewährleistet ist.“*

Die Auflage Spruchpunkt 4.3.1. wurde zuletzt mit Bescheid der KommAustria vom 08.04.2011, KOA 4.218/11-003, und nachfolgend mit dem Bescheid der KommAustria vom 02.07.2015, KOA 4.218/15-002, dahingehend geändert, dass das Programmbouquet nunmehr die Fernsehprogramme „KULT 1“ der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH und „KT1“ der KT1 Privatfernsehen GmbH umfasst.

Hinsichtlich der Auflage Spruchpunkt 4.3.4. ist festzuhalten, dass das AMD-G mit der Novellierung von § 25 Abs. 6 leg.cit. (BGBl. I Nr. 50/2010) nunmehr anstelle der Genehmigung eine Feststellung vorsieht und der Auflage in dieser Hinsicht derogiert wird.

Im vorliegenden Fall hat die Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH eine Änderung des Programmbouquets dahingehend angezeigt, dass das bisher unter anderem verbreitete Programm „KT1“ der KT1 Privatfernsehen GmbH nunmehr nicht mehr verbreitet wird und das von der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH veranstalteten Fernsehprogramm „FREIZEITFERNSEHEN“ in das Programmbouquet aufgenommen wird .

Das Programmbouquet wird somit insofern geändert, dass zukünftig diese beiden Fernsehprogramme verbreitet werden.

Den Sachverhaltsfeststellungen zufolge steht ausreichend Datenrate für beide Programme zur Verfügung. Das Bestehen freier Kapazitäten wurde von der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH auch potenziellen Interessenten zur Kenntnis gebracht.

Davon ausgehend kann nicht erkannt werden, dass die Programmbelegung aufgrund des Wegfalls des Programms „KT1“ der KT1 Privatfernsehen GmbH und Aufnahme des Programms „FREIZEITFERNSEHEN“ der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH nicht mehr den Grundsätzen der §§ 24 Abs. 1 und 2 sowie 25 Abs. 2 AMD-G entsprechen würde.

Vor diesem Hintergrund war die angezeigte Änderung des Programmbouquets der Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH zu genehmigen.

Es war daher spruchgemäß zu entscheiden.

III. Rechtsmittelbelehrung

Gegen diesen Bescheid steht der/den Partei/en dieses Verfahrens das Rechtsmittel der Beschwerde gemäß Art. 130 Abs. 1 Z 1 B-VG beim Bundesverwaltungsgericht offen. Die Beschwerde ist binnen vier Wochen nach Zustellung dieses Bescheides schriftlich, telegraphisch, fernschriftlich, im Wege automationsunterstützter Datenübertragung oder in jeder anderen technisch möglichen Weise bei der Kommunikationsbehörde Austria einzubringen. Die Beschwerde hat den Bescheid, gegen den sie sich richtet, ebenso wie die belangte Behörde, die den Bescheid erlassen hat, zu bezeichnen und die Gründe, auf die sich die Behauptung der Rechtswidrigkeit stützt, das Begehren sowie die Angaben zu enthalten, die erforderlich sind, um zu beurteilen, ob die Beschwerde rechtzeitig eingebracht wurde.

Gemäß § 39 Abs. 1 KommAustria-Gesetz hat die rechtzeitig eingebrachte und zulässige Beschwerde abweichend von § 13 Verwaltungsgerichtsverfahrensgesetz keine aufschiebende Wirkung. Das Bundesverwaltungsgericht kann die aufschiebende Wirkung im betreffenden Verfahren auf Antrag zuerkennen, wenn nach Abwägung aller berührten Interessen mit dem Vollzug des Bescheides oder mit der Ausübung der mit dem Bescheid eingeräumten Berechtigung für den Beschwerdeführer ein schwerer und nicht wieder gutzumachender Schaden verbunden wäre.

Für die Beschwerde ist eine Gebühr in Höhe von EUR 30,- an das Finanzamt für Gebühren, Verkehrssteuern und Glückspiel (IBAN: AT830100000005504109, BIC: BUNDATWW, Verwendungszweck: „Bundesverwaltungsgericht / GZ KOA 4.218/16-006“, Vermerk: „Name des Beschwerdeführers“) zu entrichten. Bei elektronischer Überweisung der Beschwerdegebühr mit der „Finanzamtszahlung“ sind die Steuernummer/Abgabenkontonummer 109999102, die Abgabenart „EEE – Beschwerdegebühr“, das Datum des Bescheides als Zeitraum und der Betrag anzugeben. Die Entrichtung der Gebühr ist durch einen Zahlungsbeleg oder einen Ausdruck über die erfolgte Erteilung einer Zahlungsanweisung nachzuweisen.

Wien, am 18. Mai 2016

Kommunikationsbehörde Austria

Dr. Susanne Lackner
(Mitglied)

Zustellverfügung:

1. Bad Kleinkirchheimer SAT-Kabelfernsehen GmbH, Tiefenbachstraße 4, 9546 Bad Kleinkirchheim, **amtssigniert per RSb**
2. KT1 Privatfernsehen GmbH, Villacher Straße 161, A - 9020 Klagenfurt, **amtssigniert per RSb**