



KOA 4.255/18-008

# Bescheid

## I. Spruch

1. Über Anzeige der ORS comm GmbH & Co KG (FN 357120 b beim Handelsgesetz Wien), Inhaberin der mit Bescheid der Kommunikationsbehörde Austria (KommAustria) vom 28.03.2013, KOA 4.255/13-001, erteilten Zulassung zum Betrieb der terrestrischen Multiplex-Plattform „MUX D“, wird gemäß § 25 Abs. 6 Audiovisuelle Mediendienste-Gesetz (AMD-G), BGBl. I Nr. 84/2001 idF BGBl. I Nr. 86/2015, festgestellt, dass im Programmbouquet mit der Aufnahme des Fernsehprogramms „RTL Plus Austria“ den Grundsätzen des § 24 Abs. 1 und 2 und § 25 Abs. 2 AMD-G weiterhin entsprochen wird.
2. Das mit Spruchpunkt 4.3.1.a. des Bescheides der KommAustria vom 28.03.2013, KOA 4.255/13-001, genehmigte Programmbouquet, zuletzt geändert mit den Bescheiden der KommAustria vom 24.10.2016, KOA 4.255/16-011 (betreffend zusätzliche Programme) und vom 08.02.2017, KOA 4.255/17-001 (betreffend weitere Zusatzdienste), wird gemäß § 25 Abs. 2 Z 10 iVm § 25 Abs. 6 AMD-G dahingehend geändert, dass es mit Eintritt der Rechtskraft dieses Bescheides nachfolgende Programme umfasst:

„MUX D“ (Programmbelegung Stand Oktober 2018)

Programme MUX D Stand Oktober 2018				
Programm	Übertragungsart	Veranstalter	Programmaggregator	Verbreitungsmodell
SUPER RTL	SD	RTL DISNEY Fernsehen GmbH & Co KG	/	verschlüsselt im Plattformmodell
n-tv	SD	n-tv Nachrichtenfernsehen GmbH	/	verschlüsselt im Plattformmodell
Phoenix	SD	ARD und ZDF	/	verschlüsselt im Plattformmodell
Nickelodeon	SD	VIMN Germany GmbH	/	verschlüsselt im Plattformmodell



DMAX	SD	Discovery Communications Deutschland GmbH & Co. KG	/	verschlüsselt im Plattformmodell
RTL NITRO	SD	RTL Television GmbH	/	verschlüsselt im Plattformmodell
Sat.1 Gold Österreich	SD	ProSiebenSat.1 TV Deutschland GmbH mit Fenster der ProSiebenSat.1 PULS4 GmbH	/	verschlüsselt im Plattformmodell
ARTE	HD	Association Relative à la Télévision Européenne «Groupement Européen d'intérêt économique» - ARTE G.E.I.E.	simpli services GmbH & Co KG	verschlüsselt im Plattformmodell
BR	HD	Bayrischer Rundfunk	simpli services GmbH & Co KG	verschlüsselt im Plattformmodell
RTL Plus Austria	SD	RTL Television GmbH	simpli services GmbH & Co KG	verschlüsselt im Plattformmodell

3. Die Aufschaltung des adaptierten Programmbouquets ist der KommAustria binnen vierzehn Tagen ab Rechtskraft dieses Bescheides anzuzeigen.

## II. Begründung

### 1. Gang des Verfahrens

Mit Schreiben vom 04.10.2018 zeigte die ORS comm GmbH & Co KG die beabsichtigte Änderung des genehmigten Programmbouquets dahingehend an, dass das Programm „RTL Plus Austria“ mittels Programmaggregation durch die simpli services GmbH & Co KG in SD im Plattformmodell über die Multiplex-Plattform „MUX D“ verbreitet werden soll. Mit Schreiben vom 16.10.2018 reichte die ORS comm GmbH & Co KG ergänzende Unterlagen nach.

### 2. Sachverhalt

Auf Grund der Anzeige sowie des durchgeföhrten Ermittlungsverfahrens steht folgender entscheidungswesentlicher Sachverhalt fest:

Der ORS comm GmbH & Co KG wurde mit Bescheid der KommAustria vom 28.03.2013, KOA 4.255/13-001, die Zulassung zu Errichtung und zum Betrieb einer bundesweiten terrestrischen Multiplex-Plattform („MUX D“) erteilt. Die Zulassung wurde beginnend mit 01.04.2013 für die Dauer von 10 Jahren, sohin bis 01.04.2023, erteilt.



Gemäß Spruchpunkt 4.3.1.a., zuletzt geändert mit den Bescheiden der KommAustria vom 24.10.2016, KOA 4.255/16-011 (betreffend zusätzliche Programme) und vom 08.02.2017, KOA 4.255/17-001 (betreffend weitere Zusatzdienste bzw. HbbTV), wurde das Programmbouquet wie folgt festgelegt:

Programme MUX D				
Programm	Übertragungs- art	Veranstalter	Programmaggregator	Verbreitungs-modell
SUPER RTL	SD	RTL DISNEY Fernsehen GmbH & Co KG	/	verschlüsselt im Plattformmodell
n-tv	SD	n-tv Nachrichtenfernsehen GmbH	/	verschlüsselt im Plattformmodell
Phoenix	SD	ARD und ZDF	/	verschlüsselt im Plattformmodell
Nickelodeon	SD	VIMN Germany GmbH	/	verschlüsselt im Plattformmodell
DMAX	SD	Discovery Communications Deutschland GmbH & Co. KG	/	verschlüsselt im Plattformmodell
RTL NITRO	SD	RTL Television GmbH	/	verschlüsselt im Plattformmodell
Sat.1 Gold Österreich	SD	ProSiebenSat.1 PULS4 GmbH	/	verschlüsselt im Plattformmodell
ARTE	HD	Association Relative à la Télévision Européenne «Groupement Européen d'intérêt économique» - ARTE G.E.I.E.	simpli services GmbH & Co KG	verschlüsselt im Plattformmodell
BR	HD	Bayrischer Rundfunk	simpli services GmbH & Co KG	verschlüsselt im Plattformmodell



Zusatzdienste und EIT MUX D				
	Diensteanbieter	Teletext	HbbTV	EIT
ORFeins	Österreichischer Rundfunk	X	X	X
ORF 2*	Österreichischer Rundfunk	X	X	X
Servus TV HD/Red Bull TV HD	Red Bull Media House GmbH	X	X	X
SUPER RTL	RTL DISNEY Fernsehen GmbH & Co KG	X		X
n-tv	n-tv Nachrichtenfernsehen GmbH	X	X	X
Phoenix	ARD und ZDF	X	X	X
Nickelodeon	VIMN Germany GmbH	X		X
SRF zwei	Schweizer Radio und Fernsehen	X	X	X
DMAX	Discovery Communications Deutschland GmbH & Co. KG	X		X
RTL NITRO	RTL Television GmbH	X		X

Nunmehr soll auch das Programm „RTL Plus Austria“ in SD über die Multiplex-Plattform „MUX D“ im Plattformmodell verbreitet werden.



Die ORS comm GmbH & Co KG hat eine Ausschreibung freier Übertragungskapazitäten durchgeführt, wobei die simpli services GmbH & Co KG eine Interessensbekundung für die Zuteilung der freien Datenrate auf „MUX D“ zur Verbreitung des Programms „RTL Plus Austria“ abgegeben hat. Nach Veröffentlichung der Interessensbekundung langten keine weiteren Bewerbungen für die freie Bandbreite ein. Es kann somit der Anfrage der simpli services GmbH & Co KG entsprochen werden.

Das Programm „RTL Plus Austria“ wird von der RTL Television GmbH auf Grundlage der von der Landesmedienanstalt Niedersachsen (NLM) gemäß § 20a Rundfunkstaatsvertrag erteilten Zulassung vom 11.05.2016 und deren Erweiterung vom 09.11.2017 veranstaltet. Es handelt sich hierbei um ein Fernsehspartenprogramm mit Schwerpunkt auf Unterhaltung, welches aufgrund der Erweiterung nunmehr auch auf Österreich und die Schweiz ausgerichtete Werbefenster beinhaltet.

Die Verbreitung des Programms in Österreich ist durch die Vereinbarung der Verwertungsgesellschaft Rundfunk GmbH mit der ORS comm GmbH & Co KG für die integrale Weitersendung von Rundfunksendungen vom 14.11.2011 sowie die zweite Zusatzvereinbarung zur Vereinbarung zwischen der ORS comm GmbH & Co KG und der simpli services GmbH & Co KG vom 01.10.2018 über die Einspeisung von Programmen in die Multiplex-Plattform „MUX D“ abgedeckt. Die Verwertungsgesellschaft Rundfunk GmbH nimmt auch bezüglich des Programms „RTL Plus Austria“ die Rechte wahr.

### **3. Beweiswürdigung**

Die Feststellungen zum aktuellen Stand der zur Verbreitung im Programmbouquet der Multiplex-Plattform „MUX D“ bewilligten Programme und Zusatzdienste beruhen auf den zitierten Bescheiden der KommAustria.

Die Feststellungen zur durchgeführten Veröffentlichung der freien Datenrate und zur alleinigen Interessenbekundung seitens der simpli services GmbH & Co KG (für die zusätzliche Aggregation und Verbreitung des Programms RTL Plus Austria im Plattformmodell) beruht auf dem glaubwürdigen Vorbringen der ORS comm GmbH & Co KG.

Die Feststellung zur Vereinbarung über die Verbreitung des Programms „RTL Plus Austria“ über die Multiplex-Plattform „MUX D“ beruht auf der zitierten Verbreitungsvereinbarung zwischen der ORS comm GmbH & Co KG und der simpli services GmbH & Co KG. Die Feststellungen zur Wahrnehmung der Rechte für das Programm „RTL Plus Austria“ durch die Verwertungsgesellschaft Rundfunk GmbH sowie zur Programmzulassung der Landesmedienanstalt Niedersachsen beruhen auf den von der Antragstellerin vorgelegten ergänzenden Unterlagen, etwa der aktuellen Liste der Verwertungsgesellschaft Rundfunk GmbH hinsichtlich jener Programme, deren Rechte diese in Österreich wahrnimmt.

### **4. Rechtliche Beurteilung**

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



#### **4.1. Änderung des bewilligten Programmbouquets**

§ 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 Vorschreibung 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:

„(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.“

§ 25 Abs. 2 AMD-G 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 Programm Paket 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 identische 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 meinungsvielfältiges 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.“*

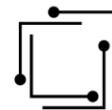
Der Zulassungsbescheid der KommAustria vom 28.03.2013, KOA 4.255/13-001, enthält unter anderem folgende Auflagen:

Spruchpunkt 4.3.3.

*„Gemäß § 25 Abs. 2 Z 1 und Z 10 AMD G hat die Auswahl der verbreiteten Fernsehprogramme, die über das Programmbouquet nach 4.3.1. hinausgehen, nach Maßgabe der Bestimmungen in der Beilage ./I zu diesem Bescheid zu erfolgen.“*

Mit Bescheid der KommAustria vom 24.10.2016, KOA 4.255/16-011, wurde der Spruchpunkt 4.3.1.a. des Bescheides der KommAustria vom 28.03.2013, KOA 4.255/13-001, dahingehend geändert, dass das Programmbouquet des Multiplex-Plattformbetreibers derzeit folgende Programme umfasst:

- ORF eins HD (Österreichischer Rundfunk)
- ORF 2 HD, jeweils in seiner bundeslandspezifischen Ausprägung (Österreichischer Rundfunk)
- Servus TV HD / Red Bull TV HD (Red Bull Media House GmbH)



- SUPER RTL (RTL DISNEY Fernsehen GmbH & Co. KG)
- n-tv (n-tv Nachrichtenfernsehen GmbH)
- Phoenix (ARD und ZDF)
- Nickelodeon (VIMN Germany GmbH)
- DMAX (Discovery Communications Deutschland GmbH & Co. KG)
- RTL NITRO (RTL Television GmbH)
- SRF zwei (Schweizer Radio und Fernsehen)
- Sat.1 Gold Österreich (ProSiebenSat.1PULS4 GmbH)
- ARTE (Association Relative à la Télévision Européenne «Groupement Européen d'intérêt économique» - ARTE G.E.I.E.)
- BR (Bayrischer Rundfunk)

#### **4.2. Feststellung hinsichtlich § 25 Abs. 6 AMD-G**

Das Programm „RTL Plus Austria SD“ soll in das Programmbouquet aufgenommen und von der simpli services GmbH & Co KG als Programmaggregatorin verbreitet werden. Für die Aufnahme des Programms steht ausreichend Datenrate zur Verfügung. Weitere Bewerber auf die freie Datenrate gab es nicht.

Mit der Aufnahme des oben genannten Programms wird insgesamt den Anforderungen des § 24 Abs. 1 AMD-G entsprochen.

Weitere Bewerbungen für die gegenständlichen Kapazitäten langten nicht ein, es war daher kein Auswahlverfahren durchzuführen. Seitens der ORS comm GmbH & Co KG wurde das Ausschreibungsverfahren nach Beilage ./I eingehalten.

Schließlich wurden entsprechende Verbreitungsvereinbarungen zwischen der simpli services GmbH & Co KG und der ORS comm GmbH & Co KG, sowie eine das Programm „RTL Plus Austria“ der RTL Television GmbH umfassende aktuelle Liste der seitens der Verwertungsgesellschaft Rundfunk GmbH wahrgenommenen Rechte deutscher Programmveranstalter vorgelegt.

Vor dem Hintergrund, dass mit der Aufnahme dieses Programms in das Programmbouquet weiterhin den Grundsätzen des § 24 Abs. 1 und 2 sowie § 25 Abs. 2 AMD-G entsprochen wird, war das in Auflage 4.3.1.a. des Zulassungsbescheides bewilligte Programmbouquet der ORS comm GmbH & Co KG entsprechend Spruchpunkt 2. neu festzulegen.

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 / KOA 4.255/18-008“, 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 24. Oktober 2018

Kommunikationsbehörde Austria

Dr. Susanne Lackner  
(Vorsitzende-Stellvertreterin)