Magyar Kábelkommunikációs Szövetség
Hungarian Cable Communications Association

Nemzeti Média- és Hírközlési Hatóság Hivatala

Budapest

Tisztelt NMHH Hivatala!

A **Magyar Kábelkommunikációs Szövetség** (székhely: 1141 Budapest, Cinkotai u. 73/A., nyilvántartási szám: Kecskeméti Törvényszék Pk.60065/1994), mint érdekvédelmi szervezet a TV2 Média Csoport Korlátolt Felelősségű Társaság (székhely: 1145 Budapest, Róna utca 174., cjsz: Cg. 01-09-183200) által a honlapján 2016.05.31. napján közzétett és "TV2" elnevezésű SD technikai formátumú lineáris audiovizuális médiaszolgáltatás műsorterjesztésére vonatkozó Általános Szerződési Feltételekkel (továbbiakban: ÁSZF) kapcsolatban az alábbi

k é r e l m e t

terjeszti elő:

Kérjük, hogy a T. Hivatal

a) az elektronikus hírközlésről szóló 2003. évi C. törvény (Eht.) 53.-53/A. § szerinti általános hatósági ellenőrzési jogkörén belül, valamint a médiaszolgáltatásokról és a tömegkommunikációról szóló 2010. évi CLXXXV. törvény (Mttv.) 79. § (5) bekezdése szerinti speciális jogkörében szíveskedjen ellenőrizni a TV2 Kft. (JBE médiaszolgáltató) ÁSZF-ében foglaltak jogszabályoknak való megfelelőségét (különösen az Mttv. 79. § (1)-(3) bekezdése szerinti körben, valamint az Eht. 53. § (1) bekezdése szerinti körben).

b) az a) pont szerinti ellenőrzés eredményeként szíveskedjen megállapítani az ÁSZF Mttv. 79. § (1)-(3) bekezdésének szabályaiba, valamint további elektronikus hírközlésre vonatkozó jogszabályokba ütközését.

c) a b) pont szerinti megállapítások alapján szíveskedjen – figyelemmel az Eht 49. § (1) bekezdésében írtak szerint a jogsértéssel elért vagyoni előnyre, a jogsértéssel okozott érdeksérelemre, az érdeksérelmet szenvedett és veszélyeztetett személyek számára, a jogsértés piacra gyakorolt hatására - az Eht. 49. § (3) bekezdése szerint a jogsértő magatartás tanúsítását, tehát az ÁSZF 2016.07.01. napjától történő alkalmazását megtiltani.

d) a c) pont szerinti jogkövetkezmény alkalmazásával együttesen szíveskedjen az Eht. 49. § (7) bekezdés a) és b) pontja szerinti nyilvánosságra hozatalt elrendelni a nagyszámú érintett megfelelő tájékoztatása érdekében.

e) az Eht. 37. § (1) bekezdése, valamint az Mttv. 144. § (1) bekezdése alapján alkalmazandó Ket. 22. § (3) bekezdése alapján – figyelemmel a felhasználók széles körét érintő, más szolgáltatók gazdálkodását vagy működését súlyosan és közvetlenül fenyegető veszély elhárítása érdekében - ideiglenes intézkedésként az ÁSZF, mint az egyedi hálózati szerződés elválaszthatatlan részét képező egyoldalúan megállapított szerződése rendelkezést, egyben az abban meghatározott díj alkalmazását szíveskedjen megtiltani,

Iroda/Office: ✉1141 Budapest, Cinkotai út 73/a.
☎: [+36] (1) 200-7366, [+36] (1) 200-7570, 🖷: [+36] (1) 392-5030
E-mail: info@kabelszov.hu http: //www.kabelszov.hu

f) az Eht. 37. § (1) bekezdése, valamint az Mttv. 144. § (1) bekezdése alapján alkalmazandó Ket. 22. § (3) bekezdése szerint szíveskedjen ideiglenes intézkedéssel megtiltani, hogy a Médiaszolgáltató a csatorna műsorjeléhez korábban biztosított hozzáférést megtagadja, továbbá szíveskedjen kötelezni a JBE médiaszolgáltatót arra, hogy 2016. július 1. napjával ne vonja meg azon műsorterjesztőktől a csatorna műsorjeléhez való hozzáférést, akik a médiaszolgáltató tudtával és hozzájárulásával 2016. július 1. előtt elosztották a csatorna műsorát. Figyelemmel arra, hogy a kialakult helyzet gyakorlatilag a teljes magyarországi műsorterjesztési piacot, az előfizetők rendkívül széles körét hátrányosan érinti, a hozzáférés egyoldalú visszavonása a végfelhasználók érdekeit súlyosan sértené, ezért az ideiglenes intézkedés célja az, hogy a fogyasztói érdekek ne sérüljenek, a szolgáltatás nyújtás folytonos legyen addig is, amíg a médiaszolgáltató és a műsorterjesztők közötti megállapodások létrejönnek, vagy a hatósági eljárás illetve az esetleges jogvitás eljárások lezárulnak.

Kérelmünket az alábbiakkal indokoljuk:

I. Tényállás és jogszabályi környezet

1./ <u>Magyar Kábelkommunikációs Szövetség ügyféli jogállása</u>

A Magyar Kábelkommunikációs Szövetség (továbbiakban: MKSZ) olyan országos érdekvédelmi szervezet, amelynek 80 rendes, illetve 70 mikro- és nem vállalkozói tagja - más hírközlési szolgáltatások mellett - vezetékes műsorterjesztési (kábeltévé szolgáltatás) tevékenységet végez. A 150 tag túlnyomó többsége tehát mikro-, illetve kis- és középvállalkozás.

Az MKSZ tagjai mintegy 2,4 millió háztartásban (és így több mint 5,3 millió állampolgár részére) nyújtanak kábeltelevíziós szolgáltatást és amelynek alapján válik részben biztosítottá számos olyan állampolgári alapjog érvényesülése, amelyeket az Alaptörvény önmaga is alapjogként határoz meg. Ilyennek minősülnek különösen a tanuláshoz (X. cikk), a művelődéshez (XI. cikk), a Magyarországon élő nemzetiségek saját kultúrájának ápolásához (XXIX. cikk) kapcsolódó alapvető jogok és amely alapvető jogok érvényesíthetőségében, megvalósulásában a kábeltelevízió szolgáltatások jelentős szerepet töltenek be.

Az MKSZ ugyan alapvető feladataként tagjai érdekvédelmi feladatát látja el, azonban az Alapszabálya alapján - a civil szervezetek nyilvántartásában is rögzített - feladatának minősül "a fair és jogszerű szolgáltatói magatartás fenntartása, az etikai normák betartása és betartatása, szakmai-etikai önszabályozás kialakítása", amelyek lényegében az előfizetői érdekek, egyben mint közérdek ezen célú érvényesítését is jelentik.

Az MKSZ Alapszabályban rögzített feladata a kábeles technológiájú műsorterjesztési szakma hírnevének védelme, valamint a kábeles technológiájú műsorterjesztési szolgáltatások szakmai érdekeinek képviselete a hatóságok és más szervezetek előtt.

A fentiek alapján az MKSZ ügyféli jogállása fennáll jelen ügyben az alkalmazandó Ket. 15. § (1) bekezdése szerinti jogos érdekünk alapján.

2./ <u>TV2 Kft. eljárása</u>

A TV2 Kft. (továbbiakban: JBE médiaszolgáltató) 1997. év végétől biztosítja az MKSZ (korábbi nevén KHÜOSZ) tagjai részére is a TV2 elnevezésű műsor ellenérték nélküli terjesztését. Az időközi jogszabályváltozásokra is figyelemmel utoljára az Mttv. 2014.09.30. napjától hatályos módosítása szerint a Kormány kapott felhatalmazást arra, hogy a JBE médiaszolgáltatók legnagyobb éves átlagos közönségarányú lineáris audiovizuális médiaszolgáltatásáért járó programdíj fizetésének szabályait rendeletben

állapítsa meg (Mttv. 206. § (3a) bekezdés), azzal, hogy ezen jogszabály hatálybalépéséig a JBE médiaszolgáltató programdíjat (műsordíjat) nem kérhet (Mttv. 207. § (6) bekezdés).

A törvényi felhatalmazás alapján kibocsátott 86./2016.(IV.25.) Korm. sz. rendelet 2016.04.26. napjától lépett hatályba és bár rögzítette a 2. § (1) bekezdésében a JBE médiaszolgáltató programdíjra való jogosultságát, azonban azt egyrészről a műsorterjesztővel kötött megállapodás tényétől tette függővé, másrészről a 2. § (2) bekezdésében kifejezetten is rögzítésre került, hogy ezen megállapodás tartalmát a JBE médiaszolgáltató és a műsorterjesztő szabadon állapítják meg.

A JBE médiaszolgáltató ÁSZF-ére vonatkozó szabályokat az Mttv. 78. és 79. §-a rögzíti, beleértve az ÁSZF tartalma mellett a szerződéskötési szabályokat is.

A JBE médiaszolgáltató honlapján közzétett ÁSZF hatálybalépését a JBE médiaszolgáltató a közzétételt követő 30. naptól jelölte meg.

II. Jogi indokolás

1./ <u>ÁSZF hírközlésre és médiaigazgatásra vonatkozó jogszabályokba való ütközése</u>

Az ÁSZF jelenlegi tartalma az Mttv. 78.-79. §-ába, egyéb elektronikus hírközlésre vonatkozó jogszabályba (Eht., 277./2003.(XII.24.) Korm. sz. rendelet, 2./2015.(III.30.) NMHH rendelet - Eszr.), valamint egyéb releváns jogszabályba (különösen a műsorterjesztés és a digitális átállás szabályairól szóló 2007. évi LXXIV. törvénybe /Dtv./, a szerzői jogról szóló 1999. évi LXXVI. törvénybe /Szjt./) ütközik.
Az ÁSZF számos helyen a Ptk. szabályaiba ütköző rendelkezést tartalmaz és bár az előzőekben megjelölt jogszabályok nem mindegyike rendelkezik külön a Ptk., vagy annak egyes részei irányadó jellegéről, azonban alkalmazást kíván a Ptk. 1:2. § (2) bekezdése, mely szerint a polgári jogi viszonyokra vonatkozó jogszabályokat a Ptk.-val összhangban kell értelmezni. A JBE médiaszolgáltató és a műsorterjesztők közti, műsorterjesztésre vonatkozó szerződés ezen szempontból polgári jogi viszonynak minősül. A műsorterjesztésre vonatkozó szerződés ugyanakkor az Eht. 188. § 35. pontja szerint olyan hálózati szerződésnek is minősül, melyre az Eht. 88. § szabályain kívül irányadó a 277./2003.(XII.24.) Korm. sz. rendelet és amelyek a hálózati szerződésre kötelező írásbeliségre vonatkozó előírásán túl meghatározzák a hálózati szerződés tartalmi elemeit, több esetben eltérést nem engedő módon (pl. szerződésből fakadó lényeges jogokra és kötelezettségekre kiható változás esetén legalább 90 napos előzetes értesítési és egyeztetési kötelezettség).

Az ÁSZF jelenlegi és súlyosan jogszabályokba ütköző tartalma mellett hiányos is, mivel egyrészről nem kerülnek rögzítésre a jogszabály szerinti kötelező tartalmi elemek, illetve olyan tartalmi elemek, amelyek viszont a műsorterjesztők által az előfizetőkkel az Eht., valamint a Eszr. szerint kötendő előfizetői szerződések tartalmára is kihatnak.
Hiányos az ÁSZF másrészről azért is, mivel nem határozza meg és ezzel nem határolja be az ÁSZF mellett alkalmazandó ún. Kereskedelmi Szerződés tartalmi feltételeit, illetve ez utóbbi szerződés mintája sem került közzétételre.

2./ <u>ÁSZF polgári jogi alapelvekbe, Eht-ba, Dtv-be és Mttv-be való ütközése</u>

a) A II.1./ pontnál megjelölt jogi környezetre figyelemmel az ÁSZF kialakításánál a JBE médiaszolgáltatót terheli egyrészről a jóhiszeműség és tisztesség elve szerinti eljárás (Ptk. 1:3. §), másrészről az együttműködési és tájékoztatási kötelezettség (Ptk. 6:62. §).

Az ÁSZF jelenlegi tartalmának kialakításánál a JBE médiaszolgáltató nem vette figyelembe azt, hogy a műsorterjesztők a JBE médiaszolgáltatótól beszerzett tartalmat tudják az előfizetők számára továbbadni a beszerzési feltételek szerinti korlátokra figyelemmel. Az ÁSZF ugyancsak figyelmen kívül hagyja azt, hogy a műsorterjesztőknek az előfizetőkkel fennálló és ugyancsak általános szerződési feltételek, valamint egyedi előfizetői szerződés rendszerén alapuló szerződéses jogviszonya részletesen meghatározott és egyben körülhatárolt az Eht., a Dtv, valamint az Eszr. útján. Az előfizetői szerződésre vonatkozó szabályok kifejezetten rögzítik az előfizetői szerződés részét képező tartalmi elemeket, beleértve a médiaszolgáltatások és díjak meghatározását is, továbbá az előfizetői szerződés módosítás szigorúan kötött feltételrendszerét.

Tekintettel arra, hogy az ÁSZF 9.2. pontja szerint az ÁSZF visszavonásig, vagy annak módosításáig érvényes és azt a JBE médiaszolgáltató bármikor jogosult egyoldalúan visszavonni és új ÁSZF-et kibocsátani illetve módosítani, azzal, hogy az új vagy módosított ÁSZF-et legalább 30 nappal annak hatálybalépése előtt a honlapján közzéteszi, nem valósítható meg ilyen esetben a műsorterjesztő részéről jogszerűen a JBE médiaszolgáltatóval fennálló szerződéses jogviszony megszüntetése az Eht. 130. § (3) bekezdése, valamint 132. § (4) bekezdése szerinti határidőben, ezáltal a műsorterjesztők szükségszerűen jogsértést követnek el, amennyiben az ÁSZF médiaszolgáltató általi egyoldalú módosítása maga után vonja az előfizetői szerződések módosítását a műsorterjesztők számára.. Nem vitásan az Mttv. 79. § (4) bekezdés a JBE médiaszolgáltató általi módosított ÁSZF közzétételére 30 nappal korábbi közzétételt ír elő, ugyanakkor a jóhiszeműség és tisztesség elvének, valamint a vonatkozó jogszabályoknak is a legalább 90 nap határidő felelne meg. Az egyoldalú ÁSZF módosítás lehetősége olyan bizonytalanságot teremthet, aminek jelenleg beláthatatlan, hátrányos következményei lehetnek a műsorterjesztési szolgáltatás előfizetői számára.

b) A II.2./a) pontnál jelzett okból jogellenes az ÁSZF, mivel nem határozza meg a szerződés lényeges feltételeként a szerződés tárgyának, tehát a médiaszolgáltatás pontos leírását tartalmi meghatározással (sőt, a 4.7. pontban kifejezetten fenntartja a médiaszolgáltatás tartalmának saját belátása szerinti meghatározását), továbbá nem rögzíti a JBE médiaszolgáltató által garantált jeltovábbítási műszaki feltételeket.
Figyelemmel arra, hogy az előfizetői szerződésekre vonatkozó szabályok alapján a műsorterjesztőknek fennáll a felelőssége a szerződéskötéskor vállalt csatornák összetételében bekövetkező változásokkal kapcsolatban (mellyel azonos értékű a médiaszolgáltatás tartalmának teljeskörű megváltozása), valamint a műsorterjesztési szolgáltatás keretén belül nyújtott minőségért, a JBE médiaszolgáltató általi ilyen vállalások hiánya a műsorterjesztőt is elzárja az előfizetők felé történő vállalások megtételétől és teljesítésétől.

A műsorterjesztőt az előfizetők felé hibás teljesítés miatt az Eht. 143. § (1) bekezdés, valamint az Eszr. szabályai szerint terhelő jogkövetkezmény (különösen kötbér, díjcsökkentés) a JBE médiaszolgáltató érdekkörében bekövetkezett okból való fennállása esetén ezen jogkövetkezmények áthárítási lehetőségének hiánya, tehát a JBE médiaszolgáltató felelősségének kizárása alapvetően ütközik a fent megjelölt polgári jogi alapelvekbe.

A fentieken kívül a médiaszolgáltatás tartalmi meghatározásának hiánya egyben az Mttv. 79. § (2) bekezdése szerinti ésszerűség, átláthatóság és indokoltság követelményébe ütközést is jelenti.

c) Az ÁSZF több helyen tartalmazza a JBE médiaszolgáltató felelősségének kizárását (pl. 4.9. pontban az előfizetői panaszokkal kapcsolatban, 5.2. pontban a jelátadás megfelelősége és minősége miatt, 4.8. pontban műsorinformációkért való felelősség miatt), mely szabályozás alapvetően figyelmen kívül hagyja az Eht. 88. § (5) bekezdése szerint kifejezetten a Ptk. szerint fennálló felelősségi szabályokat, illetve a semmisségre vonatkozó (pl. tisztességtelen vagy jó erkölcsbe ütköző szerződési feltétel miatti) szabályokat.

Ezen tárgykörök relevánsak a JBE médiaszolgáltató és műsorterjesztő közti szerződés megszegésével és annak következményeivel kapcsolatban és így a T. Hivatal ellenőrzési hatáskörébe tartoznak.

d) A JBE médiaszolgáltatót az Mttv. 78. § (1) bekezdés alapján valamennyi lineáris médiaszolgáltatása tekintetében terheli szerződéskötési kötelezettség. Az ÁSZF ugyanakkor kizárólag az SD formátumú lineáris audiovizuális médiaszolgáltatás terjesztésére vonatkozik, annak ellenére, hogy tényszerűen megállapíthatóan az elérhető HD formátumban is és a médiaszolgáltató JBE minősítése a műsorjel technikai minőségétől függetlenül került megállapításra. Ennek következtében, a HD formátum terjesztéséről a műsorterjesztők szabadon állapodhatnak meg a médiaszolgáltatóval, míg az SD formátum tekintetében az ÁSZF rendelkezései korlátozzák a szerződéskötési szabadságot a felek között. Ez nem csak a két terjesztési platform között sérti az egyenlő elbánást, hanem a piaci szereplők között is, mivel ebből eredően a jelenlegi tartalmú ÁSZF csak korlátozott számú piaci szereplő, műsorterjesztő részére teszi lehetővé a műsorterjesztési szerződés megkötését a JBE médiaszolgáltató által közzétett ÁSZF szerint, ami az egyenlő elbánás és a technológiasemlegesség elvébe ütközik, figyelemmel az Mttv. 78. § (4) és (5) bekezdésében foglaltakra.

A JBE médiaszolgáltató eljárása - mivel HD formátumú jelszolgáltatásra ÁSZF-et nem tett közzé - ugyancsak az átláthatóság Mttv. 79. § (2) bekezdése szerinti elvével ellentétes, valamint az Mttv. 79. § (1) bekezdésébe is ütközik.

e) Az ÁSZF 3.1. és 4.4. pontjában a JBE médiaszolgáltató előírja a műsorterjesztők számára, hogy a csatornát mely programcsomagban oszthatják el, illetve kifejezetten megtiltja a csatorna műsorának meghatározott programcsomagokban történő terjesztését, valamint a csomagolásra vonatkozó ÁSZF rendelkezésektől való eltérést súlyos szerződésszegésnek minősíti, annak ellenére, hogy ez a rendelkezés a Dtv 37. § (3) bekezdésében foglaltakba ütközik.

f) Az ÁSZF 5.2. pontja a műsorhoz való hozzáférést vezetékes alapú módon, elsődlegesen a BIX központban történő IP jelátadás útján biztosítja, azzal, hogy ettől eltérő jelátadási helyről és módról a Kereskedelmi Szerződés rendelkezhet.
Az ÁSZF ugyanakkor nem szerepelteti a DVB-T vételi lehetőséget, ami a műsorterjesztői piac részéről eddig is alkalmazásra került és amit a JBE médiaszolgáltató eddig sem kifogásolt, illetve amit elfogadott. Ezen szabályozással a JBE médiaszolgáltató nagyszámú olyan műsorterjesztő számára zárja ki a továbbítást, akik kisebb méretüknél fogva BIX hozzáféréssel nem rendelkeznek, illetve ezen műsorterjesztők szempontjából - diszkriminatív módon - jelentős többletköltséget idéznek elő (annak ellenére, hogy a DVB-T vétel egyebekben is szabványosnak minősül).

g) Az ÁSZF 6.2. pontjában foglaltak a hírközlési szabályozásba, különösen a Dtv 37. § (2) bekezdésébe ütköznek.

h) A fentiek mellett az ÁSZF 8.3. pontja lényegében ezen tárgykörben kifejezett tilalmat tartalmaz a műsorterjesztők számára, de még arra vonatkozóan is tilalom került rögzítésre, hogy a műsorterjesztő az előfizetők figyelmét felhívhassa a médiaszolgáltatás ingyenesen hozzáférhető platformon keresztül történő elérésére.
Ez utóbbi szabályozás alapvetően sérti a műsorterjesztőnek az előfizetőkkel szemben fennálló együttműködési és tájékoztatási kötelezettségét, valamint egyértelműen az előfizetők hátrányát jelenti.

3./ ÁSZF átláthatóságának és ellenőrizhetőségének hiánya

a) Az Mttv. 79. § (2) bekezdés törvényi szinten írja elő az átláthatóság igényét az ÁSZF vonatkozásában, azzal, hogy ezzel ellentétes feltétel nem alkalmazható (amely törvényi szövegezés vélelmezhetően semmisségre utal).

Az ÁSZF átláthatóságának és ellenőrizhetőségének hiánya alapvetően a II.1./ pontnál is meghivatkozott Kereskedelmi Szerződés nem megismerhető jellegéből ered.
Az ÁSZF 12.6. pontja általános jelleggel rögzíti a médiaszolgáltató jogfenntartását arra vonatkozóan, hogy a Kereskedelmi Szerződésben az ÁSZF-től eltérő feltételekben állapodjon meg. Ez a szabályozás - ugyancsak általános jelleggel - önmagában is az ÁSZF átláthatóságát és ellenőrizhetőségét lehetetleníti el.
Az ÁSZF-ben számos helyen a Kereskedelmi Szerződésre való utalással, de konkrétum nélkül már most megadott eltérési engedély ugyanakkor olyan súlyú és jellegű eltéréseket tesz lehetővé, amelyek alapján - kizárólag az ÁSZF ismeretében -sem a T. Hivatal számára nem ellenőrizhető az ÁSZF és annak átláthatósága, sem a műsorterjesztők számára nem állapítható meg ebből eredően a további, Mttv. 78. § szerinti feltételek fennállta. Ilyen, már az ÁSZF-ben eltérést engedő lényeges szerződési feltétel pl. 10.1.(vii) pont szerinti nem súlyos szerződésszegési esetek minősítése, 10.1. pont szerint szerződésszegés minősítése, 9.3. pont szerint a szerződés megszűnési okok köre, 9.3. pont szerint a szerződés más átviteli rendszerre való kiterjedésének automatizmusa, 7.3. pont szerint további kötbérfizetési kötelezettség, stb. Az ÁSZF jelen pont szerinti átláthatóságának hiánya alapvetően az Egyedi Szerződés mintájának hiányából ered.

b) A Kereskedelmi Szerződésben szabályozható, ÁSZF 10.5. pontja szerinti más műsorterjesztők útján ellenérték nélkül és szabadon elérhetőként engedélyezésre kerülő médiaszolgáltatás lehetővé tétele ugyancsak nem biztosíthatja az átláthatóságot és ellenőrizhetőséget, mivel az ilyen ellenérték nélküli és szabadon elérhető lehetőség feltételrendszere nem az ÁSZF-ben kerül szabályozásra. Ebből eredően pedig nem állapítható meg az Mttv. 78. § (4) bekezdés szerinti egyenlő elbánás elvének teljesülése, mint ahogy a technológiasemlegesség és méretgazdaságosság elvének teljesülése sem.

c) Az Mttv. 78. § (4) bekezdés utolsó mondata szerint a szerződést a felek a díj tekintetében - a szerződéskötéstől számítva - évente egy alkalommal módosíthatják, tehát a törvényi szintű szabályozás még a felek közös megegyezésével történő díjmegállapítás éves módosítására is kötelező előírást tartalmaz. Az ÁSZF 9.2. és 9.5. pontja szerinti, médiaszolgáltató általi és díjra is kiterjedően bármikor megvalósítható egyoldalú módosítás lehetősége teljeskörű jogbizonytalanságot teremt úgy a műsorterjesztők, mint az előfizetők szempontjából, másrészről ezen okból ezen szabályozás az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe is ütközik.

d) Az Mttv. 79. § (3) bekezdés - utalva az Mttv. 79. § (2) bekezdésére - az átláthatóság és ellenőrizhetőség igényét fogalmazza meg - többek közt - a JBE médiaszolgáltató díjképzési politikájának alapelveivel és módszerével kapcsolatban és amelynek az ÁSZF 1. sz. melléklete nem felel meg. Nem vitásan az ÁSZF felsorol 8 konkrét körülményt, amely a listaár meghatározását befolyásolja, azonban ezt egyrészről kiegészíti az egyéb, médiaszolgáltatói piac működésére kiható (közelebbről nem megjelölt) változásokkal, másrészről rögzíti, hogy ez a 8+1 tétel is csak "többek között" határozza meg a listaárat.
A díjképzési politika alapelvei, a díjképzés módszere a médiaszolgáltatói piacon sem kizárólag ezeken a konkrétan megjelölt feltételeken alapulnak ismereteink szerint és ennek pontos metodikájára már rendelkezésre állnak pontos információk úgy a versenyhatóságnál, mint a médiahatóságnál.

A jelen pontban írtak alapján tehát sem a díjképzési politika tényleges alapelvei, sem módszere nem átlátható az ÁSZF-ben, ami az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközik.

Kiemeljük továbbá, hogy a 86/2016 (IV.25.) Korm. rendelet 2. § (1) és (2) bekezdéseinek egybevetése alapján a programdíj összegét a médiaszolgáltató és a műsorterjesztő megállapodásukban szabadon állapítják meg. Hibásan értelmezi a médiaszolgáltató az Mttv. vonatkozó rendelkezéseit, amikor arra történő hivatkozással az ÁSZF-ben a szerződési szabadság alapelvét megsértve egyoldalúan megállapítja a fizetendő programdíjat.

Az ÁSZF-ben szereplő díjak továbbá nem felelnek meg az Mttv. 78. § (4) bekezdésében előírt megfizethető árszint követelményének sem.

e) Az ÁSZF 6.1. pontja szerint a JBE médiaszolgáltató a 86./2016.(IV.25.) Korm. sz. rendeletben meghatározott azon időponttól érvényesítheti program-, illetve műsordíj iránti jogosultságát, amikortól arra a kormányrendelet alapján legkorábban lehetősége van.

Tény, hogy a fent megjelölt kormányrendelet 2016.04.26. napján hatályba lépett, tehát egyrészről ez az időpont minősül a lehető legkorábbi időpontnak díjérvényesítés szempontjából. Másrészről viszont kizárólag műsorterjesztési szerződés alapján kerülhet sor díjfizetésre, melynek - súlyosan hibás - ÁSZF-e 2016.07.01. napján lép hatályba, Kereskedelmi Szerződése pedig jelenleg nem is ismert.

A fentiek alapján nem állapítható meg az, hogy a médiaszolgáltató az egyes műsorterjesztőkkel szemben mely időponttól kezdődő hatállyal kíván díjat érvényesíteni és amely ÁSZF-ben levő szabályozás ugyancsak az átláthatóság elvébe ütközik.

f) Az ÁSZF 1. sz. melléklet II. pontja a kedvezmények körében ugyan feltünteti az ún. csomagkedvezményeket 2017.01.01. napjától, azonban azok pontos mértékének feltüntetése nélkül azzal, hogy azokat a JBE médiaszolgáltató 2017.01.01. napja előtt - közelebbről meg nem határozott - megfelelő időpontban megküldi.
Bár a JBE médiaszolgáltató csomagkedvezmény rendszere látszólag nem ütközik az Mttv. 78. § (3) bekezdés szerinti árukapcsolás tilalmába, ugyanakkor ténylegesen a díjképzési feltétel ezen módon történő meghatározása érdemben is árukapcsolást valósít meg, továbbá jelenlegi formájában és tartalmában átláthatatlan, amivel az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközik.

g) Az ÁSZF 4.6. pontja szerint egyrészről a műsorterjesztő kötelezettsége a szerzői-szomszédos és kapcsolódó jogi jogosultak engedélyének terjesztéshez, illetve a másodlagos nyilvánossághoz közvetítéshez való megszerzése a közös jogkezelőtől és a jogdíj megfizetése, ugyanakkor ezen pont utolsó mondatában a televíziós sugárzás utáni közös jogkezelői engedély megszerzése és jogdíj fizetése a JBE médiaszolgáltató felelőssége és kötelezettsége.

Az ellentmondásos, nem egyértelmű szabályozás nem minősül az Mttv. 79. § (2) bekezdése szerinti átlátható szabályozásnak. (Arra is figyelemmel, hogy a pont első része szerinti szabályozás esetén nem állapítható meg az, hogy miért is fizet programdíjat a műsorterjesztő, illetve az állapítható meg, hogy a JBE médiaszolgáltató nem vállal jogszavatosságot a médiaszolgáltatásra vonatkozóan, különös tekintettel továbbá a Dtv 37. § (1) bekezdésében írtakra is, mely szerint a műsordíj beszedésére a szerzői jogi jogosultak érdekeinek védelmében kerül sor műsorterjesztő médiaszolgáltatóval kötött megállapodása alapján.)

h) Az ÁSZF módosításával kapcsolatban - a II.1./a) pontnál meghivatkozottak mellett - jogellenesnek minősül az ÁSZF 9.3. pontja azon okból is, hogy a külön tárgyalást nem igénylő ÁSZF módosítások tárgykörét olyan tágan határozza meg, ami gyakorlatilag egyet jelent a tárgyalás nélküli egyoldalú ÁSZF módosítással. A külön tárgyalást nem igénylő módosítások felsorolt 5 esetköre tartalmilag jelenleg sem beazonosítható, így az ÁSZF ezen okból nem felel meg az Mttv. 79. § (2) bekezdés szerinti átláthatóság és ellenőrizhetőség követelményének.

i) Az ÁSZF 4.1. pontja tiltja a "mini pay" csomagban történő műsorterjesztést, azonban ennek fogalmát az ÁSZF keretén belül nem definiálja, így az ÁSZF ezen okból - az átláthatóság hiánya miatt - az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközik.

4./ ÁSZF rendelkezések ésszerűségének és indokoltságának hiánya

a) Az ÁSZF 8.3. pontja rögzíti a műsorterjesztő tudomásulvételét arról, hogy a médiaszolgáltatás az Antenna Hungária DTT platformján szabadon fogható, azzal, hogy ez nem minősül a médiaszolgáltató részéről szerződésszegésnek.
Ezen szabályozás az Mttv. 78. § (4) bekezdése szerinti technológiasemlegesség elvébe ütközik, valamint a műsorterjesztők szerződéses ajánlata közötti indokolatlan különbségtételnek minősül önmagában is, ugyanakkor a JBE médiaszolgáltató részéről nem indokolt eltérésnek minősül és ezen okból önmagában is az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközik.

b) Az ÁSZF 3.1. és 4.4. pontja a médiaszolgáltatás terjesztésére vonatkozóan előírást rögzít a programcsomagok vonatkozásában, ami több szempontból is jogellenes. A Dtv. 37. § (3.) bekezdése szerint a műsorterjesztő műsorcsomag kialakítási jogát sértő ezen szabályozás egyben figyelmen kívül hagyja az ugyanezen joghelyen alapuló műsorcsomag kialakítás műsorterjesztőt terhelő kötelezettségét is. Ezen szabályozás ugyancsak indokolatlannak minősül és így az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközik, arra figyelemmel, hogy a JBE médiaszolgáltató által a 3.1. pontban adott indokolás valójában nem támasztja alá az ÁSZF ezen szabályozását.
A JBE médiaszolgáltató ezen tárgykörben hivatkozik az Smtv. egyik alapelvére a tájékoztatáshoz való joggal kapcsolatban (ami az Smtv. 10. §-ának felel meg), azonban figyelmen kívül hagyja nemcsak az Smtv. 11. §-ába, hanem az Mttv. 5.-6. §-ában és 83. §-ában rögzített és ténylegesen a közszolgálati médiaszolgáltatókat terhelő kötelezettségeket és feladatokat. A JBE médiaszolgáltató azt a látszatot kívánja kelteni,

hogy lényegében közszolgálati feladatokat lát el, azonban ezen indokolás megalapozatlansága miatt a médiaszolgáltatás meghatározott programcsomagban való elhelyezésének előírása ténylegesen indokolatlannak minősül.

Az ÁSZF 3.1. és 4.4. pontja szerinti előírás versenykorlátozó más médiaszolgáltatások szempontjából, mivel a kapacitás kizárólagos lefoglalásával lényegében kizár más médiaszolgáltatásokat az analóg alapcsomagból (egyben a legnagyobb terjesztési- és reklámbevételt biztosító piaci megjelenési lehetőségből).
Ezen szabályozás az előfizetők érdeksérelmével is jár, mivel kizárja/korlátozza az előfizető szabad választási jogát.

c) Az ÁSZF 5.4. pontja szerint a műsorterjesztő megszakítás nélkül köteles műszaki ügyeletet fenntartani, míg a JBE médiaszolgáltató ezt csak munkanapokon és munkaidőben köteles megvalósítani, mely szabályozás önmagában is ésszerűtlennek és így az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközőnek minősül.

A műsorterjesztő természetesen a Eht. és Eszr. szerinti ÁSZF-ében rögzített módon és időben tart fenn műszaki ügyeletet, azonban a médiaszolgáltató jelentősen korlátozott idejű, személyhez kapcsolódó műszaki ügyeletének hiányában a műsorterjesztő a hibaok feltárásával kapcsolatban érdemben kapcsolatot a médiaszolgáltató műszaki ügyeletével felvenni nem tud (akár 65 órán keresztül), ugyanakkor a műsorterjesztőt terheli a hibaok kutatás kapcsán 48 órán belüli megkeresési kötelezettség harmadik személy felé, illetve a kötbérfizetési kötelezettségével terhelt 72 órán belüli hibajavítási kötelezettség.

d) Az ÁSZF 12.2. pontja szerint kizárólag a műsorterjesztőt terheli bejelentési kötelezettség a JBE médiaszolgáltató felé - többek közt - tulajdonosi, irányítási viszonyaiban bekövetkező változás esetén. Míg a műsorterjesztő ilyen változásai érdemben nem hatnak ki a médiaszolgáltatóra, addig a médiaszolgáltató ilyen jellegű adatváltozásai közvetlen hatással bírnak a műsorterjesztő tevékenységére a Dtv. 72. § (2) bekezdése szerint az azonos vagy kapcsolt médiaszolgáltatók médiaszolgáltatásaival összefüggő adott átviteli rendszeren megvalósuló médiaszolgáltatások korlátozása miatt.
A jelen pont szerinti szabályozás ugyancsak ésszerűtlen és az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközik.

e) Az ÁSZF 12.2. pontja szerinti és műsorterjesztőt terhelő további bejelentési kötelezettségek szintén ésszerűtlenek és indokolatlanok, mivel azok a felek közti jogviszonyt érdemben nem érintik. Ilyen kötelezettség a programcsomag struktúrára, valamint a "Vételkörzetre" vonatkozó bejelentési kötelezettség.

f) Az ÁSZF 6.2. pontja lényegében kizárja a műsorterjesztő részéről az átviteli szolgáltatás fejében történő költség- vagy díjérvényesítést, annak ellenére, hogy azt a Dtv. 37. § (2) bekezdése lehetővé teszi és - az MKSZ tudomása szerint - több műsorterjesztő a saját műsorterjesztési megállapodására vonatkozó általános szerződési feltételeiben arról rendelkezik. (Ezen műsorterjesztők vonatkozásában tehát önmagában is az általános szerződési feltételek ütközéséről van szó, amelynek lehetőségét az ÁSZF nem is kezeli.)
Az ÁSZF ezen rendelkezéséhez a JBE médiaszolgáltató semmilyen indokolást nem fűz, így ebből eredően az előírás indokolatlannak és ebből eredően az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközőnek minősül.

g) Az ÁSZF 10.4. pontja - határozott idejű szerződés megszűnése esetére - kizárólag a műsorterjesztő terhére ír elő kötbérfizetési kötelezettséget a műsorterjesztő felelősségi,

illetve érdekkörébe tartozó lejárat előtti megszűnés esetére és amely kötbér mértéke azonos a szerződésből hátralevő teljes időszakra járó díjösszeggel.
Amellett, hogy az ilyen mértékű túlzó kötbér önmagában is tisztességtelen feltételnek minősül a Ptk. 6:102. § alapján, egyben indokolatlan előny kikötése a JBE médiaszolgáltató javára és a felek közti diszkrimináció megvalósítása.
Ezen okból ezen szabályozás indokolatlannak minősül és az Mttv. 79. § (2) bekezdésébe ütközik.

Kérjük, hogy a T. Hivatal a kérelmünkben foglaltak teljesítése érdekében a szükséges eljárást megindítani szíveskedjen.

Az MKSZ kész arra, hogy a T. Hivatal előtt álláspontját tovább is részletezze, ezért kérjük, hogy szükség szerint részünkre konzultációs lehetőséget biztosítani szíveskedjenek.

Az MKSZ álláspontja szerint a JBE médiaszolgáltató ÁSZF-e olyan mértékben jogszabályba ütköző, ezáltal számos rendelkezése semmisnek minősül, valamint hiányos, hogy az érdemi ajánlattételre jelenleg a műsorterjesztők részéről nem alkalmas, továbbá a terjesztési szerződések ilyen egyoldalúan diktált jogsértő feltételek mellett történő médiaszolgáltató általi létrehozatala súlyosan sérti a fogyasztói érdekeket.
Álláspontunk szerint ugyanakkor nem a műsorterjesztők, illetve érdekképviseleti szervezetükként az MKSZ feladata az, hogy a médiaszolgáltató helyett a releváns jogszabályoknak megfelelő ÁSZF-et, valamint Kereskedelmi Szerződés mintát alakítson ki, így jelen kérelmünkben kizárólag a legsúlyosabb jogellenes szabályozásokra hívjuk fel a figyelmet, kérve a T. Hivatal eljárásának keretén belül további részletes megállapítások megtételét.

Budapest, 2016. év június hó 14. napján

Tisztelettel



Kéry Ferenc
elnök
Magyar Kábelkommunikációs Szövetség