

מוהנד נאסר, עו"ד  
ישיר : 073-3202021  
פקס : 073-3202031  
mohannadn@krblawfirm.com

18 במאי, 2017  
כ"ב אייר, תשע"ז

תיק: 30617.1

בפקס : 02-6240029

לכבוד

מר צחי הנגבי

ממלא מקום שר התקשורת והשר לשיתוף פעולה אזורי

ירושלים

שלום רב,

**הנדון: פנייה להפעלת סמכות שר התקשורת לפי סעיף 6כא1(ד) לחוק התקשורת: שימוש באפיקים 10 ו-22**

בשם מרשותי, שידורי קשת בע"מ, רשת-מדיה בע"מ וערוץ 10 החדש בע"מ ("ערוצי הברודקאסט", "מרשותי"), הריני מתכבד לפנות אליך בנושא שבנדון, כדלקמן:

**א. תמצית הבקשה**

1. ביום 26 באפריל 2017, נקבעו תוצאות המכרז שערכה מועצת הרשות השנייה לטלוויזיה ורדיו ("מועצת הרשות השנייה"), בשבתה כוועדת מכרזים, לפי הוראות סעיף 37ד לחוק הרשות השנייה לטלוויזיה ורדיו ("חוק הרשות השנייה"), שבמסגרתו הוקצו למרשותי אפיקי שידור חדשים.
2. המכרז האמור מהווה צעד אחד במסגרת מארג המהלכים שנקבעו במסגרת חוק הרשות השנייה לטלוויזיה ורדיו (תיקון מס' 33), התשע"א-2011 ("תיקון מס' 33"), שהוא תיקון חקיקה מקיף שעניינו הסדרת המעבר ממשטר הזיכיונות למשטר הרישיונות בתחום שידורי הטלוויזיה המסחריים.
3. עתה, משהסתיים המכרז האמור, ולקראת פינוי אפיקי השידור הקיימים, 22 ו-10 על ידי מרשותי בחודש נובמבר 2017, אנו פונים אליך בבקשה כי, כצעד משלים לשינוי, תפעיל את סמכותך לפי סעיף 6כא1(ד) לחוק התקשורת (בזק ושידורים), התשמ"ב-1982 ("חוק התקשורת") ותורה למועצה לשידורי כבלים ולשידורי לוויין ("מועצת הכבלים") כי לא תתיר העברה או שידור באפיקים 10 ו-22 של שידורי ערוץ כלשהו לתקופה של שנה.
4. כפי שנפרט בהמשך, הפעלת סמכותך כאמור נדרשת נוכח התנאים בהם פועל שוק הטלוויזיה בישראל כיום ולשם מימוש מיטבי של התכליות שבבסיס המסגרת החקיקתית שנקבעה לעניין זה.
5. יובהר כי במסמך זה מובאים בתמצית עיקרי הטיעונים והטעמים לבקשתנו, ונבקש להשלים ולהרחיב בנושא, בין בכתב ובין בעל פה, ככל שיידרש.

## ג. המסגרת הנורמטיבית והתכליות שבבסיסה

6. סעיף 1א6 כא1 לחוק התקשורת, אשר כותרתו "אפיקי שידור והוראות מיוחדות לעניין אפיקים 10 ו-22", התווסף לחוק התקשורת במסגרת תיקון מס' 33. כאמור לעיל, מטרתו של תיקון מס' 33 היתה לשנות את שיטת האסדרה בתחום שידורי הטלוויזיה המסחריים לפי חוק הרשות השנייה, כך שלא יוענקו עוד זיכיונות לפי מכרז לשידורי טלוויזיה כאמור ובמקומם יוענקו רישיונות לשידורי טלוויזיה למבקש שעומד בתנאים שנקבעו לפי חוק הרשות השנייה.

7. סעיף 1א6 כא1 לחוק התקשורת קובע, בס"ק (ג) עד (ו), כך [ההדגשות כאן ובהמשך המסמך אינן במקור – הח"מ]:

"(ג) בהפעלת סמכויות המועצה לפי חוק זה לגבי האפיקים שבהם ישדר בעל רישיון כללי לשידורי כבלים או לגבי העברת שידורים לאפיק אחר, לא תתיר המועצה להעביר או לשדר באפיק 10 או 22 שידורי ערוץ המשדר פרסומות המיועדות לציבור בישראל, שידורי ערוץ ששידוריו הם שידורי חדשות ותכניות בענייני היום המיועדים לציבור בישראל, או שידורי ערוץ בעל מאפיינים אחרים ככל שהורה עליהם השר לאחר התייעצות עם המועצות, וזאת בתקופות אלה:

(1) לעניין אפיק 10 – בתקופה שתחילתה במועד שבו לא נותר עוד בעל זיכיון לשידורי טלוויזיה בערוץ השלישי וסיומה בתום שלוש שנים מהמועד האמור; ואולם ככל שהתיר השר לבעל רישיון לשידורי טלוויזיה להמשיך לעשות שימוש באפיק 10 לפי הוראות סעיף 71ה(ח) לחוק הרשות השנייה – בתקופה שתחילתה במועד שבו הפסיק בעל הרישיון לשידורי טלוויזיה לעשות שימוש כאמור באפיק 10, וסיומה בתום שלוש שנים מהמועד האמור;

(2) לעניין אפיק 22 – בתקופה שתחילתה במועד שבו לא נותרו עוד בעלי זיכיונות לשידורי טלוויזיה בערוץ 2 וסיומה בתום שלוש שנים מהמועד האמור.

(ד) בלי לגרוע מהוראות סעיף קטן (ג), רשאי השר להורות למועצה כי בתקופה האמורה בפסקה (1) או (2) של אותו סעיף קטן, לפי העניין, או בחלק ממנה, לא תתיר לבעל רישיון כללי לשידורי כבלים להעביר או לשדר באפיק 10 או 22 שידורים של ערוץ כלשהו.

(ה) חלפה התקופה האמורה בסעיף קטן (ג)(1) או (2), לפי העניין, רשאי השר להורות למועצה כי לא תתיר להעביר או לשדר באפיק 10 או 22, שידורי ערוץ המשדר שידורים מהסוגים המפורטים ברישה לסעיף קטן (ג), כולם או חלקם, לתקופה נוספת, והכל כפי שיוורה.

(ו) (1) השר, לאחר התייעצות עם המועצות, רשאי להורות, לא יאוחר מיום כ"ה באדר א' התשע"א (1 במרס 2011), על רשימה של חמישה אפיקים רצופים המיועדים להעברת שידורים של בעלי רישיון לשידורי טלוויזיה, בידי בעל רישיון כללי לשידורי כבלים (בסעיף זה – רשימת האפיקים הראשונה).

....

(5) באפיקים או ברשימות האפיקים כאמור בפסקאות (1) עד (3) לא ייכללו, בתקופה שתחילתה במועד הקובע וסיומה כמפורט להלן, אפיקים אלה:

(א) אפיק 22 – בתום שלוש שנים מהמועד שבו לא נותרו עוד בעלי זיכיונות לשידורי טלוויזיה בערוץ 2;

(ב) אפיק 10 – בתום שלוש שנים מהמועד שבו לא נותר עוד בעל זיכיון לשידורי טלוויזיה בערוץ השלישי או מהמועד שבו הפסיק בעל רישיון לשידורי טלוויזיה לעשות שימוש באפיק 10, ככל שהתיר השר לבעל רישיון לשידורי טלוויזיה להמשיך לעשות שימוש באפיק 10 לפי הוראות סעיף 71ה(ח) לחוק הרשות השנייה.

8. ההסדר הקבוע בסעיף 6כא1 לחוק התקשורת מהווה נדבך משלים להסדר הקבוע בסימן אי'3 לפרק ג' לחוק הרשות השנייה, אשר התווסף אף הוא במסגרת תיקון מס' 33 ועניינו, בין היתר, הסדרת השימוש באפיקים חדשים וקיימים.<sup>1</sup>

9. בבסיס ההוראות החקיקתיות האמורות, עמד רצון המחוקק לנטרל את היתרון הגלום בשימוש באפיקי השידור הוותיקים והמוכרים 10 ו-22, וזאת כדי ליצור תנאים שיאפשרו תחרות שוויונית בין כלל בעלי הרישיונות לשידור טלוויזיה לפי חוק הרשות השנייה. בין שמדובר בגורם משדר ותיק שפעל במהלך העשורים האחרונים מכוח משטר הזיכיונות הישן לפי חוק הרשות השנייה, ובין שמדובר בגורם משדר חדש שמבקש לפעול לראשונה בתחום שידורי הטלוויזיה המסחריים מכוח משטר הרישיונות החדש.

10. בשל פעילותם של ערוצי הברודקאסט במהלך העשורים האחרונים אשר יצרה אצל הצופים הרגלי צפייה אפיקי השידור 10 ו-22 מהווים מוצרים אטרקטיביים, כך שעם סיום שידורי ערוצי הברודקאסט באפיקי השידור פלח משמעותי מהאוכלוסייה ימשיך ויפנה לאותם אפיקים בעדיפות גבוהה, לשם צפייה בתכנים מוכרים ומועדפים. הרעיון הגלום בהסדר הוא שמהמועד האמור לא ישודרו עוד שידורי ערוצי הברודקאסט באפיקים האמורים, וזאת לראשונה אחרי למעלה מ-20 שנים לעניין אפיק 22 ואחרי כ-15 שנים לעניין אפיק 10.

11. על כן, התכלית בהצעת חוק הרשות השנייה לטלוויזיה ורדיו (תיקון מס' 33) (מעבר מזיכיונות לרישיונות בשידורי טלוויזיה), התשי"ע-2010 ("הצעת החוק") היתה כי לצורך קידום התחרות בתחום שידורי הטלוויזיה המסחרית, לתקופה מוגבלת ומוגדרת, לא ישודרו באפיקי השידור 10 ו-22 שידורי טלוויזיה מסחריים לפי חוק הרשות השנייה, ושידורים כאמור ישודרו במסגרת טווח חדש של אפיקים שייקבע לעניין זה לפי הוראות סעיף 6כא1(ו) לחוק התקשורת.<sup>2</sup>

12. בנוסף, במסגרת הדיונים שהתקיימו בוועדת הכלכלה לשם הכנת הצעת החוק לקריאה שנייה ולקריאה שלישית, עלה הצורך להגביל את השימוש באפיקים 10 ו-22 גם לעניין סוגים נוספים של שידורים.

<sup>1</sup> הוראות סעיף 6כא1 הוחלו, בשינויים המחויבים, על בעל רישיון לשידורי לוויין, מכוח סעיף 6נו לחוק התקשורת.

יובהר כי ההתייחסות במסמך זה לסעיף 6כא1 ולהפעלת הסמכות לפיו, היא הן ביחס לבעל רישיון כללי לשידורי כבלים והן ביחס לבעל רישיון לשידורי לוויין.

<sup>2</sup> לעניין זה, ראו, לדוגמה, את דברי שר התקשורת דאז, מר משה כחלון בפרוטוקול מס' 330 משיבת ועדת הכלכלה של הכנסת, מיום 14 באוקטובר 2010, בנושא הצעת חוק הרשות השנייה לטלוויזיה ורדיו (תיקון מס' 33) (מעבר מזיכיונות לרישיונות בשידורי טלוויזיה), התשי"ע-2010, עמ' 20.

13. לעניין זה, נכון להפנות לדבריה של מנכ"לית הטלוויזיה החינוכית דאז, הגב' יפה ויגודסקי, בדיון שהתקיים ביום 14 באוקטובר 2010 :

"... מה שברור מעל לכל ספק זה שהנכס הזה לא יכול לעבור חינוס לאף אחד. זאת אומרת, בתוך כללי המשחק האלה, אם מחליטים ש-2 ו-10 לא קיימים, המספרים האלה לא קיימים והם לא ניתנים במתנה לאף אחד, לא לכבלים ולא ללויין, כי הרגלי צפייה הם הרגלי צפייה."<sup>3</sup>

14. בנוסף, יפים דבריו של סגן הממונה על התקציבים דאז, מר ערן פולק, באותו דיון, כדלקמן:

"אני חושב שההצעה של שר התקשורת בנושא של הרצף היא הצעה הכי הגיונית כדי להיחלץ מהמבוך הזה של האפיקים. אני חושב שברמת העיקרון, ועל מנת שהעיקרון יהיה שלם ויאפשר להתכנס, צריך להוסיף אמירה שלפיה המטרה היא להגביר ולייצר מצב של תחרות בשוק הברודקאסטינג. המטרה היא לא לשפר את מצבן של הוט ו-ויס על חשבון הברודקאסטינג.

.....

לכן הייתי מוסיף שבהסתכלות של אותו רצף יסתכלו גם על הנושא של 22 ו-10 באופן שלא יפגע כמו שאמרנו קודם ולא ישפר את מצבם על חשבון זה."<sup>4</sup>

15. לשם הגשמת קידום התחרות בתחום שידורי הטלוויזיה המסחריים ומתן אפשרות לבעלי הרישיונות המשדרים במתכונת חדשה להתחיל בשידוריהם במגרש משחקים חדש ו"נקי", הנטול ככל שניתן מאלמנטים חיצוניים לשידורים שיש בהם כדי להעניק יתרון למי מהגורמים המשדרים, כגון מספרי האפיקים, קבע סעיף 6כא1 לחוק התקשורת, שאושר במסגרת תיקון מס' 33, את העקרונות הבאים:

- מועצת הכבלים לא תתיר להעביר או לשדר באפיקים 10 או 22 שידורים של שלושה סוגי ערוצים כדלקמן, וזאת לתקופה של שלוש שנים ("התקופה הקובעת"): (1) ערוץ המשדר פרסומות המיועדות לציבור בישראל; (2) ערוץ ששידוריו הם שידורי חדשות ותכניות בענייני היום המיועדים לציבור בישראל; (3) ערוץ בעל מאפיינים אחרים ככל שהורה עליהם שר התקשורת לאחר התייעצות עם מועצת הכבלים ומועצת הרשות השנייה [סעיף קטן (ג)].
- שר התקשורת רשאי להורות למועצת הכבלים כי בתקופה הקובעת או בחלק ממנה, לא תתיר לבעל רישיון לשידורי כבלים להעביר או לשדר באפיקים 10 או 22 שידורים של ערוץ כלשהו. [סעיף קטן (ד)]
- לאחר שחלפה התקופה הקובעת, שר התקשורת רשאי להורות למועצת הכבלים כי לא תתיר להעביר או לשדר באפיקים 10 או 22, שידורי ערוץ המשדר שידורים מהסוגים המפורטים ברישה של סעיף קטן (ג) כאמור לעיל, כולם או חלקם, לתקופה נוספת, והכל כפי שיוורה. [סעיף קטן (ה)].

16. במהלך הדיונים בכנסת, עמדו חברי הכנסת על שיקול הדעת שנדרש להותיר להמשך לבוא לצורך קבלת החלטה באשר לשימוש, אם בכלל, שייעשה באפיקים.

<sup>3</sup> שם, עמ' 27.

<sup>4</sup> שם, עמ' 40.

17. ח"כ חיים אורון אשר העלה במהלך הדיונים את התוספת להצעת החוק המקנה שיקול דעת לשר להורות על החשכת הערוצים התייחס לצורך בהותרת שיקול דעת לשר בשל העדר יכולתה של ועדת הכלכלה לקבל החלטה ספציפית באשר לשימוש באפיקים:

"...על-פי אותו היגיון שלא יושבים כאן סביב השולחן 200 אנשים ומחלקים ערוצים. פעם השתכנעתי ממר חיים סלוצקי, אחר-כך השתכנעתי ממר אבי ניר. אני מודה מראש, אני לא מכיר את הנושא, ולא בטוח שחבריי מכירים טוב יותר. רוצים כאן לתפוס חקיקה שאחר-כך תגביל את כולם. תשאירו את הנושאים הללו בתוך מסגרת."<sup>5</sup>

18. כך באשר להטלת מגבלות אחרות על השימוש באפיקים סברו חברי הכנסת כי יש להותיר את שיקול הדעת לשר, ולאפשר לו גמישות בעניין לאחר כניסת תיקון החוק לתוקף.

19. כעת, משעמדנו על התכליות שבבסיס סעיף 6א1 לחוק התקשורת, נפרט את הטעמים שבגינם נדרשת הפעלת סמכותך לפי הוראת ס"ק (ד) לאותו סעיף, כך שתורה למועצת הכבלים לא להתיר לבעל רישיון כללי לשידורי כבלים או לבעל רישיון לשידורי לוויין להעביר או לשדר באפיקי השידור 10 ו-22 שידורים של ערוץ כלשהו, וזאת לתקופה של שנה אחת (מתוך שלוש), שתחילתה בחודש בנובמבר 2017 וסיומה בחודש נובמבר 2018.

**ג. בנסיבות בהן מצוי שוק הטלוויזיה המסחרית בישראל כיום, נדרשת הפעלת סמכות שר התקשורת לפי סעיף 6א1(ד) לחוק התקשורת על מנת להגשים את תכליות החקיקה באופן מיטבי**

20. כאמור, ההסדר החקיקתי שנקבע מבוסס על ההכרה לפיה אפיקי השידור 10 ו-22, שמרשותיי שידורו בהם במהלך העשורים האחרונים, הינם כלים בעלי ערך המעניקים יתרון משמעותי למי שמחזיק בהם. בהתאם העניק המחוקק למועצת הכבלים ולשר התקשורת סמכויות שונות ונפרדות לשם ניהול משאב אפיקי השידור.

21. לעניין זה נכון לציין את הסמכות הכללית של מועצת הכבלים, מכוח חוק התקשורת, בכל הנוגע לקביעת מספרי האפיקים שבהם יועברו וישודרו שידורים על ידי בעל רישיון כללי לשידורי כבלים או בעל רישיון לשידורי לוויין. הסמכות האמורה קיבלה ביטוי גם בפסק הדין שניתן בבג"צ 7200/02. בפסק הדין נקבע, לעניין בעל רישיון לשידורי לוויין, כי לשר התקשורת סמכות לקבוע ברישיון לשידורי לוויין הוראות לעניין מספר האפיק שבו יועבר ערוץ שבעל הרישיון מחויב להעבירו, וזאת על-מנת לאפשר את הגשמתן של התכליות העומדות בבסיס ההסדר הקבוע בחוק בעניין חובת העברתם של שידורים שונים על-ידי בעל רישיון לטלוויזיה רב ערוצית.<sup>6</sup>

22. לצד הסמכות הכללית האמורה, סבר המחוקק במסגרת תיקון מס' 33, כי לשם מתן אפשרות אמיתית לקידום תחרות בתחום שידורי הטלוויזיה המסחריים, נדרשות סמכויות נוספות ופרטניות שתוקנינה לשר שעניינן הגבלת השימוש באותם אפיקי שידור אטרקטיביים, ובכלל זה העדר שימוש באפיקים.

23. לעניין זה, נזכיר כי מקור ההכנסות של ערוצי הברודקאסט הוא משידורי פרסומות, והכנסותיהם מהפרסום נגזרות מנתוני צפייה. ברי כי ככל שנתוני הצפייה של ערוצי הברודקאסט נמוכים יותר, ישליך הדבר, בהתאם, על רמת הכנסותיהם.

<sup>5</sup> פרוטוקול ועדת הכלכלה של הכנסת מיום 26.10.2010, עמ' 25.

<sup>6</sup> די. בי. אס שירותי לוויין (1998) בע"מ נ' המועצה לשידורי כבלים ולשידורי לוויין ואח' (פ"ד (נט) 21, (2005)

24. על כן, וכפי שעולה מהעקרונות שפורטו לעיל מטרה נוספת באסדרה היתה להמנע מיצירת הטבה לגורם שלישי אשר ישדר באפיקים, בין היתר, מתוך הכרה בכך שהטבה כאמור תבוא על חשבונם של בעלי הרישיונות.
25. כאמור לעיל, בשל הרגלי הצפייה שהשתרשו בקרב הצופים במהלך העשורים האחרונים, ולפיהם ערוצי הברודקאסט הם הנצפים ביותר, הציבור התרגל להפעיל את מכשיר הטלוויזיה ומיד להקיש 10 או 22. מכאן נוצרה האטרקטיביות של אותם אפיקי שידור.
26. הדברים היו נכונים בעת שהתקיימו הדיונים לקראת חקיקת תיקון מס' 33, בשלהי שנת 2010 ותחילת שנת 2011, וכמובן שגם במהלך השנים שחלפו מאז.
27. מתן אפשרות כיום להוט מערכות תקשורת בכבלים בע"מ ("הוט") ולדי. בי. אס. שירותי לוויין (1998) בע"מ ("ייס") לשדר באפיקי השידור 10 ו-22 עם תום תקופת השימוש של מרשותי בהם, לשם שידורי ערוץ כלשהו, יסכל את תכליות החוק. כך, במקום שינוטרל "כוח המשיכה" של האפיקים המוכרים לשם קידום התחרות בתחום שידורי הטלוויזיה לטובת שחקנים חדשים, יופקדו אותם אפיקי שידור בעלי ערך רב, בידי פלטפורמות ותיקות (הוט ויס או "הפלטפורמות") באופן שישבש את התכלית החקיקתית ללא כל הצדקה. נרחיב:
28. עם סיום שידורי ערוצי הברודקאסט באפיקי השידור 10 ו-22, צופים המחפשים את התכנים המוכרים של ערוצי הברודקאסט, ימשיכו לפנות, לאחר למעלה מחמש עשרה ועשרים שנה של שימוש באפיקים, באופן טבעי ובשל הרגלי צפייה שהשתרשו במהלך השנים, לאפיקים המוכרים. ככל שיתאפשר לפלטפורמות לשדר שידורים כלשהם באפיקים 10 ו-22, הרי שתתרחש הסטה של אותם צופים מצפייה בערוצי הברודקאסט והצופים יצפו בתכני הפלטפורמות מתוך הרגל לאפיק. כך, אותו יתרון הגלום באפיקי השידור הוותיקים, שאותו ביקש המחוקק לנטרל לשם קידום התחרות שבבסיס תיקון מס' 33 יוענק לפלטפורמות. תוצאה כזו תפגע במרשותי ללא הצדקה ובאופן שאינו עולה בקנה אחד עם מטרות תיקון מס' 33.
29. הקושי האמור מתעצם בהביא בחשבון שכבר בתחילת התקופה הקובעת, תידרשנה מרשותי להתמודד עם תחרות מורחבת וישירה על שוק הפרסומות בשל קיומם של שלושה בעלי רישיון לשידורי טלוויזיה לפי חוק הרשות השנייה, לפחות, הצפויים להתחרות בו-זמנית במהלך כל ימות השבוע (בשונה מהמצב כיום), וכן בהביא בחשבון שבין לבין, מאז תיקון החקיקה, נוספו שני ערוצי טלוויזיה שהכנסותיהם מבוססות פרסומות (הערוץ היהודי-ישראלי וערוץ הֶלָא TV). זאת, כאשר בניגוד להנחה שרווחה בעת חקיקת תיקון מס' 33, שוק הפרסום בטלוויזיה המסחרית לא גדל.
30. על מנת לממש את התכליות של קידום התחרות בשוק הטלוויזיה המסחרית ולסכל הטיה ופגיעה בשידורים המסחריים בשל שימוש במספרי אפיקים מוכרים מחד ועל מנת להמנע ממתן הטבה לפלטפורמות מבוססות וותיקות מאידך וזאת על חשבון שיעורי הצפייה בתכנים של מרשותי, נדרשת הפעלת סמכות שר התקשורת לפי סעיף 16א(ד).

**ד. אי הפעלת סמכותו של שר התקשורת לפי סעיף 16א(ד), משמעותה מתן תמורה נוספת להוט וליס נוכח הוראות סעיף 16 לחוק הרשות השנייה**

31. אין הצדקה להתיר להוט ליס להעביר שידורים באפיקי השידור 10 ו-22 לפחות במהלך שנה, מראשית התקופה הקובעת, שאחרת יהיה בכך תשלום כפול להוט וליס נוכח הוראות סעיף 16 לחוק הרשות השנייה, שהתווסף אף הוא במסגרת תיקון מס' 33.

32. סעיף 162 לחוק הרשות השנייה, שעניינו "שימוש בסכומים שהתקבלו בשל שימוש באפיק או בנכסים לא מוחשיים", קובע, בסעיפים קטנים (ב) ו-(ד) כדלקמן:

"(ב) (1) סכומים שהתקבלו מתשלומים לפי סעיפים 37ד, 37ה ו-71ה(ח) ישמשו למימון הפקות מקומיות קנויות, שישודרו בשידוריהם של בעל רישיון כללי לשידורי כבלים, בעל רישיון לשידורי לוויין, בעל זיכיון לשידורי טלוויזיה ובעל רישיון לשידורי טלוויזיה, ויחולקו בין הגופים האמורים.

(2) חלוקה כאמור בפסקה (1) תיעשה לפי יחס שיוורה עליו השר, בהתאם לאמות מידה שיוורה עליהן השר מראש, והכל בהסכמת שר האוצר; החלוקה ואמות המידה ייקבעו בשים לב להשלכות סעיף 16א לחוק התקשורת על בעלי רישיון כלליים לשידורי כבלים ובעלי רישיונות לשידורי לוויין ולצורך בקידום היצירה הישראלית.

(3) אמות מידה לפי סעיף קטן זה יפורסמו באתר האינטרנט של משרד התקשורת."

....

"(ד) (1) בעל רישיון כללי לשידורי כבלים ובעל רישיון לשידורי לוויין ישדרו תכניות ממומנות, בהתאם לכללים שקבעה המועצה לשידורי כבלים ולשידורי לוויין בדבר שיבוץ תכניות כאמור; הסכומים ששימשו להפקת תכניות ממומנות ושעות השידור של תכניות כאמור לא יובאו בחשבון לצורך בחינת עמידתו של בעל רישיון כללי לשידורי כבלים או בעל רישיון לשידורי לוויין במחויבויותיו לפי חוק התקשורת, כללי המועצה לשידורי כבלים ולשידורי לוויין ותנאי הרישיון.

(2) בעל זיכיון לשידורי טלוויזיה ובעל רישיון לשידורי טלוויזיה ישדרו תכניות ממומנות בהתאם לכללים שקבעה המועצה בדבר שיבוץ תכניות כאמור; הסכומים ששימשו להפקת תכניות ממומנות ושעות השידור של תכניות כאמור לא יובאו בחשבון לצורך בחינת עמידתו של בעל זיכיון לשידורי טלוויזיה או בעל רישיון לשידורי טלוויזיה במחויבויותיו לפי חוק זה, כללי המועצה ותנאי הזיכיון או הרישיון, לפי העניין."

33. כפי שעולה מדברי ההסבר להצעת החוק, סעיף 162 לחוק התקשורת נועד לשם קיום "האינטרס הציבורי הגלום בקיומם של שידורי תכניות איכות וכדי להעשיר את פני המסך בשידורים כאמור תוך צמצום הירידה האפשרית בהשקעות ביצירה ישראלית הצפויה מהמעבר לשיטת הרישיונות"; הסעיף קובע שסכומים שיתקבלו מתשלומים לפי סעיפים שונים לחוק הרשות השנייה (ובכללם סעיף 37ד, שמכוחו נערך המכרז שהוזכר לעיל להקצאת אפיקי שידור חדשים לבעלי רישיונות) ישמשו למימון הפקות מקומיות קנויות, שישודרו בשידוריהם של בעל רישיון כללי לשידורי כבלים ובעל רישיון לשידורי לוויין לפי חוק התקשורת, וכן של בעל זיכיון לשידורי טלוויזיה ובעל רישיון לשידורי טלוויזיה, ויחולקו בין הגופים האמורים.<sup>7</sup>

<sup>7</sup> הצעת חוק הרשות השנייה לטלוויזיה ורדיו (תיקון מס' 33) (מעבר מזיכיונות לרישיונות), התשי"ע-2010; הצעת חוק הממשלה – 532, התשי"ע, עמ' 1285.

34. בסעיף 162(ב)2, נקבע במפורש כי חלוקת הסכומים ואמות המידה לחלוקה כאמור ייקבעו בשים לב להשלכות סעיף 6כא1 לחוק התקשורת על בעלי רישיון כלליים לשידורי כבלים ובעלי רישיונות לשידורי לוויין ולצורך קידום היצירה הישראלית.
35. לעניין זה, המשנה ליועץ המשפטי לכנסת והיועצת המשפטית של ועדת הכלכלה של הכנסת, עו"ד אתי בנדלר, הבהירה את המסגרת של הוראות סעיף 162 ומטרתו בדיון שהתקיים בנושא זה בוועדה:

"סעיף 62ה, שאותו אישרה הוועדה, דיבר על שימוש בסכומים שהתקבלו בשל מימוש בטוחות. כאן היה ברור והוסכם על הכל שהכספים האלה צריכים לחזור למסך של בעלות הרישיון. הסעיף הבא, שהוא סעיף 162, מדבר על שימוש בסכומים שהתקבלו בשל שימוש באפיק או בנכסים לא מוחשיים. כאן מדובר על שימוש באפיקים ועל חברת החדשות..."

... ככל שהוועדה תסבור, בהתאם לעמדת הממשלה מלכתחילה, שיש ממש בטענותיהם של בעלי הרישיונות לשידורי כבלים ולשידורי לוויין ושמגיע להם איזו שהיא תמורה בשל העובדה שהגבילו אותם בשימוש באפיקים מסוימים ונותנים להם הוראות במה הם יכולים להשתמש ובמה לא, יש מקום שהתמורה בהקשר הזה תתחלק בין הכבלים והלוויין בהתאם למוצע. בקשר למניות חברת החדשות והמוניטין צריכים להחיל על זה את אותו כלל שחל על מימוש בטוחות.<sup>8</sup>

36. על כן, ולמעלה מהצורך נציין כי ההסדר שנקבע בסעיף 162, מגלם כבר כיום, בין היתר, תשלום להוט ויס בשל מגבלות על השימוש באפיקי השידור לפי סעיף 6כא1.

## ה. סיכום

37. נוכח הדברים המתוארים לעיל, נבקש כי תפעיל את סמכותך לפי סעיף 6כא1(ד) לחוק התקשורת, כך שתורה למועצת הכבלים כי במשך תקופה של שנה לא תתיר להוט וליס להעביר או לשדר באפיק 10 או 22 שידורים של ערוץ כלשהו.
38. כאמור לעיל, במסמך זה הובאו בתמצית עיקרי הטיעונים והטעמים לבקשתנו, ונבקש להשלים ולהרחיב בנושא, בין בכתב ובין בעל פה, ככל שיידרש.

בכבוד רב,  
מוהנד נאסר, עו"ד

## העתק:

מר שלמה פילבר, מנכ"ל משרד התקשורת  
ד"ר יפעת בו חי-שגב, יו"ר המועצה לשידורי כבלים ולשידורי לוויין  
גב' אוה מדז'יבוז', יו"ר מועצת הרשות השנייה לטלוויזיה ורדיו  
גב' ברוריה מנדלסון, עו"ד, היועצת המשפטית (בפועל), משרד התקשורת

<sup>8</sup> פרוטוקול מסי 384 מישיבת ועדת הכלכלה של הכנסת, מיום 20 בדצמבר 2010, בנושא הצעת חוק הרשות השנייה לטלוויזיה ורדיו (תיקון מסי 33) (מעבר מזיכיונות לרישיונות לשידורי טלוויזיה), התש"ע-2010, עמ' 10.