



Kulturdepartementet  
Postboks 8030 Dep  
0030 Oslo

Brevet er også sendt elektronisk til [postmottak@kud.dep.no](mailto:postmottak@kud.dep.no)

Fetsund, 5. januar 2012

## **HØRING – FORSKRIFT OM OVERGANGSREGLER TIL LOV OM ENDRINGER I ÅNDSVERKLOVEN**

Vi viser til Kulturdepartementets høringsbrev av 18. november 2011.

Kabel Norge er en bransjeorganisasjon som samler de kommersielle kabel-TV-operatørene i Norge. Foreningen har 26 medlemmer som er lokalisert over hele landet. Disse representerer til sammen omlag 950.000 abonnenter. Kabel Norge er kjent med at to av medlemmene har inngitt separat hørings svar. Dette hørings svar er dermed inngitt på vegne av de øvrige medlemmene.

Kabel Norge mener at den foreslåtte forskriften ikke bør vedtas og at den under enhver omstendighet vil være ulovlig. Våre synspunkter kan sammenfattes på følgende måte:

1. Forskriftsforslaget kan ikke anses som en overgangsregel da endringene i åndsverkloven § 38a allerede har vært i kraft i mer enn 6 år. Forskriften mangler derfor hjemmel i endringslovens del III 2c).
2. Forskriftsforslaget vil innebære et unntak fra åndsverkloven § 38a. Departementet har ikke hjemmel til å gi et slikt unntak fra representativitetskravet i åndsverkloven § 38a.
3. Kabel Norge oppfatter at Kulturdepartementet med denne forskriften i praksis svarer på Norwacos søknad om godkjenning med en forskrift i stedet for et enkeltvedtak fordi Norwaco ikke oppfyller vilkårene i åndsverkloven § 38a. Hadde Norwaco oppfylt representativitetskravene, ville det ikke vært noe behov for en slik forskrift. Departementet har ikke hjemmel til å omgå de kompetansebegrensninger de er underlagt etter åndsverkloven § 38a ved i stedet å vedta en forskrift som ikke har noen praktisk betydning for noen andre enn Norwaco.

4. Forskriftsforslaget er i strid med formålet med lovendringen fra 2005, nemlig å bringe norsk lov i samsvar med EØS-avtalens ikke-diskrimineringsbestemmelser.
5. Forskriftsforslaget vil diskriminere norske og utenlandske rettighetshaverorganisasjoner siden det kun er norske organisasjoner som kan oppfylle kravet om godkjenning etter tidligere ordning. Forslaget er dermed i strid med EØS-avtalen.
6. Forskriftsforslaget er så langt det gir anledning til å gi godkjenning med tilbakevirkende kraft i strid med Grunnlovens § 97. Etter Kabel Norges oppfatning er det ikke tvilsomt at forslaget vil være til skade for Kabel Norges medlemmer. Dersom forslaget vedtas, vil det kunne medføre at det knyttes nye rettvirkninger til allerede foretatte handlinger. Kabel Norge oppfatter eksempelvis at Norwaco vil benytte forskriften til å fremme erstatningskrav mot våre medlemmer for handlinger som er foretatt før den eventuelle forskriften forkynnes. Vi viser her blant annet til den begjæring om vederlag som ble fremmet for Kabelvistnemnda i desember 2010 mot våre medlemmer Nesodden Kabel TV AS, Loqal AS, Scan Net AS og NEAS Bredbånd AS var sammen med Get og Canal Digital, men som senere avvist på grunn av manglende godkjenning. Dersom forskriftsforslaget skulle gjøre det mulig for Norwaco å gjenoppta dette kravet forut for forskriftens forkynning basert på at godkjenning etter forskriften gis tilbakevirkende kraft, vil forskriften være i strid med Grunnlovens § 97. Det forhold at åndsverkloven er straffesanksjonert medfører også at departementet ikke kan gi regler med tilbakevirkende kraft. Det foreligger heller ingen sterke samfunnsmessige hensyn som tilsier at departementet bør gi Norwaco noen etterfølgende godkjenning tilbake i tid.

Kabel Norge vil avslutningsvis påpeke at Kulturdepartementet med sitt forskriftsforslag etter vår oppfatning griper inn i pågående tvister mellom våre medlemmer og Norwaco. Slike tvister skal løses av enten Kabelvistnemnda eller domstolene. Det følger av åndsverklovens system. At Kabelvistnemndas avgjørelser ikke skal overprøves av departementet er også nedfelt i forskriften til åndsverkloven. På side 3 i høringsnotatet er det imidlertid det departementet gjør når de begrunner sitt forslag til forskriftsendring. Departementets argumentasjon er til forveksling lik den argumentasjon som ble fremført av Norwaco ovenfor Kabelvistnemnda mot våre medlemmer, men som nemnda klart og tydelig satte til side. Når departementet i høringsnotatet samtidig gir uttrykk for at formålet med forslaget er at "partene skal kunne ordne opp i situasjonen også bakover i tid", kan dette vanskelig forstås på annen måte enn at departementet gjør om på Kabelvistnemndas avgjørelse og legger forholdene til rette for at Norwaco skal kunne ta opp igjen slike tidligere krav som er avvist av nemnda.

Kabel Norge oppfatter at dette er en kritikkverdig innblanding fra departementets side som rokker ved en av de viktigste forutsetningene for Kabeltvistnemndas rolle som tvisteløsningsorgan innen videresendingsområdet, nemlig dens selvstendighet. Å føre saker for Kabeltvistnemnda er kostbart både fordi parene selv må dekke nemndas kostnader og bære egne sakskostnader selv om man vinner frem. Kabel Norge kan vanskelig anbefale våre medlemmer å bruke nemnda som tvisteløsningsorgan under slike forutsetninger, dersom den tapende part kan appellere til departementet og i praksis få avgjørelsen omgjort.

For øvrig viser vi til de synspunkter og rettslige grunnlag som fremkommer i Get og Canal Digital Kabel TVs hørings svar inngitt i brev fra Advokatfirmaet Hjort. Kabel Norge støtter disse.

Med vennlig hilsen



Knut Børmer  
Daglig leder

Kabel Norge  
Postboks 77  
1901 Fetsund

[www.kabelnorge.no](http://www.kabelnorge.no)  
[post@kabelnorge.no](mailto:post@kabelnorge.no)