

ΑΠΟΦΑΣΗ* ΑΡΙΘΜ 409/V/2008

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ – ΤΜΗΜΑ Α΄

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτηρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 17^η Ιουλίου 2008, ημέρα Πέμπτη και ώρα 13:00, με την εξής σύνθεση:

Προεδρεύων: Αριστομένης Κομισόπουλος

Μέλη: Ιωάννης Δραπανιώτης,

Ιωάννης Σαμέλης

Δημήτριος Γιαννέλης, και

Ελίζα Αλεξανδρίδου

Γραμματέας: Μούρκου Παναγιώτα, λόγω καλύματος της τακτικής Γραμματέως Όλγας-Ανίτας Ραφτοπούλου

Θέμα της συνεδρίασης ήταν η λήψη απόφασης επί της προηγούμενης γνωστοποίησης της συγκέντρωσης από τις εταιρείες «**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΑΤΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ-ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ**» (Με δ.τ **FORTHNET A.E**) και τη «**MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.**», σύμφωνα με το άρθρο 4β Ν.703/1977, όπως ισχύει.

Στη συζήτηση είχαν νομίμως κλητευθεί και παρίσταντο οι γνωστοποιούσες εταιρείες α) **FORTHNET A.E.** δια των νομίμων εκπροσώπων της Παντελή Τζωρτζάκη και Βασιλείου Γιαννόπουλου και μετά των πληρεξουσίων δικηγόρων της κ.κ. Θεμιστοκλή Γιαννακόπουλου, Πέτρου Μαρούδα και Βερόνικας Δελέτη και β) **Myriad International Holdings B.V** δια των νομίμων εκπροσώπων της Βασιλείου Σγούρδου και Γεωργίου Γαμπρίτσου και **Raine Sheryl Ann** και μετά των πληρεξουσίων δικηγόρων της Αλκιβιάδη Ψάρρα, Βασιλείου Γαβρίλη, **Dyvernoy Christian Ludwig** και **Tudor David Glyndwr**.

Στην αρχή της συζήτησης, το λόγο έλαβε ο Γενικός Εισηγητής Ιωάννης Μιχαήλ, Αναπληρωτής Γενικός Διευθυντής της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού (εφεξής Γ.Δ.Α.), ο οποίος ανέπτυξε συνοπτικά τη γραπτή εισήγηση (αριθ. πρωτ. 4257/27.6.2008) της Υπηρεσίας και πρότεινε για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στην εισήγηση, να επιτραπεί η από 14/4/2008 γνωστοποιηθείσα απόκτηση αποκλειστικού ελέγχου επί

* Από την παρούσα απόφαση έχουν παραλειφθεί, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ.7 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 1890/Β'/29.12.2006), τα στοιχεία εκείνα, τα οποία κρίθηκε ότι αποτελούν επιχειρηματικό απόρρητο. Στη θέση των στοιχείων που έχουν παραλειφθεί υπάρχει η ένδειξη [...]. Όπου ήταν δυνατό τα στοιχεία που παραλείφθηκαν αντικαταστάθηκαν με ενδεικτικά ποσά και αριθμούς ή με γενικές περιγραφές (εντός [...]).

των εταιριών NETMED N.V και Intervision (Services) B.V. που ελέγχονται από τις εταιρίες Myriad International Holdings B.V και Teletypos Cyprus Limited, από την εταιρία FORTHNET A.E. υπό την προϋπόθεση ότι θα διασφαλίζεται η ισότιμη και με εύλογους όρους πρόσβαση εταιρειών που δραστηριοποιούνται ή θα δραστηριοποιηθούν των εταιριών NETMED N.V και Intervision (Services) B.V. που ελέγχονται από τις εταιρίες Myriad International Holdings B.V και Teletypos Cyprus Limited, από την εταιρία FORTHNET A.E. υπό την προϋπόθεση ότι θα διασφαλίζεται η ισότιμη και με εύλογους όρους πρόσβαση εταιρειών που δραστηριοποιούνται ή θα δραστηριοποιηθούν στην αγορά των υπηρεσιών Διαδικτυακής Τηλεόρασης («IPTV») στα συνδρομητικά προγράμματα της NetMed.

Κατόπιν το λόγο έλαβαν οι πληρεξούσιοι δικηγόροι, οι οποίοι τοποθετήθηκαν επί της με αριθ. πρωτ. 5986/17.10.2007 εισηγήσεως της Γ.Δ.Α., ανέπτυξαν τις απόψεις τους και απάντησαν σε ερωτήσεις που τους υπέβαλε ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής.

Η Επιτροπή συνήλθε σε διάσκεψη στη συνεδρίαση της 24^{ης} Ιουλίου 2008 (ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:45). Κατά τη διάρκεια της διάσκεψης περιήλθαν στο Τμήμα οι κατατεθείσες στη Γενική Διεύθυνση Ανταγωνισμού : α) η με αρ.πρωτ. 4819/21.7.2008 εξώδικη δήλωση-διαμαρτυρία και πρόσκληση του Χρήστου Ρούσσου του Παναγιώτη, κατοίκου Κηφισιάς οδός Φιλαδελφείας 64 και

β) η με αρ. πρωτ. 4934/24.7.2008 κυρία παρέμβαση-αίτηση (ως «εξαιρετικά επείγον») της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία UNITEK A.E., με έδρα στην Κηφισιά (16^ο ΧΑΜ ΕΟ Αθηνών-Λαμίας).

Ενόψει αυτών το Τμήμα διέκοψε τη διάσκεψη, ανέβαλε τη λήψη απόφασης και κάλεσε με το από 24.7.2008 απόσπασμα πρακτικού διαβιβασθέν με την από 25/7/2008 (αρ.ημ.πρωτ.570) επιστολή για την 29.7.2008 ημέρα Πέμπτη και ώρα 14:00 τα ενδιαφερόμενα μέρη.

Οι γνωστοποιούσες εταιρείες Myriad International Holdings B.V και FORTHNET A.E. με το από 25/7/2008 με αρ. πρωτ. 578/25.7.2008 στη Γραμματεία της Επιτροπής Ανταγωνισμού κατατεθέντος εγγράφου, ζήτησαν την απόρριψη των ως άνω αιτήσεων ως απαραδέκτων.

Στο άρθρο 21 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού ΚΥΑ 8275/2006 (ΦΕΚ 1890/29.12.2006) ορίζεται:

«1. Οποιοσδήποτε τρίτος, φυσικό ή νομικό πρόσωπο, μπορεί να υποβάλλει υπόμνημα σε κάθε υπόθεση που συζητείται στην Επιτροπή, τουλάχιστον δεκαπέντε (15) ημέρες πριν από τη συζήτηση

2. Το υπόμνημα κατατίθεται στη Γραμματεία της Επιτροπής, αποτελεί στοιχείο του φακέλου της υπόθεσης και επιδίδεται, με φροντίδα του υποβάλλοντος αυτό, στα ενδιαφερόμενα μέρη τουλάχιστον δέκα (10) ημέρες πριν από τη συζήτηση της υπόθεσης,

επί ποινή απαραδέκτου και προκειμένου για συζητήσεις συγκεντρώσεων επιχειρήσεων πέντε (5) ημέρες πριν.»

Οι ως άνω γνωστοποιούντες και οι αιτούντες προσήλθαν την 29.7.2008 ημέρα Τρίτη και ώρα 14:00 και απήντησαν σε ερωτήσεις του τμήματος όσον αφορά την τήρηση των προϋποθέσεων του άνω άρθρου 21 για το παραδεκτό των ως άνω αιτήσεων. Εξ αυτών προέκυψε ότι οι ως άνω αιτήσεις (υπομνήματα) δεν κατατέθηκαν στη Γραμματεία της Επιτροπής και μάλιστα 5 ημέρες πριν από τη συζήτηση της υπόθεσης που έγινε 17.7.2008, ημέρα Πέμπτη και ώρα 13:00, ούτε επιδόθηκαν με φροντίδα αυτών στα ενδιαφερόμενα μέρη (δεν προσκομίστηκαν αντίστοιχα επιδοτήρια από τους αιτούντες). Γι' αυτό το Τμήμα Α' της Επιτροπής Ανταγωνισμού απορρίπτει τις ως άνω αιτήσεις (υπομνήματα) των Χρήστου Ρούσσου και της UNITEK A.E. ως απαράδεκτες, καθώς και την περιελθούσα την 29.7.2008 στο Τμήμα, κατατεθείσα στη Γ.Δ.Α με αρ. πρωτ. 5010/28.7.2008 αίτηση της UNITEK A.E. για τους αυτούς ως άνω λόγους ως απαράδεκτη.

Μετά ταύτα το Τμήμα Α' συνέχισε τη διακοπείσα διάσκεψη και αφού μελέτησε την υπ' αριθμ 4257/27.6.2008 Εισήγηση της Γ.Δ.Α, που έχει ως εξής:

« Α Η Γ Ν Ω Σ Τ Ο Π Ο Ι Η Θ Ε Ι Σ Α Π Ρ Α Ξ Η

A.1 Συνοπτική Περιγραφή

1.Στις 30.04.2008 με το υπ' αριθμόν πρωτοκόλλου 2961 έγγραφο, οι εταιρίες «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΑΤΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ – ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» με διακριτικό τίτλο «FORTHNET A.E.» (εφεξής FORTHNET) και η «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.» (εφεξής ΜΙΗ) γνωστοποίησαν στην Υπηρεσία μας σύμφωνα με το άρθρο 4β Ν.703/1977, όπως ισχύει, την από 14.04.2008 σύμβαση αγοράς μετοχών μεταξύ αφενός της FORTHNET και αφετέρου των ΜΙΗ και Teletypos Cyprus Limited (εφεξής Τηλέτυπος Κύπρου) και της μητρικής της «ΤΗΛΕΤΥΠΟΣ Α.Ε.», για την εξαγορά από την FORTHNET του συνόλου του εκδοθέντος μετοχικού κεφαλαίου των εταιριών NetMed N.V. και Intervision (Services) B.V. και των θυγατρικών αυτών, οι οποίες ελέγχονται από τις ΜΙΗ και την Τηλέτυπο Κύπρου.

Δυνάμει της ως άνω σύμβασης, η FORTHNET θα αποκτήσει τον αποκλειστικό έλεγχο επί των εταιριών NetMed N.V. και Intervision (Services) B.V. και των θυγατρικών αυτών, σε Ελλάδα και αλλού. Συγκεκριμένα η FORTHNET θα αγοράσει όλες τις εκδοθείσες μετοχές των δύο εταιριών από την ΜΙΗ, και ειδικά για την NetMed N.V. θα αγοράσει και τις μετοχές αυτής που ανήκουν στην Τηλέτυπο Κύπρου. Η ολοκλήρωση της εξαγοράς αναμένεται να πραγματοποιηθεί μέσω νεοσυσταθείσας εταιρίας, «Νέα Εταιρία», η οποία θα αποτελεί θυγατρική της FORTHNET κατά 100%.

A.2 Συνοπτική Περιγραφή της Διαδικασίας Αγοραπωλησίας βάσει της Σύμβασης Αγοράς Μετοχών

A.2.1 Πώληση & Αγορά Μετοχών – Τίμημα Αγοράς¹

2. Σύμφωνα με τους όρους της σύμβασης αγοράς μετοχών, κάθε ένας εκ των πωλητών (ΜΙΗ, Τηλέτυπος Κύπρου και ο εγγυητής αυτής ΤΗΛΕΤΥΠΟΣ Α.Ε.) συμφωνεί να πωλήσει και ο «αγοραστής» (όπως ορίζεται βάσει του όρου 1.8 της σύμβασης)² συμφωνεί να αγοράσει τις Πωλούμενες Μετοχές μαζί με όλα τα δικαιώματα που ενσωματώνονται σε αυτές και είναι ελεύθερες από οποιοσδήποτε επιβαρύνσεις.

3. Στον κάτωθι πίνακα παρουσιάζεται η κυριότητα πωλητών επί πωλούμενων μετοχών, σύμφωνα με το Παράρτημα 1 μέρος Γ, της σύμβασης αγοράς μετοχών.

Επωνυμία Πωλητή	Αριθμός Μετοχών στη NetMed	Αριθμός Μετοχών στην Intervision (που κατέχονται από την Intervision (Services) Holdings B.V.)	Συμφωνημένα Ποσοστά
ΜΙΗ	[...]	[...]	[...]
ΤΗΛΕΤΥΠΟΣ Κύπρου	[...]	[...]	[...]

4. Η ΜΙΗ με την παρούσα σύμβαση συμφωνεί να πωλήσει και ο αγοραστής να αγοράσει τις απαιτήσεις από δάνεια, μαζί με όλα τα δικαιώματα που ενσωματώνονται σε αυτές και ελεύθερες από οποιοσδήποτε επιβαρύνσεις.

5. Κατά την ημερομηνία ολοκλήρωσης της αγοραπωλησίας των μετοχών:

- Καθένας από τους πωλητές θα μεταβιβάσει στον αγοραστή (ή όσον αφορά την Intervision, η ΜΙΗ θα εξασφαλίσει ότι θα μεταβιβαστούν προς τον αγοραστή) εκείνες οι πωλούμενες μετοχές που παρατίθενται στον πίνακα του Παραρτήματος 1 μέρος Γ,
- Η ΜΙΗ θα μεταβιβάσει στον αγοραστή τις απαιτήσεις από δάνεια,
- Ο Αγοραστής θα καταβάλει το τίμημα μετοχών και το τίμημα δανείων σύμφωνα με τον όρο της σύμβασης,

δια της υπογραφής της πράξης μεταβίβασης ενώπιον του Ολλανδού Συμβολαιογράφου.

6. Το συνολικό τίμημα της αγοραπωλησίας των μετοχών ανέρχεται στο ποσό των [...].

¹ Σύμβαση Αγοράς Μετοχών, παρ.2 και παρ.3.

² Οι αναφορές στον «Αγοραστή» είναι: [...].

Υπό τους όρους και της προϋποθέσεις της σύμβασης, το συνολικό τίμημα για την αγοραπωλησία των απαιτήσεων από δάνεια, θα είναι το τίμημα των δανείων. 7. Σύμφωνα με το Έντυπο Γνωστοποίησης Συγκέντρωσης³, τα κεφάλαια τα οποία είναι απαραίτητα για την καταβολή του τιμήματος θα προέλθουν από τις ακόλουθες πηγές:

- Από αύξηση μετοχικού κεφαλαίου της FORTHNET [...].
- Από μακροπρόθεσμο τραπεζικό δανεισμό, [...]

A.2.2 Ολοκλήρωση⁴

8. Η ολοκλήρωση θα λάβει χώρα [...].

9. [...].

Κατά την υπογραφή της πράξης μεταβίβασης των πωλούμενων μετοχών, [...]:

- [...]

- [...]

10. Τόσο η ΜΙΗ όσο και η Τηλέτυπος Κύπρου αναλαμβάνουν[...]:

- [...],

- [...].

Τόσο η ΜΙΗ όσο και η Τηλέτυπος Κύπρου αναλαμβάνουν [...]

Η ΜΙΗ αναλαμβάνει[...].

Στον (4) όρο της σύμβασης αναφέρονται αναλυτικά όλες οι εγγυητικές ευθύνες αγοραστών / πωλητών.

Όλες οι υποχρεώσεις και δεσμεύσεις που παρατίθενται στη σύμβαση οι οποίες δεν έχουν εκπληρωθεί πλήρως κατά την ολοκλήρωση, θα παραμείνουν σε ισχύ μετά την ολοκλήρωση.

A.2.3 Διεξαγωγή Επιχείρησης⁵

11. Μεταξύ λοιπών όρων της παρούσας παραγράφου της σύμβασης, αναφέρεται ότι κατά την περίοδο μεταξύ της ημερομηνίας υπογραφής της εν λόγω σύμβασης και της ημερομηνίας ολοκλήρωσης της αγοραπωλησίας των μετοχών, οι εταιρίες NetMed και Intervision καθώς και οι θυγατρικές αυτών, προτίθενται [...].

A.2.4 Προϋποθέσεις⁶

12. Συνοπτικά, αναφέρεται ότι η ολοκλήρωση της αγοραπωλησίας των μετοχών (εξαγορά) τελεί υπό ορισμένες αιρέσεις, συμπεριλαμβανομένης της έγκρισης της εξαγοράς από την Ελληνική Επιτροπή Ανταγωνισμού και την έκδοση σχετικής απόφασης, την κατ' αντιστοιχία έγκριση και έκδοση σχετικής απόφασης από την Κυπριακή Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού, καθώς και τη λήψη όλων των

³ Έντυπο Γνωστοποίησης Συγκέντρωσης, Τμήμα 3, παρ. 3.1, σημείο (γ).

⁴ Σύμβαση Αγοράς Μετοχών, παρ.7.

⁵ Σύμβαση Αγοράς Μετοχών, παρ.5.

⁶ Σύμβαση Αγοράς Μετοχών, Παράρτημα 2, & Σύνοψη από Έντυπο Γνωστοποίησης, σελ. 2.

συναινέσεων, εξουσιοδοτήσεων και συναφών αδειών που απαιτούνται από το Εθνικό Συμβούλιο Ραδιοτηλεόρασης (ΕΣΡ) αναφορικά με την άδεια παροχής συνδρομητικής τηλεόρασης των εταιριών του Ομίλου – Στόχου (NetMed, Intervision και θυγατρικές αυτών), της Ελληνικής Ραδιοφωνίας Τηλεόρασης Α.Ε. (ΕΡΤ) αναφορικά με τις συμβατικές συμφωνίες μεταξύ των εταιριών και του Ομίλου – Στόχου, και της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (ΕΕΤΤ) αναφορικά με την άδεια δορυφορικών επικοινωνιών της Syned Α.Ε. (θυγατρική εταιρία της NetMed Hellas Α.Ε.).

13. Πρόσθετα, και στην περίπτωση που οι σχετικές συναλλαγές κριθούν ότι αποτελούν συγκέντρωση με κοινοτική διάσταση υπό την έννοια του άρθρου 1 του Κανονισμού της Επιτροπής 139/2004, προκειμένου να ολοκληρωθεί η εν λόγω αγοραπωλησία απαιτείται η λήψη είτε (α) μίας απόφασης που παρέχει άδεια για τη συγκέντρωση (ανεξάρτητα εάν είναι υπό όρους ή όχι) εκ μέρους της Ευρωπαϊκής Επιτροπής δυνάμει του άρθρου 6(1)(b), άρθρου 8(1) ή άρθρου 8(2) του Κοινοτικού Κανονισμού ή (β) μια εξομοιωμένη με απόφαση που παρέχει άδεια δυνάμει του άρθρου 10(6) του Κοινοτικού Κανονισμού (υπό την προϋπόθεση ότι στην περίπτωση που η Ευρωπαϊκή Επιτροπή παραπέμψει την συγκέντρωση ή τμήμα αυτής στην Ελληνική Επιτροπή Ανταγωνισμού και/ ή στην Κυπριακή Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού δυνάμει του άρθρου 9 του Κοινοτικού Κανονισμού, τότε θα ισχύει αντίστοιχα η προϋπόθεση που παρατίθεται στην παράγραφο 3 του Παραρτήματος 2).

14. Τέλος, μεταξύ των αιρέσεων συμπεριλαμβάνεται η έγκριση της αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου της FORTHNET από την Έκτακτη Γενική Συνέλευση των μετόχων της, προς τον σκοπό χρηματοδότησης της εξαγοράς.

A.2.5 Διαιτησία⁷

15. [...].

A.3 Έλεγχος Πληρότητας Φακέλου

16. Βάσει του άρθρου 4β παρ. 6 του Ν.703/1977, όπως ισχύει, τα μέρη προέβησαν σε δημόσια ανακοίνωση της εν λόγω συγκέντρωσης στην οικονομική εφημερίδα «ΚΕΡΔΟΣ» με ημερομηνία δημοσίευσης 02.05.2008, και προσκόμισαν νόμιμο παράβολο των €1.050 (ΣΤ54647075/ 24.04.2008 ΔΟΥ ΦΑΕ ΠΕΙΡΑΙΑ).

B. ΤΑ ΜΕΡΗ

17. Για τους σκοπούς της εν λόγω γνωστοποίησης, τα εμπλεκόμενα μέρη είναι αφενός η αγοράστρια εταιρία FORTHNET και αφετέρου η ΜΙΗ η οποία ασκεί αποκλειστικό έλεγχο στην NetMed N.V. και Intervision Services. Οι εταιρίες Τηλέτυπος Κύπρου και ο εγγυητής αυτής Τηλέτυπος Α.Ε. (Ελλάδος), που είναι μέτοχοι της NetMed N.V. και συμμετέχουν ως πωλητές στην Σύμβαση Αγοράς Μετοχών δε συμμετέχουν στη συγκέντρωση, δεδομένου ότι ο έλεγχος της NetMed N.V. ασκείται αποκλειστικά από την

⁷ Σύμβαση Αγοράς Μετοχών, παρ.18.1.

ΜΙΗ, και επιπλέον οι εν λόγω εταιρίες (Τηλέτυπος Κύπρου και Τηλέτυπος Α.Ε. (Ελλάδος), δεν διαθέτουν μετοχές στην Intervision (Services) B.V.

B.1 FORTHNET (Γνωστοποιούσα)

18. Η FORTHNET με έδρα το Δήμο Ηρακλείου Κρήτης και γραφεία στο Τεχνολογικό Πάρκο Κρήτης, περιοχή «Βασιλικά Βουτών», ιδρύθηκε τον Οκτώβριο 1995 από το Ίδρυμα Τεχνολογίας και Έρευνας και τις Μινωικές Γραμμές ΑΝΕ. Η διάρκεια της έχει οριστεί σε σαράντα (40) έτη από τη νόμιμη σύστασή της.

Η FORTHNET βάσει του εντύπου συγκεντρώσεως και του καταστατικού της, έχει ως σκοπό την παροχή υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών, υπηρεσιών της κοινωνίας της πληροφορίας, συστημάτων ηλεκτρονικής πληροφόρησης και επικοινωνίας, την ανάπτυξη και χρήση κάθε πρόσφορης τηλεπικοινωνιακής και δικτυακής και τεχνικής υποδομής στην Ελλάδα και το εξωτερικό, καθώς και την ανάπτυξη κάθε συναφούς δραστηριότητας. Συγκεκριμένα η FORTHNET παρέχει συνοπτικά, τις ακόλουθες ευρυζωνικές υπηρεσίες:

- Υπηρεσίες 2play
- ADSL (ευρυζωνικές υπηρεσίες διαδικτύου υψηλής ταχύτητας)
- Wi – Fi (υπηρεσίες διαδικτύου ασύρματης πρόσβασης)
- Υπηρεσίες Internet Leased Lines
- Data Connectivity Internet
- LMDS
- Data Center Services
- Interactive Marketing
- E-ticketing για κρατήσεις εισιτηρίων ακτοπλοΐας
- Κρατήσεις ξενοδοχείων κτλ, μέσω διαδικτύου
- Πωλήσεις εξοπλισμού για τις ανωτέρω υπηρεσίες.

Η FORTHNET δεν παρέχει ακόμη υπηρεσίες Διαδικτυακής Τηλεόρασης («IPTV»), μέσω του ADSL δικτύου της στην Ελλάδα. Ωστόσο αναφέρεται στο έντυπο γνωστοποίησης, ότι πριν τη σύναψη της γνωστοποιηθείσας πράξης η FORTHNET και η NetMed είχαν διαπραγματευτεί και υπογράψει σύμβαση για τη διανομή του μπουκέτο Nova από την FORTHNET.

B.1.1 Μετοχική Σύμβαση

19. Η FORTHNET είναι εταιρία εισηγμένη στο Χρηματιστήριο Αξιών Αθηνών από το 2000. Το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας, βάσει του καταστατικού της, ανέρχεται σε €45.478.004,76 και διαιρείται σε 38.540.682 κοινές ονομαστικές μετοχές αξίας €1,18 έκαστη. Κάθε μετοχή παρέχει το δικαίωμα μίας (1) ψήφου στη Γενική Συνέλευση. Η ισχύουσα μετοχική της σύμβαση της εταιρίας, παρουσιάζεται στον παρακάτω πίνακα:

ΜΕΤΟΧΟΙ	Αριθμός Μετοχών	% επί του Μετοχικού Κεφαλαίου
FORGENDO LTD	[...]	[...]
RNZY STICHTING PENSIONENFONDS ABP	[...]	[...]
CYRTE INVESTMENTS GP 1 BV	[...]	[...]
ΙΔΡΥΜΑ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ & ΕΡΕΥΝΑΣ	[...]	[...]
COMMERZBANK AG FRANKFURT A/C COMINVEST	[...]	[...]
NORGES BANK	[...]	[...]
MORGAN STANLEY AND CO INCORPORATED NEW YORK	[...]	[...]
Επενδυτικό Κοινό (ποσοστά < 3%)	[...]	[...]
Σύνολο	[...]	100%

Πηγή: Πίνακας 2 Συμπληρωματικών Στοιχείων Γνωστοποιούσας (αρ. πρωτ.4094/ημ.23.06.08)

20. Το Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρίας αποτελείται από πέντε έως εννέα μέλη τα οποία εκλέγονται από τη Γενική Συνέλευση των Μετόχων⁸. Το εν ενεργεία Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρίας, το οποίο εξελέγη στις 14.02.2008 και του οποίου η θητεία λήγει την 16.03.2011, έχει ως ακολούθως⁹:

ΟΝΟΜΑ	ΘΕΣΗ
Ιωάννης Αβέρωφ	Πρόεδρος Δ.Σ. - Μη Εκτελεστικό Μέλος
Padmanabhan Deepak Srinivas	Αντιπρόεδρος Δ.Σ. - Μη Εκτελεστικό Μέλος
Παντελής Τζωρτζάκης	Δ/νων Σύμβουλος - Εκτελεστικό Μέλος
Michael Warrington	Μη Εκτελεστικό Μέλος Δ.Σ.
Γεώργιος Κουτσούδακης	Ανεξάρτητο Μη Εκτελεστικό Μέλος Δ.Σ.
Mohsin Majid	Μη Εκτελεστικό Μέλος Δ.Σ.
Αλκιβιάδης Παγιατάκης	Μη Εκτελεστικό Μέλος Δ.Σ.
Saviour Portelli	Μη Εκτελεστικό Μέλος Δ.Σ.
Ιάσων Στράτος	Ανεξάρτητο Μη Εκτελεστικό Μέλος Δ.Σ

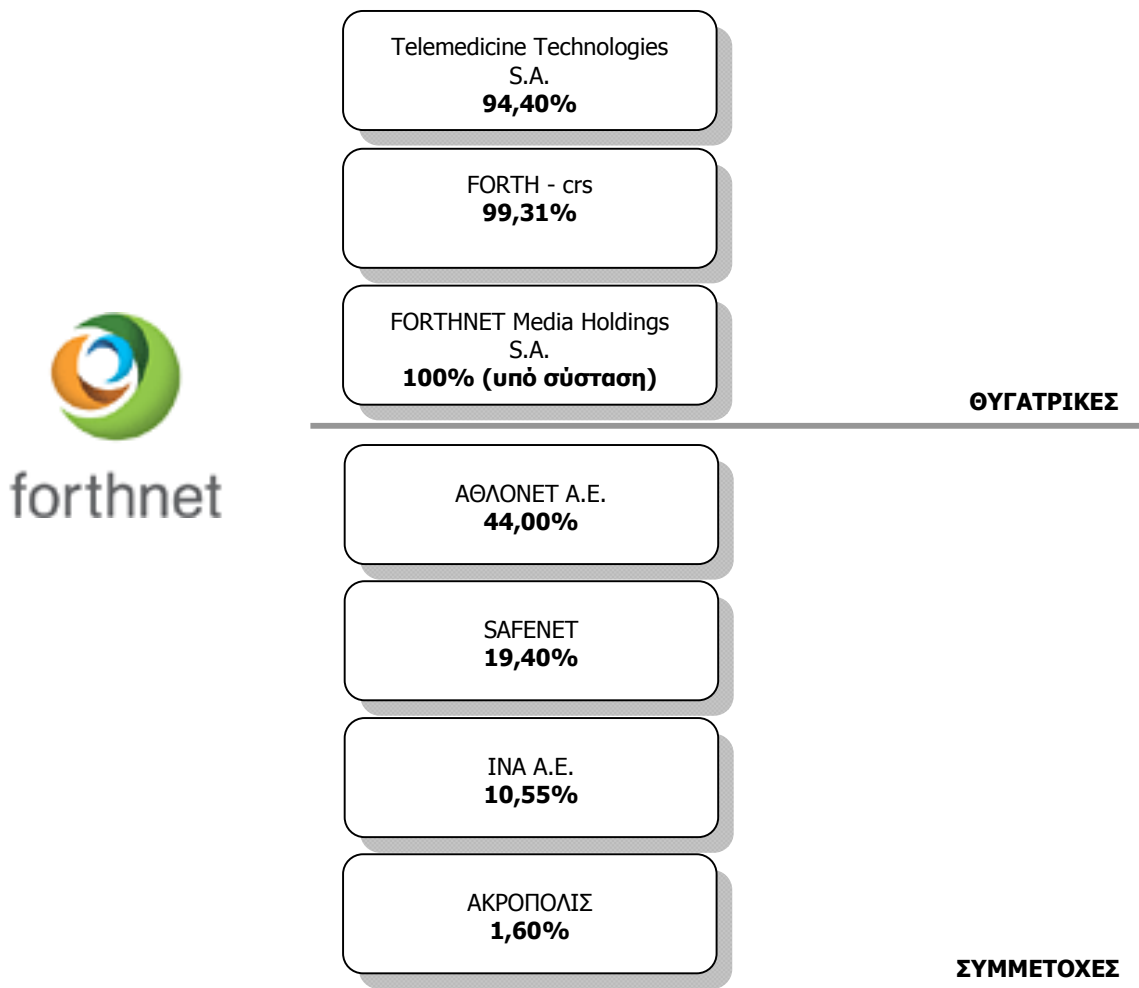
⁸ Καταστατικό FORTHNET, άρθρο 19.

⁹ Ετήσιο Δελτίο & Απολογισμός Χρήσης 2007.

Αναφορικά με την λήψη αποφάσεων, το Διοικητικό Συμβούλιο βρίσκεται σε απαρτία και αποφασίζει έγκυρα, όταν παρίστανται στη συνεδρίαση ή αντιπροσωπεύονται τρεις (3) τουλάχιστον Σύμβουλοι αυτοπροσώπως. Κάθε Σύμβουλος έχει μία (1) ψήφο και μπορεί να αντιπροσωπευθεί έγκυρα από έναν και μόνο άλλο Σύμβουλο. Οι αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου λαμβάνονται με απόλυτη πλειοψηφία των παρόντων και αντιπροσωπευόμενων μελών του. Σε περίπτωση ισοψηφίας δεν υπερισχύει η ψήφος του Προέδρου¹⁰.

B.1.2 Διάρθρωση Ομίλου

21. Η FORTHNET αποτελεί τη μητρική εταιρία περισσότερων επιχειρήσεων, που από κοινού απαρτίζουν τον όμιλο FORTHNET. Οι θυγατρικές καθώς και οι συμμετοχές της FORTHNET παρουσιάζονται στο παρακάτω διάγραμμα:



Πηγή: Έντυπο Γνωστοποίησης & Ιστοσελίδα Ομίλου (www.forthnet.gr)

¹⁰ Καταστατικό FORTHNET, άρθρο 24.

Συνοπτική Περιγραφή Εταιριών Ομίλου «FORTHNET»¹¹

- ❖ **Telemedicine Technologies S.A.:** Η FORTHNET συμμετέχει στο μετοχικό κεφάλαιο της Telemedicine Technologies S.A. με ποσοστό 94,40%. Η εταιρία ιδρύθηκε το Μάρτιο του 2000 και έχει έδρα τη Γαλλία. Αντικείμενο δραστηριότητας της εταιρίας είναι η δημιουργία και εμπορία υπηρεσιών και ειδών που συνδέονται με την απόκτηση, μετάδοση και απόδοση πληροφοριών, ιδιαίτερα μέσω της ηλεκτρονικής οδού, στον τομέα της υγείας.
Το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας ανέρχεται σε €1.141.300 και διαιρείται σε 57.065 κοινές ονομαστικές μετοχές, αξίας €20,00 έκαστη.
- ❖ **Forth CRS A.E.:** Η FORTHNET συμμετέχει στο μετοχικό κεφάλαιο της Forth CRS A.E. με ποσοστό 99,31%, η οποία ιδρύθηκε το Δεκέμβριο του 1999 με έδρα στο Δήμο Παλαιού Φαλήρου. Συνοπτικά το αντικείμενο δραστηριότητας της εταιρίας είναι: (α) η παροχή υπηρεσιών ticketing κάθε τύπου για κάθε είδους δραστηριότητα (πλοία, αεροπλάνα, λεωφορεία, δωμάτια, ξενοδοχεία κ.α.) που συνθέτουν ένα μέρος ή το σύνολο μιας τουριστικής πρότασης, (β) η εισαγωγή και προώθηση νέων καινοτομικών τρόπων κράτησης και πώλησης τουριστικών και ψυχαγωγικών υπηρεσιών, (γ) η αξιοποίηση του ψηφιακού περιεχομένου (δρομολόγια, μέσα, ξενοδοχεία, τιμές κ.α.) με κάθε πρόσφορο μέσο που μπορεί να παρέχει άμεση πληροφόρηση στο κοινό (web, sms, φωνητικές πύλες).
- ❖ **ΦΟΡΘΝΕΤ Συμμετοχών Α.Ε. και διακριτικό τίτλο FORTHNET Media Holdings S.A.:** Η FORTHNET θα ελέγχει σε ποσοστό 100% την υπό-σύσταση εταιρία συμμετοχών, με έδρα το Δήμο Καλλιθέας, Αττικής. Σύμφωνα με το άρθρο 3 του καταστατικού της εταιρίας, στις δραστηριότητες της περιλαμβάνονται: (α) η απόκτηση, διαχείριση και αξιοποίηση συμμετοχών σε πάσης φύσεως επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στον τομέα των ηλεκτρονικών επικοινωνιών και μέσων ενημέρωσης, (β) η παροχή διοικητικών, υποστηρικτικών και λοιπών υπηρεσιών προς αυτές τις επιχειρήσεις και σε άλλα μέλη του ομίλου FORTHNET και (γ) η άσκηση κάθε δραστηριότητας, τόσο στην Ελλάδα όσο και στην αλλοδαπή, που ανάγεται στους ανωτέρω τομείς.
- ❖ **ΑΘΛΟΝΕΤ Α.Ε.:** Η ανώνυμη εταιρία ΑΘΛΟΔΙΑΔΙΚΤΥΑΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΑΘΛΗΤΙΚΗΣ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗΣ και διακριτικό τίτλο ΑΘΛΟΝΕΤ Α.Ε., ιδρύθηκε το Νοέμβριο του 1999 και έχει την έδρα της στην Καλλιθέα Αττικής. Η FORTHNET συμμετέχει στο μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας με ποσοστό 44,00%. Η ΑΘΛΟΝΕΤ Α.Ε. δραστηριοποιείται στο χώρο της αθλητικής ενημέρωσης και

¹¹ Στοιχεία από Ετήσιο Δελτίο και Απολογισμό Χρήσης 2007 της FORTHNET, Έντυπο Γνωστοποίησης, Επίσημη Ιστοσελίδα Ομίλου (www.forthnet.gr) και Πρόσθετα Προσκομισθέντα Στοιχεία Γνωστοποιούσας (αρ.πρωτ. 4094/ημ. 23.06.08).

πληροφόρησης με ηλεκτρονικά μέσα προσφέροντας την αθλητική διαδικτυακή πύλη www.sportnet.gr. Το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας ανέρχεται σε €295.930 και διαιρείται σε 101.000 κοινές ονομαστικές μετοχές αξίας €2,93 έκαστη.

Η εταιρία θεωρείται «συγγενής» και περιλαμβάνεται στην ενοποίηση με τη μέθοδο της καθαρής θέσης, χωρίς να έχει ουσιαστική επίδραση στα μεγέθη του Ομίλου.

- ❖ **SAFENET:** Η εταιρία «ΕΛΛΗΝΙΚΟ ΟΡΓΑΝΟ ΑΥΤΟΡΡΥΘΜΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΟ ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ ΣΤΟ ΙΝΤΕΡΝΕΤ – ΑΣΤΙΚΗ ΜΗ ΚΕΡΔΟΣΚΟΠΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» με διακριτικό τίτλο SAFENET, έχει ως δραστηριότητα την προώθηση διαδικασιών αυτορρύθμισης για την ασφαλέστερη χρήση του διαδικτύου, μέσω της καταπολέμησης του παράνομου και επιβλαβούς περιεχομένου στα παγκόσμια δίκτυα.
- ❖ **INA A.E.:** Η ανώνυμη εταιρία «ΙΝΣΤΙΤΟΥΤΟ ΕΡΕΥΝΩΝ ΚΑΙ ΜΕΛΕΤΩΝ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ ΧΩΡΩΝ ΝΟΤΙΟΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΕΥΡΩΠΗΣ Α.Ε.» με διακριτικό τίτλο INA A.E. δραστηριοποιείται στη μελέτη της οργάνωσης και δομής των αγορών των τηλεπικοινωνιών των χωρών Ν.Α. Ευρώπης, στη μελέτη επενδυτικών ευκαιριών στην αγορά των τηλεπικοινωνιών στις χώρες αυτές και στους τρόπους χρηματοδότησής τους, στην παρακολούθηση των εξελίξεων του νομικού και γενικού θεσμικού πλαισίου των αγορών τηλεπικοινωνιών των χωρών αυτών κ.α.
- ❖ **ΑΚΡΟΠΟΛΙΣ ΠΑΡΚΟ ΥΨΗΛΗΣ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ Α.Ε.Β.Ε.Π.Ε:** Σκοπός της εταιρίας είναι η προετοιμασία και οργάνωση της Βιομηχανικής και Επιχειρηματικής Περιοχής (Τεχνολογικό Πάρκο) για εταιρίες πληροφορικής και τηλεπικοινωνιών σύμφωνα με τους ορισμούς του Ν. 2545/1997.

B.1.3 Κύκλος Εργασιών

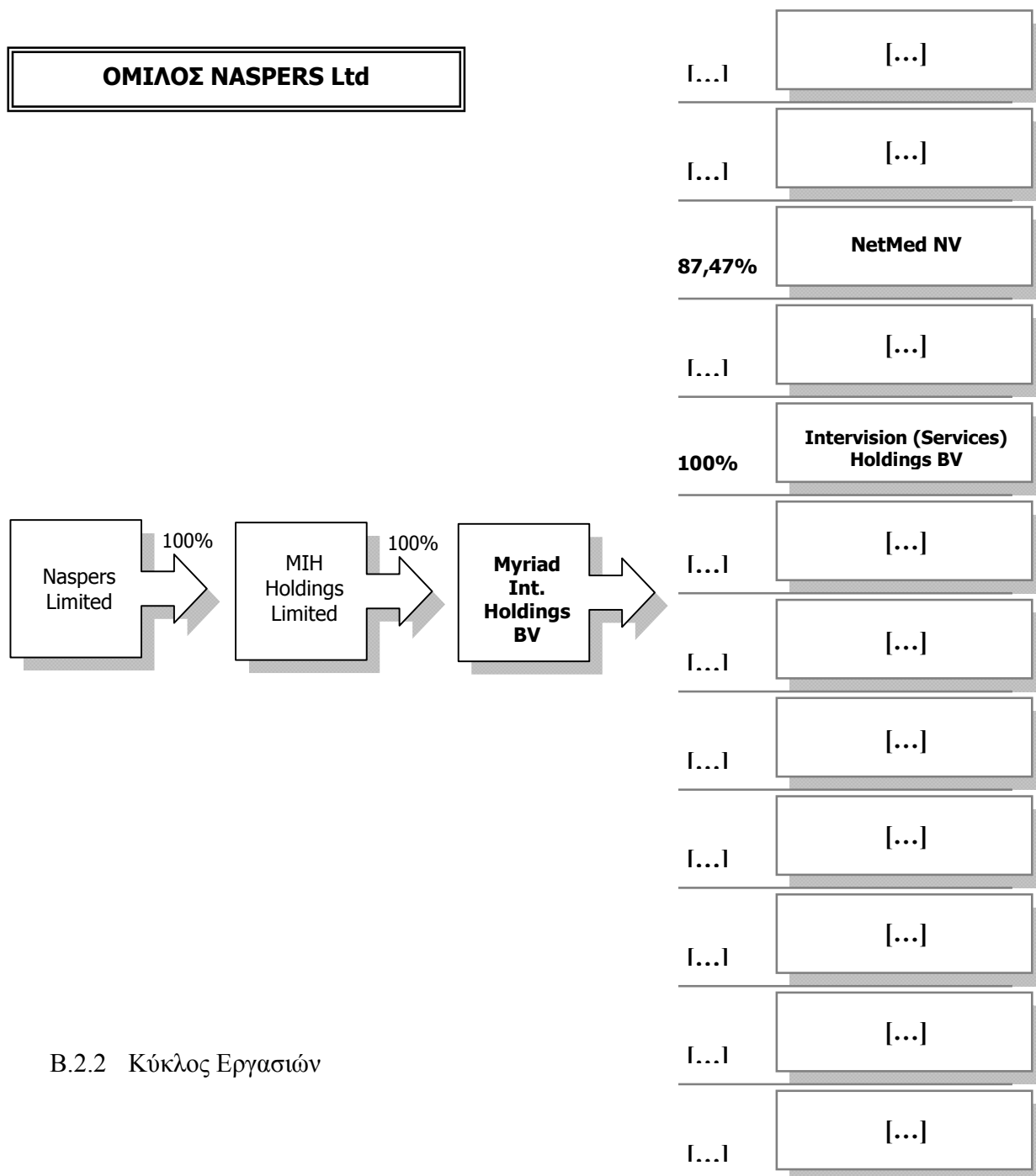
22. Ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών του ομίλου FORTHNET, σύμφωνα με την γνωστοποιούσα εταιρία και βάσει των στοιχείων του ενοποιημένου ισολογισμού του οικονομικού έτους 2007, ανέρχεται σε €[...]. Ο κύκλος εργασιών στην ελληνική αγορά για το οικονομικό έτος 2007 διαμορφώνεται στα €[...]. Σημειώνεται ότι οι εταιρίες που συμμετέχουν στις ενοποιημένες οικονομικές καταστάσεις του Ομίλου είναι οι: Telemedicine Technologies S.A., Forth CRS A.E., και ΑΘΛΟΝΕΤ Α.Ε.

B.2 MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V. (Εταιρία Πωλητής)

23. Η ΜΙΗ είναι εταιρία συμμετοχών του Ομίλου ΜΙΗ. Η απώτερη μητρική εταιρία της ΜΙΗ είναι η πολυεθνική εταιρία μέσωσ ενημέρωσης «Naspers Limited» της οποίας οι κύριες δραστηριότητες αφορούν τα ηλεκτρονικά μέσα (περιλαμβανομένης και της συνδρομητικής τηλεόρασης, του διαδικτύου και συνδρομητικών πλατφορμών με άμεση αποστολή και λήψη μηνυμάτων), και τα έντυπα μέσα (περιλαμβανομένης της έκδοσης διανομής και εκτύπωσης περιοδικών, εφημερίδων και βιβλίων). Η «Naspers Limited» είναι εισηγμένη στο Χρηματιστήριο Αξιών του Γιοχάνεσμπουργκ (Νότιος Αφρική) και του Λονδίνου (Ηνωμένο Βασίλειο).

B.2.1 Διάρθρωση Ομίλου ΜΙΗ

24. Στο διάγραμμα που ακολουθεί παρουσιάζονται οι εταιρίες που απαρτίζουν τον Όμιλο «Naspers Limited», και κατ' επέκταση τον Όμιλο ΜΙΗ, καθώς και τα ποσοστά συμμετοχής της πωλήτριας εταιρίας ΜΙΗ στις θυγατρικές της.



B.2.2 Κύκλος Εργασιών

25. Ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών του ομίλου ΜΙΗ, σύμφωνα με την γνωστοποιούσα εταιρία για το οικονομικό έτος 2007, ανέρχεται σε €[...]. Ο κύκλος εργασιών στην ελληνική αγορά για το οικονομικό έτος 2007 διαμορφώνεται στα €[...]

B.3 NetMed N.V. & Intervision Services B.V. (Εταιρίες Στόχοι)

B.3.1 NetMed N.V.

26. Η NetMed είναι πάροχος υπηρεσιών συνδρομητικής τηλεόρασης στην Ελλάδα, παρέχοντας προγράμματα μέσω ψηφιακού δορυφόρου και αναλογικής επίγειας αναμετάδοσης στους συνδρομητές της. Μέσω της ψηφιακής πλατφόρμας Nova, η εταιρία παρέχει περισσότερα από 50 κανάλια περιλαμβανομένων και των καναλιών παραγωγής της ίδιας, Filmnet 1, 2 & 3, SuperSport 1 έως 7, άλλα κανάλια που το περιεχόμενό τους αφορά αθλητισμό, κινηματογράφο, ψυχαγωγία, καθώς και τα μη συνδρομητικά κανάλια που παρέχει ο Ελληνικός δημόσιος ή ιδιωτικοί εμπορικοί πάροχοι. Πρόσθετα, μέσω αναλογικής αναμετάδοσης, η NetMed παρέχει τα κανάλια Filmnet 1 και SuperSport 1 (με κάποια προγράμματα από το κανάλι παιδικού περιεχομένου Jetix). Τέλος, οι συνδρομητές έχουν πρόσβαση σε 200 περίπου μη συνδρομητικά δορυφορικά κανάλια, τα οποία είναι διαθέσιμα από τους δορυφόρους Hotbird, οι οποίοι εξυπηρετούν και τη Nova. Η NetMed διαχειρίζεται την επιχειρηματική δραστηριότητα της συνδρομητικής τηλεόρασης μέσω των θυγατρικών της, και συγκεκριμένα μέσω των:

- MultiChoice Hellas A.E.: πάροχος του ψηφιακού μπουκέτου Nova και αναλογικών επίγειων υπηρεσιών συνδρομητικής τηλεόρασης, πάροχος υπηρεσιών διαχείρισης συνδρομητών και προμηθευτής αποκωδικοποιητών οι οποίοι πωλούνται στους συνδρομητές μέσω εκτεταμένου δικτύου πωλήσεων το οποίο αποτελείται από περίπου 1.150 διανομείς και σημεία λιανικής πώλησης.
- NetMed Hellas A.E.: συλλέκτης προγραμμάτων και προμηθευτής καναλιών Filmnet & SuperSport.
- NetMed A.E.: υπηρεσίες πελατών και κέντρο εξυπηρέτησης.
- Syned A.E.: διανομή σήματος, δίκτυα υποδομής και αναμετάδοσης.
- AdValue A.E.: πωλήσεις διαφημίσεων. Η MultiChoice Hellas έχει αναθέσει την διαχείριση των πωλήσεων χρόνου αναμετάδοσης στην Ad Value.
- ΤΗΛΕΔΡΑΣΗ A.E.: δραστηριοποιείται στον τομέα της τηλεόρασης αποκλειστικά μέσω της MultiChoice.
- PRO A.E.: Ένωση Εργοδοτών.

B.3.2 Κύκλοι Εργασιών¹²

¹² Στοιχεία από Δημοσιευμένους Ισολογισμούς των Εταιριών.

27. Στον πίνακα που ακολουθεί παρουσιάζονται οι κύκλοι εργασιών της NetMed και των θυγατρικών αυτής:

Επωνυμία Εταιρίας	Κύκλος Εργασιών (€)	Περίοδος Χρήσης
MultiChoice Hellas A.E.E.	[...]	01.04.2006 – 31.03.2007
NetMed Hellas A.E.	[...]	01.04.2006 – 31.03.2007
NetMed (Διαχ/κες & Συμβ/κες Υπηρεσίες) A.E.	[...]	01.04.2006 – 31.03.2007
Syned A.E.	[...]	01.04.2006 – 31.03.2007
AdValue A.E.	[...]	01.04.2006 – 31.03.2007
ΤΗΛΕΔΡΑΣΗ A.E.	[...]	2007
PRO A.E.	[...]	16.01.2007 – 31.03.2007 (1 ^η εταιρική υπερδωδεκάμηνη χρήση)

Ο κύκλος εργασιών της NetMed N.V. σε επίπεδο ομίλου για το οικονομικό έτος που έληξε την 31.03.2007, ανήλθε σε €[...]στον οποίο δεν περιλαμβάνονται ενδοομιλικές συναλλαγές.

B.3.3 Intervision Services B.V.

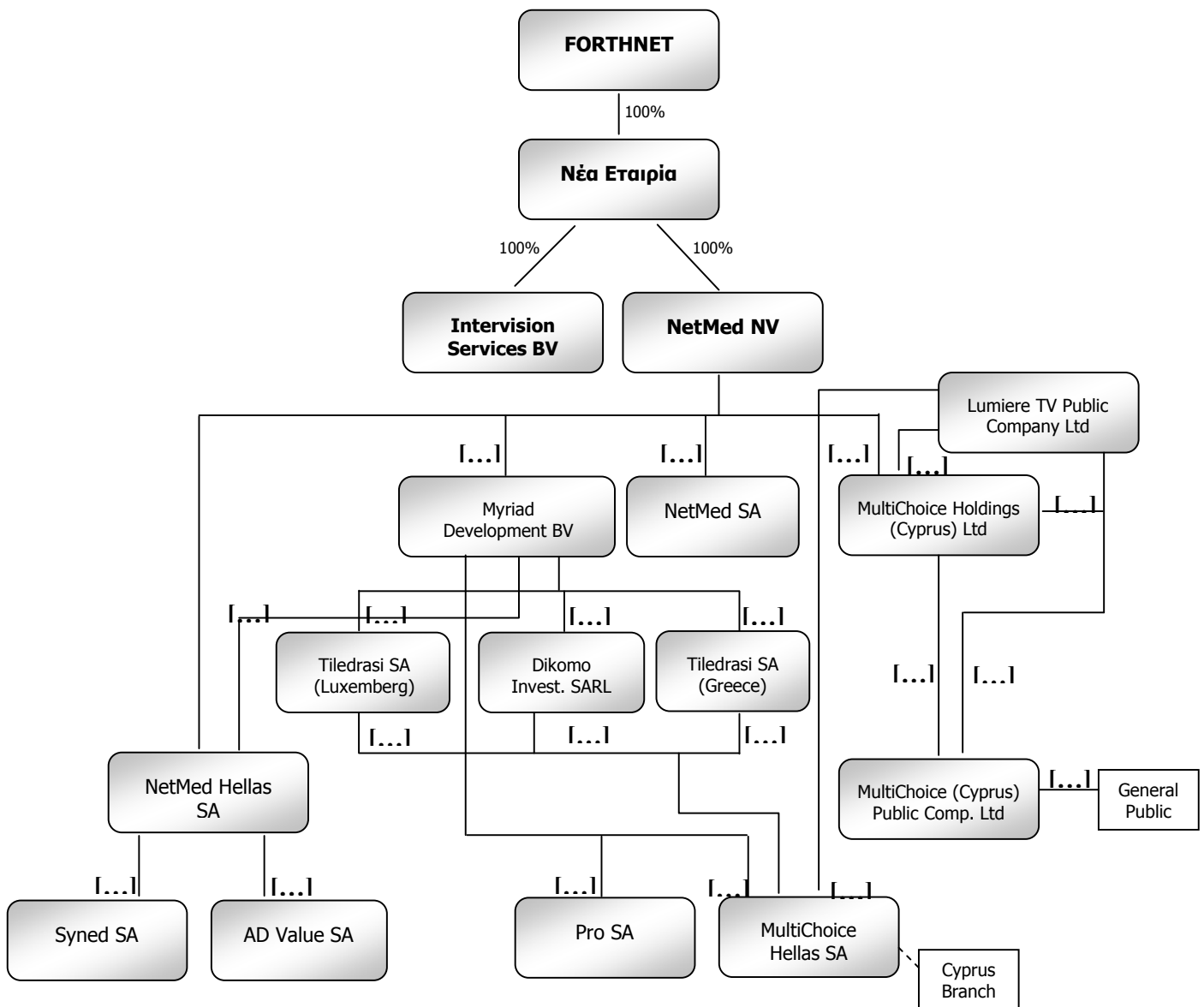
28. Η Intervision (Services) B.V. κατέχει άδειες τηλεοπτικού περιεχομένου, για τις οποίες χορηγεί υποάδειες χρήσης στην NetMed Hellas. Συγκεκριμένα, [...],

B.3.4 Κύκλος Εργασιών

29. Ο κύκλος εργασιών της Intervision (Services) B.V. διαμορφώνεται σε €[...]για το οικονομικό έτος που έληξε την 31.03.2007.

B.3.5 Διάρθρωση Καθεστώτος Ιδιοκτησίας και Ελέγχου μετά τη Συγκέντρωση

30. Στο κατωτέρω διάγραμμα παρουσιάζεται η σχεδιαζόμενη διάρθρωση του καθεστώτος ιδιοκτησίας και ελέγχου μετά την ολοκλήρωση της συγκέντρωσης:



Γ. ΣΧΕΤΙΚΕΣ & ΕΠΗΡΕΑΖΟΜΕΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ – ΜΕΡΙΔΙΑ ΑΓΟΡΑΣ

1.1 Γ.1 Οι Απόψεις της Γνωστοποιούσας

31. Η γνωστοποιούσα βασιζόμενη στους ορισμούς της σχετικής αγοράς και σχετικής γεωγραφικής αγοράς¹³, αναφέρει την ακόλουθη διάκριση για την αγορά τηλεοπτικών υπηρεσιών:

¹³ Σύμφωνα με το τμήμα 6, παράγραφος III του **Εντύπου για την Κοινοποίηση Συγκέντρωσης σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 139/2004**, ως σχετική αγορά λαμβάνεται το σύνολο των προϊόντων ή/και υπηρεσιών που θεωρούνται από τον καταναλωτή εναλλάξιμα ή δυνάμενα να υποκατασταθούν μεταξύ τους λόγω των χαρακτηριστικών τους, των τιμών τους και της χρήσης για την οποία προορίζονται. Η σχετική γεωγραφική αγορά περιλαμβάνει την περιοχή στην οποία προσφέρουν ή ζητούν τα σχετικά προϊόντα ή παρέχουν τις σχετικές υπηρεσίες οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις υπό αρκετά ομοιογενείς συνθήκες ανταγωνισμού και που μπορεί να διακριθεί από άλλες γειτονικές γεωγραφικές περιοχές, ιδίως λόγω των αισθητά διαφορετικών συνθηκών ανταγωνισμού που επικρατούν σε αυτές.

- Την αγορά περιεχομένου, η οποία αναφέρεται στην αγορά τη σχετιζόμενη με την απόκτηση δικαιωμάτων αναμετάδοσης. Όπως αναφέρεται στο έντυπο γνωστοποίησης, την εν λόγω αγορά αποτελούν «οι κάτοχοι δικαιωμάτων αναμετάδοσης τηλεοπτικών προγραμμάτων, που ανήκουν σε διαφορετικούς παρόχους κυρίως παραγωγούς τηλεοπτικών καναλιών, ή σε μικρότερη έκταση σε διανομείς τηλεοπτικών υπηρεσιών». Τα δικαιώματα αναμετάδοσης διαφοροποιούνται ανάλογα με:
 - (1) τη φύση του προγράμματος: Η Ευρωπαϊκή Επιτροπή διακρίνει μεταξύ τριών κατηγοριών αγοράς και συγκεκριμένα (α) απόκτηση δικαιωμάτων σε ταινίες και πρόσφατες σειρές, (β) απόκτηση αθλητικών δικαιωμάτων και (γ) απόκτηση άλλων αναμεταδιδόμενων προγραμμάτων.
 - (2) την πλατφόρμα διανομής: Στην Ελλάδα αναφέρεται ότι τα δικαιώματα αναμετάδοσης προγραμμάτων σχετίζονται με τις εξής πλατφόρμες και συγκεκριμένα (α) δορυφορική, (β) επίγεια, η οποία περιλαμβάνει και ψηφιακή και αναλογική και (γ) ευρυζωνική, που αφορά κυρίως DSL, δεδομένης της έλλειψης παροχής καλωδιακού δικτύου στην Ελλάδα κατά τον παρόντα χρόνο. Αναφέρεται σχετικά, ότι τα δίκτυα κινητής τηλεφωνίας ως πλατφόρμα αναμετάδοσης οπτικοακουστικού περιεχομένου δεν έχουν σημαντική δημοτικότητα, ωστόσο δεν αποκλείεται σύντομα να αυξηθεί η δημοτικότητα τους λόγω της έντονης ανάπτυξης της αγοράς κινητής τηλεφωνίας. Η FORTHNET δεν συμμετέχει σε επίπεδο οποιασδήποτε μορφής συνεργασίας με κανέναν πάροχο κινητής τηλεφωνίας.
 - (3) τον τρόπο μετάδοσης: Διάκριση σε (α) συμβατική - «γραμμική» τηλεόραση, (β) «μη γραμμικές» τηλεοπτικές υπηρεσίες, και ιδιαίτερα των «Video on Demand» και «Pay per View».
- Την αγορά διανομής τηλεοπτικών υπηρεσιών, η οποία σύμφωνα με τη γνωστοποιούσα αποτελεί ενιαία αγορά της «ελεύθερης» και της συνδρομητικής τηλεόρασης στην Ελλάδα, μέσω διαφόρων πηγών μετάδοσης συμπεριλαμβανομένης της επίγεια αναλογικής και ψηφιακής, δορυφορικής και ευρυζωνικής μετάδοσης.

32. Προς επίρρωση των ανωτέρω, η γνωστοποιούσα αναφέρει την εφαρμογή των σχετικών άρθρων του Ν.3592/2007, σύμφωνα με τα οποία η αγορά της τηλεόρασης ορίζεται ως ενιαία χωρίς επιμέρους διάκριση μεταξύ «ελεύθερης» και συνδρομητικής, και τα προκαταρκτικά συμπεράσματα της Επιτροπής Ανταγωνισμού του Ηνωμένου Βασιλείου σχετικά με την απόκτηση του Sky από το ITV, σύμφωνα με τα οποία η αγορά της τηλεόρασης αντιμετωπίζεται ως ενιαία, παρά τον υψηλό βαθμό διαφοροποίησης που εμφανίζει η τηλεοπτική αγορά¹⁴.

33. Όσον αφορά τη γεωγραφική αγορά, αναφέρεται ότι τόσο η αγορά περιεχομένου όσο και η αγορά διανομής τηλεοπτικών υπηρεσιών, είναι εθνικές. Συγκεκριμένα, και

¹⁴ Βλ. σχετικά www.mmc.gov.uk/inquiries/ref2007/itv/pdf/prov_find_report.pdf, παράγραφος 4.37.

όσον αφορά την αγορά περιεχομένου, η γνωστοποιούσα αναφέρει ότι οι διαπραγματεύσεις μεταξύ παρόχων και πελατών οργανώνονται σε εθνική βάση, ανεξαρτήτως αν τα δικαιώματα αφορούν εθνικό ή αλλοδαπό περιεχόμενο. Όσον αφορά την αγορά διανομής τηλεοπτικών υπηρεσιών, τα διαφορετικά μέσα μετάδοσης είτε καλύπτουν το σύνολο της Ελληνικής επικράτειας (δορυφόροι και επίγεια αναμετάδοση), είτε προοδευτικά το σύνολο ή μεγάλο μέρος αυτής (ψηφιακή επίγεια τηλεόραση ή DSL).

34. Αναφορικά με τον καθορισμό επηρεαζόμενων αγορών¹⁵, η γνωστοποιούσα θεωρεί ότι η προτεινόμενη συναλλαγή δεν επιφέρει οριζόντιες αλληλοκαλύψεις, δεδομένου ότι η FORTHNET δεν δραστηριοποιείται στην αγορά της τηλεόρασης. Πρόσθετα, αναφέρεται ότι παρόλο που δεν υφίσταται κάθετη σχέση μεταξύ των εταιριών FORTHNET και NetMed στον παρόντα χρόνο, δεν αποκλείεται μελλοντική κάθετη σχέση μεταξύ τους ενόψει του γεγονότος ότι η πρώτη εκ των δύο εταιριών αναμένεται να παρέχει υπηρεσίες IPTV στην ευρυζωνική πλατφόρμα της. Ωστόσο, και σε κάθε περίπτωση τα μερίδια αγοράς της NetMed τόσο στην αγορά περιεχομένου όσο και στην αγορά τηλεοπτικής διανομής είναι **χαμηλότερα του 25%**.

1.2 Γ.2 Οι Εκτιμήσεις της Υπηρεσίας

35. Η Υπηρεσία θεωρεί ότι η εν λόγω συγκέντρωση θα πρέπει να κριθεί βάσει του Ν.3592/2007 που αφορά τα Μέσα Μαζικής Ενημέρωσης, κρίνοντας ότι η αγορά της τηλεόρασης αποτελεί ενιαία αγορά της συνδρομητικής και της «ελεύθερης» τηλεόρασης. Αν και κατά το παρελθόν, έχουν υπάρξει αποφάσεις τόσο σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Επιτροπής¹⁶ όσο και σε επίπεδο της Ελληνικής Επιτροπής Ανταγωνισμού¹⁷, βάσει των οποίων η αγορά της συνδρομητικής τηλεόρασης αποτελεί διακριτή αγορά, η Υπηρεσία βασιζόμενη στην ακόλουθη συλλογιστική, θεωρεί ότι η τηλεοπτική αγορά θα πρέπει να εξεταστεί ως ενιαία:

- Εφαρμογή του σχετικού νόμου 3592/2007, ο οποίος δεν διακρίνει μεταξύ συνδρομητικής και «ελεύθερης» τηλεόρασης.

¹⁵ Οι επηρεαζόμενες αγορές αποτελούνται από τις σχετικές αγορές, εφόσον πληρούνται οι κάτωθι προϋποθέσεις:

(α) δύο ή περισσότερα από τα μέρη που συμμετέχουν στην συγκέντρωση ασκούν επιχειρηματικές δραστηριότητες στην ίδια αγορά προϊόντων και ως εκ τούτου η συγκέντρωση θα οδηγήσει σε συνδυασμένο μερίδιο αγοράς τουλάχιστον 15% (πρόκειται για οριζόντιες σχέσεις).

(β) ένα ή περισσότερα από τα μέρη που συμμετέχουν στη συγκέντρωση ασκούν επιχειρηματικές δραστηριότητες σε αγορά προϊόντων προηγούμενου ή επόμενου σταδίου αγοράς προϊόντων στην οποία δραστηριοποιείται άλλο μέρος που συμμετέχει στη συγκέντρωση, και οποιοδήποτε από τα ατομικά ή συνδυασμένα μερίδια αγοράς τους σε οποιοδήποτε επίπεδο ανέρχεται σε τουλάχιστον 25%, ανεξάρτητα αν υφίσταται σχέση προμηθευτή/ πελάτη μεταξύ των μερών που συμμετέχουν στην συγκέντρωση (πρόκειται για κάθετες σχέσεις).

¹⁶ Ενδεικτικά παρατίθενται οι υποθέσεις: VI/36.539 – British Interactive Broadcasting/ Open, IV/M.469 – MSG Media Service & COMP/ JV 57 –TPS..

¹⁷ Απόφαση 253/IV/2003

- Σχετική υπόθεση με την απόκτηση του Sky από το ITV, της Επιτροπής Ανταγωνισμού του Ηνωμένου Βασιλείου¹⁸.
- Πιθανή υποκατάσταση από πλευράς προσφοράς μεταξύ συνδρομητικής και «ελεύθερης» τηλεόρασης (περίπτωση συνδρομητικού καναλιού Alpha Digital, του τηλεοπτικού καναλιού ALPHA¹⁹).

36. Συμπληρωματικά, γίνεται εφαρμογή των σχετικών διατάξεων του Ν.703/1977 για τις λοιπές σχετικές αγορές (πέραν αυτών που καλύπτονται από τον Ν.3592/2007) που αφορά η εν λόγω συγκέντρωση, και οι οποίες είναι: η σχετική αγορά δικτύων διανομής, δομής και μετάδοσης σήματος (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρία Syned), υπηρεσιών διαχείρισης συνδρομητών (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρία MultiChoice Hellas A.E.), υπηρεσιών διαφήμισης και πωλήσεων (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρία Ad Value), υπηρεσιών εξυπηρέτησης πελατών και πώλησης εξοπλισμού (αποκωδικοποιητών) (στην οποία δραστηριοποιείται η NetMed S.A.) καθώς και η αγορά δικαιωμάτων τηλεοπτικών προγραμμάτων στην οποία δραστηριοποιείται η Intervision.

37. Σχετικά με την εξέταση των λοιπών σχετικών αγορών, η Γ.Δ.Α. με επιστολή της στις 11.06.2008 ζήτησε από την ΕΕΤΤ να την ενημερώσει ποιες από τις σχετικές αγορές που επηρεάζονται από την εν λόγω συγκέντρωση, εμπίπτουν στο πεδίο των αρμοδιοτήτων της και επομένως μόνο η ΕΕΤΤ κρίνεται ως αρμόδια για την έκδοση σχετικής απόφασης για τις αγορές αυτές. Μέχρι την ημερομηνία ολοκλήρωσης της σύνταξης της παρούσας εισήγησης, η ΕΕΤΤ δεν ενημέρωσε την Γ.Δ.Α. σχετικά. Ως εκ τούτου, η Γ.Δ.Α. θεωρεί ότι η σχετική αγορά δικτύων διανομής, δομής και μετάδοσης σήματος, στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρία Syned, εμπίπτει στο πεδίο εξέτασης και ελέγχου της ΕΕΤΤ.

38. Όσον αφορά τον έλεγχο της δεσπόζουσας θέσης, για τον μεν Ν.3592/2007, η συγκέντρωση ελέγχου προσδιορίζει την έννοια της δεσπόζουσας θέσης στην αγορά, η οποία υφίσταται όταν το φυσικό ή νομικό πρόσωπο δραστηριοποιείται σε ένα ή περισσότερα μέσα ενημέρωσης της αυτής μορφής, με την απόκτηση μεριδίου αγοράς²⁰ άνω του 35% στην επί μέρους σχετική αγορά (τηλεόραση, ραδιόφωνο, εφημερίδες και περιοδικά) της εμβέλειας του κάθε μέσου.

¹⁸ Βλ. σχετικά www MMC.gov.uk/inquiries/ref2007/itv/pdf/prov_find_report.pdf , παράγραφος 4.37.

¹⁹ Ο Alpha Digital του καναλιού ελεύθερης μετάδοσης ALPHA, ξεκίνησε τη λειτουργία του τον Οκτώβριο του 2001, και λειτούργησε μέχρι το Σεπτέμβριο του 2002. Η λειτουργία του σταμάτησε λόγω του χαμηλού αριθμού συνδρομητών που είχε προσελκύσει.

²⁰ Βάσει του **άρθρου 3 παρ. 4 του Ν3592/2007**, «για τον υπολογισμό των εν λόγω μεριδίων λαμβάνεται υπόψη για την μεν τηλεόραση και ραδιόφωνο η διαφημιστική δαπάνη και τα έσοδα από πώληση στην ημεδαπή προγράμματος ή άλλων ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών σε δωδεκάμηνη βάση, για τις δε εφημερίδες και περιοδικά το άθροισμα της διαφημιστικής δαπάνης και των εσόδων από την πώληση τους στην ημεδαπή σε δωδεκάμηνη βάση. Επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται σε περισσότερα μέσα ενημέρωσης της αυτής ή άλλης μορφής, θα πρέπει να τηρούν χωριστούς λογαριασμούς διαφημιστικών εσόδων για κάθε μέσο και αναλόγως με την εμβέλεια του, οι οποίοι θα αναφέρονται στον ισολογισμό».

39. Αντίστοιχα και όσον αφορά την εφαρμογή του Ν.703/1977, για τον περιορισμό του ανταγωνισμού, ιδίως με τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης θα πρέπει να συνεκτιμηθεί σε κάθε σχετική αγορά μεταξύ άλλων, το μερίδιο αγοράς της εταιρίας σε κάθε σχετική αγορά στην οποία δραστηριοποιείται, οι οριζόντιες και κάθετες σχέσεις με λοιπές εταιρίες του Ομίλου ή του κλάδου, η μεταβολή των δεικτών συγκέντρωσης στην σχετική αγορά, κ.α.

Γ.2.1 Η Αγορά της Τηλεόρασης

40. Η NetMed, μέσω της ψηφιακής πλατφόρμας Nona, παρέχει περισσότερα από 50 κανάλια περιλαμβανομένων και των καναλιών παραγωγής της ίδιας, Filmnet 1, 2 & 3, SuperSport 1 έως 7, καθώς και τα μη συνδρομητικά κανάλια που παρέχει ο Ελληνικός δημόσιος ή ιδιωτικοί εμπορικοί πάροχοι. Πρόσθετα, μέσω αναλογικής αναμετάδοσης, η NetMed παρέχει τα κανάλια Filmnet 1 και SuperSport 1 και κάποια προγράμματα από το κανάλι παιδικού περιεχομένου Jetix. Επιπλέον, παρέχει στους συνδρομητές πρόσβαση σε 200 περίπου μη συνδρομητικά δορυφορικά κανάλια, τα οποία είναι διαθέσιμα από τους δορυφόρους Hotbird, οι οποίοι εξυπηρετούν και τη Nona.

41. Η διείσδυση της αγοράς της συνδρομητικής τηλεόρασης στην Ελλάδα δεν υπερβαίνει το 10% (9,4%) σε επίπεδο νοικοκυριών για το 2006, σύμφωνα με στοιχεία τα οποία αναφέρονται στην εν λόγω γνωστοποίηση. Το υπόλοιπο 90% περίπου, μοιράζεται μεταξύ 3 κρατικών καναλιών, 7 ιδιωτικών καναλιών εθνικής εμβέλειας και περισσότερων από 100 τοπικών και περιφερειακών καναλιών.

42. Σε επίπεδο ανταγωνισμού, μοναδικός άλλος πάροχος συνδρομητικής τηλεόρασης στην Ελλάδα, ήταν ο Alpha Digital, ο οποίος ξεκίνησε τη λειτουργία του τον Οκτώβριο του 2001, έπαψε όμως να λειτουργεί το Σεπτέμβριο του 2002, λόγω προσέλκυσης μικρού αριθμού συνδρομητών. Με το Ν.2644/1998 έχει συσταθεί εταιρία της ΕΡΤ με αντικείμενο την παροχή συνδρομητικών ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών, ενώ κάτοχος αδείας συνδρομητικής τηλεόρασης είναι και ο ΟΤΕ²¹.

Οι πάροχοι τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών On Telecoms και Vivodi έχουν ξεκινήσει προσφορά υπηρεσιών IPTV, ενώ αναμένεται και η δραστηριοποίηση του ΟΤΕ στην τηλεοπτική αγορά μέσω IPTV.

43. Για τον υπολογισμό του μεριδίου αγοράς της εταιρίας στην αγορά της τηλεόρασης, βάσει της σχετικής παραγράφου του Ν.3592/2007, θα πρέπει να ληφθούν υπόψη η διαφημιστική δαπάνη και τα έσοδα από πώληση στην ημεδαπή προγράμματος ή άλλων ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών σε δωδεκάμηνη βάση. Μοναδικά διαθέσιμα στοιχεία τα οποία αφορούν σε διαφημιστική δαπάνη του συνόλου των τηλεοπτικών καναλιών εθνικής εμβέλειας είναι τα στοιχεία τα οποία παρέχει η εταιρία Media Services, τα οποία ωστόσο καταγράφουν την τεκμαρτή διαφημιστική δαπάνη χωρίς να λαμβάνονται υπόψη πιθανές εκπτώσεις. Επιπλέον, δεν υπάρχουν διαθέσιμα στοιχεία σε

²¹ Βλ. απόφαση 253/IV/2003

επίπεδο συνόλου αγοράς τα οποία να αφορούν στα έσοδα από πώληση προγραμμάτων στην ημεδαπή σε 12-μηνη βάση.

44. Δεδομένων των δυσκολιών που προαναφέρθηκαν και αφορούν στην παροχή απαραίτητων στοιχείων από διαθέσιμες πηγές για τον υπολογισμό του μεριδίου αγοράς της εταιρίας στην αγορά της τηλεόρασης, η Γ.Δ.Α με επιστολές της ζήτησε από τους τηλεοπτικούς σταθμούς εθνικής εμβέλειας να προσκομίσουν τα έσοδα από διαφημιστική δαπάνη και από πώληση προγραμμάτων στην ημεδαπή σε 12-μηνη βάση, για το έτος 2007. Συγκεκριμένα, οι τηλεοπτικοί σταθμοί εθνικής εμβέλειας σύμφωνα με το ΕΣΡ και τη Γενική Γραμματεία Επικοινωνίας και Γενική Γραμματεία Ενημέρωσης είναι οι ακόλουθοι:

A/A	Επωνυμία Εταιρίας	Δ.Τ. Τηλεοπτικού Σταθμού
1	Ελληνική Ραδιοφωνία Τηλεόραση Α.Ε. (ΕΡΤ)	ΕΤ1
2	»	ΕΤ3
3	»	NET
4	ΝΕΑ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε.	STAR CHANNEL
5	ΕΙΔΗΣΕΙΣ ΝΤΟΤ ΚΟΜ Α.Ε.Ε.	SKAI TV
6	ΤΗΛΕΤΥΠΟΣ Α.Ε.	MEGA CHANNEL
7	ΜΑΚΕΔΟΝΙΑ TV Α.Ε.	ΜΑΚΕΔΟΝΙΑ TV
8	ANTENNA TV Α.Ε.	ANTENNA
9	ΡΑΔΙΟΤΗΛΕΟΠΤΙΚΗ Α.Ε.	902 TV
10	ΕΛΕΥΘΕΡΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΑ Α.Ε.	ALTER
11	ALPHA ΔΟΥΡΥΦΟΡΙΚΗ ΤΗΛΕΟΡΑΣΗ Α.Ε.	APLHA

45. Βάση των στοιχείων τα οποία προσκόμισαν αφενός οι ανωτέρω τηλεοπτικοί σταθμοί εθνικής εμβέλειας και αφετέρου η γνωστοποιούσα και αφορούν τη διαφημιστική δαπάνη και τα έσοδα από πώληση προγραμμάτων στην ημεδαπή για την NetMed, η συνολική αγορά της τηλεόρασης διαμορφώνεται στα **€839.304.248,71** για το 2007.

46. Το μερίδιο της NetMed στην εν λόγω αγορά διαμορφώνεται στο [...]για το 2007, το οποίο υπολείπεται του ορίου 35% που θέτει ως όριο η σχετική παράγραφος του Ν.3592/2007. Σημειώνεται ότι για τον υπολογισμό της συνολικής αγοράς και κατ' επέκταση του μεριδίου της NetMed στην αγορά της τηλεόρασης, συνυπολογίστηκαν και τα έσοδα από την πώληση συνδρομών προς τους συνδρομητές ως τμήμα των εσόδων από την πώληση προγραμμάτων στην ημεδαπή σε 12-μηνη βάση. Τα έσοδα από πωλήσεις αποκωδικοποιητών – εξοπλισμού, δεν έχουν συμπεριληφθεί καθώς αποτελούν διακριτή αγορά.

47. Συμπληρωματικά με το μερίδιο αγοράς και αναφορικά με τους δείκτες συγκέντρωσης (CR_n & HHI)²², η εν λόγω συγκέντρωση δεν επιφέρει μεταβολή των σχετικών δεικτών καθώς πρόκειται αποκλειστικά για αλλαγή ιδιοκτησιακού καθεστώτος των εταιριών στόχου, και όχι για την εισαγωγή νέας επιχείρησης ή απορρόφησης της από επιχείρηση που ήδη δραστηριοποιείται, στην εν λόγω σχετική αγορά.

Οι δείκτες συγκέντρωσης CR_n και HHI, για την αγορά της τηλεόρασης των καναλιών εθνικής εμβέλειας, παρουσιάζονται στον πίνακα που ακολουθεί:

Δείκτης	Μετά τη Συγκέντρωση
CR₂	44,0%
CR₃	60,9%
CR₄	73,0%
CR₅	84,1%
HHI	1.601,73

48. Σχετικά με την εξέταση επηρεαζόμενων αγορών, θα πρέπει να αναφέρουμε την εναλλαξιμότητα που προσφέρει το IPTV σε σχέση με την σχετική αγορά της τηλεόρασης. Το IPTV συγκεκριμένα αποτελεί εναλλακτική τεχνική πλατφόρμα για τη διανομή τηλεοπτικών υπηρεσιών. Στον παρόντα χρόνο ούτε η FORTHNET, ούτε η NetMed ασκούν δραστηριότητες τέτοιου τύπου. Ωστόσο, στο εγγύς μέλλον δεν αποκλείεται συνεργασία σε αυτό το επίπεδο, δεδομένης της επικείμενης συγκέντρωσης, η οποία θα δημιουργούσε κάθετη σχέση. Τα ποσοστά διείσδυσης της ευρυζωνικότητας στην Ελλάδα παραμένουν σχετικά χαμηλά (περίπου 9%)²³, οπότε και τα σχετικά ποσοστά που θα προκύψουν από την πιθανή κάθετη σχέση δεν αναμένονται να υπερβούν τα σχετικά όρια που θέτει ο νόμος.

²² Για τον υπολογισμό του δείκτη CR_n αθροίζονται τα μερίδια αγοράς των n μεγαλύτερων επιχειρήσεων της σχετικής αγοράς προϊόντος. Ο τύπος υπολογισμού του δείκτη είναι $\sum_{i=1}^n s_i$, όπου s_i : τα μερίδια αγοράς των n μεγαλύτερων επιχειρήσεων στην σχετική αγορά προϊόντος.

Ο δείκτης συγκέντρωσης HHI υπολογίζεται βάσει του αθροίσματος των τετραγωνισμένων μεριδίων αγοράς των συμμετεχουσών επιχειρήσεων στην σχετική αγορά προϊόντος. Ο τύπος υπολογισμού του είναι

$HHI = \sum_{i=1}^n s_i^2$, όπου, $i = 1 \dots n$: οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις στην σχετική αγορά προϊόντος και s_i : τα

μερίδια αγοράς των i επιχειρήσεων. Η μεταβολή του HHI δίνεται από τον τύπο $\Delta HHI = 2s_i s_j$, όπου s_i, s_j : τα μερίδια αγοράς των i και j εμπλεκόμενων επιχειρήσεων στην συγκέντρωση. Τέλος, ο δείκτης HHI μετά

την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης δίνεται από τον τύπο $HHI = \sum_{i=1}^n s_i^2 + 2s_i s_j$.

²³ Βλ. πρόσθετα προσκομισθέντα στοιχεία γνωστοποιούσας (αρ.πρωτ. 4094/ημ. 23.06.08).

49. Όσον αφορά στον υπολογισμό του ποσοστού συγκέντρωσης ελέγχου για τους μετόχους ή εταίρους κάθε επιχείρησης μέσω ενημέρωσης και τα παρένθετα αυτών πρόσωπα κατά την έννοια της παραγράφου 9 του άρθρου 3 του Ν.3592/2007, προκύπτει ότι κανένα φυσικό ή νομικό πρόσωπο που σχετίζεται αφενός με τις εταιρίες NetMed και Intervision και αφετέρου με την FORTHNET, δεν συμμετέχει άμεσα ή έμμεσα μέσω τρίτου ενδιάμεσου προσώπου σε οποιαδήποτε εταιρία η οποία δραστηριοποιείται στον τομέα των Μέσων Μαζικής Ενημέρωσης στην Ελλάδα, πέραν της συμμετοχής τους στην NetMed.

50. Σε συνέχεια των ανωτέρω, αναφέρεται ότι οι υπόλοιποι μέτοχοι της FORTHNET με ποσοστά συμμετοχής στο μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας μεγαλύτερα του 2% και με εξαίρεση των εταιριών – μετόχων FORGENDO και ITE, αποτελούν εταιρίες επενδυτικών κεφαλαίων (funds). Βάσει της δραστηριότητας τους, μπορούν να συμμετέχουν σε άλλες εταιρίες, αλλά δεν λαμβάνουν πληροφορίες και σε καμία περίπτωση δεν ελέγχουν άλλη εταιρία που δραστηριοποιείται σε αγορά των Μέσων Ενημέρωσης. Όσον αφορά τις ITE και FORGENDO, επίσης δεν συμμετέχουν σε καμία άλλη εταιρία με δραστηριότητα που εμπίπτει στην αγορά των Μέσων Ενημέρωσης στην Ελλάδα²⁴.

Γ.2.2 Οι Λοιπές Σχετικές Αγορές

51. Πέραν της σχετικής αγοράς της τηλεόρασης, μπορούν να διακριθούν και περαιτέρω σχετικές αγορές που αφορούν την εν λόγω συγκέντρωση και προκύπτουν από την δραστηριότητα των εταιριών – στόχων (NetMed & Intervision) και των θυγατρικών αυτών. Στα πλαίσια αυτά για τη διαπίστωση τυχόν σημαντικού περιορισμού του ανταγωνισμού στην εθνική αγορά, ιδίως μέσω της δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης, λαμβάνονται υπόψη οι σχετικές διατάξεις του Ν.703/1977.

52. Οι σχετικές αγορές που μπορούν να διακριθούν βάσει των δραστηριοτήτων των εταιριών είναι οι ακόλουθες: η σχετική αγορά δικτύων διανομής, δομής και μετάδοσης σήματος (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρία Syned), υπηρεσιών διαχείρισης συνδρομητών (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρία MultiChoice Hellas A.E.), υπηρεσιών διαφήμισης και πωλήσεων (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρία Ad Value), υπηρεσιών εξυπηρέτησης πελατών και πώλησης εξοπλισμού (αποκωδικοποιητών) (στην οποία δραστηριοποιείται η NetMed S.A.) καθώς και η αγορά δικαιωμάτων τηλεοπτικών προγραμμάτων στην οποία δραστηριοποιείται η Intervision.

53. Ωστόσο, όλες οι εταιρίες του Ομίλου που αφορά η εν λόγω συγκέντρωση έχουν *«ως μοναδικό σκοπό την επιχειρηματική δραστηριότητα της συνδρομητικής τηλεόρασης ως μέρος του Ομίλου NetMed. Οι δραστηριότητες τους είναι όλες συμπληρωματικές στο βασικό αυτό σκοπό»*, σύμφωνα με τη γνωστοποιούσα. Ουσιαστικά, ο Όμιλος NetMed αποτελεί *«καθετοποιημένο πάροχο υπηρεσιών συνδρομητικής τηλεόρασης, με χωριστά*

²⁴ Βλ. πρόσθετα προσκομισθέντα στοιχεία γνωστοποιούσας (αρ.πρωτ. 4094/ημ. 23.06.08).

νομικά πρόσωπα, τα οποία χρησιμοποιούνται για τη στέγαση διαφόρων λειτουργιών που απαιτούνται για την οργάνωση και λειτουργία της δραστηριότητας της συνδρομητικής τηλεόρασης για πρακτικούς, εταιρικούς και οικονομικούς λόγους».

54. Όσον αφορά τα μερίδια αγοράς στις επιμέρους σχετικές αγορές, η γνωστοποιούσα αναφέρει ότι δεν διατίθενται αξιόπιστα μερίδια και ως εκ τούτου τα μόνα διαθέσιμα στοιχεία, αφορούν εκτιμήσεις βασισμένες στους κύκλους εργασιών των εταιριών. Συγκεκριμένα, και όσον αφορά τη Syned, ο συνολικός κύκλος εργασιών της για το 2007 ανερχόταν σε [...], εκ των οποίων το [...]του προαναφερθέντος ποσού αφορούσε ενδοομιλικές πωλήσεις. Σημειώνεται ότι η Γ.Δ.Α. θεωρεί ότι η σχετική αγορά στην οποία δραστηριοποιείται η Syned, εμπίπτει στο πεδίο αρμοδιότητας της ΕΕΤΤ. Η NetMed S.A. παρουσιάζει έσοδα που ανέρχονται σε [...], εκ των οποίων [...]προέρχονται από πωλήσεις αποκωδικοποιητών στην Ελλάδα. Σχετικά με την πώληση των αποκωδικοποιητών, αυτή γίνεται κατά κανόνα προς μεταπωλητές, αν και οι συνδρομητές έχουν τη δυνατότητα να προμηθευτούν απευθείας από την εταιρία, ή να προμηθευτούν άλλο εξοπλισμό που μπορεί να χρησιμοποιηθεί για την λήψη σήματος της NOVA. Στοιχεία για τη συγκεκριμένη αγορά δεν υπάρχουν διαθέσιμα. Τα υπόλοιπα έσοδα της NetMed αφορούν διαφημιστική δαπάνη, έσοδα από πώληση προγραμμάτων στην ημεδαπή καθώς και από πωλήσεις συνδρομών. Τέλος και όσον αφορά τη δραστηριότητα της Intervision στην αγορά δικαιωμάτων τηλεοπτικών προγραμμάτων στην Ελλάδα, δεν υπάρχουν αξιόπιστα στοιχεία²⁵. Ωστόσο οι συμβαλλόμενοι εκτιμούν ότι το μερίδιο της NetMed στην αγορά περιεχομένου, είναι χαμηλότερο του 25%²⁶.

Γ.2.3 Οι Επιπτώσεις της Συγκέντρωσης στην Αγορά

55. Τα θετικά αποτελέσματα τα οποία αναμένεται να προκύψουν από την εν λόγω συγκέντρωση βασίζόμενα στις απόψεις της γνωστοποιούσας, συνοψίζονται στα κατωτέρω:

- Μείωση του κόστους έρευνας και ανάπτυξης για νέα προϊόντα.
- Μείωση του λειτουργικού κόστους και ως εκ τούτου δυνατότητα για αυξημένη επένδυση και βελτιστοποίηση της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών.
- Ταχύτερη εισαγωγή νέων καινοτόμων προϊόντων ως αποτέλεσμα του συνδυασμού των προϊόντων των εμπλεκόμενων εταιριών.

56. Αποτέλεσμα των ανωτέρω, θα είναι μια σειρά θετικών επιδράσεων για την Ελληνική αγορά και συγκεκριμένα: (1) μείωση τιμών ως αποτέλεσμα της μείωσης του λειτουργικού κόστους, και επομένως αύξηση του ανταγωνισμού στην αγορά, (2) βελτίωση στην παρεχόμενη ποιότητα των προϊόντων η οποία με στη σειρά της θα «αναγκάσει» τις ανταγωνίστριες εταιρίες να ακολουθήσουν, με βελτίωση των δικών τους προϊόντων, (3) αύξηση του ανταγωνισμού απέναντι στον ΟΤΕ που αποτελεί τον

²⁵ Βλ. πρόσθετα προσκομισθέντα στοιχεία γνωστοποιούσας (αρ.πρωτ. 4094/ημ. 23.06.08).

²⁶ Έντυπο Γνωστοποίησης Συγκέντρωσης, Τμήμα 6, παρ. 6.4.

δεσπόζον πάροχο στις περισσότερες αγορές ηλεκτρονικών επικοινωνιών στην Ελλάδα. Σημειώνεται ότι δεν γίνεται αναφορά στις θετικές επιδράσεις που θα προκύψουν από την εν λόγω συγκέντρωση και αφορούν τον κλάδο των τηλεπικοινωνιών, καθώς εμπίπτουν στην αποκλειστική αρμοδιότητα της ΕΕΤΤ.

Δ. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

Δ.1 Το Νομοθετικό Πλαίσιο για τη Συνδρομητική Τηλεόραση

57. Η παροχή συνδρομητικών ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών ρυθμίζεται από το Ν.2644/1998 «Για την παροχή συνδρομητικών ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών και συναφείς διατάξεις». Το άρθρο 1 του ανωτέρω νόμου προβλέπει ότι «1. Η παροχή συνδρομητικών ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών υπάγεται, σύμφωνα με το άρθρο 15 του Συντάγματος 1975/1986, στον άμεσο έλεγχο του Κράτους και συνιστά δημόσια λειτουργία με σκοπό την αντικειμενική και επί ίσοις όροις ενημέρωση, καθώς και την υψηλής στάθμης επιμόρφωσης και ψυχαγωγία του κοινού. [...]».

Ειδικότερα ο εν λόγω νόμος ορίζει τις έννοιες της «παροχής συνδρομητικών ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών»²⁷, του «διαχειριστή προγράμματος»²⁸ και του «προμηθευτή προγράμματος»²⁹, προβλέπει τις προϋποθέσεις και τη διαδικασία λήψης της απαιτούμενης άδειας για την παροχή των ανωτέρω υπηρεσιών³⁰ καθώς και τον τρόπο άσκησης αυτών³¹, το περιεχόμενο της ανωτέρω άδειας³², τις υποχρεώσεις του κατόχου της εν λόγω άδειας³³, τη διαδικασία έγκρισης και το ελάχιστο περιεχόμενο των συμβάσεων μεταξύ κατόχου αδειας και διαχειριστή προγράμματος καθώς και των συμβάσεων μεταξύ αφενός κατόχου αδειας και διαχειριστή προγράμματος και αφετέρου προμηθευτή προγράμματος (συμβάσεις προμήθειας οπτικοακουστικού περιεχομένου)³⁴, υιοθετεί περιορισμούς αναφορικά με το ιδιοκτησιακό καθεστώς των κατόχων άδειας παροχής συνδρομητικών ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών, των διαχειριστών και των προμηθευτών προγράμματος, των μετόχων αυτών, των μελών διοίκησης αυτών καθώς και των συγγενικών τους προσώπων³⁵, θεσπίζει διάφορα ασυμβίβαστα³⁶, ρυθμίζει τις σχετικές με τα ανωτέρω αρμοδιότητες του Τμήματος Ελέγχου και Διαφάνειας του Ε.Σ.Ρ.³⁷, καθώς και θέματα σχετικά με τη δομή και λειτουργία του Εθνικού Συμβουλίου Ραδιοτηλεόρασης³⁸, επιβάλλει περιορισμούς ως προς το περιεχόμενο του προγράμματος

²⁷ βλ. άρ.1 παρ. 1 εδ. β. ανωτέρω νόμου

²⁸ βλ. άρ. 3 παρ. 1 ανωτέρω νόμου

²⁹ βλ. άρ. 3 παρ. 1 ανωτέρω νόμου

³⁰ βλ. άρ. 1 παρ. 2- 4, άρ. 2, άρ. 5 και άρ. 6 ανωτέρω νόμου

³¹ βλ. άρ. 2 παρ. 9 ανωτέρω νόμου

³² βλ. άρ. 7 ανωτέρω νόμου

³³ βλ. άρ. 9 ανωτέρω νόμου

³⁴ βλ. άρ. 4 ανωτέρω νόμου

³⁵ βλ. άρ. 2 παρ. 2 έως 8 και 10 έως 11 και άρ. 3 παρ. 3 έως 4, 6 και 9 ανωτέρω νόμου

³⁶ βλ. ενδεικτικά άρ. 3 παρ. 7 ανωτέρω νόμου

³⁷ βλ. άρ. 8 ανωτέρω νόμου

³⁸ βλ. άρ. 15 ανωτέρω νόμου

των συνδρομητικών καναλιών³⁹ και προβλέπει διοικητικές κυρώσεις⁴⁰. Τέλος, ρυθμίζει και ορισμένα ζητήματα αναφορικά με ραδιοφωνικούς και τηλεοπτικούς σταθμούς ελεύθερης λήψης⁴¹.

58. Σε σωρεία διατάξεων του ανωτέρω νόμου γίνεται αναφορά στην έννοια της «κατάχρησης δεσπόζουσας θέσης» και στις διατάξεις περί ελεύθερου ανταγωνισμού⁴², καθώς και στην έννοια της «οικονομικής συγκέντρωσης»^{43 44}. Στο δε άρθρο 8 παρ. 8 του ανωτέρω νόμου αναφέρεται ότι «8. Για τη διαπίστωση από το Ε.Σ.Ρ. ή άλλα όργανα, αν η

³⁹ βλ. άρ. 10 και άρ. 11 ανωτέρω νόμου

⁴⁰ βλ. άρ. 12 ανωτέρω νόμου

⁴¹ βλ. άρ. 16 επ. ανωτέρω νόμου

⁴² Βλ. άρ. 1 παρ. 3 τελευταίο εδάφιο όπου «Κατά τη συνομολόγηση των συμβατικών όρων, καθώς και κατά την εξέλιξη της συμβατικής σχέσης, το Ελληνικό Δημόσιο οφείλει να αποφεύγει κάθε πράξη ή παράλειψη που καταλήγει σε άνιση μεταχείριση των αντισυμβαλλομένων του ή που τους παρέχει τη δυνατότητα να καταχρώνται τη δεσπόζουσα θέση που αυτοί έχουν τυχόν αποκτήσει στον τομέα της παροχής ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών», άρ. 2 παρ. 3 εδ. β όπου «Κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο μπορεί να είναι μέτοχος σε μια μόνο εταιρεία η οποία είναι κάτοχος άδειας παροχής συνδρομητικών υπηρεσιών με το ίδιο τεχνικό μέσο, καθώς επίσης και σε μια ακόμη εταιρεία κάτοχο άδειας παροχής συνδρομητικών υπηρεσιών με άλλο τεχνικό μέσο, με την προϋπόθεση ότι με τη συμμετοχή αυτή δεν παραβιάζονται οι κανόνες του ελεύθερου ανταγωνισμού και δεν γίνεται κατάχρηση της δεσπόζουσας θέσης που τυχόν έχει αποκτήσει το πρόσωπο αυτό στην αγορά των ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών ούτε νοθεύεται με οποιονδήποτε τρόπο η πολιτική και πολιτισμική πολυμέρεια στα μέσα μαζικής ενημέρωσης», άρ. 3 παρ. 4 εδ. β όπου «Η συμμετοχή της κατόχου άδειας του παρόντος νόμου σε εταιρεία που κατέχει άδεια σταθμού ελεύθερης λήψης είναι δυνατή μόνο με την προϋπόθεση ότι με τη συμμετοχή αυτή δεν παραβιάζονται οι κανόνες του ελεύθερου ανταγωνισμού και δεν γίνεται κατάχρηση της δεσπόζουσας θέσης που τυχόν έχει αποκτήσει η αντίστοιχη επιχείρηση στην αγορά των ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών ούτε νοθεύεται με οποιονδήποτε τρόπο η πολιτική και πολιτισμική πολυμέρεια στα μέσα μαζικής ενημέρωσης», άρ. 3 παρ. 9 τελευταίο εδάφιο όπου «Η συμμετοχή κατόχου άδειας του παρόντος νόμου, των μετόχων της ή των μετόχων αυτής σε εταιρεία της παρούσας παραγράφου δεν επιτρέπεται να καταλήγει σε κατάχρηση δεσπόζουσας θέσης που τυχόν τα πρόσωπα αυτά κατέχουν στη σχετική αγορά ή να προκαλεί με οποιονδήποτε τρόπο τη νόθευση του ελεύθερου ανταγωνισμού», άρ. 4 παρ. 5 όπου «Διαχειριστές ή προμηθευτές προγράμματος μπορούν να προμηθεύουν οπτικοακουστικό περιεχόμενο σε περισσότερες κατόχους άδειας με την προϋπόθεση ότι η προμήθεια αυτή δεν καταλήγει σε κατάχρηση της δεσπόζουσας θέσης που αυτοί έχουν αποκτήσει στην αγορά οπτικοακουστικού περιεχομένου, καθώς και στην αγορά ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών εν γένει και δεν προκαλεί τη νόθευση με οποιονδήποτε τρόπο της πολιτικής και πολιτισμικής πολυμέρειας του ευρύτερου χώρου των μέσων μαζικής ενημέρωσης» και άρ. 4 παρ. 7 τελευταίο εδάφιο όπου «Η συμμετοχή του διαχειριστή προγράμματος, των μετόχων του ή των μετόχων αυτών σε άλλες εταιρείες που κατέχουν τις ιδιότητες ή ασκούν τις δραστηριότητες του προηγούμενου εδαφίου επιτρέπεται μόνο όταν η συμμετοχή αυτή δεν καταλήγει σε κατάχρηση, δεσπόζουσας θέσης στη σχετική αγορά ή δεν προκαλεί με οποιονδήποτε τρόπο νόθευση του ελεύθερου ανταγωνισμού».

⁴³ βλ. άρ. 6 παρ. 1 όπου «1. Για τη χορήγηση άδειας προς παροχή συνδρομητικών ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών μέσω καλωδιακών δικτύων ή δορυφόρου οι ενδιαφερόμενοι υποβάλλουν αίτηση στο Υπουργείο Τύπου και Μέσων Μαζικής Ενημέρωσης. Στην αίτηση πρέπει να περιλαμβάνονται δικαιολογητικά, μελέτες, σχέδια συμβάσεων ή προσύμφωνα και άλλες αναγκαία, κατά την κρίση των αιτούντων στοιχεία τα οποία αφορούν τουλάχιστον: α) τις προϋποθέσεις που ορίζονται στον παρόντα νόμο για την αποφυγή της οικονομικής συγκέντρωσης στον ευρύτερο τομέα της παροχής ραδιοφωνικών και τηλεοπτικών υπηρεσιών. β) τις προϋποθέσεις που ορίζονται στον παρόντα νόμο για την αποφυγή οικονομικής συγκέντρωσης στον τομέα της προμήθειας οπτικοακουστικού περιεχομένου. [...]»

⁴⁴ βλ. επίσης άρ. 9 παρ. 2 εδ. β όπου «Ο συνολικός διαθέσιμος χρόνος, καθώς και η επιλογή των νέων διαχειριστών γίνεται με απόφαση του Υπουργού Τύπου και Μέσων Μαζικής Ενημέρωσης, που εκδίδεται ύστερα από σύμφωνη γνώμη του Ε.Σ.Ρ., με κριτήριο τις συνθήκες ανταγωνισμού που επικρατούν κάθε φορά στη ραδιοτηλεοπτική αγορά και την ανάγκη ύπαρξης πολιτικής και πολιτισμικής πολυμέρειας στον τομέα των μέσων μαζικής ενημέρωσης».

δραστηριότητα της κατόχου της άδειας των μετόχων της ή των μετόχων αυτών, καθώς και η δραστηριότητα των φορέων του άρθρου 2 παρ. 9 που συνεργάζονται με αυτήν συνιστά κατάχρηση δεσπόζουσας θέσης που τυχόν κατέχουν τα πρόσωπα αυτά στην σχετική αγορά ή νοθεύει εν γένει τον ελεύθερο ανταγωνισμό, λαμβάνονται ιδίως υπόψη τα παρακάτω στοιχεία: η τηλεθέαση ή ακροαματικότητα, ο αριθμός συνδρομητών, το μερίδιο συμμετοχής στην αγορά ραδιοτηλεοπτικών προγραμμάτων ή σε άλλους κρίσιμους τομείς δραστηριοτήτων, το μερίδιο συμμετοχής στην συνολική διαφημιστική δαπάνη, το συνολικό ύψος των επενδεδυμένων κεφαλαίων, το ύψος και η συχνότητα των συναλλαγών μεταξύ συγκεκριμένων εταιρειών, ο πραγματικός έλεγχος επί των εταιρικών αποφάσεων».

Δ.2 Η Εμβέλεια του Ν.3592/2007

59. Σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 1 του Ν.3592/2007 «2. Με τις διατάξεις του νόμου αυτού ρυθμίζονται:

α) η μετάδοση ραδιοτηλεοπτικού προγράμματος ελεύθερης λήψης μέσω αναλογικής εκπομπής (ευρυεκπομπή),

β) η εκπομπή επίγειας ψηφιακής τηλεόρασης (ευρυεκπομπή) και

γ) η παροχή ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών, μέσω ευρυζωνικών δικτύων, για τη λειτουργία των οποίων είτε δεν απαιτείται συχνότητα είτε απαιτείται συχνότητα, αλλά όχι από εκείνες που έχουν χορηγηθεί για την εκπομπή ραδιοτηλεοπτικού σήματος».

Από το συνδυασμό των άρθρων 6, 14 και 15 του εν λόγω νόμου προκύπτει ότι αφενός η περίπτωση α της παραγράφου 2 του άρθρου 1 αφορά αποκλειστικά στην εκπομπή ραδιοτηλεοπτικού προγράμματος ελεύθερης λήψης, όπως και ρητά αναφέρει, ενώ οι περιπτώσεις β και γ της προαναφερόμενης παραγράφου αφορούν και στην παροχή συνδρομητικών τηλεοπτικών υπηρεσιών⁴⁵.

60. Ανεξαρτήτως της εμβέλειας των διατάξεων του ανωτέρω νόμου περί αδειοδότησης και ελέγχου των επιπέδων συγκέντρωσης ως προς το ιδιοκτησιακό καθεστώς (ownership concentration), η διάταξη του άρθρου 3 του εν λόγω νόμου περί συγκέντρωσης ελέγχου στην αγορά δεν κάνει ουδεμία διάκριση μεταξύ παροχής ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών ελεύθερης και συνδρομητικής λήψης. Απεναντίας ορίζοντας τις σχετικές αγορές αναφέρεται γενικά στην αγορά της τηλεόρασης, μην εισάγοντας ουδεμία περαιτέρω διάκριση. Το στοιχείο που είναι κρίσιμο εν προκειμένω, ώστε να καθορισθεί αν μια συγκέντρωση εμπίπτει στην εν λόγω διάταξη, είναι το είδος της υπηρεσίας που λαμβάνει ο αποδέκτης και όχι το μέσο, η τεχνολογία ή ο τρόπος μετάδοσης αυτής. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι στην εμβέλεια του άρθρου 3 του προαναφερόμενου νόμου υπάγονται και οι περιπτώσεις συγκέντρωσης επιχειρήσεων

⁴⁵ Βλ. συγκεκριμένα άρ. 14 παρ. 7 υπό α όπου «7.α) Οι φορείς παροχής συνδρομητικών τηλεοπτικών υπηρεσιών μπορούν μετά την έκδοση του Χάρτη Συχνότητων της προηγούμενης παραγράφου να μεταδίδουν συνδρομητικά, παράλληλα με τη συνδρομητική αναλογική τους εκπομπή, το υφιστάμενο αναλογικό τους πρόγραμμα με επίγεια ψηφιακή εκπομπή [...]» και άρ. 15 παρ. 7 εδ. α όπου «Ειδικότερα, η παροχή ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών των παραγράφων 5 και 6 μπορεί να είναι συνδρομητική ή μη».

δραστηριοποιούμενων στην αγορά της συνδρομητικής τηλεόρασης, άρα της παροχής τηλεοπτικών υπηρεσιών εν γένει.

61. Στην αγορά της τηλεόρασης κατά την ευρεία έννοια, που εκτέθηκε ανωτέρω, και χρησιμοποιούμενου του κριτηρίου του είδους των υπηρεσιών, που λαμβάνει ο λήπτης, δύναται να υπαχθούν και οι υπηρεσίες Διαδικτυακής Τηλεόρασης («IPTV»), δεδομένου ότι το IPTV συνιστά εναλλακτική τεχνική πλατφόρμα για την παροχή τηλεοπτικών υπηρεσιών⁴⁶.

Δ.3 Αρμοδιότητα της Ε.Ε.Τ.Τ.

62. Σύμφωνα με το άρθρο 12 του Ν.3431/2006 «Περί Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών και άλλες διατάξεις», και συγκεκριμένα τα εδάφια α και στ, η Ε.Ε.Τ.Τ. «α) Ρυθμίζει κάθε θέμα το οποίο αφορά στον καθορισμό σχετικών αγορών προϊόντων ή υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών στην Ελληνική Επικράτεια και προβαίνει στην ανάλυση της αποτελεσματικότητας του ανταγωνισμού [...] στ) Μεριμνά για την τήρηση της νομοθεσίας περί ηλεκτρονικών επικοινωνιών και εφαρμόζει τις διατάξεις του ν. 703/1977, όπως ισχύει, σε σχέση με την άσκηση των δραστηριοτήτων των επιχειρήσεων ηλεκτρονικών επικοινωνιών, καθώς και τις διατάξεις των άρθρων 81 και 82 της Συνθήκης της Ρώμης σύμφωνα με τον κανονισμό 1/2003/ΕΚ (L 001) [...]».

Στο άρθρο 2 εδάφιο μζ του προαναφερόμενου νόμου ως «Υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών» ορίζονται «οι υπηρεσίες που παρέχονται συνήθως έναντι αμοιβής των οποίων η παροχή συνίσταται, εν όλω ή εν μέρει, στη μεταφορά σημάτων σε δίκτυα ηλεκτρονικών επικοινωνιών, συμπεριλαμβανομένων των υπηρεσιών τηλεπικοινωνιών και των υπηρεσιών μετάδοσης σε δίκτυα, που χρησιμοποιούνται για ραδιοηλεκτρονικές μεταδόσεις. Στις υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών δεν περιλαμβάνονται υπηρεσίες παροχής ή ελέγχου περιεχομένου, που μεταδίδεται μέσω δικτύων και υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών και υπηρεσίες της κοινωνίας της πληροφορίας [...]».

Εξάλλου, σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 1 του ανωτέρω νόμου «3. Οι διατάξεις του παρόντος δεν εφαρμόζονται: [...] β) Στην αναλογική τηλεόραση και ραδιοφωνία ελεύθερης λήψης και στην επίγεια και δορυφορική ψηφιακή ευρυεκπομπή, με την επιφύλαξη των διατάξεων περί εποπτείας και ελέγχου της χρήσης του φάσματος ραδιοσυχνοτήτων και επιβολής των σχετικών κυρώσεων, καθώς και του εδαφίου ιβ της παραγράφου 2 του άρθρου 4. Στην εξαίρεση αυτή δεν περιλαμβάνεται η υποδομή ηλεκτρονικών επικοινωνιών, που χρησιμοποιείται για τη μεταφορά ραδιοφωνικού και τηλεοπτικού σήματος μέχρι το σημείο εκπομπής, καθώς και το άρθρο 58».

63. Σύμφωνα με το άρθρο 13 παρ. 8 του Ν.3592/2007 «8. Η Αρχή που προβλέπεται στο εδάφιο β' της παραγράφου 5 του άρθρου 20 του παρόντος⁴⁷, εφόσον διαπιστώσει, μετά από έρευνα της Αγοράς των υπηρεσιών μετάδοσης ραδιοηλεκτρονικών εκπομπών και

⁴⁶ Βλ. και ανωτέρω παρ. 48 υπό Γ.2.1

⁴⁷ Επισημαίνεται ότι δεν υπάρχει εδάφιο β της παραγράφου 5 του άρθρου 20.

δικτύων διανομής ραδιοτηλεοπτικού περιεχομένου σε τελικούς χρήστες, ότι οι πάροχοι δικτύου είτε υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών κατέχουν σημαντική ισχύ στην εν λόγω Αγορά, μπορεί να επιβάλει σε αυτούς τα κατάλληλα μέτρα κατά τη διάθεση του δικτύου τους ή κατά τη μεταφορά του σήματος σε δίκτυο, με σκοπό να παρέχουν τις υπηρεσίες τους προς όλους ανεξαιρέτως τους αδειοδοτηθέντες παρόχους περιεχομένου επίγειας ψηφιακής ραδιοτηλεοπτικής εκπομπής ελεύθερης λήψης με ίσους όρους και χωρίς να παραβιάζονται οι αρχές του υγιούς ανταγωνισμού». Παρόμοια είναι και η διάταξη του άρθρου 15 παρ. 11⁴⁸.

Εξάλλου βάσει της παραγράφου 7 του άρθρου 16 του ίδιου νόμου «α) Κατά την έννοια της διάταξης της περίπτωσης λη' του άρθρου 12 του ν. 3431/2006 (ΦΕΚ 13 Α'), όπως ισχύει, με την οποία καθορίζονται οι αρμοδιότητες της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων (Ε.Ε.Τ.Τ.), στην αρμοδιότητά της υπάγεται και η ανάθεση κατά τις κείμενες διατάξεις της υπηρεσίας/μελέτης για την έρευνα των υπηρεσιών μετάδοσης ραδιοτηλεοπτικών εκπομπών και δικτύων διανομής ραδιοτηλεοπτικού περιεχομένου σε τελικούς χρήστες».

64. Βάσει των ανωτέρω διατάξεων η Ε.Ε.Τ.Τ. εξέδωσε τη με αριθμ. 458/156/21.11.2007 απόφασή της «Λήψη απόφασης αναφορικά με τον Ορισμό και την Ανάλυση της εθνικής αγοράς υπηρεσιών χονδρικής ραδιοτηλεοπτικής μετάδοσης», όπου αφενός όρισε τις σχετικές αγορές και υπο-αγορές χονδρικής ραδιοτηλεοπτικής μετάδοσης και αφετέρου διεξήγαγε ανάλυση της αποτελεσματικότητας του ανταγωνισμού στις ανωτέρω ορισθείσες αγορές, καταλήγοντας στο συμπέρασμα ότι υπάρχουν ανεπαρκείς ενδείξεις ως προς το εάν κάποια επιχείρηση κατέχει σημαντική ισχύ στην αγορά⁴⁹.

65. Βάσει των ανωτέρω συνάγεται ότι η έρευνα της σχετικής αγοράς στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρεία Syned δεν εμπίπτει στην αρμοδιότητα της Επιτροπής Ανταγωνισμού, ως εμπίπτουσα στην αρμοδιότητα της Ε.Ε.Τ.Τ. Επισημαίνεται δε ότι σύμφωνα με τη γνωστοποιούσα αυτή κοινοποίησε την υπό εξέταση συγκέντρωση και στην Ε.Ε.Τ.Τ.⁵⁰.

Δ.4 Εφαρμοστέες Διατάξεις

⁴⁸ «11. Οι πάροχοι περιεχομένου μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις με παρόχους δικτύου ή/και παρόχους υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών για τη μετάδοση ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών. Η Αρχή που προβλέπεται στο εδάφιο β' της παραγράφου 5 του άρθρου 20 του παρόντος, εφόσον διαπιστώσει, μετά από έρευνα της αγοράς των υπηρεσιών μετάδοσης ραδιοτηλεοπτικών εκπομπών και δικτύων διανομής ραδιοτηλεοπτικού περιεχομένου σε τελικούς χρήστες, ότι οι πάροχοι δικτύου είτε υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών κατέχουν σημαντική ισχύ στην εν λόγω αγορά, μπορεί να επιβάλει σε αυτούς τα κατάλληλα μέτρα κατά τη διάθεση του δικτύου τους ή κατά τη μεταφορά του σήματος σε δίκτυο, με σκοπό να παρέχουν τις υπηρεσίες τους προς όλους ανεξαιρέτως τους αδειοδοτηθέντες παρόχους περιεχομένου επίγειας ψηφιακής ραδιοτηλεοπτικής εκπομπής ελεύθερης λήψης με ίσους όρους και χωρίς να παραβιάζονται οι αρχές του υγιούς ανταγωνισμού».

⁴⁹ Για την έννοια της σημαντικής ισχύος στην αγορά στο πλαίσιο του Ν. 3431/2006 βλ. άρ. 35 επ. αυτού

⁵⁰ βλ. ανωτέρω παρ. 26 υπό Β.3.1, παρ. 36 και 37 υπό Γ.2 και παρ. 54 υπό Γ.2.2

66. Η υπό κρίση συγκέντρωση, καθώς αφορά σε απόκτηση επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται σε αγορές μέσων ενημέρωσης⁵¹, όπως αυτές ορίστηκαν ανωτέρω⁵², κρίνεται τόσο βάσει των διατάξεων του Ν. 3592/2007 «Συγκέντρωση και αδειοδότηση Επιχειρήσεων Μέσων Ενημέρωσης και άλλες διατάξεις»⁵³, και ειδικώς του άρθρου 3 αυτού, όσο και συμπληρωματικώς⁵⁴ βάσει των διατάξεων του Ν. 703/1977 «Περί ελέγχου μονοπωλίων και ολιγοπωλίων και προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού», και ειδικώς των άρθρων 4 επ. αυτού⁵⁵, με την εξαίρεση της αγοράς στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρεία Syned, ως εμπίπτουσα στις αρμοδιότητες της Ε.Ε.Τ.Τ. κατά τα ανωτέρω.

Δ.5 Αρμόδιο Όργανο

67. Βάσει της παραγράφου 10 του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007⁵⁶ και του άρθρου 4γ παρ. 1 του Ν. 703/1977⁵⁷ αρμόδιο όργανο για τη διαπίστωση της συγκέντρωσης ελέγχου και τη λήψη των απαραίτητων μέτρων είναι η Επιτροπή Ανταγωνισμού.

Δ.6 Προϋποθέσεις Υποχρέωσης Προηγούμενης Γνωστοποίησης Συγκέντρωσης

⁵¹ Το άρθρο 2 του Ν. 3310/2005 «Μέτρα για τη διασφάλιση της διαφάνειας και την αποτροπή καταστρατηγήσεων κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων» περιέχει ορισμό της Επιχείρησης Μέσων Ενημέρωσης στο άρθρο 2 παράγραφος 4: «Για την εφαρμογή του νόμου αυτού νοούνται ως: [...] 4. «Επιχείρηση Μέσων Ενημέρωσης»: Η με οποιαδήποτε νομική μορφή οντότητα ή επιχείρηση, ανεξαρτήτως του κοινωφελούς ή μη σκοπού της, η λειτουργία της οποίας υπάγεται στη δικαιοδοσία του Ελληνικού Κράτους εφαρμοζομένων αναλόγως των διατάξεων του άρθρου 3 του π.δ. 100/2000 (ΦΕΚ 98 Α') και έχει ως δραστηριότητα, αποκλειστική ή μη: α) την έκδοση εφημερίδων ή περιοδικών, σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία, ή εντύπων που περιέχουν ύλη, πολιτικού ή οικονομικού χαρακτήρα, σε οποιαδήποτε μορφή εκδίδονται, διαδίδονται ή διανέμονται, συμπεριλαμβανομένης της ηλεκτρονικής, ή β) την εγκατάσταση και λειτουργία ή τη διαχείριση τηλεοπτικού σταθμού ή την εκπομπή ή μετάδοση τηλεοπτικού σήματος, με οποιαδήποτε μορφή ή τρόπο, όπως είναι η ελεύθερη λήψη, καλωδιακή, συνδρομητική, δορυφορική, ψηφιακή, ενσύρματη, ασύρματη, σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία, ή γ) την εγκατάσταση και λειτουργία ή τη διαχείριση ραδιοφωνικού σταθμού ή εκπομπής ραδιοφωνικού σήματος με οποιαδήποτε μορφή, σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία, ή δ) την παροχή μέσω του διαδικτύου υπηρεσιών οπτικού ή/και ακουστικού περιεχομένου, εφόσον το περιεχόμενο αυτό έχει ενημερωτικό χαρακτήρα και ειδικότερα περιλαμβάνει, κατά το πρότυπο των έντυπων εφημερίδων, ειδήσεις για πολιτικά ή κοινωνικά ή οικονομικά γεγονότα και εκδηλώσεις, καθώς και άρθρα, σχόλια, συνεντεύξεις ή συζητήσεις για τα θέματα αυτά. Η επιχείρηση η οποία έχει ως δραστηριότητα την παροχή υπηρεσιών πρόσβασης στο διαδίκτυο δεν θεωρείται επιχείρηση μέσων ενημέρωσης. Η «Ελληνική Ραδιοφωνία -Τηλεόραση Α.Ε.» και οι συνδεδεμένες με αυτήν εταιρείες, κατά την έννοια του άρθρου 42Ε του Κ.Ν. 2190/1920, καθώς και τα Μέσα Ενημέρωσης που ανήκουν εξ ολοκλήρου σε νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) ή στις επιχειρήσεις αυτών, δεν θεωρούνται για την εφαρμογή του νόμου αυτού επιχειρήσεις μέσων ενημέρωσης».

⁵² Βλ. ανωτέρω υπό Γ

⁵³ Βλ. ΕΑ 365/Ν/2007, σκ. 31

⁵⁴ Η παράγραφος 2 του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007 ορίζει ότι «2. Η διαπίστωση της συγκέντρωσης ελέγχου στο χώρο των μέσων ενημέρωσης λαμβάνει χώρα σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος και συμπληρωματικώς με τις διατάξεις του ν. 703/1977, όπως εκάστοτε ισχύει, περί ανταγωνισμού». Βλ. και ΕΑ 365/Ν/2007, σκ. 45

⁵⁵ Βλ. ανωτέρω παρ. 36 υπό Γ2

⁵⁶ Η παράγραφος 10 του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007 ορίζει ότι «10. Αρμόδιο όργανο για τη διαπίστωση της συγκέντρωσης ελέγχου, τη λήψη μέτρων και την επιβολή των σχετικών κυρώσεων είναι η Επιτροπή Ανταγωνισμού. Κατά την άσκηση του ελέγχου, η Επιτροπή Ανταγωνισμού έχει όλες τις εξουσίες και τις αρμοδιότητες που διαθέτει κατά τις κείμενες διατάξεις».

⁵⁷ Σύμφωνα με το άρθρο 4γ παρ. 1 του Ν. 703/1977 «Με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού απαγορεύεται κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων [...]». Βλ. και Δ. ΚΟΥΤΣΟΥΚΗΣ, Έλεγχος συγκεντρώσεων επιχειρήσεων (ερμηνεία των άρθρων 4-4στ Ν. 703/1977), Εκδ. Αντ. Σάκουλα 1997, σελ. 59

- (i) Δ.6.1 Ύπαρξη Συγκέντρωσης
- (ii) Δ.6.1.1 βάσει του Ν. 3592/2007

68. Βάσει της παραγράφου 1 του άρθρου 3 του ως άνω νόμου «1. Ως συγκέντρωση ελέγχου στην αγορά νοείται το ποσοστό επιρροής του κοινού από τα μέσα ενημέρωσης σε συνάρτηση με την ιδιοκτησία ή τη συμμετοχή σε μέσα ενημέρωσης της αυτής ή και άλλης μορφής (τηλεόραση, ραδιόφωνο, εφημερίδες και περιοδικά) στη σχετική αγορά ή στις επί μέρους σχετικές αγορές όπου δραστηριοποιείται το μέσο ή τα μέσα ενημέρωσης (τηλεόραση, ραδιόφωνο, εφημερίδες και περιοδικά)».

Συνεπώς κατά την ανωτέρω διάταξη συγκέντρωση υφίσταται τόσο στις περιπτώσεις απόκτησης ιδιοκτησίας σε μέσα μαζικής ενημέρωσης όσο και στις περιπτώσεις συμμετοχής σε μέσα μαζικής ενημέρωσης. Η «συμμετοχή σε μέσα ενημέρωσης» συνιστά συγκέντρωση όταν παρέχει τη δυνατότητα άσκησης ουσιώδους επιρροής στη λήψη των αποφάσεων και στην εν γένει λειτουργία της επιχείρησης Μ.Μ.Ε.⁵⁸

69. Εν προκειμένω, η FORTHNET δυνάμει της γνωστοποιούμενης συναλλαγής θα αποκτήσει αποκλειστικό έλεγχο στις επιχειρήσεις – στόχους, Intervision Services BV και Netmed NV, συνεπώς πληρούται το κριτήριο της ιδιοκτησίας του προαναφερόμενου άρθρου.

Δ.6.1.2 βάσει του Ν. 703/1977

70. Το άρθρο 4 παρ. 2 του ανωτέρω νόμου προσδιορίζει την έννοια της συγκέντρωσης επιχειρήσεων⁵⁹. Η γενική ρήτρα του εν λόγω άρθρου⁶⁰ συγκεκριμενοποιείται έτι περαιτέρω με τις παραγράφους 3 και 4 του προαναφερόμενου άρθρου, που ορίζουν την έννοια του ελέγχου κατά τις ανωτέρω διατάξεις – έλεγχο συνιστά η δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη δραστηριότητα μιας επιχείρησης -, τα μέσα απόκτησης ελέγχου⁶¹ και τα πρόσωπα που αποκτούν τον έλεγχο⁶².

⁵⁸ Βλ. Αιτιολογική Έκθεση στο σχέδιο νόμου «Συγκέντρωση και αδειοδότηση Επιχειρήσεων Μέσων Ενημέρωσης και άλλες διατάξεις» με ημερομηνία 5.7.2007, σελ. 2 όπου αναφέρεται «Με το παρόν σχέδιο νόμου ο έλεγχος των επιχειρήσεων Μ.Μ.Ε. προσδιορίζεται με βάση το κριτήριο της ιδιοκτησίας, αλλά και με τη δυνατότητα άσκησης ουσιώδους επιρροής στη λήψη αποφάσεων και την εν γένει λειτουργία αυτών των επιχειρήσεων».

⁵⁹ Σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 2 του Ν. 703/1977 «2. Συγκέντρωση πραγματοποιείται: α) όταν συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες προηγουμένως ανεξάρτητες επιχειρήσεις. β) ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη τουλάχιστον μία επιχείρηση, ή μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, αποκτούν άμεσα ή έμμεσα τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μιας ή περισσότερων άλλων επιχειρήσεων».

⁶⁰ Βλ. Δ. ΚΟΥΤΣΟΥΚΗΣ ό.π., σελ. 102

⁶¹ Σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 3 του Ν. 703/1977 «3. Για την εφαρμογή του παρόντος νόμου, ο έλεγχος απορρέει από δικαιώματα, συμβάσεις ή άλλα μέσα, τα οποία είτε μεμονωμένα είτε από κοινού με άλλα και λαμβανομένων υπόψη των σχετικών πραγματικών ή νομικών συνθηκών, παρέχουν τη δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη δραστηριότητα μιας επιχείρησης, και ιδίως από: α) δικαιώματα κυριότητας ή επικαρπίας επί του συνόλου ή μέρους των περιουσιακών στοιχείων της επιχείρησης, β) δικαιώματα ή συμβάσεις που παρέχουν δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη σύνθεση, στις συσκέψεις ή στις αποφάσεις των οργάνων μιας επιχείρησης».

⁶² Σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 4 του Ν. 703/1977 «4. Ο έλεγχος αποκτάται από το πρόσωπο ή τα πρόσωπα ή τις επιχειρήσεις, που: α) είναι υποκείμενα αυτών των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις

71. Σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, η απόκτηση αποκλειστικού ελέγχου επί επιχειρήσεων συνιστά συγκέντρωση επιχειρήσεων κατά την έννοια αυτών.

72. Επισημαίνεται ότι λόγω του χαρακτήρα του Ομίλου NetMed ως καθετοποιημένου Ομίλου, στο πλαίσιο του οποίου οι θυγατρικές επιχειρήσεις παρέχουν αποκλειστικά υπηρεσίες σε άλλες συνδεδεμένες εντός του Ομίλου επιχειρήσεις, και λόγω της σχέσης αποκλειστικού χαρακτήρα μεταξύ των δυο εταιριών – στόχων ([...]), δεν κρίνεται απαραίτητο η υπό εξέταση συναλλαγή να διασπαστεί σε δυο επιμέρους συγκεντρώσεις, καθώς μέσω αυτής η FORTHNET αποκτά το σύνολο της δραστηριότητας της ΜΙΗ στην παροχή συνδρομητικών τηλεοπτικών υπηρεσιών στην Ελλάδα⁶³.

Δ.6.2 Κατώφλια

Δ.6.2.1 βάσει του Ν. 3592/2007

73. Σύμφωνα με το τρίτο εδάφιο της παραγράφου 7 α του άρθρου 3 του ανωτέρω νόμου⁶⁴ σε προηγούμενη γνωστοποίηση συγκέντρωσης υπόκεινται οι συγκεντρώσεις επιχειρήσεων Μ.Μ.Ε. όταν ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν⁶⁵ στη συγκέντρωση ανέρχεται, στην παγκόσμια αγορά τουλάχιστον σε πενήντα εκατομμύρια (50.000.000) ευρώ και δυο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, η καθεμία χωριστά, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των πέντε εκατομμυρίων (5.000.000) ευρώ στην εθνική αγορά.

74. Σύμφωνα με τα εκτεθέντα ανωτέρω υπό Β, οι συμμετέχουσες στη γνωστοποιηθείσα πράξη επιχειρήσεις ξεπερνούν τα ανωτέρω κατώφλια.

Δ.6.2.2 βάσει του Ν. 703/1977

συμβάσεις αυτές ή β) χωρίς να είναι υποκείμενα των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις συμβάσεις αυτές, δικαιούνται να ασκούν τα δικαιώματα που απορρέουν από αυτές».

⁶³ βλ. Commission Consolidated Jurisdictional Notice under Council Regulation (EC) No 139/2004 on the control of concentrations between undertakings, μη δημοσιευμένη ακόμα στην ΕΕ, δημοσιευμένη στην αγγλική γλώσσα στην ιστοσελίδα http://ec.europa.eu/comm/competition/mergers/legislation/draft_jn.html, παρ. 45

⁶⁴ Σύμφωνα με το τρίτο εδάφιο της παραγράφου 7^α του άρθρου 3 του ανωτέρω νόμου «*Τα αναφερόμενα ποσά στο άρθρο 4β παρ. 1 του ν. 703/1977, όπως ισχύει, του συνολικού κύκλου εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση ορίζονται για την εφαρμογή της παρούσας παραγράφου στο ποσό των πέντε εκατομμυρίων (5.000.000) ευρώ στην εθνική αγορά και πενήντα εκατομμυρίων (50.000.000) ευρώ στην παγκόσμια αγορά αντίστοιχα*».

⁶⁵ Για την έννοια της συμμετέχουσας επιχείρησης βλ. Δ. ΚΟΥΤΣΟΥΚΗΣ ό.π., σελ. 100. βλ. επίσης Commission Consolidated Jurisdictional Notice ό.π., παρ. 138. Για την έννοια της γνωστοποιούσας επιχείρησης βλ. άρθρο 4β παρ. 2 Ν. 703/1977. Βλ. επίσης Δ. ΚΟΥΤΣΟΥΚΗΣ ό.π., σελ. 165 επ., L. RITTER/ W. DAVID BRAUN ό.π., σελ. 664. Επισημαίνεται ότι βάσει του άρ. 4β παρ. 3 «*3. Υποχρεούνται σε γνωστοποίηση: α. σε περίπτωση που η συγκέντρωση αποτελεί αντικείμενο συμφωνίας των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, η καθεμία από αυτές [...]*». Αν και η γραμματική διατύπωση της εν λόγω διάταξης συνάδει υπέρ της άποψης ότι και οι δυο συμβαλλόμενες επιχειρήσεις οφείλουν να γνωστοποιούν τη συγκέντρωση, η διάταξη έχει ερμηνευθεί ως εννοούσα ότι μόνο η αποκτώσα τον έλεγχο επιχείρηση είναι υπόχρεα σε γνωστοποίηση. Βλ. ενδεικτικά ΕΑ 253/IV/2003, 365/IV/2007. Εν προκειμένω έχουν γνωστοποιήσει την υπό κρίση συγκέντρωση τόσο η αποκτώσα τον έλεγχο FORTHNET όσο και η αποχωρώσα από τη δραστηριότητα της συνδρομητικής τηλεόρασης στην Ελλάδα, ΜΙΗ, ως συμβαλλόμενες στην από 14/4/2008 σύμβαση αγοράς μετοχών.

75. Σύμφωνα με τα εκτεθέντα ανωτέρω υπό Β, οι συμμετέχουσες στη γνωστοποιηθείσα πράξη επιχειρήσεις ξεπερνούν τα κατώφλια, όπως αυτά ορίζονται στο άρθρο 4β παρ. 1 του Ν. 703/1977⁶⁶.

Δ.7 Εμπρόθεσμη Γνωστοποίηση

76. Σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 4β του Ν. 703/1977⁶⁷, η οποία βάσει της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007⁶⁸ εφαρμόζεται συμπληρωματικά και στις περιπτώσεις συγκέντρωσης ελέγχου στο χώρο των Μ.Μ.Ε., οι πληρούσες τα ανωτέρω κατώφλια συγκεντρώσεις πρέπει να γνωστοποιούνται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού εντός 10 ημερών από τη σύναψη της συμφωνίας ή τη δημοσίευση της προσφοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση συμμετοχής, που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης.

77. Εν προκειμένω, η με ημερομηνία 14.4.2008 σύμβαση αγοράς μετοχών μεταξύ της FORTHNET και της ΜΙΗ συνιστά τελικό συμπεφωνημένο σχέδιο συγκέντρωσης, καθώς απουσιάζει ένας όρος του ενεργού της πράξης συγκέντρωσης, ήτοι στο Παράρτημα 2 αυτής προβλέπεται ότι η πώληση και μεταβίβαση των μετοχών στη FORTHNET τελεί υπό την αίρεση της έγκρισης της εν λόγω πράξης από την Επιτροπή Ανταγωνισμού και την Ε.Ε.Τ.Τ.⁶⁹. Το εν λόγω σχέδιο υπεγράφη στις 14/4/2008 και η εν λόγω πράξη γνωστοποιήθηκε εμπροθέσμως στην Ε.Α. στις 30/4/2008. Σημειώνεται επίσης ότι σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 4β παρ. 6 του Ν. 703/1977⁷⁰ τα μέρη δημοσίευσαν στην οικονομική εφημερίδα «ΚΕΡΔΟΣ» τη γνωστοποιούμενη συγκέντρωση.

Δ.8 Έλεγχος της Γνωστοποιηθείσας Συγκέντρωσης

Δ.8.1 βάσει των διατάξεων του Ν. 3592/2007

78. Το κριτήριο του ουσιαστικού ελέγχου συγκεντρώσεων επιχειρήσεων Μ.Μ.Ε. διαλαμβάνει το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 7 α του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007⁷¹, βάσει του οποίου απαγορεύεται η συγκέντρωση επιχειρήσεων Μ.Μ.Ε. όταν

⁶⁶ Σύμφωνα με το άρθρο 4β παρ. 1 του Ν. 703/1977 «1. Κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε δέκα (10) εργάσιμες ημέρες από τη σύναψη της συμφωνίας ή τη δημοσίευση της προσφοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση συμμετοχής, που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης όταν ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4στ ανέρχεται, στην παγκόσμια αγορά τουλάχιστον σε εκατόν πενήντα εκατομμύρια (150.000.000) ευρώ και δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, η καθεμία χωριστά, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των δεκαπέντε εκατομμυρίων (15.000.000) ευρώ στην ελληνική αγορά».

⁶⁷ Βλ. ανωτέρω

⁶⁸ Βλ. ανωτέρω

⁶⁹ Βλ. Δ. ΚΟΥΤΣΟΥΚΗΣ ό.π., σελ. 163

⁷⁰ Σύμφωνα με το άρθρο 4β παρ. 6 του Ν. 703/1977 «6. Οι υπόχρεοι σε γνωστοποίηση, αμέσως μετά την γνωστοποίηση, υποχρεούνται να δημοσιεύσουν τη γνωστοποιούμενη συγκέντρωση σε μία ημερήσια οικονομική εφημερίδα, πανελλαδικής κυκλοφορίας, με έξοδά τους».

⁷¹ Σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 7^α του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007 «7.α) Απαγορεύεται η συγκέντρωση επιχειρήσεων είτε σε περίπτωση που διαπιστώνεται, κατά τα ως άνω, η κατοχή δεσπόζουσας θέσης σε μία ή περισσότερες από τις συμμετέχουσες στη συγκέντρωση επιχειρήσεις είτε σε περίπτωση που αποκτάται δεσπόζουσα θέση λόγω της συγκεντρώσεως».

α) μια ή περισσότερες από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις κατέχει/-ουν ήδη – πριν τη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης - δεσπόζουσα θέση στη σχετική αγορά όπου δραστηριοποιείται το μέσο ή τα μέσα ενημέρωσης (τηλεόραση, ραδιόφωνο, εφημερίδες, περιοδικά) ή

β) μια ή περισσότερες από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις θα αποκτήσουν δεσπόζουσα θέση σε μια από τις προαναφερόμενες αγορές μέσω της γνωστοποιούμενης συγκέντρωσης.

Βάσει του προαναφερόμενου άρθρου δεν απαιτείται η κατοχή ή απόκτηση δεσπόζουσας θέσης μέσω της συγκέντρωσης να έχει ως αποτέλεσμα τον περιορισμό του ανταγωνισμού: αρκεί και μόνο για την απαγόρευση της υπό εξέταση κάθε φορά συγκέντρωσης επιχειρήσεων Μ.Μ.Ε. η κατοχή πριν τη συγκέντρωση ή η απόκτηση μέσω της συγκέντρωσης δεσπόζουσας θέσης στη σχετική αγορά.

79. Η παράγραφος 3 του Ν. 3592/2007⁷² καθορίζει την έννοια της δεσπόζουσας θέσης, που συνιστά το ουσιαστικό κριτήριο του ελέγχου συγκεντρώσεων επιχειρήσεων Μ.Μ.Ε., μέσω της καθιέρωσης αμάχητων τεκμηρίων, ήτοι συγκεκριμένων ποσοστών μεριδίων αγοράς⁷³.

Τα εν λόγω καθοριζόμενα από την παράγραφο 3 συγκεκριμένα μερίδια αγοράς δεν υπολογίζονται βάσει του συνολικού κύκλου εργασιών των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων – και των συνδεδεμένων με αυτές επιχειρήσεων βάσει της παραγράφου 8 του άρθρου 3⁷⁴ - αλλά βάσει της παραγράφου 4 του άρθρου 3⁷⁵ αφενός

⁷²Σύμφωνα με το άρθρο 3 του Ν. 3592/2007 «3. Η συγκέντρωση ελέγχου προσδιορίζει την έννοια της δεσπόζουσας θέσης στην αγορά, η οποία υφίσταται ως ακολούθως: α) Όταν το φυσικό ή νομικό πρόσωπο δραστηριοποιείται σε ένα ή περισσότερα μέσα ενημέρωσης της αυτής μορφής, με την απόκτηση μεριδίου αγοράς άνω του τριάντα πέντε τοις εκατό (35%) στην επί μέρους σχετική αγορά (τηλεόραση, ραδιόφωνο, εφημερίδες και περιοδικά) της εμβέλειας του κάθε μέσου. β) Όταν το φυσικό ή νομικό πρόσωπο δραστηριοποιείται σε δύο ή περισσότερα μέσα ενημέρωσης άλλης μορφής: βα) είτε με την απόκτηση μεριδίου αγοράς άνω του τριάντα πέντε τοις εκατό (35%) στην επί μέρους σχετική αγορά της εμβέλειας του κάθε μέσου, ββ) είτε με την απόκτηση μεριδίου αγοράς: i) άνω του τριάντα δύο τοις εκατό (32%) στο σύνολο των δύο αγορών, όταν δραστηριοποιείται σε δύο διαφορετικά μέσα ενημέρωσης της ίδιας εμβέλειας, ii) άνω του είκοσι οκτώ τοις εκατό (28%) στο σύνολο των τριών αγορών, όταν δραστηριοποιείται σε τρία διαφορετικά μέσα ενημέρωσης της ίδιας εμβέλειας και iii) άνω του είκοσι πέντε τοις εκατό (25%) στο σύνολο των τεσσάρων αγορών, όταν δραστηριοποιείται σε τέσσερα διαφορετικά μέσα ενημέρωσης της ίδιας εμβέλειας».

⁷³ Σύμφωνα με την Αιτιολογική Έκθεση του εν λόγω νόμου, ό.π., σελ. 3, «Η διαπίστωση της συγκέντρωσης ελέγχου στην αγορά πραγματοποιείται σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος σχεδίου νόμου [...] με τη διαπίστωση κατοχής δεσπόζουσας θέσης βάσει συγκεκριμένων τεκμηρίων. Τεκμήρια αποτελούν συγκεκριμένα ποσοστά μεριδίων αγοράς [...]».

⁷⁴ Κατά την παράγραφο 8 του άρθρου 3 του Ν. 3295/007 «8. Τα ανωτέρω ισχύουν και σε περίπτωση συνδεδεμένων επιχειρήσεων, κατά την έννοια του άρθρου 42 ε του κ.ν. 2190/1920 (ΦΕΚ 37 Α'), όπως ισχύει».

⁷⁵ Σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007 «4. Ως κριτήριο για τη διαπίστωση της δεσπόζουσας θέσης λαμβάνεται υπόψη για μεν την τηλεόραση και το ραδιόφωνο η διαφημιστική δαπάνη και τα έσοδα από πώληση στην ημεδαπή προγράμματος ή άλλων ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών σε δωδεκάμηνη βάση, για δε τις εφημερίδες και τα περιοδικά το άθροισμα της διαφημιστικής δαπάνης και των εσόδων από την πώλησή τους στην ημεδαπή σε δωδεκάμηνη βάση».

για τις αγορές της τηλεόρασης και του ραδιοφώνου βάσει του αθροίσματος⁷⁶ της διαφημιστικής δαπάνης και των εσόδων από πώληση στην ημεδαπή προγράμματος ή άλλων ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών σε δωδεκάμηνη βάση και αφετέρου για τις αγορές των εφημερίδων και των περιοδικών βάσει του αθροίσματος της διαφημιστικής δαπάνης και των εσόδων από την πώλησή τους στην ημεδαπή σε δωδεκάμηνη βάση⁷⁷.

Εξάλλου βάσει της παραγράφου 9 του άρθρου 3 του προαναφερόμενου νόμου⁷⁸ το ποσοστό συγκέντρωσης υπολογίζεται όχι μόνο για την κάθε επιχείρηση Μ.Μ.Ε. αλλά και για κάθε μέτοχο ή εταίρο αυτής⁷⁹ καθώς και για τα παρένθετα αυτών πρόσωπα⁸⁰.

⁷⁶ Επισημαίνεται ότι ενώ η ως άνω παράγραφος 4 για τις σχετικές αγορές των εφημερίδων και των περιοδικών αναφέρεται ρητά σε άθροισμα διαφημιστικής δαπάνης και εσόδων από την πώλησή τους, για τις σχετικές αγορές της τηλεόρασης και του ραδιοφώνου αναφέρει απλώς ότι λαμβάνεται υπόψη η διαφημιστική δαπάνη και τα έσοδα από πώληση προγραμμάτων ή ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών.

⁷⁷ Το δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 4 του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007 προβλέπει ότι «*Επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται σε περισσότερα μέσα ενημέρωσης της αυτής ή άλλης μορφής θα πρέπει να τηρούν χωριστούς λογαριασμούς διαφημιστικών εσόδων για κάθε μέσο και αναλόγως με την εμπέλειά του, οι οποίοι θα αναφέρονται στον ισολογισμό*». Σύμφωνα με την Αιτιολογική Έκθεση του εν λόγω νόμου, ό.π., σελ. 3, η εν λόγω υποχρέωση επιβάλλεται στις επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται σε Μ.Μ.Ε. «*Προκειμένου να αποφευχθεί η καταστρατήγηση των σχετικών διατάξεων περί συγκέντρωσης [...]*».

⁷⁸ Σύμφωνα με την παράγραφο 9 του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007 «*9. Το ποσοστό της συγκέντρωσης ελέγχου υπολογίζεται στο σύνολό του, τόσο για την κάθε επιχείρηση μέσω ενημέρωσης, όσο και για τους μετόχους ή εταίρους αυτής, κατά την έννοια της παραγράφου 3 του άρθρου 5 και τα παρένθετα αυτών πρόσωπα, κατά την έννοια της παραγράφου 9 του άρθρου 2 του ν. 3310/2005 (ΦΕΚ 30 Α')*, όπως ισχύει».

⁷⁹ Σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 5 του Ν. 3592/2007 «*3. α) Έλεγχος υφίσταται όταν φυσικό ή νομικό πρόσωπο, που συμμετέχει και σε άλλο ηλεκτρονικό μέσο ενημέρωσης της αυτής μορφής, επηρεάζει με οποιονδήποτε τρόπο ουσιωδώς τη λήψη αποφάσεων της επιχείρησης σχετικά με τον τρόπο διοίκησης και την εν γένει λειτουργία της. Ειδικότερα, έλεγχος υφίσταται, εφόσον το ανωτέρω φυσικό ή νομικό πρόσωπο: i) κατέχει σε περισσότερα του ενός μέσα την ιδιότητα του ιδιοκτήτη, του διευθυντικού στελέχους, του μέλους οργάνου διοίκησης, του διαχειριστή, του εταίρου ή μετόχου, ο οποίος κατατάσσεται ανάμεσα στους δέκα μεγαλύτερους μετόχους, εταίρους ή κατόχους δικαιωμάτων ψήφου της επιχείρησης, εξαιτίας του αριθμού των μετοχών, μεριδίων ή των δικαιωμάτων ψήφου που κατέχει από οποιαδήποτε αιτία στην τελευταία, πριν από την υποβολή της υποψηφιότητας, Γενική Συνέλευση ή το τελευταίο πρακτικό Συνέλευσης μετόχων ή εταιρών, υπό την προϋπόθεση ότι είναι κύριος αριθμού μετοχών, μεριδίων ή δικαιωμάτων ψήφου, είτε απευθείας είτε μέσω τρίτων, που αντιστοιχούν τουλάχιστον σε ποσοστό ένα τοις εκατό (1%) του συνολικού μετοχικού ή εταιρικού κεφαλαίου ή του συνόλου δικαιωμάτων ψήφου στη Γενική Συνέλευση ή στο πρακτικό Συνέλευσης των εταιρών της επιχείρησης ή ii) κατέχει οποιαδήποτε από τις ιδιότητες αυτές και στα δύο μέσα ή iii) έχει το δικαίωμα σε περισσότερα του ενός μέσα από το νόμο ή το καταστατικό της επιχείρησης ή μέσω εκχώρησης σχετικού δικαιώματος άλλων μετόχων ή εταιρών, να διορίζει ή να ανακαλεί τουλάχιστον ένα μέλος του Διοικητικού Συμβουλίου ή διαχειριστή. β) Οι ανωτέρω προϋποθέσεις ελέγχου ισχύουν και για τους συζύγους και τους συγγενείς σε ευθεία γραμμή απεριόριστως και εκ πλαγίου μέχρι και τρίτου βαθμού εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, υπό την προϋπόθεση ότι αποδεικνύεται ότι ασκείται αθέμιτη επιρροή. Ως αθέμιτη επιρροή νοείται η παράβαση των κανόνων της πολυφωνίας, της αντικειμενικής και ίσης ενημέρωσης και του ανταγωνισμού. Οι προϋποθέσεις αυτές ισχύουν μόνο για τους συζύγους ή συγγενείς των ημεδαπών φυσικών προσώπων και εφόσον πρόκειται για μετόχους επιχειρήσεων που δεν είναι εισηγμένες στα Χρηματιστήρια Κρατών – Μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του Οργανισμού Οικονομικής Συνεργασίας και Ανάπτυξης (Ο.Ο.Σ.Α.). γ) Οι ανωτέρω περιπτώσεις αθέμιτης επιρροής, μέσω παρενθέτων προσώπων, στη λήψη αποφάσεων της επιχείρησης εξετάζονται από το Ε.Σ.Ρ. ή την Επιτροπή Ανταγωνισμού, σύμφωνα με την κατά το νόμο αυτόν προβλεπόμενη αρμοδιότητά τους, αυτεπαγγέλτως με ειδικώς αιτιολογημένη απόφασή τους ή κατόπιν καταγγελίας πλήρως και προσηκόντως αιτιολογημένης». Σύμφωνα με την παράγραφο 4 του εν λόγω άρθρου «*4. Ως εταίροι, διευθυντικά στελέχη και παρένθετα πρόσωπα νοούνται τα οριζόμενα στις παραγράφους 7, 8 και 9 αντίστοιχα του άρθρου 2 του ν. 3310/2005, όπως ισχύει*». Σύμφωνα με την παράγραφο 7 του άρθρου 2 του Ν. 3310/2005 «*Για την εφαρμογή του νόμου αυτού νοούνται ως: [...] 7. «Εταίρος»: Το φυσικό ή νομικό πρόσωπο που μετέχει ή κατέχει εταιρική μερίδα είτε απευθείας στην επιχείρηση είτε σε νομικό πρόσωπο το οποίο είναι εταίρος ή βασικός μέτοχος της**

80. Εν προκειμένω κρίσιμο να διευκρινιστούν τα κατωτέρω:

α) Η εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 9 του άρθρου 3 και της παρ. 10 του άρθρου 5⁸¹: Όπως προαναφέρθηκε⁸², το άρθρο 2 του Ν. 3310/2005 περιέχει ορισμό της Επιχείρησης Μέσων Ενημέρωσης στο άρθρο 2 παράγραφος 4. Τόσο οι προαναφερόμενοι παράγραφοι του άρθρου 3 όσο και αυτοί του άρθρου 5 προβλέπουν ότι σχετικός έλεγχος αναφορικά με τα ποσοστά συγκέντρωσης σε επίπεδο μετόχων και παρένθετων προσώπων γίνεται σε μετόχους και παρένθετα πρόσωπα των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων μέσων μαζικής ενημέρωσης. Επισημαίνεται ότι βάσει του προαναφερόμενου ορισμού επιχείρηση μέσων ενημέρωσης θεωρείται και η επιχείρηση εκείνη η οποία παρέχει μέσω του διαδικτύου υπηρεσίες οπτικού ή ακουστικού περιεχομένου, εφόσον το περιεχόμενο αυτό έχει ενημερωτικό χαρακτήρα (περίπτωση δ).

β) Η εμβέλεια των μέσων ενημέρωσης. Η εμβέλεια των τηλεοπτικών σταθμών διακρίνεται σε εθνική και περιφερειακή, σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 2 του Ν. 3592/2007⁸³. Εθνικής εμβέλειας είναι οι τηλεοπτικοί σταθμοί που καλύπτουν πληθυσμιακά τουλάχιστον το 95% της ελληνικής επικράτειας ενώ περιφερειακής εμβέλειας είναι οι σταθμοί που καλύπτουν πληθυσμιακά τουλάχιστον το 95% της γεωγραφικής περιοχής για την οποία έχουν λάβει άδεια⁸⁴. Στο Ν. 2644/98 περί παροχής

επιχείρησης αυτής». Σύμφωνα με την παράγραφο 8 του άρθρου 2 του Ν. 3310/2005 «Για την εφαρμογή του νόμου αυτού νοούνται ως: [...] 8. «Διευθυντικά στελέχη»: Τα πρόσωπα τα οποία, είτε βάσει του νόμου που διέπει την οργάνωση και λειτουργία της επιχείρησης είτε βάσει του καταστατικού της επιχείρησης είτε κατόπιν ανάθεσης ή σύναψης σύμβασης με την επιχείρηση, ασκούν εκτελεστικές αρμοδιότητες και καθήκοντα που είναι, από τη φύση τους και το περιεχόμενό τους, ουσιώδη για την επίτευξη των σκοπών ή τη λειτουργία της επιχείρησης».

⁸⁰ Σύμφωνα με την παράγραφο 9 του άρθρου 2 του Ν. 3310/2005 «Μέτρα για τη διασφάλιση της διαφάνειας και την αποτροπή καταστρατηγήσεων κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων» «Για την εφαρμογή του νόμου αυτού νοούνται ως: [...] 9. «Παρένθετα πρόσωπα»: Είναι: α) οι σύζυγοι, β) οι συγγενείς σε ευθεία γραμμή απεριορίστως και εκ πλαγίου μέχρι και τρίτου βαθμού εξ αίματος και εξ αγχιστείας, γ) το φυσικό ή νομικό πρόσωπο το οποίο ενεργεί, για οποιαδήποτε αιτία, για λογαριασμό ή καθ' υπόδειξη ή κατ' εντολή άλλου φυσικού ή νομικού προσώπου που κατέχει, είτε το ίδιο είτε μέσω άλλου παρένθετου προσώπου, μία ή περισσότερες ιδιότητες της παραγράφου 1 του άρθρου 3 σε επιχείρηση μέσων ενημέρωσης ή σε επιχείρηση που συνάπτει δημόσιες συμβάσεις ή εξαρτάται οικονομικά μέσω χρηματοδότησης, εξαιρουμένων των δανείων από αναγνωρισμένους χρηματοπιστωτικούς οργανισμούς» ή καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο ή επηρεάζεται καθ' οιονδήποτε άλλο τρόπο, στη λήψη αποφάσεων που λαμβάνονται σχετικά με τη διοίκηση ή λειτουργία της επιχείρησης».

⁸¹ Σύμφωνα με την παρ. 10 του αρ. 5 «10. Οι περιορισμοί των παραγράφων 6 και 9 ισχύουν για τους εταίρους, μετόχους, μέλη οργάνων διοίκησης και διαχειριστές των επιχειρήσεων μέσων ενημέρωσης που λειτουργούν στην ημεδαπή, υπό την προϋπόθεση ότι δεν είναι εισηγμένες στα Χρηματιστήρια κρατών – μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του Οργανισμού Οικονομικής Συνεργασίας και Ανάπτυξης (Ο.Ο.Σ.Α.)».

⁸² Βλ. ανωτέρω υποσ. 49

⁸³ Σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 2 «2. Οι άδειες των ιδιωτικών τηλεοπτικών σταθμών της παραγράφου 1 διακρίνονται σε εθνικής και περιφερειακής εμβέλειας. Εθνικής εμβέλειας είναι οι σταθμοί που καλύπτουν την Επικράτεια, σύμφωνα με τη διάταξη του εδαφίου β' της παραγράφου 3 του άρθρου 11. Περιφερειακής εμβέλειας είναι οι σταθμοί, που καλύπτουν το σύνολο μιας ευρύτερης γεωγραφικής περιφέρειας, σύμφωνα με τη διάταξη του εδαφίου β' της παραγράφου 3 του άρθρου 11».

⁸⁴ Σύμφωνα με το άρθρο 11 παρ. 3 υπό β «β) Ο σταθμός υποχρεούται να καλύπτει πληθυσμιακά τουλάχιστον το ενενήντα πέντε τοις εκατό (95%) της γεωγραφικής περιοχής, για την οποία έχει λάβει άδεια». Βλ. και ΕΑ 365/Ν/2007, σκ. 35. Βλ. επίσης παρ. 3 άρθρου 1 του Ν. 2328/1995 «Νομικό καθεστώς της ιδιωτικής τηλεόρασης και της τοπικής ραδιοφωνίας, ρύθμιση θεμάτων της ραδιοτηλεοπτικής αγοράς και

συνδρομητικών τηλεοπτικών υπηρεσιών δεν υπάρχουν αντίστοιχες διατάξεις περί καθορισμού της εμβέλειας των τηλεοπτικών συνδρομητικών σταθμών.

γ) Τα έσοδα από την πώληση στην ημεδαπή προγράμματος: Στην έννοια των εσόδων από την πώληση στην ημεδαπή προγράμματος της παρ. 4 του άρθρου 3 του Ν. 3592/2007 υπάγονται i) τα έσοδα από την υπομίσθωση ξένων προγραμμάτων και ii) τα έσοδα από την πώληση των προγραμμάτων συνδρομητικής τηλεόρασης στους συνδρομητές, εξαιρουμένων των εσόδων από την πώληση του αναγκαίου τεχνολογικού εξοπλισμού για τη λήψη και αποκωδικοποίηση του σήματος.

81. Εν προκειμένω:

- η FORTHNET δε συνιστά επιχείρηση μέσω ενημέρωσης καθώς πριν από την ολοκλήρωση της υπό κρίση συγκέντρωσης αφενός δε δραστηριοποιείται σε μέσα ενημέρωσης και αφετέρου δεδομένου του ότι κατά δήλωσή της δεν παρέχει ακόμα υπηρεσίες IPTV δεν εμπίπτει και στην περίπτωση δ του άρθρου 2 του Ν. 3310/2005. Η FORTHNET συνιστά επιχείρηση ηλεκτρονικών επικοινωνιών βάσει των προβλέψεων του Ν. 3431/2006. Συνεπώς δεν τυγχάνουν εφαρμογή σε επίπεδο μετόχων και παρένθετων προσώπων της FORTHNET οι διατάξεις της παρ. 9 του άρθρου 3 και της παρ. 10 του άρθρου 5 του Ν. 3592/2007.

- οι εταιρίες - στόχοι παρέχουν τηλεοπτικές υπηρεσίες συνδρομητικής τηλεόρασης πανελληνίας εμβέλειας.

82. Βάσει των ανωτέρω, στην υπό κρίση συγκέντρωση διαπιστώνεται ότι η FORTHNET δε δραστηριοποιούνταν πριν την υπό κρίση συναλλαγή στην αγορά της τηλεόρασης, μετά δε τη συναλλαγή αυτή θα δραστηριοποιείται σε ένα μόνο μέσο μαζικής ενημέρωσης εθνικής εμβέλειας, το μερίδιο αγοράς του οποίου ανέρχεται σε [...]. Συνεπώς, η FORTHNET βάσει της υπό κρίση συναλλαγής και των προβλεπόμενων στο άρθρο 3 παρ. 3 υπό α μεριδίων αγοράς δε θα αποκτήσει δεσπόζουσα θέση στη σχετική αγορά της τηλεόρασης.

Δ.8.2 βάσει των διατάξεων του Ν. 703/1977

83. Το κριτήριο του ουσιαστικού ελέγχου συγκεντρώσεων επιχειρήσεων⁸⁵ βάσει του Ν. 703/1977 διαλαμβάνει το άρθρο 4γ παρ. 1, βάσει του οποίου απαγορεύονται οι συγκεντρώσεις οι οποίες περιορίζουν σημαντικά τον ανταγωνισμό, ιδίως μέσω της δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης. Τα κριτήρια βάσει των οποίων εκτιμάται η

άλλες διατάξεις» όπου «3. Οι ιδιωτικοί τηλεοπτικοί σταθμοί της παραγράφου 1 διακρίνονται σε τρεις (3) κατηγορίες: α. Σε σταθμούς εθνικής εμβέλειας που καλύπτουν το σύνολο της επικράτειας. [...] β. Σε σταθμούς περιφερειακής εμβέλειας που καλύπτουν το ευρύτερο γεωγραφικό διαμέρισμα, το οποίο οριοθετείται με την κατά την παράγραφο 7 του άρθρου αυτού κοινή απόφαση των Υπουργών Μεταφορών και Επικοινωνιών και Τύπου και Μ.Μ.Ε.. [...] γ. Σε σταθμούς τοπικής εμβέλειας που καλύπτουν τον αντίστοιχο νομό ή περισσότερους προσδιορισμένους όμορους νομούς».

⁸⁵ βλ. Δ. ΚΟΥΤΣΟΥΚΗΣ ό.π., σελ. 58 και 175

δυνατότητα μιας συγκέντρωσης να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό αναφέρονται στην παράγραφο 2 του άρθρου 4γ⁸⁶.

Ειδικά για τις υπηρεσίες παροχής συνδρομητικής τηλεόρασης, όπως προαναφέρθηκε, η παράγραφος 8 του άρθρου 8 του Ν. 2644/1998 αναφέρει ενδεικτικά ορισμένα κριτήρια που πρέπει να ληφθούν υπόψη κατά την αξιολόγηση από οποιοδήποτε όργανο τυχόν περιορισμών του ανταγωνισμού στην ανωτέρω αγορά.

84. Η εν λόγω συγκέντρωση δε δημιουργεί ιδιαίτερες ανησυχίες αναφορικά με τη δυνατότητά της να περιορίσει τον ανταγωνισμό στις ανωτέρω ορισθείσες αγορές, καθώς η FORTHNET δε δραστηριοποιούνται προηγουμένως στην αγορά αυτή.

85. Επισημαίνεται όμως ότι στην αγορά των υπηρεσιών Διαδικτυακής Τηλεόρασης («IPTV») δεδομένης της ήδη δραστηριοποίησης σε αυτή δύο εταιρειών (On Telecoms, Vivodi)⁸⁷, της μελλοντικής δραστηριοποίησης της FORTHNET στην εν λόγω αγορά, της προνομιακής πρόσβασης της FORTHNET λόγω της υπό κρίση συγκέντρωσης στα προγράμματα συνδρομητικής τηλεόρασης της NetMed και της μονοπωλιακής θέσης της τελευταίας στην αγορά παροχής συνδρομητικών τηλεοπτικών προγραμμάτων σε συνδυασμό με την παροχή πλήρους «πακέτου» προγραμμάτων, πρέπει να διασφαλιστεί η ισότιμη και με εύλογους όρους πρόσβαση εταιρειών που δραστηριοποιούνται ή θα δραστηριοποιηθούν στο μέλλον στην εν λόγω αγορά στα προγράμματα της NetMed.

Δ.8.3 Δευτερεύοντες περιορισμοί

86. Με την έννοια του δευτερεύοντος περιορισμού καλύπτεται στο κοινοτικό δίκαιο κάθε εικαζόμενος περιορισμός του ανταγωνισμού άμεσα συνδεδεμένος και αναγκαίος για την πραγματοποίηση μιας κύριας μη περιοριστικής για τον ανταγωνισμό συναλλαγής, ο οποίος είναι ανάλογος με τον σκοπό αυτής της συναλλαγής⁸⁸.

87. Εν προκειμένω στη σύμβαση αγοράς μετοχών (όρος 7.10 επ.) περιλαμβάνεται υποχρέωση μη ανταγωνισμού [...]

Η εν λόγω υποχρέωση μη ανταγωνισμού κρίνεται εύλογη και μη υπερβαίνουσα το σκοπό της υπό εξέταση πράξης καθώς

α) είναι περιορισμένη από άποψη έκτασης, [...] και

β) είναι περιορισμένη χρονικά, ισχύουσα [...] για μια τριετία.

88. Επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω περιορισμοί επιβάλλονται και στην ΤΗΛΕΤΥΠΟΣ. Δεδομένου όμως ότι η ανωτέρω εταιρεία δεν συνιστά συμμετέχουσα στην υπό κρίση συγκέντρωση επιχείρηση τα προβλεπόμενα στην κοινοποιηθείσα

⁸⁶ βλ. Δ. ΚΟΥΤΣΟΥΚΗΣ ό.π., σελ. 58 και 176 επ.

⁸⁷ Επισημαίνεται ότι [...].

⁸⁸ Για τους δευτερεύοντες περιορισμούς βλ. αναλυτικά Ανακοίνωση της Επιτροπής σχετικά με τους περιορισμούς που συνδέονται άμεσα με τις συγκεντρώσεις και είναι απαραίτητοι για την πραγματοποίησή τους, ΕΕ 5.3.2005 C56/24, Ν. ΖΕΥΓΩΛΗΣ, *Η υποχρέωση μη ανταγωνισμού ως Δευτερεύων Περιορισμός*, Νομική Βιβλιοθήκη Εκδ. 2007, ιδίως τις σελ. 21 επ. και 97 επ., Δ. ΚΟΥΤΣΟΥΚΗΣ ό.π., σελ. 262

⁸⁹[...].

σύμβαση μετόχων αναφορικά με τις σχέσεις της FORTHNET με την ΤΗΛΕΤΥΠΟΣ δεν εξετάζονται στην παρούσα.

Ε. ΠΡΟΤΑΣΗ ΤΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ

89. Η Γενική Διεύθυνση Ανταγωνισμού, λαμβάνοντας υπόψη την προηγηθείσα ανάλυση, κρίνει ότι η γνωστοποιηθείσα πράξη, συνιστούσα συγκέντρωση τόσο κατά την έννοια του Ν. 3592/2007 όσο και του Ν. 703/1977, αφενός δεν ξεπερνά τα οριζόμενα από το Ν. 3592/2007 μερίδια αγοράς, μη διαπιστούμενης συνεπώς κατοχής ή απόκτησης δεσπόζουσας θέσης, και αφετέρου δεν περιορίζει σημαντικά τον ανταγωνισμό στις επιμέρους σχετικές αγορές με την εξαίρεση της αγοράς των υπηρεσιών Διαδικτυακής Τηλεόρασης («IPTV»). Με βάση τα ανωτέρω προτείνεται να επιτραπεί η από 14/4/2008 γνωστοποιηθείσα απόκτηση αποκλειστικού ελέγχου επί των εταιριών NETMED N.V και Intervision (Services) B.V. που ελέγχονται από τις εταιρίες Myriad International Holdings B.V και Teletypos Cyprus Limited, από την εταιρία FORTHNET A.E. υπό την προϋπόθεση ότι θα διασφαλίζεται η ισότιμη και με εύλογους όρους πρόσβαση εταιρειών που δραστηριοποιούνται ή θα δραστηριοποιηθούν στην αγορά των υπηρεσιών Διαδικτυακής Τηλεόρασης («IPTV») στα συνδρομητικά προγράμματα της NetMed.»

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού- Τμήμα Α΄ αποδέχεται την ως άνω εισήγηση, δεν κρίνει όμως αναγκαίο, εν όψει της έλλειψης κινδύνου να περιοριστεί σημαντικά ο ανταγωνισμός στις επιμέρους σχετικές αγορές, να τεθεί οποιοσδήποτε όρος ή προϋπόθεση για διασφάλιση ισότιμης και με εύλογους όρους πρόσβασης των εταιρειών στην αγορά, πράγμα που διασφαλίζεται άλλωστε από την ευθεία εφαρμογή των σχετικών διατάξεων περί ανταγωνισμού του ν. 703/1977.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού-Τμήμα Α΄, με την επιφύλαξη της αποκλειστικής αρμοδιότητας (βλ. έγγραφο αρ.πρωτ. 37922/9.7.2008 της ΕΕΤΤ) της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομίων (ΕΕΤΤ) για έλεγχο της αγοράς όλων των «δικτύων διανομής» στην οποία δραστηριοποιούνται θυγατρικές τινές εταιρείες της παρούσας συγκέντρωσης, **επιτρέπει** την κατ'άρθρο 4β του νόμου 703/77 και το άρθρο 3 του νόμου 3592/2007 γνωστοποιηθείσα την 30.4.2008 με αρ. πρωτ. 2961 συγκέντρωση από τις εταιρείες «**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΑΤΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ-ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ**» (Με δ.τ FORTHNET A.E) και τη «**MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.**», καθόσον η συγκέντρωση αυτή δεν αποτελεί δεσπόζουσα θέση και ανεπίτρεπτο έλεγχο στις σχετικές αγορές των μέσων μαζικής ενημέρωσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 3 και 5 του ν. 3592/2007,

ούτε προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς τη δυνατότητά της να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στις επί μέρους σχετικές αγορές στις οποίες αφορά.

Η απόφαση εκδόθηκε την **29η Ιουλίου 2008**.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 6 του ισχύοντος Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ Β'1890/29.12.2006).

Ο Προεδρεύων του Α' Τμήματος

Αριστομένης Κομισόπουλος

Οι Συντάκτες της Απόφασης

Ιωάννης Δραπανιώτης

Ιωάννης Σαμέλης

Δημήτριος Γιαννέλης

Ελίζα Αλεξανδρίδου

Η Αναπληρώτρια Γραμματέας

Παναγιώτα Μούρκου