

# 2006-04-25: Afgørelse vedrørende biintervention i sag om TV2 Danmark

**J.nr. 2005-0004709**

TV2/Danmark A/S  
(advokat Olaf Koktvedgaard)

mod

Konkurrencerådet  
(fuldmægtig Marianne Mosbæk)

Biintervenient til støtte for Konkurrencerådet:  
TV Danmark A/S  
(advokat Henrik Peytz)

og **2006-0004903**

TV Danmark A/S  
(advokat Henrik Peytz)

mod

Konkurrencerådet  
(fuldmægtig Marianne Mosbæk)

Biintervenient til støtte for Konkurrencerådet:  
TV2/Danmark A/S  
(advokat Olaf Koktvedgaard)

I sag 2005-0004709 har Konkurrenceankenævnet den 25. april 2006 truffet følgende afgørelse vedrørende en anmodning fra Viasat UK Broadcasting Ltd. (Viasat) om at indtræde som biintervenient i sagen til støtte for Konkurrencerådet:

## **1.0 Den underliggende sag**

Ved foreløbigt klageskrift af 22. december 2005 og endeligt klageskrift af 6. februar 2006 har TV2/Danmark A/S (TV2) indbragt Konkurrencerådets afgørelse af 21. december 2005 i en sag, hvor Konkurrencerådet fandt, at TV2 har misbrugt sin dominerende stilling på markedet for landsdækkende reklamer ved anvendelse af en progressiv årsrabat.

Det hedder i det rådsnotat, der ligger til grund for rådets afgørelse af 21. december 2005 – om de involverede aktører på markedet i den underliggende sag – bl.a.:

”17. TV2's loyalitetsrabatter er ...kendetegnet ved, at den marginale pris på køb af TV2-reklame for næsten alle kunder er klart lavere end den gennemsnitlige pris. For at forblive i markedet presser denne strategi TV2's konkurrenter til at holde et gennemsnitligt prisniveau, der ikke overstiger TV2's marginale pris. Derved opnår TV2 en større andel af annoncørernes reklamebudgetter end ved en pris- og rabatstrategi uden loyalitetsrabatter.

18. TV2's progressive årsrabat udgør derfor misbrug af dominerende stilling i strid med konkurrencelovens § 11 og EF-traktatens artikel 82. Effekten af årsrabatten er, at de konkurrerende tv-stationer på markedet får en mindre del af reklameomsætningen. Det medfører, at konkurrenterne har færre midler til at købe og producere tv-programmer for. Når en tv-station har færre midler til at investere i programmer for, vil stationen have færre seere, hvilket igen medfører lavere reklameomsætning. TV2's uopsiglighedsrabat, ekstra årsaftalerabat, sæsonrabatter, New Business rabat, 1:1, 2:1 og 3:1 pakkerabat samt caserabat forstærker endvidere effekten af årsrabatten, men udgør ikke i sig selv misbrug.

...

### **Virksomhederne**

#### **TV2/Danmark A/S**

31. TV2/Danmark A/S koncernen består af den landsdækkende virksomhed TV2, de tre kommercielle tv-kanaler TV2 Zulu, TV2 Charlie samt TV2 Film. ...

32. TV2/Danmark A/S havde i 2004 en nettoomsætning på 1.540 mio. kr. ekskl. moms, skatter og afgifter. Ca. 85 pct. af indtægterne kommer fra reklamevirksomhed, ca. 5 pct. fra licensmidler og de resterende ca. 10 pct. fra kabelvederlag og andet. ... Fra 1. januar 2005 modtager TV2 ikke længere licensmidler. TV2's markedsandel på markedet for landsdækkende tv-reklame var i 2004 på [x] pct.

...

#### **TV Danmark A/S**

34. TV Danmark er en landsdækkende og regional kommerciel tv-station. Selskabet ejes af Broadcast Danmark A/S, der igen ejes 100 pct. af SBS Broadcasting S.A., der har hovedsæde i Luxembourg. TV Danmark består af tv-kanalerne TV Danmark og Kanal 5 samt 8 lokale tv-stationer, der sender via TV Danmark. TV Danmark er etableret i Danmark og Kanal 5 i England.

35. TV Danmark's indtægter stammer primært fra salg af landsdækkende og regional tv-reklame, men har også indtægter fra kabelvederlag. Stationen havde i 2004 indtægter på [x] mio. kr. TV Danmarks's markedsandel var i 2004 på [x] pct.

...

#### **Viasat**

37. Viasat Broadcasting er tv-divisionen i det nordiske medieselskab Modern Times Group, der er indregistreret i Sverige. I Danmark ejer og distribuerer Viasat tv-kanalerne TV3, TV3+, Viasat Sport 1, Viasat Sport 2 samt Viasat Sport 3.

...

39. TV3 er en landsdækkende tv-station. TV3's indtægter stammer fra salg af landsdækkende tv-reklame samt kabelvederlag. Stationen havde i 2004 reklameindtægter på ca. [x] mio. kr. TV3's markedsandel var i 2004 på [x] pct.

...

## **Vurdering**

...

## **Dominerende stilling**

...

119. Markedet for landsdækkende tv-reklame omfatter TV2, TV2 Zulu, TV2 Charlie, TV2 Film, TV Danmark, Kanal 5 samt Viasat med de tre kanaler TV3, 3+ og Viasat Sport 1."

## **2.0 Afgørelse om opsættende virkning og Konkurrenceankenævnets fastsættelse af tidsfrister i sagen**

Ved Konkurrenceankenævnets afgørelse af 23. december 2005 besluttede ankenævnet foreløbig – på anmodning fra TV2 – at tillægge TV2's klage af 22. december 2005 over rådets afgørelse af 21. december 2005 opsættende virkning. Det hedder i begrundelsen for denne afgørelse:

"Efter indholdet i den påklagede afgørelse sammenholdt med præcedens på området og det i begæringen om opsættende virkning anførte – en begæring Konkurrencerådet på grund af sygdom og ferie først kan kommentere efter det meddelte påbuds ikrafttræden en gang i begyndelsen af 2006 – finder ankenævnet, at der foreligger sådanne særegne omstændigheder, at afgørelsen bør tillægges opsættende virkning, indtil Konkurrencerådet har forholdt sig til begæringen og Konkurrenceankenævnet herefter har taget endelig stilling til spørgsmålet om opsættende virkning.

På denne baggrund tillægges klagen foreløbigt opsættende virkning indtil Konkurrenceankenævnet træffer endelig afgørelse om spørgsmålet om opsættende virkning."

Konkurrencerådet besluttede ved meddelelse af 11. januar 2006 at tillægge TV2's klage opsættende virkning, indtil der foreligger en afgørelse fra Konkurrenceankenævnet.

Ved Konkurrenceankenævnets brev af 12. januar 2006 blev parterne og biintervenienterne herefter meddelt bl.a. følgende:

"Da sagen er tillagt opsættende virkning, har Konkurrenceankenævnet berammet de mundtlige forhandlinger i sagen til den 12. juni 2006 kl. 16.00.

Skriftvekslingen må som følge heraf køre med stramme tidsfrister. Ankenævnets sekretariat ... har fastsat tidsfrister for indlæg således:

Endelig klage skal være ankenævnet i hænde den 6/2 2006  
Svarskrift skal være ankenævnet i hænde den 1/3 2006  
Replik skal være ankenævnet i hænde den 22/3 2006  
Duplik skal være ankenævnet i hænde den 18/4 2006  
Indlæg fra biintervenienterne skal være ankenævnet i hænde den 9/5 2006  
Evt. afsluttende indlæg, materialesamling m.v. skal være ankenævnet i hænde den 30/5 2006”

### **3.0 Anmodning om biintervention**

3.1 Ved brev af 5. april 2006 har advokat Simon Evers Hjelmberg på vegne af Viasat anmodet Konkurrenceankenævnet om tilladelse til at indtræde som biintervenient i sagen vedrørende TV2 til støtte for Konkurrencerådet.

Til støtte for anmodningen har advokat Simon Evers Hjelmberg anført:

”... **Retlig interesse**

Viasat har en væsentlig retlig interesse i at indtræde i sagen som biintervenient.

Viasat er tv-divisionen i den nordiske mediekoncern Modern Times Group. I Danmark distribuerer Viasat bl.a. tv-kanalerne TV3 og TV3+.

Viasats tv-kanaler finansieres udelukkende af reklame- og abonnementsindtægter. Viasat modtager ingen licensmidler eller anden statslig finansiering og er heller ikke tillagt andre fordele, såsom must carry status.

Det danske tv-reklamemarked er kendetegnet ved, at der er meget få aktører. Udover TV 2, som indtager en dominerende stilling på dette marked, findes der i det væsentlige alene to andre kommercielle tv-selskaber, nemlig Viasat og TV Danmark.

Som følge af det begrænsede antal erhvervsdrivende på markedet for landsdækkende reklamer på TV i Danmark, berøres Viasat i konkurrencemæssig henseende i særlig grad af, at TV 2 ikke sælger reklamer på kommercielle vilkår, idet Viasat er nødsaget til at sælge reklamer med betydelige tab til følge for at klare sig i konkurrencen mod TV 2. Denne konkurrenceforvridning forstærkes yderligere af, at konkurrencen i den danske tv-sektor som helhed gennem mange år har været svækket på grund af statsstøtte foranstaltninger således, at Viasat ved salg af sine tv-programmer som betalings-tv har skulle konkurrere mod TV 2's programflade, som tilbydes slutbrugerne uden (direkte) betaling. For at kunne klare sig i denne konkurrence er det derfor nødvendigt, at Viasat (og TV Danmark) sikres et vist andet indtægtsgrundlag i form af slag af tv-reklamer.

Når konkurrencen fordrejes på dette marked på grund af misbrug af dominans i form af anvendelse af loyalitetsskabende rabatter, vil det naturligt berøre de to kommercielle aktører på markedet i væsentlig grad og fjerne en stor del af deres tilbageværende forretningsgrundlag.

Viasat har lidt betydelige økonomiske tab som følge af, at TV 2 anvender loyalitetsskabende rabatter i strid med Traktatens artikel 82 og konkurrencelovens § 11. Viasat har den 28. februar 2006 indgivet stævning mod TV 2 (og staten) med påstand om betaling af kr. 200.000.000 for

overtrædelse af konkurrence- og statsstøttereglerne. Erstatningssagen er begæret udsat blandt andet på udfaldet af denne ankesag.

I denne sag har Viasat både af egen drift og efter anmodning fra Konkurrencestyrelsen løbende orienteret Konkurrencestyrelsen om TV 2's konkurrenceforvridende adfærd på markedet samt forsynet Konkurrencestyrelsen med relevante oplysninger.

Konkurrencestyrelsen har endvidere af egen drift sendt udkast til afgørelse i sagen i høring hos Viasat. Viasat har ved brev af 7. november 2005 afgivet høringssvar. Endvidere har Viasat efter anmodning fra Konkurrencestyrelsen fremkommet med bemærkninger til TV 2's høringssvar ved brev af 2. december 2005.

Viasat har på baggrund heraf en væsentlig retlig interesse i udfaldet af ovennævnte sag.

...

Jeg skal på vegne Viasat anmode om, at behandlingen af denne sag afsluttes med mundtlig forhandling for Konkurrenceankenævnet, og at jeg gives mulighed for på vegne af Viasat at komme med et mundtligt indlæg.”

3.2 TV 2 har ved brev af 18. april 2006 – vedrørende spørgsmålet om biintervention – udtalt:

”Konkurrenceankenævnet har bedt om TV2's bemærkninger til Viasat UK Broadcasting Ltd's (Viasat) brev af 5. april 2006, hvori Viasat anmoder om tilladelse til at biintervenere til støtte for Konkurrencerådet i ovennævnte sag, således at Viasat kan afgive et mundtligt indlæg for Konkurrenceankenævnet under forhandlingen den 12. juni 2006 kl. 16.

I den anledning bemærkes, at det er centralt for TV2, at Viasat's sent fremsatte begæring om tilladelse til biintervention ikke negativt påvirker den meget stramt planlagte afvikling af sagen, herunder den mundtlige forhandling.

TV2 overlader det til Ankenævnet at vurdere, om Viasat besidder den fornødne retlige interesse til at indtræde som biintervenient. TV2 skal blot bemærke, at der er aktører ud over TV2, Viasat og TvDanmark på det danske marked for tv-reklame. Der kan navnlig henvises til kanalerne Discovery og MTV og for så vidt angår reklamer rettet mod børn, Cartoon Channel. Den kommercielle seerandel for disse kanaler er mindre end Viasat's og TvDanmarks, men bortset herfra deltager de på linie med Viasat og TvDanmark i konkurrencen på markedet. Videre bemærkes, at Viasat, TV2 bekendt, kun medvirket i mindre betydende omfang i forbindelse med sagsbehandlingen for Konkurrencerådet.”

3.3 Konkurrencerådet har ved e-mail af 18. april 2006 meddelt at være indforstået med, at Viasat biintervenierer til støtte for Konkurrencerådet i sagen TV 2 Danmark A/S mod Konkurrencerådet.

3.4 TV Danmark A/S har telefonisk meddelt, at TV Danmark A/S ikke udtaler sig imod Viasats anmodning om biintervention i sagen vedrørende TV 2, men at Viasat i givet fald alene skal have indsigt i den del af indlæggene, der vedrører klagesagen fra TV 2.

### **3.0 Konkurrenceankenævnet skal udtale:**

Efter det oplyste om Viasats interesse i sagen tager Konkurrenceankenævnet begæringen om biintervention til støtte for Konkurrencerådet til følge, jf. bekendtgørelse nr. 481 af 15. juni 2005 § 9, stk. 1.

Tilladelsen er imidlertid betinget af, at biinterventionen kan ske inden for rammerne af den tidsplan, der er lagt for sagen. Såfremt Viasat ønsker at afgive et skriftligt indlæg i sagen, skal dette derfor være ankenævnet i hænde senest den 9. maj 2006. Viasat vil derudover have adgang til at fremkomme med et mundtligt indlæg under den forhandling, der finder sted den 12. juni 2006 kl. 16.00.

Afgørelsen er truffet af ankenævnets formand, jf. § 7 i bekendtgørelse nr. 481 af 15. juni 2005.

Børge Dahl