



ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ

ΤΗΣ ΕΛΛΗΝΙΚΗΣ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑΣ

ΤΕΥΧΟΣ ΔΕΥΤΕΡΟ

Αρ. Φύλλου 1645

14 Αυγούστου 2008

ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ

Αριθμ. ΑΠ. 491/028/

Α) Η υπ' αριθμ. 23927/30.4.2008 γνωστοποίηση συγκεντρώσης επιχειρήσεων στα πλαίσια του άρθρου 4β του ν. 703/1977 από τις εταιρείες «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΑΤΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ - FORTHNET Α.Ε.» και «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.» (ΜΙΗ) για την εξαγορά από την εταιρεία «FORTHNET Α.Ε.» των εταιρειών «NETMED N.V.» και «INTERVISION SERVICES B.V.» που ελέγχονται από τις εταιρείες «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.» (ΜΙΗ) και «TYLETYPOS CYRPUS LIMITED» - Β) Αίτημα έγκρισης αλλαγής ελέγχου εταιρείας δικαιούχου δικαιώματος χρήσης ραδιοσυχνοτήτων - Τροποποιητική δήλωση καταχώρησης κατόχου γενικής άδειας».

Η ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ ΤΗΣ ΕΘΝΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΩΝ,

Αφού έλαβε υπόψη:

α) Το ν. 3431/2006 «Περί Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών» και άλλες διατάξεις και ιδίως το άρθρο 12, στοιχείο στ' και το άρθρο 14.

β) Το ν. 703/1977 «Περί ελέγχου μονοπωλίων και ολιγοπωλίων και προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού» (ΦΕΚ 278/Α'/26.9.1997), ιδίως τα άρθρα 4, 4β, 4γ και 4δ αυτού, αναφορικά με τον έλεγχο των συγκεντρώσεων επιχειρήσεων και τη διαδικασία προληπτικού ελέγχου των συγκεντρώσεων αυτών.

γ) Το νόμο 3592/2007 (ΦΕΚ Α' 161/19.7.2007) «Συγκέντρωση και Αδειοδότηση Επιχειρήσεων Μέσων Ενημέρωσης και άλλες διατάξεις», και ιδίως τα άρθρα 1, 3, 13 και 15 αυτού.

δ) Τη σύσταση της 11ης Φεβρουαρίου 2003 για τις αγορές προϊόντων και υπηρεσιών στον τομέα των Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών που επιδέχονται εκ των προτέρων ρύθμιση σύμφωνα με την οδηγία 2002/21/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με κοινό κανονιστικό Πλαίσιο για Δίκτυα και υπηρεσίες Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών (2003/311/ΕΚ, ΕΕ, Λ 114/45, 8.5.2003),

ε) Την υπ' αριθμ. 458/156/7.11.2007 (ΦΕΚ 2310/Β'/5.12.2007) απόφαση της ΕΕΤΤ, «Υπηρεσίες μετάδοσης ραδιοηλεκτρονικών εκπομπών και τα δίκτυα διανομής ραδιοηλε-

οπτικού περιεχομένου σε τελικούς χρήστες» (Αγορά 18).

στ) Την υπ' αριθμ. 428/13/2007 απόφαση της ΕΕΤΤ «Κανονισμός Μεταβίβασης Δικαιωμάτων Χρήσης Ραδιοσυχνοτήτων» (ΦΕΚ 638/Β'/2007).

ζ) Την υπ' αριθμ. 249/115 απόφαση της ΕΕΤΤ «Κανονισμός Ακροάσεων για Θέματα Τηλεπικοινωνιών» (ΦΕΚ 642/Β'/23.5.2002).

η) Τον υπ' αριθμ. 139/2004 κανονισμό της Ευρωπαϊκής Επιτροπής αναφορικά με τον έλεγχο των συγκεντρώσεων (The EC Merger Regulation).

θ) Τον υπ' αριθμ. 802/2004 κανονισμό της Επιτροπής που αναφέρεται στην εφαρμογή του με ΑΡ.139/2004 Κανονισμού της Ευρωπαϊκής Επιτροπής αναφορικά με τον έλεγχο των συγκεντρώσεων (The EC Merger Regulation).

ι) Την «ΑΝΑΚΟΙΝΩΣΗ της ΕΥΡΩΠΑΪΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ COMMISSION CONSOLIDATED JURISDICTIONAL NOTICE» under Council Regulation (EC) No 139/2004 on the control of concentrations between undertakings.

ια) Τις υπ' αριθμ. 2004/С 31/03 «Κατευθυντήριες γραμμές για την αξιολόγηση των οριζόντιων συγκεντρώσεων σύμφωνα με τον κανονισμό του Συμβουλίου για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων μεταξύ επιχειρήσεων».

ιβ) Την υπ' αριθμ. 2005/С 56/03 ανακοίνωση της Επιτροπής σχετικά με τους περιορισμούς που συνδέονται άμεσα με τις συγκεντρώσεις και είναι απαραίτητη για την πραγματοποίησή τους.

ιγ) Την υπ' αριθμ. 32738/11.6.2008 επιστολή της Επιτροπής Ανταγωνισμού, με την οποία η Επιτροπή αιτήθηκε σχετικές διευκρινίσεις που αφορούσαν την αρμοδιότητα των δύο αρχών και τις σχετικές αγορές της γνωστοποιηθείσας εξαγοράς.

ιδ) Την υπ' αριθμ. 37922/Φ.800/9.7.2008 επιστολή της ΕΕΤΤ, με την οποία παρήχθησαν οι σχετικές διευκρινίσεις στην Επιτροπή Ανταγωνισμού.

ιε) Την υπ' αριθμ. 13814/Φ.600/22.7.2008 εισήγηση της αρμόδιας υπηρεσίας της ΕΕΤΤ.

Και εκτιμώντας ότι:

ΚΕΦΑΛΑΙΟ Α - Η ΕΞΕΤΑΣΗ ΤΗΣ ΓΝΩΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ

Ι. - Σύντομο ιστορικό

1) Στις 30 Απριλίου 2008, η εταιρεία «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΑΤΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ - FORTHNET Α.Ε.», και η «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.» (ΜΙΗ) προέ-

βησαν σε γνωστοποίηση στην Ελληνική Επιτροπή Ανταγωνισμού της επικείμενης αγοράς μετοχών από την εταιρεία «FORTHNET A.E» των εταιρειών «NETMED N.V» και «INTERVISION SERVICES B.V.», με βάση το έντυπο του άρθρου 4β του ν. 703/1977». Κατά την ίδια ημερομηνία, απέστειλαν και στην ΕΕΤΤ αντίγραφο της υπ' αριθμ. 23927/30.4.2008 σχετικής γνωστοποίησης. Τα γνωστοποιούντα μέρη υπέβαλαν παράλληλα και αίτημα έγκρισης αλλαγής ελέγχου εταιρείας δικαιούχου δικαιώματος χρήσης ραδιοσυχνοτήτων καθώς και τροποποιητική δήλωση καταχώρησης κατόχου γενικής άδειας.

2) Η γνωστοποίηση πραγματοποιήθηκε τόσο στην Επιτροπή Ανταγωνισμού όσο και στις Κυπριακές αρχές, δεδομένης της σχετικής αρμοδιότητας των ανωτέρω αρχών και της δραστηριότητας των συμμετεχουσών εταιρειών στην υπό κρίση εξαγορά.

3) Κατόπιν ανταλλαγής των σχετικών διευκρινιστικών επιστολών μεταξύ της ΕΕΤΤ και της Επιτροπής Ανταγωνισμού (σχετ. ιγ και ιδ), η ΕΕΤΤ προχώρησε στην επί της ουσίας εξέταση της γνωστοποιηθείσας εξαγοράς.

II - Περιγραφή των μερών που συμμετέχουν στη συγκέντρωση

A. Η εταιρεία «FORTHNET A.E - ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΑΤΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ»

Η εταιρεία «FORTHNET A.E.», 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 άλλης συναφούς δραστηριότητας.

B. Η εταιρεία «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.» (MIH)

Η MIH είναι εταιρεία συμμετοχών των Ομίλου MIH. Κατέχει μετοχές διαφόρων εταιρειών, συμπεριλαμβανομένων των μετοχών της εταιρείας «NETMED N.V.», και της εταιρείας «INTERVISION SERVICES». Η εταιρεία «NETMED N.V.» είναι η μητρική εταιρεία μεταξύ άλλων των εταιρειών «Syned S.A» και «MULTICHOICE HELLAS» οι οποίες δραστηριοποιούνται στο χώρο της τηλεόρασης και ειδικότερα της συνδρομητικής τηλεόρασης στην Ελλάδα. Η απώτερη μητρική εταιρεία της MIH είναι η εταιρεία «Naspers Limited», η οποία είναι πολυεθνική εταιρεία μέσωσ ενημέρωσης με κύριες δραστηριότητες τα ηλεκτρονικά μέσα (περιλαμβανομένης και της συνδρομητικής τηλεόρασης, του διαδικτύου και των συνδρομητικών πλατφορμών με άμεση αποστολή και των συνδρομητικών πλατφορμών με άμεση αποστολή και λήψη μηνυμάτων (instant messaging) και σχετικών τεχνολογιών), καθώς και εντύπων μέσωσ (περιλαμβανομένης της έκδοσης, διανομής και εκτύπωσης περιοδικών, εφημερίδων και βιβλίων).

III. - Περιγραφή της συγκέντρωσης

Η υπό κρίση εξαγορά,

Με την επικείμενη ολοκλήρωση της συγκέντρωσης, η εταιρεία «FORTHNET A.E» επιχειρεί να αποκτήσει τον αποκλειστικό έλεγχο του συνόλου των μετοχών των εταιρειών «NETMED N.V.» (εξαγοράζοντας και τις μετοχές της εταιρείας αυτής που ανήκουν στην ΤΗΛΕΤΥΠΟΣ ΚΥΠΡΟΥ) και «INTERVISION Services B.V.», με την εξαγορά όλων των εκδοθεισών μετοχών των δύο εταιρειών από την εταιρεία «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.B.»

Σύμφωνα με το Έντυπο της Γνωστοποίησης (σελ. 9), οι εταιρείες «ΤΗΛΕΤΥΠΟΣ Α.Ε.» και «TELETYPOS CYPRUS LIMITED» δε συμμετέχουν στη συγκέντρωση αφενός γιατί δεν έχουν μετοχές στην «INTERVISION SERVICES» και αφετέρου γιατί η «MIH», έχει τον αποκλειστικό έλεγχο της εταιρείας «NETMED N.V.».

Αιτιολογικό πραγματοποίησης της συγκέντρωσης

Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς των γνωστοποιούντων μερών, η εν λόγω εξαγορά πρόκειται να μειώσει το κόστος έρευνας και ανάπτυξης για νέα προϊόντα, τα λειτουργικά κόστη από τη βελτίωση των συνδυασμένων περιουσιακών στοιχείων, και συνεπώς να οδηγήσει και σε μείωση των τιμών, να αυξήσει την ποιότητα των υπηρεσιών της συγχωνευόμενης εταιρείας και να οδηγήσει σε ισχυρότερο ανταγωνισμό έναντι του δεσπόζοντος (σε αρκετές αγορές-υποαγορές Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών) παρόχου ΟΤΕ.

IV. Εφαρμοστέο δίκαιο και νομική εξέταση της περιγραφείσας συγκέντρωσης.

A. - Εφαρμοστέο δίκαιο - Ο Νόμος 3431/2006

1) Αρμοδιότητα της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων προς εξέταση της συγκέντρωσης.

Το άρθρο 12, στοιχείο στ' του ν. 3431/2006¹ προβλέπει μεταξύ άλλων: «Η ΕΕΤΤ έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: 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). Η ΕΕΤΤ δύναται να ζητά τη συνδρομή της Επιτροπής Ανταγωνισμού σε όσες περιπτώσεις κρίνει αναγκαίο», η) «Διενεργεί ακροάσεις για τη διαπίστωση παραβάσεων διατάξεων του παρόντος, καθώς και κάθε άλλη περίπτωση, όπου ρητά δίδεται σχετική αρμοδιότητα με τον παρόντα νόμο», και λε): «Απευθύνει οδηγίες και συστάσεις, επιβάλλει πρόστιμα και λοιπές διοικητικές κυρώσεις σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία συμπεριλαμβανομένων των ποινών και κυρώσεων, που προβλέπονται στο ν. 703/1977, όπως ισχύει, και παραπέμπει τους παραβάτες στις αρμόδιες δικαστικές αρχές».

Το άρθρο 14 του ν. 3431/2006, προβλέπει ότι: «Το προσωπικό της ΕΕΤΤ, πλην του βοηθητικού προσωπικού, μετά από έγγραφη εντολή του Προέδρου της ΕΕΤΤ ή του εξουσιοδοτημένου από αυτόν, έχει προς διαπίστωση των παραβάσεων της νομοθεσίας περί ηλεκτρονικών επικοινωνιών και των κανόνων του ανταγωνισμού στον τομέα αυτόν, τις εξουσίες και τα δικαιώματα που προβλέπονται στο ν. 703/1977, όπως ισχύει, και δύναται να ελέγχει τα πάσης φύσεως βιβλία, στοιχεία και λοιπά έγγραφα των επιχειρήσεων ηλεκτρονικών επικοινωνιών, να ενεργεί έρευνες στα γραφεία και λοιπές εγκαταστάσεις των τελευταίων, να λαμβάνει ένορκες ή ανωμοτί κατά την κρίση του καταθέσεις, με την επιφύλαξη του άρθρου 212 του κώδικα ποινικής δικονομίας ή οποιοδήποτε άλλο στοιχείο θεωρείται αναγκαίο για τον έλεγχο της εφαρμογής του παρόντος. Οι σχετικές διατάξεις, απαγορεύσεις, ποινές και κυρώσεις του ν. 703/1977, όπως ισχύει, εφαρμόζονται σε περιπτώσεις ελέγχου ύπαρξης παραβάσεων των άνω διατάξεων στον τομέα των ηλεκτρονικών επικοινωνιών, καθώς και για τον έλεγχο

¹ ΦΕΚ, 13 Α' /9.2.2006

ύπαρξης παραβάσεων των λοιπών διατάξεων του παρόντος νόμου σε περίπτωση άρνησης παροχής στοιχείων ή παρεμπόδισης του έργου της ΕΕΤΤ»

2) Τα άρθρα 4 και επόμενα του ν. 703/1977 - Το άρθρο 4β του ν. 703/1977

Το άρθρο 4β του ν. 703/1977 προβλέπει ότι: «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 ευρώ (150.000.000 €) 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. 2. Η προθεσμία των δέκα (10) ημερών αρχίζει από την επέλευση της πρώτης από τις πράξεις, που αναφέρονται στην προηγούμενη παράγραφο. 3. Υποχρεούνται σε γνωστοποίηση: α. σε περίπτωση που η συγκέντρωση αποτελεί αντικείμενο συμφωνίας των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, η καθεμία από αυτές, β. σε όλες τις άλλες περιπτώσεις, τα πρόσωπα, οι επιχειρήσεις ή ομάδες προσώπων ή επιχειρήσεων, που αποκτούν έλεγχο στο σύνολο ή σε τμήματα μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων».

3) Ο ν. 3592/2007 (ΦΕΚ Α' 161/19.7.2007) «Συγκέντρωση και Αδειοδότηση Επιχειρήσεων Μέσων Ενημέρωσης και άλλες διατάξεις»

Ο νόμος 3592/2007 (ΦΕΚ Α' 161/19.7.2007) για τα Μ.Μ.Ε περιέχει σχετικές διατάξεις για την εξέταση των σχετικών θεμάτων που αφορούν στην παροχή ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών, και καθορίζει τις αρμοδιότητες της Επιτροπής Ανταγωνισμού και της ΕΕΤΤ, για τις ανωτέρω υπηρεσίες. Ειδικότερα, στο Άρθρο 1 και στην παράγραφο 6γ αυτού ορίζεται ότι: «η παροχή των ανωτέρω ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών διενεργείται, όσον αφορά στον πάροχο δικτύου, υπό καθεστώς γενικής άδειας, μετά από δήλωση καταχώρησης στην Εθνική Επιτροπή Τηλεπικοινωνιών, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3431/2006, όπως ισχύει». Περαιτέρω, στο Άρθρο 3, παρ.10 «Συγκέντρωση ελέγχου στην αγορά», ορίζεται ότι: «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». Στο Άρθρο 15 «Ευρυζωνικά δίκτυα» όμως, ορίζεται ότι: 2. «Η παροχή ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών μέσω ευρυζωνικών δικτύων μπορεί να λαμβάνει χώρα με ή χωρίς συχνότητα, αλλά όχι από εκείνες που έχουν χορηγηθεί για την εκπομπή ραδιοηλεκτρονικού σήματος, εξαιρουμένων των ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών που παρέχονται μέσω διαδικτύου. 3. «Η παροχή ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών, μέσω των ανωτέρω δικτύων, αποτελεί παροχή υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών, κατά την έννοια του ν. 3431/2006, όπως ισχύει». 4. «Η παροχή των ανωτέρω ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών λαμβάνει χώρα, όσον αφορά στον πάροχο δικτύου ή/και υπηρεσιών ηλεκτρονικών

επικοινωνιών υπό καθεστώς Γενικής Άδειας, μετά από δήλωση καταχώρησης στην ΕΕΤΤ». Στο Άρθρο 13 και στην παράγραφο 8 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: «Η ΕΕΤΤ εφόσον διαπιστώσει μετά από έρευνα της αγοράς μετάδοσης ραδιοηλεκτρονικών εκπομπών και δικτύων διανομής ραδιοηλεκτρονικού περιεχομένου σε τελικούς χρήστες, ότι οι πάροχοι δικτύου είτε υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών κατέχουν σημαντική ισχύ στην εν λόγω Αγορά, μπορεί να επιβάλλει 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 επείγουσας ψηφιακής ραδιοηλεκτρονικής εκπομπής ελεύθερης λήψης με ίσους όρους και χωρίς να παραβιάζονται οι αρχές του υγιούς ανταγωνισμού».

Στα πλαίσια του ανωτέρω νόμου 3592/2007, η ΕΕΤΤ, ως όφειλε, προχώρησε στην ανάλυση της «αγοράς χονδρικής παροχής ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών» (που αφορά στην αγορά 18 της Σύστασης 2003/311/ΕΚ) και εξέδωσε την υπ' αριθμ. 458/156/7.11.2007 - ΦΕΚ 2310/Β'5.12.2007 απόφασή της, με την οποία διαπίστωσε ότι η εν λόγω αγορά είναι ανταγωνιστική και δεν ευρέθη κάποια εταιρεία με Σημαντική Ισχύ στην αγορά αυτή.

Συνεπώς, με βάση τις συγκεκριμένες αρμοδιότητες του ν. 3592/2007, η υπό εξέταση εξαγορά θα αναλυθεί από την ΕΕΤΤ, αποκλειστικά και μόνο ως προς το «τμήμα» που αφορά τις Ηλεκτρονικές Επικοινωνίες και τις σχετικές αγορές. Στα πλαίσια αυτά, η παροχή των ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών, (η οποία αποτελεί υπηρεσία ηλεκτρ. επικοινωνιών) εξετάζεται από την ΕΕΤΤ, μόνο από την πλευρά του «δικτύου ηλεκτρονικών επικοινωνιών» και δη τις χονδρικές υπηρεσίες που παρέχονται μέσω αυτού, δηλαδή εν προκειμένω εξετάζεται μόνο η χονδρική αγορά των ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών, ενώ για τις λιανικές υπηρεσίες ραδιοηλεκτρονικών υπηρεσιών και ειδικότερα για τα ραδιοηλεκτρονικά προγράμματα, τη συνδρομητική τηλεόραση, τις διαφημίσεις-πωλήσεις και την εξυπηρέτηση πελατών, θα αποφανθεί αρμοδίως η Ελληνική Επιτροπή Ανταγωνισμού.

Β) - 1. Η προπεριγραφείσα εξαγορά ως «συγκέντρωση» κατά την έννοια του άρθρου 4β του ν. 703/1977.

Σύμφωνα με το άρθρο 4 του ν. 703/1977: «1. Η συγκέντρωση επιχειρήσεων δεν εμπίπτει καθαυτή στις απαγορεύσεις του άρθρου 1 παρ. 1 και του άρθρου 2 του παρόντος νόμου. 2. Συγκέντρωση πραγματοποιείται: α) όταν συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες προηγούμενες ανεξάρτητες επιχειρήσεις. β) (όταν) 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. 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 επιχεί-

ρσης. 4. Ο έλεγχος αποκτάται από το πρόσωπο ή τα πρόσωπα ή τις επιχειρήσεις, που: α) είναι υποκείμενα αυτών των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις 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».

Η υπό κρίση γνωστοποιηθείσα εξαγορά αποτελεί πράγματι «συγκέντρωση επιχειρήσεων» υπό την έννοια των άρθρων 4 - 4στ' του ν. 703/1977, δεδομένου ότι η εταιρεία «FORTHNET A.E.» εξαγοράζει το σύνολο των μετοχών των εταιρειών «NETMED N.V.» και «INTERVISION Services B.V.», μέσω της μητρικής τους εταιρείας «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.B.». Με την εν λόγω εξαγορά επιχειρείται να περιέλθουν οι δύο εταιρείες «NETMED N.V.» και «INTERVISION Services B.V.», στον αποκλειστικό έλεγχο της εταιρείας «FORTHNET A.E.».

Περαιτέρω, το άρθρο 4β του ν. 703/1977 προβλέπει ότι: «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 ευρώ (150.000.000 €) 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. 2. Η προθεσμία των δέκα (10) ημερών αρχίζει από την επέλευση της πρώτης από τις πράξεις, που αναφέρονται στην προηγούμενη παράγραφο. 3. Υποχρεούνται σε γνωστοποίηση: α. σε περίπτωση που η συγκέντρωση αποτελεί αντικείμενο συμφωνίας των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, η καθεμία από αυτές, β. σε όλες τις άλλες περιπτώσεις, τα πρόσωπα, οι επιχειρήσεις ή ομάδες προσώπων ή επιχειρήσεων, που αποκτούν έλεγχο στο σύνολο ή σε τμήματα μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων».

Συνεπώς, το άρθρο 4β του ν. 703/1977, όπως ισχύει τάσσει σωρευτικά δύο προϋποθέσεις για την υπαγωγή μιας συγκέντρωσης σε καθεστώς προηγούμενης γνωστοποίησης και συνακόλουθα στον έλεγχο του άρθρου 4γ: α) Παγκόσμιο κύκλο εργασιών όλων των συμμετεχουσών επιχειρήσεων στη συγκέντρωση, ανερχόμενου τουλάχιστον σε 150.000.000 ευρώ, τούτου προσδιοριζόμενου κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4 στ' του ν. 703/1977 και β) δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες εταιρείες να πραγματοποιούν, χωριστά η καθεμία, συνολικό κύκλο εργασιών στην ελληνική αγορά άνω των 15.000.000 ευρώ.

Β - 2. Εξαγορά που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 4β

Σύμφωνα με τα προσκομιζόμενα στοιχεία από τα γνωστοποιούντα μέρη, ο συνολικός παγκόσμιος κύκλος εργασιών της εταιρείας «FORTHNET S.A.», (σε επίπεδο ομίλου πάντα) ανήλθε για το 2007 σε ευρώ, ενώ για το 2008 δεν έχουν ακόμη ολοκληρωθεί τα σχετικά στοιχεία. Περαιτέρω, η εταιρεία «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V. - MIH», η οποία σαν εταιρεία συμμετοχών δραστηριοποιείται μέσω των θυγατρικών της εταιρειών κυρίως στο χώρο της τηλεόρασης και ειδικότερα της

συνδρομητικής τηλεόρασης στην Ελλάδα, παρουσίασε παγκόσμιο κύκλο εργασιών για το έτος 2007 ύψους ευρώ, ενώ για το έτος 2008 ανήλθε στο ποσό των ευρώ. Ο κύκλος εργασιών της εν λόγω εταιρείας στην Ελληνική αγορά ανήλθε για το έτος 2007 σε ευρώ, ενώ για το έτος 2008 σε ευρώ. Για την εταιρεία «FORTHNET S.A.», ο κύκλος εργασιών της στην Ελληνική αγορά ανήλθε σε ύψος ευρώ. Επισημαίνεται ότι η διαφορά του παγκόσμιου κύκλου εργασιών και του κύκλου εργασιών στην ελληνική αγορά της εταιρείας «FORTHNET» πραγματοποιήθηκε από θυγατρικές της εταιρείες και δεν αφορά σε υπηρεσίες (αγορές) ηλεκτρονικών επικοινωνιών ή τηλεόρασης.

Η εταιρεία «MIH», δραστηριοποιείται στην Ελληνική αγορά μέσω των θυγατρικών της εταιρειών «NETMED» κυρίως στη συνδρομητική τηλεόραση και ειδικότερα μέσω των εταιρειών «Multichoice Hellas A.E.», «NETMED HELLAS A.E.», «SYNED A.E.», «AD VALUE», «NETMED A.E.», «ΤΗΛΕΔΡΑΣΗ A.E.» (εταιρεία συμμετοχών και παροχής υπηρεσιών σε Μ.Μ.Ε και τηλεπικοινωνιακούς φορείς) και «RPO A.E.» (εταιρεία διαχείρισης ραδιοτηλεοπτικών προγραμμάτων).

Επισημαίνεται ότι η EETT, από όλες τις αγορές και υποαγορές που εμπλέκονται στην εν λόγω εξαγορά από τα συμμετέχοντα μέρη και τις θυγατρικές τους εταιρείες, αποφαίνεται μόνο ως προς το τμήμα (αγορές) της αρμοδιότητάς της, ενώ για όλες τις υπόλοιπες αγορές θα πρέπει να αποφανθούν τόσο η Επιτροπή Ανταγωνισμού, όσο και οι υπόλοιπες αρχές.

Συνοπτικά, τα ανωτέρω αναπαριστώνται στον παρακάτω Πίνακα.

Συνολικός παγκόσμιος κύκλος εργασιών (€) - 2007	Συνολικός κύκλος εργασιών στην ελληνική αγορά (€) - 2007
FORTHNET S.A	...E
MIH	... E

Πίνακας 1: Κύκλοι εργασιών έτους 2007 σε €

● Συνεπώς, πληρούνται τα κατώφλια που θέτει το άρθρο 4β για τους κύκλους εργασιών των συμμετεχουσών εταιρειών.

● Κατά συνέπεια, με βάση τα ανωτέρω, η υπό εξέταση εξαγορά αποτελεί συγκέντρωση που υπόκειται σε καθεστώς προηγούμενης γνωστοποίησης σύμφωνα με το άρθρο 4β του ν. 703/1977, δεδομένου ότι πληρούνται και οι δύο προϋποθέσεις του νόμου και συνεπώς υπόκειται επιπλέον σε καθεστώς ελέγχου δυνάμει του άρθρου 4γ του ίδιου νόμου, με βάση τη διαδικασία του άρθρου 4δ και τα όσα προβλέπονται στο άρθρο 4στ', για τον υπολογισμό των μεριδίων αγοράς και του κύκλου εργασιών.

● Επομένως, η αποκτώσα τον έλεγχο των εξαγοραζομένων εταιρειών επιχείρηση είχε υποχρέωση προηγούμενης γνωστοποίησης της συγκέντρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4β του ν. 703/1977, η οποία εν προκειμένω πραγματοποιήθηκε στις 30 Απριλίου 2008, αφού η υπογραφή της Σύμβασης Αγοράς Μετοχών μεταξύ των μερών, έλαβε χώρα στις 14 Απριλίου 2008.

● Επίσης, το άρθρο 4β, και συγκεκριμένα η παράγραφος 6 του ν. 703/1977, επιτάσσει επιπλέον μετά τη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης, την υποχρέωση «δημοσίευσης της γνωστοποιούμενης συγκέντρωσης σε μία ημερησία οικονομική εφημερίδα». Η γνωστοποιούσα εταιρεία προσκόμισε στην EETT σχετικό αντίγραφο από δημοσίευση στην ημερησία εφημερίδα «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» της 19ης Απριλίου 2008.

Β - 3. Εξέταση ενδεχόμενου Κοινοτικής Διάστασης εξαγοράς

Εν συνεχεία, θα πρέπει να διερευνηθεί κατά πόσο η συγκεκριμένη εξαγορά λόγω των ποσοτικών μεγεθών της (κύκλου εργασιών των συμμετεχουσών εταιριών) έχει Κοινοτική Διάσταση δυνάμει των προϋποθέσεων που τάσσει προς τούτο ο Κανονισμός 139/2004 (ΕΚ)², ο οποίος έχει άμεση εφαρμογή και κατ'εξουσιοδότηση (αντίθετης) εθνικής διάταξης.

Σύμφωνα με το άρθρο 1, παρ. 2 και του Κανονισμού 139/2004: «...2. Μια συγκέντρωση έχει κοινοτική διάσταση όταν: α) ο συνολικός κύκλος εργασιών που πραγματοποιούν παγκοσμίως όλες οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις υπερβαίνει τα 5 δισεκατομμύρια ευρώ και β) δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, κάθε μία χωριστά, εντός της Κοινότητας, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 250 εκατομμυρίων ευρώ, εκτός εάν κάθε μία από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιεί άνω των δύο τρίτων του συνολικού κοινοτικού κύκλου εργασιών της σε ένα και το αυτό κράτος μέλος. 3. Μία συγκέντρωση που δεν υπερβαίνει τα κατώτατα όρια που προβλέπονται στην παράγραφο 2 έχει κοινοτική διάσταση, εφόσον: α) ο συνολικός κύκλος εργασιών που πραγματοποιούν παγκοσμίως όλες οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις υπερβαίνει τα 2,5 δις. ευρώ, β) ο συνολικός κύκλος εργασιών που πραγματοποιούν όλες οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις σε κάθε ένα από τρία τουλάχιστον κράτη μέλη, υπερβαίνει τα 100 εκατομμύρια ευρώ, γ) σε κάθε ένα από τα τρία τουλάχιστον κράτη μέλη που λαμβάνονται υπόψη για τους σκοπούς του στοιχείου β), δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν κάθε μία χωριστά συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 25 εκατομμυρίων ευρώ και δ) δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, κάθε μία χωριστά, εντός της Κοινότητας συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 100 εκατομμυρίων ευρώ, εκτός εάν κάθε μία από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν άνω των δύο τρίτων του συνολικού κοινοτικού κύκλου εργασιών της σε ένα και το αυτό κράτος μέλος...»

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 5, παρ. 1 και 2 του ίδιου Κανονισμού: «1. Ο συνολικός κύκλος εργασιών κατά την έννοια του παρόντος Κανονισμού περιλαμβάνει τα ποσά που απορρέουν από την πώληση προϊόντων και την παροχή υπηρεσιών από συμμετέχουσες επιχειρήσεις κατά τη διάρκεια του τελευταίου οικονομικού έτους και που αντιστοιχούν στις συνήθειες δραστηριοτήτων τους, αφού αφαιρεθούν οι εκπτώσεις επί των πωλήσεων καθώς και ο φόρος προστιθέμενης αξίας και άλλοι φόροι που συνδέονται άμεσα με τον κύκλο εργασιών. Ο συνολικός κύκλος εργασιών μιας συμμετέχουσας επιχείρησης δεν περιλαμβάνει την πώληση προϊόντων ή την παροχή υπηρεσιών μεταξύ οποιωνδήποτε από τις επιχειρήσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 4. Ο κύκλος εργασιών, στην Κοινότητα ή σε κράτος μέλος, περιλαμβάνει την πώληση προϊόντων και την παροχή υπηρεσιών σε επιχειρήσεις ή καταναλωτές, είτε στην Κοινότητα είτε στο εν λόγω κράτος μέλος. 2. Κατά παρέκκλιση από τη παράγραφο 1, εφόσον η συγκέντρωση πραγματοποιείται με την απόκτηση τμημάτων μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων, ασχέτως αν τα τμήματα αυτά έχουν ή όχι νομική προσωπικότητα, λαμβάνεται

² ΕΕ, L 24 της 29.12.2004, σελ. 1.

υπόψη, όσον αφορά τον πωλητή ή τους πωλητές, μόνον ο κύκλος εργασιών ο σχετικός με τα τμήματα που αποτελούν αντικείμενο της συγκέντρωσης. Ωστόσο, δύο ή περισσότερες πράξεις κατά την έννοια του πρώτου εδαφίου, οι οποίες πραγματοποιούνται εντός περιόδου δύο ετών μεταξύ των ιδίων προσώπων ή επιχειρήσεων δεν αντιμετωπίζονται ως μία και αυτή συγκέντρωση που προκύπτει κατά την ημερομηνία της τελευταίας πράξης...»

• Σύμφωνα με τα ως άνω κριτήρια, ο κύκλος εργασιών των υπό κρίση συμμετεχουσών επιχειρήσεων (σε επίπεδο ομίλων) ανέρχεται σε ποσό ευρώ για την πρώτη και ευρώ για τη δεύτερη, και επομένως δεν πληρείται το όριο των 250εκ. € που θέτει ο Κανονισμός 139/2004, στην παράγραφο 2 του άρθρου 1, αλλά ούτε η παράγραφος 3 του άρθρου 1 του Κανονισμού 139/2004.

• Από τα ανωτέρω, προκύπτει ότι εν λόγω εξαγορά δεν παρουσιάζει Κοινοτική διάσταση και συνεπώς ορθώς εξετάζεται από την Ελληνική Επιτροπή Ανταγωνισμού αλλά και την ΕΕΤΤ (ως προς την αγορά/ές της αρμοδιότητάς εκάστης της αρχής).

Β - 4. Ο χαρακτήρας της υπό κρίση συγκέντρωσης
Ο καθορισμός του χαρακτήρα μιας συγκέντρωσης παίζει σημαντικό ρόλο στον αρχικό έλεγχο της και την περαιτέρω έρευνα, λόγω των αποτελεσμάτων της στη δομή της/των σχετικής/ών αγορών. Ειδικότερα, στις «οριζόντιες συγκεντρώσεις», τα μέρη αναλαμβάνουν άμεσα ανταγωνιστικές δραστηριότητες, ενώ στις «κάθετες συγκεντρώσεις», οι επιχειρήσεις βρίσκονται σε διαφορετικό επίπεδο. Οι οριζόντιες συγκεντρώσεις έχουν ως αποτέλεσμα τον περιορισμό του αριθμού των ανταγωνιζομένων επιχειρήσεων με συνακόλουθο αποτέλεσμα την αύξηση της συγκέντρωσης στην αγορά. Αποτέλεσμα αυτών, είναι η εξασθένιση των ανταγωνιστικών πιέσεων στις οποίες εκτίθενται μια ή περισσότερες επιχειρήσεις που μετέχουν στη συγκέντρωση με ενδεχόμενο δημιουργίας μονοπωλιακής δύναμης.

Γ. - Νομική εκτίμηση

1. Κατ' ουσία εξέταση της γνωστοποιηθείσας εξαγοράς - Η δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης ως αποτέλεσμα της υπό κρίση εξαγοράς - Ο περιορισμός του ανταγωνισμού στις επηρεαζόμενες αγορές ως κριτήριο νομιμότητας της συγκέντρωσης

Το άρθρο 4γ του ν. 703/1977 έχει ως εξής: «1. Με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού απαγορεύεται κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων, που υπόκειται σε προηγούμενη γνωστοποίηση και η οποία μπορεί να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών τμήμα της και ιδίως με τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης».

Ενώ η κατοχή υψηλών μεριδίων αγοράς αποτελεί σοβαρή ένδειξη δημιουργίας / ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης (ατομικής ή / και συλλογικής) στη σχετική αγορά δεν αρκεί από μόνη της για να θεωρηθεί μια συγκέντρωση ως αντίθετη στην απαγόρευση του άρθρου 4γ του ν. 703/1977. Απαιτείται περαιτέρω, η συγκέντρωση να έχει ως αποτέλεσμα την παρεμπόδιση, σε σημαντικό βαθμό, του ελεύθερου ανταγωνισμού³, δηλαδή του ουσιαστικού ανταγωνισμού. Ως ουσιαστικός ανταγωνισμός νοείται ο αποτελεσματικός ανταγωνισμός (workable

³ Πρόβλ. Κοτσίρη, οπ. π., 2003, σελ. 728 επ.

competition). Διάφορες είναι οι ενδείξεις λειτουργίας του ουσιαστικού ανταγωνισμού:

- Η δομή της αγοράς και η χρηματοοικονομική ισχύς των επιχειρήσεων: γενικά μερίδια κάτω του 25% τεκμαίρονται ανώδυνα για τον ελεύθερο ανταγωνισμό,
- Οι φραγμοί εισόδου (entry barriers),
- Η δυνατότητα άσκησης πραγματικού ή δυνητικού ανταγωνισμού,
- Η δυνατότητα των προμηθευτών και των χρηστών να έχουν πρόσβαση στις πηγές εφοδιασμού και στις αγορές διάθεσης των προϊόντων,
- Η εξέλιξη της προσφοράς και της ζήτησης των οικείων αγαθών και υπηρεσιών,
- Το συμφέρον των καταναλωτών,
- Η εξέλιξη της τεχνικοοικονομικής προόδου κ.λπ.

Σε κάθε περίπτωση, ο περιορισμός του ανταγωνισμού, προκύπτει από την ανάλυση της σχετικής αγοράς και των λοιπών νομικών, πραγματικών και οικονομικών ανταγωνιστικών και αντι-ανταγωνιστικών παραγόντων και γενικά με τη συνολική εκτίμηση όλων των αναφερόμενων από το νόμο δομικών παραγόντων. Ο έλεγχος διαπιστώνει την προσφορότητα της συγκέντρωσης λόγω της δομής της να περιορίσει τον ανταγωνισμό σε τοπικό ή πανελλαδικό επίπεδο. Πρόκειται για σχέση αιτιότητας μεταξύ της συγκέντρωσης και της δυνατής αλλαγής συνθηκών ανταγωνισμού, χωρίς να απαιτείται να επέλθει αλλαγή των συνθηκών αυτών.

2) Οι περιορισμοί του ανταγωνισμού στις επηρεαζόμενες από τη συγκέντρωση αγορές

Σύμφωνα με το άρθρο 4γ του ν. 703/1977 πρέπει να ερευνηθεί κατά πόσο η σκοπούμενη εξαγορά ενέχει σοβαρούς κινδύνους για τον ανταγωνισμό στις σχετικές αγορές, τόσο σε κάθετο, όσο και σε οριζόντιο επίπεδο. Όμως, η εκτίμηση των κινδύνων νόθευσης του ανταγωνισμού πρέπει να γίνεται με ρεαλιστικό τρόπο και σε τελική ανάλυση με κριτήριο τη δυνατότητα των ανταγωνιστών, υπαρκτών και δυνητικών, να διεισδύσουν στην σχετική αγορά⁴. Προς τούτο πρέπει να λαμβάνονται ιδιαίτερα υπόψη οι πραγματικές συνθήκες υπό τις οποίες λειτουργεί ο ανταγωνισμός στη σχετική αγορά/ές⁵.

3) Οι επηρεαζόμενες αγορές προϊόντος

Ως επηρεαζόμενες αγορές νοούνται οι αγορές του σχετικού προϊόντος/υπηρεσίας, οι οποίες είναι πιθανόν να επηρεαστούν από τη γνωστοποιούμενη πράξη. Ειδικότερα, οι επηρεαζόμενες αγορές περιλαμβάνουν τις σχετικές αγορές προϊόντων εφόσον: α) δύο ή περισσότερα από τα μέρη που συμμετέχουν στη συγκέντρωση ασκούν επιχειρηματικές δραστηριότητες στην ίδια αγορά του ίδιου προϊόντος και η συγκέντρωση οδηγεί σε συνολικό μερίδιο αγοράς 15% και άνω στην εν λόγω αγορά, όταν πρόκειται για οριζόντιες σχέσεις και β) οποιαδήποτε από τα μέρη που συμμετέχουν στη συγκέντρωση ασκεί δραστηριότητες σε αγορά προϊόντων σε προηγούμενο ή επόμενο στάδιο της διαδικασίας παραγωγής προϊόντων στις αγορές όπου ασκεί δραστηριότητες οποιοδήποτε από τα μέρη που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, και οποιοδήποτε από τα μερίδια αγοράς τους ανέρχεται σε 25% και πλέον στην εν λόγω αγορά, ανεξάρτητα από το εάν υφίσταται ή όχι σχέση προμηθευτή/πελάτη μεταξύ των μερών που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, όταν πρόκειται για κάθετες σχέσεις.

⁴ Πρβλ. Κοτσίρη, οπ. π., σελ. 432

⁵ Βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 28.2.1991, υποθ. C-234/89, Στ. Δηλιμίτης κατά Henninger Brau AG, Συλλ., σελ. I-977.

4) Οι επηρεαζόμενες σχετικές γεωγραφικές αγορές
Γενικά, ως σχετική γεωγραφική αγορά νοείται ο γεωγραφικός χώρος εντός του οποίου οι οικονομικοί φορείς εκτίθενται σε όρους ανταγωνισμού αντικειμενικά όμοιους ή επαρκώς ομοιογενείς⁶. Ειδικότερα, και με βάση το ως άνω κριτήριο, για την υπό εξέταση συγκέντρωση, ως σχετική γεωγραφική αγορά θα πρέπει να θεωρηθεί το σύνολο της Ελληνικής Επικράτειας, δεδομένου ότι εντός αυτής δεν παρατηρείται ουσιώδεις διαφοροποίηση των όρων των ανταγωνισμού ή των συνθηκών της αγοράς.

5) Συμπερασματικά ως προς τις σχετικές αγορές:

Βάση των ανωτέρω, για τους σκοπούς της παρούσας συγκέντρωσης πρέπει να εξεταστεί η επίδραση της συγκέντρωσης στις ακόλουθες αγορές, σε επίπεδο Ελληνικής Επικράτειας, η οποία αποτελεί και τη γεωγραφική αγορά της υπό κρίση συγκέντρωσης:

1) Στην αγορά των Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών, και ειδικότερα στην αγορά του δικτύου διανομής- μετάδοσης και αναμετάδοσης σημάτων ευρυεκπομπής (ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών), ήτοι στη χονδρική αγορά των ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών, στην οποία δραστηριοποιείται η θυγατρική εταιρεία της εταιρείας «NETMED N.V.», ήτοι η εταιρεία «Syned S.A.», ενώ η έτερη θυγατρική της «NETMED N.V.», η «MULTICHOICE HELLAS A.E.» διαθέτει επίσης άδεια διανομής και αναμετάδοσης σημάτων ευρυεκπομπής από την ΕΕΤΤ.

2) Στην αγορά της συνδρομητικής τηλεόρασης και των υπηρεσιών IPTV (δραστηριοποιούνται οι εταιρείες «NETMED A.E.» και «MULTICHOICE HELLAS A.E.»),

3) Στην αγορά των υπηρεσιών διαχείρισης συνδρομητών και προμήθειας αποκωδικοποιητών (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρεία «MULTICHOICE HELLAS A.E.»).

4) Στην αγορά της διαφήμισης και των πωλήσεων (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρεία «AD VALUE A.E.»),

5) Στην αγορά των υπηρεσιών εξυπηρέτησης πελατών και πώλησης εξοπλισμού (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρεία «NETMED A.E.»), και

6) Στην αγορά των τηλεοπτικών προγραμμάτων (στην οποία δραστηριοποιείται η εταιρεία «Intervision Services B.V.»).

Επισημαίνεται ότι από τις ανωτέρω αγορές, μόνο η πρώτη εμπίπτει στις αρμοδιότητες της ΕΕΤΤ, δεδομένου ότι η χονδρική αγορά παροχής ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών αποτελεί, βάσει του ν. 3592/2007, «υπηρεσία ηλεκτρονικών επικοινωνιών». Για τις υπόλοιπες υπό 2 έως 6 αγορές, αρμόδια να επιληφθεί είναι η Επιτροπή Ανταγωνισμού.

Ειδικότερα:

● Στην αγορά του δικτύου διανομής- μετάδοσης και αναμετάδοσης σημάτων ευρυεκπομπής (ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών), ήτοι στη χονδρική αγορά των ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών δραστηριοποιείται επικουρικά η θυγατρική εταιρεία της εταιρείας «NETMED N.V.», ήτοι η εταιρεία «Syned S.A.», (η οποία διαθέτει από την ΕΕΤΤ άδεια μετάδοσης-διανομής σημάτων ευρυεκπομπής, καθώς και άδεια για σχετικό δίκτυο διανομής δορυφορικής υπηρεσίας και δεδομένων) ενώ η έτερη θυγατρική της «NETMED N.V.», η «MULTICHOICE HELLAS A.E.» διαθέτει επίσης άδεια διανομής και αναμετάδοσης σημάτων ευρυεκπομπής από την ΕΕΤΤ. Στην εν λόγω αγορά, δεν παρουσιάζει δραστηριοποίηση προς το παρόν η εταιρεία Βλ. Πρωτοδικείο Ε.Κ., υποθ. T-504/93, Tierce Ladbroke, σκέψη 102.

ρεία «FORTHNET A.E.», παρότι μπορεί να χρησιμοποιήσει το δίκτυό της για την παροχή υπηρεσιών IPTV, ή/και να χρησιμοποιήσει τις δυνατότητες της συνεργασίας της με την εταιρεία «NETMED».

● Για τις υπόλοιπες αγορές των Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών και την επιμέτρηση των σχετικών μεριδίων μετά την ολοκλήρωση της εξαγοράς, επισημαίνεται ότι δεν παρατίθεται κάποια ανάλυση δεδομένου ότι σε αυτήν/ές δραστηριοποιείται στην ουσία μόνο η εταιρεία «FORTHNET A.E.», ενώ το γεγονός ότι η εταιρεία «Syned S.A.», διαθέτει (πέραν της άδειας μετάδοσης σήματος ευρυεκπομπής) και δίκτυο παροχής δορυφορικών υπηρεσιών και δεδομένων, (το οποίο δύναται να χρησιμοποιηθεί τόσο για την παροχή ευρυζωνικών υπηρεσιών όπως επίσης και για την παροχή ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών), ως επικουρική της δραστηριότητα, αυτό δε φαίνεται να επηρεάζει τη δομή ή τα μερίδια καμίας αγοράς, δεδομένου ότι: α) στην ανάλυση της σχετικής Αγοράς των Χονδρικών υπηρεσιών Ευρυζωνικής Πρόσβασης (Αγορά υπ' αρ. 12, Σύστασης Ευρωπαϊκής Επιτροπής) διαπιστώθηκε ότι «η παροχή ευρυζωνικής υπηρεσίας μέσω «δορυφόρου», ως εναλλακτική πλατφόρμα δε θα μπορούσε να προσφέρει στους τελικούς χρήστες τέτοιας μορφής ευρυζωνική λειτουργικότητα και τιμολόγηση στην Ελλάδα που να περιορίζει ως αποτέλεσμα την ισχύ του ΟΤΕ στη σχετική αγορά και η ΕΕΤΤ κατέληξε ότι δεν προβλέπει κάποια σημαντική δυναμική στην αγορά, μέσω της χρήσης δορυφόρου» και επίσης β) στην ανάλυση της Αγοράς Παροχής Αδεσμοποίητης Πρόσβασης σε Μεταλλικούς βρόχους και Υποβρόχους (αγορά υπ' αρ. 11 της Σύστασης Ευρωπαϊκής Επιτροπής) η ΕΕΤΤ διαπίστωσε ότι: «δεν αναμένεται μεσοπρόθεσμα η σχετική αγορά να καταστεί υποκείμενο ανταγωνιστικών πιέσεων μέσω της χρήσης κάποιας εναλλακτικής πλατφόρμας (π.χ. δορυφόροι, καλωδιακή τηλεόραση, ασύρματες υπηρεσίες που χρησιμοποιούν μη αδειοδοτημένες συχνότητες, πλατφόρμες ασύρματων κινητών ή γραμμάτων ενέργειας), δεδομένης της ασυμμετρίας ανάμεσα στη θέση του ιστορικού φορέα εκμετάλλευσης (ΟΤΕ Α.Ε) και των νεοεισερχόμενων παρόχων». Τόσο στην αγορά 11, όσο και στην αγορά 12 της Σύστασης της ΕΕ, η εταιρεία «ΟΤΕ Α.Ε.», χαρακτηρίστηκε ως «Πάροχος με Σημαντική ισχύ στην Αγορά».

● Όσον αφορά τη θέση της εταιρείας «SYNED», στη χονδρική αγορά της παροχής ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών (Αγορά 18 της Σύστασης ΕΕ), ούτε εδώ διακρίνεται κάποια αλλαγή στη δομή της αγοράς ή στην επιμέτρηση των σχετικών μεριδίων, δεδομένου ότι κατόπιν της διεξαγωγής από την ΕΕΤΤ ανάλυσης, η αγορά αυτή έχει χαρακτηριστεί με τη με ΑΡ.ΑΠ. 458/156/7.11.2007 - ΦΕΚ 2310/Β' /5.12.2007 απόφασή της ως ανταγωνιστική αγορά. Ειδικότερα, κατά την ανάλυσή της η ΕΕΤΤ, κατέληξε στο συμπέρασμα ότι με βάση τις εθνικές συνθήκες, δύναται να ορισθούν 4 υποαγορές χονδρικής ραδιοτηλεοπτικής μετάδοσης, ήτοι: α) η χονδρική αγορά υπηρεσιών ραδιοφωνικής μετάδοσης σε αναλογικά επίγεια δίκτυα σε εθνικό επίπεδο, β) η χονδρική αγορά υπηρεσιών τηλεοπτικής μετάδοσης σε αναλογικά επίγεια δίκτυα σε εθνικό επίπεδο, γ) η χονδρική αγορά υπηρεσιών τηλεοπτικής μετάδοσης σε περιφερειακά/τοπικά αναλογικά επίγεια δίκτυα και δ) η χονδρική αγορά υπηρεσιών ραδιοτηλεοπτικής μετάδοσης σε ψηφιακά δορυφορικά δίκτυα. Η ΕΕΤΤ, λαμβάνοντας υπόψη τις τρέχουσες -

κατά τη χρονική περίοδο - συνθήκες εξέλιξης της εν λόγω αγοράς, κατέληξε στο συμπέρασμα ότι υπήρχαν ανεπαρκείς ενδείξεις ως προς την εύρεση κάποιας επιχείρησης με ΣΙΑ στην αγορά αυτή.

● Επιπρόσθετα, δε δημιουργείται κάποια ανησυχία ή αλλαγή στην εν λόγω αγορά, δεδομένου ότι η εταιρεία «SYNED S.A.» επί της ουσίας έχει μισθώσει απλώς χωρητικότητα από το δορυφόρο EUTELSAT με την περιορισμένη τροχιακή τομή των 13 μοιρών μόνο (για να μεταφέρει τη ψηφιακή συνδρομητική πλατφόρμα NOVA), ενώ υφίσταται και ο δορυφόρος HELLASAT που ανήκει στην εταιρεία ΟΤΕ Α.Ε και έχει αριθμό 18 αναμεταδοτών με σταθερή Ευρωπαϊκή κάλυψη καθώς και επίσης και ο δορυφόρος SES ASTRA, που δε μισθώνει χωρητικότητα προς το παρόν σε κανέναν πάροχο. Υπάρχει επομένως δυνατότητα για τον οποιονδήποτε πάροχο να εκμισθώσει χωρητικότητα από κάποιο δορυφόρο εκ των τριών, προκειμένου να παράσχει σχετικές υπηρεσίες. Εξάλλου οι δορυφόροι HELLASAT και EUTELSAT διαθέτουν αχρησιμοποίητη ακόμη χωρητικότητα.

Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η γνωστοποιηθείσα εξαγορά δεν παρουσιάζει επί της ουσίας «αλληλοκάλυψη» στις δραστηριότητες των συμμετεχόντων μερών, αλλά υπάρχει η δυνατότητα η εταιρεία «FORTHNET A.E.» να προσφέρει ραδιοτηλεοπτικές υπηρεσίες μέσω της πλατφόρμας του ADSL δικτύου της, ή μέσω της εταιρείας «NETMED» (NOVA) ή/και να χρησιμοποιήσει το «δορυφορικό δίκτυο» της εταιρείας «SYNED» για την παροχή τόσο υπηρεσιών ευρυεκπομπής όσο και ευρυζωνικών υπηρεσιών. Ακόμη όμως και με αυτό το ενδεχόμενο τα ποσοστά που θα εμφανιστούν στις εν λόγω αγορές είναι ελάχιστα για να μπορεί να χαρακτηριστεί κάποια εκ των ανωτέρω, ως «επηρεαζόμενη αγορά» από την συγκέντρωση.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Δε διαπιστώνεται η ύπαρξη «επηρεαζόμενης» αγοράς και συνεπεία τούτου κάποιος περιορισμός, δυσχέρεια ή νόθευση του ανταγωνισμού μετά την ολοκλήρωση της συγκέντρωσης, στη δομή των αγορών αυτών. Συνεπώς η ΕΕΤΤ, δεν έχει κανένα βάσιμο λόγο να απαγορεύσει την υπό κρίση εξαγορά, ως προς το τμήμα που αφορά την αγορά, ο έλεγχος της οποίας εμπίπτει στην αρμοδιότητά της, για τους λόγους που αναφέρθηκαν ανωτέρω. Επισημαίνεται ότι η οριστική έγκριση της εν λόγω εξαγοράς και των υπόλοιπων αγορών που αυτή αφορά, θα ολοκληρωθεί μετά τη λήψη των σχετικών εγκρίσεων όλων των αρμοδίων αρχών (Επιτροπή Ανταγωνισμού, Κυπριακές αρχές κ.λπ.).

ΚΕΦΑΛΑΙΟ Β - Ως προς το αίτημα αλλαγής ελέγχου της εταιρείας «SYNED» σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 428/13/2007 απόφαση της ΕΕΤΤ.

1. Οι εταιρείες «FORTHNET» και «SYNED» υπέβαλαν στην ΕΕΤΤ το από 30.4.2008 αίτημα αλλαγής ελέγχου της δεύτερης ως άνω εταιρείας (αρ. πρωτ. ΕΕΤΤ 23927/30.7.2008) σύμφωνα με τα οριζόμενα στην υπ' αριθμ. 428/13/2007 απόφαση της ΕΕΤΤ «Κανονισμός Μεταβίβασης Δικαιωμάτων Χρήσης Ραδιοσυχνοτήτων». Ειδικότερα:

2. Η «SYNED» είναι δικαιούχος των δικαιωμάτων χρήσης ραδιοσυχνοτήτων που αναλυτικά αναφέρονται στις υπ' αριθμ. 77969/Α/10.12.1999, 42798/2877/12.10.2000 και 389/31/8.6.2006 αποφάσεις στην προαναφερθείσα αίτηση. Δυνάμει της από 14.4.2008 Σύμβασης Αγοράς Μετο-

χών συμφωνήθηκε μεταξύ των αιτουσών εταιρειών η μεταβίβαση των μετοχών της «SYNED» στην «FORTHNET» με αποτέλεσμα η τελευταία να αποκτά τον έλεγχο της «SYNED» σε ποσοστό 100%.

3. Σύμφωνα με το άρθρο 26 του ν. 3431/2006 η αλλαγή ελέγχου του παρόχου δικτύου ηλεκτρονικών υπηρεσιών ή υπηρεσιών ηλεκτρονικών επικοινωνιών γίνεται με έγκριση της ΕΕΤΤ. Απαραίτητη προϋπόθεση για τη χορήγηση της έγκρισης είναι, σύμφωνα με την παρ. 2 του ιδίου ως άνω άρθρου, η σωρευτική συνδρομή των κατωτέρω: α) να μην αλλάζει η χρήση των ραδιοσυχνότητων εφόσον πρόκειται για ραδιοσυχνότητες των οποίων η χρήση έχει εναρμονισθεί, β) να μην παραβιάζονται οι διατάξεις περί προστασίας του ανταγωνισμού, γ) ο νέος δικαιούχος να τηρεί τους όρους χρήσης των ραδιοσυχνότητων, οι οποίοι είχαν επιβληθεί στον προηγούμενο δικαιούχο, δ) εφόσον πρόκειται για ραδιοσυχνότητες οι οποίες υπόκεινται σε διεθνείς διαδικασίες συντονισμού, ο νέος δικαιούχος να συνεχίσει να παρέχει την υποστήριξη του στο Υπουργείο Μεταφορών και Επικοινωνιών για την ολοκλήρωση των διαδικασιών αυτών και ε) ο νέος δικαιούχος να πληροί τις προϋποθέσεις υπό τις οποίες χορηγήθηκαν τα ατομικά δικαιώματα χρήσης ραδιοσυχνότητων στον κάτοχο των δικαιωμάτων αυτών.

4. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 7 παρ. 1 της Απόφασης της ΕΕΤΤ 428/13/2007 «Κανονισμός Μεταβίβασης Δικαιωμάτων Χρήσης Ραδιοσυχνότητων» οποιαδήποτε μεταβολή στη μετοχική σύνθεση που προκαλεί άμεση ή έμμεση μεταβολή του ελέγχου εταιρείας η οποία είναι δικαιούχος δικαιώματος χρήσης ραδιοσυχνότητων πρέπει να γνωστοποιείται στην ΕΕΤΤ και τίθεται σε εφαρμογή μόνο μετά την έγκρισή της. Στην παράγραφο 2 του ιδίου ως άνω άρθρου ρητώς ορίζεται ότι κατά την εξέταση αιτήματος μεταβολής των μετοχών που προκαλεί άμεση ή έμμεση μεταβολή του ελέγχου, η ΕΕΤΤ εξετάζει την πλήρωση των προϋποθέσεων της παρ. 2 του άρθρου 26 του ν. 3431/2006.

5. Εν προκειμένω και αναφορικά με την πλήρωση των προϋποθέσεων της παρ. 2 του άρθρου 26 του ν. 3431/2006 επισημαίνεται ότι:

ι) Η προπεριγραφείσα μεταβολή της μετοχικής σύνθεσης της «SYNED» δεν αλλάζει τη χρήση των ραδιοσυχνότητων.

ii) Δεν παραβιάζονται οι διατάξεις περί προστασίας του ανταγωνισμού, σύμφωνα και με την ανάλυση που προηγήθηκε ανωτέρω στα πλαίσια της εξέτασης της συγκέντρωσης.

iii) Ο δικαιούχος χρήσης των ραδιοσυχνότητων καθώς και των συναφών κεραιοσυστημάτων, όπου αυτά υπάρχουν, παραμένει ο ίδιος (η «SYNED»).

iv) Δεν υφίσταται οποιοδήποτε ζήτημα σε σχέση με την τήρηση διεθνών διαδικασιών συντονισμού.

v) Οι εν λόγω ραδιοσυχνότητες δεν έχουν εκχωρηθεί στη «SYNED» από την ΕΕΤΤ μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας και δεν έχουν ορισθεί από την ΕΕΤΤ προϋποθέσεις και όροι κατά τη χορήγηση των σχετικών δικαιωμάτων.

6. Συνεπώς, πληρούνται οι προϋποθέσεις της παρ. 2 του άρθρου 26 του ν. 3431/2006 και ως εκ τούτου θα πρέπει να χορηγηθεί η προβλεπόμενη από την Απόφαση της ΕΕΤΤ 428/13/2007 έγκριση της αλλαγής ελέγχου της εταιρείας «SYNED», αποφασίζει:

1) Εγκρίνει τη γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση και εξαγορά από την εταιρεία «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΑΤΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ - FORTHNET A.E.» των θυγατρικών εταιρειών «NETMED N.V.» και «INTERVISION SERVICES B.V.» από την εταιρεία «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.» (MIH) στα πλαίσια του άρθρου 4β του ν. 703/1977», ως προς το τμήμα που αφορά τη χονδρική αγορά της παροχής ραδιοτηλεοπτικών υπηρεσιών.

2) Εγκρίνει της ως άνω αλλαγή ελέγχου της εταιρείας «SYNED S.A.», σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 428/13/2007 απόφαση της ΕΕΤΤ.

3) Εξουσιοδοτεί τον Πρόεδρο της ΕΕΤΤ να επιδώσει νόμιμα την εν λόγω απόφαση στις εταιρείες «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΗΛΕΜΑΤΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ - FORTHNET A.E.» και «MYRIAD INTERNATIONAL HOLDINGS B.V.» (MIH).

Η απόφαση αυτή να δημοσιευτεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Μαρούσι, 25 Ιουλίου 2008

Ο Πρόεδρος
Ν. ΑΛΕΞΑΝΔΡΙΔΗΣ



* 0 2 0 1 6 4 5 1 4 0 8 0 8 0 0 8 *