

**Ο ΠΕΡΙ ΕΛΕΓΧΟΥ ΤΩΝ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΕΩΝ ΤΩΝ
ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ ΝΟΜΟΣ 22(Ι)/99 ΚΑΙ ΣΧΕΤΙΚΟΙ
ΤΡΟΠΟΙΗΤΙΚΟΙ ΝΟΜΟΙ (Ν. 107(Ι)/99 ΚΑΙ Ν. 154(Ι)/2000)**

Γνωστοποίηση της πρόθεσης της εταιρείας Lumiere TV Public Company Ltd για διατύπωση εκούσιας δημόσιας πρότασης για απόκτηση κατ' ελάχιστο του 40% και κατά μέγιστο του συνολικού εκδομένου μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας Multichoice (Cyprus) Public Company Ltd.

Αριθμός Φακέλου: 8.13.05/2006

**Ενώπιον: Γιώργου Ον. Χριστοφίδη (Πρόεδρος)
Κώστα Ευσταθίου (Μέλος)
Λεόντιου Περικλέους (Μέλος)**

ΑΠΟΦΑΣΗ

Η Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού, στη βάση του περί του Ελέγχου των Συγκεντρώσεων των Επιχειρήσεων Νόμου 22(Ι)/99, ως έχει τροποποιηθεί, αποφασίζει ως εξής:

I. ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ

1. Στις 7 Μαρτίου 2006, η εταιρεία Lumiere TV Public Company Ltd (στο εξής «LTV») κοινοποίησε, σύμφωνα με τον Περί Ελέγχου των Συγκεντρώσεων των Επιχειρήσεων Νόμο 22 (Ι)/99, ως έχει τροποποιηθεί (στο εξής « Νόμος») προς την Υπηρεσία της Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού (στο εξής «ΕΠΑ») την πρόθεση της προς διατύπωση εκούσιας Δημόσιας Πρότασης για την απόκτηση κατ' ελάχιστο του 40% και κατά μέγιστο του συνολικού εκδομένου μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας Multichoice (Cyprus) Public Company Ltd (στο εξής «MCC»).
2. Η εν λόγω Δημόσια Πρόταση τελούσε υπό αριθμό αιρέσεων, μεταξύ των οποίων και η έγκριση της εξαγοράς από την ΕΠΑ σύμφωνα με τις πρόνοιες του Περί Ελέγχου των Συγκεντρώσεων. Συγκεκριμένα,

αναφέρετο ότι για να είναι έγκυρη η Δημόσια Πρόταση θα έπρεπε οι αιρέσεις να ικανοποιηθούν το αργότερο μέχρι τις 29 Μαΐου 2006.

3. Κατόπιν μελέτης από την Υπηρεσία των στοιχείων και πληροφοριών που απέστειλε η LTV ως κοινοποιούν μέρος, διαπιστώθηκαν ελλείψεις στο περιεχόμενο της εν λόγω κοινοποίησης λόγω του ότι αυτή δεν ήταν πλήρως σύμφωνη με το παράρτημα ΙΙΙ του Νόμου και ως εκ τούτου αποστάληκε από την Υπηρεσία σχετική επιστολή προς την LTV με σκοπό την συμπλήρωση όλων των ελλείψεων που διαπιστώθηκαν.
4. Η LTV απέστειλε τις πληροφορίες, προς συμπλήρωση και συμμόρφωση της κοινοποίησης με το Παράρτημα ΙΙΙ του Νόμου που παραλήφθηκαν από την ΕΠΑ στις 5 Απριλίου 2006. Ως εκ τούτου, η ημερομηνία έναρξης του προβλεπόμενου από το Νόμο προθεσμίας του ενός μηνός για προκαταρκτική αξιολόγηση από την Υπηρεσία άρχισε στις 5 Απριλίου 2006.
5. Λόγω του εξαιρετικού όγκου και των περίπλοκων πληροφοριών που διαβιβάστηκαν με την κοινοποίηση, η προθεσμία του ενός μηνός που προβλέπεται από το Νόμο παρατέθηκε κατά 14 μέρες, με βάση το άρθρο 21 του Νόμου.
6. Στις 10 Μαΐου 2006, η ΕΠΑ κάλεσε την εταιρεία LTV και την εταιρεία MCC να παρουσιαστούν δια των αντιπροσώπων τους ενώπιον της προς παροχή των αναγκαίων διευκρινήσεων αναφορικά με τη γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση.
7. Μετά την προκαταρκτική αξιολόγηση της κοινοποίησης από την Υπηρεσία και την ετοιμασία της προβλεπόμενης από το άρθρο 17 του Νόμου γραπτής έκθεσης, η ΕΠΑ σε συνεδρία της ημερομηνίας 12 Μαΐου 2006 διαπίστωσε στη βάση της αιτιολογημένης γνώμης της Υπηρεσίας που περιέρχεται από γραπτή έκθεση της, ότι η εν λόγω συγκέντρωση προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς το συμβατό με την ανταγωνιστική αγορά, λαμβανομένου του πιθανού ενδεχόμενου ότι η LTV μετά την ολοκλήρωση της Δημόσιας Πρότασης θα μπορούσε να αποκτήσει τέτοιο μερίδιο του μετοχικού κεφαλαίου της MCC που θα της επέτρεπε να ασκεί τον έλεγχο της MCC. Ως εκ τούτου η ΕΠΑ αποφάσισε όπως κινηθεί διαδικασία πλήρους διερεύνησης, δίδοντας σχετικές οδηγίες προς την Υπηρεσία.

8. Στις 16 Μαΐου, η ΕΠΑ πληροφόρησε τα εμπλεκόμενα μέρη για την πιο πάνω απόφαση της Επιτροπής ημερομηνίας 12 Μαΐου 2006.
9. Την ίδια ημερομηνία με επιστολή του ο Πρόεδρος της ΕΠΑ ενημέρωσε τον Υπουργό Εμπορίου, Βιομηχανίας και Τουρισμού για την απόφαση της ΕΠΑ ημερομηνίας 12 Μαΐου 2006 για πλήρη διερεύνηση της υπόθεσης.
10. Στις 17 Μαΐου 2006 η Υπηρεσία με βάση τις πρόνοιες του άρθρου 23 του Νόμου, απέστειλε επιστολής στην LTV ζητώντας μεταξύ άλλων διευκρινήσεις για τις προθέσεις της MCC να αποδεχτεί ή όχι τη σχετική Δημόσια Πρόταση.
11. Η LTV με επιστολή της ημερομηνίας 18 Μαΐου 2006 απάντησε σε όλες τις ερωτήσεις της ΕΠΑ. Στην εν λόγω επιστολή μεταξύ άλλων η LTV τόνισε ότι στην περίπτωση που η LTV δεν αποκτήσει τελικά πέραν του 50% του εκδομένου μετοχικού κεφαλαίου της MCC δεν θα τίθεται πιθανώς θέμα συγκέντρωσης.
12. Η LTV με αίτημα της προς το Χρηματιστήριο Αξιών Κύπρου ζήτησε μείωση του ελάχιστου ορίου της Δημόσιας Πρότασης από 40% σε 25% κάτι που έγινε αποδεχτό από το Χρηματιστήριο με αποτέλεσμα να υπάρξει παράταση στο χρόνο ολοκλήρωσης της Δημόσιας Πρότασης από τις 29/5/2006 στις 5/6/2006.
13. Στις 31 Μαΐου 2006, η LTV ανακοίνωσε στο Διοικητικό Συμβούλιο του Χρηματιστηρίου Αξιών Κύπρου ότι μέχρι τις 30 Μαΐου 2006, οι μέτοχοι της MCC οι οποίοι κατείχαν 27% του εκδομένου μετοχικού κεφαλαίου της MCC κατέθεσαν Δηλώσεις αποδοχής της Δημόσιας Πρότασης. Ως αποτέλεσμα η προϋπόθεση της επιτυχίας της Δημόσιας Πρότασης που αφορά την εξασφάλιση από την LTV ποσοστού κατ' ελάχιστο 25% του εκδομένου μετοχικού κεφαλαίου της MCC είχε ικανοποιηθεί.
14. Στις 2 Ιουνίου, τα μέρη κλήθηκαν από την ΕΠΑ με σκοπό να δώσουν διευκρινήσεις.
15. Στις 7 Ιουνίου 2006, η ΕΠΑ απέστειλε επιστολή προς την LTV ζητώντας πληροφορίες αναφορικά με τη Δημόσια Πρόταση.

- 16.Στις 7 Ιουνίου 2006, η LTV απέστειλε επιστολή στην ΕΠΑ ενημερώνοντας την ότι η Δημόσια Πρόταση υπήρξε επιτυχής και ότι 2,058 μέτοχοι της MCC πώλησαν τις μετοχές τους σε αυτή, ανεβάζοντας το ποσοστό τους στο συνολικό εκδομένο κεφάλαιο της εταιρείας σε 32,73%.
- 17.Στην ίδια επιστολή που εστάλη η LTV ενημέρωσε την ΕΠΑ ότι δεν συγκέντρωσε πέραν του 50% της MCC και ως εκ τούτου δεν υπάρχει συγκέντρωση επιχειρήσεων σύμφωνα με το Νόμο 22(Ι)/99.

II. ΕΜΠΛΕΚΟΜΕΝΑ ΜΕΡΗ

Εταιρεία που διατυπώνει την δημόσια πρόταση

- 18.Η Lumiere TV Public Company Ltd συστήθηκε το 1992 και αποτελεί την ιθύνουσα εταιρεία συγκροτήματος που προσφέρει υπηρεσίες σχετικές με την παροχή τηλεοπτικού περιεχομένου σε διαχειριστές συνδρομητικών βάσεων προγραμμάτων τηλεοπτικού περιεχομένου, όπως λειτουργία τηλεοπτικού σταθμού κωδικοποιημένων εκπομπών, υπηρεσίες παραγωγής και μετα-παραγωγής τηλεοπτικών ταινιών, τηλεοπτικών προγραμμάτων και διαφημίσεων, εμπορία τηλεοπτικού περιεχομένου, υπηρεσίες μετάφρασης και υποτιτλισμού και παροχής τηλεοπτικού περιεχομένου μέσω διάφορων μορφών επικοινωνίας.

Στοχευόμενη εταιρεία

- 19.Η Multichoice (Cyprus) Public Company Ltd συστήθηκε στην Κύπρο στις 15 Νοεμβρίου 1993 ως ιδιωτική εταιρεία περιορισμένης ευθύνης και τον Απρίλιο του 2000 η εταιρεία μετατράπηκε σε δημόσια και ακολούθως οι μετοχές της εισηχθήσαν στο Χρηματιστήριο Αξιών Κύπρου. Οι κύριες δραστηριότητες της εταιρείας εστιάζονται στην διαχείριση συνδρομητών συνδρομητικών τηλεοπτικών σταθμών, καθώς επίσης και στην εισαγωγή και πώληση αποκωδικοποιητών.
- 20.Ειδικότερα η MCC διαχειρίζεται αποκλειστικά την συνδρομητική βάση των δύο μόνο αδειούχων καναλιών κωδικοποιημένης μορφής στην Κύπρο, δηλ. των καναλιών LTV και ALFA, ενώ ενεργεί επίσης ως πληρεξούσιος διανομέας για την Κύπρο, της τηλεοπτικής δορυφορικής πλατφόρμας NOVA Cyprus της Multichoice Hellas και διαχειρίζεται σε αποκλειστική βάση τους συνδρομητές της πλατφόρμας αυτής, η οποία

περιλαμβάνει τόσο τα κανάλια LTV και ALFA, όσο και διάφορα θεματικά κανάλια.

Μετοχική Δομή

21. Οι κύριοι μέτοχοι της MCC είναι οι Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd με ποσοστό 50,98% , η LTV με ποσοστό 10,98% και άλλοι μικρομέτοχοι με ποσοστό 38,04%. Από το ποσοστό αυτό που κατέχεται από μικρομετόχους, το 4,62% κατέχεται από πρόσωπα που ενεργούν σε συνεννόηση με την LTV. Δεδομένου ότι το ποσοστό συμμετοχής αντιστοιχεί σε ανάλογα δικαιώματα ψήφου, η MCC ελέγχεται από την Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd.
22. Η Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd, συστήθηκε στην Κύπρο το 1999, ως ιδιωτική εταιρεία περιορισμένης ευθύνης με κύρια δραστηριότητα την κατοχή και διαχείριση επένδυσης σε μετοχές της MCC. Το μετοχικό κεφάλαιο της Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd κατέχεται από τις εταιρείες LTV και Netmed BV, ως εξής 30,97% και 69,03% αντίστοιχα.
23. Η Netmed BV ανήκει στον όμιλο Naspers, τελική ιδύνουσα του οποίου είναι η Naspers Ltd, η οποία συστάθηκε στη Νότιο Αφρική και ασχολείται μεταξύ άλλων με με την κατασκευή και διαχείριση συνδρομητικών πλατφορμών τηλεόρασης και διαδικτύου στην Αφρική, Κίνα, Ταϊλάνδη, Ελλάδα και Κύπρο.

III. ΝΟΜΙΚΗ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ

Έννοια της Συγκέντρωσης

24. Με βάση τις πρόνοιες του Νόμου, η Επιτροπή για να είναι σε θέση να διαπιστώσει το συμβατό μιας κοινοποιηθείσας πράξης συγκέντρωσης με τις συνθήκες μιας ανταγωνιστικής αγοράς, θα πρέπει σε πρώτο στάδιο να εξετάσει κατά πόσον αυτή η κοινοποίηση εμπίπτει στην έννοια «Συγκέντρωση» όπως καθορίζεται στο άρθρο 4(1) του Νόμου.

25. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 4(1) του Νόμου:

4.-(1) Τηρουμένων των διατάξεων των λοιπών εδαφίων του παρόντος άρθρου, συγκέντρωση επιχειρήσεων πραγματοποιείται –

(α) Εφόσον συγχωνεύονται δύο ή περισσότερες προηγουμένως ανεξάρτητες επιχειρήσεις, ή

(β) εφόσον –

(i) ένα ή περισσότερα πρόσωπα, που ελέγχουν ήδη μία τουλάχιστον επιχείρηση. ή

(ii) μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, αποκτούν άμεσα ή έμμεσα με αγορά συμμετοχών στο κεφάλαιο ή στοιχείων του ενεργητικού, με σύμβαση ή με άλλο τρόπο, τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μιας ή περισσότερων άλλων επιχειρήσεων ή

(γ) εφόσον δημιουργείται κοινή επιχείρηση η οποία μόνιμα εκπληρώνει όλες τις λειτουργίες μια αυτόνομης οικονομικής ενότητας και δε συνεπάγεται το συντονισμό της ανταγωνιστικής συμπεριφοράς.

26. Με βάση τα ως άνω, διαπιστώνεται ότι η έννοια της Συγκέντρωσης εφαρμόζεται μόνο επί των συναλλαγών και/ή πράξεων που επιφέρουν μόνιμες αλλαγές στη δομή των συμμετεχουσών επιχειρήσεων, ως οι συντελούμενες μέσω της συγχώνευσης μεταξύ δύο προηγουμένως ανεξαρτήτων επιχειρήσεων, όσο και μέσω της απόκτησης ελέγχου επί του συνόλου ή μέρους επιχείρησης.

27. Σύμφωνα με το κοινοποιούν μέρος δηλαδή την LTV η υπό εξέταση γνωστοποιηθείσα πράξη συγκέντρωσης αφορά την εξαγορά μετοχών στην εταιρεία MCC και συνεπώς αυτή η γνωστοποίηση εμπίπτει στη δεύτερη κατηγορία πράξεων που αναφέρονται στο άρθρο 4(1) του Νόμου, ήτοι την πραγματοποίηση συγκέντρωσης μέσω της απόκτησης ελέγχου.

28. Σύμφωνα με το άρθρο 4 (3) του Νόμου

(3) «Έλεγχος» κατά την έννοια του παρόντος Νόμου σημαίνει τον έλεγχο που απορρέει από δικαιώματα, συμβάσεις ή άλλα μέσα, τα οποία, είτε μεμονωμένα είτε από κοινού με άλλα, λαμβανομένων υπόψη και των σχετικών πραγματικών ή νομικών περιστάσεων, παρέχουν τη δυνατότητα καθοριστικού επηρεασμού της δραστηριότητας μιας επιχείρησης, ιδίως από

(α) Δικαιώματα κυριότητας ή επικαρπίας επί του συνόλου ή μέρους των περιουσιακών στοιχείων της επιχείρησης. ή

(β) δικαιώματα ή συμβάσεις που παρέχουν δυνατότητα καθοριστικού επηρεασμού της σύνθεσης, των συσκέψεων ή των αποφάσεων των οργάνων μιας επιχείρησης.

29. Το κατά πόσο μία πράξη οδηγεί σε απόκτηση ελέγχου εξαρτάται από σειρά νομικών και/ή πραγματικών στοιχείων. Το κριτήριο πάντως της αξιολόγησης μίας πράξης ως προς το αν επιφέρει μεταβολή στη άσκηση του ελέγχου προσδιορίζεται ως η δυνατότητα καθοριστικού επηρεασμού της δραστηριότητας μίας επιχείρησης.

30. Συγκεκριμένα η Ευρωπαϊκή Επιτροπή σε σχετική ανακοίνωση της ερμηνεύει την έννοια του ελέγχου ως ακολούθως:

Δεν έχει αυτό καθ' αυτό σημασία εάν η αποκτώμενη συμμετοχή είναι 50% του μετοχικού κεφαλαίου σύν μία μετοχή ή 100% του εταιρικού κεφαλαίου. Ελλείψει άλλων στοιχείων, η απόκτηση συμμετοχής χωρίς πλειοψηφία των δικαιωμάτων ψήφου, κατά κανόνα δεν παρέχει έλεγχο ακόμη και αν συνεπάγεται απόκτηση της πλειοψηφίας του μετοχικού κεφαλαίου

31. Τον έλεγχο της στοχευομένης εταιρείας MCC ασκεί η εταιρεία Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd με την κατοχή του 50,98% του μετοχικού κεφαλαίου και αντίστοιχων δικαιωμάτων ψήφου. Το κοινοποιών μέρος δηλαδή η LTV αποδέχεται την άσκηση ελέγχου από μέρους της Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd, καθότι στο έντυπο κοινοποίησης της που απέστειλε στα γραφεία της ΕΠΑ αναφέρει ότι οι εταιρείες που ελέγχουν την MCC είναι η Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd, Netmed N.V., Naspers Ltd. και όλες οι άλλες εταιρείες που αποτελούν το σύμπλεγμα εταιρειών Naspers Ltd.

32. Στο έγγραφο της υπό εξέταση Δημόσιας Πρότασης, αναφέρονται τα ακόλουθα:

«Σε περίπτωση που η LTV αποκτήσει μέσω της Δημόσιας Πρότασης ποσοστό πέραν του 40% του μετοχικού κεφαλαίου της MCC αλλά η Δημόσια Πρόταση δεν γίνει αποδεκτή από την Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd η σύνθεση του διοικητικού Συμβουλίου της MCC θα παραμείνει να καθορίζεται από τον πλειοψηφούντα μέτοχο Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd, ο οποίος ελέγχεται από την Netmed N.V.»

33. 33.Για να έχει η γνωστοποιηθείσα πράξη ως αποτέλεσμα την πραγματοποίηση συγκέντρωσης, μεταξύ της LTV και MCC, σύμφωνα με την έννοια του Νόμου, θα πρέπει να υπάρξει μία μεταβολή στην άσκηση του ελέγχου με την απόκτηση από την LTV είτε του αποκλειστικού ελέγχου της MCC είτε από κοινού με την Multichoice Holdings Ltd, άσκηση ελέγχου από την LTV κάτι το οποίο απαιτεί την πώληση του συνόλου ή μέρος των μετοχών της Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd

ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ

34.Η Επιτροπή κατά τη Συνεδρία της στις 16 Ιουνίου 2006, αφού έλαβε υπόψη όλο το περιεχόμενο του διοικητικού φακέλου, τις δηλώσεις από πλευράς των συνηγόρων, όλων των εγγράφων και άλλου μαρτυρικού υλικού που έχει ενώπιον της και λαμβάνοντας υπόψη της τα ακόλουθα:

- τις πρόνοιες του Νόμου
- τις ανακοινώσεις της Ευρωπαϊκής Επιτροπής
- το γεγονός ότι τον έλεγχο της στοχευομένης εταιρείας MCC ασκεί η εταιρεία Multichoice Holdings Ltd με την κατοχή του 50,98% του μετοχικού κεφαλαίου και αντίστοιχων δικαιωμάτων ψήφου
- το γεγονός ότι η LTV τροποποίησε την πρόθεση της προς διατύπωση εκούσιας Δημόσιας Πρότασης για την απόκτηση κατ' ελάχιστο του 40% και κατά μέγιστο του συνολικού εκδομένου μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας της MCC σε απόκτηση κατά ελάχιστο του 25% και κατά μέγιστο το συνολικό εκδομένο κεφάλαιο της εταιρείας MCC.
- τα τελευταία γεγονότα που αφορούν το αποτέλεσμα της Δημόσιας Πρότασης της LTV για την απόκτηση κατ' ελάχιστο 25% και κατά μέγιστο 100% του εκδομένου μετοχικού κεφαλαίου της MCC, καθώς και το ποσοστό της συμμετοχής της LTV στην MCC. Συγκεκριμένα η ικανοποίηση του ελάχιστου ποσοστού συμμετοχής του 25%, με άμεσο ποσοστό συμμετοχής της LTV στην MCC στο 32,73%.

- το γεγονός ότι η LTV είναι μέτοχος της Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd με ποσοστό συμμετοχής 30,97% και η Multichoice Holdings (Cyprus) Ltd είναι μέτοχος της MCC με αποτέλεσμα η συνολική άμεση και έμμεση συμμετοχή της LTV στην MCC να ανέρχεται σε 48, 52%.

ΚΑΤΑΛΗΓΕΙ ΟΤΙ

Η προτεινόμενη πράξη εξαγοράς μετοχών από την LTV στην MCC δεν εμπίπτει στην έννοια Συγκέντρωση στην παρούσα υπόθεση και συνεπώς δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Νόμου.

Γιώργος Ον Χριστοφίδης
Πρόεδρος
Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού

Η παρούσα εκδόθηκε στις 16/06/2006
Η Παρούσα δόθηκε στα μέρη στις 29/06/2006