

2006-03-03: TDC Totalløsninger A/S mod Konkurrencerådet (Delkendelse - Biintervention)

Konkurrenceankenævnets
journal nr. 2005-0004479

TDC Totalløsninger A/S
(advokat Jens Munk Plum)

mod

Konkurrencerådet
(fuldmægtig Frederik André Bork)

og

IT- og Telestyrelsen
(fuldmægtig Michael Bøgh)

I denne sag har Konkurrenceankenævnet den 3. marts 2006 truffet følgende afgørelse:

1.0 Den underliggende sag

1.1 Ved afgørelse af 19. december 2005 imødekom Konkurrenceankenævnet TDC Totalløsninger A/S' anmodning om opsættende virkning. Det hedder i denne afgørelse om den underliggende sag bl.a.:

”Ved klageskrift af 28. november 2005 har TDC Totalløsninger A/S indbragt IT- og Tele-styrelsens afgørelse af 28. oktober 2005 i en sag der drejer sig om, hvorvidt TDC A/S misbruger eller har misbrugt en dominerende stilling ved at stille krav om bankgaranti for indgåelse af samtrafikaftaler, at kræve kvartalsvise forudbetalinger i alle samtrafikaftaler undtagen gensalg, og ved at tilbyde forskellige vilkår til operatørerne på markedet.”

IT- og Telestyrelsens afgørelse af 28. oktober 2005 er sålydende:

”I overensstemmelse med Konkurrencestyrelsens supplerende bindende udtalelse af 28. september 2005 og i medfør af § 73 stk. 1 i teleloven, jf. lovbekendtgørelse nr. 784 af 28. juli 2005 træffer IT- og Telestyrelsen hermed følgende

AFGØRELSE:

TDC A/S' vilkår vedrørende dels bankgaranti og dels forudbetaling i forbindelse med indgåelse af samtrafikaftaler i TDC A/S standardaftaler om rå kobber, delt rå kobber, transmission, samhusning samt gensalg, udgør en konkurrencebegrænsning i strid med konkurrencelovens § 11, stk. 1, jf. stk. 3, nr. 1.

TDC A/S pålægges herefter at udforme vilkårene for forudbetaling og sikkerhedsstillelse i selskabets standardtilbud vedrørende rå kobber, delt rå kobber, transmissi-on, samhusning samt gensalg som anført ovenfor og uddybet i Konkurrencestyrelsens supplerende bindende udtalelse af 28. september 2005.

IT- og Telestyrelsen henviser i øvrigt til § 73 stk. 2 i teleloven, hvorefter TDC skal udmønte afgørelsen i et opdateret standardtilbud senest en måned efter denne afgø-relse er truffet.”

2.0 Anmodning om biintervention

2.1 Advokat Katja Høegh og advokat Michael Brandt har den 23. januar 2006 på vegne af henholdsvis Cybercity A/S og Tele2 A/S anmodet om tilladelse til at indtræde som biintervenient i sagen.

Til støtte for anmodningen har Cybercity A/S anført, at afgørelsen blev truffet på baggrund af en klage fra Cybercity A/S, som således var part i sagen for IT- og Telestyrelsen.

Advokat Michael Brandt har på vegne af Tele2 A/S til støtte for anmodningen om biintervention anført:

”I ovennævnte sag repræsenterer jeg Tele2 A/S, som ved klageskrift af 9. november 2004 indbragte TDC Totalløsninger for Konkurrencerådet for fastsættelse af urimelige vilkår om forudbetalinger og sikkerhedsstillelse i henhold til de samtrafikaftaler, som er indgået til opfyldelse af indklagedes samtrafikforpligtelser i henhold til Telelovens § 51.

Det skal bemærkes, at den oprindelige klage er indgivet af Tiscali A/S, som er fusioneret med Tele2 A/S med virkning fra 1. januar 2005.

IT- og Telestyrelsen har i afgørelse af 31. oktober 2005 truffet afgørelse på baggrund af en bindende udtalelse af 28. september 2005 fra Konkurrencestyrelsen, jf. den dagældende bestemmelse i Telelovens § 79.

IT- og Telestyrelsens afgørelse er efter det oplyste indbragt for Konkurrenceankenævnet af TDC A/S, jf. Konkurrencelovens § 19.

Tele2 A/S har den 16. januar 2006 indgivet stævning mod TDC Totalløsninger A/S og TDC A/S med påstand om betaling af DKK 24.356.522,- med tillæg af renter. Til støtte for den nedlagte påstand er det gjort gældende, at Tele2 A/S har realiseret et tab svarende til påstanden som følge af de vilkår om forudbetaling og sikkerhedsstillelse, som IT- og Telestyrelsen i afgørelsen af 31. oktober 2005 har fundet i strid med Konkurrencelovens § 11, stk. 1, jf. stk. 3, nr. 1.

På baggrund af ovenstående skal jeg i henhold til Konkurrencelovens § 21, stk. 3, jf. bekendtgørelse nr. 481 af 15. juni 2005 § 9, stk. 1, anmode om at indtræde i klagesagen ved-rørende IT- og Telestyrelsens afgørelse af 31. oktober 2005.

Tele2 A/S har som oprindelig klager og som konkurrent til TDC Totallosninger A/S en åbenbar interesse i udfaldet af klagesagen i nævnet, da de ydelser, som sælges af TDC Totallosninger A/S med de vilkår, som er i strid med Konkurrencelovens § 11, vil have en betydelig indvirkning på konkurrencesituationen i de omhandlede markeder.

Hertil kommer, at IT- og Telestyrelsens afgørelse og eventuelt nævnets afgørelse vil være ansvarsgrundlag i den verserende erstatningssag.”

2.2 Konkurrencerådet har vedrørende spørgsmålet om biintervention udtalt:

”IT- og Telestyrelsen og Konkurrencestyrelsen finder, at Cybercity A/S og Tele2 A/S har en tilstrækkelig væsentlig og individuel interesse i ankesagen til, at biintervention bør imødekommes.

Cybercity A/S og Tele2 A/S har i forlængelse af IT- og Telestyrelsens afgørelse af 28. oktober 2005 anmodet TDC om erstatning for selskabets misbrug af dominerende stilling. Erstatningskravene, der vedrører betydelige beløb, vil i vidt omfang afhænge af, om Konkurrenceankenævnet finder, at TDC har misbrugt selskabets dominerende stilling.

Cybercity A/S og Tele2 A/S har endvidere en væsentlig økonomisk interesse i udfaldet af ankesagen pga. de betydelige forudbetalingsbeløb, som selskaberne betaler til TDC i henhold til de betalingsvilkår, som er genstand for ankesagen.

Cybercity A/S og Tele2 A/S er endvidere konkurrenter til TDC på det underliggende detailmarked, ligesom Cybercity A/S og Tele2 A/S forud for IT- og Telestyrelsens afgørelse af 28. oktober 2005 havde klaget til Konkurrencestyrelsen over TDC’s standardaftaler.”

2.3 TDC Totallosninger A/S har vedrørende spørgsmålet om biintervention udtalt:

”TDC Totallosninger A/S (TDC) ser ikke noget nærmere behov for, at hverken Cybercity eller Tele2 biintervenerer i den verserende konkurrenceankenævns sag, idet sagen allerede har været undergivet en omfattende og langvarig sagsbehandling først i Konkurrencestyrelsen og herefter i IT- og Telestyrelsen.

For så vidt angår Tele2’s anmodning om biintervention, ses hensynet til den af Tele2 anlagte erstatningssag ikke i sig selv relevant for spørgsmålet om tilladelse til biintervention. TDC er i øvrigt ikke enig i, at IT- og Telestyrelsens og eventuelt Konkurrenceankenævnets afgørelse i sig selv vil kunne udgøre et ansvarsgrundlag i en erstatningssag.

Såfremt Konkurrenceankenævnet måtte være af den opfattelse, at Cybercitys eller Tele2’s begæring om biintervention skal tillades, vil TDC dog ikke modsætte sig biintervention.”

3.0 Konkurrenceankenævnet udtaler:

Efter det oplyste om Cybercity A/S' og Tele2 A/S' interesse i sagen tager Konkurrenceankenævnet deres begæring om biintervention til støtte for Konkurrencerådet og IT- og Telestyrelsen til følge, jf. bekendtgørelse nr. 481 af 15. juni 2005, § 9, stk. 1.

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

Børge Dahl