

C+C Records
Christer Falck
Storgata 51
0182 Oslo

Deres ref.:

Vår ref.: 2005/1746 - 17
MAB TOTV 528.4

Saksbeh.: Tor Erik Tvedt

Dato: 21.11.2006

■ **C+C Records/Frode Records - konkurranseloven § 12 jf. § 11 – avslag på anmodning om å gripe inn mot virksomheten til Grammofonplategrossistenes Forening**

Avgjørelse A2006-64

Det vises til brev fra C+C Records/Frode Records til Konkurransetilsynet av 10. oktober 2005, samt senere korrespondanse i saken.

1 Sakens bakgrunn

C+C Records/Frode Records (C+C) hevder i brev til Konkurransetilsynet av 10. oktober 2005 at Grammofonplategrossistenes Forening (GGF) utilbørlig utnytter en dominerende stilling i musikkmarkedet ved utarbeiding og forvaltningen av regelverket for VG-listene.

C+C forklarer hvordan og hvorfor C+C i ett tilfelle har manipulert VGs singelliste. Første uken i august 2005 kjøpte C+C mellom fem og seks hundre singler de selv hadde utgitt, for på denne måten å sikre gruppen Warlocks plassering på VGs singelliste. C+C opplyser at formålet var å rette søkelyset mot utformingen av VG-listene og hvordan disse kan manipuleres ved hjelp av enkle midler, samt å sikre medieoppmerksomhet rundt den aktuelle utgivelsen. De nevnte handlingene ble filmet og vist på NRK.

Som følge av listemanipuleringen vedtok GGFs kontrollkomité for VG-listene sanksjoner mot C+C. Sanksjonene innebar at alle C+Cs utgivelser ville være utestengt fra VGs singelliste i tre måneder, samt at gruppen Warlocks skulle være utestengt fra VGs albumliste i to måneder, men at andre artister utgitt av C+C skulle få tilgang til albumlisten forutsatt at C+C betalte et gebyr på 25 000 kroner. I brevet av 10. oktober 2005 argumenterer C+C for at sanksjonene må betraktes som utilbørlig utnyttelse av dominerende stilling i strid med konkurranseloven § 11. Særlig uttrykker C+C bekymring over at alle selskapets utgivelser ville bli utestengt fra albumlisten i 8 uker med mindre selskapet betalte et gebyr på 25 000 kroner. Det kan i denne sammenheng nevnes at C+C betalte gebyret.

Konkurransetilsynet oppfatter klagen som et spørsmål om GGFs sanksjonsvedtak innebærer en utilbørlig leveringsnekt av markedsføringstjenester i strid med konkurranseloven § 11. Konkurransetilsynet har i brev til GGFs sekretariat av 11. januar 2006 bedt om opplysninger i anledning saken. I brevet av 16. februar 2006 fra IFPI blir det avvist at det har forekommet brudd på konkurranseloven. C+C har i en e-post av 11. april 2006 kommentert redegjørelsen.

2 Aktørene i saken

C+C er et norsk plateselskap, som har utgitt innspillinger med 14 artister.

GGF er en merkantil interesseorganisasjon for platedistributører. Foreningen har fire medlemmer. Disse er plateselskapene EMI, Sony/BMG, Warner og Universal. Blant foreningens gjøremål er å utarbeide salgsstatistikk og salgslister, herunder ”VG-listene – Norges offisielle hitliste, utarbeidet av GGF”. VG-listene baseres på innrapportert salg fra en rekke utsalgssteder av plater. Det blir opplyst at det arbeides det for at flere utsalgssteder skal innrapportere salg til VG-listen. Alt salg fra deltakende utsalgssteder inngår som grunnlag for VG-listene. Det foreligger ikke en begrensning til salg fra plateselskapene EMI, Sony/BMG, Warner og Universal.

IFPI Sekretariat Oslo AS er et felles sekretariat for blant annet GGF og IFPI Norge. Redegjørelsen fra GGF til Konkurransetilsynet er undertegnet av IFPI Norge. IFPI Norge er en interesseorganisasjon for norske fonogramprodusenter. IFPI Norge har for tiden 14 medlemmer, herunder medlemmene i GGF. Medlemmene av IFPI står for 86 % av platesalget i Norge.

3 Konkurranselovens anvendelse i saken – konkurranseloven § 11

Konkurranseloven § 11 første ledd forbyr et eller flere foretaks utilbørlige utnyttelse av sin dominerende stilling. Bestemmelsen tilsvarer EF-traktaten artikkel 82 og EØS-avtalen artikkel 54. Praksis knyttet til tolkningen av disse bestemmelsene er således relevant for tolkningen av konkurranseloven § 11.

Vilkårene for anvendelse av konkurranseloven § 11 er at et foretak har en dominerende stilling som det utilbørlig utnytter.

I denne saken går Konkurransetilsynet ikke inn på om vilkåret om dominerende stilling er oppfylt, fordi tilsynet har kommet til at det neppe foreligger en utilbørlig handling i strid med konkurranseloven § 11.

Avgjørende for Konkurransetilsynets vurdering av om det foreligger en utilbørlig handling er om atferden medfører fare for at konkurransen i det relevante marked reduseres eller elimineres.¹ Ulike former for utestengelse, herunder leveringsnekt, kan ha slik virkning på konkurransen. Hovedregelen er likevel at forretningsdrivende står fritt til å velge hvem de vil handle med. Etter praksis fra EF-domstolen er det stilt strenge vilkår for at leveringsnektelse vil utgjøre en utilbørlig atferd.

Et grunnleggende vilkår for at det foreligger en utilbørlig leveringsnekt er at den aktuelle handlingen faktisk utgjør en leveringsnekt. En leveringsnektelse kan kort sies å innebære at et foretak reelt nekter et annet foretak tilgang til en innsatsfaktor, distribusjon eller lignende.

I foreliggende sak har utgivelser fra C+C blitt suspendert fra aktuelle salgslister i en begrenset periode på henholdsvis 12 uker (singellisten) og 8 uker (albumlisten). GGF ville likevel ikke utestenge C+C's katalog fra albumlisten dersom selskapet betalte et gebyr på 25 000 kroner. Gebyrets størrelse var ment å reflektere innsatsen og fortjenesten til C+C som følge av manipuleringen.

At C+C's handlinger kunne utløse denne sanksjonen må etter Konkurransetilsynets vurdering ha vært kjent for C+C. Regelverket for VG-listene er tilgjengelig på www.ifpi.no. Sanksjonsregler oppstilles i regelverket punkt 11 og 12. Juks kan straffes med bøter eller utestenging, eventuelt også utestenging av hele selskapets katalog. Det kan også nevnes at Etsiske retningslinjer for

¹ Forenede saker 6 og 7/73 Commercial Solvents, premiss 25; sak 311/84 Télémarketing, premiss 27; og sak C-7/97 Bronner, premiss 38.

platebransjen krever at selskaper skal ”(a)vstå fra manipulering og juks med salgslistene”, jf. regelverkets punkt 6.

Konkurransetilsynet har kommet til at suspenderingen av katalogen til C+C neppe kan betraktes som en reell leveringsnekt. Sanksjonsreglene for VG-listene er fastsatt i et allment tilgjengelig regelverk. Det måtte videre være kjent for C+C at handlingene ville kunne resultere i sanksjoner. Sanksjonene er dertil tidsbegrenset til henholdsvis 12 og 8 uker, og kunne delvis unngås ved at C+C i stedet betalte et gebyr. Tilsynet har heller ikke opplysninger som tilsier at sanksjonene var uforholdsmessige. For øvrig kan Konkurransetilsynet ikke finne at det er fremlagt opplysninger i saken som sannsynliggjør at GGF driver forskjellsbehandling som diskriminerer ikke-medlemmer i forhold til egne medlemmer hva angår håndhevingen av regelverket.

Konkurransetilsynet finner på denne bakgrunnen at det ikke foreligger en leveringsnekt overfor C+C. Etter dette er tilsynets konklusjon at det lite trolig kan konstateres en overtredelse av konkurranseloven § 11 i denne saken.

4 Konklusjon

Etter Konkurransetilsynets vurdering er det lite trolig grunnlag for å konkludere med at GGF har opptrådd i strid med konkurranseloven § 11. Konkurransetilsynet finner derfor ikke grunnlag for å prioritere ytterligere ressurser til undersøkelser i saken.

Avgjørelsen kan påklages, jf. konkurranseloven § 12 tredje ledd. Klagefristen er tre uker. Reglene i forvaltningsloven kapittel VI gjelder så langt de passer. En eventuell anke skal stiles til Fornyings- og administrasjonsdepartementet, men sendes til Konkurransetilsynet.

Med hilsen

Inger-Johanne Arildsen Rygh (e.f.)
seksjonsleder

Tor Erik Tvedt
rådgiver

Vedlegg: Melding om rett til å klage over forvaltningsvedtak

Kopi uten vedlegg:
Grammofonplategrossistenes Forening, Sandakerveien 52, 0477 Oslo