



EUROPA-KOMMISSIONEN

Bruxelles, den 06.X.2004

C(2004)3632fin

**Vedr.: Statsstøttesag nr. N 313/2004 – Danmark
Rekapitalisering af TV2/Danmark A/S**

Hr. minister,

1. SAGSFORLØB

1. Ved brev af 23. juli 2004, der blev registreret den 27. juli 2004, indgav Danmark anmeldelse til Kommissionen angående en planlagt rekapitalisering af det statsejede public service-tv-selskab TV2/Danmark A/S ("TV2"). Ved brev af 4. august 2004 rettede Kommissionen en række spørgsmål til de danske myndigheder, som de besvarede ved brev af 19. august 2004, der blev registreret den 25. august 2004.
2. De danske myndigheder oplyste, at de havde til hensigt at sælge deres aktier i TV2 i nær fremtid, men der er endnu ikke truffet formel afgørelse herom, og de nærmere detaljer omkring salgsprocessen ligger endnu ikke helt fast. Nærværende beslutning omfatter ikke det planlagte salg af TV2 og foregriber følgelig ikke Kommissionens stillingtagen til en eventuel statsstøtte i forbindelse med den proces.

Udenrigsminister Per Stig MØLLER
Asiatisk Plads 2
DK-1448 KØBENHAVN K

2. BESKRIVELSE AF FORANSTALTNINGEN

2.1. Baggrund

2.1.1. Kommissionens beslutning om den statslige finansiering af TV2 i perioden 1995-2002

3. Den 19. maj 2004 vedtog Kommissionen en endelig beslutning¹ ("beslutningen"), hvori den fastslog, at TV2 i årene mellem 1995 og 2002 havde modtaget en overkompensation på 628,2 mio. DKK fra staten til opfyldelse af sin public service-opgaver. I denne periode var TV2 en offentlig institution, der var blevet etableret med rente- og afdragsfrie statslån.

4. Under sagsbehandlingen gjorde de danske myndigheder gældende, at den statslige overkompensation var nødvendig for at opbygge egenkapital. I sin beslutning drog Kommissionen imidlertid den konklusion, at de danske myndigheder ikke havde handlet som en normal markedsøkonomisk investor, da de reinvesterede overkompensationen i TV2 forud for selskabets omdannelse til et aktieselskab, for det første fordi de ikke forinden havde fastlagt, hvor stor en egenkapital et sådant selskab nærmere bestemt burde have, og for det andet fordi de danske myndigheder ikke havde krævet nogen forrentning af reinvesteringen. Myndighederne nøjedes tværtimod med at lade overkompensationen akkumulere i selskabet. Kommissionen konkluderede derfor, at overkompensationen udgjorde ulovlig statsstøtte og skulle tilbagebetales af TV2 med renters rente.

5. Ved brev af 23. juli 2004 meddelte de danske myndigheder Kommissionen, at de ville efterkomme beslutningen, før de rekapitaliserede TV2, og tilbagesøge det beløb fra TV2, der var fastsat i beslutningens artikel 1 og artikel 2, stk. 1, med tillæg af renter, jf. beslutningens artikel 2, stk. 3. Desuden meddelte de danske myndigheder, at de på eget initiativ ville tilbagesøge overkompensationen for 2003 fra TV2, med renter. Det beløb, de danske myndigheder skal tilbagesøge, udgør følgelig i alt ca. 1 050 mio. DKK².

2.1.2. Ændring af TV2's juridiske status i 2003

6. Den 10. juni 2003³, dvs. efter den periode, som beslutningen omfattede, besluttede de danske myndigheder med henblik på privatisering at ændre TV2's status med tilbagevirkende kraft fra 1. januar 2003. TV2 blev omdannet til et aktieselskab ejet 100 % af staten. Efter TV2's omdannelse fik staten aktier i selskabet for et beløb svarende til 640,5 mio. DKK.

7. Størrelsen af den optimale egenkapital blev beregnet af Danske Bank efter en fremgangsmåde, hvor man gik frem i fire etaper. Først estimerede man TV2's markedsværdi efter DCF-metoden (Discounted Cash Flow), hvorved man nåede frem til en markedsværdi på ca. **[forretningshemmelighed]**. Dernæst vurderede konsulenten selskabets gælds- og egenkapitalomkostning.

¹ K (2004) 1814 endelig af 19.5.2004.

² Beløbets størrelse afhænger af, på hvilken dato tilbagebetaling finder sted.

³ Lov nr. 438 af 10. juni 2003.

Gældsomkostningerne blev beregnet som summen af den risikofrie rente og kreditspændet på basis af TV2's samlede kreditrating. Egenkapitalomkostningerne, dvs. det krævede afkast på egenkapitalen, blev beregnet efter CAPM-modellen (Capital Asset Pricing). Dernæst estimerede konsulentent selskabets optimale gældsrate, dvs. det optimale forhold mellem dets gæld og dets markedsværdi. Gældsrate blev beregnet ved at analysere udviklingen i de vejede gennemsnitlige kapitalomkostninger (WACC) alt efter variationer i forholdet mellem gæld og egenkapital. Den optimale gældsrate svarer til det forhold mellem gæld og egenkapital, der giver de laveste vejede gennemsnitlige kapitalomkostninger. Og endelig blev den optimale egenkapital beregnet ved at trække den optimale gæld fra selskabets markedsværdi. Det resultat, der fremkom, blev også sat i forhold til selskabets acceptable solvensprocent, beregnet på basis af selskabets regnskabsførte egenkapital og samlede aktiver. Efter denne fremgangsmåde blev selskabets optimale egenkapital sat til 640 mio. DKK.

8. Ifølge de danske myndigheder blev der ved denne vurdering taget hensyn til de fremtidige økonomiske udsigter for selskabet og dets overskud for at godtgøre, at selskabet blev kapitaliseret i fuld overensstemmelse med de principper, der er opstillet i Kommissionens meddelelse til medlemsstaterne om anvendelse af EF-traktatens artikel 92 og 93 og af artikel 5 i Kommissionens direktiv 80/723/EØF på offentlige virksomheder i fremstillingssektoren⁴.
9. De danske myndigheder har ikke anmeldt TV2's omdannelse til et aktieselskab i henhold til traktatens statsstøtteregele.
10. Siden sin omdannelse til et aktieselskab har TV2 ikke længere nydt godt af en række statslige foranstaltninger - rente- og afdragsfrie lån, statsgarantier for driftslån, selskabsskattefritagelse - der var knyttet til selskabets tidligere status som offentlig institution. Fra og med udgangen af 2004 vil TV2 desuden ikke længere modtage licensmidler til dækning af omkostningerne ved public service-opgaven.

2.2. Beskrivelse af den anmeldte rekapitalisering af TV2

11. I kølvandet på gennemførelsen af beslutningen har de danske myndigheder anført, at det samlede beløb, der skal tilbagebetales, overstiger både TV2's egenkapital og likvide aktiver. Det betyder, at opfyldelsen af tilbagebetalingskravet vil resultere i teknisk konkurs for selskabet, eftersom det ikke har en tilstrækkelig egenkapital og likviditet til at kunne fortsætte sin drift⁵.
12. Stillet over for disse udsigter undersøgte de danske myndigheder tre muligheder, der var til rådighed: afhændelse af selskabets aktiver, salg af selskabet med tilbagebetalingskravet og rekapitalisering af TV2.

⁴ EFT C 307 af 13.11.1993, s. 3.

⁵ Ved udgangen af første kvartal 2004 udgjorde TV2's egenkapital faktisk ca. 857 mio. DKK (den samlede egenkapital udgjorde pr. 31.12.2003 805 mio. DKK, og det ikke-reviderede overskud i første kvartal 2004 beløber sig til ca. 50 mio. DKK). TV2's likvide aktiver udgør ca. 450 mio. DKK. (De samlede likvide aktiver og dertil svarende midler udgjorde pr. 31.12.2003 ca. 367 mio. DKK, og disse aktivers ikke-reviderede værdi er ved udgangen af første kvartal steget til ca. 450 mio. DKK).

13. Med hensyn til den første mulighed, der ville indebære salg af TV2's kommercielle aktiviteter, faste ejendom, sendemaster, programmer og andre aktiver, udtaler de danske myndigheder, at salget af aktiverne ikke ville løse konkursproblemet. De anfører i den forbindelse, at tilbagebetalingskravet under alle omstændigheder vil lægge beslag på størsteparten af egenkapitalen, og at det kun ville tilvejebringe en del af de midler, der er nødvendige for at kunne gennemføre tilbagebetalingen. De danske myndigheder understreger desuden, at størsteparten af aktiverne er nødvendige for varetagelsen af public service-tv-opgaven, og at TV2 ville være nødt til at leje disse aktiver igen til en meromkostning, hvilket ikke ville ændre noget fundamentalt ved TV2's finansielle situation i relation til størrelsen af den kapital, det har behov for. På samme måde er TV2's kommercielle aktiviteter, som hovedsagelig består af TV2 Zulu og TV2 Charlie, små nystartede virksomheder, som har større værdi for TV2 Danmark A/S end for en tredjemand. Danske Bank udtaler, at værdien af disse virksomheder er bundet op på synergieffekter med TV2 med hensyn til programlægning, udnyttelse af filmrettigheder, produktionsrelaterede synergier og generering af reklameindtægter. Desuden ville det på indeværende tidspunkt ikke være nogen god ide at sælge TV2's aktiver, eftersom de bruges til hele TV2's overordnede drift.
14. Med hensyn til den mulighed, der består i at sælge TV2 med tilbagebetalingskravet, fastholder de danske myndigheder, at usikkerheden i forbindelse med dette krav - et samlet beløb på ca. 1 050 mio. DKK sammenholdt med selskabets værdi på **[forretningshemmelighed]**, jf. punkt 7 - ville få enhver køber til at nedskrive selskabets værdi i tilfælde af et salg. De danske myndigheder fremfører, at det vil være umuligt at foretage nogen rimelig vurdering af størrelsen af en sådan nedskrivning, men at denne løsning på grund af værditabet på statens investering og den deraf følgende udtømmning af statsmidler under alle omstændigheder vil være mindre fordelagtig for staten som sælger end den nedenfor beskrevne rekapitalisering.
15. De danske myndigheder går derfor ind for den tredje mulighed, og de har til hensigt først at tilbagesøge statsstøtten fuldt ud (cash out). Resultatet vil være teknisk konkurs for TV2. Men ifølge de danske myndigheder ville en markedsøkonomisk investor af de nedenfor anførte grunde ikke lade noget sådant ske. En sådan investor ville derfor rekapitalisere.
16. Ifølge de danske myndigheder ville en markedsøkonomisk investor ikke lade selskabet gå konkurs, da selskabets markedsværdi på **[forretningshemmelighed]** er større end det samlede tilbagebetalingskrav på 1 050 mio. DKK.
17. Støttet af en ny vurdering foretaget af deres konsulent, Danske Bank, fremfører de danske myndigheder, at de beregninger, der dannede grundlag for PriceWaterhouseCoopers fastlæggelse af TV2's egenkapitalbehov ved selskabets omdannelse i 2003, og som er beskrevet ovenfor i afsnit 2.1.2, stadigvæk er gyldige. Ifølge Danske Bank ville en samlet egenkapital på ca. 640 mio. DKK være optimal. Det ville sikre, at de vejede gennemsnitlige kapitalomkostninger blev holdt på minimum.

18. For at genoprette TV2's balance efter tilbagebetalingen af de 1 050 mio. DKK har de danske myndigheder planer om at indskyde 440 mio. DKK i selskabet. Kapitalen skal tilføres direkte fra statsbudgettet.

19. Der er også planer om andre foranstaltninger til genoprettelse af TV2's balance efter tilbagebetalingen. De danske myndigheder vil således konvertere deres nuværende lån på 394 mio. DKK til egenkapital, og selskabet vil optage nye kommercielle lån i private banker på i alt 394 mio. DKK. Disse lån vil blive optaget på markedsvilkår uden garanti.
20. Nedenstående tabel opsummerer stillingen på TV2's balance før og efter tilbagebetalingen og rekapitaliseringen og giver et billede af tilbagebetalingens virkninger for selskabets finansielle situation.

TV2's balance før og efter tilbagebetaling og rekapitalisering (TV2/DANMARK A/S, balance pr. 31. marts 2004)

	<u>I dag</u>	<u>Ændringer</u>			<u>Efter</u>
		Tilbagebetaling	Statens kapitalindsud	Statens konvertering af lån til egenkapital	
<u>Aktiver</u>	<u>1531</u>				<u>1314</u>
Materielle og finansielle anlægsaktiver	508				508
Programmer og tilgodehavender	592				592
Likvide beholdninger og værdipapirer	432	-1050	+440		215
				+394	
<u>Passiver</u>	<u>1531</u>				<u>1314</u>
Egenkapital	857	-1050	+440	+394	640
Hensatte forpligtelser	41				41
Lang- og kortfristet gæld	451			-394	451
Andre passiver	183			+394	183

Kilde: Bilag 2 i de danske myndigheders brev.

3. VURDERING AF FORANSTALTNINGEN

3.1. Statsstøtte efter EF-traktatens artikel 87, stk. 1

21. Når det skal fastslås, om de ovenfor beskrevne foranstaltninger udgør statsstøtte efter EF-traktatens artikel 87, stk. 1, skal Kommissionen tage stilling til, om de:
- ydes af staten eller ved hjælp af statsmidler
 - kan fordreje konkurrencen ved at begunstige visse virksomheder eller produktionen af visse varer
 - påvirker samhandelen mellem medlemsstater.

22. Som beskrevet under afsnit 2.2, påtænker de danske myndigheder at træffe forskellige foranstaltninger for at genoprette TV2's balance. Ud over en kapitalindsprøjtning fra staten skal selskabet tiltrække kommercielle lån fra private banker, og staten vil konvertere sin låneinvestering i selskabet til en egenkapitalinvestering.
23. Kommissionen vil i det følgende tage stilling til statsstøtteelementet i de statslige foranstaltninger i forbindelse med genoprettelse af balancen, dvs. kapitalindsprøjtningen og konverteringen af lånene til egenkapital.

3.1.1. *Statsmidler*

24. For det første vil kapitalinskuddet i TV2 blive tilført direkte fra staten, via statsbudgettet. Disse midler udgør derfor helt klart statsmidler som omhandlet i EF-traktatens artikel 87, stk. 1.
25. Ifølge anmeldelsen har de danske myndigheder også til hensigt at konvertere statslån på 394 mio. DKK til egenkapital. Selv om denne transaktion ikke indebærer nogen tilførsel af ny kapital, eftersom aktieposten i TV2 erhverves ved at konvertere eksisterende statslån til kapital i en eksisterende virksomhed⁶, er det klart, at der med denne konvertering af lån til egenkapital er tale om statsmidler som omhandlet i EF-traktatens artikel 87, stk. 1.

3.1.2. *Begunstigelse af visse virksomheder*

26. Til de danske myndigheders argument om, at foranstaltningerne ikke begunstiger TV2, da de vil blive gennemført i overensstemmelse med det markedsøkonomiske investorprincip, har Kommissionen for det andet følgende bemærkninger:
27. Ved vurderingen af, om medlemsstaternes finansielle støtte til deres offentlige virksomheder udgør statsstøtte, må Kommissionen basere sig på det markedsøkonomiske investorprincip som beskrevet i dens meddelelse om offentlige virksomheder⁷ samt EF-Domstolens retspraksis. Ifølge denne retspraksis gælder, at selv om "den private investor, med hvis adfærd en offentlig investors adfærd må sammenlignes, ikke nødvendigvis er en almindelig investor, der anbringer sine penge med et mere eller mindre kortsigtet syn på forrentningen deraf, så må denne dog i det mindste være et privat holdingselskab eller en privat koncern, der forfølger en struktureret, global eller sektoriel politik, og hvis beslutninger bestemmes af forrentningen på længere sigt"⁸.

⁶ Se "Kommissionens holdning til anvendelsen af EØF-traktatens artikel 92 og 93 (nu artikel 87 og 88) på offentlige myndigheders erhvervelse af kapitalinteresser i private virksomheder" (EF-Bulletin 9-1984).

⁷ Kommissionens meddelelse til medlemsstaterne om anvendelse af EF-traktatens artikel 92 og 93 [nu artikel 87 og 88] og af artikel 5 i Kommissionens direktiv 80/723/EØF på offentlige virksomheder i fremstillingssektoren (EFT C 307 af 13.11.1993, s. 3-14).

⁸ EF-Domstolens dom af 21.3.1991 i sag C 305/89, *Italien mod Kommissionen*, Sml. 1991 I, s. 1603.

28. Med hensyn til den **vurderingsmetode**, de danske myndigheder har benyttet, har Kommissionen set nærmere på de finansielle oplysninger fra de danske myndigheder angående beregningen af selskabets aktuelle værdi. Kommissionen hæfter sig ved, at selskabets værdi blev beregnet på grundlag af dets fremtidige cash flow, hvilket er en almindeligt brugt markedsvurderingsmetode, og at der blev foretaget en seriøs analyse af værdien af selskabets forventede indtægter, omkostninger og fortjeneste. Det ser desuden ud til, at der er foretaget en korrekt vurdering af cash flow (følsomheds- og risikoanalyse), og at den er diskonteret med en tilstrækkelig høj faktor ved beregningen af nutidsværdien. Diskonteringen er foretaget på basis af de vejede gennemsnitlige kapitalomkostninger (WACC), som er fastlagt på grundlag af selskabets gældsomkostninger, gearing og egenkapitalomkostninger. Egenkapitalomkostningerne, dvs. det krævede egenkapitalafkast, er beregnet ved brug af CAPM-modellen, der er en almindeligt anvendt og empirisk afprøvet markedsbaseret model, og den gav et resultat på 13,4 %, hvilket forekommer at stemme overens med det aktieafkast, der kræves i sammenlignelige selskaber. Når man sammenholder dette tal med data fra branchen, ser der ud til at være et rimeligt forhold mellem risiko og afkast svarende til andre, sammenlignelige foretagender i branchen. Endvidere har Danske Bank fastlagt den optimale gearing af selskabet, dvs. det gælds-/egenkapitalforhold, der maksimerer selskabets værdi.
29. I betragtning af dette afkast og den benyttede metode har Kommissionen ingen væsentlige indvendinger mod de danske myndigheders påstand om, at det vil være rimeligt at sætte TV2's aktuelle markedsværdi til **[forretningshemmelighed]**.
30. Hvad angår TV2's **kapitalbehov**, bemærker Kommissionen, at rekapitaliseringens størrelse blev fastlagt af en uafhængig ekspert, og at de metoder og antagelser, der blev lagt til grund, ikke forekommer at være behæftet med større uoverensstemmelser. Kommissionen kan derfor acceptere, at de danske myndigheder har beregnet, at den optimale kapital, TV2 har brug for efter sin omdannelse til et aktieselskab, beløber sig til 640 mio. DKK.
31. Med hensyn til **konverteringen af gæld til egenkapital** hæfter Kommissionen sig ved, at selskabet kun begunstiges i det omfang, hvor afkastet på egenkapitalen ikke fuldt ud afspejler den øgede risiko, egenkapitalen er forbundet med sammenlignet med den mere sikre rente på en gæld. Rentebetalingerne på gælden til staten vil bortfalde og blive erstattet af udbytte eller kapitaltilvækst. En anden fordel ved konverteringen ligger i, at selskabet kan opnå lavere rente på sine kommercielle lån takket være den bedre kapitalstruktur. Men da den langfristede gæld til staten er efterstillet selskabets andre lån, vil ethvert afkald på en rimelig risikopræmie til staten kun have begrænsede konsekvenser.
32. I lyset af oplysningerne fra de danske myndigheder ser det således ud til, at kapitalindsprøjtningen og konverteringen af gæld til egenkapital vil kunne give de danske myndigheder en rimelig forrentning i form af udbytte eller kapitaltilvækst, der kan sammenlignes med de krav, der stilles af en almindelig investor, hvis handlemåde er dikteret ud fra selskabets langsigtede rentabilitetsudsigter.

33. Ovenstående analyse er baseret på en forudsætning om en mere langsigtet investering i TV2. Denne forudsætning har imidlertid ikke gyldighed i denne sag, eftersom de danske myndigheder selv har tilkendegivet, at de agter at privatisere selskabet i nær fremtid. De ville derfor kun handle som en markedsøkonomisk investor, hvis den planlagte rekapitalisering af TV2 var en økonomisk bedre løsning end den alternative mulighed, der bestod i at sælge selskabet behæftet med tilbagebetalingskravet. Men da de nærmere detaljer i forbindelse med privatiseringen endnu ikke ligger fast, kan Kommissionen ikke for indeværende med nogen rimelig grad af sikkerhed vurdere, om det vil være tilfældet.
34. Desuden bemærkes, at Kommissionen endnu ikke har haft lejlighed til at tage stilling til sager, hvor en statsejet virksomhed rekapitaliseres umiddelbart efter tilbagesøgning af ulovlig statsstøtte.

3.1.3. *Påvirkning af samhandelen*

35. For det tredje er statslige foranstaltninger omfattet af EF-traktatens artikel 87, stk. 1, i det omfang, hvor de påvirker handelen mellem medlemsstater. Det er altid tilfældet, når de omhandlede aktiviteter er genstand for samhandel mellem medlemsstater.
36. I denne sag er TV2 selv aktiv på det internationale marked, eftersom selskabet udveksler tv-programmer via European Broadcasting Union og deltager i Eurovision-systemet⁹. Desuden konkurrerer TV2 direkte med kommercielle tv-selskaber, der er aktive på det internationale tv-marked og har en international ejerstruktur. Ifølge EF-Domstolens retspraksis gælder, at når statsstøtte styrker en virksomheds stilling i forhold til andre virksomheder, som den konkurrerer med i samhandelen inden for Fællesskabet, må denne samhandel anses for at være påvirket af denne støtte¹⁰.
37. Endvidere har foranstaltningerne begunstiget TV2 i forhold til selskabets konkurrenter inden for Den Europæiske Union ved at forringe disses muligheder for at etablere sig i Danmark¹¹. Kommissionen konkluderer derfor, at foranstaltningerne til fordel for TV2 påvirker handelen mellem medlemsstater efter EF-traktatens artikel 87, stk. 1.

3.1.4. *Konklusion*

38. Det konkluderes, at Kommissionen ikke kan udelukke, at den påtænkte rekapitalisering af TV2 på baggrund af den planlagte privatisering og tilbagesøgningen af den tidligere ydede ulovlige statsstøtte indeholder elementer af statsstøtte efter EF-traktatens artikel 87, stk. 1. Men af de nedenfor anførte grunde vil ethvert statsstøtteelement være foreneligt med fællesmarkedet i henhold til EF-traktatens artikel 86, stk. 2.

⁹ Se forenede sager T-185/00, T-216/00, T-299/00 og T-300/00, *M6 m.fl. mod Kommissionen*, Sml. 2002 II, s. 3805.

¹⁰ Sag 730/79, *Philip Morris Holland mod Kommissionen*, Sml. 1980, s. 2671, præmis 11; sag C-303/88, *Italien mod Kommissionen*, Sml. 1991 I, s. 1433, præmis 17; sag C-156/98, *Tyskland mod Kommissionen*, Sml. 2000 I, s. 6857, præmis 33.

¹¹ Se sag 102/87, *Frankrig mod Kommissionen*, Sml. 1988, s. 4067, og sag 303/88, *Italien mod Kommissionen*, Sml. 1989, s. 801.

3.2. Forenelighed

39. Ifølge EF-traktatens artikel 86, stk. 2, er *“virksomheder, der har fået overdraget at udføre tjenesteydelser af almindelig økonomisk interesse (...) underkastet denne traktats bestemmelser, navnlig konkurrencereglerne, i det omfang anvendelsen af disse bestemmelser ikke retligt eller faktisk hindrer opfyldelsen af de særlige opgaver, som er betroet dem”*.
40. Ifølge EF-Domstolens faste praksis kan artikel 86 give hjemmel til en undtagelse fra forbuddet mod statsstøtte, hvor der er tale om virksomheder, der har fået overdraget udførelsen af en tjenesteydelse af almindelig økonomisk interesse. Ved Altmark-dommen er det indirekte blevet anerkendt, at statsstøtte, der kompenserer for de omkostninger, en virksomhed har ved at udføre en tjenesteydelse af almindelig økonomisk interesse, vil kunne anses for at være forenelig med fællesmarkedet, hvis støtten opfylder betingelserne i EF-traktatens artikel 86, stk. 2¹².
41. I overensstemmelse med EF-Domstolens faste retspraksis¹³ indeholder EF-traktatens artikel 86 en undtagelse, der skal fortolkes indskrænkende. Domstolen har præciseret, at for at en foranstaltning kan være omfattet af en sådan undtagelse, skal alle de nedennævnte betingelser være opfyldt:
- den pågældende tjenesteydelse skal være en tjenesteydelse af almindelig økonomisk interesse og klart være defineret som sådan af medlemsstaten
 - den pågældende virksomhed skal udtrykkeligt af medlemsstaten have fået overdraget at udføre denne tjenesteydelse
 - anvendelsen af traktatens konkurrenceregler skal hindre opfyldelsen af de særlige opgaver, virksomheden er betroet, og fritagelsen for disse regler må ikke påvirke udviklingen i samhandelen i et sådant omfang, at det strider mod Fællesskabets interesser.
42. Kommissionens radio- og tv-meddelelse indeholder de principper og metoder, som Kommissionen agter at følge for at sikre, at de ovennævnte betingelser opfyldes. Den må derfor i den konkrete sag tage stilling til:
- om TV2's tv-virksomhed klart og præcist af de danske myndigheder er defineret som en tjenesteydelse af almindelig økonomisk interesse (definition)
 - om TV2 officielt af de danske myndigheder har fået overdraget at udføre denne tjenesteydelse (mandat)
 - om den statslige finansiering ikke overstiger nettoomkostningerne ved denne public service-opgave, heller ikke under hensyntagen til andre direkte eller indirekte indtægter af public service-virksomheden (proportionalitet).

¹² Altmark-dommen, op cit., præmis 101-109.

¹³ Se for eksempel, sag 127/73, BRT/SABAM, Sml. 1974, s. 313, præmis 19-22.

3.2.1. *Definition og mandat*

43. Kommissionen bemærker, at TV2 er en virksomhed, der har fået overdraget at udføre en tjenesteydelse af almindelig økonomisk interesse. TV2's public service-opgave er i dag defineret i lov nr. 439 af 10. juni 2003 og betroet TV2 i medfør af samme lov¹⁴. De nuværende public service-forpligtelser svarer til dem, der blev beskrevet i beslutningen, og blev ikke ændret ved TV2's omdannelse. I beslutningen fandt Kommissionen ingen åbenlyse fejl i definitionen og overdragelsen af public service-opgaven til TV2.

3.2.2. *Proportionalitet*

44. Det bemærkes først og fremmest, at beslutningen blev vedtaget på grundlag af TV2's situation forud for selskabets omdannelse, dengang det havde status som offentlig institution og drev sin virksomhed på basis af rente- og afdragsfrie statslige etableringslån samt andre fordele ydet af staten - herunder statsgaranti på driftslån og selskabsskattefritagelse - der var knyttet til dets status som offentlig institution. Desuden nød TV2 godt af midler fra den akkumulerede statslige overkompensation.
45. Ved første øjekast forekommer det modsætningsfyldt, at TV2 ikke skulle være i stand til at udføre sine public service-opgaver på grund af beslutningen, der indeholdt krav om tilbagebetaling af overkompensationen for den samme public service-opgave. Hvad det angår, må man imidlertid ikke se bort fra, at TV2 siden sin omdannelse til et aktieselskab, der fandt sted efter den periode, beslutningen omfattede, har haft behov for en tilstrækkelig egenkapital, hvilket det ikke havde førhen, fordi det nu ikke længere nyder godt af de ovennævnte fordele.
46. Siden sin omdannelse har TV2 for at kunne opfylde sine public service-forpligtelser på en økonomisk holdbar måde drevet sin virksomhed på basis af egenkapitalen. Med omdannelsen blev der sat en stopper for de rente- og afdragsfrie lån, statsgarantierne for driftslåne og selskabsskattefritagelsen, hvorved de konkurrencefordrejninger, disse statslige foranstaltninger forårsagede, blev begrænset. Desuden bemærker Kommissionen, at TV2 fra og med 2005 ikke længere vil modtage licensmidler til finansiering af sine public service-forpligtelser.
47. I overensstemmelse med sin hidtidige beslutningspraksis¹⁵ stiller Kommissionen sig principielt positivt over for, at statslige enheder, der konkurrerer med kommercielle virksomheder, omdannes til aktieselskaber, eftersom det kan begrænse konkurrencefordrejningerne ved at sikre, at ubegrænsede statslige fordele erstattes med en begrænset egenkapital, og skabe en klar sondring mellem statens rolle som offentlig myndighed og dens rolle som investor, der kræver et afkast af sin investering.

¹⁴ De almindelige programkrav er fastsat i radio- og fjernsynsloven.

¹⁵ C 40/96 (ex NN 69/96), Kommissionens meddelelse i henhold til EF-traktatens artikel 93, stk. 2, til andre medlemsstater og interesserede parter om Italiens støtte til Banco di Napoli (EFT C 328 af 1.11.1996, s. 23) og C 46/2002 (ex N 56/2001), CDC Group plc (EFT C 223 af 19.9.2002, s. 6).

48. De danske myndigheder har fremlagt oplysninger, der viser, at eftersom det beløb, der skal tilbagebetales, overstiger TV2's egenkapital, ville selskabet ikke have en tilstrækkelig kapital og tilstrækkelige likvide aktiver til at fyldestgøre sine kreditorer og ville blive erklæret konkurs efter dansk ret. Det ville lægge hindringer i vejen for opfyldelsen af de public service-tv-opgaver, TV2 har fået betroet.
49. De danske myndigheder har fremlagt dokumentation for, at TV2 i kølvandet på omdannelsen til et aktieselskab har behov for en egenkapital på 640 mio. DKK. Kommissionen bemærker dog, at der er investeret 96 mio. DKK i kommercielle aktiviteter. Det kan ikke fastslås, om de blev finansieret med egenkapital eller fremmed finansiering, men hvis det antages, at der kun blev brugt egenkapital, har TV2 behov for 544 mio. DKK for at kunne udføre sine public service-tv-opgaver.
50. Med hensyn til TV2's kommercielle datterselskaber bemærker Kommissionen indledningsvis, at TV2's primære kommercielle aktiviteter, TV Zulu og den planlagte TV Charlie, blev etableret som kommercielle aktiviteter efter den periode, der var omfattet af beslutningen, og efter omdannelsen af TV2. Kommissionen bemærker også, at oplysningerne fra de danske myndigheder viser, at disse aktiviteter vil være indtægtsgivende for TV2 og dermed bidrage til at nedbringe TV2's omkostninger ved at udføre public service-opgaven.
51. Eftersom det samlede tilbagebetalingskrav beløber sig til 1 050 mio. DKK, og den samlede egenkapital udgør 857 mio. DKK, mangler der en kapital på ca. 200 mio. DKK. Ifølge den vurdering, der er foretaget af den uafhængige konsulent som ovenfor beskrevet, ser det ud til, at selskabet må have en egenkapital på 544 mio. DKK for at kunne varetage sin public service-opgave. Kommissionen bemærker, at det anmeldte statslige kapitalindskud på 440 mio. DKK og de fordele, der muligvis er forbundet med konverteringen af gæld til egenkapital, som reelt kun vil svare til en brøkdel af konverteringens samlede værdi, er mindre end den kapital på 544 mio., TV2 er nødt til at have for at kunne opfylde sin public service-forpligtelse. Det bemærkes desuden, at de danske myndigheder har udtalt, at midlerne fra denne kapitaltilførsel kun vil blive anvendt til public service-virksomheden.
52. Kommissionen hæfter sig ved de danske myndigheders udtalelser om, at TV2 hovedsagelig vil skulle klare sig alene med sin egenkapital, da licensmidlerne og de andre fordele, TV2 tidligere nød godt af i kraft af sin status, vil bortfalde, og at foranstaltningerne ikke vil blive iværksat, før beslutningen er efterkommet fuldt ud¹⁶.
53. Af alle disse grunde drager Kommissionen den konklusion, at det planlagte kapitalindskud på 440 mio. DKK og konverteringen af gæld til egenkapital er nødvendige for at genskabe den kapital, TV2 efter sin omdannelse til et aktieselskab har behov for at kunne opfylde sine public service-forpligtelser. I det omfang, hvor disse to foranstaltninger indebærer elementer af statsstøtte efter EF-traktatens artikel 87, stk. 1, er de derfor forenelige med fællesmarkedet efter EF-traktatens artikel 86, stk. 2.

¹⁶ EF-Domstolens dom af 15.5.1997, *Textilwerke Deggendorf GmbH mod Kommissionen*, sag C-355/95, Sml. 1997 I, s. 2549.

54. Kommissionen tager desuden til efterretning, at de danske myndigheder har afgivet en skriftlig erklæring om, at de vil forhindre enhver overkompensering til TV2 som følge af den planlagte rekapitalisering i tilfælde af, at de sager, der er anlagt for Retten i Første Instans mod Kommissionens beslutning af 19. maj 2004, og som fortsat er til behandling, fører til en annullation af beslutningen.

4. BESLUTNING

55. Kommissionen har følgelig besluttet:

- at fastslå, at ethvert element af statsstøtte, der måtte være forbundet med den planlagte rekapitalisering af TV2, er foreneligt med fællesmarkedet i henhold til traktatens artikel 86, stk. 2.

Såfremt dette brev indeholder fortrolige oplysninger, der ikke bør videregives til tredjemand, bedes De senest 15 arbejdsdage efter modtagelsen underrette Kommissionen herom. Har Kommissionen ikke inden udløbet af denne frist modtaget en begrundet anmodning, anses De for at være indforstået med, at disse oplysninger videregives til tredjemand, og at brevets fulde ordlyd offentliggøres på det autentiske sprog på webstedet:

http://europa.eu.int/comm/secretariat_general/sgb/state_aids/.

Deres anmodning kan sendes med anbefalet brev eller fax til:

Europa-Kommissionen
Generaldirektoratet for Konkurrence
Direktoratet for Statsstøtte II
Rue Joseph II 70
B-1049 Bruxelles
Belgien
Fax nr. +32 2 2969816

Med venlig hilsen

På Kommissionens vegne

Mario Monti
Medlem af Kommissionen