

**Nederlandse mededingingsautoriteit**

**BESLUIT**

Nummer 2935/ 8

Betreft zaak: Dantuma vs. Endemol

Besluit van de directeur-generaal van de Nederlandse mededingingsautoriteit tot ongegrondverklaring van het bezwaarschrift tegen het besluit van 23 januari 2002

**I. Verloop van de procedure**

1. Bij brief van 12 december 2001, ontvangen op 18 december 2001, heeft mevrouw C.C.M. Dantuma-Van Dorp (hierna: Dantuma) een klacht ingediend tegen Endemol Entertainment B.V. (hierna: Endemol).
2. Bij brief van 7 januari 2002, ontvangen op 10 januari 2002, heeft Dantuma deze klacht aangevuld.
3. Bij besluit van 23 januari 2002, kenmerk 2761/ 12.b19 (hierna: bestreden besluit), is de klacht van Dantuma afgewezen.
4. Tegen het bestreden besluit heeft Dantuma bij brief van 19 februari 2002 bezwaar gemaakt.

**II. De klacht**

5. Blijkens de brief van 12 december 2001 heeft de klacht van Dantuma betrekking op het door Endemol zonder haar toestemming gebruiken van ideeën voor TV-programma's die Dantuma naar eigen zeggen heeft ontwikkeld.
6. Ter onderbouwing van haar klacht verwijst Dantuma onder meer naar een - zo is haar bekend -, met een verborgen camera opgenomen gesprek tussen haar en een medewerker van Job van den Ende TV-producties B.V., dat op 19 december 1994 plaatsvond ten kantore van laatstgenoemd bedrijf.

In dit onderhoud heeft zij haar programma-ideeën uiteengezet. Vervolgens heeft Job van den Ende TV-produkties B.V. Dantuma bij brief van 28 december 1994 laten weten niet geïnteresseerd te zijn in haar programma-ideeën.

7. In de jaren daarna heeft Dantuma naar haar zeggen geconstateerd dat Endemol haar programma-ideeën heeft gebruikt in door Endemol geproduceerde televisieprogramma's. Zo zou haar concept 'Reality-TV' zijn gebruikt in programma's als 'Big Brother', 'De Bus' en 'Starmakers'.
8. Dantuma heeft voor dit door haar beweerde gebruik van Endemol van haar concepten en formules nimmer toestemming gegeven aan Endemol. Endemol maakt volgens Dantuma misbruik van haar machtspositie en zij vraagt de d-g NMa hiertegen krachtens de Mededingingswet (hierna: Mw) op te treden.

### **III. Het bestreden besluit**

9. In het bestreden besluit is uiteengezet dat de Nederlandse Mededingingsautoriteit (hierna: NMa) toezicht houdt op de naleving van de Mw. Verder wordt in zijn algemeenheid aangegeven welke gedragingen van ondernemingen de Mw verbiedt.
10. Met betrekking tot de door Dantuma ingediende klacht wordt geoordeeld dat de door haar beschreven gedragingen van Endemol niet vallen onder het toepassingsbereik van de Mw, maar eerder van auteursrechtelijke of civielrechtelijke aard lijken. Daarom wordt de klacht afgewezen.

### **IV. Het bezwaar**

11. In haar bezwaarschrift voert Dantuma – kort en zakelijk weergegeven – de volgende bezwaren aan tegen het bestreden besluit.
12. Dantuma acht misbruik van macht aanwezig met betrekking tot door haar ontwikkelde 'isoleer amusements tv programma's', zoals bijvoorbeeld 'Big Brother'. Zij voelt zich machteloos ten opzichte van een grootmacht als Endemol.

13. Dantuma wijst voorts op het feit dat - zo is haar bekend - men bij Endemol altijd met een verborgen camera opnamen van besprekingen maakt. Dantuma denkt dat ook de bespreking, waarin zij haar ideeën heeft uiteengezet, met een verborgen camera is gefilmd om vervolgens te worden verwerkt in door Endemol geproduceerde televisieprogramma's.
14. Voorts zet Dantuma nog uiteen welke programmaformules zij naar eigen zeggen heeft ontwikkeld en in welke programma's Endemol daarvan gebruik zou hebben gemaakt.

## V. **Beoordeling**

15. Hetgeen Dantuma, die blijkens door haar in het dossier ingebrachte correspondentie onder meer programmamaker van beroep is, in bezwaar heeft aangevoerd, leidt de d-g NMa niet tot een ander oordeel dan reeds gegeven in het bestreden besluit van 23 januari 2002. Hierbij heeft de d-g NMa het volgende in aanmerking genomen.
16. Ingevolge artikel 3 Mw heeft de Mededingingsautoriteit tot taak het verrichten van werkzaamheden ten behoeve van de uitvoering van deze wet.
17. De Mw verbiedt, zoals aangegeven in het bestreden besluit, afspraken tussen ondernemingen die de mededinging beperken, misbruik van een economische machtspositie door ondernemingen, en het tot stand brengen van concentraties van ondernemingen zonder voorafgaande melding. Doelstelling van de Mw is het bewerkstelligen en/of in stand houden van de mededinging.
18. Dantuma's klacht, zoals herhaald in bezwaar, heeft betrekking op het door haar gestelde gebruik door Endemol van programmaformules die Dantuma stelt te hebben ontwikkeld. Dit gebruik duidt zij als misbruik van macht door Endemol.
19. Centraal staat de vraag of het door Dantuma aangegeven gedrag van Endemol onder het toepassingsbereik van artikel 24 Mw valt. Voorbeelden van door artikel 24 Mw verboden gedragingen van ondernemingen zijn het opleggen van onbillijke aan- of verkoopprijzen of van andere onbillijke contractuele voorwaarden bij de aankoop of levering van goederen en diensten, het beperken van de productie, de afzet of de technische ontwikkeling, ten nadele van de verbruikers of het toepassen ten opzichte van handelspartners van ongelijke voorwaarden bij gelijkwaardige prestaties, hen daarmee nadeel berokkenend bij de mededinging.

Zo deze gedragingen zich voordoen, is de d-g NMa gerechtigd in te grijpen, omdat deze ten koste gaan van de mededinging.

20. Niet elk gedrag van een onderneming kan in het licht van artikel 24 Mw worden beoordeeld. Het dient te gaan om handelingen, zoals hiervoor omschreven, die plaatsvinden op een bepaalde markt voor de levering van goederen of diensten, waarmee de betrokken onderneming op die markt haar positie ten opzichte van afnemers, concurrenten of toeleveranciers tracht te verbeteren.
21. Het op de door Dantuma gestelde wijze gebruiken van andermans programma-ideeën, programmaconcepten en/of programmaformules, wat daarvan in dit geval ook zij, is geen marktgedrag waarop artikel 24 Mw van toepassing is. Het gaat immers niet om gedrag in hierboven bedoelde zin van Endemol, maar om ongeautoriseerd gebruik van programma-ideeën, programmaconcepten en/of programmaformules. Ook overigens is niet gebleken dat de Mw hierop van toepassing is. Het tegengaan of verhinderen van dergelijk gedrag valt buiten het bereik van de Mw. Dit laat onverlet dat andere regelgeving op dit gedrag van toepassing kan zijn. Tot toepassing en handhaving van die regelgeving is de d-g NMa echter niet bevoegd.
22. Uit het voorgaande volgt, gelet op artikel 3 Mw, dat de d-g NMa in dezen geen wettelijke taak heeft en dat hij niet bevoegd is op te treden tegen de door Dantuma als laakbaar aangeduide gedraging van Endemol.
23. De d-g NMa heeft met toepassing van artikel 7:3, aanhef en onder b Awb van het horen van Dantuma afgezien, aangezien uit het bezwaarschrift, dat geen nieuwe elementen bevat die niet reeds in de klacht aan bod zijn gekomen, reeds aanstonds is gebleken dat de bezwaren van Dantuma ongegrond zijn. Redelijkerwijs is daarover geen twijfel mogelijk. Hierbij heeft de d-g NMa in het licht van het hiervoor gestelde in aanmerking genomen dat de in bezwaar herhaalde klacht betrekking heeft op een gedraging waarop de Mw niet van toepassing is en waarover de Mededingingsautoriteit niet bevoegd is te oordelen.
24. Gelet op het voorgaande is het bezwaar van Dantuma kennelijk ongegrond.

**VI. Besluit**

De directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit verklaart het bezwaar ongegrond.

Datum: 16 mei 2002

w.g. A.W. Kist

Directeur-generaal van de Nederlandse Mededingingsautoriteit

*Tegen dit besluit kan degene, wiens belang rechtstreeks bij dit besluit is betrokken, binnen zes weken na bekendmaking van dit besluit een gemotiveerd beroepschrift indienen bij de arrondissementsrechtbank te Rotterdam, sector bestuursrecht, Postbus 50951, 3007 BM Rotterdam.*