

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ - ΤΜΗΜΑ Β΄

ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕ

σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 1/1995 απόφασή της, στην αίθουσα 611 του Υπουργείου Ανάπτυξης (Γ.Γ. Εμπορίου) την 29 Απριλίου 1996 και ώρα 12 μ.μ., με την εξής σύνθεση:

Προεδρεύων: Βλάσιος Ασημακόπουλος

Μέλη: Παναγιώτης Μαντζουράνης (εισηγητής), κωλυμένου του τακτικού μέλους κ.

Χαριλάου Χάρακα

Μελίνα Μουζουράκη,

Ιωάννης Κατσουλάκος

Γραμματέας: Αλεξάνδρα - Μαρία Ταραμπίκου

Θέμα της συνεδριάσεως η **υποβολή εκπρόθεσμης γνωστοποίησης της συγκέντρωσης των εταιριών «ΜΗΧΑΝΙΚΗ» Α.Ε. και «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε.**

Η καθής εταιρία «ΜΗΧΑΝΙΚΗ» Α.Ε. παρίστατο στη συνεδρίαση διά του πληρεξουσίου δικηγόρου της, κ. Νικολάου Ι. Καμπά.

Στην αρχή της συζητήσεως το λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια κ. Σοφία Καμπερίδου, η οποία ανέπτυξε την έγγραφη εισήγηση της Γραμματείας της Επιτροπής Ανταγωνισμού επί της υποθέσεως και πρότεινε την επιβολή προστίμου κατά της καθής για εκπρόθεσμη γνωστοποίηση συγκέντρωσης, κατ' εφαρμογή του άρθρου 4α παρ.5 του ν.703/77, όπως ίσχυε κατά την κρίσιμη περίοδο. Στη συνέχεια το λόγο έλαβε η καθής, ανέπτυξε τις απόψεις της και έδωσε τις πληροφορίες και τις διευκρινίσεις που ζήτησαν ο Προεδρεύων και τα μέλη της Επιτροπής που έλαβαν το λόγο και ζήτησε την μη επιβολή προστίμου για εκπρόθεσμη γνωστοποίησης συγκέντρωσης, αναφερόμενη στο από 18.4.1996 υποβληθέν υπόμνημά της. Ζήτησε δε από την Επιτροπή και εξέτασε ως μάρτυρα τον Οικονομικό Διευθυντή της, κ. Γεράσιμο Δρακάτο. Κατόπιν σχετικού αιτήματος της καθής, της εδόθη προθεσμία να προσκομίσει συμπληρωματικό υπόμνημα, μέχρι την 7 Μαΐου 1996.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού - Τμήμα Β΄ συνήλθε σε διάσκεψη την 29 Μαΐου 1996 και ώρα 11 π.μ. στην αίθουσα 611 του Υπουργείου Ανάπτυξης (Γ.Γ. Εμπορίου), κατά την οποία, αφού έλαβε υπόψη της τα στοιχεία του φακέλλου, την εισήγηση της Γραμματείας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, τις απόψεις που διετύπωσε, εγγράφως και προφορικώς η καθής κατά τη συζήτηση της υποθέσεως την 29 Απριλίου 1996, την κατάθεση του μάρτυρος και τα υποβληθέντα υπομνήματα,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

Επειδή σύμφωνα με την παράγραφο 5 του άρθρου 4α του ν.703/77 όπως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 2 του ν.1934/91 «Ο Υπουργός Εμπορίου μπορεί, μετά από γνώμη της Επιτροπής Ανταγωνισμού, να επιβάλλει πρόστιμο ύψους μέχρι 3% του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4ε σε περίπτωση υπαιτίου παραλείψεως της υποχρέωσης προς γνωστοποίηση». Η διάταξη, όμως, αυτή, κατά το μέρος που καθιστά αρμόδιο να επιβάλλει πρόστιμο τον Υπουργό Εμπορίου (μετά από γνώμη της Επιτροπής Ανταγωνισμού) πρέπει να θεωρηθεί κατηργημένη, καθόσον κατά την παρ.4 του ίδιου άρθρου, όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 2 παρ.2 του ν.2296/95 και ισχύει από 24.2.95, κατά το άρθρο 8 του ίδιου νόμου, η πιο πάνω εξουσία του Υπουργού Εμπορίου να επιβάλλει πρόστιμο, περιήλθε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού η οποία αρμοδίως επιλαμβάνεται της υπό κρίση υποθέσεως αφορώσης εκπρόθεσμη γνωστοποίηση συγκέντρωσης επιχειρήσεων.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 4 του ν.703/77 όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 του ν.1934/91 και ισχύει κατά την κρίσιμη περίοδο της συγκέντρωσης (12.7.1994), συγκέντρωση πραγματοποιείται όταν:

- α) συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες επιχειρήσεις οποιασδήποτε μορφής
- β) ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη τουλάχιστο μία επιχείρηση ή μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, αποκτούν άμεσα ή έμμεσα, τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μιας ή περισσοτέρων άλλων επιχειρήσεων.

Ως έλεγχος νοείται η δυνατότητα καθορισμού της δράσης μιας επιχείρησης, που επιτυγχάνεται με την απόκτηση περιουσιακών στοιχείων ή δικαιωμάτων συμμετοχής στην επιχείρηση.

Επειδή, στο άρθρο 4α του ν.703/1977, όπως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 2 του ν.1934/91 και ισχύει κατά τον κρίσιμο χρόνο, ορίζεται ότι: «1. Κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται εντός μηνός από την πραγματοποίησή της στην αρμόδια για τον ανταγωνισμό υπηρεσία του Υπουργείου Εμπορίου. 2. Κατ' εξαίρεση δεν απαιτείται γνωστοποίηση όταν: α) το μερίδιο συμμετοχής στην αγορά των αγαθών ή υπηρεσιών που αφορά η συγκέντρωση, αντιπροσωπεύει στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό τμήμα της μέχρι 10% του συνολικού κύκλου εργασιών ή β) ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4ε, δεν υπερβαίνει στην εθνική αγορά το σε δραχμές ισόποσο των δέκα εκατομμυρίων (10.000.000) Ευρωπαϊκών λογιστικών μονάδων (ECU)».

Εξάλλου, στο άρθρο 4ε του ν.703/1977, όπως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 2 του ν.1934/91 και ισχύει κατά τον κρίσιμο χρόνο, ορίζεται ότι: «1. Το μερίδιο συμμετοχής στην αγορά που αναφέρεται στα άρθρα 4α, παρ.2 περ.α' και 4β, παρ.2 περ.α' αντιστοιχεί στο άθροισμα όλων των μεριδίων αγοράς που κατέχουν οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις στην εθνική αγορά ή στο τμήμα της εθνικής αγοράς, που αφορά η συγκέντρωση. 2. Ο συνολικός κύκλος εργασιών που αναφέρεται στα

άρθρα 4α, παρ.2 περ.β' και 4β, παρ.2 περ.β' αντιστοιχεί στο άθροισμα των κύκλων εργασιών των συμμετεχουσών επιχειρήσεων για το σύνολο των προϊόντων που πωλήθηκαν και των υπηρεσιών του υπό εξέταση κλάδου που προσφέρθηκαν κατά την τελευταία οικονομική χρήση, πριν από την αφαίρεση των φόρων και λοιπών τελών.....».

Από το συνδυασμό των ως άνω διατάξεων προκύπτει ότι υποχρέωση για την γνωστοποίηση μιας συγκέντρωσης δεν υφίσταται είτε όταν το μερίδιο συμμετοχής στην αγορά των αγαθών ή υπηρεσιών που αφορά η συγκέντρωση, αντιπροσωπεύει στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό τμήμα της μέχρι 10% του συνολικού κύκλου εργασιών είτε όταν το άθροισμα των κύκλων εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση δεν υπερβαίνει στην εθνική (Ελληνική) αγορά το σε δραχμές ισόποσο των δέκα εκατομμυρίων (10.000.000) Ευρωπαϊκών λογιστικών μονάδων (ECU), με την έννοια ότι για τον υπολογισμό του ως άνω κύκλου εργασιών λαμβάνεται υπόψη όχι το σύνολο των πωλήσεων προϊόντων και η παροχή υπηρεσιών που προσφέρονται από τις συμμετέχουσες στη συγκέντρωση επιχειρήσεις αλλά μόνο πωλήσεις προϊόντων ή προσφερόμενες υπηρεσίες των εν λόγω επιχειρήσεων που αφορούν τον υπό εξέταση κλάδο. Ως «υπό εξέταση κλάδος» δε πρέπει να θεωρείται ο κλάδος που αποτελεί αντικείμενο επιχειρηματικής δραστηριότητας της επιχείρησης της οποίας μεταβάλλεται, δια της συγκεντρώσεως, το ιδιοκτησιακό καθεστώς ή της οποίας αποκτάται ο έλεγχος είτε δια της αποκτήσεως των μετοχών της είτε κατ' άλλο προβλεπόμενο από το άρθρο 4 του ν.703/1977 τρόπο.

Επειδή στην υπό κρίση υπόθεση από τα στοιχεία που συγκεντρώθηκαν από τη Γραμματεία της Επιτροπής Ανταγωνισμού και προσκομίσθηκαν από την καθής, προκύπτουν τα εξής:

Το 1992 η εταιρία «ΣΩΛΗΝΟΥΡΓΕΙΑ ΑΘΗΝΩΝ» Α.Ε. ετέθη, με αποφάσεις του Εφετείου Αθηνών, σε καθεστώς ειδικής εκκαθάρισης του άρθρου 46α του ν.1892/90 όπως έχει προστεθεί με το άρθρο 14 του ν.2000/91 και ως ειδικός εκκαθαριστής ορίσθηκε η «ΤΡΑΠΕΖΑ ΑΘΗΝΩΝ» Α.Ε. Η εταιρία αυτή, λόγω του ως άνω καθεστώτος της ειδικής εκκαθάρισης, είχε αναστείλει τη λειτουργία της βιομηχανικής μονάδας παραγωγής σωλήνων διαφόρων τύπων (ηλεκτροσυγκολλητών σωλήνων πετρελαίου και γεωτρήσεων, χαλυβδοσωλήνων νερού, σωλήνων τεχνητής βροχής, κλπ), που διατηρούσε στην περιοχή της Κοινότητας Δροσιάς Ευβοίας.

Η εταιρία «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. με έδρα την Αθήνα, συνεστήθη στις 13.10.1993 από τις εταιρείες «ΕΘΝΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΚΤΗΜΑΤΙΚΗ ΚΑΙ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» Α.Ε. και την «ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΓΕΩΡΓΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ Ο ΔΙΟΝΥΣΟΣ» οι οποίες είναι μετοχικού ενδιαφέροντος της «ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ» Α.Ε.. Ακολούθως, η εταιρία «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. περιήλθε εξ' ολοκλήρου στην «ΕΘΝΙΚΗ ΤΡΑΠΕΖΑ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ» ΑΕ. Σκοπός της εταιρίας, μεταξύ άλλων, ήταν η αγορά, πώληση, μίσθωση, εκμίσθωση και εν γένει κάθε είδους διαχείριση και αξιοποίηση βιομηχανικών ακινήτων, βιομηχανοστασίων και

μονάδων παραγωγής σιδήρου, σωλήνων και επεξεργασίας μετάλλων και μηχανολογικών εξοπλισμών πάσης φύσεως και κινητών πραγμάτων.

Η εταιρία «ΜΗΧΑΝΙΚΗ» Α.Ε. έχει σκοπό την ανάληψη και κατασκευή κάθε είδους τεχνικών έργων, την εκπόνηση μελετών κατασκευής τεχνικών έργων, την ανέγερση οικοδομών, την ίδρυση και εκμετάλλευση μονάδων εξόρυξης και παραγωγής λατομικών προϊόντων και γενικώς δομικών υλικών, την παραγωγή, διάθεση και εμπορία δομικών υλικών, τη μελέτη, κατασκευή και συναρμολόγηση κάθε είδους βιομηχανικού εξοπλισμού και βιομηχανικών εγκαταστάσεων, την κατασκευή μηχανημάτων, την κατασκευή, ολικά ή μερικά και την εμπορία αυτοκινήτων, ελκυστήρων, γεωργικών μηχανημάτων κλπ., τη βιομηχανική επεξεργασία ξύλου και την παραγωγή, διάθεση και εμπορία ξυλουργικών κατασκευών. Η ως άνω εταιρία πραγματοποίησε το 1994 συνολικό κύκλο εργασιών ύψους 13.020.000.000 δρχ. και το 1993 ύψους 10.240.000.000 δρχ.

Στις 12.7.1994, η εταιρία «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε., εξαγόρασε τα στοιχεία του ενεργητικού της παραπάνω αναφερόμενης εταιρίας «ΣΩΛΗΝΟΥΡΓΕΙΑ ΑΘΗΝΩΝ» Α.Ε..

Την ίδια μέρα δηλ. στις 12.7.94 με ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ της «ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ» Α.Ε. και της εταιρίας «ΜΗΧΑΝΙΚΗ» Α.Ε έγινε η μεταβίβαση του συνόλου των μετοχών της εταιρίας «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. από την πρώτη (ως μοναδικής μετόχου της εταιρίας) στην καθής.

Ακολούθως, η εταιρία «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. μετονομάστηκε σε «ΕΛΛΗΝΙΚΑ ΣΩΛΗΝΟΥΡΓΕΙΑ» Α.Ε. και οι εγκαταστάσεις που απέκτησε από την «ΣΩΛΗΝΟΥΡΓΕΙΑ ΑΘΗΝΩΝ» τέθηκαν σε λειτουργία τον Οκτώβριο του 1994.

Μετά την από 21.11.94 επιστολή της Δ/σης Έρευνας Αγοράς - Ανταγωνισμού του Υπουργείου Εμπορίου, γνωστοποιήθηκε την 27.12.1994 η από 12.7.1994 εξαγορά των μετοχών της εταιρίας «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. από την εταιρία «ΜΗΧΑΝΙΚΗ» Α.Ε.

Η εταιρία «ΜΗΧΑΝΙΚΗ» Α.Ε. ισχυρίστηκε ότι η εξαγορά δεν ενέπιπτε στις διατάξεις του άρθρου 4 παρ.1 του ν.703/77 όπως ίσχυε κατά τον χρόνο εξαγοράς των μετοχών της εταιρίας «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. (12.7.1994) πριν την ψήφιση του ν.2296/24.2.95. Ο ισχυρισμός αυτός της καθής πρέπει ν' απορριφθεί ως αβάσιμος γιατί, κατά τα προεκτεθέντα, δια της απόκτησης των μετοχών της εταιρίας «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. πραγματοποιείται συγκέντρωση επιχειρήσεων εμπίπτουσα στην έννοια της ως άνω διατάξεως του νόμου, δεδομένου ότι ο νόμος δεν διακρίνει αν η συγκέντρωση πρέπει ν' αναφέρεται σε λειτουργούσες ή μη επιχειρήσεις.

Επειδή στον υπό εξέταση, κατά την προεκτεθείσα έννοια, κλάδο παραγωγής σωλήνων, ο κύκλος εργασιών της μεν εταιρίας «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. ήταν κατά το έτος 1993 μηδενικός, κατά δε το έτος 1994 ανήλθε σε δρχ. 130.802.950 ή 454.940 ECU (με ισοτιμία δρχ/ECU=288,15 δρχ.) της δε καθής ήταν μηδενικός, ήτοι κάτω των ορίων που προβλέπονται στο εδάφιο β' της παραγράφου 2 του άρθρου 4α του ν.703/1977, το μερίδιο δε της Ελληνικής αγοράς που αντιπροσώπευε ο ως άνω κύκλος εργασιών των συμμετεχουσών στην υπό κρίση συγκέντρωση

επιχειρήσεων ήταν προδήλως κατώτερος του ορίου που προβλέπεται στο εδάφιο α' της παραγράφου 2 του άρθρου 4α του ν.703/1977, συνάγεται ότι για την υπό κρίση συγκέντρωση δεν υφίστατο υποχρέωση γνωστοποίησης.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

απεφάσισε την **μη** επιβολή προστίμου κατά της καθής, δεδομένου ότι δεν βαρύνετο με υποχρέωση γνωστοποίησης της συγκέντρωσης που πραγματοποιήθηκε με την εξαγορά των μετοχών της εταιρίας «ΗΦΑΙΣΤΟΣ» Α.Ε.Α.Β.Τ.Ε. την 12.7.1996.

Η απόφαση εκδόθηκε την 28 Ιουνίου 1996.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Προεδρεύων

Ο εισηγητής

Βλάσιος Ασημακόπουλος

Παναγιώτης Μαντζουράνης

Η Γραμματέας

Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου