

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 8η Μαΐου 1996 και ώρα 11 π.μ., με την εξής σύνθεση:

Προεδρεύων: Βλάσιος Ασημακόπουλος (εισηγητής)

Μέλη: Χαριλάος Χάρακας,
Μελίνα Μουζουράκη,
Ιωάννης Κατσουλάκος.

Γραμματέας: Αλεξάνδρα - Μαρία Ταραμπίκου

Θέμα της συνεδριάσεως η **εκπρόθεσμη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης των επιχειρήσεων ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΧΑΛΥΒΔΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε., ΣΤΗΛΜΕΤ Α.Ε. και ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΔΟΜΙΚΗ ΥΛΙΚΩΝ ΕΠΕ.**

Στη συνεδρίαση παρέστη η κλητευθείσα εταιρία ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΧΑΛΥΒΔΕ-ΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε. δια των πληρεξουσίων της δικηγόρων, κ.κ. Ηλία Δ. Κιουσόπουλου και Χρήστου-Εμμανουήλ Γ. Δημητρακόπουλου.

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 εφαρμογή του άρθρου 4α του ν.703/77, όπως ίσχυε κατά την κρίσιμη περίοδο, κατά των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων.

Στη συνέχεια το λόγο έλαβαν για την Α.Ε. ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΧΑΛΥΒΔΕΜΠΟΡΙΚΗ οι πληρεξούσιοι δικηγόροι αυτής, οι οποίοι ανέπτυξαν τις θέσεις της και ζήτησαν από την Επιτροπή να απορρίψει την εισήγηση της Υπηρεσίας και να μην επιβάλει πρόστιμο στις συμμετέχουσες στη συγκέντρωση επιχειρήσεις. Ζήτησαν δε και έλαβαν από την Επιτροπή προθεσμία μέχρι τις 15 Μαΐου 1996 προκειμένου να υποβάλλουν σχετικό υπόμνημα.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού - Τμήμα Β΄ συνήλθε σε διάσκεψη την 29 Μαΐου 1996 και ώρα 1.30 μ.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, τις απόψεις που διετύπωσε, εγγράφως και προφορικώς η Α.Ε. ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΧΑΛΥΒΔΕΜΠΟΡΙΚΗ κατά τη συζήτηση της υποθέσεως την 8η Μαΐου 1996 και το υποβληθέν υπόμνημα,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

Η εταιρία «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΧΑΛΥΒΔΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε. - ΕΜΠΟΡΙΑ ΜΕΤΑΛΛΩΝ ΚΑΙ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ» Α.Ε., με το από 22-9-1994 έγγραφό της προς την τότε Διεύθυνση Ανταγωνισμού του Υπουργείου Εμπορίου, που κατατέθηκε σ' αυτήν με αριθ. Πρωτ. Α.1045/27-9-1994, γνωστοποίησε την συγχώνευση επιχειρήσεων, η οποία έγινε την 31-12-1993 με την απορρόφηση από την γνωστοποιούσα εταιρία των εταιριών «ΣΤΗΑΜΕΤ ΕΜΠΟΡΙΑ ΧΑΛΥΒΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΜΕΤΑΛΛΩΝ» Α.Ε. και «ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ» Ε.Π.Ε.

Η συγχώνευση αυτή καταρτίσθηκε με το με αριθ. 8519/7-12-1993 συμβόλαιο του συμβολαιογράφου Αθηνών Α. Διαμάντη, σε συνδυασμό με τις με αριθ. 8543/1993, 8545/1993 και 8553/1993 διορθωτικές πράξεις του ίδιου συμβολαιογράφου και εγκρίθηκε με την με αριθ. 28656/31-12-1993 απόφαση του Νομάρχη Αθηνών, η οποία δημοσιεύθηκε στο με αριθ. 79/5-1-1994 ΦΕΚ/τ. Α.Ε. & Ε.Π.Ε.

Ενόψει του γεγονότος, ότι η πιο πάνω συγχώνευση ολοκληρώθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 7α του ν. 2190/1920, την 31-12-1993 με την καταχώρηση της διαχειρθείσης εγκριτικής απόφασης του Νομάρχη στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών και ότι η γνωστοποίηση αυτής στην αρμόδια υπηρεσία έλαβε χώρα την 27-9-1994, δηλαδή μετά από την πάροδο χρονικού διαστήματος μεγαλύτερου του μηνός, ανακύπτει το θέμα, αν συντρέχουν ή όχι οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 4 και 4α του ν. 703/1977, όπως αντικαταστάθηκαν αντίστοιχα από τις διατάξεις των άρθρων 1 και 2 του ν. 1934/1991, ώστε να μπορεί να επιβληθεί πρόστιμο για εκπρόθεσμη γνωστοποίηση συγκέντρωσης.

Σύμφωνα με την παράγραφο 5 του άρθρου 4α του ν. 703/1977 όπως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 2 του ν. 1934/1991 «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 αυτή, κατά το μέρος, που καθιστά αρμόδιο να επιβάλλει πρόστιμο τον Υπουργό Εμπορίου (μετά από γνώμη της Επιτροπής Ανταγωνισμού), έχει καταργηθεί, αφού, κατά την παρ. 4 του ίδιου άρθρου, όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 2 παρ. 2 του ν. 2296/1995 και ισχύει από 24-2-1995, σύμφωνα με το άρθρο 8 του ίδιου νόμου, η πιο πάνω αρμοδιότητα του Υπουργού Εμπορίου να επιβάλλει πρόστιμο, περιήλθε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, η οποία αρμοδίως επιλαμβάνεται της υπό κρίση υποθέσεως, η οποία αφορά εκπρόθεσμη γνωστοποίηση συγκέντρωσης επιχειρήσεων.

Με το άρθρο 4 του ν. 703/1977, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 του ν. 1934/1991 και ισχύει κατά την κρίσιμη περίοδο της εξεταζόμενης συγκέντρωσης (31-12-1993), 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 περισσότερων άλλων επιχειρήσεων.

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

Το άρθρο 4α του ν. 703/1977, όπως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 2 του ν. 1934/1991 και ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο, όριζε 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)».

Τέλος, στο άρθρο 4ε του ν. 703/1977, όπως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 2 του ν. 1934/1991 και ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο, οριζόταν 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: α) ότι συγκέντρωση κατά την έννοια του νόμου, συνιστά και η με κάθε τρόπο συγχώνευση, δύο ή περισσότερων επιχειρήσεων οποιασδήποτε μορφής και β) 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 προσφερθείσες 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 από όσα προσκομίσθηκαν από την γνωστοποιήσασα τη συγκέντρωση εταιρία, προκύπτουν τα εξής:

Η γνωστοποιούσα εταιρία «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΧΑΛΥΒΔΕΜΠΟΡΙΚΗ» Α.Ε., όπως προεκτίθεται, πρόβη σε απορρόφηση των λοιπών δύο εταιριών, δηλ. της «ΣΤΗΛΜΕΤ ΕΜΠΟΡΙΑ ΧΑΛΥΒΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΜΕΤΑΛΛΩΝ» Α.Ε. και της «ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ» Ε.Π.Ε., αποκτήσασα το σύνολο των περιουσιακών τους στοιχείων (κινητά - ακίνητα - απαιτήσεις) και αναδεχθείσα το σύνολο των υποχρεώσεων και του παθητικού τους κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο σχετικό υπ' αριθ. 8519/1993 συμβόλαιο της συμβ/φου Ανδρ. Διαμάντη.

Η με τον τρόπο αυτό γενόμενη συγχώνευση των πιο πάνω εταιριών, αποτελεί συγκέντρωση κατά την έννοια του διαληφθέντος άρθρου 4 του ν. 703/1977 και επομένως είναι ελεγκτέα από πλευράς συνδρομής ή μη των προϋποθέσεων του άρθρου 4α του ίδιου νόμου για την επιβολή ή μη προστίμου.

Η εταιρία «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΧΑΛΥΒΔΕΜΠΟΡΙΚΗ» Α.Ε., έχει ως αντικείμενο, την εμπορία ειδών υγιεινής, υδραυλικών ειδών, καθώς και την αντιπροσωπεία μετάλλων. Το μερίδιό της στη σχετική αγορά, ανήρχετο κατ' εκτίμηση σε ποσοστό 5%, ο δε κύκλος εργασιών της κατά το έτος 1992 (προηγούμενη της συγχώνευσης χρήση) σε 3.762.747.140 δρχ.

Η εταιρία «ΣΤΗΛΜΕΤ» Α.Ε., είχε ως αντικείμενο την εμπορία χαλύβων και λοιπών μετάλλων, με μερίδιο στη σχετική αγορά πολύ μικρό και με κύκλο εργασιών κατά το έτος 1992, 1.000.031.020 δρχ.

Τέλος, η τρίτη εταιρία από τις συγχωνευθείσες, «ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ» Ε.Π.Ε., είχε αντικείμενο εργασιών την εμπορία δομικών υλικών. Το μερίδιό της στη σχετική αγορά ήταν πολύ μικρό και ο κύκλος εργασιών της το έτος 1992, ανήρχετο σε 10.268.759 δρχ.

Επειδή το μερίδιο της αγοράς ή ο κύκλος των εργασιών των παραπάνω εταιριών, για τον υπολογισμό του ελάχιστου νόμιμου ορίου, ως προϋπόθεσης της υποχρέωσης γνωστοποίησης της συγκέντρωσης, θα πρέπει να ληφθεί όχι αθροιστικά, για το σύνολο των εν λόγω επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, ή για όλες τις απορροφηθείσες επιχειρήσεις, αλλά χωριστά για τις τελευταίες, αφού καθεμία απ' αυτές, συνιστά χωριστό «υπό εξέταση κλάδο», σύμφωνα με την προεκτεθείσα έννοια.

Επειδή η μεν εταιρία «ΣΤΗΛΜΕΤ» Α.Ε., είχε κατά τον κρίσιμο χρόνο (έτος 1992, προηγούμενη της συγκέντρωσης χρήση), κύκλο εργασιών 1.000.031.020 δρχ., ή 3.477.460 ECU (ισοτιμία ECU/Δρχ = 287,18), η δε εταιρία «ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ» Ε.Π.Ε.,

10.268.759 δρχ. ή 357.796 ECU, δηλαδή κάτω από το όριο που προβλέπει το άρθρο 4α παρ. 2 εδ. β' του ν. 703/1977. Επειδή τέλος το μερίδιο που αντιπροσώπευε στην Ελληνική αγορά ο πιο πάνω κύκλος εργασιών των απορροφηθειςών εταιριών ήταν προδήλως κατώτερος του ορίου, που προβλέπει το εδάφιο α' της παραγρ. 2 του ίδιου άρθρου, συνάγεται ότι για την υπό κρίση συγκέντρωση, δεν υπήρχε υποχρέωση γνωστοποίησης.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

αποφάσισε την **μη** επιβολή προστίμου κατά της εταιρίας «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΧΑΛΥΒΔΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε. - ΕΜΠΟΡΙΑ ΜΕΤΑΛΛΩΝ ΚΑΙ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ» Α.Ε., γιατί δεν είχε υποχρέωση γνωστοποίησης της συγκέντρωσης, που πραγματοποιήθηκε την 31-12-1993, με την απορρόφηση από αυτήν των εταιριών «ΣΤΗΛΜΕΤ ΕΜΠΟΡΙΑ ΧΑΛΥΒΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΜΕΤΑΛΛΩΝ» Α.Ε. και «ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ» Ε.Π.Ε.

Η απόφαση εκδόθηκε την 29 Ιουλίου 1996.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Προεδρεύων και Εισηγητής

Η Γραμματέας

Βλάσιος Ασημακόπουλος

Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου