

**Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ**

**ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ**

Συνεδρίασε στην αίθουσα 611 του Υπουργείου Ανάπτυξης (Γ.Γ. Εμπορίου) την 16<sup>η</sup> Μαρτίου 1999, ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30 π.μ., με την εξής σύνθεση :

Πρόεδρος: Σταύρος Αργυρόπουλος

Μέλη: Μιχαήλ Φράγκος, κωλυομένου του τακτικού Νικολάου Παραθύρα,

Χαρίλαος Χάρακας,

Αντώνιος Μέγγουλης, κωλυομένου του τακτικού Κωνσταντίνου Ηλιόπουλου,

Λεωνίδα Νικολούζος,

Μελίνα Μουζουράκη,

Ηλίας Σουφλερός, κωλυομένου του τακτικού Δημητρίου Τζουγανάτου, και

Ιωάννης Κατσουλάκος.

Γραμματέας: Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου.

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν στη συνεδρίαση λόγω κωλύματος.

Θέμα της Συνεδριάσεως ήταν η από 9.3.1999 αίτηση της εταιρείας ΑΕΓΕΚ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ & ΝΑΥΤΙΛΙΑΚΩΝ, ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΓΕΩΡΓΙΚΩΝ & ΔΑΣΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ για τη χορήγηση άδειας παρέκκλισης από τις υποχρεώσεις των παραγρ. 1 και 2 του άρθρου 4ε του ν.703/77, όπως ισχύει, και την από μέρους της εξαγορά του 51% των κοινών ονομαστικών μετά ψήφου μετοχών της εταιρείας ΕΚΤΕΡ Α.Ε..

Κατά τη συζήτηση παρέστη η αιτούσα εταιρεία ΑΕΓΕΚ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ & ΝΑΥΤΙΛΙΑΚΩΝ, ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΓΕΩΡΓΙΚΩΝ & ΔΑΣΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ δια της πληρεξουσίας της δικηγόρου Φωτεινής Σάχνικα.

Στην αρχή της συνεδρίασης το λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια Σοφία Καμπερίδου, η οποία ανέπτυξε τη γραπτή εισήγηση της Γραμματείας επί της υποθέσεως και κατέληξε προτείνοντας τη μη χορήγηση της αιτηθείσας άδειας, δεδομένου ότι κατά την εκτίμηση της Γραμματείας δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 4ε παράγρ.3 του ν.703/77, όπως ισχύει, και ειδικότερα, από τα προσκομισθέντα στοιχεία δεν προέκυψε επικείμενος κίνδυνος σοβαρών ζημιών σε βάρος μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων τις οποίες αφορά η πράξη συγκέντρωσης, ή σε βάρος τρίτου. Στη συνέχεια το λόγο έλαβε η πληρεξουσία δικηγόρος της αιτούσας, η οποία ανέπτυξε τις θέσεις αυτής, έδωσε πληροφορίες, εξηγήσεις και διευκρινίσεις σε ερωτήσεις που της υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα Μέλη της Επιτροπής και ζήτησε από την Επιτροπή την αποδοχή της υπό κρίση αίτησης.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού συνήλθε σε διάσκεψη την 23η Μαρτίου 1999, ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30 π.μ., στην ανωτέρω αίθουσα 611, και, αφού έλαβε υπόψη της τα στοιχεία του φακέλλου, την εισήγηση της Γραμματείας και τα όσα ανέφερε εγγράφως και προφορικά η αιτούσα εταιρεία κατά τη συζήτηση της υποθέσεως,

### ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

Κατά το άρθρο 4ε παρ. 1 του ν.703/1977, όπως ισχύει, απαγορεύεται η πραγματοποίηση συγκέντρωσης που υπάγονται στην προβλεπόμενη στο νόμο αυτό διαδικασία προληπτικού ελέγχου μέχρι την έκδοση αποφάσεως της Επιτροπής Ανταγωνισμού, η δε παράβαση της απαγορεύσεως συνεπάγεται την επιβολή του αναφερόμενου προστίμου.

Κατά την παρ. 2 του ιδίου ως άνω άρθρου οι προαναφερθείσες ρυθμίσεις δεν παρακωλύουν την πραγματοποίηση δημόσιας προσφοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση στα πλαίσια χρηματιστηριακών συναλλαγών, συμμετοχής που εξασφαλίζει τον έλεγχο μιας επιχειρήσεως, εφόσον οι πράξεις αυτές έχουν γνωστοποιηθεί στην Υπηρεσία Ανταγωνισμού μέσα στην νόμιμη προθεσμία και υπό τον όρον ότι ο αποκτών δεν ασκεί τα δικαιώματα ψήφου που συνδέονται με τους συγκεκριμένους τίτλους ή τα ασκεί μόνο για να διατηρήσει την πλήρη αξία της επενδύσεως του και βάση ειδικής αδείας της Επιτροπής Ανταγωνισμού με βάση την κατωτέρω διάταξη.

Τέλος, κατά την παρ. 3 του άνω άρθρου, η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί, ύστερα από αίτηση, να επιτρέψει παρέκκλιση από τις προαναφερθείσες υποχρεώσεις, προκειμένου να αποφευχθούν σοβαρές ζημιές σε βάρος μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων τις οποίες αφορά η πράξη συγκεντρώσεως ή σε βάρος τρίτου.

Στην προκειμένη περίπτωση από τα έγγραφα του φακέλλου και την ενώπιον της Επιτροπής εν γένει συζήτηση της υποθέσεως προέκυψαν τα εξής:

Την 1.3.1999 η εταιρεία με την επωνυμία ΑΕΓΕΚ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ & ΝΑΥΤΙΛΙΑΚΩΝ, ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΓΕΩΡΓΙΚΩΝ & ΔΑΣΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ (εφεξής ΑΕΓΕΚ) γνωστοποίησε στη Γραμματεία της Επιτροπής Ανταγωνισμού ότι στις 16.2.1999 απέκτησε, με χρηματιστηριακή συναλλαγή, από τους βασικούς μετόχους (Κ. Χωρίτη και Δ. Φάντη) 1.530.000 κοινές ονομαστικές μετοχές της εταιρείας με την επωνυμία ΕΚΤΕΡ Α.Ε. (εφεξής ΕΚΤΕΡ) και οι οποίες αντιστοιχούν σε ποσοστό 51% του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου της τελευταίας.

Την 9.3.1999 η εξαγοράζουσα υπέβαλε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού αίτηση για να της χορηγηθεί άδεια, σύμφωνα με το άρθρο 4ε παράγρ. 3 ν.703/77, όπως ισχύει, για την άσκηση από μέρους της των δικαιωμάτων ψήφου της κατά την τακτική γενική συνέλευση των μετόχων της ΕΚΤΕΡ, ούτως ώστε να αποφευχθεί σοβαρή οικονομική ζημία σε βάρος της αλλά κυρίως σε βάρος της εξαγορασθείσας εταιρείας.

Και οι δύο ως άνω εταιρείες δραστηριοποιούνται στον κλάδο των κατασκευών, κατέχουσες εργοληπτικό πτυχίο Η' τάξεως.

Η αποκτώσα, η οποία ιδύθηκε το 1949, είναι εισηγμένη στο Χρηματιστήριο Αξιών Αθηνών (Χ.Χ.Α.) και ελέγχει σε ποσοστό 100% τις εταιρείες: 1) ΔΙΡΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ, ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ, ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, που δραστηριοποιείται στο εμπόριο ξυλείας, 2) ΑΕΓΕΚ – ROM CONSTRUCT SRL, με έδρα το Βουκουρέστι και αντικείμενο εργασιών τα τεχνικά και οικοδομικά έργα, 3) ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΑ ΗΛΕΚΤΡΟΜΗΧΑΝΙΚΑ ΕΡΓΑ Α.Ε., και 4) ΕΙΔΙΚΕΣ ΓΕΩΤΕΧΝΙΚΕΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ Α.Ε., η οποία δραστηριοποιείται στα γεωτεχνικά έργα. Ο δε κύκλος εργασιών της, το έτος 1998, ανήλθε στο ποσό των 23.369,3 εκατομ δρχ. περίπου, που αντιστοιχεί σε 70,5 εκατομ. ECU περίπου.

Η ΕΚΤΕΡ, η οποία ιδύθηκε το 1973, είναι εισηγμένη στο Χ.Χ.Α. ελέγχει σε ποσοστό 100% την εδρεύουσα στο Βουκουρέστι τεχνική και κατασκευαστική εταιρεία ΕΚΤΕΡ CONSTRUCT, και συμμετέχει κατά ποσοστό 40% στο μετοχικό κεφάλαιο της εταιρείας ΕΚΤΕΡ ΑΙΟΛΙΚΗ. Το έτος 1998 ο κύκλος εργασιών της ανήλθε σε 3 δις δρχ. περίπου, που αντιστοιχούν σε 9 εκατομ. ECU περίπου.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η γενομένη από την εταιρεία ΑΕΓΕΚ εξαγορά του 51% του μετοχικού κεφαλαίου της ΕΚΤΕΡ αποτελεί συγκέντρωση επιχειρήσεων, κατά την έννοια του άρθρου 4 παρ. 2β του ως άνω νόμου, αφού με αυτή αποκτάται από την πρώτη ο έλεγχος της δευτέρας, η οποία συγκέντρωση υπόκειται υποχρεωτικά σε προηγούμενη γνωστοποίηση, δεδομένου ότι πληρούται η μία από τις δύο προϋποθέσεις που ορίζει η διάταξη του άρθρου 4β παρ.1 του ως άνω νόμου και συγκεκριμένα αυτή του κύκλου εργασιών.

Εξ' άλλου, από τα προαναφερθέντα στοιχεία προέκυψε ότι στις 1.4.1999 έχει οριστεί τακτική γενική συνέλευση της εξαγοραζομένης ΕΚΤΕΡ, προκειμένου να ληφθούν αποφάσεις για σημαντικά θέματα αυτής μεταξύ των οποίων είναι η αλλαγή του Δ.Σ. της και η αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου από τα όρια που είναι σήμερα σύμφωνα με το άρθρο 7 του Π.Δ. 472/1985 στο ύψος των 5,4 δις δραχμών που προβλέπεται να καθοριστούν στο άμεσο μέλλον. Η μη άσκηση του δικαιώματος ψήφου από την αιτούσα, που έχει ήδη αποκτήσει τον έλεγχο εκείνης θα επιφέρει την αναβολή της άνω συνελεύσεως με αποτέλεσμα να δημιουργείται κίνδυνος προκλήσεως σοβαρών ζημιών και στις δύο επιχειρήσεις και ιδίως στην εξαγοραζομένη αλλά και στους μετόχους των, δεδομένου ότι οι εν λόγω επιχειρήσεις είναι εισηγμένες στο Χ.Α.Α. με πολυμετοχική βάση και υφίσταται κίνδυνος για τη διαφύλαξη της αξίας της γινομένης επενδύσεως.

Επομένως συντρέχει νόμιμη περίπτωση να δοθεί η αιτούμενη άδεια παρεκκλίσεως, δεδομένου ότι, από τα προαναφερθέντα αποδεικτικά στοιχεία, πιθανολογείται ότι η προκειμένη συγκέντρωση δεν εμπίπτει στην απαγόρευση του άρθρου 4 παρ. 1γ του προαναφερθέντος νόμου, καθόσον δεν πρόκειται να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στην εθνική αγορά ή να οδηγήσει στην δημιουργία δεσπόζουσας θέσεως στην σχετική αγορά, που είναι αυτή της κατασκευής τεχνικών έργων στην οποία οι ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις συγκεντρώνουν μικρά μερίδια (3,6% και 0,53%, αντιστοίχως).

Ένα (1) μέλος της Επιτροπής όμως εκτιμά ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 4ε παρ. 3 στην υπό κρίση υπόθεση. Πράγματι, η διάταξη του άρθρου 4ε εισάγει εξαιρετική ρύθμιση με σκοπό να αποτρέψει σοβαρές ζημίες, τις οποίες αναμένεται ότι θα υποστεί μία ή περισσότερες από τις συμμετέχουσες στη συγκέντρωση επιχειρήσεις από την απαγόρευση πραγματοποίησης της συγκέντρωσης που προβλέπεται στο άρθρο 4ε παρ.1 Η υπέρ το δέον επιεικής αντιμετώπιση των αιτήσεων παρέκκλισης από τον κανόνα του άρθρου 4ε παρ. 1 είναι αντίθετη προς τη βούληση του νομοθέτη, αφού δημιουργεί τον κίνδυνο του εκφυλισμού του εξαιρετικού χαρακτήρα του άρθρου 4ε παρ. 3 και ανατροπής της σχέσης κανόνα – εξαίρεσης που πρέπει να διέπει τις εν λόγω διατάξεις. Από όσα εξέθεσε η ενδιαφερόμενη επιχείρηση δεν αποδείχθηκε ότι η απαγόρευση πραγματοποίησης της συγκέντρωσης του άρθρου 4ε παρ. 1 τους προκαλεί κινδύνους ζημίας, πέραν των όσων είναι εγγενείς σε κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων, σε κάθε δε περίπτωση δεν τους δημιουργεί κίνδυνο σοβαρής ζημίας που θα έπρεπε να αποτραπεί με την αποδοχή αιτήματος παρέκκλισης. Εξάλλου, ο αυτόβουλος ορισμός της τακτικής γενικής

συνέλευσης την 1.4.1999 δεν μπορεί να αποτελέσει στοιχείο κρίσιμο για την Επιτροπή, τη στιγμή που ο νόμος παρέχει την ευχέρεια σύγκλισης της τακτικής γενικής συνέλευσης σε μεταγενέστερο χρόνο, δηλ. μέχρι 30.6.1999 (άρθρο 25 Κ.Ν. 2190/1920), δηλ. σε ημερομηνία μέχρι την οποία θα μπορούσε να έχει εκδοθεί η οριστική απόφαση βάσει του άρθρου 4δ του ν.703/77, όπως ισχύει. Η Επιτροπή στα πλαίσια της εφαρμογής του άρθρου 4ε παρ.3 θα πρέπει να λαμβάνει υπόψη της λόγους αντικειμενικούς που βρίσκονται έξω από τη σφαίρα επιρροής των εμπλεκόμενων επιχειρήσεων και όχι λόγους που «κατασκευάζονται» από τις ίδιες προκειμένου, στη συνέχεια, να τους επικαλεστούν για τη χορήγηση της άδειας παρέκκλισης, η οποία οδηγεί σε άσκοπη διπλή ενασχόληση, τόσο της Γραμματείας όσο και της Επιτροπής, με την ίδια πράξη συγκέντρωσης. Για τους λόγους αυτούς το αίτημα για άδεια παρέκκλισης θα έπρεπε να απορριφθεί.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται κατά πλειοψηφία την από 9.3.1999 αίτηση της εταιρείας ΑΕΓΕΚ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ & ΝΑΥΤΙΛΙΑΚΩΝ, ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΓΕΩΡΓΙΚΩΝ & ΔΑΣΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ και επιτρέπει στην αιτούσα εταιρεία παρέκκλιση από τις υποχρεώσεις που αναφέρονται στις παραγρ. 1 και 2 του άρθρου 4ε του ν.703/77, όπως ισχύει, για την από μέρους της εξαγορά του 51% των κοινών ονομαστικών μετά ψήφου μετοχών της εταιρείας ΕΚΤΕΡ Α.Ε..

Η απόφαση εκδόθηκε την 26η Μαρτίου 1999.

Η παρούσα απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Πρόεδρος

Ο Συντάξας την Απόφαση

Σταύρος Αργυρόπουλος

Μιαχάηλ Φράγκος

Η Γραμματέας

Αλεξάνδρα - Μαρία Ταραμπίκου