

ΑΠΟΦΑΣΗ ΑΡΙΘ. 69 / Π / 1999

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού συνήλθε και συνεδρίασε την 15^η Ιουλίου 1999, ημέρα Πέμπτη και ώρα 9.30 π.μ., στην αίθουσα 611 της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης, με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος: Σταύρος Αργυρόπουλος

Μέλη: Νικόλαος Στυλιανάκης,

Παναγιώτης Μαντζουράνης, κωλυμένου του τακτικού Χαριλάου Χάρακα,

Λεωνίδα Νικολούζος,

Μελίνα Μουζουράκη

Γραμματέας: Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου.

Τα λοιπά τακτικά ή αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν παρευρέθησαν λόγω κωλύματος.

Θέμα της Συνεδρίασεως ήταν η από 18.6.1999 αίτηση των α) **ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ Α.Ε. (ERGODATA S.A)**, β) **Δημητρίου Σ. Παπαγεωργίου** και γ) **Παναγιώτη Π. Βαρζακάκου για τη χορήγηση στους αιτούντες άδειας παρέκκλισης από τις υποχρεώσεις του άρθρου 4ε παράγρ. 1 του ν.703/77, όπως ισχύει, για την σταδιακή απόκτηση από την πρώτη των αιτούντων του 47% του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας ACS - ΔΙΕΘΝΕΙΣ ΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΚΟΛΥΝΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ και την από κοινού άσκηση από τους αιτούντες ελέγχου επί της τελευταίας ως άνω εταιρείας.**

Στη συνεδρίαση παρέστησαν: α) η εταιρεία ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ Α.Ε. δια των πληρεξουσίων της δικηγόρων, κ. Φιλίππου Φυλακτόγλου και κας Ευθυμίας Κινινή, β) ο κ. Δημήτριος Παπαγεωργίου μετά του πληρεξουσίου δικηγόρου του Αντωνίου Λογοθέτη και γ) ο κ. Παναγιώτης Βαρζακάκος δια του ιδίου ως άνω πληρεξουσίου δικηγόρου Αντωνίου Λογοθέτη.

Στην αρχή της συνεδρίασεως το λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια, κ. Σοφία Καμπερίδου, η οποία ανέπτυξε τη γραπτή εισήγηση της Γραμματείας επί της υποθέσεως και πρότεινε να επιτραπεί στους αιτούντες, βάσει του άρθρου 4ε παράγρ. 3 του ν.703/77, όπως ισχύει, παρέκκλιση από τις υποχρεώσεις τους που αναφέρονται στην παράγρ. 1 του ιδίου άρθρου. Στην συνέχεια έλαβαν το λόγο οι ανωτέρω πληρεξούσιοι δικηγόροι, οι οποίοι ανέπτυξαν τις θέσεις των αιτούντων, παρέσχον πληροφορίες, εξηγήσεις και διευκρινίσεις σε ερωτήσεις που τους υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα Μέλη της Επιτροπής και ζήτησαν από την Επιτροπή να χορηγήσει την αιτούμενη άδεια παρέκκλισης.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού συνήλθε σε Διάσκεψη την 30 Ιουλίου 1999 ημέρα Παρασκευή και ώρα 9.30 π.μ. στην ίδια ως άνω αίθουσα 611, κατά την οποία, αφού έλαβε υπ' όψη της τα στοιχεία του φακέλου, την Εισήγηση της Γραμματείας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, τις απόψεις που διετύπωσαν, εγγράφως και προφορικώς, οι αιτούντες κατά τη συζήτηση της υποθέσεως,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

Οι αιτούντες επικαλούμενοι υπ' αυτών γνωστοποίηση πράξεως συγκεντρώσεως, η οποία λαμβάνει χώρα με τη σταδιακή απόκτηση από την πρώτη αυτών εταιρεία με την επωνυμία ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ Α.Ε. (ERGODATA S.A – εφεξής ERGODATA) του 47% του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας με την επωνυμία ACS - ΔΙΕΘΝΕΙΣ ΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΚΟΛΥΝΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ και το διακριτικό τίτλο “ACS SA” (εφεξής ACS) και την από κοινού άσκηση από όλους τους αιτούντες ελέγχου επί της τελευταίας.

Αιτούνται την παρέκκλιση από την υποχρέωση μη πραγματοποίησης της ανωτέρω συγκέντρωσης υπό την μορφή της λειτουργίας κοινής επιχείρησης μέχρι της εκδόσεως οριστικής απόφασης της Επιτροπής, επικαλούμενοι τους διαλαμβανόμενους σε αυτή εξαιρετικούς λόγους αποτροπής ανεπανόρθωτου σοβαρής ζημίας, εκ της αναμονής της έκδοσης αποφάσεως.

Από τα στοιχεία του φακέλου προέκυψε ότι η αιτούσα επιχείρηση ERGODATA αποκτά μετά από συμφωνία με τους μετόχους της επιχείρησης ACS, κ.κ. Δ. Παπαγεωργίου και Π. Βαρζακάκο, τελικώς το 47% του μετοχικού κεφαλαίου της τελευταίας. Επίσης, μετά την απόκτηση του 30% τουλάχιστον του συνολικού μετοχικού κεφαλαίου της ACS, αποκτά δικαίωμα συμμετοχής στην Διοίκηση αυτής με τον διορισμό δύο από τα επτά μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου, η σύμπραξη των οποίων είναι απαραίτητη για την λήψη σημαντικών αποφάσεων όπως είναι η αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, απόκτηση ή εκποίηση των ενεργητικών στοιχείων της εταιρείας, έγκριση και τροποποίηση του επιχειρηματικού σχεδίου της εταιρείας, σύναψη δανείων, μεταβίβαση μετοχών και διορισμό από την αιτούσα του επικεφαλής των οικονομικών υπηρεσιών αυτής κλπ.

Η ERGODATA δραστηριοποιείται στον κλάδο της πληροφορικής και των τηλεπικοινωνιών και δη στις αγορές του υλικού εξοπλισμού πληροφορικής (hardware), λογισμικού (software), των φωτοαντιγραφικών μηχανημάτων και λοιπού εξοπλισμού γραφείων, ελέγχεται δε από την επιχείρηση INFO QUEST AEBE και τους βασικούς της τελευταίας μετόχους Θεόδωρο Φέσσα και Ευτυχία Κουτσορέλη.

Η ACS, ως σκοπό έχει την διεξαγωγή επιχειρήσεων ταχείας μεταφοράς (courier) εγγράφων, δεμάτων και μικροδεμάτων στην Ελλάδα και στο εξωτερικό με κάθε μέσο, ελέγχεται δε πλήρως από δύο μετόχους, τους κ.κ. Δ. Παπαγεωργίου και Π. Βαρζακάκο, στους οποίους ανήκει (εξ ημισείας) όλο το μετοχικό κεφάλαιο αυτής.

Οι αγορές στις οποίες δραστηριοποιούνται τα ενδιαφερόμενα μέρη είναι εντελώς διαφορετικές, και οι υπηρεσίες και τα προϊόντα τα οποία προσφέρουν δεν δύναται να θεωρηθούν εναλλάξιμα ή δυνάμενα να υποκατασταθούν. Συνεπώς η γνωστοποιουμένη ανωτέρω συμφωνία μεταξύ των αιτούντων και της ACS-ΔΙΕΘΝΕΙΣ ΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΚΟΛΥΝΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ οδηγεί σε σύσταση κοινής επιχείρησης που εκπληρώνει πλήρως τη λειτουργία μιας αυτόνομης οικονομικής οντότητας χωρίς να συντρέχουν και στοιχεία συντονισμού ανταγωνιστικής συμπεριφοράς στην ανάπτυξη των δραστηριοτήτων αμοιτέρων των ως άνω επιχειρήσεων που εμπλέκονται στην δημιουργία της κοινής επιχείρησης, αφού κάθε μία από αυτές δραστηριοποιείται ως ελέγχτη και θα δραστηριοποιείται σε διαφορετική αγορά.

Κατ' ακολουθία υφίσταται συγκέντρωση που υποβάλλεται υποχρεωτικά σε προηγούμενη γνωστοποίηση σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4β παρ.1, του ν.703/77, όπως ισχύει,

δεδομένου ότι πληρούται τουλάχιστον η μία από τις δύο προϋποθέσεις που ορίζει ο νόμος και συγκεκριμένα αυτή του κύκλου εργασιών.

Σύμφωνα με το προηγούμενο άρθρο, κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων η οποία υπόκειται σε προληπτικό έλεγχο, πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε δέκα (10) εργάσιμες ημέρες από τη σύναψη της συμφωνίας ή τη δημοσίευση της προσφοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση συμμετοχής, που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης.

Στην υπό κρίση υπόθεση, στις 14.6.99 υπεγράφη μεταξύ των εταιρειών ERGODATA και ACS, καθώς και των μετόχων της τελευταίας κ.κ. Δ. Παπαγεωργίου και Π. Βαρζακάκου η ανωτέρω συμφωνία αγοράς μετοχών, η οποία γνωστοποιήθηκε στη Γραμματεία της Επιτροπής Ανταγωνισμού, εμπρόθεσμα, στις 18.6.99.

Σύμφωνα με το άρθρο 4ε παρ.1 απαγορεύεται η πραγματοποίηση συγκεντρώσεων που υπάγονται στη διαδικασία του προληπτικού ελέγχου μέχρι την έκδοση απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, ενώ σε περίπτωση παράβασης της παραπάνω απαγόρευσης επιβάλλεται πρόστιμο ύψους μέχρι δέκα πέντε τοις εκατό (15%) του συνολικού κύκλου εργασιών των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ.

Τέλος, κατά το άρθρο 4ε παρ. 3 του νόμου, η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί, ύστερα από αίτηση, να επιτρέψει παρέκκλιση από τις υποχρεώσεις που αναφέρονται στις παρ. 1 και 2 του άρθρου αυτού, προκειμένου να αποφευχθούν σοβαρές ζημιές σε βάρος μιας ή περισσοτέρων επιχειρήσεων τις οποίες αφορά η πράξη συγκέντρωσης ή σε βάρος τρίτου.

Από τα στοιχεία του φακέλλου προέκυψε ότι η μη χορήγηση από την Επιτροπή Ανταγωνισμού άδειας για την κατά παρέκκλιση πραγματοποίηση της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης, βασίμως αναμένεται να κηρυχθεί η ACS σε πτώχευση, μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης από την Επιτροπή, λόγω της δεινής οικονομικής θέσης στην οποία βρίσκεται η εν λόγω εταιρεία και η οποία συνεχώς επιδεινώνεται. Συγκεκριμένα:

- Από το ισοζύγιο της 30ης Απριλίου 1999 προκύπτει ότι η “ACS” οφείλει επιταγές πληρωτέες που ανέρχονται περίπου στο (...) δρχ.
- Η εταιρεία πρέπει να καταβάλλει α) στο ελληνικό δημόσιο σε 12 μηνιαίες δόσεις το συνολικό ποσό των (...) δρχ. [(...) δρχ. μηνιαίως σε 12 δόσεις, από τις οποίες έχει καταβληθεί μόνο η δόση του Μαΐου], ποσό που καταλογίσθηκε μετά τον πρόσφατο έλεγχο που διενήργησε το Εθνικό Ελεγκτικό Κέντρο (ΕΘ.ΕΚ) για τις χρήσεις 1993 – 1997, β) το ποσό των (...) δρχ. σε 14 ισόποσες μηνιαίες δόσεις σύμφωνα με απόφαση της Επιτροπής της διεύθυνσης 16ης Εισπράξεων δημοσίων εσόδων του Υπουργείου Οικονομικών και γ) ποσό (...) δρχ. για καθυστερούμενες οφειλές στο ΙΚΑ μέχρι τον Απρίλιο 1999 καταβλητέες ως εξής: μέχρι 30.6.99 ποσό (...) δρχ. και (...) δρχ για κάθε μήνα μέχρι τον Μάρτιο του 2001.
- Επίσης η ACS για την αντιμετώπιση μέρους των αναγκών της, έχει συνάψει δάνειο από τη γερμανική εταιρεία Deutsche Post A.G. ποσού (...) EURO, το οποίο αντιστοιχεί σε (...) δρχ. περίπου. Για το δάνειο αυτό υπεγράφη η από 28 Απριλίου 1999 ιδιωτική σύμβαση δανείου και για την εγγύησή του, οι μέτοχοι της εταιρείας κ.κ. Δ. Παπαγεωργίου και Π. Βαρζακάκος παραχώρησαν υπέρ της Deutsche Post A.G., ενέχυρο επί 30.000 ανώνυμων μετοχών (15.000 μετοχές ο κάθε ένας), παρακρατώντας το δικαίωμα ψήφου.

- Οι ίδιοι μέτοχοι της ACS δεν μπορούν να χρηματοδοτήσουν περαιτέρω την εταιρεία και η εταιρεία από μόνη της δεν μπορεί να ανταποκριθεί στις οικονομικές της υποχρεώσεις.
- Η ACS απασχολεί προσωπικό 600 ατόμων, των οποίων οι μισθοί ανέρχονται στο ποσό των 120.000.000 δρχ. μηνιαίως και οι οποίοι κινδυνεύουν να χάσουν τις θέσεις τους.
- Εξάλλου η επικείμενη πτώχευση της ACS είναι δυνατόν να προκαλέσει ζημία τόσο στην ίδια όσο και στους μετόχους της δεδομένου ότι θα εξαφανιστεί η υπεραξία (good will) της εν λόγω εταιρείας, η οποία οφείλεται στο σήμα φήμης ACS και στην ιδιαίτερη τεχνογνωσία (know – how) της εταιρείας. Επίσης σοβαρές ζημιές θα υποστούν και οι 158 αντιπρόσωποι της εταιρείας σε όλη την Ελλάδα, οι οποίοι λειτουργούν αυτοτελείς επιχειρήσεις με δικό της η κάθε μία προσωπικό στηριζόμενοι στα σήματα, την τεχνογνωσία και το δίκτυο διανομής της ACS. Την επικείμενη κατά τα ανωτέρω, πτώχευση βάσιμα αναμένεται να αποτρέψει, το τίμημα που η εξαγοράζουσα εταιρεία ERGODATA θα καταβάλλει για την απόκτηση των μετοχών της ACS.
- Επιπλέον η αιτούσα, ανέλαβε την υποχρέωση να χορηγήσει μέχρι τις 15.6.99, δάνειο στην ACS, προς αποπληρωμή του δανείου που είχε λάβει από τη Deutsche Post A.G. και αποδέσμευση των ενεχυρασθεισών μετοχών καθώς επίσης και την καταβολή των δόσεων των υποχρεώσεων προς το Δημόσιο και το ΙΚΑ μέχρι την τελική έγκριση της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω η Επιτροπή κρίνει, κατά πλειοψηφία, ότι για να διατηρηθεί η ανταγωνιστική θέση της δημιουργουμένης ως άνω κοινής επιχείρησης στη συγκεκριμένη αγορά πρέπει να γίνει δεκτή η αίτηση παρέκκλισης από τις υποχρεώσεις που αναφέρονται στην παρ. 1 του άρθρου 4ε του Ν. 703/77, όπως ισχύει, υπό τον όρο ότι μέχρι την συζήτηση της γνωστοποίησης της ανωτέρω εξαγοράς θα έχουν εκπληρωθεί οι ανωτέρω λόγοι οι οποίοι κατά την αιτούσα δικαιολογούν την χορήγηση παρέκκλισης ήτοι την αποτροπή της πτώχευσης της ως άνω επιχείρησης, την χορήγηση σε αυτήν δανείων για την αποπληρωμή από την δευτέρα ως άνω επιχείρηση του δανείου της προς την Deutsche Post AG για την αποδέσμευση των ενεχυρασθεισών μετοχών της και την πληρωμή των δόσεων των χρεών προς το Δημόσιο και το ΙΚΑ.

Κατά την άποψη όμως ενός μέλους της Επιτροπής, η παρέκκλιση πρέπει να επιτραπεί χωρίς τον ανωτέρω όρο. Σύμφωνα με τη διάταξη της παραγράφου 3 του άρθρου 4ε η απόφαση που επιτρέπει την παρέκκλιση μπορεί να συνοδεύεται από όρους και υποχρεώσεις που (μοναδικό) σκοπό έχουν να εξασφαλίζουν συνθήκες αποτελεσματικού ανταγωνισμού ή για να αποτρέψουν καταστάσεις που θα μπορούσαν να δυσχεράνουν την εκτέλεση τυχόν απαγορευτικής οριστικής απόφασης. Ο όρος όμως ότι μέχρι τη συζήτηση της ανωτέρω εξαγοράς θα πρέπει να έχουν εκπληρωθεί οι λόγοι οι οποίοι κατά την αιτούσα δικαιολογούν τη χορήγηση της παρέκκλισης (ήτοι την αποτροπή της πτώχευσης της ως άνω επιχείρησης, τη χορήγηση σ' αυτή δανείων για την αποπληρωμή από τη δευτέρα ως άνω επιχείρηση του δανείου της προς την Deutsche Post AG κλπ.) δεν τίθεται για την εξασφάλιση συνθηκών αποτελεσματικού ανταγωνισμού ή για την αποτροπή καταστάσεων που θα δυσχεράνουν την εκτέλεση της τυχόν απαγορευτικής οριστικής απόφασης, αλλά για τον έλεγχο της ουσιαστικής βασιμότητας της υπό κρίση αίτησης. Το ουσιαστικώς βάσιμο της αιτήσεως παρέκκλισης, όμως, θα πρέπει να έχει γίνει ήδη αποδεκτό από

την Επιτροπή για να χορηγηθεί η άδεια παρέκκλισης. Εάν τα ουσιαστικά στοιχεία αποδειχθούν εκ των υστέρων ανακριβή και παραπλανητικά, η Επιτροπή μπορεί να ανακαλέσει την απόφασή της κατά το άρθρο 4δ παρ. 10. Αυτή είναι η μόνη δυνατή κύρωση που προβλέπει ο ν.703/77, όπως ισχύει, για την περίπτωση που οι λόγοι της αίτησης παρέκκλισης είναι αβάσιμοι.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την από 18.6.1999 αίτηση των α) ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ Α.Ε., β) Δημητρίου Σ. Παπαγεωργίου και γ) Παναγιώτη Π. Βαρζακάκου και επιτρέπει στους αιτούντες παρέκκλιση από τις υποχρεώσεις του άρθρου 4ε παραγρ. 1 του ν.703/77, όπως ισχύει, για την σταδιακή απόκτηση από την πρώτη των αιτούντων του 47% του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας ACS - ΔΙΕΘΝΕΙΣ ΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΚΟΛΥΝΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ και την από κοινού άσκηση από τους αιτούντες ελέγχου επί της τελευταίας ως άνω εταιρείας. Κατά πλειοψηφία δε θέτει ως όρο για τη χορήγηση της αιτηθείσας άδειας παρέκκλισης όπως πραγματοποιηθούν, μέχρι την συζήτηση της γνωστοποιηθείσας ως άνω συγκέντρωσης, οι αναλειφθείσες από την πρώτη των αιτούντων υποχρεώσεις, ήτοι η διάθεση από αυτήν του συμφωνηθέντος δανείου προς την ACS - ΔΙΕΘΝΕΙΣ ΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΚΟΛΥΝΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ για την αποπληρωμή του δανείου της προς την DEUTSCHE POST AG και η χρηματοδότηση της ACS - ΔΙΕΘΝΕΙΣ ΜΕΤΑΦΟΡΕΣ ΚΑΙ ΔΙΕΥΚΟΛΥΝΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ για την εξόφληση των υφισταμένων χρεών της προς το Δημόσιο και το ΙΚΑ.

Η παρούσα απόφαση εκδόθηκε την 30^η Ιουλίου 1999.

Η παρούσα απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Σταύρος Αργυρόπουλος

Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου