

ΑΠΟΦΑΣΗ ΑΡΙΘΜ 424¹ /V/2008

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ – ΤΜΗΜΑ Α΄

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτηρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 27η Νοεμβρίου 2008, ημέρα Πέμπτη και ώρα 14.00, με την εξής σύνθεση:

Προεδρεύων: Αριστομένης Κομισόπουλος

Μέλη: Ιωάννης Δραπανιώτης, λόγω δικαιολογημένου κωλύματος του τακτικού μέλους Φαίδωνα Στράτου,

Βασίλης Πατσουράτης, λόγω δικαιολογημένου κωλύματος του τακτικού μέλους Ιωάννη Σαμέλη,

Δημήτριος Γιαννέλης και

Χαράλαμπος Τσιλιώτης, λόγω δικαιολογημένου κωλύματος του τακτικού μέλους Ελίζας Αλεξανδρίδου.

Γραμματέας: Παναγιώτα Μούρκου, λόγω κωλύματος της τακτικής Γραμματέως Όλγας-Ανίτας Ραφτοπούλου

ΘΕΜΑ της συνεδρίασης ήταν η λήψη απόφασης επί της **εκπρόθεσμης** γνωστοποίησης κατά το άρθρο 4α ν.703/77, όπως ισχύει, της εξαγοράς [...] μετοχών της εταιρείας «**ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ ΜΠΕΤΑ Α.Ε.**» από τις «**ΙΝΤΕΡΜΠΕΤΟΝ ΔΟΜΙΚΑ ΥΛΙΚΑ Α.Ε.**» και «**ΤΙΤΑΝ ΔΙΕΘΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.**».

Στη συζήτηση είχε νομίμως κλητευθεί και παρίστατο η εταιρεία «**ΙΝΤΕΡΜΠΕΤΟΝ ΔΟΜΙΚΑ ΥΛΙΚΑ Α.Ε.**» δια των πληρεξουσίων δικηγόρων της Αναστασίου Κόρακα και Αγγελικής Κανελλοπούλου.

Στην αρχή της συζήτησης, λόγω κωλύματος της Γενικής Εισηγήτριας Σοφίας Καμπερίδου, Προϊσταμένης της Α΄ Διεύθυνσης Εφαρμογής της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού (εφεξής Γ.Δ.Α.), το λόγο έλαβε η εισηγήτρια της Γ.Δ.Α Θεοδώρα Αντωνιάδου, η οποία ανέπτυξε συνοπτικά τη γραπτή εισήγηση (αριθ. πρωτ. 5970/10-09-2008) της Γ.Δ.Α και πρότεινε για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στην εισήγηση, την επιβολή προστίμου στην υπόχρη εταιρεία **ΙΝΤΕΡΜΠΕΤΟΝ** για την εκπρόθεσμη υποβολή γνωστοποίησης της εξαγοράς της εταιρείας **ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ ΜΠΕΤΑ Α.Ε.**, βάσει του άρθρου 4α, παρ 4 του ν.703/77 όπως ισχύει.

Κατόπιν το λόγο έλαβαν οι πληρεξούσιοι δικηγόροι της εταιρείας **ΙΝΤΕΡΜΠΕΤΟΝ Α.Ε.**, οι οποίοι τοποθετήθηκαν επί της με αριθ. πρωτ. 5970/10-09-2008 εισηγήσεως της Γ.Δ.Α.,

¹ Από την παρούσα απόφαση έχουν παραλειφθεί, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ.7 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 1890/Β΄/29.12.2006), τα στοιχεία εκείνα, τα οποία κρίθηκε ότι αποτελούν επιχειρηματικό απόρρητο. Στη θέση των στοιχείων που έχουν παραλειφθεί υπάρχει η ένδειξη [...]. Όπου ήταν δυνατό τα στοιχεία που παραλειφθηκαν αντικαταστάθηκαν με ενδεικτικά ποσά και αριθμούς ή με γενικές περιγραφές (εντός [...]).

ανέπτυξαν τις απόψεις τους και απάντησαν σε ερωτήσεις που της υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής.

Για τη θεμελίωση των ισχυρισμών τους οι πληρεξούσιοι δικηγόροι ζήτησαν την εξέταση μάρτυρα και η Επιτροπή αποδεχόμενη το αίτημά τους, εξέτασε ενόρκως τον μάρτυρα κ. Σπυρίδωνα Δεμερτζή.

Μετά την ολοκλήρωση της ακροαματικής διαδικασίας και της εξέτασης του μάρτυρα, οι πληρεξούσιοι δικηγόροι ζήτησαν και ο Πρόεδρος της Επιτροπής χορήγησε προθεσμία μέχρι την 3^η Δεκεμβρίου 2008, ημέρα Τετάρτη, προκειμένου να υποβάλουν συμπληρωματικό υπόμνημα.

Η Επιτροπή συνήλθε σε διάσκεψη στη συνεδρίαση της 17^{ης} Δεκεμβρίου 2008 (ημέρα Τετάρτη και ώρα 14:00) στην ως άνω αίθουσα συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτιρίου των γραφείων της. Τα μέλη της Επιτροπής Ανταγωνισμού, που συμμετείχαν στη λήψη της παρούσας απόφασης δήλωσαν ότι έχουν ενημερωθεί σε κάθε περίπτωση πλήρως και αναλυτικώς για το σύνολο του φακέλου και του αποδεικτικού υλικού.

Η Επιτροπή- Τμήμα Α' κατά τη διάσκεψή της, αφού έλαβε υπόψη της όλα τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, την Εισήγηση της Γ.Δ.Α., τις απόψεις που εξέφρασε προφορικώς και εγγράφως το ενδιαφερόμενο μέρος στα υπομνήματά του, καθώς και τα όσα κατέθεσε ο μάρτυρας κατά την ακροαματική διαδικασία και γενικά το σύνολο της ενώπιον της Επιτροπής συζήτησης της υποθέσεως:

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

I. Στις 7.4.08 (αρ. πρωτ. 2292), οι εταιρείες INTERMPIETON ΔΟΜΙΚΑ ΥΛΙΚΑ Α.Ε. (εφεξής INTERMPIETON ή εξαγοράζουσα) και TITAN ΔΙΕΘΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε. (εφεξής TITAN ΔΙΕΘΝΗΣ ή εξαγοράζουσα) γνωστοποίησαν την εξαγορά [...] μετοχών της εταιρείας ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ ΜΠΕΤΑ Α.Ε. (εφεξής ΤΣΟΓΚΑΣ ή εξαγοραζόμενη).

Η γνωστοποιηθείσα πράξη έλαβε χώρα δυνάμει του από 26.10.2006 ιδιωτικού συμφωνητικού μεταβίβασης μετοχών σύμφωνα με το οποίο οι εξαγοράζουσες εταιρείες απέκτησαν [...] επί συνόλου [...] ονομαστικών μετοχών της εξαγοραζόμενης. Οι υπόλοιπες μετοχές ([...]) ανήκαν ήδη στην INTERMPIETON. Συγκεκριμένα, με την παρούσα συναλλαγή η INTERMPIETON αποκτά επιπλέον [...] μετοχές της εξαγοραζόμενης ΤΣΟΓΚΑΣ και η TITAN ΔΙΕΘΝΗΣ τις υπόλοιπες [...] μετοχές της ΤΣΟΓΚΑΣ. Μετά το πέρας της συναλλαγής, η εταιρεία ΤΣΟΓΚΑΣ ελέγχεται κατά [...] % από την INTERMPIETON και κατά [...] % από την TITAN ΔΙΕΘΝΗΣ, οι οποίες ανήκουν και οι δύο στον όμιλο εταιρειών TITAN.

Σημειώνεται, ότι η Γ.Δ.Α, με αφορμή την γνωστοποίηση της εξαγοράς της εταιρείας ΔΟΜΙΚΗ ΜΠΕΤΟΝ Α.Ε. από την INTERMPIETON στις 13.2.08 (αρ. πρωτ. 967), προέβη σε έλεγχο των παλαιότερων συγκεντρώσεων της INTERMPIETON διαπιστώνοντας ότι η εξαγορά της ΤΣΟΓΚΑΣ δεν είχε γνωστοποιηθεί ως όφειλε σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 703/77 όπως ισχύει. Στη συνέχεια ενημέρωσε προφορικά την εταιρεία INTERMPIETON για την υποχρέωση να γνωστοποιήσει την ως άνω συγκέντρωση σύμφωνα με το άρθρο 4α του ν. 703/77, όπως ισχύει.

II. ΤΑ ΜΕΡΗ

1. ΙΝΤΕΡΜΠΕΤΟΝ – ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ, ΛΑΤΟΜΙΚΩΝ ΚΑΙ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΕΡΓΑΣΙΩΝ (εξαγοράζουσα)

Η εξαγοράζουσα εταιρεία έχει έδρα στην Αθήνα, ανήκει στον όμιλο εταιρειών ΤΙΤΑΝ και η κύρια δραστηριότητά της είναι η παραγωγή και η εμπορία αδρανών υλικών και σκυροδέματος και επιπροσθέτως η παραγωγή βιομηχανικών ορυκτών (καολίνης, ποζολάνης και γύψου) που χρησιμοποιούνται ως πρώτες ύλες για τα εργοστάσια τσιμέντου της Α.Ε. ΤΣΙΜΕΝΤΩΝ ΤΙΤΑΝ.

Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στοιχεία, ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών της εταιρείας, σύμφωνα με το αρ. 4στ του ν. 703/77, όπως ισχύει, για το έτος 2003 ανήλθε σε [...] ευρώ, το έτος 2004 σε [...] ευρώ και το 2005 σε [...] ευρώ ενώ ο εθνικός κύκλος εργασιών της, σύμφωνα με το αρ. 4στ του ν. 703/77, όπως ισχύει, για το έτος 2003 ανήλθε σε [...] ευρώ, το έτος 2004 σε [...] ευρώ και το 2005 σε [...] ευρώ.

Κατά τη γνωστοποιούσα ΙΝΤΕΡΜΠΕΤΟΝ, σύμφωνα με το αρ. 4στ του ν. 703/77, όπως ισχύει, ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών του ομίλου ΤΙΤΑΝ για το έτος 2005 ήταν [...] ευρώ ενώ ο εθνικός κύκλος εργασιών του για το ίδιο έτος ανήλθε σε [...] ευρώ.

2. ΤΙΤΑΝ ΔΙΕΘΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ (εξαγοράζουσα)

Η εξαγοράζουσα εταιρεία ΤΙΤΑΝ ΔΙΕΘΝΗΣ έχει έδρα στην Αθήνα, ανήκει στον όμιλο εταιρειών ΤΙΤΑΝ και η κύρια δραστηριότητά της είναι η εμπορία τσιμέντου καθώς και η συμμετοχή της σε παρεμφερείς ή ομοειδείς εταιρείες.

Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στοιχεία, ο παγκόσμιος και εθνικός κύκλος εργασιών της εταιρείας για το έτος 2003, σύμφωνα με το αρ. 4στ του ν. 703/77, όπως ισχύει, ανήλθε σε [...] ευρώ, για το έτος 2004 σε [...] ευρώ και το έτος 2005 σε [...] ευρώ.

3. ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ ΜΠΕΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ (εξαγοραζόμενη)

Η εξαγοραζόμενη εταιρεία ΤΣΟΓΚΑΣ έχει έδρα στο δήμο Άνω Λιοσίων Αττικής και η κύρια δραστηριότητά της είναι η παραγωγή και η εμπορία έτοιμου σκυροδέματος.

Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στοιχεία, ο παγκόσμιος και εθνικός κύκλος εργασιών της εταιρείας, σύμφωνα με το αρ. 4στ του ν. 703/77, όπως ισχύει, ανήλθε για το έτος 2003 σε [...] ευρώ, για το έτος 2004 σε [...] ευρώ και το έτος 2005 σε [...] ευρώ.

II. ΣΧΕΤΙΚΗ ΑΓΟΡΑ/ ΜΕΡΙΔΙΑ ΑΓΟΡΑΣ/ΔΟΜΗ ΑΓΟΡΑΣ

1. Σχετική Αγορά Προϊόντων

Σύμφωνα με τη γνωστοποίηση η σχετική αγορά προϊόντων και υπηρεσιών που αφορά η γνωστοποιούμενη συγκέντρωση είναι η παραγωγή και εμπορία έτοιμου σκυροδέματος.

2. Σχετική Γεωγραφική Αγορά

Η σχετική γεωγραφική αγορά περιλαμβάνει την περιοχή στην οποία οι ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις πωλούν τα σχετικά προϊόντα ή παρέχουν τις σχετικές υπηρεσίες, υπό επαρκώς ομοιογενείς συνθήκες ανταγωνισμού.

Σύμφωνα με τη γνωστοποίηση αλλά και την κρίση της Υπηρεσίας, από γεωγραφικής άποψης η αγορά είναι αυτή του νομού Αττικής, όπου εκτείνεται ή δύναται να επεκταθεί το δίκτυο και αναπτύσσεται η δραστηριότητα των μερών.

3. Δομή Αγοράς

Σύμφωνα με τα στοιχεία της γνωστοποίησης και την κλαδική μελέτη της ICAP που περιέχει οικονομικά στοιχεία για το έτος 2006, στην σχετική αγορά δραστηριοποιείται πολύ μεγάλος αριθμός ομοειδούς αντικειμένου επιχειρήσεων. Οι μεγάλης δυναμικότητας ομοειδείς επιχειρήσεις στο νομό Αττικής είναι οι εταιρείες «ΑΓΓΕΛΟΥ Α. & ΥΙΟΙ Α.Β.&Ε.Ε.» με μερίδιο 13,0%-13,5%, η «ΠΕΠΠΑΣ ΑΓΓ. Α.Β.Ε.Ε.» με μερίδιο περίπου 10%, η «LAFARGE BETON Α.Β.Ε.Ε.» με 7,5%-8,0%, η «INTEPMΠETON ΔΟΜΙΚΑ ΥΛΙΚΑ Α.Ε.» με 7,5%-8,0%, η «ΕΡΓΟΜΠΕΤΟΝ Α.Ε.» με 6,0%-6,5%, η «ΕΤ-ΜΠΕΤΟΝ Α.Ε.» με περίπου 5,5%, η «ΚΟΥΡΟΣ Ν. Α.Τ.Β.Ε.» με 5,0%-5,5% και η «ΠΑΠΠΟΥ ΜΠΕΤΟΝ Α.Β.Ε.Ε.» με 5%. Όλες οι υπόλοιπες εταιρείες διαθέτουν μερίδιο μικρότερο του 5%.

Στην ίδια αυτή μελέτη αναφέρεται ότι ο όμιλος ΤΙΤΑΝ με τις εταιρείες INTEPMΠΕΤΟΝ και ΤΣΟΓΚΑΣ (μετά την εξαγορά της) απέσπασε μερίδιο περίπου 8,5% στην συγκεκριμένη αγορά.

Κατά τις γνωστοποιούσες, το μερίδιο της αγοράς που αφορά η συγκέντρωση εκτιμάται σε [...] % για την INTEPMΠΕΤΟΝ και [...] % για την ΤΣΟΓΚΑΣ.

IV. 1. Κατά το άρθρο 4, παρ. 2 στοιχ. β ν.703/77, ως ισχύει, συγκέντρωση πραγματοποιείται:

α) όταν συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες προηγουμένως ανεξάρτητες επιχειρήσεις,

β) όταν 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.

Κατά την παρ. 3 του ίδιου ως άνω άρθρου, για την εφαρμογή του νόμου, ο έλεγχος απορρέει από δικαιώματα, συμβάσεις ή άλλα μέσα, τα οποία είτε μεμονωμένα είτε από κοινού με άλλα και λαμβανομένων υπόψη των σχετικών πραγματικών ή νομικών συνθηκών, παρέχουν τη δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη σύνθεση, στις συσκέψεις ή στις αποφάσεις των οργάνων μιας επιχείρησης και ιδίως από: α) δικαιώματα κυριότητας ή επικαρπίας επί του συνόλου ή μέρους των περιουσιακών στοιχείων μιας επιχείρησης, β) δικαιώματα ή συμβάσεις που παρέχουν δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη σύνθεση, στις συσκέψεις ή στις αποφάσεις των οργάνων μιας επιχείρησης. Επίσης, κατά την παρ. 4 του ίδιου άρθρου, ο έλεγχος αποκτάται από το πρόσωπο ή τα πρόσωπα ή τις επιχειρήσεις, που: α) είναι υποκείμενα αυτών των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις συμβάσεις αυτές ή β) χωρίς να είναι υποκείμενα των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις συμβάσεις αυτές, δικαιούνται να ασκούν τα δικαιώματα που απορρέουν από αυτές.

Στην προκειμένη περίπτωση η απόκτηση στις 26.10.2006 από την εταιρεία INTERMPIETON του ελέγχου της εταιρείας ΤΣΟΓΚΑΣ αποτελεί συγκέντρωση κατά την παρ. 2 του άρθρου 4 του ν. 703/77, όπως ισχύει.

2. Σύμφωνα με το άρθρο 4α παρ. 1 ν. 703/77 όπως ισχύει, «Κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται μέσα σε ένα μήνα από την πραγματοποίησή της στην Επιτροπή Ανταγωνισμού όταν: α) το μερίδιο αγοράς των προϊόντων ή υπηρεσιών που αφορά η συγκέντρωση, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 4στ, αντιπροσωπεύει στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό τμήμα αυτής, σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών, τουλάχιστον το δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών που πραγματοποιείται με τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που θεωρούνται ομοειδή από τον καταναλωτή, λόγω των ιδιοτήτων, της τιμής και της χρήσης τους, για την οποία προορίζονται ή β) ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4στ, ανέρχεται, στην εθνική αγορά, τουλάχιστον σε δεκαπέντε εκατομμύρια (15.000.000) ευρώ».

Η παρούσα συγκέντρωση υπόκειται στην εκ του νόμου υποχρέωση γνωστοποίησης, δεδομένου ότι πληρούται το κριτήριο του συνολικού κύκλου εργασιών. Ειδικότερα, ο συνολικός εθνικός κύκλος εργασιών των επιχειρήσεων που εμπλέκονται στην γνωστοποιούμενη πράξη ανέρχεται σε [...] ευρώ για το έτος 2005, ήτοι [...] ευρώ για τον όμιλο TITAN και [...] ευρώ για την εταιρεία ΤΣΟΓΚΑΣ.

3. Σύμφωνα με το άρθρ. 4α παρ 2 ν. 703/77 όπως ισχύει, «Υποχρεούνται σε γνωστοποίηση:

α) σε περίπτωση που η συγκέντρωση αποτελεί αντικείμενο συμφωνίας των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση η κάθε μία από αυτές,

β) σε όλες τις άλλες περιπτώσεις, τα πρόσωπα, οι επιχειρήσεις ή ομάδες προσώπων ή επιχειρήσεων που αποκτούν έλεγχο στο σύνολο ή σε τμήματα μίας ή περισσότερων επιχειρήσεων».

Στην προκειμένη περίπτωση, η υπόχρεη προς γνωστοποίηση εταιρεία INTERMPIETON, προέβη, μετά από σχετική πρόσκληση της Υπηρεσίας μας, σε γνωστοποίηση της απόκτησης του ελέγχου της εταιρείας ΤΣΟΓΚΑΣ, δυνάμει του από 26.10.06 ιδιωτικού συμφωνητικού μεταβίβασης μετοχών.

4. Όπως προβλέπεται στο άρθρο 4 α παρ. 1 ν. 703/77 όπως ισχύει, η γνωστοποίηση πρέπει να γίνει μέσα σε ένα μήνα από την πραγματοποίηση της.

Σύμφωνα δε με την παρ. 4 άρθρου 4α του ν. 703/77 όπως ισχύει, «Σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της υποχρέωσης προς γνωστοποίηση, η Επιτροπή Ανταγωνισμού επιβάλλει στον καθένα από τους υπέχοντες τη σχετική υποχρέωση πρόστιμο ύψους τουλάχιστον τριών χιλιάδων (3.000) ευρώ, το οποίο δεν μπορεί να υπερβεί το πέντε τοις εκατό (5%) του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτό[ς] ορίζεται στο άρθρο 4στ.»

Η απόκτηση ελέγχου της ΤΣΟΓΚΑΣ από την INTERMPIETON γνωστοποιήθηκε υπαιτίως **εκπρόθεσμα** από την υπόχρεη σε γνωστοποίηση εταιρεία διότι ενώ η μεταβίβαση των μετοχών πραγματοποιήθηκε στις 26.10.06, η γνωστοποίηση στην Ε.Α έγινε στις 7.4.08, ήτοι 1 έτος και 5

μήνες περίπου μετά τη λήξη της υπό του νόμου προβλεπόμενης προθεσμίας του ενός μήνα από την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης.

Η γνωστοποιούσα εταιρεία για την μη εμπρόθεσμη γνωστοποίηση της εν λόγω εξαγοράς, η οποία αναφέρει τα εξής: «*Η συμφωνία μεταβίβασης μετοχών της εταιρείας ΤΣΟΓΚΑΣ υπεγράφη στις 26.10.06 αλλά η ουσιαστική συμφωνία για τη συναλλαγή είχε επιτευχθεί τον Ιούνιο του 2005, όταν οι διαπραγματεύσεις μεταξύ των εταιρειών είχαν οδηγήσει πλέον σε συμφωνία για τους βασικούς όρους απόκτησης των μετοχών της εξαγορασθείσας (τίμημα τρόποσ καταβολής κλπ). Συμφωνήθηκε τότε η τελική υπογραφή να λάβει χώρα μετά την ολοκλήρωση του νομικού και οικονομικού ελέγχου της ΤΣΟΓΚΑΣ και ιδιαίτερα της άδειας λειτουργίας της μονάδας παραγωγής της ΤΣΟΓΚΑΣ δεδομένου ότι αυτός ήταν ο αποκλειστικός λόγος απόκτησής της. Υπογραμμίζεται δε ότι η εν λόγω άδεια λειτουργίας έπασχε από νομικά ελαττώματα, η θεραπεία των οποίων υπήρξε ιδιαίτερα χρονοβόρα. Κατά τη συμφωνία του Ιουνίου 2005 εξετάστηκε το θέμα της γνωστοποίησης της εν λόγω συγκέντρωσης, σύμφωνα όμως με το ισχύον νομικό καθεστώς δεν υπήρχε υποχρέωση γνωστοποίησης της συγκεκριμένης συγκέντρωσης. Κατά την υπογραφή του συμφωνητικού μεταβίβασης μετοχών, στις 26.10.06, ο νόμος 703/1977 είχε ήδη τροποποιηθεί από τον 3373/2005 με την προσθήκη του άρθρου 4α. Όμως ενόψει του ότι η ουσιαστική συμφωνία μεταξύ των δυο εταιρειών έλαβε χώρα τον Ιούνιο του 2005 και η εξαγορασθείσα λειτουργούσε ήδη σε χώρο της INTERMΠΙΕΤΟΝ, κατά την υπογραφή του «τυπικού» συμφωνητικού, στις 26.10.06, η εταιρεία θεώρησε καλόπιστα ότι δεν υπάρχει υποχρέωση γνωστοποίησης σύμφωνα με το άρθρο 4α διότι αυτό αναφέρεται μόνο στις συγκεντρώσεις που συμφωνούνται από την έναρξη εφαρμογής του και όχι σε εκείνες που αποτέλεσαν αντικείμενο ουσιαστικής συμφωνίας προ της ισχύος του.*

Σε κάθε περίπτωση, η εταιρεία δεν είχε κανένα συμφέρον ή όφελος από τη μη γνωστοποίηση της εν λόγω συγκέντρωσης και αναφέρει ότι με την ισχύ του άρθρου 4^α του ν. 703/77, πραγματοποίησε άλλες [...] εξαγορές οι οποίες γνωστοποιήθηκαν όλες νόμιμα και εμπρόθεσμα στην Επιτροπή Ανταγωνισμού. Επιπλέον, η εταιρεία πάντοτε εμφανίζει την εξαγορασθείσα εταιρεία ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ ως θυγατρική της, δηλαδή η συγκεκριμένη εξαγορά αναφέρεται ρητώς σε όλες ανεξαιρέτως τις μεταγενέστερες γνωστοποιήσεις της και ήδη από τις 07.02.08, με την υποβολή της γνωστοποίησης εξαγοράς της εταιρείας ΜΠΕΤΟΤΕΧΝΙΚΗ ΑΒΕΤΕ, η Επιτροπή Ανταγωνισμού έχει πληροφορηθεί το γεγονός αυτό.

Παράλληλα επισημαίνεται ότι η εν λόγω συγκέντρωση δεν είχε την παραμικρή επίδραση στις συνθήκες ανταγωνισμού στην αγορά. Η εξαγορασθείσα ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ ήταν μια εταιρεία παραγωγής και εμπορίας έτοιμου σκυροδέματος με μικρό κύκλο εργασιών ([...]για τα έτη 2006-2003) και ασήμαντο μερίδιο στην αγορά έτοιμου σκυροδέματος [...]. Επιπλέον η εξαγορασθείσα λειτουργούσε σε χώρο που είχε μισθώσει από την INTERMΠΙΕΤΟΝ και ο φάκελος της άδειας λειτουργίας της παρουσίαζε σοβαρές νομικές ελλείψεις που έπρεπε να συμπληρωθούν. Άλλωστε αυτοί ήταν οι λόγοι για τους οποίους το τίμημα της εξαγοράς ήταν ιδιαίτερα χαμηλό ([...] ευρώ) σε σύγκριση με τα συνήθη τιμήματα εξαγορών αναλόγων επιχειρήσεων έτοιμου σκυροδέματος (πάνω από [...] ευρώ). Η INTERMΠΙΕΤΟΝ δεν προέβη στη συγκεκριμένη εξαγορά με σκοπό την απόκτηση του μεριδίου αγοράς της ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ αλλά ουσιαστικά απέβλεπε μόνο στην άδεια λειτουργίας της, λόγω της μη έκδοσης, πλέον, νέων αδειών λειτουργίας εταιρειών παραγωγής

και εμπορίας ετοιμού σκυροδέματος στο νομό Αττικής επιτρεπόμενης μόνο της μετεγκατάστασής τους.»

Το Τμήμα Α΄ της Επιτροπής Ανταγωνισμού κρίνει τους ισχυρισμούς της INTERMΠITON αβάσιμους και απορριπτέους. Και τούτο διότι, όπως και η ίδια ομολογεί, η εξαγορά των μετοχών της εταιρείας ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ «ουσιαστικά απέβλεπε μόνο στην άδεια λειτουργίας της, λόγω της μη έκδοσης, πλέον, νέων αδειών λειτουργίας εταιρειών παραγωγής και εμπορίας ετοιμού σκυροδέματος στο νομό Αττικής, επιτρεπόμενης μόνο της μετεγκατάστασής τους». Η άδεια λειτουργίας, όμως, έπασχε διότι δεν είχε Μελέτη Περιβαλλοντικών Όρων (Μ.Π.Ο) σε ισχύ. Για το λόγο αυτό και το ιδιωτικό συμφωνητικό μεταβίβασης μετοχών της εταιρείας ΛΟΥΚΑΣ ΤΣΟΓΚΑΣ υπεγράφη την 26.10.2006, οπότε και μόνο είχε καταστεί νόμιμη η άδεια λειτουργίας και ήταν δυνατή η μεταβίβαση αυτής.

Ενόψει όλων των ανωτέρω, το παρόν Τμήμα Α΄ της Ε.Α, εξαντλώντας τα όρια επιεικιάς του, άγεται στην κρίση ότι πρέπει να επιβληθεί, λόγω υπαίτιας εκπροθέσμου γνωστοποίησης της ως άνω συγκέντρωσης, πρόστιμο πέντε χιλιάδων (5000) ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού, Τμήμα Α΄, επιβάλλει πρόστιμο πέντε χιλιάδων (5.000) ευρώ στην εταιρεία «INTERMΠETON ΔΟΜΙΚΑ ΥΛΙΚΑ Α.Ε» για την υπαίτια παράβαση της υποχρέωσής της προς εμπρόθεσμη γνωστοποίηση της εις το σκεπτικό της παρούσας από 26.10.2006 συγκέντρωσης.

Η απόφαση εκδόθηκε την **17^η Δεκεμβρίου 2008**.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 7 του ισχύοντος Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ Β΄ 1890/29.12.2006).

Ο Προεδρεύων του Α΄ Τμήματος

Ο Συντάκτης της Απόφασης

Αριστομένης Κομισόπουλος

Βασίλειος Πατσουράτης

Η Αναπληρώτρια Γραμματέας

Παναγιώτα Μούρκου