

ΑΠΟΦΑΣΗ ΑΡΙΘΜ. 436/V/2009
Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτηρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 6^η Φεβρουαρίου 2009, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30, με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος: Σπυρίδων Ζησιμόπουλος

Μέλη: Αριστομένης Κομισόπουλος,

Αριστέα Σινανιώτη,

Φαίδων Στράτος,

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

Δέσποινα Κλαβανίδου, λόγω δικαιολογημένου κωλύματος του τακτικού μέλους, Παναγιώτη Κανελλόπουλου,

Ευθύμιος Πουρναράκης, λόγω δικαιολογημένου κωλύματος του τακτικού μέλους, Απόστολου Ρεφενέ,

Δημήτριος Γιαννέλης,

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

Γεωργία Μπεχρή-Κεχαγιόγλου

Τα λοιπά τακτικά ή/και αναπληρωματικά μέλη της Επιτροπής Ανταγωνισμού, αν και προσκληθέντα, δεν προσήλθαν στη συνεδρίαση λόγω δικαιολογημένου κωλύματος.

Γραμματέας: Ηλιάνα Κούτρα, λόγω κωλύματος της τακτικής Γραμματέως Όλγας-Ανίτας Ραφτοπούλου.

Θέμα της συνεδρίασης ήταν η λήψη απόφασης επί της «Αίτησης της Ένωσης Θυμάτων Καρτέλ και Μονοπωλίων με την επωνυμία «STOPCARTEL» για αυτεπάγγελτη λήψη ασφαλιστικών μέτρων, κατ' άρθρο 9 παρ. 5 του ν. 703/77 κατά 1) της αστικής εταιρίας με την επωνυμία «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΝΩΣΗ ΤΡΑΠΕΖΩΝ» και 2) κατά των μελών αυτής, η οποία αφορά σε ενδεχόμενες παραβάσεις των διατάξεων των άρθρων 1, 2 και 2α του ν. 703/77 και 81, 82 της ΣυνθΕΚ εκ μέρους της Ελληνικής Ένωσης Τραπεζών και των μελών της.»

Στη συνεδρίαση είχαν νομίμως κλητευθεί και παρέστησαν οι εξής: α) για την «Ένωση Θυμάτων Καρτέλ και Μονοπωλίων», ο νόμιμος εκπρόσωπός της, Θεόδωρος Τενέζος του Σωτηρίου μετά της πληρεξουσίου δικηγόρου του, Ευτυχίας Αντωνίου και β) για την αστική εταιρεία «Ελληνική Ένωση Τραπεζών» οι πληρεξούσιοι δικηγόροι της, Ιωάννης Μούργελας και Κώστας Ραδαίος.

Στην αρχή της συζήτησης, το λόγο έλαβε ο Γενικός Εισηγητής Ιωάννης Μιχαήλ, Προϊστάμενος της Β' Διεύθυνσης Εφαρμογής της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού(εφεξής ΓΔΑ), ο οποίος ανέπτυξε συνοπτικά τη με αριθ. πρωτ.

8503/2.12.2008 γραπτή εισήγηση της Υπηρεσίας και πρότεινε λαμβάνοντας υπόψη όσα αναφέρονται αναλυτικά στην εισήγηση, τα εξής: «στο υπό κρίση αίτημα δεν συντρέχει η προϋπόθεση παραδεκτής άσκησης του σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 5 του Ν.703/77, ως ισχύει, και επομένως η Γ.Δ.Α. προτείνει την απόρριψη του αιτήματος.»

Κατόπιν το λόγο έλαβαν οι πληρεξούσιοι δικηγόροι των μερών, οι οποίοι ανέφεραν τα εξής:

α) ο πληρεξούσιος δικηγόρος της Ένωσης Ελληνικών Τραπεζών συντάχθηκε με την εισήγηση ΓΔΑ διατυπώνοντας παράλληλα τις κατωτέρω ενστάσεις αναφορικά με την νομιμότητα της υποβληθείσας αίτησης.

- Ένσταση περί έλλειψης ενεργητικής νομιμοποίησης της αιτούσας.
- Ένσταση Αοριστίας.
- Ένσταση περί ουσία αβασίμου της υπό κρίση αίτησης.
- Ένσταση έλλειψης παθητικής νομιμοποίησης της ΕΕΤ.
- Ένσταση καταχρηστικής άσκησης δικαιώματος.

β) η πληρεξούσια δικηγόρος της «STOPCARTEL» έθεσε αίτημα αναβολής προκειμένου να υποβάλει υπόμνημα αναφορικά με την εισήγηση της ΓΔΑ και ενημέρωσε την Επιτροπή ότι κατετέθη γραπτό αίτημα του Γενικής Ομοσπονδίας Καταναλωτών Ελλάδος (INKA) για παρέμβαση στη διαδικασία.

Η Επιτροπή σε μυστική διάσκεψη αποφάσισε και ο Πρόεδρος της ανακοίνωσε στη συνέχεια στα ενδιαφερόμενα μέρη τα εξής: α) την απόρριψη του αιτήματος περί αναβολής για προηγούμενη από τη συζήτηση υποβολή υπομνήματος ως αβάσιμο και ότι θα χορηγηθεί προθεσμία για την υποβολή υπομνήματος μετά την προφορική διαδικασία προς υποστήριξη και γραπτώς των απόψεων της αιτούσας και β) ότι κάνει αποδεκτό το αίτημα παρέμβασης του INKA, κατ' εφαρμογή του άρθρου 21 παρ. 3 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

Στο σημείο αυτό ζήτησε από τη Γραμματέα και εισήλθαν στην αίθουσα οι εκπρόσωποι του INKA, η Μ. Σ., και ο Η. Μ.

Ακολούθως η πληρεξούσια δικηγόρος της αιτούσας λαμβάνοντας πάλι το λόγο υποστήριξε στο ακροατήριο ότι η περί απαραδέκτου άποψη της ΓΔΑ, την οποία η τελευταία βασίζει στην παράγραφο 5 του άρθρου 9 του ν. 703/77 είναι εσφαλμένη, διότι είναι αντίθετη προς το υπερισχύον κοινοτικό δίκαιο σύμφωνα με το οποίο το άρθρο 5 του Καν. 1/2003/ΕΚ επιβάλλει στην Επιτροπή Ανταγωνισμού να δέχεται αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων από τρίτους και υπέβαλε αίτημα εξαιρέσεως του Προέδρου Σπ. Ζησιμόπουλου λόγω λήξης της θητείας του στις 19.1.2009.

Η Επιτροπή σε μυστική διάσκεψη επί του αιτήματος εξαιρέσεως του Προέδρου της ΕΑ, Προεδρεύοντος του μέλους Δημητρίου Γιαννέλη αποφάσισε ομόφωνα και ο Προεδρεύων ανακοίνωσε στα μέρη την απόρριψη του αιτήματος εξαιρέσεως του Προέδρου Σπ. Ζησιμόπουλου, ως αορίστου και η αιτιολογία ανεπτυγμένη θα αναφερθεί στο σκεπτικό της απόφασης.

Στη συνέχεια εισήλθε στην αίθουσα ο Πρόεδρος της ΕΑ και συνεχίστηκε η συζήτηση με την τοποθέτηση των εκπροσώπων του INKA οι οποίοι ανέπτυξαν τις απόψεις τους και απάντησαν σε ερωτήσεις του Προέδρου και των μελών της Επιτροπής.

Ολοκληρωθείσας της συζήτησης ο Πρόεδρος κατόπιν του αιτήματος που είχε υποβληθεί χορήγησε προθεσμία πέντε (5) ημερών για την υποβολή υπομνημάτων.

Η Επιτροπή συνήλθε σε διάσκεψη την 26^η Φεβρουαρίου 2009 (ημέρα Πέμπτη και ώρα 13:30), η οποία συνεχίστηκε και ολοκληρώθηκε την 12^η Φεβρουαρίου 2009 (ημέρα Πέμπτη και ώρα 9:30) στην ως άνω αίθουσα συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου των Γραφείων της, και αφού έλαβε υπόψη της τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, την Εισήγηση της Γ.Δ.Α. της Επιτροπής Ανταγωνισμού, τις απόψεις που διατύπωσαν προφορικώς τα ενδιαφερόμενα μέρη κατά την συζήτηση της υπόθεσης και με τα υπομνήματά τα οποία υπέβαλαν,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

1. Επί του αιτήματος εξαιρέσεως του Προέδρου κ. Σπ. Ζησιμόπουλου, η Επιτροπή Προεδρεύοντος του μέλους Δημητρίου Γιαννέλη, αποφάσισε την απόρριψη του αιτήματος, ως αορίστου, δεδομένου ότι ουδείς συγκεκριμένος λόγος εξαιρέσεως από τους προβλεπομένους στο άρθρο 6 του Κανονισμού Λειτουργίας (ΚΥΑ 8275/2006) προεβλήθη. Η δε συμμετοχή του Προέδρου κ. Σπ. Ζησιμόπουλου στη συνεδρίαση, μετά το άρθρο 34 του ν. 3734/2009 (Α'8) που όρισε ότι «η διάταξη του τελευταίου εδαφίου της παρ. 2 του άρθρου 3 του ν. 3051/2001 (Α'220) εφαρμόζεται και για τον Πρόεδρο και για τα μέλη της Επιτροπής Ανταγωνισμού», είναι νόμιμη.
2. Στο άρθρο 9 παρ. 5 του ν. 703/1977, ορίζεται: «Η Επιτροπή Ανταγωνισμού είναι αποκλειστικώς αρμόδια να λαμβάνει ασφαλιστικά μέτρα αυτεπαγγέλτως ή ύστερα από αίτηση του Υπουργού Ανάπτυξης, όταν πιθανολογείται παράβαση των άρθρων 1, 2, 2α και 5 ή των άρθρων 81 και 82 της Συνθήκης της Ευρωπαϊκής Κοινότητας και συντρέχει επείγουσα περίπτωση για την αποτροπή άμεσα επικείμενου κινδύνου ανεπανόρθωτης βλάβης στο δημόσιο συμφέρον.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί να απειλήσει χρηματική ποινή μέχρι πέντε χιλιάδες (5.000) Ευρώ για κάθε ημέρα μη συμμόρφωσης προς την απόφασή της και να θεωρήσει αυτή καταπεσούσα, όταν με απόφασή της βεβαιώνεται η μη συμμόρφωση.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού υποχρεούται να αποφανθεί το αργότερο μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από την ημερομηνία κατάθεσης της σχετικής αίτησης, αφού πρώτα ακουστούν τα ενδιαφερόμενα μέρη.

Η απόφαση αυτή υπόκειται μόνο σε προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών. Οι διατάξεις των παραγράφων 2 έως 4 του άρθρου 14 του παρόντος νόμου εφαρμόζονται αναλόγως».

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι οι μόνοι τρόποι για να ληφθούν ασφαλιστικά μέτρα από την Επιτροπή Ανταγωνισμού για τις περιπτώσεις που ρητά ορίζει η ως άνω διάταξη είναι είτε από την Επιτροπή αυτεπαγγέλτως ή κατόπιν αιτήσεως του Υπουργού Ανάπτυξης. Αντίθετα η δυνατότητα που υπήρχε να λαμβάνει η Επιτροπή ασφαλιστικά μέτρα κατόπιν αιτήσεως κάποιου ενδιαφερομένου καταργήθηκε με το ν. 3373/2005, ούτως ώστε να μη νομιμοποιείται πλέον ουδείς άλλος να απευθύνει σχετική αίτηση προς την Επιτροπή πλην του Υπουργού Ανάπτυξης.

Τα όσα εξ' άλλου ορίζει το εδ. γ' του άρθρου 9 παρ. 5 του ν. 703/77 σχετικά με την υποχρέωση της Επιτροπής να αποφανθεί εντός 15 ημερών από την ημερομηνία κατάθεσης της σχετικής αίτησης και για την προηγούμενη ακρόαση των ενδιαφερομένων μερών, αφορούν αποκλειστικά την περίπτωση που την αίτηση υποβάλλει ο Υπουργός Ανάπτυξης.

Απορριπτέα δε είναι τα όσα ισχυρίζεται η αιτούσα για εφαρμογή του άρθρου 5 του Κανονισμού 1 του 2003 / ΕΚ, λόγω κατ' ισχύος αυτού έναντι του άρθρου 9 παρ. 5 του ν. 703/77 βάσει της Αρχής της υπεροχής του Κοινοτικού Δικαίου, διότι ως άνω διάταξη αφήνει στη διακριτική ευχέρεια των Κρατών Μελών, το πώς θα καθορίσουν τις προϋποθέσεις λήψεως ασφαλιστικών μέτρων, προς προάσπιση του δημοσίου συμφέροντος.

Ύστερα από τα προεκτεθέντα, η Ολομέλεια της Επιτροπής Ανταγωνισμού κρίνει ότι η από 14.11.2008 αίτηση της Ένωσης Θυμάτων Καρτέλ και Μονοπωλίων με την επωνυμία «STOPCARTEL» για την αυτεπάγγελτη λήψη ασφαλιστικών μέτρων από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, ελλείπει ενεργητικής νομιμοποίησης, πρέπει να απορριφθεί, ως μη νόμιμη.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Ολομέλεια της Επιτροπής Ανταγωνισμού απορρίπτει την από 14.11.2008 αίτηση της Ένωσης Θυμάτων Καρτέλ και Μονοπωλίων με την επωνυμία «STOPCARTEL», ως μη νόμιμη.

Η απόφαση εκδόθηκε την **12^η Φεβρουαρίου 2009**.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ. 7 του ισχύοντος Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ Β' 1890/29.12.2006).

Ο Πρόεδρος της ΕΑ

Ο Συντάκτης της Απόφασης

Σπυρίδων Ζησιμόπουλος

Χαράλαμπος Τσιλιώτης

Η Αναπληρώτρια Γραμματέας

Ηλιάνα Κούτρα