

ΑΠΟΦΑΣΗ ΑΡΙΘΜ. 665/2018*
Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ
ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1ου ορόφου του κτηρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 26^η Ιουλίου 2017, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00, με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος: Δημήτριος Κυριτσάκης

Μέλη: Άννα Νάκου (Αντιπρόεδρος)

Βικτωρία Μερτικοπούλου (Εισηγήτρια)

Λευκοθέα Ντέκα

Νικόλαος Ζευγώλης

Παναγιώτης Φώτης

Σωτήριος Καρκαλάκος

Ιωάννης Πετρόγλου

Γραμματέας: Ευαγγελία Ρουμπή

Θέμα της συνεδρίασης: Λήψη απόφασης επί της προηγούμενης γνωστοποίησης συγκέντρωσης, κατ' άρθρο 6 παρ. 1 του ν. 3959/2011, για την απόκτηση αποκλειστικού ελέγχου επί της εταιρίας «ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» από την εταιρία «ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ»

Στη συνεδρίαση η νομίμως κλητευθείσα εταιρία ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ Α.Ε. παραστάθηκε δια της πληρεξουσίας δικηγόρου της Ανθούλας Πανταζίδου, Διευθύντριας της Νομικής της Υπηρεσίας.

Στην αρχή της συζήτησης το λόγο έλαβε η Εισηγήτρια της υπόθεσης, Βικτωρία Μερτικοπούλου, η οποία ανέπτυξε συνοπτικά το περιεχόμενο της υπ' αριθ. πρωτ. 4547/20.07.2018 γραπτής Έκθεσής της επί της κρινόμενης υπόθεσης και πρότεινε, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτή:

1. Να εγκριθεί η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση, κατ' άρθρο 8 παρ. 6 και παρ. 8 του ν. 3959/2011, όπως ισχύει, υπό όρους και προϋποθέσεις (διορθωτικά μέτρα), στη βάση των δεσμεύσεων τις οποίες ανέλαβε η εταιρία «ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ

* Η παρούσα απόφαση εκδίδεται σε δύο επιπλέον εκδόσεις με τα διακριτικά: 1) Προς Δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως και 2) Έκδοση για την εταιρία ΜΑΣΟΥΤΗΣ. Από τις παραπάνω εκδόσεις έχουν αφαιρεθεί τα απόρρητα επιχειρηματικά στοιχεία (όπου η ένδειξη [...]) τα οποία δεν θα πρέπει να περιέλθουν σε γνώση του αντίστοιχου αποδέκτη της έκδοσης, σύμφωνα με το άρθρο 41 του ν. 3959/2011 (ΦΕΚ 93 Α'/20.4.2011), όπως ισχύει, τον Κανονισμό Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 54 Β'/16.1.2013) και την από 13.1.2015 Ανακοίνωση της Επιτροπής Ανταγωνισμού σχετικά με το χαρακτηρισμό των απορρήτων στοιχείων και τον τρόπο υποβολής μη εμπιστευτικής εκδοχής εγγράφων. Όπου ήταν δυνατό τα στοιχεία που παραλείφθηκαν αντικαταστάθηκαν με ενδεικτικά ποσά και αριθμούς ή με γενικές περιγραφές (εντός [...]).

ΕΤΑΙΡΙΑ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ» με το υπ' αριθ. πρωτ. 4411/13.07.2018 έγγραφό της έναντι της Επιτροπής Ανταγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 4 και παρ. 8 του ν. 3959/2011, όπως ισχύει.

2. Να διαπιστωθεί υπαίτια παράβαση της απαγόρευσης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης πριν την έκδοση σχετικής εγκριτικής απόφασης από την Επιτροπή Ανταγωνισμού κατ' άρθρο 8 του ν. 3959/2011 και να επιβληθεί πρόστιμο, βάσει του άρθρου 9 παρ. 1 του ν. 3959/2011, στην υπόχρεη σε γνωστοποίηση εταιρία «ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ».

Ακολούθως, το λόγο έλαβε η εκπρόσωπος και πληρεξούσια δικηγόρος της εταιρίας, η οποία τοποθετήθηκε επί της προαναφερόμενης εισήγησης, ανέπτυξε τις απόψεις της, έδωσε διευκρινίσεις και απάντησε σε ερωτήσεις που της υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής.

Για τη θεμελίωση των ισχυρισμών της η εκπρόσωπος της εταιρίας ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ζήτησε την εξέταση μάρτυρα. Η Επιτροπή, αποδεχόμενη το σχετικό αίτημά της, εξέτασε το μάρτυρα [...] της εταιρίας.

Η Επιτροπή μετά την ολοκλήρωση της ακροαματικής διαδικασίας, αφού αποχώρησαν από την αίθουσα τα ενδιαφερόμενα μέρη και οι υπηρεσιακοί παράγοντες, προχώρησε σε διάσκεψη επί της υπόθεσης με τη συμμετοχή της Εισηγήτριας Βικτωρίας Μερτικοπούλου, η οποία δεν έλαβε μέρος στην ψηφοφορία, και αφού έλαβε υπόψη την υπ' αριθ. πρωτ. 4547/20.07.2018 Έκθεση της αρμόδιας Εισηγήτριας, τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, το ισχύον νομικό πλαίσιο, τις διαμορφωθείσες δεσμεύσεις, τις οποίες πρότεινε να αναλάβει η εταιρία ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ με το υπ' αριθ. πρωτ. 4411/13.07.2018 έγγραφό της, και τις απόψεις που διατυπώθηκαν εγγράφως με τα υπομνήματα που κατέθεσε η γνωστοποιούσα εταιρία και προφορικός κατά τη συζήτηση της υπόθεσης

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

1 Η ΓΝΩΣΤΟΠΟΙΗΘΕΙΣΑ ΠΡΑΞΗ

1. Κατά το άρθρο 5 παρ. 2 ν. 3959/2011, συγκέντρωση επιχειρήσεων πραγματοποιείται όταν προκύπτει μόνιμη μεταβολή του ελέγχου, μεταξύ άλλων στην περίπτωση κατά την οποία ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη τουλάχιστον μία επιχείρηση ή μια ή περισσότερες επιχειρήσεις αποκτούν άμεσα ή έμμεσα τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μιας ή περισσότερων άλλων επιχειρήσεων, με την αγορά τίτλων ή στοιχείων του ενεργητικού, με σύμβαση ή με άλλο τρόπο.
2. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 3088/15.05.2018 έγγραφο, η εταιρία «ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ» (εφεξής ΜΑΣΟΥΤΗΣ ή γνωστοποιούσα ή εξαγοράζουσα), γνωστοποίησε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού (εφεξής «ΕΑ»), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 6 παρ. 1-3 του ν. 3959/2011, όπως ισχύει, την πρόθεσή της να αποκτήσει το σύνολο των μετοχών της εταιρίας «ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» (εφεξής «ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ» ή «εξαγοραζόμενη»), σύμφωνα με τους όρους και τις συμφωνίες του προσκομισθέντος από 11.05.2018 Συμφωνητικού Εμπιστευτικότητας-Δήλωσης Προθέσεων (εφεξής Δήλωση Προθέσεων) που υπεγράφη με τους πωλητές των μετοχών της εξαγοραζόμενης [...] (εφεξής Πωλητές).
3. Σύμφωνα με τη Δήλωση Προθέσεων, η οριστική σύμβαση μεταβίβασης των μετοχών επρόκειτο να υπογραφεί μετά τη γνωστοποίηση στην Επιτροπή Ανταγωνισμού και το αργότερο μέχρι την 31.05.2018¹.
4. Η οριστική σύμβαση μεταβίβασης των μετοχών της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ στην ΜΑΣΟΥΤΗΣ (εφεξής Σύμβαση) υπεγράφη την ίδια ημέρα της υποβολής της γνωστοποίησης στην υπηρεσία, δηλ. την 15.05.2018². Αντικείμενο της Σύμβασης είναι η πώληση και μεταβίβαση κατά πλήρη κυριότητα, νομή και κατοχή από τους πωλητές στην εξαγοράζουσα των μετοχών που κατέχουν στην εξαγοραζόμενη και αντιστοιχούν σε ποσοστό 100% επί του συνόλου του μετοχικού κεφαλαίου, το οποίο ανέρχεται σε [...] ευρώ^{3,4}.
5. Ειδικότερα, σύμφωνα με τη Σύμβαση (άρθρο 1) η εξαγοράζουσα αποκτά κατά κυριότητα το σύνολο των μετοχών των πωλητών στην εξαγοραζόμενη έναντι του τιμήματος των [...] ευρώ (άρθρο 2). Η συναλλαγή συμφωνείται ότι θα γνωστοποιηθεί στην Επιτροπή Ανταγωνισμού (άρθρο 1).
6. Η εξαγορά από την ΜΑΣΟΥΤΗΣ του 100% του μετοχικού κεφαλαίου της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ οδηγεί σε απόκτηση του αποκλειστικού ελέγχου της τελευταίας από την ΜΑΣΟΥΤΗΣ και ως εκ τούτου συνιστά συγκέντρωση κατά την έννοια της παρ. 2 β) του άρθρου 5 ν. 3959/2011.
7. Σύμφωνα με τη γνωστοποιούσα [...] σε συνδυασμό με το γεγονός ότι δεν δραστηριοποιείται στη γεωγραφική περιοχή της Αττικής και των Κυκλάδων συνέβαλαν στη στρατηγική της απόφαση για επέκτασή της με την υλοποίηση της εξεταζόμενης συναλλαγής. Περαιτέρω, θα

¹ Βλ. άρθρο 4 παρ. 5 και άρθρο 7 της Δηλώσεως Προθέσεως.

² Η εν λόγω Σύμβαση προσκομίσθηκε στην Υπηρεσία και έλαβε αριθμό πρωτ. 3131/17.05.2018.

³ Βλ. Σύμβαση παρ. Ι και ΙΙ.

⁴ Με τη μεταβίβαση των μετοχών συµμεταβιβάζεται και η επωνυμία της εξαγοραζόμενης «Προμηθευτική Τροφίμων Ανώνυμος Εταιρεία» (άρθρο 4 στ. β Σύμβασης).

επιτευχθεί η εξυγίανση της εξαγοραζόμενης, [...]»⁵.

1.1 Αρμοδιότητα Ε.Α.

8. Σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1 του ν. 3959/2011⁶, όπως ισχύει, μια συγκέντρωση πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού όταν: α) ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση ανέρχεται στην παγκόσμια αγορά τουλάχιστον σε 150 εκατομμύρια ευρώ και β) δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, η καθεμία χωριστά, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 15 εκατομμυρίων ευρώ στην ελληνική αγορά.
9. Η υπό κρίση συγκέντρωση υπόκειται σε προηγούμενη γνωστοποίηση, καθώς εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 6 παρ. 1 ν. 3959/2011 και έχει εθνική διάσταση σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 10 ν. 3959/2011, όπως ισχύει, με βάση τους γνωστοποιηθέντες κύκλους εργασιών των συμμετεχουσών επιχειρήσεων κατά το τελευταίο οικονομικό έτος (χρήση 1.1.2017 - 31.12.2017) στην ελληνική και παγκόσμια αγορά, όπως αυτοί παρατίθενται συνοπτικά στον παρακάτω πίνακα:

Πίνακας 3: Κύκλοι εργασιών 2017 (σε ευρώ)

Εταιρίες	Παγκόσμια Αγορά	Ελληνική Αγορά
ΜΑΣΟΥΤΗΣ ⁷	[...]	[...]
ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	[...]	[...]
ΣΥΝΟΛΟ	[...]	[...]

10. Περαιτέρω, η υπό κρίση συγκέντρωση δεν έχει κοινοτική διάσταση, καθώς τα μέρη δεν πληρούν τα κατώφλια του κύκλου εργασιών του άρθρου 1 του Κανονισμού ΕΚ 139/2004. Ενόψει των ανωτέρω, η παρούσα γνωστοποίηση υποβάλλεται αρμοδίως ενώπιον της Ε.Α.

1.2 Προθεσμίες

11. Το έντυπο γνωστοποίησης με αριθ. πρωτ. 3088 υποβλήθηκε, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 6 παρ. 1 του ν. 3959/2011, στην ΕΑ την 15.05.2018. Με την ως άνω γνωστοποίηση συνυποβλήθηκε το προβλεπόμενο στο άρθρο 45 παρ. 1 του ν. 3959/2011 παράβολο. Ως αφετηρία της προθεσμίας των 30 ημερών προς γνωστοποίηση λογίζεται η ημερομηνία υπογραφής Συμφωνητικού Εμπιστευτικότητας – Δήλωσης Προθέσεων των δύο μερών να προβούν στην υπό εξέταση συναλλαγή, ήτοι η 11.05.2018, το οποίο και

⁵ Βλ. Τμήμα 1 παρ. 5 του υπ' αριθ. πρωτ. 3088/15.05.2018 εντύπου συνοπτικής γνωστοποίησης συγκέντρωσης επιχειρήσεων και υπ' αριθ. πρωτ. 3298/23.05.2018 επιστολή της γνωστοποιούσας.

⁶ Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 6 παρ. 1: «Κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε τριάντα ημέρες από τη σύναψη συμφωνίας ή τη δημοσίευση προσφοράς ή ανταλλαγής ή την ανάληψη υποχρέωσης για την απόκτηση συμμετοχής, που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης όταν ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση κατά το άρθρο 10 ανέρχεται, στην παγκόσμια αγορά τουλάχιστον σε εκατόν πενήντα εκατομμύρια (150.000.000) ευρώ και δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, η καθεμία χωριστά, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των δεκαπέντε εκατομμυρίων (15.000.000) ευρώ στην ελληνική αγορά».

⁷ Οι σχετικοί κύκλοι εργασιών περιλαμβάνουν τον κύκλο εργασιών της ΜΑΣΟΥΤΗΣ ([...])€ καθώς και της ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ ([...])€, η οποία βρίσκεται υπό τον έλεγχο του βασικού μετόχου της πρώτης [...].

- προσκομίσθηκε ως σχετικό με την υπ' αριθ. πρωτ. 3088/15.05.2018 γνωστοποίηση της συγκέντρωσης. Ως εκ τούτου, η εν λόγω γνωστοποίηση υποβλήθηκε εμπροθέσμως.
12. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 3163/18.05.2018 επιστολή της, η γνωστοποιούσα κοινοποίησε στην ΕΑ αντίτυπο του φύλλου της ημερήσιας οικονομικής εφημερίδας πανελλαδικής κυκλοφορίας «Η ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» της 17.05.2018 (αριθ. φύλλου 26.640), στο οποίο δημοσίευσε την υπό κρίση πράξη. Το περιεχόμενο της ως άνω δημοσίευσης αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο της ΕΑ την 18.05.2018, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 6 παρ. 6 του ν. 3959/2011.
13. Ως ημερομηνία προσηκούσας γνωστοποίησης θεωρείται η 30.05.2018, δεδομένης της ανάγκης συμπλήρωσης του φακέλου⁸.
14. Εν συνεχεία, κατά την εξέταση της Γνωστοποιούμενης Συγκέντρωσης διαπιστώθηκε ότι σε ορισμένες από τις επιμέρους αγορές στις οποίες αυτή αφορά προκαλούνται σοβαρές αμφιβολίες ως προς το συμβατό της με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού. Ως εκ τούτου, στις 29.06.2018 κοινοποιήθηκε στις γνωστοποιούσες η υπ' αριθ. οικ. 4087/29.06.2018 Απόφαση Προέδρου σύμφωνα με το άρθρο 8, παρ. 4 ν. 3959/2011, για την κίνηση της διαδικασίας πλήρους διερεύνησης της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης⁹.

2 ΤΑ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΑ ΜΕΡΗ

2.1 Η Εξαγοράζουσα: Διαμαντής ΜΑΣΟΥΤΗΣ Ανώνυμη Εταιρία – Σούπερ Μάρκετ

15. Η εταιρία ΜΑΣΟΥΤΗΣ με έδρα στη Θέρμη της Θεσσαλονίκης, ξεκίνησε τη λειτουργία της στον κλάδο του λιανικού εμπορίου στην Ελλάδα το 1976, εγκαινιάζοντας το πρώτο της κατάστημα στην οδό Κ. Κρυστάλλη, στη Θεσσαλονίκη και αντικείμενό της είναι η εκμετάλλευση επιχείρησης πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ και καταναλωτικών αγαθών.

⁸ Η ΓΔΑ απέστειλε τις υπ' αριθ. πρωτ. οικ. 3191/21.05.2018 και οικ. 3339/25.05.2018 επιστολές προς τη γνωστοποιούσα, βάσει των άρθρων 8 παρ. 11, 12 και 38 του ν. 3959/2011, όπως ισχύει, στις οποίες η γνωστοποιούσα απάντησε με τις υπ' αριθ. πρωτ. 3298/23.05.2018 και 3385/29.05.2018 επιστολές της. Η ΓΔΑ απέστειλε επιπλέον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 38 του ν. 3959/2011, σειρά επιστολών προς λοιπές ανταγωνίστριες επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στον υπό εξέταση κλάδο (βλ. κατωτέρω).

⁹ Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 8 του ν. 3959/2011: «1. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού εξετάζει τη γνωστοποιούμενη συγκέντρωση μόλις υποβληθεί η σχετική γνωστοποίηση. [...] 4. Αν διαπιστωθεί ότι η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος νόμου και προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς το συμβατό αυτής με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού στις επί μέρους αγορές στις οποίες αφορά, ο Πρόεδρος της Επιτροπής Ανταγωνισμού, με απόφαση του που εκδίδεται μέσα σε ένα μήνα από την γνωστοποίηση κινεί τη διαδικασία της πλήρους διερεύνησης της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης και ενημερώνει αμελλητί τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις σχετικά με την απόφασή του. Από τη γνωστοποίηση στις συμμετέχουσες επιχειρήσεις της κίνησης της διαδικασίας πλήρους διερεύνησης, οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις μπορούν από κοινού να προβαίνουν σε τροποποιήσεις στη συγκέντρωση ή να προτείνουν την ανάληψη δεσμεύσεων, ώστε να μην προκαλούν σοβαρές αμφιβολίες ως προς το συμβατό αυτής με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού στις επί μέρους αγορές στις οποίες αφορά, και να τις κοινοποιούν στην Επιτροπή Ανταγωνισμού. 5. Με την επιφύλαξη των παραγράφων 2 και 3, η υπόθεση εισάγεται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε προθεσμία σαράντα πέντε ημερών από την ημερομηνία κίνησης της διαδικασίας πλήρους διερεύνησης. 6. Με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού, η οποία εκδίδεται μέσα σε ενενήντα ημέρες από την ημερομηνία κίνησης της διαδικασίας πλήρους διερεύνησης, απαγορεύεται η συγκέντρωση όταν πληρούνται οι προϋποθέσεις της παραγράφου 1 του άρθρου 7 και, στην περίπτωση της παραγράφου 5 του άρθρου 5, όταν δεν πληρούνται οι προϋποθέσεις της παραγράφου 3 του άρθρου 1. Σε κάθε άλλη περίπτωση, η Επιτροπή Ανταγωνισμού επιτρέπει τη συγκέντρωση. Η πάροδος της προθεσμίας των ενενήντα ημερών, χωρίς την έκδοση απορριπτικής απόφασης, θεωρείται ως έγκριση της συγκέντρωσης εκ μέρους της Επιτροπής Ανταγωνισμού, η οποία εκδίδει υποχρεωτικώς τη σχετική διαπιστωτική πράξη».

16. Το Διοικητικό Συμβούλιο της ΜΑΣΟΥΤΗΣ είναι τριμελές και αποτελείται από τους: Διαμαντή Μασούτη, Πρόεδρο ΔΣ και Αναπληρωτή Διευθύνοντα Σύμβουλο, Ιωάννη Μασούτη, Διευθύνοντα Σύμβουλο και Μενέλαο Μπουφίδη, Μέλος ΔΣ¹⁰.
17. Η μετοχική σύνθεση της εταιρίας ΜΑΣΟΥΤΗΣ έχει ως ακολούθως:

Πίνακας 1: Μετοχική σύνθεση της εταιρίας ΜΑΣΟΥΤΗΣ

Μέτοχοι	Μερίδιο
[...]	[...]
[...]	[...]
[...]	[...]
ΣΥΝΟΛΟ	100%

18. Σύμφωνα με την γνωστοποιούσα¹¹, η εταιρία ΜΑΣΟΥΤΗΣ δεν ελέγχει άμεσα ή έμμεσα άλλη εταιρία.
19. Ο [...] ¹² ελέγχει μετοχικά μια ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ», της οποίας το σύνολο του κύκλου εργασιών προέρχεται εξ ολοκλήρου από ενοίκια ακινήτων που εκμισθώνει σε τρίτους ως ιδιοκτήτρια, ενώ, σύμφωνα με τη γνωστοποιούσα, «κανένας μέτοχος ή μέλος του Διοικητικού Συμβουλίου της ΜΑΣΟΥΤΗΣ ή η προαναφερόμενη εταιρία που ελέγχεται μετοχικά από τον μέτοχο κ. Ιωάννη Μασούτη, δεν συμμετέχει με οποιοδήποτε ποσοστό σε άλλη ανταγωνίστρια επιχείρηση που δραστηριοποιείται στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σ/μ».
20. Το δίκτυο πωλήσεων της ΜΑΣΟΥΤΗΣ περιλαμβάνει:
- 251 εταιρικά καταστήματα λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ που λειτουργούν με την επωνυμία «ΜΑΣΟΥΤΗΣ» και καλύπτουν γεωγραφικά τις περιφέρειες της Μακεδονίας, της Θράκης, της Θεσσαλίας, της Ηπείρου, τη Φθιώτιδα, την Εύβοια, την Αιτωλοακαρνανία και τα νησιά Θάσο, Λήμνο, Λέσβο και Χίο.
 - 244 καταστήματα λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ που αποτελούν το δίκτυο δικαιόχρησης της ΜΑΣΟΥΤΗΣ με την επωνυμία «Express Market», με παρουσία στις προαναφερόμενες περιφέρειες και νησιά, όπου δραστηριοποιείται και η ΜΑΣΟΥΤΗΣ με εταιρικά καταστήματα, καθώς και στους νομούς Αττικής, Αχαΐας, Κορινθίας, Ηλείας, Μεσσηνίας και στα νησιά Άνδρο, Σύρο, Σαντορίνη, Ικαρία, Σάμο, Κάλυμνο, Κρήτη και τα Επτάνησα.
 - 22 καταστήματα χονδρικής που λειτουργούν με την επωνυμία «Cash and Carry Μασούτης».

2.2 Η εξαγοραζόμενη: ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ Τροφίμων Ανώνυμος Εταιρεία

21. Η εταιρία ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ με έδρα το Μαρκόπουλο Αττικής ξεκίνησε τη λειτουργία της στον κλάδο του λιανικού εμπορίου στην Ελλάδα στις αρχές της δεκαετίας 1980, εγκαινιάζοντας το πρώτο της σούπερ μάρκετ στο Γαλάτσι Αττικής. Αντικείμενό της είναι, σύμφωνα με το καταστατικό της, η εμπορία ειδών διατροφής, ειδών παντοπωλείου και

¹⁰ Σύμφωνα με την υπ' αριθ. 7533 (σχετ. 23691) / 20.4.2015 Ανακοίνωση καταχώρισης στο ΓΕΝΙΚΟ ΕΜΠΟΡΙΚΟ ΜΗΤΡΩΟ (Γ.Ε.ΜΗ.) στοιχείων της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «Διαμαντής Μασούτης Α.Ε. ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ»

¹¹ Βλ. υπ' αριθ. πρωτ. 3298/23.05.2018 επιστολή.

¹² Βλ. το υπ' αριθ. πρωτ. 3431/31.05.2018 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της ΜΑΣΟΥΤΗΣ.

σούπερ μάρκετ.

22. Η μετοχική σύνθεση της εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ έχει ως ακολούθως¹³:

Πίνακας 2: Μετοχική σύνθεση της εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ

Μέτοχοι	Μερίδιο
[...]	[...]
[...]	[...]
[...]	[...]
[...]	[...]
ΣΥΝΟΛΟ	100%

23. Σύμφωνα με την ΜΑΣΟΥΤΗΣ¹⁴, η εταιρία ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ δεν ελέγχει άμεσα ή έμμεσα άλλη εταιρία. Σημειώνεται ότι η ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ είναι μέλος του ομίλου αγορών ΕΛΟΜΑΣ¹⁵ και η γνωστοποιούσα ανέφερε ότι μετά την ολοκλήρωση της υπό κρίση πράξης προτίθεται¹⁶ να αποσύρει την συμμετοχή της εξαγοραζόμενης από τον όμιλο αγορών ΕΛΟΜΑΣ.
24. Το δίκτυο πωλήσεων της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ περιλαμβάνει 56 εταιρικά καταστήματα λιανικής πώλησης σούπερ μάρκετ και 1 με τη μορφή δικαιόχρησης. Εκτός από 3 καταστήματα που βρίσκονται στην Άνδρο, όλα τα υπόλοιπα καταστήματα του δικτύου βρίσκονται εντός του Νομού Αττικής.

3 ΣΧΕΤΙΚΕΣ ΑΓΟΡΕΣ - ΜΕΓΕΘΟΣ ΚΑΙ ΜΕΡΙΔΙΑ ΑΓΟΡΩΝ

25. Η σχετική αγορά προϊόντων περιλαμβάνει το σύνολο των προϊόντων ή/και υπηρεσιών που θεωρούνται από τον καταναλωτή εναλλάξιμα ή δυνάμενα να υποκατασταθούν μεταξύ τους, λόγω των χαρακτηριστικών τους, των τιμών τους και της χρήσης, για την οποία προορίζονται. Η σχετική γεωγραφική αγορά περιλαμβάνει την περιοχή, όπου οι ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις συμμετέχουν στην προμήθεια προϊόντων ή υπηρεσιών και οι όροι του ανταγωνισμού είναι επαρκώς ομοιογενείς, και η οποία μπορεί να διακριθεί από γειτονικές κυρίως περιοχές, διότι στις εν λόγω περιοχές οι όροι του ανταγωνισμού διαφέρουν σημαντικά¹⁷.
26. Κατά πάγια πρακτική και νομολογία (τόσο σε Ευρωπαϊκό όσο και σε εθνικό επίπεδο), η ΕΑ επικεντρώνει την έρευνά της στις «επηρεαζόμενες» σχετικές αγορές της εκάστοτε υπό

¹³ Βλ. υπ' αριθ. πρωτ. 3298/23.05.2018 επιστολή της ΜΑΣΟΥΤΗΣ.

¹⁴ Βλ. υπ' αριθ. πρωτ. 3298/23.05.2018.

¹⁵ Βάσει του άρθρου 27§β του καταστατικού του ΕΛΟΜΑΣ, η αλλαγή στη μετοχική σύνθεση του νομικού προσώπου, εταίρου κατά ποσοστό πλέον του πενήντα τοις εκατό αποτελεί λόγο αποκλεισμού του εταίρου από τον όμιλο. Ως εκ τούτου μετά την ολοκλήρωση της υπό κρίση συγκέντρωσης, η ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ θα αποκλειστεί από τον ΕΛΟΜΑΣ.

¹⁶ Βλ. την υπ' αριθ. πρωτ. 3385/29.05.2018 επιστολή της.

¹⁷ Βλ. σχετικά Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής όσον αφορά τον ορισμό της σχετικής αγοράς για τους σκοπούς του κοινοτικού δικαίου ανταγωνισμού (97/C 372/03).

κρίση συγκέντρωσης, δηλαδή, στις αγορές εκείνες όπου παρουσιάζεται σημαντικός βαθμός επικάλυψης μεταξύ των δραστηριοτήτων των συμμετεχουσών επιχειρήσεων. Ως «επηρεαζόμενη αγορά» νοείται: α) Κάθε σχετική αγορά στην οποία ασκούν επιχειρηματικές δραστηριότητες δύο ή περισσότερες από τις συμμετέχουσες στη συγκέντρωση επιχειρήσεις, εφόσον εκτιμάται ότι η συγκέντρωση θα οδηγήσει σε συνολικό μερίδιο στην αγορά αυτή ύψους τουλάχιστον 15% (η περίπτωση αφορά οριζόντιες σχέσεις), καθώς και β) κάθε σχετική αγορά στην οποία ασκεί επιχειρηματικές δραστηριότητες οποιαδήποτε συμμετέχουσα επιχείρηση και βρίσκεται σε προηγούμενο ή επόμενο στάδιο της παραγωγικής ή εμπορικής διαδικασίας του προϊόντος σε σχέση με την αγορά στην οποία δραστηριοποιείται άλλη συμμετέχουσα επιχείρηση, και οποιοδήποτε από τα ατομικά ή συνδυασμένα μερίδια αγοράς των επιχειρήσεων αυτών, σε οποιοδήποτε στάδιο της παραγωγικής ή εμπορικής διαδικασίας, ανέρχεται σε 25% τουλάχιστον, ανεξάρτητα αν μεταξύ των μερών υφίσταται σχέση προμηθευτή/πελάτη (η περίπτωση αφορά τις κάθετες σχέσεις).

3.1 Οριοθέτηση της σχετικής αγοράς προϊόντων και της σχετικής γεωγραφικής αγοράς

i. Οι απόψεις των μερών

27. Σύμφωνα με τη γνωστοποιούσα: «Ως σχετική αγορά προϊόντων – υπηρεσιών θεωρείται αυτή της λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ, η οποία περιλαμβάνει εμπορία τροφίμων, ποτών, ειδών ατομικής χρήσης, οικιακής χρήσης και γενικά καταναλωτικών ειδών. Οι σχετικές γεωγραφικές αγορές είναι της περιοχής της Αττικής, που εδρεύει η ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, και των Κυκλάδων».

ii. Κρίση της Επιτροπής

28. Οι σχετικές αγορές προϊόντων της υπό κρίση συγκέντρωσης σχετίζονται με τον κλάδο της διανομής ειδών σούπερ μάρκετ. Ειδικότερα, η Ευρωπαϊκή Επιτροπή (Ε.Επ.) και η ΕΑ σε προηγούμενες αποφάσεις τους¹⁸ έχουν καταλήξει ότι υπάρχει μία διακριτή αγορά για τη διανομή των προϊόντων τροφίμων και λοιπών καταναλωτικών αγαθών καθημερινής κατανάλωσης (άλλως και είδη σούπερ μάρκετ), η οποία αποσκοπεί στην ικανοποίηση των τρεχουσών αναγκών των νοικοκυριών. Περαιτέρω, σύμφωνα με την πρακτική τόσο των εθνικών αρχών ανταγωνισμού όσο και της Ε.Επ.¹⁹, από την άποψη των δυνητικών αποτελεσμάτων στον ανταγωνισμό, ο εν λόγω κλάδος διακρίνεται κατ' αρχήν σε δύο κατηγορίες προϊόντων αγορών: (α) αγορά διανομής ειδών σούπερ μάρκετ, στην οποία οι επιχειρήσεις λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ ενεργούν ως προμηθευτές των τελικών καταναλωτών και (β) αγορά εφοδιασμού ειδών σούπερ μάρκετ («αγορά ζήτησης»), στην οποία επιχειρήσεις πώλησης τροφίμων και λοιπών

¹⁸ Βλ. ενδεικτικά αποφάσεις Ε.Επ. COMP/M.946 INTERMARCHE/SPAR, COMP/M.991 PROMODÈS/CASINO, COMP/M.1684 CARREFOUR/PROMODES, COMP/M.1221 REWE/MEINL και COMP/M.2115 CARREFOUR/GB, καθώς και ενδεικτικά αποφάσεις της Ε.Α. υπ' αριθ. 17/1995, 106/II/1999, 176/III/2001, 194/III/2001, 204/III/2001, 330/V/2007, 381/V/2008, 496/VI/2010, 544/VII/2012, 572/VII/2013, 582/VII/2013, 599/2014, 600/2015, 601/2015 και 637/2017.

¹⁹ Βλ. ενδεικτικά αποφάσεις Ε.Ε. COMP/M.1221 – REWE/MEINL, COMP/M.4590-REWE/DELVITA. Βλ. επίσης και απόφαση Γαλλικής ΑΑ υπ' αριθ. 4-DCC-173 DIA/CARREFOUR.

καταναλωτικών αγαθών καθημερινής χρήσης ενεργούν ως αγοραστές έναντι των παραγωγών των προϊόντων που πωλούνται από αυτές στους τελικούς καταναλωτές.

29. Κατά πάγια νομολογία, οι αγορές λιανικής και χονδρικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ σε επίπεδο διανομής αποτελούν διακριτές αγορές²⁰. Εν προκειμένω, στην αγορά χονδρικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ μέσω καταστημάτων cash and carry δραστηριοποιείται μόνο η εξαγοράζουσα επιχείρηση και επομένως, αν και αποτελεί σχετική αγορά στην υπό κρίση πράξη, δεν υπάρχουν οριζόντιες επικαλύψεις που θα οδηγούσαν στην αύξηση του μεριδίου ως συνέπεια της συγκέντρωσης. Ως εκ τούτου δεν εξετάζεται περαιτέρω η συγκεκριμένη αγορά.
30. Για την αξιολόγηση της υπό κρίση συγκέντρωσης, εξετάζονται οι παρακάτω σχετικές αγορές, προκειμένου να διαπιστωθεί αν υπάρχουν επηρεαζόμενες αγορές υπό την παραπάνω έννοια:
- (α) **Λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ σε επίπεδο διανομής** (ήτοι αγορά λιανικής πώλησης καταναλωτικών αγαθών καθημερινής χρήσης μέσω υπεραγορών, σούπερ μάρκετ, μίνι μάρκετ και εκπτώτικων καταστημάτων), η οποία από γεωγραφική άποψη ορίζεται κατ' αρχήν ανά νομό της ηπειρωτικής χώρας, ενώ στις περιπτώσεις των νήσων, το κάθε νησί αποτελεί διακριτή γεωγραφική αγορά, λόγω των δυσκολιών στη μετακίνηση του τελικού καταναλωτή. **Στην εν λόγω αγορά υπάρχει οριζόντια επικάλυψη, καθώς σε αυτή δραστηριοποιούνται και τα δύο μέρη.**
- Σύμφωνα με παλαιότερες αποφάσεις της Ε.Α.²¹, η αγορά της λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ θα μπορούσε να διακριθεί περαιτέρω στις εξής κατηγορίες: (α) στις αλυσίδες καταστημάτων (σούπερ μάρκετ και υπερμάρκετ)²², (β) στα «εκπτώτικα καταστήματα» (soft discount stores and hard discount stores)²³ και (γ) στα παραδοσιακά παντοπωλεία²⁴. Σύμφωνα με την πιο πρόσφατη νομολογία της Ε.Επ.²⁵, η σχετική αγορά

²⁰ Βλ. ενδεικτικά τις υπ' αριθ. 381/V/2008, 467/VI/2009 και 601/2015 αποφάσεις Ε.Α. και τις εκεί αναφερόμενες παραπομπές.

²¹ Βλ. ενδεικτικά τις υπ' αριθ. 582/VII/2013, 572/VII/2013, 552/VII/2012, 544/VII/2012, 496/VI/2010, 381/V/2008, 330/V/2007, 204/III/2001, 194/III/2001, 176/III/2001, 106/II/1999 αποφάσεις της Ε.Α.

²² Τα κύρια χαρακτηριστικά των αλυσίδων καταστημάτων είναι ότι απευθύνονται στον τελικό καταναλωτή για μαζικές αγορές κυρίως τροφίμων, διαθέτουν μεγάλες επιφάνειες, οι πελάτες τους αυτοεξυπηρετούνται, ο εφοδιασμός τους γίνεται μέσω κεντρικών αποθηκών, διαθέτουν μεγάλη ποικιλία προϊόντων (8.000-10.000 κωδικούς), καθώς και προϊόντα ιδιωτικής ετικέτας (private label) και τέλος οι τιμές λιανικής πώλησης των προϊόντων είναι γενικά χαμηλές σε σχέση με τα παραδοσιακά παντοπωλεία.

²³ Κύρια χαρακτηριστικά των εκπτώτικων καταστημάτων είναι οι ιδιαίτερα χαμηλές τιμές, η σχετικά μικρή ποικιλία προϊόντων (με έμφαση στα προϊόντα ιδιωτικής ετικέτας), το κατά κύριο λόγο μικρό μέσο εμβαδό ανά κατάστημα, ο μεγάλος αριθμός και η αντίστοιχη διασπορά καταστημάτων, καθώς και τα χαμηλά λειτουργικά έξοδα. Σχετικά με το ζήτημα αν τα εκπτώτικα καταστήματα περιλαμβάνονται στην ίδια αγορά, αρχικά η Ε.Επ. στις υποθέσεις COMP/M. 1684-CARREFOUR/PROMODES και COMP/M.1221-REWE/MEINL είχε αφήσει το θέμα ανοικτό. Ακολούθως, στις υποθέσεις COMP/M.3905-TESCO/CARREFOUR (παρ. 12), COMP/M.4590-REWE/DELVITA (παρ. 13) και COMP/M.6506-GROUPE AUCHAN / MAGYAR HIPERMARKET (παρ. 10) κατέληξε ότι τα σούπερ μάρκετ, οι υπεραγορές και τα καταστήματα discount αποτελούν άμεσους ανταγωνιστές και συγκεκριμένα αποτελούν τα «σύγχρονα κανάλια διανομής» (modern distribution channels).

²⁴ Τα παραδοσιακά παντοπωλεία παρέχουν μερικά σημαντικά πλεονεκτήματα όπως προσωπική εξυπηρέτηση, ευκολία πρόσβασης, εκτεταμένο ωράριο κ.λπ. και θα μπορούσαν να θεωρηθούν εν μέρει ανταγωνιστές των σούπερ μάρκετ στο βαθμό που αποτελούν για το μέσο καταναλωτή μία λογική εναλλακτική δυνατότητα για την κάλυψη των αναγκών του σε είδη διατροφής.

²⁵ Βλ. ενδεικτικά COMP/M.4590-REWE/DELVITA, COMP/M.1221 – REWE/MEINL, COMP/M.3905-TESCO-CARREFOUR. Βλ. επίσης απόφαση Ε.Α. 544/VII/2012, παρ. 45.

προϊόντος συνίσταται κατ' αρχήν στην αγορά λιανικής πώλησης καταναλωτικών αγαθών καθημερινής χρήσης μέσω σύγχρονων δικτύων λιανικής πώλησης (υπεραγορές, σούπερ μάρκετ και εκπτωτικά καταστήματα, όπως η LIDL), εξαιρουμένων λοιπών καταστημάτων λιανικής πώλησης, όπως εξειδικευμένα καταστήματα (αρτοποιεία, κρεοπωλεία, καταστήματα ηλεκτρικών συσκευών κ.λπ.), πρατήρια καυσίμων, cash and carry²⁶ κ.λπ. Ο βαθμός υποκατάστασης των υπηρεσιών που παρέχουν οι ανωτέρω κατηγορίες καταστημάτων διαφοροποιείται κατά περίπτωση και εξαρτάται και από την περιοχή αναφοράς (αστικές, ημιαστικές, αγροτικές περιοχές). Για τους σκοπούς της παρούσας αξιολογείται ότι στην ελληνική επικράτεια, στα καταστήματα cash and carry διενεργούνται σχεδόν αποκλειστικά χονδρικές πωλήσεις προϊόντων, απευθυνόμενες κυρίως σε επαγγελματίες, οι οποίοι αποτελούνται κατά κύριο λόγο από μικρές και μεσαίες επιχειρήσεις κι επομένως οι συνθήκες ζήτησης σε αυτήν την αγορά διαφέρουν ουσιαστικά από τις συνθήκες ζήτησης στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ. Συνεπώς η αγορά των cash and carry θεωρείται διακριτή από την αγορά της λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ στο επίπεδο της διανομής.

Εν προκειμένω, κατά την κρίση της Επιτροπής Ανταγωνισμού, δεδομένου ότι η εξαγοραζόμενη δραστηριοποιείται αποκλειστικά στο νομό Αττικής, καθώς και στη νήσο Άνδρο, όπου δραστηριοποιείται και η εξαγοραζούσα μέσω δικτύου δικαιοχρησίας, ως σχετική γεωγραφική αγορά για την υπό κρίση συγκέντρωση ορίζεται κατ' αρχήν ο νομός Αττικής και το νησί της Άνδρου, καθώς μόνο σ' αυτές τις γεωγραφικές περιοχές υφίστανται οριζόντιες επικαλύψεις. Για τους σκοπούς αξιολόγησης της παρούσας συγκέντρωσης δε, προκειμένου να ελεγχθούν πλήρως οι ανταγωνιστικές συνθήκες, κατά την κρίση της Επιτροπής Ανταγωνισμού η σχετική γεωγραφική αγορά πρέπει να οριοθετηθεί περαιτέρω σε τοπικό επίπεδο, δεδομένου ότι το κάθε κατάστημα διαθέτει μια τοπική δύναμη αγοράς, η οποία εξαρτάται από το κόστος μεταβίβασης των καταναλωτών και μεταφοράς εμπορευμάτων από τη μία τοποθεσία στην άλλη. Λαμβάνοντας υπόψη την προγενέστερη νομολογία²⁷ της ΕΑ, οριοθετούνται τοπικές γεωγραφικές αγορές σε ακτίνα έως 10 λεπτά με το αυτοκίνητο από το κατάστημα-στόχος για τις αστικές περιοχές και έως 30 λεπτά για τις ημιαστικές και αγροτικές περιοχές²⁸, ώστε να ελεγχθούν διεξοδικά οι συνθήκες ανταγωνισμού από την πλευρά του καταναλωτή σε τοπικό επίπεδο^{29 30}. Σε

²⁶ Ιδίως ως προς τα καταστήματα cash & carry βλ. και απόφαση Γερμανικής ΑΑ υπ' αριθ. Β 2 – 333/07 ΕΔΕΚΑ /TENGELMANN κ.α., σελ. 29.

²⁷ Βλ. ενδεικτικά τις αποφάσεις ΕΑ 600/2015 (ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ-ΧΑΛΚΙΑΔΑΚΗΣ), 605/2015 (ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ-ΚΡΟΝΟΣ), 607/2015 (ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ-CRM) και 637/2017 (ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ-ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ).

²⁸ Σημειώνεται ότι η κατηγοριοποίηση των δημοτικών ενοτήτων σε αστικές ή μη αστικές στην παρούσα εισήγηση έγινε σύμφωνα με το μεθοδολογικό σημείωμα της έρευνας κάλυψης της απογραφής του πληθυσμού κατοίκων 2011 της Ελληνικής Στατιστικής Αρχής, στο οποίο η κατανομή των δημοτικών και τοπικών κοινοτήτων ανάλογα με το βαθμό αστικότητας αναλύεται σε τρία στρώματα: 1) Αστικές: πληθυσμός πάνω από 10.000 κάτοικοι, 2) Ημιαστικές: πληθυσμός 2.000-9.999 κάτοικοι και 3) Αγροτικές: πληθυσμός έως 1.999 κάτοικοι (βλ. σχετικά: http://www.statistics.gr/documents/20181/1210503/methodological_note_census_coverage_survey_final.pdf/ca6a67fe-5682-4195-bf64-85bc90513b3e).

²⁹ Ειδικότερα, επί τη βάσει της οριοθέτησης αυτής, εξετάστηκε η τοπική αγορά που ορίζεται ως γεωγραφικός κύκλος με κέντρο το κάθε εξεταστέο επιμέρους κατάστημα-στόχο και με ακτίνα απόστασης από αυτό περίπου 10 ή 30 λεπτά με το αυτοκίνητο, ανάλογα με το χαρακτηρισμό της δημοτικής ενότητας, προκειμένου να διαπιστωθούν οι πραγματικές ανταγωνιστικές πιέσεις που ασκούνται σε κάθε κατάστημα-στόχο από την άποψη των εναλλακτικών πηγών προμήθειας του καταναλωτή. Για τον υπολογισμό της ακτίνας των αποστάσεων με

αυτές τις περιοχές οι όροι του ανταγωνισμού είναι επαρκώς ομοιογενείς, και μπορούν να διακριθούν από γειτονικές περιοχές.

(β) **Εφοδιασμού καταστημάτων σούπερ μάρκετ και cash and carry** («αγορά ζήτησης»), η οποία αφορά στην αμέσως προηγούμενη οικονομική βαθμίδα (upstream sector) από εκείνη της διανομής ειδών σουπερ μάρκετ και περιλαμβάνει την πώληση ειδών σούπερ μάρκετ από τους παραγωγούς/προμηθευτές σε πελάτες/αγοραστές, όπως οι επιχειρήσεις χονδρικού ή λιανικού εμπορίου. Από γεωγραφική άποψη, σύμφωνα και με προηγούμενες αποφάσεις της Ε.Α.³¹, η αγορά εφοδιασμού καταλαμβάνει το σύνολο της ελληνικής επικράτειας, με κριτήριο την υποκατάσταση από την πλευρά των προμηθευτών των επιχειρήσεων λιανικής πώλησης (βιομηχανίες, βιοτεχνίες, εισαγωγείς), καθώς η ενίσχυση του δικτύου μιας αλυσίδας αυξάνει τον όγκο των αγορών που γίνονται συνολικά και κατά συνέπεια τη θέση της και τη διαπραγματευτική της δύναμη, τη δυνατότητα επιβολής όρων και ενδεχομένως τη δημιουργία σχέσεων οικονομικής εξάρτησης των προμηθευτών της³². Στην εν λόγω αγορά υπάρχει οριζόντια επικάλυψη, καθώς σε αυτή δραστηριοποιούνται και τα δύο μέρη.

(γ) **Χονδρικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ μέσω καταστημάτων cash & carry και χονδρεμπορικών επιχειρήσεων**, η οποία, από γεωγραφική άποψη, εξετάζεται στο σύνολο της ελληνικής επικράτειας, καθώς και σε περιφερειακό επίπεδο και σε επίπεδο νομού. Σημειώνεται ότι στην εν λόγω σχετική αγορά δεν υπάρχει οριζόντια επικάλυψη, και συνεπώς δεν εξετάζεται περαιτέρω.

3.2 Δομή - Μεριδία Αγοράς - Ανταγωνισμός

i. *Μεριδία αγοράς στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ σε επίπεδο διανομής σε εθνικό επίπεδο*

31. Στην αγορά της λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ σε επίπεδο διανομής δραστηριοποιείται σε πανελλαδικό επίπεδο πλήθος αλυσίδων και μεμονωμένων σούπερ μάρκετ. Σύμφωνα με τα στοιχεία που προσκόμισε η γνωστοποιούσα καθώς και οι ανταγωνίστριες αυτής, το πανελλαδικό μερίδιο αγοράς των εταιριών ΜΑΣΟΥΤΗΣ και ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ, καθώς και των κυριότερων ανταγωνιστών κατά το έτος 2016 παρατίθενται κατωτέρω³³:

Πίνακας 4: Πανελλήνιο μερίδιο αγοράς έτους 2016 – Κλάδος λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ

Αλυσίδα Σούπερ Μάρκετ	2016
Άλφα Βήτα Βασιλόπουλος ΑΕ	[15-25]%

αυτοκίνητο μεταξύ του καταστήματος-στόχου και των ανταγωνιστών, χρησιμοποιήθηκε ως βάση η εφαρμογή «google maps» (υπολογισμός υποθετικού χρόνου οδήγησης), η οποία έχει χρησιμοποιηθεί σε ανάλογες αποφάσεις ευρωπαϊκών αρχών ανταγωνισμού.

³⁰ Βλ. σχετικά Ενότητα 4.

³¹ Βλ. ενδεικτικά απόφαση ΕΑ 605/2015 και απόφαση ΕΑ 613/2015 και εκεί παραπομπές.

³² Βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΕΑ 637/2016, παρ. 40, 582/VII/2013 υπό Δ.2, 572/VII/2013, παρ. 34, 544/VII/2012, παρ. 48, 496/VI/2010, παρ. 46 και 623/2016, παρ. 31

³³ Επισημαίνεται ότι τόσο η γνωστοποιούσα όσο και οι ανταγωνίστριες αυτής δεν διέθεταν στοιχεία πανελλαδικών μεριδίων για το έτος 2017, ενώ δεν έχει ακόμα δημοσιευτεί το τεύχος «ΠΑΝΟΡΑΜΑ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ» για το έτος 2018, το οποίο αποτελεί και τη βασική πηγή υπολογισμού μεριδίων στην αγορά.

Αλυσίδα Σούπερ Μάρκετ	2016
Lidl Hellas	[15-25]%
Σκλαβενίτης Ι. & Σ. ΑΕΕ	[15-25]%
METRO ΑΕΒΕ	[10-15]%
Δ. Μασούτης ΑΕ	[5-10]%
Πέντε ΑΕ	[5-10]%
ΑΝΕΔΗΚ Κρητικός ΑΕ	[0-5]%
ΣΥΝ.ΚΑ. Προμηθ. & Καταναλ. Συν/σμός ΠΕ	[0-5]%
Χαλκιαδάκης ΑΕ	[0-5]%
Bazaar ΑΕ	[0-5]%
Προμηθευτική Τροφίμων ΑΕ	[0-5]%
Πρόδος ΑΕ	[0-5]%
Ανδρικόπουλος ΑΕ	[0-5]%
Γουντσίδης ΑΕ	[0-5]%
Δ. Θανόπουλος ΑΕ	[0-5]%
Γαλαξίας ΑΕ	[0-5]%
Diellas ΑΕ	[0-5]%
Σκόντο ΕΠΕ	[0-5]%
Κανάκη ΑΕ	[0-5]%
Φαιστός ΑΕΒΕ	[0-5]%
Kosmoplus ΑΕ	[0-5]%
Αφοί Μουργή ΑΕ	[0-5]%
Μαρκάτο ΑΕ	[0-5]%
Ελληνική Διατροφή Δ. Μακεδονίας ΑΕ	[0-5]%
Ξένος ΑΕ	[0-5]%
ΣΠΑΚ Μάρκετ ΑΕ	[0-5]%
Mr MON ΑΕ	[0-5]%

Πηγή: Στοιχεία προσκομισθέντα από τη γνωστοποιούσα, τους ανταγωνιστές και από το τεύχος «ΠΑΝΟΡΑΜΑ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ», Φθινόπωρο 2017, επεξεργασία ΓΔΑ.

32. Όπως προκύπτει από τον παραπάνω πίνακα, μετά την ολοκλήρωση της υπό εξέταση συναλλαγής, η νέα οντότητα αποκτά μερίδιο στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ που θα προσεγγίζει το [10-15]% σε εθνικό επίπεδο. Στον συνολικό κύκλο εργασιών του κλάδου δεν υπολογίζονται οι μικρές αλυσίδες, των οποίων όμως η συμμετοχή στον συνολικό τζίρο του κλάδου αναμένεται να είναι αμελητέα. Σημειώνεται, επιπλέον, ότι ο δημοσιευμένος κύκλος εργασιών κάποιων εταιριών ενδέχεται να περιλαμβάνει και πωλήσεις που γίνονται από τα καταστήματα χονδρικής cash & carry που διαθέτουν οι εταιρίες. Σχετικά παραδείγματα αποτελούν τόσο η γνωστοποιούσα ΜΑΣΟΥΤΗΣ, η οποία διαθέτει 22 καταστήματα cash & carry, όσο και η METRO ΑΕΒΕ, η οποία δραστηριοποιείται με διαφορετικά εμπορικά σήματα στις αγορές της χονδρικής και λιανικής πώλησης. Σε κάθε περίπτωση η αφαίρεση του κύκλου εργασιών των cash & carry καταστημάτων δεν θα μετέβαλλε ουσιωδώς το μερίδιο της ΜΑΣΟΥΤΗΣ και της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ. Μετά την ολοκλήρωση της κρινόμενης συγκέντρωσης η νέα οντότητα θα κατατάσσεται, εξ επόψεως μεριδίου αγοράς, στην πέμπτη θέση σε εθνικό

επίπεδο, θέση που ούτως ή άλλως ήδη κατείχε η ΜΑΣΟΥΤΗΣ μέχρι και σήμερα, πίσω από τη ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ -που έχει αυξήσει σημαντικά το μερίδιό της μετά την εξαγορά της ΧΑΛΚΙΑΔΑΚΗΣ το έτος 2016 και της ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ το έτος 2017-, την ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ, τη LIDL και την ΜΕΤΡΟ που ισχυροποίησε τη θέση της μετά την εξαγορά της ΒΕΡΟΠΟΥΛΟΣ.

33. Καθώς οι δραστηριότητες των μερών επικαλύπτονται μόνο στους νομούς Αττικής και στο νησί της Άνδρου, ακολουθεί σε επόμενη ενότητα λεπτομερέστερη ανάλυση στις γεωγραφικά στενότερες τοπικές αγορές, οι οποίες ορίστηκαν κατά την προαναφερθείσα νομολογία και τη σχετική μεθοδολογία, και στις οποίες ανέκυψαν επηρεαζόμενες αγορές.

ii. Μερίδια στην αγορά εφοδιασμού

34. Σύμφωνα με τη γνωστοποιούσα, δεν υπάρχουν διαθέσιμα στοιχεία αναφορικά με το μέγεθος της αγοράς εφοδιασμού ειδών σούπερ μάρκετ και τα σχετικά μερίδια των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων. Ωστόσο, λαμβάνοντας υπόψη ως ένδειξη αναφοράς τα μερίδια των συμμετεχουσών εταιριών στην αγορά λιανικής πώλησης σε επίπεδο διανομής στην ελληνική επικράτεια³⁴, εκτιμάται ότι τα αθροιστικά μερίδια των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση εταιριών, κυμαίνονται γύρω στο [10-15]% (βλ. Πίνακα 4) της σχετικής αγοράς. Δεδομένου του πολύ μικρού μεριδίου της εξαγοραζόμενης στη σχετική αγορά, η αύξηση του αντίστοιχου μεριδίου της ΜΑΣΟΥΤΗΣ, ως αποτέλεσμα της γνωστοποιούμενης συγκέντρωσης, αναμένεται αμελητέα και δεν εκτιμάται ότι θα υπάρξουν αισθητές επιπτώσεις στην άνω αγορά του εφοδιασμού. Σε κάθε περίπτωση, το αθροιστικό μερίδιο του [10-15]%, αρκετά χαμηλότερο από το κρίσιμο 22% στη σχετική αγορά³⁵, εξασφαλίζει ότι δεν υπάρχει ο κίνδυνος δημιουργίας σχέσης οικονομικής εξάρτησης προμηθευτών από την ενιαία οντότητα ως αποτέλεσμα της κρινόμενης συγκέντρωσης και συνεπώς δεν αναμένεται να ενισχυθεί σημαντικά η διαπραγματευτική ισχύς της νέας οντότητας έναντι αυτών.

iii. Απόψεις ανταγωνιστών για την επικείμενη συγκέντρωση

35. Η Υπηρεσία, προκειμένου να αξιολογήσει τις επιπτώσεις της υπό κρίση πράξης στις σχετικές αγορές, απέστειλε σειρά επιστολών παροχής στοιχείων προς ανταγωνιστές των μερών στη λιανική αγορά ειδών σούπερ μάρκετ³⁶.

³⁴ Βλ. ενδεικτικά Αποφάσεις της ΕΑ υπ' αριθ. 599/2014, 600/2015 και 637/2017. Στα μερίδια του Πίνακα 4 παραπάνω έχουν συμπεριληφθεί για ορισμένες αλυσίδες και οι πωλήσεις των καταστημάτων cash and carry, οι αγορές των οποίων συμπεριλαμβάνονται στην αγορά εφοδιασμού. Ως εκ τούτου η χρήση του εν λόγω μεριδίου ως ένδειξη για την αγοραστική ισχύ της νέας οντότητας έναντι των προμηθευτών της είναι ιδιαίτερα αξιόπιστη.

³⁵ Η ισχύς στην αγορά που αποκτάται λόγω της συγκέντρωσης και η οποία δεν μπορεί να αντισταθμισθεί από τον αντισυμβαλλόμενο-προμηθευτή της νέας ενιαίας οντότητας καταδεικνύεται από το ποσοστό που αντιπροσωπεύουν οι αγορές της ενιαίας οντότητας επί του συνολικού κύκλου εργασιών του προμηθευτή. Η Ε.Επ. έχει αποφανθεί σχετικά ότι όταν το εν λόγω ποσοστό υπερβαίνει το 22%, ο αγοραστής-πελάτης μπορεί δύσκολα (ήτοι με ζημία καθότι θα σημειωθεί πτώση τζίρου τουλάχιστον 20%) να αντικατασταθεί ή είναι αναντικατάστατος και συνεπώς μπορεί να αυξάνεται υπέρμετρα η ισχύς του (βλ. απόφαση της 2.2.1999, COMP/M.1221-REWE/MEINL, παρ. 101).

³⁶ Οι ανταγωνιστές ανταποκρίθηκαν με τις εξής επιστολές: ΑΛΦΑ ΒΗΤΑ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ ([...]) (εφεξής ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ), Lidl Hellas & ΣΙΑ Ο.Ε. ([...]) (εφεξής LIDL), MARKET IN ΑΕΒΕ ([...]) (εφεξής MARKET IN), ΜΕΤΡΟ ΑΕΒΕ ([...]) (εφεξής ΜΕΤΡΟ), ΒΑΖΑΑΡ ΑΕ ([...]) (εφεξής ΒΑΖΑΑΡ), ΠΙΝΤΕ ΑΕΕ ([...]) (εφεξής ΠΙΝΤΕ), ΘΑΝΟΠΟΥΛΟΣ Δ. ΑΕ ([...]) (εφεξής ΘΑΝΟΠΟΥΛΟΣ), ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ Ι. & Σ. ΑΕΕ ([...]) (εφεξής ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ).

36. Σχετικά με τις επιπτώσεις της υπό κρίση πράξης στη λειτουργία του ανταγωνισμού, τόσο σε εθνικό όσο και σε τοπικό επίπεδο (δηλαδή στο νομό Αττικής και στη νήσο Άνδρο και ειδικότερα στη χώρα της Άνδρου), η [...] σημειώνει τα εξής: «Αναφορικά με την αγορά της λιανικής πώλησης ειδών σουπερμάρκετ σε επίπεδο διανομής, θεωρούμε ότι ο αντίκτυπος της ολοκλήρωσης της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης θα είναι μικρός. Ο εν λόγω αντίκτυπος συνίσταται ιδίως στη διεύρυνση του δικτύου της ΜΑΣΟΥΤΗΣ σε εθνικό επίπεδο, στο βαθμό που η τελευταία αποκτά επιπλέον πρόσβαση στον Νομό Αττικής, και ιδίως σε επιμέρους περιοχές των Δήμων Αθηναίων και Γαλασίου. Αναφορικά με την αγορά εφοδιασμού των καταστημάτων λιανικής πώλησης σούπερ μάρκετ ή/και των καταστημάτων cash & carry, θεωρούμε ότι ο αντίκτυπος της ολοκλήρωσης της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης θα είναι επίσης μικρός. Ειδικότερα, λαμβάνοντας υπόψη την υφιστάμενη θέση της ΜΑΣΟΥΤΗΣ και τον επιπλέον τζίρο που θα δημιουργηθεί μετά την ολοκλήρωση της υπό γνωστοποίηση συγκέντρωσης στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ και cash & carry, θεωρούμε ότι με την ολοκλήρωση της υπό γνωστοποίηση συγκέντρωσης θα ενισχυθεί περαιτέρω η αγοραστική ή/και διαπραγματευτική δύναμη της ΜΑΣΟΥΤΗΣ».
37. Η αλυσίδα [...] αναφέρει ότι: «οι επιπτώσεις της υπό κρίση γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης σε εθνικό επίπεδο, τόσο στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σουπερμάρκετ σε επίπεδο διανομής όσο και στην αγορά εφοδιασμού των καταστημάτων λιανικής πώλησης σουπερμάρκετ, εκτιμούμε ότι θα είναι ήπιες. Σε τοπικό όμως επίπεδο και ιδίως στη νήσο Άνδρο, η οριζόντια επικάλυψη τριών (3) καταστημάτων των εταιρειών αυτών, εκτιμούμε ότι θα επιφέρει ανισορροπία στη λειτουργία του ανταγωνισμού».
38. Η άποψη της εταιρίας [...] πάνω στο ζήτημα είναι πως: «τόσο σε επίπεδο διανομής στην αγορά της λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ, όσο και στην αγορά εφοδιασμού των καταστημάτων λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ ή/και των καταστημάτων cash & carry, θα υπάρξουν θετικές επιπτώσεις για τον ελεύθερο ανταγωνισμό προς όφελος του καταναλωτή σε εθνικό και σε τοπικό επίπεδο στο Ν. Αττικής και στην Χώρα της Άνδρου».
39. Η εταιρία [...] ανέφερε ότι: «Ο συγκεκριμένος χώρος είναι ιδιαίτερα ανταγωνιστικός με χαμηλά ποσοστά κέρδους και συνεχείς προσφορές προς τους καταναλωτές για την αύξηση του μεριδίου αγοράς της κάθε επιχείρησης. Το γεγονός αυτό λειτουργεί επ' ωφέλεια των καταναλωτών αλλά παράλληλα επηρεάζει και το όλο δίκτυο προμήθειας, αγοράς, διανομής και πώλησης των προϊόντων. Η ενίσχυση ανταγωνιστριών εταιρειών με οποιοδήποτε τρόπο δημιουργεί οπωσδήποτε ανταγωνιστικό πλεονέκτημα, ειδικά στο επίπεδο αγορών από τους προμηθευτές. Ως εκ τούτου αναφορικά με το ερώτημα αν θα επηρεάσει την αγορά λιανικής σε επίπεδο διανομής η συγκέντρωση των παραπάνω επιχειρήσεων η απάντηση είναι καταφατική, ειδικά αναφορικά με την εταιρεία ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ η οποία θα ενισχυθεί ακόμα περισσότερο, και ειδικά στην Αττική, όπου δεν έχει παρουσία. Αναφορικά με το ερώτημα σας αν θα επηρεαστεί η αγορά εφοδιασμού των καταστημάτων λιανικής ή και των καταστημάτων χονδρικής με την παραπάνω συγκέντρωση, θεωρούμε ότι η εταιρεία ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ αποκτώντας τα καταστήματα της εταιρείας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ θα ενισχυθεί ακόμη περισσότερο. Ως απόρροια της συγκέντρωσης, αυτή θα είναι η ενίσχυση της διαπραγματευτικής της θέσης σε σχέση με τους προμηθευτές, αφού ο όγκος των

προμηθειών επηρεάζει άμεσα τις τιμές χονδρικής αλλά και τις παροχές οι οποίες αποτελούν την σημαντικότερη πηγή εσόδων των επιχειρήσεων του κλάδου. Η συγκέντρωση θα ενισχύσει περαιτέρω την δυνατότητα της ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ για αυξομείωση των τιμών σε επίπεδο λιανικής. Σε αυτό θα πρέπει να ληφθεί πολύ σοβαρά υπόψη ότι η εξαγορά της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΑΕ με όλα τα έτοιμα ουσιαστικά σημεία πώλησης, δημιουργεί επιπρόσθετο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα».

40. Σύμφωνα με την [...] «οι επιπτώσεις της γνωστοποιηθείσας πράξης στη λειτουργία του ανταγωνισμού θα είναι ήπιες, τόσο σε εθνικό επίπεδο, όσο και σε τοπικό επίπεδο. Αυτό ισχύει τόσο στην αγορά της λιανικής πώλησης ειδών σουπερμάρκετ σε επίπεδο διανομής, όσο και στην αγορά εφοδιασμού των καταστημάτων ανεξαρτήτως τύπου. Ο λόγος για την γνώμη μας αυτή είναι γιατί αφενός το μέγεθος των δύο εταιρειών είναι περιορισμένο, και έτσι δεν θα αποκτήσει η εταιρεία ΜΑΣΟΥΤΗΣ κάποιο αξιοσημείωτο πλεονέκτημα έναντι του ανταγωνισμού της, και αφετέρου δεν υπάρχουν πολλές περιοχές στη επικράτεια όπου δραστηριοποιούνται και οι δύο εταιρείες, με κίνδυνο την δημιουργία ολιγοπωλίου».
41. Σύμφωνα με τη [...] η εν λόγω συναλλαγή θα προσδώσει στη νέα οντότητα δεσπόζουσα θέση στη σχετική αγορά με συνέπεια να θίγεται ο αποτελεσματικός ανταγωνισμός στην εν λόγω αγορά. Επιπλέον αναφέρει ότι: «Η τρέχουσα ύφεση της ελληνικής οικονομίας έχει σύμφωνα με όλες τις ενδείξεις οδηγήσει πλέον στο φαινόμενο των «λουκέτων» και εντείνεται και απειλεί πρωτίστως τις μικρές επιχειρήσεις. Φυσικό επακόλουθο του κλεισίματος επιχειρήσεων λιανεμπορίου, αποτελεί η αύξηση της συγκέντρωσης μεριδίων αγοράς από τις μεγαλύτερες επιχειρήσεις, με αποτέλεσμα την όξυνση των ανταγωνιστικών πιέσεων εις βάρος των μικρότερων επιχειρήσεων και τη δημιουργία σε αρκετές περιπτώσεις συνθηκών αθέμιτου ανταγωνισμού». Περαιτέρω αναφέρει ότι η συγκέντρωση θα οδηγήσει σε περιορισμό του αριθμού ή εύρους των προμηθευτών, περιορισμό της ικανότητας των προμηθευτών να ανταγωνίζονται μεταξύ τους, μείωση του ανταγωνιστικού κινήτρου των προμηθευτών και περιορισμό των διαθέσιμων επιλογών και πληροφοριών στους πελάτες. Τέλος στην αγορά εφοδιασμού των καταστημάτων λιανικής πώλησης σουπερ μάρκετ ή/και των καταστημάτων cash & carry θα επηρεάσει την πολιτική τιμών καθώς και τις συνθήκες και τους όρους συνεργασίας με τους προμηθευτές, δεδομένου ότι «με την συμφωνία θα εντείνουν τις προωθητικές τους ενέργειες (εκπτώσεις, προσφορές κλπ.), προκειμένου να περιορίσουν τις απώλειες της ζήτησης, να προσελκύσουν το καταναλωτικό κοινό και να ενισχύσουν τις πωλήσεις τους αποσπώντας ουσιαστικά μερίδιο από τον ανταγωνισμό».
42. Κατά τη [...] «δεν θα υπάρξουν επιπτώσεις στη λειτουργία του ανταγωνισμού τόσο σε εθνικό όσο και σε τοπικό επίπεδο: i) Στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών S/M σε επίπεδο διανομής, ii) Στην αγορά εφοδιασμού καταστημάτων λιανικής πώλησης S/M ή/και C&C».
43. Τέλος, η εταιρία [...] αναφέρει ότι: «θα υπάρξει μικρή επίπτωση στη λειτουργία του ανταγωνισμού στην αγορά λιανικής πώλησης σε εθνικό επίπεδο, καθώς, παρά το μεγάλο αριθμό καταστημάτων της ΜΑΣΟΥΤΗΣ, η εταιρεία δραστηριοποιούνταν κυρίως στη Βόρεια Ελλάδα. Σε ότι αφορά το τοπικό επίπεδο (νήσος Άνδρου), η επίδραση στον ανταγωνισμό θα είναι σαφώς μεγαλύτερη, χωρίς όμως να εκτιμάται, ότι θα έχει αρνητικό αντίκτυπο στον ανταγωνισμό του κλάδου λιανικής πώλησης. Η [...] καλωσορίζει την

ύπαρξη υγιούς ανταγωνισμού μεταξύ των προμηθευτών στην αγορά. Η Δ/ση Αγορών της [...] εκτιμά, ότι με την εξαγορά της εταιρείας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ από την ΜΑΣΟΥΤΗΣ δε θα χειροτερέψει κάτι για τους πελάτες και οι τοπικοί προμηθευτές με τοπικά προϊόντα μάλλον θα παρακινηθούν να παράγουν και να παραδίδουν ακόμα πιο ανταγωνιστικά τα προϊόντα».

4 ΕΠΗΡΕΑΖΟΜΕΝΕΣ ΑΓΟΡΕΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΥΠΟ ΚΡΙΣΗ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΗ

4.1 Η αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ σε επίπεδο νομού και σε τοπικές αγορές

44. Όπως προαναφέρθηκε, η ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ δραστηριοποιείται στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ αποκλειστικά στο νομό Αττικής (53 εταιρικά καταστήματα και 1 που λειτουργεί με σύμβαση δικαιόχρησης) και στην Άνδρο (3 εταιρικά καταστήματα). Στις αγορές αυτές η εξαγοράζουσα ΜΑΣΟΥΤΗΣ δεν διαθέτει μεν εταιρικά καταστήματα, αλλά διατηρεί δίκτυο δικαιόχρησης υπό το σήμα Express Market, με παρουσία στο νομό Αττικής με εννέα (9) καταστήματα, καθώς και στην Άνδρο με ένα (1) κατάστημα.

45. Λόγω των οριζόντιων επικαλύψεων σε αυτές τις αγορές, εξετάζεται κατά πόσο υπάρχουν τοπικές αγορές, στις οποίες το μερίδιο της νέας οντότητας θα υπερβεί το κατώφλι του 15% που προβλέπεται για τον ορισμό επηρεαζόμενης αγοράς, για την οποία απαιτείται λεπτομερέστερη ανάλυση.

(i) Μεθοδολογία αξιολόγησης

46. Λαμβάνοντας υπόψη τη νομολογία σε εθνικό και ευρωπαϊκό επίπεδο, κατά τα προεκτεθέντα, η Υπηρεσία προχώρησε στην εξέταση των τοπικών αγορών στο νομό Αττικής καθώς και στη νήσο Άνδρο, οι οποίες οριοθετούνται **με ακτίνα 10 λεπτών (ή 30 λεπτών για τις ημι-αστικές και αγροτικές περιοχές) με το αυτοκίνητο από το κατάστημα-στόχος**³⁷, ώστε να ελέγξει διεξοδικά τις συνθήκες ανταγωνισμού από την πλευρά του καταναλωτή σε τοπικό επίπεδο, καθώς και τις πραγματικές ανταγωνιστικές πιέσεις που ασκούνται σε κάθε κατάστημα-στόχο από την άποψη των εναλλακτικών πηγών προμήθειας του καταναλωτή.

(ii) Ανάλυση των τοπικών αγορών στο Νομό Αττικής

47. Δεδομένου ότι τα στοιχεία του κύκλου εργασιών των επιμέρους καταστημάτων που είχε συλλέξει η Υπηρεσία³⁸ αφορούσαν στο έτος 2015 και εκτότε έχουν επέλθει σημαντικές αλλαγές, τόσο στη δομή της αγοράς όσο και στον συνολικό κύκλο εργασιών στην αγορά των σούπερ μάρκετ, για την εκτίμηση της ισχύος των μερών και των ανταγωνιστών τους

³⁷ Ειδικότερα, επί τη βάση της στενότερης οριοθέτησης, εξετάστηκε η τοπική αγορά που ορίζεται ως γεωγραφικός κύκλος με κέντρο το κάθε εξεταστέο επιμέρους κατάστημα-στόχο και με ακτίνα απόστασης από αυτό περίπου 10 λεπτά με το αυτοκίνητο για τις αστικές περιοχές και 30 λεπτά για τις ημι-αστικές και τις αγροτικές περιοχές.

³⁸ Για τη διερεύνηση των τοπικών αγορών στο Νομό Αττικής, χρησιμοποιήθηκαν στοιχεία σχετικά με το δίκτυο καταστημάτων της πλειοψηφίας των ανταγωνιστριών εταιριών στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ που είχε στη διάθεσή της η Υπηρεσία από την αξιολόγηση προηγούμενης συγκέντρωσης στην ίδια αγορά, για τα οποία αιτήθηκε την άδεια χρήσης [ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ ([...]), LIDL ([...]), MARKET IN ([...]), ΜΕΤΡΟ ([...]), ΒΑΖΑΑΡ ([...]), ΠΕΝΤΕ ([...]), ΘΑΝΟΠΟΥΛΟΣ ([...]), ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ ([...])].

στις τοπικές αγορές χρησιμοποιήθηκε προσεγγιστικά ως κριτήριο το μερίδιο των εταιριών, βάσει επιφανείας καταστημάτων (τετραγωνικά μέτρα) σε σχέση με το σύνολο της διαθέσιμης επιφάνειας πώλησης καταστημάτων σούπερ μάρκετ σε κάθε ορισμένη τοπική αγορά³⁹.

48. Επί τη βάσει της τοπικής οριοθέτησης της σχετικής γεωγραφικής αγοράς, σε ακτίνα 10 λεπτών με το αυτοκίνητο γύρω από κάθε κατάστημα – στόχο της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ, προκύπτει ότι σε 17 τοπικές γεωγραφικές αγορές που ορίζονται γύρω από ισάριθμα καταστήματα-στόχος της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ (16 εταιρικά και 1 δικαιόχρησης) στον νομό Αττικής υπάρχουν οριζόντιες επικαλύψεις με καταστήματα του δικτύου δικαιόχρησης της ΜΑΣΟΥΤΗΣ.
49. Σε όλες τις 17 επιμέρους τοπικές αγορές γύρω από τα κρίσιμα καταστήματα – στόχους λειτουργούν επίσης καταστήματα όλων των ανταγωνιστών πανελλαδικής εμβέλειας, τα οποία κατά κανόνα είναι πολύ μεγαλύτερα σε μέγεθος. Στον Πίνακα 5 που ακολουθεί παρουσιάζονται τα μερίδια σε τετραγωνικά μέτρα, στις τοπικές αγορές στις οποίες παρουσιάζονται οριζόντιες επικαλύψεις μεταξύ της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ και της ΜΑΣΟΥΤΗΣ (από το δίκτυο δικαιόχρησης Express Market), καθώς και τα μερίδια των ανταγωνιστών. Τα μερίδια των μερών σε ορισμένες αγορές παρουσιάζονται υπερεκτιμημένα, διότι, όπως προκύπτει από τον πίνακα, για ορισμένα καταστήματα ανταγωνιστών που λειτουργούν εντός των οριοθετημένων τοπικών αγορών γύρω από τα καταστήματα-στόχος, δεν υπάρχουν διαθέσιμα στοιχεία σχετικά με την επιφάνειά τους (τ.μ.).

Πίνακας 5: Εκτιμήσεις μεριδίων σε τετραγωνικά μέτρα γύρω από τα καταστήματα-στόχος στον νομό Αττικής όπου υπάρχουν οριζόντιες επικαλύψεις⁴⁰

A/A	Σήμα	ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ	ΤΜ	ΜΕΡΙΔΙΑ
1	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΠΑΠΑΔΙΑΜΑΝΤΗ 22, ΚΥΠΡΙΑΔΟΥ	[...]	[10-15]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:		[...]	[15-25]%
	Σκλαβενίτης	Τραλλέων & Ολοφύτου 26, Γαλάτσι Παπαφλέσσα 32, Γαλάτσι	[...]	[25-35]%
	Γαλαξίας	Λεωφ. Γαλατσίου 103, Γαλάτσι	[...]	[25-35]%
	My Market	Καλοσγούρου 14, Αθήνα	[...]	[15-25]%
	Ok! Anytime Markets	Νάξου 134, Αθήνα	[...]	[0-5]%
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
2	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΠΛΑΤΩΝΟΣ 22, ΓΑΛΑΤΣΙ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%

³⁹ Αρκετές εθνικές αρχές λαμβάνουν υπόψη, σε αντίστοιχες υποθέσεις, την επιφάνεια των καταστημάτων σούπερ μάρκετ για τον υπολογισμό των μεριδίων των ανταγωνιστών. Ειδικότερα, η γαλλική αρχή για τον υπολογισμό των μεριδίων στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ βασίζεται στην επιφάνεια πωλήσεων σε τ.μ. των καταστημάτων της εξαγοράζουσας και της επιχείρησης-στόχου σε σχέση με την συνολική επιφάνεια πωλήσεων όλων των ανταγωνιστών στην εξεταζόμενη γεωγραφική αγορά (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις υπ' αριθ. 14-DCC-30, 14-DCC-146, 12-DCC-112 και 11-DCC-05). Επίσης στην υπόθεση C-0001/07 της ισπανικής αρχής που αφορούσε στην εξαγορά από την ισπανική αλυσίδα DIA των καταστημάτων PLUS, θυγατρικής του γερμανικού ομίλου TENGELMANN, η εκτίμηση των μεριδίων γίνεται βάσει επιφανείας πωλήσεων, δηλαδή βάσει τετραγωνικών μέτρων. Βλ. και απόφαση ΕΑ 607/2015 (ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ-CRM).

⁴⁰ Τα καταστήματα «My Market» ανήκουν στην εταιρία ΜΕΤΡΟ και τα καταστήματα «Γαλαξίας» ανήκουν στην εταιρία ΠΕΝΤΕ.

**ΠΡΟΣ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ
ΣΤΗΝ ΕΦΗΜΕΡΙΔΑ
ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ**

A/A	Σήμα	ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ	ΤΜ	ΜΕΡΙΔΙΑ
	Μερικό Σύνολο:			[5-10]%
	My Market	Τράλλεων 152, Γαλάτσι Καλοσγούρου 14, Αθήνα	[...]	[25-35]%
	Σκλαβενίτης	Παπαφλέσσα 32, Γαλάτσι Ελ. Βενιζέλου 8 & Πρ. Ηλία, Γαλάτσι	[...]	[25-35]%
	Γαλαξίας	Λεωφ. Γαλατσίου 103, Γαλάτσι	[...]	[15-25]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Καραϊσκάκη 19 & Βαλαωρίτου, Γαλάτσι Αγίας Γλυκερίας 46-48, Γαλάτσι	[...]	[10-15]%
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
3	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΦΑΙΔΡΙΑΔΩΝ 34, ΚΥΨΕΛΗ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:		[...]	[10-15]%
	Σκλαβενίτης	Βελβενδού 25, Αθήνα Αγίου Μελετίου 6, Αθήνα Λευκωσίας 39, Αθήνα	[...]	[25-35]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Αγίας Γλυκερίας 46-48, Γαλάτσι Αγίου Μελετίου 35, Αθήνα	[...]	[25-35]%
	Market In	28ης Οκτωβρίου 120, Αθήνα	[...]	[15-25]%
	My Market	Λευκωσίας 46 & Κνωσσού, Πλ. Αγ. Ανδρέα	[...]	[10-15]%
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
4	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	Κ. ΒΑΡΝΑΛΗ 52, ΜΕΤΑΜΟΡΦΩΣΗ	[...]	[0-5]%
	Express Market	Ηρακλείου 44, Μεταμόρφωση Δρυάδων 11, Ν.Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:		[...]	[5-10]%
	My Market	Δ. Σολωμού 56, Μεταμόρφωση Λεωφ. Ηρακλείου 475, Ηράκλειο Τατοΐου και Γεωρ. Δροσίνη, Μεταμόρφωση	[...]	[25-35]%
	Σούπερ Μάρκετ Θανόπουλος	Ιλισίων 13, Κηφισιά	[...]	[25-35]%
	Σκλαβενίτης	Γεωρ. Παπανδρέου 116, Μεταμόρφωση Λεωφ. Αμαρουσίου και Λ. Καραγιάννη	[...]	[25-35]%
	Lidl	Γρ. Λαμπράκη 23, Λυκόβρυση	[...]	[5-10]%
	Ok! Anytime Markets	Πεύκων 150, Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Market In	Ναρκίσσων 1, Ηράκλειο	Μ/Δ	Μ/Δ
	Ασπίδα Όμιλος Σούπερμαρκετ συν.π.ε	Λεωφ. Θεσσαλονίκης 77, Νέα Φιλαδέλφεια	Μ/Δ	Μ/Δ
	Γαλαξίας	Φιλαδέλφειας 205, Αχαρνές	Μ/Δ	Μ/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
5	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΜΑΡΚΟΡΑ 28, ΠΑΤΗΣΙΑ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:		[...]	[5-10]%
	Σκλαβενίτης	Διογένους, &, Λεωφ. Γαλατσίου 90, Γαλάτσι Παπαφλέσσα 32, Γαλάτσι Λευκωσίας 17 & Κύπρου, Αθήνα	[...]	[25-35]%
	My Market	Καλοσγούρου 14, Αθήνα Βικέλα 2 και Παγανέλλη, Άγιος Ελευθέριος	[...]	[25-35]%
	Γαλαξίας	Λεωφ. Γαλατσίου 103, Γαλάτσι	[...]	[15-25]%
	Lidl	Πατησίων 316, Αθήνα	[...]	[15-25]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Αγίας Γλυκερίας 46-48, Γαλάτσι	[...]	[0-5]%
	Ok! Anytime Markets	Νάξου 134, Αθήνα	[...]	[0-5]%
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
6	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	Γ. ΠΑΠΑΝΔΡΕΟΥ 146, ΜΕΤΑΜΟΡΦΩΣΗ	[...]	[0-5]%
	Express Market	Ηρακλείου 44, Μεταμόρφωση Δρυάδων 11, Ν.Ηράκλειο	[...]	[0-5]%

**ΠΡΟΣ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ
ΣΤΗΝ ΕΦΗΜΕΡΙΔΑ
ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ**

A/A	Σήμα	ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ	ΤΜ	ΜΕΡΙΔΙΑ
	Μερικό Σύνολο:			[5-10]%
	My Market	Λεωφ. Ηρακλείου 475, Ηράκλειο Δ. Σολωμού 56, Μεταμόρφωση Τατοΐου και Γεωρ. Δροσίνη, Μεταμόρφωση	[...]	[15-25]%
	Σούπερ Μάρκετ Θανόπουλος	Πλισίων 13, Κηφισιά	[...]	[15-25]%
	Σκλαβενίτης	Γεωρ. Παπανδρέου 116, Μεταμόρφωση Λεωφ. Αμαρουσίου και Λ. Καραγιάννη, Λυκόβρυση	[...]	[15-25]%
	Lidl	11ο χλμ Εθν. Αθ-Θεσ. 118, Μεταμόρφωση Γρ. Λαμπράκη 23, Λυκόβρυση	[...]	[15-25]%
	Ok! Anytime Markets	Πεύκων 150, Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Market in	Ναρκίσσων 1, Ηράκλειο	M/Δ	M/Δ
	AB Βασιλόπουλος	Βασ. Αλεξάνδρου 20, Μαρούσι	M/Δ	M/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
7	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΟΛΥΜΠΙΑΣ 23 & ΣΥΡΟΥ, ΓΑΛΑΤΣΙ	[...]	[10-15]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[15-25]%
	Γαλαξίας	Λεωφ. Γαλατσίου 103, Γαλάτσι	[...]	[25-35]%
	AB Βασιλόπουλος	Αγίας Γλυκερίας 46-48, Γαλάτσι Καραϊσκάκη 19 & Βαλαωρίτου, Γαλάτσι	[...]	[15-25]%
	Σκλαβενίτης	Παπαφλέσσα 32, Γαλάτσι	[...]	[15-25]%
	My Market	Καλοσγούρου 14, Αθήνα	[...]	[15-25]%
	Ok! Anytime Markets	Κονοπισοπούλου 11, Αθήνα	M/Δ	M/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
8	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΦΑΙΔΡΙΑΔΩΝ 87, ΚΥΨΕΛΗ	[...]	[0-5]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[5-10]%
	Σκλαβενίτης	Βελβενδού 25, Αθήνα Λευκωσίας 39, Αθήνα Αγίου Μελετίου 6, Αθήνα Παπαφλέσσα 32, Γαλάτσι	[...]	[25-35]%
	AB Βασιλόπουλος	Αγίας Γλυκερίας 46-48, Γαλάτσι Αγίου Μελετίου 35, Αθήνα	[...]	[15-25]%
	Γαλαξίας	Λεωφ. Γαλατσίου 103, Γαλάτσι	[...]	[10-15]%
	Market In	28ης Οκτωβρίου 120, Αθήνα	[...]	[10-15]%
	My Market	Λευκωσίας 46 & Κνωσσού, Πλ. Αγ. Ανδρέα	[...]	[10-15]%
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
9	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΠΑΤΗΣΙΩΝ 158, ΠΛ. ΑΜΕΡΙΚΗΣ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[10-15]%
	Market In	Ζακύνθου 7, Αθήνα 28ης Οκτωβρίου 120, Αθήνα Κυψέλης 34, Αθήνα Πιπίνου 104, Αθήνα	[...] M/Δ	[35-45]%
	AB Βασιλόπουλος	Αγίου Μελετίου 35, Αθήνα Μάρνη 24, Αθήνα	[...] M/Δ	[15-25]%
	Σκλαβενίτης	Αγίου Μελετίου 6, Αθήνα Μιχαήλ Βόδα 67, Αθήνα Λευκωσίας 39, Αθήνα	[...] M/Δ [...]	[10-15]%
	My Market	Λευκωσίας 46 & Κνωσσού, Πλ. Αγ. Ανδρέα	[...]	[10-15]%
	Ok! Anytime Markets	Κυψέλης 15, Αθήνα 3ης Σεπτεμβρίου 138, Αθήνα Τοσίτσα 17, Αθήνα	[...] M/Δ	[0-5]%
	Bazaar	Σουλτάνη 20, Αθήνα	M/Δ	M/Δ

**ΠΡΟΣ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ
ΣΤΗΝ ΕΦΗΜΕΡΙΔΑ
ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ**

A/A	Σήμα	ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ	ΤΜ	ΜΕΡΙΔΙΑ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
10	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΚΑΡΠΑΘΟΥ 116 - 118 & ΣΚΛΑΒΟΥΝΟΥ, ΠΕΙΡΑΙΑΣ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Καζανόβα 30, Καλλιόπολη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[10-15]%
	Σκλαβενίτης	Αγίας Μαρίνης και Ηροδότου, Πειραιάς Χατζηκυριακού 24 και Φλέσσα Ακτή Μουτσοπούλου 48, Πειραιάς 2ας Μεραρχίας 30 & Πραξιτέλους	[...]	[55-65]%
	Bazaar	Ζαΐμη 114, Πειραιάς Σοφοκλέους 91, Πειραιάς Αντωνίου &, Θεοχάρη και Ιάσονος, Πειραιάς	[...]	[15-25]%
	Ok! Anytime Markets	Μαρίας Χατζηκυριακού 110, Πειραιάς Θρασύβουλου 24, Πειραιάς Ελ. Βενιζέλου 80, Πειραιάς	[...]	[5-10]%
	Market In	Κοτζιάδων 16, Πειραιάς	[...]	[5-10]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Ακτή Θεμιστοκλέους 2, Πειραιάς	Μ/Δ	Μ/Δ
	Roumeli Super Market	Ομηρίδου 131, Πειραιάς	Μ/Δ	Μ/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
11	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΣΤ. ΚΑΡΑΓΙΩΡΓΗ 18, ΝΕΟ ΗΡΑΚΛΕΙΟ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Δρυάδων 11, Ν.Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[10-15]%
	Σκλαβενίτης	Κασταμονής 96, Νέα Ιωνία Μεσσηνίας 31, & Αρκαδίου 1, Νέα Ιωνία Λεωφ. Ηρακλείου και Θερμοπυλών	[...]	[45-55]%
	Lidl	Αλέκου Παναγούλη 91, Νέα Ιωνία Λεωφ. Ηρακλείου 412, Ηράκλειο	[...]	[15-25]%
	My Market	Κουντουριάτου και Μουσών, Ηράκλειο Δ. Σολωμού 56, Μεταμόρφωση	[...]	[15-25]%
	Market In	Ναρκίσσων 1, Ηράκλειο	Μ/Δ	Μ/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
12	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΑΓ. ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ & 28ΗΣ ΟΚΤΩΒΡΙΟΥ, Ν. ΙΩΝΙΑ	[...]	[0-5]%
	Express Market	Δρυάδων 11, Ν.Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[0-5]%
	Σκλαβενίτης	Ιφιγένειας 47, Νέα Ιωνία	[...]	[45-55]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Μακελαράκη 3, Νέα Ιωνία Νέα Ιωνία, Λεωφ. Ηρακλείου 350	[...]	[15-25]%
	Lidl	Αβέρωφ 36, Νέα Ιωνία Ξάνθης 2, Νέα Φιλαδέλφεια Αλέκου Παναγούλη 91, Νέα Ιωνία	[...] Μ/Δ [...]	[10-15]%
	Market In	Σεβαστείας 56-64, Νέα Ιωνία Ναρκίσσων 1, Ηράκλειο	[...] Μ/Δ	[0-5]%
	My Market	Πίνδου 61, Φιλαδέλφεια Χαλκηδόνα Δ. Σολωμού 56, Μεταμόρφωση	Μ/Δ [...]	[0-5]%
	Ασπίδα Όμιλος Σούπερμαρκετ συν.π.ε	Λεωφ. Θεσσαλονίκης 77, Νέα Φιλαδέλφεια	Μ/Δ	Μ/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
13	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΠΑΤΗΣΙΩΝ 268, ΠΑ. ΚΟΛΙΑΤΣΟΥ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[5-10]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Πατησίων 240, Αθήνα Αγίου Μελετίου 35, Αθήνα	[...]	[35-45]%

**ΠΡΟΣ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ
ΣΤΗΝ ΕΦΗΜΕΡΙΔΑ
ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ**

A/A	Σήμα	ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ	ΤΜ	ΜΕΡΙΔΙΑ
		Αγίας Γλυκερίας 46-48, Γαλάτσι		
	Market In	Λεωφ. Ιωνίας 166, Αθήνα 28ης Οκτωβρίου 120, Αθήνα	[...]	[15-25]%
	My Market	Βικέλα 2 και Παγανέλλη, Άγιος Ελευθέριος Λευκωσίας 46 & Κνωσσού, Πλ. Αγ. Ανδρέα	[...]	[15-25]%
	Σκλαβενίτης	Λιοσίων 263, Αθήνα Λευκωσίας 39, Αθήνα Αγίου Μελετίου 6, Αθήνα	M/Δ [...]	[5-10]%
	Ok! Anytime Markets	Νάξου 134, Αθήνα	[...]	[0-5]%
	Bazaar	Αχαρνών 107, Αθήνα	M/Δ	M/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
14	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΗΒΗΣ 2, ΜΕΤΑΜΟΡΦΩΣΗ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Ηρακλείου 44, Μεταμόρφωση Δρυάδων 11, Ν.Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[5-10]%
	Lidl	Λεωφ. Ηρακλείου 412, Ηράκλειο Αλέκου Παναγούλη 91, Νέα Ιωνία 11ο Χλμ Εθνικής Αθηνών Θεσσαλονίκης 118, Μεταμόρφωση	[...]	[35-45]%
	My Market	Τατοΐου και Γεωρ. Δροσίνη, Μεταμόρφωση Δ. Σολωμού 56, Μεταμόρφωση Κουντουριώτου και Μουσών, Ηράκλειο	[...]	[25-35]%
	Σκλαβενίτης	Λεωφ. Ηρακλείου και Θερμοπυλών, Ηράκλειο	[...]	[15-25]%
	Ok! Anytime Markets	Πεύκων 150, Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
15	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΠΕΥΚΩΝ 124 & Β. ΗΠΕΙΡΟΥ, Ν. ΗΡΑΚΛΕΙΟ	[...]	[0-5]%
	Express Market	Ηρακλείου 44, Μεταμόρφωση Δρυάδων 11, Ν.Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[5-10]%
	My Market	Δ. Σολωμού 56, Μεταμόρφωση Λεωφ. Ηρακλείου 475, Ηράκλειο Τατοΐου και Γεωρ. Δροσίνη, Μεταμόρφωση Κουντουριώτου και Μουσών, Ηράκλειο	[...]	[25-35]%
	Σκλαβενίτης	Λεωφ. Αμαρουσίου και Α. Καραγιάννη Λεωφ. Ηρακλείου και Θερμοπυλών Μεσσηνίας 31, & Αρκαδίου 1, Νέα Ιωνία	[...]	[25-35]%
	Lidl	Λεωφ. Ηρακλείου 412, Ηράκλειο Αλέκου Παναγούλη 91, Νέα Ιωνία	[...]	[15-25]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Νέα Ιωνία, Λεωφ. Ηρακλείου 350 Βασ. Αλεξάνδρου 20, Μαρούσι	[...] M/Δ	[10-15]%
	Ok! Anytime Markets	Πεύκων 150, Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Market In	Ναρκίσσων 1, Ηράκλειο	M/Δ	M/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
16	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΤΡΑΛΛΕΩΝ 97, ΓΑΛΑΤΣΙ	[...]	[5-10]%
	Express Market	Δάφνιδος 43, Κυψέλη	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[10-15]%
	My Market	Καλοσγούρου 14, Αθήνα Τράλλεων 152, Γαλάτσι	[...]	[25-35]%
	Σκλαβενίτης	Ελευθερίου Βενιζέλου 8 & Προφήτη Ηλία Παπαφλέσσα 32, Γαλάτσι	[...]	[15-25]%
	Γαλαξίας	Λεωφ. Γαλατσίου 103, Γαλάτσι	[...]	[15-25]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Καραϊσκάκη 19 & Βαλαωρίτου, Γαλάτσι Αγίας Γλυκερίας 46-48, Γαλάτσι	[...]	[10-15]%
	Ok! Anytime Markets	Ιμβρου 5, Νέα Ιωνία	[...]	[0-5]%

Α/Α	Σήμα	ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ	ΤΜ	ΜΕΡΙΔΙΑ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%
17	ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ	ΠΑΠΑΘΗΝΑΙΩΝ 29, ΜΕΤΑΜΟΡΦΩΣΗ	[...]	[0-5]%
	Express Market	Ηρακλείου 44, Μεταμόρφωση	[...]	[0-5]%
	Μερικό Σύνολο:			[0-5]%
	Σκλαβενίτης	Λεωφ. Αμαρουσίου και Λ. Καραγιάννη Λεωφ. Ηρακλείου και Θερμοπυλών Ιφιγένειας 47, Νέα Ιωνία	[...]	[55-65]%
	My Market	Δ. Σολωμού 56, Μεταμόρφωση Τατοΐου και Γεωρ. Δροσίνη, Μεταμόρφωση Λεωφ. Ηρακλείου 475, Ηράκλειο Κουντουριώτου και Μουσών, Ηράκλειο	[...]	[15-25]%
	Lidl	Λεωφ. Ηρακλείου 412, Ηράκλειο Αλέκου Παναγούλη 91, Νέα Ιωνία	[...]	[10-15]%
	ΑΒ Βασιλόπουλος	Νέα Ιωνία, Λεωφ. Ηρακλείου 350	[...]	[5-10]%
	Ok! Anytime Markets	Πεύκων 150, Ηράκλειο	[...]	[0-5]%
	Ασπίδα Όμιλος Σούπερμαρκετ συν.π.ε	Λεωφ. Θεσσαλονίκης 77, Νέα Φιλαδέλφεια	Μ/Δ	Μ/Δ
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100,0%

Πηγή: Στοιχεία προσκομισθέντα από τη γνωστοποιούσα (επεξεργασία ΓΔΑ)

50. Το συνολικό μερίδιο σε τετραγωνικά μέτρα του δικτύου της ΜΑΣΟΥΤΗΣ μετά τη συγκέντρωση στις 15 από τις 17 επιμέρους τοπικές αγορές δεν ξεπερνά το [10-15]%, ενώ σε πολλές περιπτώσεις παραμένει σε μονοψήφιο μέγεθος. Εξαιρέση αποτελούν οι αγορές α) γύρω από το κατάστημα – στόχος της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ στην οδό Παπαδιαμάντη 22, όπου το αθροιστικό μερίδιο μαζί με το κατάστημα Express Market επί της οδού Δάφνιδος 43 διαμορφώνεται στο [15-25]% και β) γύρω από το κατάστημα – στόχος επί της οδού Ολυμπίας 23 και Σύρου στο Γαλάτσι, όπου το αθροιστικό μερίδιο μαζί με το Express Market επί της οδού Δάφνιδος 43 στην Κυψέλη φτάνει στο [15-25]%.
51. Εντούτοις, και στις δύο αυτές τοπικές αγορές δραστηριοποιούνται τουλάχιστον δύο από τις μεγαλύτερες, πανελλαδικής εμβέλειας ανταγωνίστριες εταιρίες, καθώς και άλλες μικρότερες αλυσίδες με σημαντικά μερίδια.
52. Για την πρώτη τοπική αγορά (υπό α) ανωτέρω), σημειώνεται ότι, τόσο η ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ όσο και η ΓΑΛΑΞΙΑΣ έχουν μερίδιο άνω του [25-35]%, ενώ και η ΜΕΤΡΟ (My Market) έχει μερίδιο συγκρίσιμο με αυτό που θα αποκτήσει η νέα οντότητα και, επομένως, η υπό κρίση συγκέντρωση δεν αναμένεται να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στην εν λόγω αγορά.
53. Για τη δεύτερη τοπική αγορά (υπό β) ανωτέρω), σημειώνεται ότι το συγκεκριμένο αθροιστικό μερίδιο είναι υπερεκτιμημένο, καθώς δεν έχει υπολογιστεί το μερίδιο του καταστήματος της αλυσίδας Ok! Anytime Markets επί της οδού Κονοπισοπούλου 11. Επιπλέον, και σε αυτήν την αγορά η ΠΕΝΤΕ έχει μερίδιο άνω του [25-35]% και τρεις επιπλέον ανταγωνίστριες - η ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ, η ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ και η ΜΕΤΡΟ (My Market) – έχουν μερίδιο μεγαλύτερο από αυτό που θα έχει η νέα οντότητα. Ως εκ τούτου και σε αυτήν την αγορά δεν αναμένεται η υπό κρίση συγκέντρωση να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό.

54. Εν κατακλείδι, σε καμία σχετική τοπική γεωγραφική αγορά του νομού Αττικής δεν εγείρονται θέματα δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης.

(iii) *Ανάλυση της τοπικής αγοράς στην Άνδρο*

55. Στην Άνδρο, η ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ δραστηριοποιείται με συνολικά 3 καταστήματα, 2 εκ των οποίων βρίσκονται στη Χώρα της Άνδρου και ένα στην περιοχή Γαυρίου. Η ΜΑΣΟΥΤΗΣ, αν και δεν διαθέτει εταιρικό κατάστημα στην Άνδρο, δραστηριοποιείται μέσω του δικτύου δικαιόχρησης με ένα κατάστημα Express Market στη Χώρα της Άνδρου. Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, οι τοπικές αγορές στον κλάδο λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ, σε επίπεδο ημιαστικών και αγροτικών περιοχών ορίζονται σε μια απόσταση 30 λεπτών με το αυτοκίνητο γύρω από το κατάστημα στόχος. Στην προκειμένη περίπτωση τα καταστήματα της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ που βρίσκονται στη Χώρα της Άνδρου ανήκουν (σύμφωνα με την Απογραφή Πληθυσμού του 2011) στη Δημοτική Ενότητα Άνδρου, η οποία έχει πληθυσμό 3.901 άτομα, ενώ το κατάστημα του Γαυρίου ανήκει στη Δημοτική Ενότητα Υδρούσας, με πληθυσμό 3.372 άτομα. Επομένως και οι δύο περιοχές ορίζονται ως ημιαστικές, κατά τα ανωτέρω⁴¹. Οι δύο περιοχές βρίσκονται μεταξύ τους σε απόσταση μεγαλύτερη των 30 λεπτών με το αυτοκίνητο, επομένως τίθεται ζήτημα οριζόντιων επικαλύψεων μόνο για τα δύο καταστήματα της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ με το κατάστημα Express Market στη Χώρα της Άνδρου.

56. Η Υπηρεσία διεξήγαγε έρευνα για τον ορισμό της σχετικής αγοράς γύρω από τα καταστήματα της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ στη Χώρα της Άνδρου και τον ακριβή υπολογισμό των μεριδίων των μερών και των ανταγωνιστών τους, στέλνοντας επιστολές παροχής στοιχείων σε ανταγωνιστές που δραστηριοποιούνται σε ακτίνα 30 λεπτών από τα εν λόγω καταστήματα⁴². Στον Πίνακα 6 συνοψίζονται τα ευρήματα της έρευνας.

Πίνακας 6: Μεριδία στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ στη Χώρα της Άνδρου, 2017

α/α	ΣΗΜΑ	ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ	ΤΖΙΡΟΣ 1/1/17- 31/12/1 7	ΜΕΡΙΔΙΟ	ΤΜ	ΜΕΡΙΔΙΟ
1	ΠΡΟΜΗΘ/ΤΙΚΗ	ΑΓΙΟΣ ΣΠΥΡΙΔΩΝ ΑΣ	[...]	[45-55]%	[...]	[25-35]%
2	ΠΡΟΜΗΘ/ΤΙΚΗ	Ε.Ο. ΓΑΥΡΙΟΥ – ΧΩΡΑΣ ΑΝΔΡΟΥ (ΑΝΕΜΟΜ ΥΛΟΙ)	[...]	[15-25]%	[...]	[15-25]%
3	Express Market ⁴³	Χώρα Άνδρου	[...]	[15-25]%	[...]	[25-35]%
	Μερικό Σύνολο			[85-95]%		[75-85]%
4	Σβουρένος Ζαχαρίας & ΣΙΑ	Χώρα Άνδρου	[...]	[0-5]%	[...]	[10-15]%

⁴¹ Βλ. ανωτέρω 29α).

⁴² Βλ. σχετικά EXPRESS MARKET ([...]), ΣΒΟΥΡΕΝΟΣ ΖΑΧΑΡΙΑΣ ([...]), ΠΑΡΑΔΟΣΙΑΚΟ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ ΑΝΔΡΟΥ ([...]), ΚΟΛΥΔΑ ΧΡΙΣΤΙΝΑ (MINI MARKET) ([...]) και ΛΕΩΝΙΔΑΣ ΓΟΝΕΟΣ ([...]).

⁴³ Τα στοιχεία αφορούν ένα μέρος μόνο του 2017, δεδομένου ότι η επιχείρηση ξεκίνησε τη δραστηριότητά της στις 22.04.2017.

α/α	ΣΗΜΑ	ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ	ΤΖΙΡΟΣ 1/1/17- 31/12/1 7	ΜΕΡΙΔΙΟ	ΤΜ	ΜΕΡΙΔΙΟ
5	Παραδοσιακό Παντοπωλ είο Άνδρου	Χώρα Άνδρου	[...]	[0-5]%	[...]	[0-5]%
6	Κολυδά Χριστίνα (MINI MARKET)	Χώρα Άνδρου	[...]	[0-5]%	[...]	[5-10]%
	ΣΥΝΟΛΟ		[...]	100%		100%

Πηγή: Στοιχεία προσκομισθέντα από τη γνωστοποιούσα και τους ανταγωνιστές (επεξεργασία ΓΔΑ).

57. Από τον Πίνακα 6 προκύπτει ότι για την τοπική αγορά της Χώρας της Άνδρου, γύρω από τα δύο (2) καταστήματα-στόχους της εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ, το αθροιστικό μερίδιο της νέας οντότητας βάσει κύκλου εργασιών μετά την υπό κρίση πράξη θα φτάνει στο [85-95]%, ενώ το αντίστοιχο μερίδιο, βάσει των τετραγωνικών μέτρων των καταστημάτων, στο [75-85]%. Σχετικά με τον αριθμό των ανταγωνιστών, προκύπτει ότι αυτός είναι χαμηλός, και ανέρχεται σε μόλις τρεις (3) επιχειρήσεις, ενώ δεν υπάρχουν και καταστήματα ανταγωνιστικών αλυσίδων πανελλαδικής εμβέλειας.
58. Σημειώνεται, δε, ότι, λόγω και του ημιαστικού χαρακτήρα της σχετικής γεωγραφικής αγοράς, λαμβάνονται υπόψη εν προκειμένω, για τους σκοπούς εξέτασης της παρούσας συγκέντρωσης, και τα παραδοσιακά παντοπωλεία (μίνι μάρκετ) τα οποία, όπως προεκτέθηκε, παρέχουν μερικά σημαντικά πλεονεκτήματα όπως προσωπική εξυπηρέτηση, ευκολία πρόσβασης, εκτεταμένο ωράριο κ.λπ. και θα μπορούσαν να θεωρηθούν ανταγωνιστές των σούπερ μάρκετ στο βαθμό που αποτελούν για το μέσο καταναλωτή μία λογική εναλλακτική δυνατότητα για την κάλυψη των αναγκών του σε είδη διατροφής.
59. Επιπλέον, σύμφωνα με τους ανταγωνιστές που δραστηριοποιούνται στην περιοχή, αλλά και όπως προκύπτει από την έρευνα που έχει διεξάγει η Υπηρεσία, προσφάτως έχουν κλείσει αρκετά ανταγωνιστικά καταστήματα (Μίνι μάρκετ / Παντοπωλεία / Σούπερ Μάρκετ) στην τοπική αγορά και συγκεκριμένα τα καταστήματα του βασικού τοπικού ανταγωνιστή στη Χώρα της Άνδρου (Σούπερ Μάρκετ ΓΟΝΕΟΣ) διέκοψαν τη λειτουργία τους εντός του έτους 2017. Σημειώνεται ότι ακόμα και αν ληφθούν υπόψη τα μερίδια των υπό εκκαθάριση δύο (2) καταστημάτων των επιχειρήσεων ΓΟΝΕΟΣ⁴⁴ στη χώρα της Άνδρου για το 2017, η νέα οντότητα θα διατηρήσει υψηλά αθροιστικά μερίδια της τάξης του [55-65]%⁴⁵. Υπάρχουν σοβαρές ενδείξεις ότι κατά την τρέχουσα χρονική περίοδο η σχετική αγορά στη Χώρα της Άνδρου βρίσκεται σε φάση αναδιάρθρωσης, άποψη που ενισχύεται και από το γεγονός, σύμφωνα με τα στοιχεία που διαθέτει η ΓΔΑ στη διάθεσή της, ότι ένας ακόμα ανταγωνιστής πανελλαδικής εμβέλειας εξετάζει την είσοδο του στη σχετική αγορά της Χώρας της Άνδρου⁴⁶.

⁴⁴ Η αλυσίδα σουπερμάρκετ ΓΟΝΕΟΣ διατηρούσε συνολικά στην Άνδρο πέντε (5) καταστήματα λιανικής πώλησης και ένα (1) χονδρικής με συνολικό τζίρο το 2017 στα [...]€. Στη Χώρα της Άνδρου συγκεκριμένα διατηρούσε δύο (2) καταστήματα σούπερ μάρκετ συνολικού κύκλου εργασιών [...]€.

⁴⁵ Σε τ.μ. το μερίδιο ανέρχεται σε [65-75]%.

⁴⁶ Συγκεκριμένα, με την υπ' αριθ. πρωτ. 4435/16.7.2018 επιστολή της προς την Υπηρεσία, η [...] δήλωσε ότι «[...]».

60. Σε κάθε περίπτωση από τα ανωτέρω, ιδίως ενόψει του πολύ υψηλού μεριδίου αγοράς που θα κατέχει η νέα οντότητα στη συγκεκριμένη τοπική αγορά, προκύπτει ότι η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς το συμβατό αυτής με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού στην επιμέρους τοπική αγορά της Χώρας της Ανδρου.

5 ΟΥΣΙΑΣΤΙΚΗ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΤΗΣ ΥΠΟ ΚΡΙΣΗ ΠΡΑΞΗΣ

5.1 Γενικές Αρχές

61. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού αξιολογεί κατά πόσο μία συγκέντρωση παρακωλύει σημαντικά τον αποτελεσματικό ανταγωνισμό, ιδίως με τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης^{47, 48}.
62. Κατά κανόνα, μία συγκέντρωση με επιπτώσεις μη συντονισμένης συμπεριφοράς θα εμποδίσει σημαντικά τον αποτελεσματικό ανταγωνισμό με τη δημιουργία ή την ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης από μία και μόνη επιχείρηση, η οποία θα έχει συνήθως αισθητά μεγαλύτερο μερίδιο αγοράς από τον επόμενο σε μέγεθος ανταγωνιστή μετά τη συγκέντρωση⁴⁹, ενώ η έννοια της δεσπόζουσας θέσης έχει εφαρμοστεί και σε ολιγοπωλιακή διάρθρωση αγοράς σε περιπτώσεις συλλογικής δεσπόζουσας θέσης⁵⁰.
63. Αναλυτικότερα, μία οριζόντια συγκέντρωση μπορεί να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό σε μία αγορά με την απομάκρυνση σημαντικών ανταγωνιστικών πιέσεων σε έναν ή περισσότερους παίκτες, οι οποίοι ακολούθως έχουν αυξημένη δύναμη στην αγορά, χωρίς να καταφύγουν σε συντονισμό της συμπεριφοράς τους⁵¹. Η πλέον άμεση επίπτωση μίας συγκέντρωσης στην αγορά είναι η απώλεια του ανταγωνισμού μεταξύ των μερών, ενώ οι επιχειρήσεις που δεν συμμετέχουν στη συγκέντρωση και δραστηριοποιούνται στην ίδια αγορά μπορούν επίσης να επωφεληθούν από τη μείωση της ανταγωνιστικής πίεσης που προκύπτει από τη συγκέντρωση, δεδομένου ότι η αύξηση των τιμών των συμμετεχουσών επιχειρήσεων ενδέχεται να στρέψει ένα μέρος της ζήτησης προς τις ανταγωνίστριές τους, οι οποίες με τη σειρά τους μπορεί να αυξήσουν επικερδώς τις τιμές τους. Ο περιορισμός αυτών των ανταγωνιστικών πιέσεων θα μπορούσε να οδηγήσει σε σημαντικές αυξήσεις τιμών στη σχετική αγορά. Επιπλέον, οι συγκεντρώσεις στο πλαίσιο ολιγοπωλιακών αγορών, που συνεπάγονται κατάργηση

⁴⁷ Νοούμενη κατά τη νομολογία ως κατάσταση οικονομικής ισχύος που κατέχουν μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, η οποία τους επιτρέπει να παρεμποδίσουν τη διατήρηση ουσιαστικού ανταγωνισμού στη σχετική αγορά, παρέχοντάς τους τη δυνατότητα να συμπεριφέρονται σε μεγάλο βαθμό ανεξάρτητα έναντι των ανταγωνιστών, των πελατών τους και, τελικά, των καταναλωτών. Βλ. και Κατευθυντήριες γραμμές της Ε.Επ. για την αξιολόγηση των οριζόντιων συγκεντρώσεων σύμφωνα με τον Κανονισμό του Συμβουλίου για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων μεταξύ επιχειρήσεων, ΕΕ C 031 της 05/02/2004 παρ . 2 και την παρατιθέμενη σε αυτή νομολογία.

⁴⁸ Βλ. άρθρο 7 παρ. 1 ν. 3959/2011 και άρθρο 2 παρ. 2 και 3 Κανονισμού 139/2004 του Συμβουλίου για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων μεταξύ επιχειρήσεων, ΕΕ L 24/1 της 29.1.2004.

⁴⁹ Βλ. Κατευθυντήριες γραμμές της Ε.Επ. για την αξιολόγηση των οριζόντιων συγκεντρώσεων ό.π., παρ 25 και Προοίμιο, παρ. 1 επ.

⁵⁰ Βλ. Κατευθυντήριες Γραμμές της Ε.ΕΠ.για την αξιολόγηση των οριζόντιων συγκεντρώσεων, ό.π., Προοίμιο, παρ. 1 επ.

⁵¹ Βλ. Κατευθυντήριες γραμμές της Ε.Επ. για την αξιολόγηση των οριζόντιων συγκεντρώσεων, ό.π., παρ. 22(α).

σημαντικών ανταγωνιστικών πιέσεων που ασκούσαν προηγουμένως μεταξύ τους τα μέρη, σε συνδυασμό με τη μείωση της ανταγωνιστικής πίεσης επί των υπολοίπων ανταγωνιστών μπορεί, ακόμη και αν υπάρχει ελάχιστη πιθανότητα συντονισμού μεταξύ των μελών του ολιγοπωλίου, να οδηγήσουν επίσης σε σημαντική παρακώλυση του ανταγωνισμού⁵². Συχνά η συγκέντρωση από την οποία προκύπτουν μη συντονισμένα αποτελέσματα περιορίζει τον ανταγωνισμό με τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης μίας επιχείρησης, η οποία κατά κανόνα θα έχει σημαντικά μεγαλύτερο μερίδιο από τον επόμενο ανταγωνιστή μετά τη συγκέντρωση. Συνεπώς, η Επιτροπή αξιολογεί κατά πόσον οι μεταβολές που επέρχονται λόγω της οριζόντιας συγκέντρωσης θα οδηγήσουν σε αποτέλεσμα σημαντικής παρεμπόδισης του αποτελεσματικού ανταγωνισμού με τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης:

64. α) καταργώντας σημαντικές ανταγωνιστικές πιέσεις σε μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, οι οποίες ως εκ τούτου θα έχουν αυξημένη ισχύ στην αγορά, χωρίς να καταφύγουν σε συντονισμό της συμπεριφοράς τους (επιπτώσεις μη συντονισμένης συμπεριφοράς) ή
65. β) μεταβάλλοντας τη φύση του ανταγωνισμού ούτως ώστε επιχειρήσεις που προηγουμένως δεν συντόνιζαν τη συμπεριφορά τους, τώρα είναι πολύ πιθανότερο να συντονίζουν και να αυξάνουν τις τιμές ή με άλλο τρόπο να βλάπτουν τον αποτελεσματικό ανταγωνισμό. Μια συγκέντρωση μπορεί επίσης να καταστήσει τον συντονισμό ευκολότερο, σταθερότερο ή αποτελεσματικότερο για τις επιχειρήσεις που συντόνιζαν τη συμπεριφορά τους και πριν από τη συγκέντρωση ιδίως ως αποτέλεσμα δημιουργίας ή ενίσχυσης συλλογικής δεσπόζουσας θέσης (επιπτώσεις συντονισμένης συμπεριφοράς)^{53, 54}.

IV ΔΙΟΡΘΩΤΙΚΑ ΜΕΤΡΑ – ΔΕΣΜΕΥΣΕΙΣ

IV.1 ΓΕΝΙΚΕΣ ΑΡΧΕΣ

66. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 παρ. 8 του ν. 3959/2011, η ΕΑ μπορεί να εγκρίνει συγκέντρωση, με την απόφαση της παραγράφου 6 υπό όρους και προϋποθέσεις που η ίδια επιβάλλει, προκειμένου να εξασφαλίζεται η συμμόρφωση των συμμετεχουσών επιχειρήσεων με τις δεσμεύσεις που αυτές έχουν αναλάβει έναντι της ΕΑ, ούτως ώστε να καταστεί η συγκέντρωση συμβατή με τους κανόνες του ανταγωνισμού και την παρ. 1 του άρθρου 7 του ν. 3959/2011⁵⁵. Αντίστοιχη είναι η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 2 του Κανονισμού 139/2004 αναφορικά με τις συγκεντρώσεις που έχουν κοινοτική διάσταση.

⁵² Βλ. Κατευθυντήριες γραμμές, ό.π. παρ. 24 επ. Βλ. επίσης σχετικά *M. Rosenthal/S. Thomas*, European Merger Control, 2010, σελ. 116 επ.

⁵³ Βλ. Κατευθυντήριες γραμμές, ό.π. παρ. 22 και παρ. 23, σύμφωνα με την οποία η Επιτροπή αξιολογεί κατά πόσον οι μεταβολές που επέρχονται λόγω της συγκέντρωσης θα οδηγήσουν σε οποιοδήποτε από τα αποτελέσματα αυτά (συντονισμένης ή μη συντονισμένης συμπεριφοράς) και κατά την αξιολόγηση της συγκεκριμένης πράξης μπορεί να κρίνεται σκόπιμο να εξετασθούν και οι δύο περιπτώσεις επιπτώσεων.

⁵⁴ Βλ. Κατευθυντήριες γραμμές, ό.π. παρ. 40 επ. και *M. Rosenthal/S. Thomas*, ό.π. π., σελ. 133 επ.

⁵⁵ Σύμφωνα με το εδ. δ' της ίδιας παραγράφου, η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί με την ίδια απόφασή της να απειλήσει κατά των συμμετεχουσών επιχειρήσεων πρόστιμο σε περίπτωση μη συμμόρφωσης αυτών προς τους παραπάνω όρους ή προϋποθέσεις στο πλαίσιο των δεσμεύσεων. Το εν λόγω πρόστιμο μπορεί να ανέρχεται μέχρι ποσοστού δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών των συμμετεχουσών επιχειρήσεων, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 10. Για την επιμέτρηση του προστίμου λαμβάνονται κυρίως υπόψη οι επιπτώσεις στον ανταγωνισμό από τη μη συμμόρφωση. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί με απόφασή της να θεωρήσει ότι

67. Περαιτέρω, σύμφωνα με το ίδιο άρθρο, η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί με την ίδια απόφασή της να απειλήσει κατά των συμμετεχουσών επιχειρήσεων πρόστιμο σε περίπτωση μη συμμόρφωσης αυτών προς τους παραπάνω όρους ή προϋποθέσεις στο πλαίσιο των δεσμεύσεων. Το εν λόγω πρόστιμο μπορεί να ανέρχεται μέχρι ποσοστού δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών των συμμετεχουσών επιχειρήσεων, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 10. Για την επιμέτρηση του προστίμου λαμβάνονται κυρίως υπόψη οι επιπτώσεις στον ανταγωνισμό από τη μη συμμόρφωση. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί με απόφασή της να θεωρήσει ότι κατέπεσε το πρόστιμο, εφόσον διαπιστωθεί η μη συμμόρφωση των συμμετεχουσών επιχειρήσεων στους όρους ή προϋποθέσεις που επιβλήθηκαν. Σε περίπτωση που οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις εξακολουθούν να μη συμμορφώνονται, εφαρμόζονται οι διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 9.
68. Με την κίνηση της διαδικασίας της πλήρους διερεύνησης της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης με Απόφαση του Προέδρου της ΕΑ κατά τις προβλέψεις του άρθρου 8 παρ. 4 του ν. 3959/2011, λόγω των σοβαρών αμφιβολιών που προκαλούνται ως προς το συμβατό αυτής με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού στις επιμέρους αγορές, στις οποίες αφορά, τα μέρη ενημερώνονται για τα προβλήματα ανταγωνισμού που απασχολούν την Υπηρεσία. Από τη γνωστοποίηση των προβλημάτων αυτών τα μέρη μπορούν από κοινού να προβαίνουν σε τροποποιήσεις στη συγκέντρωση ή να προτείνουν την ανάληψη δεσμεύσεων, ώστε να αίρονται οι αμφιβολίες ως προς το συμβατό αυτής με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού και να τις κοινοποιούν στην ΕΑ⁵⁶.
69. Για την αξιολόγηση των τυχόν δεσμεύσεων που προτείνονται από τα μέρη, η ΕΑ ακολουθεί τις γενικές αρχές και τις προϋποθέσεις/όρους αποδεκτού που εφαρμόζει η Ευρωπαϊκή Επιτροπή (και οι υπόλοιπες αρχές ανταγωνισμού των κρατών μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης), με βάση τη σχετική νομολογία των Ευρωπαϊκών Δικαστηρίων και τη σωρευτική εμπειρία από την αξιολόγηση διορθωτικών μέτρων σε προηγούμενες γνωστοποιήσεις συγκεντρώσεων, λαμβάνοντας κάθε φορά υπόψη τις συγκεκριμένες συνθήκες της κρινόμενης υπόθεσης. Ειδικότερα:
- Οι προτεινόμενες δεσμεύσεις πρέπει να είναι ανάλογες με τα προβλήματα ανταγωνισμού που έχουν διαπιστωθεί στις προαναφερόμενες σχετικές αγορές και να είναι κατάλληλες να εξαλείψουν τα προβλήματα αυτά⁵⁷.
 - Οι προτεινόμενες δεσμεύσεις πρέπει να είναι πλήρεις και αποτελεσματικές από κάθε άποψη. Επιπλέον, οι δεσμεύσεις πρέπει να μπορούν να υλοποιηθούν εντός σύντομου

κατέπεσε το πρόστιμο, εφόσον διαπιστωθεί η μη συμμόρφωση των συμμετεχουσών επιχειρήσεων στους όρους ή προϋποθέσεις που επιβλήθηκαν. Σε περίπτωση που οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις εξακολουθούν να μη συμμορφώνονται, εφαρμόζονται οι διατάξεις της παραγράφου 4 του άρθρου 9 του ν. 3959/2011 περί διαχωρισμού των συμμετεχουσών και διάλυσης της συγχώνευσης, με στόχο να επανέλθει η κατάσταση που επικρατούσε πριν την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης.

⁵⁶ Εναπόκειται στα μέρη της συγκέντρωσης να προτείνουν δεσμεύσεις. Βλ. σχετικά και Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (22.10.2008) σχετικά με τα διορθωτικά μέτρα που είναι αποδεκτά βάσει του Κανονισμού υπ' αριθμ. 139/04 του Συμβουλίου και του Κανονισμού 802/04 της Επιτροπής, σημείο 6 (με σχετικές παραπομπές σε νομολογία των Ευρωπαϊκών Δικαστηρίων, καθώς και σε προηγούμενες αποφάσεις της Ευρωπαϊκής Επιτροπής).

⁵⁷ Βλ. ενδεικτικά Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (22.10.2008) ό.π., σημείο 9 και Υπόθεση ΠΕΚ Τ-282/02, Cementbouw κατά Επιτροπής, Συλλογή 2006, ΙΙ-319, σκέψη 307. Βλ. επίσης Κανονισμό 139/04 του Συμβουλίου, αιτιολογική σκέψη 30.

χρονικού διαστήματος, ώστε να διατηρηθούν συνθήκες ανταγωνισμού στην αγορά, καθώς και να μπορούν να ελεγχθούν κατά τρόπο αποτελεσματικό, χωρίς να απαιτούνται περαιτέρω εποπτικοί μηχανισμοί, περίπλοκοι ή δυσχερείς, που δύναται να περιορίζουν ή να εξουδετερώνουν την αποτελεσματικότητά τους⁵⁸.

- Το ζήτημα κατά πόσο ένα διορθωτικό μέτρο και ειδικότερα ποιο είδος διορθωτικού μέτρου είναι κατάλληλο για την εξάλειψη των προβλημάτων ανταγωνισμού που διαπιστώθηκαν πρέπει να εξετάζεται κατά περίπτωση. Κατά πάγια πρακτική της Ευρωπαϊκής Επιτροπής και των λοιπών αρχών ανταγωνισμού και τη νομολογία των Ευρωπαϊκών Δικαστηρίων, διορθωτικά μέτρα με διαρθρωτικό και μόνιμο χαρακτήρα κρίνονται κατά κανόνα προτιμητέα, επειδή δύναται να εξασφαλίζουν τις ανταγωνιστικές δομές της αγοράς. Συγκεκριμένα, δεσμεύσεις με διαρθρωτικό χαρακτήρα, όπως οι δεσμεύσεις που αφορούν την εκποίηση μιας επιχειρηματικής μονάδας ή την εκποίηση σημάτων, προτιμώνται με βάση το στόχο της νομοθεσίας περί ελέγχου συγκεντρώσεων, καθώς οι εν λόγω δεσμεύσεις αποτρέπουν σε μόνιμη βάση τη δημιουργία προβλημάτων ανταγωνισμού από την κοινοποιηθείσα συγκέντρωση και, επιπλέον, δεν απαιτούν μεσοπρόθεσμα και μακροπρόθεσμα μέτρα παρακολούθησης⁵⁹.

- Σε γενικές γραμμές, οι εκποιούμενες αυτές δραστηριότητες πρέπει να αποτελούν βιώσιμη επιχειρηματική δραστηριότητα η οποία – εφόσον αναληφθεί από κατάλληλο αγοραστή, με την έγκριση της Επιτροπής – μπορεί να ανταγωνισθεί αποτελεσματικά και σε διαρκή βάση τη νέα οντότητα που προκύπτει από τη συγκέντρωση⁶⁰.

- Ωστόσο, εκτός από την εκποίηση επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, μπορεί να ληφθούν και άλλα είδη δεσμεύσεων ικανά να αποτρέψουν τη σημαντική παρακώλυση του αποτελεσματικού ανταγωνισμού⁶¹. Γενικά, μπορούμε να διακρίνουμε τις εκποιήσεις, τα άλλα διορθωτικά μέτρα διαρθρωτικού χαρακτήρα —όπως παροχή πρόσβασης χωρίς διακρίσεις σε βασική υποδομή ή σε πρώτες ύλες— και τις δεσμεύσεις ως προς τη μελλοντική συμπεριφορά της οντότητας που προκύπτει από τη συγκέντρωση. Οι δεσμεύσεις εκποίησης επιχειρηματικών δραστηριοτήτων, οι οποίες εξετάζονται εν προκειμένω, αποτελούν τον καλύτερο τρόπο για την εξάλειψη των προβλημάτων ανταγωνισμού που προκύπτουν από οριζόντιες επικαλύψεις, αλλά, ενδεχομένως, και το

⁵⁸ Βλ. ενδεικτικά, Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (22.10.2008) ό.π.ό.π., σημεία 9, 13 και 14, καθώς και Υπόθεση ΠΕΚ T-177/04, EasyJet κατά Επιτροπής, Συλλογή 2006, σ. II-1931, σκέψη 188, Υπόθεση ΠΕΚ T-210/05, General Electrics κατά Επιτροπής, Συλλογή 2005, σ. II-5575, σκέψη 52 και Υπόθεση ΠΕΚ T-87/05, EDP κατά Επιτροπής, Συλλογή 2005, σ. II-3745, σκέψη 105. Η Επιτροπή δύναται να απορρίψει τα προτεινόμενα διορθωτικά μέτρα, ιδίως με το σκεπτικό ότι η εφαρμογή τους δεν μπορεί να ελεγχθεί αποτελεσματικά και ότι η έλλειψη αποτελεσματικού ελέγχου περιορίζει, ή ακόμη και εκμηδενίζει, τα αποτελέσματα των προτεινόμενων αυτών δεσμεύσεων.

⁵⁹ Βλ. Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (22.10.2008) ό.π.ό.π., σημεία 15-17, καθώς και Υπόθεση ΠΕΚ T-102/96, Gencor κατά Επιτροπής, Συλλογή 1999, σ. II-753, σκέψη 219, Υπόθεση ΔΕΚ C-12/03P, Επιτροπή κατά Tetra Laval, Συλλογή 2005, σ. I-987, σκέψη 86 και Υπόθεση ΠΕΚ T-158/00, ARD κατά Επιτροπής, Συλλογή 2003, σ. II-3825, σκέψη 192 επ. Οι δεσμεύσεις εκποίησης επιχειρηματικών δραστηριοτήτων αποτελούν τον καλύτερο τρόπο για την εξάλειψη των προβλημάτων ανταγωνισμού που προκύπτουν από οριζόντιες επικαλύψεις, αλλά, ενδεχομένως, και το καλύτερο μέσο για την επίλυση τυχόν προβλημάτων που απορρέουν από προβλήματα κάθετου χαρακτήρα.

⁶⁰ Βλ. Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (22.10.2008) ό.π., σημείο 23 επ. με σχετικές παραπομπές σε νομολογία των Ευρωπαϊκών Δικαστηρίων.

⁶¹ Βλ. Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (22.10.2008) ό.π., σημείο 15 επ. με σχετικές παραπομπές σε νομολογία των Ευρωπαϊκών Δικαστηρίων.

καλύτερο μέσο για την επίλυση των προβλημάτων που απορρέουν από προβλήματα κάθετου ή διαγώνιου χαρακτήρα.

- Περαιτέρω, οι όποιες προτεινόμενες δεσμεύσεις δεν πρέπει να επιφέρουν νέα προβλήματα ανταγωνισμού⁶².

70. Τέλος, από διαδικαστική άποψη, οι τυχόν προτεινόμενες από τη γνωστοποιούσα δεσμεύσεις (ή/και η αντίστοιχη επιβολή διορθωτικών μέτρων) θα πρέπει να βασίζονται σε όρους και προϋποθέσεις αντίστοιχες με εκείνες που προβλέπονται αναλυτικά στο έντυπο ανάληψης δεσμεύσεων του άρθρου 6 παρ. 5 και 6 και του άρθρου 8 παρ. 8 του ν. 3959/2011⁶³, το οποίο και πρέπει να συμπληρωθεί πλήρως.

5.2 Αξιολόγηση επιπτώσεων της υπό κρίση συγκέντρωσης

71. Σύμφωνα με τη νομολογία⁶⁴, η αξιολόγηση των επιπτώσεων της εξεταζόμενης συγκέντρωσης από την άποψη του ανταγωνισμού στην αγορά λιανικής πώλησης γίνεται αφενός σε εθνικό επίπεδο και αφετέρου σε μεμονωμένες τοπικές αγορές. Στο πλαίσιο της αξιολόγησης τυχόν επιπτώσεων μη συντονισμένης συμπεριφοράς λόγω αύξησης της δύναμης της νέας πλέον οντότητας και τυχόν δυνατοτήτάς της εφεξής να ενεργεί αντιαγωνιστικά χωρίς να απαιτείται να καταφεύγει σε συντονισμό, σύμφωνα με όσα έχουν καταγραφεί στις παραπάνω ενότητες, επισημαίνονται τα ακόλουθα:
72. Η εξαγοράζουσα κατά το έτος 2016 κατείχε την πέμπτη θέση στην αγορά σε εθνικό επίπεδο με μερίδιο [5-10]%. Με την ολοκλήρωση της υπό κρίση πράξης, η νέα οντότητα εκτιμάται ότι θα κατέχει, επίσης, την πέμπτη θέση στην αγορά, με μερίδιο που θα προσεγγίζει το [10-15]%, ενώ στην πρώτη θέση βρίσκεται η ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ με μερίδιο, το οποίο ανέρχεται σε [15-25]%. Στη δεύτερη θέση ακολουθεί η LIDL με [15-25]%, στην τρίτη θέση η ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ με μερίδιο [15-25]% και στην τέταρτη θέση η ΜΕΤΡΟ με μερίδιο [10-15]%.
73. Συνεπώς, η αύξηση του μεριδίου της ΜΑΣΟΥΤΗΣ κατά [0-5]% δεν θα ενισχύσει σημαντικά τη θέση της στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ σε εθνικό επίπεδο, ενώ δεν θα μεταβάλει και τη θέση των ανταγωνιστών στην αγορά. Με βάση όλα τα ανωτέρω, η ενίσχυση του μεριδίου της ΜΑΣΟΥΤΗΣ από την υπό κρίση πράξη δεν αναμένεται να οδηγήσει στη δημιουργία δεσπόζουσας θέσης στην αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ σε πανελλαδικό επίπεδο, αλλά ούτε και να δημιουργήσει εμπόδια εισόδου στην εν λόγω αγορά, όπου δραστηριοποιείται ικανός αριθμός σημαντικών ανταγωνιστών.
74. Όσον αφορά στον Νομό Αττικής, στον οποίο διαπιστώνονται οριζόντιες επικαλύψεις, όπως προαναφέρθηκε, το συνολικό μερίδιο σε τετραγωνικά μέτρα του δικτύου της ΜΑΣΟΥΤΗΣ μετά τη συγκέντρωση στις επιμέρους τοπικές αγορές ξεπερνά το 15% μόνο σε δύο (2) από αυτές, ενώ σε πολλές περιπτώσεις παραμένει σε μονοψήφιο μέγεθος.

⁶² Βλ. ενδεικτικά Υπόθεση ΠΕΚ T-119/02, Royal Philips Electronics κατά Επιτροπής, Συλλογή 2003, σ. II-1433, σκέψη 216 και Υπόθεση ΠΕΚ T-114/02, BaByliss SA κατά Επιτροπής, Συλλογή 2003, σ. II-1279, σκέψη 421.

⁶³ Βλ. απόφαση ΕΑ 524/VI/2011 περί καθορισμού του εντύπου ανάληψης δεσμεύσεων, σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 5 και 6 και το άρθρο 8 παρ. 8 του ν. 3959/2011.

⁶⁴ Βλ. υπόθεση Ε.Επ. Μ. 1221 Rewe/Meinl, παρ. 36 και απόφαση ΕΑ 637/2017.

- Παρά ταύτα σε όλες τις επίμαχες τοπικές αγορές δραστηριοποιούνται με σημαντικά μερίδια αγοράς τουλάχιστον δύο από τις μεγαλύτερες πανελλαδικής εμβέλειας ανταγωνίστριες εταιρίες, καθώς και άλλες μικρότερες αλυσίδες με σημαντικά μερίδια.
75. Συνεπώς, κατά την κρίση της Επιτροπής, σε καμία σχετική τοπική γεωγραφική αγορά του νομού Αττικής δεν εγείρονται θέματα δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης.
76. Όσον αφορά περαιτέρω την τοπική αγορά της Χώρας της Άνδρου, όπως προαναφέρθηκε, το αθροιστικό μερίδιο της νέας οντότητας βάσει κύκλου εργασιών μετά την υπό κρίση πράξη θα ανέρχεται στο [85-95]%, ενώ το αντίστοιχο μερίδιο, βάσει των τετραγωνικών μέτρων των καταστημάτων της, στο [75-85]%. Ο αριθμός των ανταγωνιστών είναι μικρός και συγκεκριμένα πρόκειται για τρεις (3) μικρές επιχειρήσεις με τα χαρακτηριστικά παντοπωλείου – μίνι μάρκετ, οι οποίες δεν έχουν τη δυναμική να ανταγωνιστούν αποτελεσματικά τη νέα οντότητα (βλ. αναλυτικά και Ενότητα 4.1(iii)).
77. Από τα ανωτέρω, και ιδίως ενόψει του πολύ υψηλού μεριδίου αγοράς που θα κατέχει η νέα οντότητα στη συγκεκριμένη τοπική αγορά, κατά την κρίση της Επιτροπής, προκύπτει ότι εγείρονται θέματα δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης και ότι η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς το συμβατό αυτής με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού στην επιμέρους αγορά της Χώρας της Άνδρου, κατά την έννοια του άρθρου 8 παρ. 4 του ν. 3959/2011. Για τους λόγους αυτούς η γνωστοποιούσα προέβη στη λήψη διορθωτικών μέτρων (δεσμεύσεις), κατά τα κατωτέρω εκτιθέμενα.
78. Τέλος, αξιολογείται η τυχόν δημιουργία συντονισμένων αποτελεσμάτων στην αγορά της λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ σε εθνικό επίπεδο, με μεταβολή, λόγω της συγκέντρωσης, της φύσης του ανταγωνισμού, ούτως ώστε, επιχειρήσεις που προηγουμένως δεν συντόνιζαν τη συμπεριφορά τους, μετά τη συναλλαγή να είναι πολύ πιθανότερο να συντονίζονται⁶⁵ τη συμπεριφορά τους και να αυξάνουν τις τιμές ή με άλλο τρόπο να βλάπτουν τον αποτελεσματικό ανταγωνισμό. Εν προκειμένω, παρότι η μείωση του αριθμού των επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται στην εθνική αγορά και η διαφάνεια μπορεί να διευκολύνει το συντονισμό, από τα στοιχεία που διαθέτει η ΓΔΑ, καταδεικνύεται ότι στην εξεταζόμενη εθνική αγορά λιανικής πώλησης ειδών σ/μ δραστηριοποιούνται κατά κανόνα πληθώρα ανταγωνιστριών επιχειρήσεων/αλυσίδων σ/μ τοπικής και πανελλήνιας εμβέλειας με σημαντικά διαφοροποιημένα (μη συμμετρικά) μερίδια αγοράς⁶⁶. Σημειώνεται περαιτέρω, ότι το οικονομικό περιβάλλον για τον τυχόν

⁶⁵ Συγχωνεύσεις σε αγορές που παρουσιάζουν υψηλό βαθμό συγκέντρωσης μπορεί να εμποδίσουν σημαντικά τον αποτελεσματικό ανταγωνισμό, με τη δημιουργία ή την ενίσχυση συλλογικής δεσπόζουσας θέσης, επειδή αυξάνουν την πιθανότητα συντονισμού της συμπεριφοράς των επιχειρήσεων με τον τρόπο αυτό και αύξησης των τιμών, ακόμα και χωρίς προσφυγή σε συμφωνία ή εναρμονισμένη πρακτική κατά την έννοια του άρθρου 1 ν. 3959/2011 ή 101 ΣΛΕΕ. Βλ. σχετικά Κατευθυντήριες γραμμές, ό.π., παρ. 39. Βλ. επίσης *M. Rosenthal/S. Thomas*, ό.π., σελ. 134-135.

⁶⁶ Η συμμετρία (σε μέγεθος, μερίδιο αγοράς, παραγωγική ικανότητα, διάρθρωση κόστους λειτουργίας κ.λπ.) μεταξύ ανταγωνιστριών επιχειρήσεων συνιστά σημαντικό παράγοντα για τη στοιχειοθέτηση συντονισμένης συμπεριφοράς δεδομένου ότι υποδηλώνει την σύγκλιση συμφερόντων των επιχειρήσεων αυτών. Βλ. σχετικά Κατευθυντήριες γραμμές, ό.π., παρ. 44-48 και *M. Rosenthal/S. Thomas*, ό.π., σελ. 137-139. Βλ. σχετικά απόφαση Ε.Επ. Μ.1016, Price Waterhouse/Coopers & Lybrand, σκ. 103, σύμφωνα με την οποία: «Ωστόσο, η Επιτροπή δεν έχει πειστικές ενδείξεις ότι υπάρχει πράγματι παρόμοια δεσπόζουσα θέση σήμερα στην αγορά των "έξι μεγάλων". Κατά την έρευνά της, η Επιτροπή δεν συγκέντρωσε στοιχεία που επιτρέπουν να θεωρηθεί ότι οι μεγάλες επιχειρήσεις

συντονισμό είναι αρκετά περίπλοκο (μεγάλος αριθμός τιμών, εκπτώσεων, προσφορών κ.λπ. σε μία αγορά με πολλά και ανόμοια προϊόντα που αντιστοιχούν σε χιλιάδες κωδικούς). Εξάλλου, σύμφωνα με στοιχεία που έχει στη διάθεσή της η ΓΔΑ διαγράφεται ένα πλαίσιο κινητικότητας και επέκτασης μεγάλων και μικρών επιχειρήσεων στην υπό εξέταση σχετική αγορά, ενώ δεν υφίστανται σημαντικά εμπόδια εισόδου. Επιπροσθέτως, με βάση τα στοιχεία που βρίσκονται στη διάθεση της ΓΔΑ, δεν διαπιστώθηκαν ιδιαίτεροι και μόνιμοι διαρθρωτικοί δεσμοί μεταξύ των δραστηριοποιούμενων στις εν λόγω σχετικές αγορές επιχειρήσεων, που να πιθανολογείται ότι θα οδηγήσουν στη δημιουργία ενός μηχανισμού συντονισμού⁶⁷ και επιβολής κυρώσεων σε περίπτωση αποκλίσεων από τους όρους συντονισμού. Επιπλέον, δεν προέκυψε ότι η εξαγοραζόμενη εταιρία αποτέλεσε επιχείρηση-«αποστάτη»⁶⁸, προβαίνοντας σε σημαντικά διαφορετικές στρατηγικές επιλογές από αυτές των ανταγωνιστών της, η εξάλειψη των οποίων μετά την ολοκλήρωση της εξαγοράς θα διευκόλυνε την επίτευξη συντονισμού.

79. Κατά συνέπεια, παρότι ο βαθμός της συγκέντρωσης στην εξεταζόμενη αγορά αυξάνει σε ορισμένη έκταση, η αύξηση που προκύπτει από την παρούσα πράξη, δεν πρόκειται, αφ' εαυτής, να οδηγήσει στη δημιουργία ή την ενδυνάμωση συλλογικής δεσπόζουσας θέσης. Βάσει όλων των ανωτέρω, υπό τις συνθήκες της παρούσας συγκέντρωσης, δεν προκύπτει ότι αυτή θα μεταβάλει ουσιωδώς τις συνθήκες ανταγωνισμού στις ως άνω αγορές με τη δημιουργία ή ενίσχυση συλλογικής δεσπόζουσας θέσης⁶⁹.

πελάτες των "έξι μεγάλων" πιστεύουν ότι υπάρχει σήμερα συλλογική δεσπόζουσα θέση. Από γενική άποψη, η ύπαρξη συλλογικής δεσπόζουσας θέσης τριών ή τεσσάρων προμηθευτών δεν είναι πιθανή, λόγω των πολύπλοκων αμοιβαίων σχέσεων που αυτό προϋποθέτει και των επακόλουθων κινήτρων για την υιοθέτηση αποκλινουσών συμπεριφορών. Η κατάσταση αυτή θα ήταν ασταθής και δυσβάστακτη μακροχρόνια. Ειδικότερα, όπως αναπτύσσεται ανωτέρω, φαίνεται ότι η αγορά των υπηρεσιών σε μεγάλες επιχειρήσεις/πελάτες των "έξι μεγάλων" είναι σήμερα ανταγωνιστική, εφόσον οι πελάτες δημοσιεύουν προσκλήσεις για την υποβολή προσφορών και υπάρχουν αλλαγές ελεγκτών μεταξύ μελών της ομάδας των «έξι μεγάλων». Βλ. επίσης απόφαση Ε.Επ. Μ.2498, UPM-Kymmene/Haidl, όπου ερευνήθηκε η πιθανότητα δημιουργίας συλλογικής δεσπόζουσας θέσης μεταξύ τεσσάρων προμηθευτών που θα κατείχαν περίπου 70-80% μερίδιο αγοράς (βλ. παρ. 114-115) και, παρά το γεγονός ότι εξαλειφόταν ένας σημαντικός ανεξάρτητος ανταγωνιστής (βλ. παρ. 116) και υπήρχαν χαρακτηριστικά που ευνοούσαν τη συλλογική δεσπόζουσα θέση (βλ. παρ. 124), εντούτοις κάτι τέτοιο δεν διαπιστώθηκε διότι: α) η έρευνα αφορούσε μείωση ανταγωνιστών από πέντε σε τέσσερις κύριους ανταγωνιστές (βλ. παρ.115, 123), β) ο δείκτης ΗΗΙ εξακολουθούσε μετά τη συγκέντρωση να είναι κάτω από τις 1800 μονάδες (βλ. παρ. 115), γ) υπήρχε έλλειψη συμμετρίας κόστους μεταξύ των τεσσάρων προμηθευτών (βλ. παρ.125), δ) υπήρχε περιορισμένη σταθερότητα στα μερίδια αγοράς (βλ. παρ. 125) και ε) υπήρχαν μικρότεροι ανταγωνιστές που μπορούσαν να διαδραματίσουν ενεργό ρόλο στις σχετικές αγορές π.χ. διότι είχαν αυξήσει τα μερίδια αγοράς τους ή διότι είχαν αποφασίσει να επενδύσουν στην σχετική αγορά (βλ. παρ. 141-147).

⁶⁷ Κατάσταση συλλογικής δεσπόζουσας θέσεως παρακωλύουσα σε σημαντικό βαθμό τον αποτελεσματικό ανταγωνισμό εντός της κοινής αγοράς ή σε σημαντικό τμήμα αυτής μπορεί να προκύψει κατόπιν μιας συγκεντρώσεως όταν, λαμβανομένων υπόψη των χαρακτηριστικών της οικείας αγοράς και της μεταβολής που θα επιφέρει στα χαρακτηριστικά της η πραγματοποίηση της συγκεντρώσεως, η τελευταία θα έχει ως αποτέλεσμα ότι κάθε μέλος του οικείου ολιγοπωλίου, συνειδητοποιώντας τα κοινά συμφέροντα, θα θεωρούσε δυνατό, οικονομικά ορθολογικό και, επομένως, προτιμητέο να υιοθετεί διαρκώς την ίδια γραμμή δράσεως στην αγορά με σκοπό να πωλεί σε τιμές υψηλότερες από τις ανταγωνιστικές, χωρίς να χρειάζεται να συνάψει συμφωνία ή να ακολουθήσει εναρμονισμένη πρακτική, κατά την έννοια του άρθρου 101 ΣΛΕΕ, και χωρίς οι σημερινοί ή οι μελλοντικοί ανταγωνιστές ή ακόμη οι πελάτες και οι καταναλωτές να μπορούν να αντιδράσουν αποτελεσματικά. Βλ. ανωτ. ΔΕΕ Impala, ό.π., σκ. 122.

⁶⁸ Πρόκειται για το αποκαλούμενο "maverick effect": Η Ε.Επ. στην απόφαση Μ.4963, Rexel/Hagemeyer, χρησιμοποιεί τον όρο αυτό αναφορικά με έναν «ιδιαίτερα επιθετικό παίκτη» στην εξεταζόμενη αγορά.

⁶⁹ Βλ. απόφαση ΕΑ 637/2017.

80. Η εξέταση της **αγοράς εφοδιασμού σε εθνικό επίπεδο** γίνεται με αναφορά στα μερίδια των συμμετεχουσών εταιριών στην αγορά λιανικής πώλησης σε επίπεδο διανομής ελλείψει στοιχείων σχετικά με το μέγεθος της αγοράς εφοδιασμού⁷⁰ και τα μερίδια των συμμετεχουσών εταιριών σε αυτή. Εν προκειμένω, κατά την κρίση της Επιτροπής, οι συνθήκες ανταγωνισμού στην εν λόγω αγορά δεν πρόκειται να μεταβληθούν ουσιωδώς ως αποτέλεσμα της συναλλαγής, δεδομένου ότι το μερίδιο που συγκεντρώνει η νέα οντότητα σε εθνικό επίπεδο προσεγγίζει κατά το μέγιστο το [10-15]%. Σημειώνεται περαιτέρω ότι το αθροιστικό μερίδιο του [10-15]% αρκετά χαμηλότερο από το κρίσιμο 22% στη σχετική αγορά⁷¹, εξασφαλίζει ότι δεν υπάρχει ο κίνδυνος δημιουργίας σχέσης οικονομικής εξάρτησης προμηθευτών από την ενιαία οντότητα ως αποτέλεσμα της κρινόμενης συγκέντρωσης και συνεπώς δεν αναμένεται να ενισχυθεί σημαντικά η διαπραγματευτική της ισχύ έναντι αυτών.

6 ΟΙ ΠΡΟΤΕΙΝΟΜΕΝΕΣ ΔΕΣΜΕΥΣΕΙΣ ΣΤΗΝ ΚΡΙΝΟΜΕΝΗ ΥΠΟΘΕΣΗ ΚΑΙ Η ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΤΟΥΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

81. Λαμβάνοντας υπόψη τις ενδεχόμενες δυσμενείς επιπτώσεις της κρινόμενης υπόθεσης στη λειτουργία του ανταγωνισμού⁷², όπως αυτές περιγράφονται ειδικότερα ανωτέρω, κρίθηκε αναγκαία η λήψη κατάλληλων διορθωτικών μέτρων προκειμένου να εγκριθεί η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση. Η δράση της Επιτροπής Ανταγωνισμού έχει ειδικό αντικείμενο, το οποίο οριοθετείται από τις κείμενες διατάξεις. Ειδικότερα, η αξιολόγηση της γνωστοποιηθείσας πράξης πρέπει να βασίζεται στις ανταγωνιστικές επιπτώσεις που δύναται να επέλθουν ως αποτέλεσμα της εξεταζόμενης συγκέντρωσης, δηλαδή σε τυχόν προβλήματα που σχετίζονται με τις αλλαγές στη λειτουργία του ανταγωνισμού που θα επιφέρει η κρινόμενη συγκέντρωση. Συναφώς, οι προτεινόμενες δεσμεύσεις, καθώς και η συνακόλουθη αξιολόγησή τους από την Επιτροπή, πρέπει να στοχεύουν στην επίλυση των συγκεκριμένων αυτών προβλημάτων (κατά τις κείμενες πάντα διατάξεις).

6.1 Προτεινόμενες δεσμεύσεις

82. Με την κοινοποίηση της υπ' αριθ. πρωτ. 4087/29.06.2018 Απόφασης Προέδρου περί της κίνησης διαδικασίας πλήρους διερεύνησης της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης, βάσει του άρθρου 8 παρ. 4, στη γνωστοποιούσα⁷³, η τελευταία ενημερώθηκε σχετικά με τις

⁷⁰ Βλ. αποφάσεις ΕΑ 599/2014 και 600/2015.

⁷¹ Σημειώνεται ότι η ισχύς στην αγορά που αποκτάται λόγω της συγκέντρωσης και η οποία δεν μπορεί να αντισταθμισθεί από τον αντισυμβαλλόμενο-προμηθευτή της νέας ενιαίας οντότητας καταδεικνύεται από το ποσοστό που αντιπροσωπεύουν οι αγορές της ενιαίας οντότητας επί του συνολικού κύκλου εργασιών του προμηθευτή. Η Ε.Επ. έχει αποφανθεί σχετικά ότι όταν το εν λόγω ποσοστό υπερβαίνει το 22%, ο αγοραστής-πελάτης μπορεί δύσκολα (ήτοι με ζημία καθότι θα σημειωθεί πτώση τζίρου τουλάχιστον 20%) να αντικατασταθεί ή είναι αναντικατάστατος και συνεπώς μπορεί να αυξάνεται υπέρμετρα η ισχύς του (βλ. απόφαση της 2.2.1999, COMP/M.1221-REWE/MEINL, παρ. 101).

⁷² Πρβλ. απόφαση ΕΑ 598/2014 στην οποία είχε γίνει γενική αναφορά και σε στοιχεία που είχαν αναδειχθεί κατά την έρευνα της υπηρεσίας, αναφορικά με το εύρος και την πολυπλοκότητα των προβλημάτων του γαλακτοπαραγωγικού κλάδου εν γένει, για την αντιμετώπιση των οποίων προτείνονται μέτρα για την ορθολογικότερη οργάνωση και διαχείριση της παραγωγικής διαδικασίας και την βελτίωση της διαπραγματευτικής θέσης των παραγωγών.

⁷³ Η απόφαση κοινοποιήθηκε στη γνωστοποιούσα με το υπ' αριθ. πρωτ. 4103/29.06.2018 έγγραφο.

αμφιβολίες που εγείρονται για τη λειτουργία του ανταγωνισμού στη συγκεκριμένη τοπική αγορά της Χώρας της Άνδρου.

83. Η εξαγοράζουσα με το υπ' αριθ. πρωτ. 4411/13.07.2018 έγγραφό της, λαμβάνοντας υπόψη τις ενδεχόμενες δυσμενείς επιπτώσεις της κρινόμενης υπόθεσης στη λειτουργία του ανταγωνισμού στην τοπική αγορά της Χώρας της Άνδρου, όπως αποτυπώνονται ανωτέρω, προέβη στην πρόταση λήψης διορθωτικών μέτρων (δεσμεύσεις), προκειμένου να αρθούν οι όποιες αμφιβολίες δημιουργεί η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση ως προς το συμβατό της με τη λειτουργία του ανταγωνισμού στην προαναφερθείσα αγορά. Κατωτέρω παρατίθενται αυτούσια τα κύρια σημεία του εντύπου των δεσμεύσεων που ανέλαβε η γνωστοποιούσα:

84. «i) Το Αντικείμενο της αναλαμβανόμενης δέσμευσης συνίσταται στην εκποίηση του καταστήματος της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ που βρίσκεται στον Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου (τκ. 84500) [εφεξής «Κατάστημα Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου»]. Πρόκειται για κατάστημα σούπερ μάρκετ επιφάνειας χώρου πώλησης περίπου [...] και αποθήκης περίπου [...] Είναι μισθωμένος και ένας υπόγειος βοηθητικός χώρος περίπου [...]. ο οποίος δεν χρησιμοποιείται.

ii) Η εκποίηση του καταστήματος θα λάβει χώρα με μεταβίβαση πάγιου εξοπλισμού, άυλων στοιχείων (φήμη και πελατεία) και της άδειας λειτουργίας με κατάρτιση σχετικών συμφωνητικών και έκδοση των αντίστοιχων φορολογικών παραστατικών για καταβολή τιμήματος. Βάσει των εγγραφών στα λογιστικά βιβλία της εταιρίας, στον πάγιο εξοπλισμό του καταστήματος συμπεριλαμβάνεται πλήρης ηλεκτρολογική και υδραυλική εγκατάσταση, γραφεία, ράφια, μηχανές κρεοπωλείου, ζαμπονομηχανές, πολυκοπτικά, ανελκυστήρας, πλήρης εξοπλισμός μαζικής εστίασης, πλάστιγγα, μηχανήματα κλιματισμού, επαγγελματική σκούπα καθαρισμού και εγκαταστάσεις ψυγείων. ...

[...]

Το κατάστημα στον Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου είναι μεγαλύτερο σε επιφάνεια σε σχέση με το δεύτερο κατάστημα της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ στην χώρα της Άνδρου αλλά και σε σχέση με το κατάστημα Express market. Επίσης, είναι αυτό που έχει το μεγαλύτερο κύκλο εργασιών. Η εκποίηση επομένως του εν λόγω καταστήματος θα επιφέρει σημαντική μείωση του μεριδίου της εξαγοράζουσας εταιρίας στην χώρα της Άνδρου, το οποίο μερίδιο εκτιμούμε ότι μετά την εκποίηση θα είναι μετά βεβαιότητας κάτω του 50% στην εν λόγω τοπική αγορά. ...

Η δέσμευση αφορά στην εκποίηση του Καταστήματος Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου η οποία θα περιλαμβάνει εκποίηση πάγιου εξοπλισμού, μεταβίβαση φήμης και πελατείας, λύση της ισχύουσας και σύναψη νέας μισθωτικής σχέσης με τον νέο Αγοραστή ή μεταβίβαση μισθωτικής σχέσης καθώς και μεταβίβαση άδειας λειτουργίας καταστήματος. Δεν περιλαμβάνει μεταβίβαση προσωπικού.

Η εκποίηση του εν λόγω καταστήματος θα άρει τους προβληματισμούς που ενδεχομένως δημιουργούνται καθώς θα υπάρξει αφενός σημαντική μείωση του μεριδίου της εξαγοράζουσας εταιρίας στην τοπική αγορά της χώρας Άνδρου και αφετέρου είσοδος ανταγωνιστή. ...

Το εν λόγω κατάστημα είναι μισθωμένο, συνημμένα υποβάλλεται το ιδιωτικό συμφωνητικό μίσθωσης. Ως εκ τούτου, η σύναψη νέας μισθωτικής σύμβασης θα αποτελέσει αντικείμενο διαπραγματεύσεως μεταξύ του εκμισθωτή και του μελλοντικού αγοραστή. Σε κάθε περίπτωση, βάσει του όρου 6 της ιδιωτικού συμφωνητικού μίσθωσης, επιτρέπεται και η μερική ή ολική υπεκμίσθωση του μισθίου με την προϋπόθεση ότι θα ενημερωθεί εγγράφως ο εκμισθωτής και ότι δεν θα αλλάξει η συμφωνημένη χρήση της μίσθωσης. Συνεπώς, διασφαλίζεται και με αυτόν τον τρόπο η συνέχιση της μισθωτικής σχέσης για τον μελλοντικό αγοραστή. ...

Η μεταβίβαση της άδειας λειτουργίας συνίσταται στην αντικατάστασή της στο όνομα του μελλοντικού αγοραστή, η οποία πλέον γίνεται άμεσα, με απλή αναγγελία στο ηλεκτρονικό σύστημα Notify Business. ...

Στο εν λόγω κατάστημα τον Μάιο του 2018 εργάζονταν [...] άτομα. Σημειώνεται ότι κατά τους χειμερινούς μήνες ο αριθμός των εργαζομένων μειώνεται. Για τη συνέχιση της δραστηριότητας του εν λόγω καταστήματος είναι απαραίτητες οι εξής ειδικότητες: διευθυντής, υποδιευθυντής, πωλητές, αποθηκάριοι. ...

Ο κύκλος εργασιών του καταστήματος ανήλθε το 2017 σε [...] Το κατάστημα από το 2007 έως και το 2017 λειτουργούσε ως σούπερ μάρκετ από την «ΑΦΟΙ ΠΡΩΙΟΥ Ο.Ε.», η οποία εταιρία είναι και η σημερινή εκμισθώτρια του καταστήματος. Ο κύκλος εργασιών για τα έτη 2018 και 2019, αναμένεται μειωμένος, καθώς πιθανολογείται ότι θα επαναλειτουργήσουν τα καταστήματα ΓΟΝΕΟΣ, που σήμερα είναι κλειστά. ...

Το εν λόγω κατάστημα βρίσκεται στη χώρα της Άνδρου, αποτελεί το κατάστημα με τον υψηλότερο κύκλο εργασιών στην Άνδρο από την εξαγοραζόμενη εταιρία, έχει καινούργιο εξοπλισμό αφού άνοιξε μόλις τον Ιούνιο του 2017, είναι γνωστό ως σούπερ μάρκετ αφού λειτουργούσε και πριν από την ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ ως τέτοιο, έχει άδεια λειτουργίας σε ισχύ και δεν υπάρχουν πολλά αντίστοιχα καταστήματα αυτού του μεγέθους στη χώρα της Άνδρου. Ως εκ τούτου, η εκποίηση θα προκαλέσει ενδιαφέρον σε πιθανούς αγοραστές»⁷⁴.

Όπως αναφέρει η Γνωστοποιούσα στο υπ' αρ. πρωτ. 463/25.07.2018 υπόμνημά της, με άξονα τη μείωση του μεριδίου αγοράς της στη Χώρα της Άνδρου και τη διευκόλυνση της εισόδου νέων ανταγωνιστών, η Γνωστοποιούσα ανέλαβε την εκποίηση του καταστήματος της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ στο Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου, η οποία θα περιλαμβάνει εκποίηση πάγιου εξοπλισμού, μεταβίβαση φήμης και πελατείας, σύναψη νέας μισθωτικής σχέσης και μεταβίβαση άδειας λειτουργίας καταστήματος.

6.2 Αξιολόγηση των δεσμεύσεων

85. Αναφορικά με την αγορά λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ, κατά την αξιολόγηση των επιπτώσεων της εξεταζόμενης συγκέντρωσης στην τοπική αγορά της Χώρας της Άνδρου, στην οποία οι συμμετέχουσες στη συγκέντρωση έχουν κοινή παρουσία, ανέκυψαν θέματα δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης, δεδομένου ότι το μερίδιο της νέας οντότητας στη συγκεκριμένη τοπική αγορά θα ξεπερνά το όριο του 50%

⁷⁴ Βλ. και Παραρτήματα I και II.

(και συγκεκριμένα ανέρχεται σε ποσοστό [85-95]% βάσει κύκλου εργασιών και [75-85]% βάσει τετραγωνικών μέτρων των καταστημάτων) και θα έχει αυξημένη ισχύ χωρίς να απαιτείται συντονισμός της συμπεριφορά της (επιπτώσεις μη συντονισμένης συμπεριφοράς), ενώ οι εναπομένουσες ανταγωνιστικές πιέσεις (αριθμός ανταγωνιστών και αριθμός ανταγωνιστικών καταστημάτων) δεν θα έχουν την απαιτούμενη ένταση για να μπορούν να ανταγωνιστούν αποτελεσματικά τη νέα οντότητα που θα προκύψει από την υπό κρίση συγκέντρωση, δεδομένου ότι ο αριθμός των ανταγωνιστών ανέρχεται μόλις σε τρεις (3) επιχειρήσεις, με τα χαρακτηριστικά παντοπωλείου / μίνι μάρκετ, ενώ δεν υπάρχουν καταστήματα ανταγωνιστικών αλυσίδων πανελλαδικής εμβέλειας

86. Τα μέλη της Επιτροπής Ανταγωνισμού αξιολόγησαν τις ως άνω προτεινόμενες δεσμεύσεις, όπως αυτές υποβλήθηκαν με το προεκτεθέν έγγραφο. Οι εν λόγω δεσμεύσεις θεωρήθηκαν κατά την ομόφωνη γνώμη της Επιτροπής ως κατάλληλες, επαρκείς και ανάλογες με τις ανησυχίες για τις ενδεχόμενες δυσμενείς επιπτώσεις της συγκέντρωσης στον ανταγωνισμό που είχαν επισημανθεί κατά τη διαδικασία.
87. Ειδικότερα, με τις άνω προτεινόμενες δεσμεύσεις για την εκποίηση του καταστήματος της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ που βρίσκεται στην περιοχή του Αγίου Σπυριδώνα στην Άνδρο, κατά την κρίση της Επιτροπής Ανταγωνισμού, εξαλείφονται οι άνω προβληματισμοί, καθόσον το μερίδιο στην τοπική αγορά της Χώρας της Άνδρου, μετά την υλοποίηση των δεσμεύσεων θα ανέρχεται πλέον σε ποσοστό μικρότερο του 50%, ενώ θα αυξηθούν και οι ανταγωνιστικές πιέσεις με την είσοδο ενός νέου ανταγωνιστικού καταστήματος (που θα προκύψει από την εκποίηση σε ανταγωνιστή). Συνεπώς, μετά την πραγματοποίηση της εκποίησης, εξασφαλίζονται οι ανταγωνιστικές δομές της αγοράς, καθόσον θα αποτραπεί μόνιμα η δημιουργία προβλημάτων από την εξεταζόμενη συγκέντρωση⁷⁵.
88. Κατά την κρίση της Επιτροπής, τα προτεινόμενα διορθωτικά μέτρα είναι πλήρη και αποτελεσματικά και θα εξαλείψουν ολοσχερώς τα προβλήματα ανταγωνισμού που διαπιστώθηκαν και την παρακώλυση του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Επιπλέον, εκτιμάται ότι είναι δυνατή η αποτελεσματική υλοποίηση των δεσμεύσεων μέσα σε σύντομο χρονικό διάστημα. Οι διαρθρωτικές δεσμεύσεις που προτείνουν τα μέρη, που έγκεινται σε εκποίηση, είναι εφαρμόσιμες και η εμπορική μονάδα που θα προκύψει θα είναι κατά πάσα πιθανότητα βιώσιμη και θα έχει διάρκεια ώστε να μην προκύψει σημαντική παρακώλυση του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Τα μέρη δεν θέτουν όρους για την εκποίηση, τα δικαιώματα τρίτων δεν αναμένεται να παρακωλύσουν τη διαδικασία και δεν προκύπτουν ιδιαίτεροι κίνδυνοι κατά την αναζήτηση κατάλληλου αγοραστή, ή κίνδυνος υποβάθμισης των περιουσιακών στοιχείων μέχρι την πραγματοποίηση της εκποίησης, με βάση την πρόταση των μερών. Τα ανωτέρω, και ιδίως η εξάλειψη των προβλημάτων ανταγωνισμού, κρίνονται με βάση το είδος, την έκταση και το περιεχόμενο του προτεινόμενου μέτρου, σε συνάρτηση με τη δομή και τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της αγοράς όπου προκύπτουν τα προβλήματα ανταγωνισμού, ιδίως τη θέση των μερών και των άλλων επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται στην εν λόγω αγορά. Οι δεσμεύσεις – διαρθρωτικό μέτρο / εκποίηση είναι δυνατόν να εφαρμοσθούν και να

⁷⁵ Αντίστοιχες δεσμεύσεις έγιναν δεκτές και στη συγκέντρωση ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ-ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ, βλ. απόφαση ΕΑ 637/2017.

ελεγχθούν κατά τρόπο αποτελεσματικό χωρίς περαιτέρω μέτρα εποπτείας, μετά την πραγματοποίησή τους. Οι δεσμεύσεις εκποίησης επιχειρηματικών δραστηριοτήτων αποτελούν, όπως προαναφέρθηκε, τον καλύτερο τρόπο για την εξάλειψη των προβλημάτων ανταγωνισμού που προκύπτουν από οριζόντιες επικαλύψεις.

89. Συμπερασματικά, το προαναφερόμενο διορθωτικό μέτρο είναι επαρκές, αναλογικό και κατάλληλο να επιλύσει τα ενδεχόμενα προβλήματα ανταγωνισμού που επισημάνθηκαν στην τοπική αγορά της Χώρας της Άνδρου σε επίπεδο λιανικής πώλησης κατά την αξιολόγηση της γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης. Συνεπώς, η εξεταζόμενη συγκέντρωση μπορεί να εγκριθεί, κατά το άρθρο 8 παρ. 6 και 8 του ν. 3959/2011, υπό τους αντίστοιχους όρους και προϋποθέσεις.

7 ΠΡΟΩΡΗ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΗΣΗ ΤΗΣ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΗΣ

7.1 Νομικό πλαίσιο ανάλυσης

90. Με τις περί συγκεντρώσεων διατάξεις του ν. 3959/2011 προβλέπεται γενικό και αντικειμενικό σύστημα προληπτικού ελέγχου ορισμένων συγκεντρώσεων επιχειρήσεων, ο οποίος διενεργείται πριν από την πραγματοποίησή τους. Στις εκεί οριζόμενες περιπτώσεις, η συγκέντρωση πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, προκειμένου η τελευταία, ασκώντας προληπτικό έλεγχο, να κρίνει αν η συγκέντρωση περιορίζει ή μη σημαντικά τον ανταγωνισμό.
91. Στο άρθρο 9 του ν. 3959/2011 προβλέπεται ρητώς η υποχρέωση αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση εγκριτικής απόφασης εκ μέρους της Επιτροπής Ανταγωνισμού, στην περίπτωση που η συγκέντρωση εμπίπτει στον προβλεπόμενο στο άρθρο 6 του ίδιου νόμου προληπτικό έλεγχο⁷⁶.
92. Με βάση το ενωσιακό και εθνικό δίκαιο του ανταγωνισμού, ιδίως για τη διαφύλαξη της αποτελεσματικότητας των διατάξεων για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων, οι επιχειρήσεις πρέπει να αποθαρρύνονται να προβαίνουν σε συγκεντρώσεις που εμπίπτουν στον προληπτικό έλεγχο συγκεντρώσεων κατά την κείμενη νομοθεσία, χωρίς να έχουν λάβει σχετική έγκριση από την Ε.Α.⁷⁷ Η θέση σε εφαρμογή μιας συγκέντρωσης χωρίς την τήρηση των διατάξεων του άρθρου 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011 προσβάλλει ευθέως την αποτελεσματικότητα των διατάξεων περί προληπτικού ελέγχου συγκεντρώσεων, καθώς και των βασικών αρχών που εμπεριέχονται σε αυτές, γεγονός που καθιστά τη σχετική παράβαση εκ φύσεως σοβαρή. Τόσο η επιταγή για προσήκουσα γνωστοποίηση όσο και η απαγόρευση της πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης αποσκοπούν στην αποτροπή

⁷⁶ Αντίστοιχες διατάξεις προβλέπονται και στο ενωσιακό δίκαιο περί ελέγχου συγκεντρώσεων (βλ. άρθρο 7 παρ. 1 του Κανονισμού (ΕΚ) 139/2004).

⁷⁷ Βλ. σχετικά αποφάσεις Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 24.04.2018, M.7993 ALTICE / PT PORTUGAL, της 18.02.1998 IV/M.920-Samsung/AST, σκ. 21 (γεγονός το οποίο σύμφωνα με την εν λόγω απόφαση καθιστά αναγκαία την επιβολή προστίμων σε τέτοιες περιπτώσεις) και της 10.06.2009, υπόθεση IV/M.4994-Electrabel/CNR, σκ. 190 επ. (επικυρωθείσα από ΓενΔικ της 12.12.2012, υποθ. T-329/09). Βλ. σχετικά και πρόσφατες διαδικασίες ενώπιον της Ευρωπαϊκής Επιτροπής δελτίο τύπου της 6.7.2017 http://europa.eu/rapid/press-release_STATEMENT-17-1929_en.htm.

πρόκλησης μόνιμων ζημιών στον ανταγωνισμό⁷⁸. Ειδικότερα, οι βασικές αρχές των εν λόγω διατάξεων είναι αυτές καθαυτές πολύ σημαντικές και η παραβίασή τους εξασθενεί την αποτελεσματικότητα των διατάξεων για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων. Πράγματι, η υποχρέωση αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση σχετικής απόφασης της ΕΑ αποτρέπει τις επιχειρήσεις να πραγματοποιούν συγκεντρώση που μπορεί να προκαλέσει ανεπανόρθωτες και μόνιμες ζημιές επί του ανταγωνισμού.

93. Συγκεκριμένα, στη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 9 προβλέπεται ότι: «*Με την επιφύλαξη των διατάξεων των παραγράφων 2 και 3, απαγορεύεται η πραγματοποίηση της συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση μιας από τις αποφάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2, 3 και 6 του άρθρου 8 [...]. Σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της απαγόρευσης αυτής, επιβάλλεται από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, σε όσους υπέχουν την υποχρέωση γνωστοποίησης κατά την παράγραφο 3 του άρθρου 6, πρόστιμο τουλάχιστον τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ, το οποίο σε κάθε περίπτωση δεν μπορεί να υπερβαίνει το δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 10 [...]*». Συνεπώς, προϋποθέσεις εφαρμογής της ανωτέρω διάταξης είναι: **α)** η πρόωρη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης και **β)** η ύπαρξη υπαιτιότητας ως προς την πρόωρη αυτή πραγματοποίηση.
94. Η εν λόγω υποχρέωση αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης περιλαμβάνει όλες τις νομικές και υλικές πράξεις, με τις οποίες συντελείται η ολοκλήρωσή της, όπως αυτή προσδιορίζεται ειδικότερα στο νόμο⁷⁹, και με τις οποίες είναι δυνατό να επέλθουν οι αναμενόμενες με τη συγκέντρωση συνέπειες στη λειτουργία του ανταγωνισμού.
95. Ως «πραγματοποίηση» εννοείται η ολοκλήρωση των διαδικασιών της συγκέντρωσης (υπό την έννοια της πραγματικής ή νομικής υλοποίησής της)⁸⁰. Η βασική προϋπόθεση για τον καταλογισμό της παράβασης πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης είναι να έχει συντελεστεί από την πωλήτρια εταιρία η μεταβίβαση του ελέγχου της εταιρίας στόχου στην αγοράστρια εταιρία πριν από την έκδοση της απόφασης έγκρισης της συγκέντρωσης αυτής από την Επιτροπή Ανταγωνισμού. Κατ' αρχήν αρκεί για τη διαπίστωση «πραγματοποίησης» της συγκέντρωσης κατά την έννοια των σχετικών διατάξεων η δυνατότητα ελέγχου της εξαγοραζόμενης επιχείρησης από την εξαγοράζουσα⁸¹.

⁷⁸ Βλ. αποφάσεις Ευρωπαϊκής Επιτροπής αποφάσεις Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 24.04.2018, M.7993 ALTICE / PT PORTUGAL, της 18.02.1998, υπόθεση IV/M.920-Samsung/AST, σκ. 22, της 10.02.1999, υπόθεση IV/M.969-A.P. Möller, σκ. 15, και της 10.06.2009, υπόθεση IV/M.4994-Electrabel/CNR, σκ. 192-194.

⁷⁹ Βλ. άρθρο 5 παρ. 2 του ν. 3959/2011, όπου ορίζεται ότι «*Συγκέντρωση θεωρείται ότι υπάρχει όταν προκύπτει μόνιμη μεταβολή του ελέγχου ...*». Βλ. κατ' αντιστοιχία, για την έννοια της συγκέντρωσης σύμφωνα με το ενωσιακό δίκαιο, το άρθρο 3 παρ. 1 του Κανονισμού (ΕΚ) 139/2004, το σημείο 20 της αιτιολογικής σκέψης του ίδιου Κανονισμού και την Κωδικοποιημένη Ανακοίνωση της Επιτροπής για θέματα δικαιοδοσίας, βάσει του Καν. (ΕΚ) αριθ. 139/2004 για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων μεταξύ επιχειρήσεων, 2008/C 95/01, κεφ. Β.

⁸⁰ Βλ. Rosenthal/Thomas, *European Merger Control* (2010), Verlag C.H. Beck München 2010, σελ. 300, υποσημ.1561, για περιπτώσιολογία πράξεων πραγματοποίησης συγκέντρωσης και απόφαση ΕΑ 595/2014 (ΜΑΣΟΥΤΗΣ / ΑΤΛΑΝΤΙΚ).

⁸¹ Βλ. απόφαση ΔΕΕ C-633/16, *Ernst & Young P/S*, δημοσιευμένη στην ψηφιακή Συλλογή του Δικαστηρίου, ECLI:EU:C:2018:371, σκ. 44- 45: «*Επομένως, προκειμένου να καθοριστεί το περιεχόμενο του άρθρου 7 του κανονισμού 139/2004, πρέπει να ληφθεί υπόψη ο ορισμός της έννοιας της συγκέντρωσης που περιλαμβάνεται στο εν λόγω άρθρο 3. Βάσει της διάταξης αυτής, συγκέντρωση θεωρείται ότι υπάρχει όταν προκύπτει μόνιμη μεταβολή του ελέγχου από τη συγχώνευση δύο ή περισσότερων προηγουμένως ανεξάρτητων επιχειρήσεων ή τμημάτων*

7.2 Ιστορικό σε σχέση με το ζήτημα της παράβασης πρόωρης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης

96. Εν προκειμένω, σύμφωνα με όσα προεκτέθηκαν⁸², πραγματοποιήθηκε στο πλαίσιο της εξεταζόμενης συγκέντρωσης η απόκτηση από την ΜΑΣΟΥΤΗΣ του 100% των μετοχών της εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ πριν την ολοκλήρωση του προληπτικού ελέγχου από μέρους της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Συγκεκριμένα, στις 11.05.2018 προηγήθηκε η δήλωση προθέσεων των Μερών περί του ότι «*Η πρόθεση των μερών τελεί υπό την πλήρωση των ακόλουθων αιρέσεων και προθεσμιών: [...] η γνωστοποίηση της συγκέντρωσης δεν θα απαγορευτεί από την Επιτροπή Ανταγωνισμού*», ενώ η μεταβίβαση των μετοχών έλαβε χώρα την 15.05.2018, με την υπογραφή του «Συμφωνητικού Μεταβίβασης Ανώνυμων Μετοχών της Ανώνυμης Εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», μεταξύ των μετόχων της τελευταίας και της ΜΑΣΟΥΤΗΣ. Την ίδια ημερομηνία παραδόθηκαν και οι τίτλοι των μετοχών στην εξαγοράζουσα, καταβλήθηκε [...] ευρώ ([...]), και παραδόθηκαν στην ΜΑΣΟΥΤΗΣ οι παραιτήσεις των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της εξαγοραζόμενης όπως συνολογείται από τα μέρη στη Σύμβαση⁸³. Στη Σύμβαση δεν υπάρχει πρόβλεψη ότι η ολοκλήρωση της μεταβίβασης των μετοχών τελεί υπό την αίρεση της έκδοσης εγκριτικής απόφασης από την ΕΑ, ωστόσο υπάρχει ρητή αναφορά σε αυτή ότι η συναλλαγή θα γνωστοποιηθεί στην Επιτροπή Ανταγωνισμού (άρθρο 1 παρ. 3 της Σύμβασης) και ότι με τη συγκεκριμένη Σύμβαση μεταβιβάζεται το σύνολο των μετοχών της εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ στη ΜΑΣΟΥΤΗΣ. Πράγματι, η από 15.5.2018 Σύμβαση προσκομίσθηκε στην Υπηρεσία την 16.5.2018. Γίνεται επίσης αναφορά στο άρθρο 10 παρ. 1 ότι: «*Τα συμβαλλόμενα μέρη, εάν και εφόσον συντρέχει περίπτωση εφαρμογής των διατάξεων του ν. 703/77 υποχρεούνται να συμπράξουν για τη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης και της υποβολής των σχετικών δικαιολογητικών και εντύπων στις δημόσιες αρχές και την επιδίωξη με κοινές προσπάθειες της έκδοσης του σχετικού αποτελέσματος. ...*».
97. Συγκεκριμένα, στο προοίμιο της Σύμβασης (παρ. II ορίζεται ότι: «*Μεταξύ των πωλητών και του αγοραστή έχουν προηγηθεί διαπραγματεύσεις για την αγοραπωλησία του συνόλου των μετοχών τις οποίες αυτοί έχουν στην εταιρία, καθώς επίσης και παράδοση εκ μέρους των Πωλητών διαφόρων οικονομικών στοιχείων της Εταιρίας, όπως και διάφορων άλλων πληροφοριών, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στην παρούσα σύμβαση.*

Αντικείμενο της παρούσας σύμβασης είναι η πώληση και μεταβίβαση κατά πλήρη κυριότητα, νομή και κατοχή, από του Πωλητές στον Αγοραστή, των μετοχών που αυτοί έχουν στην Εταιρία και αντιστοιχούν στο 100% του συνόλου του μετοχικού κεφαλαίου.

επιχειρήσεων, ή από την απόκτηση, από ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη μία τουλάχιστον επιχείρηση ή από μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, άμεσα ή έμμεσα, ελέγχου στο σύνολο ή σε τμήματα μιας ή περισσότερων άλλων επιχειρήσεων, εξυπακουσμένου ότι ο έλεγχος απορρέει από δικαιώματα, συμβάσεις ή άλλα μέσα που παρέχουν τη δυνατότητα καθοριστικού επηρεασμού της δραστηριότητας μιας επιχείρησης». Βλ. και σκέψεις 46 και 52 της προαναφερόμενης απόφασης του ΔΕΕ. Βλ. επίσης Rosenthal/Thomas, *European Merger Control* (2010), Verlag C.H. Beck München 2010, σελ. 300, υποσημ. 1561, για περιπτώσιολογία πράξεων πραγματοποίησης συγκέντρωσης.

⁸² Βλ. παρ. 4.

⁸³ Βλ. ιδίως άρθρα 1, 2, 3, 4, 7 της από 15.5.2018 Σύμβασης. Βλ. σχ. και κατωτέρω.

Περαιτέρω, στο άρθρο 1 της Σύμβασης προβλέπεται ότι: «1. Ο Αγοραστής ...αποκτά σήμερα κατά κυριότητα το σύνολο των μετοχών, τις οποίες έχουν οι Πωλητές στην Εταιρία, έναντι του τιμήματος που ορίζεται στο άρθρο 2 του παρόντος. ... 2. Με αντάλλαγμα το τίμημα που συμφωνείται στο άρθρο 2 της παρούσας και υπό τους όρους, τις προϋποθέσεις και τις διαβεβαιώσεις που δόθηκαν, καθένας από τους Πωλητές με την παρούσα σύμβαση, πωλεί, παραδίδει και μεταβιβάζει στον Αγοραστή, το σύνολο των μετοχών, των οποίων είναι κύριος, νομέας και κάτοχος στην εταιρία. 3. Η ως άνω αγοραπωλησία θα γνωστοποιηθεί στην Επιτροπή Ανταγωνισμού». Σύμφωνα με τα άρθρα 2, 3: «2. Το τίμημα, για την αγοραπωλησία του 100% των μετοχών των πωλητών στην εταιρία συμφωνείται στο ποσό των [...] ευρώ [...] Άρθρο 3. Το τίμημα θα καταβληθεί σε [...]. Στο άρθρο 4 προβλέπεται ότι: «1. Οι Πωλητές δηλώνουν, και ο Αγοραστής αποδέχεται τη δήλωσή τους, ότι παρέδωσαν σήμερα στον Αγοραστή την κατοχή, τη νομή και κυριότητα των μετοχών που αναφέρονται στο Παράρτημα (1). 2. Τα μέρη δηλώνουν ότι η παράδοση των μετοχών, η πραγματοποίηση της μεταβίβασής τους και η κτήση της κυριότητας τους από τον αγοραστή, έγιναν, σύμφωνα με τους ορισμούς της ισχύουσας νομοθεσίας. 3. Όλα τα διοικητικά και περιουσιακά δικαιώματα των μετοχών, από σήμερα και στο εξής εκχωρούνται, μεταβιβάζονται και ασκούνται από τον αγοραστή». Επίσης, στο άρθρο 7 προβλέπεται μεταξύ άλλων ότι: «Σήμερα με το παρόν οι πωλητές παραδίδουν και σε κάθε περίπτωση δίνουν την άμεση και άνευ προϋποθέσεων πρόσβαση: α. σε πληροφορίες, βιβλία και στοιχεία, έγγραφα νομικού ενδιαφέροντος με σκοπό τον πλήρη έλεγχο της οικονομικής και νομικής κατάστασης της Εταιρίας και την εξακρίβωση της ορθότητας των δηλώσεων και εγγυήσεων των Πωλητών από τον Αγοραστή. Συγκεκριμένα, μετά την υπογραφή του παρόντος οφείλουν να παραδώσουν στον Αγοραστή τα απαραίτητα έγγραφα, αναφερόμενα στο Παράρτημα (7) που δεν έχουν ακόμη παραδοθεί και ό,τι άλλο ζητηθεί. β. Έχουν γίνει ήδη παραιτήσεις των μελών του διοικητικού συμβουλίου της εταιρίας και παραδίδονται αυτές στον Αγοραστή. [...]».

98. Την ίδια ημέρα υπογραφής της ως άνω Σύμβασης (15.5.2018) γνωστοποιήθηκε στην ΕΑ η εξεταζόμενη πράξη δυνάμει, ωστόσο, του κατά τα άνω από 11.05.2018 Συμφωνητικού Εμπιστευτικότητας και Δήλωσης Προθέσεων.
99. Σύμφωνα με τους όρους και τις συμφωνίες του προσκομισθέντος από 11.05.2018 Συμφωνητικού Εμπιστευτικότητας-Δήλωσης Προθέσεων, αφενός: «Η πρόθεση των μερών τελεί υπό την πλήρωση των ακόλουθων αιρέσεων και προθεσμιών: 1. Οι Πωλητές, η Εταιρία και η Αγοράστρια Εταιρία θα συμπράξουν στη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, κατά την ισχύουσα νομοθεσία. 2. Η γνωστοποίηση της συγκέντρωσης δεν θα απαγορευτεί από την Επιτροπή Ανταγωνισμού. [...] 5. Η οριστική σύμβαση θα υπογραφεί το αργότερο μέχρι την 31.5.2018 και πάντως μετά τη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης στην Επιτροπή Ανταγωνισμού» (άρθρο 4), και αφετέρου: «Με εξαίρεση των παραγράφων σχετικά με την ποινική ρήτρα, την Περίοδο Αποκλειστικότητας και την Εμπιστευτικότητα, το παρόν αποτελεί ένα μη – δεσμευτικό πλαίσιο των κυριότερων αρχών για την πραγματοποίηση της Συναλλαγής υπό την αίρεση της διαπραγμάτευσης και οριστικοποίησης του νομικώς δεσμευτικού ιδιωτικού συμφωνητικού μεταβίβασης των μετοχών των Πωλητών, το οποίο θα υπογραφεί άμεσα μετά την ολοκλήρωση των ελέγχων

και της γνωστοποίησης στην Επιτροπή Ανταγωνισμού και το αργότερο μέχρι την 31η Μαΐου του 2018» (άρθρο 7).

100. Εν συνεχεία, μετά τη σύναψη της συμφωνίας και τη μεταβίβαση των μετοχών της 15.05.2018, η γνωστοποιούσα προσκόμισε⁸⁴ στην Επιτροπή το από 16.5.2018 «Συμπληρωματικό - Διευκρινιστικό Συμφωνητικό» μεταξύ των Πωλητών και της Μασούτης, σύμφωνα με το οποίο: «...τα Μέρη συμπληρώνουν και διευκρινίζουν ότι το από 15.5.2018 συμφωνητικό μεταβίβασης τελεί υπό το σύνολό του υπό την αίρεση της έγκρισης της πράξης από την Επιτροπή Ανταγωνισμού και καμία πράξη διαχείρισης ή διοίκησης δεν θα γίνει από τον Αγοραστή πριν από την παραπάνω έγκριση από την Επιτροπή Ανταγωνισμού»⁸⁵.
101. Επίσης, έχουν δοθεί από τη ΜΑΣΟΥΤΗΣ, επιπλέον του τιμήματος για τις μετοχές, [...] ως κεφάλαιο κίνησης [...]»⁸⁶.

Οι απόψεις της Γνωστοποιούσας

102. Η Γνωστοποιούσα, με το υπ' αρ. πρωτ. 463/25.07.2018 υπόμνημά της, προσκομίζει και επικαλείται πιστοποιητικά εκπροσώπησης του Γ.Ε.ΜΗ. από τα οποία, όπως αναφέρει, αποδεικνύεται ότι η διοίκηση συνεχίζει μέχρι και σήμερα να ασκείται από τους παλαιούς μετόχους της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ, ενώ τα δύο νέα μέλη ΔΣ Δελάρτα και Αυγουστάτου είναι υπάλληλοι της εν λόγω εταιρίας⁸⁷. Κατά τους ισχυρισμούς της Γνωστοποιούσας, από τα ανωτέρω αποδεικνύεται ότι παρότι τέθηκαν οι παραιτήσεις των μελών του Δ.Σ. στη διάθεση της ΜΑΣΟΥΤΗΣ, αυτές παρέμειναν ανενεργές, και μέχρι σήμερα η εν λόγω εταιρία δεν έχει ασκήσει πράξεις διαχείρισης ούτε δικαιώματα ψήφου σε Γενικές Συνελεύσεις της εξαγοράζουσας (προφανώς εννοεί εξαγοραζόμενη) εταιρίας. Η Γνωστοποιούσα στο υπόμνημά της αναφέρει ότι και επί της ουσίας, η διοίκηση ασκείται ακόμη από τους παλιούς μετόχους (βλ. Δ/ντα Σύμβουλο και Πρόεδρο)⁸⁸. Κατά τη Γνωστοποιούσα, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης, καθώς με το από 16.05.2018 συμφωνητικό διευκρινίσθηκε ότι οι όροι του από 15.05.2018 συμφωνητικού τελούν υπό την αίρεση της έγκρισης της συγκέντρωσης,

⁸⁴ Απεστάλη στην Επιτροπή κατά την 81^η Συνεδρίαση της 26.7.2018. Από την αναφορά επί της τηλεομοιοτυπίας φαίνεται να είχε σταλεί στην Υπηρεσία με ημερομηνία 18.5.2018, δεν είχε ωστόσο πρωτοκολληθεί και δεν κατέστη εφικτό να ανευρεθεί. Η Γνωστοποιούσα δεν αμφισβητεί ότι δεν το απέστειλε ταχυδρομικώς και ότι δεν αναζήτησε / έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου ή βεβαίωση λήψης από την Υπηρεσία πέραν του fax report (βλ. Πρακτικά Συνεδρίασης της Επιτροπής της 26.07.2018, σ. 32).

⁸⁵ Βλ. και υπόμνημα υπ' αρ. πρωτ. 463/25.07.2018 της Γνωστοποιούσας.

⁸⁶ Σύμφωνα με τις αναφορές του μάρτυρα της Γνωστοποιούσας κατά την 81^η Συνεδρίαση της 26.7.2018, έχουν δοθεί, επιπλέον του τιμήματος για τις μετοχές, [...] ευρώ για κεφάλαιο κίνησης [...].

⁸⁷ Όπως αναφέρθηκε κατά την 81η Συνεδρίαση ΕΑ από την εκπρόσωπο της Γνωστοποιούσας, παραιτήθηκαν ο κ. Ανάργυρος Κωνσταντογιάννης και ο κ. Ιωάννης Αντωνιάδης στις 20/06/2018 και αντικαταστάθηκαν από τους υπαλλήλους Αυγουστάτου και Δελάρτα, για τους εξής λόγους: [...].

⁸⁸ Βλ. και Πρακτικά 81ης Συνεδρίασης ΕΑ, εξέταση μάρτυρα της Γνωστοποιούσας: «αυτό που λέμε, δεν έχουμε πάρει πραγματικά την εταιρία. Έχουμε, την έχουμε, έχουμε το οριστικό συμβόλαιο, πράγματι, έχουμε τις μετοχές, έχουμε την κυριότητα. Αγοράσαμε ένα σπίτι, να το πω έτσι απλά, και δεν μπορούμε να το χαρούμε, δεν μπορούμε να το κατοικήσουμε, δεν μπορούμε να το επιπλώσουμε.

ΟΜΙΛΗΤΗΣ: Τα κλειδιά τα έχετε πάντως.

[...]: Τα κλειδιά τα έχουμε. Δεν το χαίρόμαστε. Αυτό είναι το κακό.».

και τα συμβαλλόμενα μέρη συμφώνησαν ότι δεν θα γίνει καμία πράξη διαχείρισης από την ΜΑΣΟΥΤΗΣ μέχρι την προηγούμενη έγκριση της Επιτροπής. Επίσης, επικαλείται ότι δεν υπήρχε η πρόθεση απόκρυψης της συναλλαγής ή πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης, ότι η αίρεση έγκρισης της συμφωνίας από την Επιτροπή Ανταγωνισμού είχε συμπεριληφθεί στην από 11.05.2018 δήλωση προθέσεων και δεν ήταν απαραίτητο να επαναληφθεί στο από 15.05.2018 και ότι ακόμη και αν γίνει δεκτό ότι οι όροι του από 15.05.2018 συμφωνητικού παρείχαν τυπικά τη δυνατότητα ελέγχου της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ, η διευκρίνιση των όρων αυτών με το από 16.05.2018 συμπληρωματικό – διευκρινιστικό συμφωνητικό, σε συνδυασμό και με τα ως άνω προσκομιζόμενα πιστοποιητικά εκπροσώπησης, αίρει την αμφιβολία, και, σε κάθε περίπτωση, δεν αρκεί από μόνη της να στοιχειοθετήσει υπαιτιότητα της ΜΑΣΟΥΤΗΣ, και, αν ήθελε κριθεί ότι υπάρχει παράβαση, αυτή εκτείνεται από την 15.05.2018 έως την 16.05.2018. Με βάση όλα τα ανωτέρω, κατά τη Γνωστοποιούσα, δεν συντρέχει περίπτωση επιβολής προστίμου.

103. Η ΜΑΣΟΥΤΗΣ ζητεί να εγκριθεί η συγκέντρωση υπό τις δεσμεύσεις που έχει προτείνει, να μην διαπιστωθεί ότι παραβίασε τις διατάξεις για αναστολή της πραγματοποίησης της συγκέντρωσης, να μην επιβληθεί πρόστιμο με βάση το άρθρο 9§1 ν. 3959/11 για πρόωρη πραγματοποίηση συγκέντρωσης, και, για την περίπτωση που ήθελε διαπιστωθεί αυτή, να ληφθούν υπόψη ελαφρυντικές περιστάσεις.

7.3 Η κρίση της Επιτροπής Ανταγωνισμού

104. Κατά την κρίση της πλειοψηφίας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, πρέπει να ληφθεί πρωτίστως υπόψη ότι η φύση της αίρεσης που είχε τεθεί στην από 11.05.2018 δήλωση προθέσεων περί του ότι «*Η πρόθεση των μερών τελεί υπό την πλήρωση των ακόλουθων αιρέσεων και προθεσμιών: [...] η γνωστοποίηση της συγκέντρωσης δεν θα απαγορευτεί από την Επιτροπή Ανταγωνισμού*», είναι αυτή της διαλυτικής αίρεσης⁸⁹. Έτσι, παρότι η συγκεκριμένη αίρεση δεν επαναλήφθηκε στο από 15.05.2018 συμφωνητικό αυτό δεν σημαίνει ότι έπαυε να ισχύει. Υπό αυτό το πρίσμα, παρότι η μεταβίβαση των μετοχών συνιστά υλική πράξη, εντούτοις από μόνη της δεν δύναται να θεωρηθεί επαρκής, ώστε να θεωρηθεί ότι συνιστά πρόωρη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης, δεδομένου ότι η από 11.05.2018 διαλυτική αίρεση εξακολουθεί να υφίσταται. Αυτό το γεγονός, σε συνδυασμό με την αίρεση και τη δήλωση που επαναλήφθηκε μεταγενέστερα στο Συμπληρωματικό - Διευκρινιστικό Συμφωνητικό ότι: «*το από 15.5.2018 συμφωνητικό μεταβίβασης τελεί υπό το σύνολό του υπό την αίρεση της έγκρισης της πράξης από την Επιτροπή Ανταγωνισμού και καμία πράξη διαχείρισης ή διοίκησης δεν θα γίνει από τον Αγοραστή πριν από την παραπάνω έγκριση από την Επιτροπή Ανταγωνισμού*», δεν αφήνει την παραμικρή αμφιβολία ότι η υλική πράξη της μεταβίβασης μετοχών στην εξεταζόμενη περίπτωση δεν

⁸⁹ Κατά τη διάταξη του άρθρου 202 του Αστικού Κώδικα (ΑΚ), αναφορικά με την έννοια της διαλυτικής αίρεσης αναφέρονται τα εξής: «*Αν με τη δικαιοπραξία εξαρτήθηκε η ανατροπή των αποτελεσμάτων της από γεγονός μελλοντικό και αβέβαιο (αίρεση διαλυτική), μόλις συμβεί το γεγονός αυτό παύει η ενέργεια της δικαιοπραξίας και επανέρχεται αυτοδικαίως η προηγούμενη κατάσταση*». Παρατηρείται επομένως ότι από μόνο του το εννοιολογικό περιεχόμενο της διαλυτικής αίρεσης είναι αυτό καθεαυτό ασυμβίβαστο με το εννοιολογικό περιεχόμενο της απαιτούμενης μόνιμης μεταβολής στον έλεγχο που διέπει τις συγκεντρώσεις.

συνιστά αφ' εαυτής πρόωρη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης. Έτσι, η συγκεκριμένη δήλωση στο Συμπληρωματικό - Διευκρινιστικό Συμφωνητικό που θα πρέπει να εκτιμηθεί όχι αυτοτελώς, αλλά σε άμεση συνάρτηση με την ανωτέρω διαλυτική αίρεση που είχε ήδη τεθεί στην από 11.05.2018 δήλωση προθέσεων, λειτουργεί προς επίρρωση του σκεπτικού ότι πρόωρη πραγματοποίηση συγκέντρωσης δεν υφίσταται. Με βάση τα ανωτέρω, υπό τις συνθήκες της προκείμενης υπόθεσης, και λαμβάνοντας υπόψη όλα τα στοιχεία του φακέλου, την ακροαματική διαδικασία και το υπόμνημα των μερών, καθώς και το γεγονός ότι δεν υπήρχε η πρόθεση απόκρυψης της συναλλαγής (η ΜΑΣΟΥΤΗΣ γνωστοποίησε τις προθέσεις της στην Ε.Α. πριν ακόμη υπογραφεί το ιδιωτικό συμφωνητικό μεταβίβασης μετοχών), δημιουργούνται αμφιβολίες για το εάν συντρέχουν τελικά οι εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις για τη διαπίστωση της παράβασης της πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης. Σε κάθε περίπτωση δεν αποδεικνύεται πέραν αμφιβολίας ότι υπήρξε, έστω, ελαφρά αμέλεια και ως εκ τούτου δεν στοιχειοθετείται, υπό τις ανωτέρω *in concreto* αναλυθείσες συνθήκες, υπαιτιότητα της ΜΑΣΟΥΤΗΣ.

105. Εξάλλου, προς επίρρωση των ανωτέρω, λαμβάνεται υπόψη και το γεγονός ότι η διοίκηση της ΜΑΣΟΥΤΗΣ εξακολουθεί να ασκείται ακόμη από τους παλιούς μετόχους της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΜΕΤΟΧΩΝ ΑΕ, και μέχρι σήμερα η εν λόγω εταιρία δεν έχει ασκήσει πράξεις διαχείρισης ούτε δικαιώματα ψήφου σε Γενικές Συνελεύσεις της εξαγοραζόμενης εταιρίας⁹⁰. Με βάση όλα τα ανωτέρω, συνδυαστικά αξιολογούμενα, καταλείπεται αμφιβολία για το εάν όντως αποκτήθηκε η δυνατότητα ελέγχου από τη ΜΑΣΟΥΤΗΣ και άρα δεν πιθανολογείται ότι συντρέχει περίπτωση πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης εν προκειμένω.
106. Επίσης, η εν λόγω συγκέντρωση, γνωστοποιήθηκε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού και ήταν η ίδια η αποκτώσα εταιρία που έφερε το ζήτημα εις γνώση της Επιτροπής. Συναφώς, δεν υπάρχουν ενδείξεις ότι η Γνωστοποιούσα επεδίωξε να παρακαμφθεί ο ουσιαστικός έλεγχος της συγκέντρωσης από την Ε.Α., ούτε να αποκρύψει την πραγματοποιηθείσα συγκέντρωση, αλλά αντίθετα έγκαιρα προέβη σε όλες τις αναγκαίες ενέργειες για τη γνωστοποίησή της⁹¹. Πράγματι, η Γνωστοποιούσα αποτελεί σημαντική επιχείρηση στη σχετική αγορά της λιανικής πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ η οποία οφείλει να επιδεικνύει επιμέλεια ως προς την τήρηση της νομοθεσίας περί ελέγχου συγκεντρώσεων. Ωστόσο, εν προκειμένω, δεν υπάρχουν στοιχεία που να καταδεικνύουν ότι η ΜΑΣΟΥΤΗΣ αποπειράθηκε να καταστρατηγήσει τις διατάξεις του νόμου για την αναστολή πραγματοποίησης και για τον προληπτικό έλεγχο των συγκεντρώσεων, ή να επιτύχει την απαλλαγή της γνωστοποιηθείσας πράξης από τη διαδικασία προληπτικού ελέγχου συγκεντρώσεων, αλλά αντιθέτως η ίδια γνωστοποίησε εμπροθέσμως στην Επιτροπή Ανταγωνισμού τις υπό κρίση πράξεις. Με βάση όλα τα ανωτέρω, καταλείπεται αμφιβολία για το εάν στοιχειοθετείται σχετικά αμέλεια της ΜΑΣΟΥΤΗΣ.

⁹⁰ Το ΔΣ δεν συνήλθε ποτέ με τη συμφωνηθείσα να ισχύσει μετά την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης σύνθεση και καμία απόφαση της επιχείρησης-στόχου δεν ελήφθη από το νέο Δ.Σ. μέχρι την τελική έγκριση της συγκέντρωσης. Η Γνωστοποιούσα επικαλείται επίσης ότι δεν έλαβαν χώρα κατά το επίμαχο διάστημα Γενικές Συνελεύσεις, ότι δεν προέβη σε πράξεις διαχείρισης και ότι δεν άσκησε η ΜΑΣΟΥΤΗΣ κάποιο δικαίωμα ως μέτοχος. Βλ. πρακτικά της από 26.07.2018 Συνεδρίασης της Επιτροπής, σ. 25 επ.

⁹¹ Βλ. ανωτέρω Τμήμα Ι.1 έως Ι.3.

107. Συνεπώς, κατά την κρίση της πλειοψηφίας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, με βάση την αρχή της αναλογικότητας και λαμβάνοντας υπόψη όλα τα ανωτέρω, η γνωστοποιούσα δεν παραβίασε υπαιτίως την απαγόρευση του άρθρου 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011. Επομένως, στην υπό κρίση υπόθεση, δεν πρέπει να επιβληθεί πρόστιμο στην εταιρία ΜΑΣΟΥΤΗΣ⁹².
108. Δύο μέλη της Επιτροπής, ο Πρόεδρος Δημήτριος Κυριτσάκης και η Εισηγήτρια Λευκοθέα Ντέκα, διατύπωσαν τη γνώμη ότι βάσει των στοιχείων που προαναφέρθηκαν, τεκμηριώνεται παράβαση της υποχρέωσης της γνωστοποιούσας να αναστείλει την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης, έως ότου ολοκληρωθεί η διαδικασία έγκρισής της από την Επιτροπή Ανταγωνισμού. Ειδικότερα, η βασική προϋπόθεση για τον καταλογισμό της παράβασης πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης είναι να έχει συντελεστεί από την πωλήτρια εταιρία η μεταβίβαση του ελέγχου της εταιρίας στόχου στην αγοράστρια εταιρία πριν από την έκδοση της εγκριτικής της συγκέντρωσης απόφασης της Επιτροπής⁹³.

⁹² Η Ε.Α. σε κάποιες περιπτώσεις που είχε καταλογίσει την παράβαση της πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης έκρινε ότι δεν έπρεπε να επιβληθεί πρόστιμο στις παραβαίνουσες επιχειρήσεις (βλ. ΕΑ 338/2007, 366/2007, 586/2014 και 595/2014). Σε δύο από τις υποθέσεις αυτές όμως οι εμπλεκόμενες εταιρίες διέπονταν παράλληλα και από ένα ειδικό νομοθετικό καθεστώς (και στις δύο περιπτώσεις επρόκειτο για το Ν. 2940/2001 που διέπει τις κατασκευαστικές εταιρίες), το οποίο θεωρήθηκε ότι στην πράξη τις εξωθούσε να πραγματοποιήσουν τη συγκέντρωση, προτού αποφανθεί η Ε.Α., και στις άλλες δύο θεώρησε ότι υπήρχαν αμφιβολίες για την ύπαρξη υπαιτιότητας και συνέτρεχε συγγνωστή πλάνη.

⁹³ Σύμφωνα με τη νομολογία του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών και της Επιτροπής Ανταγωνισμού, και σύμφωνα με σχετική ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (η οποία αποτυπώνει την αντίστοιχη κοινοτική νομολογία), επί συγκέντρωσης με μεταβίβαση ελέγχου και απόκτηση δυνατότητας επίδρασης επί της εταιρίας στόχου, ανεξαρτήτως μάλιστα του αν έχει αποδεδειγμένα εκδηλωθεί ο έλεγχος αυτός, «αρκεί για τη στοιχειοθέτηση της παράβασης αυτής [=της πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης] η πρόβλεψη δυνατότητας καθοριστικής επέμβασης και επηρεασμού της επιχειρηματικής δραστηριότητας της άλλης επιχείρησης, παρά η πραγματική άσκηση του δικαιώματος αυτού». Βλ. ιδίως απόφαση ΔιοικΕφΑθ 3416/2004 που επικύρωσε την απόφαση ΕΑ 201/2001 και απόφαση ΔιοικΕφΑθ 390/2013 που επικύρωσε την απόφαση ΕΑ 530/2011. Έτσι, και μόνη η δυνατότητα άσκησης ελέγχου (ανεξαρτήτως της πραγματικής άσκησης του δικαιώματος αυτού) έχει κριθεί επαρκής για τη στοιχειοθέτηση της παράβασης πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης σε σχετικές αποφάσεις της Επιτροπής Ανταγωνισμού, όπως επικυρώθηκαν στο Διοικητικό Εφετείο Αθηνών. Η παράβαση πρόωρης πραγματοποίησης καταλογίζεται, όπως αναφέρεται σε άλλη απόφαση, εφόσον παρέχεται στην εξαγοράζουσα «[η] δυνατότητα (η οποία επαρκεί) καθοριστικής επίδρασης στην πολιτική της εξαγοραζόμενης εταιρίας και ως εκ τούτου πρόωρη απόκτηση ελέγχου αυτής» (ΕΑ 280/2005, § VII, Γ). Η κρίση αυτή, που έχει επαναληφθεί και σε άλλες αποφάσεις [ΕΑ 204/2001, ΕΑ 174/2000, ΕΑ 153/2000, ΕΑ 152/2000 (επικυρωθείσα από ΔιοικΕφΑθ 5076/2002), ΕΑ 140/2000, ΕΑ 132/2000, ΕΑ 102/1999, ΕΑ 76/1999, ΕΑ 123/1998, ΕΑ 120/1998 (επικυρωθείσα από ΔιοικΕφΑθ 949/1999), ΕΑ 114/1998, ΕΑ 103/1998, ΕΑ 102/1998, ΕΑ 88/1997, ΕΑ 43/1996 (επικυρωθεόσα από ΔιοικΕφΑθ 3630/1997 και ΔιοικΕφΑθ 3631/1997), ΕΑ 41/1996 και ΕΑ 40/1996 (επικυρωθείσα από ΔιοικΕφΑθ 2133/1999 και ΔιοικΕφΑθ 2134/1999)], επιβεβαιώθηκε και πρόσφατα σε απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού του έτους 2010 η οποία, αφού παρέπεμψε στην προηγούμενη νομολογία της, σημείωσε ότι «ο έλεγχος μίας επιχείρησης επέρχεται, και επομένως η συγκέντρωση πραγματοποιείται, όταν αποκτάται η δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη δραστηριότητα της επιχείρησης» [βλ. ΕΑ 476/2010, § 8·βλ. και ΕΑ 652/2017 και ΕΑ 102/Π/1999, § IV. Βλ. σχετικά και Ευρωπαϊκή Επιτροπή, απόφαση της 10-6-2009, Electrabel, υπόθ. COMP/M.4994 – Electrabel/Compagnie Nationale de Rhône, EE C 279 της 19-11- 2009, σελ. 9, σκέψη 20, απόφαση 1999/594/EK της 18-2-1998, υπόθ. IV/M.920 – Samsung/AST, EE L 225 της 26-8-1999, σελ. 12, και απόφαση 1999/459/EK της 10- 2-1999, υπόθ. IV/M.969 - A.P. Møller, EE L 183 της 16-7-1999, σελ. 29]. Στην υπόθεση Samsung/AST, ό.π., κρίθηκε ότι η συγκέντρωση είχε πραγματοποιηθεί από τη στιγμή που η εταιρία Samsung «ήταν σε θέση» (σκ. 7γ) να καθορίσει τις στρατηγικές εμπορικές αποφάσεις της AST. Τούτο μπορούσε να συμβεί, μεταξύ άλλων, από τη στιγμή που ήλεγχε το Δ.Σ. της AST. Η πραγματοποίηση της συγκέντρωσης θεωρήθηκε ότι έλαβε χώρα με την απόκτηση του ελέγχου. Περαιτέρω, στην υπόθεση Electrabel, ό.π., κρίθηκε ότι η πραγματοποίηση της συγκέντρωσης εκκινούσε από τη στιγμή που αποκτήθηκε η δυνατότητα άσκησης του ελέγχου αυτού (σκ. 6, 26, 41- 42, 54-56, 78-81, 90-91, 127 επ., 165, 173, 208-210).

109. Εν προκειμένω, έλαβε χώρα μεταβίβαση των μετοχών, δυνάμει του από 15.05.2018 συμφωνητικού περί μετάθεσης της κυριότητας και παράδοση των τίτλων, και συνακόλουθα μεταβολή του ελέγχου επί της εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ, ενώ επιπροσθέτως δόθηκε στην εξαγοράζουσα πρόσβαση στη διοίκηση της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ, με την υποβολή των παραιτήσεων των μελών του Δ.Σ., στα οικονομικά στοιχεία της και σε λοιπές πληροφορίες, όπως προκύπτει ρητώς από το ίδιο το περιεχόμενο του προεκτεθέντος, από 15.05.2018 Συμφωνητικού Μεταβίβασης Ανώνυμων Μετοχών της Ανώνυμης Εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ.
110. Προκύπτει εντεύθεν σαφώς, ότι με την υπογραφή της ως άνω σύμβασης από τα συμβαλλόμενα μέρη, πριν ληφθεί η εγκριτική απόφαση της Ε.Α.:
- Έλαβε χώρα πώληση, παράδοση και μεταβίβαση στη ΜΑΣΟΥΤΗΣ του συνόλου των μετοχών της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ.
 - Συμφωνήθηκε, επίσης, ότι όλα τα διοικητικά και περιουσιακά δικαιώματα των μετοχών εφεξής εκχωρήθηκαν, μεταβιβάστηκαν και ασκούνται από τη ΜΑΣΟΥΤΗΣ.
 - Καταβλήθηκε από τη ΜΑΣΟΥΤΗΣ σημαντικό μέρος του τιμήματος για την αγοραπωλησία των μετοχών ([...]).
 - Έλαβαν χώρα και παραδόθηκαν στην εξαγοράζουσα οι παραιτήσεις των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της εξαγοραζόμενης.
 - Πραγματοποιήθηκε παράδοση από μέρους των Πωλητών στην εξαγοράζουσα διαφόρων οικονομικών στοιχείων της Εταιρίας και άλλων πληροφοριών⁹⁴.
 - Δόθηκε από την ΜΑΣΟΥΤΗΣ, επιπλέον του τιμήματος για τις μετοχές, χρηματοδότηση [...] για να πληρωθούν υποχρεώσεις της εταιρίας Προμηθευτική, ενέργεια που συνιστά άσκηση διαχείρισης⁹⁵.
111. Από τα ανωτέρω προκύπτει σαφώς, κατά τη μειωνηφούσα γνώμη, ότι, με τη σύναψη της Σύμβασης την 15.05.2018 έλαβαν χώρα (α) η συμφωνία για απόκτηση/μεταβίβαση της κυριότητας όσο και η παράδοση των τίτλων των μετοχών, που ως υλική πράξη συντελείται με την πραγματοποίησή της και δεν μετατίθεται στο μέλλον, (β) η καταβολή σημαντικού μέρους του τιμήματος, και (γ) η παράδοση στην εξαγοράζουσα των παραιτήσεων των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της εξαγοραζόμενης⁹⁶. Οι ανωτέρω πράξεις των συμμετεχουσών επιχειρήσεων μεταβιβάζουν τα διοικητικά και περιουσιακά δικαιώματα στη ΜΑΣΟΥΤΗΣ και της παρέχουν τη δυνατότητα ελέγχου επί της εξαγοραζόμενης. Η Σύμβαση εμπεριέχει τόσο την υποσχετική όσο και την

⁹⁴ Βλ. και αναφορά μάρτυρα της Γνωστοποιούσας κατά την αυτή ως άνω συνεδρίαση: «Θέλαμε λοιπόν να πάμε να κάνουμε ένα προσύμφωνο και να ξεκινήσει ο οικονομικός έλεγχος της εταιρίας, να δούμε ποια είναι τα κενά τους, ποια είναι τα προβλήματά τους και στη συνέχεια να οριστεί το τίμημα εξαγοράς». Τα προαναφερόμενα κατά το χρόνο μετά την σύναψη της Σύμβασης την 15.05.2018.

⁹⁵ Επίσης, σύμφωνα με τις αναφορές του μάρτυρα της Γνωστοποιούσας κατά την 81^η Συνεδρίαση της 26.7.2018, έχουν δοθεί, επιπλέον του τιμήματος για τις μετοχές, [...] για κεφάλαιο κίνησης για να πληρωθούν υποχρεώσεις, ως χρηματοδότηση εκ μέρους της εταιρίας Προμηθευτικής από τη ΜΑΣΟΥΤΗΣ [...] (δάνειο της εταιρίας Μασούτης προς την Προμηθευτική).

⁹⁶ Βλ. άρθρο 7 παρ. 1 στ. β. της Σύμβασης.

εκπονητική δικαιοπραξία της απόκτησης των μετοχών⁹⁷, γεγονός που εμπίπτει στην έννοια της πρόωρης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης καθώς, όπως προεκτέθηκε, σε περίπτωση που η συγκέντρωση συντελείται μέσω απόκτησης μετοχών, θεωρείται ότι ολοκληρώνεται το αργότερο με την απόκτησή τους από την εξαγοράζουσα επιχείρηση, δηλαδή εφόσον έχουν λάβει χώρα τόσο η συμφωνία για μετάθεση της κυριότητας, όσο και η παράδοση των τίτλων των μετοχών. Αντίκεινται, επομένως, οι ανωτέρω πράξεις στην υποχρέωση των συμμετεχουσών επιχειρήσεων να απόσχουν από την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης πριν λάβουν τη σχετική έγκριση της Ε.Α.⁹⁸. Επιπλέον δε, προκύπτει, και δεν αμφισβητείται, ότι η υπογραφή της σύμβασης μεταβίβασης παρέσχε τη δυνατότητα στενής παρακολούθησης και εποπτείας των εργασιών της εξαγοραζόμενης από τη ΜΑΣΟΥΤΗΣ, με την παροχή πρόσβασης στα οικονομικά και λοιπά στοιχεία της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ⁹⁹. Με βάση όλα τα ανωτέρω, εν προκειμένω συνέτρεξε επηρεασμός και, σε κάθε περίπτωση, δυνατότητα καθοριστικής επέμβασης στην επιχειρηματική δραστηριότητα της Προμηθευτική από τη ΜΑΣΟΥΤΗΣ, κατά παράβαση της υποχρέωσης της εταιρίας να απόσχει από πράξεις πρόωρης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης.

112. Ειδικότερα, κατά πάγια πρακτική της Επιτροπής Ανταγωνισμού¹⁰⁰, η επιβαλλόμενη από το νόμο υποχρέωση αναστολής πραγματοποίησης περιλαμβάνει όλες τις νομικές και υλικές πράξεις με τις οποίες συντελείται η ολοκλήρωση της συγκέντρωσης και με τις οποίες είναι δυνατό να επέλθουν οι αναμενόμενες με τη συγκέντρωση συνέπειες στη λειτουργία του ανταγωνισμού¹⁰¹. Τυχόν αντίθετη ερμηνεία θα άνοιγε το δρόμο σε καταστρατηγήσεις της οριζόμενης από το νόμο υποχρέωσης για αποχή από

⁹⁷ Οι ονομαστικές μετοχές μεταβιβάζονται με συμφωνία για τη μετάθεση της κυριότητας και παράδοση της νομής των τίτλων, όπως δηλαδή κάθε κινητό πράγμα. Βλ. άρθρο 1034 ΑΚ.

⁹⁸ Βλ. και απόφαση Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 24.04.2018, M.7993 ALTICE / PT PORTUGAL, παρ. 597, όπου η Ευρ. Επιτροπή έκρινε ότι η υπογραφή της Σύμβασης για το διάστημα προς της ολοκλήρωσης της συναλλαγής παρείχε από μόνη της τη δυνατότητα στην Altice να ασκήσει αποφασιστική επιρροή επί της PT Portugal, κατά παράβαση του Κανονισμού των Συγκεντρώσεων. Το ζήτημα ρητώς διαχωρίστηκε από το εάν έλαβαν χώρα μεταγενέστερες πράξεις υλοποίησης

⁹⁹ Βλ. ΕΑ 201/2001. Μάλιστα, δεν υπήρξαν clean teams ούτε είχαν υπογραφεί συμφωνίες εμπιστευτικότητας έναντι της εξαγοράζουσας. Βλ. και απόφαση Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 24.04.2018, M.7993 ALTICE / PT PORTUGAL, παρ. 53, 422 επ. Ο όρος “clean team” αναφέρεται σε μία περιορισμένη ομάδα ατόμων της επιχείρησης οι οποίες δεν συμμετέχουν στην καθημερινή εμπορική λειτουργία της επιχείρησης αυτής, οι οποίοι λαμβάνουν εμπιστευτική πληροφόρηση από το έτερο συμμετέχον μέρος της συγκέντρωσης και δεσμεύονται από αυστηρές διαδικασίες εμπιστευτικότητας ως προς τις πληροφορίες αυτές. Ο στόχος αυτών των ρυθμίσεων είναι επομένως, να διασφαλισθεί ότι οι πληροφορίες που παρέχονται για τους σκοπούς μιας συναλλαγής παρέχεται μόνο στην αναγκαία έκταση (on a need-to-know basis), και κατά τρόπο σωρευτικό, σε έναν περιορισμένο αριθμό σχετικών στελεχών του Αγοραστή και των συμβούλων του, οι οποίοι δεσμεύονται από την υποχρέωση εμπιστευτικότητας της συμφωνίας της «καθαρής ομάδας», που υπογράφεται πριν την λήψη των εν λόγω πληροφοριών.

¹⁰⁰ Βλ. ενδεικτικά ΕΑ 280/IV/2005 και ΕΑ 41/1996 στην οποία αναφέρεται ότι η μεταβίβαση ελέγχοντος πακέτου μετοχών που συμφωνείται συμβατικά δεν πρέπει να πραγματοποιηθεί μέχρι την έκδοση μιας από τις αποφάσεις της Επιτροπής Ανταγωνισμού που αναφέρονται στην οικεία διάταξη (και τελεί υπό την αναβλητική αίρεση της έκδοσης απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού που δεν θα απαγορεύει τη συγκέντρωση). Μάλιστα επισημαίνει ότι αντίθετη ερμηνεία που θα δεχόταν ότι η απόκτηση θα μπορούσε να γνωστοποιείται μετά την πραγματοποίησή της θα αντέβαινε στην ίδια την έννοια του προληπτικού ελέγχου και ότι σκοπός της διάταξης είναι η αποτροπή αφενός του κινδύνου περιορισμού του ανταγωνισμού και αφετέρου των δυσχερειών διαχωρισμού των επιχειρήσεων που συγκεντρώθηκαν σε περίπτωση που η Επιτροπή Ανταγωνισμού κρίνει ότι η συγκέντρωση εμπίπτει στην απαγόρευση.

¹⁰¹ Βλ. ΕΑ 536/2012.

πραγματοποίηση της συγκέντρωσης πριν να έκδοθεί η προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 απόφαση της Επιτροπής.

113. Περαιτέρω, κατά πάγια πρακτική της Επιτροπής, η έννοια του ελέγχου ορίζεται ως η δυνατότητα καθοριστικού επηρεασμού της δραστηριότητας μιας επιχείρησης. Ως εκ τούτου, δεν είναι αναγκαίο να αποδειχθεί ότι ο καθοριστικός επηρεασμός ασκείται πράγματι ή ότι θα ασκηθεί στο μέλλον. Εν προκειμένω, με βάση τα προεκτεθέντα, αποδεικνύεται η απόκτηση από τη ΜΑΣΟΥΤΗΣ πραγματικής δυνατότητας επηρεασμού της δραστηριότητας της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ¹⁰², ενώ έχει ασκηθεί και τουλάχιστον μία πράξη διαχείρισης με τη χορήγηση δανείου για την αποπληρωμή υποχρεώσεων της εξαγοραζόμενης.
114. Την τέλεση των ανωτέρω νομικών και υλικών πράξεων της πώλησης, παράδοσης και μεταβίβασης των μετοχών των Πωλητών στην Αγοράστρια ΜΑΣΟΥΤΗΣ, καθώς και των λοιπών πράξεων διαχείρισης και πραγματοποίησης που προαναφέρθηκαν δεν ανέκοψε η προβλεπόμενη στο από 11.05.2018 Συμφωνητικό Εμπιστευτικότητας-Δήλωσης Προθέσεων αίρεση ότι η πρόθεση των μερών τελεί υπό την αίρεση ότι η γνωστοποίηση της συγκέντρωσης δεν θα απαγορευτεί από την Επιτροπή Ανταγωνισμού. Και τούτο διότι, αφενός αυτή αναφέρεται στη γνωστοποίηση και όχι στην πραγματοποίηση της συγκέντρωσης, και αφετέρου είτε έχει χαρακτήρα διαλυτικής αίρεσης, οπότε δεν είχε τον απαιτούμενο από την εν λόγω διάταξη αναβλητικό χαρακτήρα, είτε, αν ήθελε θεωρηθεί ότι είχε χαρακτήρα αναβλητικής αίρεσης, πάντως αυτή δεν τηρήθηκε στην πράξη, εφόσον η μεταβίβαση των μετοχών έλαβε χώρα κατά τα ανωτέρω και, επομένως, οι υλικές πράξεις τελέστηκαν πριν την έκδοση απόφασης επί της συγκέντρωσης από την Επιτροπή Ανταγωνισμού. Εξάλλου, και αν ακόμη ήθελε θεωρηθεί ότι είχε εισαχθεί δεσμευτική διαλυτική αίρεση¹⁰³, αυτό δεν θα ανέτρεπε το συμπέρασμα περί παράβασης του άρθρου 9 παρ. 1 ν. 3959/2011. Και τούτο διότι, το άρθρο αυτό επιτάσσει την αποχή από κάθε ενέργεια έως την οριστική έκδοση της εγκριτικής ή απορριπτικής της συγκέντρωσης απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού («...απαγορεύεται η πραγματοποίηση της συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση μιας από τις αποφάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2, 3 και 6 του άρθρου 8»). Εν προκειμένω, η προβλεπόμενη στο από 11.05.2018 Συμφωνητικό Εμπιστευτικότητας-Δήλωσης

¹⁰² Βλ. μεταξύ άλλων αποφάσεις ΕΑ 533/VI/2012, 530/VI/2011 παρ. 28 (επικυρωθείσα από ΔΕφαθ 390/2013), 291/2005 παρ. III, 280/2005, παρ. VII, Γ. Σχετικές και οι αποφάσεις ΕΑ 204/2001, 201/2001 (επικυρωθείσα από ΔΕφαθ 3416/2004), 174/2000, 153/2000, 152/2000 (επικυρωθείσα από ΔΕφαθ 5076/2002), 140/2000, 132/2000, 102/1999, 76/1999, 123/1998, 120/1998 (επικυρωθείσα από ΔΕφαθ 949/1999), 114/1998, 103/1998, 102/1998, 88/1997, 43/1996 (επικυρωθείσα από ΔΕφαθ 3630/1997 και 3631/1997), 41/1996 και 40/1996 (επικυρωθείσα από ΔΕφαθ 2133/1999 και 2134/1999). Ενδεικτικά, η δυνατότητα της εξαγοράζουσας επιχείρησης να επηρεάζει τον διορισμό ή την αντικατάσταση των μελών του διοικητικού συμβουλίου της εξαγοραζόμενης επιχείρησης αποτελεί ένδειξη καθοριστικού ελέγχου σε αυτήν. Βλ. επίσης *Rosenthal/Thomas*, *European Merger Control* (2010) σελ. 300, παρ. 1561 και Κωδικοποιημένη Ανακοίνωση, παρ. 16, 54, 62, 67-69, 73, στην οποία παραπέμπει και η ΔΕφαθ 3416/2004 (σελ. 12).

¹⁰³ Υπενθυμίζεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 201 ΑΚ [Αίρεση αναβλητική], «Αν με τη δικαιοπραξία τα αποτελέσματά της εξαρτήθηκαν από γεγονός μελλοντικό και αβέβαιο (αίρεση αναβλητική), τα αποτελέσματα αυτά επέρχονται μόλις συμβεί το γεγονός (πλήρωση της αίρεσης)».

Σύμφωνα με το άρθρο 202 ΑΚ [Αίρεση διαλυτική], «Αν με τη δικαιοπραξία εξαρτήθηκε η ανατροπή των αποτελεσμάτων της από γεγονός μελλοντικό και αβέβαιο (αίρεση διαλυτική), μόλις συμβεί το γεγονός αυτό παύει η ενέργεια της δικαιοπραξίας και επανέρχεται αυτοδικαίως η προηγούμενη κατάσταση».

Προθέσεων αίρεση αφενός δεν καταλαμβάνει την υποχρέωση αποχής από πραγματοποίηση έως την εγκριτική απόφαση αλλά μόνο τυχόν απορριπτική απόφαση και συνεπώς δεν καλύπτει την προκείμενη περίπτωση, και αφετέρου, και στην περίπτωση της απορριπτικής απόφασης, τυχόν μη έγκρισης της συγκέντρωσης από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, δεν θα αντιμετώπιζε σύννομα το γεγονός της πρόωρης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης, δηλαδή τις ήδη υλοποιηθείσες ενέργειες.

115. Η τέλεση των ανωτέρω, ιδίως υλικών, πράξεων πραγματοποίησης δεν ανατρέπεται ούτε από την πρόβλεψη «αίρεσης» στο από 16.5.2018 «Συμπληρωματικό - Διευκρινιστικό Συμφωνητικό» μεταξύ των Πωλητών και της Μασούτης. Και τούτο διότι το εν λόγω συμφωνητικό έπεται, σε κάθε περίπτωση, των ανωτέρω νομικών και υλικών πράξεων και ιδίως της πώλησης, παράδοσης και μεταβίβασης των μετοχών των Πωλητών στην Αγοράστρια ΜΑΣΟΥΤΗΣ και συντάχθηκε σε χρόνο μεταγενέστερο από την πραγματοποίηση των κατά τα ανωτέρω νομικών και υλικών πράξεων που ολοκλήρωσαν την πρόωρη πραγματοποίηση, και συνεπώς σε χρόνο στον οποίο η προωρή πραγματοποίηση είχε ήδη συντελεσθεί. Συνεπώς, το εν λόγω Διευκρινιστικό Συμφωνητικό της 16.5.2018 δεν μπορεί να αναιρέσει ούτε ανέτρεψε, και δη ex tunc, το πραγματικό γεγονός της απόκτησης των μετοχών από την ΜΑΣΟΥΤΗΣ κατά την ημερομηνία υπογραφής της προαναφερθείσας Σύμβασης, την 15.05.2018, που συνιστά και αυτοτελώς πράξη πρόωρης υλοποίησης της συγκέντρωσης, καθόσον έλαβε χώρα, όπως προαναφέρθηκε, πριν να εκδοθεί η εγκριτική απόφαση από την ΕΑ, κατά παράβαση του άρθρου 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011. Μια τέτοια ενοχικού τύπου πρόβλεψη μεταξύ των μερών, η οποία δεν θα μπορούσε να αντιταχθεί σε τρίτους (αρχή σχετικότητας των ενοχών¹⁰⁴), δεν αναιρεί το πραγματικό γεγονός της μεταβίβασης των μετοχών, με ταυτόχρονη καταβολή του μεγαλύτερου μέρους του τιμήματος, και της υποβολής των παραιτήσεων των μελών ΔΣ που μπορούσαν να ενεργοποιηθούν ανά πάσα στιγμή. Συνεπώς, δεν μπορεί να μεταβάλλει το νομικό και πραγματικό πλαίσιο, όπως διαμορφώθηκε με την υπογραφή και υλοποίηση των προβλεπόμενων στο από 15.05.2018 Συμφωνητικό και συνακόλουθα ούτε το γεγονός ότι η εταιρία ΜΑΣΟΥΤΗΣ απέκτησε, έστω και αν δεν άσκησε, τη δυνατότητα ελέγχου της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ με τις ανωτέρω πράξεις. Τυχόν αποδοχή ότι η ανωτέρω εκπαιδευτική δικαιοπραξία και οι υλικές πράξεις εξουδετερώνονται από τη συγκεκριμένη ρήτρα, θα αντέκειτο, τόσο στο γράμμα όσο και στο πνεύμα και στην αποτρεπτική και προληπτική λειτουργία του άρθρου 9 παρ. 1 ν. 3959/2011.
116. Στο πλαίσιο αυτό, ούτε η πρόταση δεσμεύσεων από την γνωστοποιούσα, η οποία εξυπηρετεί άλλωστε το εμπορικό της συμφέρον προς το σκοπό της ταχύτερης επίλυσης των ανησυχιών ανταγωνισμού, δεν απομακρύνει τον ανωτέρω κίνδυνο. Τουναντίον επιβεβαιώνει τις σοβαρές αμφιβολίες που γεννώνται ως προς το συμβατό της συγκέντρωσης με τις απαιτήσεις του ανταγωνισμού στη σχετική αγορά, ενώ οι προταθείσες δεσμεύσεις δεν μπορεί να ληφθούν υπόψη δεδομένου ότι έλκονται σε εφαρμογή το πρώτον με την έκδοση της εγκριτικής απόφασης της Επιτροπής

¹⁰⁴ Βλ. και ΕΑ 201/2001.

Ανταγωνισμού¹⁰⁵. Μάλιστα αντιστρόφως, δεν μπορεί να παραβλεφθεί η σημασία του γεγονότος ότι εν προκειμένω η συναλλαγή προκάλεσε σοβαρές αμφιβολίες ως προς το συμβατό αυτής με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού σε επιμέρους αγορά, όπως κοινοποιήθηκε στη γνωστοποιούσα με σχετική Πράξη Προέδρου, δυνάμει της οποίας και προτάθηκαν οι δεσμεύσεις¹⁰⁶. Σε κάθε περίπτωση, η υποχρέωση μη πραγματοποίησης της συγκέντρωσης είναι αυτοτελής και ισχύει μέχρι την όποια απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού, εγκριτική ή απορριπτική, επί της συγκέντρωσης, και ανεξαρτήτως αυτής. Η διάταξη του άρθρου 9 παρ. 1 ν. 3959/2011 επιτάσσει να μην προεξοφλείται, ως δεδομένη, η εγκριτική απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού από τα συμμετέχοντα Μέρη, και μέχρι τότε οι επιχειρήσεις να παραμένουν ανεξάρτητες. Συνεπώς, εν προκειμένω, η μεταβίβαση των μετοχών, η καταβολή του τιμήματος και της περαιτέρω χρηματοδότησης, η υποβολή των παραιτήσεων των μελών ΔΣ και η πρόσβαση σε οικονομικά και λοιπά στοιχεία της ΜΑΣΟΥΤΗΣ, δεν θα έπρεπε να λάβουν χώρα έως την έκδοση της εγκριτικής απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, γεγονός το οποίο θα έπρεπε να συνιστά αναβλητική αίρεση για οποιαδήποτε πράξη υλοποίησης της συγκέντρωσης.

117. Απαραίτητη προϋπόθεση για την εφαρμογή της εν λόγω διάταξης είναι ο υπαίτιος χαρακτήρας της παράβασης της υποχρέωσης αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση σχετικής απόφασης από την Ε.Α. Η υπαιτιότητα για τη διάπραξη της παράβασης της υποχρέωσης αναστολής πραγματοποίησης συγκέντρωσης, στην οποία αναφέρεται το άρθρο 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011, περιλαμβάνει σύμφωνα με την πάγια πρακτική της Επιτροπής¹⁰⁷, εκτός από το δόλο (άμεσο ή ενδεχόμενο) και την αμέλεια. Ως εκ τούτου, παράβαση υπάρχει, όχι μόνο όταν ηθελημένα και εν γνώσει της η παραβαίνουσα εταιρία προβαίνει στην πρόωρη πραγματοποίηση συγκέντρωσης ή θεωρεί ως ενδεχόμενη την παράβαση και την αποδέχεται, αλλά και όταν θεωρεί μεν ότι δεν προβαίνει στην πράξη αυτή, αλλά, εάν είχε καταβάλει την απαιτούμενη στις συναλλαγές επιμέλεια, θα το είχε διαπιστώσει και θα την είχε αποφύγει¹⁰⁸. Συνεπώς, τυχόν αμφιβολίες σχετικά με το αν μια συγκεκριμένη πρακτική συνιστά πραγματοποίηση της συγκέντρωσης με την έννοια της εν λόγω διάταξης, δεν απαλλάσσουν δίχως άλλο το υπόχρεο πρόσωπο από την υποχρέωση γνωστοποίησης και αναστολής πραγματοποίησης της συγκέντρωσης. Όσα, επομένως, περί του αντιθέτου υποστηρίζονται από τη γνωστοποιούσα είναι απορριπτέα ως αβάσιμα, ενόψει και του γεγονότος ότι η Επιτροπή Ανταγωνισμού έχει διαπιστώσει στο παρελθόν και για την ίδια την γνωστοποιούσα ΜΑΣΟΥΤΗΣ, δυνάμει του τότε ισχύοντος άρθρου 4εξ1 του ν. 703/1977 (πλέον άρθρο 9§1 του ν. 3959/2011), παράβαση πρόωρης πραγματοποίησης, χωρίς να της επιβληθεί πρόστιμο για τους αναφερόμενους στην απόφαση

¹⁰⁵ Απόφαση Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 24.04.2018, M.7993 ALTICE / PT PORTUGAL, σκ. 594 κ.α. και απόφαση ΓενΔικ στην υπόθεση T-704/14, Marine Harvest κ. Ευρ. Επιτροπής, παρ. 602.

¹⁰⁶ Απόφαση Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 24.04.2018, M.7993 ALTICE / PT PORTUGAL, σκ. 589 επ. και απόφαση ΓενΔικ στην υπόθεση T-704/14, Marine Harvest κ. Ευρ. Επιτροπής, παρ. 490 επ.

¹⁰⁷ Βλ. ενδεικτικά ΕΑ 655/2018, ΕΑ 652/2017, ΕΑ 595/2014, ΕΑ 536/2012, ΕΑ 504/2010, ΕΑ 500/2010, σκ. 25, ΕΑ 499/2010, § VI, ΕΑ 498/2010, § VI και ΕΑ 451/2009, § E, όπου και αναφορά στη θεωρία.

¹⁰⁸ Βλ. σχετικά και αποφάσεις της Ευρωπαϊκής Επιτροπής αποφάσεις Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 24.04.2018, M.7993 ALTICE / PT PORTUGAL, της 18.02.1998, υπόθεση IV/M.920-Samsung/AST, σκ. 13-16, 22 (όπου θεωρήθηκε ότι δεν απαιτείται βαριά αμέλεια, προκειμένου να χαρακτηριστεί η συμπεριφορά ως υπαίτια), και Απόφαση Ευρ. Επιτροπής της 10.02.1999, υπόθεση IV/M.969-A.P. Möller, σκ. 10-11.

- λόγους¹⁰⁹. Σε αρκετές δε άλλες υποθέσεις¹¹⁰ έχουν διαπιστωθεί παραβάσεις πρόωρης πραγματοποίησης συγκέντρωσης και έχουν επιβληθεί πρόστιμα στις εταιρίες που παρέβησαν το άρθρο 9 παρ. 1 του Ν. 3959/2011, και συνακόλουθα το σχετικό νομικό πλαίσιο και η ακολουθούμενη από την Επιτροπή διοικητική πρακτική στις περιπτώσεις αυτές είναι σαφής.
118. Επιπλέον, δεδομένου ότι πρόκειται για ενεργό επιχείρηση, με μακροχρόνια πορεία, διέθετε την απαιτούμενη εμπειρία και τεχνογνωσία και έχει αντιμετωπίσει επανειλημμένως υποχρεώσεις απορρέουσες από τις διατάξεις του δικαίου του ανταγωνισμού, ήταν ενήμερη για την εθνική νομοθεσία περί ελέγχου συγκεντρώσεων και την ορθή ερμηνεία αυτής. Συνεπώς, αναμένεται ευλόγως να είναι ενήμερη και επιμελής ως προς την τήρηση της νομοθεσίας περί ελέγχου συγκεντρώσεων. Και τούτο πολλώ μάλλον, δεδομένου ότι η θέση σε εφαρμογή μίας συγκέντρωσης χωρίς την τήρηση των διατάξεων του άρθρου 9 του Ν. 3959/2011, θίγει την αποτελεσματικότητα των διατάξεων περί συγκεντρώσεων και των βασικών αρχών των εν λόγω διατάξεων που καθαυτές είναι πολύ σημαντικές, τόσο εξ επόψεως γενικής όσο και ειδικής πρόληψης, γεγονός που καθιστά τη σχετική παράβαση καταρχήν σοβαρή¹¹¹.
119. Περαιτέρω, η γνωστοποιούσα, αν και είχε τη δυνατότητα, εντούτοις δεν υπέβαλε αίτηση για άδεια παρέκκλισης από την υποχρέωση μη πρόωρης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης από την Επιτροπή Ανταγωνισμού κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 9 παρ. 3 του Ν. 3959/2011, εφόσον πληρούνταν οι εκεί προϋποθέσεις, προκειμένου να προβεί στις ανωτέρω ενέργειες υλοποίησης της συγκέντρωσης.
120. Επομένως, κατά τη μειοψηφούσα γνώμη, η γνωστοποιούσα υπέπεσε στη παράβαση του άρθρου 9 παρ. 1 του ν. 3959/2011, είναι δε διάφορο το γεγονός, ότι η ίδια, έστω εκ των υστέρων, έλαβε πράγματι μέτρα που οδήγησαν σε αναστολή ή περιστολή, στην πράξη, των αποτελεσμάτων της πρόωρης πραγματοποίησης και στην αποχή από πράξεις περαιτέρω υλοποίησης της συγκέντρωσης και άσκησης ελέγχου επί της εταιρίας – στόχου, τουλάχιστον από τη σύναψη του Συμπληρωματικού - Διευκρινιστικού Συμφωνητικού με ημερομηνία 16.05.2018, ενέργεια που θεμελιώνει ελαφρυντική περίπτωση, η οποία και πρέπει να της αναγνωρισθεί^{112, 113}.

¹⁰⁹ Με την απόφαση ΕΑ 595/2014, με την οποία εγκρίθηκε η απόκτηση ελέγχου της γνωστοποιούσας εταιρίας «ΜΑΣΟΥΤΗΣ» επί της εταιρίας «ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», δεν επεβλήθη πρόστιμο σε σχέση με την παράβαση της απαγόρευσης πραγματοποίησης συγκέντρωσης πριν την έκδοση σχετικής εγκριτικής απόφασης από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, διότι δεν προέκυψε επαρκώς κατά νόμο η συνδρομή της προϋπόθεσης της υπαιτιότητας κατά το άρθρο 9 παρ. 1 του ν. 3959/2011. Συναφώς, η ΕΑ έλαβε ιδίως υπόψη ότι (α) το ζήτημα της φύσης των υπό κρίση πράξεων ως συγκέντρωσης είναι καινοφανές και έχριζε αποσαφήνισης, (β) κατά το χρόνο της πραγματοποίησης της συγκέντρωσης δεν υπήρχε σαφής περί τούτο νομολογία, (γ) η εν λόγω συγκέντρωση, αφενός γνωστοποιήθηκε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού και ήταν η ίδια η αποκτώσα εταιρία που έφερε το ζήτημα εις γνώση της Επιτροπής, αφετέρου η συγκέντρωση δεν περιορίζει τον ανταγωνισμό στις επιμέρους σχετικές αγορές στις οποίες αφορά, και (δ) η αποκτώσα εταιρία συνεργάστηκε αποτελεσματικά με την υπηρεσία και ανταποκρίθηκε άμεσα σε κάθε αίτημα παροχής στοιχείων.

¹¹⁰ Βλ. ενδεικτικά ΕΑ 330/2007 και 536/2012 (επικυρωθείσα από ΔΕφΑθ 1794/2015). Βλ. προσφάτως ΕΑ 652/2017 και ΕΑ 655/2018.

¹¹¹ Βλ. αποφάσεις Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 24.04.2018, Μ.7993 ALTICE / PT PORTUGAL, της 10.06.2009, υπόθεση COMP/M.4994-ELECTRABEL, σκ. 187-190 (με παραπομπή σε νομολογία), της 18.02.1998, υπόθεση IV/M.920-Samsung/AST, σκ. 12.

¹¹² Βλ. ενδεικτικά ΕΑ 533/2012, σκ. 29, και ΕΑ 536/2012, σκ. 51 επ. Βλ. και αποφάσεις ΕΑ 338/2007 και 366/2007.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού σε Ολομέλεια:

Α) Ομόφωνα εγκρίνει, κατ' άρθρο 8 παρ. 6 και παρ. 8 του ν. 3959/2011, τη γνωστοποιηθείσα κατ' άρθρο 6 παρ. 1 - 3 του ν. 3959/2011 από 15.05.2018 (υπ' αριθ. πρωτ. 3088) συγκέντρωση, βάσει της οποίας η εταιρία «ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ» αποκτά τον αποκλειστικό έλεγχο επί της εταιρίας «ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» μέσω της εξαγοράς του συνόλου των μετοχών της, υπό όρους και προϋποθέσεις (διορθωτικά μέτρα), στη βάση δέσμευσης την οποία η «ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ» ανέλαβε με το υπ' αριθ. πρωτ. 4411/13.07.2018 έγγραφό της έναντι της Επιτροπής Ανταγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 4 και παρ. 8 του ν. 3959/2011, όπως ισχύει, και η οποία αφορά στην εκποίηση ενός (1) καταστήματος στη Χώρα της Άνδρου.

Τα μέρη θα ορίσουν έως 10 Σεπτεμβρίου 2018, Επιβλέποντα Εντολοδόχο και Εντολοδόχο Εκποίησης, ανεξάρτητο πρόσωπο που θα επιβλέπει την υλοποίηση της ως άνω υπό Α δέσμευσης. Ο Επιβλέπων Εντολοδόχος και ο Εντολοδόχος Εκποίησης υπόκειται στην προηγούμενη έγκριση της ΕΑ και θα αμείβεται από την «ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ». Η διαδικασία διορισμού, τα καθήκοντα του Επιβλέποντος Εντολοδόχου, οι υποχρεώσεις, καθώς και οι σχετικοί όροι και προϋποθέσεις περιέχονται σε παράρτημα στο υπ' αριθ. πρωτ. 4411/13.07.2018 έγγραφο.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού απειλεί, σε περίπτωση μη συμμόρφωσης προς τους παραπάνω όρους ή προϋποθέσεις, πρόστιμο μέχρι ποσοστού δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών των επιχειρήσεων.

Β) Κατά πλειοψηφία, δεν διαπιστώνει υπαίτια παράβαση της απαγόρευσης πραγματοποίησης της συγκέντρωσης πριν την έκδοση σχετικής εγκριτικής απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας.

Η απόφαση εκδόθηκε την **26^η Ιουλίου 2018**.

Η απόφαση και τα συνημμένα σε αυτή παραρτήματα να δημοσιευθούν στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, σύμφωνα με το άρθρο 27 παρ. 1 του ν. 3959/2011.

Ο Πρόεδρος

Οι Συντάκτες της Απόφασης

Δημήτριος Κυριτσάκης

Βικτωρία Μερτικοπούλου – Νικόλαος Ζευγώλης

¹¹³ Βλ. και αποφάσεις ΕΑ 391/Υ/2008 (ΙΥ.4), 475/ΥΙ/2010 (ΙΥ. 4), 477 /ΥΙ/2010, 586/2014.

Η Γραμματέας

Ευαγγελία Ρουμπή

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι

**Έντυπο Γνωστοποίησης
Ανάληψης Δεσμεύσεων**
(σύμφωνα με το άρθρο 8 παρ. 8 του ν. 3959/2011)

ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ - ΑΘΗΝΑ 2011

**Έντυπο Γνωστοποίησης σχετικά με τις πληροφορίες για δεσμεύσεις που υποβλήθηκαν
δυνάμει του άρθρου 8 παράγραφος 8 του ν. 3959/2011**

ΕΙΣΑΓΩΓΗ

Το παρόν έντυπο καθορίζει τις πληροφορίες και τα έγγραφα που πρέπει να υποβάλλονται από τις ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις όταν αυτές προσφέρονται να αναλάβουν δεσμεύσεις βάσει του άρθρου 8 παράγραφος 8 του ν. 3959/2011. Οι ζητούμενες πληροφορίες είναι απαραίτητες προκειμένου να μπορέσει η Επιτροπή Ανταγωνισμού να εξετάσει αν οι δεσμεύσεις μπορούν να καταστήσουν τη συγκέντρωση συμβατή με την παράγραφο 1 του άρθρου 7 ή, στην περίπτωση της παραγράφου 5 του άρθρου 5, συμβατή με την παράγραφο 3 του άρθρου 1 του ως άνω νόμου. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού δύναται να άρει την υποχρέωση παροχής κάποιων συγκεκριμένων πληροφοριών σχετικά με τις αναλαμβανόμενες δεσμεύσεις, περιλαμβανομένων και εγγράφων, ή οποιαδήποτε άλλη υποχρέωση καθορίζεται στο παρόν έντυπο στις περιπτώσεις στις οποίες κρίνει ότι η συμμόρφωση με τις λόγω υποχρεώσεις ή απαιτήσεις δεν είναι απαραίτητη για την εξέταση των αναλαμβανόμενων δεσμεύσεων. Το επίπεδο της απαιτούμενης πληροφόρησης εξαρτάται από τον τύπο και τη διάρθρωση του προτεινόμενου διορθωτικού μέτρου. Για παράδειγμα, για διορθωτικά μέτρα τα οποία προβλέπουν το διαχωρισμό ενός μέρους μιας επιχειρηματικής δραστηριότητας συνήθως απαιτούνται λεπτομερέστερες πληροφορίες από ό,τι στην περίπτωση της διάθεσης αυτοτελών επιχειρηματικών δραστηριοτήτων. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού είναι διατεθειμένη να συζητήσει εκ των προτέρων το εύρος των απαιτούμενων πληροφοριών με τα ενδιαφερόμενα μέρη. Εάν θεωρείτε ότι κάποια συγκεκριμένη πληροφορία την οποία απαιτεί το παρόν έντυπο δεν είναι απαραίτητη για την εξέταση από μέρους της Επιτροπής μπορείτε να επικοινωνήσετε με την Επιτροπή Ανταγωνισμού και να ζητήσετε απαλλαγή για ορισμένα στοιχεία αιτιολογώντας καταλλήλως το αίτημά σας.

Επισημαίνεται ότι, σε περίπτωση που οι ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις / μέρη προσφέρονται να αναλάβουν δεσμεύσεις δυνάμει του άρθρου 8 παρ. 8 ν. 3959/2011, πρέπει να υποβάλλουν το αργότερο μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη διαδικασία πλήρους διερεύνησης τις πληροφορίες και τα έγγραφα που εμπεριέχονται στο συνημμένο Έντυπο Γνωστοποίησης **Ανάληψης Δεσμεύσεων**.

ΕΝΤΥΠΟ ΓΝΩΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ ΑΝΑΛΗΨΗΣ ΔΕΣΜΕΥΣΕΩΝ

ΤΜΗΜΑ 1

Περιγραφή των δεσμεύσεων

1.1.

i) Το Αντικείμενο της αναλαμβανόμενης δέσμευσης συνίσταται στην εκποίηση του καταστήματος της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ που βρίσκεται στον Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου (τκ. 84500) [εφεξής «Κατάστημα Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου»]. Πρόκειται για κατάστημα σούπερ μάρκετ επιφάνειας χώρου πώλησης περίπου [...] και αποθήκης περίπου [...] Είναι μισθωμένος και ένας υπόγειος βοηθητικός χώρος περίπου [...] ο οποίος δεν χρησιμοποιείται.

ii) Η εκποίηση του καταστήματος θα λάβει χώρα με μεταβίβαση πάγιου εξοπλισμού, άυλων στοιχείων (φήμη και πελατεία) και της άδειας λειτουργίας με κατάρτιση σχετικών συμφωνητικών και έκδοση των αντίστοιχων φορολογικών παραστατικών για καταβολή τιμήματος. Βάσει των εγγραφών στα λογιστικά βιβλία της εταιρίας, στον πάγιο εξοπλισμό του καταστήματος συμπεριλαμβάνεται πλήρης ηλεκτρολογική και υδραυλική εγκατάσταση, γραφεία, ράφια, μηχανές κρεοπωλείου, ζαμπονομηχανές, πολυκοπτικά, ανελκυστήρας, πλήρης εξοπλισμός μαζικής εστίασης, πλάστιγγα, μηχανήματα κλιματισμού, επαγγελματική σκούπα καθαρισμού και εγκαταστάσεις ψυγείων.

1.2. Δεδομένου ότι οι αναλαμβανόμενες δεσμεύσεις συνίστανται στην πώληση επιχειρηματικής δραστηριότητας, στο τμήμα 5 κατωτέρω καθορίζονται οι απαιτούμενες ειδικές πληροφορίες.

ΤΜΗΜΑ 2

Καταλληλότητα για την άρση των επιφυλάξεων ως προς τον ανταγωνισμό

2. Στοιχεία τα οποία αποδεικνύουν την καταλληλότητα των αναλαμβανόμενων δεσμεύσεων για την άρση των σημαντικών εμποδίων στην άσκηση αποτελεσματικού ανταγωνισμού τα οποία εντόπισαν οι αρμόδιες υπηρεσίες της Επιτροπής Ανταγωνισμού είναι τα εξής:

Το κατάστημα στον Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου είναι μεγαλύτερο σε επιφάνεια σε σχέση με το δεύτερο κατάστημα της ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ στην χώρα της Άνδρου αλλά και σε σχέση με το κατάστημα Express market. Επίσης, είναι αυτό που έχει το μεγαλύτερο κύκλο εργασιών. Η εκποίηση επομένως του εν λόγω καταστήματος θα επιφέρει σημαντική μείωση του μεριδίου της εξαγοράζουσας εταιρίας στην χώρα της Άνδρου, το οποίο μερίδιο εκτιμούμε ότι μετά την εκποίηση θα είναι μετά βεβαιότητας κάτω του 50% στην εν λόγω τοπική αγορά.

ΤΜΗΜΑ 3

Απόκλιση από τα κείμενα των προτύπων

3. Αναφέρετε τυχόν αποκλίσεις των αναλαμβανόμενων δεσμεύσεων από τα αντίστοιχα κείμενα των προτύπων δεσμεύσεων (ήτοι το Έντυπο-Πρότυπο Εκποίησης Επιχειρηματικών Δραστηριοτήτων και τη Σύμβασης-Προτύπου Εντολοδόχου Εκποίησης ή/και Επιβλέποντος Εντολοδόχου), και εξηγήστε τους λόγους για τις αποκλίσεις αυτές.

Το εν λόγω κατάστημα και το προσωπικό αυτού δεν λειτουργούν ως αυτόνομη και διακεκριμένη οντότητα. Ως εκ τούτου, οι παράγραφοι 6-10 του Εντύπου Εκποίησης Επιχειρηματικών

Δραστηριοτήτων (Παράρτημα Β) σχετικά με το διαχωρισμό και την αυτονομία της εκποιούμενης δραστηριότητας δεν μπορούν να τύχουν εφαρμογής.

ΤΜΗΜΑ 4

Περίληψη των δεσμεύσεων

4. Αμέσως παρακάτω περιλαμβάνεται μη εμπιστευτική περίληψη της φύσης και του εύρους των αναλαμβανόμενων δεσμεύσεων καθώς και τους λόγους για τους οποίους, κατά την άποψή μας, είναι κατάλληλες για την άρση τυχόν σημαντικών εμποδίων στην άσκηση αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Η Επιτροπή δύναται να κάνει χρήση της περίληψης αυτής προκειμένου να ελέγξει από κοινού με τρίτους την καταλληλότητα των δεσμεύσεων για την αγορά.

Η δέσμευση αφορά στην εκποίηση του Καταστήματος Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου η οποία θα περιλαμβάνει εκποίηση πάγιου εξοπλισμού, μεταβίβαση φήμης και πελατείας, λύση της ισχύουσας και σύναψη νέας μισθωτικής σχέσης με τον νέο Αγοραστή ή μεταβίβαση μισθωτικής σχέσης καθώς και μεταβίβαση άδειας λειτουργίας καταστήματος. Δεν περιλαμβάνει μεταβίβαση προσωπικού.

Η εκποίηση του εν λόγω καταστήματος θα άρει τους προβληματισμούς που ενδεχομένως δημιουργούνται καθώς θα υπάρξει αφενός σημαντική μείωση του μεριδίου της εξαγοράζουσας εταιρίας στην τοπική αγορά της χώρας Άνδρου και αφετέρου είσοδος ανταγωνιστή.

ΤΜΗΜΑ 5

Πληροφορίες σχετικά με επιχειρηματική δραστηριότητα που πρόκειται να πωληθεί

5. Στις περιπτώσεις που οι αναλαμβανόμενες δεσμεύσεις συνίστανται στην πώληση επιχειρηματικής δραστηριότητας, παρακαλείστε να παράσχετε τις ακόλουθες πληροφορίες και έγγραφα.

Απαιτούνται οι ακόλουθες πληροφορίες όσον αφορά την τρέχουσα κατάσταση της επιχειρηματικής δραστηριότητας που πρόκειται να πωληθεί, καθώς και τις αλλαγές που ήδη προβλέπονται για το μέλλον:

5.1. Περιγραφή, σε γενικές γραμμές, της επιχειρηματικής δραστηριότητας που πρόκειται να πωληθεί, με υποχρέωση να αναφερθούν όλες οι οντότητες που ανήκουν σε αυτήν, ο επίσημος τόπος λειτουργίας τους και ο τόπος στον οποίο εδρεύουν οι διοικήσεις τους, άλλες τοποθεσίες παραγωγής ή παροχής υπηρεσιών, τη γενική οργανωτική δομή και κάθε άλλη σχετική πληροφορία, συναφή με τη διοικητική δομή της προς πώληση δραστηριότητας.

Το κατάστημα που θα εκποιηθεί ανήκει στο δίκτυο καταστημάτων της αλυσίδας σούπερ μάρκετ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ, η οποία εδρεύει στον Δήμο Μαρκόπουλου Μεσογαίας Αττικής (Ντοροβατέζα-Γκονετσές). Το συγκεκριμένο κατάστημα λειτουργεί στον Αγ. Σπυρίδωνα στη Χώρα της Άνδρου. Πρόκειται για κατάστημα πώλησης ειδών σούπερ μάρκετ και δεν αποτελεί αυτόνομη και ανεξάρτητη μονάδα.

5.2. Αναφορά και περιγραφή τυχόν νομικών εμποδίων όσον αφορά τη μεταβίβαση της επιχειρηματικής δραστηριότητας ή των περιουσιακών στοιχείων που πρόκειται να πωληθούν, περιλαμβανομένων των δικαιωμάτων τρίτων και των απαιτούμενων διοικητικών αδειών.

Η εκποίηση του καταστήματος θα λάβει χώρα με μεταβίβαση πάγιου εξοπλισμού, άυλων στοιχείων (φήμη και πελατεία) και με μεταβίβαση της άδειας λειτουργίας με κατάρτιση σχετικών συμφωνητικών και έκδοση των αντίστοιχων φορολογικών παραστατικών για καταβολή τιμήματος.

Το εν λόγω κατάστημα είναι μισθωμένο, συνημμένα υποβάλλεται το ιδιωτικό συμφωνητικό μίσθωσης. Ως εκ τούτου, η σύναψη νέας μισθωτικής σύμβασης θα αποτελέσει αντικείμενο διαπραγμάτευσης μεταξύ του εκμισθωτή και του μελλοντικού αγοραστή. Σε κάθε περίπτωση, βάσει του όρου 6 της ιδιωτικού συμφωνητικού μίσθωσης, επιτρέπεται και η μερική ή ολική υπεκμίσθωση του μισθίου με την προϋπόθεση ότι θα ενημερωθεί εγγράφως ο εκμισθωτής και ότι δεν θα αλλάξει η συμφωνημένη χρήση της μίσθωσης. Συνεπώς, διασφαλίζεται και με αυτόν τον τρόπο η συνέχιση της μισθωτικής σχέσης για τον μελλοντικό αγοραστή.

Η εκποίηση δεν αφορά σε μεταβίβαση προσωπικού.

Η μεταβίβαση της άδειας λειτουργίας συνίσταται στην αντικατάστασή της στο όνομα του μελλοντικού αγοραστή, η οποία πλέον γίνεται άμεσα, με απλή αναγγελία στο ηλεκτρονικό σύστημα Notify Business.

5.3. Κατάλογος και περιγραφή των παραγόμενων προϊόντων ή των παρεχόμενων υπηρεσιών, ιδίως των τεχνικών και λοιπών χαρακτηριστικών τους, των σχετικών εμπορικών σημάτων, του κύκλου εργασιών καθενός των εν λόγω προϊόντων ή υπηρεσιών, καθώς και των προγραμματιζόμενων καινοτομιών ή νέων προϊόντων ή υπηρεσιών.

Στο εν λόγω κατάστημα πωλούνται είδη σούπερ μάρκετ. Δεν προγραμματίζονται νέα προϊόντα ή υπηρεσίες.

5.4. Περιγραφή του επιπέδου στο οποίο ασκούνται οι βασικές λειτουργίες της επιχειρηματικής δραστηριότητας που πρόκειται να πωληθεί εφόσον δεν ασκούνται στο επίπεδο της ίδιας της επιχειρηματικής δραστηριότητας, περιλαμβανομένων τομέων όπως έρευνα και ανάπτυξη, παραγωγή, μάρκετινγκ και πωλήσεις, εφοδιαστική, πελάτες, προμηθευτές, πληροφοριακά συστήματα, κλπ. Η περιγραφή πρέπει να περιλαμβάνει τον ρόλο που αναλαμβάνουν αυτά τα άλλα επίπεδα, τις σχέσεις με την υπό πώληση δραστηριότητα και τους πόρους (προσωπικό, περιουσιακά στοιχεία, χρηματοοικονομικοί πόροι κ.λπ.) που αναλώνονται στην άσκηση των λειτουργιών αυτών.

Οι βασικές λειτουργίες του εν λόγω καταστήματος ασκούνται στο επίπεδο της ίδιας επιχειρηματικής δραστηριότητας.

5.5. Λεπτομερής περιγραφή των σχέσεων που υφίστανται μεταξύ της δραστηριότητας που πρόκειται να πωληθεί και άλλων επιχειρήσεων που ελέγχουν τα κοινοποιούντα μέρη (ανεξαρτήτως της μορφής της εκάστοτε σχέσης), όπως:

- συμβάσεις προμηθειών, παραγωγής, διανομής, παροχής υπηρεσιών ή άλλες,
- κοινά ενσώματα ή άυλα περιουσιακά στοιχεία,
- κοινό ή αποσπασμένο προσωπικό,

- κοινά συστήματα πληροφορικής ή άλλα συστήματα και
- κοινοί πελάτες.

Δεν έχει εφαρμογή.

5.6. Περιγραφή, σε γενικές γραμμές, όλων των σχετικών ενσώματων και άυλων περιουσιακών στοιχείων που χρησιμοποιούνται ή/και ανήκουν στην επιχειρηματική δραστηριότητα που πρόκειται να πωληθεί, περιλαμβανομένων, σε κάθε περίπτωση, των δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας και των εμπορικών σημάτων.

Αναφερόμαστε στο παραπάνω υπό 5.2 στοιχείο.

5.7. Οργανόγραμμα που αναφέρει τον αριθμό των ατόμων τα οποία εργάζονται σε καθέναν από τους τομείς λειτουργίας της επιχειρηματικής δραστηριότητας που πρόκειται να πωληθεί, καθώς και κατάλογο των εργαζόμενων που τυχόν είναι απολύτως απαραίτητοι για τη συνέχιση των δραστηριοτήτων της εν λόγω δραστηριότητας με περιγραφή των καθηκόντων τους.

Στο εν λόγω κατάσταση τον Μάιο του 2018 εργάζονταν [...] άτομα. Σημειώνεται ότι κατά τους χειμερινούς μήνες ο αριθμός των εργαζόμενων μειώνεται. Για τη συνέχιση της δραστηριότητας του εν λόγω καταστήματος είναι απαραίτητες οι εξής ειδικότητες: διευθυντής, υποδιευθυντής, πωλητές, αποθηκάριοι.

5.8. Περιγραφή των πελατών της επιχειρηματικής δραστηριότητας που πρόκειται να πωληθεί, περιλαμβανομένου και καταλόγου των πελατών, περιγραφής των αντίστοιχων διαθέσιμων αρχείων και προσδιορισμό του συνολικού παραγόμενου κύκλου εργασιών καθεμιάς από τις προς πώληση επιχειρηματικές δραστηριότητες με καθένα από τους εν λόγω πελάτες (σε ευρώ και ως εκατοστιαίο ποσοστό του συνολικού κύκλου εργασιών της προς πώληση δραστηριότητας).

Δεν εφαρμόζεται στην εν λόγω περίπτωση.

5.9. Χρηματοοικονομικά στοιχεία της επιχειρηματικής δραστηριότητας που πρόκειται να πωληθεί, περιλαμβανομένου του κύκλου εργασιών και των Κερδών Προ Τόκων, Φόρων και Αποσβέσεων (Ebitda)¹¹⁴ των τελευταίων δύο ετών, καθώς και πρόβλεψη για την επόμενη διετία.

Ο κύκλος εργασιών του καταστήματος ανήλθε το 2017 σε [...]€. Το κατάστημα από το 2007 έως και το 2017 λειτουργούσε ως σούπερ μάρκετ από την «ΑΦΟΙ ΠΡΩΙΟΥ Ο.Ε.», η οποία εταιρία είναι και η σημερινή εκμισθώτρια του καταστήματος. Ο κύκλος εργασιών για τα έτη 2018 και 2019, αναμένεται μειωμένος, καθώς πιθανολογείται ότι θα επαναλειτουργήσουν τα καταστήματα ΓΟΝΕΟΣ, που σήμερα είναι κλειστά. Δεν υπάρχουν τα λοιπά στοιχεία λόγω της φύσης της δραστηριότητας. Εξάλλου, αφορά ένα μόνο κατάστημα.

¹¹⁴ Ητοι, Earning Before Interest, Taxes, Depreciation and Amortisation.

5.10. Αναφορά και περιγραφή κάθε μεταβολής, την τελευταία διατροφή, στην οργάνωση της προς πώληση επιχειρηματικής δραστηριότητας ή τις σχέσεις της με άλλες επιχειρήσεις που ελέγχονται από τα κοινοποιούντα μέρη.

Δεν υπάρχουν μεταβολές λόγω της φύσης της δραστηριότητας. Δεν έχει εφαρμογή.

5.11. Αναφορά και περιγραφή τυχόν αλλαγών που προγραμματίζονται για την επόμενη διατροφή σε σχέση με την οργάνωση της επιχειρηματικής δραστηριότητας που πρόκειται να πωληθεί ή τις σχέσεις της με άλλες επιχειρήσεις που ελέγχονται από τα κοινοποιούντα μέρη.

Δεν προγραμματίζονται αλλαγές λόγω της φύσης της δραστηριότητας. Δεν έχει εφαρμογή.

5.12. Περιγραφή των τομέων στους οποίους η επιχειρηματική δραστηριότητα που πρόκειται να πωληθεί σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στις δεσμεύσεις που προτάθηκαν διαφέρει από τη φύση και το εύρος της επιχειρηματικής δραστηριότητας όπως λειτουργεί σήμερα.

Δεν υπάρχουν διαφορές λόγω της φύσης της δραστηριότητας. Δεν έχει εφαρμογή.

5.13. Εξήγηση των λόγων για τους οποίους, κατά τη γνώμη σας, η επιχειρηματική δραστηριότητα θα αποκτηθεί από κατάλληλο αγοραστή εντός του χρονικού ορίζοντα που προβλέπεται στις αναλαμβανόμενες δεσμεύσεις.

Το εν λόγω κατάστημα βρίσκεται στη χώρα της Άνδρου, αποτελεί το κατάστημα με τον υψηλότερο κύκλο εργασιών στην Άνδρο από την εξαγοραζόμενη εταιρία, έχει καινούργιο εξοπλισμό αφού άνοιξε μόλις τον Ιούνιο του 2017, είναι γνωστό ως σούπερ μάρκετ αφού λειτουργούσε και πριν από την ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ ως τέτοιο, έχει άδεια λειτουργίας σε ισχύ και δεν υπάρχουν πολλά αντίστοιχα καταστήματα αυτού του μεγέθους στη χώρα της Άνδρου. Ως εκ τούτου, η εκποίηση θα προκαλέσει ενδιαφέρον σε πιθανούς αγοραστές.

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ

Έντυπο-πρότυπο Εκποίησης Επιχειρηματικών Δραστηριοτήτων

Υπόθεση: υπ' αριθ. πρωτ. 3088/15.05.2018 γνωστοποίηση συγκέντρωσης

Βάσει του άρθρου 8 παρ.8 ν.3959/2011, [η εταιρία ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ (το «*Μέρος*») με το παρόν αναλαμβάνει τις εξής Δεσμεύσεις ενώπιον της Επιτροπής Ανταγωνισμού («*Ε.Α.*»), προκειμένου να αρθούν οι αμφιβολίες ως προς το συμβατό της υπό κρίση συγκέντρωσης με τις απαιτήσεις λειτουργίας του ανταγωνισμού και να μπορεί να κηρυχθεί αυτή από την Ε.Α. ως συμβατή με την παράγραφο 1 του άρθρου 7 δυνάμει απόφασης της βάσει του άρθρου 8 παρ.8 ν.3959/2011 (η «*Απόφαση*»).

Οι δεσμεύσεις θα τεθούν σε εφαρμογή από την ημερομηνία κοινοποίησης του διατακτικού της Απόφασης, εκτός αν άλλως αναφέρεται σε επιμέρους σημεία των δεσμεύσεων.

Το παρόν κείμενο θα ερμηνεύεται βάσει της Απόφασης στο βαθμό που οι Δεσμεύσεις επισυνάπτονται ως όροι και υποχρεώσεις, στο γενικότερο πλαίσιο του ν.3959/2011.

ΤΜΗΜΑ Α. ΟΡΙΣΜΟΙ

Για το σκοπό των Δεσμεύσεων, οι ακόλουθοι όροι θα έχουν την ακόλουθη ερμηνεία:

Συνδεδεμένες Επιχειρήσεις: επιχειρήσεις που ελέγχονται από το Μέρος ή/και από τις τελικές ελέγχουσες μητρικές επιχειρήσεις του Μέρους. Η έννοια του ελέγχου θα ερμηνεύεται σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ.3 του ν.3959/2011.

Ολοκλήρωση: η μεταφορά του νόμιμου τίτλου της Εκποιούμενης Δραστηριότητας στον Αγοραστή.

Εκποιούμενη Δραστηριότητα: Το Σημείο Πώλησης (Κατάστημα Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου), όπως ορίζεται στο Τμήμα Β και το Παράρτημα, το οποίο το Μέρος δεσμεύεται να εκποιήσει.

Εντολοδόχος Εκποίησης: ένα ή περισσότερα φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ανεξάρτητα από το Μέρος, εγκεκριμένα από την Επιτροπή και διορισμένα από τη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ που έχουν λάβει από τη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ την αποκλειστική Εντολή του Εντολοδόχου να πωλήσουν την Εκποιούμενη Δραστηριότητα σε Αγοραστή χωρίς τον προσδιορισμό ελάχιστης τιμής.

Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος: η ημερομηνία κοινοποίησης του διατακτικού της Απόφασης.

Πρώτη Περίοδος Εκποίησης: περίοδος 6 μηνών αρχόμενη από την Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος.

Διαχειριστής Εκποιούμενης Δραστηριότητας: το πρόσωπο που διορίζεται από τη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ για την καθημερινή διαχείριση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας, υπό την επίβλεψη του Επιβλέποντος Εντολοδόχου.

Κρίσιμο Προσωπικό: το προσωπικό που είναι απαραίτητο για τη διατήρηση της βιωσιμότητας και της ανταγωνιστικότητας της Εκποιούμενης Δραστηριότητας.

Επιβλέπων Εντολοδόχος: ένα ή περισσότερα φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ανεξάρτητα από το Μέρος, εγκεκριμένα από την Επιτροπή και διορισμένα από τη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ που έχουν καθήκον την εποπτεία της συμμόρφωσης της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ με τους όρους και τις υποχρεώσεις που επισυνάπτονται στην Απόφαση.

Προσωπικό: όλο το προσωπικό το οποίο εργάζεται για την Εκποιούμενη Δραστηριότητα, περιλαμβανομένου του Βασικού Προσωπικού, το προσωπικό που είναι αποσπασμένο στην Εκποιούμενη Δραστηριότητα, το κοινό προσωπικό και το πρόσθετο προσωπικό, όπως παρουσιάζεται στο Παράρτημα.

Αγοραστής: η οντότητα που έχει εγκριθεί από την Επιτροπή ως αποκτώσα την Εκποιούμενη Δραστηριότητα σύμφωνα με τα κριτήρια που παρουσιάζονται στο Τμήμα Δ.

Εντολοδόχος (οι): ο Επιβλέπων Εντολοδόχος και ο Εντολοδόχος της Εκποίησης.

Περίοδος Εκποίησης Εντολοδόχου: περίοδος 3 μηνών αρχόμενη από το τέλος της Πρώτης Περιόδου Εκποίησης.

ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ: «Διαμαντής Μασούτης ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ»

Αριθμό Γ.Ε.ΜΗ. 57259604000, Έδρα : 14^ο χλμ. Θεσσαλονίκης-Βασιλικών (Θέρμη Θεσ/νίκης)

ΤΜΗΜΑ Β. Η ΕΚΠΟΙΟΥΜΕΝΗ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑ

Δέσμευση Εκποίησης

1. Προκειμένου να αποκατασταθεί ο αποτελεσματικός ανταγωνισμός η **ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ** δεσμεύεται να εκποιήσει την Εκποιούμενη Δραστηριότητα μέχρι το τέλος της Περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου σαν δραστηριότητα σε λειτουργία σε αγοραστή και σύμφωνα με όρους πώλησης εγκεκριμένους από την Επιτροπή σύμφωνα με τη διαδικασία που περιγράφεται στην παράγραφο 15. Προκειμένου να υλοποιηθεί η εκποίηση η **ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ** δεσμεύεται στην εύρεση αγοραστή και τη σύναψη τελικής δεσμευτικής συμφωνίας αγοραπωλησίας για την πώληση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας εντός της Πρώτης Περιόδου Εκποίησης. Αν η **ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ** δεν έχει συνάψει τέτοια συμφωνία στο τέλος της Πρώτης Περιόδου Εκποίησης, η **ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ** θα δώσει στον Εντολοδόχο της Εκποίησης αποκλειστική εντολή να πωλήσει την Εκποιούμενη Δραστηριότητα σύμφωνα με τη διαδικασία που περιγράφεται στην παράγραφο 24 εντός της Περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου.
2. Η **ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ** θα θεωρείται ότι έχει συμμορφωθεί με αυτή τη δέσμευση αν στο τέλος της Περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου η **ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ** έχει συνάψει τελική δεσμευτική συμφωνία αγοραπωλησίας, αν η Επιτροπή εγκρίνει τον Αγοραστή και τους όρους σύμφωνα με τη διαδικασία που περιγράφεται στην παράγραφο 15 και αν η ολοκλήρωση της πώλησης της Εκποιούμενης Δραστηριότητας πραγματοποιηθεί σε χρονικό διάστημα που δεν υπερβαίνει τους τρεις (3) μήνες μετά την έγκριση από την Επιτροπή του αγοραστή και των όρων της πώλησης.
3. Προκειμένου να διατηρηθεί το διαρθρωτικό αποτέλεσμα των Δεσμεύσεων, τα Μέρη, για περίοδο δέκα (10) ετών μετά την Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος δεν θα αποκτήσουν άμεση ή έμμεση επιρροή σε όλη ή μέρος της Εκποιούμενης Δραστηριότητας, εκτός εάν η

Επιτροπή έχει προηγουμένως διαπιστώσει ότι η δομή της αγοράς έχει μεταβληθεί σε τέτοιο βαθμό ώστε η απουσία επιρροής επί της Εκποιούμενης Δραστηριότητας δεν είναι πλέον απαραίτητη προκειμένου η προτεινόμενη συγκέντρωση να καταστεί συμβατή με τον ανταγωνισμό.

Δομή και Ορισμός της Εκποιούμενης Δραστηριότητας

4. Η Εκποιούμενη Δραστηριότητα συνίσταται σε κατάστημα σούπερ μάρκετ. Η παρούσα νομική και λειτουργική δομή της Εκποιούμενης Δραστηριότητας όπως λειτουργεί μέχρι σήμερα περιγράφεται στο Παράρτημα. Η Εκποιούμενη Δραστηριότητα, η οποία περιγράφεται λεπτομερώς στο Παράρτημα, περιλαμβάνει:
- (α) όλα τα ενσώματα και άυλα περιουσιακά στοιχεία (συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων πνευματικής ιδιοκτησίας) τα οποία συμβάλλουν στην τρέχουσα λειτουργία ή είναι αναγκαία προκειμένου να διασφαλίσουν τη βιωσιμότητα και ανταγωνιστικότητα της Εκποιούμενης Δραστηριότητας,
 - (β) όλες τις άδειες και εγκρίσεις που έχουν εκδοθεί από οποιαδήποτε κυβερνητική υπηρεσία για λογαριασμό της Εκποιούμενης Δραστηριότητας,
 - (γ) όλα τα συμβόλαια, συμπεριλαμβανομένης της σύμβασης μίσθωσης του καταστήματος, δεσμεύσεις και παραγγελίες πελατών της Εκποιούμενης Δραστηριότητας, τα αρχεία πελατών, πιστώσεων και άλλα αρχεία της Εκποιούμενης Δραστηριότητας (στοιχεία τα οποία στο εξής θα αναφέρονται ως «**Περιουσιακά στοιχεία**»),
 - (δ) Η εν λόγω παράγραφος δεν εφαρμόζεται.
 - (ε) Η παρούσα παράγραφος δεν εφαρμόζεται.

ΤΜΗΜΑ Γ. ΣΧΕΤΙΚΕΣ ΔΕΣΜΕΥΣΕΙΣ

Διατήρηση Βιωσιμότητας, Εμπορευσιμότητας και Ανταγωνιστικότητας

5. Από την Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος και μέχρι την Ολοκλήρωση η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα διατηρεί την οικονομική βιωσιμότητα, εμπορευσιμότητα και ανταγωνιστικότητα της Εκποιούμενης Δραστηριότητας, σύμφωνα με την καλή επιχειρηματική πρακτική και θα ελαχιστοποιεί, όσο το δυνατόν περισσότερο, οποιοδήποτε κίνδυνο απώλειας της ανταγωνιστικής δυνατότητας της Εκποιούμενης Δραστηριότητας. Συγκεκριμένα η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ αναλαμβάνει :
- (α) να μην προβεί σε οποιαδήποτε ενέργεια, η οποία μπορεί να έχει σημαντικό δυσμενές αποτέλεσμα στην αξία, διαχείριση ή ανταγωνιστικότητα της Εκποιούμενης Δραστηριότητας ή η οποία μπορεί να μεταβάλει τη φύση και το εύρος της δραστηριότητας ή τη βιομηχανική ή εμπορική στρατηγική ή την επενδυτική πολιτική της Εκποιούμενης Δραστηριότητας,
 - (β) να διαθέσει επαρκείς πόρους για την ανάπτυξη της Εκποιούμενης Δραστηριότητας επί τη βάση και για τη συνέχεια των υπαρχόντων σχεδίων επιχειρηματικής δραστηριότητας,
 - (γ) Η εν λόγω παράγραφος δεν εφαρμόζεται.

Υποχρεώσεις των Μερών σχετικά με το διαχωρισμό της Εκποιούμενης Δραστηριότητας

6. Δεν εφαρμόζεται

7. Μέχρι την Ολοκλήρωση, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα συνδράμει στο έργο του Επιβλέποντος Εντολοδόχου προκειμένου να εξασφαλιστεί ότι η Εκποιούμενη Δραστηριότητα διευθύνεται ως μία διακεκριμένη και δυνάμενη να πωληθεί χωριστή από την διατηρούμενη από τα Μέρη επιχειρηματική δραστηριότητα. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα διορίσει έναν Διαχειριστή Εκποιούμενης Δραστηριότητας, ο οποίος θα είναι υπεύθυνος για τη διαχείριση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας, υπό την επίβλεψη του Επιβλέποντος Εντολοδόχου. Ο Διαχειριστής Εκποιούμενης Δραστηριότητας θα είναι υπεύθυνος για τη διαχείριση και εύρυθμη λειτουργία της Εκποιούμενης Δραστηριότητας με σκοπό τη διατήρηση της οικονομικής της βιωσιμότητας, εμπορευσιμότητας και ανταγωνιστικότητας.

8. Δεν εφαρμόζεται.

Αυτονομία

9. Δεν εφαρμόζεται.

Όρος μη προσέλκυσης (Non sollicitation clause)

10. Δεν εφαρμόζεται

Προληπτικός έλεγχος

11. Προκειμένου οι υποψήφιοι αγοραστές να μπορέσουν να πραγματοποιήσουν τον αναγκαίο προληπτικό έλεγχο της Εκποιούμενης Δραστηριότητας και με τις συνήθεις εξασφαλίσεις εμπιστευτικότητας και αναλόγως με το στάδιο της εκποίησης, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα προσφέρει στους υποψήφιους αγοραστές επαρκείς πληροφορίες αναφορικά με την Εκποιούμενη Δραστηριότητα.

Εκθέσεις

12. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ υποβάλλει έγγραφες εκθέσεις σχετικά με τους υποψήφιους αγοραστές της Εκποιούμενης Δραστηριότητας και ενημέρωση σχετικά με προσφορές από υποψήφιους αγοραστές στην Επιτροπή και τον Επιβλέποντα Εντολοδόχο εντός δέκα (10) ημερών από το τέλος εκάστου μήνα μετά την Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος (εκτός αν άλλως ζητηθεί από την Επιτροπή).

13. Τα Μέρη θα ενημερώνουν την Επιτροπή και τον Επιβλέποντα Εντολοδόχο σχετικά με την προετοιμασία των εγγράφων του data room και τη διαδικασία προληπτικού ελέγχου και θα υποβάλλουν αντίγραφο του ενημερωτικού φυλλαδίου στην Επιτροπή και τον Επιβλέποντα Εντολοδόχο προτού στείλουν το φυλλάδιο σε υποψήφιους αγοραστές.

ΤΜΗΜΑ Δ. Ο ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ

14. Προκειμένου να εξασφαλιστεί η άμεση αποκατάσταση του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, ο Αγοραστής, προκειμένου να εγκριθεί από την Επιτροπή, πρέπει :
- (α) να είναι ανεξάρτητος από τα Μέρη και να μη συνδέεται μαζί τους,
 - (β) να έχει οικονομικούς πόρους, αποδεδειγμένη εμπειρία και κίνητρο να διατηρήσει και να αναπτύξει την Εκποιούμενη Δραστηριότητα ως βιώσιμη και ενεργό μονάδα που είναι σε θέση να ανταγωνισθεί τα Μέρη και άλλους ανταγωνιστές,
 - (γ) να μην είναι πιθανό να δημιουργήσει, βάσει των πληροφοριών που έχει στη διάθεσή της η Επιτροπή, εκ πρώτης όψεως προβλήματα ανταγωνισμού και να μην υπάρχει κίνδυνος η υλοποίηση των Δεσμεύσεων να καθυστερήσει και ιδίως να αναμένεται εύλογα ότι θα λάβει όλες τις απαραίτητες εγκρίσεις από την αρμόδια ρυθμιστική αρχή για την εξαγορά της Εκποιούμενης Δραστηριότητας (τα ως άνω κριτήρια του αγοραστή καλούνται στο εξής οι «*Απαιτήσεις του Αγοραστή*»).
15. Η τελική δεσμευτική συμφωνία αγοραπωλησίας θα εξαρτάται από την έγκριση της Επιτροπής. Όταν η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ έχει συμφωνήσει με έναν αγοραστή, θα υποβάλλει πλήρως τεκμηριωμένη και αιτιολογημένη πρόταση, η οποία θα περιλαμβάνει αντίγραφο της τελικής συμφωνίας, στην Επιτροπή και τον Επιβλέποντα Εντολοδόχο. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ πρέπει να μπορεί να αποδείξει στην Επιτροπή ότι ο αγοραστής πληροί τις Απαιτήσεις του Αγοραστή και ότι η Εκποιούμενη Δραστηριότητα πωλείται με τρόπο συνεπή με τις Δεσμεύσεις. Για την έγκριση, η Επιτροπή βεβαιώνει ότι ο αγοραστής πληροί τις Απαιτήσεις του Αγοραστή και ότι η Εκποιούμενη Δραστηριότητα πωλείται με τρόπο συνεπή με τις Δεσμεύσεις. Η Επιτροπή μπορεί, να εγκρίνει την πώληση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας χωρίς ένα ή περισσότερα εκ των Περιουσιακών Στοιχείων εάν αυτό δεν επιδρά στη βιωσιμότητα και ανταγωνιστικότητα της Εκποιούμενης Δραστηριότητας, μετά την πώληση, λαμβάνοντας υπόψη τον προτεινόμενο αγοραστή.

ΤΜΗΜΑ Ε. ΕΝΤΟΛΟΔΟΧΟΣ

Ι. Διαδικασία διορισμού

16. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ διορίζει Επιβλέποντα Εντολοδόχο για να πραγματοποιήσει όσα προβλέπονται στις Δεσμεύσεις για τον Επιβλέποντα Εντολοδόχο. Εάν η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ δεν έχει συνάψει τελική δεσμευτική συμφωνία αγοραπωλησίας ένα μήνα πριν το τέλος της Πρώτης Περιόδου Εκποίησης ή εάν η Επιτροπή έχει απορρίψει αγοραστή προτεινόμενο από τη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ την περίοδο εκείνη η αργότερα, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ διορίζει Εντολοδόχο της Εκποίησης για να πραγματοποιήσει, όσα προβλέπονται στις Δεσμεύσεις για τον Εντολοδόχο της Εκποίησης. Ο διορισμός του Εντολοδόχου της Εκποίησης ισχύει μετά την έναρξη της Περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου.
17. Ο Εντολοδόχος πρέπει να είναι ανεξάρτητος από τα Μέρη, να διαθέτει τα απαραίτητα προσόντα για να εκτελέσει την εντολή του, για παράδειγμα ως τράπεζα επενδύσεων ή σύμβουλος ή ελεγκτής και δεν θα έχει ούτε θα έχει εκτεθεί σε σύγκρουση συμφερόντων.

Ο Εντολοδόχος αμείβεται από τα Μέρη με τρόπο που να μην εμποδίζει την ανεξάρτητη και αποτελεσματική εκτέλεση της εντολής του. Ειδικότερα, όταν το πακέτο αμοιβής του Εντολοδόχου της Εκποίησης περιλαμβάνει επιπλέον αμοιβή επιτυχίας αναφορικά με την τελική αξία πώλησης της Εκποιούμενης Δραστηριότητας, η αμοιβή θα συνδέεται και με την εκποίηση εντός της Περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου.

Πρόταση από τα Μέρη

18. Εντός τριών εβδομάδων μετά την Ημερομηνία Έναρξης Ισχύος, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ υποβάλλει για έγκριση στην Επιτροπή λίστα με ένα ή περισσότερα πρόσωπα, τα οποία η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ προτείνει να διορίσει ως Επιβλέποντα Εντολοδόχο. Όχι αργότερα από ένα μήνα πριν από το τέλος της Πρώτης Περιόδου Εκποίησης, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα υποβάλλει για έγκριση στην Επιτροπή λίστα με ένα ή περισσότερα πρόσωπα τα οποία η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ προτείνει να διορίσει ως Εντολοδόχο της Εκποίησης. Η πρόταση θα περιλαμβάνει επαρκή στοιχεία προκειμένου η Επιτροπή να βεβαιώσει ότι ο προτεινόμενος Εντολοδόχος πληροί τα κριτήρια της παραγράφου 17 και θα περιλαμβάνει:

(α) όλους τους όρους της προτεινόμενης εντολής, που είναι απαραίτητοι για να μπορέσει ο Εντολοδόχος να εκτελέσει τα καθήκοντά του σύμφωνα με τις παρούσες Δεσμεύσεις,

(β) γενική παρουσίαση του προγράμματος εργασίας που θα περιγράφει τον τρόπο με τον οποίο ο Εντολοδόχος θα εκτελέσει τα καθήκοντά του,

(γ) διευκρίνιση εάν ο προτεινόμενος Εντολοδόχος θα ενεργεί ως Επιβλέπων Εντολοδόχος και ως Εντολοδόχος της Εκποίησης ή εάν διαφορετικοί εντολοδόχοι προτείνονται για τις δύο θέσεις.

Έγκριση ή απόρριψη από την Επιτροπή

19. Η Επιτροπή έχει τη διακριτική ευχέρεια να εγκρίνει ή να απορρίψει τον προτεινόμενο ή τους προτεινόμενους Εντολοδόχους και να εγκρίνει την προτεινόμενη εντολή με όσες τροποποιήσεις κρίνει αναγκαίες για την εκπλήρωση των υποχρεώσεών του(ς). Αν μόνο ένα όνομα εγκριθεί, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα διορίσει ή θα προκαλέσει το διορισμό αυτού του ατόμου ή του οργανισμού ως Εντολοδόχου, σύμφωνα με την εντολή που εγκρίθηκε από την Επιτροπή. Εάν εγκριθούν περισσότερα από ένα ονόματα, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα είναι ελεύθερη να επιλέξει τον Εντολοδόχο από τα εγκριθέντα ονόματα. Ο Εντολοδόχος διορίζεται εντός μίας εβδομάδας από την έγκριση της Επιτροπής, σύμφωνα με την εντολή που έχει εγκριθεί από την Επιτροπή.

Νέα πρόταση από τα Μέρη

20. Αν απορριφθούν όλοι οι προτεινόμενοι Εντολοδόχοι, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ υποβάλλει τα ονόματα τουλάχιστον δύο ακόμη ατόμων ή οργανισμών εντός μίας εβδομάδας, αφότου λάβει γνώση της απόρριψης, σύμφωνα με τις απαιτήσεις και τη διαδικασία που παρουσιάζεται στις παραγράφους 16 και 19.

Εντολοδόχος επιλεγμένος από την Επιτροπή

21. Εάν όλοι οι προτεινόμενοι Εντολοδόχοι απορριφθούν από την Επιτροπή, η Επιτροπή θα επιλέξει Εντολοδόχο, τον οποίο η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα διορίσει ή θα προκαλέσει το διορισμό του, σύμφωνα με την εντολή του εντολοδόχου που έχει εγκριθεί από την Επιτροπή.

II. Καθήκοντα του Εντολοδόχου

22. Ο Εντολοδόχος θα αναλάβει τα καθορισμένα καθήκοντά του προκειμένου να εξασφαλίσει συμμόρφωση με τις Δεσμεύσεις. Η Επιτροπή μπορεί, με δική της πρωτοβουλία ή κατόπιν απαίτησης του Εντολοδόχου ή της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ να δώσει εντολές ή οδηγίες στον Εντολοδόχο προκειμένου να εξασφαλίσει τη συμμόρφωση με τους όρους και τις υποχρεώσεις που επισυνάπτονται στην Απόφαση.

Καθήκοντα και υποχρεώσεις του Επιβλέποντος Εντολοδόχου

23. Ο Επιβλέπων Εντολοδόχος :

(1) στην πρώτη του έκθεση στην Επιτροπή θα προτείνει ένα λεπτομερές πρόγραμμα εργασίας στο οποίο θα περιγράφει, πώς σκοπεύει να εποπτεύσει τη συμμόρφωση με τις υποχρεώσεις και τους όρους που επισυνάπτονται στην Απόφαση.

(2) επιβλέπει την καθημερινή διαχείριση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας με σκοπό να εξασφαλίσει τη συνεχή οικονομική της βιωσιμότητα, εμπορευσιμότητα και ανταγωνιστικότητα και επιβλέπει τη συμμόρφωση της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ με τους όρους και τις υποχρεώσεις που επισυνάπτονται στην Απόφαση. Προς το σκοπό αυτό ο Επιβλέπων Εντολοδόχος:

(α) επιβλέπει τη διατήρηση της οικονομικής βιωσιμότητας, εμπορευσιμότητας και ανταγωνιστικότητας της Εκποιούμενης Δραστηριότητας από τις επιχειρήσεις που διατηρούνται από τα Μέρη, σύμφωνα με την παράγραφο 5 των Δεσμεύσεων.

(β) επιβλέπει τη διαχείριση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας ως διακριτή και υπό πώληση οντότητα σύμφωνα με την παράγραφο 7 των Δεσμεύσεων.

(γ) [δεν έχει εφαρμογή]

(δ) επιβλέπει τον διαχωρισμό των περιουσιακών στοιχείων μεταξύ της Εκποιούμενης Δραστηριότητας και της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ή των Συνδεδεμένων με αυτή Επιχειρήσεων.

(3) αναλαμβάνει όλες τις άλλες λειτουργίες που έχουν ανατεθεί στον Επιβλέποντα Εντολοδόχο σύμφωνα με τους όρους και τις υποχρεώσεις που επισυνάπτονται στην Απόφαση.

(4) προτείνει στη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ τα μέτρα που ως Επιβλέπων Εντολοδόχος, θεωρεί απαραίτητα για να εξασφαλίσει τη συμμόρφωσή της με τους όρους και τις υποχρεώσεις που επισυνάπτονται στην Απόφαση, και ειδικότερα τη διατήρηση της πλήρους οικονομικής βιωσιμότητας, εμπορευσιμότητας ή ανταγωνιστικότητας της Εκποιούμενης Δραστηριότητας.

(5) εξετάζει και αξιολογεί πιθανούς αγοραστές, καθώς και την πρόοδο της διαδικασίας εκποίησης και βεβαιώνει ότι, ανάλογα με το στάδιο της διαδικασίας εκποίησης (α) οι υποψήφιοι αγοραστές έχουν επαρκείς πληροφορίες σχετικά με την Εκποιούμενη Δραστηριότητα και το Προσωπικό, ιδίως με την εξέταση, εάν είναι διαθέσιμα, των εγγράφων του data room, του ενημερωτικού φυλλαδίου και της διαδικασίας προληπτικού ελέγχου και (β) ότι οι υποψήφιοι αγοραστές έχουν εύλογη πρόσβαση στο Προσωπικό.

(6) υποβάλλει στην Επιτροπή έγγραφη έκθεση εντός δεκαπέντε (15) ημερών από το τέλος εκάστου μήνα, την οποία ταυτόχρονα στέλνει σε μη εμπιστευτική έκδοση στη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ . Η έκθεση θα καλύπτει τη λειτουργία και διαχείριση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας, ώστε η Επιτροπή να μπορεί να αξιολογήσει, εάν η δραστηριότητα διατηρείται με τρόπο συνεπή με τις Δεσμεύσεις και την πρόοδο της διαδικασίας εκποίησης καθώς, επίσης, και τους υποψήφιους αγοραστές. Επιπλέον αυτών των εκθέσεων, ο Επιβλέπων Εντολοδόχος υποβάλλει χωρίς καθυστέρηση έγγραφη έκθεση στην Επιτροπή, την οποία ταυτόχρονα στέλνει σε μη εμπιστευτική έκδοση στη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ , αν εκτιμά για εύλογη αιτία ότι η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ δε συμμορφώνεται με τις Δεσμεύσεις.

(7) εντός μίας εβδομάδας από τη λήψη της τεκμηριωμένης πρότασης που αναφέρεται στην παράγραφο 15, υποβάλλει στην Επιτροπή αιτιολογημένη γνώμη σχετικά με την καταλληλότητα και την ανεξαρτησία του προτεινόμενου αγοραστή και τη βιωσιμότητα της Εκποιούμενης Δραστηριότητας μετά την Πώληση και κατά πόσο η Εκποιούμενη Δραστηριότητα πωλείται με τρόπο συνεπή με τους όρους και τις υποχρεώσεις που επισυνάπτονται στην Απόφαση, και ειδικότερα, ένα είναι σχετικό, εάν η Πώληση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας χωρίς ένα ή περισσότερα από τα Περιουσιακά Στοιχεία επηρεάζει τη βιωσιμότητα της Εκποιούμενης Δραστηριότητας μετά την πώληση, λαμβάνοντας υπόψη τον προτεινόμενο αγοραστή.

Καθήκοντα και υποχρεώσεις του Εντολοδόχου της Εκποίησης

24. Εντός της Περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου, ο Εντολοδόχος της Εκποίησης πωλεί, δυνάμει και των προβλέψεων στην ειδική σύμβαση εντολής που θα συνάψει με τη ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ , την Εκποιούμενη Δραστηριότητα σε αγοραστή, υπό την προϋπόθεση και αφού έχει συναινέσει και η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ , ότι η Επιτροπή έχει εγκρίνει και τον αγοραστή και την τελική δεσμευτική συμφωνία αγοραπωλησίας σύμφωνα με τη διαδικασία που παρουσιάζεται στην παράγραφο 15. Ο Εντολοδόχος της Εκποίησης θα περιλάβει στην συμφωνία αγοραπωλησίας τις διατάξεις και τους όρους που θεωρεί απαραίτητους για την ταχεία πώληση εντός της Περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου. Ειδικότερα, ο Εντολοδόχος της Εκποίησης μπορεί να περιλάβει στη συμφωνία αγοραπωλησίας τις συνήθεις δηλώσεις, εγγυήσεις και αποζημιώσεις που κρίνονται ευλόγως απαραίτητες για την πραγματοποίηση της πώλησης. Ο Εντολοδόχος της Εκποίησης θα προστατεύσει τα νόμιμα οικονομικά συμφέροντα της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ , υπό την προϋπόθεση ότι η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα υποχρεούται να εκποιήσει την εν λόγω δραστηριότητα χωρίς προσδιορισμό ελάχιστης τιμής εντός της Περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου.
25. Εντός της περιόδου Εκποίησης Εντολοδόχου (ή άλλως κατόπιν αιτήματος της Επιτροπής) ο Εντολοδόχος της Εκποίησης θα υποβάλλει στην Επιτροπή πλήρη μηνιαία έκθεση σχετικά με την πρόοδο της διαδικασίας εκποίησης. Αυτές οι εκθέσεις θα υποβάλλονται εντός δεκαπέντε (15) ημερών από το τέλος εκάστου μήνα με ταυτόχρονη αποστολή αντιγράφου στον Επιβλέποντα Εντολοδόχο και αντιγράφου σε μη εμπιστευτική έκδοση στα Μέρη.

III. Καθήκοντα και υποχρεώσεις των Μερών

26. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα προσφέρει και θα υποχρεώνει τους συμβούλους της να προσφέρουν στον Εντολοδόχο όλη τη συνεργασία, αρωγή και πληροφόρηση που μπορεί εύλογα να ζητήσει ο Εντολοδόχος για να εκτελέσει το έργο του. Ο Εντολοδόχος θα έχει πλήρη και ολοκληρωμένη πρόσβαση σε όλα τα βιβλία, έγγραφα, προσωπικό διαχείρισης ή άλλο, εγκαταστάσεις, χώρους και τεχνικές πληροφορίες της Εκποιούμενης Δραστηριότητας που είναι απαραίτητα για να εκπληρώσει τα καθήκοντά του σύμφωνα με τις Δεσμεύσεις και η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ και η Εκποιούμενη Δραστηριότητα θα προσφέρουν στον Εντολοδόχο κατόπιν σχετικού αιτήματός του αντίγραφο οποιουδήποτε εγγράφου. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ και η Εκποιούμενη Δραστηριότητα θα διαθέσουν στον Εντολοδόχο ένα ή περισσότερα γραφεία στις εγκαταστάσεις τους και θα είναι διαθέσιμες για συναντήσεις προκειμένου να δώσουν στον Εντολοδόχο όλες τις πληροφορίες που είναι απαραίτητες για την εκτέλεση του έργου του.
27. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ προσφέρει στον Επιβλέποντα Εντολοδόχο, όλη τη διαχειριστική και διοικητική υποστήριξη που μπορεί, ευλόγως, να ζητήσει για τη διαχείριση της Εκποιούμενης Δραστηριότητας. Αυτό θα περιλαμβάνει όλες τις λειτουργίες διοικητικής υποστήριξης που σχετίζονται με την Εκποιούμενη Δραστηριότητα οι οποίες κατά την τρέχουσα περίοδο εκτελούνται σε κεντρικό επίπεδο (headquarters level). Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα προσφέρει και θα υποχρεώσει τους συμβούλους της να προσφέρουν στον Επιβλέποντα Εντολοδόχο κατόπιν αιτήματός του, τις πληροφορίες που διατίθενται στους υποψήφιους αγοραστές, ειδικότερα θα δώσει στον Επιβλέποντα Εντολοδόχο πρόσβαση στα έγγραφα του data room και όλες τις άλλες πληροφορίες που διατίθενται στους υποψήφιους αγοραστές κατά τη διαδικασία προληπτικού ελέγχου. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ενημερώνει τον Επιβλέποντα Εντολοδόχο σχετικά με πιθανούς αγοραστές, υποβάλλει λίστα υποψήφιων αγοραστών και κρατά τον Επιβλέποντα Εντολοδόχο ενήμερο για όλες τις εξελίξεις στη διαδικασία εκποίησης.
28. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα δώσει ή θα υποχρεώσει τις Συνδεδεμένες Επιχειρήσεις να δώσουν κατάλληλες εξουσίες, στον Εντολοδόχο της Εκποίησης να προχωρήσει στην πώληση, στην Ολοκλήρωση και όλες τις ενέργειες και δηλώσεις που ο Εντολοδόχος της Εκποίησης κρίνει απαραίτητες ή κατάλληλες για την πώληση και την Ολοκλήρωση, περιλαμβανομένου του διορισμού συμβούλων για να βοηθήσουν στη διαδικασία πώλησης. Κατόπιν αιτήματος του Εντολοδόχου της Εκποίησης, η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ θα φροντίσει τα έγγραφα που είναι απαραίτητα για την πραγματοποίηση της πώλησης και την Ολοκλήρωση να υπογραφούν.
29. Η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ αμείβει τον Εντολοδόχο και τους υπαλλήλους και αντιπροσώπους του (καθένας καλούμενος «*Αμειβόμενο Μέρος*»), θα προστατέψει κάθε Αμειβόμενο Μέρος και δια του παρόντος συμφωνεί ότι κάθε Αμειβόμενο Μέρος, δεν θα έχει καμία ευθύνη για υποχρεώσεις που σχετίζονται με τα καθήκοντα του Εντολοδόχου σύμφωνα με τις Δεσμεύσεις, εκτός εάν οι υποχρεώσεις

αυτές προκύπτουν από δόλο, απερισκεψία, βαριά αμέλεια ή κακή πίστη του Εντολοδόχου, των υπαλλήλων, αντιπροσώπων ή συμβούλων του.

30. Με δαπάνες της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ, ο Εντολοδόχος μπορεί να προβαίνει σε διορισμό συμβούλων (ιδιαίτερα για χρηματοδοτικά και νομικά θέματα), υποκείμενο στην έγκριση της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ (η οποία έγκριση δε θα πρέπει να παρακρατείται ή να καθυστερεί χωρίς εύλογη αιτία) αν ο Εντολοδόχος θεωρεί ότι ο διορισμός αυτών των συμβούλων είναι απαραίτητος ή κατάλληλος για την εκτέλεση των καθηκόντων και των υποχρεώσεων του σύμφωνα με την Εντολή, υπό την προϋπόθεση ότι οι αμοιβές και οι άλλες δαπάνες του Εντολοδόχου είναι εύλογες. Εάν η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ αρνηθεί να εγκρίνει τους συμβούλους που προτείνονται από τον Εντολοδόχο η Επιτροπή μπορεί αντ' αυτής να εγκρίνει τους συμβούλους, με προηγούμενη ακρόαση της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ . Μόνο ο Εντολοδόχος θα έχει δικαίωμα να δίνει οδηγίες στους συμβούλους. Η παράγραφος 29 θα ισχύει αναλόγως. Κατά την Περίοδο Εκποίησης Εντολοδόχου, ο Εντολοδόχος της Εκποίησης μπορεί να χρησιμοποιεί συμβούλους οι οποίοι εργάστηκαν για την ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ κατά τη διάρκεια της Περιόδου Εκποίησης, αν ο Εντολοδόχος της Εκποίησης κρίνει ότι μία τέτοια ενέργεια εξυπηρετεί με τον καλύτερο τρόπο την ταχεία πώληση.

IV. Αντικατάσταση, απαλλαγή και επαναδιορισμός του Εντολοδόχου

31. Αν ο Εντολοδόχος παύσει να εκτελεί τα καθήκοντά του σύμφωνα με τις Δεσμεύσεις ή για οποιαδήποτε άλλο βάσιμο λόγο, περιλαμβανομένης της έκθεσης του Εντολοδόχου σε κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων:
- (α) η Επιτροπή μπορεί, μετά από προηγούμενη ακρόαση του Εντολοδόχου, να υποχρεώσει την ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ να αντικαταστήσει τον Εντολοδόχο ή
- (β) η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ , με προηγούμενη έγκριση της Επιτροπής, μπορεί να αντικαταστήσει τον Εντολοδόχο.
32. Αν ο Εντολοδόχος απομακρυνθεί σύμφωνα με την παράγραφο 31, ο Εντολοδόχος μπορεί να υποχρεωθεί να συνεχίσει το έργο του μέχρι να αναλάβει νέος Εντολοδόχος στον οποίο ο Εντολοδόχος έχει παραδώσει πλήρως όλες τις σχετικές πληροφορίες. Ο νέος Εντολοδόχος διορίζεται σύμφωνα με τη διαδικασία που παρουσιάζεται στις παραγράφους 16-21.
33. Εκτός από την απομάκρυνση σύμφωνα με την παράγραφο 31, ο Εντολοδόχος παύει να ενεργεί ως Εντολοδόχος μόνο αφότου η Επιτροπή τον έχει απαλλάξει από τα καθήκοντά του, αφού έχει υλοποιήσει όλες τις Δεσμεύσεις που του ανατέθηκαν. Η Επιτροπή όμως μπορεί, οποιαδήποτε στιγμή να ζητήσει τον επαναδιορισμό του Επιβλέποντος Εντολοδόχου, αν κατόπιν φανεί ότι τα σχετικά διορθωτικά μέτρα δεν υλοποιήθηκαν πλήρως και ορθά.

ΤΜΗΜΑ ΣΤ. ΠΗΤΡΑ ΕΠΑΝΕΞΕΤΑΣΗΣ

34. Η Επιτροπή μπορεί, όπου κρίνει κατάλληλο, σε απάντηση σχετικού εύλογου αιτήματος της ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ συνοδευόμενου από έκθεση από τον Επιβλέποντα Εντολοδόχο:

- (i) Να παρατείνει τις προθεσμίες που προβλέπονται στις Δεσμεύσεις ή
- (ii) Σε εξαιρετικές περιπτώσεις να προβεί σε απαλλαγή, τροποποίηση ή αντικατάσταση μίας ή περισσοτέρων υποχρεώσεων στις παρούσες Δεσμεύσεις.

Σε όσες περιπτώσεις η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ζητά παράταση προθεσμίας, πρέπει να υποβάλλει αίτηση στην Επιτροπή, καταδεικνύοντας σχετική εύλογη αιτία, τουλάχιστον ένα μήνα πριν την εκπνοή της προθεσμίας. Μόνο σε εξαιρετικές περιπτώσεις η ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ δικαιούται να ζητήσει παράταση εντός του τελευταίου μήνα οποιασδήποτε προθεσμίας.

Θεσσαλονίκη, 13/07/2018

Για την ΔΙΑΜΑΝΤΗΣ ΜΑΣΟΥΤΗΣ ΑΕ – ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ

Ιωάννης Μασούτης
Διευθύνων Σύμβουλος

ΠΡΟΣΑΡΤΗΜΑ

1. Η Εκποιούμενη Δραστηριότητα υπό την τρέχουσα λειτουργία συνίσταται από την παρακάτω νομική και λειτουργική δομή: κατάστημα σούπερ μάρκετ (υποκατάστημα) της εταιρίας ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΕ, που βρίσκεται στον Αγ. Σπυρίδωνα Άνδρου (τκ 84500), επιφάνειας χώρου πώλησης περίπου [...] και αποθήκης περίπου [...], ενώ είναι μισθωμένος και ένας υπόγειο βοηθητικός χώρος περίπου [...], ο οποίος δεν χρησιμοποιείται. Βάσει των εγγραφών στα λογιστικά βιβλία της εταιρίας, στον πάγιο εξοπλισμό του καταστήματος συμπεριλαμβάνεται πλήρης ηλεκτρολογική και υδραυλική εγκατάσταση, γραφεία, ράφια, μηχανές κρεοπωλείου, ζαμπονομηχανές, πολυκοπτικά, ανελκυστήρας, πλήρης εξοπλισμός μαζικής εστίασης, πλάστιγγα, μηχανήματα κλιματισμού, επαγγελματική σκούπα καθαρισμού και εγκαταστάσεις ψυγείων.
2. Κατόπιν της παραγράφου 4 των Δεσμεύσεων, η Εκποιούμενη Δραστηριότητα περιλαμβάνει ειδικότερα καταρχήν:
 - (α) τα ακόλουθα ενσώματα περιουσιακά στοιχεία: πάγιο εξοπλισμό, όπως ψυγεία, ράφια κλπ,
 - (β) τα ακόλουθα άυλα περιουσιακά στοιχεία: [φήμη και πελατεία.],
 - (γ) τις ακόλουθες άδειες και εγκρίσεις: [άδεια λειτουργίας καταστήματος σούπερ μάρκετ]
 - (δ) σύμβαση μίσθωσης
3. Η Εκποιούμενη Δραστηριότητα δεν θα συμπεριλαμβάνει
 - (i) προσωπικό

.....