

ΑΠΟΦΑΣΗ¹ ΑΡΙΘΜ 403/Υ/2008

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ – ΤΜΗΜΑ Α΄

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτηρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 30^η Μαΐου 2008, ημέρα Παρασκευή και ώρα 11:00, με την εξής σύνθεση:

Προεδρεύων: Αριστομένης Κομισόπουλος

Μέλη: Φαίδων Στράτος,

Ιωάννης Σαμέλης,

Δημήτριος Γιαννέλης, και

Ελίζα Αλεξανδρίδου

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

ΘΕΜΑ της συνεδρίασης ήταν η λήψη απόφασης επί της εκπρόθεσμης γνωστοποίησης κατά το άρθρο 4α ν.703/77, όπως ισχύει, της συγχώνευσης των εταιρειών «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» και «ΣΙΓΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» με απορρόφηση της δεύτερης από την πρώτη.

Στη συζήτηση είχε νομίμως κλητευθεί και παρέστη η εταιρεία «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ»» δια του πληρεξουσίου δικηγόρου της κ. Λάμπρου Μπατάκη.

Στην αρχή της συζήτησης, το λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια Σοφία Καμπερίδου, Προϊσταμένη της Α΄ Διεύθυνσης Εφαρμογών της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού (εφεξής Γ.Δ.Α.), η οποία ανέπτυξε συνοπτικά τη γραπτή εισήγηση (αριθ. πρωτ. 1038/13.3.2008) της Γ.Δ.Α και πρότεινε για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στην εισήγηση, την επιβολή προστίμου και στις δύο εταιρείες, την «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» και την «ΣΙΓΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ». Το ύψος του προστίμου που θα επιβληθεί σε κάθε μια από τις ανωτέρω εταιρείες, θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 3.000 ευρώ, ενώ δεν μπορεί να υπερβεί το 5% του συνολικού κύκλου εργασιών της κάθε εταιρείας, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ του ν. 703/77, όπως ισχύει.

Κατόπιν το λόγο έλαβε ο πληρεξούσιος δικηγόρος, ο οποίος τοποθετήθηκε επί της με αριθ. πρωτ. 1038/13.3.2008 εισηγήσεως της Γ.Δ.Α., ανέπτυξε τις απόψεις του και απάντησε σε ερωτήσεις που του υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής.

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

Η Επιτροπή συνήλθε σε διάσκεψη στη συνεδρίαση της 23^{ης} Ιουνίου 2008 (ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00), στην ως άνω αίθουσα συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτιρίου των γραφείων της. Τα μέλη του Α΄ Τμήματος της Επιτροπής Ανταγωνισμού, που συμμετείχαν στη λήψη της παρούσας απόφασης δήλωσαν ότι έχουν ενημερωθεί σε κάθε περίπτωση πλήρως και αναλυτικώς για το σύνολο του φακέλου και του αποδεικτικού υλικού.

Κατόπιν η Επιτροπή Ανταγωνισμού - Τμήμα Α΄ διασκέφθηκε και αφού έλαβε υπόψη της όλα τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και την Εισήγηση της Γ.Δ.Α.,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

I. Στις 21-12-2006 (ημ.αρ.πρωτ. 8452/28-12-2006), η Γενική Διεύθυνση Εσωτερικού Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης κοινοποίησε στην Γενική Διεύθυνση Ανταγωνισμού, την με αριθ. Κ2-17454 Απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης, με την οποία εγκρίθηκε η από 5-12-2006 συγχώνευση με απορρόφηση (υπ' αριθμ. 606/05-12-2006 συμβολαιογραφική πράξη, η οποία διορθώθηκε και συμπληρώθηκε με την υπ' αριθμ. 627/20-12-2006 συμβολαιογραφική πράξη), των εταιρειών «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» (εφεξής ΑΓΓΕΛΟΥ ή απορροφώσα εταιρεία) και «ΣΙΓΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» (εφεξής ΣΙΓΜΑ ή απορροφώμενη εταιρεία).

Στο πλαίσιο διερεύνησης της υπό κρίση συγχώνευσης, η Γ.Δ.Α απέστειλε τις με ημ. αριθ. πρωτ. 2694/15-05-2007 και 3243/06-06-2007 επιστολές στην εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ για την παροχή ορισμένων στοιχείων όπως τον κύκλο εργασιών και τα μερίδια των συμμετεχουσών στην συγκέντρωση εταιρειών καθώς και το εάν η εν λόγω πράξη αφορούσε ενδοομιλική συναλλαγή. Με τις υπ' αριθ. πρωτ. 2895/22-05-2007 και 3274/07-06-2007 επιστολές της, η εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ απέστειλε στη Γ.Δ.Α τα ζητηθέντα στοιχεία και δήλωσε ότι οι δύο εταιρείες, ΑΓΓΕΛΟΥ και ΣΙΓΜΑ, ήταν ανεξάρτητες πριν την υπό κρίση πράξη.

Κατόπιν αυτού, με την ημ. αριθ. πρωτ. 3609/20-06-2007 επιστολή της, η Γ.Δ.Α κάλεσε την απορροφώσα εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ να προβεί σε γνωστοποίηση της συγκέντρωσης καθώς πληρούσε τις προβλεπόμενες εκ του νόμου προϋποθέσεις, η οποία και το έπραξε στις 3-10-2007 (ημ. αρ. πρωτ. 5588/03-10-2007), προσκομίζοντας τα σχετικά με τη συγκέντρωση στοιχεία. Ειδικότερα, στις 3-10-2007, η εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ γνωστοποίησε στην Υπηρεσία μας, σύμφωνα με το άρθρο 4α του ν.703/77, όπως ισχύει, την συγχώνευση των εταιρειών ΑΓΓΕΛΟΥ και ΣΙΓΜΑ με απορρόφηση της δεύτερης από την πρώτη. Με την πράξη αυτή, οι μέτοχοι της απορροφώμενης εταιρείας θα κατέχουν συνολικά το %[...] του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας και οι μέτοχοι της απορροφώσας το [...] %.

II. ΤΑ ΜΕΡΗ

1. «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» (απορροφώσα)

Η εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ ιδρύθηκε το 1981, έχει έδρα στον δήμο Μάνδρας του νομού Αττικής και αντικείμενο εργασιών :

- την βιομηχανική παραγωγή και εμπορία σκυροδέματος
- τη θραύση ή /και κατεργασία και διαλογή αδρανών απορριμμάτων για τη λήψη δευτερογενών πρώτων υλών
- την ίδρυση λατομείων και επεξεργασία λατομικών προϊόντων και γενικά εξόρυξη
- την εκμετάλλευση, ιδίως δια πωλήσεως ή εκμισθώσεως ή παραχωρήσεως της χρήσης με αντάλλαγμα μηχανημάτων, οχημάτων, εξαρτημάτων και ανταλλακτικών.

Η εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ δεν διαθέτει θυγατρικές ούτε ανήκει σε όμιλο επιχειρήσεων.

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

2.«ΣΙΓΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» (απορροφώμενη)

Η εταιρεία ΣΙΓΜΑ ιδρύθηκε το 2000, έχει έδρα στον δήμο Σχηματαρίου του νομού Βοιωτίας και αντικείμενο εργασιών την παραγωγή και εμπορία ετοιμού σκυροδέματος και αδρανών υλικών πάσης φύσεως.

Η εταιρεία ΣΙΓΜΑ δεν διαθέτει θυγατρικές ούτε ανήκει σε όμιλο επιχειρήσεων.

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

III. ΣΧΕΤΙΚΗ ΑΓΟΡΑ/ ΔΟΜΗ / ΜΕΡΙΔΙΑ ΑΓΟΡΑΣ

1. Σχετική Αγορά Προϊόντων

Σύμφωνα με τη γνωστοποίηση η σχετική αγορά προϊόντων ή και υπηρεσιών που αφορά η γνωστοποιούμενη συγκέντρωση είναι η παραγωγή και εμπορία ετοιμού σκυροδέματος και αδρανών υλικών πάσης φύσεως.

2. Σχετική Γεωγραφική Αγορά

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

Σύμφωνα με στοιχεία της απορροφώμενης εταιρείας (ημ. αρ. πρωτ. 1038/14-2-08), η εταιρεία ΣΙΓΜΑ δραστηριοποιείται στην αγορά έτοιμου σκυροδέματος και αδρανών υλικών πάσης φύσεως στο νομό Βοιωτίας ενώ η εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ δραστηριοποιείται στο νομό Αττικής.

3. Μερίδια Αγοράς

Σύμφωνα με την τελευταία δημοσιοποιημένη μελέτη σκυροδέματος της ICAP («Σκυρόδεμα 2007»), η εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ είναι η πρώτη εταιρεία από άποψη μεριδίων αγοράς στην σχετική αγορά εμπορίας ετοιμού σκυροδέματος και αδρανών υλικών πάσης φύσεως στο νομό Αττικής. Συγκεκριμένα, για το έτος 2006, το μερίδιο αγοράς της ανήλθε σε [...]%. Στοιχεία για το μερίδιο αγοράς της εταιρείας ΣΙΓΜΑ στο νομό Βοιωτίας δεν είναι διαθέσιμα.

IV. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

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

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

β) όταν ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη τουλάχιστον μία επιχείρηση ή μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, αποκτούν άμεσα ή έμμεσα, τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μιας ή περισσοτέρων άλλων επιχειρήσεων.

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

Στην υπό κρίση υπόθεση, η απορρόφηση της «ΣΙΓΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» από την εταιρεία «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» έχει ως συνέπεια την απόκτηση του ελέγχου της πρώτης εταιρείας από τη δεύτερη και αποτελεί συγκέντρωση κατά την έννοια του νόμου.

2. Σύμφωνα με το **άρθρο 4α παρ. 1 ν. 703/77** όπως ισχύει, «Κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται μέσα σε ένα μήνα από την πραγματοποίησή της στην Επιτροπή Ανταγωνισμού όταν:

α) το μερίδιο αγοράς των προϊόντων ή υπηρεσιών που αφορά η συγκέντρωση, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 4στ, αντιπροσωπεύει στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό τμήμα αυτής, σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών,

τουλάχιστον το δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών που πραγματοποιείται με τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που θεωρούνται ομοειδή από τον καταναλωτή, λόγω των ιδιοτήτων, της τιμής και της χρήσης τους, για την οποία προορίζονται ή

β) ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4στ, ανέρχεται, στην εθνική αγορά, τουλάχιστον σε δεκαπέντε εκατομμύρια (15.000.000) ευρώ.»

Η παρούσα συγκέντρωση υπόκειται στην εκ του νόμου υποχρέωση γνωστοποίησης, δεδομένου ότι πληρούται τουλάχιστον το κριτήριο του συνολικού κύκλου εργασιών. Ειδικότερα, ο συνολικός κύκλος εργασιών στην εθνική αγορά των εταιρειών που συμμετέχουν στη συγκέντρωση ανέρχεται σε [...] ευρώ για το έτος 2005, ήτοι [...] ευρώ για την ΑΓΓΕΛΟΥ και [...] ευρώ για την ΣΙΓΜΑ.

3. Σύμφωνα με το άρθρο 4α παρ. 2, «Υποχρεούνται σε γνωστοποίηση:

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

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

Στην προκειμένη περίπτωση συγχώνευσης των εταιρειών «ΣΙΓΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» και «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ», με απορρόφηση της πρώτης από τη δεύτερη κατόπιν συμφωνίας με τις υπ' αριθμ. 606/5.12.2006 και 627/20.12.2006 συμβολαιογραφικές πράξεις, υπόχρεες προς γνωστοποίηση της συγκέντρωσης είναι και οι δύο συμμετέχουσες στη συγκέντρωση εταιρείες. Η εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ, μετά τη σχετική επιστολή της Γ.Δ.Α, προέβη σε γνωστοποίηση της συγχώνευσής της με την εταιρεία ΣΙΓΜΑ στις 3-10-2007 όχι όμως και η εταιρεία ΣΙΓΜΑ. Πλην όμως, ύστερα από την γνωστοποίηση από πλευράς της «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ», με το από 6.6.2008 συμπληρωματικό υπόμνημα που κατατέθηκε από τον πληρεξούσιο δικηγόρο της ότι είχε προηγηθεί συμφωνητικό μεταβίβασης και αγορά μετοχών της «ΣΙΓΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» σε αυτήν, από τον Ιανουάριο του 2006, την προφορική έκθεση του ως άνω περιστατικού κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης του Α' Τμήματος της Επιτροπής Ανταγωνισμού, αλλά και την προσκόμιση μαζί με το σχετικό υπόμνημα φωτοτυπικού αντιγράφου του διπλοτύπου καταβολής του αναλογούντος φόρου μεταβίβασης μετοχών στην αρμόδια Δ.Ο.Υ., **τεκμαίρεται βάσιμα** ότι πράγματι είχε προηγηθεί μεταβίβαση των μετοχών της «ΣΙΓΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ», η οποία δεν είχε εγκαίρως γνωστοποιηθεί στην Γ.Δ.Α, ως εκ τούτου **απαλλάσσεται** η ήδη απορροφηθείσα εταιρεία της «ΣΙΓΜΑ

ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΟΥ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» της γνωστοποίησης της συγκέντρωσης, η οποία βαρύνει αποκλειστικά και μόνον την «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ».

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

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

Στην υπό κρίση περίπτωση, η ολοκλήρωση της πράξης απορρόφησης της εταιρείας ΣΙΓΜΑ από την εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ πραγματοποιήθηκε στις 20-12-2006, ενώ η γνωστοποίηση από την εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ έγινε στις 3-10-2007 ήτοι 8 μήνες και 13 ημέρες μετά τη λήξη της υπό του νόμου προβλεπόμενης προθεσμίας του ενός μήνα, και επομένως ήταν **εκπρόθεσμη**. Η δε εταιρεία ΣΙΓΜΑ, όπως προαναφέρθηκε, και για τους λόγους που εκτέθηκαν ανωτέρω, απαλλάσσεται της υποχρέωσης γνωστοποίησης της απορρόφησης της από την εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ.

Η εταιρεία ΑΓΓΕΛΟΥ σχετικά με την μη εμπρόθεσμη γνωστοποίηση της ως άνω συγχώνευσης, η οποία σημειωτέον πραγματοποιήθηκε ύστερα από την επιστολή της Γ.Δ.Α για τη συγκεκριμένη υποχρέωσή της, αναφέρει ότι *«στην εταιρεία μας κοινοποιήθηκε η υπ' αριθμόν πρωτοκόλλου 3609/20-06-2007 επιστολή για την κατάθεση του εντύπου γνωστοποίησης κατ' άρθρο 4α του νόμου 703/1977. Η συλλογή όλων των στοιχείων πραγματοποιήθηκε εντός του συντομότερου χρονικού διαστήματος, δεδομένου ότι οι υπηρεσίες για την έκδοση των περισσότερων δικαιολογητικών υπολειπούν, λόγω των θερινών διακοπών. Λόγου χάριν τα στοιχεία για τα μερίδια αγοράς των εταιρειών ολοκληρώθηκαν την 14-11-2007 και δημοσιεύτηκαν στην ανωτέρω μελέτη (οράτε στοιχείο 1)»*, ενώ στο από 22.4.2008 υπόμνημα αναφέρεται μεταξύ άλλων ότι *«..η εταιρεία μας δεν είχε σκοπό αποκρύψεως της συγχωνεύσεως...η τυπική γνωστοποίηση πραγματοποιήθηκε με μικρή καθυστέρηση ολίγων μηνών, χωρίς υπαιτιότητα της εταιρείας μας, μετά από εργώδη προσπάθεια εκ των γραφειοκρατικών εμποδίων...»*.

Ο λόγος αυτός κρίνεται αβάσιμος, δεν προσδιορίζει τους λόγους της μη υπαιτιότητας της εταιρείας, ούτε και προσδιορίζει τα γραφειοκρατικά προβλήματα που την εμπόδισαν να είναι συνεπής με την υποχρέωση γνωστοποίησης, και δεν αρκεί να άρει την υπαιτιότητα της υπόχρεης εταιρείας ΑΓΓΕΛΟΥ. Για το λόγο αυτό αποφασίζεται η επιβολή προστίμου στην εν λόγω εταιρεία ύψους τουλάχιστον τριών χιλιάδων (3.000) ευρώ, το οποίο δεν μπορεί να υπερβεί το πέντε τοις εκατό (5%) του συνολικού κύκλου εργασιών της, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ του ν. 703/77, όπως ισχύει.

Εις ό, τι αφορά δε το επιχείρημα ότι δεν δύναται να υπαχθεί η υπόχρεη εταιρεία στις διατάξεις του ν.703/1977, γιατί πραγματοποιήθηκε η συγχώνευση δυνάμει των διατάξεων του ν.2166/1993, όπως προβλήθηκε με το από 22.4.2008 υπόμνημα, κατά

την διαδικασία συνεδρίασης του Α΄ Τμήματος της Επιτροπής Ανταγωνισμού στις 30.5.2008, αλλά και με το από 6.6.2008 συμπληρωματικό υπόμνημα, το επιχείρημα απορρίπτεται ως στερούμενο νομικού και πραγματικού ερείσματος, επειδή ο ως άνω νόμος 2166/1993 είναι αναπτυξιακός νόμος δίνοντας συγκεκριμένα κίνητρα ανάπτυξης εταιρειών, έχει ως πεδίο εφαρμογής τις μετατροπές-συγχωνεύσεις επιχειρήσεων και ρυθμίζει εταιρικά και φορολογικά ζητήματα αυτών, πλην όμως **δεν άπτεται θεμάτων ανταγωνισμού**. Επομένως η υπαγωγή της συγχώνευσης από άποψη εταιρικού και φορολογικού δικαίου, σε αυτόν δεν αίρει την υποχρέωση γνωστοποίησης ούτε επιφέρει την μη υπαγωγή στις διατάξεις του ν.703/1977 που προβλέπουν την υποχρέωση προς γνωστοποίηση και σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της υποχρέωσης αυτής επιβολή προστίμου 3.000 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η **Επιτροπή Ανταγωνισμού – Τμήμα Α΄** επιβάλλει πρόστιμο τριών (3.000) χιλιάδων ευρώ στην εταιρεία «ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΙ ΥΙΟΙ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΚΥΡΟΔΕΜΑΤΟΣ» για την υπαίτια παράβαση της υποχρέωσης της προς εμπρόθεσμη γνωστοποίηση της εις το σκεπτικό της παρούσας από 05.12.2006 συγκέντρωσης.

Η απόφαση εκδόθηκε την **23^η Ιουνίου 2008**.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 6 του ισχύοντος Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ Β΄1890/29.12.2006).

Ο Προεδρεύων του Α΄ Τμήματος

Ο Συντάκτης της Απόφασης

Αριστομένης Κομισόπουλος

Ιωάννης Σαμέλης

Η Αναπληρώτρια Γραμματέας

Παναγιώτα Μούρκου