

ΤΟ

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ

Τμήμα 13^ο Τριμελές

συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του στις 8 Οκτωβρίου 2013, με δικαστές τους: Νικόλαο Διακονικολάου, Πρόεδρο Εφετών Δ.Δ., Σοφία Τσέκου-Πλιάτσικα και Αλεξάνδρα Μπαρλά (εισηγήτρια), Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων και γραμματέα την Ειρήνη Μίαρη, δικαστική υπάλληλο,

για να δικάσει την προσφυγή με ημερομηνία κατάθεσης 3-12-2012 (Αριθμ. κατ. 3335/3-12-2012),

τ ο υ Φαρμακευτικού Συλλόγου Αχαΐας που εδρεύει στην Πάτρα (οδός Φιλοποίμενος αριθ.36-42), εκπροσωπείται από τον Πρόεδρό του και παραστάθηκε με τον πληρεξούσιο δικηγόρο του Κωνσταντίνο Ηλιόπουλο,

κ α τ ά τ η ς «Επιτροπής Ανταγωνισμού», που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Κότσικα αριθ.1^α και Πατησίων αριθ.70), εκπροσωπείται από τον Πρόεδρό της, και παραστάθηκε με την πληρεξούσια δικηγόρο της Ρεγγίνα Καρρά,

Το Δικαστήριο, συνήλθε σε διάσκεψη, αφού

μ ε λ έ τ η σ ε τη δικογραφία και

σ κ έ φ τ η κ ε σύμφωνα με το νόμο.

Η κ ρ ί σ η τ ο υ ε ί ν α ι η ε ξ ή ς:

1.Επειδή, με την κρινόμενη προσφυγή επιδιώκεται η ακύρωση της 545/VI/2012 αποφάσεως της Επιτροπής Ανταγωνισμού, με την οποία λήφθηκαν αυτεπαγγέλτως ασφαλιστικά μέτρα, για την προστασία του ανταγωνισμού στην αγορά βρεφικού γάλακτος, κατ' άρθρο 25 παρ.5 του ν.3959/2011, μεταξύ άλλων και κατά του προσφεύγοντος Συλλόγου.

2. Επειδή, στο υπό τον τίτλο «Τέλη» άρθρο 45 του ν.3959/2011 «Προστασία του ελεύθερου ανταγωνισμού» (ΦΕΚ Α' 93/20.04.2011), ορίζεται

Αριθμός απόφασης: 2/2014

στην παρ. 2 ότι: « Η προσφυγή, η αίτηση αναίρεσης, η ανακοπή, η αίτηση αναθεώρησης και η παρέμβαση, που ασκούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος νόμου στα διοικητικά δικαστήρια, καθώς και η αίτηση επανασυζήτησης ενώπιον της Επιτροπής Ανταγωνισμού, συνοδεύονται, με ποινή το απαράδεκτο αυτών, από γραμμάτιο καταβολής παραβόλου πεντακοσίων ευρώ. Ως προς την απόδοση του παραβόλου εφαρμόζονται οι παράγραφοι 9, 10 και 11 του άρθρου 277 του Κ.Δ.Δ. και της παραγράφου 4 του άρθρου 36 του π.δ 18/1989. Από την υποχρέωση αυτή απαλλάσσεται το Δημόσιο». Εξάλλου, στην παρ. 4 του άρθρου 28 του ν. 2579/1998 (Α' 31) – διάταξη η οποία διατήρησε την ισχύ της και μετά την ισχύ του ΚΔΔ, σύμφωνα με το άρθρο 285 παρ.2 περ. ζ αυτού- ορίζονται τα εξής: «Οι διατάξεις των άρθρων 11 του κανονιστικού διατάγματος της 26 Ιουνίου - 10 Ιουλίου 1944 “Περί Κώδικος των νόμων περί δικών του Δημοσίου” και 22 παρ. 4 του ν. 1868/1989 (ΦΕΚ Α' 230), έχουν εφαρμογή και επί των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου (ν.π.δ.δ.). Τα πρόσωπα αυτά απαλλάσσονται, όπως και το Δημόσιο, από την υποχρέωση καταβολής οποιουδήποτε παραβόλου, τέλους, ενσήμου ή εισφοράς για την άσκηση ή την εκδίκαση αγωγών, ενδίκου μέσου ή βοηθήματος, ή για τη διενέργεια οποιασδήποτε δικαστικής ή διαδικαστικής πράξης, ενώπιον όλων των δικαστηρίων ή δικαστικών ή άλλων αρχών».

3.Επειδή, κατά την άποψη που πλειοψήφησε στο Δικαστήριο, εφαρμοστέα αποκλειστικά ενπροκειμένω είναι η διάταξη της παρ.2 του άρθρου 45 του ν.3959/2011, καθόσον είναι ειδικότερη ως προς το παράβολο που απαιτείται να καταβληθεί για το παραδεκτό της άσκησης της κρινόμενης προσφυγής αλλά και μεταγενέστερη της διάταξης της παρ.4 του άρθρου 28 του ν.2579/1998. Σκοπός δε του αυξημένου σε σχέση με λοιπές διαφορές ύψους παραβόλου, που προβλέπεται από τη διάταξη του άρθρου 277 του ΚΔΔ, είναι η φύση των διαφορών αυτών, καθόσον το λειτουργικό κόστος της παροχής εννόμου προστασίας στις υποθέσεις ανταγωνισμού είναι ιδιαίτερα υψηλό, δεδομένου ότι απαιτείται εκτεταμένη έρευνα πραγματικού, που περιλαμβάνει και εξέταση όλως τεχνικών ζητημάτων οικονομικής φύσεως, αλλά και η σοβαρότητά τους δεδομένου ότι έχουν ιδιαίτερες επιπτώσεις στην οικονομική ζωή της χώρας

Αριθμός απόφασης: 2/2014

και επηρεάζουν τα έννομα συμφέροντα ευρέος κύκλου μη εκπροσωπούμενων στην δίκη προσώπων, που δραστηριοποιούνται στο ίδιο ή άλλο στάδιο της αυτής αγοράς ή σε γειτνιάζουσες αγορές με τον παραβάτη. Κατά συνέπεια, εφόσον με τη νεότερη και ειδικότερη αυτή διάταξη ορίζεται αφενός το ύψος του παραβόλου σε 500 ευρώ, αφετέρου εξαιρείται από την καταβολή του μόνο το Δημόσιο και όχι και τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, και συνεκτιμουμένου περαιτέρω του ότι το προσφεύγον νομικό πρόσωπο ενεργεί ως «ένωση επιχειρήσεων» κατά τις διατάξεις περί ανταγωνισμού και όχι ως νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου που ασκεί δημόσια εξουσία, πρέπει για το παραδεκτό της κρινόμενης προσφυγής να καταβληθεί το ανωτέρω παράβολο των 500 ευρώ (Contra ΣτΕ 125,126/2009). Αν και κατά την γνώμη του μέλους του Δικαστηρίου που μειοψήφησε, Σοφίας Τσέκου-Πλιάτσικα, από το συνδυασμό της ως άνω ειδικής διατάξεως της παρ.2 του άρθρου 45 του ν.3959/2011 με την διάταξη του δευτέρου εδαφίου της παρ. 4 του άρθρου 28 του ν. 2579/1998, η οποία ως εκ της γενικότητός της και της αδιαστίκτου διατυπώσεώς της, καταλαμβάνει όλες τις περιπτώσεις διατάξεων που προβλέπουν απαλλαγή του Δημοσίου από την υποχρέωση καταβολής οποιασδήποτε επιβαρύνσεως για την άσκηση ή εκδίκαση οποιουδήποτε ενδίκου μέσου ή βοηθήματος, την οποία επεκτείνει και σε όλα τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, συνάγεται ότι και ο Φαρμακευτικός Σύλλογος Αχαΐας που αποτελεί νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου (άρθρο 1 του ν. 3601/1928 ΦΕΚ Α), απαλλάσσεται από την καταβολή του παραβόλου που προβλέπεται στην ειδική διάταξη του άρθρου 45 παρ. 2 του ν. 3959/2011, για την άσκηση της κρινομένης προσφυγής. Τούτο δε ανεξαρτήτως του γεγονότος ότι στην παρούσα δίκη ο προσφεύγων Σύλλογος φέρεται κατά την ένδικη πράξη ότι ενεργεί ως «ένωση επιχειρήσεων» κατά τις διατάξεις περί ανταγωνισμού και όχι ως ενεργών κατ' ενάσκηση δημοσίας εξουσίας υπό την ιδιότητά του ως νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου (ΣτΕ 125,126/2009).

4. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω και δεδομένου ότι ο προσφεύγων Σύλλογος δεν είχε καταβάλει, έως την πρώτη συζήτηση της υπόθεσης, το νόμιμο παράβολο των 500 ευρώ, κλήθηκε τηλεφωνικώς από τη γραμματεία του

Αριθμός απόφασης: 2/2014

Δικαστηρίου, κατ'εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 139 Α του ΚΔΔ, να εκπληρώσει την υποχρέωσή του αυτή. Πράγματι την 21-11-2013 καταβλήθηκε από τον προσφεύγοντα Σύλλογο το νόμιμο παράβολο των 500 ευρώ (βλ. σχετικά τα 1325511, 1325512, 1325513, 1325514 και 1325515 σειράς Α' έντυπα παραβόλου).

5. Επειδή, με τον ανωτέρω νόμο 3959/2011 ορίζεται, περαιτέρω, στο άρθρο 1 ότι: «1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 3, απαγορεύονται όλες οι συμφωνίες και εναρμονισμένες πρακτικές μεταξύ επιχειρήσεων και όλες οι αποφάσεις ενώσεων επιχειρήσεων, οι οποίες έχουν ως αντικείμενο ή ως αποτέλεσμα την παρεμπόδιση, τον περιορισμό ή τη νόθευση του ανταγωνισμού στην Ελληνική Επικράτεια, και ιδίως εκείνες οι οποίες συνίστανται: α) στον άμεσο ή έμμεσο καθορισμό των τιμών αγοράς ή πώλησης ή άλλων όρων συναλλαγής. β) στον περιορισμό ή στον έλεγχο της παραγωγής, της διάθεσης, της τεχνολογικής ανάπτυξης ή των επενδύσεων γ) στην κατανομή των αγορών ή των πηγών εφοδιασμού. δ) στην εφαρμογή στο εμπόριο άνισων όρων για ισοδύναμες παροχές, ιδίως στην αδικαιολόγητη άρνηση πώλησης, αγοράς ή άλλης συναλλαγής, κατά τρόπο που δυσχεραίνει τη λειτουργία του ανταγωνισμού. ε) στην εξάρτηση της σύναψης συμβάσεων από την αποδοχή, εκ μέρους των συναλλασσόμενων, πρόσθετων παροχών, οι οποίες από τη φύση τους ή σύμφωνα με τις εμπορικές συνήθειες δεν συνδέονται με το αντικείμενο των συμβάσεων αυτών. 2. Συμφωνίες και αποφάσεις ενώσεων επιχειρήσεων που εμπίπτουν στην παράγραφο 1 και στις οποίες δεν εφαρμόζεται η παράγραφος 3 είναι αυτοδικαίως άκυρες. 3. Συμφωνίες, αποφάσεις και εναρμονισμένες πρακτικές, που εμπίπτουν στην παράγραφο 1, δεν απαγορεύονται, εφόσον πληρούν αθροιστικά τις κατωτέρω προϋποθέσεις: α) συμβάλλουν στη βελτίωση της παραγωγής ή της διανομής των προϊόντων ή στην προώθηση της τεχνικής ή οικονομικής προόδου. β) εξασφαλίζουν συγχρόνως στους καταναλωτές εύλογο τμήμα από το όφελος που προκύπτει. γ) δεν επιβάλλουν στις ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις περιορισμούς μη απαραίτητους για την επίτευξη των στόχων αυτών και δ) δεν παρέχουν τη δυνατότητα κατάργησης του ανταγωνισμού ή κατάργησης αυτού σε σημαντικό

Αριθμός απόφασης: 2/2014

τμήμα της σχετικής αγοράς. 4. Οι Κανονισμοί της Ευρωπαϊκής Ένωσης περί εφαρμογής της παραγράφου 3 του άρθρου 101 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΣΛΕΕ) σε ορισμένες κατηγορίες συμφωνιών, αποφάσεων ενώσεων επιχειρήσεων ή εναρμονισμένων πρακτικών (Κανονισμοί ομαδικής απαλλαγής) εφαρμόζονται αναλόγως για την υπαγωγή στην παράγραφο 3 συμφωνιών, αποφάσεων και εναρμονισμένων πρακτικών που δεν είναι πιθανόν να επηρεάσουν το εμπόριο μεταξύ κρατών - μελών κατά την έννοια της παραγράφου 1 του άρθρου 101 ΣΛΕΕ», στο υπό τον τίτλο «Εξουσίες της Επιτροπής επί παραβάσεων» άρθρο 25 ότι: «1. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού αν, ύστερα από σχετική έρευνα που διεξάγεται είτε αυτεπαγγέλτως είτε κατόπιν καταγγελίας ή αίτησης του Υπουργού Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, διαπιστώσει παράβαση των άρθρων 1, 2 και 11 ή των άρθρων 101 και 102 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης, με απόφασή της, διαζευκτικά ή σωρευτικά, μπορεί: α) να απευθύνει συστάσεις σε περίπτωση παράβασης των άρθρων 1 και 2 του παρόντος ή των άρθρων 101 και 102 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης. β) να υποχρεώσει τις ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις ή τις ενώσεις επιχειρήσεων να παύσουν την παράβαση και να παραλείπουν αυτή στο μέλλον γ) να επιβάλει μέτρα συμπεριφοράς ή διαρθρωτικού χαρακτήρα, τα οποία πρέπει να είναι αναγκαία και πρόσφορα για την παύση της παράβασης, ανάλογα με το είδος και τη βαρύτητα αυτής. Μέτρα διαρθρωτικού χαρακτήρα επιτρέπεται να επιβάλλονται μόνο στην περίπτωση που είτε δεν υφίστανται εξίσου αποτελεσματικά μέτρα συμπεριφοράς είτε όλα τα εξίσου αποτελεσματικά μέτρα συμπεριφοράς είναι ενδεχομένως επαχθέστερα από τα μέτρα διαρθρωτικού χαρακτήρα. δ) να επιβάλει πρόστιμο κατά την παράγραφο 2α στις επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων που υπέπεσαν στην παράβαση ή που δεν εκπληρώνουν αναληφθείσα από τις ίδιες δέσμευση η οποία έχει καταστεί υποχρεωτική, σύμφωνα με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού κατ' εφαρμογή της παραγράφου 6. ε) να απειλήσει πρόστιμο κατά την παράγραφο 2α ή την παράγραφο 2β ή και τα δύο σε περίπτωση συνέχισης ή επανάληψης της παράβασης. στ) να επιβάλει το επαπειλούμενο πρόστιμο κατά την παράγραφο

Αριθμός απόφασης: 2/2014

2α ή την παράγραφο 2β ή και τα δύο όταν με απόφαση της βεβαιώνεται η συνέχιση ή επανάληψη της παράβασης ή η παράλειψη εκπλήρωσης αναληφθείσας από τις επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων δέσμευσης, η οποία έχει καταστεί υποχρεωτική με απόφαση κατ' εφαρμογή της παραγράφου 6.....4. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί με απόφασή της να επιβάλλει σε επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων πρόστιμο, σε περίπτωση μη συμμόρφωσης τους με προγενέστερη απόφαση της. Το πρόστιμο που επιβάλλεται κατά το προηγούμενο εδάφιο μπορεί να ανέρχεται μέχρι ποσοστού δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών της επιχείρησης της τρέχουσας ή της προηγούμενης της παράβασης χρήσης. 5. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού είναι αποκλειστικώς αρμόδια να λαμβάνει ασφαλιστικά μέτρα αυτεπαγγέλτως ή ύστερα από αίτηση του Υπουργού Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, όταν πιθανολογείται παράβαση των άρθρων 1, 2 και 11 ή των άρθρων 101 και 102 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης και συντρέχει επείγουσα περίπτωση για την αποτροπή άμεσα επικείμενου κινδύνου ανεπανόρθωτης βλάβης στο δημόσιο συμφέρον. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί να απειλήσει πρόστιμο μέχρι δέκα χιλιάδες (10.000) ευρώ για κάθε ημέρα μη συμμόρφωσης προς την απόφαση της και να επιβάλλει αυτό με απόφαση της που βεβαιώνει τη μη συμμόρφωση. Κατά τον υπολογισμό του προστίμου συνεκτιμούνται τα οφέλη που αποκομίζει η επιχείρηση, καθώς και οι επιπτώσεις στη σχετική αγορά από τη μη συμμόρφωση στην απόφαση. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού υποχρεούται να αποφανθεί το αργότερο μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από την ημερομηνία κατάθεσης της αίτησης του Υπουργού Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, αφού πρώτα ακουστούν τα ενδιαφερόμενα μέρη. Η απόφαση αυτή υπόκειται μόνο σε προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών. Οι διατάξεις των παραγράφων 2, 3 και 4 του άρθρου 30 εφαρμόζονται αναλόγως. Με τις διατάξεις της παρούσας παραγράφου δεν θίγεται η αρμοδιότητα των πολιτικών δικαστηρίων προς λήψη ασφαλιστικών μέτρων για την προστασία ιδιωτικών συμφερόντων. 6. Αν η Επιτροπή Ανταγωνισμού πιθανολογεί, κατά τη διάρκεια σχετικής έρευνας που διεξάγεται

Αριθμός απόφασης: 2/2014

είτε αυτεπαγγέλτως είτε κατόπιν αιτήματος του Υπουργού Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, ή καταγγελίας, παράβαση των διατάξεων των άρθρων 1 και 2 ή των άρθρων 101 και 102 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης, μπορεί με απόφασή της να αποδέχεται, εκ μέρους των εμπλεκόμενων επιχειρήσεων ή ενώσεων επιχειρήσεων, την ανάληψη δεσμεύσεων προς παύση της πιθανολογούμενης παράβασης και να καθιστά τις δεσμεύσεις αυτές υποχρεωτικές για τις επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων. Η απόφαση της Επιτροπής μπορεί να εκδοθεί για συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, εφόσον κρίνεται ότι δεν συντρέχουν λόγοι για περαιτέρω δράση αυτής. Η Επιτροπή μπορεί, ύστερα από αίτηση που υποβάλλει κάθε ενδιαφερόμενος ή αυτεπαγγέλτως, να κινήσει εκ νέου τη διαδικασία όταν υπήρξε ουσιαστική μεταβολή των γεγονότων στα οποία βασίσθηκε η απόφαση, ή οι εμπλεκόμενες επιχειρήσεις αθετήσουν τις δεσμεύσεις που έχουν αναλάβει, ή η απόφαση βασίσθηκε σε ελλιπείς, ανακριβείς ή παραπλανητικές πληροφορίες των ενδιαφερόμενων επιχειρήσεων. Οι όροι, οι προϋποθέσεις, η διαδικασία αποδοχής δεσμεύσεων εκ μέρους των ενδιαφερόμενων επιχειρήσεων ή ενώσεων επιχειρήσεων και θέματα σχετικά με την αναστολή των προθεσμιών των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 15 καθορίζονται με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού που λαμβάνεται σε Ολομέλεια. 7. Οι εμπλεκόμενες επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων υποχρεούνται μέσα σε δέκα πέντε (15) ημέρες από τη γνωστοποίηση της απόφασης με την οποία διαπιστώνεται η παράβαση ή η πιθανολόγηση της παράβασης και διατάσσεται η παύση της να ενημερώσουν τον Πρόεδρο της Επιτροπής Ανταγωνισμού για τις ενέργειες, στις οποίες προέβησαν ή πρόκειται να προβούν για την παύση της παράβασης. Την ίδια υποχρέωση υπέχουν οι επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων, όταν πρόκειται για συμμόρφωση προς δικαστική απόφαση που εκδόθηκε ύστερα από προσφυγή κατά απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού», και στο υπό τον τίτλο «Προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών» άρθρο 30 ότι: «1. Οι αποφάσεις της Επιτροπής Ανταγωνισμού υπόκεινται σε προσφυγή ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών μέσα σε προθεσμία εξήντα ημερών από την κοινοποίηση τους. 2. Η

Αριθμός απόφασης: 2/2014

προθεσμία για την άσκηση προσφυγής και η άσκηση της δεν αναστέλλει την εκτέλεση της απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Αν όμως υπάρχει αποχρών λόγος, μετά από αίτηση του ενδιαφερομένου, το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών σε Συμβούλιο μπορεί να αναστείλει εν όλω ή εν μέρει ή υπό όρους την εκτέλεση της απόφασης κατά της οποίας ασκήθηκε προσφυγή, εφαρμοζομένων αναλόγως των διατάξεων των άρθρων 200 επ. του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Κ.Δ.Δ., ν. 2717/1999, Α` 97)..... 3. Δικαίωμα προσφυγής έχουν: α) οι επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων, κατά των οποίων εκδόθηκε η απόφαση. β) εκείνος που υπέβαλε καταγγελία για παράβαση των διατάξεων του παρόντος νόμου. γ) το Δημόσιο δια του Υπουργού Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας. δ) οποιοσδήποτε τρίτος που έχει έννομο συμφέρον. 4. Η προσφυγή εκδικάζεται κατά προτεραιότητα, μετά από κλήτευση της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Αναβολή της συζητήσεως είναι δυνατή μόνο μία φορά για αποχρώντα λόγο στην κατά το δυνατόν πλησιέστερη στην αρχική δικάσιμο, εκτός αν υφίσταται περίπτωση συνεκδικάσεως περισσότερων προσφυγών. 5. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται οι διατάξεις του Κ.Δ.Δ. 6. Στις δίκες του παρόντος άρθρου μπορούν να παρεμβαίνουν και επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων που συνέπραξαν, κατά την έννοια των άρθρων 1 και 2, με τη διάδικο επιχείρηση ή ένωση επιχειρήσεων, καθώς και οποιοσδήποτε τρίτος, ο οποίος έχει έννομο συμφέρον. 7. Η Επιτροπή Ανταγωνισμού αναρτά στο διαδικτυακό της τόπο τις αποφάσεις που εκδίδονται βάσει του παρόντος άρθρου, μεριμνώντας για την προστασία των προσωπικών δεδομένων και του επαγγελματικού απορρήτου των διαδίκων».

6. Επειδή, εφόσον σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 30 και της παρ.5 του άρθρου 25 του ν.3959/2011, δικαίωμα προσφυγής έχουν οι επιχειρήσεις ή ενώσεις επιχειρήσεων, κατά των οποίων εκδόθηκε η απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού, με έννομο συμφέρον ασκείται η κρινόμενη προσφυγή από τον προσφεύγοντα Φαρμακευτικό Σύλλογο Αχαΐας, απορριπτομένου του αντίθετου ισχυρισμού της καθής. Κατά συνέπεια, εφόσον συντρέχουν και οι λοιπές προϋποθέσεις του παραδεκτού, η κρινόμενη

Αριθμός απόφασης: 2/2014

προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξεταστεί περαιτέρω ως προς την νομική και ουσιαστική βασιμότητά της.

7. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ.1 του ν.3959/2011, ερμηνευόμενες υπό το φως του ενωσιακού δικαίου του ανταγωνισμού, στην έννοια της «επιχειρήσεως» υπάγεται κάθε φορέας (φυσικό ή νομικό πρόσωπο) που ασκεί οικονομική δραστηριότητα, ήτοι δραστηριότητα προσφοράς αγαθών ή υπηρεσιών σε δεδομένη αγορά, ανεξαρτήτως του νομικού καθεστώτος του φορέα αυτού και του τρόπου χρηματοδοτήσεώς του. Εξάλλου, μία επαγγελματική οργάνωση μπορεί, υπό ορισμένες προϋποθέσεις, να αποτελεί «ένωση επιχειρήσεων» κατά την έννοια του άρθρου 1 του ανωτέρω νόμου, ακόμη και εάν τελεί υπό καθεστώς δημοσίου δικαίου. (βλ. ΣΤΕ 126/2009, αποφάσεις Δ.Ε.Κ. της 12.9.2000 στις συνεκδικαζόμενες υποθέσεις C-180/98 έως C-184/98, Δ.Ε.Κ. της 19.2.2002 στην υπόθεση C-35/99, Δ.Ε.Κ. της 18.6.1998 στην υπόθεση C-35/96, Δ.Ε.Κ. της 19.2.2002 στην υπόθεση C-309/99, Π.Ε.Κ. της 30.3.2000 στην υπόθεση T-513/93, Π.Ε.Κ. της 28.3.2001 στην υπόθεση T-144/99 κ.ά.).

8.Επειδή, οι φαρμακοποιοί πωλούν, υπό την ιδιότητά τους ως ανεξάρτητων οικονομικών μονάδων, φαρμακευτικά προϊόντα, λαμβάνουν από τους πελάτες τους αμοιβή και αναλαμβάνουν τους οικονομικούς κινδύνους σχετικά με την άσκηση της δραστηριότητάς τους. Υπό τις συνθήκες αυτές οι φαρμακοποιοί ασκούν οικονομική δραστηριότητα και, επομένως, αποτελούν «επιχειρήσεις» υπό την έννοια του άρθρου 1 παρ. 1 του ν.3959/2011, ανεξαρτήτως του γεγονότος ότι ρυθμίζεται η άσκηση του επαγγέλματός τους (πρβλ. την ανωτέρω απόφαση Δ.Ε.Κ της 12.9.2000 στις συνεκδικαζόμενες υποθέσεις C-180/98 έως C-184/98). Εξάλλου, ο προσφεύγων φαρμακευτικός Σύλλογος, είναι, σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 1 του ν.3601/1928, νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου, σύμφωνα δε με το άρθρο 7 του ίδιου νόμου, σκοποί του είναι μεταξύ άλλων η προσπάθεια προς προαγωγή της φαρμακευτικής επιστήμης και των επαγγελματικών συμφερόντων των φαρμακοποιών. Εφόσον δε οι φαρμακοποιοί θεωρούνται «επιχειρήσεις» υπό την έννοια του άρθρου 1 παρ.1 του ν. 3959/2011, πρέπει να συναχθεί το

Αριθμός απόφασης: 2/2014

συμπέρασμα ότι οι Φαρμακευτικοί Σύλλογοι, των οποίων είναι υποχρεωτικώς μέλη όλοι οι φαρμακοποιοί που είναι επαγγελματικώς εγκατεστημένοι στην περιφέρειά τους (άρθρο 4 παρ. 1 του ν. 3601/1928), είναι «ενώσεις επιχειρήσεων» υπό την έννοια του ίδιου άρθρου 1 του ν. 3959/2011, το γεγονός δε ότι ο προσφεύγων Σύλλογος είναι νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου δεν εμποδίζει αυτό και μόνον την εφαρμογή της εν λόγω διατάξεως (πρβλ. ΣΤΕ 126/2009).

9.Επειδή, εξάλλου, κατά την έννοια της ίδιας διάταξης, οι έννοιες «συμφωνία», «αποφάσεις ενώσεων επιχειρήσεων» και «εναρμονισμένη πρακτική» καταλαμβάνουν, από υποκειμενική άποψη, μορφές συμπαιγνίας που έχουν την ίδια φύση και διακρίνονται μόνον ως προς την ένταση και τις μορφές υπό τις οποίες αυτές εκδηλώνονται (Αποφάσεις ΔΕΚ Επιτροπή κατά Anic Partecipazioni, C-49/92P, σκ. 131, τής 4.6.2009, C-8/08 T-Mobile Netherlands BV κ.λπ. κατά Raad van bestuur van de Nederlandse Mededingingsautoriteit, σκ.23, ΣΤΕ 2007/2013, 2780/2012 επταμ.). Ειδικότερα, για να υπάρξει συμφωνία, αρκεί οι οικείες επιχειρήσεις να έχουν σχηματίσει κοινή βούληση να συμπεριφερθούν στην αγορά, η καθεμία στο πλαίσιο του τομέα δραστηριότητάς της, κατά καθορισμένο τρόπο (πρβλ. ΔΕΚ αποφάσεις της 15.7.1970, C-41/69, ACF Chemiefarma κατά Επιτροπής, Σ. 1969-1971, σ. 397, σκ. 112, και της 29.10.1980, C-209-215, 218/78, Van Landewyck κ.λπ. κατά Επιτροπής, Σ. 1980/III, σ. 207, σκ. 86 αποφάσεις ΠΕΚ της 17.12.1991, T-7/89, Hercules Chemicals κατά Επιτροπής, Σ. 1991, σ. II-1711, σκ. 255-256, της 8.7.2008, T-99/04, AC-Treuhand AG κατά Επιτροπής σκ. 90, 118, 122, ΣΤΕ 2007/2013, 2780/2012 επταμ.). Από την άποψη αυτή, σημασία δεν έχει η μορφή με την οποία εκδηλώνεται η βούληση και ο συντονισμός της δράσης των ενεχομένων επιχειρήσεων (ΔΕΚ, ACF Chemiefarma, σκ. 112, Van Landewyck, σκ. 86), ούτε αν έχει καταρτισθεί έγκυρη και δεσμευτική σύμβαση, κατά τους όρους του εθνικού δικαίου, ούτε αν οι ενεχόμενες επιχειρήσεις έχουν σχηματίσει την αντίληψη ότι, ως εκ της φύσεως των μεταξύ τους επαφών και συνεννοήσεων έχουν νομική, εν τοις πράγμασι, ή ηθική υποχρέωση να τηρήσουν τα συμφωνηθέντα αλλά το περιεχόμενό της κοινής βούλησης (βλ. αποφάσεις

Αριθμός απόφασης: 2/2014

ανωτέρω, επίσης ΔΕΚ, απόφαση Sandoz, C-277/87, σκ. 11-13, ΠΕΚ αποφάσεις Mayr-Melnhof Kartongesellschaft mbH κατά Επιτροπής T-347/94, Σ. II-1751, σκ. 65, 74, 143, της 11.12.2003, Ventouris κατά Επιτροπής, T-59/99, Σ. II-5257, σκ. 52-54 και 62-64, T-49/02, Brasserie nationale, σκ. 97, 140 της 30.4.2009, CD-Contact Data κατά Επιτροπής, T-18/03, Σ. II-1021, σκ. 48, κα. ΣΤΕ 2007/2013, 2780/2012 επταμ.). Εξάλλου «απόφαση» είναι κάθε έκφραση βούλησης της ένωσης μέσα από κάποια οργανωτική δομή η οποία αποβλέπει στη κοινή συμπεριφορά των μελών, ενώ «εναρμονισμένη πρακτική» συνιστά κάθε μορφή συμπεριφοράς, η οποία, χωρίς να συγκεντρώνει όλα τα στοιχεία μιας συμφωνίας ή να έχει φθάσει μέχρι του σημείου πραγματοποιήσεως μιας καθαυτό συμφωνίας, υποβοηθά, ή επιτρέπει το συντονισμό της συμπεριφοράς των ενεχομένων επιχειρήσεων, κατ' απόκλιση από την αρχή, κατά την οποία κάθε επιχειρηματίας οφείλει να καθορίζει κατά τρόπο αυτόνομο την πολιτική που προτίθεται να ακολουθήσει εντός της κοινής αγοράς και τους όρους που προτίθεται να επιφυλάξει στην πελατεία του, και, υποκαθιστώντας την ενσυνείδητη πρακτική συνεργασία των επιχειρήσεων αυτών έναντι των κινδύνων του ανταγωνισμού, επιτρέπει την αποκρυστάλλωση κεκτημένων καταστάσεων, σε βάρος της αποτελεσματικής ελευθερίας κυκλοφορίας των αγαθών και υπηρεσιών μέσα στην εθνική ή την ενιαία ευρωπαϊκή αγορά, και αποστερεί τους καταναλωτές από την πραγματική δυνατότητα να επωφεληθούν ευνοϊκότερων όρων συναλλαγής, πού θα τους προσεφέροντο υπό κανονικές συνθήκες ανταγωνισμού και την πραγματική ελευθερία να επιλέγουν τους προμηθευτές τους (Αποφάσεις ΔΕΚ της 14.7.1972 C-48/69, Imperial Chemical Industries Ltd. (ICI) κατά Επιτροπής, σκ. 64-68, της 16.12.1975 Coöperatieve Vereniging "Suiker Unie" UA κλπ κατά Επιτροπής, C/40-48, 50, 54-6, 111, 113, 114/73 ΕΩΣ 48/73, ειδική έκδοση 507, σκ. 26-28, της 14.7.1981, Gerhard Zchner κατά Bayerische Vereinsbank AG, C-172/80, Σ. 2021, σκ. 12-14, 20-1, της 14.5.1998, T-311/94, BPB de Eendracht κατά Επιτροπής, Συλλογή 1998, σ. II-1129 σκ 192, T-224/00, Archer Daniels κα, ΣΤΕ 2780/2012).

10. Επειδή, στην προκείμενη περίπτωση, από τα στοιχεία της δικογραφίας προκύπτουν τα εξής: Με την Υ1/Γ.Π οικ.236/30-12-2011 ΚΥΑ

Αριθμός απόφασης: 2/2014

(ΦΕΚ 12/Β/10.1.2012) με θέμα «Τροποποίηση της υπ'αριθμ.Υ1/Γ.Π47815/2008 κοινής υπουργικής απόφασης «Εναρμόνιση της Εθνικής Νομοθεσίας προς τις διατάξεις της Οδηγίας 2006/141/ΕΚ «για παρασκευάσματα για βρέφη και παρασκευάσματα δεύτερης βρεφικής ηλικίας (ΦΕΚ 1478/Β/28-7-08)», καταργήθηκε η διάταξη της παρ.2 του άρθρου 2 της κοινής υπουργικής απόφασης Υ1/Γ.Π47815/2008, η οποία θέσπιζε την αποκλειστική διάθεση των μη συνταγογραφούμενων προϊόντων γάλακτος πρώτης βρεφικής ηλικίας για υγιή βρέφη αποκλειστικά μέσω των φαρμακείων, με αποτέλεσμα να επιτραπεί η πώληση γαλάτων πρώτης βρεφικής ηλικίας και από άλλα δίκτυα διανομής. Η ισχύς της ανωτέρω Υ1/Γ.Π οικ.236/30-12-2011 κοινής υπουργικής απόφασης ανεστάλη την 2-7-2012 με την 307/2012 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας, κατά το μέρος της με το οποίο καταργήθηκε το άρθρο 2 παρ.2 της κοινής υπουργικής απόφασης Υ1/Γ.Π47815/2008. Την 29-3-2012 δημοσιεύθηκε στο 172/29.3.2012 δελτίο τύπου (αλλά και στην ιστοσελίδα) του Φαρμακευτικού Συλλόγου Αχαΐας (εφεξής Φ.Σ.Α) η κοινοποίηση στον Πανελλήνιο Φαρμακευτικό Σύλλογο (εφεξής Π.Φ.Σ) της από 28.3.2012 απόφασης της τακτικής απολογιστικής γενικής συνέλευσης του Φ.Σ.Α στην οποία αναφέρονται, μεταξύ άλλων τα εξής: «...3. Αποφάσισε ομόφωνα τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας των εταιριών Friesland (frisolac), NESTLE (nan), CANA (native, guigoz), BIOLAC μαζί με τα αντίστοιχα ειδικά γάλατα, να μην πωλούνται από τα φαρμακεία του συλλόγου, διότι η οικονομική συμπεριφορά των εταιρειών απέναντι στα φαρμακεία είναι τέτοια, που είτε πρέπει να καταγγελθεί στην επιτροπή ανταγωνισμού είτε αφήνει μηδαμινά περιθώρια κέρδους στο μέσο φαρμακείο του συλλόγου μας. Ταυτόχρονα, υπό στενή επιτήρηση, θα βρίσκονται τα γάλατα των εταιριών NUMIL (Aptamil, Almiron), PFIZER (S-26) για τη διατήρηση της υπάρχουσας οικονομικής πολιτικής που επιτρέπει στο φαρμακείο να ανταγωνιστεί το super market με ίσες ευκαιρίες. Ανεπιφύλακτα οι φαρμακοποιοί της Αχαΐας, ευχαριστούν τις εταιρείες που διαθέτουν τα γάλατα FREZYLAC, NOVALAC, HUMANA, NUTRIBEN, HIPPI, για την προσήλωσή τους στο χώρο του φαρμακείου σαν σημείο αποκλειστικής διάθεσης και την επιβράβευση του επιστημονικού ρόλου του φαρμακοποιού. Οι

Αριθμός απόφασης: 2/2014

φαρμακοποιοί της Αχαΐας, θα κάνουν ό,τι περνάει από το χέρι τους για να επιβραβεύσουν με τη σειρά τους την προτίμηση των εταιριών αυτών. Η Γ.Σ. του Φ.Σ. Αχαΐας εξέφρασε την επιθυμία της, να συντονίσει το Πανελλήνιο Όργανο, μια ανάλογη πρωτοβουλία για όλους τους συλλόγους της χώρας ενώ είμαστε ανοιχτοί σε συνεργασία με οποιοδήποτε άλλο σύλλογο επιθυμεί κοινή δράση στο ζήτημα αυτό. Τα γάλατα FRISOLAC, NAN, NATIVA, GUIGOZ, BIOLAC καθώς και τα αντίστοιχα ειδικά τους, θα επιστραφούν από τους συναδέλφους στον Συνεταιρισμό και τις άλλες αποθήκες έως τα μέσα της ερχόμενης εβδομάδας. Ο σύλλογος θα ενημερώσει το Πατραϊκό κοινό με πληρωμένη καταχώρηση σε όλο τον τοπικό Τύπο και τα ηλεκτρονικά ΜΜΕ». Ο Φ.Σ.Α ιδρύθηκε το 1928, λειτουργεί ως νπδδ στα πλαίσια του ν.3601/1928, είναι μέλος του ΠΦΣ και αποτελεί τον τέταρτο μεγαλύτερο φαρμακευτικό σύλλογο της χώρας με 282 μέλη-φαρμακοποιούς, η δραστηριότητα των οποίων καλύπτει το νομό Αχαΐας πλην της περιοχής Αιγιαλείας και Ακράτας. Εξάλλου στο νομό Αχαΐας δραστηριοποιούνται σχετικά με την εμπορία βρεφικού γάλακτος και τα εξής νομικά πρόσωπα: 1) Ο Συνεταιρισμός Φαρμακοποιών Αχαΐας και Νήσων ΣΠΕ (ΣΥ.ΦΑΝ.ΣΠΕ) που ιδρύθηκε το 1932, αριθμεί περίπου 200 μέλη φαρμακοποιούς- μετόχους από την Αχαΐα, τη Ζάκυνθο και τη Κεφαλονιά και λειτουργεί τέσσερις φαρμακαποθήκες, εκ των οποίων δύο στην Πάτρα, 2) η ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ Ε.ΚΑΡΟΥΣΟΥ-ΑΚΡΙΒΗ ΑΣΠΡΟΓΕΡΑΚΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΦΑΡΜΑΚΩΝ ΚΑΙ ΙΑΤΡΙΚΩΝ ΕΙΔΩΝ», και το διακριτικό τίτλο «ΑΚΝΟΡΗΑΡΜ ΑΕ», ως φαρμακαποθήκη, 3) η ομόρρυθμη εταιρία με την επωνυμία «ΑΠΟΣΤΟΛΑΚΗ Ε. ΕΥΘΥΜΙΑ ΟΕ.», ως φαρμακαποθήκη και 4) η ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «ΦΑΡΜΑΚΑΠΟΘΗΚΗ Ε.ΑΛΕΞΙΔΗ-ΦΥΛΑΚΤΙΔΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», ως φαρμακαποθήκη. Περαιτέρω στην αγορά γάλακτος για υγιή βρέφη και των ειδικών γαλάτων, δραστηριοποιούνται σε όλη τη Χώρα διάφορες βιομηχανίες (ενδεικτικά NESTLE ΕΛΛΑΣ ΑΕ, FRIESLAND, CAMPINA HELLAS ΑΕ, όμιλος DANONE, ΓΙΩΤΗΣ ΑΕ, NOVALAC, PFIZER HELLAS ΑΕ κ.α). Εξάλλου αναφορικά με την οριοθέτηση και δομή της αγοράς βρεφικού γάλακτος παρατηρούνται τα εξής: Η σχετική αγορά προϊόντων περιλαμβάνει το σύνολο

Αριθμός απόφασης: 2/2014

των προϊόντων βρεφικού γάλακτος που προορίζονται να καλύψουν τις ανάγκες βρεφών από τη γέννηση έως την ηλικία των 12 μηνών (διακρίνονται σε γάλατα πρώτης βρεφικής ηλικίας για βρέφη έως 6 μηνών, σε γάλατα δεύτερης βρεφικής ηλικίας για βρέφη από 6 μηνών έως ενός έτους και σε ειδικά βρεφικά γάλατα για βρέφη που παρουσιάζουν διαταραχές στην ικανότητα λήψης, πέψης, απορρόφησης, μεταβολισμού ή απέκκρισης συνήθων ειδών διατροφής) και διέπεται λόγω των ιδιαίτερων χαρακτηριστικών της (αποκλειστική χρησιμοποίηση ή συμπληρωματική με το μητρικό θηλασμό κατά τους πρώτους μήνες ζωής των βρεφών) από κανόνες δικαίου που αποσκοπούν στην εξασφάλιση της ποιότητας του προϊόντος. Διευκρινίζεται ότι σε αντίθεση με το ότι, όπως προαναφέρθηκε, με την ανωτέρω Υ1/Γ.Π οικ.236/2011 ΥΑ τα προϊόντα γάλακτος πρώτης βρεφικής ηλικίας μπορούν να διατίθενται από τις εταιρίες εισαγωγής ή παραγωγής μέσω των φαρμακείων, των σούπερ μάρκετ και μεμονωμένων καταστημάτων λιανικού εμπορίου τροφίμων, τα ειδικά βρεφικά γάλατα πωλούνται αποκλειστικά από τα φαρμακεία (βλ. σχετικά την Υ3/3211/2000 Υ.Α, ΦΕΚ Β' 1185). Κατόπιν τούτων η Επιτροπή Ανταγωνισμού, σε γνώση της οποίας περιήλθε το ανωτέρω δελτίο, στο πλαίσιο εν εξελίξει αυτεπάγγελτης έρευνας στην αγορά του βρεφικού γάλακτος, αποφάσισε την διενέργεια επιτόπιου ελέγχου στα γραφεία του Φ.Σ.Α η οποία πραγματοποιήθηκε την 26.4.2012, παρουσία Εισαγγελέα διότι ο Πρόεδρος του Φ.Σ.Α αρνούσαν τον έλεγχο από το οικείο κλιμάκιο της Επιτροπής, από τον οποίο προέκυψαν τα εξής στοιχεία: α) μία εβδομάδα πριν από τη λήψη της ανωτέρω απόφασης της Γενικής Συνέλευσης του Φ.Σ.Α δημοσιεύθηκε στο δελτίο τύπου του Φ.Σ.Α η υπ' αριθ.139/16.3.2012 επιστολή του Φ.Σ.Α, που υπογράφεται από τον (.....) και το (.....), προς τις εταιρίες Pfizer Hellas A.E, Nestle Hellas A.E, Γιώτης ΑΕ, Biokid (Βιαν), Cana Friesland Hellas A.E.B.E με θέμα «Γάλατα α' βρεφικής ηλικίας», η οποία κοινοποιήθηκε και στον Πανελλήνιο Φαρμακευτικό Σύλλογο, στον Φαρμακευτικό Σύλλογο Αττικής, στον Φαρμακευτικό Σύλλογο Λέσβου, στην Ολομέλεια του Φ.Σ.Α και στα τοπικά ΜΜΕ με το εξής περιεχόμενο: «.....μετά την κοινή Υπουργική απόφαση των Υπουργών Υγείας και Ανάπτυξης,

Αριθμός απόφασης: 2/2014

τα φαρμακεία του συλλόγου μας βρίσκονται, σε δυσχερή θέση, ως προς τον ανταγωνισμό τιμών απέναντι στα σούπερ μάρκετ και τις μεγάλες εμπορικές αλυσίδες, μιας και οι οικονομικοί όροι, που εσείς δίνετε στους τελευταίους μας καθιστούν εξ ανάγκης δαπανηρά σημεία πώλησης. Έχουμε την πεποίθηση πως το γάλα βρεφικής ηλικίας ως προσομοιάζον με το μητρικό γάλα, είναι επί της ουσίας φάρμακο και πρέπει να διατίθεται μόνο από επιστήμονα φαρμακοποιό...Με δεδομένο πως υπάρχουν 4 εταιρείες που με πράξη και όχι τα λόγια εξακολουθούν να εκτιμούν τον επιστημονικό μας ρόλο, καθώς και την αφιλοκερδή σχεδόν προσφορά μας στα προϊόντα σας 365 ημέρες το χρόνο και 24 ώρες όλο το χρόνο, οι συνάδελφοί μας θα κληθούν σε Γ.Σ. του συλλόγου να αποφασίσουν για το αν πρέπει να διαθέτουν σε σημεία πώλησης και να εγγυώνται για την επάρκειά τους σε ώρες εφημεριών, μόνο για τις συγκεκριμένες εταιρίες ή για όλες γενικώς. Εφ'όσον η απόφαση της Γ.Σ. είναι θετική ως προς την πρόταση αυτή και εκτιμούμε πως θα είναι, είμαστε υποχρεωμένοι με αίσθημα ευθύνης να ενημερώνουμε μέσω των ΜΜΕ διαρκώς και με σαφήνεια το Πατραϊκό κοινό, πως από τα φαρμακεία του συλλόγου μας θα εξυπηρετούνται απόλυτα και σίγουρα μόνο για τα γάλατα πρώτης βρεφικής ηλικίας των 4 αυτών εταιριών. Για όλα τα άλλα προϊόντα υπάρχει ο οικονομικότερος δρόμος των αλυσίδων πώλησης», β) πριν από την δημοσίευση της επιστολής αυτής την 9.3.2012 είχε προηγηθεί η δημοσίευση σε διαδικτυακό χώρο (www.pharmateam.blogspot.gr) της από 9.3.2012 επιστολής της Frezyderm A.E.B.E (εταιρίας δερματολογικών, φαρμακευτικών, βρεφικών προϊόντων τα οποία πωλούνται αποκλειστικά στα φαρμακεία) προς τον Πανελλήνιο Φαρμακευτικό Σύλλογο με κοινοποίηση προς το σύνολο των φαρμακευτικών Συλλόγων Ελλάδας με το εξής περιεχόμενο: «...Η Frezyderm ύστερα από 25 χρόνια συνεργασίας με τους πελάτες της φαρμακοποιούς καθώς και με το καταναλωτικό κοινό που εμπιστεύεται την επιστημονικότητα του φαρμακοποιού, κατανοεί πλέον την ανάγκη ότι για να μπορέσει να ανταγωνιστεί τις πολυεθνικές εταιρείες, οι οποίες έχουν ήδη τοποθετήσει τα προϊόντα τους στα ράφια των Super market, θα πρέπει οπωσδήποτε να διαφοροποιήσει τις λιανικές τιμές των προϊόντων Frezylac α' βρεφικής ηλικίας με όφελος προς τον

Αριθμός απόφασης: 2/2014

καταναλωτή, ενώ παράλληλα θα διατηρήσει ως αποκλειστικό κανάλι διανομής το φαρμακείο. Ως εκ τούτου το τελευταίο χρονικό διάστημα η Frezyderm βρίσκεται σε διαπραγμάτευση με το γερμανικό οίκο παραγωγής των προϊόντων Frezylac ώστε να επιτύχει μείωση των τιμών εισαγωγής των προϊόντωνΤέλος θα θέλαμε για μια ακόμη φορά να αναφέρουμε ότι εμμένουμε στην άποψη ότι ο Φαρμακοποιός, λόγω της επιστημονικής του ιδιότητας είναι ο καταλληλότερος για τη σωστή διαχείριση και διάθεση των προϊόντων 1^{ης} βρεφικής ηλικίας, τόσο για τη διατροφή όσο και για τη δερμοκαλλυντική περιποίηση. Για το λόγο αυτό επιμένουμε στην στρατηγική μας απόφαση να διατηρήσουμε το Φαρμακείο ως το αποκλειστικό κανάλι διανομής των προϊόντων μας», γ) στη Γενική Συνέλευση του Πανελληνίου Φαρμακευτικού Συλλόγου (Π.Φ.Σ) στις 10.12.2011 (.....) και εκπρόσωπος του ενλόγω συλλόγου στον Π.Φ.Σ δήλωσε τα εξής: Εμείς οι ίδιοι λέμε ότι το γάλα είναι φάρμακο, μοιάζει με το μητρικό γάλα, βάζοντάς το στο supermarket τι λογική περνάει στον κόσμο, ότι αυτό που έβρισκε στο φαρμακείο, το βρίσκει και εκεί, γιατί αύριο δεν θα είναι του ΜΗΣΥΦΑ (μη συνταγογραφούμενα φάρμακα) και γιατί πιο μεθαύριο δεν θα είναι η συνταγή; Εάν το αφήσουμε να περάσει έτσι, τον οδηγούμε στη λογική αυτή, τον αφήνουμε στη λογική αυτή, τον αφήνουμε να εξοικειωθεί... Πρέπει να πιέσουμε, πως, θα μαζέψουν όλοι οι συνεταιρισμοί όλα τα γάλατα των φαρμακείων και την παραμονή των Χριστουγέννων που είναι Σάββατο, θα τα διαθέσουν δωρεάν σε όλους τους πολίτες της κάθε πόλης και από εκείνη την ημέρα και μετά θα τα προμηθεύονται από το σπίτι του κ.Λοβέρδου με ανακοίνωση την οποία θα κάνουμε νωρίτερα. Πρέπει να τους προφτάσουμε πριν μας προφτάσουν, διότι αν τα βάλουν, θα φτάσουμε στο επίπεδο που είμαστε στα β' βρεφικής ηλικίας και θα ψάχνουμε για γ' μετά. Το ίδιο πρέπει να γίνει και με την αναστολή». Από αυτά συνάγεται κατά την άποψη της Επιτροπής πως ο Πρόεδρος εννοούσε ότι αν αρχίζουν να διαθέτουν τα σουπερ μάρκετ τα γάλατα πρώτης βρεφικής ηλικίας, το επίπεδο της τιμής τους θα πέσει στο επίπεδο που βρίσκονται τα γάλατα δεύτερης βρεφικής ηλικίας, τα οποία διατίθενται κανονικά στα σουπερ μάρκετ και η τιμή τους είναι πολύ χαμηλότερη από τα γάλατα πρώτης βρεφικής ηλικίας που τα

Αριθμός απόφασης: 2/2014

διέθεταν μέχρι την προεκτεθείσα απελευθέρωση κατ'αποκλειστικότητα τα φαρμακεία, δ) στην ίδια Γενική Συνέλευση ο εκπρόσωπος άλλου φαρμακευτικού συλλόγου είχε αναφέρει τα εξής: «Μιλήσαμε για γάλατα. Εγώ συμφωνώ σε όλες τις τοποθετήσεις, μήπως όμως κάναμε αυτοκριτική στον εαυτό μας για κάτι; Μήπως αυτό το δώρο που πήραμε από τον ...κάποτε, εμείς οι ίδιοι το αποποιήσαμε; Θέλετε να σας πω γιατί; Να σας πω αυτό ο Λοβέρδος είναι αλήθεια, τα γάλατα δυστυχώς έπρεπε να τα πουλάμε 20% πιο φθηνά. Θέλετε να σας πω ότι σε μια έρευνα αγοράς ανά την Ελλάδα οι Βερόπουλοι και όλοι αυτοί χωρίς διαπραγμάτευση πουλάνε λιανική όσο εμείς αγοράζουμε από τις αποθήκες; ...Πότε διαπραγματευτήκαμε το γάλα για να το δώσουμε πιο φθηνό στον κόσμο; ...Απλώς μονοπωλήσαμε ένα προϊόν επαναπαυθήκαμε σε αυτό και λέμε εγώ το αγοράζω τόσο βάζω ένα 15% και ασ' το η τιμή του να είναι 10 φορές ή 3 φορές πιο φθηνή στην Ευρώπη. Δεν γίνεται συνάδελφοι, τελείωσαν ανεπιστρεπτί οι μονοπωλιακές πρακτικές στα φαρμακεία, τα φαρμακεία πρέπει να γίνουν ανταγωνιστικά...», ε) σε έγγραφο με θέμα «Γάλατα» που επισυνάπτεται στην από 5-4-2012 ηλεκτρονική επιστολή η οποία εστάλη από το (.....). του (.....) (.....) προς την ηλεκτρονική διεύθυνση του Φ.Σ.Α (δεν προκύπτει όμως ότι εστάλη τελικώς στα μέλη του Φ.Σ.Α) αναφέρεται ότι: «Συνάδελφοι-σες, το ΔΣ έχει προβληματιστεί επανειλημμένα σε σχέση και με την τοποθέτηση των γαλάτων βρεφικής ηλικίας στα σούπερ μάρκετ.....Αυτός άλλωστε ήταν και ο λόγος που έγινε και ειδική ΓΣ για τα ζητήματα αυτά. Πιο συγκεκριμένα: 1) στο θέμα των γαλάτων η εκτίμηση του Δ.Σ ήταν πως σε συνεργασία με τον ΣΥΦΑ (Συνεταιρισμός Φαρμακοποιών Αχαΐας) πρέπει να πιέσουμε αποφασιστικά και άμεσα με κύρια ατού τα ειδικά γάλατα και το ωράριο των εφημεριών. Η τιμολογιακή συμπεριφορά των μεγάλων μονοπωλίων (Frisolac-Nan-Sanilac) είναι τέτοια απέναντί μας που δεν αφήνει κανένα περιθώριο συζήτησης. Μας χρειάζονται μόνο για τα ειδικά γάλατα προς το παρόν και δίνουν εκπτώσεις στα σούπερ μάρκετ που δεν μας καθιστούν όχι απλά ανταγωνιστικούς αλλά μας δυσφημούν και στο κοινό. Και σε παλαιότερη ΓΣ αλλά και σε αυτή η πρόταση για άμεση έξοδο όλων των κωδικών από τα φαρμακεία μας στις παραπάνω

Αριθμός απόφασης: 2/2014

εταιρείες και η στήριξη μόνο όσων μας εμπιστεύονται συνάντησε ευρεία αποδοχή ενώ και ο ΣΥΦΑ αρχικά έδειξε πως θα συμφωνήσει στην πρακτική στήριξη του μέτρου ώστε είτε να πετύχουμε ισότιμη μεταχείριση με τα σούπερ μάρκετ είτε να ορθώσουμε το ανάστημά μας και να αποδείξουμε στην πράξη την αληθινή δύναμη που έχουν τα δίκτυά μαςΣτην πράξη κατά τις συζητήσεις με τον ΣΥΦΑ διάφοροι συνάδελφοι άρχισαν να απειλούν τη διοίκηση του ΣΥΦΑ ότι θα τα παραγγέλνουν από αλλού, να απειλούν και να διαμαρτύρονται πάντα ανώνυμα, και έτσι να δυσκολεύουν και τη διοίκηση του ΣΥΦΑ που ήδη ταλαντευόταν....Οι προτάσεις που έγιναν από το ΣΥΦΑ για εφαρμογή της απόφασης της ΓΣ δεν εξασφάλιζαν ούτε την καθολικότητα ούτε τη δυναμική του μέτρου. Έγινε μία προσπάθεια από το ΔΣ να καθίσουμε στο ίδιο τραπέζι και με τις άλλες φαρμακαποθήκες της πόλης αλλά μόνο η «ΑΚΝΟΦΑΡΜ» ανταποκρίθηκε οπότε και αυτή η λύση ναυάγησε. Άρα...το ΔΣ αφήνει το θέμα στη συνείδηση και διακριτική ευχέρεια κάθε συναδέλφου μεμονωμένα. Εκτιμά πως η εξέλιξη αυτή είναι ιδιαίτερα αρνητική για μια σειρά προφανείς λόγους και ελπίζει τουλάχιστον η επικοινωνιακή προσπάθεια που κατέβαλε να σώσει τα προσχήματα...», στ) η από 18.4.2012 ηλεκτρονική επιστολή με θέμα «Γάλατα α' βρεφικής ηλικίας-πληρωμές ΟΠΑΔ» που εστάλη από τον (.....) με ένδειξη σπουδαιότητας «υψηλή», στην οποία αναφέρονται τα εξής: Συναδέλφισες /συνάδελφοι, το ΔΣ του συλλόγου μας, στην προσπάθειά του να υλοποιήσει την απόφαση της ΓΣ σε σχέση με τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας, συναντήθηκε με το ΔΣ του Συνεταιρισμού με το οποίο κατέληξε κατ'αρχήν σε συμφωνία. Εκφράσθηκαν όμως επιφυλάξεις εκ μέρους του ΔΣ του Συνεταιρισμού πως αν δεν ακολουθηθεί η συγκεκριμένη μεθοδολογία και από τις άλλες φαρμακαποθήκες της πόλης η κίνηση μπορεί να μην έχει ουσιαστικά αποτελέσματα και να δημιουργηθεί και αθέμιτος ανταγωνισμός σε βάρος των συναδέλφων που θα τηρούσαν την απόφαση αλλά και του συνεταιρισμού. Το ΔΣ εκτιμώντας ως σωστές τις αιτιάσεις του συνεταιρισμού, προχώρησε σε δύο κοινές συναντήσεις με εκπροσώπους και των 4 φαρμακαποθηκών που δραστηριοποιούνται στο νομό μας (ΣΥ.ΦΑΝ.ΣΠΕ, ΑΠΟΣΤΟΛΑΚΗ, ΑCΝΟΡΗΑRΜ, ΑΛΕΞΙΔΗ-

Αριθμός απόφασης: 2/2014

ΦΥΛΑΚΤΙΔΗ). Στην συνάντηση αυτή μόνο ο Συνεταιρισμός δέχθηκε να πάρει επιστροφές, Αποστολάκη και agnopharm δέχθηκαν να προχωρήσουν σε εμπάργκο παραγγελιών προς τις εταιρίες, ενώ η αποθήκη του Φυλακτίδη απάντησε σε όλα αρνητικά. Άμεση συνέπεια του γεγονότος αυτού ήταν πως η απόφαση της Γ.Σ. δεν μπορεί να εφαρμοστεί πρακτικά ώστε να επιτευχθεί το προσδοκώμενο αποτέλεσμα ΑΛΛΑ ΕΠΑΦΙΕΤΑΙ ΣΤΟΝ ΠΑΤΡΙΩΤΙΣΜΟ, ΤΟΝ ΑΥΤΟΣΕΒΑΣΜΟ ΚΑΙ ΤΗΝ ΑΞΙΟΠΡΕΠΕΙΑ ΤΟΥ ΚΑΘΕ ΣΥΝΑΔΕΛΦΟΥ η τήρηση της απόφασης της Γ.Σ. Με λίγα λόγια, από μόνοι μας, εξαντλώντας τα αποθέματά μας να εφαρμόσουμε στην πράξη την πολιτική των εταιριών αυτών αποφεύγοντας την παραγγελία προς τις φαρμακαποθήκες όλων των γαλάτων ειδικών και μη των brandname frisolac, nan, native, guigose, biolac....», ζ) η ανωμοτί κατάθεση που λήφθηκε κατά τη διάρκεια του επιτόπιου ελέγχου, του (.....), σύμφωνα με την οποία Με βάση το εθιμικό δίκαιο των Γενικών Συνελεύσεων (οι συμμετέχοντες) είναι πολλοί περισσότεροι από τους υπογράφοντες. Όταν χρειαστεί να ληφθεί απόφαση κατά πλειοψηφία γίνεται ανάγνωση εξ ολοκλήρου του καταλόγου των μελών και οι παρόντες ψηφίζουν με ανάταση χειρός. Στη συγκεκριμένη (απόφαση) ήταν πάνω από εκατό (100) μέλη. Όλες οι αποφάσεις γνωστοποιούνται στο σύνολο των μελών του Συλλόγου. Η συγκεκριμένη κοινοποιήθηκε και στις εταιρίες που αναγράφονται σε αυτή. Η απόφαση κοινοποιήθηκε με e-mail και με fax. Τα μέλη του Φ.Σ.Α δεν είχαν καμία αντίδραση διότι η απόφαση της ΓΣ εξέφρασε την ατομικά προειλημμένη διάθεση του καθενός φαρμακοποιού. Οι εταιρίες δεν αντέδρασαν εκτός από (.....)και αυτό είναι απόλυτα φυσιολογικό διότι οι εταιρίες δεν έχουν άμεση οικονομική επαφή με το φαρμακείο αλλά με τη φαρμακαποθήκη. Ο πωλητής της (.....) ήρθε στο φαρμακείο μου αλλά δεν γνωρίζω εάν έγινε με πρωτοβουλία δική του ή είχε κάποια εντολή από την εταιρίαΜεμονωμένα ο κάθε συνάδελφος μπορεί να επιστρέψει στην αποθήκη τα προϊόντα μετά από συμφωνία μαζί της. Δεν υπάρχει κάποιος μηχανισμός παρακολούθησης (εφαρμογής της απόφασης). Ισχύει ό,τι προαναφέραμε για τα περί κυρώσεων....Συνήθης πρακτική είναι ότι προμηθευόμαστε από τις φαρμακαποθήκες λιανική τιμή προκύπτει από τη

Αριθμός απόφασης: 2/2014

χονδρική τιμή η οποία με τη σειρά της προκύπτει από την τιμή που χρεώνει η εταιρία προς το χονδρέμπορο. Το σύνηθες είναι ότι δεν υπάρχουν απευθείας επαφές των φαρμακοποιών με τις εταιρίες. Με δεδομένο ότι το κέρδος του φαρμακοποιού ήταν και παραμένει σταθερό ως προς τα προϊόντα αυτά (ανώτατο 15%) και παραμένει σταθερή η τιμολογιακή πολιτική των φαρμακαποθηκών προς τα φαρμακεία αποτελεί προφανές γεγονός πως είτε οι εταιρίες πωλούν φθηνότερα στα Σ/Μ με τα οποία διατηρούν ευρύτερες σχέσεις λόγω της ποικιλίας των προϊόντων που διακινούνται από το κανάλι των Σ/Μ είτε τα ίδια τα Σ/Μ πωλούν με αρνητικό συντελεστή κέρδους προκειμένου να προσελκύσουν πελατεία για το σύνολο των προϊόντων που διακινούν. Επειδή τα περιθώρια του κέρδους είναι πολύ στενά και για τους χονδρέμπορους-προμηθευτές μας (φαρμακαποθήκες), από όσο ξέρω δεν διαφοροποιείται σημαντικά η τιμολόγηση από τις φαρμακαποθήκες προς τα φαρμακεία. Οι φαρμακαποθήκες πωλούν σχεδόν στην ίδια τιμή σε όλα τα φαρμακεία όλα τα προϊόντα α' βρεφικής ηλικίας...η τιμή είναι σταθερή που μας πωλούν οι φαρμακαποθήκες, δεν δίνουν έκπτωση στα φαρμακεία βάσει της ποσότητας...Η αποθήκη μετακυλύει το πιθανό ποσοστό έκπτωσης που δίνεται από τις εταιρίες στους φαρμακοποιούς για να μπορεί να είναι ανταγωνιστική η τιμή. Δεν υπάρχει τιμοκατάλογος φαρμακαποθήκης. Ο τιμοκατάλογος καθορίζεται από τις εταιρίες. Οι φαρμακαποθήκες μεταπωλούν. Εξ όσων γνωρίζω όταν δίνεται μια έκπτωση από μια εταιρία σε μια φαρμακαποθήκη η ίδια δίνεται και στο σύνολο των φαρμακαποθηκών για να μην υπάρχει διαφορά τιμής μεταξύ των φαρμακείων. Στην Πάτρα υπάρχουν τέσσερις φαρμακαποθήκες, ένας συνεταιρισμός και τρεις ιδιωτικές φαρμακαποθήκες. Ο συνεταιρισμός έχει ηλεκτρονικό σύστημα και όταν γίνονται ηλεκτρονικά παραγγελίες φαίνεται η τιμή που το αγοράζει ο φαρμακοποιός...», η) το ότι σύμφωνα με την παρ.1^α του άρθρου 2 της ΥΑ Α2-1045/2011 (ΦΕΚ Β 1502/22.6.2011): «Με την έναρξη ισχύος της παρούσας καταργούνται α) τα περιθώρια εμπορικού και βιομηχανικού κέρδους για τα προϊόντα των περιπτώσεων β1{λαχανικά και φρούτα νωπά και κατεψυγμένα} και β2 {παιδικές τροφές γενικά που παράγονται στη χώρα μας ή εισάγονται από άλλες χώρες} της παραγράφου 3 και της παραγράφου 4 {πατάτες} του άρθρου

Αριθμός απόφασης: 2/2014

1, των στοιχείων 1 {λαχανικά και φρούτα νωπά και κατεψυγμένα} και 2 {παιδικές τροφές γενικά που παράγονται στη χώρα μας ή εισάγονται από άλλες χώρες} του πίνακα του άρθρου 3 και το άρθρο 5 {βιομηχανίες και βιοτεχνίες} της Α.Δ 7/2009» και επομένως δεν ισχύουν όσα κατέθεσε ο (.....) περί σταθερού φαρμακευτικού κέρδους και θ) η ανακοίνωση που κατά τη διάρκεια του ελέγχου ο Φ.Σ.Α εξέδωσε, την οποία απέστειλε μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στα μέλη του Φ.Σ.Α, στον Π.Φ.Σ, σε όλους τους φαρμακευτικούς συλλόγους της Ελλάδας και σε μέσα μαζικής ενημέρωσης στην οποία αναφέρεται ότι: «Δεχθήκαμε εντολή ελέγχου από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, η οποία αντιμετωπίζει τον Φ.Σ. Αχαΐας ως επιχείρηση!!!! Θέλει δηλαδή να ελέγχει τον σύλλογό μας, διότι η Γενική του Συνέλευση αποφάσισε να προασπίσει τα οικονομικά συμφέροντα των συναδέλφων προτρέποντας τα μέλη της να διακινούν από τα φαρμακεία τους μόνον τα γάλατα των εταιριών εκείνων που σέβονται τον επιστημονικό ρόλο του φαρμακοποιού». Με βάση όλα όσα προαναφέρθηκαν η Επιτροπή Ανταγωνισμού επέβαλε με την προσβαλλόμενη απόφασή της και σε βάρος του Φαρμακευτικού Συλλόγου Αχαΐας ασφαλιστικά μέτρα, κατ'άρθρο 25 παρ.5 του ν.3959/2011, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της κυρίας υποθέσεως. Ειδικότερα η Επιτροπή Ανταγωνισμού: α) υποχρέωσε προσωρινά τον Φ.Σ.Α να απέχει από την έκδοση αποφάσεων (συμπεριλαμβανομένων συστάσεων και ανακοινώσεων) και τη σύναψη συμφωνιών με αντίστοιχο περιεχόμενο (που θα έχουν ως αντικείμενο ιδίως την προτροπή ή με οποιοδήποτε τρόπο δέσμευση των επιχειρήσεων να προβούν συλλογικώς σε αποφυγή/αποκλεισμό παραγγελιών ή αντιστρόφως, σε παραγγελίες προτιμώμενων προϊόντων). Τα μέλη του Φ.Σ.Α οφείλουν να χαράσσουν αυτόνομα και ανταγωνιστικά την ενγένη επιχειρηματική τους πολιτική, β) υποχρέωσε προσωρινά τον Φ.Σ.Α, το ΣΥ.ΦΑΝ.ΣΠΕ και τις εταιρίες ΑΚΝΟΡΗΑΡΜ ΑΕ και ΑΠΟΣΤΟΛΑΚΗ Ε. ΕΥΘΥΜΙΑ Ο.Ε., να απέχουν από τη σύναψη συμφωνιών και από εναρμονισμένες πρακτικές μεταξύ όλων ή ορισμένων εξ αυτών με αντίστοιχο περιεχόμενο (που θα έχουν δηλαδή ως αντικείμενο ιδίως τη με οποιοδήποτε τρόπο δέσμευση ή συμφωνία περί συλλογικής αποφυγής/ αποκλεισμού παραγγελιών ή, αντιστρόφως περι

Αριθμός απόφασης: 2/2014

συλλογικά προτιμώμενων παραγγελιών από ορισμένες προμηθεύτριες, ομοίως δε περί συλλογικής αποδοχής επιστροφών ή μη) και γ) απείλησε καθέναν των καθ'ων με χρηματική ποινή 2.500 ευρώ για κάθε ημέρα μη συμμόρφωσης προς τα ανωτέρω (ειδικότερα για την περίπτωση τυχόν εφαρμογής ή λήψης αποφάσεων ένωσης επιχειρήσεων, ή εφαρμογής ή σύναψης έγγραφων ή προφορικών συμφωνιών ή εφαρμογής εναρμονισμένων πρακτικών μεταξύ επιχειρήσεων με αντικείμενο τη συλλογική αποφυγή/αποκλεισμό παραγγελιών ή αντιστρόφως τη συλλογική προτίμηση παραγγελιών από ορισμένες προμηθεύτριες, ομοίως δε όσον αφορά στη πολιτική αποδοχής επιστροφών ή μη και ενγένη στην από κοινού διαμόρφωση της επιχειρηματικής πολιτικής του κλάδου όσον αφορά σε κρίσιμες για τον ανταγωνισμό παραμέτρους). Στην κρίση της αυτή κατέληξε η Επιτροπή Ανταγωνισμού, αφού δέχθηκε ότι: α) οι φαρμακοποιοί είναι φυσικά ή νομικά πρόσωπα που ασκούν αυτόνομη οικονομική δραστηριότητα και επομένως συνιστούν επιχειρήσεις κατά την έννοια του άρθρου 1 παρ.1 του ν.3959/2011, β) ο Φ.Σ.Α ο φορέας στον οποίο οργανώνονται οι φαρμακοποιοί κάτοχοι άδειας λειτουργίας ιδιωτικού φαρμακείου της συγκεκριμένης περιοχής, εξυπηρετεί τα εμπορικά συμφέροντα των μελών του και έχει ως αρμοδιότητα και τη ρύθμιση της συμπεριφοράς τους και επομένως συνιστά «ένωση επιχειρήσεων» κατά την έννοια του άρθρου 1 παρ.1 του ν.3959/2011, ανεξάρτητα από το ότι υπόκειται, όπως όλα τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου σε κρατική εποπτεία, ενώ περαιτέρω και ο ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ, ως φορέας στον οποίο οργανώνονται οι φαρμακοποιοί-μέλη του με αυτόνομη οικονομική δραστηριότητα αυτή της προμήθειας και εμπορίας φαρμάκων και άλλων παρασκευασμάτων σε χονδρικό επίπεδο, πιθανολογείται, ότι συνιστά επιχείρηση κατά την ίδια έννοια, γ) ο Φ.Σ.Α με την από 28.3.2012 ομόφωνη απόφαση της Γενικής του Συνέλευσης, η οποία γνωστοποιήθηκε στο σύνολο των μελών του συλλόγου καθώς και στις εταιρίες που αναγράφονται σε αυτήν, αποφάσισε: 1) να μην πωλεί από τα φαρμακεία των μελών του κανένα από τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας και τα ειδικά γάλατα τεσσάρων προμηθευτριών εταιριών (των εταιριών Friesland, NESTLE, CANA και BLOKID), 2) να επιστρέψουν τα μέλη του τα (ως άνω αποκλειόμενα) γάλατα FRISOLAC,

Αριθμός απόφασης: 2/2014

NAN, NATIVA, GUIGOZ, BIOLAC, καθώς και τα αντίστοιχα ειδικά τους στον Συνεταιρισμό και τις άλλες αποθήκες σε σύντομο χρονικό διάστημα, 3) να θέσει «υπό στενή επιτήρηση» (πιθανολογείται ότι η έννοια της επιτήρησης ενέχει απειλή για αποκλεισμό) τα γάλατα άλλων δύο εταιρειών και συγκεκριμένα των εταιριών NOUMIL (Aptamil, Almiron) PFIZER (S-26), 4) να επιβραβευθούν οι εταιρίες που διαθέτουν τα γάλατα FREZYLAC, NOVALAC, HUMANA, NUTRIBEN, HIPPI, «για την προσήλωσή τους στο χώρο του φαρμακείου σαν σημείο αποκλειστικής διάθεσης και την επιβράβευση του επιστημονικού ρόλου του φαρμακοποιού», ενώ με την ίδια απόφαση εκφράστηκε από τη Γ.Σ η επιθυμία να συντονιστεί από το πανελλήνιο όργανο μια ανάλογη πρωτοβουλία για όλους τους συλλόγους της χώρας και δηλώθηκε προθυμία συνεργασίας με οποιοδήποτε άλλο σύλλογο επιθυμεί κοινή δράση στο ζήτημα αυτό, δ) στην από 18.4.2012 ηλεκτρονική επιστολή με θέμα «Γάλατα α' βρεφικής ηλικίας- Πληρωμές ΟΠΑΔ», που εστάλη από τον Πρόεδρο και το Γενικό Γραμματέα του Φ.Σ.Α στα μέλη του Φ.Σ.Α, περιέχεται επιτακτική κλήση για υλοποίηση της ανωτέρω απόφασης, ενώ επιπλέον από το περιεχόμενο αυτής και της από 5.4.2012 όμοιας προκύπτει ότι από δύο τουλάχιστον συναντήσεις μεταξύ του Δ.Σ. του Φ.Σ.Α, του ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ και των τριών λοιπών φαρμακαποθηκών, ο Φ.Σ.Α, ο ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ και οι φαρμακαποθήκες ΑΠΟΣΤΟΛΑΚΗ Ε.- ΕΥΘΥΜΙΑ ΟΕ και ΑΚΝΟΡΗΑΡΜ ΑΕ, συμφώνησαν να συντονίσουν την επιχειρηματική τους δράση με σκοπό τον αποκλεισμό (εμπάργκο) παραγγελιών των γαλάτων των ανωτέρω εταιρειών τόσο από πλευράς φαρμακείων, όσο και από πλευράς φαρμακαποθηκών-χονδρεμπόρων, ενώ ο συνεταιρισμός δέχθηκε να πάρει και επιστροφές παραγγελιών ε) το γεγονός ότι η ανωτέρω ομόφωνη απόφαση της Γ.Σ. του Φ.Σ.Α πιθανολογείται ότι αποτελεί την έκφραση της βούλησης της ένωσης επιχειρήσεων, η οποία αποβλέπει στο συντονισμό και τη κοινή συμπεριφορά των μελών της, όλες δε οι ενέργειες του Φ.Σ.Α, πιθανολογείται ότι συντονίζονται με αντιανταγωνιστικό τρόπο την επιχειρηματική συμπεριφορά των μελών του μέσω της υιοθέτησης μέτρων αποκλεισμού, καθόσον με αυτές (τις ενέργειες) παρακινούνται τα μέλη του, στο πλαίσιο της εμπορικής τους δραστηριότητας να μην διαθέτουν τα προϊόντα των προμηθευτριών που δεν

Αριθμός απόφασης: 2/2014

συνεργάζονται αποκλειστικά με τα φαρμακεία. Ειδικότερα αποφασίστηκε τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας των εταιριών Friesland (frisolac), NESTLE (nan), CANA (native, guigoz), BIOLAC μαζί με τα αντίστοιχα ειδικά γάλατα, να μην πωλούνται από τα φαρμακεία του συλλόγου και να τεθούν υπό στενή επιτήρηση τα γάλατα των εταιριών NUMIL (Aptamil, Almiron), PFIZER (S-26). Περαιτέρω από τα όσα προεκτέθηκαν προκύπτει συντονισμός επιχειρηματικής δράσης τόσο σε οριζόντιο επίπεδο (φαρμακαποθήκες-χονδρέμποροι/ ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ), όσο και σε κάθετο επίπεδο (φαρμακαποθήκες-σύλλογος φαρμακοποιών) και συγκεκριμένα πιθανολογείται σύμπραξη με αντιανταγωνιστικό περιεχόμενο: α) μεταξύ του ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ και του Φ.Σ.Α όσον αφορά την επιστροφή των προϊόντων και β) μεταξύ του ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ, των φαρμακαποθηκών ΑΠΟΣΤΟΛΑΚΗ Ε.- ΕΥΘΥΜΙΑ ΟΕ και ΑΚΝΟΡΗΑΡΜ ΑΕ, και του Φ.Σ.Α όσον αφορά στον αποκλεισμό μελλοντικών παραγγελιών. Τα ανωτέρω πιθανολογείται ότι αποτυπώνουν αντιανταγωνιστική σύμπτωση βούλησης και συντονισμό συμπεριφοράς μεταξύ επιχειρήσεων και ένωσης επιχειρήσεων με αντικείμενο τον περιορισμό και τον έλεγχο της διάθεσης στην αγορά του βρεφικού γάλακτος. Ο εν λόγω συντονισμός της συμπεριφοράς πιθανολογείται ότι έχει ως στόχο την απαρέγκλιτη τήρηση και άμεση εφαρμογή της απόφασης του Φ.Σ.Α για αποκλεισμό συγκεκριμένων προμηθευτριών από τα μέλη του και την επέκταση του αποκλεισμού σε όλες τις εμπλεκόμενες οικονομικές βαθμίδες της αλυσίδας διανομής που συνδέει τον προμηθευτή με τον καταναλωτή. Από τη συγκεκριμένη συμπεριφορά του Φ.Σ.Α και των τριών χονδρέμπορων-φαρμακαποθηκών προκύπτει συνεπώς αντιανταγωνιστική σύμπραξη με σκοπό τον περιορισμό και έλεγχο της διάθεσης των σχετικών προϊόντων, στ) όπως προέκυψε από τις διευκρινίσεις του Προέδρου του Φ.Σ.Α, βασικό μέλημα του Φ.Σ.Α ήταν, μέσω της ανωτέρω συμπεριφοράς, να αποτραπεί η απώλεια από τα φαρμακεία του γάλακτος πρώτης βρεφικής ηλικίας και ταυτόχρονα να πληγούν οι πωλήσεις για τα προϊόντα βρεφικής περιποίησης (πιπίλες, αφρόλουτρα, παιδικά καλλυντικά κλπ.). Σχετικά ο συμβουλευτικός ρόλος του φαρμακοποιού για το γάλα πρώτης βρεφικής ηλικίας το οποίο συχνά χαρακτηρίζεται ως «φάρμακο» από τους φαρμακοποιούς, δεν φαίνεται να

Αριθμός απόφασης: 2/2014

διαδραματίζει κάποιο ρόλο δεδομένου ότι σύμφωνα και με τον Πρόεδρο και τον μάρτυρα του ΦΣΑ, η επιλογή γάλακτος πρώτης βρεφικής ηλικίας καθορίζεται από τη συμβουλή του παιδιάτρου, ζ) στην προκείμενη περίπτωση εφόσον με τις ανωτέρω ενέργειες επιδιώκεται ο περιορισμός ή η παρεμπόδιση ή η νόθευση του ανταγωνισμού, παρέλκει η εκτίμηση των αποτελεσμάτων της στην αγορά, ή η υποκειμενική πρόθεση του Φ.Σ.Α, δεδομένου ότι η παρακώλυση, ο περιορισμός ή η νόθευση του ανταγωνισμού εξετάζεται με αντικειμενικά κριτήρια, η) το δημόσιο συμφέρον το οποίο πρέπει να προστατευθεί είναι ο ελεύθερος ανταγωνισμός και η διασφάλιση της δυνατότητας απρόσκοπτης προμήθειας προϊόντων απαραίτητων για τη δημόσια υγεία (και δη αφορώντων στην ιδιαίτερα ευαίσθητη κατηγορία της βρεφικής ηλικίας). Ειδικότερα ο περιορισμός της διάθεσης των γαλάτων για υγιή βρέφη και των ειδικών γαλάτων πιθανολογείται ότι συνεπάγεται βλάβη στον ανταγωνισμό καθώς και στα ειδικά συμφέροντα των καταναλωτών (σε όρους όχι μόνο τιμής αλλά και επιλογής) και ότι μπορεί να έχει ως αποτέλεσμα την άμβλυση του ανταγωνισμού μεταξύ ενός προμηθευτή και των ανταγωνιστών του ή την άμβλυση ανταγωνισμού σε επίπεδο εμπορίας και τον συντονισμό ως προς τις τιμές (άλλωστε στόχος της πρακτικής είναι η καταπολέμηση της αντανταγωνιστικής πρακτικής και η δυνατότητα συντονισμού στις υψηλότερες τιμές). Επιπλέον ενυπάρχει ο κίνδυνος κατανομής των αγορών, των παραγγελιών ή των πελατών ως προς τις προμηθεύτριες εταιρίες παραγωγής ή και εισαγωγής των σχετικών προϊόντων, με πιθανή συνέπεια τον επηρεασμό του επιπέδου των τιμών των προϊόντων, ενόψει και του ότι η απόφαση αφορά ήδη σε προϊόντα τεσσάρων εταιριών και σε επιτήρηση προϊόντων άλλων δύο εταιριών που δραστηριοποιούνται στην Ελλάδα στην αγορά βρεφικού γάλακτος. Αναφορικά δε με τα ειδικά γάλατα, δεδομένου ότι τα συγκεκριμένα παρασκευάσματα λαμβάνονται, κατόπιν ιατρικής συνταγής, από βρέφη που έχουν κάποια πάθηση, κρίθηκε ότι η απρόσκοπτη διάθεσή τους είναι απαραίτητη για την προστασία της υγείας των βρεφών η οποία συνιστά δημόσιο συμφέρον και θ) η λήψη των ανωτέρω ασφαλιστικών μέτρων κρίθηκε τέλος και επείγουσα προκειμένου άμεσα να αντιστραφεί το αντανταγωνιστικό

Αριθμός απόφασης: 2/2014

περιεχόμενο της απόφασης του Φ.Σ.Α που διαδόθηκε σε διάφορες οικονομικές βαθμίδες και στην αγορά, να αποτραπεί το ενδεχόμενο διασποράς αντίστοιχων πρακτικών και να αποφευχθεί η πιθανότητα αντιποίνων προς τις προμηθεύτριες που δεν διακίνησαν αποκλειστικά το γάλα α' βρεφικής ηλικίας μέσω των φαρμακείων. Η λήψη των ασφαλιστικών μέτρων κρίθηκε επίσης επείγουσα δεδομένου ότι έπρεπε να διασφαλιστεί ότι τα μέρη δεν θα ακολουθούσαν παρόμοιες πρακτικές έως την έκδοση της απόφασης επί της κύριας υπόθεσης. Η αγορά του βρεφικού γάλακτος είναι ανελαστική από πλευράς ζήτησης και διακρίνεται για τη μεγάλη έκταση πίστης των καταναλωτών σε συγκεκριμένη μάρκα παρασκευάσματος. Αναφορικά δε με τα ειδικά γάλατα, τα οποία διατίθενται μόνο από τα φαρμακεία και χορηγούνται με συνταγή γιατρού, πιθανολογείται ότι η διάδοση των ανωτέρω θα είχε ως αποτέλεσμα την εξάλειψη των συγκεκριμένων παρασκευασμάτων από το νομό Αχαΐας και τον εξαναγκασμό των γονέων να αναζητούν τα προϊόντα σε γειτονικούς νομούς με ενδεχόμενο κίνδυνο της υγείας των βρεφών που έχουν συγκεκριμένη πάθηση και επιβάλλεται να λαμβάνουν συγκεκριμένο παρασκεύασμα. Τέλος, για τη λήψη των προαναφερόμενων ασφαλιστικών μέτρων λήφθηκε υπόψη και ότι: α) ο Φ.Σ.Α κατά την έκτακτη Γ.Σ. της 12.6.2012 αποφάσισε και ανακάλεσε την από 28.3.2012 απόφαση της Γ.Σ. κατά το μέρος που αφορούσε τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας και αντίστοιχα τα ειδικά γάλατα την οποία και κοινοποίησε στα μέλη του, στον Π.Φ.Σ, στους φαρμακευτικούς συλλόγους της χώρας στους οποίους είχε κοινοποιηθεί η αρχική απόφαση, στα τοπικά ΜΜΕ και στις προμηθεύτριες εταιρείες, β) ο ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ με την από 7.6.2012 ανακλητική δήλωσή του δήλωσε μεταξύ άλλων ότι δεν προβαίνει σε αποκλεισμό παραγγελιών οποιουδήποτε προϊόντος, ότι ανακαλεί «κάθε τι που τυχόν ήθελε θεωρηθεί ως αποκλεισμός παραγγελιών ή αθέμιτη παραλαβή επιστρεφόμενων προϊόντων» ή «συμφωνία ή εναρμονισμένη πρακτική βλάπτουσα τον ελεύθερο ανταγωνισμό», παρότι αρνείται ότι έχει προβεί σε περιοριστικές του ανταγωνισμού πρακτικές και γ) αφενός η εταιρεία με το διακριτικό τίτλο «AKNOPHARM ΑΕ» με την από 13.6.2012 δήλωσή της για ανάκληση από μέρους της συμφωνιών σύμφωνα με την έκθεση του εισηγητή προς την

Αριθμός απόφασης: 2/2014

Επιτροπή Ανταγωνισμού, αφετέρου η εταιρεία «ΑΠΟΣΤΟΛΑΚΗ Ε.-ΕΥΘΥΜΙΑ ΟΕ» με την από 15.6.2012 δήλωσή της για ανάκληση από μέρους της συμφωνιών σύμφωνα με την έκθεση του εισηγητή προς την Επιτροπή Ανταγωνισμού, δήλωσαν, μεταξύ άλλων, ότι σέβονται πλήρως τους κανόνες της ελευθερίας της αγοράς και της προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού, ότι δεν έχουν προβεί και ούτε πρόκειται να προβούν σε αποκλεισμό παραγγελιών οποιουδήποτε προϊόντος, ότι δεν έχουν λάβει επιστροφές γάλακτος α' βρεφικής ηλικίας, ότι ανακαλούν «κάθε τι που τυχόν ήθελε θεωρηθεί ως αποκλεισμός παραγγελιών» ή «συμφωνία ή εναρμονισμένη πρακτική βλάπτουσα τον ελεύθερο ανταγωνισμό», παρότι αρνούνται ότι έχουν προβεί σε περιοριστικές του ανταγωνισμού πρακτικές.

11.Επειδή, ο προσφεύγων Σύλλογος με την προσφυγή και το νομοτύπως κατατεθέν υπόμνημά του προβάλλει ότι η αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης είναι εσφαλμένη, καθόσον δεν λήφθηκαν υπόψη από την Επιτροπή Ανταγωνισμού τα όσα ισχυρίστηκε με τα κατατεθέντα ενώπιόν της υπομνήματα και ειδικότερα: α) η εμπορική πολιτική άνισων όρων που εφάρμοσαν από μόνες τους οι συγκεκριμένες 5 εταιρίες-παραγωγοί έναντι των φαρμακοποιών σε σύγκριση με τα σούπερ μάρκετ, σε αντίθεση με τις εταιρίες Numil και Pfizer που δέχθηκαν να μειώσουν τις τιμές χονδρικής πώλησης προς τον Συνεταιρισμό και τις λοιπές φαρμακαποθήκες της Αχαΐας κατά ποσοστά που καθιστούν τα φαρμακεία ανταγωνιστικά και β) ότι οι φαρμακοποιοί της Αχαΐας έλαβαν ο καθένας μόνος του χωρίς συνεννόηση με άλλους φαρμακοποιούς και χωρίς συντονισμό από τον Φ.Σ.Α την απόφαση που θα λάμβανε κάθε συνετός φαρμακοποιός να μην προμηθεύεται πλέον τα προϊόντα εκείνα στα οποία ο παραγωγός δεν του παρέχει ισοδύναμους όρους με αυτούς που παρέχει στα σούπερ μάρκετ ώστε να είναι ανταγωνιστικός (τα ανωτέρω κατατέθηκαν από τον Πρόεδρο του Φ.Σ.Α κατά τον επιτόπιο έλεγχο που διενεργήθηκε την 26.4.2012 από κλιμάκιο της Επιτροπής Ανταγωνισμού και παραλείφθηκε η εξέτασή τους, η παράλειψη δε αυτή συνιστά και παράβαση της αρχής της προηγούμενης ακρόασης του διοικούμενου). Εξάλλου η προσβαλλόμενη απόφαση παρίσταται πλημμελώς αιτιολογημένη κατά τους

Αριθμός απόφασης: 2/2014

ισχυρισμούς του προσφεύγοντος και επειδή: α) η απόφαση της Γ.Σ. αποτελεί απλή αποτύπωση της ανωτέρω κατάστασης και έκφραση της επιθυμίας κάθε φαρμακοποιού χωριστά να ασκηθεί πίεση επί των εταιρειών αυτών για να σεβαστούν τη νομοθεσία περί ελεύθερου ανταγωνισμού και όχι να την παραβιάζουν με την πώληση στις φαρμακαποθήκες σε τιμές υψηλότερες των τιμών πωλήσεως στα σούπερ μάρκετ, η πίεση δε αυτή μπορούσε να ασκηθεί αποτελεσματικά μόνο από τον Φ.Σ.Α και όχι από κάθε φαρμακοποιό μεμονωμένα, β) με την από 16.3.2012 επιστολή του ο Φ.Σ.Α προς τις ανωτέρω εταιρείες τόνισε την άνιση μεταχείριση από πλευράς τιμών που αυτές επεφύλασσαν στους φαρμακοποιούς, γ) παρερμηνεύεται πλήρως η θέση της Γ.Σ περί θέσης «υπό στενή επιτήρηση» των εταιριών Numil και Pfizer, η οποία όπως κατέθεσε και ο Πρόεδρος του, έχει την έννοια της εξασφάλισης τιμών τέτοιων ώστε να γίνουν τα φαρμακεία ανταγωνιστικά προς τα σούπερ μάρκετ πράγμα που επιτεύχθηκε με τις δύο αυτές εταιρίες (τα ανωτέρω παρέλειψαν τα αρμόδια όργανα της καθής να τα ελέγξουν), δ) δεν λήφθηκε υπόψη ότι δεν υπήρχε καμία πρόθεση παραβιάσεως της νομοθεσίας περί ελεύθερου ανταγωνισμού, αφού ο Φ.Σ.Α αποτελεί συνδικαλιστικό όργανο που λειτουργεί υπό την μορφή νπδδ, και ως εκτούτου δικαιολογημένα θεωρούσε ότι δεν θα μπορούσε να χαρακτηριστεί ως «ένωση επιχειρήσεων» και η ανωτέρω απόφαση της Γ.Σ. ως σκοπούσα τον περιορισμό του ανταγωνισμού, ε) είναι εσφαλμένη η κρίση περί επιδίωξης συντονισμού μεταξύ των φαρμακοποιών της πώλησης των γαλάτων σε υψηλότερες τιμές, γιατί η προσπάθεια απέβλεπε στο να χαμηλώσουν οι τιμές και όχι να αυξηθούν, στ) είναι εσφαλμένη η κρίση περί κινδύνου κατανομής των αγορών μεταξύ των δύο καναλιών (φαρμακείων και σούπερ μάρκετ) και επηρεασμού του επιπέδου των τιμών των προϊόντων καθώς και περί κάθετης συμφωνίας μεταξύ Φ.Σ.Α, του Συνεταιρισμού και των δύο άλλων φαρμακαποθηκών με σκοπό τον περιορισμό του ανταγωνισμού, καθόσον η συμφωνία απέβλεπε στο να ασκηθεί πίεση στις αναφερόμενες εταιρίες ώστε να πωλούν στις φαρμακαποθήκες σε ανταγωνιστικές τιμές ώστε τα προϊόντα που προμηθεύονται οι φαρμακοποιοί να είναι ανταγωνιστικά των αντίστοιχων που πωλούνται από τα σούπερ μάρκετ, σε αυτή έγκειται και η

Αριθμός απόφασης: 2/2014

σύμπραξη των δύο προμηθευτριών εταιρειών, η δε φράση «(.....)δέχθηκαν να προχωρήσουν σε εμπάργκο προς τις εταιρίες...» έχει την ανωτέρω έννοια, ζ) είναι εσφαλμένη η κρίση γιατί συγγέει δύο κατηγορίες ειδικών γαλάτων, τα απλά ειδικά γάλατα που συνοδεύουν τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας ως συμπλήρωμα θηλασμού με τα ειδικά συμπληρώματα διατροφής σε μορφή γάλακτος για βρέφη που έχουν προβλήματα υγείας, η δε απόφαση της Γ.Σ. αναφερόταν μόνο στα απλά ειδικά γάλατα και όχι τα ειδικά συμπληρώματα διατροφής για τα οποία οι φαρμακοποιοί είχαν και συνεχίζουν να έχουν την αποκλειστική διάθεση, η) περιέχει και αντιφατικές αιτιολογίες καθόσον στη μεν σκέψη 67 πιθανολογεί συντονισμό επιχειρηματικής δράσης τόσο σε οριζόντιο όσο και σε κάθετο επίπεδο, στη δε σκέψη 57 αναφέρει ότι: «Αντιστρόφως, για την προάσπιση των συμφερόντων του κλάδου, οι επιχειρήσεις και οι ενώσεις επιχειρήσεων θα μπορούσαν βεβαίως να έρθουν σε επαφή με τους προμηθευτές για να διαπραγματευτούν με νόμιμο τρόπο καλύτερη προσφορά για τα φαρμακεία, προκειμένου τα τελευταία να έχουν ανταγωνιστικές τιμές και να επωφεληθούν οι καταναλωτές από τη μείωση των τιμών που θα επιφέρει η επίταση του ανταγωνισμού». Εξάλλου με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι αντιμετωπίστηκε δυσμενέστερα ο Φ.Σ.Α σε σχέση με τον ΣΥ.ΦΑΝ.ΣΠΕ και τις φαρμακαποθήκες, αφού στη σκέψη 77 της προσβαλλόμενης αναφέρεται ότι οι τελευταίοι υπέβαλαν ανακλητικές δηλώσεις με τις οποίες δήλωναν ότι ανακαλούν «κάθε τι που τυχόν ήθελε θεωρηθεί ως αποκλεισμός παραγγελιών ή αθέμιτη επιστροφή προϊόντων ή συμφωνία ή εναρμονισμένη πρακτική βλάβτουςα τον ελεύθερο ανταγωνισμό και το περιεχόμενο οποιασδήποτε συμφωνίας το οποίο, όπως αναφέρεται στη σχετική έκθεση του Εισηγητή πιθανώς αντίκειται στο δίκαιο του ανταγωνισμού», ενώ για καθέναν από αυτούς σημειωνόταν «παρότι αρνείται να προβεί σε περιοριστικές του ανταγωνισμού πρακτικές», σε αντίθεση με τον Φ.Σ.Α για τον οποίο σημειώνεται μεν η ανάκληση της από 28.3.2012 αποφάσεως της Γ.Σ. με την από 12.6.2012 απόφαση της έκτακτης Γ.Σ. όσον αφορά τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας και τα αντίστοιχα ειδικά τους γάλατα, δεν αναφέρεται όμως ότι και ο Φ.Σ.Α αρνείται ότι

Αριθμός απόφασης: 2/2014

έχει προβεί σε περιοριστικές του ανταγωνισμού πρακτικές. Τέλος με τον τρίτο λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση είναι εσφαλμένη και επειδή δεν λήφθηκαν υπόψη αφενός όσα κατατέθηκαν κατά τη διαδικασία ενώπιόν της από τους μάρτυρες (.....), (.....) και (.....) που εξετάστηκαν ενώπιον της Επιτροπής, αλλά και από τον Πρόεδρό του (.....), αφετέρου τα όσα εκτέθηκαν με τα υποβληθέντα κατά την ίδια διαδικασία υπομνήματα. Προς απόδειξη δε των ανωτέρω ισχυρισμών του προσκομίζει και επικαλείται: 1) τα υπομνήματα που κατέθεσε κατά την διαδικασία ενώπιον της Επιτροπής Ανταγωνισμού, 2) την 369/28-6-2012 επιστολή προς τον Π.Φ.Σ., τον ΕΟΠΠΥ, τους λοιπούς φαρμακευτικούς συλλόγους της χώρας, τα τοπικά ΜΜΕ και τις προμηθεύτριες εταιρείες με την οποία ο Φ.Σ.Α γνωστοποιεί στους ανωτέρω την ανάκληση της απόφασης της Γ.Σ. της 28.3.2012 σχετικά με τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας και τα αντίστοιχά τους ειδικά γάλατα, 3) την προαναφερόμενη 307/2012 απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας, 4) την απόφαση της τακτικής Γενικής Συνέλευσης του Φ.Σ.Α που λήφθηκε την 28.3.2012, 5) αποσπάσματα από τα πρακτικά της Γ.Σ του Π.Φ.Σ της 10.12.2011, 6) την ανωμοτί κατάθεση του (... ..) που λήφθηκε την 26.4.2012 κατά την διάρκεια του επιτόπιου ελέγχου της Επιτροπής Ανταγωνισμού στα γραφεία του (.....), 7) την από 30-4-2012 επιστολή του ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ προς τον Πρόεδρο και τα μέλη του Φ.Σ.Α, 8) την (.....) ένορκη βεβαίωση του φαρμακοποιού Πατρών (.....), ενώπιον της Συμβολαιογράφου Πατρών (.....) που λήφθηκε προφανώς για την διαδικασία ενώπιον της Επιτροπής Ανταγωνισμού και 9) το με αριθ. 214/22.2.2012 δελτίο αποστολής του φαρμακείου «(.....)».

12. Επειδή, με τα δεδομένα αυτά το Δικαστήριο λαμβάνει υπόψη : α) ότι σύμφωνα με τη διάταξη της παρ.1 του άρθρου 1 του ν.3959/2011, απαγορεύονται, με την επιφύλαξη των οριζομένων στην παρ.3 του ίδιου άρθρου, όλες οι συμφωνίες και εναρμονισμένες πρακτικές μεταξύ επιχειρήσεων και όλες οι αποφάσεις ενώσεων επιχειρήσεων, οι οποίες έχουν ως αντικείμενο ή

Αριθμός απόφασης: 2/2014

ως αποτέλεσμα την παρεμπόδιση, τον περιορισμό ή τη νόθευση του ανταγωνισμού στην Ελληνική Επικράτεια, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται και εκείνες οι οποίες συνίστανται στον περιορισμό ή στον έλεγχο της παραγωγής, της διάθεσης, της τεχνολογικής ανάπτυξης ή των επενδύσεων, οι έννοιες δε «συμφωνίες», «αποφάσεις» και «εναρμονισμένες πρακτικές» νοούνται όπως προεκτέθηκε στην με αριθ. 9 σκέψη της παρούσας απόφασης, β) ότι ο Φ.Σ.Α ο φορέας στον οποίο οργανώνονται οι φαρμακοποιοί κάτοχοι άδειας λειτουργίας ιδιωτικού φαρμακείου της συγκεκριμένης περιοχής, συνιστά, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην υπ'αριθ.8 σκέψη της παρούσας, «ένωση επιχειρήσεων» υπό την έννοια του άρθρου 1 παρ.1 του ν.3959/2011, ενώ περαιτέρω και ο ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ, ως φορέας στον οποίο οργανώνονται οι φαρμακοποιοί-μέλη του με αυτόνομη οικονομική δραστηριότητα αυτή της προμήθειας και εμπορίας φαρμάκων και άλλων παρασκευασμάτων σε χονδρικό επίπεδο, συνιστά «ένωση επιχειρήσεων» κατά την ίδια έννοια, γ) ότι ο Φ.Σ.Α με την από 28.3.2012 ομόφωνη απόφαση της Γενικής του Συνέλευσης, στην συνεδρίαση της οποίας όπως κατέθεσε και (.....) παρίσταντο πάνω από εκατό μέλη και η οποία γνωστοποιήθηκε στο σύνολο των μελών του συλλόγου καθώς και στις εταιρίες που αναγράφονται σε αυτήν, αποφάσισε: 1) να μην πωλεί από τα φαρμακεία των μελών του κανένα από τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας και τα ειδικά γάλατα τεσσάρων προμηθευτριών εταιριών (των εταιριών Friesland, NESTLE, CANA και BLOKID), 2) να επιστρέψουν τα μέλη του τα (ως άνω αποκλειόμενα) γάλατα FRISOLAC, NAN, NATIVA, GUIGOZ, BIOLAC, καθώς και τα αντίστοιχα ειδικά τους στον συνεταιρισμό και τις άλλες αποθήκες σε σύντομο χρονικό διάστημα, 3) να θέσει «υπό στενή επιτήρηση» (πιθανολογείται ότι η έννοια της επιτήρησης ενέχει απειλή για αποκλεισμό) τα γάλατα άλλων δύο εταιριών και συγκεκριμένα των εταιριών NOUMIL (Aptamil, Almiron) και PFIZER (S-26), 4) να επιβραβευθούν οι εταιρίες που διαθέτουν τα γάλατα FREZYLAC, NOVALAC, HUMANA, NUTRIBEN, HIPPI, «για την προσήλωσή τους στο χώρο του φαρμακείου σαν σημείο αποκλειστικής διάθεσης και την επιβράβευση του επιστημονικού ρόλου του φαρμακοποιού», ενώ με την ίδια απόφαση εκφράστηκε από τη Γ.Σ. η

Αριθμός απόφασης: 2/2014

επιθυμία να συντονιστεί από το πανελλήνιο όργανο μία ανάλογη πρωτοβουλία για όλους τους συλλόγους της χώρας και δηλώθηκε προθυμία συνεργασίας με οποιοδήποτε άλλο σύλλογο επιθυμεί κοινή δράση στο ζήτημα αυτό, δ) ότι το ανωτέρω περιεχόμενο της απόφασης της Γ.Σ. που αποτελεί την έκφραση της βούλησης της ένωσης επιχειρήσεων που αποβλέπει στο συντονισμό και τη κοινή συμπεριφορά των μελών της, προκύπτει πέρα από τη σαφή διατύπωση του κειμένου της και από το περιεχόμενο αφενός της με αριθ. πρωτοκ. 16.3.2012 επιστολής στην οποία αναφέρεται ότι ενόψει του ότι υπάρχουν 4 εταιρείες που με πράξεις δείχνουν την εκτίμησή τους στον επιστημονικό ρόλο του φαρμακοποιού τα μέλη του Συλλόγου θα κληθούν σε Γ.Σ. να αποφασίσουν για το αν θα πρέπει να διαθέτουν και να εγγυώνται την επάρκειά τους σε ώρες εφημεριών μόνο για τις εταιρείες αυτές εκτιμάται δε πως η πρόταση θα είναι θετική, αφετέρου της από 5.4.2012 ηλεκτρονικής επιστολής στην οποία αναφέρεται ότι στο θέμα των γαλάτων πρέπει, σε συνεργασία με τον ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ, να ασκηθεί αποφασιστική πίεση και άμεσα με κύρια ατού τα ειδικά γάλατα και το ωράριο των εφημεριών, ενώ περαιτέρω επισημαίνεται ότι σε παλαιότερη Γ.Σ αλλά και σε αυτή η πρόταση για άμεση έξοδο όλων των κωδικών από τα φαρμακεία των παραπάνω εταιρειών και η στήριξη μόνο όσων εμπιστεύονται αποκλειστικά τα φαρμακεία συνάντησε ευρεία αποδοχή, ε) το γεγονός ότι ο (.....) είχε ήδη, από την 10.12.2011 στην Γενική Συνέλευση του Π.Φ.Σ, δηλώσει την αντίθεσή του στην επικείμενη απελευθέρωση της αγοράς γάλακτος και πρότεινε, στα μέλη των άλλων φαρμακευτικών συλλόγων, ως αντίδραση σε αυτήν, την οριστική διακοπή πώλησης των βρεφικών γαλάτων από τα φαρμακεία και τη δωρεάν παροχή αυτών από τους συνεταιρισμούς την 24-12-2011, στ) το γεγονός ότι στην ίδια γενική Συνέλευση του Π.Φ.Σ. εκπρόσωπος άλλου φαρμακευτικού συλλόγου είχε χαρακτηρίσει την αποκλειστικότητα πώλησης από τα φαρμακεία γάλακτος α' βρεφικής ηλικίας ως «δώρο» το οποίο είχε οδηγήσει σε επανάπαυση και η απώλεια του οποίου πρέπει να αποτελέσει κίνητρο για διαπραγμάτευση προκειμένου τα φαρμακεία να έχουν ανταγωνιστικές τιμές και η μείωση των τιμών να ωφελήσει και τον καταναλωτή, η) ότι στην από 18.4.2012 ηλεκτρονική

Αριθμός απόφασης: 2/2014

επιστολή που εστάλη από τον Πρόεδρο και το Γενικό Γραμματέα του Φ.Σ.Α. στα μέλη του Φ.Σ.Α. περιέχεται επιτακτική κλήση για υλοποίηση της ανωτέρω απόφασης, ενώ επιπλέον ενημερώνονται τα μέλη ότι το ΔΣ του Συλλόγου στην προσπάθειά του να υλοποιήσει την απόφαση της Γ.Σ. πραγματοποίησε συναντήσεις με τον ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ και τις τρεις φαρμακαποθήκες που δραστηριοποιούνται στο νομό Αχαΐας ύστερα από τις οποίες μόνο ο Συνεταιρισμός δέχθηκε να πάρει επιστροφές, ενώ οι εταιρείες Αποστολάκη και ΑΚΝΟΦΑΡΜ δέχθηκαν να προχωρήσουν σε αποκλεισμό (εμπάργκο) παραγγελιών προς τις εταιρίες, ενώ η αποθήκη (.....) ήταν αρνητική προς τις ενέργειες αυτές και θ) όλα τα λοιπά στοιχεία του φακέλου όπως αυτά αναλυτικώς εκτίθενται στην υπ' αριθ. 10 σκέψη της παρούσας.

13. Επειδή, με βάση τα ανωτέρω στοιχεία τα οποία πρέπει να συνεκτιμώνται στο σύνολό τους και όχι χωριστά, για την πιθανολόγηση της στοιχειοθέτησης της αποδιδόμενης παράβασης (ΣτΕ 2007/2013), το Δικαστήριο πιθανολογεί, ότι ο Φαρμακευτικός Σύλλογος Αχαΐας που αποτελεί «ένωση επιχειρήσεων» κατά τις διατάξεις του δικαίου του ανταγωνισμού, επεδίωξε με την ανωτέρω απόφαση της Γ.Σ της 28.3.2012 αλλά και τις λοιπές ενέργειές του τον περιορισμό του ανταγωνισμού και ειδικότερα τον έλεγχο της διάθεσης των προϊόντων γάλακτος α' βρεφικής ηλικίας και των ειδικών γαλάτων στο νομό Αχαΐας, και κατά συνέπεια πιθανολογείται ότι υπέπεσε στην προβλεπόμενη από την παρ.1 του άρθρου 1 του ν.3959/2011 παράβαση. Ειδικότερα πιθανολογείται ότι όλες οι προαναφερόμενες ενέργειες του Φ.Σ.Α συντονίζονται με αντιανταγωνιστικό τρόπο την επιχειρηματική συμπεριφορά των μελών του μέσω της υιοθέτησης μέτρων αποκλεισμού, καθόσον με αυτές (τις ενέργειες) παρακινούνται τα μέλη του, στο πλαίσιο της εμπορικής τους δραστηριότητας να μην διαθέτουν τα προϊόντα των προμηθευτριών εταιριών που δεν συνεργάζονται αποκλειστικά με τα φαρμακεία. Συγκεκριμένα αποφασίστηκε τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας των εταιριών Friesland (frisolac), NESTLE (nan), CANA (native, guigoz) και BIOLAC μαζί με τα αντίστοιχα ειδικά γάλατα, να μην πωλούνται από τα φαρμακεία του συλλόγου και να τεθούν υπό στενή επιτήρηση τα γάλατα των εταιριών NUMIL (Aptamil, Almiron) και PFIZER (S-26).

Αριθμός απόφασης: 2/2014

Περαιτέρω από τα όσα προεκτέθηκαν (κυρίως από την με ημερομηνία 18.4.2012 επιστολή) προκύπτει συντονισμός επιχειρηματικής δράσης τόσο σε οριζόντιο επίπεδο (φαρμακαποθήκες-χονδρέμποροι/ ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ.), όσο και σε κάθετο επίπεδο (φαρμακαποθήκες-σύλλογος φαρμακοποιών) και συγκεκριμένα πιθανολογείται σύμπραξη με αντιανταγωνιστικό περιεχόμενο: α) μεταξύ του ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ. και του Φ.Σ.Α. όσον αφορά την επιστροφή των προϊόντων και β) μεταξύ του ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ., των φαρμακαποθηκών ΑΠΟΣΤΟΛΑΚΗ Ε.- ΕΥΘΥΜΙΑ ΟΕ και ΑΚΝΟΡΗΑΡΜ ΑΕ, και του Φ.Σ.Α. όσον αφορά στον αποκλεισμό μελλοντικών παραγγελιών. Τα ανωτέρω πιθανολογείται ότι αποτυπώνουν αντιανταγωνιστική σύμπτωση βούλησης και συντονισμό συμπεριφοράς μεταξύ επιχειρήσεων και ένωσης επιχειρήσεων με αντικείμενο τον περιορισμό και τον έλεγχο της διάθεσης στην αγορά του βρεφικού γάλακτος. Ο ενλόγω συντονισμός της συμπεριφοράς πιθανολογείται ότι έχει ως στόχο την απαρέγκλιτη τήρηση και άμεση εφαρμογή της απόφασης του Φ.Σ.Α. για αποκλεισμό συγκεκριμένων προμηθευτριών από τα μέλη του και την επέκταση του αποκλεισμού σε όλες τις εμπλεκόμενες οικονομικές βαθμίδες της αλυσίδας διανομής που συνδέει τον προμηθευτή με τον καταναλωτή. Από τη συγκεκριμένη συμπεριφορά του Φ.Σ.Α. και των τριών χονδρέμπορων-φαρμακαποθηκών πιθανολογείται συνεπώς αντιανταγωνιστική σύμπραξη με σκοπό τον περιορισμό και έλεγχο της διάθεσης των σχετικών προϊόντων. Εξάλλου εφόσον με τις ανωτέρω ενέργειες επιδιώκεται ο περιορισμός ή η παρεμπόδιση ή η νόθευση του ανταγωνισμού, παρέλκει η εκτίμηση των αποτελεσμάτων της στην αγορά, ή η πρόθεση του Φ.Σ.Α., δεδομένου ότι η παρακώλυση, ο περιορισμός ή η νόθευση του ανταγωνισμού εξετάζεται με αντικειμενικά κριτήρια. Κατά συνέπεια ορθώς έτσι έκρινε και η Επιτροπή Ανταγωνισμού με την προσβαλλόμενη απόφασή της, όλοι δε οι αντίθετοι με την προσφυγή προβαλλόμενοι λόγοι είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι. Ειδικότερα: α) ο Φ.Σ.Α. ως «ένωση επιχειρήσεων» θα μπορούσε να έρθει σε επαφή με τις προμηθεύτριες εταιρείες προκειμένου να διαπραγματευτεί νομίμως καλύτερη προσφορά τιμής για τα φαρμακεία, ως προς τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας, με σκοπό αυτά να έχουν ανταγωνιστικές, σε σχέση με τα σούπερ μάρκετ τιμές, και

Αριθμός απόφασης: 2/2014

εντέλει να επωφεληθούν οι καταναλωτές από τη μείωση των τιμών που θα επέφερε η επίταση του ανταγωνισμού στην αγορά, και όχι να συντονίσει με αντιανταγωνιστικό τρόπο την επιχειρηματική συμπεριφορά των μελών του, αλλά και των φαρμακαποθηκών που λειτουργούν στον ίδιο νομό, όπως εν προκειμένω με την υιοθέτηση μέτρων αποκλεισμού προϊόντων συγκεκριμένων προμηθευτριών εταιρειών επειδή αυτές δεν χρησιμοποιούσαν ως αποκλειστικά σημεία πώλησης των προϊόντων τους τα φαρμακεία, β) ουδόλως αποδεικνύεται ότι ο Φ.Σ.Α. απέβλεπε με την ανωτέρω συμπεριφορά στο να χαμηλώσουν οι τιμές, αλλά αντίθετα απέβλεπε στο να παραμείνουν τουλάχιστον ίδιες χωρίς να μειωθεί το κέρδος των φαρμακοποιών, πράγμα που συνομολογείται και από τον Πρόεδρό του στην ομιλία του ενώπιον της Γ.Σ. του Π.Φ.Σ. την 10.12.2011, όπου όπως προεκτέθηκε τονίζει ότι πρέπει τα γάλατα πρώτης βρεφικής ηλικίας να εξακολουθούν να διατίθενται αποκλειστικά από τα φαρμακεία διότι σε αντίθετη περίπτωση θα φτάσουν στο επίπεδο που είναι τα γάλατα δεύτερης βρεφικής ηλικίας, εννοώντας ότι στα τελευταία το περιθώριο κέρδους των φαρμακοποιών είναι χαμηλότερο σε σχέση με τα γάλατα πρώτης βρεφικής ηλικίας, καθόσον για τα γάλατα δεύτερης βρεφικής ηλικίας υπάρχει ο ανταγωνισμός με τα σούπερ μάρκετ με αποτέλεσμα η τιμή τους να είναι πολύ χαμηλότερη σε σχέση με τα γάλατα πρώτης βρεφικής ηλικίας, γ) η τυχόν πρόθεση του κάθε φαρμακοποιού του ν. Αχαΐας για μη προμήθεια προϊόντων συγκεκριμένων εταιρειών δεν αναιρεί τον απαγορευμένο εν προκειμένω συντονισμό από μέρους του Φ.Σ.Α. της συμπεριφοράς των μελών του αλλά και των φαρμακαποθηκών της περιοχής ως προς τον αποκλεισμό της διάθεσης προϊόντων συγκεκριμένων επιχειρήσεων, δ) εφόσον με τις ανωτέρω ενέργειες επιδιώκεται ο περιορισμός ή η παρεμπόδιση ή η νόθευση του ανταγωνισμού, παρέλκει η εκτίμηση των αποτελεσμάτων της στην αγορά, ή η πρόθεση του Φ.Σ.Α. για παραβίαση των διατάξεων περί ανταγωνισμού, δεδομένου ότι η παρακώλυση, ο περιορισμός ή η νόθευση του ανταγωνισμού εξετάζεται με αντικειμενικά κριτήρια, σε κάθε δε περίπτωση δεν συνάδει η επικαλούμενη έλλειψη προθέσεως παραβίασεως των διατάξεων περί ανταγωνισμού με το γεγονός ότι ο Πρόεδρος του Φ.Σ.Α. αρνήθηκε τον έλεγχο σε κλιμάκιο της Επιτροπής Ανταγωνισμού, ο οποίος

Αριθμός απόφασης: 2/2014

τελικώς πραγματοποιήθηκε την 26.4.2012 στα γραφεία του Φ.Σ.Α. παρουσία Εισαγγελέα, ε) η παραβίαση της αρχής της προηγούμενης ακρόασης του διοικούμενου, συνίσταται, όταν αυτή απαιτείται κατά νόμο, στην μη κλήση του διοικούμενου για παροχή εξηγήσεων πριν από τη λήψη σε βάρος του κάθε διοικητικής ενέργειας ή μέτρου και όχι στον τρόπο εκτίμησης από τη διοίκηση των εξηγήσεων που δίδονται από τον διοικούμενο, και στ) από κανένα στοιχείο της δικογραφίας δεν προκύπτει η επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα διάκριση των ειδικών γαλάτων σε απλά ειδικά γάλατα που συνοδεύουν τα γάλατα α' βρεφικής ηλικίας ως συμπλήρωμα θηλασμού και σε ειδικά συμπληρώματα διατροφής σε μορφή γάλακτος για βρέφη που έχουν προβλήματα υγείας, ενώ σε κάθε περίπτωση, ακόμη και αν νοείται η επικαλούμενη διάκριση τόσο η από 28.3.2012 απόφαση της Γενικής του Συνέλευσης (αλλά και η από 12.6.2012 ανάκληση αυτής), όσο και η από 5.4.2012 επιστολή, αναφέρονται σε ειδικά γάλατα γενικώς και επομένως καταλαμβάνουν όλες τις τυχόν υποκατηγορίες αυτών. Περαιτέρω αφενός ο δεύτερος λόγος της προσφυγής έτσι όπως προβάλλεται, είναι απορριπτέος ως αλυσιτελής καθόσον, ακόμη και εάν είναι αληθής δεν άγει στην ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, αφού όπως προεκτέθηκε τα προαναφερόμενα ασφαλιστικά μέτρα λήφθηκαν σε βάρος όλων των εμπλεκόμενων προσώπων δηλαδή και σε βάρος του ΣΥΝ.ΦΑΝ.ΣΠΕ. και των ανωτέρω δύο φαρμακαποθηκών και επομένως δεν νοείται δυσμενής μεταχείριση του Φ.Σ.Α. έναντι αυτών, αφετέρου ο τρίτος λόγος προβάλλεται αορίστως διότι με αυτόν δεν εξειδικεύεται ποία ακριβώς από τα επικαλούμενα και προσκομιζόμενα ενώπιον της Επιτροπής ή του Δικαστηρίου αποδεικτικά στοιχεία, κατά ποίο μέρος τους και με ποίο τρόπο αναιρούν την ανωτέρω κρίση.

14. Επειδή, κατ'ακολουθία, ενόψει και του ότι η λήψη των προβλεπόμενων με την προσβαλλόμενη απόφαση ασφαλιστικών μέτρων παρίσταται νόμιμη και ορθή, καθόσον συντρέχουν και οι λοιπές προϋποθέσεις της παρ.5 του άρθρου 25 του ν.3959/2011, για τη λήψη τους, και για την συνδρομή των οποίων δεν προβάλλεται κανένας λόγος, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί. Τέλος, πρέπει αφενός το καταβληθέν παράβολο ποσού ύψους 500

Αριθμός απόφασης: 2/2014

ευρώ να καταπέσει υπέρ του Δημοσίου (άρθρο 277 παρ.9 του Κ.Δ.Δ), αφετέρου ο προσφεύγων Σύλλογος να καταδικαστεί στα δικαστικά έξοδα της καθής Επιτροπής ύψους 341 ευρώ (άρθρο 275 παρ.1 του Κ.Δ.Δ).

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

-Απορρίπτει την προσφυγή.

-Διατάζει την κατάπτωση υπέρ του Δημοσίου του καταβληθέντος παραβόλου ύψους πεντακοσίων (500) ευρώ. Και

-Επιβάλλει σε βάρος του προσφεύγοντος Φαρμακευτικού Συλλόγου Αχαΐας τα δικαστικά έξοδα της Επιτροπής Ανταγωνισμού ύψους τριακοσίων σαράντα ενός (341) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στην Αθήνα, στις 30 Δεκεμβρίου 2013 και δημοσιεύθηκε στην ίδια πόλη, στις 7 Ιανουαρίου 2014, σε έκτακτη δημόσια επ' ακροατηρίου συνεδρίαση.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΙΑΚΟΝΙΚΟΛΑΟΥ

ΑΛΕΞΑΝΔΡΑ ΜΠΑΡΛΑ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΙΡΗΝΗ ΜΙΑΡΗ

A.B.