

ΑΠΟΦΑΣΗ¹ ΑΡΙΘΜ. 209 / ΙΙΙ / 2002

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ

Συνεδρίασε την 15^η Φεβρουαρίου 2002, ημέρα Παρασκευή και ώρα 14.00 μ.μ, στην αίθουσα 611 της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης, με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος: Δημήτρης Τζουγανάτος

Μέλη: Ηλίας Βλάσης

Θεόδωρος Δεληγιαννάκης,

Παναγιώτης Μαντζουράνης

Κωνσταντίνος Ηλιόπουλος,

Λεωνίδας Νικολούζος,

Χαρίσιος Ταγαράς

Νικόλαος Βέττας

Γραμματέας: Σωτηρία Πανιέρα, κωλυομένης της τακτικής κας Αλεξάνδρας- Μαρίας Ταραμπίκου

Τα λοιπά τακτικά ή/και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν παρευρέθησαν λόγω δικαιολογημένου κωλύματος.

Θέμα της Συνεδρίασεως ήταν η προηγούμενη γνωστοποίηση, σύμφωνα με το άρθρο 4β του Ν.703/77, της εξαγοράς από την εταιρεία MULTY FOAM A.B.E.E. του 51% του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας ΑΘΗΝΑΪΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΑΦΡΩΔΟΥΣ Α.Ε.

Στην συνεδρίαση παρέστη η γνωστοποιήσασα τη συγκέντρωση εταιρεία MULTY FOAM A.B.E.E δια του πληρεξουσίου δικηγόρου της κ. Πανταζή Ορ. Καραμανώλη.

Στην αρχή της συνεδρίασεως τον λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια, κα Σοφία Καμπερίδου, η οποία ανέπτυξε την γραπτή εισήγηση της Γραμματείας επί της υποθέσεως και πρότεινε πρώτον την μη απαγόρευση της συγκεντρώσεως, δεδομένου ότι δεν αναμένεται να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στις επί μέρους σχετικές αγορές τις οποίες αφορά, και δεύτερον την δέσμευση των μερών ότι θα τροποποιήσουν, προ της εγκρίσεως της συγκεντρώσεως από την Επιτροπή, την ρήτρα μη ανταγωνισμού, η οποία περιέχεται στο ιδιωτικό συμφωνητικό – προσύμφωνο πωλήσεως και μεταβιβάσεως μετοχών, κατά τα ειδικότερα στην Εισήγηση της Γραμματείας, περιεχόμενα. Στην συνέχεια, έλαβε τον λόγο ο ανωτέρω πληρεξούσιος δικηγόρος, ο οποίος συντάχθηκε με την εισήγηση της Γραμματείας, δεσμεύθηκε ότι θα προσκομίσει ιδιωτικό συμφωνητικό μεταξύ όλων των εμπλεκόμενων μερών περί τροποποιήσεως της προαναφερθείσας ρήτρας μη ανταγωνισμού, ανέπτυξε τις θέσεις της

¹ Από την παρούσα απόφαση έχουν παραληφθεί, σύμφωνα με το άρθρο 23 παρ.7 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 361/Β'/4.4.2001), τα στοιχεία εκείνα, τα οποία κρίθηκε ότι αποτελούν επιχειρηματικό απόρρητο. Στη θέση των στοιχείων που έχουν παραληφθεί υπάρχει η ένδειξη [...]. Όπου ήταν δυνατό τα στοιχεία που παραλήφθηκαν αντικαταστάθηκαν με ενδεικτικά ποσά και αριθμούς ή με γενικές περιγραφές (εντός []).

παριστάμενης εταιρείας, παρέσχε πληροφορίες, εξηγήσεις και διευκρινίσεις σε ερωτήσεις που του υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα Μέλη της Επιτροπής και ζήτησε την έγκριση της συγκεντρώσεως.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού, αφού έλαβε υπ' όψη της τα στοιχεία του φακέλου της υποθέσεως, την Εισήγηση της Γραμματείας, τις απόψεις που διετύπωσε προφορικά η γνωστοποίησασα την συγκέντρωση εταιρεία και το προσκομισθέν από τον προαναφερθέντα πληρεξούσιο δικηγόρο Ιδιωτικό Συμφωνητικό με ημερομηνία 18 Φεβρουαρίου 2002 (αριθμ. πρωτ. 61/26.2.2002), το οποίο αφορά την ρήτρα μη ανταγωνισμού,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

Ι. Στις 15.10.2001 η εταιρεία MULTY FOAM ABEE (ΜΟΥΛΤΙΦΟΜ ΑΒΕΕ) ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΠΛΑΣΤΙΚΩΝ (εφεξής MULTI FOAM ή η Αγοράστρια), η οποία εδρεύει στον Δήμο Θέρμης Θεσσαλονίκης (οδός Θέρμης – Πανοράματος ΤΚ 57001) και εκπροσωπείται νόμιμα, γνωστοποίησε στην Γραμματεία της Επιτροπής Ανταγωνισμού (αριθμ.πρωτ. 2936/15.10.2001), σύμφωνα με το άρθρο 4β του Ν.703/77, όπως ισχύει, το από 3.10.2001 ιδιωτικό συμφωνητικό-προσύμφωνο πωλήσεως και μεταβιβάσεως μετοχών (στο εξής ιδιωτικό συμφωνητικό από 3.10.2001), το οποίο συνήφθη μεταξύ αφ' ενός της γνωστοποιούσας, αφετέρου των μοναδικών μετόχων της εταιρείας ΑΘΗΝΑΪΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΑΦΡΩΔΟΥΣ Α.Ε. (εφεξής ΑΒΑ ή η Εταιρεία), Ιωάννη Θεοδώρου και Μαρίας συζ. Ιωάννη Θεοδώρου (εφεξής οι Μέτοχοι) και εκ τρίτου της ΑΒΑ, και δυνάμει του οποίου η πρώτη των συμβαλλομένων εταιρειών θα αποκτήσει, έναντι ορισμένου τιμήματος, ποσοστό 51% (πιο συγκεκριμένα 50,99788%) του μετοχικού κεφαλαίου (μ.κ.) της δεύτερης αυτών και κατά συνέπεια την πλειοψηφία του μ.κ., κατόπιν μεταβιβάσεων μετοχών εκ μέρους των προαναφερθέντων μετόχων. Στο νέο πενταμελές ΔΣ θα εκλεγούν αφ' ενός τρία (3) πρόσωπα της απολύτου επιλογής της Αγοράστριας, αφετέρου δε οι δύο Μέτοχοι, με θητεία μέχρι την 30η Ιουνίου 2006. Ειδικότερα ο μέτοχος Ιωάννης Θεοδώρου θα καταλάβει την θέση του Διευθύνοντος Συμβούλου της Εταιρείας, ενώ η Μαρία Θεοδώρου αυτήν της Διοικητικής Διευθύντριας, αμφότεροι δε αναλαμβάνουν την υποχρέωση να συνδράμουν στην ομαλή μετάβαση της Διοικήσεως σε νέα πρόσωπα.

Εξ άλλου στο άρθρο 3 του Ιδιωτικού Συμφωνητικού, και υπό τον τίτλο «Υποχρέωση μη Ανταγωνισμού» προβλέπεται ότι «Οι Μέτοχοι δεσμεύονται και αναλαμβάνουν την υποχρέωση, με άμεση ισχύ, έναντι της Αγοράστριας, να μην ανταγωνισθούν, καθ' οιονδήποτε τρόπο, αμέσως ή εμμέσως, την Εταιρία, σχετικά με τους σκοπούς της, όπως ορίζονται στο καταστατικό της, ενδεικτικά σε ατομική επιχείρηση, ίδρυση νέας επιχείρησης, ή συμμετοχής σε οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση με οποιοδήποτε ποσοστό, ή ανάληψη διευθυντικής ή άλλης θέσης, ή της ιδιότητας μέλους Δ.Σ., συμβούλου παροχής υπηρεσιών κ.λ.π.».

Τέλος η ολοκλήρωση της γνωστοποιηθείσας πράξεως τελεί υπό την αίρεση της εγκρίσεώς της από την Επιτροπή Ανταγωνισμού (άρθρο 4 παρ.1 ιδιωτικού συμφωνητικού από 3.10.2001).

Σημειωτέον ότι η γνωστοποιούσα, με από 15.10.2001 έγγραφό της, υποστηρίζει ότι, κατά την άποψή της, η γνωστοποιούμενη συναλλαγή δεν πληροί τα αριθμητικά και ποσοτικά κριτήρια του άρθρου 4β ν.703/77, αλλά προβαίνει σε γνωστοποίηση λόγω της ελλείψεως αξιόπιστων στατιστικών στοιχείων.

II. Η εταιρεία MULTY FOAM, ανήκει κατά 100% στον Ολλανδικό όμιλο εταιρειών SCHULPEN BEHEER B.V.», και δραστηριοποιείται στον κλάδο της παραγωγής και εμπορίας αφρωδών πλαστικών (διογκωμένης πολυουρεθάνης) για βιομηχανική και καταναλωτική χρήση. Στον όμιλο αυτόν ανήκουν (κατά 100%) θυγατρικές εταιρείες, οι οποίες δραστηριοποιούνται σε διάφορες χώρες του κόσμου (Ολλανδία, Βέλγιο, Αυστρία, Ουγγαρία, Ισπανία, Μ. Βρετανία, Η.Π.Α.).

Η προώθηση των πωλήσεων της εταιρείας πραγματοποιείται κυρίως μέσω του δικτύου των πωλητών και αντιπροσώπων που διαθέτει, και το οποίο είναι εξειδικευμένο στους διαφορετικούς κλάδους των προϊόντων (καταναλωτικά ή βιομηχανικά) που διακινεί. Ειδικότερα ως προς την Ελλάδα, το δίκτυο πωλήσεων προϊόντων βιομηχανικού κλάδου εκτείνεται στο χώρο της Κεντρικής και Ανατολικής Μακεδονίας, Θεσσαλίας και Αττικής και αποτελείται από πωλητές της εταιρείας, οι οποίοι εξυπηρετούν το πελατολόγιο αυτής, το οποίο περιλαμβάνει βιοτεχνίες επεξεργασίας αφρώδους πλαστικού, βιομηχανίες κατασκευής επίπλων γραφείου, βιοτεχνίες κατασκευής σαλονιών, κατασκευής προϊόντων οικιακής χρήσης, στρωματοποιίας, επεξεργασίας βατών ρούχων κλπ.

Ο κύκλος εργασιών της MULTY FOAM στην εθνική αγορά κατά το έτος 2000 ανήλθε σε [σε ποσό κάτω των 15 εκατ.]Ευρώ.

Η ABA έχει έδρα τον Δήμο Αχαρνών Αττικής και δραστηριοποιείται στον κλάδο της παραγωγής και εμπορίας αφρωδών πλαστικών (διογκωμένης πολυουρεθάνης) για βιομηχανική χρήση. Διαθέτει δίκτυο πωλήσεων που επεκτείνεται σ' όλη την Ελλάδα, αλλά κυρίως στην Αττική, και απαρτίζεται από πωλητές, οι οποίοι εξυπηρετούν το πελατολόγιο της εταιρείας, το οποίο περιλαμβάνει βιομηχανίες αφρωδών πλαστικών, βιοτεχνίες σαλονιών, βιομηχανίες επίπλων γραφείου, στρωματοποιίες κλπ. Η εταιρεία δεν διαθέτει θυγατρικές ή συγγενείς επιχειρήσεις. Ο κύκλος εργασιών της στην εθνική αγορά κατά το έτος 2000 ανήλθε [σε ποσό κάτω των 5 εκατ.]Ευρώ.

III. Η σχετική αγορά προϊόντων περιλαμβάνει το σύνολο των προϊόντων που θεωρούνται από τον καταναλωτή εναλλάξιμα ή δυνάμενα να υποκατασταθούν μεταξύ τους, λόγω των χαρακτηριστικών τους, της τιμής τους και της σκοπούμενης χρήσης τους, ενώ η σχετική γεωγραφική αγορά περιλαμβάνει την περιοχή, στην οποία οι ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις πωλούν τα σχετικά προϊόντα υπό επαρκώς ομοιογενείς συνθήκες ανταγωνισμού.

Η παρούσα συγκέντρωση αφορά την αγορά, στην οποία δραστηριοποιείται η εξαγοραζόμενη εταιρεία ABA, ήτοι τον κλάδο της παραγωγής και εμπορίας αφρωδών πλαστικών (διογκωμένης πολυουρεθάνης) για βιομηχανική χρήση (κυρίως για την επιπλοβιομηχανία και την στρωματοποιία). Γειτονική/επηρεαζόμενη αγορά αποτελεί η αγορά παραγωγής και διαθέσεως αφρωδών πλαστικών (διογκωμένης πολυουρεθάνης) για καταναλωτική χρήση, όπου δραστηριοποιείται, εκ των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση εταιρειών, μόνο η εξαγοραζούσα εταιρεία MULTY FOAM.

Ως σχετική γεωγραφική αγορά θεωρείται αυτή του συνόλου της ελληνικής επικράτειας.

Σύμφωνα με τις εκτιμήσεις της Γραμματείας της ΕΑ οι συμμετέχουσες στην συγκέντρωση επιχειρήσεις κατέχουν μερίδιο αγοράς, στην σχετική αγορά της παραγωγής και εμπορίας αφρωδών πλαστικών για βιομηχανική χρήση, 17%-19% περίπου, η MULTY FOAM και 17%-

20% περίπου, η ΑΒΑ, ήτοι από κοινού μερίδιο 35%-37% περίπου. Τα αντίστοιχα μερίδια αγοράς των κυρίων ανταγωνιστών τους στην ίδια αγορά εκτιμώνται από την Γραμματεία σε περίπου 10% για την RICOMEX ΑΕ, 16%-18% για την Ν. & Μ. ΠΕΤΖΕΤΑΚΗΣ, 16% για την ΜΟΝΟΦΛΕΞ ΑΒΕΕ, 15% για την ΣΑΚΑΛΑΚΗΣ και 8% για τους λοιπούς.

Όσον αφορά την γειτονική αγορά των αφρώδων πλαστικών για καταναλωτική χρήση, όπου δραστηριοποιείται η εξαγοράζουσα εταιρεία MULTY FOAM, με μερίδιο υπολειπόμενο του 35%, δεν θα υπάρξει αύξηση του μεριδίου της, δεδομένου ότι στην αγορά αυτή δεν δραστηριοποιείται η εξαγοραζόμενη επιχείρηση (κατά ρητή δήλωσή της).

IV. Ως προς τις συνθήκες ανταγωνισμού εκτιμάται ότι η αγορά του βιομηχανικού αφρώδους πλαστικού στην Ελλάδα βρίσκεται σε φάση ωριμότητας και ότι θα παραμείνει στάσιμη για την επόμενη πενταετία, ενώ διαπιστούται ότι δεν περιλαμβάνει (μέχρι στιγμής) επώνυμα προϊόντα. Ο υπό εξέταση κλάδος είναι άκρως ανταγωνιστικός και κορεσμένος και κάθε μία από τις εταιρείες που δραστηριοποιούνται στο χώρο διαθέτει παραγωγική ικανότητα ικανή να καλύψει μόνη της την εθνική αγορά. Όλη δε η προσπάθεια των εταιρειών του κλάδου επικεντρώνεται στην ελαχιστοποίηση του κόστους με μηχανές παραγωγής και κοπής αφρώδων προϊόντων νέας τεχνολογίας. Η είσοδος νέων επιχειρήσεων στον κλάδο, αν και δεν μπορεί να αποκλεισθεί, κρίνεται εκ των ως άνω λόγων ασύμφορη. Πάντως το κόστος εισόδου μίας νέας εταιρείας στην αγορά δεν υπερβαίνει τα 100 εκατ. δρχ., ενώ δεν υφίστανται ούτε νομικοί περιορισμοί για την είσοδο επιχειρήσεων στον κλάδο της παραγωγής και εμπορίας αφρώδων πλαστικών (πέρα των τυπικών προϋποθέσεων, ήτοι της λήψεως άδειας λειτουργίας βιομηχανίας κλπ.)

V. Κατά το άρθρο 4 παρ. 2 εδαφ. β' του ν.703/77, όπως ισχύει, συγκέντρωση πραγματοποιείται 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 μίας ή περισσότερων άλλων επιχειρήσεων.

Συνεπώς η εξαγορά του 51% του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας ΑΘΗΝΑΪΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΑΦΡΩΔΟΥΣ Α.Ε. από την εταιρεία MULTY FOAM Α.Β.Ε.Ε., οδηγούσα στον έλεγχο αυτής από την τελευταία, συνιστά συγκέντρωση επιχειρήσεων κατά την έννοια του παραπάνω άρθρου, η οποία εμπίπτει στις σχετικές με τις συγκεντρώσεις ρυθμίσεις του νόμου αυτού.

VI. Κατά το άρθρο 4β του ν.703/77, όπως ισχύει, κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε 10 εργάσιμες ημέρες από την σύναψη της συμφωνίας ή την δημοσίευση της προσφοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση συμμετοχής, που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχειρήσεως όταν: α) με τη συγκέντρωση αποκτάται ή αυξάνεται μερίδιο αγοράς των προϊόντων ή των υπηρεσιών, που αφορά η συγκέντρωση, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 4στ, που αντιπροσωπεύει στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών, τμήμα της, τουλάχιστον 35% του συνολικού κύκλου εργασιών που πραγματοποιείται με τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που θεωρούνται ομοειδή από τον καταναλωτή λόγω των ιδιοτήτων, της τιμής τους και της χρήσης 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 150.000.000 Ευρώ και δύο τουλάχιστον από

τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, καθεμία χωριστά, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 15.000.000 Ευρώ. Η προθεσμία των 10 ημερών αρχίζει από την επέλευση της πρώτης από τις πράξεις, που αναφέρονται ανωτέρω, ενώ σε γνωστοποίηση υποχρεούνται: α) σε περίπτωση που η συγκέντρωση αποτελεί αντικείμενο συμφωνίας των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, η καθεμία από αυτές, ενώ β) σε όλες τις άλλες περιπτώσεις, τα πρόσωπα, οι επιχειρήσεις ή ομάδες προσώπων ή επιχειρήσεων, που αποκτούν έλεγχο στο σύνολο ή σε τμήματα μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων.

Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, η κρινόμενη συγκέντρωση υπόκειται σε προληπτικό έλεγχο δεδομένου ότι πληρούται η προϋπόθεση του μεριδίου αγοράς (και μόνο), αφού, στην αγορά αφρωδών πλαστικών για βιομηχανική χρήση η εξαγοράζουσα εταιρεία αυξάνει το μερίδιό της από 17%-19% σε 35%-37% περίπου.

Εξ άλλου η υπόχρη σε γνωστοποίηση εξαγοράζουσα εταιρεία προέβη στην γνωστοποίηση της συγκεντρώσεως εμπροθέσμως (η συμφωνία μετόχων υπεγράφη την 3.10.2001 και γνωστοποιήθηκε στην Γραμματεία της ΕΑ την 15.10.2001).

VII. Κατά το άρθρο 4γ παρ 1 ν. 703/1977, όπως ισχύει, με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού απαγορεύεται κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων, η οποία υπόκειται σε προηγούμενη γνωστοποίηση και η οποία μπορεί να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών τμήμα της και ιδίως με την δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσεως.

Σύμφωνα με τα προαναφερθέντα, με την υπό κρίση συγκέντρωση η εξαγοράζουσα ενισχύει τα μερίδιά της στην αγορά βιομηχανικών αφρωδών πλαστικών και κατακτά την πρώτη θέση σ' αυτή. Παρ' ότι η συγκεκριμένη αγορά, από πλευράς προσφοράς προϊόντων, φαίνεται κορεσμένη, με συνέπεια αυτό να δρα αποθαρρυντικά για τυχόν δυνητικούς ανταγωνιστές, στον κλάδο δραστηριοποιούνται ήδη αρκετοί ανταγωνιστές με μερίδια, τα οποία δεν είναι αμελητέα. Πέραν αυτού νομικά εμπόδια εισόδου δεν υφίστανται.

Επομένως η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση δεν αναμένεται να οδηγήσει σε σημαντικό περιορισμό του ανταγωνισμού στην εθνική αγορά ή σε σημαντικό τμήμα της.

VIII. Σύμφωνα με την ανακοίνωση (2001/C 188/03) της Ευρωπαϊκής Επιτροπής (ΕΕ) σχετικά με τους δευτερεύοντες περιορισμούς, αυτοί πρέπει να είναι άμεσα συνδεόμενοι με το κύριο αντικείμενο της συγκεντρώσεως και αναγκαίοι για την πραγματοποίησή της, υπό την έννοια ότι, εάν δεν υπήρχαν, η συγκέντρωση δεν θα μπορούσε να πραγματοποιηθεί ή θα μπορούσε μόνο υπό περισσότερο αβέβαιες συνθήκες, με αισθητά υψηλότερο κόστος, σε μεγαλύτερο χρονικό διάστημα και με πολύ περισσότερες δυσχέρειες. Για να προσδιορισθεί δε εάν ένας περιορισμός είναι αναγκαίος ή όχι, πρέπει να ληφθεί υπόψη όχι μόνο η φύση του, αλλά επίσης να εξασφαλισθεί ότι η διάρκεια, το αντικείμενο και το γεωγραφικό πεδίο εφαρμογής του δεν υπερβαίνουν εκείνα που εύλογα απαιτούνται για την πραγματοποίηση της συγκεντρώσεως.

Οι ρήτρες, οι οποίες περιορίζουν το δικαίωμα του πωλητή να αγοράζει ή να διακρατεί μετοχές σε εταιρεία που ανταγωνίζεται τη μεταβιβαζόμενη επιχείρηση, θεωρούνται ότι σχετίζονται ευθέως με τη συγκέντρωση και είναι απαραίτητες για την πραγματοποίησή της, εκτός αν απαγορεύουν στον πωλητή να αγοράζει ή να διακρατεί για επενδυτικούς σκοπούς

μετοχές που δεν του παρέχουν, άμεσα ή έμμεσα, διαχειριστικές λειτουργίες ή ουσιαστική επιρροή σε εταιρεία που ανταγωνίζεται τη μεταβιβαζόμενη επιχείρηση.

Οι υποχρεώσεις μη ασκήσεως ανταγωνισμού που επιβάλλονται στον πωλητή κατά τη μεταβίβαση μιας επιχειρήσεως ή τμήματός της μπορούν να είναι αναγκαίες για την πραγματοποίηση της συγκεντρώσεως και να συνδέονται άμεσα με αυτήν, υπό την έννοια ότι ο αγοραστής πρέπει, για να μπορέσει να επωφεληθεί πλήρως από την αξία των μεταβιβαζομένων περιουσιακών στοιχείων, να απολαύει κάποιας προστασίας από τον ανταγωνισμό του πωλητή, η οποία θα του επιτρέψει να εξασφαλίσει την αφοσίωση της πελατείας και να αφομοιώσει την αποκτώμενη τεχνογνωσία.

Η μέχρι τώρα εμπειρία της ΕΕ κατέδειξε ότι όταν η μεταβίβαση επιχειρήσεως περιλαμβάνει αφ' ενός στοιχεία φήμης και πελατείας και αφ' ετέρου τεχνογνωσίας, οι ρήτρες μη ανταγωνισμού δικαιολογούνται γενικώς για περιόδους έως και τριών ετών, ενώ όταν η μεταβίβαση περιλαμβάνει μόνο την φήμη και πελατεία, οι ρήτρες δικαιολογούνται για περιόδους έως και δύο ετών. Το δε γεωγραφικό πεδίο εφαρμογής μιας ρήτρας μη ανταγωνισμού θα πρέπει κανονικά να περιορίζεται στη ζώνη, στην οποία ο πωλητής προσέφερε τα σχετικά προϊόντα ή υπηρεσίες πριν τη μεταβίβαση. Τέλος, η ισχύς των ρητρών μη ανταγωνισμού πρέπει να περιορίζεται στα προϊόντα και σε υπηρεσίες που αποτελούν το αντικείμενο δραστηριότητας της μεταβιβαζόμενης επιχειρήσεως.

Στην υπό κρίση υπόθεση, η Γραμματεία της ΕΑ με την Εισήγησή της υπεστήριξε την άποψη ότι η ρήτρα μη ανταγωνισμού του άρθρου 3 του από 3.10.2001 ιδιωτικού συμφωνητικού είναι γενική και αόριστη και ως εκ τούτου θα πρέπει να τροποποιηθεί από τα Μέρη, ούτως ώστε α) να μην απαγορεύεται στους μετόχους-πωλητές το δικαίωμα να αγοράζουν και να διακρατούν για επενδυτικούς σκοπούς μετοχές που δεν τους παρέχουν, άμεσα ή έμμεσα, διαχειριστικές λειτουργίες ή ουσιαστική επιρροή σε επιχειρήσεις που ανταγωνίζονται την εξαγοραζόμενη και β) να προσδιορίζεται η διάρκεια του περιορισμού, με βάση τα κριτήρια που θέτει η προαναφερθείσα ανακοίνωση της ΕΕ, καθώς και το γεωγραφικό πεδίο εφαρμογής της απαγορεύσεως. Τέλος, κατά την συζήτηση της υποθέσεως, η γνωστοποίησας εδήλωσε ότι επιφυλάσσεται να προσκομίσει την σχετική τροποποίηση προ της εκδόσεως της αποφάσεως της Επιτροπής, εφ' όσον τα συμβαλλόμενα μέρη συμφωνήσουν να προβούν στην προταθείσα από την Γραμματεία τροποποίηση.

Πράγματι, τα μέρη προσκόμισαν το προαναφερθέν από 18 Φεβρουαρίου 2002 Ιδιωτικό Συμφωνητικό, με το άρθρο 1 του οποίου τροποποίησαν το άρθρο 3 του από 3.10.2001 Ιδιωτικού Συμφωνητικού και όρισαν ότι «... για αποκλειστική διάρκεια 2 ετών οι Μέτοχοι δεσμεύονται και αναλαμβάνουν την υποχρέωση, με άμεση ισχύ έναντι της Αγοράστριας, να μην ανταγωνισθούν εντός Ελλάδος, καθ' οιονδήποτε τρόπο αμέσως ή έμμεσα, την Εταιρεία, σχετικά με τους σκοπούς της, όπως ορίζονται από το καταστατικό της, ενδεικτικά με ατομική επιχείρηση, ίδρυση νέας επιχείρησης ή συμμετοχής σε οποιαδήποτε άλλη επιχείρηση, με οποιοδήποτε ποσοστό ή με ανάληψη διευθυντικής ή άλλης θέσης, ή της ιδιότητας μέλους Δ.Σ, συμβούλου παροχής υπηρεσιών κλπ. Η ανωτέρω απαγόρευση δεν καταλαμβάνει την υπό των Μετόχων αγορά και διακράτηση, για επενδυτικούς σκοπούς μετοχών, που δεν τους παρέχουν άμεσα ή έμμεσα διαχειριστικές λειτουργίες ή ουσιαστική επιρροή σε επιχειρήσεις

που ανταγωνίζονται την εξαγοραζόμενη. Διευκρινίζεται ότι οι κατά τις διατάξεις του παρόντος άρθρου αποκτήσεις θα εξετάζονται από τους Μετόχους επί συλλογικής και όχι κεχωρισμένης βάσεως».

Κατόπιν ανωτέρω εκτιμάται ότι η κρινόμενη συγκέντρωση δεν θα έχει ως αποτέλεσμα τον περιορισμό του ανταγωνισμού στις υπό κρίση σχετικές αγορές. Κατά συνέπεια, η συγκέντρωση δεν πρέπει να απαγορευθεί.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Αποφαίνεται ότι δεν υφίσταται νόμιμη περίπτωση να απαγορευθεί η σκοπούμενη συγκέντρωση επιχειρήσεων, η οποία γνωστοποιήθηκε στην Γραμματεία της Επιτροπής στις 15.10.2001, και η οποία θα πραγματοποιηθεί, βάσει των από 3.10.2001 και 18.2.2002 Ιδιωτικών Συμφωνητικών, δια της εξαγοράς ποσοστού 50,99788 % του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας ΑΘΗΝΑΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΑΦΡΩΔΟΥΣ Α.Ε, η οποία έχει έδρα τον Δήμο Αχαρνών Αττικής, από την εταιρεία MULTI FOAM Α.Β.Ε.Ε, η οποία έχει την έδρα της τον Δήμο Θέρμης Θεσσαλονίκης.

Η απόφαση εκδόθηκε την 11^η Μαρτίου 2002.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, σύμφωνα με το άρθρο 23 παρ7 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 361/Β/4-4-2001).

Ο Πρόεδρος

Ο Συντάξας την Απόφαση

Δημήτρης Τζουγανάτος

Κωνσταντίνος Ηλιόπουλος

Η Γραμματέας

Σωτηρία Πανιέρα