

**Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ**

**ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ**

Συνεδρίασε στην αίθουσα 611 της Γ.Γ. Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης, την 11η Ιουλίου 1997, ημέρα Παρασκευή και ώρα 10 π.μ. με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος: Ευάγγελος Περάκης, κωλυμένου του Προέδρου, Κωνσταντίνου Λασσαδού

Μέλη: Νικόλαος Σακελλαρόπουλος,

Παναγιώτης Μαντζουράνης, κωλυμένου του τακτικού Χαριλάου Χάρακα,

Κωνσταντίνος Ηλιόπουλος,

Μελίνα Μουζουράκη,

Δημήτριος Τζουγανάτος.

Γραμματέας: Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου.

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, απουσίαζαν λόγω κωλύματος.

Θέμα της Συνεδρίασεως ήταν η μη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης των επιχειρήσεων ΜΥΤΙΛΗΝΑΙΟΣ Α.Ε. – ΟΜΙΛΟΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ και ΓΕΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ, σύμφωνα με το άρθρο 4α του ν.703/77, όπως ισχύει. Σημειώνεται ότι η συνεδρίαση για τη συζήτηση της ανωτέρω υποθέσεως είχε αρχικά ορισθεί για τις 24.6.1997, οπότε και ανεβλήθη μετά από προφορική αίτηση της πρώτης των εταιρειών.

Στη συνεδρίαση παρέστη η κλητευθείσα εταιρεία ΜΥΤΙΛΗΝΑΙΟΣ Α.Ε. δια του πληρεξουσίου της δικηγόρου, Νικολάου Δ. Μουσά, ο οποίος και δήλωσε στην Επιτροπή ότι θα προσκομίσει σχετικό συμβολαιογραφικό πληρεξούσιο.

Στην αρχή της συζήτησης το λόγο έλαβε εκ της Γραμματείας ο επίκουρος εισηγητής κ. Πέτρος Κανινής, κωλυμένης της Γενικής Εισηγήτριας, Σοφίας Καμπερίδου, ο οποίος ανέπτυξε τη γραπτή εισήγηση της Υπηρεσίας και πρότεινε α) να επιβληθεί πρόστιμο ύψους 5.000.000 δρχ. (το οποίο αντιστοιχεί σε ποσοστό 0,00066% του συνολικού κύκλου εργασιών των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων, σύμφωνα με το αρ. 4στ του ν.703/77, όπως ισχύει), στην υπόχρεη προς γνωστοποίηση εταιρεία ΜΥΤΙΛΗΝΑΙΟΣ Α.Ε., για τη μη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης και β) να υποχρεωθεί η ως άνω εταιρεία να καταθέσει το προβλεπόμενο από το αρ. 31 παρ. 1 του νόμου παράβολο.

Κατόπιν, το λόγο έλαβε ο ανωτέρω πληρεξούσιος δικηγόρος, ο οποίος ανέπτυξε τις απόψεις της κλητευθείσας, απάντησε σε ερωτήσεις που του υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής, ζήτησε από την Επιτροπή τη μη επιβολή του προτεινομένου από τη Γραμματεία προστίμου, δεδομένου ότι δεν υπήρχε πρόθεση απόκρυψης της υπό συζήτηση συγκέντρωσης από τα ενδιαφερόμενα μέρη και ως εκ τούτου υπαιτιότητα για τη μη γνωστοποίησή της και προσκόμισε και κατέθεσε στην Επιτροπή το αιτηθέν από τη Γραμματεία παράβολο. Ο Πρόεδρος της Επιτροπής έδωσε προθεσμία μέχρι τις 28.7.1997 στην ενδιαφερόμενη εταιρεία για να προσκομίσει το υπόμνημά της.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού συνήλθε σε διάσκεψη στις 10 Σεπτεμβρίου 1997, ημέρα Τετάρτη και ώρα 11.15 π.μ., στην ανωτέρω αίθουσα 611, και αφού έλαβε υπόψη της τα στοιχεία του φακέλλου, την Εισηγήση της Γραμματείας, και τις απόψεις που διετύπωσαν, εγγράφως και προφορικά, τα ενδιαφερόμενα μέρη κατά τη συζήτηση της υποθέσεως, και το υπόμνημα που υπεβλήθη,

#### **ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:**

**I.** Η παρούσα υπόθεση αφορά στην απόκτηση του 100% των μετοχών της εταιρείας υπό την επωνυμία ΓΕΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΓΙΑΜΑΣ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΙΣΑΓΩΓΩΝ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ και με τον διακριτικό τίτλο «ΓΕΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ» (στο εξής ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ), η οποία έχει την έδρα της στην Αθήνα (Μιχαλακοπούλου 57), από την εταιρεία υπό την επωνυμία ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ – ΟΜΙΛΟΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ (στο εξής ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ), η οποία έχει την έδρα της στην Κηφισιά Αττικής (Γεωργαντά 11).

Η εταιρεία ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ ασχολείται με εισαγωγές και εμπόριο οικοδομικών υλικών, ενώ η εταιρεία ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ δραστηριοποιείται στο εμπόριο και στις εισαγωγές μετάλλων, μεταλλευμάτων και χαλυβουργικών προϊόντων.

Η ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ κατέχει στον κλάδο του αλουμινίου την δεύτερη θέση μετά το «ΑΛΟΥΜΙΝΙΟ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ», με μερίδιο αγοράς 7%. Στον κλάδο των σιδηρών κατασκευών και των χαλυβουργικών προϊόντων, το μερίδιο αγοράς της είναι περίπου 5% με κυριότερους ανταγωνιστές τις εταιρείες ΜΠΗΤΡΟΣ ΑΕΒΕ, ΚΑΛΠΙΝΗΣ-ΣΙΜΟΣ ΑΕΒΕ, ΔΑΡΙΓΚ ΑΕ, ΛΕΒΕΝΤΕΡΗΣ ΑΕ και ΑΦΟΙ ΤΡΙΓΩΝΗ ΑΕ, οι οποίες κατέχουν μεγαλύτερα μερίδια. Στα λοιπά βασικά μέταλλα (χαλκός, μόλυβδος, ψευδάργυρος) ο ανταγωνισμός προέρχεται κυρίως από διεθνείς εμπόρους.

Ο κύκλος εργασιών για το έτος 1994 της ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ, ήταν 7.571.000.000 δρχ. (ήτοι 26.379.790 ECU), της ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ 1.988.000 δρχ. (ήτοι 6.926 ECU), συνολικώς δε και οι δύο μαζί είχαν κύκλο εργασιών 7.572.988 δρχ. (ήτοι 26.386.716 ECU).

Στις 3.7.1995 υπεγράφη η σύμβαση πωλήσεως του 100% των ονομαστικών μετοχών της ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ στη ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ δια του υπ' αριθ. 12428/3.7.1995 συμβολαίου της Συμβολαιογράφου Αθηνών Μαριάνθης Ασημακοπούλου-Ζερβού. Στις 8.12.1995 υπεγράφη η (οριστική) σύμβαση συγχώνευσης με απορρόφηση της ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ από την ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ δια του υπ' αριθ. 13978/8.12.1995 συμβολαίου της Συμβολαιογράφου Αθηνών Φωτεινής Φλωρά-Ψάρρη. Τέλος, στις 27.12.1995 η ως άνω συγχώνευση των δύο εταιριών ενεκρίθη από την Υπουργό Ανάπτυξης δια της υπ' αριθ. Κ2-10466/27.12.1995 Αποφάσεως.

Στις 3.1.1996 η Γενική Διεύθυνση Εσωτερικού Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης κοινοποίησε την προαναφερθείσα Υπουργική Απόφαση στη Γραμματεία της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΕΑ). Με επιστολές της από 23.1.1996, 10.7.1996 και 7.1.1997 η Γραμματεία κάλεσε την εξαγοράζουσα εταιρεία ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ να προβεί σε γνωστοποίηση της συγκέντρωσης. Η τελευταία απάντησε αρχικά με επιστολή από 18.7.1997 ότι δεν έχει υποχρέωση γνωστοποίησης, αργότερα όμως, στις 11.3.1997 και 1.4.1997 έθεσε στη διάθεση της Γραμματείας τα σχετικά με τη συγκέντρωση στοιχεία.

**II.** Σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 2 ν.703/77, όπως ισχύει, «Συγκέντρωση (επιχειρήσεων) πραγματοποιείται α) όταν συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες προηγούμενες ανεξάρτητες επιχειρήσεις, β) όταν ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη τουλάχιστο μία επιχείρηση, ή μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, αποκτούν, άμεσα ή έμμεσα, τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μιας ή περισσοτέρων άλλων επιχειρήσεων».

Η απόκτηση του 100% των μετοχών της εταιρείας ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ από την εταιρεία ΜΥΤΙΛΗΝΑΙΟΣ ΑΕ, η οποία έλαβε χώρα στις 3.7.1995, αποτελεί συγκέντρωση υπό την έννοια του νόμου. Η σύμβαση συγχωνεύσεως της 8.12.1995 αποτελεί επίσης κατ' αρχήν συγκέντρωση, η οποία όμως ως επιγενομένη δεν είναι κρίσιμη για την κρινόμενη υπόθεση και συνεπώς περιττεύει ο σχετικός περί αυτής έλεγχος.

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

α) το μερίδιο αγοράς των προϊόντων ή υπηρεσιών που αφορά η συγκέντρωση, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 4στ, αντιπροσωπεύει στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών τμήμα της τουλάχιστον δέκα τοις εκατό (10%) του συνολικού κύκλου εργασιών που πραγματοποιείται με τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες που θεωρούνται ομοειδή από τον καταναλωτή λόγω των ιδιοτήτων, της τιμής 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 τουλάχιστον στο σε δραχμές ισόποσο των δέκα εκατομμυρίων (10.000.000) Ευρωπαϊκών Λογιστικών Μονάδων (ECU)».

Η παρούσα συγκέντρωση υπόκειται στην εκ του νόμου υποχρέωση γνωστοποίησης, δεδομένου ότι πληρούται το κριτήριο του συνολικού κύκλου εργασιών. Ειδικότερα ο συνολικός κύκλος εργασιών των επιχειρήσεων αυτών ξεπερνά κατά πολύ τα 10.000.000 ECU (26.386.716 ECU).

Η εταιρεία ΜΥΤΙΛΗΝΑΙΟΣ ΑΕ υποστήριξε την άποψη ότι δεν είχε υποχρέωση γνωστοποίησης κατ' άρθρο 4α ν.703/77. Την άποψη αυτή στήριξε σε ερμηνεία του άρθρου 4α, σύμφωνα με την οποία ο νόμος καθιερώνει τέτοια υποχρέωση μόνον όταν το άθροισμα των κύκλων εργασιών των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων υπερβαίνει το όριο των 10.000.000 ECU. Αντίθετα, όταν ο κύκλος εργασιών της μίας μόνον επιχειρήσεως υπερβαίνει από μόνος του το όριο αυτό, όπως αυτό συμβαίνει στην περίπτωση της, δεν γεννάται υποχρέωση γνωστοποίησης.

Η άποψη αυτή δεν βρίσκει έρεισμα στο νόμο, ο οποίος δεν κάνει τέτοια διάκριση. Εξάλλου μία επιχείρηση που από μόνη της έχει κύκλο εργασιών μεγαλύτερο από το όριο που θέτει ο νόμος για να καθιερώσει υποχρέωση γνωστοποίησης, είναι κατ' αρχήν ισχυρότερη και επομένως και πιο επικίνδυνη για τον ανταγωνισμό από άλλες με μικρότερο κύκλο εργασιών. Ακριβώς στις περιπτώσεις αυτές ο νομοθέτης θεώρησε ότι έπρεπε να εισαγάγει υποχρέωση γνωστοποίησης, ώστε να μπορέσει να χαρτογραφήσει την αγορά, στην οποία δραστηριοποιούνται τέτοιες επιχειρήσεις και από τις οποίες είναι πιθανόν στο μέλλον να προκύψει κίνδυνος για τον ανταγωνισμό, αφού μάλιστα στο πλαίσιο μιας

συγκεντρώσεως θα προστεθεί στο δυναμικό αυτής της επιχειρήσεως άλλη μία τουλάχιστον επιχείρηση, όσο μικρή και αν είναι αυτή από πλευράς κύκλου εργασιών, και η οποία όμως μπορεί να διαθέτει άλλα ισχυρά όπλα, όπως ευρεσιτεχνίες, τεχνογνωσία (know how), γνώσεις της τοπικής αγοράς, αξιόλογο προσωπικό κλπ. Επομένως, υποχρέωση γνωστοποίησης υπάρχει και στις περιπτώσεις που ο κύκλος εργασιών της μίας μόνον επιχείρησης υπερβαίνει ήδη από μόνος του το όριο που θέτει ο νόμος (10.000.000 ECU).

**IV.** Σύμφωνα με το άρθρο 4α παράγραφος 1 του ν.703/77, όπως ισχύει, η γνωστοποίηση πρέπει να γίνεται μέσα σε ένα μήνα από την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης. Σύμφωνα δε με το άρθρο 4α παράγραφος 4 ν.703/77, όπως ισχύει, «Σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της υποχρέωσης προς γνωστοποίηση η Επιτροπή Ανταγωνισμού επιβάλλει πρόστιμο ύψους μέχρι πέντε τοις εκατό (5%) του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ».

Στην υπό κρίση περίπτωση η μεταβίβαση των μετοχών στην αποκτώσα εταιρεία πραγματοποιήθηκε στις 3 Ιουλίου 1995. Η γνωστοποίηση έγινε στις 11 Μαρτίου 1997, ήτοι ένα έτος και επτά μήνες περίπου μετά τη λήξη της υπό του νόμου προβλεπόμενης προθεσμίας του ενός μηνός, και επομένως ήταν εκπρόθεσμη.

Η γνωστοποιούσα επιχείρηση ήταν σε γνώση των σχετικών διατάξεων που ορίζουν τόσο τηΝ υποχρέωση γνωστοποίησης όσον και την ορισμένη προθεσμία, εντός της οποίας αυτή η γνωστοποίηση πρέπει να λάβει χώρα και συνεπώς η μη τήρηση της ανωτέρω προθεσμίας έγινε υπαίτια, κατά την έννοια του νόμου. Το γεγονός ότι η εταιρεία ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ θεωρούσε, κατά τα ανωτέρω εκτεθέντα, ότι δεν είχε υποχρέωση γνωστοποίησης, δεν την απήλλαξε από την υποχρέωση να προβεί στη γνωστοποίηση, δεδομένου ότι θα μπορούσε να την έχει κάνει και υπό επιφύλαξη.

Το υπαίτιο της συμπεριφοράς της ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ δεν αίρεται ούτε από το γεγονός, το οποίο αυτή επικαλείται, ότι πρόθεσή της δεν ήταν, όπως ισχυρίζεται, η αύξηση του μεριδίου αγοράς που κατείχε, αλλά η απόκτηση του ακινήτου της ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ στον Ασπρόπυργο Αττικής, εκτάσεως 7.071 στρεμμάτων. Σύμφωνα με το άρθρο 4α παράγρ. 1 ν.703/77, όπως ισχύει σήμερα, η υποχρέωση γνωστοποίησης της συγκέντρωσης γεννάται όταν πληρούνται το ένα τουλάχιστον από τα αντικειμενικά κριτήρια της διάταξης αυτής (μερίδιο αγοράς μεγαλύτερο του 10%, συνολικός κύκλος εργασιών όλων των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων μεγαλύτερος των 10.000.000 ECU) ανεξαρτήτως της προθέσεως (βουλήσεως) των μερών να αυξήσουν ή μη το μερίδιο αγοράς τους και γενικότερα να περιορίσουν ή όχι τον ανταγωνισμό.

Το γεγονός τέλος που επικαλείται η ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ, ότι δηλαδή οι προαναφερθείσες επιστολές της Γραμματείας της ΕΑ προς αυτήν, με τις οποίες η τελευταία την καλούσε να προβεί σε γνωστοποίηση της συγκέντρωσης, της εστάλησαν πολύ μετά την παρέλευση ενός μηνός από την αγορά των μετοχών, και επομένως δεν έχει αυτή (η ΜΥΤΙΑΗΝΑΙΟΣ ΑΕ) υπαιτιότητα για την καθυστερημένη γνωστοποίηση, δεν είναι νόμιμος λόγος που αίρει την υπαιτιότητα. Τούτο, διότι κατά τον νόμο (άρθρο 4α, παραγρ. 2, ν.703/77) η υποχρέωση προς γνωστοποίηση είναι υποχρέωση των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων ή της αποκτώσης τον έλεγχο επιχείρησης (κατά τις

διακρίσεις που κάνει ο νόμος), χωρίς η υποχρέωση αυτή να εξαρτάται από προηγούμενη όχληση της Διοικήσεως (Γραμματείας ΕΑ).

Κατόπιν όλων των ανωτέρω, και επί τη βάσει των στοιχείων του φακέλλου, η Επιτροπή κρίνει ότι το πρόστιμο που πρέπει να επιβληθεί, πρέπει να ανέρχεται σε ποσοστό 0,00066% του συνολικού κύκλου εργασιών στην παγκόσμια αγορά των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων, που στη συγκεκριμένη περίπτωση περιορίζεται στην ελληνική αγορά, ήτοι σε ποσό 5.000.000 δραχμών.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Διαπιστώνει ότι η συγκέντρωση μεταξύ των επιχειρήσεων ΜΥΤΙΛΗΝΑΙΟΣ ΑΕ και ΓΙΑΜΑΣ ΑΕΒΕ γνωστοποιήθηκε εκπρόθεσμα και

Επιβάλλει πρόστιμο ύψους 5.000.000 δραχμών, λόγω παραβάσεως του άρθρου 4α παρ.1 ν.703/77, στην υπόχρεα προς γνωστοποίηση εταιρεία ΜΥΤΙΛΗΝΑΙΟΣ ΑΕ.

Η απόφαση εκδόθηκε την 11η Φεβρουαρίου 1998.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Πρόεδρος

Ο Σύνταξας την Απόφαση

Ευάγγελος Περάκης

Κωνσταντίνος Ηλιόπουλος

Η Γραμματέας

Αλεξάνδρα – Μαρία Ταραμπίκου