

ΑΠΟΦΑΣΗ ΑΡΙΘ. 37 / Π / 1999

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ

Συνεδρίασε στην αίθουσα 611 του Υπουργείου Ανάπτυξης (Γ.Γ. Εμπορίου) την 20η Ιανουαρίου 1999, ημέρα Τετάρτη, με την εξής σύνθεση :

Πρόεδρος: Σταύρος Αργυρόπουλος.

Μέλη: Μιχαήλ Φράγκος, κωλυμένου του τακτικού Νικολάου Παραθύρα,

Βλάσιος Ασημακόπουλος,

Παναγιώτης Μαντζουράνης, κωλυμένου του τακτικού Χαριλάου Χάρακα,

Αντώνιος Μέγγουλης, κωλυμένου του τακτικού Κωνσταντίνου Ηλιόπουλου,

Εμμανουήλ Αντωνόπουλος, κωλυμένου του τακτικού, Λεωνίδα Νικολούζου,

Ιωάννης Κατσουλάκος.

Γραμματέας: Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου.

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

Θέμα της Συνεδρίασης ήταν η εξέταση των από 13.1.1999 και 15.1.1999 αιτήσεων των εταιρειών ΠΟΥΛΙΑΔΗΣ ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΥΨΗΛΗΣ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ και ΙΝΤΕΑΛ ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΤΡΑΠΕΖΙΚΩΝ ΕΜΠΟΡΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, αντίστοιχα, για τη χορήγηση άδειας παρέκκλισης, σύμφωνα με το άρθρο 4ε παρ. 3 του ν.703/77, όπως ισχύει, προκειμένου να πραγματοποιηθεί η δια της ίδρυσης κοινής θυγατρικής εταιρείας, με την επωνυμία ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΔΙΚΤΥΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ ΚΑΙ ΔΙΚΤΥΩΝ συγκέντρωση των αιτουσών εταιρειών, προ της έκδοσης σχετικής απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (Ε.Α.).

Στη συνεδρίαση παρέστη η εταιρεία ΠΟΥΛΙΑΔΗΣ ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΥΨΗΛΗΣ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ δια των πληρεξουσίων της δικηγόρων Ιωάννη Σταυρόπουλου και Αντώνιου Αλεξανδρή, ενώ για την επίσης αιτούσα ΙΝΤΕΑΛ ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΤΡΑΠΕΖΙΚΩΝ ΕΜΠΟΡΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ παρέστησαν, με εξουσιοδότηση του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας, οι Ανδρέας Πολυκάρπου και Δημήτριος Κεράνης.

Στην αρχή της συνεδρίασης το λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια της Γραμματείας της Ε.Α. Σοφία Καμπερίδου, η οποία ανέπτυξε τη γραπτή εισήγηση της Υπηρεσίας, και κατέληξε αναφέροντας ότι, παρότι η Γραμματεία δεν δύναται επί του παρόντος να αποφανθεί αν η υπό κρίση ίδρυση της κοινής επιχείρησης αποτελεί συγκέντρωση κατά τα άρ. 4επ. ν.703/77, όπως ισχύει, ή σύμπραξη επιχειρήσεων, εξεταζόμενη βάσει των άρ. 11 ή 10 του ως άνω νόμου, και στις δύο περιπτώσεις η αίτηση θα πρέπει να απορριφθεί, δεδομένου ότι στην πρώτη περίπτωση η συγκέντρωση έχει πραγματοποιηθεί από 9.11.1998 (ημερομηνία καταχώρησης της νεοσυσταθείσας κοινής επιχείρησης στο Μητρώο Αωνόμων Εταιρειών), ενώ στην δεύτερη η αίτηση είναι άνευ

αντικειμένου. Κατόπιν, το λόγο έλαβαν οι ανωτέρω πληρεξούσιοι δικηγόροι, οι οποίοι ανέπτυξαν τις θέσεις των ενδιαφερομένων μερών, απάντησαν σε ερωτήσεις που τους υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα Μέλη της Επιτροπής, ανέφεραν ότι η κρινόμενη ίδρυση κοινής επιχείρησης αποτελεί συγκέντρωση των αρ. 4επ. ν.703/77, όπως ισχύει και ζήτησαν την παραδοχή της αίτησής τους, αναφερόμενοι και στο υπόμνημα που θα προσκομίσουν. Ο Πρόεδρος της Επιτροπής, έδωσε προθεσμία μέχρι τις 25 Ιανουαρίου 1999 στα ενδιαφερόμενα μέρη για να προσκομίσουν τα υπομνήματά τους.

Η Επιτροπή συνήλθε σε Διάσκεψη την 1 Φεβρουαρίου 1999, ημέρα Δευτέρα, στην ως άνω αίθουσα 611, κατά την οποία, αφού έλαβε υπ' όψη της τα στοιχεία του φακέλλου, την Εισήγηση της Γραμματείας, τις απόψεις που διετύπωσαν, εγγράφως και προφορικώς, τα ενδιαφερόμενα μέρη κατά την συζήτηση της υποθέσεως, καθώς επίσης και το υποβληθέν υπόμνημα,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

I. Την 5.10.1998 με το υπ' αριθ. πρωτ. 1645 κοινό έγγραφό τους οι εταιρείες ΠΟΥΛΙΑΔΗΣ ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΥΨΗΛΗΣ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ (εφεξής ΠΟΥΛΙΑΔΗΣ) και ΙΝΤΕΑΛ ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΤΡΑΠΕΖΙΚΩΝ ΕΜΠΟΡΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ (εφεξής ΙΝΤΕΑΛ), γνωστοποίησαν στη Γραμματεία της Ε.Α., σύμφωνα με το άρθρο 4β του ν.703/77, όπως ισχύει, την ίδρυση κοινής θυγατρικής εταιρείας με την επωνυμία ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΔΙΚΤΥΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ ΚΑΙ ΔΙΚΤΥΩΝ (εφεξής ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΔΙΚΤΥΩΝ).

Κατόπιν, στις 13.1.1999 και 15.1.1999, με τα υπ' αριθ. πρωτ. 61 και 89 έγγραφά τους, αντίστοιχα, οι ανωτέρω γνωστοποιούσες εταιρείες ΠΟΥΛΙΑΔΗΣ και ΙΝΤΕΑΛ, υπέβαλαν, σύμφωνα με το άρθρο 4ε παρ. 3 ν.703/77, όπως ισχύει, αίτηση για χορήγηση άδειας παρέκκλισης από τις υποχρεώσεις της παρ. 1 του ίδιου άρθρου. Στην εν λόγω αίτηση οι ανωτέρω εταιρείες αναφέρουν ότι η καθυστέρηση μέχρι την έκδοση της οριστικής απόφασης της Ε.Α. επί της προηγούμενης γνωστοποίησης της συγκέντρωσής τους, θα είχε ως αποτέλεσμα την «πρωτοφανή χρονική εκκρεμότητα έξι και πλέον μηνών» από την υπογραφή του καταστατικού της ανωτέρω κοινής επιχείρησης μέχρι την έγκριση της ανώνυμης εταιρείας καθώς και την συνακόλουθη σοβαρή ζημία από την απώλεια εσόδων της εταιρείας και των μετόχων της.

II. Σημειώνεται ότι η ΠΟΥΛΙΑΔΗΣ αποτελεί μητρική ομίλου εταιρειών, του οποίου ο συνολικός κύκλος εργασιών, το 1997, ανήλθε σε 33.692.778.096 δρχ., ποσό το οποίο αντιστοιχεί σε 109.241.398 ECU. Ο κύκλος εργασιών που πραγματοποίησε ο όμιλος στην ελληνική αγορά το ίδιο έτος ανήλθε σε 33.692.000.000 δρχ. περίπου, ήτοι 109.239.000 ECU.

Η ΙΝΤΕΑΛ ανήκει στον όμιλο επιχειρήσεων της εταιρείας ΟΜΙΛΟΣ ΙΝΤΕΑΛ Α.Β.Ε.Ε.Δ.Ε.Σ., του οποίου ο συνολικός κύκλος εργασιών, το 1997, ανήλθε σε 7.003.426.716 δρχ., ποσό το οποίο αντιστοιχεί σε 22.707.066 ECU. Ο κύκλος εργασιών που πραγματοποίησε ο όμιλος αυτός στην ελληνική αγορά το ίδιο έτος ανήλθε σε 5.992.922.872 δρχ. περίπου, ήτοι 19.430.730 ECU.

Η νεοϊδρυόμενη από τις παραπάνω εταιρείες κοινή επιχείρηση ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΔΙΚΤΥΩΝ θα δραστηριοποιηθεί στον τομέα δικτύων τηλεπικοινωνιών και πληροφορικής και συγκεκριμένα θα

ασχοληθεί με το σχεδιασμό, την καλωδίωση, εγκατάσταση και ολοκλήρωση των δικτύων αυτών, χωρίς να περιλαμβάνεται απαραίτητα η εγκατάσταση και θέση σε λειτουργία του υλικού εξοπλισμού ή/και λογισμικού τα οποία θα συνδέονται στο δίκτυο.

III. Σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 2 εδαφ. β' του ν.703/77 όπως ισχύει, συγκέντρωση πραγματοποιείται, όταν ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη μία τουλάχιστον επιχείρηση, ή μία ή περισσότερες επιχειρήσεις αποκτούν άμεσα ή έμμεσα τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μίας ή περισσότερων άλλων επιχειρήσεων. Σύμφωνα δε με το άρθρο 4β προβλέπεται υποχρέωση προηγούμενης γνωστοποίησης για συγκεντρώσεις ορισμένου μεγέθους, οι οποίες και υπόκεινται στον προληπτικό έλεγχο του άρθρου 4γ με κριτήριο τον περιορισμό του ανταγωνισμού που αναμένεται να επιφέρουν στη σχετική αγορά.

Εξάλλου κατά την παρ. 5 του αυτού ως άνω άρθρου του ν.703/77, όπως ισχύει, οι πράξεις περιλαμβανομένης της σύστασης κοινής επιχείρησης, που έχουν ως αντικείμενο ή αποτέλεσμα το συντονισμό της συμπεριφοράς σε θέματα ανταγωνισμού επιχειρήσεων που παραμένουν ανεξάρτητες, δεν αποτελούν συγκέντρωση κατά την παρ. 2 στοιχ. β', ενώ η δημιουργία κοινής επιχείρησης, η οποία εκπληρώνει μόνιμα όλες τις λειτουργίες μιας αυτόνομης οικονομικής ενότητας και δε συνεπάγεται το συντονισμό της ανταγωνιστικής συμπεριφοράς είτε μεταξύ των ιδρυτικών επιχειρήσεων είτε μεταξύ των επιχειρήσεων αυτών και της κοινής επιχείρησης, αποτελεί πράξη συγκέντρωσης κατά την έννοια της παρ. 2 στοιχ. β'.

Από τα συγκεντρωθέντα από τη Γραμματεία της Ε.Α. στοιχεία, δεν προκύπτει με ασφάλεια ότι η δημιουργία της κρινόμενης κοινής θυγατρικής εταιρείας αποτελεί πράξη συγκέντρωσης, κατά την έννοια της παρ. 2 στοιχ. β' του άρθρου 4 του ν.703/77, όπως ισχύει, ή σύμπραξη μεταξύ επιχειρήσεων. Παρέλκει όμως η περαιτέρω εξέταση του θέματος αυτού στην παρούσα φάση, δεδομένου ότι σε κάθε περίπτωση οι κρινόμενες αιτήσεις θα πρέπει να απορριφθούν, για τους λόγους που αναφέρονται κατωτέρω.

IV.1. Πράγματι, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, και στην περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι η ίδρυση της κοινής επιχείρησης αποτελεί πράξη συγκέντρωσης, οι συμμετέχουσες στην ίδρυση της κοινής επιχείρησης είχαν υποχρέωση εμπρόθεσμης γνωστοποίησης σύμφωνα με το άρθρο 4β παρ. 1, δεδομένου ότι πληρούνται η μία τουλάχιστον εκ των δύο προϋποθέσεων που ορίζει ο νόμος και δη αυτή του κύκλου εργασιών.

Περαιτέρω, όπως σαφώς προκύπτει το μεν από τη διάταξη του άρ. 4ε παρ. 1 του ν.703/77, όπως ισχύει, σύμφωνα με το οποίο απαγορεύεται η πραγματοποίηση της συγκέντρωσης μέχρι της έκδοσης μίας από τις αποφάσεις που προβλέπονται στο άρ. 4δ παρ. 2, 3, 4, 5, 6 και 7 του ίδιου νόμου, το δε από την διάταξη της παρ. 3 της ίδιας διατάξεως, κατά την οποία η Ε.Α. μπορεί ύστερα από αίτηση να επιτρέψει παρέκκλιση μεταξύ άλλων από την ανωτέρω υποχρέωση, δηλ. της μη πραγματοποίησης της συγκέντρωσης έως την έκδοση της σχετικής απόφασης της Επιτροπής, ότι η αίτηση παρέκκλισης μπορεί να υποβληθεί είτε προ της γνωστοποίησης της συγκεκριμένης συγκέντρωσης ή και μετά την γνωστοποίηση αυτής, αλλά οπωσδήποτε, προ της συντέλεσης της γνωστοποιούμενης συναλλαγής. Και αυτό είναι ευνόητο διότι η αμέσως ανωτέρω διάταξη περί παρεκκλίσεως από την ανωτέρω υποχρέωση θέλει να καλύψει, συντρεχουσών των υπό της ίδιας οριζόμενων προϋποθέσεων, την ανάγκη να συντελεσθεί η συγκέντρωση αμέσως μετά τη γνωστοποίησή της αλλά προ της έκδοσης επ' αυτής οριστικής απόφασης της Επιτροπής,

ως καταρχήν επιτάσσεται από την πρώτη των ανωτέρω διατάξεων. Ουδόλως όμως ηθελήθη με την πρόβλεψη αυτή να επικυρωθεί η κατ' αρχήν επιτασσομένη από τον νόμο απαγόρευση συντέλεσης της συγκέντρωσης προ της έκδοσης οποιασδήποτε απόφασης της Επιτροπής. Αυτό προκύπτει άλλωστε ευθέως από το γράμμα της ως άνω διάταξης το οποίο ορίζει παρέκκλιση από τις υποχρεώσεις στις περιπτώσεις 1 και 2 της ίδιας διάταξης, δηλαδή από τις υφιστάμενες υποχρεώσεις των ενδιαφερομένων μερών να αναμένουν την έκδοση απόφασης της Επιτροπής επί της γνωστοποιούμενης συγκέντρωσης για να συντελέσουν αυτήν και μόνο και όχι να άρει τις συνέπειες που ορίζονται στις παρ. 4επ. της ίδιας διάταξης για την περίπτωση κατά την οποία έχει συντελεσθεί ήδη η συγκέντρωση κατά παράβαση των ως άνω διατάξεων γενικώς, ήτοι προ πάσης γνωστοποίησεως (βλ. σχετ. και υπ' αριθ. 80/1997 Απόφαση Ε.Α.)

Στην υπό κρίση υπόθεση, οι υποβληθείσες αιτήσεις είναι άνευ αντικειμένου δεδομένου ότι η σύσταση της κοινής θυγατρικής εταιρίας έχει ήδη πραγματοποιηθεί προ πάσης γνωστοποίησης αφού, όπως προκύπτει από τα από 7.1.1999 προσκομισθέντα στη Γραμματεία της Επιτροπής στοιχεία, η κοινή επιχείρηση ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΔΙΚΤΥΩΝ καταχωρήθηκε στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών (Μ.Α.Ε.) την 9.11.1998 και πήρε αριθμό 41524/01/Β/98/491, ενώ με την υπ' αριθ. 27995/98 Απόφαση του Νομάρχη Αθηνών δόθηκε άδεια σύστασης και εγκρίθηκε το καταστατικό της, όπως αυτό καταρτίστηκε και τροποποιήθηκε με τις υπ' αριθμ. 8176/24.9.1998 και 8232/3.11.1998 συμβολαιογραφικές πράξεις. Αρα οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις ολοκλήρωσαν τις νομικές πράξεις για τη σύσταση κοινής θυγατρικής εταιρίας με την καταχώρηση την 9η Νοεμβρίου 1998 στο αρμόδιο βιβλίο, το Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών, με συνέπεια από τότε να μπορούν να παραχθούν τα περιοριστικά του ανταγωνισμού αποτελέσματα.

Κατ' ακολουθίαν είναι απορριπτέα ως μη νόμιμα τα αντίθετα υποστηριζόμενα από τα ενδιαφερόμενα μέρη. Σημειωτέον, μετά την απόρριψη της ανωτέρω αίτησης των ενδιαφερομένων μερών, που έχουν συστήσει, ως ελέχθη, ήδη, προ πάσης γνωστοποίησης την προαναφερόμενη κοινή επιχείρηση παρίστατο ως άνευ αντικειμένου και η αίτηση εκτιμήσεως της ως άνω συσταθείσας κοινής επιχείρησης, βάση των άρθρων 10 και 11 του ίδιου νόμου.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Απορρίπτει τις από 13.1.1999 και 15.1.1999 αιτήσεις των εταιρειών ΠΟΥΛΙΑΔΗΣ ΚΑΙ ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΥΨΗΛΗΣ ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΑΣ και ΙΝΤΕΑΛ ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΤΡΑΠΕΖΙΚΩΝ ΕΜΠΟΡΙΚΩΝ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, αντίστοιχα, για τη χορήγηση άδειας παρέκκλισης, σύμφωνα με το άρθρο 4ε παρ. 3 του ν.703/77, όπως ισχύει, προκειμένου να πραγματοποιηθεί η δια της ίδρυσης κοινής θυγατρικής εταιρίας, με την επωνυμία ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΔΙΚΤΥΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ ΚΑΙ ΔΙΚΤΥΩΝ συγκέντρωση των αιτουσών εταιρειών, προ της έκδοσης σχετικής απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

Η απόφαση εκδόθηκε την 1 Μαρτίου 1999.

Η παρούσα απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Πρόεδρος

Ο Συντάξας την Απόφαση

Σταύρος Αργυρόπουλος

Εμμανουήλ Αντωνόπουλος

Η Γραμματέας

Αλεξάνδρα - Μαρία Ταραμπίκου