

ΑΠΟΦΑΣΗ ΑΡΙΘ. 153 / Π / 2000

**Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ**

**ΣΕ ΟΛΟΜΕΛΕΙΑ**

Συνεδρίασε την 21<sup>η</sup> Ιουνίου 2000 και την 28<sup>η</sup> Ιουνίου 2000, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10 π.μ. και ημέρα Τετάρτη και ώρα 10 π.μ. αντιστοίχως, στην αίθουσα 611 της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης, με την εξής σύνθεση:

Πρόεδρος: Δημήτρης Τζουγανάτος

Μέλη: Μιχαήλ Φράγκος, κωλυμένου του τακτικού κ. Νικολάου Στυλιανάκη,

Κωνσταντίνος Ηλιόπουλος,

Παναγιώτης Μαντζουράνης, κωλυμένου του τακτικού κ. Χαριλάου Χάρακα,

Εμμανουήλ Αντωνόπουλος, κωλυμένου του τακτικού κ. Λεωνίδα Νικολούζου,

Ηλίας Σουφλερός, κωλυμένου του τακτικού κ. Χαρίσιου Ταγαρά και

Ιωάννης Κατσουλάκος

Γραμματέας: Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου.

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

Θέμα της Συνεδρίασης ήταν ο **προληπτικός έλεγχος της από 24.12.1999 γνωστοποιηθείσας, σύμφωνα με το άρθρο 4β του ν.703/1977, όπως ισχύει, συγκεντρώσεως επιχειρήσεων, η οποία πραγματοποιείται με την απόκτηση από την εταιρία **Société Nouvelle des Basaltes** του 60% του μετοχικού κεφαλαίου και δικαιωμάτων ψήφου της εταιρίας **Nobel sport**, του ομίλου εταιριών SNPE.**

Στη συνεδρίαση παρέστησαν οι γνωστοποιούσες τη συγκέντρωση εταιρίες Societe Nouvelle Des Basaltes και SNPE δια του πληρεξουσίου δικηγόρου τους κ. Νικολάου Δεσύπρη.

Στην αρχή κάθε συνεδρίασης τον λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια, κα Σοφία Καμπερίδου, η οποία ανέπτυξε τις υπ' αριθμ. πρωτ. 606/31.5.2000 και 1302/28.6.2000 γραπτές εισηγήσεις της Γραμματείας και προέτεινε την μη απαγόρευση της συγκεντρώσεως, την επιβολή προστίμου 10.000.000 δρχ στην εταιρία Societe Nouvelle Des Basaltes για εκπρόθεσμη γνωστοποίηση της συγκεντρώσεως και την επιβολή προστίμου 10.000.000 δρχ στην αυτή εταιρία για πραγματοποίηση της συγκεντρώσεως χωρίς προηγούμενη άδεια της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Στην συνέχεια έλαβε τον λόγο ο πληρεξούσιος δικηγόρος των παρισταμένων εταιριών, ο οποίος ανέπτυξε τις θέσεις των, παρέσχε πληροφορίες, εξηγήσεις και διευκρινίσεις σε ερωτήσεις που του υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα Μέλη της Επιτροπής και υπέβαλε το αίτημα στην Επιτροπή να μην απαγορεύσει την συγκέντρωση και να μην επιβάλει πρόστιμα. Κατόπιν αιτήσεως των ενδιαφερομένων μερών η Επιτροπή εξέτασε τον μάρτυρα αυτών κ. Herve Farman, Διευθύνοντα Σύμβουλο της εταιρίας Societe Nouvelle Des Basaltes. Διερμηνέας ήταν η κα Κωνσταντίνα Αποστολοπούλου. Ο Πρόεδρος της Επιτροπής έδωσε προθεσμία στα ενδιαφερόμενα μέρη μέχρι τις 4.7.2000 να προσκομίσουν υπομνήματα.

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού συνήλθε σε Διάσκεψη την 26 Ιουλίου 2000, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10 π.μ., στην ίδια ως άνω αίθουσα 611, κατά την οποία, αφού έλαβε υπ' όψη της τα στοιχεία του

φακέλου, τις Εισηγήσεις της Γραμματείας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, τις απόψεις που διευτύπωσαν προφορικώς, οι γνωστοποιούσες τη συγκέντρωση εταιρίες και το υπόμνημα το οποίο αυτές υπέβαλαν,

### ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ

I. Την 18.9.1999 υπεγράφη μεταξύ των γαλλικών ανωνύμων εταιριών SNPE, η οποία ελέγχεται από το γαλλικό δημόσιο και έχει την έδρα της στο Παρίσι (12, Quai Henri IV, 75181 Paris), όπως αυτή εκπροσωπείται νόμιμα, και Societé Nouvelle des Basaltes (στο εξής SNB), η οποία είναι ιδιωτικών συμφερόντων και έχει την έδρα της στο Παρίσι (57, rue Pierre Charron, 75008 Paris), όπως αυτή εκπροσωπείται νόμιμα, ιδιωτικό συμφωνητικό συμβάσεως (“protocole d’accord”), δυνάμει του οποίου η δεύτερη των συμβαλλομένων θα μεταβιβάσει το σύνολο των μετοχών της γαλλικής θυγατρικής της εταιρίας Cheddite Γαλλίας (ανώνυμης εταιρίας με έδρα 99, route de Lyon, 26501 Bourg - Les - Valence) και της ιταλικής θυγατρικής της εταιρίας Cheddite Ιταλίας - τομέας κυνηγίου (ανώνυμης εταιρίας με έδρα 75, via de Giaggiolo, Livorno), οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα κυνηγίου και σκοποβολής, στην γαλλική ανώνυμη εταιρία Nobel Sport, η οποία είναι θυγατρική της πρώτης των συμβαλλομένων, έχει έδρα το Παρίσι (12, Quai Henri IV, 75181 Paris) και δραστηριοποιείται επίσης στον τομέα κυνηγίου και σκοποβολής. Εις αντάλλαγμα για τις παραπάνω μεταβιβάσεις η SNB θα λάβει μετοχές της Nobel Sport, οι οποίες αντιπροσωπεύουν το 60% του μετοχικού της κεφαλαίου και των δικαιωμάτων ψήφου, ενώ η SNPE θα κρατά το υπόλοιπο 40% του μετοχικού κεφαλαίου και των δικαιωμάτων ψήφου (άρθρο 1.3, εδ. α’, β’, άρθρο 7 στοιχ. (β) συμβάσεως). Στο πενταμελές Δ.Σ της εταιρίας Nobel Sport η εταιρία SNB ορίζει τα τρία μέλη και η εταιρία SNPE τα δύο μέλη (άρθρο 6 συμβάσεως). Η εν λόγω σύμβαση δεσμεύει οριστικά τα μέρη (βλ. προοίμιο, παράγρ. 4, άρθρο 10 της συμβάσεως) και τελεί υπό τις αναβλητικές αιρέσεις ότι η συμφωνία θα εγκριθεί από τις εποπτικές αρχές της SNPE, οι οποίες έχουν αναλάβει την εξυγίανση του δημόσιου τομέα (ιδιωτικοποιήσεις), από τις εθνικές αρχές ανταγωνισμού της Γαλλίας και των λοιπών εμπλεκόμενων κρατών, καθώς και από το ΔΣ της εταιρίας SNB (άρθρο 10 της συμβάσεως). Η σύμβαση ενεκρίθη από το Υπουργείο Οικονομίας της Γαλλίας, η σχετική δε απόφαση κοινοποιήθηκε στους αντισυμβαλλομένους στις 10.12.1999 (πρβλ. σελ. 16 Γνωστοποιήσεως προς την Ελληνική Επιτροπή Ανταγωνισμού).

Οι εταιρίες SNPE και SNB γνωστοποίησαν την σύμβαση στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, παρέχουσες τα στοιχεία που ζητούνται δια του εντύπου γνωστοποίησης στις 24 Δεκεμβρίου 1999 και ολόκληρο το κείμενο της συμβάσεως, συνοδευόμενο από ελληνική μετάφραση, στις 25 Ιανουαρίου 2000 (αριθμ. πρωτ. 186). Η ίδια σύμβαση γνωστοποιήθηκε επίσης στις Αρχές Ανταγωνισμού της Γερμανίας, του Ηνωμένου Βασιλείου, της Ισπανίας και της Πορτογαλίας.

Οι γνωστοποιούσες εταιρίες υπέβαλαν εξ άλλου στις 14 Μαρτίου 2000 στην Επιτροπή αίτηση (αριθμ. πρωτ. 605) για έγκριση της συγκεντρώσεως κατά παρέκκλιση σύμφωνα με το άρθρο 4ε παράγρ.3 ν.703/1977, καθώς και στοιχεία για την υπόθεση, τα οποία τους είχαν ζητηθεί από την Γραμματεία της Επιτροπής (αριθμ. πρωτ. 606). Τέλος στις 31 Μαρτίου 2000 υπέβαλαν στην Επιτροπή έγγραφο με συνημμένο αντίγραφο “σύμβασης σχετικής με την ελληνική αγορά της 31ης Μαρτίου 2000” στα γαλλικά και μετάφραση αυτής στα ελληνικά. Η σύμβαση αυτή φέρεται ότι συνετάγη στο Παρίσι στις 29.3.2000 μεταξύ αφ’ ενός της SNPE, αφ’ ετέρου της Sofisport S.A. (πρώην Nobel Sport) και εκ τρίτου της SNB (επ’ αυτής πλείονα κατωτέρω).

**II.** Η SNPE αποτελεί την μητρική εταιρία ομώνυμου ομίλου, ο οποίος δραστηριοποιείται στους τομείς της πυρίτιδας και των εκρηκτικών, του κυνηγίου και της σκοποβολής, της αγροχημείας, της φαρμακευτικής, της νιτροκυτταρίνης και των παραγώγων της. Ο όμιλος διατηρεί για τον τομέα του κυνηγίου και της σκοποβολής εγκαταστάσεις παραγωγής και διανομής τόσο στη Γαλλία όσο και σε άλλες χώρες, όχι όμως στην Ελλάδα. Η SNPE παράγει φυσίγγια και συστατικά αυτών δηλ. κάλυκες, καψύλια και πυρίτιδα. Μέρος των συστατικών, τα οποία παράγει, καταναλώνει η ίδια για την κατασκευή φυσιγγίων, ενώ τα υπόλοιπα διαθέτει στην αγορά. Τα εν λόγω προϊόντα διαθέτει στην Ελλάδα είτε αυτή η ίδια απ' ευθείας είτε μέσω αποκλειστικού αντιπροσώπου. Ο κύκλος εργασιών του ομίλου SNPE στην ελληνική αγορά το έτος 1998 ανήλθε σε 2,2 εκατ. Ευρώ.

Η ανώνυμη εταιρία SNB αποτελεί την μητρική εταιρία ομώνυμου ομίλου και δραστηριοποιείται στους τομείς των οικοδομικών υλικών, των εκρηκτικών για μη στρατιωτική χρήση και του κυνηγίου και της σκοποβολής μέσω των θυγατρικών της εταιριών Cheddite Γαλλίας και Cheddite Ιταλίας. Στον τομέα αυτόν ειδικότερα είναι παραγωγός φυσιγγίων, καλύκων και καψυλίων. Οι δύο ως άνω εταιρίες εμπορεύονται ή χρησιμοποιούν για τις ανάγκες τους, εκτός των προαναφερθέντων προϊόντων, πυρίτιδα κυνηγίου, την οποία προμηθεύονται από Ευρωπαίους παραγωγούς. Η Cheddite Ιταλίας έχει σύμβαση αποκλειστικής διανομής με ελληνική εταιρία. Η Cheddite Γαλλίας πραγματοποιεί τις πωλήσεις της απ' ευθείας από την Γαλλία, χωρίς να διαθέτει αντιπρόσωπο στην Ελλάδα. Ο κύκλος εργασιών του ομίλου στην ελληνική αγορά το έτος 1998 ανήλθε σε 1,58 εκατ. Ευρώ.

**III.** Η σχετική αγορά από πλευράς προϊόντος περιλαμβάνει το σύνολο των προϊόντων, τα οποία θεωρούνται από τον καταναλωτή εναλλάξιμα ή δυνάμενα να υποκατασταθούν μεταξύ τους λόγω των χαρακτηριστικών τους, της τιμής τους και της σκοπούμενης χρήσεώς τους.

Η κρινόμενη συμφωνία αφορά στα προϊόντα του τομέα κυνηγίου και σκοποβολής και ειδικότερα στις παρακάτω κατηγορίες προϊόντων, κάθε μία από τις οποίες αποτελεί διακεκριμένη σχετική αγορά: α) καλύκων με καψύλια, β) πυρίτιδας, γ) φυσιγγίων. Τα φυσίγγια είναι το τελικό προϊόν, ενώ οι κάλυκες με τα καψύλια και η πυρίτιδα είναι ενδιάμεσα προϊόντα, τα οποία χρησιμοποιούνται στην παραγωγή του τελικού προϊόντος. Σημειώνεται ότι στην Ελλάδα, όπως στις περισσότερες ευρωπαϊκές αγορές, η αγορά των καψυλίων είναι στενά συνδεδεμένη με εκείνη των καλύκων, ώστε να μη δημιουργείται διακεκριμένη αγορά καψυλίων, αλλά ενιαία αγορά καλύκων με καψύλια, καθόσον άλλωστε οι κύριοι ευρωπαίοι παραγωγοί καλύκων (Fiocchi, UEE, Nobel Sport, Cheddite Γαλλίας) είθισται να κατασκευάζουν και τα καψύλια.

Η σχετική γεωγραφική αγορά εξ άλλου περιλαμβάνει την περιοχή, στην οποία οι ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις πωλούν τα σχετικά προϊόντα υπό επαρκώς ομοιογενείς συνθήκες ανταγωνισμού. Στην συγκεκριμένη περίπτωση ως σχετική γεωγραφική αγορά θεωρείται αυτή του συνόλου της ελληνικής επικράτειας.

Τα μερίδια, τα οποία οι εμπλεκόμενες στην κρινόμενη σύμβαση επιχειρήσεις SNPE και SNB κατέχουν στα παραπάνω προϊόντα για το έτος 1998 στην ελληνική αγορά, ανέρχονται αντιστοίχως, σύμφωνα με τις ίδιες τις επιχειρήσεις, σε ποσοστό 18,6% και 51,1%, ήτοι συνολικώς 69,7% σύμφωνα δε με σοβαρό ανταγωνιστή τους σε 55% στην αγορά καλύκων με καψύλια, σε 36,3% και 19,17%, ήτοι συνολικώς 55,47% ή αντίστοιχα 70% στην αγορά πυρίτιδας,

και σε 4,94% και 3,06%, ήτοι συνολικώς 8% ή αντίστοιχα 10% στην αγορά φυσιγγίων. Τα μερίδια αγοράς, τα οποία κατέχει στις ίδιες αγορές ο σημαντικότερος ανταγωνιστής τους, ανέρχονται για μεν τους κάλυκες με καψύλια σε 24% σύμφωνα με τις εμπλεκόμενες στην κρινόμενη σύμβαση επιχειρήσεις ή σε 35% σύμφωνα με τον ανταγωνιστή τους. Στην πυρίτιδα τα ποσοστά αυτά ανέρχονται αντιστοίχως σε 21% ή 25%. Η αγορά των φυσιγγίων (τελικού προϊόντος) τέλος είναι κατατεταγμένη σε μικρά μερίδια αγοράς μεταξύ πολλών επιχειρήσεων, εκ των οποίων δύο επιχειρήσεις συγκεντρώνουν μερίδια 5% κάθε μία, ενώ το υπόλοιπο 80% κατέχουν όλες οι λοιπές επιχειρήσεις.

**IV.** Ο πραγματικός ανταγωνισμός στην ελληνική αγορά είναι ισχυρός μεταξύ αρκετών σημαντικών ευρωπαϊκών επιχειρήσεων, ενώ αυξάνονται οι πιέσεις (δυναμικός ανταγωνισμός) από την δυτικοευρωπαϊκή εταιρία UEE στην αγορά των καλύκων, καθώς και από ισχυρές αμερικανικές επιχειρήσεις και επιχειρήσεις της ανατολικής Ευρώπης. Πάντως η κατανάλωση είναι περιορισμένη και με τάσεις συρρικνώσεως.

Εξ άλλου, καίτοι η εμπορία, διατήρηση και αποθήκευση στην Ελλάδα των υπό κρίση προϊόντων, εισαγομένων και εντοπίως παραγομένων, προϋποθέτει προηγούμενη άδεια του Υπουργείου Εθνικής Αμύνης, τούτο δεν συνιστά εμπόδιο εισόδου στην ελληνική αγορά, ούτε άλλωστε υφίστανται νομικοί περιορισμοί ή άλλα εμπόδια για την είσοδο επιχειρήσεων στον εν γένει κλάδο της εμπορίας ειδών κυνηγιού και σκοποβολής στην Ελλάδα.

**V.** Σύμφωνα με το άρθρο 4, παρ. 2, εδάφ. α' και β' του ν.703/77, όπως ισχύει, συγκέντρωση πραγματοποιείται α) όταν συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες προηγουμένως ανεξάρτητες επιχειρήσεις, ή β) 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 μιας ή περισσότερων άλλων επιχειρήσεων.

Στην υπό κρίση υπόθεση η εταιρία SNB με την απόκτηση του 60% του μετοχικού κεφαλαίου και δικαιωμάτων ψήφου της Nobel Sport και τον ορισμό των τριών από τα πέντε μέλη του ΔΣ, αποκτά τον έλεγχο αυτής, και ως εκ τούτου πραγματοποιείται συγκέντρωση επιχειρήσεων κατά την έννοια του άρθρου 4, παρ. 2, εδάφ. β' ν.703/1977. Η συγκέντρωση αυτή πρέπει επομένως να ελεγχθεί επί τη βάση των ρυθμίσεων του νόμου αυτού, οι οποίες αφορούν τις συγκεντρώσεις.

**VI.** Σύμφωνα με το άρθρο 4β παράγρ. 1 του ν.703/77 (όπως αυτό τροποποιήθηκε τελευταίως δια του άρθρου 9, αριθμ. 3 ν. 2741/1999, ΦΕΚ Α'199/28.9.1999), κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε δέκα (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) 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 25% 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 στην συγκέντρωση, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4στ, ανέρχεται, στην εθνική αγορά, τουλάχιστον στο σε δραχμές

ισόποσο των εβδομήντα πέντε εκατομμυρίων (75.000.000) Ευρώ (Euro) και δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν κάθε μία χωριστά συνολικό κύκλο εργασιών άνω του σε δρχ. ισόποσου των επτά εκατομμυρίων (7.000.000) Ευρώ (Euro).

Εξ άλλου η παράγραφος 2 του αυτού άρθρου 4β ορίζει ότι η προθεσμία των δέκα (10) ημερών αρχίζει από την επέλευση της πρώτης από τις πράξεις που αναφέρονται στην παράγρ. 1, σύμφωνα δε με την παράγρ. 4 του αυτού άρθρου (όπως αυτή τροποποιήθηκε τελευταίως δια του άρθρου 9, αριθμ. 4 ν.2741/1999, ΦΕΚ Α' 199 / 28.9.1999), σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της υποχρέωσης προς γνωστοποίηση η Επιτροπή Ανταγωνισμού επιβάλλει στον καθένα από τους, κατά την παράγραφο 3 του παρόντος άρθρου, υπόχρεους προς γνωστοποίηση πρόστιμο ύψους τουλάχιστον πέντε εκατομμυρίων (5.000.000) δρχ., το οποίο δεν υπερβαίνει το επτά τοις εκατό (7%) του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ. των συμμετεχουσών επιχειρήσεων.

Η υπό κρίση συγκέντρωση υπόκειται υποχρεωτικά σε προηγούμενη γνωστοποίηση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρ. 4β παρ. 1 του ν. 703/77, όπως ισχύει, δεδομένου ότι καλύπτεται η μία από τις δύο προϋποθέσεις που ορίζει ο νόμος, αυτή του μεριδίου αγοράς. Συγκεκριμένα, σύμφωνα και με τις δηλώσεις των συμμετεχουσών επιχειρήσεων, το μερίδιο της SNPE για το έτος 1998 στην αγορά της πυρίτιδας ανέρχεται στο 36,3%, ενώ το μερίδιο της SNB στην αγορά των καλύκων με καψύλια για το ίδιο έτος ανέρχεται στο 51,1 %. Η γνωστοποίηση αυτή όμως έγινε εκπροθέσμως. Ειδικότερα, η υπό κρίση συγκέντρωση γνωστοποιήθηκε στην Γραμματεία στις 24.12.1999, ενώ η δεκαήμερη προθεσμία έληγε στις 29.9.1999, καθ' όσον η σύμβαση υπεγράφη στις 18.9.1999.

Κατά την άποψη της γνωστοποιούσας εταιρίας (βλέπε υπόμνημα σελ. 2) η συμφωνία αυτή αποτελεί απλό προσύμφωνο, επειδή η συγκεκριμένη συγκέντρωση (ιδιωτικοποίηση κρατικής εταιρίας) έπρεπε να εγκριθεί και από τη γαλλική διοίκηση (Υπουργό Οικονομικών), μόνον δε μετά την έγκριση αυτή κατέστη έγκυρη η σύμβαση. Επειδή η έγκριση από τον Υπουργό Οικονομικών έγινε (σιωπηρώς) στις 10.12.1999, η δεκαήμερος προθεσμία γνωστοποίησης που προβλέπει το ελληνικό δίκαιο, έληγε, κατά την άποψη της γνωστοποιούσας, στις 24.12.1999. Επομένως, σύμφωνα με την άποψη της γνωστοποιούσας, η γνωστοποίηση της συγκεντρώσεως έγινε εμπροθέσμως. Προς επίρρωση αυτής της απόψεώς της η γνωστοποιούσα εταιρία προσκομίζει και επικαλείται και γνωμοδότηση του γαλλικού δικηγορικού γραφείου Rambaud Martel, σύμφωνα με την οποία το κρινόμενο κείμενο της 18.9.1999 αποτελούσε, κατά το γαλλικό δίκαιο, μέχρι της εγκρίσεώς του από τον Υπουργό Οικονομικών, απλό σχέδιο συμβάσεως.

Σημειωτέον ότι οι ανωτέρω ισχυρισμοί έρχονται σε αντίθεση προς το κείμενο αυτής της ίδιας της συμβάσεως, στο οποίο οι ίδιοι οι αντισυμβαλλόμενοι χαρακτηρίζουν την σύμβαση ως οριστική, όπως προελέχθη (βλ. προοίμιο, παράγρ. 4 της συμβάσεως, άρθρο 10), επί πλέον δε ρητώς ορίζουν ως διάρκεια ισχύος της συμβάσεως το διάστημα από της υπογραφής αυτής και των συνημμένων σε αυτήν εγγράφων μέχρι την 31η Ιουλίου 2010 (άρθρο 8, εδάφ. β' συμβάσεως). Κατά συνέπεια η σύμβαση της 18.9.1999 μπορεί και κατά το γαλλικό δίκαιο να θεωρηθεί ότι αποτελεί έγκυρη σύμβαση, η οποία δεσμεύει τα μέρη, αφού συνέπεσαν οι βουλήσεις τους και μάλιστα διετύπωσαν και γραπτό κείμενο κάτω από το οποίο έθεσαν τις υπογραφές των νομίμων εκπροσώπων τους. Επομένως μπορεί να θεωρηθεί ότι πρόκειται για έγκυρη γραπτή σύμβαση, η οποία απλώς τελεί υπό την αναβλητική αίρεση της εγκρίσεώς της από τις αρμόδιες διοικητικές αρχές της Γαλλίας και άλλων εμπλεκόμενων Κρατών, μεταξύ των οποίων και η Ελλάδα.

Εν πάση περιπτώσει, ανεξαρτήτως του νομικού χαρακτηρισμού κατά το γαλλικό δίκαιο της συμβάσεως της 18.9.1999, δηλαδή ανεξαρτήτως του αν αυτή μπορεί να χαρακτηριστεί ως γραπτή σύμβαση υπό αναβλητική αίρεση, γραπτό προσύμφωνο ή σχέδιο γραπτής συμβάσεως, γεγονός παραμένει ότι υπάρχει προφορική σύμπτωση βουλήσεων των αντισυμβαλλομένων, δηλαδή προφορική συμφωνία, η οποία συνήφθη και γραπτώς στις 18.9.1999. Με τον τρόπο αυτόν υπάρχει σύναψη συμφωνίας υπό την έννοια του άρθρου 4β παράγρ. 1 ν.703/77, και επομένως η δεκαήμερος προθεσμία της γνωστοποίησεως αρχίζει να τρέχει από της 19.9.1999. Η δε προθεσμία αυτή του νόμου αρχίζει να τρέχει ανεξαρτήτως του αν σύμφωνα με άλλη ειδική νομοθεσία απαιτείται έγκριση της συγκεντρώσεως και από άλλη διοικητική αρχή.

Από τα στοιχεία του φακέλου της υποθέσεως και κυρίως εκ του γεγονότος ότι η κρινόμενη συγκέντρωση ήδη πρό της γνωστοποίησεως της στην Ελληνική Επιτροπή Ανταγωνισμού, είχε γνωστοποιηθεί στις αντίστοιχες αρχές ανταγωνισμού της Γαλλίας, Πορτογαλίας, Γερμανίας, Ηνωμένου Βασιλείου και Ισπανίας και είχαν εκδοθεί μάλιστα από τις τρεις τελευταίες σχετικές επ' αυτής αποφάσεις, προκύπτει ότι η εταιρία, η οποία βάσει του άρθρου 4β, παράγρ. 3 (σε συνδ. με το άρθρο 4α, παράγρ. 2) είναι υπόχρηη προς γνωστοποίηση, δηλ. η SNB, γνώριζε πλήρως τις εκ του νόμου απορρέουσες υποχρεώσεις ως προς την προθεσμία γνωστοποίησεως της συγκεντρώσεως και κατά συνέπειαν υπαιτίως δεν προέβη στην εν λόγω γνωστοποίηση εμπροθέσμως.

Ως εκ τούτου πρέπει να επιβληθεί στην υπόχρηη προς γνωστοποίηση εταιρία το από την Γραμματεία προτεινόμενο πρόστιμο ύψους δέκα εκατομμυρίων (10.000.000) δρχ., το οποίο αντιστοιχεί σε ποσοστό μόνο 0,80% (περίπου) του συνολικού κύκλου εργασιών.

**VII.** Σύμφωνα με το άρθρο 4γ παρ.1 ν. 703/77, όπως ισχύει, με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού απαγορεύεται κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων που υπόκειται σε προηγούμενη γνωστοποίηση και η οποία μπορεί να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στην εθνική αγορά ή σε σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή υπηρεσιών τμήμα της και ιδίως με την δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσεως.

Από πλευράς συνθηκών ανταγωνισμού στις προαναφερθείσες σχετικές αγορές της υπό κρίση συγκεντρώσεως και ειδικότερα σε σχέση με το ζήτημα εάν η κρινόμενη συγκέντρωση μπορεί να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό, προκύπτουν από τα προεκτεθέντα τα εξής: μολονότι στις δύο από τις σχετικές αγορές της κρινόμενης συγκεντρώσεως, δηλ. στην αγορά των καλύκων με καψύλια και στην αγορά της πυρίτιδας, παρατηρείται, όπως προαναφέρθηκε, άθροιση σχετικά υψηλών μεριδίων, εν τούτοις δεν αναμένεται να επηρεασθούν σημαντικά οι υφιστάμενες συνθήκες ανταγωνισμού στις εν λόγω σχετικές αγορές, εν όψει και του γεγονότος ότι αφ' ενός η συγκέντρωση πραγματοποιείται στη Γαλλία και αφορά αλλοδαπές εταιρίες, οι οποίες δεν έχουν εγκατάσταση στην Ελλάδα, αλλά διαθέτουν τα προϊόντα τους είτε απευθείας στους πελάτες είτε μέσω αντιπροσώπων, και αφ' ετέρου ένας από τους βασικότερους ανταγωνιστές των, η αλλοδαπή εταιρία Fiocchi, διαθέτει τα προϊόντα της στη χώρα μας μέσω της θυγατρικής της εταιρίας Fiocchi Ελλάς. Εξ άλλου λόγω της ομοιογένειας των προϊόντων, οι πελάτες καλύπτουν τις ανάγκες τους από οποιονδήποτε παραγωγό.

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

**VIII.** Στο άρθρο 4ε παρ. 1 του ν.703/1977 (όπως αυτό τροποποιήθηκε τελευταίως με το άρθρο 9, αριθμ. 7 ν. 2741/1999, ΦΕΚ Α'199/28.9.1999), ορίζεται ότι: «1.Με την επιφύλαξη των διατάξεων των παραγράφων 2 και 3 του παρόντος άρθρου απαγορεύεται η πραγματοποίηση της συγκεντρώσεως μέχρι την έκδοση μιας από τις αποφάσεις που προβλέπονται στο άρθρο 4δ παράγραφοι 2, 3, 4, 5, 6 και 7. ... Σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της απαγόρευσης αυτής η Επιτροπή επιβάλλει στους κατά την παράγραφο 3 του άρθρου 4β υπόχρεους προς γνωστοποίηση πρόστιμο ύψους τουλάχιστον δέκα εκατομμυρίων (10.000.000) δρχ., το οποίο δεν υπερβαίνει το δεκαπέντε τοις εκατό (15%) του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ».

Από την ως άνω διάταξη προκύπτει ότι η Επιτροπή Ανταγωνισμού υποχρεούται να επιβάλλει πρόστιμο σε περίπτωση που η πραγματοποίηση της συγκεντρώσεως έλαβε χώρα πριν από την έκδοση της σχετικής αποφάσεως, και τούτο ανεξάρτητα από το αν με την απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού απαγορεύθηκε η συγκέντρωση ή διαπιστώθηκε ότι με αυτή δεν επηρεάζεται σημαντικά ο ανταγωνισμός (Βλ. ΕΑ 43/1996).

Στην υπό κρίση υπόθεση, απεδείχθη ότι η συγκέντρωση πραγματοποιήθηκε χωρίς να έχει προηγηθεί άδεια της ελληνικής Επιτροπής Ανταγωνισμού. Όπως κατά την ακροαματική διαδικασία της 28ης Ιουνίου ο εξετασθείς μάρτυρας των αιτουσών κατέθεσε και ο πληρεξούσιος δικηγόρος αυτών παρεδέχθη, η συγκέντρωση πράγματι υλοποιήθηκε στην Γαλλία σύμφωνα με το γαλλικό δίκαιο και όπως λεπτομερώς περιγράφεται στην κρινόμενη σύμβαση. Η άποψη των αιτουσών ότι η πραγματοποίηση της συγκεντρώσεως στην Γαλλία δεν οδηγεί και σε πραγματοποίηση αυτής στην Ελλάδα, κρίνεται ως αβάσιμη. Η άποψη αυτή εδράζεται στον ισχυρισμό (υποβληθέντα το πρώτον με την προαναφερθείσα σύμβαση της 29.3.2000 μεταξύ SNPE, SNB και Sofisport και αναπτυχθέντα λεπτομερώς κατά την ακροαματική διαδικασία της 28ης Ιουνίου 2000) ότι οι δύο εμπλεκόμενες εταιρίες SNPE και SNB δεν ενοποιούν τα δίκτυα διανομής τους στην Ελλάδα, αλλά διατηρούν τα σήματά τους και συνεχίζουν να πωλούν υπό τα σήματα αυτά. Ο ισχυρισμός αυτός, και αληθής υποτιθέμενος, δεν ανατρέπει το συμπέρασμα ότι η συγκέντρωση πραγματοποιήθηκε. Δια της υλοποίησεως της συμβάσεως κατά το γαλλικό δίκαιο (λ.χ. εισφορά των θυγατρικών της SNB στην εταιρία Nobel Sport, ανάληψη του πλειοψηφικού πακέτου του 60% των μετοχών, διορισμός των τριών από τα πέντε μέλη του ΔΣ, τροποποίηση της επωνυμίας της Nobel Sport σε Sofisport S.A κλπ) η εταιρία SNB απέκτησε κατά το γαλλικό δίκαιο τον έλεγχο της Nobel Sport (ήδη Sofisport). Η απόκτηση ενός τέτοιου ελέγχου είναι και απόκτηση ελέγχου υπό την έννοια του άρθρου 4, παράγρ.2, εδάφ. β' ν.703/1977 (όπως ισχύει σήμερα). Η απόκτηση του ελέγχου αυτού (συγκέντρωση) δίνει στην ελέγχουσα εταιρία SNB την δυνατότητα ελέγχου των δραστηριοτήτων της θυγατρικής της Sofisport και στην Ελλάδα (πρβλ. απόφαση 110/98 ΕΑ), δυνατότητα η οποία δεν αναιρείται από την προαναφερθείσα σύμβαση της 29.3.2000 και την πρακτική της διατήρησης των διαφορετικών σημάτων. Άλλωστε η διατήρηση των παλαιών σημάτων, και μάλιστα σημάτων φήμης, επιβάλλεται πολλές φορές από την ορθή επιχειρηματική πολιτική προσεγγίσεως των πελατών. Μια τέτοια πολιτική απεφάσισαν να ακολουθήσουν στην προκείμενη περίπτωση και οι εμπλεκόμενες στην συγκέντρωση επιχειρήσεις,

όπως κατέθεσε και ο μάρτυς και παρεδέχθη και ο πληρεξούσιος δικηγόρος των αιτουσών κατά την προαναφερθείσα ακροαματική διαδικασία.

Κατόπιν όλων των ανωτέρω πρέπει να επιβληθεί πρόστιμο λόγω πραγματοποίησης της συγκεντρώσεως χωρίς άδεια της Επιτροπής Ανταγωνισμού, το δε ύψος του προστίμου αυτού να ορισθεί στο υπό της Γραμματείας προτεινόμενο ύψος των δρχ. δέκα εκατομμυρίων (10.000.000), το οποίο αποτελεί το κατώτατο υπό του νόμου προβλεπόμενο.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

1. Αποφαίνεται ότι δεν υφίσταται νόμιμη περίπτωση να απαγορευθεί η από 24.12.1999 γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση επιχειρήσεων, η οποία πραγματοποιείται με την απόκτηση από την εταιρία Societé Nouvelle des Basaltes του 60% του μετοχικού κεφαλαίου και δικαιωμάτων ψήφου της εταιρίας Nobel Sport, του ομίλου εταιριών SNPE.
2. Επιβάλλει πρόστιμο εκ δρχ. 10.000.000 εις βάρος της εταιρίας Societé Nouvelle des Basaltes, η οποία έχει την έδρα της στο Παρίσι (57, rue Pierre Charron, 75008 Paris, France) λόγω εκπρόθεσμης γνωστοποίησεως της συγκεντρώσεως
3. Επιβάλλει πρόστιμο εκ δρχ. 10.000.000 εις βάρος της αυτής ως άνω εταιρίας λόγω πραγματοποίησεως της συγκεντρώσεως χωρίς προηγούμενη άδεια της ελληνικής Επιτροπής Ανταγωνισμού

Η απόφαση εκδόθηκε την 2<sup>α</sup> Αυγούστου 2000.

Η παρούσα απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Πρόεδρος

Ο Συντάξας την απόφαση

Δημήτρης Τζουγανάτος

Κωνσταντίνος Ηλιόπουλος

Η Γραμματέας

Αλεξάνδρα-Μαρία Ταραμπίκου