

ΑΠΟΦΑΣΗ¹ ΑΡΙΘΜ. 330/V/2007

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ – ΤΜΗΜΑ Α΄

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτιρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 11^η Ιανουαρίου 2007, ημέρα Πέμπτη και ώρα 14:00, με την εξής σύνθεση:

Προεδρεύων: Αριστομένης Κομισόπουλος

Μέλη: Φαίδων Στράτος

Βασίλειος Πατσουράτης, λόγω κωλύματος του τακτικού μέλους Γαρυφαλιάς

Αθανασίου,

Δημήτριος Γιαννέλης και

Ελίζα Αλεξανδρίδου

Γραμματέας: Όλγα- Ανίτα Ραφτοπούλου, λόγω κωλύματος της τακτικής Αικατερίνης Τριβέλη

Θέμα της συνεδρίασης ήταν η λήψη απόφασης επί της **προηγούμενης γνωστοποίησης**, σύμφωνα με το άρθρο 4β του ν. 703/77, της συγκέντρωσης επιχειρήσεων που αφορά συγχώνευση με απορρόφηση της εταιρείας **ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΠΩΛΗΣΕΩΝ ΑΡΙΣΤΑ Α.Ε.** από την εταιρεία **ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ Α.Ε.Ε.**

Στη συζήτηση είχε νομίμως κλητευθεί και παρίστατο η εταιρία ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ Α.Ε.Ε. δια των πληρεξουσίων δικηγόρων της Ευθυμία Κινινή και Νικολάου Σωτηρίου.

Στην αρχή της συζήτησης, τον λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια Σοφία Καμπερίδου, Προϊσταμένη της Α΄ Διεύθυνσης Εφαρμογής της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού (εφεξής Γ.Δ.Α.) και εκτελούσα χρέη αναπλήρωσης του Γενικού Διευθυντή, η οποία ανέπτυξε τη γραπτή εισήγηση (αριθ. πρωτ. 7255/15.11.06) της Υπηρεσίας και πρότεινε «(α) τη μη απαγόρευση της από 5/8/2002 γνωστοποιηθείσας συγχώνευσης με απορρόφηση της εταιρείας ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΠΩΛΗΣΕΩΝ ΑΡΙΣΤΑ Α.Ε. από την εταιρεία ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ Α.Ε.Ε. (β) Να επιβληθεί στις υπόχρεες προς γνωστοποίηση εταιρείες ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ και ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΠΩΛΗΣΕΩΝ ΑΡΙΣΤΑ Α.Ε. πρόστιμο για την υπαίτια πρόωρη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης, κατά παράβαση του άρθρου 4ε παρ. 1 ν.703/77, ως ίσχυε. »

Με την ολοκλήρωση της ακροαματικής διαδικασίας, ο Προεδρεύων της Ε.Α. έδωσε προθεσμία στην ενδιαφερόμενη εταιρεία έως την 22^α Ιανουαρίου 2007 για να υποβάλουν υπόμνημα.

Κατόπιν η Επιτροπή Ανταγωνισμού συνήλθε σε διάσκεψη την 1^η Φεβρουαρίου 2007, ημέρα Πέμπτη και ώρα 12:30 στην ως άνω αίθουσα συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου των Γραφείων της, και αφού έλαβε υπόψη της τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, την Εισήγηση της Γ.Δ.Α., το σχετικό ενημερωτικό σημείωμα της Τριμελούς Επιτροπής που καταρτίστηκε

¹ Από την παρούσα απόφαση έχουν παραλειφθεί, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ.7 του Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ 1890/Β΄/29.12.2006), τα στοιχεία εκείνα, τα οποία κρίθηκε ότι αποτελούν επιχειρηματικό απόρρητο. Στη θέση των στοιχείων που έχουν παραλειφθεί υπάρχει η ένδειξη [...]. Όπου ήταν δυνατό τα στοιχεία που παραλείφθηκαν αντικαταστάθηκαν με ενδεικτικά ποσά και αριθμούς ή με γενικές περιγραφές (εντός [...]).

σύμφωνα με την αριθ. 987/25.9.2006 απόφαση της Ολομέλειας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, τις απόψεις που διατύπωσε η ενδιαφερόμενη εταιρεία, τόσο προφορικά κατά τη συζήτηση της υπόθεσης, όσο και με το υπόμνημα που υπέβαλε,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

Ι. Στο άρθρο 33 παρ. 9 του ν.3373/2005 (ΦΕΚ Α' 188/2.8.2005), ορίζεται ότι «Συγκεντρώσεις που έχουν πραγματοποιηθεί ή γνωστοποιηθεί στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, κατ' εφαρμογή του άρθρου 4β του ν.703/1977, μέχρι την δημοσίευση του παρόντος νόμου, κρίνονται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 703/1977, όπως αυτές ίσχυαν πριν από την αντικατάσταση ή τροποποίησή τους με τις διατάξεις του παρόντος νόμου».

Η υπό κρίση συγκέντρωση από τις εταιρείες ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΠΩΛΗΣΕΩΝ ΑΡΙΣΤΑ Α.Ε. (εφεξής ΑΡΙΣΤΑ) και ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ Α.Ε.Ε. (εφεξής ΑΤΛΑΝΤΙΚ) γνωστοποιήθηκε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού την **5.8.2002** (αριθ. ημ. πρωτ. 2571) και ως εκ τούτου θα πρέπει να κριθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 703/77 που ίσχυαν πριν από την 2.8.2005.

Στο άρθρο 4δ του ν. 703/77, όπως ίσχυε (βλ. ν. 2296/1995, άρθρο 2, παρ. 5) ορίζετο «Αν η Επιτροπή Ανταγωνισμού διαπιστώσει ότι η γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση, μετά τυχόν τροποποιήσεις που επέφεραν οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις, δεν μπορεί να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό, εκδίδει σχετική απόφαση, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την εισαγωγή της υπόθεσης σε αυτή».

Μέχρι δε την έκδοση της απόφασης αυτής απαγορεύεται η πραγματοποίηση της συγκέντρωσης όπως ορίζεται στο άρθρο 4ε παρ.1 του ν.703/77 (βλ. ν. 2296/1995, άρθρο 2, παρ. 6). Σε περίπτωση δε υπαίτιας παράβασης της απαγόρευσης αυτής η Επιτροπή επιβάλλει στους κατά την παρ. 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 4 στ.

Ενώ σε περίπτωση που έχει ήδη πραγματοποιηθεί η ως άνω συγκέντρωση πριν από την έκδοση της απόφασης επί της γνωστοποίησής της, η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί να διατάξει με απόφασή της **χωρίς τήρηση προθεσμίας**, τον διαχωρισμό των επιχειρήσεων (βλ. άρθ. 4ε παρ.1, 3 και 4 του ν. 703/77, όπως διαμορφώθηκαν από τις διατάξεις (α) της παρ. 6 του άρθρου 2 του Ν.2296/1995 (ΦΕΚ Α' 43/24.2.1995) και (β) της παρ. 7 του άρθρου 9 του Ν.2741/1999 (ΦΕΚ Α'199/28.9.1999)). Αυτονόητο είναι ότι η εξουσία αυτή παρέχεται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, να ελέγξει, χωρίς τήρηση προθεσμίας, κάθε συγκέντρωση που πραγματοποιήθηκε πριν από την έκδοση της σχετικής επ' αυτής προηγούμενης απόφασής της και ουδόλως εξαρτάται από το τελικό διατακτικό της απόφασης αυτής περί της εγκρίσεως ή της απαγορεύσεως της ελεγχόμενης συγκεντρώσεως και την εφαρμογή, κατ' ακολουθίαν, για κάθε περίπτωση των σχετικών διατάξεων.

Κατά συνέπεια, και ανεξάρτητα από τη φύση των προθεσμιών που προβλέπονται στις παραγράφους 2 και 3 του άρθρου 4δ ν.703/77, για την έκδοση απόφασης επί γνωστοποιηθείσας συγκέντρωσης, ως **εντόνως ενδεικτικών και ουχί αποκλειστικών ή ανατρεπτικών**, όπως τούτο

προκύπτει αναμφίβολα και από τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 1 των μεταβατικών διατάξεων του άρθρου 33 του ν. 3373/2005, στην υπό κρίση περίπτωση, **η συγκέντρωση** των δύο ως άνω εταιριών ΑΡΙΣΤΑ και ΑΤΛΑΝΤΙΚ **που πραγματοποιήθηκε** στις 23.8.2002, με την έκδοση της αριθ. Κ2-10692 εγκριτικής της συγχώνευσης Απόφασης του Υφυπουργού Ανάπτυξης και της καταχώρησης αυτής στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών, ήτοι εντός 18 ημερών από της προηγούμενης γνωστοποίησης αυτής κατά την 5.8.2002 και, ενώ υπολειπόταν 42 ακόμη ημέρες για τη συμπλήρωση της προθεσμίας των δύο μηνών για έκδοση της σχετικής απόφασης, πραγματοποιήθηκε κατά παράβαση των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 4δ παρ. 4 και 4ε παρ. 1 και αποτελεί παράβαση, η οποία συνεπάγεται την εφαρμογή της διατάξεως της ανωτέρω παρ. 4 του άρθρ. 4ε του ν.703/77 που παρέχει, ως ελέγχθη, την εξουσία στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, χωρίς τήρηση προθεσμίας, να ελέγξει την παρανόμως πραγματοποιηθείσα κατά τα ανωτέρω συγκέντρωση των εταιριών ΑΡΙΣΤΑ και ΑΤΛΑΝΤΙΚ.

Ύστερα από τα προεκτεθέντα, τα αντίθετα υπό της εταιρείας ΑΤΛΑΝΤΙΚ υποστηριζόμενα περί δήθεν “κατά χρόνο” αναρμοδιότητας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, κρίνονται απορριπτέα ως μη νόμιμα και αβάσιμα.

II. Την 5/8/2002 (αριθ. ημ. πρωτ. 2571) γνωστοποιήθηκε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού από τις εταιρείες ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΠΩΛΗΣΕΩΝ ΑΡΙΣΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ (εφεξής ΑΡΙΣΤΑ) και ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ (εφεξής ΑΤΛΑΝΤΙΚ) «Σχέδιο Σύμβασης Συγχώνευσης με Απορρόφηση» (εφεξής ως ΣΣΣΑ) της πρώτης από τη δεύτερη, το οποίο υπεγράφη την **14/4/2002** από τα Διοικητικά Συμβούλια των παραπάνω εταιρειών, κατόπιν της από **30/3/2002** απόφασής τους να ξεκινήσει η διαδικασία της μεταξύ τους συγχώνευσης.

Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο εν λόγω ΣΣΣΑ, το μετοχικό κεφάλαιο της ΑΤΛΑΝΤΙΚ, το οποίο στις 31/3/2002 ανερχόταν σε 24.943.188,60 Ευρώ, επρόκειτο να αυξηθεί κατά 1.752.588 Ευρώ, ποσό που αντιστοιχούσε στο καταβεβλημένο κατά την 31/3/2002 μετοχικό κεφάλαιο της ΑΡΙΣΤΑ, έτσι ώστε με την ολοκλήρωση της συγχώνευσης, το μετοχικό κεφάλαιο της απορροφούσας εταιρείας να ανέρχεται στο ποσό των 26.695.776,60 Ευρώ και να διαιρείται σε 29.661.974 ονομαστικές μετοχές, αξίας 0,90 Ευρώ η κάθε μία. Από τις παραπάνω νέες μετοχές, 1.670.000 (ήτοι ποσοστό 5,63%) θα λάμβαναν οι μέτοχοι της απορροφούμενης και 27.991.974 (ήτοι ποσοστό 94,37%) θα λάμβαναν οι μέτοχοι της απορροφούσας εταιρείας.

Το από **14/4/2002** ΣΣΣΑ εγκρίθηκε από τους μετόχους των ΑΤΛΑΝΤΙΚ και ΑΡΙΣΤΑ στις έκτακτες Γενικές Συνελεύσεις (Γ.Σ.) των μετόχων τους, που έλαβαν χώρα την **26/7/2002**.

Την **26/8/2002** (αριθ. ημ. πρωτ. 2697) κοινοποιήθηκε από τη Γενική Γραμματεία Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης, η με αριθ. Κ2-10692/**23.8.2002** Απόφαση του Υφυπουργού Ανάπτυξης με την οποία εγκρίθηκε η συγχώνευση των δύο εταιριών και όπως προκύπτει από έγγραφο που προσκομίστηκε από τα μέρη (αριθ. ημ. πρωτ. 3592/25.10.2002) η εν λόγω απόφαση καταχωρήθηκε στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών την ίδια μέρα, **23.8.2002**.

III. ΟΙ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΥΣΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ

1. ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ Α.Ε.Ε. (απορροφούσα)

Η εταιρεία προήλθε από τη συγχώνευση των εταιρειών ΑΤΛΑΝΤΙΚ Α.Ε. και ΦΑΡΜΑ ΤΕΤΡΑΣ ΑΕΒΕ την 31.7.1997. Η συγχωνευθείσα τότε ΑΤΛΑΝΤΙΚ Α.Ε. είχε ιδρυθεί το 1980 από τον Παναγιώτη Αποστόλου. Η εταιρεία είναι εισηγμένη στο Χρηματιστήριο Αξιών Αθηνών από τον Δεκέμβριο 2000, έχει έδρα στον Δήμο Αλίμου Αττικής (Λεωφ. Βουλιαγμένης 516) και κύριο σκοπό την χονδρική και λιανική πώληση ειδών διατροφής και λοιπών ειδών σούπερ μάρκετ (S/M) καθώς και τις εισαγωγές και εξαγωγές των ειδών αυτών.

Με βάση τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, κατά τον χρόνο της γνωστοποίησης, η εταιρεία διέθετε συνολικά 152 καταστήματα λιανικής πώλησης, από τα οποία 74 στο νομό Αττικής και τα υπόλοιπα στους νομούς: Βοιωτίας, Φθιώτιδος, Ευβοίας, Αιτωλοακαρνανίας, Αχαΐας, Κορινθίας, Μεσσηνίας, Αργολίδος, Αρκαδίας, Λακωνίας, Κυκλάδων (Σύρος, Πάρος, Μήλος, Νάξος), Λέσβου, Σάμου, Λαρίσης, Ιωαννίνων, Αρτας, Πρεβέζης, Ημαθίας, Τρικάλων και Θεσσαλονίκης. Επίσης διέθετε 13 καταστήματα χονδρικής πώλησης (Cash & Carry) και 4 αποθήκες.

Η μετοχική σύνθεσή της, σύμφωνα με τα στοιχεία της Έκτακτης Γ.Σ. της 26/7/2002, δηλ. **προ της συγχώνευσης** με την ΑΡΙΣΤΑ, είχε ως ακολούθως: ΣΑΝΥΟ ΕΛΛΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ 20,00%, Περικλής Αποστόλου 16,07%, Ελπίδα Αποστόλου 16,07%, Εμμανουήλ Αποστόλου 16,07%, Παρθενόπη Αποστόλου 3,89%, Παναγιώτης Αποστόλου 2,85%, CITIBANK (Switzerland) 1,28%, Επενδυτικό κοινό 23,77%.

Η μετοχική σύνθεση της ΑΤΛΑΝΤΙΚ **μετά τη συγχώνευση** με την ΑΡΙΣΤΑ, όπως προκύπτει από τα προσκομισθέντα από τα μέρη στοιχεία, θα είχε ως ακολούθως: ΣΑΝΥΟ ΕΛΛΑΣ ΣΥΜΜΕΤΟΧΙΚΗ ΑΕΒΕ, 3.963.030 μετοχές, 13,361%, ΜΕΤΑΛΛΟΥΡΓΙΚΗ Α.Ε., 3.895.120 μετοχές, 13,132%, Περικλής Αποστόλου, 3.739.552 μετοχές, 12,607%, Ελπίδα Αποστόλου, 3.739.552 μετοχές, 12,607%, Εμμανουήλ Αποστόλου, 3.739.552 μετοχές, 12,607%, Παναγιώτης Αποστόλου, 564.918 μετοχές, 1,905%, Παρθενόπη συζ. Παναγ. Αποστόλου, 771.380 μετοχές, 2,601% και Επενδυτικό κοινό, 9.248.870 μετοχές, 31,180%.

Σύμφωνα δε με τα αναγραφόμενα στην ιστοσελίδα της ΑΤΛΑΝΤΙΚ, η μετοχική σύνθεση της εταιρείας την **20.4.2006** είχε ως εξής: ΜΕΤΑΛΛΟΥΡΓΙΚΗ Α.Ε., 3.895.120 μετοχές, 13,13%, Εμμανουήλ Αποστόλου, 3.114.631 μετοχές, 10,50%, Περικλής Αποστόλου, 3.114.631 μετοχές, 10,50%, Ελπίδα Αποστόλου, 3.114.631 μετοχές, 10,50%, Εμμαν-Περ-Ελπ Αποστόλου, 2.100.969 μετοχές, 7,08%, SANYOCOM ΑΕΒΕ, 1.878.435 μετοχές, 6,33%, ΑΤΛΑΝΤΙΚ Α.Ε., 1.506.618 μετοχές, 5,08%, Γαληνός Λαουτάρης, 1.498.087 μετοχές, 5,05% και Επενδυτικό Κοινό, 9.438.852 μετοχές, 31,82%.

Το Καταστατικό της ΑΤΛΑΝΤΙΚ δεν περιέχει ειδικά δικαιώματα υπέρ συγκεκριμένων μετόχων.

Περαιτέρω, κατά τα αναφερόμενα στην ιστοσελίδα της την 8/8/2002, το Διοικητικό Συμβούλιο (Δ.Σ.) της εταιρείας προ της συγχώνευσης αποτελούσαν οι: Εμμ. Αποστόλου (Πρόεδρος), Βαρβάρα Λαουτάρη (Α΄ Δ/νουςα Σύμβουλος), Περικλής Αποστόλου (Β΄ Δ/νων Σύμβουλος), Μαρία Λαουτάρη (Α΄ Αντιπρόεδρος), Ελπίδα Αποστόλου (Β΄ Αντιπρόεδρος), Κων/νος Τζαβάρας

(Μέλος), Κων/νος Ρούκος (Μέλος), Ιωάννης Πηλίδης (Μέλος), Γεώργιος Καμπούρης (Μέλος) και Αθ. Παπαδιάς (Μέλος). Η ανωτέρω σύνθεση του Δ.Σ. παρέμεινε η ίδια και μετά την απορρόφηση της ΑΡΙΣΤΑ, όπως προκύπτει από την ανακοίνωση καταχώρησης στο Μ.Α.Ε. στοιχείων της ΑΤΛΑΝΤΙΚ σχετικά με την ανασυγκρότηση του Δ.Σ. σε σώμα και της χορήγησης δικαιωμάτων εκπροσώπησης και δέσμευσης της εταιρείας (ΦΕΚ 920/3.2.2003). Κατά δήλωση των μερών ο έλεγχος της νέας ενοποιημένης εταιρείας θα ασκείται από το εν λόγω Δ.Σ. (αριθ. ημ. Πρωτ. 1373/17.4.2003).

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, η ΑΤΛΑΝΤΙΚ ήλεγχε και ελέγχει με ποσοστό 53% την εταιρεία ΚΥΨΕΛΗ Α.Ε. ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΕ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ΤΡΟΦΙΜΩΝ με διακριτικό τίτλο (δ.τ.) «ΚΥΨΕΛΗ Α.Ε.» (εφεξής ΚΥΨΕΛΗ), η οποία έχει ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών “marketing” και “logistics” σε σούπερ μάρκετ ειδών διατροφής και λοιπών συναφών ειδών.

Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι κατά το χρόνο υποβολής της γνωστοποίησης η ΑΤΛΑΝΤΙΚ ήλεγχε με ποσοστό 98,47% και την εταιρεία ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ΓΑΛΗΝΟΣ – ΜΠΑΛΗΣ Α.Ε. με δ.τ. «ΠΑΛΜΟΣ Α.Ε.» (εφεξής ΠΑΛΜΟΣ), την οποία πούλησε το 2002 αφού είχε πρώτα απορροφήσει το 2001 τον κλάδο λιανικών πωλήσεων της. Η εταιρεία δραστηριοποιείται στην εμπορία τροφίμων, ειδών διατροφής, ποτών, ζύθου, αναψυκτικών, ειδών γενικού εμπορίου, τυποποιημένων προϊόντων, ειδών ένδυσης, καθώς και με την ίδρυση εργαστηρίων ή εργοστασίων παραγωγής των ειδών αυτών.

Επίσης προκύπτει ότι η Βαρβάρα Λαουτάρη (Δ/νυσα Σύμβουλος της ΑΤΛΑΝΤΙΚ) κατέχει (α) ποσοστό 60% στο μ.κ. της εταιρείας [...] και (β) ποσοστό 15,60% στην εταιρεία [...]. Με το ίδιο ποσοστό συμμετείχε στην [...] και η Μαρία Λαουτάρη (Αντιπρόεδρος Δ.Σ. της ΑΤΛΑΝΤΙΚ). Ο Εμμ. Αποστόλου (Πρόεδρος Δ.Σ. της ΑΤΛΑΝΤΙΚ) συμμετείχε στο Δ.Σ. της ΚΥΨΕΛΗ, ως Πρόεδρος και Δ/νων Σύμβουλος, καθώς και στο Δ.Σ. της ΠΑΛΜΟΣ, ως Αντιπρόεδρος Δ.Σ.. Στο Δ.Σ. της τελευταίας συμμετείχε και η κ. Βαρβάρα Λαουτάρη, ως Δ/νυσα Σύμβουλος.

Ο κύκλος εργασιών της ΑΤΛΑΝΤΙΚ στην εθνική αγορά το 2001 ανήλθε σε 281.814.436,45 Ευρώ, ενώ ως όμιλος, με βάση τον ενοποιημένο ισολογισμό και τα αντίστοιχα αποτελέσματα χρήσης της, σε 386.046.191,1 Ευρώ.

2. ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΠΩΛΗΣΕΩΝ ΑΡΙΣΤΑ Α.Ε. (απορροφηθείσα)

Η ΑΡΙΣΤΑ είχε την έδρα της στο Νομό Θεσσαλονίκης και δραστηριοποιείται στη χονδρική και λιανική πώληση ειδών S/M. Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στοιχεία, το 2002 διέθετε 19 καταστήματα λιανικής πώλησης, από τα οποία 15 στο Νομό Θεσσαλονίκης και 4 στο Ν. Μαγνησίας (Βόλος). Διέθετε επίσης ένα κατάστημα χονδρικής πώλησης στο 13^ο χλμ. Θεσ/νίκης – Χαλκηδόνας και συνεργάζονταν με τη μέθοδο franchising με καταστήματα, τα οποία την 31.12.2001 αριθμούσαν τα 162.

Η μετοχική σύνθεση της την 31/3/2002 είχε ως ακολούθως: [...], 12,614%, [...], 6,399%, [...], 4,342%, [...], 2,285%, [...], 2,232%, [...], 2,110%, [...], 1,920%, [...], 1,706%, [...], 1,645%, [...], 1,501%, [...], 1,417%, Λοιποί επενδυτές, 61,829%.

Την εταιρεία διοικούσε 11μελές Δ.Σ. με Πρόεδρο και Δ/ντα Σύμβουλο τον Ιωάννη Πηλίδη, Αντιπρόεδρο τον Κων/νο Φραγγίδη και Μέλη τους Δημήτριο Μαλλιτζί, Γεώργιο Μπεκταρούδη, Στέφ. Καλαμπάκα, Σωτ. Μιχαηλίδη, Χαρίλαο Ανεσιάδη, Γαληνό Λαουτάρη, Νικ. Βαρελά, Ηλία Γώγο και Κων/νο Γκιουλμιχαλάκη.

Επίσης, η ΑΡΙΣΤΑ συμμετείχε: α) Με ποσοστό 97,529% στην εταιρεία **ΒΗΤΑ ΠΙ Α.Ε.Ε.**, η οποία ιδρύθηκε το 1986 και αποτελεί μία από τις μεγαλύτερες χονδρεμπορικές εταιρείες της Βόρειας Ελλάδας, όπου και δραστηριοποιείται στο εμπόριο τυποποιημένων ζαχαρωδών προϊόντων, ψιλικών, χαρτικών, αναψυκτικών, ειδών διατροφής και συναφών ειδών. Κατά τα αναφερόμενα στην Ιστοσελίδα της ΑΤΛΑΝΤΙΚ *“Από το 2000, η ΒΗΤΑ ΠΙ έχει την αποκλειστική διανομή των προϊόντων της TASTY/LAYS στις περιοχές Θεσσαλονίκης, Δράμας, Καβάλας και Μαγνησίας. Ταυτόχρονα, η εταιρία είναι ειδικός συνεργάτης και αποκλειστικός διανομέας των εταιριών ABEZ, LESEL και KRAFT. Για την ABEZ, το δίκτυο διανομής καλύπτει τις περιοχές Θεσσαλονίκης και Χαλκιδικής, για την LESEL τις περιοχές Θεσσαλονίκης, Χαλκιδικής και Κιλκίς ενώ τέλος για την KRAFT όλη την περιοχή της Θεσσαλονίκης. Σήμερα, η ΒΗΤΑ ΠΙ λειτουργεί κέντρα διανομής και αποθηκευτικούς χώρους στην Θεσσαλονίκη, την Καβάλα και τον Βόλο.”* Επίσης, στο Ετήσιο Δελτίο Χρήσης 2005 της ΑΤΛΑΝΤΙΚ αναφέρονται τα εξής: *«Η θυγατρική ΒΗΤΑ ΠΙ Α.Ε. στις 26/09/2005 προέβη στην μείωση του μετοχικού κεφαλαίου της ποσού 378.525,00 ευρώ με σκοπό την απόσβεση συσσωρευμένων ζημιών, και σε ταυτόχρονη αύξηση αυτού ποσού 535.765,00 ευρώ, με συνέπεια την τελική αύξηση του μετοχικού κεφαλαίου της κατά ποσό 157.240 ευρώ. ... Το ποσό της αύξησης καλύφθηκε εξ ολοκλήρου από την εταιρεία μας με συνέπεια την αύξηση του ποσοστού συμμετοχής μας από 97,53% σε 99,52%. Επίσης, ..., επειδή τα ίδια κεφάλαια της θυγατρικής ΒΗΤΑ ΠΙ Α.Ε. είναι μικρότερα του ημίσεως (1/2) του μετοχικού της κεφαλαίου, συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 47 του Κ.Ν. 2190/1920 και συνεπώς επιβάλλεται η ...εταιρεία να λάβει τα προσήκοντα μέτρα, ώστε να αρθούν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου αυτού.»*, β) Με ποσοστό 100% στην εταιρεία ΒΗΤΑ ΠΙ ΚΑΒΑΛΑΣ Α.Ε. η οποία δραστηριοποιείται στο εμπόριο τυποποιημένων ζαχαρωδών προϊόντων, ψιλικών και αναψυκτικών. Η εταιρεία συγχωνεύθηκε με την ΒΗΤΑ ΠΙ Α.Ε.Ε. το 2001, γ) Με ποσοστό 49% στην εταιρεία ΕΛΤΡΟ Α.Ε. η οποία δραστηριοποιείται στην τυποποίηση και εμπορία ελιών, αλίπαστων και τουρσιών, δ) Με ποσοστό 35% στην εταιρεία ΝΤΟΜΟΥΣ ΕΙΔΗ ΧΑΡΤΟΥ Α.Ε.Β.Ε. με αντικείμενο την επεξεργασία και εμπορία χάρτου, και ε) Με ποσοστό 1,53% στην προαναφερθείσα εταιρεία ΠΑΛΜΟΣ Α.Ε.

Ο κύκλος εργασιών της ΑΡΙΣΤΑ στην εθνική αγορά το 2001 ανήλθε σε 45.669.570,72 Ευρώ, ενώ ως Όμιλος, με βάση τον ενοποιημένο ισολογισμό της, σε 55.368.445,57 Ευρώ.

Περαιτέρω, στην Ιστοσελίδα της ΑΡΙΣΤΑ αναφερόντουσαν την 11.8.2006 μεταξύ άλλων και τα εξής:

- *«Το 2002 αποτ[έλεσε] χρονιά ορόσημο για την εταιρία, αφού η ΑΡΙΣΤΑ απορροφήθηκε από την ΑΤΛΑΝΤΙΚ Α.Ε. Μέσω της μεγάλης αγοραστικής δύναμης της ΑΤΛΑΝΤΙΚ, η ΑΡΙΣΤΑ προέβη σε συμφωνία με ορισμένα μέλη, όσον αφορά στη λειτουργία των καταστημάτων τους, μέσω μιας πρωτοποριακής μεθόδου franchising. Αυτή την στιγμή 400 καταστήματα λειτουργούν με τη μέθοδο του franchising.»*

Κατά τα αναφερόμενα στο Ετήσιο Δελτίο 2004 της ΑΤΛΑΝΤΙΚ, η εταιρεία δραστηριοποιείται με τη μέθοδο του franchising «σε περιοχές όπου δεν κρίνεται σκόπιμη η ανάπτυξη του δικτύου της με ιδιόκτητα καταστήματα λόγω των συνθηκών της περιοχής. Ο τίτλος “ΑΡΙΣΤΑ” που χρησιμοποιείται είναι ιδιαίτερα αναγνωρίσιμος στη μεγάλη μικρή αγορά της επαρχίας.» Το 2004 το δίκτυο της Εταιρείας αριθμούσε 350 καταστήματα franchisees και ήταν το μεγαλύτερο οργανωμένο δίκτυο στην Ελλάδα. Από τα παραπάνω καταστήματα τα 70 διέθεταν την φίρμα «ΑΡΙΣΤΑ» με την οποία η ΑΤΛΑΝΤΙΚ έχει αποφασίσει να δραστηριοποιηθεί στο franchise. «Καταβάλλεται προσπάθεια να ομοιογενοποιηθούν σταδιακά και τα υπόλοιπα καταστήματα ώστε να έχουν την δυνατότητα να αποκτήσουν την φίρμα “ΑΡΙΣΤΑ”».

- Με τίτλο «Τα προϊόντα - Προϊόντα ιδιωτικής ετικέτας & αποκλειστικής εισαγωγής» αναφέρονται τα εξής: «Προχωρήσαμε στη δημιουργία τμήματος ιδιωτικής ετικέτας και προϊόντων αποκλειστικής εισαγωγής έχοντας έγκαιρα διαγνώσει την ανάγκη ανάπτυξης των προϊόντων private label. Τα brands της ιδιωτικής ετικέτας που διαθέτει σήμερα η εταιρεία ΑΤΛΑΝΤΙΚ δεν φέρουν την επωνυμία ΑΤΛΑΝΤΙΚ, σε αντίθεση με τους ανταγωνιστές, αφού επιδίωξη είναι κάθε brand να αποκτήσει τη δική του ταυτότητα. Για το λόγο αυτό χρησιμοποιούμε τις εξής ονομασίες: ΑΓΡΟΤΙΣΣΑ ..., ΑΤΛΑΝΤΙΚ..., ΑΚΡΟΓΙΑΛΙ..., SPRING..., SCERTZO..., TWIN..., TEN - ΠΡΟΪΟΝΤΑ FIRST PRICE ΥΨΗΛΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΜΕ ΤΙΣ ΠΙΟ ΧΑΜΗΛΕΣ ΤΙΜΕΣ...».

IV. 1. ΣΧΕΤΙΚΗ ΑΓΟΡΑ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ

Η υπό κρίση υπόθεση αφορά κατ' αρχήν τις αγορές στις οποίες δραστηριοποιείτο άμεσα και έμμεσα (ήτοι μέσω των θυγατρικών της) η απορροφηθείσα εταιρεία ΑΡΙΣΤΑ, και αυτό διότι, με βάση τα προσκομισθέντα από τα μέρη στοιχεία και τις δηλώσεις τους, μετά την συγχώνευση ο έλεγχος της «ενοποιημένης» εταιρείας παρέμεινε στους μετόχους της απορροφούσας εταιρείας ΑΤΛΑΝΤΙΚ.

Συνεπώς, η εξεταζόμενη συγχώνευση αφορά τις αγορές της χονδρικής και λιανικής πώλησης ειδών S/M, οι οποίες, όπως έχει κριθεί (Αποφάσεις Επιτροπής Ανταγωνισμού με αριθ.: 17/1995 «ΝΙΚΗ(ΜΑΡΙΝΟΠΟΥΛΟΣ)-ΚΟΚΚΙΝΙΔΗΣ», 78/1997 «ΝΙΚΗ-ΜΙΧΑΗΛΙΔΗΣ», 78/1997 «ΤΡΕΣΚΟ-ΡΕΘΥΜΝΟ ΜΑΡΚΕΤ», 106/II/1999 «ΜΑΣΟΥΤΗΣ-ΜΠΙΣΚΑ», 176/III/2001 «ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ-ΤΡΟΦΟ», 194/III/2001 «ΒΕΡΟΠΟΥΛΟΙ-ΠΑΝΕΜΠΟΡΙΚΗ», 203/III/2001 «ΑΤΛΑΝΤΙΚ-ΓΑΛΗΝΟΣ ΛΑΟΥΤΑΡΗΣ-ΔΙΑΝΟΜΕΣ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ», 204/III/2001 «ΜΑΣΟΥΤΗΣ-ΑΛΦΑ ΔΕΛΤΑ»), αποτελούν διακριτές αγορές στην ευρύτερη αγορά εκμετάλλευσης σούπερ μάρκετ, για τις οποίες έχουν γίνει δεκτά τα ακόλουθα:

A. Η αγορά λιανικής πώλησης ειδών S/M μπορεί να διακριθεί περαιτέρω στις εξής αγορές:

i) Στις υπεραγορές τροφίμων, ποτών, ειδών οικιακής και ατομικής χρήσης και γενικά καταναλωτικών αγαθών με την κλασική και ευρέως διαδεδομένη μορφή των αλυσίδων πολυκαταστημάτων που καταλαμβάνουν μεγάλους χώρους, κάνουν τις προμήθειές τους μέσω κεντρικών αποθηκών και απευθύνονται στο ευρύ κοινό άνευ διακρίσεων, διαθέτοντας μεγάλη ποικιλία προϊόντων και «ετικετών» ανά προϊόν για μαζικές αγορές που γίνονται με τη μέθοδο της αυτοεξυπηρέτησης, σε τιμές συνήθως χαμηλότερες από αυτές των παραδοσιακών παντοπωλείων.

ii) Στα «**εκπτώτικά καταστήματα**» (discount super markets, discount stores και hard discount stores), που πωλούν σε χαμηλές τιμές περιορισμένη ποικιλία προϊόντων, στην οποία μεγάλο ποσοστό καταλαμβάνουν τα αποκαλούμενα «own label» ή «private label» προϊόντα, δηλ. αυτά που φέρουν ετικέτα με την επωνυμία του καταστήματος, διαθέτουν μικρά καταστήματα, με χαμηλά λειτουργικά έξοδα και μεγάλη διασπορά και απευθύνονται, ως επί το πλείστον, σε πελάτες, οι οποίοι προτιμούν την οικονομία έναντι της ποικιλίας και

iii) Στα **μικρά παντοπωλεία**, τα οποία πέραν της εγγύτητας με τον καταναλωτή, εμπορεύονται περιορισμένη ποικιλία προϊόντων, βασίζονται συνήθως στην προσωπική σχέση με τον πελάτη και εξυπηρέτηση, ενδεχομένως παρέχουν πίστωση, λειτουργούν με πιο ελαστικά ωράρια, εξυπηρετούν συνήθως επείγουσες ανάγκες, καθώς σ' αυτά οι αγορές γίνονται βιαστικά και χωρίς μεταφορικό μέσο.

Ο βαθμός εναλλαξιμότητας και υποκατάστασης των υπηρεσιών που παρέχουν τα κλασικά σούπερ μάρκετ και τα παραδοσιακά παντοπωλεία διαφοροποιείται κατά περίπτωση, εξαρτώμενος από την περιοχή αναφοράς (αστικές, ημιαστικές, αγροτικές περιοχές), λόγω των διαφορετικών αναγκών των κατοίκων διαφορετικών περιοχών, που οδηγούν και σε διαφοροποίηση του τρόπου ζωής και των συνηθειών τους ως καταναλωτών.

Περαιτέρω και μεταξύ των μικρών σε εμβάδόν, κλασικών σούπερ μάρκετ και των discount σούπερ μάρκετ, μπορεί να γίνει αποδεκτή η υποκατάσταση, αφού και τα δύο βρίσκονται διεσπαρμένα στις γειτονιές των αστικών περιοχών, οπότε παρουσιάζουν την ίδια ευκολία πρόσβασης και επίσης διαθέτουν μικρή συλλογή προϊόντων που, σε κάποιο ποσοστό, μάλιστα ταυτίζονται.

Β. Η αγορά χονδρικής πώλησης ειδών S/M αποτελεί το ενδιάμεσο στάδιο μεταξύ του προμηθευτή (παραγωγού ή εισαγωγέα) και του λιανοπωλητή και λαμβάνει χώρα είτε μέσω των παραδοσιακών πρατηρίων-αποθηκών χονδρεμπορίου είτε μέσω των αποκαλουμένων “cash and carry” υπεραγορών, στις οποίες διενεργούνται σχεδόν αποκλειστικά χονδρικές πωλήσεις προϊόντων, απευθυνόμενες κυρίως σε επαγγελματίες.

2. ΣΧΕΤΙΚΗ ΓΕΩΓΡΑΦΙΚΗ ΑΓΟΡΑ, σύμφωνα με τις προαναφερθείσες Αποφάσεις της Επιτροπής Ανταγωνισμού, στην υπό κρίση υπόθεση, θα πρέπει να θεωρηθεί:

α) για τη χονδρική πώληση, το σύνολο της ελληνικής επικράτειας.

β) για τη λιανική πώληση,

(i) Κάθε νομός της χώρας και οι όμοροι σ' αυτόν νομοί, στους οποίους δραστηριοποιείται η απορροφηθείσα εταιρεία μέσω του δικτύου καταστημάτων της (ήτοι, στην υπό κρίση υπόθεση οι νομοί Θεσσαλονίκης και Μαγνησίας), με κριτήριο το αποτέλεσμα στον ανταγωνισμό για τον τελικό καταναλωτή, και

(ii) το σύνολο της ελληνικής επικράτειας, με κριτήριο το αποτέλεσμα στον ανταγωνισμό για τους προμηθευτές των αλυσίδων (βιομηχανίες, βιοτεχνίες, εισαγωγείς) καθόσον η ενίσχυση του δικτύου μιας αλυσίδας αυξάνει τον όγκο των αγορών που γίνονται συνολικά και κατά συνέπεια τη διαπραγματευτική της δύναμη, την επιβολή όρων και ενδεχόμενα τη δημιουργία σχέσεων οικονομικής εξάρτησης των προμηθευτών της.

V. ΜΕΓΕΘΟΣ ΚΑΙ ΜΕΡΙΔΙΑ ΑΓΟΡΑΣ - ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΤΕΣ

α) Το συνολικό μέγεθος της αγοράς **λιανικής** πώλησης ειδών S/M στο σύνολο της **ελληνικής επικράτειας** τα έτη 2000 και 2001, ήταν της τάξης των 5.075 εκατ. Ευρώ και 5.724 εκατ. Ευρώ για κάθε έτος αντίστοιχα. Οι συγχωνευθείσες εταιρείες ΑΤΛΑΝΤΙΚ και ΑΡΙΣΤΑ το 2000 κατείχαν το [...] % και [...] % της εν λόγω αγοράς η κάθε μία και συνολικά το [...] % αυτής. Το **2001** τα μερίδια αγοράς τους δεν διαφοροποιήθηκαν σημαντικά και ανήλθαν στο [...] % για την ΑΤΛΑΝΤΙΚ και στο [...] % για την ΑΡΙΣΤΑ, δηλ. συνολικά κατείχαν το [...] % της αγοράς. Το ίδιο έτος ο μεγαλύτερος ανταγωνιστής τους, η CARREFOUR, συγκέντρωσε το [...] % της αγοράς περίπου (συνυπολογίζοντας και τα εκπτωτικά καταστήματα DIA στο μερίδιο αγοράς της CARREFOUR, το μερίδιο αυξάνεται στο 23-24% περίπου). Ακολουθούσαν οι αλυσίδες σούπερ μάρκετ: ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ, ΣΚΛΑΒΕΝΙΤΗΣ και ΒΕΡΟΠΟΥΛΟΙ με μερίδια από [...] % έως [...] % περίπου και κατόπιν οι ΜΑΣΟΥΤΗΣ, ΜΕΤΡΟ και ΠΕΝΤΕ με μερίδια από [...] % έως [...] % περίπου.

β) Το συνολικό μέγεθος της αγοράς **λιανικής** πώλησης ειδών S/M στο **Ν. Θεσσαλονίκης** το 2001 υπολογίζεται μεταξύ 412 εκατ. ευρώ και 559 εκατ. ευρώ. Στην αγορά αυτή, το ίδιο έτος, η ΑΡΙΣΤΑ κατείχε μερίδιο [...] % - [...] % και η ΑΤΛΑΝΤΙΚ [...] % - [...] %. Σε κάθε περίπτωση το μερίδιο αγοράς τους στο Ν. Θεσσαλονίκης δεν ξεπερνούσε συνολικά το [...] %. Οι 5 μεγαλύτεροι ανταγωνιστές τους ήταν οι αλυσίδες σούπερ μάρκετ ΜΑΣΟΥΤΗΣ, CARREFOUR, ΑΡΒΑΝΙΤΙΔΗΣ, ΒΕΡΟΠΟΥΛΟΙ και ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ.

γ) Το συνολικό μέγεθος της αγοράς **λιανικής** πώλησης ειδών S/M στο **Ν. Μαγνησίας** το 2001 υπολογίζεται μεταξύ 54,5 εκατ. Ευρώ και 72 εκατ. Ευρώ. Από τις συγχωνευθείσες εταιρείες παρουσία στο συγκεκριμένο νομό είχε μόνο η απορροφηθείσα ΑΡΙΣΤΑ, η οποία φαίνεται ότι κατείχε την 3^η θέση με μερίδιο αγοράς [...] % περίπου, ενώ κυριότεροι ανταγωνιστές της ήταν οι αλυσίδες ΒΕΡΟΠΟΥΛΟΙ, ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ και CARREFOUR.

δ) Για την αγορά **χονδρικής** πώλησης ειδών S/M δεν κατέστη δυνατό να εξαχθούν ασφαλή συμπεράσματα σχετικά με το συνολικό της μέγεθος και να υπολογιστούν τα μερίδια αγοράς των εταιρειών που δραστηριοποιούνται σε αυτή. Σε κάθε περίπτωση, το 2001 στην εν λόγω αγορά ηγείτο η εταιρεία ΜΑΚΡΟ HELLAS και ακολουθούσαν κατά σειρά οι ΜΕΤΡΟ, ΕΝΑ (του Ομίλου ΑΒ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ), ΜΑΣΟΥΤΗΣ, ΕΜΠΟΡΙΚΟΣ ΔΕΣΜΟΣ και ΒΑΖΑΑΡ. Το συνδυασμένο μερίδιο των εταιρειών ΑΤΛΑΝΤΙΚ και ΑΡΙΣΤΑ υπολογίζεται μεταξύ 4% και 9%.

ε) Όσον αφορά τις επιπτώσεις στον ανταγωνισμό στις επηρεαζόμενες αγορές:

- Οι, Όμιλος Επιχειρήσεων [...], [...], [...], εξέφρασαν την άποψη ότι η κρινόμενη συγχώνευση δεν θα επηρεάσει τον ανταγωνισμό στις αγορές που αφορά και δεν πρόκειται να επιφέρει αλλαγές στις ισορροπίες που έχουν ήδη διαμορφωθεί στις αγορές αυτές.
- Κατά την [...], η συγχώνευση των ΑΤΛΑΝΤΙΚ και ΑΡΙΣΤΑ δεν θα δημιουργήσει προβλήματα στην αγορά, λόγω του μικρού μεγέθους των μεριδίων αγοράς των συγχωνευόμενων εταιριών.
- Η [...], αναφέρει ότι κατά την εκτίμησή της, με την υπό κρίση συγχώνευση εξαφανίζεται μία μικρή επιχείρηση του κλάδου και αυξάνεται ο βαθμός συγκέντρωσης των εταιριών

που δραστηριοποιούνται σε αυτόν. Αυτό αποτελεί κατά την άποψή της και το αρνητικό αποτέλεσμα της εξεταζόμενης συγχώνευσης.

- Κατά την [...], με την απορρόφηση της ΑΡΙΣΤΑ, η ΑΤΛΑΝΤΙΚ ενδυναμώνει ιδιαίτερα την παρουσία της στο νομό Θεσσαλονίκης αυξάνοντας από 1 σε 16 τα καταστήματα πώλησης και κατακτώντας έτσι την 4^η θέση και ενισχύεται η θέση της σε ολόκληρη τη Βόρεια Ελλάδα με 110 καταστήματα franchise της εταιρείας ΑΡΙΣΤΑ, ενώ στο νομό Μαγνησίας, από μηδενική βάση, αναρριχάται στην 3^η θέση από πλευράς καταστημάτων, κατακτώντας σημαντικό ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στην περιοχή.

VI. 1. Κατά το άρθρο 4 παρ. 2 ν.703/77, ως ίσχυε και ισχύει «Συγκέντρωση πραγματοποιείται: α) όταν συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες προηγουμένως ανεξάρτητες επιχειρήσεις ...». Συνεπώς, η από 5/8/2002 γνωστοποιηθείσα συγχώνευση με απορρόφηση της εταιρείας ΑΡΙΣΤΑ από την ανεξάρτητη εταιρεία ΑΤΛΑΝΤΙΚ συνιστά **κατ' αρχήν συγκέντρωση** επιχειρήσεων κατά την έννοια της παρ. 2 στοιχ. α) του άρθρου 4 ν.703/77.

Από τα προσκομισθέντα στοιχεία και τις δηλώσεις των μερών, προκύπτει ότι τη «νέα» ενοποιημένη εταιρεία ελέγχουν οι μέτοχοι της απορροφούσας εταιρείας.

2. Κατά το άρθρο 33 περίπτ. 9 ν. 3373/2005 (*Μεταβατική διάταξη*) «Συγκεντρώσεις που έχουν πραγματοποιηθεί ή γνωστοποιηθεί στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, κατ' εφαρμογή του άρθρου 4β του ν.703/1977, μέχρι την δημοσίευση του παρόντος νόμου (ήτοι 2.8.2005), κρίνονται σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.703/1977, όπως αυτές ίσχυαν πριν από την αντικατάστασή ή τροποποίησή τους με τις διατάξεις του παρόντος νόμου.». Η υπό κρίση συγκέντρωση έλαβε χώρα το έτος 2002 και ως εκ τούτου θα πρέπει να εξετασθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.703/77, περί ελέγχου συγκεντρώσεων επιχειρήσεων, ως ίσχυαν τον χρόνο εκείνο.

3. Σύμφωνα με το άρθρο 4β παρ. 1, 2 και 3 ν.703/77, ως ίσχυε κατά το χρόνο τέλεσης των ανωτέρω πράξεων: «Κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε δέκα (10) εργάσιμες ημέρες από τη σύναψη της συμφωνίας ή τη δημοσίευση της προσφοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση συμμετοχής, που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης 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 τριάντα πέντε τοις εκατό (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 εκατόν πενήντα εκατομμύρια (150.000.000) Ευρώ (Euro) και δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, καθεμία χωριστά, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των δεκαπέντε εκατομμυρίων (15.000.000) Ευρώ (Euro).»

Από τα προσκομισθέντα στοιχεία προκύπτει ότι η εξεταζόμενη συγκέντρωση πληρούσε την προϋπόθεση των ως άνω κύκλων εργασιών για την υπαγωγή της σε προληπτικό έλεγχο του άρθρου 4β ν.703/77, ως ίσχυε, δεδομένου ότι ο συνολικός κύκλος εργασιών που

πραγματοποίησαν το 2001 στην εθνική αγορά οι επιχειρήσεις που συμμετείχαν στη συγκέντρωση, ξεπέρασε τα 441 εκατ. Ευρώ και δύο από τις συμμετέχουσες ξεπέρασαν τα 386 εκατ. ευρώ και 55 εκατ. ευρώ αντίστοιχα [*Όμιλος ΑΤΛΑΝΤΙΚ 386 εκατ. Ευρώ και Όμιλος ΑΡΙΣΤΑ 55 εκατ. Ευρώ περίπου*].

Συνεπώς, η υπό κρίση συγκέντρωση ενέπιπτε στην οριζόμενη από το νόμο διαδικασία προληπτικού ελέγχου και υπήρχε υποχρέωση γνωστοποίησής της, σύμφωνα με το άρθρο 4β ν.703/77, ως ίσχυε την εποχή εκείνη, δεδομένου ότι πληρούτο το ένα εκ των δύο κριτηρίων που έθετε ο νόμος, αυτό του κύκλου εργασιών.

Στην περίπτωση δε συγχώνευσης επιχειρήσεων, υποχρέωση γνωστοποίησης της συγκέντρωσης έχουν όλες οι συγχωνευόμενες επιχειρήσεις.

4. Στην υπό κρίση περίπτωση, ως χρονικό σημείο έναρξης της 10ημέρου προθεσμίας του άρθρου 4β λογίζεται η **26/7/2002**, ημερομηνία εγκρίσεως του ΣΣΣΑ από τις Γενικές Συνελεύσεις των δύο συγχωνευθεισών επιχειρήσεων. Συνεπώς, οι συμμετέχουσες στη συγχώνευση εταιρείες ΑΤΛΑΝΤΙΚ και ΑΡΙΣΤΑ γνωστοποίησαν, ως όφειλαν, το ΣΣΣΑ εμπρόθεσμα στις **5/8/2002**.

Με τη γνωστοποίηση προσκομίσθηκε το προβλεπόμενο νόμιμο παράβολο και το φύλλο της εφημερίδας «ΚΕΡΔΟΣ» στην οποία δημοσιεύθηκε η συγκέντρωση κατά τα προβλεπόμενα στο νόμο και στην με αριθ. 185/Π/2001 Απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού.

VII. 1. Σύμφωνα με το άρθρο 4γ παρ. 1 του ν. 703/77, ως ίσχυε και 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 ένα σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών τμήμα της και ιδίως με τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης, ενώ σύμφωνα με την παρ. 2 του ιδίου άρθρου, για την εκτίμηση της δυνατότητας μιας συγκέντρωσης να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό, λαμβάνονται υπόψη ιδιαίτερα η διάρθρωση όλων των σχετικών αγορών, ο πραγματικός ή δυνητικός ανταγωνισμός εκ μέρους επιχειρήσεων εγκατεστημένων εντός ή εκτός Ελλάδος, η ύπαρξη νομικών ή πραγματικών εμποδίων εισόδου στην αγορά, η θέση των ενδιαφερομένων επιχειρήσεων στην αγορά και η χρηματοδοτική και οικονομική δύναμή τους, οι δυνατότητες επιλογής των προμηθευτών και των χρηστών από τις επιχειρήσεις και από άλλες ανταγωνιστικές ή δυνητικά ανταγωνιστικές επιχειρήσεις, η πρόσβασή τους στις πηγές εφοδιασμού ή στις αγορές διάθεσης των προϊόντων, η εξέλιξη της προσφοράς και της ζήτησης των οικείων αγαθών και υπηρεσιών, τα συμφέροντα των ενδιαμέσων και τελικών καταναλωτών και η συμβολή στην εξέλιξη της τεχνικής και οικονομικής προόδου, υπό τον όρο ότι η εξέλιξη αυτή είναι προς το συμφέρον των καταναλωτών και δεν αποτελεί εμπόδιο για τον ανταγωνισμό.

2. Από την αξιολόγηση και συνεκτίμηση όλων των ανωτέρω στοιχείων του φακέλου των σχετικών με τη διάρθρωση και λειτουργία της σχετικής αγοράς προϊόντων και της γεωγραφικής αγοράς, τα μερίδια σε αυτήν των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση εταιρειών και την οικονομική τους δύναμη, τη μη ύπαρξη νομικών ή πραγματικών εμποδίων εισόδου στην αγορά, τη δυνατότητα επιλογής των προμηθευτών και των χρηστών από τις άνω εταιρείες και από άλλες ανταγωνιστικές επιχειρήσεις, την πρόσβασή τους στις πηγές εφοδιασμού ή στις αγορές διάθεσης των προϊόντων, το συμφέρον των καταναλωτών, και τη λειτουργία γενικώς του ανταγωνισμού,

όπως λεπτομερώς αυτά εκτίθενται και αναλύονται και στην υπ' αριθ. πρωτ. 7255/15.11.2006 εισήγηση της Γ.Δ.Α., η **Επιτροπή Ανταγωνισμού - Τμήμα Α' άγεται στην κρίση ότι η συγκέντρωση** που αφορά τη συγχώνευση με απορρόφηση της εταιρείας «ΑΡΙΣΤΑ» από την εταιρεία «ΑΤΛΑΝΤΙΚ» **δεν προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς τη δυνατότητά της να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στις επιμέρους σχετικές αγορές στις οποίες αφορά.**

VIII. Κατά το άρθρο 4ε, παρ. 1 ν.703/77, ως ίσχυε κατά τον χρόνο γνωστοποίησης της κρινόμενης συγκέντρωσης, απαγορεύεται η πραγματοποίηση κάθε συγκέντρωσης που εμπίπτει στη διαδικασία προληπτικού ελέγχου του νόμου πριν από την έκδοση σχετικής απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Η απαγόρευση αυτή ίσχυε και ισχύει και για τις συγκεντρώσεις που, ενώ έπρεπε, δεν γνωστοποιήθηκαν σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 4β παρ. 1 του νόμου. Σε περίπτωση δε υπαιτίας παράβασης της απαγόρευσης αυτής, η Επιτροπή επιβάλλει στους υπόχρεους προς γνωστοποίηση, πρόστιμο ύψους τουλάχιστον δέκα εκατομμυρίων δραχμών (ήτοι 29.347 ευρώ), το οποίο δεν υπερβαίνει το 15% του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ.

Στην υπό κρίση περίπτωση, η συγκέντρωση, ως προελέγχθη, πραγματοποιήθηκε στις **23/8/2002**, ημερομηνία κατά την οποία εκδόθηκε η με αριθ. Κ2-10692 εγκριτική της συγχώνευσης Απόφαση του Υφυπουργού Ανάπτυξης και καταχωρήθηκε στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών. Ήτοι, οι εταιρείες ΑΤΛΑΝΤΙΚ και ΑΡΙΣΤΑ **προέβησαν κατά παράβαση της άνω διατάξεως 4ε παρ. 1, υπαιτίως**, στην πραγματοποίηση της συγκέντρωσης εντός 18 ημερών από την προηγούμενη γνωστοποίησή της κατά την 5.8.2002, στην Επιτροπή Ανταγωνισμού και ενώ υπολείπονταν 42 ακόμα ημέρες για τη συμπλήρωση της δίμηνης προθεσμίας για την έκδοση της σχετικής απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, η δε Γ.Δ.Α. συγκέντρωνε, ακόμη, τα απαιτούμενα για την εκτίμηση της συγκέντρωσης στοιχεία. Συγκεκριμένα η υπαιτιότητά τους έγκειται αφενός μεν στο ότι, ενώ γνώριζαν πλήρως το σχετικό νομικό πλαίσιο, γεγονός το οποίο ενισχύεται και από το ότι είχε προηγηθεί κατόπιν αιτήσεως της ΑΤΛΑΝΤΙΚ η απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού με αριθμ. 203/III/2001 «*ΑΤΛΑΝΤΙΚ-ΓΑΛΗΝΟΣ ΛΑΟΥΤΑΡΗΣ-ΔΙΑΝΟΜΕΣ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ*», πραγματοποίησαν τη συγκέντρωση, και αφετέρου στο ότι θα μπορούσαν να ζητήσουν από την Επιτροπή, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 4ε παρ. 3 του νόμου, ως ίσχυε, να επιτρέψει παρέκκλιση από την υποχρέωση του άρθρου 4ε παρ.1 για μη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης προ της έκδοσης οριστικής απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, εφόσον πράγματι θα υφίστατο κίνδυνος σοβαρών ζημιών σε βάρος των συμμετεχουσών ή άλλων τρίτων επιχειρήσεων.

Για την ως άνω παρανόμως και υπαιτίως πραγματοποιηθείσα συγκέντρωση, εξαντλώντας τα όρια επιείκειας της, η Επιτροπή Ανταγωνισμού –Τμήμα Α' κρίνει ότι πρέπει να επιβληθεί κατ' εφαρμογή της διατάξεως της παρ. 2 του άρθρου 4ε του ν. 703/77, το ως ελάχιστο προβλεπόμενο ποσό προστίμου των 10.000.000 δραχμών (ήτοι 29.347 ευρώ) σε κάθε μία από τις συγχωνευόμενες και υπόχρεες σε γνωστοποίηση εταιρείες ΑΤΛΑΝΤΙΚ και ΑΡΙΣΤΑ, και το οποίο, εν προκειμένω, δεν υπερβαίνει το 15% του άνω συνολικού κύκλου εργασιών τους. Λόγω δε της συγχωνεύσεως με απορρόφηση της ΑΡΙΣΤΑ από την ΑΤΛΑΝΤΙΚ, η τελευταία καθίσταται υπεύθυνη για την πληρωμή αμφοτέρων των δύο άνω προστίμων, ήτοι συνολικώς 58.694 Ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η Επιτροπή Ανταγωνισμού - Τμήμα Α΄ :

- «**1. Επιτρέπει** την κατ' άρθρο 4β του ν. 703/1977 γνωστοποιηθείσα την 5.8.2002 (αριθ. ημ. πρωτ. 2571) συγκέντρωση που αφορά τη συγχώνευση με απορρόφηση της εταιρείας ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΠΩΛΗΣΕΩΝ ΑΡΙΣΤΑ Α.Ε. από την εταιρεία ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ Α.Ε.Ε., γιατί η συγκέντρωση αυτή δεν προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς τη δυνατότητά της να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στις επιμέρους σχετικές αγορές στις οποίες αφορά.
- 2. Επιβάλλει** για τις στο σκεπτικό της παρούσας αιτιολογίες, πρόστιμο για την υπαίτια πρόωρη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης κατά παράβαση του άρθρου 4ε παρ. 1 ν.703/1977, ως ίσχυε:
- α) στην εταιρία ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΤΗΜΑΤΑ ΓΕΝΙΚΩΝ ΠΩΛΗΣΕΩΝ ΑΡΙΣΤΑ Α.Ε. το ποσό των είκοσι εννέα χιλιάδων τριακοσίων σαράντα επτά (29.347) Ευρώ,
- β) στην εταιρία ΑΤΛΑΝΤΙΚ ΣΟΥΠΕΡ ΜΑΡΚΕΤ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ το ποσό των είκοσι εννέα χιλιάδων τριακοσίων σαράντα επτά (29.347) Ευρώ.
- Λόγω δε της συγχωνεύσεως, με απορρόφηση, της πρώτης εταιρίας «ΑΡΙΣΤΑ» από την δεύτερη «ΑΤΛΑΝΤΙΚ», υποχρεώνει την δεύτερη να καταβάλει το σύνολο των προστίμων, ήτοι συνολικά πενήντα οκτώ χιλιάδων εξακοσίων ενενήντα τεσσάρων (58.694) Ευρώ.»

Η απόφαση εκδόθηκε την 9^η Φεβρουαρίου 2007.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 6 του ισχύοντος Κανονισμού Λειτουργίας και Διαχείρισης της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ Β΄ 1890/29.12.2006).

Ο Προεδρεύων του Α΄ Τμήματος

Ο Συντάκτης της Απόφασης

Αριστομένης Κομισόπουλος

Φαίδων Στράτος

Η Αναπλ. Γραμματέας

Όλγα-Ανίτα Ραφτοπούλου