

ΑΠΟΦΑΣΗ¹ ΑΡΙΘΜ. 347/Υ/2007

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ – ΤΜΗΜΑ Α΄

Συνεδρίασε στην Αίθουσα Συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτηρίου των γραφείων της, επί της οδού Κότσικα 1Α, Αθήνα, την 11^η Ιουλίου 2007, ημέρα Τετάρτη και ώρα 13:45, με την εξής σύνθεση:

Προεδρεύων: Αριστομένης Κομισόπουλος

Μέλη: Φαίδων Στράτος,

Βασίλειος Πατσουράτης, λόγω δικαιολογημένου κωλύματος του τακτικού μέλους Γαρυφαλίας Αθανασίου,

Δημήτριος Γιαννέλης, και

Ελίζας Αλεξανδρίδου

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

Θέμα της συνεδρίασης ήταν η λήψη απόφασης, σύμφωνα με το άρθρο 4ε παρ. 3 του ν. 703/77, όπως ισχύει, επί της με αριθ. πρωτ. 3674/22.6.2007 **αιτήσεως για χορήγηση άδειας παρέκκλισης της «J&P ΑΒΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΗ – ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ – ΕΜΠΟΡΙΚΗ - ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ - ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ»** για την απόκτηση ελέγχου της «**ΑΘΗΝΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ**».

Στην αρχή της συζήτησης, το λόγο έλαβε η Γενική Εισηγήτρια Σοφία Καμπερίδου, Προϊσταμένη της Α΄ Διεύθυνσης Εφαρμογής της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού (εφεξής Γ.Δ.Α.), η οποία ανέπτυξε συνοπτικά τη γραπτή εισήγηση (αριθ. πρωτ. 3674/11.7.2007) της Υπηρεσίας και κατέληξε ότι πρόταση της Υπηρεσίας είναι, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στην εισήγηση, η χορήγηση στην αιτούσα εταιρία άδεια παρέκκλισης από την απαγόρευση άσκησης δικαιωμάτων ψήφου κατά την επαναληπτική συνέλευση της εξαγοραζόμενης εταιρείας στις 18-07-07, σύμφωνα με το άρθρο 4 ε παρ. 2 ν.703/77, για την άσκηση των δικαιωμάτων ψήφου μέρους των μετοχών της που αντιστοιχούν στο 1/20 του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου της εταιρίας.

ΣΚΕΦΤΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

I. Στις 21-06-2007 γνωστοποιήθηκε στην Γενική Διεύθυνση Ανταγωνισμού (εφεξής Γ.Δ.Α.), σύμφωνα με τα άρθρα 4β παρ. 1 του ν. 703/77 όπως ισχύει, από την εταιρία J&P ΑΒΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ-ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΗ-ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ-ΕΜΠΟΡΙΚΗ-ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ-ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ (εφεξής J&P ΑΒΑΞ ή εξαγοράζουσα),

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 [...]).

η απόκτηση δια μέσου χρηματιστηριακής συναλλαγής του 55,696% του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας «ΑΘΗΝΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» και διακριτικό τίτλο «ΑΘΗΝΑ ΑΤΕ» (εφεξής ΑΘΗΝΑ ΑΤΕ ή εξαγοραζόμενη) δυνάμει των από 11.06.2007 έως 20.06.2007 πράξεων μεταβίβασης μετοχών μέσω του Χρηματιστηρίου Αξιών Αθηνών (εφεξής ΧΑΑ).

Συγκεκριμένα, η εταιρεία J&P-ΑΒΑΞ απέκτησε με τις από 11.6.2007 έως 20.6.2007 πράξεις μεταβίβασης μετοχών μέσω του ΧΑΑ συνολικά 27.424.170 μετοχές της ΑΘΗΝΑ ΑΤΕ, οι οποίες αντιστοιχούν σε ποσοστό 55,696% του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου αυτής και των δικαιωμάτων ψήφου.

Σημειώνεται ότι η J&P-ΑΒΑΞ ΑΕ υπέβαλε στις 22.06.2007 στην Επιτροπή Κεφαλαιαγοράς σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 7 ν. 3461/2006, Σχέδιο Πληροφοριακού Δελτίου Υποχρεωτικής Δημόσιας Πρότασης, στο όρο 1.5 του οποίου καθορίζεται το προσφερόμενο τίμημα για κάθε μετοχή της Δημόσιας Πρότασης για την οποία η Δημόσια Πρόταση γίνεται νομίμως αποδεκτή, σε €1,67.

Το γνωστοποιούν μέρος αναφέρει ότι η υπό κρίση πράξη δεν οφείλεται αποκλειστικά και μόνο στην εφαρμογή του κανόνα των δύο τρίτων, δεν γνωστοποιήθηκε στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή (Ε.Επ.) διότι δεν είναι κοινοτικών διαστάσεων και δεν έχει γνωστοποιηθεί και δεν πρόκειται να γνωστοποιηθεί σε άλλα κράτη – μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Τη γνωστοποίηση συνοδεύει το νόμιμο παράβολο των 1.050 ευρώ και προσκομίσθηκε το φύλλο της εφημερίδας ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗΣ της 23.06.2007, στο οποίο δημοσιεύθηκε η υπό κρίση πράξη, κατά τα προβλεπόμενα στην παρ. 6 του άρθρου 4β του ν. 703/77 και στη με αριθ. 305/Υ/2006 Απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού (ΦΕΚ Β' 805/4.7.2006).

II. Η εταιρεία «J&P ΑΒΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΗ – ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ – ΕΜΠΟΡΙΚΗ – ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ - ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ» (εφεξής και η αιτούσα) αιτείται την χορήγηση άδειας παρέκκλισης από την απαγόρευση άσκησης των δικαιωμάτων ψήφου που συνδέονται με τους τίτλους που απέκτησε μέσω χρηματιστηριακών συναλλαγών προκειμένου να διατηρήσει την πλήρη αξία της επένδυσης της στην ΑΘΗΝΑ ΑΤΕ και να αποφευχθούν σοβαρές ζημιές σε βάρος της. Ειδικότερα, η εξαγοράζουσα επικαλείται τους παρακάτω λόγους:

«.....Δυνάμει της από 5.6.2007 απόφασης του ΔΣ της εξαγορασθείσας εταιρίας ΑΘΗΝΑ ΑΤΕ, έχουν κληθεί οι μέτοχοι σε Τακτική Γενική Συνέλευση που θα πραγματοποιηθεί στις 29-6-2007 προκειμένου να αποφασίσουν επί θεμάτων της ημερήσιας διάταξης. Σύμφωνα με το άρθρο 29 παρ. 1 ΚΝ 2190/20, για την ύπαρξη της νόμιμης απαρτίας στην ΓΣ απαιτείται να παρασταθούν ή / και να εκπροσωπηθούν μέτοχοι που αντιπροσωπεύουν το 1/5 τουλάχιστον του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου της εταιρίας. Σε περίπτωση δε που δεν υπάρξει η ως άνω γενική απαρτία, η ΓΣ συνέρχεται εκ νέου εντός είκοσι (20) ημερών από την χρονολογία της ματαιωθείσας συνεδρίασης οπότε συνεδριάζει εν απαρτία εγκύρως επί των θεμάτων της αρχικής ημερησίας διατάξεως, οιοδήποτε και αν είναι το κατ'αυτήν εκπροσωπούμενο τμήμα του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου, με την επιφύλαξη των θεμάτων της παρ. 3 του ίδιου άρθρου του Νόμου.

Εν προκειμένω, συνεπεία της επιταγής του άρθρου 4 ε παρ. 2 του ν.703/77, η εταιρία μας θα αναγκασθεί να μην παραστεί κατά την προγραμματισθείσα συνέλευση, όπου είναι δυνατόν

μέτοχοι της μειοψηφίας που κατέχουν το 1/5 του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου να σχηματίσουν την απαιτούμενη από τον νόμο απαρτία και να λάβουν απόφαση ή / και να καταψηφίσουν τα θέματα που αναφέρονται στην πρόσκληση με κίνδυνο να απαξιώσουν την αξία της επένδυσης την οποία διενεργήσαμε και να επιφέρουν ανεπανόρθωτη οικονομική βλάβη στην εταιρία και σε εμάς ως πλειοψηφούντες μετόχους αυτής.

Σε περίπτωση δε που κατά τη συνέλευση δεν σχηματιστεί η κατά νόμον απαρτία,.....η συνέλευση θα ματαιωθεί για έτερη επαναληπτική η οποία θα γίνει το αργότερο έως τις 19.07.2007. Κατά την επαναληπτική συνέλευση, οποιοσδήποτε μειοψηφών μέτοχος δύναται να παραστεί και να λάβει απόφαση ή / και να καταψηφίσει τα θέματα της πρόσκλησης με κίνδυνο να απαξιώσει την αξία της επένδυσης την οποία διενεργήσαμε και να επιφέρουν ανεπανόρθωτη οικονομική βλάβη στην εταιρία και σε εμάς ως πλειοψηφούντες μετόχους αυτής.

Επειδή τόσο κατά την συνέλευση και ιδιαίτερα κατά την επαναληπτική συνέλευση, δεδομένης της μεγάλης διασποράς της μετοχικής βάσης της ΑΘΗΝΑ ΑΤΕ, πιθανολογείται σοβαρά η ύπαρξη κινδύνου λήψης απόφασης επί θεμάτων της πρόσκλησης από κερδοσκόπους με αποτέλεσμα η τιμή των μετοχών της εισηγμένης εταιρίας ΑΘΗΝΑ ΑΤΕ να υποστεί καθίζηση ή και άνοδο κερδοσκοπικού χαρακτήρα και με απώτερη συνέπεια τη ζημία των επενδυτών που κατέχουν τις μετοχές αυτές και την ανατροπή των οικονομικών δεδομένων που έχουν δημιουργηθεί, θέτοντας έτσι σε κίνδυνο την αξία της επένδυσης μας.

Επειδή η επέλευση των προαναφερόμενων ζημιών ως ανωτέρω ενδέχεται με μεγάλη βεβαιότητα να μην μπορούν να αποκατασταθούν εκ των υστέρων ανεξάρτητα από την απόφαση της Επιτροπής Σας επί της γνωστοποίησης της συγκέντρωσης.

Επειδή, όπως προκύπτει από την υποβληθείσα γνωστοποίηση η συγκέντρωση δεν προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς τη δυνατότητά της να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στην αγορά κατασκευών δημοσίων και ιδιωτικών έργων, στην οποία αφορά ενόψει του χαμηλού συνδυασμένου μεριδίου αγοράς των επιχειρήσεων που μετέχουν στη συγκέντρωση.

Για τους ανωτέρω λόγους, η αιτούσα ζητεί την παροχή άδειας παρέκκλισης από την απαγόρευση άσκησης δικαιωμάτων ψήφου κατά τη συνέλευση ή άλλως κατά την επαναληπτική συνέλευση, σύμφωνα με το άρθρο 4 ε παρ. 2 ν.703/77, για την άσκηση των δικαιωμάτων ψήφου μέρους των μετοχών μας που αντιστοιχούν στο 1/20 του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου της εταιρίας, το οποίο εκ του νόμου αποτελεί το ελάχιστο ποσοστό ψήφων που απαιτείται για τη λήψη απόφασης αναβολής της συνέλευσης ή της επαναληπτικής συνέλευσης της εταιρίας, ώστε να αποφευχθούν κερδοσκοπικού χαρακτήρα αποφάσεις που θα θέσουν σε κίνδυνο την αξία της επένδυσης μας.

Στο άρθρο 4ε παρ. 1 του ν. 703/77, ως ισχύει, προβλέπεται ότι 'Με την επιφύλαξη των διατάξεων των επόμενων παραγράφων 2 και 3, απαγορεύεται η πραγματοποίηση συγκέντρωσης μέχρι την έκδοση μίας από τις αποφάσεις που προβλέπονται στις παρ. 2, 3 και 6 του άρθρου 4δ'.

Σύμφωνα δε με την παρ 2 του ίδιου άρθρου 'Οι διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου δεν παρακωλύουν την πραγματοποίηση δημόσιας προσφοράς αγοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση, στα πλαίσια χρηματιστηριακών συναλλαγών, συμμετοχής που εξασφαλίζει τον έλεγχο μιας επιχείρησης, εφόσον οι πράξεις αυτές έχουν γνωστοποιηθεί στην αρμόδια για τον ανταγωνισμό Υπηρεσία μέσα στην (10ημερη) προθεσμία που προβλέπεται στο άρθρο 4β της παρ. 1 και υπό

τον όρο ότι ο αποκτών δεν ασκεί τα δικαιώματα ψήφου που συνδέονται με τους συγκεκριμένους τίτλους ή τα ασκεί μόνο για να διατηρήσει την πλήρη αξία της επένδυσής του και βάσει ειδικής άδειας, η οποία παρέχεται από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, σύμφωνα με την επόμενη παρ. 3.'.

Βάσει δε της παρ. 3 του άρθρου 4ε 'Η Επιτροπή Ανταγωνισμού μπορεί, ύστερα από αίτηση των ενδιαφερομένων, να επιτρέψει παρέκκλιση από τις υποχρεώσεις που αναφέρονται στις παρ. 1 και 2, προκειμένου να αποφευχθούν σοβαρές ζημιές σε βάρος μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων τις οποίες αφορά η πράξη συγκέντρωσης ή σε βάρος τρίτου. Στην απόφαση που επιτρέπει την παρέκκλιση, μπορεί να τίθενται όροι και υποχρεώσεις για την εξασφάλιση συνθηκών αποτελεσματικού ανταγωνισμού και την αποτροπή καταστάσεων που θα μπορούσαν να δυσχεράνουν την εκτέλεση τυχόν απαγορευτικής οριστικής απόφασης. Η άδεια παρέκκλισης μπορεί να ζητείται και να παρέχεται οποτεδήποτε είτε πριν από τη γνωστοποίηση είτε μετά τη συναλλαγή. Η απόφαση που επιτρέπει την παρέκκλιση, μπορεί να ανακληθεί από την Επιτροπή Ανταγωνισμού, αν συντρέχει κάποιος από τους λόγους που αναφέρονται στην παρ. 12 του άρθρου 4δ.'.

Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, προκύπτει ότι η προγραμματισμένη ετήσια τακτική γενική συνέλευση των μετόχων της εξαγοραζόμενης εταιρείας, η οποία ήταν προγραμματισμένη να γίνει στις 29-06-07, αναβλήθηκε διότι οι μέτοχοι της εταιρείας οι οποίοι είχαν εμπρόθεσμα δεσμεύσει τις μετοχές τους, δεν συγκέντρωσαν το 1/5 (20%), ήτοι 9.847.804,4 μετοχές του κατατεθειμένου κεφαλαίου και έτσι δεν συντελέσθηκε η νόμιμη απαρτία, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ 1 του καταστατικού της εταιρείας. Σύμφωνα δε με το πρακτικό της εν λόγω Γ.Σ., το Διοικητικό Συμβούλιο (Δ.Σ.) της εταιρείας αποφάσισε να συνεδριάσει επαναληπτικώς η ετήσια τακτική Γενική Συνέλευση των μετόχων της εταιρείας στις 18-07-07.

Σημειώνεται δε ότι βάσει του άρθρου 26 παρ. 2 του καταστατικού της εταιρείας, η επαναληπτική Γενική Συνέλευση βρίσκεται σε απαρτία και συνεδριάζει εγκύρως, λαμβάνοντας αποφάσεις κατ' απόλυτον πλειοψηφίαν επί των θεμάτων της αρχικής ημερήσιας διατάξεως (άρθρο 23 του καταστατικού) οσοιδήποτε μέτοχοι ή αντιπρόσωποι αυτών παρευρεθούν και οσαδήποτε κεφάλαια και αν αντιπροσωπεύουν.

Σύμφωνα δε με το άρθρο 37 του καταστατικού της εταιρείας μέτοχοι που εκπροσωπούν το 1/20 του μ.κ., ήτοι 2.461.951,1 μετοχές με αίτημα τους προς τον Πρόεδρο της Γενικής Συνέλευσης μπορούν να ζητήσουν την αναβολή της.

Από τα προαναφερόμενα και ειδικότερα, από τα προβλεπόμενα στην παρ 2 του άρθρου 26 του καταστατικού της εταιρείας, προκύπτει ότι κατά τη συνεδρίαση της επαναληπτικής ετήσιας τακτικής Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της εξαγοραζόμενης εταιρείας, οι μέτοχοι της μειοψηφίας δύνανται να λάβουν αποφάσεις ή και να καταψηφίσουν τα θέματα ημερήσιας διάταξης όπως αντικατάσταση μελών Δ.Σ., έγκριση οικονομικών καταστάσεων (ισολογισμού και αποτελεσμάτων) για την οικονομική χρήση 1/1 – 31/12/2006, έγκριση διάθεσης κερδών της εταιρείας για την ίδια χρήση, κ.α., με κίνδυνο να απαξιωθεί η αξία της επένδυσης και να προκληθεί ανεπανόρθωτη βλάβη στην Εταιρία και στη εξαγοράζουσα ως πλειοψηφούσα μέτοχος αυτής.

Λαμβάνοντας υπόψη τα παραπάνω, η Επιτροπή Ανταγωνισμού - Τμήμα Α' άγεται στην κρίση ότι συντρέχει βάσιμος λόγος να χορηγηθεί στην αιτούσα **άδεια παρέκκλισης από την**

απαγόρευση άσκησης δικαιωμάτων ψήφου κατά την επαναληπτική συνέλευση της εξαγοραζόμενης εταιρείας στις 18-7-07, σύμφωνα με το άρθρο 4 ε παρ. 2 ν.703/77, για την άσκηση των δικαιωμάτων ψήφου μέρους των μετοχών της που αντιστοιχούν στο **1/20 του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου της εταιρίας**, το οποίο εκ του νόμου αποτελεί το ελάχιστο ποσοστό ψήφων που απαιτείται.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

«Η Επιτροπή Ανταγωνισμού (Τμήμα Α΄):

- 1. Δέχεται** την με αριθ. πρωτ. 3674/22.6.2007 αίτηση της εταιρείας «J&P ΑΒΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ – ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΗ – ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ – ΕΜΠΟΡΙΚΗ – ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ - ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ».
- 2. Επιτρέπει** στην αιτούσα παρέκκλιση κατ' άρθρο 4ε παρ. 2 και 3 του ν.703/77, ως ισχύει, για την άσκηση των δικαιωμάτων ψήφου μέρους μετοχών της εξαγοραζόμενης εταιρείας «ΑΘΗΝΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ», που αντιστοιχούν στο 1/20 του καταβεβλημένου μετοχικού κεφαλαίου της, για τη λήψη απόφασης αναβολής της επαναληπτικής Γενικής Συνελεύσεως της εταιρίας αυτής που θα πραγματοποιηθεί στις 18.07.2007, με σκοπό να διατηρήσει την πλήρη αξία της επένδυσής της.

Η παρούσα απόφαση δεν προδικάζει την οριστική κρίση και απόφαση της Επιτροπής ως προς τη νομιμότητα της γνωστοποιηθείσας σχετικής συγκέντρωσης, που θα ληφθεί μετά την εξέταση της τελευταίας επί της ουσίας, βάσει των άρθρων 4γ και 4δ του ν. 703/77, ως ισχύει».

Η απόφαση εκδόθηκε την **11^η Ιουλίου 2007**.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ. 7 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

Βασίλειος Πατσουράτης

Η Γραμματέας

Όλγα-Ανίτα Ραφτοπούλου