

ΑΠΟΦΑΣΗ¹ ΑΡΙΘΜ 419/Υ/2008

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 13η Νοεμβρίου 2008, ημέρα Πέμπτη και ώρα 12.00, με την εξής σύνθεση:

Προεδρεύων: Αριστομένης Κομισόπουλος

Μέλη: Φαίδων Στράτος,

Βασίλης Πατσουράτης, λόγω κωλύματος του τακτικού μέλους Ιωάννη Σαμέλη και
Δημήτριος Γιαννέλης

Γραμματέας: Κασαλιά Κυριακή, λόγω κωλύματος της τακτικής Γραμματέως Όλγας-Ανίτας Ραφτοπούλου

Τα λοιπά τακτικά ή/και αναπληρωματικά αυτών μέλη του Α΄ Τμήματος της Επιτροπής Ανταγωνισμού, αν και προσκληθέντα, δεν παρέστησαν λόγω δικαιολογημένου κωλύματος.

ΘΕΜΑ της συνεδρίασης ήταν η λήψη απόφασης επί της εκπρόθεσμης γνωστοποίησης κατά το άρθρο 4α ν.703/77, όπως ισχύει, της απόκτησης [...] % του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας «ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΛΕΥΚΟΣΙΔΗΡΟΥΡΓΙΑΣ ΚΑΙ ΣΤΙΛΒΩΜΑΤΩΝ ΕΛΣΑ», από την εταιρεία «VOGEL & NOOT HOLDING AKTIENGESELLSCHAFT».

Στη συζήτηση είχε νομίμως κλητευθεί και παρίστατο η εταιρεία «VOGEL & NOOT HOLDING AKTIENGESELLSCHAFT» δια της πληρεξούσιας δικηγόρου της Σωτηρίας Σιγαλού.

Στην αρχή της συζήτησης, το λόγο έλαβε ο εισηγητής της Γενικής Διεύθυνσης Ανταγωνισμού (εφεξής Γ.Δ.Α.), κ. Παναγιώτης Φώτης, ο οποίος ανέπτυξε συνοπτικά τη γραπτή εισήγηση (αριθ. πρωτ. 3723/20-08-2008) της Γ.Δ.Α και πρότεινε για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στην εισήγηση, την επιβολή προστίμου στην εταιρεία «VOGEL & NOOT HOLDING AKTIENGESELLSCHAFT» για την εκπρόθεσμη υποβολή γνωστοποίησης της πράξης συγχώνευσης με βάση το άρθρο 4^α ν.703/77 όπως ισχύει, το οποίο δεν μπορεί να υπερβεί το 5% του συνολικού κύκλου εργασιών όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 4στ του ν. 7703/77 όπως ισχύει.

Κατόπιν το λόγο έλαβε η πληρεξούσια δικηγόρος κα Σιγαλού, η οποία τοποθετήθηκε επί της με αριθ. πρωτ. 3723/20-08-2008 εισηγήσεως της Γ.Δ.Α., ανέπτυξε τις απόψεις της και απάντησε σε ερωτήσεις που της υπέβαλαν ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής.

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 [...]).

Κατόπιν η Επιτροπή Ανταγωνισμού - Τμήμα Α΄ συνήλθε σε διάσκεψη στη συνεδρίαση της 20ής Νοεμβρίου 2008 (ημέρα Πέμπτη και ώρα 14:00), στην ως άνω αίθουσα συνεδριάσεων του 1^{ου} ορόφου του κτιρίου των γραφείων της και αφού έλαβε υπόψη της όλα τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και την Εισήγηση της Γ.Δ.Α.,

ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΩΣ ΕΞΗΣ:

I. Στις 17.12.2007 (ημ. αρ. πρωτ 7327/17.12.2007) έγγραφό της η εταιρεία με την επωνυμία «VOGEL & NOOT HOLDING AKTIENGESELLSCHAFT» (εφεξής VOGEL & NOOT) γνωστοποίησε στην Υπηρεσία μας, σύμφωνα με το άρθρο 4α του ν.703/77, όπως ισχύει, την απόκτηση από μέρους της του [...] % του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΛΕΥΚΟΣΙΔΗΡΟΥΡΓΙΑΣ ΚΑΙ ΣΤΙΛΒΩΜΑΤΩΝ ΕΛΣΑ (εφεξής ΕΛΣΑ).

Η γνωστοποιηθείσα πράξη έλαβε χώρα δυνάμει του από [...] Συμβολαίου Αγοραπωλησίας Μετοχών σύμφωνα με το οποίο η VOGEL & NOOT απέκτησε από τα φυσικά πρόσωπα – μετόχους της ΕΛΣΑ, κ.κ. [...] και την εταιρεία [...], [...] μετοχές οι οποίες αποτελούν το [...] % του μετοχικού κεφαλαίου της ΕΛΣΑ και ως εκ τούτου τον αποκλειστικό έλεγχο της τελευταίας.

II. ΤΑ ΜΕΡΗ

1. VOGEL & NOOT HOLDING AKTIENGESELLSCHAFT

Η VOGEL & NOOT, είναι χρηματοδοτική εταιρεία συμμετοχών, ενώ παράλληλα, ως σημαντικό μέρος της επιχειρηματικής της δραστηριότητας, πραγματοποιεί και εμπορικές συναλλαγές. Έχει έδρα το Wartberg της Αυστρίας, ελέγχεται από την εταιρεία «CANTEC Industriebeteiligung GmbH» με ποσοστό [...] % και ανήκει στο Όμιλο «VOGEL & NOOT GRUPPE». Οι θυγατρικές εταιρείες της VOGEL & NOOT, που δραστηριοποιούνται στην Αυστρία, είναι οι εξής: Vogel & Noot Verpackungstechnik GmbH ([...] %), Vogel & Noot Service GmbH ([...] %) και BVENA Beteiligungs GmbH ([...] %).

Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στοιχεία, ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών του ομίλου εταιρειών της VOGEL & NOOT GRUPPE, σύμφωνα με το άρ. 4στ του ν.703/77, όπως ισχύει, για το έτος 2005 ανήλθε σε [...] ευρώ και για το 2006 ανήλθε σε [...] ευρώ ενώ ο αντίστοιχος κύκλος εργασιών της εταιρείας Vogel & Noot για τα ίδια έτη ανήλθε σε [...] και [...] ευρώ αντίστοιχα. Ο εθνικός κύκλος εργασιών σύμφωνα με το άρ. 4στ του ν.703/77, όπως ισχύει, τόσο του ομίλου, όσο και της εταιρείας για τα έτη 2005 και 2006 ήταν [...].

2. ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΛΕΥΚΟΣΙΔΗΡΟΥΡΓΙΑΣ ΚΑΙ ΣΤΙΛΒΩΜΑΤΩΝ ΕΛΣΑ

Η ΕΛΣΑ, έχει έδρα τον Δήμο Αγ. Ιωάννη Ρέντη, Νομαρχία Πειραιά και αντικείμενο εργασιών την παραγωγή και εμπορία ειδών συσκευασίας τροφίμων και χημικών, ελέγχει δε την εταιρεία «Ανώνυμη Εταιρία Μεταλλικών Συσκευασιών ΑΤΛΑΣ ΚΑΝ Α.Ε» η οποία εδρεύει στην Μαγούλα Αττικής.

Σύμφωνα με τα προσκομισθέντα στοιχεία, ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών του ομίλου εταιρειών της ΕΛΣΑ, σύμφωνα με το άρ. 4στ του ν.703/77, όπως ισχύει, για το έτος 2005 ανήλθε σε [...] ευρώ και για το 2006 σε [...] ευρώ, ενώ ο εθνικός κύκλος εργασιών του ομίλου για τα ίδια έτη ανήλθε σε [...] και [...] ευρώ αντίστοιχα. Ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών της ΕΛΣΑ, σύμφωνα με το άρ. 4στ του ν.703/77, όπως ισχύει, για το έτος 2005 ανήλθε σε [...] ευρώ και για το 2006 σε [...] ευρώ, ενώ ο εθνικός κύκλος εργασιών της για τα ίδια έτη ανήλθε σε [...] και [...] ευρώ αντίστοιχα.

III. ΣΧΕΤΙΚΗ ΑΓΟΡΑ/ΜΕΡΙΔΙΑ ΑΓΟΡΑΣ

1. Σχετική Αγορά Προϊόντων

Σύμφωνα με τη γνωστοποίηση η σχετική αγορά προϊόντων και υπηρεσιών που αφορά η συγκέντρωση είναι η αγορά παραγωγής και εμπορίας ειδών συσκευασίας τροφίμων και χημικών. Συγκεκριμένα είναι η αγορά παραγωγής και εμπορίας ειδών συσκευασίας και πωμάτων φιαλών κυρίως από μέταλλα καθώς και η αγορά παραγωγής και εμπορίας στίλβωμάτων και προϊόντων καθαρισμού.

2. Σχετική Γεωγραφική Αγορά

Η σχετική γεωγραφική αγορά περιλαμβάνει την περιοχή στην οποία οι ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις πωλούν τα σχετικά προϊόντα ή παρέχουν τις σχετικές υπηρεσίες, υπό επαρκώς ομοιογενείς συνθήκες ανταγωνισμού. Η σχετική γεωγραφική αγορά της συγκεκριμένης συγκέντρωσης είναι η ελληνική επικράτεια.

3. Δομή αγοράς

Σύμφωνα με την γνωστοποίηση, οι ανταγωνιστές που ασκούν δραστηριότητα στην σχετική αγορά που αφορά η συγκέντρωση είναι ενδεικτικά οι εταιρείες Bonaplast, Greta Can, Cronos Glassworks S.A, Crown Hellas, Europlast, Ikoplast, Monomat, National Can of Greece, Plastill, Simitis Bros S.A, Technocan, Thrace Plastics, Kavala, Kotronis plastics, Tombras, Valavanis Bros SA, Viokef S.A, Yioula Glassworks S.A. Το μερίδιο αγοράς της εξαγοραζόμενης εταιρείας στην εθνική αγορά εκτιμάται, από τα μέρη, ότι ανέρχεται σε ποσοστό περίπου 14%, ενώ όπως έχει ήδη αναφερθεί παραπάνω (βλέπε στοιχεία για εθνικό κύκλο εργασιών του εν λόγω ομίλου), ο όμιλος της εξαγοραζουσας εταιρείας δεν δραστηριοποιείται στην Ελλάδα.

IV.1. Κατά το άρθρο 4, παρ. 2 στοιχ. β ν.703/77, ως ισχύει, συγκέντρωση πραγματοποιείται:

α) όταν συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες προηγουμένως 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 περισσότερων άλλων επιχειρήσεων.

Κατά την παρ. 3 του ίδιου ως άνω άρθρου, για την εφαρμογή του νόμου, ο έλεγχος απορρέει από δικαιώματα, συμβάσεις ή άλλα μέσα, τα οποία είτε μεμονωμένα είτε από κοινού με άλλα και λαμβανομένων υπόψη των σχετικών πραγματικών ή νομικών συνθηκών, παρέχουν τη δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη σύνθεση, στις συσκέψεις ή στις αποφάσεις των οργάνων μιας επιχείρησης και ιδίως από: α) δικαιώματα κυριότητας ή επικαρπίας επί του συνόλου ή μέρους των περιουσιακών στοιχείων μιας επιχείρησης, β) δικαιώματα ή συμβάσεις που παρέχουν δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη σύνθεση, στις συσκέψεις ή στις αποφάσεις των οργάνων μιας επιχείρησης. Επίσης, κατά την παρ. 4 του ίδιου άρθρου, ο έλεγχος αποκτάται από το πρόσωπο ή τα πρόσωπα ή τις επιχειρήσεις, που: α) είναι υποκείμενα αυτών των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις συμβάσεις αυτές ή β) χωρίς να είναι υποκείμενα των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις συμβάσεις αυτές, δικαιούνται να ασκούν τα δικαιώματα που απορρέουν από αυτές.

Στην προκειμένη περίπτωση η απόκτηση στις [...] από την εταιρεία VOGEL & NOOT του ελέγχου της εταιρίας «ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΛΕΥΚΟΣΙΔΗΡΟΥΡΓΙΑΣ ΚΑΙ ΣΤΙΑΒΩΜΑΤΩΝ ΕΛΣΑ» αποτελεί συγκέντρωση κατά την έννοια του νόμου.

2. Σύμφωνα με το **άρθρο 4 α παρ. 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 τμήμα αυτής, σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών, τουλάχιστον το 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 και της χρήσης τους, 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 δεκαπέντε εκατομμύρια (15.000.000) ευρώ.

Η παρούσα συγκέντρωση υπόκειται στην εκ του νόμου υποχρέωση γνωστοποίησης, δεδομένου ότι πληρούται το κριτήριο του συνολικού κύκλου εργασιών εφόσον ο συνολικός κύκλος εργασιών των επιχειρήσεων στην εθνική αγορά ξεπερνά το ποσό των 15.000.000 ευρώ για το έτος 2006. Ειδικότερα, ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών του ομίλου εταιρειών της γνωστοποιούσας εταιρείας VOGEL & NOOT GRUPPE, σύμφωνα με το άρ. 4στ του ν.703/77, όπως ισχύει, για το 2006 ανήλθε σε [...] ευρώ ενώ ο αντίστοιχος εθνικός κύκλος εργασιών του ομίλου για το ίδιο έτος ήταν μηδενικός. Ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών του ομίλου εταιρειών της ΕΛΣΑ, σύμφωνα με το άρ. 4στ του ν.703/77, όπως ισχύει, για το έτος 2006 ανήλθε σε [...] ευρώ ενώ ο εθνικός κύκλος εργασιών του ομίλου για το ίδιο έτος ανήλθε σε [...] ευρώ. Ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών της ΕΛΣΑ, σύμφωνα με το άρ. 4στ του ν.703/77, όπως ισχύει, για το έτος 2006 σε [...] ευρώ ενώ ο εθνικός κύκλος εργασιών της εταιρείας για το ίδιο έτος ανήλθε σε [...] ευρώ.

3. Σύμφωνα με το **άρθρ. 4α παρ. 2 ν. 703/77** όπως ισχύει, «Υποχρεούνται σε γνωστοποίηση:

α) σε περίπτωση που η συγκέντρωση αποτελεί αντικείμενο συμφωνίας των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση η κάθε μία από αυτές,

β) σε όλες τις άλλες περιπτώσεις, τα πρόσωπα, οι επιχειρήσεις ή ομάδες προσώπων ή επιχειρήσεων που αποκτούν έλεγχο στο σύνολο ή σε τμήματα μίας ή περισσότερων επιχειρήσεων».

Στην προκειμένη περίπτωση, η υπόχρεη εταιρεία Vogel & Noot HOLDING AKTIENGESELLSCHAFT, προέβη σε γνωστοποίηση της απόκτησης του [...] % του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας ΕΛΣΑ δυνάμει του από [...].

4. Όπως προβλέπεται στο **άρθρο 4α παρ. 1 ν. 703/77** όπως ισχύει, η γνωστοποίηση πρέπει να γίνει μέσα σε ένα μήνα από την πραγματοποίηση της.

Σύμφωνα δε με την **παρ. 4 άρθρου 4 α ν. 703/77** όπως ισχύει, «Σε περίπτωση υπαίτιας παράβασης της υποχρέωσης προς γνωστοποίηση, η Επιτροπή Ανταγωνισμού επιβάλλει στον καθένα από τους υπέχοντες τη σχετική υποχρέωση πρόστιμο ύψους τουλάχιστον τριών χιλιάδων (3.000) ευρώ, το οποίο δεν μπορεί να υπερβεί το πέντε τοις εκατό (5%) του συνολικού κύκλου εργασιών, όπως αυτό[ς] ορίζεται στο άρθρο 4στ.»

Στην υπό κρίση περίπτωση, η μεταβίβαση του [...] % του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας ΕΛΣΑ στην εταιρεία Vogel & Noot γνωστοποιήθηκε **εκπρόθεσμα** από την υπόχρεη σε γνωστοποίηση εταιρεία διότι αφενός μεν η μεταβίβαση πραγματοποιήθηκε στις [...], αφετέρου δε η γνωστοποίηση έγινε στις 17.12.2007 ήτοι 4 μήνες περίπου μετά τη λήξη της εκ του νόμου προβλεπόμενης προθεσμίας του ενός μήνα από την πραγματοποίηση της συγκέντρωσης.

Σχετικά με την μη εμπρόθεσμη γνωστοποίηση της εν λόγω εξαγοράς, η γνωστοποιούσα δια του πληρεξουσίου δικηγόρου της, αναφέρει ότι «το εκπρόθεσμο της ανωτέρω γνωστοποίησης οφείλεται στο ότι η αλλοδαπή (αυστριακή) εταιρεία δεν ήταν ενήμερη για τις υποχρεώσεις που πηγάζουν από τις διατάξεις του Ν. 703/77. Ευθύς μόλις η αλλοδαπή εταιρεία αναζήτησε νομικές συμβουλές και τους υποδείξαμε τις σχετικές υποχρεώσεις, συγκεντρώθηκαν τα ζητούμενα στοιχεία και συντάχθηκε η προαναφερόμενη γνωστοποίηση» (βλ. επιστολή με ημ. αρ. πρωτ. 7527/28-12-2007). Στο δε από 7-10-2008 υπόμνημα της ισχυρίζεται ότι η μη έγκαιρη γνωστοποίηση, έγινε εκ παραδρομής, οφειλόμενη σε αβλεψία.

Η δικαιολογία αυτή κρίνεται αβάσιμη δεδομένου ότι η VOGEL & NOOT, μεγάλης οικονομικής επιφάνειας και των συγκεκριμένων δραστηριοτήτων της με κύκλο εργασιών που ανήλθε διά τα έτη 2005 και 2006 σε [...] και [...] ευρώ, αντίστοιχα, είχε, την [...] συνάψει συμβόλαιο αγοραπωλησίας μετοχών [...] ήτοι το [...] % του μετοχικού κεφαλαίου της ΕΛΣΑ και είχε τη δυνατότητα και ευχέρεια να έχει νομικές συμβουλές για τις σχετικές εκ του νόμου υποχρεώσεις της για υποβολή της σχετικής δήλωσης γνωστοποίησης της γενομένης συγκέντρωσης και προφανώς και δεν μπορεί η αβάσιμη αυτή δικαιολογία να άρει την υπαιτιότητα της υπόχρεης εταιρείας και για το λόγο αυτό πρέπει να της επιβληθεί για την εν λόγω εκπρόθεσμη γνωστοποίηση το εύλογο πρόστιμο των δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Η **Επιτροπή Ανταγωνισμού, τμήμα Α΄**, επιβάλλει στην εταιρεία «VOGEL & NOOT HOLDING AKTIENGESELLSCHAFT» για υπαίτια παράβαση της υποχρέωσής της για εμπρόθεσμη γνωστοποίηση της από [...] συγκέντρωσης, πρόστιμο **δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ**.

Η απόφαση εκδόθηκε την **20ή Νοεμβρίου 2008**.

Η απόφαση να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, σύμφωνα με το άρθρο 26 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 Αναπληρώτρια Γραμματέας

Κασαλιά Κυριακή