



ΤΟ

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ

Τμήμα 15^ο Τριμελές

ΣΕ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ

Συνήλθε στις 14 Σεπτεμβρίου 2021 με δικαστές τις: Ανδριανή Πασσά, Πρόεδρο Εφετών Διοικητικών Δικαστηρίων, Αικατερίνη Κεφαλάκη και Ειρήνη Γαρδικιώτη (Εισηγήτρια), Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων, και Γραμματέα την Καλλιόπη Κοκκίνη, δικαστική υπάλληλο,

για να κρίνει την από 23 Αυγούστου 2021 (ΑΝ 92/2021) αίτηση αναστολής:

της εταιρείας με την επωνυμία " RESOUL ΕΛΛΑΣ ΔΗΜΙΟΥΡΓΟΙ -ΔΙΑΝΟΜΕΙΣ ΕΙΔΩΝ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΕΛΕΥΘΕΡΟΥ ΧΡΟΝΟΥ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ (τέως «ΔΗΜΚΑ ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΕΣ ΑΝΤΙΠΡΟΣΩΠΕΙΕΣ ΕΙΔΩΝ ΕΞΟΧΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ»), που εδρεύει στις Αφίδνες Αττικής (31^ο χιλιόμετρο της Εθνικής οδού Αθηνών – Λαμίας) και εκπροσωπείται νομίμως,

κατ'άτης Επιτροπής Ανταγωνισμού , Ανεξάρτητης Αρχής, που εδρεύει στην Αθήνα (Πατησίων 70 και Κότσικα 1Α) και εκπροσωπείται νομίμως.

Το Δικαστήριο,

μελέτησε τη δικογραφία

σκέφθηκε σύμφωνα με το νόμο.

1. Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση, για την άσκηση της οποίας καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο (βλ. ειδικό έντυπο e-παραβόλου με αρ. 3990498759 51 1025 0025), ζητείται παραδεκτώς η αναστολή εκτέλεσης της με αριθ. 730/2021 απόφασης της Ολομέλειας της Επιτροπής Ανταγωνισμού, κατά το μέρος που με αυτήν επιβλήθηκε σε βάρος της αιτούσας πρόστιμο ύψους 1.100.547,11 ευρώ, για παραβάσεις λόγω επιβολής από δεσπόζουσα θέση καθέτων περιορισμών αναφορικά με τον καθορισμό τιμών μεταπώλησης και τη



διενέργεια παθητικών και ενεργητικών, κατά περίπτωση, πωλήσεων των χονδρεμπόρων, συνοδευόμενων από ρήτρες μη ανταγωνισμού και από ρήτρες αποκλειστικής προμήθειας αυτών, σε συνδυασμό με την προσφορά εκπτώσεων στόχων σε χονδρεμπόρους και σούπερ μάρκετ, κατά παράβαση των άρθρων 101 και 102 της ΣΛΕΕ και 1 και 2 του ν. 3959/2011 περί προστασίας του ανταγωνισμού. Η αναστολή αυτή ζητείται έως ότου εκδοθεί οριστική απόφαση επί της προσφυγής με αρ. καταχ. ΠΡ535/11.8.2021, που έχει ασκήσει η αιτούσα κατά της προαναφερόμενης απόφασης, η εκδίκαση της οποίας εκκρεμεί ενώπιον του Δικαστηρίου τούτου.

2. Επειδή, ο ν. 3959/2011 (Α93) ορίζει, στο άρθρο 30 ότι: «1. Οι αποφάσεις της Επιτροπής Ανταγωνισμού υπόκεινται σε προσφυγή2. Η προθεσμία για την άσκηση προσφυγής και η άσκησή της δεν αναστέλλει την εκτέλεση της απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού. Αν όμως υπάρχει αποχρών λόγος, μετά από αίτηση του ενδιαφερομένου, το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών σε Συμβούλιο μπορεί να αναστείλει εν όλω ή εν μέρει ή υπό όρους την εκτέλεση της απόφασης κατά της οποίας ασκήθηκε προσφυγή, εφαρμοζομένων αναλόγως των διατάξεων των άρθρων 200 επ. του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας (Κ.Δ.Δ., ν.2717/1999, ΦΕΚ Α' 97). Ειδικά, στην περίπτωση άσκησης προσφυγής κατά απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού περί επιβολής προστίμου, ύστερα από αίτηση του προσφεύγοντος, το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών σε Συμβούλιο μπορεί, με αιτιολογημένη απόφασή του, να διατάξει την αναστολή μέρους του προστίμου, το οποίο δεν μπορεί να υπερβαίνει το 80% αυτού. Η αίτηση αναστολής γίνεται δεκτή μέχρι το πιο πάνω ανώτατο μέρος προστίμου, και υπό την επιφύλαξη όσων επιβάλλει η αρχή της αναλογικότητας στη συγκεκριμένη υπόθεση, όταν κρίνεται ότι η άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης θα προκαλέσει στον αιτούντα βλάβη ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής. Αν το δικαστήριο εκτιμά ότι η προσφυγή είναι προδήλως βάσιμη, μπορεί να δεχθεί, με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή του, την αίτηση αναστολής, ακόμη και ως προς το σύνολο του προστίμου, ακόμη και αν η βλάβη του αιτούντος από την άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης πράξης δεν κρίνεται ως ανεπανόρθωτη ή



δυσχερώς επανορθώσιμη. Με την απόφαση, με την οποία διατάσσεται η αναστολή εκτέλεσης ή άλλο κατάλληλο μέτρο, το Δικαστήριο, ακόμη και χωρίς να υποβληθεί σχετικό αίτημα, λαμβάνει και κάθε αναγκαίο μέτρο, για τη διασφάλιση του δημοσίου συμφέροντος Το Δικαστήριο μπορεί, αντί των παραπάνω ή και συμπληρωματικά, να διατάξει την τήρηση οποιουδήποτε άλλου κατάλληλου όρου κρίνει αναγκαίο για την προστασία του δημοσίου συμφέροντος από την αναστολή. ... Η αίτηση αναστολής μπορεί να απορριφθεί, ακόμη και σε περίπτωση ανεπανόρθωτης ή δυσχερώς επανορθώσιμης βλάβης του αιτούντος, αν το δικαστήριο εκτιμά ότι η προσφυγή είναι προδήλως απαράδεκτη ή προδήλως αβάσιμη. Η αίτηση μπορεί να απορριφθεί, αν κατά τη στάθμιση της βλάβης του αιτούντος, των συμφερόντων τρίτων και του δημοσίου συμφέροντος, κρίνεται ότι οι αρνητικές συνέπειες από την αποδοχή θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια του αιτούντος. 3...». Οι ανωτέρω διατάξεις της παρ.2, με τις οποίες προβλέπονται οι προϋποθέσεις χορήγησης αναστολής εκτέλεσης των αποφάσεων επιβολής προστίμου που εκδίδονται από την Επιτροπή Ανταγωνισμού και το ποσοστό του προστίμου, για το οποίο μπορεί να χορηγηθεί αυτή, είναι ειδικότερες και νεότερες των διατάξεων του άρθρου 202 του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας και συνεπώς, είναι αποκλειστικά εφαρμοστέες στην κρινόμενη υπόθεση.

3. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, από τα στοιχεία της δικογραφίας προκύπτουν τα εξής: Η αιτούσα εταιρεία ασχολείται μεταξύ των άλλων με την εισαγωγή, εξαγωγή, εμπορία, διανομή και διάθεση πάσης φύσης ειδών υγραερίου και πάσης φύσεως προϊόντων, που σχετίζονται άμεσα ή έμμεσα με τα ως άνω αναφερόμενα είδη. Στις 12/6/2013 η αιτούσα υπέβαλε στην Επιτροπή Ανταγωνισμού τη με αριθμ. 4792 δήλωση ανάληψης δεσμεύσεων, με την οποία αιτήθηκε την υποβολή της στο πρόγραμμα επιείκειας και δεσμεύτηκε να παύσει οποιαδήποτε τυχόν παραβίαση του δικαίου του ανταγωνισμού. Κατόπιν αυτού, της από 9/7/2013 καταγγελίας της εταιρείας «ΣΤΑΜΑΤΟΥΛΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΤΕΧΝΙΚΗ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ -ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» και μετά από αυτεπάγγελτη έρευνα στην αγορά μικροσυσκευών υγραερίου και την αποστολή πολυάριθμων ερωτηματολογίων στους διανομείς, σε



αλυσίδες σούπερ-μάρκετ και ανταγωνιστές της αιτούσας, καθώς και τη μελέτη συναφθεισών συμβάσεων της αιτούσας το διάστημα από 2008 έως 2019, η Επιτροπή Ανταγωνισμού διαπίστωσε το υψηλό μερίδιο της αιτούσας, στη χονδρική αγορά πώλησης από το έτος 2005 – Α 5μηνο 2020 (άνω του % σε όρους αξίας και % σε όρους όγκου στην πρώτη περίπτωση), το μικρό μερίδιο των ανταγωνιστών της (% σε όρους αξίας και % σε όρους όγκου), το ποσοστό πωλήσεων των χονδρεμπόρων/διανομέων της κατά το διάστημα 2005-2013 (%), την αναγνωρισιμότητα των προϊόντων της αιτούσας από το καταναλωτικό κοινό, την τεχνολογική υπεροχή τους και την καταναλωτική πίστη, τη δύναμη των σημάτων της (Campingaz, El Greco, Θεόφιλος), τη μη επαρκή αντισταθμιστική ισχύ των μεγάλων αλυσίδων σούπερ-μάρκετ – πελατών της αιτούσας, καθώς και ότι οι αντισυμβαλλόμενοι χονδρέμποροι αποκτούσαν κυριότητα επί των συμβατικών προϊόντων και αναλάμβαναν ουσιώδεις κινδύνους που απορρέουν από την εν λόγω δραστηριότητα, όπως τα κόστη μεταφοράς, προώθησης πωλήσεων, καθώς και διατήρησης και απώλειας αποθεμάτων. Περαιτέρω, η Επιτροπή Ανταγωνισμού έλαβε υπόψη ότι στις υπογραφείσες συμβάσεις ετών 2008-2012 υπάρχει ρητός όρος περί καθορισμού της τιμής μεταπώλησης των προϊόντων της αιτούσας από τους διανομείς στους πελάτες, άλλοτε σύμφωνα με την τιμολογιακή πολιτική της αιτούσας, άλλοτε σύμφωνα με το τιμοκατάλογο χονδρικής αυτής, ειδικά δε για τους πελάτες των διανομέων, οι οποίοι είναι σούπερ-μάρκετ/μέλη ομίλων αγορών ή υπεραγορών, υφίστανται όροι στις συμβάσεις με τους διανομείς, που καθορίζουν το περιθώριο κέρδους των τελευταίων υποχρεώνοντας τους να μετακυλίσουν στους πελάτες τους έκπτωση % κατ' ανώτατο όριο για τα έτη 2008 και 2009 και καθορισμένη έκπτωση % για τα έτη 2010-2012, καθώς και ότι οι όροι αυτοί απαλείφονται από το έτος 2013. Επίσης, με τις εν λόγω συμβάσεις η αιτούσα επέβαλε στους αντισυμβαλλόμενους χονδρεμπόρους/διανομείς περιορισμό δραστηριοποίησης αποκλειστικά εντός ορισμένης γεωγραφικής περιοχής, συμβατικώς παραχωρηθείσας, απαγορεύοντας κατ' αυτόν τον τρόπο τόσο τις ενεργητικές όσο και τις παθητικές πωλήσεις κατά την περίοδο 2008-2009 και αποκλειστικά τις παθητικές πωλήσεις κατά την περίοδο 2010-2012, ενώ εξάλλου, την περίοδο 2008-2012 υποχρέωνε

τους διανομείς να την ενημερώνουν αποστέλλοντας αναλυτικά οικονομικά στοιχεία, μεταξύ άλλων, και για τον τζίρο τους ανά πελάτη και προϊόν. Τέλος, στις συμβάσεις των ετών 2008, 2009, 2010, 2011 και 2012 υπήρχαν ρήτρες μη ανταγωνισμού των χονδρεμπόρων, που μετακυλήθηκαν στο επόμενο επίπεδο αγοράς, μέσω των εκπτώσεων στόχου των συμβάσεων της αιτούσας με τα σούπερ-μάρκετ. Με τα δεδομένα αυτά, η διοικητική αρχή κατέληξε ότι η αιτούσα προέβη σε συμβάσεις ανεξάρτητης διανομής με τους χονδρεμπόρους/διανομείς, οι οποίες αποτελούν ανεξάρτητες οικονομικές επιχειρήσεις και συνεπώς, κατήρτισε κάθετες συμφωνίες μεταξύ τους, επέβαλε δε κάθετους περιορισμούς αναφορικά με τον καθορισμό τιμών μεταπώλησης και τον περιορισμό παθητικών και ενεργητικών κατά περίπτωση πωλήσεων κατά περιοχές, συνοδευόμενους από ρήτρες μη ανταγωνισμού και δευτερευόντως, από ρήτρες αποκλειστικής προμήθειας, οι οποίες σε συνδυασμό με την προσφορά εκπτώσεων στόχων, δημιούργησαν ένα σύστημα διανομής που περιόρισε τους μεταπωλητές υπέρμετρα, επιτείνοντας στον μέγιστο βαθμό τον περιορισμό του ενδοσηματικού και διασηματικού ανταγωνισμού, καθώς και ενιαία στρατηγική ενίσχυσης της δεσπόζουσας θέσης της στην αγορά, αποκλείοντας έτσι τους ανταγωνιστές της από τη χονδρική αγορά πώλησης μικροσυσκευών υγραερίου γενικής χρήσης, κατά παράβαση των άρθρων 101 παρ. 1 και 102 ΣΛΕΕ και 1 και 2 του ν. 3959/2011, ενώ εξάλλου, η αιτούσα δεν πληροί τις σωρευτικές προϋποθέσεις ατομικής απαλλαγής των άρθρων 1 παρ. 3 ν. 3959/2011 και 101 παρ. 3 ΣΛΕΕ. Επιπροσθέτως, η Επιτροπή Ανταγωνισμού αφού έλαβε υπόψη την υπερδεσπόζουσα θέση της αιτούσας στην αγορά μικροσυσκευών υγραερίου γενικής χρήσης, ότι η αιτούσα πρόσφερε εξατομικευμένες και αναδρομικές εκπτώσεις για την επίτευξη στόχου ανάπτυξης αγορών επί τη βάση σχετικά μεγάλης (ετήσιας) περιόδου αναφοράς δυνάμει συμφωνιών που συνήψε κατά τα έτη 2005-2019 με έντεκα αλυσίδες σούπερ-μάρκετ με καταστήματα σε όλη τη χώρα, που αποτελούν τη συντριπτική πλειοψηφία των σημείων λιανικής πώλησης, ότι άνω του % των προϊόντων της αιτούσας πωλείται στον τελικό καταναλωτή μέσω των αλυσίδων αυτών, που συνεπώς, αποτελούν το σημαντικότερο δίαυλο διανομής των προϊόντων της αιτούσας και ότι ο τιθέμενος



για κάθε σούπερ- μάρκετ στόχος διέφερε, οι δε ως άνω εκπτώσεις επηρέασαν κατά το χρονικό διάστημα 2008-2014 ποσοστό πωλήσεων % και συνδυάστηκαν με σωρεία άλλων εκπτώσεων που προβλέπονται στις συμφωνίες της αιτούσας με τα σούπερ-μάρκετ, κατέληξε ότι η αιτούσα καταχρώμενη τη δεσπίζουσα θέση στην ελληνική αγορά, χρησιμοποίησε εκπτώσεις βάσει εξατομικευμένων στόχων, που χορηγήθηκαν αναδρομικά ως εργαλείο οικοδόμησης κύκλου πιστών πελατών ή, με άλλους όρους, εργαλείο που έτεινε, άλλως ήταν ικανό, να δημιουργήσει δεσμούς εξάρτησης των σούπερ-μάρκετ με την αιτούσα και να περιορίσει όσο το δυνατόν περισσότερο τον εφοδιασμό τους από τους ανταγωνιστές στην οικεία αγορά, επιφέροντας επιζήμιο για τον ανταγωνισμό αποτέλεσμα αποκλεισμού στην αγορά αυτή, κατά παράβαση των άρθρων 2 παρ. 2 στ. γ του ν. 3959/2011 και 102 εδ. β στ. γ της ΣΛΕΕ. Στη συνέχεια, η Επιτροπή Ανταγωνισμού, αποδεχόμενη την από 24.7.2018 Εισήγηση- Έκθεση της Εισηγήτριας Μαρίας Ιωάννας Ράντου, εξέδωσε τη με αρ. 703/2021 προσβαλλόμενη απόφαση, με την οποία επέβαλε σε βάρος της αιτούσας πρόστιμο ποσού 1.100.547,11 ευρώ. Προς τούτο χρησιμοποιήθηκαν ως κριτήρια: η σοβαρότητα των παραβάσεων, ο πραγματικός ή δυνητικός αντίκτυπος στην αγορά, η οικονομική δύναμη της αιτούσας στην αγορά, η ενεργός και άμεση συμμετοχή της αιτούσας στις διαπιστωθείσες παραβάσεις, το απροσδιόριστο οικονομικό της όφελος, η έκταση των παραβάσεων σε όλο το σύστημα διανομής τόσο σε επίπεδο χονδρεμπορίου, όσο και σε επίπεδο λιανεμπορίου και, ως εκ τούτου στο σύνολο της ελληνικής επικράτειας, η διάρκεια των παραβάσεων (από 16.5.2008 έως 31.12.2012 οι κάθετοι περιορισμοί του ανταγωνισμού και από 1/1/2005 έως 31/12/2019 η πρακτική επιβολής εκπτώσεων στόχου πωλήσεων), καθώς και η παρατεταμένη οικονομική κρίση (μείωση κατά %) και η ενεργός και αποτελεσματική συνεργασία της αιτούσας (μείωση κατά %). Κατά της απόφασης αυτής η αιτούσα άσκησε τη με αρ. καταχώρησης ΠΡ535/11.8.2021 προσφυγή αιτούμενη την ακύρωση της, η συζήτηση της οποίας εκκρεμεί, όπως προεκτέθηκε, στη συνέχεια, δε την κρινόμενη αίτηση, με την οποία επιδιώκει την αναστολή εκτέλεσης της εν λόγω απόφασης κατά το



κεφάλαιό της που της επέβαλε το ως άνω πρόστιμο και της επιφέρει τις λοιπές έννομες συνέπειες.

4. Επειδή, ειδικότερα, με την ένδικη αίτηση και τα επ' αυτής υπομνήματα προβάλλεται εκ μέρους της αιτούσας ότι συντρέχει λόγος αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης, λόγω πρόδηλης βασιμότητας της ασκηθείσας προσφυγής της. Και τούτο διότι, κατά τους ισχυρισμούς της, η προσβαλλόμενη απόφαση μη νόμιμα εκδόθηκε μετά την παρέλευση οκταετίας από την καταγγελία και πενταετίας από τις απαντήσεις των χονδρεμπόρων, το δε πρόστιμο, κατ' εσφαλμένη ερμηνεία του άρθρου 25 του ν. 3959/2011 και κατά παράβαση της αρχής της αναλογικότητας, επιβλήθηκε σε αυτό το ύψος. Ο ισχυρισμός αυτός πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, διότι, για τη διαπίστωση ειδικότερα, της βασιμότητας των επικαλούμενων λόγων ακυρότητας της προσβαλλόμενης απόφασης, αφενός μεν απαιτείται ενδελεχής έρευνα των σχετικών με την υπόθεση στοιχείων, έτσι ώστε δεν παρίσταται αδιαμφισβήτητο το βάσιμο της προσφυγής κατά της εν λόγω απόφασης (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 367/2008), αφετέρου δε, επί των τιθέμενων ζητημάτων, δεν υπάρχει σχετική παγιωμένη νομολογία ή νομολογία της Ολομελείας του Συμβουλίου της Επικρατείας, στοιχούσα με τις απόψεις της αιτούσας (βλ. ΕΑ ΣτΕ 110/2013, 684/2012 και ΕΑ ΣτΕ Ολ/5μ 496/2011).

5. Επειδή, περαιτέρω, με την αίτηση προβάλλεται από την αιτούσα ότι από την άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης θα υποστεί ανεπανόρθωτη ή δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη. Τούτο διότι η χρηματοοικονομική της ισορροπία είναι οριακή και αδύνατη, με βάση τα δεδομένα 2017-2019 και τυχόν άμεση καταβολή του προστίμου θα επιφέρει ζημιογόνα λειτουργικά αποτελέσματα σε βαθμό που να μην μπορεί να εξυπηρετήσει η αιτούσα τις δανειακές της υποχρεώσεις, οπότε το σύνολο των δανείων της θα καταστεί άμεσα απαιτητό. Ενόψει αυτών, θα δημιουργηθεί άμεση ανάγκη εξεύρεσης κεφαλαίου κίνησης, η οποία σε συνδυασμό με το ήδη αυξημένο δανεισμό της, είτε θα την υποχρεώσει σε εκ νέου δανεισμό με ιδιαίτερα επαχθείς όρους, που θα πλήξουν τη χαμηλή κερδοφορία της οδηγώντας τη σε πτώχευση, είτε θα προκαλέσουν τη λύση και εκκαθάρισή της. Σχετικά η αιτούσα προσκομίζει



την έκθεση διαχείρισης του ΔΣ της εταιρείας, η οποία περιλαμβάνει τον ισολογισμό, την κατάσταση αποτελεσμάτων και την κατάσταση μεταβολών καθαρής θέσης, σύμφωνα με τα οποία την 31.12.2018 και 31.12.2019 ο κύκλος εργασιών της αιτούσας ανέρχεται σε [] και [] ευρώ, τα κυκλοφορούντα περιουσιακά στοιχεία (εμπορεύματα και προκαταβολές για αποθέματα) ανέρχονται σε [] και [] ευρώ, τα χρηματοοικονομικά στοιχεία και προκαταβολές σε [] και [] ευρώ, ειδικώς δε τα ταμειακά διαθέσιμα σε [] και [] ευρώ, οι βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις σε [] και [] ευρώ, τα αποθεματικά και αποτελέσματα σε [] και [] ευρώ αντίστοιχα, ενώ το σύνολο της καθαρής θέσης της σε [] και [] ευρώ αντίστοιχα. Περαιτέρω, για τις χρήσεις 1.1 – 31.12.2018 και 1.1 – 31.12.2019, προκύπτουν αποτελέσματα μετά από φόρους [] και [] ευρώ, ενώ ο δείκτης κυκλοφορούντος ενεργητικού/σύνολο ενεργητικού διαμορφώνεται σε [] και [] %, ο δείκτης των βραχυπρόθεσμων υποχρεώσεων σε [] και [] %, ο δείκτης του κεφαλαίου κίνησης/κυκλοφορούν ενεργητικό [] και [] % και των δανειακών υποχρεώσεων σε [] και [] %, ενώ ο δείκτης του καθαρού περιθωρίου κέρδους προ φόρων [] και [] %, ο δείκτης των καθαρών αποτελεσμάτων χρήσεως προ φόρων [] και [] % και ο δείκτης μικτών αποτελεσμάτων/πωλήσεις αποθεμάτων & υπηρεσιών [] και [] % και οι μεταβολές καθαρής θέσης σε [] και [] ευρώ αντίστοιχα. Επίσης, η αιτούσα προσκομίζει την έκθεση αξιολόγησης των οικονομικών επιπτώσεων στην οικονομική θέση της κατά την 31^η Δεκεμβρίου 2020, την οποία υπογράφει Ορκωτός Ελεγκτής, σύμφωνα με την οποία ο κύκλος εργασιών το έτος 2020 ανέρχεται σε [] ευρώ, το κυκλοφορούν ενεργητικό σε [] ευρώ (από [] το έτος 2017, [] το έτος 2018 και [] το έτος 2019), οι βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις σε [] ευρώ (από [] το έτος 2017, [] το έτος 2018 και [] το έτος 2019), τα κέρδη προ φόρων ανέρχονται σε [] ευρώ, ο δείκτης EBITDA, που απεικονίζει το πραγματικό κέρδος μιας επιχείρησης διαμορφώνεται σε [] % στη χρήση 2020 από [] % στη χρήση 2017, [] % στη χρήση 2018 και [] % στη χρήση 2019, ενώ



ο συντελεστής μόχλευσης, που υπολογίζεται ως το καθαρό χρέος (συνολικός δανεισμός μείον τα χρηματικά διαθέσιμα) διαιρούμενο με το συνολικό κεφάλαιο και δείχνει το βαθμό εξάρτησης της εταιρείας από τα δανειακά κεφάλαια ανέρχεται σε % για το έτος 2020 (από % για το έτος 2017, % το έτος 2018 και % το έτος 2019), ενώ εξάλλου, οι δανειακές της υποχρεώσεις αιτούσας για το έτος 2020 ανέρχονται ήδη σε ευρώ. Ενόψει αυτών, ο δείκτης ρευστότητας παραμένει σταθερός την τελευταία τετραετία σε τιμή , έναντι φυσιολογικού δείκτη 2 που παρουσιάζουν εύρωστες οικονομικά επιχειρήσεις, που ανταποκρίνονται με ευχέρεια στις τρέχουσες οικονομικές τους υποχρεώσεις. Τέλος, σύμφωνα με τις παρατηρήσεις του Ορκωτού Ελεγκτή υφίστανται επισφαλείς απαιτήσεις και απαξίωση επενδύσεων ποσών και ευρώ αντίστοιχα. Τέλος, η αιτούσα προσκομίζει εκτυπώσεις των υπολοίπων των λογαριασμών της.

6. Επειδή, η Επιτροπή Ανταγωνισμού επικαλούμενη τα οικονομικά στοιχεία της αιτούσας προβάλλει ότι ουδεμία ανεπανόρθωτη βλάβη θα υποστεί, από την άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης, όπως τούτο τεκμηριώνεται από την οικονομική έκθεση της Επιτροπής Ανταγωνισμού, την οποία και προσκομίζει. Ειδικότερα, προβάλλει ότι: α) δεδομένου ότι αναφορικά με τον λογαριασμό «Συμμετοχές σε συνδεδεμένες επιχειρήσεις» ποσού ευρώ, δεν αναφέρεται το ποσό της απομείωσης της αξίας της εν λόγω συμμετοχής, αλλά ότι διατηρούνται επιφυλάξεις αναφορικά με την ορθή αποτίμηση του εν λόγω περιουσιακού στοιχείου και τις ενδεχόμενες επιπτώσεις στα ίδια κεφάλαια και στα αποτελέσματα της κλειόμενης και της προηγούμενης χρήσης, πρέπει να ληφθεί υπόψη μόνο η πρώτη παρατήρηση του Ορκωτού Ελεγκτή αναφορικά με τις επισφαλείς – επίδικες απαιτήσεις ευρώ, β) τα ταμειακά διαθέσιμα της αιτούσας ανέρχονται σε ευρώ, γ) δεδομένου ότι η άμεση ρευστότητα θεωρείται ικανοποιητική όταν ο σχετικός δείκτης υπερβαίνει τη μονάδα και εν προκειμένω από τα διαθέσιμα οικονομικά στοιχεία της εταιρείας, για τη χρονική περίοδο 2016-2020, προκύπτει ότι η άμεση ρευστότητα της αιτούσας είναι κοντά στη μονάδα (και), επιτρέπεται στην αιτούσα να καταβάλει άμεσα το σύνολο του επιβληθέντος



προστίμου του σχετικού δείκτη διαμορφούμενου σε %, δ) ο δείκτης γενικής ρευστότητας, κατά την περίοδο 2016-2020, είναι μεγαλύτερος της μονάδας () και άρα, η γενική ρευστότητα της επιχείρησης, με βάση το συγκεκριμένο δείκτη, είναι σε ικανοποιητικά επίπεδα, αφού σε περίπτωση πλήρους καταβολής του ένδικου προστίμου ο δείκτης εξακολουθεί να είναι ίσος με τη μονάδα, ε) το καθαρό κεφάλαιο κίνησης της αιτούσας είναι θετικό και μετά την αναπροσαρμογή για την αποπληρωμή του προστίμου και ανέρχεται σε ευρώ, ενώ καθίσταται αρνητικό στην περίπτωση της συμπερίληψης στα αποτελέσματα του 2020 της πρόβλεψης του Ορκωτού Ελεγκτή περί επισφαλών απαιτήσεων ύψους ευρώ, στ) ο δείκτης ταχύτητας είσπραξης απαιτήσεων, κατά την περίοδο 2016-2020, είναι σε υψηλά επίπεδα, ήτοι το 2016, το 2017, το 2018, το 2019 και το 2020 και εάν καταβληθεί το σύνολο του επιβληθέντος προστίμου ο δείκτης θα διαμορφωθεί σε . Ενόψει αυτών, η καθής η αίτηση σημειώνει ότι η αιτούσα κατά την τελευταία χρήση 2020 έχει σημειώσει μείωση από άποψη πωλήσεων, όσο και κερδοφορίας σε σχέση με το 2019, ενώ η ρευστότητα της παραμένει σε καλά επίπεδα διαχρονικά. Περαιτέρω, δεδομένου ότι το καθαρό κεφάλαιο κίνησης της αιτούσας είναι θετικό, ο δε δείκτης γενικής ρευστότητας είναι ικανοποιητικός, καταλήγει ότι η εταιρεία είναι σε θέση να εξοφλεί τις υποχρεώσεις της. Επιπροσθέτως, δεν υφίσταται ανεπάρκεια ρευστότητας για την αποπληρωμή του επιβληθέντος προστίμου, καθόσον η αποπληρωμή των υποχρεώσεων της αιτούσας αναμένεται να λαμβάνει χώρα με τον κατάλληλο προγραμματισμό των εισπράξεων από απαιτήσεις, των ταμειακών διαθεσίμων, αλλά και των λοιπών στοιχείων του κυκλοφορούντος ενεργητικού. Ενόψει αυτών, η αιτούσα δεν αποδεικνύει ότι συντρέχει περίπτωση επαπειλούμενης χρεωκοπίας ή σοβαρής αδυναμίας πληρωμής και συνεπώς, δεν θα υποστεί ανεπανόρθωτη βλάβη από την άμεση εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης, ενόψει και της όλης οικονομικής της κατάστασης. Τούτο δεν αναιρείται από τις προσκομιζόμενες εκτυπώσεις των υπολοίπων των λογαριασμών της αιτούσας, που αποτελούν μια όλως αποσπασματική απεικόνιση των υπολοίπων της και δεν δύνανται επ' ουδενί να αποδείξουν την κατάσταση ρευστότητας της εταιρείας.

7. Επειδή, με τα ως άνω δεδομένα, το Δικαστήριο, λαμβάνει υπόψη του ότι από τα προσκομιζόμενα στοιχεία προκύπτει ότι έχει μειωθεί αισθητά ο κύκλος εργασιών της αιτούσας τη χρήση 2020, τα ταμειακά της διαθέσιμα ανέρχονται σε [] ευρώ σε συνδυασμό με το γεγονός ότι, ο πραγματικός δείκτης έμμεσης ρευστότητας διαμορφώνεται σε 1, ενώ ο πραγματικός δείκτης ταμειακής ρευστότητας διαμορφώνεται ακόμη χαμηλότερα, ήτοι σε 0,87 σε περίπτωση καταβολής του συνόλου του προστίμου (σχ. Απόψεις-υπόμνημα Επιτροπής Ανταγωνισμού), ακόμα και αν ληφθούν υπόψη μόνο επισφαλείς απαιτήσεις ποσού [] ευρώ, καθώς και ότι τα αποτελέσματα της ήταν ζημιογόνα κατά τις χρήσεις 2016-2019 και καθίστανται περιορισμένα κερδοφόρα τη χρήση 2020, καθόσον δεν ξεπερνούν τα [] ευρώ, ήτοι δείκτες που απεικονίζουν την όλη οικονομική της δυνατότητα για την απρόσκοπτη άσκηση της δραστηριότητάς της σε περίπτωση άμεσης εκτέλεσης του συνόλου του επιβληθέντος με την προσβαλλόμενη απόφαση προστίμου, ενόψει της εξ αυτού μείωσης του κεφαλαίου κίνησης και κατόπιν και συνεκτίμησης του ύψους του ποσού αυτού, αλλά και του γεγονότος ότι οι επίμαχες συμβάσεις έχουν λήξει οριστικά το 2013, οι δε πρακτικές επιβολής εκπτώσεων στόχου πωλήσεων το 2019, εκτιμά ότι η βλάβη που θα υποστεί η αιτούσα από την άμεση εκτέλεση ποσοστού 50% του επιβληθέντος με την εν λόγω απόφαση προστίμου παρίσταται ως δυσχερώς επανορθώσιμη σε περίπτωση ευδοκίμησης της προσφυγής της. Περαιτέρω, το Δικαστήριο σταθμίζοντας τη βλάβη της αιτούσας προς τον σκοπό δημοσίου συμφέροντος, με το οποίο συνέχεται η επιβολή της ένδικης κύρωσης, ήτοι την προστασία του ελεύθερου ανταγωνισμού, κρίνει ότι συντρέχει περίπτωση μερικής αποδοχής της κρινόμενης αίτησης, κατ' άρθρο 30 του ν. 3959/2011, και αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης απόφασης, κατά το μέρος που αφορά στην καταβολή ποσοστού 50% του συνολικού ποσού του επιβληθέντος προστίμου (ήτοι ποσού 550.273,55 ευρώ) έως την έκδοση απόφασης επί του αντίστοιχου ένδικου κατ' αυτής βοηθήματος, κατά τον εν μέρει βάσιμο λόγο αυτής.

8. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη αίτηση πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και να ανασταλεί μερικώς η εκτέλεση της προσβαλλόμενης απόφασης της

Αριθμός απόφασης: Ν89/2021

Επιτροπής Ανταγωνισμού ειδικώς, κατά το μέρος που επιβλήθηκε σε βάρος της πρόστιμο ύψους 550.273,55 ευρώ, κατά τα οριζόμενα ειδικότερα, στο διατακτικό. Τέλος, πρέπει να διαταχθεί η απόδοση στη αιτούσα μέρους του κατατεθέντος παραβόλου ύψους 25 ευρώ και η κατάπτωση του υπολοίπου υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατ' άρθρο 277 παρ.9 του Κ.Δ.Δ., και να συμφηφιστούν τα δικαστικά έξοδα μεταξύ των διαδίκων, λόγω της εν μέρει νίκης και ήττας αυτών, κατ' άρθρο 275 παρ. 1 εδ' γ' του Κ.Δ.Δ.

ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

-Δέχεται εν μέρει την αίτηση.

-Αναστέλλει την εκτέλεση της 730/2021 απόφασης της Επιτροπής Ανταγωνισμού, κατά το μέρος που αφορά στην καταβολή ποσοστού 50% του επιβληθέντος σε βάρος της αιτούσας προστίμου, ήτοι του ποσού των πεντακοσίων πενήντα χιλιάδων διακοσίων εβδομήντα τριών ευρώ και πενήντα πέντε λεπτών (550.273,55 ευρώ) έως την έκδοση οριστικής απόφασης επί της κατ' αυτής ασκηθείσας προσφυγής.

Διατάσσει την απόδοση στην αιτούσα μέρους του καταβληθέντος παραβόλου ύψους είκοσι πέντε (25) ευρώ και την κατάπτωση του λοιπού ποσού υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου.

-Συμφηφίζει τα δικαστικά έξοδα μεταξύ των διαδίκων.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις 28 Σεπτεμβρίου 2021 και εκδόθηκε στην ίδια πόλη στις 30 Σεπτεμβρίου 2021.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΝΔΡΙΑΝΗ ΠΑΣΣΑ

Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ

ΕΙΡΗΝΗ ΓΑΡΔΙΚΙΩΤΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΚΑΛΛΙΟΠΗ ΚΟΚΚΙΝΗ

