



ΚΥΠΡΙΑΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ
ΤΟΥ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

Απόφαση ΕΠΑ: 57/2013

Αρ. Φακέλου: 8.13.013.08

ΟΙ ΠΕΡΙ ΕΛΕΓΧΟΥ ΤΩΝ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΕΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ
ΝΟΜΟΙ ΤΟΥ 1999 ΜΕΧΡΙ 2000

Κοινοποίηση συγκέντρωσης αναφορικά με τη δημιουργία της κοινής επιχείρησης CJSC HeliVert από τις εταιρείες Agusta Westland S.p.A. και OJSC OPK Oboronprom

Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού:

κα. Λουκία Χριστοδούλου,	Πρόεδρος
κ. Ανδρέας Καρύδης,	Μέλος
κα. Ελένη Καραολή,	Μέλος
κ. Χάρης Παστελλής,	Μέλος
κ. Χρίστος Τσίγκης,	Μέλος

Ημερομηνία απόφασης: 19 Σεπτεμβρίου 2013

ΑΠΟΦΑΣΗ

Η Επιτροπή Προστασία του Ανταγωνισμού (στο εξής η «Επιτροπή») εξέτασε την υπό τον ως άνω αριθμό και τίτλο υπόθεση σε σχέση με την πιθανολογούμενη παράβαση του άρθρου 13 του περί Ελέγχου των Συγκεντρώσεων Επιχειρήσεων Νόμων του 1999 και 2000 (στο εξής ο «Νόμος») που διαπιστώθηκε εναντίον των εταιρειών Agusta Westland S.p.A. (στο εξής η «Agusta Westland») και OJSC OPK Oboronprom (στο εξής η «OJSC Oboronprom»), υπό το φως της επιστολής του δικηγόρου των εταιρειών Agusta Westland και OJSC Oboronprom ημερομηνίας 6/9/2013.

Η Επιτροπή, αφού διεξήλθε το διοικητικό φάκελο στον οποίο είναι καταχωρημένα τα στοιχεία και οι πληροφορίες που συνθέτουν συνολικά τη σκοπούμενη συγκέντρωση και έλαβε όλες τις αναγκαίες κατατοπιστικές πληροφορίες από τους Λειτουργούς της Υπηρεσίας, οι οποίοι στη συνέχεια απεχώρησαν, συζήτησε κατ' ιδίαν το όλο θέμα.

Η Επιτροπή εστίασε την προσοχή της στην αξιολόγηση των γεγονότων που συνθέτουν την υπόθεση, αφού όπως κρίνεται, τα δεδομένα αυτά αποτελούν αναντίλεκτα το ουσιαστικό υπόβαθρο της εξέτασης του ζητήματος που προκύπτει. Ως εκ τούτου, η παράθεση των σχετικών με την υπόθεση δεδομένων καθίσταται αναγκαία και επιτακτική και προς τούτο παρατίθενται συνοπτικά τα ουσιώδη γεγονότα που αφορούν την υπό εξέταση υπόθεση:

I. ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΤΗΣ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΗΣ

Η παρούσα συγκέντρωση πραγματοποιήθηκε στη βάση Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης ημερομηνίας [...] ¹ 2011 μεταξύ των Agusta Westland S.p.A., OJSC OPK Oboronprom, LLC International Helicopter Programs και CJSC HeliVert.

Στις [...] 2008 τα εμπλεκόμενα μέρη είχαν συνάψει "Heads Agreement" με σκοπό να επιβεβαιώσουν αμοιβαία συμφωνηθέντες όρους και προϋποθέσεις λειτουργίας της συνεργασίας (Business) και δεσμεύτηκαν να συζητήσουν περαιτέρω τις κοινές πρωτοβουλίες που θα λαμβάνονταν αναφορικά με το πολιτικό ελικόπτερο AW139.

Στη βάση αυτής της αμοιβαίας κατανόησης, και σύμφωνα με τα όσα καταγράφονται στη Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011 οι εμπλεκόμενες επιχειρήσεις επιθυμούσαν την από κοινού παραγωγή και εμπορία του πολιτικού Ελικόπτερου AW 139 σε συγκεκριμένες χώρες εκτός Ευρωπαϊκής Ένωσης δια μέσου μιας κοινής επιχείρησης. Για το σκοπό αυτό, θυγατρική εταιρεία της Oboronprom, η OJSC Russian Helicopters, συνέστησε και ενσωμάτωσε ως θυγατρική της εταιρεία την IHP η οποία δημιούργησε την εταιρεία HeliVert, που αποτελεί την Κοινή Επιχείρηση και στην οποία κατέχει μέσω των πιο πάνω εταιρειών το 100% των μετοχών.

Σύμφωνα με τα όσα αναφέρονταν στη Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011, [...], η Agusta Westland θα εξαγόραζε το 50% του μετοχικού κεφαλαίου της HeliVert από την IHP, [...].

¹ Οι αριθμοί και/ή τα στοιχεία που παραλείπονται και δεν εμφανίζονται τόσο σε αυτό το σημείο, όσο και στη συνέχεια καλύπτονται από επιχειρηματικό/επαγγελματικό απόρρητο. Ενδεικτικό της παράλειψης είναι το σύμβολο [...].

Το Συμφωνητικό Τροποποίησης και Επαναδιατύπωσης του 2013, ημερομηνίας [...] 2013, μεταξύ των Agusta Westland S.p.A., OJSC OPK Oboronprom, LLC International Helicopter Programs και CJSC HeliVert τερμάτισε και αντικατέστησε τη Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011.

Μετά την ολοκλήρωση της συναλλαγής, η HeliVert θα λειτουργεί ως κοινή επιχείρηση μεταξύ της Agusta Westland και της IHP της Oboronprom.

II. ΕΜΠΛΕΚΟΜΕΝΑ ΜΕΡΗ

Οι επιχειρήσεις που συμμετέχουν στη συγκέντρωση είναι οι ακόλουθες:

1. Α. Agusta Westland S.p.A.

Η Agusta Westland S.p.A. είναι εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Ιταλικής Δημοκρατίας. Η Agusta Westland είναι τεχνολογική εταιρεία, η οποία ειδικεύεται στην αγορά στροφοειοπτέρων (rotor craft market) και διαθέτει ένα ευρύ φάσμα προϊόντων σχεδιασμένων προς ικανοποίηση των απαιτήσεων των πελατών. Η εταιρεία ασχολείται ιδιαίτερα με την έρευνα, το σχεδιασμό, την ανάπτυξη, την κατασκευή και την πώληση ελικοπτέρων, εξαρτημάτων και ανταλλακτικών για την αεροδιαστημική βιομηχανία και την παροχή συναφούς υλικού υποστήριξης και υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων των υπηρεσιών εκπαίδευσης σε εμπορικούς, βιομηχανικούς και κυβερνητικούς πελάτες σε όλο τον κόσμο. Η Agusta Westland είναι μέλος του τμήματος ελικοπτέρων ενός ομίλου εταιρειών ο οποίος ελέγχεται από την Finmeccanica S.p.A, με έδρα τη Ρώμη της Ιταλίας. Οι κύριες δραστηριότητες του Ομίλου Finmeccanica εστιάζονται στον τομέα της αεροδιαστημικής, της άμυνας και της ασφάλειας. Επιπρόσθετα ο Όμιλος Finmeccanica παρέχει δορυφορικές υπηρεσίες και επίσης, δραστηριοποιείται στον τομέα εξαρτημάτων σχετικών με συστήματα παραγωγής ηλεκτρικής ενέργειας και στον τομέα των παγκόσμιων μεταφορών. Ο Όμιλος Finmeccanica μέσω της θυγατρικής του εταιρείας [...] δραστηριοποιείται εντός της Κυπριακής Δημοκρατίας.

2. Β. OJSC OPK Oboronprom

Η OJSC OPK Oboronprom είναι εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Ρωσικής Ομοσπονδίας η οποία δραστηριοποιείται στην κατασκευή ελικοπτέρων, στην κατασκευή μηχανών και στον τομέα των εναέριων αμυντικών και ράδιο-ηλεκτρονικών συστημάτων. Η OJSC OPK Oboronprom ελέγχεται αποκλειστικά από τη Ρωσική Ομοσπονδιακή Κυβέρνηση, αντιπροσωπευόμενη από την Ομοσπονδιακή Αρχή Διαχείρισης Κρατικής Περιουσίας και από την Κρατική Εταιρεία Rostekhnologii της Ρωσίας.

3. Γ. CJSC HeliVert

Η HeliVert είναι κλειστή ανώνυμη εταιρεία (Closed Joint Stock Company), η οποία έχει συσταθεί σύμφωνα με τους Νόμους της Ρωσικής Ομοσπονδίας. Η HeliVert είναι μία έμμεσα ελεγχόμενη θυγατρική εταιρεία της Oboronprom, η οποία έχει συσταθεί ούτως ώστε να δημιουργηθεί η κοινή επιχείρηση για τους σκοπούς της παρούσας συγκέντρωσης. Σύμφωνα με τα στοιχεία της κοινοποίησης, κατά την ημερομηνία της γνωστοποίησης της παρούσας πράξης συγκέντρωσης, η HeliVert ανέπτυξε τις παραγωγικές της δυνατότητες με σκοπό να ξεκινήσει, το συντομότερο δυνατό, πλήρους κλίμακας εμπορικές δραστηριότητες. Οι κύριες δραστηριότητες της HeliVert εστιάζονταν στην κατασκευή και λειτουργία του πολιτικού ελικοπτέρου AW139 με πιστοποιημένη τελική γραμμή συναρμολόγησης στη Ρωσία, [...], παράδοση και πώληση του συναρμολογημένου AW139 στη Ρωσία, [...]. Η HeliVert δεν έχει σκοπό να δραστηριοποιηθεί στην Ευρωπαϊκή Ένωση.

III. ΙΣΤΟΡΙΚΟ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ

Η κοινοποίηση της παρούσας συγκέντρωσης υποβλήθηκε στην Υπηρεσία της Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού (στο εξής η «Επιτροπή») στις 24/4/2013, από τις εταιρείες Agusta Westland S.p.A. και (στο εξής η «Agusta Westland») και OJSC OPK Oboronprom (στο εξής η «OJSC Oboronprom») σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του περί Ελέγχου των Συγκεντρώσεων Επιχειρήσεων Νόμου 22(Ι)/99, ως έχει τροποποιηθεί (στο εξής ο «Νόμος»). Η εν λόγω κοινοποίηση αφορούσε τη δημιουργία της κοινής επιχείρησης CJSC HeliVert (στο εξής η «HeliVert») από τις εταιρείες Agusta Westland και OJSC Oboronprom.

Η Επιτροπή, στη συνεδρία της ημερομηνίας 10/5/2013, αφού εξέτασε την ενώπιον της γραπτή έκθεση της Υπηρεσίας ημερομηνίας 9/5/2013 και ενεργώντας σύμφωνα με τις διατάξεις του Νόμου, αποφάσισε ότι η υπό αναφορά πράξη συγκέντρωσης είναι συμβατή με τις απαιτήσεις της ανταγωνιστικής αγοράς.²

Η Υπηρεσία κατά την εξέταση της κοινοποίησης της συγκέντρωσης παρατήρησε ότι τα εμπλεκόμενα μέρη προχώρησαν στη σύναψη της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011 που σύμφωνα με τον όρο 2.1(α) της εν λόγω συμφωνίας, η Agusta Westland θα εξαγόραζε το 50% του μετοχικού κεφαλαίου της HeliVert από την IHP, [...]. Ως εκ τούτου, η Υπηρεσία υπέβαλε προς την Επιτροπή ενημερωτικό σημείωμα ημερομηνίας 18/06/2013.

Η Επιτροπή σε συνεδρία της με ημερομηνία 21/06/2013, αφού έλαβε υπόψη της το ενημερωτικό σημείωμα της Υπηρεσίας ημερομηνίας 18/06/2013, εστίασε την προσοχή της στα ακόλουθα:

- Τα εμπλεκόμενα μέρη κοινοποίησαν την υπό αναφορά συγκέντρωση προς την Επιτροπή στις 24/4/2013. Θεώρησαν ότι η πράξη πραγματοποιείται στη βάση του Συμφωνητικού Τροποποίησης και Επαναδιατύπωσης του 2013 (στο εξής το «Συμφωνητικό Τροποποίησης»), ημερομηνίας [...] 2013, μεταξύ των Agusta Westland

² Απόφαση ΕΠΑ αρ. 37/2013: Κοινοποίηση συγκέντρωσης αναφορικά με τη δημιουργία της κοινής επιχείρησης CJSC HeliVert από τις εταιρείες Agusta Westland S.p.A. και OJSC OPK Oboronprom

S.p.A., OJSC OPK Oboronprom, LLC International Helicopter Programs και CJSC HeliVert, το οποίο τερμάτισε και αντικατέστησε τη Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011.

- Στην παρούσα περίπτωση η βούληση των ιδρυτικών εταιρειών για τη δημιουργία κοινής επιχείρησης επισφραγίστηκε με την υπογραφή της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης στις [...] 2011, ενώ το Συμφωνητικό Τροποποίησης το οποίο υπογράφηκε στις [...] 2013 αποτελεί εξέλιξη της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011, χωρίς την ύπαρξη της οποίας δεν θα υπήρχε το Συμφωνητικό Τροποποίησης.

Βάσει των πιο πάνω, η Επιτροπή κατέληξε ότι πιθανολογείται εκ πρώτης όψεως παράβαση του άρθρου 13(1)(α) του Νόμου, για παράληψη κοινοποίησης από μέρους των Agusta Westland και OJSC Oboronprom, ως υπόχρεες δυνάμει του άρθρου 13(2) του Νόμου να προβούν σε κοινοποίηση της πράξης συγκέντρωσης και αποφάσισε τον καταρισμό Έκθεσης Αιτιάσεων.

Η Επιτροπή στη συνεδρία της ημερομηνίας 25/06/2013, εξέτασε το κείμενο της Έκθεσης Αιτιάσεων το οποίο τέθηκε ενώπιον της από την Πρόεδρο και μετά από διεξοδική συζήτηση αποφάσισε να το υιοθετήσει και εγκρίνει, αποφασίζοντας παράλληλα την κοινοποίηση του στις Agusta Westland και OJSC Oboronprom.

Η Έκθεση Αιτιάσεων κοινοποιήθηκε στις Agusta Westland και OJSC Oboronprom στις 28/06/2013. Στις 19/07/2013, οι εν λόγω εταιρείες διά του δικηγόρου τους υπέβαλαν τις γραπτές τους παρατηρήσεις σε σχέση με τις αιτιάσεις που διατυπώθηκαν εναντίον τους.

Οι Agusta Westland και OJSC Oboronprom εκπροσωπήθηκαν, διά κοινού δικηγόρου στη συνεδρία της Επιτροπής ημερομηνίας 22/07/2013 κατά την οποία αναλύθηκε λεπτομερώς η επιχειρηματολογία αναφορικά με την Έκθεση Αιτιάσεων της Επιτροπής.

Η Επιτροπή συνεδρία της ημερομηνίας 25/07/2013, αφού εξέτασε όλα όσα τέθηκαν ενώπιον της αποφάσισε ότι οι υπόχρεες προς κοινοποίηση εταιρείες ενήργησαν κατά παράβαση του άρθρου 13(1)(α) του Νόμου και ενεργώντας στη βάση του άρθρου 52(1) του Νόμου αποφάσισε να ειδοποιήσει τις εταιρείες για την πρόθεσή της να τους επιβάλει διοικητικό πρόστιμο.

Στις 31/07/2013 η Επιτροπή με επιστολή της προς τις υπόχρεες προς κοινοποίηση εταιρείες Agusta Westland και OJSC Oboronprom, τις ενημέρωσε για τους λόγους που προτίθεται να τους επιβάλει διοικητικό πρόστιμο, παρέχοντας τους το δικαίωμα να υποβάλουν παραστάσεις εντός τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία της επιστολής της.

Στις 60/9/2013 ο δικηγόρος των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρείες υπέβαλε στην Επιτροπής τις θέσεις του για σκοπούς μετριασμού του διοικητικού προστίμου.

Η Επιτροπή, αφού εξέτασε τις θέσεις του δικηγόρου των εμπλεκόμενων μερών που τέθηκαν ενώπιον της τόσο εγγράφως όσο και προφορικά και αφού διεξήλθε το διοικητικό φάκελο στον οποίο είναι καταχωρημένα τα στοιχεία και οι πληροφορίες που συνθέτουν συνολικά τη σκοπούμενη συγκέντρωση, εστίασε την προσοχή της στα ακόλουθα:

IV. ΘΕΣΕΙΣ ΕΜΠΛΕΚΟΜΕΝΩΝ ΜΕΡΩΝ

Ο δικηγόρος των εταιρειών Agusta Westland και OJSC Oboronprom στις γραπτές του τοποθετήσεις ημερομηνίας 19/07/2013, αλλά και κατά την προφορική ανάπτυξη των θέσεων του ενώπιον της Επιτροπής στις 22/07/2013, ανέφερε ότι οι πελάτες του δεν αποδέχονται ότι έχουν παραβεί το άρθρο 13 του Νόμου καθότι τα μέρη δεν είχαν ποτέ την πρόθεση ή την βούληση όπως η Συμφωνία του 2011 αποτελέσει το τελικό έγγραφο που θα επέφερε την συγκέντρωση.

Οι θέσεις του δικηγόρου συνοψίζονται κύρια στα ακόλουθα:

[...]

6. Στο παρελθόν η AW είχε κοινοποιήσει συγκεντρώσεις, τόσο στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, στην Επιτροπή (συγκέντρωσης AW/PZL Swidnik), όσο και σε άλλες εθνικές αρχές, χωρίς ποτέ να παραβούν τις οποιεσδήποτε προθεσμίες καταχώρησης. Τα μέρη υποστηρίζουν ότι δεν έλαβαν μέτρα για να κοινοποιήσουν τη Συμφωνία του 2011 στην Επιτροπή γιατί δεν υπήρχε σε ισχύ συμφωνία η οποία να ήταν κοινοποιήσιμη.

V. ΠΑΡΑΒΑΣΕΙΣ ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ

A. Άρθρο 13(1) (α) του Νόμου

Η Επιτροπή αφού αξιολόγησε όλα τα στοιχεία, σε συνάρτηση με τα όσα υποβλήθηκαν από το δικηγόρο των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρειών τόσο εγγράφως στις 19 Ιουλίου 2013 όσο και προφορικά κατά τη συνεδρία της Επιτροπής στις 22 Ιουλίου 2013 εστίασε την προσοχή της στο άρθρο 13 (1) του Νόμου, το οποίο έχει ως ακολούθως:

«(1) Οι κατά τον παρόντα νόμο πράξεις συγκέντρωσης μείζονος σημασίας πρέπει να κοινοποιούνται γραπτώς στην Υπηρεσία το αργότερα μέσα σε μια εβδομάδα-

(α) Προκειμένου περί των συγκεντρώσεων που αναφέρονται στον άρθρο 3(2)(α), από την ημερομηνία σύναψης της σχετικής συμφωνίας ή της δημοσίευσης της σχετικής προσφοράς αγοράς ή ανταλλαγής ή της απόκτησης συμμετοχής που εξασφαλίζει τον έλεγχο επιχείρησης, οποιοδήποτε από τα εν λόγω συμβάντα συμβεί πρώτο
(β)»

(2) οι κατά το εδάφιο (1) υποκειμένες σε κοινοποίηση πράξεις συγκέντρωσης, που συνίστανται σε συγχώνευση κατά την έννοια της παραγράφου (α) του εδαφίου (1) του άρθρου 4 ή σε απόκτηση από κοινού του ελέγχου κατά την έννοια της παραγράφου (β) του εδαφίου (1) του άρθρου 4, οφείλουν να κοινοποιούνται από κοινού ή κεχωρισμένα από τους συμμετέχοντες στις πράξεις αυτές. Στις λοιπές περιπτώσεις την υποχρέωση κοινοποίησης κατά τα οριζόμενα στο εδάφιο (1) του παρόντος άρθρου υπέχει ο αποκτών τον έλεγχο.»

Η Επιτροπή από τα πιο πάνω, διαπιστώνει ότι ο νομοθέτης στην παράγραφο (α) του εδαφίου (1) του Νόμου αναφέρεται στη σύναψη σχετικής συμφωνίας, με την οποία τα μέρη διατυπώνουν τη βούληση τους να δημιουργήσουν κοινή επιχείρηση η οποία μόνιμα να εκπληρώνει όλες τις λειτουργίες μιας αυτόνομης οικονομικής οντότητας, χωρίς να αποκλείεται το ενδεχόμενο είτε τροποποίησης αυτής ή/και μη υλοποίησης αυτής. Συνεπώς, η Επιτροπή δεν αποδέχεται τη θέση του δικηγόρου των εμπλεκόμενων μερών ότι ο Νόμος προνοεί την κοινοποίηση τελικής Συμφωνίας. Ενδεικτικό τούτου, είναι το γεγονός ότι ο νομοθέτης αναφέρει: «ή της δημοσίευσης της σχετικής προσφοράς αγοράς ή ανταλλαγής ή απόκτησης συμμετοχής.»

Στην προκειμένη περίπτωση όπως έχει ήδη αναφερθεί στις [...] 2011 οι εταιρείες Agusta Westland S.p.A., OJSC OPK Oboronprom, LLC International Helicopter Programs και CJSC HeliVert υπέγραψαν Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης.

Μετά από προσεκτική εξέταση των όσων καταγράφονται στην εν λόγω Συμφωνία, διαφαίνεται ότι από τη Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011 δεν προκύπτει ότι αυτή συνιστά μια αρχική συμφωνία η οποία να μην προοριζόταν ως το έγγραφο που θα επέφερε την πράξη της συγκέντρωσης. Επίσης, δεν προκύπτει ότι η υπό αναφορά Συμφωνία θα επέτρεπε στα μέρη μόνο να προχωρήσουν σε περαιτέρω διαπραγμάτευσης με στόχο την επίτευξη μιας τελικής συμφωνίας. Η Επιτροπή από τα στοιχεία που έχουν τεθεί ενώπιόν της, διαπιστώνει ότι από τη Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011 προκύπτει ότι η βούληση των μερών ήταν η δημιουργία μιας νέας επιχείρησης, υπό την εμπορική επωνυμία HeliVert, της οποίας θα ασκούσαν κοινό έλεγχο.

Σύμφωνα με τα όσα καταγράφονται στο προοίμιο της Συμφωνίας (c) προνοείται ότι: [...]

Η Επιτροπή σημείωσε και τα όσα καταγράφονται στον όρο 2.1(α) της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011, ότι δηλαδή [...], η Agusta Westland θα εξαγόραζε το 50% του μετοχικού κεφαλαίου της HeliVert από την IHP, [...]. Παρατίθεται αυτούσιος ο όρος 2.1.(α) της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011:

[...]

Επιπρόσθετα, η Επιτροπή διαπιστώνει ότι ο όρος 14 της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011 αναφέρει ότι: «*This Agreement shall commence on the date hereof*», ήτοι από την ημερομηνία υπογραφής της Συμφωνίας.

Σημειώνεται ακόμη ότι η επιφύλαξη που περιέχεται το προοίμιο της Συμφωνίας αφορούσε την εκπλήρωση συγκεκριμένων νομικών υποχρεώσεων ή προϋποθέσεων: [...]

Σε ότι αφορά την Συμφωνία του 2013 η οποία υπογράφηκε στις [...] 2013, η Επιτροπή υπογραμμίζει τα όσα καταγράφονται στο προοίμιο της Συμφωνίας (Recital (b) και (c)) αναφορικά με τους λόγους αναθεώρησης της Συμφωνίας τα οποία έχουν ως ακολούθως:

[...]

Ως αποτέλεσμα της Τροποποιητικής Συμφωνίας ημερομηνίας 22/4/2013, το άρθρο 2.1 (α) διαμορφώθηκε ως ακολούθως:

[...]

Με την υπογραφή της Τροποποιητικής Συμφωνίας ημερομηνίας [...] 2013 διαπιστώνεται ότι, η αρχική Συμφωνία τερματίστηκε και έπαυσε να ισχύει (όρος 22 (b) της Συμφωνίας): [...]

Η Επιτροπή αφού μελέτησε όλα τα ενώπιον της στοιχεία καθώς και τα όσα τέθηκαν προφορικά και γραπτά από το δικηγόρο των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρειών, διαπιστώνει ότι στην παρούσα περίπτωση η βούληση των ιδρυτικών εταιρειών για τη δημιουργία κοινής επιχείρησης επισφραγίστηκε με την υπογραφή της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης στις [...] 2011, ενώ η συμφωνία η οποία υπογράφηκε στις [...] 2013 επονομαζόμενη από τα εμπλεκόμενα μέρη ως Συμφωνητικό Τροποποίησης αποτελεί εξέλιξη της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011, χωρίς την ύπαρξη της οποίας δεν θα υπήρχε το Συμφωνητικό Τροποποίησης με βάση το οποίο επανακαθορίζονται ουσιαστικά τα δικαιώματα και οι υποχρεώσεις των μερών. Εξάλλου μέχρι τις [...] 2013 η Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011 ήταν έγκυρη και βρισκόταν σε ισχύ.

Οι πιο πάνω διαπιστώσεις δεν μπορούν να διαφοροποιηθούν ακόμη και σε περίπτωση που αγνοηθεί ο τίτλος των Συμφωνιών. Τα πιο πάνω συμπεράσματα της Επιτροπής απορρέουν από το περιεχόμενο των δύο Συμφωνιών.

Σε ότι αφορά τις αλλαγές που επήλθαν με τη Συμφωνία του 2013, η Επιτροπή σημειώνει ότι αυτές είναι σχετικές στην έκταση που δεικνύουν ότι η βούληση των μερών, ως αυτή εκφράστηκε και διατυπώθηκε στη Συμφωνία του 2011 ήτοι για τη δημιουργία επιχείρησης της οποίας θα ασκούσαν κοινό έλεγχο, δεν έχει διαφοροποιηθεί ή/και μεταβληθεί. Συγκεκριμένα, από τα στοιχεία του διοικητικού φακέλου δεν φαίνεται να έχουν τροποποιηθεί οι όροι 7.5, 7.6., 7.9 – 7.11 της Συμφωνίας

του 2011, στη βάση των οποίων προβλέπεται ο κοινός έλεγχος της κοινής επιχείρησης. Εξάλλου, το προοίμιο (B) σε συνδυασμό με τον όρο 23 της Συμφωνίας [...] 2013, αποκρυσταλλώνει τους λόγους για τους οποίους κρίθηκε αναγκαία η αναθεώρηση της αρχικής Συμφωνίας του 2011.

Συνακόλουθα, το Συμφωνητικό Τροποποίησης του 2013 ημερομηνίας [...] 2013, δεν διαφοροποιεί τα όσα είχαν συμφωνηθεί δυνάμει της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011, ότι δηλαδή η Agusta Westland θα αγοράσει από την IHP (η οποία αποτελεί θυγατρική της Oborohtrom) το 50% του μετοχικού κεφαλαίου της HeliVert.

Η Επιτροπή θεωρεί ότι η πολυπλοκότητα και το χρονοβόρο της διαδικασίας των διαπραγματεύσεων και της συναλλαγής δεν διαφοροποιεί τα πιο πάνω, αφού αυτό που έχει σημασία είναι η ημερομηνία σύναψης Συμφωνίας και όχι η τυχόν τροποποίηση ή αναθεώρηση αυτής. Συνακόλουθα, η Επιτροπή δεν αποδέχεται την σχετική με το ζήτημα αυτό θέση του δικηγόρου των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρειών.

Όμοια, η Επιτροπή έχει τη θέση ότι το χρονικό σημείο ολοκλήρωσης της Συμφωνίας ή/και της απόκτησης των μετοχών της HeliVert από την Agusta Westland δεν μπορεί να διαφοροποιεί καθι�ονδήποτε τρόπο το γεγονός ότι η Συμφωνία για τη δημιουργία Κοινής Επιχείρησης έχει συνομολογηθεί στις [...] 2011.

Τέλος, η Επιτροπή θεωρεί πως το γεγονός ότι από το 2011 τα μέρη δεν προχώρησαν σε κανένα διάβημα για να ολοκληρώσουν τις προϋποθέσεις της Συμφωνίας ή/και να θέσουν τη συγκέντρωση σε ισχύ είναι άνευ σημασίας, ως προς την υποχρέωση τους να την κοινοποιήσουν στην Επιτροπή. Συνακόλουθα, η Επιτροπή απορρίπτει την υποβληθείσα θέση των μερών.

Ως εκ τούτου, η εταιρεία Agusta Westland και η εταιρεία Oborohtrom οι οποίες αποτελούν τις ιδρυτικές εταιρείες της κοινής επιχείρησης με την επωνυμία HeliVert υπείχαν νομικής υποχρέωσης να κοινοποιήσουν την παρούσα συγκέντρωση στην Υπηρεσία της Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού εντός μιας εβδομάδας από τις [...] 2011, ημερομηνία σύναψης της Συμφωνίας.

Από τα πιο πάνω γεγονότα, η Επιτροπή διαπιστώνει ότι τα εμπλεκόμενα μέρη δεν κοινοποίησαν τη συγκέντρωση εντός της ταχθείσας από το Νόμο προθεσμίας, αφού η κοινοποίηση υποβλήθηκε στις 24/4/2013. Συνακόλουθα, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει ότι ο υπόχρεος προς κοινοποίηση εταιρείες έχουν ενεργήσει κατά παράβαση του άρθρου 13(1)(α) του Νόμου.

VI. ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΠΡΟΣΤΙΜΟ

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 52(1) του Νόμου, η Επιτροπή δύναται να επιβάλει τις πιο κάτω διοικητικές ποινές στους συμμετέχοντες στη συγκέντρωση ή σε πρόσωπα τα οποία παραβιάζουν ή παραλείπουν να συμμορφωθούν προς τις πιο κάτω αναφερόμενες διατάξεις του Νόμου:

«(α) Χρηματική ποινή ύψους μέχρι ΑΚ 50,000 για παράλειψη κοινοποίησης συγκέντρωσης όπως απαιτείται από το άρθρο 13 και πρόσθετα χρηματική ποινή μέχρι ΑΚ 5,000 για κάθε μέρα που συνεχίζεται η παράβαση.»

Ο δικηγόρος των εμπλεκόμενων μερών στις γραπτές του θέσεις ημερομηνίας 6/9/2013, για σκοπούς μετριάσμου της ποινής, δήλωσε τα ακόλουθα:
[...]

Συγκεκριμώντας τα πιο πάνω, η Επιτροπή σημείωσε τα εξής:

- Φύση Παράβασης

Η δημιουργία της κοινής επιχείρησης CJSC HeliVert από τις εταιρείες Agusta Westland S.p.A. και OJSC OPK Oborohtrom με βάση την μεταξύ των μερών Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011 ημερομηνίας [...] 2013 αποτελούσε συγκέντρωση η οποία έπρεπε να είχε κοινοποιηθεί στην Υπηρεσία δυνάμει του άρθρου 13(1)(α) του Νόμου. Οι υπόχρεος προς κοινοποίηση εταιρείες δεν παραδέχτηκαν ότι η κοινοποίηση τους ήταν έκτος της υπό το Νόμο καθορισμένης προθεσμίας. Ο δικηγόρος των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρειών σημείωσε ότι η Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011 υπέκειτο σε αλλαγές και δεν ήταν η τελική. Το 2013 η εν λόγω συμφωνία τροποποιήθηκε και αντικαταστάθηκε με την Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2013, την οποία και κοινοποίησαν στην Επιτροπή. Επίσης, οι υπόχρεος προς κοινοποίηση εταιρείες υποστήριξαν ότι η συγκέντρωση είχε τεθεί σε ισχύ και εφαρμογή με τη Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2013 και ότι δεν είχαν γίνει οποιεσδήποτε ενέργειες για εφαρμογή της συγκέντρωσης με βάση την Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011.

Η Επιτροπή, σε ό,τι αφορά τη φύση της παράβασης, σημειώνει ότι αυτή αντιβαίνει τους ουσιώδεις κανόνες του Νόμου που αποσκοπούν στην αποτροπή της πρόκλησης μόνιμων ζημιών στον ανταγωνισμό από τις διαθρωτικές πράξεις που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του.

Η Επιτροπή αφού μελέτησε τα όσα έθεσε ο δικηγόρος των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρειών, και έχοντας υπόψη τις διατάξεις του άρθρου 13(1)(α) του Νόμου διαπίστωσε ότι το χρονικό σημείο εκκίνησης της υποχρέωσης για κοινοποίηση της παρούσα συγκέντρωσης ήταν η ημερομηνία υπογραφής της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011, όταν δηλαδή διατυπώθηκε σε συμφωνία η βούληση των ιδρυτικών εταιρειών για τη δημιουργία κοινής επιχείρησης. Η Επιτροπή σημειώνει ότι η συμφωνία η οποία υπογράφηκε στις [...] 2013, επονομαζόμενη από τα εμπλεκόμενα μέρη ως Συμφωνητικό Τροποποίησης, αποτελεί εξέλιξη της Συμφωνίας Κοινής Επιχείρησης του 2011, χωρίς την ύπαρξη της

οποίας δεν θα υπήρχε το Συμφωνητικό Τροποποίησης με βάση το οποίο επανακαθορίζονται ουσιαστικά τα δικαιώματα και οι υποχρεώσεις των μερών.

Η Επιτροπή επιπρόσθετα σημειώνει ότι το χρονικό σημείο ολοκλήρωσης της Συμφωνίας ή/και της απόκτησης των μετοχών της Helivert από την Agusta Westland δεν μπορεί να διαφοροποιεί καθοιονδήποτε τρόπο το γεγονός ότι η Συμφωνία για τη δημιουργία Κοινής Επιχείρησης έχει συνομολογηθεί στις [...] 2011.

- Βαρύτητα παράβασης

Η Επιτροπή, λαμβάνοντας υπόψη τις θέσεις του δικηγόρου των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρειών σημειώνει τα ακόλουθα:

Ο δικηγόρος των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρειών, δήλωσε ότι τα μέρη κοινοποίησαν με καλή πίστη τη Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2013 δεδομένου ότι η Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2011, εξακολουθούσε να υπόκειται σε αλλαγές. Ειδικότερα, σημείωσε ότι η Agusta Westland έχοντας διαβουλευτεί με τους εξωτερικούς της νομικούς συμβούλους αποδέχθηκε καλή τη πίστη την υποχρέωση να κοινοποιήσουν σε διάφορες εμπλεκόμενες δικαιοδοσίες και κατέληξε στο συμπέρασμα ότι στην Κύπρο θα έπρεπε να κοινοποιηθεί η Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2013. Η Επιτροπή, σε σχέση με τα όσα υποστήριξε ο δικηγόρος των εμπλεκόμενων επιχειρήσεων επισημαίνει ότι ο Νόμος στο άρθρο 13(1)(α) αναφέρεται στη σύναψη σχετικής συμφωνία, χωρίς να διαφοροποιείται στην περίπτωση που η συμφωνία αυτή τροποποιείται. Στην παρούσα περίπτωση τα μέρη με τη συμφωνία του 2013 είχαν συμφωνήσει στη δημιουργία κοινής επιχείρησης η οποία μόνιμα θα εκπλήρωνε όλες τις λειτουργίες μιας αυτόνομης οικονομικής οντότητας.

Ο καθορισμός της έναρξης της υποχρέωσης προς κοινοποίηση ως αυτή πηγάζει από το Νόμο δεν απαιτούσε οποιαδήποτε περίπλοκη ανάλυση της νομικής και πραγματικής κατάστασης, ιδιαίτερα έχοντας υπόψη ότι η Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης είχε κοινοποιηθεί σε άλλες Αρχές Ανταγωνισμού.

Εξάλλου, η Επιτροπή υπογραμμίζει ότι σύμφωνα με το άρθρο 13(2) του Νόμου η κοινοποίηση συγκέντρωσης αποτελεί αποκλειστικά υποχρέωση των εταιρειών που αποκτούν τον έλεγχο και, ως εκ τούτου, και η διερεύνηση του κατά πόσο βαρύνεται με αυτή την υποχρέωση αποτελεί δικό τους καθήκον, ανεξάρτητα από το χρονικό πλαίσιο το οποίο έχει στη διάθεσή της ή τις δυσκολίες που προκύπτουν ή δύνανται να προκύψουν.

Η Επιτροπή κατά την εξέταση της βαρύτητας των παραβάσεων και κατ'επέκταση του ύψους των προστίμων, έλαβε υπόψη τα ακόλουθα:

(α) Η παράβαση της υποχρέωσης έγκαιρης κοινοποίησης, με βάση των ενώπιον της Επιτροπής στοιχείων, δεν φαίνεται να έβλαψε τον ανταγωνισμό, καθότι αφενός αφορά με συγκέντρωση μεταξύ εταιρειών που δραστηριοποιούνται στο εξωτερικό και δεν έχουν φυσική παρουσία στην Κύπρο και αφετέρου δεν υποβλήθηκε στην Επιτροπή καμία καταγγελία για αντι-ανταγωνιστική συμπεριφορά εκ μέρους των εμπλεκόμενων εταιρειών.

(β) Η παράβαση του Νόμου από μέρους των υπόχρεων προς κοινοποίηση εταιρειών, σύμφωνα με τα στοιχεία ενώπιον της Επιτροπής, η μη κοινοποίηση της πράξης και η πραγματοποίηση της, δεν είχε σκοπό να παρακάμψει τον έλεγχο της Επιτροπής αλλά έχοντας συμβουλευτεί τους εξωτερικούς συμβούλους και ενεργώντας καλή τη πίστη κατέληξε στο συμπέρασμα ότι στην Κύπρο θα έπρεπε να κοινοποιηθεί η Συμφωνία Κοινής Επιχείρησης του 2013.

(γ) Οι συμμετέχουσες εταιρείες συνεργάστηκαν πλήρως με την Υπηρεσία και ανταποκρίθηκαν σε όλες τις απαιτήσεις της Υπηρεσίας εφοδιάζοντάς την με όλα τα ζητούμενα στοιχεία χωρίς υπεκφυγές ή παραπλανήσεις.

(δ) Η παρούσα παράβαση αποτελεί την πρώτη παράβαση του Νόμου από τις συμμετέχουσες εταιρείες αφού στο παρελθόν δεν παρέλειψαν να κοινοποιήσουν οποιαδήποτε συγκέντρωση εκτός της προθεσμίας.

(ε) Ο συνολικός χρόνος καθυστέρησης ανέρχεται σε [...] ³.

(στ) Οι συμμετέχουσες είναι μεγάλες εταιρείες με διεθνή παρουσία και οφείλουν να γνωρίζουν τις πρόνοιες της εθνικής νομοθεσίας οποιαδήποτε δραστηριοποιούνται.

Συνεκτιμώντας όλα τα δεδομένα του διοικητικού φακέλου, τις θέσεις της Agusta Westland S.p.A. και OJSC OPK Oboronprom που τέθηκαν γραπτώς και προφορικά, η Επιτροπή, αφού έλαβε υπόψη τη φύση, τη βαρύτητα και διάρκεια της παράβασης σύμφωνα με τις διαδικασίες του άρθρου 52(2) του Νόμου και την αναγκαιότητα να προληφθεί επανάληψη των παραβάσεων, ομόφωνα αποφάσισε αναφορικά με τη διαπιστωθείσα παράβαση του άρθρου 13(1)(α) του Νόμου, την επιβολή χρηματικής ποινής βάσει του άρθρου 52(1)(α) του Νόμου ύψους €7,000 (επτά χιλιάδες Ευρώ) στη Agusta Westland S.p.A. και OJSC OPK Oboronprom.

ΛΟΥΚΙΑ ΧΡΙΣΤΟΔΟΥΛΟΥ

Πρόεδρος της Επιτροπής Προστασίας Ανταγωνισμού

³ Αντικαθιστάται με τη φράση με τη φράση *περισσότερο από ένα χρόνο*.