

**ΟΙ ΠΕΡΙ ΕΛΕΓΧΟΥ ΤΩΝ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΕΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ
ΝΟΜΟΙ ΤΟΥ 1999 ΜΕΧΡΙ 2000**

Κοινοποίηση Συγκέντρωσης αναφορικά με 1) την εξαγορά των εταιρειών Newco Nat IT και Newco Nat TK από την Ferrero International S.A. και 2) την απόκτηση κοινού ελέγχου της εταιρείας Newco SL από τις Ferrero International S.A. και IF-Mariano Stelliferi S.P.A.

Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού:

κα. Λουκία Χριστοδούλου,	Πρόεδρος
κ. Λεόντιος Βρυωνίδης,	Μέλος
κα. Ελένη Καραολή,	Μέλος
κ. Δημήτρης Πιτσιλλίδης,	Μέλος
κ. Κώστας Μελανίδης	Μέλος

Ημερομηνία απόφασης: 29 Αυγούστου 2012

ΑΠΟΦΑΣΗ

Αντικείμενο εξέτασης της παρούσας υπόθεσης αποτελεί η πράξη συγκέντρωσης που κοινοποιήθηκε στην Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού (στο εξής η «Επιτροπή») στις 6 Ιουλίου 2012, από την εταιρεία Ferrero International S.A. (στο εξής η «Ferrero»), 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 ως προς το πρώτο μέρος της αφορά την εξαγορά από την Ferrero των εταιρειών Newco Nat IT (στο εξής η «Nat IT») και Newco Nat TK (στο εξής η «Nat TK») στις οποίες οι θυγατρικές εταιρείες της IF-Mariano Stelliferi S.P.A. (στο εξής η «Stelliferi»), ήτοι οι Stelliferi & Itavex S.P.A. (στο εξής η «Itavex») και η Stelliferi Findik

(στο εξής η «Findik»), θα μεταβιβάσουν τις επιχειρήσεις τους που αφορούν την παραγωγή και διανομή φουντουκιού. Ως προς το δεύτερο μέρος της αφορά την απόκτηση κοινού ελέγχου από τις Ferrero και Stelliferi της εταιρείας Newco Nat SL (στο εξής η «Newco SL»), στην οποία η εταιρεία Stelliferi και η θυγατρική της εταιρεία Itavex θα μεταβιβάσουν τις δραστηριότητες ημι-επεξεργασίας ξηρών καρπών.

Οι συμμετέχουσες στην παρούσα συγκέντρωση επιχειρήσεις είναι οι ακόλουθες:

- Η Ferrero, εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους του Λουξεμβούργου και αποτελεί θυγατρική εταιρεία του ομίλου Ferrero. Ο όμιλος Ferrero δραστηριοποιείται παγκοσμίως στην παρασκευή και προώθηση προϊόντων ζαχαροπλαστικής, συμπεριλαμβανομένων και των προϊόντων σοκολάτας και γλυκών επαλείψεων.
- Η Itavex, εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Ιταλίας και δραστηριοποιείται στην παραγωγή, διανομή φυσικού φουντουκιού και ξηρών καρπών καθώς και την παραγωγή ημι-επεξεργασμένων ξηρών καρπών. Η Itavex είναι η ιθύνουσα εταιρεία του ομίλου Stelliferi.
- Η Findik, εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Τουρκίας και δραστηριοποιείται στην παραγωγή, διανομή φυσικού φουντουκιού και ξηρών καρπών, καθώς και την παραγωγή ημι-επεξεργασμένων ξηρών καρπών. Η Findik ανήκει στον όμιλο εταιρειών Stelliferi.
- Η Nat IT, μια νεοσυσταθείσα εταιρεία, στην οποία η εταιρεία Itavex θα μεταβιβάσει τη δραστηριότητα της που αφορά την παραγωγή και διανομή φουντουκιού.
- Η Nat TK, μια νεοσυσταθείσα εταιρεία, στην οποία η εταιρεία Findik θα μεταβιβάσει τη δραστηριότητα της που αφορά την παραγωγή και διανομή φουντουκιού.
- Η Newco SL, μια νεοσυσταθείσα εταιρεία, στην οποία η εταιρεία Stelliferi και η θυγατρική της εταιρεία Itavex θα μεταβιβάσουν τις δραστηριότητες ημι-επεξεργασίας ξηρών καρπών.
- Η Long Life S.r.l., εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Ιταλίας και ασχολείται με τον τομέα συσκευασίας προϊόντων.

- Η Silvarem International S.A, εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Γαλλίας και ασχολείται με τον τομέα προώθησης ξηρών καρπών.
- Η Stelma S.r.l., εταιρεία δεόντως εγγεγραμμένη σύμφωνα με τους νόμους της Ιταλίας και ασχολείται με συμβουλευτικές υπηρεσίες σε σχέση με τη διαχείριση επιχείρησης, οργάνωση και σχεδιασμό.

Η Υπηρεσία, ενεργώντας στη βάση των διατάξεων του άρθρου 35 του Νόμου, με σχετική επιστολή της με ημερομηνία 12/07/2012 ενημέρωσε τον Υπουργό Εμπορίου, Βιομηχανίας και Τουρισμού σχετικά με την κοινοποιηθείσα συγκέντρωση.

Στις 10/08/2012 η παρούσα πράξη συγκέντρωσης δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Δημοκρατίας, ως ορίζει το άρθρο 13(3) του Νόμου.

Η Υπηρεσία αφού διεξήγαγε την προκαταρκτική αξιολόγηση της συγκέντρωσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 17 του Νόμου, υπέβαλε γραπτή έκθεση με ημερομηνία 28/08/2012, στην οποία καταγράφεται η αιτιολογημένη της γνώμη ως προς το συμβατό ή μη της υπό εξέτασης συγκέντρωσης με την ανταγωνιστική αγορά.

Η Επιτροπή σε συνεδρία της που πραγματοποιήθηκε στις 29/08/2012 μετά από μελέτη, ανταλλαγή απόψεων, διαβουλεύσεις και συζήτηση μεταξύ των μελών της, αφού αξιολόγησε το ενώπιόν της υλικό και όλα τα στοιχεία που περιέχονται στο διοικητικό φάκελο της υπόθεσης, ασκώντας τις εξουσίες που χορηγούνται σε αυτή σύμφωνα με το Νόμο και βάσει της διαδικασίας που ο εν λόγω Νόμος προβλέπει, αποφάσισε ακολουθώντας το πιο κάτω σκεπτικό:

Η υπό εξέταση συγκέντρωση πραγματοποιείται στη βάση συμφωνίας μετόχων (στο εξής η «Συμφωνία») με ημερομηνία 30 Ιουνίου 2012 μεταξύ των εταιρειών Stelliferi, Findik, Itavex, Ferrero και [.....]¹. Σύμφωνα με τα όσα προβλέπονται στη Συμφωνία, η υπό αναφορά συγκέντρωση αποτελείται από τις ακόλουθες συναλλαγές:

- Απόκτηση του μετοχικού κεφαλαίου των νεοϊδρυθεισών εταιρειών Nat IT και Nat TK στις οποίες οι θυγατρικές εταιρείες της Stelliferi, ήτοι οι Itavex και η Findik, θα

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 [...].

μεταβιβάσουν τις επιχειρήσεις τους που αφορούν την παραγωγή και διανομή φυσικού φουντουκιού.

- Απόκτηση κοινού ελέγχου της νεοσύστατης εταιρείας Newco SL από τις Ferrero και Stelliferi. Στη νέα εταιρεία θα μεταφερθούν όλες οι δραστηριότητες της Stelliferi οι οποίες αφορούν τους ημι-επεξεργασμένους ξηρούς καρπούς, καθώς και οι εταιρείες Stelliferi Findik, Long Life S.r.l., Silvarem International S.A. και Stelma S.r.l., οι οποίες ανήκουν στη Stelliferi. Ως αποτέλεσμα του κοινού ελέγχου από τις εταιρείες Ferrero και Stelliferi στην Newco SL, οι εν λόγω εταιρείες θα αποκτήσουν έμμεσο κοινό έλεγχο των προαναφερόμενων εταιρειών.

Η Συμφωνία αναφέρει ότι οι δύο πράξεις συναλλαγής, ήτοι η απόκτηση ελέγχου των εταιρειών NAT IT και NAT TK από τη Ferrero, καθώς και η κατοχή του κοινού ελέγχου από την Ferrero και Stelliferi στη Newco SL, αποτελούν μια και μόνο συναλλαγή καθώς η μια πράξη αγοράς και πώλησης των NAT IT και NAT TK είναι 'αυστηρώς συνδεδεμένη' με την πράξη αγοράς και πώλησης της Newco SL και το αντίστροφο. Επιπρόσθετα, οι δύο πράξεις θα εκτελεστούν ταυτόχρονα.

Ουσιαστικό στοιχείο για την εξέταση της παρούσας πράξης συγκέντρωσης αποτελεί η έννοια της «συγκέντρωσης» επιχειρήσεων και η εν γένει ύπαρξή της, ως η έννοια αυτή ορίζεται στο άρθρο 4 του Νόμου.

Η υπό αναφορά πράξη συγκέντρωσης αφορά την απόκτηση από τη Ferrero του συνόλου του μετοχικού κεφαλαίου των νεοϊδρυθεισών εταιρειών Nat IT και Nat TK. Με την ολοκλήρωση της συγκέντρωσης, οι δύο αυτές εταιρείες θα ασχολούνται με την παραγωγή και διανομή φυσικού φουντουκιού.

Επιπρόσθετα, η προτεινόμενη συγκέντρωση αφορά την απόκτηση κοινού ελέγχου της νεοσύστατης εταιρείας Newco SL από τις Ferrero και Stelliferi. Ως αποτέλεσμα του κοινού ελέγχου, οι εταιρείες Ferrero και Stelliferi θα αποκτήσουν έμμεσο κοινό έλεγχο των ακόλουθων εταιρειών που τώρα ανήκουν στον όμιλο Stelliferi: Stelliferi Findik, Long Life S.r.l., Silvarem International S.A. και Stelma S.r.l.

Σύμφωνα με τη σχετική Ανακοίνωση² της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, κοινός έλεγχος υφίσταται όταν δύο επιχειρήσεις έχουν τη δυνατότητα να ασκούν αποφασιστική επιρροή σε μια άλλη επιχείρηση. Όπως και στην περίπτωση του αποκλειστικού έλεγχου, η απόκτηση κοινού ελέγχου μπορεί επίσης να διαπιστωθεί σε νομική ή πραγματική βάση. Κοινός έλεγχος υπάρχει εφόσον οι μέτοχοι συμφωνούν σχετικά με τις σημαντικές αποφάσεις που αφορούν την ελεγχόμενη κοινή επιχείρηση.

Η εταιρεία Ferrero θα κατέχει το [...] του μετοχικού κεφαλαίου της εταιρείας Newco SL, ενώ το υπόλοιπο [...] θα ανήκει στην εταιρεία Stelliferi. [...] από τα [...] μέλη του διοικητικού συμβουλίου θα διορίζεται από την Ferrero και [...] από την Stelliferi.

Όπως αναφέρει η προαναφερόμενη Ανακοίνωση, έλεγχος μπορεί να υφίσταται ακόμα και στην περίπτωση που δεν υπάρχει ισότητα ψήφων ή εκπροσώπησης στα όργανα λήψης αποφάσεων μεταξύ των δύο μητρικών εταιρειών. Αυτό συμβαίνει όταν οι μειοψηφούντες μέτοχοι έχουν πρόσθετα δικαιώματα τα οποία τους επιτρέπουν να ασκούν αρνησικυρία σε αποφάσεις που έχουν ουσιώδη σημασία για την εμπορική στρατηγική συμπεριφορά της κοινής επιχείρησης. Αυτά τα δικαιώματα μπορεί να προβλέπονται στο καταστατικό της κοινής επιχείρησης ή σε συμφωνία μεταξύ των μετόχων της και αφορούν θέματα όπως ο προϋπολογισμός, το επιχειρησιακό πρόγραμμα, οι σημαντικές επενδύσεις, ο διορισμός των ανωτέρων διοικητικών στελεχών.

Σύμφωνα με τα όσα προβλέπονται στην Συμφωνία, η εταιρεία Ferrero θα έχει δικαιώματα αρνησικυρίας σε αποφάσεις όπως είναι [...] και ως εκ τούτου θα μπορεί να επηρεάσει την εμπορική πολιτική της Newco SL.

Η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη τα προαναφερθέντα πραγματικά στοιχεία και γεγονότα που περιβάλλουν την υπό εξέταση πράξη συγκέντρωσης αφού προέβη στην αξιολόγηση τους με βάση την έννοια της συγκέντρωσης, όπως προσδιορίζεται στο πιο πάνω άρθρο, καταλήγει ότι η υπό εξέταση πράξη συνιστά συγκέντρωση υπό την έννοια του άρθρου 4(1)(β) του Νόμου, καθότι η εταιρεία Ferrero αποκτά τον αποκλειστικό έλεγχο των εταιρειών NAT IT και NAT TK και οι εταιρείες Ferrero και Stelliferi θα έχουν κοινό έλεγχο της εταιρείας Newco SL.

² Κωδικοποιημένη Ανακοίνωση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής για θέματα δικαιοδοσίας βάσει του Κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 139/2004 για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων μεταξύ επιχειρήσεων.

Επίσης, με βάση τα στοιχεία που περιέχονται στο έγγραφο της κοινοποίησης, η Επιτροπή διαπιστώνει ότι στην υπό αναφορά συγκέντρωση πληρούνται οι προϋποθέσεις που το άρθρο 3(2)(α) του Νόμου θέτει και ως εκ τούτου, η κοινοποιηθείσα πράξη συγκέντρωσης είναι κατά Νόμο μείζονος σημασίας. Συγκεκριμένα, η Επιτροπή διαπιστώνει ότι για το έτος 2011 ο παγκόσμιος κύκλος εργασιών της εταιρείας Stelliferi ανήλθε στα [...] περίπου, ενώ αυτός της εταιρείας Ferrero για το ίδιο έτος ανήλθε στα [...]. Η Επιτροπή, περαιτέρω, διαπιστώνει ότι μόνο η αγοράστρια εταιρεία Ferrero δραστηριοποιείται εντός της επικράτειας της Κυπριακής Δημοκρατίας. Ο κύκλος εργασιών που πραγματοποίησε η Ferrero στην Κύπρο, κατά το 2011 ανήλθε περίπου στα [...].

Σύμφωνα με τις πιο πάνω διαπιστώσεις, η Επιτροπή προχώρησε στην αξιολόγηση της συμβατότητας της υπό αναφορά συγκέντρωσης με την ανταγωνιστική αγορά, τηρουμένης της διαδικασίας διαπίστωσης της συμβατότητας μια συγκέντρωσης δυνάμει των κριτηρίων περί συμβατότητας, όπως ορίζονται στο άρθρο 10 του Νόμου, για τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης στις επηρεαζόμενες αγορές εντός της Δημοκρατίας και λαμβάνοντας υπόψη τα επιμέρους κριτήρια που ορίζονται στο άρθρο 12 του εν λόγω Νόμου.

Συναφώς, η Επιτροπή προχώρησε στον καθορισμό της σχετικής αγοράς προς αξιολόγηση της συμβατότητάς της υπό αναφορά συγκέντρωσης με την ανταγωνιστική αγορά, εφαρμόζοντας τα δεδομένα που λαμβάνονται υπόψη για τον καθορισμό της σχετικής αγοράς προϊόντος/υπηρεσιών και της σχετικής γεωγραφικής αγοράς, ως αυτά διαλαμβάνονται στο Παράρτημα I του Νόμου.

Στην παρούσα πράξη συγκέντρωσης οι εταιρείες οι οποίες εξαγοράζονται από την Ferrero, ήτοι οι Nat IT και Nat TK, θα ασχολούνται με την παραγωγή και εμπορία φουντουκιού. Επιπλέον, η κοινή επιχείρηση Newco SL, καθώς και η εταιρεία Silvarem η οποία θα ελέγχεται από την Newco SL, θα ασχολούνται με την παραγωγή ημι-επεξεργασμένων ξηρών καρπών καθώς και με την εμπορία αυτών.

Η αγοράστρια εταιρεία Ferrero δραστηριοποιείται, όπως προαναφέρθηκε, παγκοσμίως στην παρασκευή προϊόντων σοκολάτας και γλυκών επαλείψεων και την εμπορία αυτών.

Η Επιτροπή στην παρούσα πράξη συγκέντρωσης αντλώντας καθοδήγηση από αποφάσεις της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, κατέληξε ότι για σκοπούς αξιολόγησης της παρούσας πράξης συγκέντρωσης η σχετική αγορά προϊόντος/υπηρεσίας είναι 1) η αγορά ημι-επεξεργασίας και εμπορίας φυσικών ξηρών καρπών και ημι-επεξεργασμένων ξηρών καρπών, 2) η παραγωγή προϊόντων σοκολάτας και 3) η εμπορία προϊόντων σοκολάτας, χωρίς να διαχωρίζει περαιτέρω τις σχετικές αυτές αγορές καθότι οποιοσδήποτε διαχωρισμός δεν επηρεάζει το αποτέλεσμα της αξιολόγησης της συγκέντρωσης.

Η Επιτροπή στην υπό εξέταση υπόθεση αναφορικά με τις πιο πάνω σχετικές αγορές προϊόντων/ υπηρεσιών, καταλήγει ότι ακόμα και με το στενότερο ή ευρύτερο ορισμό της σχετικής γεωγραφικής αγοράς δεν υπάρχουν οποιαδήποτε ζητήματα ανταγωνισμού τα οποία να απορρέουν από την υπό εξέταση συγκέντρωση και τα οποία να επηρεάζουν, είτε σε οριζόντιο επίπεδο είτε λόγω της ύπαρξης κάθετων σχέσεων, οποιαδήποτε σχετική αγορά εντός της Δημοκρατίας. Ως εκ τούτου ο τελικός ορισμός της γεωγραφικής αγοράς για τις σχετικές αγορές προϊόντων/ υπηρεσιών στην προκειμένη περίπτωση παραμένει ανοικτός.

Στην παρούσα πράξη συγκέντρωσης, η αγοράστρια εταιρεία Ferrero για την παρασκευή των προϊόντων σοκολάτας και γλυκών επαλείψεων, χρησιμοποιεί σε κάποιο βαθμό τα φουντούκια και τους ημι-επεξεργασμένους ξηρούς καρπούς. Ως εκ τούτου, η αγορά αυτή συνδέεται κάθετα με την αγορά ημι-επεξεργασίας και εμπορίας φυσικών ξηρών καρπών και ημι-επεξεργασμένων ξηρών καρπών στην οποία θα δραστηριοποιούνται οι εταιρείες NAT IT, NAT TK και Newco SL. Επιπλέον, η αγοράστρια εταιρεία έχει κύκλο εργασιών στην Κύπρο, ο οποίος προέρχεται από πωλήσεις σε σοκολάτες και γλυκές επαλείψεις μέσω ενός διανομέα.

Εντούτοις, στην παρούσα πράξη συγκέντρωσης οι στοχευόμενες εταιρείες NAT IT, NAT TK και Newco SL, δεν δραστηριοποιούνται στην Κύπρο. Συνεπώς δεν υπάρχει κάθετη και/ή οριζόντια επικάλυψη σε σχέση με την παρούσα συγκέντρωση.

Υπό το φως των πιο πάνω, η Επιτροπή κρίνει ότι, δεν προκύπτει στην προκειμένη περίπτωση επηρεαζόμενη αγορά με βάση τις πρόνοιες του Νόμου.

Με γνώμονα τα πραγματικά και νομικά δεδομένα, όπως αναλύθηκαν και σκιαγραφήθηκαν και όπως στη λεπτομέρειά τους αναδεικνύονται και βεβαιώνονται από το φάκελο της υπό κρίση συγκέντρωσης αλλά και εφαρμόζοντας τις σχετικές διατάξεις του Νόμου, η Επιτροπή, ασκώντας τις εξουσίες που χορηγούνται σε αυτή σύμφωνα με το Νόμο και λαμβάνοντας υπόψη τη σχετική έκθεση της Υπηρεσίας, κατέληξε στην ομόφωνη απόφαση ότι στην υπό αναφορά συγκέντρωση δεν τίθεται θέμα δημιουργίας ή ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης καθώς δεν υπάρχει επηρεαζόμενη αγορά και συνεπώς, η υπό εξέταση συγκέντρωση δεν προκαλεί σοβαρές αμφιβολίες ως προς την συμβατότητα της με την ανταγωνιστική αγορά.

Ως εκ τούτου, ενεργώντας σύμφωνα με το άρθρο 18 του Νόμου, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει να μην αντιταχθεί στην κοινοποιηθείσα συγκέντρωση και κηρύσσει αυτή συμβατή με τις απαιτήσεις της ανταγωνιστικής αγοράς.

Λουκία Χριστοδούλου
Πρόεδρος της Επιτροπής Προστασίας Ανταγωνισμού