



ΚΥΠΡΙΑΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ
ΤΟΥ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

Απόφαση ΕΠΑ 5/2015

Αρ. Φακέλου 11.17.014.07

ΟΙ ΠΕΡΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΤΟΥ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΝΟΜΟΙ ΤΟΥ 2008 ΚΑΙ 2014
(Νόμος Αρ. 13(Ι)/2008, ως έχει τροποποιηθεί με το Νόμο Αρ.41(Ι)/2014)

**Καταγγελία της εταιρείας Barracuda Intertrade Ltd εναντίον της Κοινοπραξίας
ΕΛΛΑΚΤΩΡ Α.Ε. - ΗΛΕΚΤΩΡ Α.Ε. – CYBARCO LTD JOINT VENTURE και του
Υπουργείου Γεωργίας, Φυσικών Πόρων και Περιβάλλοντος**

Επιτροπή Προστασίας του Ανταγωνισμού:

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

Ημερομηνία απόφασης: 6 Φεβρουαρίου 2015

ΕΝΔΙΑΜΕΣΗ ΑΠΟΦΑΣΗ ΑΝΑΦΟΡΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΑΙΤΗΣΗ ΓΙΑ ΛΗΨΗ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ

Α. ΕΙΣΑΓΩΓΗ

Στις 3/7/2014, η εταιρεία Barracuda υπέβαλε καταγγελία στην Επιτροπή εναντίον της κοινοπραξίας ΕΛΛΑΚΤΩΡ Α.Ε. - ΗΛΕΚΤΩΡ Α.Ε. – CYBARCO LTD JOINT VENTURE (στο εξής η «κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO») και του Υπουργείου Γεωργίας, Φυσικών Πόρων και Περιβάλλοντος (στο εξής το «Υπουργείο Γεωργίας») αναφορικά με πιθανολογούμενες παραβάσεις των περί της Προστασίας του Ανταγωνισμού Νόμων του 2008 και 2014 (στο εξής ο «Νόμος»).

B. ΕΜΠΛΕΚΟΜΕΝΑ ΜΕΡΗ

1. Καταγγέλλουσα (Αιτήτρια) Barracuda Intertrade Ltd

Η Barracuda αποτελεί ιδιωτική εταιρεία περιορισμένης ευθύνης που ασχολείται με ένα ευρύ φάσμα εμπορικών δραστηριοτήτων, με ειδίκευση την περισυλλογή, διαχείριση και εμπορία υλικών ανακύκλωσης. Η εν λόγω εταιρεία διαθέτει Κέντρο Διαχείρισης Υλικών Ανακύκλωσης το οποίο βρίσκεται στην περιοχή Μονή της Λεμεσού. Οι υπηρεσίες που προσφέρει η Barracuda εστιάζονται στην υπηρεσία καταστροφής απορρήτων εγγράφων, υπηρεσίες Διαχείρισης Απορριμμάτων Εμπορικά / βιομηχανικά Απόβλητα Συσκευασιών, οικιακά Απόβλητα Συσκευασιών, Διαχείριση Χαρτιού/Χαρτονιού, πλαστικού, ξύλου, μετάλλων, διεθνές εμπόριο.

2. Καταγγελλόμενη (Καθ'ης η Αίτηση) Κοινοπραξία ΕΛΛΑΚΤΩΡ Α.Ε. - ΗΛΕΚΤΩΡ Α.Ε. – CYBARCO LTD JOINT VENTURE

Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO δυνάμει της άδειας με αρ. 2.12.48.4.59.1 έχει την ευθύνη για τη διαχείριση της ΟΕΔΑ Κόσιης για τις επαρχίες Λάρνακας και Αμμοχώστου, για την περίοδο από τις 23/11/2012 έως τις 15/11/2017. Η κοινοπραξία αυτή υπέβαλε στις 8 Οκτωβρίου 2012 αίτηση για χορήγηση άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων (ΑΔΑ) για την παραλαβή και αξιοποίηση χωριστά συλλεγέντων ανακυκλώσιμων αποβλήτων.

Η εταιρεία ΗΛΕΚΤΩΡ Α.Ε η οποία είναι μέλος της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO είναι εταιρεία ενεργειακών και περιβαλλοντικών εφαρμογών που εδρεύει στην Αργυρούπολη της Κρήτης. Η εν λόγω εταιρεία διατηρεί θυγατρική υπό την επωνυμία Helector Cyprus Ltd, η οποία λειτουργεί και εδρεύει στην Κυπριακή Δημοκρατία. Η εταιρεία Helector Cyprus Ltd δραστηριοποιείται στη συλλογή και μεταφορά γυάλινης συσκευασίας δυνάμει σχετικής άδειας με αρ. 49/ΜΜΕ/ΛΕΥ/13/08/2015, με ημερομηνία λήξης τις 13 Αυγούστου 2015.

3. Καταγγελλόμενο (Καθ'ου η Αίτηση) Υπουργείο Γεωργίας, Φυσικών Πόρων και Περιβάλλοντος

Το Υπουργείο Γεωργίας αποτελεί δυνάμει του άρθρου 5(1) του περί Αποβλήτων Νόμου αρ. 185(Ι)/2011, το αρμόδιο Υπουργείο μέσω του Τμήματος Περιβάλλοντος για τη χορήγηση αδειών για τη διαχείριση και επεξεργασία αποβλήτων (ΑΔΑ).

Γ. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΚΑΤΑΓΓΕΛΙΑΣ

Η εταιρεία Barracuda με την καταγγελία της υποστηρίζει ότι δυνάμει της σύμβασης που υπογράφηκε μεταξύ της Κυπριακής Δημοκρατίας και της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, η τελευταία αποτελεί την ανάδοχη εταιρεία που διαχειρίζεται την ΟΕΔΑ Κόσιης, γεγονός που της προσδίδει δεσπόζουσα θέση στην αγορά της επεξεργασίας προδιαλεγμένων ανακυκλώσιμων αποβλήτων. Η εταιρεία Barracuda υποστήριξε ότι ενώ η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, στην αρχική της προσφορά για το Συμβόλαιο διαχείρισης του ΧΥΤΥ Κόσιης, προσέφερε τιμή €80/τόνο για τη διαχείριση ανακυκλώσιμων και €54/τόνο για τα ανάμεικτα απορρίμματα, ακολούθως κατά την επαναδιαπραγμάτευση μείωσε την τιμή της στα ανάμεικτα απορρίμματα, προσφέροντας μηδενική τιμή για τα προδιαλεγμένα από Διαλογή στην Πηγή (στο εξής «ΔσΠ») ανακυκλώσιμα.

Η εταιρεία Barracuda στην καταγγελία της ανέφερε ότι η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, υπέβαλε αίτηση στο αρμόδιο Υπουργείο για την απόκτηση άδειας για τη διαχείριση στερεών οικιακών αποβλήτων συσκευασιών, προδιαλεγμένα με Διαλογή στην Πηγή. Το γεγονός αυτό σύμφωνα με την εταιρεία Barracuda συνιστά προσπάθεια της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO για την ενίσχυση της ήδη υφιστάμενης δεσπόζουσας θέσης που εκ των πραγμάτων και εκ του αποτελέσματος είναι καταχρηστική, διότι η καταγγελλόμενη / καθ'ης η αίτηση εφαρμόζει μια πολιτική τιμών που αποσκοπεί στον εκτοπισμό των ανταγωνιστών από την αγορά.

Επιπρόσθετα, η εταιρεία Barracuda με την καταγγελία της υποστήριξε ότι το Κράτος, στην προκειμένη περίπτωση ενεργεί ως αγοραστής υπό την έννοια ότι προωθεί επιχειρηματική δραστηριότητα (διαχείριση αποβλήτων) η οποία αποτελεί δραστηριότητα κερδοσκοπική (lucrative) και την οποία εκμεταλλεύεται η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO εις βάρος των ανταγωνιστών της.

Η εταιρεία Barracuda με την παρούσα καταγγελία της ισχυρίζεται ότι παραβιάζεται το άρθρο 3(1)(α)(γ) και (δ) του Νόμου και του άρθρου 101 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (στο εξής η «ΣΛΕΕ»), μέσω της έμμεσης μορφής σύμπραξης μεταξύ της Κυπριακής Δημοκρατίας μέσω του Υπουργείου Γεωργίας(ενεργούντος ως Fiscus) και της ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, για την ενίσχυση της τελευταίας μέσω της αδειοδότησης της για τη διαχείριση αποβλήτων.

Επιπρόσθετα, η εταιρεία Barracuda με την παρούσα καταγγελία της ισχυρίζεται ότι παραβιάζεται το άρθρο 6(1)(α) και (γ) του Νόμου και του άρθρου 102 της ΣΛΕΕ, μέσω της πρακτικής των σταυροειδών επιδοτήσεων που αφορούν παράλληλες εμπορικές δραστηριότητες της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO η οποία κατέχει δεσπόζουσα θέση ως ανάδοχος εταιρεία που διαχειρίζεται την ΟΕΔΑ Κόσης. Η εταιρεία Barracuda υποστήριξε ότι με την πρακτική αυτή συμπίεζονται τα περιθώρια κέρδους των ανταγωνιστικών επιχειρήσεων, ενώ η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO δεν σταθμίζει τις ζημιές που υφίστανται στην αγορά των απορριμμάτων με τα κέρδη που αποκομίζουν από την άλλη αγορά.

Δ. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΟΥ ΑΙΤΗΜΑΤΟΣ ΓΙΑ ΛΗΨΗ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ

Η Barracuda με το αίτημά της για λήψη προσωρινών μέτρων αιτείται:

«Α. Διάταγμα και/ή προληπτικό και/ή προσωρινό απαγορευτικό Διάταγμα υπό τη μορφή Quia Timet της Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού με την οποία να εμποδίζονται οι καταγγελλόμενοι ή οποιοσδήποτε από αυτούς και/ή αντιπρόσωποί τους από το να προβούν σε οποιαδήποτε πράξη και/ή ενέργεια αδειοδότησης της εταιρείας HELECTOR CYPRUS LTD¹ για Διαχείριση των Αποβλήτων.

Β. Διάταγμα και/ή προληπτικό Διάταγμα υπό τη μορφή Quia Timet της Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού η οποία να εμποδίζει το καταγγελλόμενο μέρος, Υπουργείο Γεωργίας, Φυσικών Πόρων και Περιβάλλοντος να λάβει απόφαση για Αδειοδότηση της HELECTOR CYPRUS LTD² για Διαχείριση Αποβλήτων.»

Ε. ΙΣΤΟΡΙΚΟ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ

Η καταγγελία, στα πλαίσια της οποίας εξετάζεται το αίτημα για λήψη προσωρινών μέτρων, υποβλήθηκε στις 3/7/2014.

Η Επιτροπή, σε συνεδρία της ημερομηνίας 18 Ιουλίου 2014, αφού μελέτησε το περιεχόμενο της καταγγελίας διαπίστωσε ότι απαιτείται περαιτέρω πληροφόρηση και διευκρινίσεις από την καταγγέλλουσα για να είναι σε θέση η Επιτροπή να προβεί στη διερεύνηση της υποβληθείσας καταγγελίας σύμφωνα με το άρθρο 35 και Παράρτημα του Νόμου. Συνακόλουθα, η Επιτροπή έδωσε οδηγίες στην Υπηρεσία όπως

¹ Με τη διόρθωση της ονομασίας, η αναφορά θα πρέπει να λογίζεται ότι αφορά την ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO.

² Ibid.

αποσταλεί σχετική επιστολή προς την εταιρεία Barracuda με την οποία να της κοινοποιούνται τα ευρήματα της Επιτροπής.

Στις 25 Ιουλίου 2014, η Υπηρεσία της Επιτροπής απέστειλε στην εταιρεία Barracuda σχετική επιστολή ενημέρωσης.

Στις 4 Αυγούστου 2014, η εταιρεία Barracuda υπέβαλε περαιτέρω πληροφόρηση και διευκρινίσεις, επεξηγώντας ότι οι καταγγελλόμενες παραβάσεις αφορούσαν πιθανολογούμενες παραβάσεις του άρθρου 3(1)(α),(β) και (δ) του Νόμου και του άρθρου 101 της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (στο εξής η «ΣΛΕΕ») καθώς και του άρθρου 6(1)(α) και (γ) του Νόμου και του άρθρου 102 της ΣΛΕΕ.

Η Επιτροπή στη συνεδρία της με ημερομηνία 8 Αυγούστου 2014 αφού μελέτησε το περιεχόμενο της επιστολής της καταγγέλλουσας με ημερομηνία 4 Αυγούστου 2014 ομόφωνα διαπίστωσε ότι η καταγγέλλουσα απέστειλε την περαιτέρω πληροφόρηση και διευκρινίσεις που ζητήθηκαν από αυτή για να καταστεί δυνατή η εξέταση της καταγγελίας από την Επιτροπή και ενεργώντας στη βάση των διατάξεων του άρθρου 35 του Νόμου έδωσε οδηγίες στην Υπηρεσία να διεξάγει προκαταρκτική έρευνα αναφορικά με τις πιθανολογούμενες παραβάσεις που περιέχονται στην καταγγελία. Στις 9 Οκτωβρίου 2014, η Υπηρεσία, με επιστολή της, ενημέρωσε σχετικά με την προαναφερόμενη απόφασή της Επιτροπής, την εταιρεία Barracuda.

Με έγγραφο ημερομηνίας 28 Νοεμβρίου 2014, το οποίο παραλήφθηκε στις 3 Δεκεμβρίου 2014, η εταιρεία Barracuda μέσω του δικηγόρου της, υπέβαλε στην Επιτροπή αίτηση για λήψη προσωρινών μέτρων εναντίον της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO και του Υπουργείου Γεωργίας.

Η Επιτροπή στη συνεδρία της ημερομηνίας 5 Δεκεμβρίου 2014 σημείωσε το αίτημα της εταιρείας Barracuda ημερομηνίας 3 Δεκεμβρίου 2014 και ομόφωνα αποφάσισε να καλέσει τα εμπλεκόμενα μέρη σε συνεδρία της ημερομηνίας 16 Δεκεμβρίου 2014 για την εξέταση του εν λόγω αιτήματος. Επίσης, η Επιτροπή ομόφωνα αποφάσισε να καλέσει την εταιρεία Barracuda να δηλώσει κατά πόσο η επιστολή της ημερομηνίας 28 Νοεμβρίου 2014 περιείχε οποιεσδήποτε εμπιστευτικές πληροφορίες ή επιχειρηματικά απόρρητα μέχρι τις 9 Δεκεμβρίου 2014 καθώς και να εκφράσει την ετοιμότητα της για καταβολή εγγύησης ως προς τις ζημιές που ενδεχόμενα να προκαλούνταν στην επιχείρηση κατά της οποίας πιθανόν να διατάσσονταν τα

προσωρινά μέτρα, εάν και εφόσον ήθελε αποφασιστούν από την Επιτροπή, στη βάση του άρθρου 28(3) του Νόμου. Η Επιτροπή, επίσης, έδωσε οδηγίες στην Υπηρεσία όπως, αφού παραληφθεί η μη εμπιστευτική μορφή της επιστολής της καταγγέλλουσας ημερομηνίας 28 Νοεμβρίου 2014, αποστείλει σχετικές επιστολές καλώντας τους καταγγελλόμενους ενώπιόν της στη συνεδρία της που θα πραγματοποιηθεί στις 16 Δεκεμβρίου 2014 για την εξέταση του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

Οι νομικοί εκπρόσωποι της Barracuda, με επιστολή ημερομηνίας 5 Δεκεμβρίου 2014, ενημέρωσαν την Επιτροπή ότι η επιστολή ημερομηνίας 28 Νοεμβρίου 2014 δεν περιείχε εμπιστευτικές πληροφορίες και δήλωσαν την ετοιμότητα της καταγγέλλουσας / αιτήτριας να καταβάλει εγγύηση για ζημιές που μπορεί να προκληθούν στην επιχείρηση κατά της οποίας πιθανόν να διαταχθούν τα προσωρινά μέτρα.

Η Επιτροπή σε συνεδρία της ημερομηνίας 8 Δεκεμβρίου 2014, αφού σημείωσε το περιεχόμενο της επιστολής του δικηγόρου της εταιρείας Barracuda ημερομηνίας 5 Δεκεμβρίου 2014, έδωσε οδηγίες στην Υπηρεσία να υλοποιηθεί η απόφασή της ημερομηνίας 5 Δεκεμβρίου 2014 για κλήση των καταγγελλομένων / καθ'ων η αίτηση σε συνεδρία της που θα πραγματοποιηθεί στις 16 Δεκεμβρίου 2014 για την εξέταση του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων. Στις 8 Δεκεμβρίου 2014, στάλθηκαν οι σχετικές επιστολές στους καταγγελλόμενους / καθ'ων η αίτηση, καλώντας τους να παρουσιαστούν ενώπιον της Επιτροπής, την Τρίτη, 16 Δεκεμβρίου 2014.

Στις 12 Δεκεμβρίου 2014, ο δικηγόρος της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO με επιστολή του ζήτησε από την Επιτροπή αναβολή της ενώπιον της διαδικασίας και καθορισμό νέας συνεδρίας.

Η Επιτροπή στη συνεδρία της ημερομηνίας 15 Δεκεμβρίου 2014, υπό το φως του αιτήματος του νομικού εκπροσώπου της ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, ως η επιστολή του ημερομηνίας 12 Δεκεμβρίου 2014, καθώς και της σύμφωνης γνώμης της καταγγέλλουσας για αναβολή της ενώπιον της Επιτροπής προφορική διαδικασία, αποφάσισε ομόφωνα να αποδεχθεί το αίτημα και να επανακαθορίσει την προφορική διαδικασία για το αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων τη Δευτέρα 12 Ιανουαρίου 2015.

Στις 12 Ιανουαρίου 2015, εμφανίστηκαν ενώπιον της Επιτροπής εκπρόσωποι όλων των εμπλεκόμενων μερών. Κατά την ενώπιον της Επιτροπής διαδικασία, η δικηγόρος της εταιρείας Barracuda ζήτησε αναβολή της διαδικασίας, λόγω προσωπικού κωλύματος του κύριου Ευσταθίου ο οποίος θα χειριζόταν την υπόθεση. Η Επιτροπή αφού άκουσε τις θέσεις του δικηγόρου της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO και των εκπροσώπων του Υπουργείου Γεωργίας, αποφάσισε ομόφωνα να εγκρίνει το αίτημα για αναβολή και τον καθορισμό νέας προφορικής διαδικασίας για την Τετάρτη 14 Ιανουαρίου 2015.

Στις 14 Ιανουαρίου 2015, εμφανίστηκαν ενώπιον της Επιτροπής όλα τα εμπλεκόμενα μέρη και ανέπτυξαν τις θέσεις τους ως προς την αίτηση της Barracuda για τη λήψη προσωρινών μέτρων. Η Επιτροπή, αναφορικά με απόσπασμα συγγράμματος που υποβλήθηκε στη γαλλική γλώσσα από τους νομικούς εκπροσώπους της καταγγέλλουσας κατά την προφορική διαδικασία, ζήτησε από αυτούς όπως αποστείλουν μετάφραση του εν λόγω κειμένου. Επίσης, η Επιτροπή ζήτησε από τους νομικούς εκπροσώπους της καταγγέλλουσας να αποστείλουν γραπτή επιστολή αναφορικά με τη θέση τους σε σχέση με την αλλαγή / διόρθωση του ονόματος της επιχείρησης κατά της οποίας στρέφεται η καταγγελία και το αίτημα για λήψη προσωρινών μέτρων. Η Επιτροπή, επιπρόσθετα, ζήτησε από τους δικηγόρους της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO να αποστείλουν αντίγραφο των σελίδων της δεκαετούς συμφωνίας της κοινοπραξίας με το Υπουργείο Εσωτερικών για τη διαχείριση της ΟΕΔΑ Κόσης ή/και αποσπάσματα των εγγράφων του διαγωνισμού, στα οποία καταγράφεται κατά πόσο η αδειοδότηση της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO αποτελεί πρόνοια ή συμβατική υποχρέωση.

Στις 15 Ιανουαρίου 2015 και 22 Ιανουαρίου 2015, αποστάληκαν στην Επιτροπή τα στοιχεία που ζητήθηκαν από τη Barracuda και την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO τα οποία σημειώθηκαν από την Επιτροπή σε συνεδρίες της ημερομηνίας 21 Ιανουαρίου 2015 και 27 Ιανουαρίου 2015.

Επιπρόσθετα, η Επιτροπή σε συνεδρία της ημερομηνίας 27 Ιανουαρίου 2015 μελέτησε σχετική επιστολή που αποστάληκε από τους νομικούς εκπροσώπους της καταγγέλλουσας/ αιτήτριας αναφορικά με τη διόρθωση του ονόματος της επιχείρησης κατά την οποία στρέφεται η καταγγελία. Η Επιτροπή επεσήμανε ότι το όνομα της επιχείρησης το οποίο παρατίθεται ως αυτό που θα έπρεπε να αντικαταστήσει την ονομασία «Helector» δεν ήταν σύμφωνο με τα όσα λέχθηκαν κατά την ενώπιον της Επιτροπής προφορική διαδικασία και ότι οποιαδήποτε διόρθωση / διευκρίνιση /

αλλαγή σε ό,τι αφορά την καταγγελία και το αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων επαφιάταν στην καταγγέλλουσα εταιρεία, υπό το φως των περιστάσεων της παρούσας υπόθεσης. Οι νομικοί εκπρόσωποι της καταγγέλλουσας ενημερώθηκαν για τη θέση της Επιτροπής με επιστολή ημερομηνίας 28 Ιανουαρίου 2015.

Η Επιτροπή σε συνεδρία της ημερομηνίας 29 Ιανουαρίου 2015 εξέτασε την επιστολή των νομικών εκπρόσωπων της καταγγέλλουσας ημερομηνίας 23 Ιανουαρίου 2015 με την οποία υποβλήθηκε αίτημα *«επανανοίγματος της υπόθεσης και περαιτέρω ακροάσεως ούτως ώστε να διατάξει η ΕΠΑ την προσκόμιση ενώπιον του κειμένου της συμφωνίας, αρχικού και / ή μεταγενέστερου, προκειμένου να επαληθευθούν ή διαψευσθούν οι θέσεις και ισχυρισμοί των μερών επί των όρων και / ή προνοιών αυτής.»*. Η Επιτροπή επισημαίνοντας ότι έχει λάβει από τους νομικούς εκπροσώπους της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO τα σχετικά έγγραφα και / ή στοιχεία που ζητήθηκαν από αυτή και πως δόθηκε κάθε δυνατότητα στην αιτήτρια / καταγγέλλουσα εταιρεία να υποβάλει τις θέσεις της σε ό,τι αφορά την ενώπιον της Επιτροπής αίτηση για λήψη προσωρινών μέτρων τόσο προφορικά όσο και γραπτά, ομόφωνα αποφάσισε ότι δεν έκρινε απαραίτητο να διεξαχθεί οποιαδήποτε περαιτέρω προφορική διαδικασία σε ό,τι αφορά την αίτηση της αιτήτριας / καταγγέλλουσας για λήψη προσωρινών μέτρων. Η καταγγέλλουσα ενημερώθηκε για την απόφαση της Επιτροπής με σχετική επιστολή ημερομηνίας 3 Φεβρουαρίου 2015.

Η καταγγέλλουσα εταιρεία / αιτήτρια απέστειλε σχετική επιστολή ημερομηνίας 29 Ιανουαρίου 2015 στην οποία ανέφερε ότι η καταγγελία και η αίτηση για λήψη προσωρινών μέτρων στρέφεται εναντίον της κοινοπραξίας ΕΛΛΑΚΤΩΡ Α.Ε. - ΗΛΕΚΤΩΡ Α.Ε. – CYBARCO LTD JOINT VENTURE.

Η Επιτροπή σε συνεδρία της που πραγματοποιήθηκε στις 2 Φεβρουαρίου 2015, έχοντας λάβει υπόψη τα όσα διαμείφθηκαν κατά την ενώπιον της προφορική διαδικασία ημερομηνίας 14 Ιανουαρίου 2015, τη θέση της καταγγέλλουσας καθώς και τη σύμφωνη γνώμη της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, ομόφωνα αποφάσισε όπως αποδεκτεί το αίτημα για διόρθωση του ονόματος της επιχείρησης εναντίον της οποίας στρέφεται η καταγγελία και η αίτηση για λήψη προσωρινών μέτρων.

Η Επιτροπή, σε συνεδρία της που πραγματοποιήθηκε στις 6 Φεβρουαρίου 2015, αναφορικά με το αίτημα της Barracuda για τη λήψη προσωρινών μέτρων, αφού έλαβε υπόψη της τα στοιχεία και δεδομένα που κατατέθηκαν ενώπιον της κατά τη

διαδικασία εξέτασης του αιτήματος για λήψη προσωρινών μέτρων, καθώς και τις θέσεις όλων των εμπλεκόμενων μερών ως αυτές αναπτύχθηκαν προφορικά και γραπτά αλλά και όλα τα ενώπιον της στοιχεία και δεδομένα, ομόφωνα έλαβε την ακόλουθη απόφαση αναφορικά με το αίτημα για λήψη προσωρινών μέτρων εναντίον κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO και του Υπουργείου Γεωργίας.

ΣΤ. ΘΕΣΕΙΣ ΕΜΠΛΕΚΟΜΕΝΩΝ ΜΕΡΩΝ ΣΕ ΣΧΕΣΗ ΜΕ ΤΗΝ ΑΙΤΗΣΗ ΓΙΑ ΤΗ ΛΗΨΗ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ

1 Θέσεις της εταιρείας Barracuda

Η εταιρεία Barracuda στην αίτηση της ημερομηνίας 28 Νοεμβρίου 2014, και κατά την προφορική διαδικασία ενώπιον της Επιτροπής ημερομηνίας 14 Ιανουαρίου 2015 δήλωσε ότι η αίτηση της στηρίζεται στα ακόλουθα:

- Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO δραστηριοποιείται στην παροχή κατασκευαστικών και διαχειριστικών υπηρεσιών και, ειδικότερα, είναι η ανάδοχος κοινοπραξία του Διαγωνισμού του Υπουργείου Εσωτερικών αρ.11/2005 της Μονάδας Ολοκληρωμένης Εγκατάστασης Διαχείρισης Στερεών Οικιακών Απορριμμάτων για τις Επαρχίες Λάρνακας και Αμμοχώστου. Η ΟΕΔΑ Κόσιης επεξεργάζεται δημοτικά στερεά απορρίμματα των επαρχιών Λάρνακας και Αμμοχώστου και, επιπλέον, είναι διαχειριστής των μεικτών στερεών αποβλήτων στην ΟΕΔΑ Πάφου για μια 10ετία. Η καταγγέλλουσα αναφέρει ότι η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO κατέχει δεσπόζουσα θέση στις εν λόγω επαρχίες λόγω της κατοχής της διαχείρισης των εν λόγω μονάδων ΟΕΔΑ.
- Η καταγγέλλουσα σημειώνει ότι η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO λειτουργεί και διαχειρίζεται την ΟΕΔΑ Κόσιης, που ανεγέρθηκε και λειτουργεί για άλλο σκοπό (συγκεκριμένα για την επεξεργασία των σύμμικτων απορριμμάτων), θα επεκταθεί και στην αγορά των προδιαλεγμένων οικιακών υλικών εφόσον έχει αιτηθεί για την απόκτηση άδειας διαχείρισης αποβλήτων στο Υπουργείο Γεωργίας.
- Το Υπουργείο Γεωργίας, ως το Υπουργείο στο οποίο ανήκει το Τμήμα Περιβάλλοντος, είναι αρμόδιο, σύμφωνα με τις θέσεις της καταγγέλλουσας, για τη χορήγηση αδειών για τη διαχείριση και επεξεργασία αποβλήτων (ΑΔΑ). Η καταγγέλλουσα σημειώνει ότι έχουν αδειοδοτηθεί συνολικά 38 εταιρείες για τη Διαχείριση Αποβλήτων και ότι η σχετική άδεια αφορά ολόκληρη την Κυπριακή Δημοκρατία. Επιπρόσθετα, η καταγγέλλουσα αναφέρει ότι, σύμφωνα με

δημοσίευμα στον Ημερήσιο Τύπο, το Υπουργείο Γεωργίας είναι το αρμόδιο τμήμα της Κυβέρνησης το οποίο θα συμβάλλεται με την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, ως αγοραστής αλλά και ως συγχρηματοδότης για την κατασκευή της ΟΕΔΑ Κόσιης³. Η καταγγέλλουσα καταλήγει ότι, συνακόλουθα, το Υπουργείο Γεωργίας ενεργεί ως fiscus (ως αγοραστής και αντισυμβαλλόμενος με την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO από το 2005) και ως ρυθμιστική αρχή για τις άδειες διαχείρισης αποβλήτων.

- Η καταγγέλλουσα αναφέρει ότι δυνάμει της σύμπραξης με τη μορφή συνδυασμένων και προκαθορισμένων ενεργειών μεταξύ του Κράτους ως fiscus και της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO θα προκληθεί ενδυνάμωση και ενίσχυση της ήδη υφιστάμενης δεσπόζουσας θέσης που κατέχει η υπό αναφορά κοινοπραξία μέσω των κρατικών ενεργειών του υπό αναφορά Υπουργείου.
- Η πιθανή αδειοδότηση της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, σύμφωνα με τις θέσεις τις καταγγέλλουσας, θα οδηγήσει σε παράνομες μελλοντικές ενέργειες με εμφανή και υπαρκτό τον κίνδυνο βλάβης της εταιρείας Barracuda ως ανταγωνίστριας εταιρείας με:
 - (α) Παραβίαση της ειδικής ευθύνης «special responsibility» που ενέχει η κατέχουσα δεσπόζουσα επιχείρηση έναντι των υφιστάμενων ή εν δυνάμει ανταγωνιστών της,
 - (β) Άμεσο και έμμεσο καθορισμό των τιμών αγοράς της επεξεργασίας και διαχείρισης προδιαλεγμένων με διαλογή στην πηγή ανακυκλώσιμων αποβλήτων.
 - (γ) Άμεσο ή έμμεσο καθορισμό των τιμών του τελικού προϊόντος ως αυτό εξάγεται σε χώρες της Ευρωπαϊκής Ένωσης.
 - (δ) Εμφάνιση της τακτικής σταυροειδών επιδοτήσεων σε παράλληλες εμπορικές δραστηριότητες της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO και της ληστρικής τιμολόγησης.
 - (ε) Εφαρμογή τιμολογιακής πολιτικής από την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, που θα οδηγήσει σε συμπίεση των περιθωρίων κέρδους της εταιρείας Barracuda.
 - (στ) Το προϊόν που θα παράγει η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO θα είναι αμφιβόλου ποιότητας, λόγω του ότι αυτό θα προκύπτει από

³ Η αρμοδιότητα αυτή ανήκε στο Υπουργείο Εσωτερικών.

το κέντρο διαχείρισης που παράγει ανακυκλώσιμα υλικά από τη διαλογή των ανάμεικτων δημοτικών στερεών απορριμμάτων.

(ζ) Η εταιρεία Barracuda θα επηρεαστεί αισθητά και θα εκτοπιστεί από την τοπική αγορά λόγω της τιμολογιακής πολιτικής της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO και θα αδυνατεί να αντισταθεί στον επιβεβλημένο ανταγωνισμό ενώ είναι και δύναται να είναι σε θέση να προσφέρουν έστω αποτελεσματική και/ή εξίσου αποτελεσματικά κατάλληλο προϊόν στην κοινοτική αγορά.

- Η καταγγέλλουσα σημειώνει ότι για να αρχίσει η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO τις συγκεκριμένες δραστηριότητές της επεξεργασίας προδιαλεγμένων στην πηγή χρειάζεται άδεια από το Υπουργείο Γεωργίας, ενώ προσθέτει ότι η άδεια αυτή θα καθορίσει τη μελλοντική συμπεριφορά της εν λόγω κοινοπραξίας η οποία θα έχει ως σκοπό και ως αποτέλεσμα την ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης σε βαθμό κατά τον οποίο αυτή η επιχείρηση θα λειτουργεί εκτός των κανόνων του ανταγωνισμού. Οι θέσεις της καταγγέλλουσας εστιάζουν στο γεγονός ότι η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO έχει στη διάθεσή της μηχανικές και άλλες εγκαταστάσεις οι οποίες της έχουν παραχωρηθεί στην ουσία δωρεάν για άλλο σκοπό και ανά πάσα στιγμή, με την αδειοδότησή της, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO μπορεί να εκμεταλλευτεί και να χρησιμοποιήσει την ήδη υφιστάμενη εγκατάσταση διεπιδοτώντας της δραστηριότητές της στην αγορά επεξεργασίας υλικών συσκευασίας διαλεγμένων στην πηγή. Η καταγγέλλουσα αναφέρει ότι, ως εκ τούτου, υφίσταται ως ενδεχόμενο αποτέλεσμα ο εκτοπισμός των ανταγωνιστών.
- Η καταγγέλλουσα σημειώνει ότι η τιμή των €0 που προσέφερε η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO για τη διαχείριση προδιαλεγμένων υλικών στην πηγή δεν είναι οικονομικά συμφέρουσα για αυτή και ότι ο μόνος λόγος που επιτρέπει στην κοινοπραξία να προσφέρει τη συγκεκριμένη τιμή είναι διότι μπορεί να διεπιδοτήσει τη δραστηριότητά της αυτή από τη διαχείριση της ΟΕΔΑ Κόσιης.
- Η καταγγέλλουσα αναφέρει ότι είναι συμβλημένη, μαζί με άλλες δύο εταιρείες, με τη Green Dot η οποία συλλέγει τα οικιακά υλικά συσκευασίας διαλεγμένα στην πηγή και τα παραδίδει στις εγκαταστάσεις της καταγγέλλουσας και των δύο άλλων εταιρειών για επεξεργασία. Στο μέλλον, σύμφωνα με τις θέσεις της καταγγέλλουσας, δύναται ο εκάστοτε δήμος να αναλάβει τη συλλογή των αποβλήτων αυτών και να συμβληθεί με οποιαδήποτε άλλη εταιρεία έχει

αδειοδοτηθεί για την επεξεργασία των υλικών συσκευασίας διαλεγμένα στην πηγή, π.χ. την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO.

- Η καταγγέλλουσα υποβάλλει τη θέση ότι το αποτέλεσμα της παράνομης σύμπραξης μεταξύ του Υπουργείου Γεωργίας και της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO θα είναι η επικείμενη βλάβη για την εταιρεία Barracuda, θα παραβιάσει τα νόμιμα δικαιώματα της Barracuda και/ή θα την θέσει σε μειονεκτική στον ανταγωνισμό θέση και/ή θα είναι επιβλαβής στον ανταγωνισμό εν γένει και/ή θα αποτελέσει κερδοσκοπική δραστηριότητα του κράτους και/ή κατάχρηση δεσπόζουσας θέσης.
- Η καταγγέλλουσα ανέφερε ότι η τέλεση επίφοβης ή απειλούμενης πράξης από την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO σκοπεί στην παραβίαση των νόμιμων δικαιωμάτων της καταγγέλλουσας και/ή στον επηρεασμό των νόμιμων δικαιωμάτων της και ότι δεν αποτελεί απλά φόβο της Barracuda. Σύμφωνα με τις θέσεις της καταγγέλλουσας, υφίσταται άμεσος και εμφανής κίνδυνος παράνομων μελλοντικών ενεργειών της υπό αναφορά κοινοπραξίας, οι οποίες θα παραβιάσουν τα νόμιμα δικαιώματα της εταιρείας Barracuda, τη θέση της στον ανταγωνισμό και την οικονομική της δυνατότητα και επιβίωση, ενώ επιπλέον, πλήττει παρανόμως τον υγιή ανταγωνισμό. Η συμπεριφορά μιας επιχείρησης η οποία δεν έχει ακόμη δραστηριοποιηθεί κατά το στάδιο της καταγγελίας αλλά προδιαγράφεται η μελλοντική της συμπεριφορά στην αγορά, είναι υπόλογη στην Επιτροπή, σύμφωνα με την καταγγέλλουσα εταιρεία.
- Αναφορικά με τη σχετική αγορά, η καταγγέλλουσα ανέφερε ότι γεωγραφικά αυτή διακρίνεται ανά επαρχία και ότι αυτός είναι και ο λόγος που υπάρχουν επί μέρους επαρχιακές εγκαταστάσεις. Επίσης, σημείωσε ότι η αγορά των σύμμικτων αποτελεί ξεχωριστή αγορά από αυτή των προδιαλεγμένων υλικών.
- Η καταγγέλλουσα υποβάλλει τη θέση ότι το συμφέρον της δικαιοσύνης εν γένει, της προστασίας του ανταγωνισμού και της ανάγκης απόκρουσης του φαινομένου του άδικου ανταγωνισμού (unfair competition), επιβάλλει και καθιστά αναγκαία την έκδοση των διαταγμάτων που αιτείται καθότι οι βλάβες και/ή απώλειες είναι βέβαιες, επικείμενες στο πλαίσιο των συνθηκών της αγοράς και ειδικώς της θέσης της κοινοπραξίας ως επιχείρησης κατέχουσα δεσπόζουσα θέση.

2. Θέσεις της Κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO

Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO κατά την προφορική διαδικασία ενώπιον της Επιτροπής ημερομηνίας 14 Ιανουαρίου 2015 υποστήριξε τα ακόλουθα:

- Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO δραστηριοποιείται στην επεξεργασία σύμμικτων απορριμμάτων στην ΟΕΔΑ Κόσιης και εξυπηρετεί τις επαρχίες Λάρνακας και Αμμοχώστου.
- Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, ως αναφέρουν οι νομικοί εκπρόσωποι αυτής, υπέβαλε στο Υπουργείο Γεωργίας αίτηση για αδειοδότηση για επεξεργασία υλικών συσκευασίας διαλεγμένα στην πηγή. Η εν λόγω αίτηση της αποτελεί, σύμφωνα με την ίδια, συμβατική υποχρέωση της κοινοπραξίας, βάσει της σύμβασής της με το Υπουργείο Εσωτερικών για τη διαχείριση της ΟΕΔΑ Κόσιης. Συγκεκριμένα, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO αναφέρει ότι η μονάδα κατασκευάστηκε υπό τον όρο ότι θα υπάρχει δυνατότητα επεξεργασίας τεσσάρων διαφορετικών ρευμάτων αστικών απορριμμάτων, τα σύμμικτα, τα πράσινα, τα ογκώδη απορρίμματα όπως καρέκλες, μεγάλα έπιπλα και τα υλικά συσκευασίας διαλεγμένα στην πηγή και ότι το ίδιο ισχύει και στην ΟΕΔΑ Λεμεσού.
- Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, σύμφωνα με τις υποβληθείσες θέσεις αυτής, δεν μπορεί να δραστηριοποιηθεί στα εμπορικά απορρίμματα λόγω της δέσμευσης της να δραστηριοποιηθεί μόνο σε υλικά συσκευασίας που προέρχονται από οικίες βάσει της σύμβασης της με το Υπουργείο Εσωτερικών για τη διαχείριση της ΟΕΔΑ Κόσιης. Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO επεσήμανε ότι η Barracuda μαζί με άλλες δύο εταιρείες δραστηριοποιούνται ως κοινοπραξία και στα οικιακά απορρίμματα και στα εμπορικά απορρίμματα.
- Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO αναφέρει ότι στην Πάφο δεν τίθεται θέμα δραστηριοποίησης της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO καθότι στην Πάφο δεν υπάρχει ΟΕΔΑ αλλά ΧΥΤΑ και το ΧΥΤΑ δεν έχει τη δυνατότητα να ασχοληθεί με το διαχωρισμό υλικών συσκευασίας.
- Η κοινοπραξία προσθέτει, επίσης ότι η σχετική αγορά είναι η επεξεργασία/διαχωρισμός υλικών συσκευασίας με διαλογή στην πηγή, είτε αυτά προέρχονται από νοικοκυριά είτε από τον εμποροβιομηχανικό χώρο, καθώς και ότι η γεωγραφική αγορά είναι όλη η Κύπρος εφόσον οι ποσότητες

απορριμμάτων που μαζεύονται είναι μικρές και έτσι ο διαχωρισμός δεν γίνεται στην πόλη που μαζεύονται αλλά ανά το παγκύπριο.

- Σε σχέση με το μέγεθος της αγοράς, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO αναφέρει ότι βάσει των δημοσιευμένων στοιχείων της Green Dot, οι συνολικές ποσότητες υλικών συσκευασίας με διαλογή στην πηγή που προέρχονται από νοικοκυριά για το έτος 2013 ήταν 25.000 τόνοι παγκυπρίως, ενώ για την περιοχή Λάρνακα-Αμμοχώστου την οποία εξυπηρετεί η ΟΕΔΑ Κόσιης ήταν 5.000 τόνοι. Βάσει των ίδιων στοιχείων, τα απορρίμματα με διαλογή στην πηγή που προέρχονται από τον εμποροβιομηχανικό χώρο ήταν 25.000 τόνοι παγκυπρίως. Ως εκ τούτου, σύμφωνα με τα στοιχεία στα οποία παραπέμπει η κοινοπραξία, υπάρχουν συνολικά 50.000 τόνοι υλικών συσκευασίας προερχόμενων από διαλογή στην πηγή ετησίως. Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO σημειώνει ότι με την αδειοδότησή της, προτίθεται να δραστηριοποιηθεί σε ένα μέρος του τομέα που αφορά 5.000 τόνους, ήτοι το 10% της αγοράς και, ως εκ τούτου, βάσει των στοιχείων αυτών, ο ανταγωνισμός δεν επηρεάζεται σοβαρά και η υπό εξέταση αίτηση δεν χρήζει έκδοσης προσωρινού διατάγματος.
- Όσον αφορά την πιθανή παράβαση, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO αναφέρει ότι ο ισχυρισμός ότι η μείωση της τιμής από €80 σε €0 για την επεξεργασία υλικών συσκευασίας που πρότεινε αποτελεί αντι-ανταγωνιστική πρακτική δεν υφίσταται. Η κοινοπραξία περαιτέρω σημειώνει ότι η αρχική τιμή των €80 προτάθηκε στη βάση του ότι δεν έγινε ξεκάθαρο εάν τα έσοδα από την πώληση και την εξαγωγή των ανακτήσιμων υλικών θα τα λάμβανε το Συμβούλιο Διαχείρισης ή αν θα τα λάμβανε η ΟΕΔΑ Κόσιης. Οπότε, ως αναφέρει, η τιμή των €80 προτάθηκε από την ίδια χωρίς να λαμβάνονται υπόψη τα έσοδα από τις ανακτήσιμες ποσότητες, ενώ η τιμή των €0 προτάθηκε αφού διευκρινίστηκε το θέμα των ανακτήσιμων υλικών και ήταν το αποτέλεσμα διευκρινήσεων και διαβουλεύσεων που έγιναν με το Συμβούλιο Διαχείρισης και τον Υπουργό Εσωτερικών. Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO επισημαίνει ότι η τιμή αυτή ήταν συμφέρουσα για αυτήν αφού πάλι θα είχε κέρδος καθότι θα λάμβανε τα εισοδήματα από τις πωλήσεις των υλικών. Ως αποδεικτικό στοιχείο η κοινοπραξία αναφέρει την προσφορά της ΟΕΔΑ Λεμεσού τον Απρίλιο του 2014 η οποία κυμαινόταν από -€60 μέχρι €0.
- Η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO σημειώνει περαιτέρω ότι για την ΟΕΔΑ Κόσιης υπήρξε μεγάλη επένδυση από τις ίδιες τις εταιρείες που

συμμετέχουν στην κοινοπραξία, επένδυση πολύ μεγαλύτερη από αυτή που έγινε στις εγκαταστάσεις της Barracuda. Συγκεκριμένα, σημειώνει ότι υπήρξε ιδιωτική επένδυση πέραν της κρατικής χορήγησης για την ολοκλήρωση του έργου στη Κόση και ότι απλά επιστράφηκαν εκ των υστέρων όλα τα ιδιωτικά κεφάλαια στην κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO με απόφαση του Υπουργικού Συμβουλίου καθότι το κράτος ήθελε να χορηγήσει το έργο κατά 100%. Η κοινοπραξία προσθέτει, επίσης, ότι η τεχνολογία των εγκαταστάσεων της ΟΕΔΑ Κόσης είναι διαφορετική και απαιτεί μεγάλα λειτουργικά κόστη, σε αντίθεση με της Barracuda.

- Επιπρόσθετα, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO αναφέρει ότι η Barracuda μαζί με άλλες δύο εταιρείες δραστηριοποιούνται ως κοινοπραξία στην αγορά επεξεργασίας υλικών συσκευασίας διαλεγμένα στην πηγή στη βάση της σύμβασής της που έχει με τη Green Dot, η οποία ισχύει μέχρι το 2018. Το συλλογικό σύστημα της Green Dot, σύμφωνα με τις υποβληθείσες θέσεις, είναι το μοναδικό που υπάρχει σήμερα στην Κύπρο και οι δήμοι ή οι κοινότητες που θέλουν να μαζεύονται τα προδιαλεγμένα απορρίμματα των δημοτών τους, συμβάλλονται με την εν λόγω εταιρεία. Η κοινοπραξία καταλήγει ότι, ως εκ τούτου, η Green Dot έχει μονοπωλιακή θέση στην αγορά συλλογής υλικών συσκευασίας. Επίσης, προσθέτει ότι η κοινοπραξία που έχει δημιουργηθεί από την Barracuda και άλλες δύο εταιρείες έχει μονοπωλιακή θέση στην αγορά επεξεργασίας υλικών συσκευασίας διαλεγμένα στην πηγή και με την παρούσα καταγγελία της και το αίτημα για προσωρινά μέτρα θέλει να προστατευτεί από τον ανταγωνισμό. Επιπρόσθετα, σημειώνει ότι οι συμβάσεις της καταγγέλλουσας με την Green Dot ισχύουν μέχρι το 2018 και ως εκ τούτου ακόμα και με την άμεση αδειοδότησή της κοινοπραξίας, η καταγγέλλουσα δεν θα χάσει άμεσα πελάτες.
- Αναφορικά με τον ισχυρισμό ότι υπάρχουν υπερκέρδη από τη δραστηριοποίηση της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO στην επεξεργασία σύμμικτων απορριμμάτων τα οποία θα χρησιμοποιήσει για να μειώσει τις τιμές στην αγορά επεξεργασίας υλικών συσκευασίας με διαλογή στην πηγή, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO σημειώνει ότι η Barracuda χρεώνει τη Green Dot για τα προδιαλεγμένα ψηλότερες τιμές από ότι χρεώνει η κοινοπραξία για τα σύμμικτα, παρά το γεγονός ότι η επεξεργασία για τα σύμμικτα απορρίμματα κοστίζει περισσότερο.

- Η θέση της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO είναι ότι αυτό που επιζητά η καταγγέλλουσα είναι η παρεμπόδιση ανταγωνισμού στη σχετική αγορά για το διαχωρισμό υλικών συσκευασίας διαλεγμένων στην πηγή.
- Επίσης, η κοινοπραξία αναφέρει ότι το αίτημα για προσωρινά μέτρα απαιτεί μια γενική απαγόρευση δραστηριοποίησης και πιθανόν να μην είναι στις εξουσίες της Επιτροπής να εκδώσει ένα τέτοιο Διάταγμα, δηλαδή να απαγορεύσει σε κάποια επιχείρηση να εισέλθει σε μια αγορά γιατί αν μπει στην αγορά πιθανό να προβεί σε κατάχρηση.
- Επίσης, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO σημειώνει ότι δεν έχουν προσκομιστεί τα απαραίτητα στοιχεία που να καταδεικνύουν ότι υπάρχει επείγουσα περίπτωση λόγω του κινδύνου ανεπανόρθωτης βλάβης σύμφωνα με το πρόσφατο τροποποιημένο άρθρο 28 του Νόμου και ότι θα πρέπει να υπάρχει ανεπανόρθωτη βλάβη όχι μόνο στα συμφέροντα του καταγγέλλοντα αλλά και στον ανταγωνισμό, γενικότερα.
- Δεν είναι επείγουσα περίπτωση καθότι έχουν περάσει επτά μήνες από την ημερομηνία που γνώριζε η καταγγέλλουσα ότι η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO προτίθεται να αδειοδοτηθεί στη σχετική αγορά.

3. Θέσεις του Υπουργείου Γεωργίας

Το Υπουργείο Γεωργίας κατά την προφορική διαδικασία ενώπιον της Επιτροπής ημερομηνίας 14 Ιανουαρίου 2015 υποστήριξε τα ακόλουθα:

- Την ευθύνη για τα απόβλητα συσκευασιών έχει ο παραγωγός/εισαγωγέας έκαστου προϊόντος. Συγκεκριμένα, ως ανέφεραν οι εκπρόσωποι του Υπουργείου Γεωργίας, ο κάθε παραγωγός/εισαγωγέας ο οποίος διαθέτει μέσα στην αγορά προϊόντα συσκευασμένα οφείλει γι' αυτή τη συσκευασία να δημιουργήσει την κατάλληλη υποδομή στον οποιοδήποτε καταναλωτή ούτως ώστε αυτός να μπορεί να επιστρέψει τη συσκευασία, ξεχωριστά από τα υπόλοιπα απορρίμματα, για να τύχει ανάλογης διαχείρισης. Αυτή η ευθύνη του παραγωγού/εισαγωγέα συμπεριλαμβάνει και τη χρηματοδότηση της υποδομής επεξεργασίας απορριμμάτων προδιαλεγμένων στην πηγή. Μέσα σε αυτά τα πλαίσια, τα θέματα διαχείρισης των συσκευασιών άνηκαν στους παραγωγούς/εισαγωγείς τους οποίους σήμερα εκπροσωπεί η Green Dot. Το Υπουργείο Γεωργίας σημείωσε, μέσω των εκπροσώπων του ότι υπάρχουν και δήμοι και κοινότητες οι οποίοι δεν είναι συμβλημένοι με τη Green Dot και

χρησιμοποιούν ιδιώτες ανακυκλωτές, πέραν της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO και των άλλων δύο εταιρειών που έχουν αναφερθεί για την επεξεργασία οικιακών απορριμμάτων προδιαλεγμένων στην πηγή.

- Το Υπουργείο Γεωργίας σημείωσε ότι μετά την υποβολή της αίτησης από την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO για αδειοδότησή της αναφορικά με επεξεργασία οικιακών απορριμμάτων προδιαλεγμένων στην πηγή, ο Σύνδεσμος Ανακυκλωτών, μέσω του ΚΕΒΕ, εξέφρασε την ανησυχία του για το θέμα. Συγκεκριμένα, ως αναφέρθηκε κατά την προφορική διαδικασία ενώπιον της Επιτροπής, το ΚΕΒΕ κοινοποίησε προς το Υπουργείο Γεωργίας επιστολή του Εφόρου Κρατικών Ενισχύσεων στην οποία αναφερόταν ότι η συγκεκριμένη ΟΕΔΑ δεν επρόκειτο να αναμιχθεί στα θέματα των προδιαλεγμένων υλικών στην πηγή. Σύμφωνα με το Υπουργείο Γεωργίας, με την αίτησή της, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, ήρθε σε αντιπαράθεση με τα όσα ανέφερε στην επιστολή του ο Έφορος Κρατικών Ενισχύσεων.
- Το Υπουργείο Γεωργίας μετά την ενημέρωση από το ΚΕΒΕ, προέβηκε σε έρευνα επί του όλου θέματος δημιουργίας αθέμιτου ανταγωνισμού, κατά την οποία ζητήθηκε και η άποψη της Επιτροπής Προστασίας του Ανταγωνισμού, η οποία και εδόθηκε.
- Επιπρόσθετα, επισημάνθηκε από το Υπουργείο Γεωργίας ότι ο Έφορος Κρατικών Ενισχύσεων τη συγκεκριμένη περίοδο αξιολογούσε την προσφορά της ΟΕΔΑ Λεμεσού. Μέσα στα θέματα των συμβολαίων της ΟΕΔΑ Λεμεσού υπήρχε και η πρόνοια όπως ο διαχειριστής ο οποίος θα αναλάμβανε τη λειτουργία της ΟΕΔΑ, να μπορούσε να παίρνει και ανακυκλώσιμα στην πηγή.
- Το Υπουργείο Γεωργίας, το Υπουργείο Εσωτερικών και το Γραφείο Προγραμματισμού μετά από εκτενείς συζητήσεις κατέληξαν στο συμπέρασμα ότι οι μονάδες αυτές δεν μπορούν να χρησιμοποιούν μια υποδομή του κράτους για να διαχειρίζονται απόβλητα τα οποία είναι ήδη χρηματοδοτούμενα από κάποια άλλη ομάδα της κοινωνίας, ήτοι τους παραγωγούς/εισαγωγείς των προϊόντων.
- Το Υπουργείο Γεωργίας επισήμανε ότι, βάσει των πιο πάνω, μέσα στους όρους συμβολαίου της ΟΕΔΑ Λεμεσού εισήλθε και η πρόνοια όπως στην περίπτωση που ο διαχειριστής θέλει να θέσει σε ισχύ το δικαίωμα του να μπορεί να παίρνει τα ανακυκλώσιμα, θα πρέπει να πληρώνει προς την κυβέρνηση ή προς τα Συμβούλια Εκμετάλλευσης, αναλόγως του ποιος θα είναι ο ιδιοκτήτης της ΟΕΔΑ, ένα ποσό το οποίο θα υπολογιστεί από τις

αρμόδιες αρχές για χρήση εξοπλισμού. Το Υπουργείο Γεωργίας σημείωσε ότι η πρόνοια αυτή δεν υπάρχει στην περίπτωση της ΟΕΔΑ Κόσιης.

- Οι εκπρόσωποι του Υπουργείου Γεωργίας ανέφεραν ότι την αίτηση αδειοδότησης της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO για τη διαχείριση προδιαλεγμένων υλικών στην πηγή εξέτασε η Επιτροπή Αξιολόγησης η οποία αξιολογεί τις αιτήσεις για άδεια διαχείρισης αποβλήτων. Επισημάνθηκε ότι η Επιτροπή Αξιολόγησης προβληματίστηκε κατά πόσο θα αδειοδοτήσει την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO για τη δραστηριοποίησή της στη συγκεκριμένη αγορά, κυρίως λόγω μιας σχετικής νομοθεσίας σύμφωνα με την οποία οι λόγοι άρνησης χορήγησης της άδειας είναι μόνο περιβαλλοντικοί και τα μέλη της εν λόγω Επιτροπής κλήθηκαν να καταθέσουν γραπτώς τις θέσεις τους αναφορικά με το εν λόγω ζήτημα.
- Το θέμα παρουσιάστηκε στη διεύθυνση του Υπουργείου Γεωργίας το οποίο έδωσε εντολή να ζητηθεί η απόφαση του Εφόρου Κρατικών Ενισχύσεων σε ότι αφορά το θέμα αδειοδότησης της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO για προδιαλεγμένα στην πηγή ανακυκλώσιμα υλικά, καθότι στην πρώτη του απόφαση ο Έφορος Κρατικών Ενισχύσεων δεν είχε υπόψη του ότι η συγκεκριμένη ΟΕΔΑ Κόσιης μπορούσε να διαχειρίζεται ανακυκλώσιμα. Οι εκπρόσωποι του Υπουργείου Γεωργίας ανέφεραν ότι δεν έχει ακόμη απαντηθεί επίσημα από τον Έφορο Κρατικών Ενισχύσεων κατά πόσο η αδειοδότηση αυτή είναι θεμιτή με τους σχετικούς κανόνες.
- Επιπρόσθετα, σημειώθηκε ότι ο Υπουργός Γεωργίας έδωσε οδηγίες όπως ζητηθεί και η άποψη του Γενικού Εισαγγελέα αναφορικά με το κατά πόσο, στην περίπτωση που η θέση του Εφόρου Κρατικών Ενισχύσεων είναι ότι η αδειοδότηση αποτελεί κρατική ενίσχυση και υπάρχουν θέματα διεπιδοτήσεων, μπορεί το Υπουργείο Γεωργίας να αρνηθεί το αίτημα της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, ιδίως λαμβάνοντας υπόψη ότι βάση της σχετικής νομοθεσίας οι μόνοι λόγοι άρνησης πρέπει να αφορούν περιβαλλοντικά θέματα.
- Το Υπουργείο Γεωργίας σημείωσε ότι δεν έχει δοθεί μέχρι στιγμής άδεια στην κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO σε ότι αφορά τα προδιαλεγμένα στην πηγή ανακυκλώσιμα υλικά καθώς και ότι το Υπουργείο Γεωργίας αναμένει τη θέση του Εφόρου Κρατικών Ενισχύσεων και του Γενικού Εισαγγελέα.
- Όσον αφορά τις υποχρεώσεις της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO που πηγάζουν από το συμβόλαιο της με το Υπουργείο

Εσωτερικών για την ΟΕΔΑ Κόσης, το Υπουργείο Γεωργίας ανέφερε ότι η επεξεργασία προδιαλεγμένων υλικών στην πηγή δεν αποτελεί υποχρέωση αλλά πρόνοια στο συγκεκριμένο συμβόλαιο, σύμφωνα με την οποία μπορεί να εισέλθει στην εν λόγω αγορά εάν το επιθυμεί. Επισημάνθηκε ότι η νομοθεσία απαιτεί την αδειοδότηση από το Υπουργείο Γεωργίας για να εισέλθει στην αγορά.

- Τέλος, το Υπουργείο Γεωργίας ανέφερε ότι δεν διαχωρίζει τις άδειες που δίνει σε οικιακά και μη οικιακά απόβλητα. Ο πρώτος διαχωρισμός που γίνεται αφορά τα σύμμικτα με τα προδιαλεγμένα στην πηγή. Κατόπιν, τα προδιαλεγμένα στην πηγή διαχωρίζονται βάσει του υλικού που είναι φτιαγμένη η συσκευασία, π.χ. γυαλί, χαρτί, πλαστικό. Σημείωσε, επίσης, ότι εάν μια εταιρεία έχει αδειοδοτηθεί για την επεξεργασία πλαστικού, μπορεί να επεξεργαστεί πλαστική συσκευασία που προέρχεται από οικίες αλλά και από τη βιομηχανία, προσθέτοντας παράλληλα ότι υπάρχουν και υποδιαιρέσεις ανάλογα με το είδος πλαστικού.

Z. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

Η Επιτροπή δυνάμει του άρθρου 28 του Νόμου, δύναται να διατάσσει τη λήψη προσωρινών μέτρων και να θέτει τους κατά την κρίση της αναγκαίους κατά περίπτωση όρους. Τα μέτρα αυτά, επιτακτικά ή απαγορευτικά, οφείλουν να είναι προσωρινής και συντηρητικής φύσης και να μην υπερβαίνουν σε έκταση τα υπό τις περιστάσεις απολύτως αναγκαία

Η Επιτροπή, στη βάση του Νόμου, έχει τη δυνατότητα να λαμβάνει προσωρινά μέτρα, εφόσον η αίτηση για λήψη αυτών συνοδεύεται από καταγγελία ενεργηθείσα κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 35 του Νόμου και εφόσον συντρέχουν οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

«(α) Στοιχειοθετείται ευλόγως ισχυρή εκ πρώτης όψεως υπόθεση παράβασης του άρθρου 3 και/ή 6 του Νόμου και/ή των άρθρων 101 ΣΛΕΕ και/ή 102 ΣΛΕΕ,

(β) συντρέχει επείγουσα περίπτωση, λόγω σοβαρού κινδύνου ανεπανόρθωτης βλάβης στον ανταγωνισμό.»

1. Επιχείρηση

Η Επιτροπή σημείωσε ότι το άρθρο 2 του Νόμου ορίζει ως «επιχείρηση» κάθε φυσικό ή νομικό πρόσωπο που ασκεί οικονομικής ή εμπορικής φύσεως δραστηριότητες ανεξάρτητα αν οι δραστηριότητες του είναι κερδοσκοπικές ή όχι και περιλαμβάνει κάθε επιχείρηση ιδιωτικού ή δημόσιου δικαίου. Το Δικαστήριο των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (το οποίο μετονομάστηκε σε Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης-ΔΕΕ), προσεγγίζοντας την έννοια «επιχείρηση», στο πλαίσιο του ανταγωνισμού έδωσε μια ευρεία ερμηνεία συμπεριλαμβάνοντας «κάθε οντότητα που ασκεί οικονομικής ή εμπορικής φύσεως δραστηριότητες», ανεξάρτητα από τη νομική της υπόσταση και τον τρόπο με τον οποίο χρηματοδοτείται.⁴ Επιπλέον, το ΔΕΕ έχει αποφανθεί ότι ο όρος «οικονομικής φύσεως δραστηριότητα» εφαρμόζεται σε οποιαδήποτε δραστηριότητα που έχει σχέση με την προσφορά αγαθών και/ή υπηρεσιών σε συγκεκριμένη αγορά, ανεξάρτητα από το νομικό καθεστώς που το διέπει και τον τρόπο της χρηματοδότησης του.⁵

(α) Υπουργείο Γεωργίας

Η Επιτροπή παρατηρεί ότι το Υπουργείο Γεωργίας αποτελεί το αρμόδιο Υπουργείο μέσω του Τμήματος Περιβάλλοντος για τη χορήγηση αδειών για τη διαχείριση και επεξεργασία αποβλήτων (ΑΔΑ) που καταγράφονται στο Παράρτημα V του περί Αποβλήτων Νόμου αρ. 185(I)/2011. Ειδικότερα, το άρθρο 24 του περί Αποβλήτων Νόμου αρ. 185(I)/2011, προβλέπει ότι κάθε πρόσωπο που ασχολείται με τη συλλογή μεταφορά, επεξεργασία, ανάκτηση, διάθεση και γενική διαχείριση αποβλήτων όπως αυτή ορίζεται στο άρθρο 2 του υπό αναφορά νόμου, οφείλει να κατέχει άδεια διαχείρισης αποβλήτων (ΑΔΑ). Για τη χορήγηση της ΑΔΑ θα πρέπει να υποβληθεί στο Υπουργείο Γεωργίας, ως η αρμόδια αρχή, αίτηση στη βάση του άρθρου 25 του Νόμου. Το Υπουργείο Γεωργίας εκδίδει τη σχετική άδεια μετά από συμβουλευτική γνωμάτευση της Συμβουλευτικής Επιτροπής Διαχείρισης Αποβλήτων.

Η Επιτροπή σημειώνει επίσης ότι για την παραλαβή της ΑΔΑ, ο αιτητής θα πρέπει να καταθέσει στην αρμόδια αρχή σχετική εγγύηση για την αντιμετώπιση οποιουδήποτε περιστατικού ρύπανσης που δυνατόν να προκληθεί από τις δραστηριότητες της εγκατάστασης.

⁴Υπόθεση C-41/90, Hofner & Elser v. Macrotron, [1991] ECR I-1979, Υπόθεση 170/83, Hydrotherm v. Compact, [1984] ECR 2999.

⁵Ibid.

Έχοντας υπόψη τα ανωτέρω, η Επιτροπή σημειώνει ότι σύμφωνα με την ενωσιακή νομολογία, το Κράτος μπορεί να ενεργεί είτε ασκώντας τη δημόσια εξουσία του, είτε ασκώντας οικονομικές δραστηριότητες βιομηχανικού ή εμπορικού χαρακτήρα στην προσφορά αγαθών και υπηρεσιών στην αγορά⁶.

Επιπρόσθετα, σύμφωνα με την απόφαση του Δικαστηρίου Ευρωπαϊκής Ένωσης (στο εξής «ΔΕΕ») στην υπόθεση *Federation Francaise des Societes d' Assurance (F.F.S.A.)*⁷, οικονομική δραστηριότητα είναι εκείνη που μπορεί να αναληφθεί στον ιδιωτικό τομέα ή εκείνη που βρίσκεται τουλάχιστον σε ανταγωνιστική σχέση με παρόμοια δραστηριότητα που ασκείται από ιδιωτικές επιχειρήσεις. (η υπογράμμιση είναι της Επιτροπής)

Ο Γενικός Εισαγγελέας Mayers, στις παρατηρήσεις του στην υπόθεση *Reyners (C-2/74 Jean Reyners κατά Βελγικού Κράτους, Συλλογή της Νομολογίας του Δικαστηρίου 1974 σελίδα 00631)*, ανέφερε ότι, «η δημόσια εξουσία είναι εκείνη που απορρέει από την κυριαρχία του κράτους ως *imperium* και συνεπάγεται για εκείνον που την ασκεί την ευχέρεια να κάνει χρήση προνομίων που εκφεύγουν των ορίων των κοινών διατάξεων, καθώς και εξουσιών με δεσμευτικό χαρακτήρα που επιβάλλονται στους ιδιώτες».

Η Επιτροπή, λαμβάνοντας υπόψη τόσο τα ανωτέρω όσο και τα στοιχεία που βρίσκονται στο διοικητικό φάκελο διαπιστώνει ότι, στην προκειμένη περίπτωση η εξουσία του Υπουργείου Γεωργίας να εκδίδει τις προαναφερθείσες άδειες συνδέεται στενά με τις αρχές της προστασίας του περιβάλλοντος, της προφύλαξης και της αειφορίας, της προστασίας των φυσικών πόρων και τις επιπτώσεις που δυνατόν να υπάρχουν στο φυσικό περιβάλλον, στην ανθρώπινη υγεία, στην οικονομία και στην κοινωνία⁸, μιας εξουσίας που λόγω της φύσης και του αντικειμένου της αποτελεί τυπικό γνώρισμα άσκησης δημόσιας εξουσίας.

Επί τούτου, η Επιτροπή σημειώνει ότι σύμφωνα με το άρθρο 10 του Νόμου αρ. 185(Ι)/2011, η διαχείριση των αποβλήτων πρέπει να πραγματοποιείται χωρίς να τίθεται σε κίνδυνο η ανθρώπινη υγεία και χωρίς να βλάπτεται το περιβάλλον και ιδίως:

⁶ Απόφαση Ευρωπαϊκού Δικαστηρίου ημερομηνίας 16/6/1987, Επιτροπή κατά της Ιταλικής Δημοκρατίας στην υπόθεση 118/85, παρ.7

⁷ Υπόθεση C-244/94, Συλλογή της Νομολογίας του Δικαστηρίου 1995, σελ.1-4043.

⁸ Βλέπε το άρθρο 9 του Νόμου αρ. 185(Ι)/2011.

(α) χωρίς να δημιουργείται κίνδυνος για ρύπανση στο νερό, τον αέρα, το έδαφος, τη χλωρίδα και την πανίδα,

(β) χωρίς να προκαλείται όχληση από θόρυβο ή οσμές,

(γ) χωρίς να επηρεάζονται δυσμενώς τα προστατευόμενα είδη και οι φυσικοί οικότοποι, και

(δ) χωρίς να επηρεάζεται δυσμενώς το τοπίο ή οι τοποθεσίες ιδιαίτερου ενδιαφέροντος.

Επιπρόσθετα, η Επιτροπή σημειώνει ότι σύμφωνα με το άρθρο 26 του υπό αναφορά νόμου, ταυτόχρονα με τη χορήγηση άδειας διαχείρισης αποβλήτων, ο κάτοχος της άδειας καταθέτει στην αρμόδια αρχή εγγύηση ή επαρκή ασφάλιση για το κόστος των δαπανών για την αντιμετώπιση οποιουδήποτε περιστατικού ρύπανσης που δυνατό να προκληθεί από τις δραστηριότητες της εγκατάστασης.

Τέλος, η Επιτροπή σημειώνει ότι σύμφωνα με το εδάφιο (6) του άρθρου 25 του ίδιου νόμου, η αρμόδια αρχή μπορεί να αρνηθεί τη χορήγηση άδειας διαχείρισης αποβλήτων όταν η προτεινόμενη μέθοδος συλλογής, μεταφοράς ή επεξεργασίας κρίνεται ανεπαρκής από την άποψη της προστασίας του περιβάλλοντος. Ειδικότερα, η αρμόδια αρχή αρνείται τη χορήγηση άδειας όταν η προτεινόμενη μέθοδος επεξεργασίας αντίκειται στις διατάξεις του άρθρου 10 του υπό αναφορά νόμου.

Συναφώς, η χορήγηση αδειών διαχείρισης αποβλήτων (ΑΔΑ) δεν αποτελεί οικονομικής φύσεως δραστηριότητα που να δικαιολογεί την εφαρμογή των κανόνων του ανταγωνισμού, αλλά εντάσσεται στον πυρήνα της δημόσιας εξουσίας (*jus imperi*).

Η Επιτροπή υπογραμμίζει ως εκ τούτου το γεγονός πως ο νομοθέτης έχει καθορίσει με ειδική διάταξη στο άρθρο 52 του Νόμου αρ. 185(Ι)/2011, τον τρόπο αναφορικά με τον οποίο ασκείται ο έλεγχος των αποφάσεων του Υπουργείου Γεωργίας και ως εκ τούτου κάθε απόφαση του Υπουργείου Γεωργίας δύναται να αναθεωρηθεί/προσβληθεί στο Ιεραρχικά Ανώτερο Όργανο, το Υπουργικό Συμβούλιο.

Κατά συνέπεια, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει ότι το Υπουργείο Γεωργίας δεν αποτελεί επιχείρηση υπό την έννοια του άρθρου 2 του Νόμου στην έκταση που οι δραστηριότητες του αφορούν άσκηση των εξουσιών που της παρέχει σχετικός νόμος για αδειοδότηση επιχειρήσεων.

(β) Κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO

Η Επιτροπή σημειώνει ότι η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, έχει την ευθύνη για τη διαχείριση της ΟΕΔΑ Κόσιης για τις επαρχίες Λάρνακας και Αμμοχώστου.

Η Επιτροπή σημειώνει επίσης ότι σύμφωνα με τα όσα δηλώθηκαν από μέρους του Υπουργείου Γεωργίας, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO στις 8 Οκτωβρίου 2012 υπέβαλλε αίτηση για χορήγηση άδειας διαχείρισης αποβλήτων (ΑΔΑ) για την παραλαβή και αξιοποίηση χωριστά συλλεγέντων ανακυκλώσιμων αποβλήτων.

Η Επιτροπή, υπό το φως των πιο πάνω, κρίνει ότι η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO αποτελεί επιχείρηση υπό την έννοια του άρθρου 2 του Νόμου αφού παρέχει υπηρεσίες διαχείρισης της ΟΕΔΑ Κόσιης, ενώ ενδιαφέρεται να επεκτείνει τις δραστηριότητες της στη διαχείριση αποβλήτων προδιαλεγμένα στην πηγή.

Η Επιτροπή, ενεργώντας στη βάση της εξέτασης της αίτησης της καταγγέλλουσας για τη λήψη προσωρινών μέτρων και συνεκτιμώντας την, σύμφωνα με τα στοιχεία που έχουν τεθεί ενώπιόν της και όσα ελέχθησαν και κατατέθηκαν κατά την προφορική διαδικασία εξέτασης της εν λόγω αίτησης από τα εμπλεκόμενα μέρη, σε συνδυασμό με τις ισχύουσες διατάξεις του Νόμου και ειδικότερα του άρθρου 28 του Νόμου, έχει καταλήξει στις πιο κάτω διαπιστώσεις:

2. Προϋποθέσεις για τη Λήψη Προσωρινών Μέτρων (άρθρο 28 του Νόμου)

(α) Στοιχειοθέτηση ευλόγως ισχυρής εκ πρώτης όψεως υπόθεση παράβασης των άρθρων 3 και/ή 6 του Νόμου και/ή των άρθρων 101 ΣΛΕΕ και/ ή 102 ΣΛΕΕ

Αναφορικά με την πρώτη προϋπόθεση που θέτει το άρθρο 28 του Νόμου για τη στοιχειοθέτηση ευλόγως ισχυρής εκ πρώτης όψεως υπόθεσης παράβασης των άρθρων 3(1)(α), (γ) και (δ) και 6(1) (α) και (γ) του Νόμου καθώς και των άρθρων 101 και 102 της ΣΛΕΕ (ως οι ισχυρισμοί της εταιρείας Barracuda), η Επιτροπή υπογραμμίζει τα κάτωθι:

Η πρώτη προϋπόθεση που θέτει το άρθρο 28 του Νόμου είναι η στοιχειοθέτηση *prima facie* ισχυρής υπόθεσης. Για την ικανοποίηση αυτής της προϋπόθεσης δεν είναι αναγκαία η βεβαιότητα που απαιτείται για την έκδοση της τελικής απόφασης. Η

βεβαιότητα για την ύπαρξη της κατ' ισχυρισμό παράβασης δεν οφείλει να είναι στον ίδιο βαθμό με αυτό της αναστολής εκτέλεσης διοικητικής πράξης, η οποία προσβάλλεται με προσφυγή στο Ανώτατο Δικαστήριο, όπου απαιτείται η ύπαρξη έκδηλης παρανομίας.

Η Επιτροπή σημειώνει ότι, αντίστοιχη προϋπόθεση για τη λήψη προσωρινών μέτρων θέτει και το άρθρο 8 του Ευρωπαϊκού Κανονισμού 1/2003,⁹ όπου γίνεται λόγος για εκ πρώτης όψεως διαπίστωση παράβασης. Στη υπόθεση *La Cinq*,¹⁰ το ΔΕΕ έκρινε ότι, όταν η Ευρωπαϊκή Επιτροπή εξετάζει τη λήψη προσωρινών μέτρων και την προϋπόθεση για *prima facie* παράβαση των κανόνων του ανταγωνισμού, δεν είναι υποχρεωμένη να έχει τον ίδιο βαθμό βεβαιότητας που απαιτείται για την έκδοση της τελικής της απόφασης επί της καταγγελίας και επομένως δεν μπορεί να αρνηθεί τη χορήγηση προσωρινών μέτρων στη βάση ότι μια προκαταρκτική εξέταση των γεγονότων της υπόθεσης δεν οδηγεί σε έκδηλη και καθαρή παρανομία.

Η Επιτροπή, αντλώντας καθοδήγηση από τη σχετική με την εφαρμογή του άρθρου 28(2)(α) νομολογία, προχώρησε στην εξέταση των υποβληθέντων ενώπιόν της στοιχείων υπό το φως των ισχυρισμών της καταγγέλλουσας για παράβαση των άρθρων 3 και 6(1) του Νόμου και των άρθρων 101 και 102 της ΣΛΕΕ

Άρθρο 3 του Νόμου και άρθρο 101 της ΣΛΕΕ

Σύμφωνα με τα άρθρα 3(1)(α), (γ) και (δ) του Νόμου, τα οποία επικαλείται η καταγγέλλουσα: «*Τηρουμένων των διατάξεων των άρθρων 4 και 5, απαγορεύονται όλες οι συμφωνίες μεταξύ επιχειρήσεων, όλες οι αποφάσεις ενώσεων επιχειρήσεων και κάθε εναρμονισμένη πρακτική, που έχουν ως αντικείμενο ή αποτέλεσμα την παρακώλυση, τον περιορισμό ή τη νόθευση του ανταγωνισμού εντός της Δημοκρατίας, ιδίως εκείνες οι οποίες συνίστανται –*

(α) στον άμεσο ή έμμεσο καθορισμό των τιμών αγοράς ή πώλησης ή άλλων όρων συναλλαγής

[...]

⁹ Κανονισμός (ΕΚ) 1/2003 του Συμβουλίου της 16ης Δεκεμβρίου 2002 σχετικά με την εφαρμογή των κανόνων ανταγωνισμού που προβλέπονται στα άρθρα 81 και 82 της Συνθήκης.

¹⁰ Υπόθεση T-44/90, *La Cinq SA κατά Επιτροπής των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων*, Συλλογή της Νομολογίας του Δικαστηρίου 1992 σελ. II-00001, παρ.3 και 62.

(γ) στη γεωγραφική ή άλλη κατανομή των αγορών ή των πηγών προμήθειας

(δ) στην εφαρμογή ανόμοιων όρων για ισοδύναμες συναλλαγές, με συνέπεια ορισμένες επιχειρήσεις να τίθενται σε μειονεκτική στον ανταγωνισμό θέση

[...]»

Οι θέσεις της εταιρείας Barracuda εστιάζονται στα άρθρα 3(1)(α), (γ) και (δ) του Νόμου και, στην κατ' ισχυρισμόν παράβαση του άρθρου 3 ως αποτέλεσμα της έμμεσης μορφής σύμπραξης μεταξύ της Κυπριακής Δημοκρατίας μέσω του Υπουργείου Γεωργίας και της ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, για την ενίσχυση της τελευταίας μέσω της αδειοδότησης της για τη διαχείριση αποβλήτων.

Η Επιτροπή σημειώνει ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του Νόμου *«σύμπραξη σημαίνει οποιαδήποτε τυπική ή άτυπη, γραπτή ή άγραφη, εκτελεστή κατά νόμο ή μη, συμφωνία δύο ή περισσότερων επιχειρήσεων ή ενώσεων επιχειρήσεων ή την εναρμονισμένη πρακτική δύο ή περισσότερων επιχειρήσεων ή την απόφαση ένωσης επιχειρήσεων, [...]»*.

Ως εκ τούτου, στη βάση του ορισμού της «σύμπραξης» σε ό,τι αφορά την εφαρμογή του Νόμου, απαιτείται συμφωνία ή εναρμονισμένη πρακτική μεταξύ δύο ή περισσότερων επιχειρήσεων ή απόφαση ένωσης επιχειρήσεων. Η Επιτροπή εν πρώτοις παρατηρεί ότι στη βάση των υποβληθέντων ενώπιόν της στοιχείων δεν προκύπτει ύπαρξη απόφασης ένωσης επιχειρήσεων αλλά και ούτε διαπιστώνεται ότι έχει προωθηθεί τέτοια θέση / ισχυρισμός από την εταιρεία Barracuda.

Σε ότι αφορά τα πραγματικά γεγονότα της παρούσας υπόθεσης, η Επιτροπή σημειώνει ότι το Υπουργείο Εσωτερικών εκ μέρους της Κυβέρνησης της Κυπριακής Δημοκρατίας¹¹ στις 20 Δεκεμβρίου 2006 υπέγραψε συμφωνία με την κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO για το σχεδιασμό, κατασκευή λειτουργία και συντήρηση των εγκαταστάσεων επεξεργασίας και διάθεσης Αποβλήτων στην τοποθεσία «Ναυκίας» της Κοινότητας Κόσιης. Η διάρκεια της σύμβασης είναι δέκα (10) έτη με δυνατότητα ανανέωσης της σύμβασης για άλλα δέκα (10) έτη.

¹¹ Σημειώνεται ότι σύμφωνα με τα στοιχεία που κατατέθηκαν στην Επιτροπή από την εταιρεία Barracuda με την αίτησή της ημερομηνίας 28/11/2014, όλες οι αρμοδιότητες του Υπουργείου Εσωτερικών αναφορικά με τη διαχείριση των αποβλήτων έχουν μεταφερθεί στο Υπουργείο Γεωργίας και Φυσικών Πόρων.

Ειδικότερα, όπως έχει προαναφερθεί, η εξουσία του Υπουργείου Γεωργίας για αδειοδότηση επιχειρήσεων που επιθυμούν να δραστηριοποιηθούν στον τομέα επεξεργασίας προδιαλεγμένων στην πηγή απορριμμάτων – ανακυκλώσιμων, εντάσσεται στον πυρήνα της δημόσιας εξουσίας (*jus imperii*). Συνεπώς, διαφαίνεται ότι οι ισχυρισμοί της εταιρείας Barracuda εστιάζονται σε σύμπραξη μεταξύ δύο προσώπων, εκ των οποίων το ένα δεν αποτελεί επιχείρηση για σκοπούς εφαρμογής του Νόμου.

Η Επιτροπή σημειώνει ότι όταν το εμπλεκόμενο πρόσωπο, οργανισμός ή φορέας ασκεί δημόσια εξουσία, τυχόν συμφωνίες που καταρτίζει δεν καταλαμβάνονται από την παρ.1 του άρθρου 101 της ΣΛΕΕ. Κρίθηκε έτσι ότι συμβάσεις παραχώρησης που συνάπτονται μεταξύ των δήμων που ενεργούν υπό την ιδιότητα τους ως δημοσιών αρχών και των επιχειρήσεων που είναι επιφορτισμένες με την εκτέλεση ορισμένης δημόσιας εξουσίας δεν συνιστούν συμφωνίες μεταξύ επιχειρήσεων¹².

Κατ' αναλογία και στην παρούσα περίπτωση οι συμφωνίες που έχουν συναφθεί μεταξύ της Κυβέρνησης της Κυπριακής Δημοκρατίας (μέσω του Υπουργείου Εσωτερικών) και της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, έχουν συναφθεί από το Υπουργείο Γεωργίας¹³ υπό την ιδιότητά του ως δημόσια αρχή επιφορτισμένη με την εκτέλεση ορισμένης δημόσιας εξουσίας και δεν συνιστούν συμφωνίες μεταξύ επιχειρήσεων. Επιπρόσθετα, όπως έχει ήδη σημειωθεί ανωτέρω σε ό,τι αφορά την αδειοδότηση από το Υπουργείο Γεωργίας, η Επιτροπή επισημαίνει ότι το Υπουργείο δρα στα πλαίσια των δημόσιων εξουσιών του και όχι ως επιχείρηση και, ως εκ τούτου, εκπίπτουν της εφαρμογής του άρθρου 3 του Νόμου και των αρμοδιοτήτων της Επιτροπής.

Ως εκ τούτου, η Επιτροπή, λαμβάνοντας υπόψη τους ισχυρισμούς που τέθηκαν από την εταιρεία Barracuda, καταλήγει ότι δεν μπορεί να στοιχειοθετηθεί εκ πρώτης όψεως ισχυρή υπόθεση παράβασης του άρθρου 3 του Νόμου ή / και του άρθρου 101 της ΣΛΕΕ καθότι δεν στοιχειοθετείται βασικό συστατικό στοιχείο για την εφαρμογή αυτών, ήτοι η ύπαρξη σύμπραξης μεταξύ επιχειρήσεων.

Η Επιτροπή, λαμβάνοντας υπόψη ότι το επικαλεσθέν άρθρο 101 της ΣΛΕΕ είναι όμοιο με το άρθρο 3(1) του Νόμου, όπως και η εφαρμογή αυτού σε σχέση με τα όσα

¹² Υπόθεση 30/87, *Corine Bodson v SA Pompes Funebres des Regions Liberees*, [1988] ECR 2479.

¹³ Βλ. υποσημείωση 11 ανωτέρω.

καταγράφονται ανωτέρω, θεωρεί ότι παρέλκει η οποιαδήποτε περαιτέρω εξέταση αυτού.

Άρθρο 6(1) του Νόμου και άρθρο 102 της ΣΛΕΕ

Σύμφωνα με το άρθρο 6(1)(α) και (γ) του Νόμου, τα οποία επικαλείται η εταιρεία Barracuda: «Απαγορεύεται η καταχρηστική εκμετάλλευση δεσπόζουσας θέσης μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων, που κατέχει ή κατέχουν δεσπόζουσα θέση στο σύνολο ή μέρος της εγχώριας αγοράς ενός προϊόντος, ιδιαίτερα εάν η πράξη αυτή έχει ως αποτέλεσμα ή ενδεχόμενο αποτέλεσμα-

(α) τον άμεσο ή έμμεσο καθορισμό αθέμιτων τιμών αγοράς ή πώλησης ή άλλων μη θεμιτών υπό τις περιστάσεις όρων συναλλαγής

[...]

(γ) την εφαρμογή ανόμοιων όρων για ισοδύναμες συναλλαγές, με συνέπεια ορισμένες επιχειρήσεις να τίθενται σε μειονεκτική στον ανταγωνισμό θέση

(δ) την εξάρτηση της σύναψης συμφωνιών από την αποδοχή εκ μέρους των αντισυμβαλλόμενων πρόσθετων υποχρεώσεων, οι οποίες, εκ της φύσεώς τους ή σύμφωνα με τις εμπορικές συνήθειες, δεν έχουν σχέση με το αντικείμενο των συμφωνιών αυτών.»

Οι θέσεις της εταιρείας Barracuda σε ό,τι αφορά το άρθρο 6(1) του Νόμου επικεντρώνονται στο γεγονός ότι η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO διαχειρίζεται στη βάση συμφωνίας με το Κράτος την ΟΕΔΑ Κόσιης ενώ επιχειρούν μέσω διαδικασίας αδειοδότησης να δραστηριοποιηθούν στο τομέα της επεξεργασίας απορριμμάτων προδιαλεγμένων στην πηγή.

Σύμφωνα με την εταιρεία Barracuda, η θέση που κατέχει η Κοινοπραξία με την αποκλειστική διαχείριση της ΟΕΔΑ Κόσιης θα της προσδίδει πλεονέκτημα σε ό,τι αφορά τη δραστηριοποίησή της στον τομέα επεξεργασίας απορριμμάτων προδιαλεγμένων στην πηγή. Ως έχει αναφερθεί ανωτέρω, η εταιρεία Barracuda υποστήριξε ότι ενώ η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, στην αρχική της προσφορά για το Συμβόλαιο διαχείρισης του ΧΥΤΥ Κόσιης, προσέφερε τιμή €80/τόνο για τη διαχείριση ανακυκλώσιμων και €54/τόνο για τα ανάμεικτα απορρίμματα, ακολούθως κατά την επαναδιαπραγμάτευση μείωσε την τιμή της στα ανάμεικτα απορρίμματα, προσφέροντας μηδενική τιμή για τα προδιαλεγμένα από

ΔσΠ ανακυκλώσιμα. Η εταιρεία Barracuda σημειώνει ότι με τη μηδενική τιμή που έχει συμφωνηθεί, η κοινοπραξία θα χρησιμοποιεί τις εγκαταστάσεις που έχουν γίνει από το Κράτος (ΟΕΔΑ Κόσιης) τις οποίες διαχειρίζεται αποκλειστικά, για να δραστηριοποιηθεί σε μία άλλη αγορά στην οποία δραστηριοποιείται και η καταγγέλλουσα, ήτοι στον τομέα της επεξεργασίας απορριμμάτων προδιαλεγμένων στην πηγή, προσφέροντας μηδενική τιμή η οποία θα είναι το προϊόν διεπιδότησης από τις άλλες δραστηριότητες της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO οι οποίες πραγματοποιούνται σε τομέα που κατέχει δεσπόζουσα θέση. Σύμφωνα με τις υποβληθέντες θέσεις κάτι τέτοιο θα εκτόπιζε τις άλλες εταιρείες που δραστηριοποιούνται στην επεξεργασία απορριμμάτων προδιαλεγμένων στην πηγή.

Η Επιτροπή οφείλει να σημειώσει ότι ο έλεγχος της διαδικασίας αδειοδότησης δεν εμπίπτει εντός των ορίων των αρμοδιοτήτων της Επιτροπής, στην έκταση που αυτή δεν αφορά καταχρηστική εκμετάλλευση από επιχείρηση κατέχουσα δεσπόζουσα θέση.

Το άρθρο 6(1) του Νόμου είναι ξεκάθαρο αναφορικά με την ανάγκη για στοιχειοθέτηση των προϋποθέσεων (α) κατοχής δεσπόζουσας θέσης από επιχείρηση και (β) καταχρηστικής εκμετάλλευσης αυτής της θέσης.

Σε ό,τι αφορά την εφαρμογή του άρθρου 6(1) του Νόμου, η Επιτροπή παρατηρεί ότι η προϋπόθεση περί κατοχής δεσπόζουσας θέσης στη διαχείριση στερεών οικιακών απορριμμάτων στις επαρχίες Λάρνακας – Αμμοχώστου, ως οι ισχυρισμοί της εταιρείας Barracuda, αν και εφόσον πληρείται, δεν οδηγεί αυτή καθ' εαυτή σε διαπίστωση παράβασης του σχετικού άρθρου του Νόμου.

Εντούτοις, τονίζεται ότι η κατοχή δεσπόζουσας θέσης δεν αποτελεί παράβαση του Νόμου, ανεξάρτητα από τα αίτια δημιουργίας αυτής της θέσης.¹⁴ Αυτό που συνιστά παράβαση και πρέπει να στοιχειοθετηθεί στα πλαίσια της στοιχειοθέτησης εκ πρώτης όψεως υπόθεσης παράβασης του άρθρου 6(1) του Νόμου είναι η καταχρηστική εκμετάλλευση της θέσης αυτής. Η έννοια της καταχρηστικής εκμετάλλευσης της δεσπόζουσας θέσης όπως ορίσθηκε από το ΔΕΚ στην υπόθεση *Hoffmann-LaRoche* συνιστά μία αντικειμενική έννοια που σχετίζεται με τη συμπεριφορά μίας επιχείρησης που κατέχει δεσπόζουσα θέση, η οποία συμπεριφορά είναι τέτοια ώστε να επηρεάζει τη δομή μίας αγοράς, ή συνεπεία ακριβώς της παρουσίας της εν λόγω επιχείρησης, ο

¹⁴ Βλ. Απόφαση Δικαστηρίου στην υπόθεση 322/81 NV Nederlandsche Bande Industrie Michelin κατά Επιτροπής, Συλλογή 1983, σελ. 3461, και την απόφαση του Πρωτοδικείου T-65/89 BPB Industries plc κατά της Επιτροπής, Συλλογή 1983, σελ. II-389, παρ.57.

βαθμός ανταγωνισμού έχει ήδη μειωθεί και έχει ως αποτέλεσμα να εμποδίζει, μέσω της προσφυγής σε διαφορετικές μεθόδους από εκείνες που διέπουν τον κανονικό ανταγωνισμό μεταξύ προϊόντων ή υπηρεσιών, στο πλαίσιο των δραστηριοτήτων των οικονομικών παραγόντων, τη διατήρηση του βαθμού ανταγωνισμού που υφίσταται ακόμα στην αγορά ή την ανάπτυξη του εν λόγω ανταγωνισμού'.¹⁵

Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της εταιρείας Barracuda, η καταχρηστική εκμετάλλευση συνίσταται στο γεγονός ότι η κοινοπραξία θα εισέλθει στον τομέα επεξεργασίας προδιαλεγμένων στην πηγή απορριμμάτων -ανακυκλώσιμων, αφού αδειοδοτηθεί από την αρμόδια αρχή, προσφέροντας τις υπηρεσίες της σε μηδενική τιμή εφόσον οι δραστηριότητές της θα διεπιδοτούνται από τη δραστηριοποίησή της ως επιχείρηση που έχει το αποκλειστικό δικαίωμα διαχείρισης της ΟΕΔΑ Κόσιης. Η εταιρεία Barracuda ισχυρίζεται ότι η χρέωση μηδενικής τιμής προνοείται σε συμφωνία που είχε υπογραφεί με το Τμήμα Γεωργίας.

Αναφορικά με τις θέσεις της εταιρείας Barracuda περί κατοχής δεσπίζουσας θέσης σε μία αγορά – τομέα (διαχείριση στερεών οικιακών απορριμμάτων στις επαρχίες Λάρνακας – Αμμοχώστου) και χρήση των πόρων που προκύπτουν για καταχρηστική εκμετάλλευση σε μία άλλη συναφή αγορά - τομέα (τομέα επεξεργασίας προδιαλεγμένων στην πηγή απορριμμάτων –ανακυκλώσιμων), η Επιτροπή επισημαίνει την απουσία της κοινοπραξίας από την αγορά – τομέα στον οποίο, κατ' ισχυρισμό, συντελείται ή θα συντελεστεί η καταχρηστική εκμετάλλευση.

Σύμφωνα με τα όσα τέθηκαν από το Υπουργείο Γεωργίας, η κοινοπραξία ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO αιτήθηκε την απόκτηση άδειας επεξεργασίας υλικών συσκευασίας διαλεγμένα στη πηγή, η οποία όμως μέχρι στιγμής δεν έχει δοθεί εν αναμονή τόσο της θέσης του Εφόρου Κρατικών Ενισχύσεων όσο και του Γενικού Εισαγγελέα. Επιπρόσθετα, σύμφωνα με τα στοιχεία που κατατέθηκαν ενώπιον της Επιτροπής, βάσει της υπογραφείσας Συμφωνίας μεταξύ της Κυβέρνησης της Κυπριακής Δημοκρατίας και της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO, η δεύτερη προτού αρχίσει τη λειτουργία των εγκαταστάσεων οφείλει να λάβει όλες τις απαιτούμενες άδειες λειτουργίας που ισχύουν στη Δημοκρατία.

Συνεπώς, οι θέσεις της εταιρείας Barracuda εστιάζονται στο μελλοντικό ενδεχόμενο δραστηριοποίησης της κοινοπραξίας στον τομέα επεξεργασίας προδιαλεγμένων στην

¹⁵ Απόφαση ΔΕΚ, C-85/76, αιτιολογική σκέψη 91.

πηγή απορριμμάτων– ανακυκλώσιμων και στο μελλοντικό ενδεχόμενο καταχρηστικής εκμετάλλευσης που κατέχει λόγω διαχείρισης της ΟΕΔΑ Κόσιης. Το ενδεχόμενο αυτό δε φαίνεται να αφορά το άμεσο μέλλον εφόσον (α) σε ό,τι αφορά τα προδιαλεγμένα στην πηγή απορρίμματα – ανακυκλώσιμα δραστηριοποιείται η Green-Dot η οποία έχει συμφωνίες έως το 2018 με επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στον τομέα και, σημαντικότερα, (β) οι διαδικασίες του Υπουργείου Γεωργίας, λόγω ζητημάτων που προέκυψαν αναφορικά με κινδύνους στον ανταγωνισμό, καθώς και υποχρεώσεις της Κυβέρνησης της Κυπριακής Δημοκρατίας σε σχέση με κρατικές ενισχύσεις, καθιστά την όλη διαδικασία αβέβαιη και χρονοβόρα εφόσον, ως αναφέρθηκε κατά την ενώπιον της Επιτροπής προφορική διαδικασία από τους εκπροσώπους του Υπουργείου Γεωργίας, το εν λόγω Υπουργείο αναμένει σχετικές απαντήσεις από άλλα αρμόδια τμήματα και αρχές.

Η Επιτροπή επισημαίνει ότι στη βάση των ενώπιόν της στοιχείων, η αίτηση για λήψη προσωρινών μέτρων έχει υποβληθεί εναντίον επιχείρησης η οποία καταγγέλλεται για καταχρηστική εκμετάλλευση δεσπόζουσας θέσης σε τομέα στον οποίο δεν δραστηριοποιείται και της οποίας η δραστηριοποίηση θα εξαρτηθεί από σχετική τοποθέτηση αρμόδιων αρχών καθώς και από ενδεχομένως άλλους παράγοντες.

Ως εκ τούτου, δεν στοιχειοθετείται ισχυρή εκ πρώτης όψεως υπόθεση παράβασης για (α) άμεσο ή έμμεσο καθορισμό αθέμιτων τιμών αγοράς ή πώλησης ή άλλων μη θεμιτών υπό τις περιστάσεις όρων συναλλαγής, (γ) εφαρμογή ανόμοιων όρων για ισοδύναμες συναλλαγές, με συνέπεια ορισμένες επιχειρήσεις να τίθενται σε μειονεκτική στον ανταγωνισμό θέση, ή (δ) την εξάρτηση της σύναψης συμφωνιών από την αποδοχή εκ μέρους των αντισυμβαλλόμενων πρόσθετων υποχρεώσεων, οι οποίες, εκ της φύσεώς τους ή σύμφωνα με τις εμπορικές συνήθειες, δεν έχουν σχέση με το αντικείμενο των συμφωνιών αυτών, λόγω του ότι η επιχείρηση η οποία καταγγέλλεται ότι έχει καταχρηστικά εκμεταλλευτεί τη θέση της με αυτούς τους τρόπους δεν δραστηριοποιείται στον εν λόγω τομέα.

Η Επιτροπή, υπό το φως των περιστατικών της παρούσας υπόθεσης, υπογραμμίζει ότι η δραστηριοποίησή της εν λόγω επιχείρησης στον εν λόγω τομέα / αγορά δεν είναι βέβαιη και δεν μπορεί να προσδιοριστεί χρονικά και ότι δεν μπορεί να εκδώσει απόφαση για λήψη προσωρινών μέτρων εναντίον επιχείρησης η οποία ενδεχομένως, μελλοντικά, δύναται ή υπάρχει η πιθανότητα να παραβεί το Νόμο. Το λεκτικό του άρθρου 6(1) του Νόμου είναι ξεκάθαρο στο ότι απαγορεύεται η καταχρηστική

εκμετάλλευση δεσπόζουσας θέσης και όχι η ενδεχόμενη μελλοντική καταχρηστική εκμετάλλευση.

Η Επιτροπή, λαμβάνοντας υπόψη ότι το επικαλεσθέν άρθρο 102 της ΣΛΕΕ είναι όμοιο με το άρθρο 6(1) του Νόμου, όπως και η εφαρμογή αυτού σε σχέση με τα όσα καταγράφονται ανωτέρω, θεωρεί ότι παρέλκει η οποιαδήποτε περαιτέρω εξέταση αυτού. Επιπρόσθετα, η Επιτροπή επισημαίνει ότι δεν έχουν υποβληθεί οποιοδήποτε ισχυρισμοί ή και στοιχεία αναφορικά με τις προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 102 ΣΛΕΕ σε σχέση με την κατοχή δεσπόζουσας θέσης στην εσωτερική αγορά της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή σε σημαντικό τμήμα αυτής ούτε και ισχυρισμοί ή και στοιχεία αναφορικά με επηρεασμό του εμπορίου μεταξύ των Κρατών μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Ως εκ τούτου, στη βάση και των ανωτέρω, η Επιτροπή καταλήγει ότι τα υποβληθέντα στοιχεία και τα ενώπιον της Επιτροπής στοιχεία δεν τεκμηριώνουν / στοιχειοθετούν ευλόγως ισχυρή εκ πρώτης όψεως υπόθεση παράβασης ως η σχετική πρόνοια του άρθρου 28(2)(α) του Νόμου.

Η Επιτροπή σημειώνει ότι οι προϋποθέσεις που θέτει το άρθρο 28(2) του Νόμου για τη λήψη προσωρινών μέτρων, θα πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά. Εφόσον, στην παρούσα περίπτωση δεν συντρέχει η προϋπόθεση του άρθρου 28(2)(α) του Νόμου, ήτοι δεν στοιχειοθετείται ευλόγως ισχυρή εκ πρώτης όψεως υπόθεση παράβασης, και υπό το φως του γεγονότος ότι οι προϋποθέσεις του άρθρου 28(2) του Νόμου πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει ότι παρέλκει η εξέταση της δεύτερης προϋπόθεσης του άρθρου 28(2), ήτοι η ανάγκη να συντρέχει επείγουσα περίπτωση, λόγω σοβαρού κινδύνου ανεπανόρθωτης βλάβης στον ανταγωνισμό

Η. ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΟ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ

Η Επιτροπή, υπό το φως των όσων έχουν αναφερθεί και αναλυθεί και στηριζόμενη στα στοιχεία που βρίσκονται κατατεθειμένα στο διοικητικό φάκελο της υπόθεσης, καθώς και στα όσα αναπτύχθηκαν από τα εμπλεκόμενα μέρη κατά την προφορική διαδικασία που πραγματοποιήθηκε στις 14/1/2015 ενώπιόν της, αλλά και τα όσα υποβλήθηκαν γραπτώς, αποφασίζει ομόφωνα ότι δεν έχουν στοιχειοθετηθεί οι σωρευτικές προϋποθέσεις που το άρθρο 28 του Νόμου θέτει για την έκδοση των αιτούμενων προσωρινών μέτρων.

Ως εκ τούτου, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει να απορρίψει το αίτημα της Barracuda για τη λήψη προσωρινών μέτρων εναντίον του Υπουργείου Γεωργίας και της κοινοπραξίας ΗΛΕΚΤΩΡ-ΕΛΛΑΚΤΩΡ-CYBARCO.

ΛΟΥΚΙΑ ΧΡΙΣΤΟΔΟΥΛΟΥ
Πρόεδρος της Επιτροπής
Προστασίας του Ανταγωνισμού