



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

19 вересня 2024 р.

Київ

№ 325-р

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши справу № 130-26.13/111-23 за ознаками вчинення (*інформація, доступ до якої обмежено*), Відповідач (*інформація, доступ до якої обмежено*)) порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», шляхом придбання (*інформація, доступ до якої обмежено*), без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення (*інформація, доступ до якої обмежено*) порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді (*інформація, доступ до якої обмежено*), без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.
- (2) Відповідно до витягів з державного реєстру речових прав від 04 серпня 2023 року (*інформація, доступ до якої обмежено*) на нерухоме майно та земельну ділянку відповідно, (*інформація, доступ до якої обмежено*) набуло права власності на (*інформація, доступ до якої обмежено*)

2. ВІДПОВІДАЧ

- (3) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (4) До Комітету надійшла заява уповноваженого представника (*інформація, доступ до якої обмежено*) від 24.07.2023 б/н (zareestrovana в Комітеті 25.07.2023 за № 8-01/278-ЕКк) (далі – Заява) про надання дозволу (*інформація, доступ до якої обмежено*) на придбання (*інформація, доступ до якої обмежено*) та належить на праві власності (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (5) За результатами розгляду Заяви, у зв'язку з виявленням підстав для заборони заявленої концентрації на підставі частини першої статті 30 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 05 вересня 2023 року № 01/169-р розпочато

- розгляд справи № 130-25/8-23-ЕКк про концентрацію (далі – Справа про концентрацію).
- (6) Рішенням Комітету від 28.12.2023 № 406-р надано дозвіл (*інформація, доступ до якої обмежено*) на придбання активів, що складаються з рухомого та нерухомого майна й утворюють у сукупності єдиний майновий комплекс, який розташований за адресою: (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – Рішення).
 - (7) У зв'язку з тим, що (*інформація, доступ до якої обмежено*) здійснило заявлену концентрацію до надання дозволу на концентрацію, розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 05 вересня 2023 року № 01/170-р розпочато розгляд справи № 130-26.13/111-23 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
 - (8) Листом Антимонопольного комітету України від 05.09.2023 № 130-26.13/01-9789є уповноваженого представника Відповідача було повідомлено про початок розгляду зазначеної вище справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
 - (9) Листом Комітету від 04.04.2024 № 130-26.13/01-3415є (*інформація, доступ до якої обмежено*) надіслано, зокрема, копію подання від 03.04.2024 № 130-26.13/111-23/74-спр з попередніми висновками Антимонопольного комітету України у справі № 130-26.13/111-23 (далі – Подання у справі).
 - (10) На Подання у справі (*інформація, доступ до якої обмежено*) листом від 10.05.2024 б/н (zareєстрованим у Комітеті 10.05.2024 за № 8-01/6640-кі) надало відповідь та пояснення.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (11) Згідно з Протоколом про проведення аукціону (*інформація, доступ до якої обмежено*) від 26.07.2023 (*інформація, доступ до якої обмежено*) визнано переможцем електронного аукціону з продажу рухомого та нерухомого майна боржника (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (12) Право власності на нерухоме майно було зареєстроване за (*інформація, доступ до якої обмежено*) 04.08.2023, що підтверджується витягами з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно від 04.08.2023.
Отже, (*інформація, доступ до якої обмежено*) 04.08.2023 придбало активи, що складаються з рухомого та нерухомого майна й утворюють у сукупності єдиний майновий комплекс, який розташований за адресою: (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (13) Відповідно до частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що була чинною до 01.01.2024) (далі – Закон) концентрацією визнається, зокрема, безпосереднє або опосередковане придбання, набуття у власність іншим способом активів у вигляді єдиного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання, одержання в управління, оренду, лізинг, концесію чи набуття в інший спосіб права користування активами у вигляді єдиного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання, в тому числі придбання активів суб'єкта господарювання, що ліквідується.
- (14) Відповідні вартісні показники учасників концентрації за 2022 рік перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону, тому зазначена концентрація потребувала попереднього отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.
- (15) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.

- (16) До Комітету заява уповноваженого представника *(інформація, доступ до якої обмежено)* та *(інформація, доступ до якої обмежено)* від 24.07.2023 б/н (зарєєстрована в Комітеті 25.07.2023 за № 8-01/278-ЕКк) про надання дозволу *(інформація, доступ до якої обмежено)* на придбання *(інформація, доступ до якої обмежено)* та належав на праві власності *(інформація, доступ до якої обмежено)*, надійшла 25 липня 2023 року, тобто до здійснення концентрації. Однак концентрація була здійснена 04.08.2023, тобто до прийняття Комітетом Рішення.
- (17) Оскільки *(інформація, доступ до якої обмежено)* придбало *(інформація, доступ до якої обмежено)*, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, такі дії товариства є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону.

Відносини контролю учасників концентрації

За інформацією, наданою Антимонопольному комітету України уповноваженими представниками учасників концентрації (на дату подання заяви до Комітету та на дату здійснення концентрації):

(інформація, доступ до якої обмежено).

- (18) *(інформація, доступ до якої обмежено)* та особи, пов'язані з ним відносинами контролю, відповідно до статті 1 Закону є єдиною групою суб'єктів господарювання, які далі разом іменуються як Група Продавця;
- (19) кінцевий бенефіціарний власник (контролер) у *(інформація, доступ до якої обмежено)* та Групи Продавця відсутній;
- (20) постановою Господарського суду Одеської області у справі *(інформація, доступ до якої обмежено)* від 07.10.2021 *(інформація, доступ до якої обмежено)* визнано банкрутом і щодо нього відкрито ліквідаційну процедуру;
- (21) ухвалою Господарського суду Одеської області у справі № 916/80/16 від 03.11.2022 ліквідатором *(інформація, доступ до якої обмежено)* призначено арбітражного керуючого *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
- (22) з 03.11.2021 до *(інформація, доступ до якої обмежено)*, яка здійснює свою професійну діяльність арбітражного керуючого, як до ліквідатора перейшли повноваження щодо управління справами *(інформація, доступ до якої обмежено)*, як це передбачено частиною четвертою статті 105 Цивільного кодексу України. Відтак будь-які інші пов'язані з *(інформація, доступ до якої обмежено)* юридичні та/або фізичні особи втратили вирішальний вплив (контроль) на його господарську діяльність, якщо такий був;
- (23) *(інформація, доступ до якої обмежено)* не здійснює господарської діяльності;
- (24) *(інформація, доступ до якої обмежено)* пов'язане відносинами контролю із суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, які разом утворюють Групу *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
- (25) на території України *(інформація, доступ до якої обмежено)* здійснює діяльність із: *(інформація, доступ до якої обмежено)*
- (26) кінцевим бенефіціарним власником Групи *(інформація, доступ до якої обмежено)* є фізична особа – громадянин України.

Задіяні товарні ринки концентрації в Україні

- (27) У Справі про концентрацію було встановлено, що:
- (28) Група *(інформація, доступ до якої обмежено)* здійснює діяльність, зокрема, із надання послуг *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
- (29) *(інформація, доступ до якої обмежено)*;

- (30) до кінця 2022 року (*інформація, доступ до якої обмежено*), господарську діяльність із (*інформація, доступ до якої обмежено*);
- (31) конкурентами (*інформація, доступ до якої обмежено*) на ринку (*інформація, доступ до якої обмежено*) у період з 2019 по 2022 роки були: (*інформація, доступ до якої обмежено*);
- (32) частка (*інформація, доступ до якої обмежено*), яке діяло (*інформація, доступ до якої обмежено*) у період з 2019 по 2021 роки (*інформація, доступ до якої обмежено*), перевищувала (*інформація, доступ до якої обмежено*) відсотків;
- (33) метою здійснення концентрації для Групи (*інформація, доступ до якої обмежено*) відсотків від загального обсягу вказаного ринку.

- (34) Внаслідок здійснення концентрації:
на ринку (*інформація, доступ до якої обмежено*) відповідно. При цьому для (*інформація, доступ до якої обмежено*) не є профільною;
(*інформація, доступ до якої обмежено*) зміцнить свою позицію на ринку (*інформація, доступ до якої обмежено*);
- (35) буде відсутня можливість у споживача швидко змінювати надавача (*інформація, доступ до якої обмежено*).

- (36) На задіяному ринку не існуватиме вагомих урівноважуючих чинників антиконкурентних наслідків концентрації та наявні значні економічні бар'єри для виходу на ринок (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (37) За інформацією, наданою конкурентами та споживачами, зазначена концентрація матиме значний вплив як на споживачів (*інформація, доступ до якої обмежено*) так і в цілому на ринок (*інформація, доступ до якої обмежено*).

- (38) Враховуючи зазначене, здійснення концентрації може призвести до значного негативного впливу на конкуренцію на ринку (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (39) Відповідно до статті 25 Закону Антимонопольний комітет України чи адміністративна колегія Антимонопольного комітету України надають дозвіл на концентрацію у разі, якщо вона не призводить до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на всьому ринку чи в значній його частині.
- (40) Відповідно до частини другої статті 31 Закону в разі встановлення підстав для заборони узгоджених дій, концентрації органи Антимонопольного комітету України повідомляють їх учасників про зміст таких підстав та встановлюють тридцятиденний строк для надання учасниками узгоджених дій, концентрації пропозицій щодо зобов'язань, які готові взяти на себе учасники таких узгоджених дій, концентрації, що усувають відповідний негативний вплив узгоджених дій, концентрації на конкуренцію та дозволяють органу Антимонопольного комітету України прийняти рішення про надання дозволу на узгоджені дії, концентрацію. Цей строк може бути продовжений за клопотанням учасника узгоджених дій, концентрації.

- (41) У зв'язку із цим заявникам було надіслано лист Комітету від 08.12.2023 № 130-25/01-12809є з пропозицією щодо надання (*інформація, доступ до якої обмежено*) зобов'язань у справі № 130-25/8-23-ЕКк про концентрацію у вигляді придбання (*інформація, доступ до якої обмежено*).

- (42) Уповноважений представник учасників концентрації листом від 19 грудня 2023 р. б/н (вх. № 8-01/14988 від 19.12.2023) надав пропозиції щодо зобов'язань, які (*інформація, доступ до якої обмежено*) взяло на себе.

- (43) Зобов'язання, запропоновані учасниками концентрації, не суперечать інтересам учасників ринку (*інформація, доступ до якої обмежено*) (обсяг (*інформація, доступ до якої обмежено*), запропонований учасниками концентрації, відповідає середнім об'ємам перевалки, який надавався (*інформація, доступ до якої обмежено*) суб'єктам господарювання, які не пов'язані відносинами контролю із (*інформація, доступ до якої обмежено*) та нівелюють потенційно можливий негативний вплив концентрації на вказаний ринок.
- (44) Таким чином, здійснення концентрації було обумовлене зобов'язаннями, дотримання яких усуватиме негативний вплив концентрації на конкуренцію на ринку (*інформація, доступ до якої обмежено*) та забезпечить наявність конкуренції на зазначеному ринку між його учасниками.
- (45) Враховуючи зазначене, рішенням Комітету від 28.12.2023 № 406-р надано дозвіл (*інформація, доступ до якої обмежено*) на придбання (*інформація, доступ до якої обмежено*), із зобов'язаннями такого змісту:
- з метою усунення негативного впливу здійснення концентрації на конкуренцію на ринку (*інформація, доступ до якої обмежено*), з урахуванням відносин контролю: не допускати необґрунтованої відмови суб'єктам господарювання, які не пов'язані відносинами контролю з (*інформація, доступ до якої обмежено*) (з урахуванням відносин контролю), від надання послуг із (*інформація, доступ до якої обмежено*), а саме: за наявності запитів із боку таких суб'єктів господарювання, виражених, у тому числі в офіційних листах та/або за допомогою засобів електронної пошти, забезпечити надання послуг із (*інформація, доступ до якої обмежено*) на зазначених активах суб'єктам господарювання, які не пов'язані відносинами контролю з (*інформація, доступ до якої обмежено*). При цьому (*інформація, доступ до якої обмежено*) (з урахуванням відносин контролю) зобов'язується надавати (*інформація, доступ до якої обмежено*) суб'єктам господарювання, які не пов'язані відносинами контролю з (*інформація, доступ до якої обмежено*) (з урахуванням відносин контролю), (*інформація, доступ до якої обмежено*);

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (46) Відповідно до пункту 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, у разі якщо наявність такого дозволу необхідна, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції. (*інформація, доступ до якої обмежено*) вчинило порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді придбання (*інформація, доступ до якої обмежено*) без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

6. ВІДПОВІДЬ ВІДПОВІДАЧА НА ПОПЕРЕДНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (47) Листом від 10.05.2024 б/н (zareєстрованим у Комітеті 10.05.2024 за № 8-01/6640) Відповідач не надав зауважень на Подання у справі.
- (48) Відповідач просить звернути увагу на таке:
05 липня 2023 року Відповідач звернувся до (*інформація, доступ до якої обмежено*); з проханням розглянути можливість передбачити в умовах аукціону та відповідному оголошенні щодо аукціону положення про відкладальну обставину для набуття права власності на (*інформація, доступ до якої обмежено*);

05 липня 2023 року ліквідатор (*інформація, доступ до якої обмежено*) на звернення Відповідача повідомило, що положеннями нормативних актів, які регулюють порядок проведення аукціону в межах ліквідаційної процедури, зокрема, постановою Кабінету Міністрів України від 02.10.2019 № 865 та підпунктом 1 пункту 2 статті 13 Кодексу України з процедур банкрутства, не передбачена можливість встановлювати умову про відкладальну обставину для набуття права власності на майно.

Таким чином, через низку законодавчо врегульованих процедур відкладальна умова в документації аукціону не могла бути виконана.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ

Отже, доказами, зібраними у справі, доведено, а поясненнями Відповідача не спростовано висновок Комітету про те, що дії Відповідача, які полягали в придбанні (*інформація, доступ до якої обмежено*), без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до звіту про фінансові результати чистий дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) (*інформація, доступ до якої обмежено*) за 2023 рік становить 0 грн.

- (49) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штраф за порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 цього Закону, у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (50) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Відповідно до пункту 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» від 09.08.2023 № 3295-IX заяви про надання дозволу на концентрацію суб'єктів господарювання, які подані та розгляд яких не закінчено до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що (інформація, доступ до якої обмежено) вчинило порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді (інформація, доступ до якої обмежено), без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на (інформація, доступ до якої обмежено) штраф у розмірі 170 000 (сто сімдесят тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

Відповідно до частини тринадцятої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» документи, що підтверджують сплату штрафу, необхідно надіслати до Антимонопольного комітету України протягом п'яти днів з дня сплати штрафу.

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Комітету

Павло КИРИЛЕНКО