



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

06 жовтня 2016 р.

Київ

№ 454-р

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України, розглянувши подання Департаменту контролю за концентраціями та узгодженими діями від 28.07.2016 № 24-26.13/108-16/297-спр/кі у справі № 24-26.13/108-16 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції компаніями «E.I. du Pont de Nemours and Company» (м. Вілмінгтон, США) та «The Dow Chemical Company» (м. Мідленд, США) у вигляді здійснення концентрації шляхом створення компанії «Diamond-Orion HoldCo, Inc.» (м. Вілмінгтон, США) (назву компанії «Diamond-Orion HoldCo, Inc.» було змінено на «DowDuPont, Inc.») без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна,

ВСТАНОВИВ:

За інформацією, наданою Антимонопольному комітету України уповноваженими представниками компаній «E.I. du Pont de Nemours and Company», «The Dow Chemical Company» та «DowDuPont, Inc.», компанії «E.I. du Pont de Nemours and Company» та «The Dow Chemical Company» створили компанію «DowDuPont, Inc.» 09 грудня 2015 року.

Згідно з пунктом 3 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією визнається створення суб'єкта господарювання двома і більше суб'єктами господарювання, який протягом тривалого періоду буде самостійно здійснювати господарську діяльність, але при цьому таке створення не призводить до координації конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, що створили цей суб'єкт господарювання, або між ними та новоствореним суб'єктом господарювання.

Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2014 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що діяла на момент створення). Тому зазначена концентрація могла бути здійснена лише за умови попереднього отримання дозволу Антимонопольного комітету України чи адміністративної колегії Антимонопольного комітету України.

Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.

До Антимонопольного комітету України заява про надання дозволу компаніям «E.I. du Pont de Nemours and Company» та «The Dow Chemical Company» на створення компанії «DowDuPont, Inc.» була надіслана 13 червня 2016 року за № 1150 (zareestrovana y Komiteti 13.06.2016 za № 15-01/280-EKk), тобто після здійснення зазначеної концентрації.

Отже, дії компаній «E.I. du Pont de Nemours and Company» та «The Dow Chemical Company» у вигляді здійснення концентрації шляхом створення компанії «DowDuPont, Inc.» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

За інформацією, наданою Антимонопольному комітету України уповноваженими представниками компаній «E.I. du Pont de Nemours and Company», «The Dow Chemical Company» та «DowDuPont, Inc.»:

компанія «DowDuPont, Inc.» була створена виключно для цілей укладення Договору і плану злиття від 11 грудня 2015 року та здійснення основної трансакції (зазначене створення було підготовчим (технічним) етапом в основній трансакції), яка полягала в набутті компанією «DowDuPont, Inc.» контролю над:

компанією «E.I. du Pont de Nemours and Company» шляхом приєднання компанії «Orion Merger Sub, Inc.» (м. Вілмінгтон, США), що пов'язана відносинами контролю з компанією «DowDuPont, Inc.», до компанії «E.I. du Pont de Nemours and Company». Рішенням Антимонопольного комітету України від 05.07.2016 № 316-р було надано дозвіл компанії «DowDuPont, Inc.» на набуття контролю над компанією «E.I. du Pont de Nemours and Company»;

компанією «The Dow Chemical Company» шляхом приєднання компанії «Diamond Merger Sub, Inc.» (м. Вілмінгтон, США), що пов'язана відносинами контролю з компанією «DowDuPont, Inc.», до компанії «The Dow Chemical Company». Рішенням Антимонопольного комітету України від 05.07.2016 № 317-р було надано дозвіл компанії «DowDuPont, Inc.» на набуття контролю над компанією «The Dow Chemical Company»;

на момент подання заяви компанії «Orion Merger Sub, Inc.» та «Diamond Merger Sub, Inc.» не здійснювали господарської діяльності, а компанія «DowDuPont, Inc.» здійснювала діяльність з управління корпоративними правами зазначених компаній, та не здійснювала господарської діяльності на території України;

компанія «E. I. du Pont de Nemours and Company» здійснює діяльність з управління корпоративними правами суб'єктів господарювання – резидентів та нерезидентів України, пов'язаних з нею відносинами контролю, перелік яких надано в матеріалах заяв, які разом утворюють Групу DuPont, що здійснює діяльність з дослідження, розробки, виробництва, дистрибуції та реалізації хімічних речовин, пластмас, агрохімічної продукції, фарб, насіння, харчових інгредієнтів тощо;

на території України Група DuPont здійснює діяльність через:

суб'єктів господарювання – резидентів та нерезидентів України, які здійснюють діяльність з: реалізації насіння, агрохімічної продукції, харчових інгредієнтів, ензимів, похідних етилену високого тиску, поверхонь, матеріалів для гнучких друкованих плат, фотополімерних пластин для флексодруку, мембран, захисного одягу, бетаїну;

у 2014 році на території України Група DuPont також здійснювала діяльність з реалізації термопластику, діоксиду титану, продуктів фтор-хімічної промисловості через суб'єкта господарювання – нерезидента України та надання консультаційних послуг з питань операційної діяльності через суб'єкта господарювання – резидента України;

до Групи DuPont також входить суб'єкт господарювання – резидент України, який здійснює діяльність з виробництва насіння та реалізує його суб'єкту господарювання, що входить до складу Групи DuPont, та суб'єкт господарювання – резидент України, який не здійснює господарської діяльності;

також Група DuPont має на території України представництва в місті Києві, які здійснюють діяльність із надання маркетингових послуг;

компанія «The Dow Chemical Company» здійснює діяльність з управління корпоративними правами суб'єктів господарювання – резидентів та нерезидентів України, пов'язаних з нею відносинами контролю, перелік яких надано в матеріалах заяв, які разом утворюють Групу Dow, що здійснює діяльність з розробки, виробництва та реалізації спеціалізованих хімікатів, сучасних матеріалів, сільськогосподарської продукції та надання сільськогосподарських послуг, продукції та надання послуг у галузі виробництва пластмас тощо;

на території України Група Dow здійснює діяльність через:

суб'єктів господарювання – резидентів та нерезидентів України, які здійснюють діяльність з: реалізації поліуретанових систем та компонентів, насіння, агрохімічної продукції, загальних споживчих товарів, автомобільних систем, продукції для будівництва, матеріалів для покриття, еластомерів, електронного та телекомунікаційного обладнання, пластмас для пакування та спеціалізованих пластмас, технологій у сфері енергетики та водопостачання, промислових технологій, функціональних мономерів, поліуретану;

у 2014, 2015 роках на території України Група Dow також здійснювала діяльність з реалізації хлорорганіки та епоксидних смол;

також Група Dow має на території України представництва в місті Києві, які здійснюють діяльність із надання маркетингових послуг;

учасники концентрації не пов'язані відносинами контролю з іншими суб'єктами господарювання.

Враховуючи викладене, зазначена концентрація не призводить до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.

На подання з попередніми висновками у справі № 24-26.13/108-16 уповноважені представники компаній «E.I. du Pont de Nemours and Company» та «The Dow Chemical Company» листом від 10.08.2016 № 1191/1 (zareєстрованим у Комітеті 10.08.2016 за № 8-24/896-кі) повідомили: створення не мало впливу на українські ринки та конкуренцію на цих ринках, оскільки: зазначене створення було підготовчим (технічним) етапом в основній транзакції; на момент подання заяви компанія «DowDuPont, Inc.» здійснювала діяльність з управління корпоративними правами компанії «Orion Merger Sub, Inc.» та «Diamond Merger Sub, Inc.», і за період свого існування зазначені компанії не здійснювали діяльності з виробництва, реалізації, придбання товарів або надання послуг в усьому світі та в Україні.

Відповідно до абзацу третього частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штрафи на суб'єктів господарювання за порушення, передбачені 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.

Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік компанії «E.I. du Pont de Nemours and Company» становить *[інформація з обмеженим доступом]* дол. США, що в перерахунку, згідно з офіційним курсом Національного банку України, становить *[інформація з обмеженим доступом]* грн.

Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік компанії «The Dow Chemical Company» становить *[інформація з обмеженим доступом]* дол. США, що в перерахунку, згідно з офіційним курсом Національного банку України, становить *[інформація з обмеженим доступом]* грн.

При визначенні розміру штрафу за вчинення компаніями «E.I. du Pont de Nemours and Company» та «The Dow Chemical Company» порушення законодавства про захист економічної конкуренції враховано, що компанії звернулись із заявою про надання дозволу на концентрацію до початку розгляду справи про порушення.

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) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що компанія «E.I. du Pont de Nemours and Company» (м. Вілмінгтон, США) вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення разом з компанією «The Dow Chemical Company» (м. Мідленд, США) компанії «DowDuPont, Inc.» (м. Вілмінгтон, США) без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накласти на компанію «E.I. du Pont de Nemours and Company» штраф у розмірі 102 000 (сто дві тисячі) гривень.

3. Визнати, що компанія «The Dow Chemical Company» вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення разом з компанією «E.I. du Pont de Nemours and Company» компанії «DowDuPont, Inc.» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

4. За порушення, зазначене в пункті 3 цього рішення, накласти на компанію «The Dow Chemical Company» штраф у розмірі 102 000 (сто дві тисячі) гривень.

5. Надати дозвіл компаніям «E.I. du Pont de Nemours and Company» та «The Dow Chemical Company» на створення компанії «DowDuPont, Inc.».

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬСВ