



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

28 грудня 2017 р.

Київ

№ 739-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 24-26.13/19-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції компаніями «Wilmar International Limited» (м. Сінгапур, Сінгапур) та «Archer Daniels Midland Europe B.V.» (м. Амстердам, Нідерланди) у вигляді здійснення концентрації шляхом створення компанії «Olenex S.à.r.l.» (м. Роль, Швейцарія) без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, та подання про попередні висновки у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Департаменту контролю за концентраціями та узгодженими діями від 10.10.2017 № 24-26.13/19-17/368-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Відповідно до статуту компанії «Olenex S.à.r.l.» від 18 червня 2012 року компаніями «Wilmar Switzerland S.à.r.l.» (м. Роль, Швейцарія) та «ADM International S.à.r.l.» (м. Роль, Швейцарія) (пов'язані відносинами контролю з компаніями «Wilmar International Limited» та «Archer Daniels Midland Europe B.V.» відповідно) була створена компанія «Olenex S.à.r.l.».

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Компанії «Wilmar International Limited» (м. Сінгапур, Сінгапур) та «Archer Daniels Midland Europe B.V.» (м. Амстердам, Нідерланди).

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 22.02.2017 № 01/37-р розпочато розгляд справи № 24-26.13/19-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- 4.1. Підстави відкриття справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Відповідно до статуту компанії «Olenex S.à.r.l.» від 18 червня 2012 року компаніями «Wilmar Switzerland S.à.r.l.» та «ADM International S.à.r.l.» (пов'язані відносинами

- контролю з компаніями «Wilmar International Limited» та «Archer Daniels Midland Europe B.V.» відповідно) була створена компанія «Olenex S.à.r.l.».
- (5) Відповідно до пункту 3 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією визнається, зокрема, 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.
 - (6) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2011 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що діяла на момент придбання).
 - (7) Тому створення компанії «Olenex S.à.r.l.» компаніями «Wilmar Switzerland S.à.r.l.» та «ADM International S.à.r.l.» могло бути здійснене лише за умови попереднього отримання дозволу Комітету чи адміністративної колегії Комітету.
 - (8) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
 - (9) До Комітету заява про надання дозволу на створення компанії «Olenex S.à.r.l.» не надходила.
 - (10) Отже, дії компаній «Wilmar International Limited» та «Archer Daniels Midland Europe B.V.» у вигляді створення компанії «Olenex S.à.r.l.» без отримання відповідного дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
 - (11) За інформацією, наданою уповноваженими представниками учасників концентрації на момент здійснення концентрації:
 - (12) компанія «Wilmar International Limited» пов'язана відносинами контролю із суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, що утворюють Групу «Wilmar», яка здійснювала діяльність із вирощування олійних пальм, переробки насіння олійних культур, виробництва та реалізації харчової олії та жирів, виробництва олеохімікатів та біодизельного палива, вирощування та реалізації зернових культур. На території України Група «Wilmar» через суб'єктів господарювання – резидентів і нерезидентів здійснювала діяльність із реалізації рафінованої рослинної олії, рослинних жирів, олеохімікатів;
 - (13) компанія «Archer Daniels Midland Europe B.V.», разом з пов'язаними з нею відносинами контролю суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, утворюють Групу «ADM», яка здійснювала діяльність із вирощування, переробки олійних культур (соєвих бобів, соняшнику, рапсу, коноплі, льону, бавовни), переробки какао-бобів, кукурудзи, зернових культур, виробництва та реалізації какао, какао-масла, шоколаду, шроту, рослинних олій, кукурудзяних підсолоджувачів, борошна, біодизельного палива, етанолу, кормів для тварин. На території України Група «ADM» через суб'єктів господарювання – резидентів і нерезидентів здійснювала діяльність із переробки соняшнику, виробництва та реалізації сирової соняшникової олії, шроту та лушпиння, реалізації рослинних жирів, какао-продуктів, насіння соняшнику, арахісу, лецитину, лізину, надання послуг із транспортування і зберігання зернових (пшениці, ячменю, кукурудзи тощо), здавання в оренду нерухомості;
 - (14) компанія «Olenex S.à.r.l.» була створена спеціально для цілей виконання функцій генерального партнера компанії «Olenex C.V.» (м. Амстердам, Нідерланди) та не здійснювала будь-якої господарської діяльності, крім діяльності генерального партнера компанії «Olenex C.V.» до 10 листопада 2016 року (дата завершення трансакції з опосередкованого придбання [через компанію «Wilmar Europe Holdings B.V.»

(м. Роттердам, Нідерланди)] компанією «Wilmar International Limited» (м. Сінгапур, Сінгапур) акцій компанії «Olenex Holdings B.V.» (м. Амстердам, Нідерланди), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, на яку було надано дозвіл Антимонопольного комітету України № 430-р від 22 вересня 2016 р.). Компанія «Olenex C.V.» була створена як стратегічне партнерство (за законодавством Нідерландів не є юридичною особою) з метою організації постачання, закупівлі та реалізації рафінованих рослинних олій та жирів замовникам Європейської економічної зони та Швейцарії.

- (15) Відповідно до наданої учасниками концентрації інформації, на сьогодні:
- (16) 100 відсотків статутного капіталу компанії «Olenex S.à.r.l.» належить компанії «Olenex Holding B.V.»;
- (17) починаючи з 10 листопада 2016 року, компанія «Olenex C.V.» припинила здійснення господарської діяльності, а активи Групи «Wilmar» і Групи «ADM» (на яких компанія «Olenex C.V.» здійснювала діяльність) були передані компанії «Olenex Holding B.V.», яка разом з дочірніми компаніями, включаючи компанію «Olenex S.à.r.l.», здійснює діяльність із: внутрішньогрупового постачання сирих та рафінованих рослинних олій, виробництва та реалізації рафінованої олії, рослинних жирів і похідної продукції;
- (18) учасники концентрації не пов'язані відносинами контролю з іншими суб'єктами господарювання.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЇ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (19) Відповідно до абзацу третього частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 цього Закону, накладається штраф 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.
- (20) Дохід (виручка від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) компанії «Wilmar International Limited», з урахуванням відносин контролю, за 2016 рік становить 1 125 747 474 000 грн.
- (21) Дохід (виручка від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) компанії «Archer Daniels Midland Europe B.V.» за 2016 рік становить *[інформація визначена відповідачем, як інформація з обмеженим доступом]*.
- (22) Дохід (виручка від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) компанії «Archer Daniels Midland Europe B.V.», з урахуванням відносин контролю, за 2016 рік становить 1 695 241 232 868 грн.
- (23) 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 компанії «Wilmar International Limited» (м. Сінгапур, Сінгапур) та «Archer Daniels Midland Europe B.V.» (м. Амстердам, Нідерланди) вчинили порушення,

передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом створення компанії «Olenex S.à.r.l.» (м. Роль, Швейцарія) без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на компанію «Wilmar International Limited» штраф у розмірі 280 000 (двісті вісімдесят тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на компанію «Archer Daniels Midland Europe B.V.» штраф у розмірі 280 000 (двісті вісімдесят тисяч) гривень.

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.

Головуючий –
перший заступник Голови Комітету –
державний уповноважений

М. НІЖНИК