



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

27 грудня 2016 р.

Київ

№ 572-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України, розглянувши подання Департаменту контролю за концентраціями та узгодженими діями від 21 грудня 2016 року № 24-26.13/142-16/484-спр з попередніми висновками у справі № 24-26.13/142-16 і матеріали справи про порушення суб'єктом господарювання у складі компанії «Brocity Investments Limited» (м. Лімасол, Кіпр), товариства з обмеженою відповідальністю «Інфокс» (далі – ТОВ «Інфокс») (м. Київ, Україна) і фізичної особи – громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над товариством з обмеженою відповідальністю «КУБ-ГАЗ» (далі – ТОВ «КУБ-ГАЗ») (м. Харків, Україна) шляхом призначення громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* на посаду голови наглядової ради ТОВ «КУБ-ГАЗ», який вже обіймає посаду директора ТОВ «Інфокс», без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна,

ВСТАНОВИВ:

В Антимонопольному комітеті України розглядається справа від 26.07.2016 № 24-25/17-16-ЕК про концентрацію у вигляді придбання компанією «Brocity Investments Limited» акцій компанії «Kubgas Holdings Limited» (м. Лімасол, Кіпр), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії;

унаслідок здійснення зазначеної концентрації компанія «Brocity Investments Limited» опосередковано набуває контроль над ТОВ «КУБ-ГАЗ»;

разом з цим, фізична особа – громадянин України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* є єдиним акціонером компанії «Brocity Investments Limited» та володіє часткою ТОВ «Інфокс» у розмірі, що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства. Отже, фізична особа – громадянин України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*, компанія «Brocity Investments Limited» і ТОВ «Інфокс», відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визнаються групою суб'єктів господарювання (далі – Група Покупця);

фізична особа – громадянин України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* був призначений на посаду голови наглядової ради ТОВ «КУБ-ГАЗ» 11.02.2016 відповідно до протоколу позачергових загальних зборів учасників ТОВ «КУБ-ГАЗ» від 11.02.2016. При цьому *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* вже займав посаду директора ТОВ «Інфокс» відповідно до *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*.

Призначення або обрання на посаду керівника, заступника керівника наглядової ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особи, яка вже обіймає одну чи кілька з перелічених посад в інших суб'єктах господарювання, відповідно до пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визнається концентрацією суб'єктів господарювання.

Оскільки відповідні вартісні показники учасників концентрації за підсумками 2015 року перевищують порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що діяла на момент здійснення концентрації), виконується умова щодо необхідності отримання попереднього дозволу органів Антимонопольного комітету України на концентрацію суб'єктів господарювання.

Концентрація, яка потребує дозволу відповідно до частини першої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції», забороняється до надання дозволу на її здійснення.

Отже, заява від 14.06.2016 № 14/06/16 про надання дозволу компанії «Brocity Investments Limited» на придбання акцій компанії «Kubgas Holdings Limited», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії (яке у свою чергу забезпечить компанії «Brocity Investments Limited» опосередковане набуття контролю над ТОВ «КУБ-ГАЗ»), була подана до Антимонопольного комітету України вже після набуття фактичного контролю.

Отже, дії Групи Покупця у вигляді здійснення концентрації, через набуття контролю над ТОВ «КУБ-ГАЗ» шляхом призначення громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* на посаду голови наглядової ради ТОВ «КУБ-ГАЗ», який вже обіймає посаду директора ТОВ «Інфокс», 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 заявників:

ТОВ «КУБ-ГАЗ» здійснює діяльність з розробки й експлуатації газових родовищ, зокрема видобування вуглеводнів у Дніпровсько-Донецькому басейні: Ольгівське, Макіївське, Північне Макіївське, Крутогорівське і Вергунське родовища;

ТОВ «КУБ-ГАЗ» на момент здійснення концентрації було пов'язане відносинами контролю з:

товариством з обмеженою відповідальністю «КУБГАЗ-БОРОВА» (далі – ТОВ «КУБГАЗ-БОРОВА») (сmt Борова, Харківська обл., Україна), яке не здійснює господарської діяльності та протягом 2015 року здійснювало діяльність із надання допоміжних послуг для добування нафти та природного газу;

компаніями «Kubgas Holdings Limited» і «Resano Trading Limited» (м. Тортола, Британські Віргінські Острови), які не здійснюють господарської діяльності на території України;

фізичною особою – громадянином України;

компанія «Brocity Investments Limited» здійснює інвестиційну діяльність та не здійснює господарської діяльності на території України. Компанія «Brocity Investments Limited» входить до складу групи суб'єктів господарювання Burisma, кінцевим власником якої є фізична особа – громадянин України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*;

фізична особа – громадянин України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* на момент здійснення концентрації був пов'язаний відносинами контролю з:

ТОВ «Інфокс», яке здійснює діяльність з централізованого водопостачання і водовідведення та є суб'єктом природної монополії на ринках централізованого

водопостачання і водовідведення в межах території окремих міст Одеської області, де знаходяться належні йому мережі;

дочірнім підприємством «Алдеа Україна» (м. Київ, Україна), яке здійснює діяльність з дослідно-промислової розробки родовища «Структура Ржавецька перспективної Ржавецької площі»;

товариством з обмеженою відповідальністю «Перша Українська Газонафтова Компанія» (м. Київ, Україна), яке здійснює діяльність з дослідно-промислової розробки та експлуатації Південно-Бориславської складки перспективної Південно-Бориславської площі та Пролетарського, Огульцівського і Зимнецького газових родовищ;

товариством з обмеженою відповідальністю «Енерго-Сервісна Компанія «Еско-Північ» (м. Київ, Україна), яке здійснює діяльність з геологічного вивчення, дослідно-промислової розробки та видобування вуглеводнів на: Карайкозівському, Ракитнянському родовищах, Деркачівсько-Войтенківській, Пегедівській, Кубашівській, Клубанівсько-Зубренківській площах та Структурі Роганській перспективної Роганської Площі;

товариством з обмеженою відповідальністю «ПАРІ», яке здійснює діяльність з геологічного вивчення, дослідно-промислової розробки та видобування газу на Нікловецькому, Шереметівському, Пилипівському, Семигинівському родовищах та Перемишлянській, Чуквинській, Чемигівській площах;

товариством з обмеженою відповідальністю «Надрагаз» (м. Київ, Україна), яке здійснює діяльність з розробки й експлуатації нафтових і газових родовищ, зокрема видобування вуглеводнів на ділянці надр Гуцулівського родовища;

іншими суб'єктами господарювання, зареєстрованими на території України, які здійснюють діяльність з: оптової торгівлі одягом та взуттям; надання послуг спортивних клубів;

суб'єктами господарювання – нерезидентами України, які не здійснюють господарської діяльності на території України.

На лист Антимонопольного комітету України від 30.08.2016 № 24-26/02-9134 про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції уповноважений представник відповідача листом від 08.09.2016 № 08/09/2016 (зареєстрований в Комітеті 09.09.2016 за № 8-01/8606) повідомив, що відсутні дії чи бездіяльність з боку компанії «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізичної особи – громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*, які б призвели до порушення конкурентного законодавства, пояснюючи це наступним:

1. *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*.
2. *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*.
3. Станом на дату призначення *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* на посаду голови наглядової ради ТОВ «КУБ-ГАЗ», товариство контролювалось компанією «Resano Trading Limited», яка не пов'язана відносинами контролю з компанією «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізичною особою – громадянином України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*.

4. *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* – компанією *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*, яка не пов'язана відносинами контролю з компанією «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізичною особою – громадянином України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*. Отже, компанія «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізична особа – громадянин України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* не вчиняли дій щодо призначення голови наглядової ради ТОВ «КУБ-ГАЗ».

Зазначене спростовується наступним:

1. Відповідно до Статуту ТОВ «КУБ-ГАЗ»:

[інформація визначена заявником як конфіденційна];

виключна компетенція наглядової ради включає:

[інформація визначена заявником як конфіденційна].

Отже, *[інформація визначена заявником як конфіденційна].*

2. Компанія «Resano Trading Limited», яка не пов'язана відносинами контролю з компанією «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізичною особою – громадянином України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*, є лише «проміжним» власником компанії «Kubgas Holdings Limited» (єдиного учасника ТОВ «КУБ-ГАЗ»).

Це впливає з наступного:

[інформація визначена заявником як конфіденційна].

Однак 11.02.2016 на позачергових загальних зборах учасників ТОВ «КУБ-ГАЗ» *[інформація визначена заявником як конфіденційна].*

При цьому товариства з обмеженою відповідальністю «Інфокс», «Перша українська газонафтова компанія» і «Енерго-сервісна компанія «ЕСКО-ПІВНІЧ» пов'язані відносинами контролю, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», із компанією «Brocity Investments Limited» та входять до складу групи суб'єктів господарювання Burisma, що визнається єдиним суб'єктом господарювання (далі – Група Покупця). Кінцевим власником Групи Покупця є фізична особа – громадянин України *[інформація визначена заявником як конфіденційна].*

Враховуючи зазначене, обрання вказаних вище осіб (у т. ч. *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*) до складу наглядової ради та ревізійної комісії ТОВ «КУБ-ГАЗ» було одним з етапів трансакції у вигляді придбання компанією «Brocity Investments Limited» акцій компанії «Kubgas Holdings Limited», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії.

Крім того, 14 грудня 2016 року в приміщенні Комітету були отримані усні пояснення *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* у рамках розгляду справи № 24-26.13/142-16. Так, під час опитування *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*, зокрема, повідомив, що він, виконуючи обов'язки голови наглядової ради ТОВ «КУБ-ГАЗ», представляє інтереси компанії «Brocity Investments Limited».

Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль – вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб (в цьому випадку – суб'єкта господарювання у складі компанії «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізичної особи – громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*) на господарську діяльність суб'єкта господарювання (в даному випадку – ТОВ «КУБ-ГАЗ»), який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема, завдяки заміщенню посади керівника, заступника керівника наглядової ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання (в даному випадку – *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*).

Отже, сукупність факторів (*[інформація визначена заявником як конфіденційна]*) свідчить про те, що суб'єкт господарювання у складі компанії «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізичної особи – громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* набув контроль над ТОВ «КУБ-ГАЗ» з метою реалізації *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*.

Разом з цим, набуття контролю суб'єктом господарювання у складі компанії «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізичної особи – громадянина України

[інформація визначена заявником як конфіденційна] над ТОВ «КУБ-ГАЗ» не призвело до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на ринку природного газу, газового конденсату та на інших товарних ринках України.

На подання з попередніми висновками у справі № 24-26.13/142-16 уповноважений представник компанії «Brocity Investments Limited» листом від 22.12.2016 № 22/12/16-1 надав свої зауваження до подання, в якому повідомив, що вважає необґрунтованим висновок Антимонопольного комітету України щодо факту вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та наполягає на своїх попередніх твердженнях.

Крім того, уповноважений представник компанії «Brocity Investments Limited» повідомив, що інформація у поданні стосовно того, що пан *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* як голова наглядової ради представляє інтереси компанії «Brocity Investments Limited» не відповідає дійсності, адже першою відповіддю пана *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* була саме компанія «Resano Trading Limited». Проте, через питання, які заплутали пана *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* в назвах іноземних компаній, було зроблено обмовку, яка була відразу виправлена під час проведення опитування, про що й було вказано в зауваженні до протоколу.

Зазначене спростовується наступним. Під час отримання пояснень від *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* ставились конкретні питання, які жодним чином не могли заплутати опитуваного. При цьому слід зазначити, що під час формулювання питань не фігурували назви компаній «Resano Trading Limited» і «Brocity Investments Limited». Так, згідно з протоколом, було поставлене питання: «Інтереси якої компанії, як голова наглядової ради ТОВ «КУБ-ГАЗ», Ви представляєте?». На прохання *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* було надано уточнення: «Мається на увазі – інтереси якого учасника (акціонера) в наглядовій раді товариства Ви представляєте?». Дійсно, першою відповіддю пана *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* була саме компанія «Resano Trading Limited», проте опитуваний відразу виправився: «Хм..., «Brocity». Також слід зазначити, що основним учасником ТОВ «КУБ-ГАЗ» є компанія «Kubgas Holdings Limited», а тому твердження в заплутуванні опитуваного поставленими питаннями є безпідставним.

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.

Дохід (виручка) суб'єкта господарювання у складі компанії «Brocity Investments Limited», ТОВ «Інфокс» і фізичної особи – громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* за 2015 рік становить:

компанія «Brocity Investments Limited» – *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* доларів США, що є еквівалентом *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* гривень відповідно до офіційного валютного курсу, встановленого Національним банком України станом на 31 грудня 2015 року;

ТОВ «Інфокс» – *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* гривень;

фізичної особи – громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* – відсутній, тому відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

компанія «Brociti Investments Limited» під час розгляду справи співпрацювала з органами Антимонопольного комітету України, що сприяло з'ясуванню обставин справи;

компанія «Brociti Investments Limited» звернулась до початку розгляду справи про порушення за отриманням дозволу на придбання акцій компанії «Kubgas Holdings Limited», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, яка у свою чергу пов'язана відносинами контролю, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», з ТОВ «КУБ-ГАЗ».

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 суб'єкт господарювання у складі компанії «Brociti Investments Limited» (м. Лімасол, Кіпр), товариства з обмеженою відповідальністю «Інфокс» (м. Київ, Україна, податковий номер 14289688) і фізичної особи – громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* вчинив порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації через набуття контролю над товариством з обмеженою відповідальністю «КУБ-ГАЗ» (м. Харків, Україна, податковий номер 30694895), зокрема, шляхом призначення громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*, який вже обіймає посаду директора товариства з обмеженою відповідальністю «Інфокс», на посаду голови наглядової ради товариства з обмеженою відповідальністю «КУБ-ГАЗ» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накласти на суб'єкт господарювання у складі компанії «Brociti Investments Limited», товариства з обмеженою відповідальністю «Інфокс» і фізичної особи – громадянина України *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* штраф у розмірі 3 015 000 (три мільйони п'ятнадцять тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення. Відповідно до частини восьмої 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

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ