



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

20 грудня 2018 р.

Київ

№751-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 24-26.13/72-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції фізичною особою – громадянином України Мартиняком Сергієм Васильовичем (далі – фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В.) у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АГІДЕЛЬ» (далі – ТЗОВ «АГІДЕЛЬ») (м. Луцьк, Волинська область) 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 29.10.2018 № 24-26.13/72-18/390-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) Вчинення фізичною особою – громадянином України Мартиняком С.В. порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. ВІДПОВІДАЧ

(2) Фізична особа – громадянин України Мартиняк Сергій Васильович (ідентифікаційний код фізичної особи 2599503611).

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

(3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 10.08.2018 № 03/164-р розпочато розгляд справи № 24-26.13/72-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

(4) Уповноваженому представнику відповідача надіслано лист від 15.08.2018 № 24-26/03-10468 державного уповноваженого Антимонопольного комітету України про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та про надання інформації.

- (5) Листом від 31.10.2018 № 24-26/07-14460 відповідачеві направлено подання про попередні висновки у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 29.10.2018 № 24-26.13/72-18/390-спр.
- (6) Відповідач листом (zareestrovanim у Комітеті 22.11.2018 за № 8-03/14132) не надав зауважень та заперечень на подання та попросив врахувати пом'якшуючі обставини під час визначення розміру штрафу.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Підстави відкриття справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції

- (7) До Антимонопольного комітету України 27 червня 2018 року надійшла заява уповноважених представників фізичної особи – громадянина України Мартиняка С.В. і ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» про надання дозволу фізичній особі – громадянину України Мартиняку С.В. на набуття у власність частки у статутному капіталі ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» у розмірі, що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, тобто вже після набуття фізичною особою – громадянином України Мартиняком С.В. одноосібного контролю над ТЗОВ «АГІДЕЛЬ».
- (8) У заяві повідомлялося, що 21 липня 2017 року за договором купівлі-продажу частки в статутному капіталі ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» фізична особа – громадянин Польщі Януш Квечень передав у власність (відступив) ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» належну йому частку у статутному капіталі товариства (50 відсотків).
- (9) Нову редакцію Статуту ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», прийняту у зв'язку з виходом фізичної особи – громадянина Польщі Януша Квечня зі складу учасників ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», було зареєстровано 25 липня 2017 року. На цей час та на момент подання заяви про надання дозволу на концентрацію, фізичній особі – громадянину України Мартиняку С.В. належала частка у ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» у розмірі 50 відсотків статутного капіталу товариства, тоді як інша частка в розмірі 50 відсотків є нерозподіленою часткою ТЗОВ «АГІДЕЛЬ».
- (10) Відповідно до статті 53 Закону України «Про господарські товариства» (який застосовується до цих правовідносин), у разі придбання частки (її частини) учасника самим товариством з обмеженою відповідальністю воно зобов'язане реалізувати її іншим учасникам або третім особам протягом строку, що не перевищує одного року, або зменшити свій статутний капітал відповідно до статті 52 цього Закону. Протягом цього періоду розподіл прибутку, а також голосування і визначення кворуму у вищому органі проводяться без урахування частки, придбаної товариством.
- (11) Отже, після переходу права власності на частку в розмірі 50 відсотків від фізичної особи – громадянина Польщі Януша Квечня до ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В. отримав 100 відсотків голосів у вищому органі управління ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» (з моменту державної реєстрації змін до Статуту ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» 25 липня 2017 року).
- (12) Фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В. не лише був обізнаний про перехід частки фізичної особи – громадянина Польщі Януша Квечня в розмірі 50 відсотків до ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» та, внаслідок цього, набуття ним одноосібного контролю над ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», а голосував за це на загальних зборах учасників ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», повідомивши товариству про свою відмову від придбання частки (відповідно до протоколу № 30 загальних зборів учасників ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» від 21.07.2017).
- (13) Відповідно до пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції», концентрацією, крім іншого, визнається: набуття безпосередньо або через інших осіб контролю одним або кількома суб'єктами господарювання над одним або кількома суб'єктами господарювання чи частинами суб'єктів господарювання.

- (14) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2016 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції». Тому набуття фізичною особою – громадянином України Мартиняком С.В. контролю над ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» потребувало отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.
- (15) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (16) Отже, дії фізичної особи – громадянина України Мартиняка С.В., які полягають у набутті контролю над ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.2. Відносини контролю учасників концентрації та задіяний ринок у справі

4.2.1. Відповідно до наданої учасниками концентрації інформації на момент здійснення концентрації:

- (17) ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» здійснювало діяльність із вирощування добових курчат-бройлерів;
- (18) фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В. був пов'язаний відносинами контролю із суб'єктами господарювання, які утворюють Групу «Пан Курчак», що здійснює свою діяльність із: вирощування та реалізації зернових, бобових культур і насіння олійних культур; виробництва й постачання комбікормів та концентратів; виробництва м'яса птиці; вирощування свиней; виробництва й переробки м'яса свинини; виробництва та реалізації м'ясних продуктів (курячих копченостей, ковбас варених і напівкопчених, сосисок, сардельок, курячих копченостей); роздрібною реалізації продуктів харчування.

4.2.2. Відповідно до наданої учасниками концентрації інформації на момент подання заяви про надання дозволу на концентрацію:

- (19) ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» здійснює діяльність із: вирощування добових курчат-бройлерів, вирощування сої та ріпаку;
- (20) фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В. пов'язаний відносинами контролю із суб'єктами господарювання, які утворюють Групу «Пан Курчак», що здійснює свою діяльність із: вирощування та реалізації зернових, бобових культур і насіння олійних культур; виробництва й постачання комбікормів та концентратів; виробництва м'яса птиці; вирощування свиней; виробництва й переробки м'яса свинини; виробництва та реалізації м'ясних продуктів (курячих копченостей, ковбас варених і напівкопчених, сосисок, сардельок); роздрібною реалізації продуктів харчування.
- (21) Зазначена концентрація не призводить до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.
- (22) На лист державного уповноваженого Антимонопольного комітету України про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та про надання інформації від 15.08.2018 № 24-26/03-10468 представник відповідача повідомив:
- (23) фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В. не приймав рішення про викуп частки ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» у фізичної особи – громадянина Польщі Януша Квечня (не здійснював концентрації шляхом набуття одноосібного контролю);

- (24) на загальних зборах учасників ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» (на яких було ухвалено погодити продаж частки ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», що належить фізичній особі – громадянину Польщі Янушу Квечню, та придбання зазначеної частки ТЗОВ «АГІДЕЛЬ») був присутній управитель корпоративними правами фізичної особи – громадянина України Мартиняка С.В. – приватне підприємство «АФК-Аудит» (далі – ПП «АФК-Аудит»), яке приймало рішення від імені фізичної особи – громадянина України Мартиняка С.В. (відповідно до протоколу № 30 загальних зборів учасників ТЗОВ «АГІДЕЛЬ»);
- (25) одним із принципів адміністративної відповідальності є наявність вини. Принцип відповідальності лише за наявності вини означає, що адміністративній відповідальності підлягає тільки особа, винна у вчиненні правопорушення, тобто яка умисно або з необережності вчинила протиправне шкідливе діяння.
- (26) Комітет не погоджується з такими твердженнями відповідача, оскільки фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В. голосував за викуп частки ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» у фізичної особи – громадянина Польщі Януша Квечня через управителя корпоративними правами ПП «АФК-Аудит», як і зазначено самим представником відповідача в листі, наведеному вище.
- (27) Отже, враховуючи те, що:
відповідно до договору № 10/07/17 від 10.07.2017 про передачу в управління частки ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», укладеного між фізичною особою – громадянином України Мартиняком С.В. та ПП «АФК-Аудит», передача частки в управління не має наслідком виникнення в управителя права довірчої власності на неї;
управління часткою ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» здійснювалося в інтересах фізичної особи – громадянина України Мартиняка С.В.;
фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В. не втратив контролю над часткою у розмірі 50 відсотків ТЗОВ «АГІДЕЛЬ».
- (28) Відповідальність за порушення законодавства про захист економічної конкуренції не є адміністративною відповідальністю. Відповідно до частини першої статті 19 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» під час розгляду заяв і справ про узгоджені дії, концентрацію, про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, в тому числі під час проведення розслідування, дослідження, прийняття розпоряджень, рішень за заявами і справами, здійснення інших повноважень у сфері контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, контролю за узгодженими діями, концентрацією органи та посадові особи Антимонопольного комітету України та його територіальних відділень керуються лише законодавством про захист економічної конкуренції і є незалежними від органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових осіб та суб'єктів господарювання, а також політичних партій та інших об'єднань громадян чи їх органів.
- (29) Також слід зазначити, що ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» листом від 08.11.2019 б/н (зарєстрований у Комітеті 22.11.2018 за № 8-03/14132) надало Комітету копії протоколів загальних зборів ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», які проводилися після 25.07.2017 (моменту набуття фізичною особою – громадянином України Мартиняком С.В. контролю над ТЗОВ «АГІДЕЛЬ»). Учасниками зазначених загальних зборів були:
- (30) управитель ПП «АФК-Аудит» в особі директора Забеліна Ігоря Борисовича, який здійснює управління часткою корпоративних прав фізичної особи – громадянина України Мартиняка С.В., – частка в статутному капіталі 50 відсотків;
- (31) нерозподілена частка, що належить ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», – частка в статутному капіталі 50 відсотків;
- (32) отже, єдиним учасником ТЗОВ «АГІДЕЛЬ», що голосував з усіх та будь-яких питань порядку денного загальних зборів, був громадянин України Мартиняк С.В. через

управителя частки корпоративних прав ПП «АФК-Аудит» в особі директора Забеліна Ігоря Борисовича. При цьому на загальних зборах приймалися питання щодо господарської діяльності товариства (порядку виплати нерозподіленого прибутку, використання коштів із накопичувального фонду, змін до штатного розпису, фінансової допомоги, змін до бюджету доходів, затвердження операційного плану діяльності товариства тощо).

- (33) Враховуючи викладене, набуття фізичною особою – громадянином України Мартиняком С.В. одноосібного контролю над ТЗОВ «АГІДЕЛЬ» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЇ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (34) Відповідно до пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією визнається, зокрема, набуття контролю одним або кількома суб'єктами господарювання над одним або кількома суб'єктами господарювання чи частинами суб'єктів господарювання.
- (35) 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 передре року, в якому накладається штраф.
- (36) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) фізичної особи – громадянина України Мартиняка С.В. разом із суб'єктами господарювання, пов'язаними з ним відносинами контролю, за 2017 рік становить 2 816 325 700 грн.
- (37) Під час визначення розміру штрафу за вчинення фізичною особою – громадянином України Мартиняком С.В. порушення законодавства про захист економічної конкуренції враховано, що фізична особа – громадянин України Мартиняк С.В. співпрацював під час розгляду справи з органами Антимонопольного комітету України, що сприяло з'ясуванню обставин справи.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 25, 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 фізична особа – громадянин України Мартиняк Сергій Васильович (ідентифікаційний код фізичної особи 2599503611) вчинив порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді

здійснення концентрації шляхом набуття контролю над ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АГІДЕЛЬ» (м. Луцьк, Волинська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 32498835) без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу – громадянина України Мартиняка Сергія Васильовича штраф у розмірі 170 000 (сто сімдесят тисяч) гривень.

3. Надати дозвіл фізичній особі – громадянину України Мартиняку Сергію Васильовичу на набуття контролю над ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АГІДЕЛЬ».

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. ТЕРЕНТЬЄВ