



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

30 травня 2019 р.

Київ

№ 377-р

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції,
накладення штрафу та надання
дозволу на концентрацію

Антимонопольний комітет України, розглянувши справу № 24-26.13/1-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції компанією «Wiltan Enterprises Limited» та подання Департаменту контролю за концентраціями та узгодженими діями від 18.02.2019 № 24-26.13/1-19/66-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Порушення компанією «Wiltan Enterprises Limited» (м. Нікосія, Кіпр) законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання [через компанію «Reteria Investments Limited» (м. Нікосія, Кіпр)] частки в статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «Старвойт» (далі – ТОВ «Старвойт») (м. Київ, Україна), що забезпечило компанії «Wiltan Enterprises Limited» перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) Компанія «Wiltan Enterprises Limited» (м. Нікосія, Кіпр).

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 03.01.2019 № 02/5-р розпочато розгляд справи № 24-26.13/1-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Листом Антимонопольного комітету України від 04.01.2019 № 24-26.13/02-114 було повідомлено уповноважених представників відповідача про початок розгляду зазначеної вище справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та запропоновано надати інформацію, необхідну для розгляду вказаного питання.
- (5) Листом від 19.02.2018 № 24-26.13/02-2281 уповноваженим представникам компанії «Wiltan Enterprises Limited» було направлено подання з попередніми висновками від 18.02.2019 № 24-26.13/1-19/66-спр.

- (6) Листом від 25.02.2019 № 163/01 (zareєстрованим у Комітеті 26.02.2019 за № 8-02/2392) уповноважений представник компанії «Wiltan Enterprises Limited» повідомив Антимонопольний комітет України про те, що погоджується з висновками, наведеними у поданні з попередніми висновками у справі від 18.02.2019 № 24-26.13/1-19/66-спр, та визнає вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

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

- (7) За інформацією, наданою Антимонопольному комітету України уповноваженими представниками учасників концентрації, заявлена концентрація була здійснена 04 липня 2018 року шляхом придбання компанією «Wiltan Enterprises Limited» [через компанію «Reteria Investments Limited» (м. Нікосія, Кіпр)] частки в статутному капіталі ТОВ «Старвойт», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства.
- (8) Відповідно до пункту 4 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією визнається безпосереднє або опосередковане придбання, набуття у власність іншим способом чи одержання в управління часток (акцій, паїв), що забезпечує досягнення чи перевищення 25 або 50 відсотків голосів у вищому органі управління відповідного суб'єкта господарювання.
- (9) За інформацією заявників, відповідні вартісні показники учасників концентрації за 2017 рік перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що діяла на момент придбання), тому зазначена концентрація потребувала попереднього отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.
- (10) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (11) Водночас до Антимонопольного комітету України повторна заява уповноважених представників компаній «Wiltan Enterprises Limited» та «Volterra Energy Group Ltd» (м. Лімасол, Кіпр) про надання дозволу компанії «Wiltan Enterprises Limited» на придбання [через компанію «Reteria Investments Limited»] частки в статутному капіталі ТОВ «Старвойт», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, від 28.11.2018 № 820/01 (zareєстрована в Комітеті 28.11.2018 за № 15-01/546-ЕКк) (далі – Заява) була подана вже після здійснення концентрації. Разом із цим попередня заява про надання дозволу на відповідну концентрацію, яка повернена листом від 08.11.2018 № 24-25/01-14855, була подана до Комітету 24.10.2018, тобто теж уже після її здійснення.
- (12) Отже, здійснення компанією «Wiltan Enterprises Limited» концентрації у вигляді придбання [через компанію «Reteria Investments Limited»] частки в статутному капіталі ТОВ «Старвойт», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.2. Відносини контролю учасників концентрації

- (13) За інформацією, наданою Антимонопольному комітету України уповноваженими представниками учасників концентрації:

на дату здійснення концентрації:

- (14) ТОВ «Старвойт» не здійснювало господарської діяльності та разом з іншими суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, пов'язаними з ним відносинами контролю, входило до складу Групи Volterra, яка контролювалася двома фізичними особами – громадянами України;

- (15) до складу Групи Volterra також входили:
- (16) компанія «Volterra Energy Group Ltd» (продавець), яка не здійснювала господарської діяльності на території України;
- (17) компанія «Reteria Investments Limited», яка не здійснювала господарської діяльності;
- (18) суб'єкт господарювання – резидент України, який здійснював діяльність із генерації електроенергії;
- (19) суб'єкти господарювання – резиденти України, які не здійснювали господарської діяльності;
- (20) суб'єкти господарювання – нерезиденти України, які не здійснювали господарської діяльності на території України;
- (21) крім цього, один із контролерів компанії «Volterra Energy Group Ltd», який як фізична особа-підприємець здійснював діяльність страхового агента й брокера, через пов'язану фізичну особу – громадянина України був пов'язаний відносинами контролю із:
- (22) суб'єктами господарювання – резидентами України, які здійснювали діяльність із: управління активами; надання послуг третейського суду; надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна; діяльність у сфері права; діяльність головних управлінь (хед-офісів); добування декоративного й будівельного каменю, вапняку, гіпсу, крейди та глинистого сланцю; різання, оброблення та оздоблення декоративного та будівельного каменю; надання інших фінансових послуг (крім страхування та пенсійного забезпечення);
- (23) суб'єктом господарювання – резидентом України, який не здійснював господарської діяльності;
- (24) компанія «Wiltan Enterprises Limited» на території України здійснювала інвестиційну діяльність (інвестиції в українські кредити) та разом з іншими суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, пов'язаними з нею відносинами контролю, входила до складу Групи VR, яка контролювалася фізичною особою – громадянином США та Болгарії;
- (25) до складу Групи VR також входили:
- (26) компанія «Reteria Investments Limited», яка не здійснювала господарської діяльності;
- (27) суб'єкт господарювання – нерезидент України, який на території України здійснював інвестиційну діяльність (інвестиції в українські боргові цінні папери та кредити);
- (28) інші суб'єкти господарювання – нерезиденти України, які не здійснювали господарської діяльності на території України;

на дату подання Заяви:

- (29) ТОВ «Старвойт» не здійснює господарської діяльності та пов'язане [через компанію «Reteria Investments Limited»] відносинами контролю з компаніями «Wiltan Enterprises Limited» та «Volterra Energy Group Ltd»;
- (30) компанія «Wiltan Enterprises Limited» на території України здійснює інвестиційну діяльність (інвестиції в українські кредити) та разом з іншими суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, пов'язаними з нею відносинами контролю, входить до складу Групи VR, яка контролюється фізичною особою – громадянином США та Болгарії;
- (31) до складу Групи VR також входять:
- (32) компанія «Reteria Investments Limited», яка не здійснює господарської діяльності;
- (33) суб'єкти господарювання – резиденти України, які не здійснюють господарської діяльності;
- (34) суб'єкт господарювання – нерезидент України, який на території України здійснює інвестиційну діяльність (інвестиції в українські боргові цінні папери та кредити);
- (35) інші суб'єкти господарювання – нерезиденти України, які не здійснюють господарської діяльності на території України;

- (36) компанія «Volterra Energy Group Ltd» не здійснює господарської діяльності на території України та разом з іншими суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, пов'язаними з нею відносинами контролю, утворює Групу Volterra, яка контролюється двома фізичними особами – громадянами України;
- (37) до складу Групи Volterra також входять:
- (38) суб'єкти господарювання – резиденти України, які здійснюють діяльність із: генерації електричної енергії; надання юридичних, бухгалтерських, технічних та проектних послуг;
- (39) суб'єкти господарювання – резиденти України, які не здійснюють господарської діяльності;
- (40) суб'єкти господарювання – нерезиденти України, які не здійснюють господарської діяльності на території України;
- (41) крім цього, один із контролерів компанії «Volterra Energy Group Ltd», який як фізична особа-підприємець здійснює діяльність страхового агента й брокера, через пов'язану фізичну особу – громадянина України пов'язаний відносинами контролю із:
- (42) суб'єктами господарювання – резидентами України, які здійснюють діяльність із: управління активами; надання послуг третейського суду; надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна; діяльність у сфері права; діяльність головних управлінь (хед-офісів); добування декоративного та будівельного каменю, вапняку, гіпсу, крейди та глинистого сланцю; різання, оброблення та оздоблення декоративного й будівельного каменю; надання інших фінансових послуг (крім страхування та пенсійного забезпечення);
- (43) суб'єктом господарювання – резидентом України, який не здійснює господарської діяльності;
- (44) учасники концентрації не пов'язані відносинами контролю з іншими суб'єктами господарювання.

4.3. Задіяні ринки

- (45) За інформацією уповноважених представників учасників концентрації:
на дату подання Заяви:
- (46) ТОВ «Старвойт» не здійснює господарської діяльності, планує здійснювати діяльність із генерації електричної енергії (після будівництва фотоенергетичної сонячної електростанції загальною потужністю близько *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* МВт). Наразі ТОВ «Старвойт» є дочірньою компанією (разом з іншими суб'єктами господарювання – резидентами України) компанії «Reteria Investments Limited», яка створена з метою розробки та експлуатації фотоенергетичних сонячних електростанцій сукупною потужністю близько *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* МВт;
- (47) компанія «Wiltan Enterprises Limited», з урахуванням відносин контролю, не здійснює діяльності на ринку електричної енергії, проте спільно контролює суб'єктів господарювання – резидентів України, які планують побудувати сонячні електростанції з проектною потужністю *[інформація визначена заявником як конфіденційна]*;
- (48) компанія «Volterra Energy Group Ltd», з урахуванням відносин контролю, здійснює діяльність із генерації електричної енергії;
- (49) частка Групи Volterra на ринку електричної електроенергії за підсумками 2017 року та 9 міс. 2018 року не перевищує 0,1 відсотка;
- (50) сукупна частка учасників концентрації на ринку електричної електроенергії не перевищує та, за оцінкою учасників концентрацій, не перевищуватиме 2 відсотків.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (51) Враховуючи, що на дату подання Заяви компанія «Wiltan Enterprises Limited», з урахуванням відносин контролю, не здійснює діяльності з генерації електричної енергії, заявлена концентрація не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на задіяних товарних ринках України.
- (52) Відповідно до абзацу третьої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України за порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 цього Закону, накладають 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.
- (53) За інформацією заявників, сума, яка відображає дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік компанії «Wiltan Enterprises Limited», з урахуванням відносин контролю, є від'ємною та становить *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* гривні (еквівалент *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* доларів США). Водночас, відповідно до консолідованої звітності щодо операцій компанії «VR Global Partners, L.P.» (м. Джорджтаун, о. Гранд Кайман, Кайманові Острови) (материнська компанія Групи VR) за 2018 рік, її інвестиційний дохід становить *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* гривні (еквівалент *[інформація визначена заявником як конфіденційна]* доларів США).
- (54) При визначенні розміру штрафу за вчинення компанією «Wiltan Enterprises Limited» порушення законодавства про захист економічної конкуренції пропонується врахувати, що компанія «Wiltan Enterprises Limited» звернулася за отриманням дозволу на концентрацію до початку розгляду справи про порушення та, під час її розгляду, співпрацювала з органами Комітету, 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 компанія «Wiltan Enterprises Limited» (м. Нікосія, Кіпр) вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання [через компанію «Reteria Investments Limited» (м. Нікосія, Кіпр)] частки в статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «Старвойт» (м. Київ, Україна, ідентифікаційний код юридичної особи 41000227), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, 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 «Wiltan Enterprises Limited» штраф у розмірі 400 000 (чотириста тисяч) гривень.

3. Надати дозвіл компанії «Wiltan Enterprises Limited» на придбання [через компанію «Reteria Investments Limited»] частки в статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «Старвойт», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства.

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