



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

17 липня 2020 р.

Київ

№ 450-р

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України, розглянувши подання Департаменту досліджень і розслідувань ринків виробничої сфери, фармацевтики та ритейлу від 30.07.2019 № 24-26.13/22-19/349-спр/кі з попередніми висновками у справі № 24-26.13/22-19,

### ВСТАНОВИВ:

#### 1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення компанією «Biosphere Holding Ltd» (м. Лімасол, Кіпр) порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над корпорацією «Біосфера» (м. Дніпро, Україна) внаслідок призначення фізичної особи – громадянина України Здесенка Андрія Валерійовича на посаду генерального директора корпорації «Біосфера», який вже обіймав посаду директора компанії «Biosphere Holding Ltd», без отримання відповідного дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна.

#### 2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) Компанія «Biosphere Holding Ltd» (адреса: Спіру Кіпріану, 61, СК ХАУС 4003, Лімасол, Кіпр).

#### 3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням заступника Голови Комітету – державного уповноваженого Н. Сидоренко від 18.02.2019 № 03/55-р розпочато розгляд справи № 24-26.13/22-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Листом від 18.02.2019 № 24-26.13/03-2237 Комітет повідомив уповноваженого представника відповідача про початок розгляду справи № 24-26.13/22-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та запропонував надати інформацію, необхідну для розгляду справи.
- (5) Листом від 31.07.2019 № 126-26.13/03-9747 уповноваженим представникам відповідача було направлено подання від 30.07.2019 № 24-26.13/22-19/349-спр/кі про попередні висновки у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (6) Уповноважений представник відповідача листом від 12 серпня 2019 року № 12/08-19 (зареєстрованим у Комітеті 13.08.2019 за № 8-01/720-кі) повідомив, що погоджується з висновками, викладеними в поданні від 30.07.2019 № 24-26.13/22-19/349-спр/кі.

#### 4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

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

- (7) У Комітеті розглядається справа № 24-26.13/133-16 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Ескі-Трейд» (далі – ТОВ «Ескі-Трейд») (м. Дніпро, Україна) у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над товариством з обмеженою відповідальністю з іноземними інвестиціями «Вортекс» (далі – ТОВ з П «Вортекс») (м. Дніпро, Україна) без отримання відповідного дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна, розпочата розпорядженням заступника Голови Комітету – державного уповноваженого Н. Сидоренко від 04.08.2016 № 03/210-р.
- (8) Під час розгляду справи № 24-26.13/133-16 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції уповноважений представник корпорації «Біосфера», ТОВ з П «Вортекс» та компанії «Biosphere Holding Ltd» надіслав до Комітету лист від 13.08.2018 № 180813/2 (zareєстрований у Комітеті 13.08.2018 за № 8-01/768-кі), в якому, зокрема, повідомлялось, що згідно з наказом від 14.11.2016 № 10-вк фізична особа – громадянин України Здесенко А.В. вступив на посаду генерального директора корпорації «Біосфера», у той час як він вже обіймав посаду директора компанії «Biosphere Holding Ltd».
- (9) Згідно з підпунктом «б» пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією 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, зокрема, шляхом призначення або обрання на посаду керівника, заступника керівника спостережної 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, або створення ситуації, при якій більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів двох чи більше суб'єктів господарювання обіймають одні й ті самі особи.
- (10) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2015 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що діяла на момент призначення). Тому призначення фізичної особи – громадянина України Здесенка А.В. на посаду генерального директора корпорації «Біосфера», який вже обіймав посаду директора компанії «Biosphere Holding Ltd», потребувало попереднього отримання дозволу органів Комітету.
- (11) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (12) Отже, дії компанії «Biosphere Holding Ltd», які полягають у набутті контролю над корпорацією «Біосфера» внаслідок призначення фізичної особи – громадянина України Здесенка А.В. на посаду генерального директора корпорації «Біосфера», який вже обіймав посаду директора компанії «Biosphere Holding Ltd», без отримання відповідного дозволу органів Комітету, наявність якого була необхідна, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

##### 4.1. Відносини контролю учасників концентрації та їх види діяльності

- (13) Відповідно до інформації, наданої Комітету уповноваженим представником корпорації «Біосфера» та компанії «Biosphere Holding Ltd», **на 14.11.2016 (дату здійснення концентрації):**

корпорація «Біосфера» здійснювала діяльність із: надання в оренду земельної ділянки; юридичних послуг, а також надання невиключних прав на використання торговельних марок;

корпорація «Біосфера» була пов'язана відносинами контролю із:

суб'єктом господарювання – резидентом України, який здійснював діяльність із: оптової реалізації непродовольчих товарів; надання логістичних послуг;

суб'єктом господарювання – резидентом України, який не здійснював господарської діяльності;

фізичною особою – громадянином України;

компанія «Biosphere Holding Ltd» не здійснювала діяльності з виробництва, придбання, реалізації товарів (робіт, послуг) на території України та була пов'язана відносинами контролю із:

суб'єктами господарювання – резидентами України, які здійснювали діяльність із: надання допоміжних послуг для мережі монобрендових та мультибрендових магазинів-бутиків одягу, аутлет-центрів у межах міст Києва та Дніпра; забезпечення персоналом; надання послуг харчування через мережу ресторанів у межах міст Києва та Львова; відновлення сортованих відходів; виробництва та оптової реалізації непродовольчих товарів;

суб'єктами господарювання – нерезидентами України, які не здійснювали господарської діяльності на території України;

суб'єктом господарювання – нерезидентом України, який не здійснював діяльності з виробництва, придбання, реалізації товарів (робіт, послуг) на території України;

фізичною особою – громадянином України, який зареєстрований як фізична особа-підприємець та здійснював діяльність із надання в оренду автомобілів і легкових автотранспортних засобів;

згідно з наказом від 16.11.2017 № 13-вк фізична особа – громадянин України Здесенко А.В. звільнився з посади генерального директора корпорації «Біосфера».

#### **4.2. Вплив концентрації на відповідні товарні ринки України**

- (14) Суб'єкти господарювання – резиденти України, що пов'язані відносинами контролю з безпосередніми учасниками концентрації, зокрема, здійснювали діяльність з оптової реалізації непродовольчих товарів у межах категорій «Household» та «Особиста гігієна».

- (15) Відповідно до інформації, наданої Комітету уповноваженим представником корпорації «Біосфера» та компанії «Biosphere Holding Ltd»:

частки суб'єкта господарювання – резидента України, пов'язаного відносинами контролю з корпорацією «Біосфера», на ринку неспеціалізованої оптової торгівлі непродовольчими товарами у межах категорій «Household» та «Особиста гігієна» за підсумками 2016 – 2017 років становили менше одного відсотка;

частки суб'єктів господарювання – резидентів України, пов'язаних відносинами контролю з компанією «Biosphere Holding Ltd», на ринку неспеціалізованої оптової торгівлі непродовольчими товарами у межах категорій «Household» та «Особиста гігієна» за підсумками 2016 – 2017 років не перевищували 10 відсотків;

корпорація «Біосфера» не здійснювала діяльності з оптової реалізації непродовольчих товарів у межах категорій «Household» та «Особиста гігієна».

## **5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА**

- (16) Враховуючи, що частки суб'єктів господарювання, пов'язаних відносинами контролю з безпосередніми учасниками концентрації, на ринку неспеціалізованої оптової торгівлі непродовольчими товарами у межах категорій «Household» та «Особиста гігієна» за підсумками 2016 – 2017 років були незначними, концентрація не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.
- (17) Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штраф на групу суб'єктів господарювання – юридичних та/або фізичних осіб, що відповідно до статті 1 цього Закону визнаються суб'єктом господарювання, у випадках, передбачених частиною четвертою цієї статті.
- (18) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»: пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання; вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, визначається як контроль; суб'єктом господарювання є, зокрема, група суб'єктів господарювання, якщо один або декілька з них здійснюють контроль над іншим.
- (19) Відповідно до частини четвертої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у разі, коли декілька юридичних та/або фізичних осіб – суб'єктів господарювання, які входять до групи, що визнається суб'єктом господарювання, вчинили діяння (дії або бездіяльність), які призвели до порушення законодавства про захист економічної конкуренції зазначеним суб'єктом господарювання, та/або мають права, без яких вчинення порушення було б неможливим, та/або отримали чи можуть отримати переваги у конкуренції чи інші вигоди, штраф накладається на суб'єкт господарювання в особі юридичних та/або фізичних осіб, які вчинили наведені діяння (дії, бездіяльність) або отримали чи можуть отримати наведені вигоди. Під вигодою вважається, зокрема, можливість впливати на діяльність інших юридичних та/або фізичних осіб – суб'єктів господарювання, одержання частини їх прибутку.
- (20) Під час розгляду справи було встановлено, що компанія «Biosphere Holding Ltd» і фізична та юридичні особи, що пов'язані з нею відносинами контролю, є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (21) Відповідно до абзацу третього частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Комітету 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.
- (22) Відповідно до частини третьої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» дохід (виручка) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) визначається як сумарна вартість доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) усіх юридичних та фізичних осіб, що входять до групи, яка визначається суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (23) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік компанії «Biosphere Holding Ltd», з урахуванням відносин контролю, становить 2 038 150 010 гривень.
- (24) При визначенні розміру штрафу за вчинення компанією «Biosphere Holding Ltd» порушення законодавства про захист економічної конкуренції враховано, що компанія

«Biosphere Holding Ltd» припинила дії, що містять ознаки порушення, до прийняття відповідного рішення органом Комітету.

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 «Biosphere Holding Ltd» (м. Лімасол, Кіпр) вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над корпорацією «Біосфера» (м. Дніпро, Україна, ідентифікаційний код юридичної особи 31951004) внаслідок призначення фізичної особи – громадянина України Здесенка Андрія Валерійовича (*конфіденційна інформація*) на посаду генерального директора корпорації «Біосфера», який вже обіймав посаду директора компанії «Biosphere Holding Ltd», без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого була необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на компанію «Biosphere Holding Ltd» штраф у розмірі 255 000 гривень (двісті п'ятдесят п'ять 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.

В. о. Голови Комітету

О. ПІЩАНСЬКА