



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

30 липня 2020 р.

Київ

№ 462-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 20 липня 2020 року № 126-26.13/52-20/330-спр з попередніми висновками у справі № 126-26.13/52-20,

ВСТАНОВИВ:

1. Предмет справи

(1) Вчинення компанією «Hargomor Investments Limited» (м. Нікосія, Кіпр) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття частки в статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «Термінал Південно-Бузький» (далі – ТОВ «Термінал Південно-Бузький») (м. Миколаїв, Україна), що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. Відповідач

(2) Компанія «Hargomor Investments Limited» (м. Нікосія, Кіпр).

3. Процесуальні дії

(3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22.06.2020 № 02/175-р розпочато розгляд справи № 126-26.13/52-20 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції. Заяву від 26 травня 2020 року № 26/05/20-4 (zareestrovana в Комітеті 27.05.2020 за № 15-01/164-ЕКк) компанії «Hargomor Investments Limited» на набуття частки в статутному капіталі ТОВ «Термінал Південно-Бузький», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, приєднано до матеріалів справи.

- (4) Уповноваженому представнику відповідача надіслано лист державного уповноваженого Антимонопольного комітету України про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та про надання інформації від 23.06.2020 № 126-26.13/02-8946.
- (5) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 126-26.13/52-20 було складено подання з попередніми висновками від 20 липня 2020 року № 126-26.13/52-20/330-спр та надіслано відповідачам листом від 20.07.2020 № 126-26.13/02-10106 для надання своїх міркувань і заперечень, викладених у поданні.
- (6) Уповноважений представник відповідачів листом від 21 липня 2020 року № 21/07/20-2 (зареєстрованим у Комітеті 21.07.2020 за № 8-01/731-кі) надав свої міркування щодо висновків, викладених у поданні від 20 липня 2020 року № 126-26.13/52-20/330-спр.

4. Обставини справи

- (7) Компанія «Hargomor Investments Limited» набула у власність частки в статутному капіталі ТОВ «Термінал Південно-Бузький» у розмірі 99,77 відсотка статутного капіталу товариства шляхом додаткового вкладу компанії «Hargomor Investments Limited» до статутного капіталу «Термінал Південно-Бузький» на загальну суму в розмірі 28 050 660 грн, у тому числі грошовими коштами в розмірі 445 000 євро та шляхом заліку основної суми позики в розмірі 677 893 долари США. Концентрація здійснена на підставі протоколу загальних зборів учасників ТОВ «Термінал Південно-Бузький» № 6 від 19 грудня 2019 року. Державна реєстрація змін до установчих документів товариства відбулася 30 грудня 2019 року.

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

- (8) 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, відповідно до пункту 4 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визнається концентрацією.
- (9) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2018 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції», тому зазначена концентрація могла бути здійснена лише за умови попереднього отримання дозволу Антимонопольного комітету України.
- (10) Концентрація, яка потребує дозволу відповідно до частини першої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції», забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (11) Заява про надання дозволу компанії «Hargomor Investments Limited» на набуття частки в статутному капіталі ТОВ «Термінал Південно-Бузький», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, надійшла до Комітету 27 травня 2020 року, тобто після здійснення концентрації.
- (12) Отже, дії компанії «Hargomor Investments Limited» у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття частки в статутному капіталі ТОВ «Термінал Південно-Бузький», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачено пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.2. *Відносини контролю учасників концентрації та їх види діяльності*

- (13) Відповідно до наданої заявниками інформації:
- (14) ТОВ «Термінал Південно-Бузький» здійснює діяльність із надання в оренду комерційної нерухомості (складських споруд, адміністративного корпусу, виробничого корпусу) у місті Миколаєві та на момент здійснення концентрації входило до складу групи суб'єктів господарювання СBL (далі – Група СBL):
- (14.1) до складу Групи СBL також входили:
- суб'єкти господарювання, зареєстровані на території України, які не здійснюють господарської діяльності;
 - компанія «Castle Black Limited» (м. Нікосія, Кіпр), яка здійснює діяльність з управління корпоративними правами суб'єктів господарювання та не здійснює господарської діяльності на території України;
- (14.2) кінцевими бенефіціарними власниками Групи СBL є фізична особа – громадянин України та фізичні особи-підприємці, які здійснюють діяльність із надання в оренду комерційної нерухомості (офісних приміщень) у місті Києві;
- (15) разом із цим компанії «Castle Black Limited» і «BT Invest» (м. Вільнюс, Литва) спільно контролюють [опосередковано через «Crousman Constructions Limited» (м. Нікосія, Кіпр)] компанію «Hargomor Investments Limited» (набувача контролю), яка не здійснює господарської діяльності;
- (16) компанія «Crousman Constructions Limited» здійснює діяльність з управління корпоративними правами суб'єктів господарювання, та не здійснює господарської діяльності на території України;
- (16.1) компанія «Crousman Constructions Limited» також контролює:
- товариство з обмеженою відповідальністю «СВТ ГРЕЙН» (м. Миколаїв, Україна), яке здійснює діяльність із надання послуг складського господарства в порту міста Миколаєва (перевалки та відвантаження сільськогосподарської продукції на морські судна); допоміжного обслуговування водного транспорту; транспортного оброблення вантажів, а також іншу допоміжну діяльність у сфері транспорту;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія «ЄВРОВНЄШТОРГ»» (м. Миколаїв, Україна), яке здійснює діяльність із надання в оренду ТОВ «СВТ ГРЕЙН» комерційної нерухомості – майнового комплексу в порту міста Миколаєва (для перевалки та відвантаження сільськогосподарської продукції на морські судна); допоміжного обслуговування водного транспорту;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Термінал-Б», яке не здійснює господарської діяльності та перебуває у стані припинення;
- (17) компанія «BT Invest» здійснює діяльність з управління корпоративними правами суб'єктів господарювання, та не здійснює господарської діяльності на території України;
- (17.1) компанія «BT Invest» (крім зазначеного вище) також пов'язана відносинами контролю із:
- суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, які здійснюють діяльність із: роздрібною та оптовою торгівлі продовольчими та непродовольчими товарами; надання маркетингових послуг; надання в оренду нерухомості; організації будівництва комерційної нерухомості (торговельного центру) в місті Києві; роздрібною реалізації продовольчих та непродовольчих товарів через торговельну мережу «NOVUS»; організації будівництва житлових будинків та комерційної нерухомості в місті Києві; операцій із цінними паперами; надання посередницьких послуг (укладення агентських договорів із забудовниками) у межах міста Києва; інвестування в будівництво; продажу нерухомості в місті Києві; надання

- в оренду техніки (будівельного крана) у межах Київської області; надання в оренду нежитлових приміщень у межах Київської області, міст Бориспіль, Тернопіль, Київ, Вишневе, Рівне; утримання житлових будинків; будівництва зернового терміналу;
- суб'єктами господарювання – резидентами України, які не здійснюють господарської діяльності;
- (17.2) кінцевими бенефіціарними власниками компанії «BT Invest» є фізичні особи – громадяни Литви.
- (18) Внаслідок здійснення концентрації відбулася зміна контролю над ТОВ «Термінал Південно-Бузький» з одноосібного на спільний:
- до концентрації ТОВ «Термінал Південно-Бузький» одноосібно контролювала компанія «Castle Black Limited»;
 - після концентрації ТОВ «Термінал Південно-Бузький» спільно контролює компанія «BT Invest» разом із компанією «Castle Black Limited» (опосередковано через компанію «Hargomor Investments Limited»).

4.3. Висновки

- (19) Враховуючи те, що учасники концентрації здійснюють діяльність на різних несуміжних ринках, набуття компанією «Hargomor Investments Limited» частки в статутному капіталі ТОВ «Термінал Південно-Бузький», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, не призвело до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.

4.4. Інформація, одержана під час розгляду справи

- (20) За інформацією уповноваженого представника відповідача (листи від 13.07.2020 № 13/07/2020, зареєстрований у Комітеті 21.07.2020 за № 8-01/730-кі та від 21 липня 2020 року № 21/07/20-2, зареєстрований у Комітеті 21.07.2020 за № 8-01/731-кі):
- (20.1) компанія «Hargomor Investments Limited» вчинила порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над ТОВ «Термінал Південно-Бузький» без попереднього дозволу органів Антимонопольного комітету України через необізнаність про положення Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
- (20.2) дохід (виручка) компанії «Hargomor Investments Limited» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за підсумками 2019 року становить 2 065 003 доларів США, або 48 889 271 грн.
- (20.3) При визначенні розміру штрафу заявники просять Комітет врахувати таке:
- учасники концентрації діяли на різних та несуміжних ринках;
 - учасники концентрації за власною ініціативою та до початку розгляду справи про порушення звернулися до Комітету за отриманням дозволу на концентрацію;
 - учасники концентрації співпрацювали з органами Комітету під час розгляду справи;
 - учасники концентрації не діяли на соціально значущих ринках;
 - концентрація не призвела до негативного впливу на жодному товарному ринку.

5. Висновки у справі та кваліфікація дій Відповідача

- (21) 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 передусе року, в якому накладається штраф.

- (22) При визначенні розміру штрафу за вчинення компанією «Hargomor Investments Limited» порушення законодавства про захист економічної конкуренції пропонується врахувати, що суб'єкт господарювання звернувся за отриманням дозволу на концентрацію до початку розгляду справи про порушення.

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) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що компанія «Hargomor Investments Limited» (м. Нікосія, Кіпр) вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття частки в статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «Термінал Південно-Бузький» (м. Миколаїв, Україна, ідентифікаційний код юридичної особи 36486802), що забезпечило 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 «Hargomor Investments Limited» штраф у розмірі 255 000 (двісті п'ятдесят п'ять тисяч) гривень.

3. Надати дозвіл компанії «Hargomor Investments Limited» на набуття частки в статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «Термінал Південно-Бузький», 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.

Згідно з частиною четвертою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо штраф накладено на суб'єкт господарювання відповідно до частини четвертої статті 52, сплата штрафу може здійснюватися як повністю, так і частково будь-якою юридичною чи фізичною особою, яка входить до складу суб'єкта господарювання і на яку накладено штраф. Сплата штрафу у повному обсязі однією юридичною чи фізичною особою або декількома особами звільняє інших осіб, за яких цей штраф було сплачено, від сплати штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Комітету

О. ПІЩАНСЬКА