



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

03 грудня 2020 р.

Київ

№ 751-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 24-26.13/25-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ПРИВАТНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «АВАНГАРД» (далі – ПП «АВАНГАРД») (м. Балаклія, Харківська обл.) у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над активами у вигляді цілісного майнового комплексу, що знаходиться за адресою: вул. Конотопське шосе, 1, м. Буринь, Буринський р-н, Сумська обл. (далі – Активи), 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 04.06.2018 № 24-26.13/25-18/197-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) Вчинення ПП «АВАНГАРД» порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над Активами, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. ВІДПОВІДАЧ

(2) ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АВАНГАРД» (м. Балаклія, Харківська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 32362519).

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 14.03.2018 № 03/47-р розпочато розгляд справи № 24-26.13/25-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Відповідача повідомлено про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції листом Комітету від 19.03.2018 № 24-26.13/03-3285.
- (5) Листом від 05.06.2018 № 24-26.13/03-6806 відповідачеві направлено подання про попередні висновки у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 04.06.2018 № 24-26.13/25-18/197-спр. Відповідач отримав зазначений лист 20.06.2018 та не надав зауважень і заперечень на подання.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

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

- (6) Відповідно до Договору купівлі-продажу рухомого майна від 24.12.2014 (акт прийому-передачі рухомого майна від 26.12.2014) та Договору купівлі-продажу об'єкта нерухомого майна від 26.12.2014 (видаткова накладна № ЦБ\ПОС-000016 від 26.12.2014), укладених між ПУБЛІЧНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «Вімм-Білл-Данн Україна» (далі – ПАТ «Вімм-Білл-Данн Україна») (м. Вишневе, Києво-Святошинський р-н, Київська обл.) та ПП «АВАНГАРД», останнє придбало Активи.
- (7) Відповідно до статті 4 Закону України «Про оренду державного та комунального майна» (в редакції, яка діяла на момент здійснення концентрації) цілісним майновим комплексом вважається господарський об'єкт із завершеним циклом виробництва продукції (робіт, послуг) з наданою йому земельною ділянкою, на якій він розміщений, автономними інженерними комунікаціями, системою енергопостачання.
- (8) Видаткова накладна нерухомого майна до договору від 26.12.2014 містить 59 позицій (зокрема, п. 13 «головний виробничий корпус», п. 45 «газопровід», п. 54 «приймальна лабораторія» тощо). Акт приймання – передачі рухомого майна до договору від 24.12.2014 містить 932 позиції, зокрема, аналізатори молока; електромагнітні вимірювачі молока; компресорна установка; сепаратори-очисники; модулі охолодження молока; охолоджувачі молока; пастеризатори; холодильна установка та ін.).
- (9) Вказане майно надає змогу здійснювати діяльність із приймання, очищення, охолодження та відвантаження молочної сировини для подальшої її переробки.
- (10) Згідно з пунктом 51 Методологічних основ та пояснення до позицій національного класифікатора ДК 009:2010 "Класифікація видів економічної діяльності", затверджених наказом Державного комітету статистики України № 396 від 23.12.2011 (далі – Методологічні основи та пояснення), варто розрізняти основний і другорядні види економічної діяльності, з однієї сторони, і допоміжну діяльність – з другої. Основний і другорядні види економічної діяльності зазвичай здійснюються за допомогою різних допоміжних видів діяльності, таких як бухгалтерський облік, перевезення, збереження, закупівля, стимулювання збуту, ремонт і технічне обслуговування тощо. Допоміжні види діяльності здійснюються винятково для підтримки основної і другорядної діяльності одиниці і полягають у виробництві товарів і наданні послуг, призначених виключно для споживання у рамках цієї одиниці.
- (11) Відповідно до пункту 53 Методологічних основ та пояснень, до допоміжних видів діяльності не відноситься виробництво товарів або послуг, що стають фізичним компонентом продукції основного або другорядного видів економічної діяльності.
- (12) Переробка молока включає в себе первинну та повторну обробку молока. Так, первинна обробка молока – це очищення його від механічних домішок, охолодження, зберігання, транспортування. Повторна обробка молока складається з таких процесів, як очищення на відцентрових очисниках, пастеризація, охолодження і розлив у фляги або розфасування у тару (повторну обробку молока здійснюють молокопідприємства) (згідно з інформацією із сайту «Вікіпедія»: <https://bit.ly/3eCYwru>).
- (13) Наявність обладнання для очищення молока від механічних домішок, його охолодження, зберігання і транспортування дозволяє надавати послуги з первинної обробки молока як для власних потреб, так і для потреб третіх осіб.
- (14) ПАТ «Вімм-Білл-Данн Україна» листом від 12.11.2015 № 496 (zareєстрований у Комітеті 17.11.2015 за № 03-10/3711) повідомило, що на активах, які були продані ПП «Авангард», а саме рухоме та нерухоме майно, яке знаходиться за адресою: вулиця Конотопське шосе, 1, м. Буринь, Сумська обл., виконувались операції з приймання та охолодження молочної сировини з метою її подальшого транспортування в інші області України на виробничі потужності підприємства для виробництва готової продукції.

- (15) Отже, на активах, які були продані ПП «Авангард», здійснювався окремий (другорядний) вид економічної діяльності, а саме: приймання та охолодження молочної сировини.
- (16) Разом із цим, земельна ділянка державної власності (землі промисловості) загальною площею 8,7069 га, яка знаходиться за адресою: вул. Конотопське шосе, 1, місто Буринь, перебуває на праві оренди у ПП «АВАНГАРД» згідно з Договором оренди землі від 28.09.2015 № 22, укладеним ПП «АВАНГАРД» із Сумською обласною державною адміністрацією.
- (17) На зазначеній земельній ділянці знаходяться такі інженерні комунікації: артезіанські свердловини (у кількості 4 шт.), водопровідні мережі, очисні споруди, мережі каналізації, котельня, теплові мережі, електричні мережі, газопровід.
- (18) Отже, Активи, придбані ПП «АВАНГАРД», відповідно до статті 4 Закону України «Про оренду державного та комунального майна» (в редакції, яка діяла на момент здійснення концентрації), є цілісним майновим комплексом, який забезпечує діяльність з очищення молока від механічних домішок, його охолодження, зберігання і транспортування, оскільки: Активи є господарським об'єктом із завершеним циклом виробництва продукції (робіт, послуг), з наданою йому земельною ділянкою, на якій він розміщений, та інженерними комунікаціями, системою енергопостачання.
- (19) Відповідно до пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, яка діяла на момент здійснення концентрації) концентрацією визнається, зокрема, 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 безпосереднього або опосередкованого придбання, набуття у власність іншим способом активів у вигляді цілісного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання.
- (20) За інформацією відповідача [лист від 21.05.2015 № 13 (zareestrovaniy u Komiteti 26.05.2015 za № 13-09/326)]: відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2013 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що діяла на момент придбання).
- (21) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (22) Тому набуття ПП «АВАНГАРД» контролю над Активами могло бути здійснено лише за умови попереднього отримання дозволу Антимонопольного комітету України чи адміністративної колегії Антимонопольного комітету України.
- (23) До Антимонопольного комітету України заява ПП «АВАНГАРД» про надання дозволу на набуття контролю над активами у вигляді цілісного майнового комплексу, що знаходиться за адресою: вул. Конотопське шосе, 1, м. Буринь, Буринський р-н, Сумська область, не надходила.

4.2. Відносини контролю учасників концентрації та задіяний ринок у справі

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

- (24) Відповідно до інформації ПАТ «Вімм-Білль-Данн Україна» (листи від 19.05.2015 № 219 (zareestrovaniy u Komiteti 26.05.2015 za № 8-24/4431) та від 12.11.2015 № 496) (zareestrovaniy u Komiteti 17.11.2015 za № 03-10/3711):
- на момент здійснення концентрації на Активах здійснювалася діяльність із надання послуг приймання та охолодження молочної сировини;

- ПАТ «Вімм-Білл-Данн Україна» здійснювало діяльність із виробництва та реалізації молочної продукції. Частка ПАТ «Вімм-Білл-Данн Україна» на зазначеному ринку за підсумками 2013, 2014 років не перевищувала 6 відсотків.
- (25) Відповідно до виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців основним видом економічної діяльності ПП «АВАНГАРД» є надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна.
- (26) Листом від 21.05.2015 № 13 (зареєстрований у Комітеті 26.05.2015 за № 13-09/326) ПП «АВАНГАРД» повідомило:
на 24.12.2014 ПП «АВАНГАРД» було пов'язане відносинами контролю із фізичною особою – громадянкою України Шевченко В.М.;
на 26.12.2014 ПП «АВАНГАРД» було пов'язане відносинами контролю із фізичними особами – громадянами України Шевляковою В.М. і Кузьміною О.В.
- (27) Отже, враховуючи, що учасники концентрації здійснювали діяльність на різних (не суміжних) ринках, зазначена концентрація не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.
- (28) За інформацією, наданою ПП «АВАНГАРД» листом від 26.04.2018 № 1 (зареєстрований у Комітеті 05.05.2018 за № 8-245289):
- (29) відповідно до договору оренди нерухомого майна від 09.02.2015 № 01/15 та договору оренди рухомого майна від 09.02.2015 № 02/15, укладених між ПП «АВАНГАРД» і товариством з обмеженою відповідальністю «БУРИНСЬКИЙ МОЛОКОЗАВОД» (далі – ТОВ «БУРИНСЬКИЙ МОЛОКОЗАВОД») (м. Буринь, Сумська обл.), Активи були передані в користування ТОВ «БУРИНСЬКИЙ МОЛОКОЗАВОД».
- (30) Відповідно до інформації ТОВ «БУРИНСЬКИЙ МОЛОКОЗАВОД» (лист від 04.01.2016 № 3 [зареєстрований у Комітеті 11.01.2016 за № 8-24/193]):
після проведення переобладнання та ремонту певного устаткування ТОВ «БУРИНСЬКИЙ МОЛОКОЗАВОД» здійснює на Активах діяльність із надання послуг переробки молока та виробництво масла.
- (31) Тобто, ТОВ «БУРИНСЬКИЙ МОЛОКОЗАВОД» після проведення вказаного переобладнання та ремонту здійснює на Активах іншу господарську діяльність.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЇ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (32) Отже, дії ПП «АВАНГАРД», які полягають у набутті контролю над активами у вигляді цілісного майнового комплексу, що знаходиться за адресою: вул. Конотопське шосе, 1, м. Буринь, Буринський р-н, Сумська обл., без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (33) Відповідно до пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що діяла на момент здійснення концентрації) концентрацією визнається, зокрема, 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 безпосереднього або опосередкованого придбання, набуття у власність іншим способом активів у вигляді цілісного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання.
- (34) Відповідно до пункту 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема, є концентрація без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, у разі якщо наявність такого дозволу необхідна.
- (35) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.

- (36) 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 передує року, в якому накладається штраф.
- (37) Згідно з інформацією Державної податкової служби України [лист від 15.09.2020 б/н (зарєстрований у Комітеті 21.09.2020 за № 7-08/11948)] дохід від будь-якої діяльності ПП «АВАНГАРД» за 2019 рік становить 992 083 грн.
- (38) 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, зарєстрованих 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 ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АВАНГАРД» (м. Балаклія, Харківська область, ідентифікаційний код юридичної особи 32362519) вчинило порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над активами у вигляді цілісного майнового комплексу, що знаходиться за адресою: вул. Конотопське шосе, 1, м. Буринь, Буринський р-н, Сумська обл., без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АВАНГАРД» штраф у розмірі 13 393 (тринадцять тисяч триста дев'яносто три) гривні.

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

О. ПІЩАНСЬКА