



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

03 червня 2021 р.

Київ

№ 356-р

Про результати розгляду
справи про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Антимонопольний комітет України, розглянувши справу № 128-26.13/121-20 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді здійснення концентрації шляхом опосередкованого набуття компанією «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» (м. Нікосія, Кіпр) акцій приватного акціонерного товариства «Закарпаттяобленерго» (Закарпатська обл., Ужгородський р-н, с. Оноківці), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Опосередковане набуття компанією «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» акцій приватного акціонерного товариства «Закарпаттяобленерго», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) компанія «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» (м. Нікосія, Кіпр) (далі – Відповідач).

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 07.12.2020 № 01/343-р розпочато розгляд справи № 128-26.13/121-20 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Листом від 07.12.2020 № 128-26.13/01-16794 Антимонопольний комітет України (далі – Комітет) повідомив уповноважених представників Відповідача про початок розгляду зазначеної вище справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та запропонував надати інформацію, необхідну для розгляду справи.
- (5) Листом від 06.01.2021 б/н (zareestrovaniy в Комітеті 11.01.2021 за № 8-01/32-кі), уповноваженими представниками надано інформацію запитувану Комітетом.

- (6) Листом від 12.05.2021 № 128-26.13/01-7262 Комітет надіслав уповноваженому представнику Відповідача копію подання із попередніми висновками у справі про порушення.
- (7) Листом від 13.05.2021 № 12-05.2021 (zareєстрований в Комітеті 13.05.2021 за № 8-01/707-кі), уповноважений представник Відповідача повідомив про відсутність будь-яких зауважень до подання із попередніми висновками у справі про порушення.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (8) До Комітету надійшла заява від 09.11.2020 № 09-11.2020 (zareєстрована в Комітеті 12.11.2020 за № 15-01/477-ЕКк) про надання дозволу компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» на опосередковане набуття акцій приватного акціонерного товариства «Закарпаттяобленерго» (далі – ПрАТ «Закарпаттяобленерго») (Закарпатська обл., Ужгородський р-н, с. Оноківці), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства.
- (9) Разом із тим, до Комітету надійшла заява від 25.09.2020 № 25-09.2020 (zareєстрована в Комітеті 25.09.2020 за № 8-01/373-ЕКк) про надання дозволу фізичній особі – громадянці України Львовчкіній Ю.В. на опосередковане набуття частки в статутному капіталі компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії.
- (10) Заявлена у пункті 9 цього рішення концентрація, була здійснена без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.
- (11) Враховуючи викладене, розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 27.10.2020 № 01/269-р розпочато розгляд справи № 128-26.13/98-20 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (12) Зазначені концентрації пов'язані між собою та стосуються однієї групи суб'єктів господарювання.

За інформацією заявників:

- (13) заявлені концентрації були здійснені 1 лютого 2013 року шляхом оформлення Декларації довірчої власності від 01.02.2013 на користь Львовчкіної Ю.В. від імені фізичної особи – громадянина Великобританії [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом], який був опосередкованим власником частки у розмірі 50 відсотків у статутному капіталі компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED»;
- (14) на момент здійснення концентрацій:
Громадянин Великобританії [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом] був опосередкованим власником частки у статутному капіталі компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» у розмірі 50 відсотків [через компанії «Бантона Лімітед» (Bantona Limited), «Симбер Венчерз Лтд» (Symer Ventures Ltd) (обидві Сейшельські острови) та фізичних осіб – громадянки Кіпру [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом] та громадянки Греції [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом];
компанія «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED», в свою чергу, була власником компанії «Омбрі Електрикал Енерджи Холдінг Гмбх» (Ombri Electrical Energy Holding GmbH) (Австрія), яка була власником частки у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «Енергетична Україна ТВ» (далі – ТОВ «Енергетична Україна ТВ») (м. Київ, Україна) у розмірі 100 відсотків;

ТОВ «Енергетична Україна ТВ» володіла акціями ПрАТ «Закарпаттяобленерго», що забезпечувало досягнення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства; у той же час, на 01.02.2013 Львовичка Ю.В. вже була опосередкованим власником акцій ПрАТ «Закарпаттяобленерго» у розмірі 14,5457 відсотка [через компанії «Актуело Венчерз Лімітед» (Aktuelo Ventures Limited) (4,6078 відсотка) та «Фостівола Венчерз Лімітед» (Fostivola Ventures Limited) (9,937 відсотка) (обидві Кіпр)].

- (15) Тобто, в момент набуття Львовичкою Ю.В. частки у статутному капіталі компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, компанія «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED», опосередковано [за рахунок відносин контролю з ТОВ «Енергетична Україна ТВ» і Львовичкою Ю.В.] набула акції ПрАТ «Закарпаттяобленерго» у розмірі, що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства.
- (16) Відповідно до частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією визнається, зокрема, 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.
- (17) Вартісні показники учасників концентрації за 2012 рік, з урахуванням відносин контролю, перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції, що діяла на момент здійснення концентрації).
- (18) Тому концентрація у вигляді опосередкованого набуття компанією «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» акцій ПрАТ «Закарпаттяобленерго», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства потребувала попереднього отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.
- (19) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (20) До Комітету заява про надання дозволу компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» на опосередковане набуття акцій ПрАТ «Закарпаттяобленерго», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, надійшла 12 листопада 2020 року, тобто вже після здійснення концентрації.
- (21) Отже, дії компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» у вигляді здійснення концентрації шляхом опосередкованого набуття акцій ПрАТ «Закарпаттяобленерго», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді здійснення концентрації, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

5. ІНФОРМАЦІЯ ПРО УЧАСНИКІВ КОНЦЕНТРАЦІЇ

За інформацією заявників:

- (22) на момент здійснення концентрацій: компанія «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» безпосередньо не здійснювала господарської діяльності на території України та була пов'язана відносинами контролю із: ТОВ «Енергетична Україна ТВ», яке здійснювало діяльність із постачання електричної енергії за нерегульованим тарифом у територіальних межах міста Тернопіль;

ПрАТ «Закарпаттяобленерго», яке здійснювало діяльність із генерації електричної і теплової енергії та було суб'єктом природної монополії на ринку передачі електричної енергії місцевими (локальними) електромережами в територіальних межах Закарпатської області;

акціонерами компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» були три фізичні особи – громадянки Кіпру [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом], [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом] та громадянка Греції [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом];

фізична особа – громадянка України Львовчкіна Ю.В. була пов'язана відносинами контролю із суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, які разом утворюють Групу Набувача;

Група Набувача на території України здійснювала діяльність, зокрема, із генерації електричної енергії (з відновлювальних джерел);

(23) на дату подання заяви:

ПрАТ «Закарпаттяобленерго» здійснює діяльність із розподілу електричної енергії в територіальних межах торгової зони «Острова Бурштинської ТЕС»;

контроль над ПрАТ «Закарпаттяобленерго» здійснює компанія «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» яка, в свою чергу, опосередковано контролюється двома фізичними особами: громадянкою України Львовчкіною Ю.В. та громадянином Греції [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом];

фізична особа – громадянка України Львовчкіна Ю.В. також пов'язана відносинами контролю із:

товариствами з обмеженою відповідальністю «Ресурсекоенерго», «Акванова інвестмент», «Акванова Констракшн», «Будівельно-транспортна компанія «Едельвейс», «Гідроенергоінвест», «Енергія Карпат» та «Енергія-1» (усі – м. Київ), які здійснюють діяльність із генерації електричної енергії (з відновлювальних джерел) в територіальних межах торгової зони «ОЕС України»;

суб'єктами господарювання, що зареєстровані на території України та здійснюють діяльність із: надання послуг інших видів грошового посередництва; роздрібною реалізації уживаних товарів в магазинах; надання в оренду і експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна; консультування з питань комерційної діяльності і керування; надання послуг трастів, фондів та подібних фінансових установ; надання послуг вантажного морського транспорту;

іншими суб'єктами господарювання – нерезидентами України, які безпосередньо не здійснюють господарської діяльності на території України;

фізична особа – громадянин Греції [інформація визначена, як інформація з обмеженим доступом] також пов'язаний відносинами контролю із суб'єктами господарювання – нерезидентами України, які не здійснюють господарської діяльності на території України.

6. ОЦІНКА ВПЛИВУ КОНЦЕНТРАЦІЙ НА ЗАДІЯНІ РИНКИ

За інформацією заявників:

(24) на момент здійснення концентрацій:

ПрАТ «Закарпаттяобленерго» було суб'єктом природної монополії на ринку передачі електричної енергії місцевими (локальними) електромережами в територіальних межах

Закарпатської області та, зокрема, здійснювало діяльність із генерації електричної енергії;

частка ПрАТ «Закарпаттяобленерго» на ринку генерації електричної енергії становила 0,057 відсотка;

суб'єкти господарювання, що входили до Групи Набувача також здійснювали господарську діяльність із генерації електричної енергії;

частка Групи Набувача на ринку генерації електричної енергії (за допомогою відновлювальних джерел енергії) становила менше 1 відсотка;

(25) на момент подання заяви:

ПрАТ «Закарпаттяобленерго» здійснює діяльність із розподілу електричної енергії в територіальних межах торгової зони «Острова Бурштинської ТЕС»;

водночас, суб'єкти господарювання, що входять до Групи Набувача здійснюють діяльність із генерації електричної енергії (за допомогою відновлювальних джерел енергії). Однак, генерація електричної енергії здійснюється в територіальних межах торгової зони «ОЕС України», яка є відокремленою від торгової зони «Острів Бурштинської ТЕС» в територіальних межах якого, здійснює діяльність із розподілу електричної енергії ПрАТ «Закарпаттяобленерго»¹.

(26) Враховуючи викладене, на момент здійснення концентрації та момент подання заяви, зазначена концентрація не призводить до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на ринках електричної енергії України та інших, суміжних товарних ринках;

водночас, внаслідок концентрації не відбувається зміна стану конкуренції на ринку розподілу електричної енергії в межах розташування систем розподілу електричної енергії ПрАТ «Закарпаттяобленерго».

7. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

(27) Доказами, зібраними у справі, доводиться та не заперечується Відповідачем, що дії компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» у вигляді опосередкованого набуття акцій ПрАТ «Закарпаттяобленерго», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства без отримання відповідного дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(28) Відповідно до абзацу третьої 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 передував року, в якому накладається штраф.

(29) Водночас, за результатами розгляду справи встановлено, що порушення було вчинено 01 лютого 2013 року.

¹ Постановою НКРЕКП від 27.06.2019 р. № 1307 погоджено визначені ДП «НЕК «Укренерго» дві відокремлені зони в межах України – торгову зону «Острів Бурштинської ТЕС» та торгову зону «ОЕС України».

Торгова зона «Острів Бурштинської ТЕС» працює повністю ізольовано від решти території України, має параметри мережі, відмінні від основної енергосистеми України, працює синхронно з мережами ENTSO-E та не має електричних зв'язків з основною енергосистемою України, що унеможливило фізичне перетікання електричної енергії між «Островом Бурштинської ТЕС» та «ОЕС України».

- (30) Відповідно до статті 42 Закону України «Про захист економічної конкуренції», суб'єкт господарювання не може бути притягнений до відповідальності за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, якщо минув строк давності притягнення до відповідальності. Строк давності притягнення до відповідальності за порушення законодавства про захист економічної конкуренції становить п'ять років з дня вчинення порушення.
- (31) Отже, строк давності притягнення до відповідальності за порушення минув, штрафні санкції до компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» не застосовуються.
- (32) Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 25, 42 і 48 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 «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» (м. Нікосія, Кіпр) вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді здійснення концентрації шляхом опосередкованого набуття акцій приватного акціонерного товариства «Закарпаттяобленерго» (Закарпатська обл., Ужгородський р-н, с. Оноківці, ідентифікаційний код юридичної особи 00131529), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства.

2. Надати дозвіл компанії «OMBRI ELECTRICAL ENERGY CO. LIMITED» (м. Нікосія, Кіпр) на опосередковане набуття акцій приватного акціонерного товариства «Закарпаттяобленерго» (Закарпатська обл., Ужгородський р-н, с. Оноківці, ідентифікаційний код юридичної особи 00131529), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства.

Голова Комітету

О. ПІЩАНСЬКА