



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

01 липня 2021 р.

Київ

№ 403-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 10 червня 2021 року № 126-26.13/44-21/281-спр з попередніми висновками у справі № 126-26.13/44-21,

ВСТАНОВИВ:

1. Предмет справи

(1) Вчинення фізичною особою – громадянином України Андрущенко Олександром Миколайовичем порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання частки у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «ЕЛІФІБР» (с. Перемога, Глухівський р-н, Сумська обл.) (далі – ТОВ «ЕЛІФІБР»), 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) Фізична особа – громадянин України Андрущенко Олександр Миколайович.

3. Процесуальні дії

(3) До Антимонопольного комітету України (далі - Комітет) надійшла заява уповноважених представників учасників концентрації від 19 лютого 2021 року № 19-02/21-1 (зарєєстрована в Комітеті 24.02.2021 за № 8-01/147-ЕКк) про надання дозволу фізичній особі – громадянину України Андрущенко Олександр Миколайовичу на придбання частки у статутному капіталі ТОВ «ЕЛІФІБР», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства. Під час розгляду заяви Комітетом було виявлено ознаки вчинення фізичною особою –

громадянином України Андрущенко Олександром Миколайовичем порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення заявленої концентрації без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

- (4) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 06.04.2021 № 01/88-р розпочато розгляд справи № 126-26.13/44-21 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції. Заяву від 19 лютого 2021 року № 19-02/21-1 (zareєстровану в Комітеті 24.02.2021 за № 8-01/147-ЕКк) про надання дозволу фізичній особі – громадянину України Андрущенко Олександр Миколайовичу на придбання частки у статутному капіталі ТОВ «ЕЛІФІБР», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, приєднано до матеріалів справи.
- (5) Уповноваженого представника відповідача було повідомлено листом державного уповноваженого Антимонопольного комітету України про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та про надання інформації від 06.04.2021 № 126-26.13/01-5326.
- (6) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 126-26.13/44-21 було складено подання з попередніми висновками від 10.06.2021 року № 126-26.13/44-21/281-спр та надіслано відповідачу листом від 10.06.2021 № 126-26.13/01-8848 для надання своїх міркувань і заперечень щодо висновків, викладених у поданні.
- (7) Уповноважений представник відповідача листом від 14.06.2021 № 14/06/21-2 (zareєстрованим у Комітеті 15.06.2021 за № 8-01/884-кі) надав свої міркування щодо висновків, викладених у поданні від 10.06.2021 року № 126-26.13/44-21/281-спр.

4. Обставини справи

- (8) Фізична особа – громадянин України Андрущенко Олександр Миколайович придбав частку ТОВ «ЕЛІФІБР» у розмірі 100 відсотків статутного капіталу товариства на підставі договору купівлі-продажу частки у статутному капіталі ТОВ «ЕЛІФІБР» укладеного 23 січня 2018 року з товариством з обмеженою відповідальністю «СТАТУС ЕССЕТ КАПІТАЛ» (м. Харків), що діє від імені, в інтересах та за рахунок публічного акціонерного товариства «ЗАКРИТИЙ НЕДИВЕРСИФІКОВАНИЙ ВЕНЧУРНИЙ КОРПОРАТИВНИЙ ІНВЕСТИЦІЙНИЙ ФОНД «СУПРІМ» (м. Київ). Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань державна реєстрація змін до установчих документів товариства відбулася 24 січня 2018 року за № 16271050032000718.

4.1. Відносини контролю учасників концентрації та їх види діяльності

- (9) Відповідно до наданої заявниками інформації:
- (10) ТОВ «ЕЛІФІБР» на дату здійснення концентрації здійснювало діяльність з вирощування та реалізації кукурудзи, пшениці, льону-довгунця, гороху, ріпаку та коноплі. Наразі товариство здійснює діяльність з вирощування та оптової реалізації кукурудзи;
- (11) станом на дату здійснення концентрації ТОВ «ЕЛІФІБР» було пов'язане відносинами контролю з іншими суб'єктами господарювання та фізичними особами – громадянами України. Після здійснення концентрації зазначені відносини контролю були припинені.
- (12) Фізична особа – громадянин України Андрущенко Олександр Миколайович є кінцевим бенефіціарним власником групи суб'єктів господарювання, zareєстрованих на території

України, які здійснюють діяльність із: вирощування та оптової реалізації сільськогосподарських культур (пшениці, кукурудзи, соняшника, ріпаку, жита, ячменю, проса); оптової торгівлі засобами захисту рослин; надання елеваторних послуг в територіальних межах Сумської області; допоміжної діяльності в рослинництві; надання послуг по доробці зерна, автотранспортних послуг та послуг спецтехніки; виготовлення бетонних сумішей та залізобетонних виробів; надання в оренду нерухомого майна та сільськогосподарської техніки; оптової та роздрібною реалізації м'яса великої рогатої худоби, молока та меринів; надання в суборенду земельних ділянок;

- (13) фізична особа – громадянин України Андрущенко Олександр Миколайович також пов'язаний родинними зв'язками з фізичною особою – громадянкою України, яка зареєстрована як фізична особа-підприємець та здійснює діяльність з оптової торгівлі борошном.

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

- (14) 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.
- (15) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2017 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (16) Концентрація, яка потребує дозволу відповідно до частини першої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції», забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (17) Тобто, відповідно до статей 22 і 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зазначена концентрація могла бути здійснена лише за умови попереднього отримання дозволу Антимонопольного комітету України
- (18) Заява про надання дозволу фізичній особі – громадянину України Андрущенко Олександру Миколайовичу на придбання частки у статутному капіталі ТОВ «ЕЛІФІБР», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, надійшла до Комітету 24 лютого 2021 року, тобто після здійснення концентрації.
- (19) Отже, дії фізичної особи – громадянина України Андрущенко Олександра Миколайовича у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання частки у статутному капіталі ТОВ «ЕЛІФІБР», 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, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.3. Інформація, одержана під час розгляду справи

- (20) Уповноважений представник відповідача листами від 30.04.2021 № 30/04/2021-2 (зареєстрованим у Комітеті 05.05.2021 за № 8-01/647-кі) та від 14.06.2021 № 14/06/21-2 (зареєстрованим у Комітеті 15.06.2021 за № 8-01/884-кі) повідомив наступне:
- (20.1) фізична особа – громадянин України Андрущенко Олександр Миколайович визнає факт вчинення порушення;

- (20.2) здійснення придбання частки у статутному капіталі ТОВ «ЕЛІФІБР», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без дозволу органів Комітету відбулось через неправильний обрахунок вартісних показників та, як наслідок, невірний висновок про відсутність необхідності отримання такого дозволу;
- (20.3) відповідач просить Комітет врахувати наступні факти під час розгляду справи, а також звернути увагу на пом'якшуючі обставини під час визначення розміру штрафу:
- відповідач визнає факт вчинення порушення;
 - відповідач добровільно звернувся із відповідною заявою щодо отримання дозволу Комітету на концентрацію ще до початку розгляду справи;
 - готовність співпрацювати з Комітетом з усіх питань, що можуть виникнути під час розгляду справи;
 - заявлена концентрація не має жодного негативного впливу на будь-який товарний ринок України, а також на ринкове становище конкурентів та споживачів продукції і послуг учасників концентрації;
 - ненавмисне вчинення порушення законодавства України про захист економічної конкуренції.

5. Висновки у справі та кваліфікація дій відповідача

- (21) Концентрація у вигляді придбання фізичною особою – громадянином України Андрущенком Олександром Миколайовичем частки у статутному капіталі ТОВ «ЕЛІФІБР», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.
- (22) 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.
- (23) Відповідно до абзацу тринадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єктом господарювання, зокрема, визнається група суб'єктів господарювання, якщо один або декілька з них здійснюють контроль над іншими.
- (24) Дохід (виручка) фізичної особи – громадянина України Андрущенка Олександра Миколайовича та суб'єктів господарювання, пов'язаних із ним відносинами контролю, від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за підсумками 2020 року становить 2 587 221 000 гривень.
- (25) При визначенні розміру штрафу за вчинення фізичною особою – громадянином України Андрущенком Олександром Миколайовичем 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 фізична особа – громадянин України Андрущенко Олександр Миколайович вчинив порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання частки у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «ЕЛІФІБР» (с. Перемога, Глухівський р-н, Сумська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 34171701), 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, визначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на фізичну особу – громадянина України Андрущенко Олександра Миколайовича штраф у розмірі 255 000 (двісті п'ятдесят п'ять тисяч) гривень.

3. Надати дозвіл фізичній особі – громадянину України Андрущенко Олександру Миколайовичу на придбання частки у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «ЕЛІФІБР», 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