



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

22 липня 2021 р.

Київ

№ 438-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 23 квітня 2021 року № 24-26.13/43-18/200-спр з попередніми висновками у справі № 24-26.13/43-18,

ВСТАНОВИВ:

1. Предмет справи

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Радехівський цукор» (далі – ТзОВ «Радехівський цукор») (с. Павлів, Радехівський р-н, Львівська обл.) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над значною частиною активів цукрового заводу в місті Хоростків Гусятинського району Тернопільської області (далі – Активи Хоростківського цукрового заводу) без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. Відповідач

- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Радехівський цукор» (с. Павлів, Радехівський р-н, Львівська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 36153189).

3. Процесуальні дії

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 13.04.2018 № 03/76-р розпочато розгляд справи № 24-26.13/43-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (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 16.04.2018 № 24-26/03-4614.
- (5) Відповідь на зазначений лист ТзОВ «Радехівський цукор» надано листом від 25.05.2018 № 506 (зарєстрований у Комітеті 31.05.2018 за № 8-01/6271).

- (6) Для з'ясування дійсних обставин справи Антимонопольним комітетом України надіслано додаткові вимоги на адреси ТзОВ «Радехівський цукор» (від 23.10.2018 № 24-26.13/03-14055, від 13.08.2019 № 126-26.13/03-10085, від 18.09.2020 № 126-26.13/01-12738, від 22.10.2020 № 126-26.13/001-14362) і товариства з обмеженою відповідальністю «Провесінь-Агроінвест» (м. Львів) (від 07.08.2019 № 126-26.13/03-10086, від 18.09.2020 № 126-26.13/01-12736).
- (7) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 24-26.13/43-18 складено подання з попередніми висновками від 23 квітня 2021 року № 24-26.13/43-18/200-спр та надіслано відповідачу листом від 27.04.2021 № 126-26.13/01-6577 для надання своїх міркувань і заперечень, викладених у поданні.
- (8) Уповноважений представник відповідача листом від 24.05.2021 б/н (зареєстрованим у Комітеті 24.05.2021 за № 8-01/6970) надав свої міркування щодо висновків, викладених у поданні від 23 квітня 2021 року № 24-26.13/43-18/200-спр.

4. Обставини справи

- (9) До червня 2015 року **усі активи** (рухоме та нерухоме майно) Хоростківського цукрового заводу належали товариству з обмеженою відповідальністю «Хоростківський цукровий завод» (м. Хоростків, Гусятинський р-н, Тернопільська обл.), яке здійснювало діяльність із переробки цукрових буряків та виробництва цукру.
- (10) Протягом 17 – 25 липня 2015 року, на підставі рішень Господарського суду Тернопільської області від 17.06.2015 у справі № 921/254/15-г/5 та від 25.06.2015 у справі № 921/522/15-г/6¹ та добровільної передачі ТОВ «Хоростківський цукровий завод» заставного майна, ПАТ «Промінвестбанк» набуло у власність активи (рухоме та нерухоме майно) ТОВ «Хоростківський цукровий завод» шляхом звернення стягнення на предмети застави / іпотеки за договорами, укладеними між ТОВ «Хоростківський цукровий завод» і ПАТ «Промінвестбанк» у грудні 2011 року².
- (11) У 2016 році на Хоростківському цукровому заводі діяльність із переробки цукрового буряку та виробництва цукру здійснювало товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія «Галичина Цукор» (зокрема, на підставі договорів оренди № 09-1943/12-4 від 30.10.2015 і № 09-924/7 від 21.06.2016, укладених із ПАТ «Промінвестбанк»)².
- (12) Після завершення сезону цукроваріння 2016 року контроль над Активами Хоростківського цукрового заводу набуло ТзОВ «Радехівський цукор» **[на підставі договорів купівлі-продажу нерухомого майна б/н та купівлі-продажу рухомого майна № 39/421, укладених 29 грудня 2016 року з ПАТ «Промінвестбанк» (далі – Договори)]³.**
- (13) За результатами комплексного товарознавчого та будівельно-технічного експертного дослідження⁴, проведеного товариством з обмеженою відповідальністю «Судово-експертне бюро України» (м. Львів) за заявою генерального директора ТзОВ «Радехівський цукор» на підставі Договорів, зокрема, встановлено, що **в**

¹ Відповідно до рішення Господарського суду Тернопільської області від 25.06.2015 у справі № 921/522/15-г/6 за ПАТ «Промінвестбанк» було визнано право власності, зокрема, на предмет договору застави № 20-3571/3-1, укладеного 21.12.2011 з ТОВ «Хоростківський цукровий завод». Предметом застави були машини, обладнання, інструменти, прилади, інвентар, до складу якого, зокрема, **входило 6 бурякорізок**.

² Відповідно до листа ПАТ «Промінвестбанк» від 22.09.2017 № 09-13-81445, зареєстрованого в Комітеті 25.09.2017 за № 11-24/9396.

³ Відповідно до актів приймання-передачі від 29.12.2016 до договорів купівлі-продажу нерухомого майна б/н та купівлі-продажу рухомого майна № 39/421, укладених 29 грудня 2016 року, **жодна бурякорізка** ТзОВ «Радехівський цукор» **не передавалась**.

⁴ Висновок ТОВ «Судово-експертне бюро України» від 07.07.2017 № 6/2.

переліку придбаного ТзОВ «Радехівський цукор» майна за актом приймання-передачі відсутні бурякорізки (далі – Обладнання).

- (14) Проте на 29.12.2016 Активи Хоростківського цукрового заводу й Обладнання фактично знаходилися на одній території та були під'єднані до єдиного виробничого циклу⁵.
- (15) Обладнання передано ТзОВ «Радехівський цукор» на зберігання (на підставі договору зберігання б/н, укладеного 31.01.2017 з товариством з обмеженою відповідальністю «Провесінь-Агроінвест» (далі – ТзОВ «Провесінь-Агроінвест») (м. Львів Україна) та актів приймання-передачі від 14.02.2017 та 17.02.2017 до нього).
- (16) Так, у лютому 2017 року Комітету стало відомо про придбання ТзОВ «Радехівський цукор» шести цукрових заводів, у тому числі Хоростківського, на підставі інформації, викладеної в засобах масової інформації, зокрема на інтернет-ресурсі <https://nv.ua/ukr/biz/economics/nimecka-kompaniya-kupila-shist-cukrovih-zavodiv-v-ukrajini-535840.html> (назва статті: «Німецька компанія купила шість цукрових заводів в Україні»).
- (17) У зв'язку із зазначеним, Комітет, відповідно до покладених на нього чинним законодавством повноважень, розпочав дослідження питання дотримання ТзОВ «Радехівський цукор» вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час придбання зазначених у статті цукрових заводів.
- (18) На адресу ТзОВ «Радехівський цукор» було надіслано вимогу Комітету від 01.02.2017 № 24-25/01-1035.
- (19) Незважаючи на те, що в зазначеній вимозі Комітет повідомив, зокрема, про можливі ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді здійснення ТзОВ «Радехівський цукор» концентрацій шляхом придбання цукрових заводів без дозволу органів Комітету:
- у лютому – березні 2017 року ТзОВ «Радехівський цукор» були укладені договори з фермерськими господарствами на посів цукрових буряків для забезпечення діяльності, зокрема, Хоростківського цукрового заводу⁵;
 - на початку серпня 2017 року на виконання наказу генерального директора ТзОВ «Радехівський цукор» від 07.08.2017 № 200 товариством був проведений технічний огляд Обладнання з метою визначення його загального технічного стану та цільової придатності для запуску в сезон цукроваріння 2017 року.
- (20) Враховуючи, що сезон цукроваріння розпочинається наприкінці серпня – початку вересня і триває до кінця листопада – початку грудня, є підстави вважати, що для ТзОВ «Радехівський цукор» було вкрай важливо розпочати експлуатацію Хоростківського цукрового заводу в сезон цукроваріння 2017 року, оскільки:
- за інформацією експертів (державної наукової установи «Український науково-дослідний інститут цукрової промисловості», Національного університету харчових технологій, Національної асоціації цукровиків України)⁶, наявною в Комітеті, утримання виробничих потужностей (цукрових заводів), навіть за умови відсутності будь-якого технологічного обладнання, що призводить до простою підприємства, є не виправданим. З економічної точки зору – це витрати на утримання підприємства: витрати на охорону, сплату податків (оренда землі, ПДФО), підтримання будівель у належному стані. Крім цього, втрачається зона бурякосіяння. Сільгоспвиробники за відсутності діючого підприємства перестають сіяти буряки й виводять його із сівозміни. Повернути цей процес назад дуже складно;

⁵ Відповідно до протоколу робочої зустрічі представників Антимонопольного комітету України, ТзОВ «Радехівський цукор» і ТзОВ «Провесінь-Агроінвест», що відбулася 22 серпня 2017 року.

⁶ Листи державної наукової установи «Український науково-дослідний інститут цукрової промисловості» від 19.09.2017 № 36-2017 (зарєєстрований у Комітеті 19.09.2017 за № 8-24/9138), Національного університету харчових технологій від 20.09.2017 № 01-382 (зарєєстрований у Комітеті 22.09.2017 за № 10-24/9291), Національної асоціації цукровиків України від 20.09.2017 № 14-01/85 (зарєєстрований у Комітеті 25.09.2017 за № 8-24/9363).

- у сезон цукроваріння 2017 року ТзОВ «Радехівський цукор» прийняло на переробку 2 971 180 тонн цукрових буряків. При цьому потужності власних діючих цукрових заводів товариства (Чортківське й Радехівське виробництво) дозволяли переробити до 2 000 000 тонн буряків (*максимальна потужність заводів*). Крім того, ТзОВ «Радехівський цукор» не мало можливості (з технологічних та економічних причин) реалізувати надлишок цукрових буряків, а отже, якби товариство не запустило додаткові потужності, зокрема Хоростківське виробництво, збитки ТзОВ «Радехівський цукор» становили б 1,7 млрд грн, а втрачений дохід – 3,06 млрд грн⁷.

(21) У другій половині серпня 2017 року, під час проведення зазначеного вище дослідження, до Комітету надійшли заяви уповноваженого представника ТзОВ «Радехівський цукор» і ТзОВ «Провесінь-Агроінвест», зокрема від 21.08.2017 № 140-17 (зарєстрована в Комітеті 22.08.2017 за № 8-01/471-ЕКк), про надання дозволу ТзОВ «Радехівський цукор» **на придбання активів (виробничого обладнання), які призначені для виробництва цукру (переробки цукрового буряку)** (описаних вище як Обладнання) та необхідні для доукомплектування належних ТзОВ «Радехівський цукор» виробничих потужностей (що знаходяться за адресою: Тернопільська обл., Гусятинський р-н, м. Хоростків, вул. Заводська, 1) (описаних вище як Активи Хоростківського цукрового заводу).

(22) До зазначеної заяви, серед іншого, було додано експертний висновок від 07.07.2017 № 6/2 товариства з обмеженою відповідальністю «Судово-експертне бюро України» (м. Львів), відповідно до якого бурякоцукрове виробництво – одержання білого цукру із сировини – цукрових буряків. Основними елементами принципової технологічної системи є:

- очищення буряків від сторонніх домішок;
- одержання бурякової стружки;
- екстрагування цукру методом дифузії;
- вапняно-вуглекислотне очищення, фільтрування соків і сиропу;
- згущення соку, кристалізація цукру;
- сушіння, пакування та зберігання цукру.

До допоміжних процесів належить одержання:

- вапна;
- вапняного молока;
- сатураційного й сульфітаційного газу;
- пресування, сушіння і гранулювання жому.

На кожному етапі виробництва цукру необхідно дотримуватися технології та умов виробництва (t, P, рН й інше). Технологічний процес виготовлення цукру викладено в таблиці:

Етап	Технологічна операція	Параметри	Фізико-хімічні зміни	Мета, яка досягається
Первинна обробка	Доставка на завод	Рводи = 0,2 – 0,3 МПа Витрата = 600 – 700 % до маси буряка	Доставка, попереднє очищення від домішок	Доставка на завод, очищення від домішок
	Мийка	t = 15 – 20° С	Очищення від домішок, що залишилися	Очищення від домішок для подальшої переробки
	Подрібнення в стружку	Ширина – 2,5 – 3 мм, товщина 0,5 – 1 мм	Механічне подрібнення в стружку	Подрібнення в стружку для отримання дифузійного соку

⁷ Лист ТзОВ «Радехівський цукор» від 20.09.2019 № 607 (зарєстрований у Комітеті 23.09.2019 за № 8-01/10877).

Теплова обробка	Отримання дифузійного соку	Відбір соку = 115 – 130% t = 70 – 75° C pH = 6,0 – 6,5	Видобування сахарози шляхом нагрівання суміші (обшпарювання)	Отримання однорідної суміші з подальшим вилученням сахарози
Очищення дифузійного соку	Дефекація	Wвапна = 2,5% до заг. маси буряка, t = 88 – 90° C, T = 10 хв	Обробка вапняним молоком, утворення осаду	Нейтралізація фосфорної, лимонної, винної кислот
	I сатурація	t = 80 – 85° C, T = 10 хв, pH = 11	Обробка сатураційним газом, очищення соку від вапняного молока	Очищення соку від вапняного молока
	II сатурація	t = 101 – 102° C, T = 10 хв	Розкладання CaCO ₂ й утворення CaCO ₃	Видалення вапна та солей кальцію
	Сатурація	pH = 8,5 – 8,8	Обробка соку діоксином сірки	Знебарвлення та знезараження соку
	Згущення соку до сиропу	Вміст сухих речовин = 92,5 – 93,5%	Видалення води (110 – 115 %) з буряку	Згущення для подальшої кристалізації
	Уварювання сиропу	P = 0,02 МПа t = 67 – 70 – 73 – 75° C	Утворення кристалів цукру при уварюванні	Отримання кристалів цукру
Центрифугування		t = 70 – 95° C		
	Пакування	T = 0,5, 1, 50, 1000 кг	Автоматизоване пакування цукру	Пакування для зберігання та реалізації
	Зберігання	t = 25° C T = 8 років на складах, що опалюються, T = 1,5 – 4 роки на складах, що не опалюються		Довготривале зберігання

- (23) Отже, Обладнання (бурякорізка) забезпечує здійснення лише одного з багатьох етапів переробки цукрового буряку та виробництва цукру.
- (24) Разом із цим, під час розгляду заяви від 22.08.2017 № 8-01/471-ЕКк, Комітет також оцінював наслідки концентрації у вигляді придбання ТзОВ «Радехівський цукор» Активів Хоростківського цукрового заводу, здійсненої 29.12.2016. Так, під час розгляду зазначеної заяви було виявлено підстави для заборони концентрації, у зв'язку із чим розпочато справу № 24-25/13-17-ЕКк про концентрацію у вигляді придбання ТзОВ «Радехівський цукор» Обладнання.
- (25) У той час, коли Комітет досліджував можливі негативні наслідки концентрації на ринку переробки цукрового буряку (оскільки сукупна частка учасників концентрації на відповідному ринку в територіальних межах регіону, що охоплює Тернопільську область та частково Львівську, Хмельницьку, Івано-Франківську, Чернівецьку, Волинську й Рівненську області, за підсумками 2016 року перевищувала 50 відсотків), ТзОВ «Радехівський цукор», на виконання наказу генерального директора товариства (з дозволу ТОВ «Провесінь-Агроінвест») від 26.09.2017 № 277, було розпочато випробувальні пусконаладжувальні роботи на цукровому заводі Хоростківського підрозділу. У результаті зазначених випробувальних робіт ТзОВ «Радехівський цукор» отримало 8 233,8 тонн цукру (який у подальшому був списаний як некондиційний та, після одержання дозволу на заявлену концентрацію, перероблений на якісний цукор для подальшої його реалізації)⁸.

⁸ Лист ТзОВ «Радехівський цукор» від 11.11.2020 б/н (зарєстрований у Комітеті 11.11.2020 за № 8-01/14702).

- (26) Листом від 21.09.2017 б/н (zareєстрованим у Комітеті 22.09.2017 за № 8-24/804-кі) ТзОВ «Радехівський цукор» повідомило про те, що товариство уклало контракти на закупівлю цукрового буряку із бурякоздавачами з урахуванням, зокрема, потужностей Хоростківського цукрового заводу, який планувався до запуску у виробництво на початку вересня поточного виробничого сезону, що сприятиме задоволенню потреб вітчизняних споживачів у достатньому обсязі якісної соціально важливої продукції (цукру) за обґрунтованими цінами.
- (27) У ході розгляду справи про концентрацію встановлено, що придбання ТзОВ «Радехівський цукор» Обладнання в сукупності з Активами Хоростківського цукрового заводу не призводить до монополізації та суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України, та щоб не завадити запуску Хоростківського цукрового заводу в сезон цукроваріння 2017 року Комітетом прийнято рішення виділити в окреме провадження справу про порушення у вигляді придбання ТзОВ «Радехівський цукор» Активів Хоростківського цукрового заводу без дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна, та рішенням Комітету від 12.10.2017 № 591-р було надано дозвіл ТзОВ «Радехівський цукор» на придбання Обладнання, яке призначене для виробництва цукру (переробки цукрового буряку).
- (28) Наступного дня після прийняття рішення, на підставі актів приймання-передачі від 13.10.2017 до договору зберігання від 31.01.2017 б/н, ТзОВ «Радехівський цукор» (як зберігач) **повернуло Обладнання його власнику** (ТзОВ «Провесінь-Агроінвест»). Одночасно, на підставі договору купівлі-продажу від 13.10.2017 б/н, укладеного між ТОВ «Провесінь-Агроінвест» і ТзОВ «Радехівський цукор», останнє придбало зазначене вище Обладнання. 13.10.2017 Хоростківський цукровий завод офіційно розпочав сезон цукроваріння 2017 року (на підставі наказу генерального директора ТзОВ «Радехівський цукор» від 12.10.2017 № 298).
- (29) Отже, всі прямі й непрямі докази, зазначені вище, свідчать про те, що ТзОВ «Радехівський цукор» під час укладення Договорів із ПАТ «Промінвестбанк» щодо Активів Хоростківського цукрового заводу вже мало на меті одержати в користування / власність Обладнання, що було під'єднане до виробничого циклу до початку сезону цукроваріння 2017 року.
- (30) Отже, на момент одержання дозволу Комітету (рішення від 12 жовтня 2017 року № 591-р) на придбання ТзОВ «Радехівський цукор у ТОВ «Провесінь-Агроінвест» Обладнання, яке призначене для виробництва цукру (переробки цукрового буряку), відповідач фактично вже мав доступ (принаймні, починаючи з 31.01.2017) до зазначеного Обладнання та здійснював усі можливі дії (технічний огляд, випробування) для вчасного запуску перероблення цукрового буряку на активах Хоростківського виробництва в сезон цукроваріння 2017 року.

4.1. Відносини контролю учасників концентрації та види їх діяльності

- (31) Відносини контролю ТзОВ «Радехівський цукор» та вплив здійснення концентрації на задіяний ринок розглянуто Комітетом у справі № 24-25/13-17-ЕКк про концентрацію, за результатами розгляду якої рішенням Комітету від 12 жовтня 2017 року № 591-р встановлено, що концентрація не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України та надано дозвіл ТзОВ «Радехівський цукор» на придбання в ТОВ «Провесінь-Агроінвест» активів (виробничого обладнання), які призначені для виробництва цукру (переробки цукрового буряку).
- (32) ПАТ «ПРОМІНВЕСТБАНК» після здійснення концентрації втратило контроль над Активами, що є об'єктом дослідження.

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

- (33) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) контроль – 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, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною.
- (34) Відповідно до частини другої статті 22 Закону (у редакції від 18.05.2016)⁹ **концентрацією**, крім іншого, **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:
- а) безпосереднього або опосередкованого придбання, набуття у власність іншим способом активів у вигляді цілісного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання, одержання в управління, оренду, лізинг, концесію чи набуття в інший спосіб права користування активами у вигляді цілісного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання, в тому числі придбання активів суб'єкта господарювання, що ліквідується;
- б) 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.
- (35) Тобто, види концентрації (фактично способи набуття контролю) конкретизуються у статті 22 Закону. Разом із тим **цей перелік не є вичерпним, оскільки абзац перший частини другої статті 22 Закону вказує на можливість визнавати концентрацією й інші форми набуття контролю, крім прямо визначених у пунктах «а», «б» частини другої цієї статті.**
- (36) Вказані висновки кореспондуються з терміном «контроль», який також не містить вичерпного переліку дій, які можуть свідчити про наявність контролю з боку суб'єкта господарювання.
- (37) З аналізу вказаних норм та враховуючи зміст статті 22 Закону в її системному зв'язку зі статтею 1 Закону, придбання частини активів суб'єкта господарювання передбачає, що такі активи забезпечують можливість здійснення автономної господарської діяльності, тобто становлять «**діючий бізнес**» (що відповідає, зокрема, і підходам, прийнятим у ЄС).
- (38) Відповідно до абзаців 24 і 26 пункту 1.3 розділу 2 частини B *Commission Consolidated Jurisdictional Notice under Council Regulation (EC) No 139/2004 on the control of concentrations between undertakings (2008/C 95/01) (Регламент ЄС щодо контролю за концентраціями суб'єктів господарювання)*:
- об'єктом контролю може бути одна або декілька, а також частини компаній, які є юридичними особами або частинами цих осіб, або активи юридичних осіб, або тільки деякі із цих активів. Набуття контролю над активами можна розглядати як концентрацію, якщо ці активи складають все або частину підприємства, тобто бізнес із присутністю на ринку до якого можна віднести ринковий оборот;

⁹ Редакція, чинна на момент придбання ТЗОВ «Радехівський цукор» Активів Хоростківського цукрового заводу.

- *активи повинні включати, принаймні, ті основні елементи, які дозволять набувачу контролю над активами нарощувати присутність на ринку в економічно доцільні строки.*

- (39) За інформацією, наявною в Комітеті:
 - вартість Активів Хоростківського цукрового заводу становить 179 899 367 грн (відповідно до договорів купівлі-продажу від 29.12.2016 № 39/421 та б/н, укладених між ТзОВ «Радехівський цукор» і ПАТ «Промінвестбанк»);
 - вартість Обладнання становить 291 300 грн (відповідно до акта приймання-передачі № 1 від 16.10.2017 до Договору купівлі-продажу б/н, укладеного 13.10.2017 між ТзОВ «Радехівський цукор» і ТзОВ «Провесінь-Агроінвест»).
- (40) Отже, вартість Обладнання становить менше одного відсотка вартості Активів Хоростківського цукрового заводу.
- (41) Крім того, на 29.12.2016 Активи Хоростківського цукрового заводу й Обладнання фактично знаходилися на одній території та були під'єднані до єдиного виробничого циклу, **становили діючий бізнес**, а отже, могли забезпечити ТзОВ «Радехівський цукор» здійснення завершеного циклу з переробки цукрового буряку та виробництва цукру (див. п. 11 цього Рішення).
- (42) Активи Хоростківського цукрового заводу включали ті основні елементи, які дозволяли ТзОВ «Радехівський цукор» наростити присутність на ринку в економічно доцільні строки (від закінчення сезону цукроваріння 2016 року й до початку нового), про що свідчать докази, зібрані в рамках цієї справи.
- (43) Отже, враховуючи все наведене вище в сукупності, ТзОВ «Радехівський цукор» 29.12.2016 набуло контроль над **значною частиною Активів** Хоростківського цукрового заводу.
- (44) 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 від 18.05.2016, що діяла на момент здійснення концентрації), тому 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.
- (45) Концентрація, яка потребує дозволу відповідно до частини першої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції», забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (46) До Антимонопольного комітету України заява про надання дозволу ТзОВ «Радехівський цукор» на набуття контролю над значною частиною активів цукрового заводу в місті Хоростків Гусятинського району Тернопільської області не надходила.
- (47) Отже, дії ТзОВ «Радехівський цукор», які полягають у набутті контролю над значною частиною активів цукрового заводу в місті Хоростків Гусятинського району Тернопільської області, яка належала ПАТ «Промінвестбанк», без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.3. Інформація, одержана під час розгляду справи

- (48) Уповноважений представник відповідача листом від 24.05.2021 б/н (zareestrovanim у Комітеті 24.05.2021 за № 8-01/6970) надав свої пояснення та зауваження до подання про попередні висновки № 24-26.13/43-18/200-спр.

- (49) Так, відповідач повідомив про усвідомлення того, що придбання Обладнання, хоч і незначної частини порівняно з Активами Хоростківського цукрового заводу, отриманими у власність у ПАТ «Промінвестбанк», але важливого, яке давало можливість здійснити запуск виробництва цукру, потребує дозволу Комітету, а тому звернувся до Комітету з відповідною заявою. Комітет під час розгляду справи № 24-26.13/43-18 розмежовував Обладнання, яке придбавалось у «Провесінь-Агроінвест», і придбані Активи Хоростківського цукрового заводу в ПАТ «Промінвестбанк», а тому лише **в сукупності** це майно надає можливість розпочати виробництво, та щоб не завадити запуску сезону цукроваріння надав дозвіл на заявлену концентрацію.

4.4. Зазначене в листі від 24.05.2021 б/н спростовується викладеним у пунктах 4 і 4.2 цього рішення.

- (50) Разом із цим слід зазначити, що відповідач неправильно трактував інформацію, наведену в поданні про попередні висновки № 24-26.13/43-18/200-спр (що відображена в п. 27 цього рішення). Так, у зазначеному пункті Комітет не розмежовує Обладнання та Активи Хоростківського цукрового заводу, а наголошує на тому, що рішення Комітету від 12.10.2017 № 591-р про надання дозволу ТзОВ «Радехівський цукор» на придбання в ТОВ «Провесінь-Агроінвест» Обладнання, яке призначене для виробництва цукру (переробки цукрового буряку), було прийнято за результатами комплексного дослідження, зокрема, у сукупності з дослідженням наслідків концентрації у вигляді придбання ТзОВ «Радехівський цукор» Активів Хоростківського цукрового заводу, що є предметом цієї справи та про що йдеться в п. 24 цього рішення.
- (51) Відповідач не надав інших суттєвих зауважень до висновків, викладених у поданні про попередні висновки № 24-26.13/43-18/200-спр.

5. Висновки у справі та кваліфікація дій відповідача

- (52) Концентрація у вигляді набуття ТзОВ «Радехівський цукор» контролю над значною частиною активів цукрового заводу в місті Хоростків Гусятинського району Тернопільської області, яка належала ПАТ «Промінвестбанк», не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.
- (53) 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.
- (54) Дохід (виручка) ТзОВ «Радехівський цукор», з урахуванням відносин контролю, від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за підсумками 2020 року становить 3 411 964 000 грн.

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

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Радехівський цукор» (с. Павлів, Радехівський р-н, Львівська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 36153189) вчинило порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над значною частиною активів цукрового заводу в місті Хоростків Гусятинського району Тернопільської області, які належали публічному акціонерному товариству «Акціонерний комерційний промислово-інвестиційний банк» (м. Київ) та забезпечували / могли забезпечити можливість здійснення господарської діяльності з переробки цукрового буряку та виробництва цукру, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Радехівський цукор» штраф у розмірі 68 239 280 (шістдесят вісім мільйонів двісті тридцять дев'ять тисяч двісті вісімдесят) гривень.

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