



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

30 грудня 2021 р.

Київ

№ 770-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 рітейлу від 07.12.2021 № 126-26.13/94-21/569-спр з попередніми висновками у справі № 126-26.13/94-21,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» (далі – ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ», Товариство, Покупець) (вул. Іполита Зборовського, 1, м. Бершадь, Бершадський р-н, Вінницька обл., 24400, ідентифікаційний номер 43402616) порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді набуття контролю над частиною державного підприємства спиртової та лікєро-горілочної промисловості «Укрспирт» (далі – ДП «Укрспирт» (м. Бровари, Київська обл., ідентифікаційний номер 37199618) шляхом набуття у власність частини його активів – Бершадського МПД, які розташовані за адресами: Вінницька обл., Бершадський р-н, м. Бершадь, вул. Покровська (вул. 50 років Жовтня), 3, вул. І. Зборовського (вул. Чкалова), 1; вул. І.Зборовського (вул. Чкалова), 1Б; вул. Л. Каденюка (Пархоменка), 12; Вінницька обл., Бершадський р-н, с. Джулинка, вул. Промислова (вул. 60-річчя Жовтня), 11; Вінницька обл., Бершадський р-н, с. Велика Кириївка, вул. Шевченка (вул. Леніна), 52а (далі - Бершадське МПД), та забезпечують можливість виробництва спирту етилового ректифікованого, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ», ідентифікаційний код юридичної особи 43402616, розташоване за адресою: вул. Іполита Зборовського, 1, м. Бершадь, Бершадський р-н, Вінницька обл., 24400.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 23 липня 2021 року № 01/184-р розпочато розгляд справи № 126-26.13/94-21 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, та надіслано лист Антимонопольного комітету України (далі — Комітет) від 23.07.2021 № 126-26.13/01-11089 на адресу ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ».

- (4) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 126-26.13/94-21 було складено подання з попередніми висновками від 07.12.2021 № 126-26.13/94-21/569-спр та надіслано відповідачу листом від 08.12.2021 № 126-26.13/01-87639 для надання своїх міркувань і заперечень, викладених у поданні.
- (5) ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» листом б/д та б/н (зареєстрованим у Комітеті 17.12.2021 за № 8-01/17424) надало свої зауваження на подання з попередніми висновками.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

Підстави відкриття справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції

- (6) У зв'язку з приватизацією окремого майна місць провадження діяльності та зберігання спирту ДП «Укрспирт», Комітетом відповідно до покладених на нього чинним законодавством повноважень здійснюється перевірка дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час здійснення зазначених дій.
- (7) Відповідно до інформації, розміщеної на офіційному вебсайті Фонду державного майна України, 02 листопада 2020 року шляхом продажу на аукціоні в електронній формі було приватизовано окреме майно ДП «Укрспирт» – Бершадське МПД, що забезпечує здійснення діяльності з виробництва спирту етилового ректифікованого.
- (8) Переможцем аукціону стало ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ».
- (9) Враховуючи викладене та для з'ясування дійсних обставин, на підставі статей 7, 16, 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» Комітетом на адресу Товариства направлено вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 13.05.2021 № 126-29/01-7279 про надання інформації. Листом від 28.05.2021 б/н (зареєстрований в Комітеті 31.05.2021 за № 8-01/7384) Товариство надало Комітету відповідь.
- (10) Проаналізувавши отриману інформацію, Комітет встановив таке.
Щодо набуття права власності
- (11) 27 листопада 2020 року¹ між ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» та Регіональним відділенням Фонду державного майна України по Вінницькій та Хмельницькій областях укладено договір купівлі-продажу об'єкта малої приватизації окремого майна Бершадського МПД ДП «Укрспирт» б/н (далі – Договір), перелік якого складається із 768 найменувань будівель, обладнання, рухомого та іншого майна².
- (12) Відповідно до умов Договору право власності на об'єкт приватизації переходить до Покупця після сплати в повному обсязі ціни продажу об'єкта приватизації.
- (13) Згідно з пунктом 4.2 Договору передача об'єкта малої приватизації і прийняття його Покупцем засвідчується актом приймання-передачі.
- (14) Відповідно до акту приймання-передачі об'єкт приватизації перейшов у право власності ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» 24 грудня 2020 року.
- (15) Право власності на придбані об'єкти внесено 26.01.2021 до Державного реєстру речових прав на нерухоме майно та Реєстру прав власності на нерухоме майно, Державного реєстру іпотек, Єдиного реєстру заборон на відчуження об'єктів нерухомого майна щодо реєстрації права власності на придбані об'єкти.

1 Лист ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» б/н (вх. Комітету № 8-01/7384 від 31.05.2021).

2 <https://prozorro.sale/auction/UA-PS-2020-10-02-000009-1>

- (16) Відповідно до підпункту «а» пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції від 13.02.2020)³ концентрацією, зокрема, 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 безпосереднього або опосередкованого придбання, набуття у власність іншим способом активів у вигляді єдиного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання, одержання в управління, оренду, лізинг, концесію чи набуття в інший спосіб права користування активами у вигляді єдиного майнового комплексу або структурного підрозділу суб'єкта господарювання, у тому числі придбання активів суб'єкта господарювання, що ліквідується.
- (17) За наявною в Комітеті інформацією^{4,5} встановлено:
- (18) Об'єкт малої приватизації - активи Бершадського МПД складаються із нерухомого майна та транспортних засобів. Земельна ділянка, на якій розташований об'єкт приватизації, не є предметом купівлі-продажу та окремо не виділена.
- (19) Активи Бершадського МПД забезпечують здійснення діяльності з виробництва та реалізації спирту етилового вищої очистки зернового, класу люкс, спирту харчового.
- (20) Отже, дії ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» з набуття контролю над частиною суб'єкта господарювання ДП «Укрспирт» – активами Бершадського МПД, підпадають під визначення концентрації відповідно до підпункту «а» пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (21) На дату концентрації, відповідно до Договору, активи Бершадського МПД належали Державі Україна в особі Міністерства економіки України в господарському віданні;
- (22) Станом на дату здійснення концентрації – дату підписання акту приймання-передачі об'єкта приватизації (24 грудня 2020 року):
- (23) основним видом діяльності Товариства є дистиляція, ректифікація та змішування спиртних напоїв;
- (24) Товариство пов'язане відносинами контролю з:
- товариством з обмеженою відповідальністю «Атоменергомашбуд» (м. Краматорськ, Донецька обл., ідентифікаційний код юридичної особи 38005052), основним видом діяльності якого є виробництво підшипників, зубчастих передач, елементів механічних передач і приводів;
- товариством з обмеженою відповідальністю «Елітмет» (ідентифікаційний код юридичної особи 39252154), основним видом діяльності якого є оптова торгівля металами та металевими трубами;
- товариством з обмеженою відповідальністю «Фартленд Груп» (ідентифікаційний код юридичної особи 38471101), яке не здійснювало в 2020 році господарської діяльності;
- фізичною особою – громадянином України Ярошенком Олександром Владиславовичем.

Щодо дотримання конкурентного законодавства під час набуття права власності

3 Редакція Закону України «Про захист економічної конкуренції», яка діяла на момент зазначених дій.

4 Лист ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» б/н (вх. Комітету № 8-01/7384 від 31.05.2021).

5 http://ukrspirt.com/cms/about_company/investicii/bershtadskij_mpd.html

- (25) До Комітету надходили заяви:
- (26) ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» від 15.12.2020 б/н (zareєстрована в Комітеті 16.12.2020 за № 8-01/571-ПВ) та від 30.03.2021 б/н (zareєстрована в Комітеті 01.04.2021 за № 8-01/245-ПВ) про надання попередніх висновків щодо необхідності чи відсутності необхідності одержання дозволу на концентрацію у вигляді набуття контролю ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» над частиною суб'єкта господарювання - активами Бершадського МПД ДП «Укрспирт»;
- (27) за результатами розгляду вказаних заяв через недостатність інформації Комітет надав попередні висновки від 14.01.2021 № 3-пв та від 29.04.2021 № 16-пв про неможливість надати висновки щодо необхідності чи відсутності необхідності одержання дозволу органів Антимонопольного комітету України на концентрацію у вигляді набуття контролю ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» над частиною суб'єкта господарювання – активами Бершадського МПД ДП «Укрспирт».
- (28) Відповідно до інформації, наданої Товариством, та інформації, наявної в Комітеті, – вартісні показники ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ», з урахуванням відносин контролю, та ДП «Укрспирт» за підсумками 2019 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (29) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (30) Отже, дії ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» у вигляді здійснення концентрації з набуття контролю над частиною суб'єкта господарювання ДП «Укрспирт» – активами Бершадського МПД, які розташовані за адресами: Вінницька обл., Бершадський р-н, м. Бершадь, вул. Покровська (вул. 50 років Жовтня), 3, вул. І. Зборовського (вул. Чкалова), 1; вул. І. Зборовського (вул. Чкалова), 1Б; вул. Л. Каденюка (Пархоменка), 12; Вінницька обл., Бершадський р-н, с. Джулинка, вул. Промислова (вул. 60-річчя Жовтня), 11; Вінницька обл., Бершадський р-н, с. Велика Кириївка, вул. Шевченка (вул. Леніна), 52а, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Зауваження відповідача на подання з попередніми висновками

- (31) ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» листом б/д та б/н (zareєстрованим у Комітеті 17.12.2021 за № 8-01/17424) надало свої зауваження до висновків, викладених в поданні, та доводи, що не мало умислу на порушення законодавства про захист економічної конкуренції, з огляду на те, що ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» неодноразово зверталось до Комітету із заявами про надання попередніх висновків щодо необхідності чи відсутності необхідності одержання дозволу на вказану концентрацію а також те, що ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» станом на дату надання відповіді на подання з попередніми висновками здійснює підготовку подання зави про надання дозволу на вказану концентрацію.
- (32) Комітет не приймає наведені доводи відповідача, оскільки зібраними в матеріалах справи № 126-26.13/94-21 доказами доведено вчинення Товариством порушення у вигляді здійснення концентрації без отримання відповідного дозволу Комітету.
- (33) Концентрація була здійснена ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» до моменту отримання дозволу Комітет, що відповідно до пункту 12 статті 50 Закону України «Про захист

- (34) економічної конкуренції» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (35) ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» вчинило порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над частиною суб'єкта господарювання - активами Бершадського МПД ДП «Укрспирт», без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.
- (36) Враховуючи, що учасники концентрації здійснювали діяльність на різних (не суміжних) ринках, заявлена концентрація не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на будь-яких товарних ринках України.
- (37) Відповідно до абзацу дванадцятого 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.
- (38) Відповідно до абзацу третього частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України за порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 цього Закону накладають 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.
- (39) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ», з урахуванням відносин контролю, за 2020 рік становить *[конфіденційна інформація]* тис 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 Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ», ідентифікаційний код юридичної особи 43402616, м. Бершадь, Бершадський р-н, Вінницька обл.) вчинило порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над частиною суб'єкта господарювання державного підприємства спиртової та лікєро-горілочної промисловості «Укрспирт» (м. Бровари, Київська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 37199618) – активами Бершадського МПД, які розташовані за адресами: Вінницька область, Бершадський р-н, м. Бершадь, вул. Покровська (вул. 50 років Жовтня), 3, вул. І. Зборовського (вул. Чкалова), 1; вул. І. Зборовського (вул. Чкалова), 1Б; вул. Л. Каденюка (Пархоменка), 12; Вінницька обл., Бершадський р-н, с. Джулинка,

Промислова (вул. 60-річчя Жовтня), 11; Вінницька обл., Бершадський р-н, с. Велика Кириївка, вул. Шевченка (вул. Леніна), 52а, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, вказане у пункті 1 цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АКВА СОЛАР ІНВЕСТ» штраф у розмірі 170 0000 (сто сімдесят тисяч) 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 із 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 оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА