



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

27 жовтня 2022 р.

Київ

№ 232-р

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції,
накладення штрафу та надання
дозволу на концентрацію

Антимонопольний комітет України, розглянувши подання Департаменту досліджень і розслідувань ринків виробничої сфери, фармацевтики та ритейлу від 07.12.2021 № 126-26.13/59-21/562-спр/кі з попередніми висновками у справі № 126-26.13/59-21,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення компанією «Faerch A/S» (м. Хольстебро, Данія) [правонаступник компанії «Faerch Group A/S» (м. Хольстебро, Данія)] порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді опосередкованого придбання акцій компанії «Inline Poland Sp. z o.o.» (м. Мурована Гослина, Польща), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) Компанія «Faerch A/S» [правонаступник компанії «Faerch Group A/S»], яка знаходиться за адресою: Расмус Ферчс Ведж 1, 7500, м. Хольстебро, Данія. Компанія «Faerch A/S»¹ стала правонаступником компанії «Faerch Group A/S» 30.06.2021 в результаті внутрішньо-групового злиття компаній «Faerch A/S», «Faerch Bidco ApS» (м. Хольстебро, Данія), «Faerch Midco ApS» (м. Хольстебро, Данія), «Faerch Group A/S», «Faerch Debtco ApS» (м. Хольстебро, Данія).

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 23.04.2021 № 07/109-р розпочато розгляд справи № 126-26.13/59-21 про порушення компанією «Faerch Group A/S» законодавства про захист економічної конкуренції. До справи № 126-26.13/59-21 приєднано заяву уповноваженого представника компаній «Faerch Group A/S», «Sirap Packaging Iberica S.L.U» (м. Барселона, Іспанія), «Inline Poland Sp. z o.o.» і «Faerch Italy S.r.l.» (м. Веролануова, Італія) від 05.03.2021 № 1016-2

¹ Відповідно до інформації, наданої в листі уповноваженим представником відповідача від 28.09.2022 № 1015-1017-2/11 (zareєстрований у Комітеті 06.10.2022 за № 8-01/598-кі).

(зареєстрована в Комітеті 10.03.2021 за № 15-01/191-ЕКк) про надання дозволу на концентрацію.

- (4) Листом Антимонопольного комітету України від 26.04.2021 № 126-26.13/07-6459 повідомлено уповноваженого представника відповідача про початок розгляду зазначеної вище справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та запропоновано надати інформацію, необхідну для її розгляду.
- (5) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 126-26.13/59-21 складено подання з попередніми висновками від 07.12.2021 № 126-26.13/59-21/562-спр/кі та надіслано представнику відповідача листом від 07.12.2021 № 126-26.13/07-17516 для надання своїх міркувань і заперечень, викладених у поданні.
- (6) Уповноважений представник відповідача листами від 23.12.2021 № 1015-1017-2/7 (зареєстрованим у Комітеті 23.12.2021 за № 8-07/1907-кі) та від 24.02.2022 № 1015-1017-2/8 (зареєстрований у Комітеті 27.04.2022 за № 8-01/208-кі) надав коментарі щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні з попередніми висновками.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

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

- (7) До Антимонопольного комітету України 10.03.2021 надійшла заява від 05.03.2021 № 1016-2 (зареєстрована в Комітеті за № 15-01/191-ЕКк) про надання дозволу на концентрацію у вигляді опосередкованого придбання компанією «Faerch Group A/S» акцій компанії «Inline Poland Sp. z o.o.», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії (далі – Заява).
- (8) Зазначене придбання відбулося відповідно до договору купівлі-продажу акцій, укладеного 5 листопада 2020 року між компаніями «Faerch A/S» (м. Хольстебро, Данія), «Faerch Bunol, S.L.U.» (м. Валенсія, Іспанія) та «Sirap-Gema S.p.A.» (м. Валенсія, Іспанія) і «Italmobiliare S.p.A.» (м. Мілан, Італія). На підставі зазначеного договору компанія «Faerch Group A/S» опосередковано придбала бізнес компанії «Sirap-Gema S.p.A.» у Польщі, а саме: акції компанії «Inline Poland Sp. z o.o.» у розмірі 100 відсотків, що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії (передача акцій відбулася 4 січня 2021 року).
- (9) Відповідно до пункту 4 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.
- (10) Тобто дії компанії «Faerch Group A/S» у вигляді опосередкованого придбання акцій компанії «Inline Poland Sp. z o.o.», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, відповідно до статті 22 Закону визнаються концентрацією.
- (11) За наданою в Заяві інформацією, відповідні вартісні показники учасників концентрації за 2020 рік перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції», тому зазначена концентрація потребувала попереднього отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.

- (12) Частиною п'ятою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (13) До Антимонопольного комітету України заява уповноваженого представника компанії «Faerch Group A/S» про надання дозволу на опосередковане придбання акцій компанії «Inline Poland Sp. z o.o.», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, від 05.03.2021 № 1016-2 (zareєстрована в Комітеті за № 15-01/191-ЕКк) надійшла 10 березня 2021 року, тобто після здійснення концентрації.
- (14) Отже, дії компанії «Faerch Group A/S» у вигляді опосередкованого придбання акцій компанії «Inline Poland Sp. z o.o.», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.2. Відносини контролю учасників концентрації

- (15) За наданою в Заяві інформацією, на дату здійснення концентрації:
- компанія «Inline Poland Sp. z o.o.» на території України здійснювала діяльність з «Інформація, доступ до якої обмежено»;
- компанія «Inline Poland Sp. z o.o.» була пов'язана відносинами контролю із суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, які разом утворювали Групу Sirap Gema, що на території України здійснювала діяльність з «Інформація, доступ до якої обмежено»;
- після здійснення концентрації відносини контролю між компанією «Inline Poland Sp. z o.o.» та Групою Sirap Gema були припинені;
- компанія «Faerch Group A/S» на території України безпосередньо не здійснювала діяльності;
- компанія «Faerch Group A/S» була пов'язана відносинами контролю із суб'єктами господарювання – нерезидентами України, які разом утворювали Групу Faerch, що на території України здійснювала діяльність «Інформація, доступ до якої обмежено»;
- одноосібний опосередкований контроль над компанією «Faerch Group A/S» здійснювала компанія «Advent International Corporation» (м. Бостон, США);
- компанія «Advent International Corporation» була пов'язана відносинами контролю із суб'єктами господарювання - резидентами та нерезидентами України, які разом утворювали Групу Advent, відносини контролю з якими наразі припинені;
- (16) на дату прийняття цього рішення:
- компанія «Inline Poland Sp. z o.o.» пов'язана відносинами контролю з компанією «Faerch A/S»;
- контроль над компанією «Faerch A/S» здійснює компанія «APMH Invest A/S»² (м. Копенгаген, Данія);
- компанія «APMH Invest A/S» пов'язана відносинами контролю із суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, які разом утворюють Групу

² Комітет рішенням від 04.02.2021 № 53-р надав дозвіл компанії «APMH Invest A/S» (м. Копенгаген, Данія) на придбання акцій компанії «Faerch Group A/S» (м. Хольстебро, Данія), що забезпечить перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії (транзакція була закрита 15.03.2021).

АРМН, що на території України здійснює діяльність (за винятком Групи Faerch), зокрема, із: «Інформація, доступ до якої обмежено»;

контроль над Групою АРМН здійснює фонд «A.P. Møller og Hustru Chastine Mc-Kinney Møllers Fond til almene Formaal» (м. Копенгаген, Данія), який на території України не здійснює діяльності. Фонд «A.P. Møller og Hustru Chastine Mc-Kinney Møllers Fond til almene Formaal» не має визначених бенефіціарів і контролюється опікунською радою.

4.3. Інформація, одержана під час розгляду справи

(17) Уповноважений представник відповідача листами від 23.12.2021 № 1015-1017-2/7 (зарєєстрований у Комітеті 23.12.2021 за № 8-07/1907-кі) та від 24.02.2022 № 1015-1017-2/8 (зарєєстрований у Комітеті 27.04.2022 за № 8-01/208-кі) до подання з попередніми висновками надав такі пояснення:

1) незважаючи на те, що концентрація не була заявлена, сторони добровільно звернулися із заявою;

2) придбання не могло вплинути на конкуренцію в Україні з огляду на мінімальну діяльність і малі сукупні частки Групи Faerch та об'єкта придбання на задіяному ринку в Україні;

3) компанія «Faerch A/S» визнає факт вчинення нею порушення;

4) уповноважений представник просить Антимонопольний комітет України врахувати такі факти під час розгляду справи, а також звернути увагу на пом'якшувальні обставини під час визначення розміру штрафу:

- компанія «Faerch A/S» звернулася для отримання дозволу на придбання до початку розгляду справи;

- постійну співпрацю компанії «Faerch A/S» з Антимонопольним комітетом України протягом розгляду справи про порушення.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ

(18) Компанія «Faerch A/S» (м. Хольстебро, Данія) [правонаступник компанії «Faerch Group A/S»] вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді опосередкованого придбання акцій компанії «Inline Poland Sp. z o.o.», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

(19) Враховуючи, що сукупні частки компанії «Inline Poland Sp. z o.o.» та Групи Faerch на території України на ринку пластикової упаковки для харчових продуктів, за підсумками 2018 –2021 років та 2 місяців 2022 року були незначними, заявлене придбання не призвело до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.

(20) 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.

(21) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) компанії «Faerch A/S», за 2021 рік становить «Інформація, доступ до якої обмежено».

- (22) Під час визначення розміру штрафу за вчинення компанією «Faerch A/S» [правонаступник компанії «Faerch Group A/S»] порушення законодавства про захист економічної конкуренції пропонується врахувати, що компанія «Faerch Group A/S» звернулася 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 компанія «Faerch A/S» (м. Хольстебро, Данія) [правонаступник компанії «Faerch Group A/S» (м. Хольстебро, Данія)] вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді опосередкованого придбання акцій компанії «Inline Poland Sp. z o.o.» (м. Мурована Гослина, Польща), що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на компанію «Faerch A/S» [правонаступник компанії «Faerch Group A/S»] штраф у розмірі 431 989 (чотириста тридцять одна тисяча дев'ятсот вісімдесят дев'ять) гривень.

3. Надати дозвіл компанії «Faerch A/S» (м. Хольстебро, Данія) [правонаступник компанії «Faerch Group A/S» (м. Хольстебро, Данія)] на опосередковане придбання акцій компанії «Inline Poland Sp. z o.o.» (м. Мурована Гослина, Польща), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії.

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