



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

28 жовтня 2022 р.

Київ

№ 41-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет) згідно зі статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та статтею 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), з метою вжиття заходів державного контролю з виявлення порушень законодавства про захист економічної конкуренції в частині контролю за концентраціями та узгодженими діями суб'єктів господарювання, надіслав товариству з обмеженою відповідальністю «Євро Сمارт Пауер» вимогу державного уповноваженого Комітету від 16.11.2021 № 128-29/09-16328 про надання інформації щодо зазначеного в засобах масової інформації повідомлення про одержання суб'єктами господарювання, які працюють під брендом «БРСМ - Нафта», в оренду автозаправних станцій мережі АЗС «Глуско».

Для уточнення інформації щодо одержання в оренду активів Комітет направив товариству з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» вимогу від 22.12.2021 № 128-29/09-18342.

Товариство з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» надало відповідь на пункт 2 вимоги від 22.12.2021 № 128-29/09-18342 в неповному обсязі щодо пояснення про необхідність чи відсутність необхідності отримання дозволу від органів Антимонопольного комітету України на одержання в оренду єдиного майнового комплексу, відповідно до статті 24 Закону, з наданням підтвердних документів (фінансової звітності учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю за 2020 рік).

За результатами розгляду справи № 128-26.13/24-22 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» кваліфіковано як порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України на вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22.12.2021 № 128-29/09-18342 у встановлений ним строк.

На порушника накладено штраф у розмірі 3 269 684 (три мільйони двісті шістьдесят дев'ять тисяч шістьсот вісімдесят чотири) грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, створена відповідно до наказу Голови Антимонопольного комітету України від 19.10.2022 № 58-ОД, розглянувши матеріали справи № 128-26.13/24-22 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками від 20.09.2022 № 128-26.13/24-22/185-спр,

ВСТАНОВИЛА:**1. Предмет справи**

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Євро Сمارт Пауер» порушення, передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України на вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22.12.2021 № 128-29/09-18342 у встановлений ним строк.

2. Відповідач

- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» (далі – ТОВ «Євро Смарт Пауер», Відповідач) «Інформація, доступ до якої обмежено».

3. Процесуальні дії

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 06.06.2022 № 09/78-р розпочато розгляд справи № 128-26.13/24-22 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Листом від 06.06.2022 № 128-26.13/09-2308 Антимонопольний комітет України повідомив 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 21.09.2022 № 128-26.13/01-4112 Відповідачеві було направлено подання про попередні висновки у справі від 20.09.2022 № 128-26.13/24-22/185-спр.
- (6) Відповідач листом від 11.10.2022 № 11021 (zareestrovaniy u Komiteti 13.10.2022 za № 8-01/19vx) надав відповідь на подання про попередні висновки у справі.

4. Обставини справи

- (7) Комітет згідно зі статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та статтею 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), з метою вжиття заходів державного контролю з виявлення порушень законодавства про захист економічної конкуренції в частині контролю за концентраціями та узгодженими діями суб'єктів господарювання, надіслав до ТОВ «Євро Смарт Пауер» вимогу державного уповноваженого Комітету від 16.11.2021 № 128-29/09-16328 (далі – Вимога 1) про надання інформації, щодо зазначеного в засобах масової інформації повідомлення про одержання суб'єктами господарювання, що працюють під брендом «БРСМ - Нафта», в оренду автозаправних станцій мережі АЗС «Глуско».
- (8) У Вимозі 1 у Товариства вимагалось у десятиденний строк із дня отримання Вимоги 1 надати Комітету інформацію, зокрема, щодо одержання в управління, оренду ТОВ «Євро Смарт Пауер» та/або суб'єктами господарювання, пов'язаними з ним відносинами контролю, автозаправних станцій, які належать до мережі АЗС «Глуско»; у разі підтвердження такої інформації надати копії підтвердних документів (договорів оренди, управління тощо); надати пояснення щодо необхідності чи відсутності необхідності отримання дозволу від органів Антимонопольного комітету України на зазначене придбання, відповідно до статті 24 Закону, з наданням підтвердних документів (фінансової звітності учасників концентрації з урахуванням відносин контролю).

- (9) У відповідь на Вимогу 1 ТОВ «Євро Сمارт Пауер» листом від 06.12.2021 № 0612 (zareestrovanyy u Komiteti 07.12.2021 za № 8-01/1786-ki) povidomilo take: tovarystvo uklalo dogovor orendy stacionarnoy avtozapravnoy stantsii № 021/04-10K vid 10.08.2021 zi Spilnym Ukrainсько-Nimeцьким Товариством z обмеженою vidpovidальністю «Kerшер» (dale – СУН ТОВ «Kerшер») (dale – dogovor orendy) ta naдало v dodatku do lista zasvidchenу kopiyu zaznachеного dogovoru;

na moment pidpysannya dogovoru orendy zaznachena avtozapravna stantsiya ne була obladnana zhodnym logotipom, tomu ТОВ «Євро Смарт Пауер» не може ani pidtverditi, ani sprostuvati informatsiyu shodo nabuttya prava orendy na avtozapravnu stantsiyu мережі АЗС «Глуско».

- (10) Na pytannya 3 Vymogy 1 Товариство zaznachilo, sho avtozapravna stantsiya, yaka vzyta v orendu ТОВ «Євро Смарт Пауер», не є єдиним майновим комплексом, тому vidpovidno do statti 22 Zakonu Ukraini «Pro захист ekonomichnoy konkurentsii» oderzhannya Товариством v orendu avtozapravnoy stantsii не potrebuvalo dozvolu Antimonopol'nogo komitetu Ukraini.
- (11) Pid chas analizu nadanoї ТОВ «Євро Смарт Пауер» informatsii ta kopiy dokumentiv ustanovleno, sho vidpovidno do dogovoru orendy СУН ТОВ «Kerшер» peredalо v orendu ТОВ «Євро Смарт Пауер» у строкове platne korystuvannya (z 10.08.2021 po 09.07.2024) майновий комплекс, a same, stacionarnу avtozapravnu stantsiyu z ofisom ta magazynom suputnih tovariv, rozshovanu za adresoю: «Informatsiya, dostup do yakoї обмежено», i na moment peredannya v orendu avtozapravna stantsiya була prydatsna dlya vikorystannya vidpovidno do mety orendy, tobo dlya zdийsнення ТОВ «Євро Смарт Пауер» diyal'nosti z nadannya poslug zapravki avtomobiliv mastil'nymi ta palivnymi materialami, a takozh realizatsii suputnih tovariv.
- (12) Tobto ТОВ «Євро Смарт Пауер» otримало v korystuvannya aktivy u vyglydi stacionarnoy avtozapravnoy stantsii, sho є gospodar'sьким ob'єktom, yakyi zabezpechuє zdийsнення diyal'nosti z nadannya poslug zapravki avtomobiliv mastil'nymi ta palivnymi materialami, a takozh realizatsii suputnih tovariv.
- (13) Vidpovidno do statti 1 Zakonu єдиний майновий комплекс (dale – ЄМК) – usi vidi майна, sho suкупно zabezpechuyot gospodar'sьку diyal'nist'ь sub'єkta gospodarювання, u tomu chisli budivli, sporudy, ustатkuвання, inventar, sirovina, produktsiya, prava vymogy, borhy, a takozh pravo na tovgovelynu marku або inше poznachennya ta inshi prava, vkluchayochi prava na zemel'ni dilianky, u тому chisli tsilisnyy майновий комплекс.
- (14) Vidpovidno do chystyny drugoy statti 22 Zakonu koncentratsiyu viznast'ься, zokrema, nabuttya bezposerednyo або cherez inshykh osib kontrolю odnym або kilькома sub'єkтами gospodarювання nad odnym або kilькома sub'єkтами gospodarювання чи chystynami sub'єktiv gospodarювання, zokrema, shlyakh bezposerednyo або oposeredkovanogo prydban'nya, nabuttya u vlasnist'ь inshym sposobom aktiviv u vyglydi єдиноgo майнового комплексу або структурного pidrozdlу sub'єkta gospodarювання, oderzhannya v upravlin'nya, orendu, lizing, koncesiyu чи nabuttya v inshiy sposib prava korystuvannya aktivami u vyglydi ЄМК або структурного pidrozdlу sub'єkta gospodarювання, v тому chisli prydban'nya aktiviv sub'єkta gospodarювання, sho likviduється.
- (15) Otzhe, oderzhannya ТОВ «Євро Смарт Пауер» v orendu aktiviv u vyglydi ЄМК (avtozapravnoy stantsii), sho nalezhyt'ь na pravy vlasnosti СП ТОВ «Kerшер» та zabezpechuє zdийsнення gospodar'sьkoї diyal'nosti z nadannya poslug zapravki avtomobiliv

мастильними та паливними матеріалами, а також реалізації супутніх товарів, відповідно до статті 22 Закону визнається концентрацією.

- (16) Для уточнення інформації щодо одержання в оренду активів Комітет направив вимогу до ТОВ «Євро Сمارт Пауер» від 22.12.2021 № 128-29/09-18342 (далі – **Вимога 2**). У Вимозі 2 у Товариства вимагалось у семиденний строк із моменту отримання вимоги надати Комітету, зокрема, акт приймання-передачі об'єкта оренди та пояснення щодо необхідності чи відсутності необхідності отримання дозволу від органів Комітету на зазначене одержання в оренду, відповідно до статті 24 Закону, з наданням підтвердних документів (фінансової звітності учасників концентрації з урахуванням відносин контролю за 2020 рік).
- (17) Також у Вимозі 2 зазначалося про обов'язок надання інформації на вимоги державного уповноваженого у визначений ним строк, відповідно до статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», та відповідальність за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а саме, неподання органу Комітету інформації в установлені строки, подання інформації в неповному обсязі у встановлені строки, подання недостовірної інформації відповідно до пунктів 13, 14, 15 статті 50 та абзацу четвертого пункту 2 статті 52 Закону.
- (18) ТОВ «Євро Смарт Пауер» листом від 04.01.2022 № 0401 (zareestrovaniy у Комітеті 06.01.2022 за № 8-09/171) надало відповідь на пункт 1 Вимоги 2, а саме, надало засвідчену копію акта приймання-передачі до договору оренди № 021/04-10К від 30.08.2021, відповідно до якого орендодавець (СП ТОВ «Кершер») передав, а орендар (ТОВ «Євро Смарт Пауер») прийняв майно, що входить до складу цілісного майнового комплексу, розташованого за адресою: «Інформація, доступ до якої обмежено», а саме: будівля операторна, будівля мийки, зовнішні мережі водопроводу та каналізації, зовнішні мережі освітлення, виробничі майданчики, дороги, благоустрій та озеленення, паливороздавальні колонки та інше.
- (19) Проте ТОВ «Євро Смарт Пауер» на пункт 2 Вимоги 2 надало інформацію в неповному обсязі, а саме, не надало порогових показників учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за останній фінансовий рік, відповідно до статті 24 Закону, та підтвердні документи (фінансову звітність учасників концентрації з урахуванням відносин контролю за 2020 рік), обґрунтовуючи це відсутністю необхідності отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України на концентрацію.
- (20) Тобто ТОВ «Євро Смарт Пауер» надало Комітету відповідь на Вимогу 2 в неповному обсязі у встановлений державним уповноваженим Комітету строк.

5. Кваліфікація порушення Відповідачем конкурентного законодавства

- (21) Згідно зі статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема, в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (22) Відповідно до частини другої статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції Комітет має повноваження розглядати заяви і справи про надання дозволу, надання попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, проводити дослідження за цими заявами і справами; при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та

в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.

- (23) Згідно із частиною сьомою статті 6 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» державний уповноважений Комітету є органом Комітету.
- (24) Відповідно до статті 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» державний уповноважений Комітету має право при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.
- (25) Положеннями статей 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, що вимоги державного уповноваженого Комітету є обов'язковими для виконання у визначений ним строк; суб'єкти господарювання, об'єднання, органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю, інші юридичні особи, їх структурні підрозділи, філії, представництва, їх посадові особи та працівники, фізичні особи зобов'язані на вимогу органу Антимонопольного комітету України, голови територіального відділення Антимонопольного комітету України, уповноважених ними працівників Антимонопольного комітету України, його територіального відділення подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, в тому числі з обмеженим доступом, необхідну для виконання Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції та про державну допомогу суб'єктам господарювання.
- (26) Відповідно до пункту 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України, його територіальному відділенню у встановлені органами Антимонопольного комітету України, головою його територіального відділення чи нормативно-правовими актами строки є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (27) Отже, ТОВ «Євро Сمارт Пауер» вчинило порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Комітету на вимогу державного уповноваженого Комітету від 22.12.2021 № 128-29/09-18342 у встановлений ним строк.

6. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (28) У відповідь на лист державного уповноваженого Комітету від 21.09.2022 № 128-26.13/01-4112 з попередніми висновками у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Відповідач листом від 11.10.2022 № 11021 (зарєєстрований у Комітеті 13.10.2022 за № 8-01/19вх) надав свої пояснення та заперечення на попередні висновки у справі від 20.09.2022 № 128-26.13/24-22/185-спр.
- (29) Відповідач повідомив, що дії ТОВ «Євро Смарт Пауер» та СП ТОВ «Кершер» щодо укладання договору оренди № 021/04-10К від 10.08.2021 не мають ознак концентрації суб'єктів господарювання, тому вважає неможливим надання інформації на пункт 2 Вимоги від 22.12.2021 № 128-29/09-18342, оскільки сторони вищезазначеного договору оренди не є учасниками концентрації.

- (30) Зазначене Відповідачем у листі від 11.10.2022 № 11021 (zareєстрований у Комітеті 13.10.2022 за № 8-01/19vx) спростовується викладеним у пунктах 12, 13, 14, 15 цього рішення.
- (31) Разом із цим слід зазначити, що в пункті 2 Вимоги 2 у ТОВ «Євро Смарт Пауер» вимагалось надання підтвердних документів (фінансової звітності учасників концентрації з урахуванням відносин контролю за 2020 рік) незалежно від необхідності чи відсутності необхідності отримання дозволу від органів Комітету на зазначене одержання в оренду активів.
- (32) ТОВ «Євро Смарт Пауер» не надало підтвердних документів (фінансової звітності учасників концентрації з урахуванням відносин контролю за 2020 рік), а отже, інформація на пункт 2 Вимоги 2 надана в неповному обсязі.

7. Остаточні висновки Колегії

- (33) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» у вигляді подання інформації в неповному обсязі Комітету на вимогу державного уповноваженого Комітету від 22.12.2021 № 128-29/09-18342 у встановлений ним строк є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (34) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

8. Визначення відповідальності Відповідача

- (35) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 цього Закону, накладається штраф у розмірі до одного відсотка доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (36) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2021 рік товариства з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» становить 16 348 424 400 (шістнадцять мільярдів триста сорок вісім мільйонів чотириста двадцять чотири тисячі чотириста) грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 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, zareєстрованих 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), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» «Інформація, доступ до якої обмежено» вчинило порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України на вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22.12.2021 № 128-29/09-18342 у встановлений ним строк.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Євро Смарт Пауер» штраф у розмірі 3 269 684 (три мільйони двісті шістьдесят дев'ять тисяч шістсот вісімдесят чотири) гривні.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії

Ольга ПІЩАНСЬКА