



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

10 листопада 2022 р.

Київ

№ 249-р

Про закриття провадження у справі

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 24-26.13/111-17, про вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «НОВА ІНВЕСТИЦІЙНА КОМПАНІЯ «АЛЬЯНС» (далі – ТОВ «НІКА», Відповідач) (інформація, доступ до якої обмежено) порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над товариством з обмеженою відповідальністю «ТЕДІС УКРАЇНА» (інформація, доступ до якої обмежено) (попередня назва – товариство з обмеженою відповідальністю «Торгова компанія «Мегаполіс-Україна») (інформація, доступ до якої обмежено) (далі – ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА») у вигляді призначення фізичної особи – громадянина України Бея Івана Михайловича на посаду директора за сумісництвом, який вже обіймав посаду директора дирекції ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, та подання Департаменту досліджень і розслідувань ринків невиробничої сфери від 31.12.2021 № 24-26.13/111-17/621-спр/кі,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) Вчинення ТОВ «НІКА» порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді набуття контролю над ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» шляхом призначення фізичної особи – громадянина України Бея Івана Михайловича на посаду директора за сумісництвом, який вже обіймав посаду директора дирекції ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. ВІДПОВІДАЧ

(2) ТОВ «НІКА» (інформація, доступ до якої обмежено).

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

(3) Комітет здійснював перевірку дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час виникнення відносин контролю між ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» та ТОВ «НІКА» шляхом суміщення керівних посад громадянином України Беєм Іваном Михайловичем.

(4) У межах повноважень, визначених статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», та з метою кваліфікації дій ТОВ «НІКА» відповідно до статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Комітетом направлено вимоги про надання інформації на адреси ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» та ТОВ «НІКА» від 25.02.2016 за № 24-25/07-1933 та № 24-25/07-1934.

- (5) З метою встановлення відповідності вартісних показників ТОВ «НІКА» зі статтею 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Комітетом були направлені вимоги про надання інформації на адреси ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» від 11.11.2016 № 24-26.13/03-11952 та компанії «LIDERTANO HOLDINGS LIMITED» (м. Лімасол, Кіпр) від 22.05.2017 № 24-29/07-5446, яка пов'язана відносинами контролю із ТОВ «НІКА», у тому числі щодо вартісних показників за 2013 рік.
- (6) ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» у відповідях на вимоги Комітету повідомило, що відповідно до витягу з протоколу чергових загальних зборів учасників ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» від 15.08.2014, які були проведені 01.08.2014 та наказу ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» від 01.08.2014 № 2297/1-П, директором дирекції ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» призначено Бея І.М (лист від 04.04.2016 № 1234/ГО/ЮД, зареєстрований у Комітеті 13.04.2016 за № 8-24/464-кі); вартість активів ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» за підсумками 2013 року становила 2 330 397 тис. грн (що відповідно до офіційного курсу НБУ на 31.12.2013 становила 211 086 684 євро) (лист від 01.12.2016 № 5507/ГО/ЮД, зареєстрований у Комітеті 06.12.2016 за № 8-01/11663).
- (7) ТОВ «НІКА» у відповідях на вимоги Комітету повідомило, що відповідно до Протоколу загальних зборів учасників ТОВ «НІКА» від 01.08.2014 № 1/08/14 та наказу ТОВ «НІКА» від 02.08.2014 № 2-к, на посаду директора товариства за сумісництвом було призначено Бея І.М. та надало копію фінансового звіту за 2013 рік, відповідно до якого вартість активів ТОВ «НІКА» за підсумками 2013 року становила 13 100 грн (лист від 05.05.2016 № 05/05/16, зареєстрований у Комітеті 15.05.2016 за № 8-24/602-кі).
- (8) Компанія «LIDERTANO HOLDINGS LIMITED» у відповідь на вимогу Комітету повідомила, що загальна вартість активів компанії «LIDERTANO HOLDINGS LIMITED» за підсумками 2013 року становила 51 457 040 доларів США (що відповідно до офіційного курсу НБУ на 31.12.2013 становила 37 241 100 євро) (лист компанії «LIDERTANO HOLDINGS LIMITED» від 07.08.2017 № 51/16-549/1-2697, зареєстрований у Комітеті 09.08.2017 № 6-24/7856, надісланий Міністерством закордонних справ України).
- (9) Відповідно до пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією визнається, зокрема, 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 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.
- (10) Частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції, що діяла на момент призначення Бея І.М.) передбачалося, зокрема, що, концентрація може бути здійснена лише за умови отримання попереднього дозволу органів Комітету, якщо вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, перевищують порогові значення встановлені цією статтею.
- (11) Вартісні показники ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» та ТОВ «НІКА», з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2013 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції, що діяла на момент призначення Бея І. М.).

- (12) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (13) До Антимонопольного комітету України заява про надання дозволу на концентрацію у вигляді набуття контролю ТОВ «НІКА» над ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» шляхом призначення фізичної особи – громадянина України Бей Івана Михайловича на посаду директора ТОВ «НІКА» або директора дирекції ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», не надходила.
- (14) У зв'язку із зазначеним, розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 25.09.2017 № № 02/198-р розпочато розгляд справи № 24-26.13/111-17 за ознаками вчинення ТОВ «НІКА» порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (15) Листом Антимонопольного комітету України від 26.09.2017 № 24-26.13/02-10328 повідомлено ТОВ «НІКА» про початок розгляду зазначеної справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та запропоновано надати інформацію, необхідну для розгляду зазначеної справи.
- (16) За результатами проведеного розслідування Комітет направив подання про попередні висновки у справі від 15.11.2018 № 24-26.13/111-17/419-зв, у якому дії ТОВ «НІКА», які полягали в набутті контролю над ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» шляхом призначення фізичної особи – громадянина України Бей Івана Михайловича на посаду директора ТОВ «НІКА» за сумісництвом, який вже обіймав посаду директора дирекції ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, були кваліфіковані як порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧА

- (17) У відповідь на попередні висновки у справі від 15.11.2018 № 24-26.13/111-17/419-зв, Відповідач у листі від 30.11.2018 № б/н (зареєстрованому в Комітеті 04.12.2018 за № 8-02/14663) надав заперечення в яких наводить таке:
- «структура суб'єкта господарювання, в межах якої начебто вчинило порушення ТОВ «НІКА», утворена за дозволом АМКУ, наданим рішенням від 6 березня 2013 року № 161-р. При отриманні цього рішення АМКУ про надання дозволу на концентрацію, інформація щодо ТОВ «НІКА» та ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», де Бей І.М. займає керівні посади, надавалася при зазначенні учасників концентрації;
- ТОВ «НІКА» отримало можливість здійснювати контроль діяльності ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» внаслідок придбання компанією «LIDERTANO HOLDINGS LIMITED», яка на 100 відсотків контролюється ТОВ «НІКА», частки в 49,9 відсотка в компанії «МЕГАПОЛІС ЮКРЕЙН ІНВЕСТМЕНТ ЛІМІТЕД», яка в свою чергу на 94,46 відсотка контролює ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА»;
- «01.08.2014 року рішенням чергових загальних зборів учасників ТОВ «Торгова компанія «Мегаполіс Україна» було внесено зміни до статуту (зареєстровані 12.08.2014 за № 16461050049003078) якими утворено колегіальний орган управління у складі 3-х членів. Відповідно до пункту 12.1. Статуту Дирекція здійснює управління поточною діяльністю товариства;
- Рішення Дирекцією приймається простою більшістю голосів;
- Бей І.М. є одним з трьох рівноправних членів Дирекції і його присутність у її складі жодним чином не забезпечує одноосібне обіймання більше половини посад в цьому колегіальному органі управління ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА».

- (18) За результатами аналізу інформації, наданої ТОВ «НІКА» та копії статуту ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», встановлено таке:
- (19) щодо відповідності дій ТОВ «НІКА» частині третій статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції»:
- рішенням Комітету від 06.03.2013 № 161-р було надано дозвіл компанії «LIDERTANO HOLDINGS LIMITED» (м. Лімасол, Кіпр) на опосередковане [через компанію «MEGAPOLIS UKRAINE INVESTMENT LIMITED» (м. Нікосія, Кіпр)] набуття у власність частки у статутному капіталі ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління товариства; при цьому учасники концентрації не зверталися до Комітету за дозволом на набуття компанією «LIDERTANO HOLDINGS LIMITED» безпосередньо / опосередковано, одноосібного чи спільного контролю над ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА»;
- тобто, рішення Комітету від 06.03.2013 № 161-р не передбачало надання дозволу компанії «LIDERTANO HOLDINGS LIMITED» на набуття контролю над ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА»;
- (20) таким чином, на призначення Бея І.М. не поширювалась дія пункту 3 частини третьої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
- (21) щодо наявності / відсутності вирішального впливу директора дирекції ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» Бея Івана Михайловича на господарську діяльність ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА»:
- «органи управління товариства були переобрані у зв'язку із затвердженням статуту товариства в новій редакції, зазначене підтверджується витягом із протоколу № 01/08/14 чергових загальних зборів учасників ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» від 15.08.2014. Зокрема, відкликано Багдасаряна Левона Єгишейовича з посади директора товариства з 01.02.2014; сформовано дирекцію товариства у такому складі: генеральний директор – Багдасарян Левон Єгишейович; член дирекції товариства – директор дирекції з 02.08.2014 Бей Іван Михайлович та член дирекції товариства – Дейко Володимир Вікторович (зі збереженням його посади заступника директора з економічних питань); відповідно до пунктів 10.1, 12.1 та 12.6.1 статуту ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» в редакції, зареєстрованій 12.08.2014 за № 16461050049003078, на 01.08.2014 органами управління товариства є: загальні збори учасників товариства; виконавчий орган товариства (дирекція); ревізійна комісія; посадовими особами органів товариства є члени Виконавчого органу (Дирекції) включаючи Генерального директора товариства, Голову ревізійної комісії (пункт 10.1); Дирекція є колегіальним виконавчим органом товариства, здійснює поточне керівництво діяльністю товариства (пункт 12.1); керівництво діяльністю Дирекції здійснює Генеральний директор, а в разі його відсутності тимчасово виконуючий обов'язки Генерального директора (пункт 12.6.1)».
- (22) Отже, відповідно до вказаного статуту у фізичної особи – громадянина України Бея Івана Михайловича відсутні повноваження керівника або заступника керівника ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», а отже, у нього відсутні повноваження, які б надавали йому можливість здійснювати вирішальний вплив на господарську діяльність ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА».

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (23) Відповідно до підпункту «б» пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції», концентрацією визнається набуття безпосередньо або через інших осіб контролю одним або кількома суб'єктами господарювання над одним або кількома суб'єктами господарювання, зокрема, шляхом призначення на посаду керівника особи, яка вже обіймає таку посаду в іншому суб'єкті господарювання.

- (24) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль – це 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: заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання.
- (25) Оскільки повноваження керівника або заступника керівника ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА» у фізичної особи – громадянина України Бея Івана Михайловича були відсутні в результаті призначення 02.08.2014 на посаду директора за сумісництвом у ТОВ «НІКА», то не відбулося набуття контролю ТОВ «НІКА» над ТОВ «ТЕДІС УКРАЇНА», а отже, вказане призначення не було концентрацією в розумінні статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (26) Отже, за встановленими обставинами, вчинення ТОВ «НІКА» порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не доведено.
- (27) У зв'язку із цим, за результатами розгляду справи № 24-26.13/111-17/621-спр/кі складено подання з попередніми висновками від 31.12.2021 № 24-26.13/111-17/621-спр/кі про закриття провадження та надіслано на адресу ТОВ «НІКА».
- (28) На подання про закриття провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 31.12.2021 № 24-26.13/111-17/621-спр/кі, Відповідач не надав жодних зауважень щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні.
- (29) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо не доведено вчинення порушення.
- (30) Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 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:

Закрити провадження у справі № 24-26.13/111-17.

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

Голова Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА