



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

19 грудня 2022 р.

Київ

№ 298-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України, розглянувши справу № 130-26.13/203-21 про порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації закритим акціонерним товариством «BGS RAIL HOLDINGS» (далі – ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS», Відповідач) (м. Вільнюс, Литва) шляхом придбання частки у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «БГС РЕЙЛ» (далі – ТОВ «БГС РЕЙЛ») (інформація, доступ до якої обмежено), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді придбання частки у статутному капіталі ТОВ «БГС РЕЙЛ», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.
- (2) Відповідно до договору купівлі-продажу частки, що становить 100 відсотків статутного капіталу ТОВ «БГС РЕЙЛ» (на момент придбання мало назву ТОВ «ДНІПРОТРАНСЛОГІСТИКА»), укладеного 08 червня 2018 року між ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» (на момент придбання мало назву UAB «BAA SIMULATORS») та компанією «АГ ТРАНСЛОГІСТІКС ЛТД» (м. Нікосія, Республіка Кіпр), ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» придбало частку ТОВ «БГС РЕЙЛ» у розмірі 100 відсотків статутного капіталу товариства.
- (3) Концентрація була здійснена 13 червня 2018 року (відповідно до витягу з реєстру ТОВ «ДНІПРОТРАНСЛОГІСТИКА»).

2. ВІДПОВІДАЧ

- (4) Закрите акціонерне товариство «BGS RAIL HOLDINGS» (м. Вільнюс, Литва).

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (5) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22 грудня 2021 року № 09/362-р розпочато розгляд справи № 130-26.13/203-21 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (6) Листом Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) від 23.12.2021 № 130-26.13/09-18396 було повідомлено уповноваженого представника Відповідача про початок розгляду зазначеної вище справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (7) Листом від 21.11.2022 № 130-26.13/09-5358 представнику Відповідача направлено подання про попередні висновки у справі від 21.11.2022 № 130-26.13/203-21/241-спр/кі.
- (8) Листом від 05.12.2022 № 122/1 (zareєстрованим у Комітеті 07.12.2022 за № 8-09/817-кі) представник Відповідача повідомив, що здійснення концентрації без дозволу Антимонопольного комітету України відбулося через відсутність інформації щодо структури групи продавця та вартості активів і обсягу реалізації цієї групи за 2017 рік, та не надав зауважень та заперечень по суті подання.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (9) До Антимонопольного комітету України надійшла заява уповноважених представників ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» і ТОВ «БГС РЕЙЛ» від 24.05.2021 № 1368 (zareєстрована в Комітеті 24.05.2021 за № 15-01/407-ЕКк) про надання дозволу ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» на придбання частки у статутному капіталі ТОВ «БГС РЕЙЛ», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства (далі – Заява).
- (10) Враховуючи відсутність у Заяві відомостей щодо продавця ТОВ «БГС РЕЙЛ» – компанії «АГ ТРАНСЛОГІСТИКС ЛТД» та суб'єктів господарювання, пов'язаних із нею відносинами контролю, заява не була прийнята Комітетом до розгляду, оскільки вона не відповідала вимогам Положення про порядок подання та розгляду заяв про попереднє отримання дозволу Антимонопольного комітету України на концентрацію суб'єктів господарювання, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 лютого 2002 року № 33-р, zareєстрованого в Міністерстві юстиції України 21 березня 2002 року за № 284/6572 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 21.06.2016 № 14-рп), і це перешкоджало її розгляду.
- (11) Відповідно до інформації, наданої разом із матеріалами Заяви: ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» (на момент придбання мало назву UAB «BAA SIMULATORS») 08 червня 2018 року придбало частку ТОВ «БГС РЕЙЛ» (на момент придбання мало назву ТОВ «ДНІПРОТРАНСЛОГІСТИКА») у розмірі 100 відсотків статутного капіталу товариства у компанії «АГ ТРАНСЛОГІСТИКС ЛТД» (м. Нікосія, Республіка Кіпр). Концентрація була здійснена 13 червня 2018 року (відповідно до витягу з реєстру ТОВ «ДНІПРОТРАНСЛОГІСТИКА»), тобто до подачі Заяви до Комітету; фінансові показники Групи Покупця (з урахуванням відносин контролю) за підсумками 2017 року перевищували порогові показники, встановлені Законом України «Про захист економічної конкуренції» (вартість активів та обсяг реалізації за 2017 рік Групи Покупця перевищували 4 млн євро в Україні та 30 млн євро у світі); фінансові показники ТОВ «БГС РЕЙЛ» за підсумками 2017 року (вартість активів та обсяг реалізації) не перевищували 4 млн євро в Україні.

- (12) Разом із цим із матеріалами Заяви не було надано інформації щодо фінансових показників компанії «АГ ТРАНСЛОГІСТИКС ЛТД» та суб'єктів господарювання, пов'язаних із нею відносинами контролю.
- (13) З метою вжиття заходів державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції в частині здійснення контролю за концентраціями та узгодженими діями суб'єктів господарювання Комітет, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та статтею 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розпочав перевірку дотримання законодавства про захист економічної конкуренції під час придбання акціонерним товариством «BGS RAIL HOLDINGS» частки у статутному капіталі ТОВ «БГС РЕЙЛ», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства.
- (14) Для отримання інформації щодо вартісних показників компанії «АГ ТРАНСЛОГІСТИКС ЛТД» та суб'єктів господарювання, пов'язаних із нею відносинами контролю, Комітетом було направлено вимогу державного уповноваженого Комітету від 16.07.2021 № 130-25/09-10652 товариству з обмеженою відповідальністю «ДНПРОАГРОАЛЬЯНС» (далі – ТОВ «ДНПРОАГРОАЛЬЯНС») (інформація, доступ до якої обмежено) про надання інформації щодо вартісних показників компанії «АГ ТРАНСЛОГІСТИКС ЛТД» та суб'єктів господарювання, пов'язаних із ним відносинами контролю, за підсумками 2017 року.
- (15) Листом від 16.09.2021 б/н (zareєстрований у Комітеті 17.09.2021 № 8-09/12960) ТОВ «ДНПРОАГРОАЛЬЯНС» повідомило, що фінансові показники компанії «АГ ТРАНСЛОГІСТИКС ЛТД», з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2017 року перевищували порогові значення, встановлені Законом України «Про захист економічної конкуренції» (вартість активів та обсяг реалізації за 2017 рік Групи Продавця перевищували 4 млн євро в Україні).
- (16) Враховуючи викладене, відповідні вартісні показники ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» з урахуванням відносин контролю, та компанії «АГ ТРАНСЛОГІСТИКС ЛТД» з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2017 року перевищують порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції», тому зазначена концентрація потребувала попереднього отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.
- (17) Відповідно до 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.
- (18) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, відповідно до частини першої цієї статті, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (19) Отже, дії ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS», які полягали у придбанні частки у статутному капіталі ТОВ «БГС РЕЙЛ», що забезпечило перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Комітету, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.1. Відносини контролю учасників концентрації

За інформацією, наданою уповноваженим представником до Комітету листом від 16.09.2021 б/н (zareєстрований у Комітеті 17.09.2021 № 8-09/12960), на момент здійснення концентрації:

- (20) ТОВ «БГС РЕЙЛ» здійснювало діяльність із (інформація, доступ до якої обмежено);
- (21) ТОВ «БГС РЕЙЛ» було пов'язане відносинами контролю із суб'єктами господарювання, які утворюють Групу Продавця, яка здійснювала господарську діяльність із: (інформація, доступ до якої обмежено); кінцевими бенефіціарними власниками Групи Продавця є фізичні особи – громадяни України.

За інформацією, наданою уповноваженими представниками до Комітету разом із Заявою, на момент здійснення концентрації:

- (22) ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» здійснювало діяльність із управління корпоративними правами суб'єктів господарювання, пов'язаних із ним відносинами контролю;
- (23) ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» було пов'язане відносинами контролю із: суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, які утворюють Групу Покупця, яка здійснювала господарську діяльність на території України із: (інформація, доступ до якої обмежено); кінцевим бенефіціарним власником Групи Покупця є фізична особа – громадянин Литви.
- (24) За інформацією, наданою Комітету уповноваженими представниками, на момент подання Заяви до Комітету:
- (25) ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» володіє часткою у статутному капіталі ТОВ «БГС РЕЙЛ» у розмірі 100 відсотків голосів у вищому органі управління товариства;
- (26) ТОВ «БГС РЕЙЛ» здійснює діяльність із (інформація, доступ до якої обмежено);
- (27) ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» здійснює діяльність із (інформація, доступ до якої обмежено);
- (28) ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» і ТОВ «БГС РЕЙЛ» пов'язані відносинами контролю із: суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, які утворюють Групу Покупця та здійснюють господарську діяльність на території України із (інформація, доступ до якої обмежено); кінцевим бенефіціарним власником Групи Покупця є фізична особа – громадянин Литви.
- (29) На подання з попередніми висновками у справі № 130-26.13/203-21 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції уповноважений представник Відповідача листом від 05.12.2022 № 122/1 (zareestrovanim у Комітеті 07.12.2022 за № 8-09/817-кі) повідомив, що Відповідач погоджується з висновками Антимонопольного комітету України та не мав на меті вчинити порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (30) Відповідно до пункту 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, у разі якщо наявність такого дозволу необхідна, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції;
- (31) отже, дії ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» у вигляді здійснення концентрації шляхом придбання частки у статутному капіталі ТОВ «БГС РЕЙЛ», що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Комітету, наявність якого необхідна, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (32) Відповідно до 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.
- (33) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» за 2021 рік становить (інформація, доступ до якої обмежено).
- (34) Під час визначення розміру штрафу за вчинення ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» порушення законодавства про захист економічної конкуренції враховано, що ЗАТ «BGS RAIL HOLDINGS» звернулося до початку розгляду справи про порушення за отриманням дозволу на концентрацію.

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 (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що закрите акціонерне товариство «BGS RAIL HOLDINGS» (м. Вільнюс, Литва) вчинило порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді придбання частки у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «БГС РЕЙЛ» (інформація, доступ до якої обмежено), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на закрите акціонерне товариство «BGS RAIL HOLDINGS» штраф у розмірі 73 440 (сімдесят три тисячі чотириста сорок) 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.

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

Голова Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА