



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

29 грудня 2022 р.

Київ

№ 464-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі — Комітет), розглянувши справу № 126-26.13/86-21 про порушення та подання Департаменту досліджень і розслідувань ринків виробничої сфери, фармацевтики та ритейлу від 23.12.2021 № 126-26.13/86-21/600-спр-кі з попередніми висновками у справі № 126-26.13/86-21,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «БОРКИ СОЛАР» (*інформація, доступ до якої обмежено*) порушення, передбаченого 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-горілчаної промисловості «Укрспирт» (*інформація, доступ до якої обмежено* – активами Артемівського місця провадження діяльності та зберігання спирту (далі – Артемівське МПД ДП «Укрспирт») – без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) ТОВ «БОРКИ СОЛАР», ідентифікаційний код юридичної особи *інформація, доступ до якої обмежено*, розташоване за адресою: *інформація, доступ до якої обмежено*.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 12.07.2021 № 01/170-р розпочато розгляд справи № 126-26.13/86-21 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Листом Комітету від 14.07.2021 № 126-26.13/01-10575 ТОВ «БОРКИ СОЛАР» повідомлено про початок розгляду зазначеної вище справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та запропоновано надати інформацію, необхідну для її розгляду.
- (5) Листом Комітету від 28.12.2021 № 126-26.13/01-18534 ТОВ «БОРКИ СОЛАР» надіслано подання з попередніми висновками у справі № 126-26.13/86-21.

- (6) ТОВ «БОРКИ СОЛАР» листом від 08.12.2022 № 8-01/10923 надало відповідь на подання з попередніми висновками у справі № 126-26.13/86-21.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (7) **Підстави відкриття справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції**
- (8) До Комітету надійшла повторна заява уповноваженого представника ТОВ «БОРКИ СОЛАР» від 11 грудня 2020 року вих. № 11/12/20-1 (zareєстрована в Комітеті 14.12.2020 за № 8-01/568-ЕКк) про надання дозволу ТОВ «БОРКИ СОЛАР» на набуття у власність частини суб'єкта господарювання – активів Артемівського МПД ДП «Укрспирт» (далі — Повторна заява).
- (9) За результатами розгляду Повторної заяви Комітет рішенням від 28.01.2021 № 36-р надав дозвіл на концентрацію.
- (10) Разом із тим під час здійснення державного контролю за дотриманням вимог законодавства про захист економічної конкуренції Комітету стало відомо, що між Регіональним відділенням Фонду державного майна України в Харківській, Донецькій та Луганській областях і ТОВ «БОРКИ СОЛАР» вже на дату подання Повторної заяви:
- (11) 13.11.2020 був укладений договір купівлі-продажу об'єкта малої приватизації – Окремого майна Артемівського МПД ДП «Укрспирт» за результатами аукціону;
- (12) 16.11.2020 укладено Акт приймання-передачі державного майна, згідно з яким продавець передав, а покупець прийняв активи об'єкта малої приватизації – окремого майна Артемівського МПД ДП «Укрспирт».
- (13) У зв'язку із цим Комітет на підставі статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та статті 4 Закону, з метою перевірки вказаних вище фактів дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час набуття у власність частини суб'єкта господарювання – активів Артемівського МПД ДП «Укрспирт» – надіслав ТОВ «БОРКИ СОЛАР» вимогу від 18.02.2021 № 126-25/01-2574 про надання інформації.
- (14) ТОВ «БОРКИ СОЛАР» листом від 01.03.2021 № 1/03/21-1 (zareєстрований у Комітеті 01.03.2021 за № 8-01/2703):
- (15) підтвердило наведені вище факти, надавши копії вже укладеного договору купівлі-продажу об'єкта малої приватизації – Окремого майна Артемівського МПД ДП «Укрспирт» за результатами аукціону (далі – Договір) та Акта приймання-передачі державного майна;
- (16) зазначило, що ТОВ «БОРКИ СОЛАР» як переможець аукціону зобов'язане було підписати Договір та акт приймання-передачі в строки, встановлені протоколом про результати аукціону № UA-PS-2020-09-19-000002-3.
- (17) **Набуття права власності на активи**
- (18) 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, в тому числі придбання активів суб'єкта господарювання, що ліквідується, відповідно до підпункту «а» пункту 2 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визнається концентрацією.

- (19) Згідно з підпунктом 9 пункту 2 розділу XIV Положення про концентрацію порушення законодавства про захист економічної конкуренції шляхом здійснення концентрації без дозволу органу Комітету вважається вчиненим, якщо інше не передбачено законодавством або не впливає з дій суб'єкта господарювання, зокрема, при придбанні, набутті іншим способом у власність, одержанні в управління (користування) активів (майна) у вигляді єдиного майнового комплексу суб'єкта господарювання чи структурного підрозділу суб'єкта господарювання - з моменту набуття права власності, права управління (користування) активами (майном) відповідно до договору (доручення), акта приймання-передачі майна.
- (20) Отже, набуття контролю ТОВ «БОРКИ СОЛАР» над частиною суб'єкта господарювання – активами Артемівського МПД ДП «Укрспирт» – здійснено 16.11.2020 після укладення акта приймання-передачі вказаних активів.
- (21) Рішення Комітету № 36-р про надання дозволу на концентрацію у вигляді набуття контролю ТОВ «БОРКИ СОЛАР» над частиною суб'єкта господарювання – активами Артемівського МПД ДП «Укрспирт» – прийнято 28.01.2021, тобто після здійснення концентрації.
- (22) Об'єкт придбання – Артемівське МПД – не здійснювало господарської діяльності з 2012 року та на дату придбання знаходилося в неробочому стані.
- (23) ТОВ «БОРКИ СОЛАР» планувало модернізувати виробничі потужності Артемівського МПД та використовувати їх для виробництва спирту етилового.
- (24) За інформацією, наданою ТОВ «БОРКИ СОЛАР», для здійснення господарської діяльності у сфері виробництва спирту створено окрему юридичну особу – товариство з обмеженою відповідальністю «УКРСПЕЦСПИРТ», якому передано активи Артемівського МПД.
- (25) ТОВ «УКРСПЕЦСПИРТ» здійснює оптову торгівлю спиртом етиловим відповідно до Ліцензії № 990201202100003 від 14.12.2021 терміном дії до 30.03.2026.
- (26) Група Покупця на дату здійснення концентрації не здійснювала виробництво спирту етилового.
- (27) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2019 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (28) Тобто, відповідно до статей 22 і 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зазначена концентрація могла бути здійснена лише за умови попереднього отримання дозволу Антимонопольного комітету України.
- (29) Концентрація, яка потребує дозволу відповідно до частини першої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції», забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (30) Відповідно до пункту 12 статті 50 Закону здійснення концентрації без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, у разі якщо такий дозвіл необхідний, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (31) Отже, дії ТОВ «БОРКИ СОЛАР» у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття контролю над частиною суб'єкта господарювання – активами Артемівського МПД ДП «Укрспирт» – без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (32) Листом від 30.07.2021 № 30/07/21-1 (зарєєстрований у Комітеті 02.08.2021 за № 8-01/10828) відповідач надав пояснення причин вчинення вказаного порушення, а саме:

необізнаність щодо законодавства про захист економічної конкуренції;
відповідач діяв у межах процедури та строків, визначених для приватизації державного майна;
відповідач не мав на меті вчинення умисних дій, спрямованих на порушення законодавства у сфері захисту економічної конкуренції.

Пояснення відповідача на подання з попередніми висновками

- (33) ТОВ «БОРКИ СОЛАР» листом від 08.12.2022 № 8-01/10923 надало Комітету такі пояснення до висновків та пропозицій, викладених у поданні з попередніми висновками:
- (34) ТОВ «БОРКИ СОЛАР» вчасно не отримало дозволу Комітету на концентрацію винятково через необізнаність щодо законодавства про захист економічної конкуренції та необхідність вжиття невідкладних заходів щодо збереження майна;
- (35) порушення законодавства про захист економічної конкуренції здійснено без прямого умислу, а в зв'язку з виконанням вимог договору купівлі-продажу та збереженням приватизованого майна;
- (36) ТОВ «БОРКИ СОЛАР» як переможець електронного аукціону зобов'язане було підписати акт приймання-передачі майна в строки, встановлені протоколом про результати електронного аукціону, а саме, не пізніше 5 днів із дня оплати вартості об'єкта приватизації (до 02.01.2021).

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (37) ТОВ «БОРКИ СОЛАР» 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 Артемівського МПД ДП «Укрспирт» – без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.
- (38) Влив концентрації на конкуренцію на товарних ринках в Україні:
- (39) Група Покупця не здійснювала виробництво спирту етилового на дату здійснення концентрації.
- (40) Отже, 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.
- (41) Рішенням Комітету № 36-р, прийнятим 28.01.2021, встановлено, що заявлена концентрація не призводить до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.
- (42) Відповідно до 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.
- (43) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «БОРКИ СОЛАР» за 2021 рік становить *інформація, доступ до якої обмежено*.

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 відповідальністю «БОРКИ СОЛАР» (*інформація, доступ до якої обмежено*) 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-горілкової промисловості «Укрспирт» (*інформація, доступ до якої обмежено*) – активами Артемівського місця провадження діяльності та зберігання спирту – без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «БОРКИ СОЛАР» штраф у розмірі 219 783 (двісті дев'ятнадцять тисяч сімсот вісімдесят три) гривні.

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