



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

31 серпня 2023 р.

Київ

№ 232-р

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення
штрафу

Антимонопольний комітет України, розглянувши матеріали справи № 24-26.13/45-10, розпочатої розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 16.03.2010 № 12/57-р за ознаками вчинення публічним акціонерним товариством «Сумихімпром» (далі – ПАТ «Сумихімпром») *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та публічним акціонерним товариством «ДАК «Титан» (далі – ПАТ «ДАК «Титан») *«Інформація, доступ до якої обмежено»* порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом створення публічного акціонерного товариства «Державна холдингова компанія «Титан України» (далі – ПАТ «ДХК «Титан України») *«Інформація, доступ до якої обмежено»* без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, та подання з попередніми висновками від 15.07.2016 № 24-26.13/45-10/263-спр/кі,

ВСТАНОВИВ:

1. Предмет справи

- (1) Порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації ПАТ «Сумихімпром» і ПАТ «ДАК «Титан» шляхом створення ПАТ «ДХК «Титан України» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України (далі – Комітет), наявність якого необхідна.

2. Відповідачі

- (2) Відповідачами у справі є:

- 1) публічне акціонерне товариство «Сумихімпром» (далі – Відповідач 1), яке знаходиться за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань (далі – Єдиний реєстр), основним видом діяльності ПАТ «Сумихімпром» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*;

- 2) публічне акціонерне товариство «Державна акціонерна компанія «Титан»

(далі – Відповідач 2), яке знаходиться за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до інформації з Єдиного реєстру основним видом діяльності ПАТ «ДАК «Титан» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (3) Державна фіскальна служба України листом від 18.04.2017 № 6366/5/99-99-08-02-02- 16 (зарєєстрований у Комітеті 19.04.21017 за № 11-24/3718) повідомила, що на 11.04.2017 ПАТ «ДАК «Титан» перебуває на обліку в Генічеській ОДПІ ГУ ДФС у Херсонській області. Генічеська ОДПІ ГУ ДФС листом від 19.06.2017 № 933/10/21-10-08-009 (зарєєстрований у Комітеті 04.07.2017 за № 11-24/6472) повідомила, що ПАТ «ДАК «Титан» на 19.06.2017 не здійснило перереєстрації на материковій частині України.

3. Процесуальні дії

- (4) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 16.03.2010 № 12/57-р розпочато справу № 24-26.13/45-10 за ознаками вчинення ПАТ «Сумихімпром» і ПАТ «ДАК «Титан» порушення у вигляді здійснення концентрації шляхом створення ПАТ «ДХК «Титан України» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.
- (5) 15.07.2016 у справі № 24-26.13/45-10/263-спр/кі складено подання про попередні висновки.
- (6) Листом Комітету від 20.07.2016 № 24-26.13/02-7636 ПАТ «Сумихімпром» надіслано подання про попередні висновки у справі № 24-26.13/45-10/263-спр/кі від 15.07.2016.
- (7) Оскільки Комітет не мав можливості вручити ПАТ «ДАК «Титан» зазначене подання про попередні висновки, відповідно до статей 48 та 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 18.07.2016 на офіційному вебсайті Комітету (<http://www.amc.gov.ua>) у рубриці «До уваги суб'єктів господарювання» було розміщено інформацію про попередні висновки у справі № 24-26.13/45-10 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ПАТ «ДАК «Титан». Також у газеті «Урядовий кур'єр» (№ 141 (5761) від 29.07.2016) розміщене повідомлення з інформацією про попередні висновки у справі № 24-26.13/45-10.
- (8) Листом від 01.08.2016 № 15-3483 (зарєєстрований у Комітеті 04.08.2016 за № 8- 01/722) ПАТ «Сумихімпром» надало Комітету відповідь на подання з попередніми висновками із своїми зауваженнями та запереченнями.

4. Обставини справи

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

- (9) До Антимонопольного комітету України надійшов лист Міністерства промислової політики України (далі – Мінпромполітики) від 04.08.2009 № 14/5-3-1423 із заявою (зарєєстрована в Комітеті 05.08.2009 за № 6-01/335-ЕК) про надання дозволу на створення ПАТ «ДХК «Титан України».
- (10) Відповідно до постанови Кабінету Міністрів України від 25 лютого 2009 року № 154 «Про утворення Державної холдингової компанії «Титан України» Кабінет Міністрів України постановив погодитися з пропозицією Міністерства промислової політики щодо утворення ПАТ «ДХК «Титан України». Відповідно до пункту 5

зазначеної постанови Мінпромполітики постановлено затвердити статут ПАТ «ДХК «Титан України» та здійснити організаційні заходи, пов'язані з його утворенням.

- (11) Згідно із зазначеною вище постановою засновником ПАТ «ДХК «Титан України» є держава в особі Мінпромполітики, внесок якого до статутного капіталу ПАТ «ДХК «Титан України» формується шляхом передачі до нього 100 відсотків акцій, що належать державі у статутних фондах: ПАТ «Сумихімпром» та ПАТ «ДАК «Титан».
- (12) Відповідно до статті 23 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) **учасниками концентрації визнаються, зокрема, суб'єкти господарювання, що є або мають намір стати засновниками (учасниками) новостворюваного суб'єкта господарювання.** У разі коли одним із засновників є орган виконавчої влади, орган місцевого самоврядування, орган адміністративно-господарського управління та контролю, учасником концентрації **вважається також суб'єкт господарювання, активи (майно), частки (акції, паї) якого вносяться до статутного фонду новостворюваного суб'єкта господарювання.**
- (13) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єктами господарювання визнаються органи державної влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю в частині їх діяльності з виробництва, реалізації, придбання товарів чи іншої господарської діяльності.
- (14) Відповідач 1 та Відповідач 2 на дату здійснення концентрації діяли як суб'єкти господарювання в організаційно-правовій формі публічних акціонерних товариств, у кожному з яких 100 відсотків акцій належали державі, і входили до сфери управління Мінпромполітики.
- (15) Положенням про Міністерство промислової політики України, у редакції, затвердженій постановою Кабінету Міністрів України від 2 листопада 2006 року № 1538, не передбачено здійснення Мінпромполітики господарської діяльності; водночас зазначено, що Мінпромполітики координує господарську діяльність суб'єктів господарювання, що входять до сфери його управління.
- (16) Як визначено в Методичних рекомендаціях щодо застосування поняття контролю, затверджених протокольним рішенням Антимонопольного комітету України від 01 листопада 2018 року (далі – Методичні рекомендації), для вирішення питання підконтрольності державних або комунальних підприємств (установ) уповноваженому органу державної влади чи органу місцевого самоврядування, до сфери управління якого належить відповідне підприємство, має братися до уваги вся сукупність повноважень органу влади щодо впливу на господарську діяльність такого суб'єкта (зокрема, можливість впливати на оперативно-господарську діяльність підприємства) (п. 20). При цьому не можуть вважатися відносинами контролю повноваження органів влади щодо суб'єктів господарювання, що обмежуються загальним захистом інтересів суспільства, якщо такі повноваження не дозволяють державі або територіальній громаді в особі уповноваженого органу здійснювати вирішальний вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання (його оперативно-господарську діяльність) (п. 23 Методичних рекомендацій).
- (17) Отже, Мінпромполітики як орган державної влади, який здійснює відповідно до законодавства функції з управління об'єктами державної власності, що належать до сфери його управління, ПАТ «Сумихімпром» і ПАТ «ДАК «Титан» всі разом не пов'язані відносинами контролю у значенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (18) Тобто створення ПАТ «ДХК «Титан України» шляхом передання до статутного капіталу ПАТ «ДХК «Титан України» 100 відсотків акцій, що належать державі у

статутних фондах: ПАТ «Сумихімпром» та ПАТ «ДАК «Титан», є концентрацією у розумінні Закону України «Про захист економічної конкуренції», учасниками якої є ПАТ «Сумихімпром» і ПАТ «ДАК «Титан».

- (19) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2009 року перевищують порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у редакції, що діяла на дату здійснення концентрації).
- (20) До Антимонопольного комітету України заява Мінпромполітики про надання дозволу на створення ПАТ «ДХК «Титан України» була надіслана 04 серпня 2009 року (zareestrovana в Комітеті 05.08.2009). Під час розгляду зазначеної заяви виявлено необхідність проведення складного поглибленого дослідження, у зв'язку із чим розпорядженням державного уповноваженого від 3 вересня 2009 р. № 12/186-р розпочато розгляд справи № 24-25/135-09 про концентрацію у вигляді створення ПАТ «ДХК «Титан України».
- (21) Під час розгляду справи № 24-25/135-09 встановлено, що відповідно до даних з Єдиного реєстру (номер запису 1 073 102 0000 018377), державну реєстрацію ПАТ «ДХК «Титан України» здійснено 15.01.2010 без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України. У зв'язку із цим розпочато справу № 24-26.13/45-10 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

4.2. Умови, за яких необхідне отримання дозволу на концентрацію

- (22) Згідно з пунктом 3 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією визнається, зокрема, створення суб'єкта господарювання двома і більше суб'єктами господарювання, який протягом тривалого періоду буде самостійно здійснювати господарську діяльність, але при цьому таке створення не призводить до координації конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, що створили цей суб'єкт господарювання, або між ними та новоствореним суб'єктом господарювання.
- (23) Згідно зі статтями 22 і 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» зазначена концентрація могла бути здійснена лише за умови отримання відповідного дозволу Антимонопольного комітету України чи адміністративної колегії Антимонопольного комітету України, оскільки відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2009 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції, що діяла на момент здійснення концентрації).
- (24) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (25) Тому створення ПАТ «ДХК «Титан України» вказаними суб'єктами господарювання потребувало попереднього отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.
- (26) Отже, ПАТ «Сумихімпром» і ПАТ «ДАК «Титан» здійснили концентрацію шляхом створення ПАТ «ДХК «Титан України» без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

4.3. Відносини контролю учасників концентрації та задіяний ринок у справі

- (27) Відповідно до наданої учасниками концентрації інформації, на час здійснення

концентрації ПАТ «ДАК «Титан» здійснювало діяльність з управління корпоративними правами приватного акціонерного товариства «Кримський ТИТАН» (далі – ПрАТ «Кримський ТИТАН», яке 10.03.2015 перейменовано на приватне акціонерне товариство «Юкрейніан Кемікал Продактс») *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. ПрАТ «Кримський ТИТАН» здійснювало діяльність із виробництва та реалізації *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (28) ПрАТ «Кримський ТИТАН» було пов'язане відносинами контролю із:
- дочірнім підприємством «Торговий дім «Титан» ЗАТ «Кримський ТИТАН» *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, яке не здійснювало господарської діяльності;
 - дочірнім підприємством «Телерадіокомпанія «Північний Крим» ЗАТ «Кримський ТИТАН» *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, яке здійснювало діяльність із *«Інформація, доступ до якої обмежено»*;
 - відкритим акціонерним товариством «Сивашський анілінофарбовий завод» *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, яке перебувало в стані ліквідації.
- (29) ПАТ «Сумихімпром» здійснює діяльність із виробництва та реалізації *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (30) Оскільки 05.08.2014 діяльність ПАТ «ДХК «Титан України» було припинено (запис про державну реєстрацію припинення юридичної особи 05.08.2014, номер запису в Єдиному реєстрі 10731110013018377), ПАТ «Сумихімпром» і ПАТ «ДАК «Титан» на цей час не входять до складу єдиного суб'єкта господарювання.
- (31) Ринками, на яких відбулась концентрація, були ринки *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

5. Заперечення відповідачів на подання з попередніми висновками та їх спростування

- (32) Відповіді на подання з попередніми висновками у справі № 24-26.13/45-10/263-спр/кі від ПАТ «ДАК «Титан» до Комітету не надійшло.
- (33) ПАТ «Сумихімпром» на подання з попередніми висновками надало заперечення, в яких повідомило, що створення ПАТ «ДХК «Титан України» відбулось за участю лише одного суб'єкта господарювання – Мінпромполітики і тому, відповідно до статті 22 Закону, не вважається концентрацією.
- (34) Це заперечення спростовується чинним на момент здійснення концентрації законодавством. Відповідно до статті 23 Закону у разі, коли одним із засновників є орган виконавчої влади, орган місцевого самоврядування, орган адміністративно-господарського управління та контролю, учасником концентрації вважається також суб'єкт господарювання, активи (майно), частки (акції, паї) якого вносяться до статутного фонду новостворюваного суб'єкта господарювання.
- (35) Оскільки й ПАТ «Сумихімпром», і ПАТ «ДАК «Титан» на дату здійснення концентрації шляхом передання 100 відсотків їх акцій до статутного капіталу новостворюваного ПАТ «ДАК «Титан» належали до сфери управління Мінпромполітики, саме ПАТ «Сумихімпром» та ПАТ «ДАК «Титан» є учасниками концентрації у вигляді створення суб'єкта господарювання.

6. Висновки у справі та кваліфікації дій відповідачів

- (36) Дії ПАТ «Сумихімпром» і ПАТ «ДАК «Титан» у вигляді здійснення концентрації шляхом створення ПАТ «ДХК «Титан України» без отримання відповідного дозволу

- органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону.
- (37) Відповідно до абзацу третього частини другої статті 52 Закону 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 передував року, в якому накладається штраф.
- (38) У зв'язку з відсутністю інформації щодо розміру доходу (виручки) ПАТ «ДАК «Титан» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік, відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф, передбачений частиною другою статті 52, накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (39) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік ПАТ «Сумихімпром» становить *«Інформація, доступ до якої обмежено»* гривень.
- (40) При визначенні розміру штрафу за вчинення компанією ПАТ «Сумихімпром» та ПАТ «ДАК «Титан» порушення законодавства про захист економічної конкуренції враховано:

що концентрацію було здійснено внаслідок впливу органу виконавчої влади, в економічній залежності від якого знаходилися (до сфери управління якого належали) порушники (а саме, Мінпромполітики на виконання постанови Кабінету Міністрів України від 25 лютого 2009 року № 154 «Про утворення Державної холдингової компанії «Титан України»).

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) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що публічне акціонерне товариство «Сумихімпром» *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та публічне акціонерне товариство «Державна акціонерна компанія «Титан» *«Інформація, доступ до якої обмежено»* вчинили порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення публічного акціонерного товариства «Державна холдингова компанія «Титан України» *«Інформація, доступ до якої обмежено»* без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на публічне акціонерне товариство «Сумихімпром» штраф у розмірі 510 000 (п'ятсот десять тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на публічне акціонерне товариство «Державна акціонерна компанія «Титан» штраф у розмірі 170 000 (сто сімдесят тисяч) гривень.

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 Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА