



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

05 жовтня 2023 р.

Київ

№ 268-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши подання Департаменту досліджень і розслідувань ринків невиробничої сфери від 31 травня 2023 року № 130-26.13/46-22/154-спр з попередніми висновками у справі № 130-26.13/46-22,

ВСТАНОВИВ:

1. Предмет справи

- (1) Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Компанія з управління активами «Авалон», що діє від свого імені, в інтересах та за рахунок Пайового недиверсифікованого венчурного інвестиційного фонду закритого типу «Троянда», (далі – ТОВ «КУА «Авалон») (інформація, доступ до якої обмежено) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 10 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді недотримання умов, передбачених пунктом 2 частини третьої статті 22 цього Закону.

2. Відповідач

- (2) ТОВ «КУА «Авалон» (інформація, доступ до якої обмежено).

3. Процесуальні дії

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 22.08.2022 № 09/184-р розпочато розгляд справи № 130-26.13/46-22 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Листом заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 22.08.2022 № 130-26.13/09-3461 повідомлено ТОВ «КУА «Авалон» про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (5) За результатами розгляду справи № 130-26.13/46-22 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції складено подання з попередніми висновками від 31.05.2023 № 130-26.13/46-22/154-спр, яке надіслано ТОВ «КУА «Авалон» листом Комітету від 01.06.2023 № 130-26.13/09-7210е.
- (6) ТОВ «КУА «Авалон» листом від 12.06.2023 № 190/06/23 (zareestrovaniy u Komiteti 14.06.2023 za № 8-09/787-ki) надало пояснення на подання про попередні висновки у

справі № 130-26.13/46-22 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

4. Обставини справи

- (7) Антимонопольним комітетом України розглянуто повідомлення ТОВ «КУА «Авалон» від 06.06.2022 б/н (зарєєстроване в Комітеті 07.06.2022 за № 8-01/3957) про продовження строку наступного перепродажу частки у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «БУДКОНСТРУКЦІЯ» (далі – ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ») (інформація, доступ до якої обмежено), що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління товариства, до закінчення дії воєнного стану (далі – Клопотання).
- (8) Під час розгляду Клопотання Комітет встановив таке:
- (9) ТОВ «КУА «Авалон» є фінансовою компанією, основним видом діяльності якої є (інформація, доступ до якої обмежено);
- (10) 18 червня 2021 року ТОВ «КУА «Авалон» придбало частку ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства з метою її наступного перепродажу (відповідно до Акта приймання-передачі частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ»);
- (11) листом від 18.06.2021 б/н (зарєєстрований у Комітеті від 18.06.2021 за № 8-01/8553) ТОВ «КУА «Авалон» повідомило Комітет про придбання частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ». У вказаному листі ТОВ «КУА «Авалон» повідомило, що зобов'язується утримуватися від голосування у вищому органі чи інших органах управління ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» усією належною йому часткою в розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства.
- (12) За інформацією, наданою ТОВ «КУА «Авалон» у листі від 06.06.2022 б/н (зарєєстрований у Комітеті 07.06.2022 за № 8-01/3957):
на дату звернення до Комітету із Клопотанням ТОВ «КУА «Авалон» не мало можливості здійснити наступний перепродаж частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ», обґрунтовуючи це таким:
рішенням Національної комісії з цінних паперів та фондового ринку (далі – Комісія) № 144 від 08.03.2022 зупинено проведення операцій з активами інститутів спільного інвестування, а також заборонено професійним учасникам фондового ринку здійснювати операції з активами інститутів спільного інвестування, крім випадків надання Комісією окремих дозволів на відповідний запит професійного учасника ринків капіталу та організованих товарних ринків, тому ТОВ «КУА «Авалон» не мало можливості своєчасно здійснити перепродаж частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ».
- (13) Однак ТОВ «КУА «Авалон» не надало обґрунтування неможливості здійснення наступного перепродажу в період з 18.06.2021 до 08.03.2022, а саме, відсутня інформація та підтвердні документи, що товариство здійснило вичерпні заходи щодо пошуку потенційного покупця.
- (14) Відповідно до пункту 2 частини третьої статті 22 Закону концентрацією не визнається, придбання часток (акцій, паїв) суб'єкта господарювання особою, основним видом діяльності якої є проведення фінансових операцій чи операцій з цінними паперами, якщо це придбання здійснюється з метою їх наступного перепродажу за умови, що зазначена особа не бере участі в голосуванні у вищому органі чи інших органах управління суб'єкта господарювання. У такому випадку наступний перепродаж має бути здійснений протягом одного року з дня придбання часток (акцій, паїв). На клопотання зазначених осіб із обґрунтуванням про неможливість здійснення наступного перепродажу органи Антимонопольного комітету України можуть прийняти рішення про продовження цього строку.

(15) Оскільки ТОВ «КУА «Авалон» не надало Комітету належного обґрунтування щодо неможливості здійснення наступного перепродажу частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у період з 18.06.2021 до 08.03.2022, Комітет прийняв рішення від 16 червня 2022 року № 117-р про відмову в задоволенні клопотання ТОВ «КУА «Авалон» щодо продовження строку наступного перепродажу частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ».

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

- (16) Безпосереднє або опосередковане придбання, набуття у власність іншим способом чи одержання в управлінні часток (акцій, паїв), що забезпечує досягнення чи перевищення 25 або 50 відсотків голосів у вищому органі управління відповідного суб'єкта господарювання, відповідно до пункту 4 частини другої статті 22 Закону, визнається концентрацією.
- (17) Разом із цим у частині третій вказаної вище статті Закону передбачено перелік дій, які при виконанні окремих умов, не вважаються концентрацією. Серед таких винятків пункт 2 частини третьої статті 22 Закону передбачає придбання часток (акцій, паїв) суб'єкта господарювання особою, основним видом діяльності якої є проведення фінансових операцій чи операцій з цінними паперами, якщо це придбання здійснюється з метою їх наступного перепродажу за умови, що зазначена особа не бере участі в голосуванні у вищому органі чи інших органах управління суб'єкта господарювання. У такому випадку наступний перепродаж має бути здійснений протягом одного року з дня придбання часток (акцій, паїв). На клопотання зазначених осіб із обґрунтуванням про неможливість здійснення наступного перепродажу органи Антимонопольного комітету України можуть прийняти рішення про продовження цього строку.
- (18) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону України «Про товариства з обмеженою та додатковою відповідальністю» учасник вважається таким, що вийшов з товариства, з дня державної реєстрації його виходу.
- (19) Згідно із частиною третьою статті 25 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань» у разі проведення державної реєстрації змін до відомостей Єдиного державного реєстру щодо виключення або виходу учасника товариства з обмеженою відповідальністю, державний реєстратор одночасно вносить запис про зменшення розміру статутного капіталу на розмір відповідної частки у статутному капіталі.
- (20) Відповідно до Акта приймання-передачі частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ», 18 червня 2021 року ТОВ «КУА «Авалон» придбало частку ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства.
- (21) Водночас згідно з інформацією Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), реєстрація права власності ТОВ «КУА «Авалон» щодо частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства відбулася 19 червня 2021 року.
- (22) Отже, останнім днем, на який припадав строк обов'язкового перепродажу ТОВ «КУА «Авалон» частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства (у разі відсутності дозволу Комітету на його продовження), є 19 червня 2022 року.
- (23) Проте відповідно до інформації з ЄДР станом на 19 червня 2022 року не було здійснено державної реєстрації змін до реєстру учасників ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» (підтверджується витягом з ЄДР на зазначену дату).
- (24) Отже:

- ТОВ «КУА «Авалон» не здійснило перепродажу частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» протягом року з дати її придбання (19 червня 2021 року) (право власності не перейшло до наступного власника);
- під час звернення ТОВ «КУА «Авалон» до Комітету із Клопотанням не було надано обґрунтування щодо неможливості здійснення ТОВ «КУА «Авалон» наступного перепродажу частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ». У зв'язку із цим, рішенням Комітету від 16 червня 2022 року № 117-р відмовлено в задоволенні Клопотання.

- (25) Під час розгляду справи листом від 19.09.2022 № 66/09/22 (зарєєстрований у Комітеті 26.09.2022 за № 8-01/7222) ТОВ «КУА «Авалон» повідомило таке:
- ТОВ «КУА «Авалон» не брало, не бере і не планує брати участі в голосуванні у вищих органах чи інших органах управління ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ»;
 - до 24 лютого 2022 року ТОВ «КУА «Авалон» вело переговори щодо відчуження частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» з товариством з обмеженою відповідальністю «Довкілля-ІТ» (далі – ТОВ «Довкілля-ІТ»). На останніх перемовинах ТОВ «КУА «Авалон» з ТОВ «Довкілля-ІТ», що відбулися на початку лютого 2022 року, потенційний покупець взяв паузу на місяць щодо аналізу необхідності отримання регуляторних погоджень на вказану транзакцію. При цьому ТОВ «Довкілля-ІТ» висловило свій інтерес щодо придбання частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ»;
 - військова агресія російської федерації, введення воєнного стану в Україні та заборони Національною комісією з цінних паперів та фондового ринку призвели до неможливості відчуження ТОВ «КУА «Авалон» частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ»;
 - ТОВ «КУА «Авалон» не мало змоги перепродати частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» до 18 червня 2022 року через обмеження, встановлені Національною комісією з цінних паперів та фондового ринку. Зокрема, відповідно до рішення Національної комісії з цінних паперів та фондового ринку «Про упорядкування проведення операцій на ринках капіталу на період дії воєнного стану» від 08.03.2022 № 144, з 24 лютого 2022 року була введена заборона компаніям з управління активами, зберігачам активів інститутів спільного інвестування та зберігачам активів недержавних пенсійних фондів на проведення операцій з активами інститутів спільного інвестування та недержавних пенсійних фондів.
- (26) Проте ТОВ «КУА «Авалон» не надало підтвердних документів щодо проведення переговорів із суб'єктами господарювання про відчуження частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ».
- (27) Слід зазначити, що рішення Національної комісії з цінних паперів та фондового ринку «Про упорядкування проведення операцій на ринках капіталу на період дії воєнного стану» від 08.03.2022 № 144 втратило чинність 08 серпня 2022 року відповідно до рішення Національної комісії з цінних паперів та фондового ринку «Про впорядкування провадження професійної діяльності на ринках капіталу та організованих товарних ринках у період дії воєнного стану» від 04.08.2022 № 1053.
- (28) Проте згідно з витягом з ЄДР, який був сформований 01 березня 2023 року, наданий до Комітету листом ТОВ «КУА «Авалон» від 06.03.2023 № 8-09/4289, державної реєстрації змін до реєстру учасників ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» не відбулося (підтверджується витягом з ЄДР на зазначену дату).
- (29) Разом із цим відповідно до інформації ТОВ «КУА «Авалон», наданої листом від 26.07.2023 № 204/07/23 (зарєєстрований у Комітеті 07.08.2023 за № 8-01/9832): 17 липня 2023 року між ТОВ «КУА «Авалон» та фізичною особою – громадянкою України (інформація, доступ до якої обмежено) укладено договір купівлі-продажу частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства та підписано Акт приймання-передачі частини частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» (20 липня 2023 року), тобто ТОВ «КУА «Авалон» здійснило

перепродаж частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства 20 липня 2023 року (відповідно до Акта приймання-передачі частки у статутному капіталі ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ»).

- (30) Отже, 20 липня 2023 року ТОВ «КУА «Авалон» здійснило відчуження частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» та водночас відбулася реєстрація змін до реєстру учасників ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» (відповідно до інформації з ЄДР).
- (31) Проте останнім днем, на який припадав строк обов'язкового перепродажу ТОВ «КУА «Авалон» частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства (у разі відсутності дозволу Комітету на його продовження), було 19 червня 2022 року.
- (32) Таким чином, ТОВ «КУА «Авалон» не здійснило перепродажу частки ТОВ «БУДКОНСТРУКЦІЯ» у розмірі 76 відсотків статутного капіталу товариства протягом року з дня придбання вказаної частки, а отже, не виконало умов, передбачених пунктом 2 частини третьої статті 22 Закону.
- (33) Недотримання умов, передбачених пунктом 2 частини третьої статті 22 Закону, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 10 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (34) На подання з попередніми висновками у справі № 130-26.13/46-22 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції відповідач листом від 12.06.2023 № 190/0623 (zareєстрованим у Комітеті 14.06.2023 за № 8-09/787-кі) повідомив, що не погоджується з висновками Комітету та надав зауваження, аналогічні інформації та зауваженням, наданим ТОВ «КУА «Авалон» листом від 19.09.2022 № 66/09/22 (zareєстрований у Комітеті 26.09.2022 № 8-01/7222).

5. Висновки у справі та кваліфікація дій відповідача

- (35) Дії ТОВ «КУА «Авалон» у вигляді недотримання умов, передбачених пунктом 2 частини третьої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 10 статті 50 Закону.
- (36) Відповідно до абзацу третього частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 10 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.
- (37) Чистий дохід ТОВ «КУА «Авалон» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за підсумками 2022 року 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, 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) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія з управління активами «Авалон» (інформація, доступ до якої обмежено), що діє від свого імені, в інтересах та за рахунок Пайового недиверсифікованого венчурного інвестиційного фонду закритого типу «Троянда» (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 2331009), вчинило порушення, передбачене пунктом 10 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді недотримання умов, передбачених пунктом 2 частини третьої статті 22 цього Закону, а саме: порушення строку наступного перепродажу частки у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «БУДКОНСТРУКЦІЯ» (інформація, доступ до якої обмежено), яка була придбана товариством з обмеженою відповідальністю «Компанія з управління активами «Авалон», що діє від свого імені, в інтересах та за рахунок Пайового недиверсифікованого венчурного інвестиційного фонду закритого типу «Троянда», як особою, основним видом діяльності якої є (інформація, доступ до якої обмежено).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія з управління активами «Авалон», що діє від свого імені, в інтересах та за рахунок Пайового недиверсифікованого венчурного інвестиційного фонду закритого типу «Троянда», штраф у розмірі 38 775 (тридцять вісім тисяч сімсот сімдесят п'ять) 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

Павло КИРИЛЕНКО