



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

07 грудня 2023 р.

Київ

№ 344-р

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції,
накладення штрафу та надання
дозволу на концентрацію

Антимонопольний комітет України, розглянувши справу № 128-26.13/50-23 про порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації компанією «Самесо Сорпорейшн» (м. Саскатун, Канада) шляхом набуття у власність прямо та опосередковано [через компанію «Самесо U.S. Holdings, Inc.» (м. Карсон-Сіті, штат Невада, США)] часток компанії «Watt New Aggregator L.P» (Гранд Кайман, Кайманові Острови), що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення компанією «Самесо Сорпорейшн» порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття у власність прямо та опосередковано [через компанію «Самесо U.S. Holdings, Inc.»] часток компанії «Watt New Aggregator L.P», що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) Компанія «Самесо Сорпорейшн» (м. Саскатун, Канада).

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням державного уповноваженого від 08.05.2023 № 07/74-р розпочато розгляд справи № 128-26.13/50-23 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (4) Листом від 09.05.2023 № 128-26.13/07-6558е Антимонопольний комітет України повідомив уповноважених представників відповідача про початок розгляду зазначеної справи.
- (5) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 128-26.13/50-23 складено подання з попередніми висновками від 26.09.2023 № 128-26.13/50-23/249-спр/кі та надіслано відповідачу листом від 27.09.2023 № 128-26.13/08-10450е.

- (6) Уповноважений представник відповідача листом від 25.10.2023 № 25/10/23-1 (zareєстрованим у Комітеті 25.10.2023 за № 8-01/1438-кі) надав відповідь на подання з попередніми висновками у справі від 26.09.2023 № 128-26.13/50-23/249-спр/кі.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (7) До Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) надійшла заява уповноважених представників компаній «Camesco Corporation», «Watt New Aggregator L.P» від 07.04.2023 № 07/04/23-5 (zareєстрована в Комітеті 10.04.2023 за № 15-01/163-ЕКк) про надання дозволу компанії «Camesco Corporation» на набуття прямо та опосередковано [через компанію «Camesco U.S. Holdings, Inc.»] часток компанії «Watt New Aggregator L.P», що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії (далі – Заява).
- (8) За інформацією, наведеною в Заяві:
концентрація полягала в одночасному набутті компанією «Camesco Corporation» часток класу В компанії «Watt New Aggregator L.P» у розмірі 49 відсотків та компанією «Camesco U.S. Holdings, Inc.», яку одноосібно контролює компанія «Camesco Corporation», часток класу А компанії «Watt New Aggregator L.P» у розмірі 49 відсотків¹, що забезпечило компанії «Camesco Corporation» перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії «Watt New Aggregator L.P»;
набуття здійснено відповідно до Договору учасників обмеженого товариства, яке звільнене від оподаткування «Watt New Aggregator L.P.», укладеного 11.10.2022.
- (9) Відповідно до пункту 4 частини другої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» концентрацією визнається: 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.
- (10) Вартісні показники учасників концентрації за 2021 рік, з урахуванням відносин контролю, перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (11) Отже, зазначена концентрація потребувала попереднього отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.
- (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 надійшла 10 квітня 2023 року, тобто після здійснення концентрації.
- (14) Отже, дії компанії «Camesco Corporation» у вигляді набуття у власність прямо та опосередковано [через компанію «Camesco U.S. Holdings, Inc.»] часток компанії «Watt New Aggregator L.P», що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

¹ Відповідно до Договору учасників обмеженого товариства, яке звільнене від оподаткування, компанія «Watt New Aggregator L.P.» випустила однакову кількість часток класу А та часток класу Б. По 51 відсотку часток класу А та класу Б належить компанії «Watt Aggregator L.P» (Великий Кайман, Кайманові Острови), яку контролює компанія «Brookfield Corporation» (м. Торонто, Канада).

За інформацією заявників, на дату здійснення концентрації:

- (15) **об'єкт придбання: компанія «Watt New Aggregator L.P.»** не здійснювала господарської діяльності, її опосередковано контролювала компанія «Brookfield Corporation» (м. Торонто, Канада), яка разом із суб'єктами господарювання – резидентами та нерезидентами України, пов'язаними з нею відносинами контролю, разом утворюють Групу «Brookfield»;
- (16) на території України Група «Brookfield» здійснює господарську діяльність із: *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*;
- (17) компанію «Brookfield Corporation» не контролює жодна фізична або юридична особа, акції компанії розміщені на фондових біржах Нью-Йорка та Торонто;
- (18) **покупець: компанія «Самесо Corporation»** є материнською компанією для суб'єктів господарювання – нерезидентів України, що пов'язані з нею відносинами контролю та разом утворюють Групу «Самесо»;
- (19) на території України Група «Самесо» здійснює господарську діяльність із *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*;
- (20) компанію «Самесо Corporation» не контролює жодна фізична або юридична особа, акції компанії розміщені на фондових біржах Нью-Йорка та Торонто.

За інформацією заявників, на дату розгляду справи про порушення:

- (21) **компанія «Watt New Aggregator L.P.»** не здійснює господарської діяльності, існує виключно для цілей концентрації у вигляді придбання акцій компанії «Brookfield WEC Holdings Sub-Aggregator LP» (Кайманові Острови) у розмірі, що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії²;
- (22) компанію «Watt New Aggregator L.P.» спільно контролюють **Група «Brookfield» та Група «Самесо»**.

Щодо впливу заявленої концентрації на товарні ринки України.

- (23) За інформацією заявників, відсутні задіяні товарні ринки в Україні, оскільки компанія «Watt New Aggregator L.P.» на дату подання заяв та станом на дату концентрації не здійснювала жодної господарської діяльності.
- (24) Враховуючи викладене, заявлена концентрація не призвела до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на задіяних товарних ринках України.
- (25) 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.
- (26) Отже, компанія «Самесо Corporation» вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді набуття у власність прямо та опосередковано [через компанію «Самесо U.S. Holdings, Inc.»] часток компанії «Watt New Aggregator L.P.», що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧА НА ПОПЕРЕДНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

² Рішенням Комітету від 13.04.2023 № 96-р надано дозвіл на зазначену концентрацію.

- (27) На подання з попередніми висновками у справі № 128-26.13/50-23 уповноважений представник відповідача листом від 25.10.2023 № 25/10/23-1 (zareєстрованим у Комітеті 25.10.2023 за № 8-01/1438-кі) надав свої зауваження, які полягають у такому:
- концентрація є технічною, була здійснена як підготовчий крок для подальшого здійснення концентрації у вигляді придбання акцій компанії «Brookfield WEC Holdings Sub-Aggregator LP» у розмірі, що забезпечує перевищення 50 відсотків голосів у вищому органі управління компанії;
 - компанія «Watt New Aggregator L.P.» є неповнофункціональним спільним підприємством;
 - концентрація не потребувала отримання дозволу антимонопольних відомств в інших юрисдикціях, оскільки компанія «Watt New Aggregator L.P.» є спеціально створеним неповнофункціональним підприємством.
- (28) Щодо наведеного вище заперечення відповідача Комітет зазначає таке.
- (29) Комітет здійснює свою діяльність згідно з вимогами Конституції України, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», Закону України «Про захист економічної конкуренції», інших законів та нормативно-правових актів, прийнятих відповідно до цих законів.
- (30) Частина третя статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначає вичерпний перелік випадків, за яких дії суб'єктів господарювання не вважаються концентрацією та який не містить такої операції, як здійснення «технічної» концентрації, проте містить пункт 1 частини третьої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції», відповідно до якого не вважаються концентрацією дії у вигляді створення суб'єкта господарювання, метою чи внаслідок створення якого здійснюється координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, що створили зазначений суб'єкт господарювання, або між ними та новоствореним суб'єктом господарювання.
- (31) Разом із цим компанію «Watt New Aggregator L.P.» створила одноосібно Група «Brookfield» без участі компаній, які входять у Групу «Самесо».
- (32) Враховуючи зазначене, дія пункту 1 частини третьої статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не поширюється на дії у вигляді набуття компанією «Самесо Corporation» прямо та опосередковано [через компанію «Самесо U.S. Holdings, Inc.»] часток компанії «Watt New Aggregator L.P.», що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії.
- (33) Водночас частина друга статті 22 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначає види угод, які кваліфікуються як концентрація, до цього переліку віднесені угоди, зокрема, про придбання, набуття у власність часток, що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії.
- (34) Отже, висновку Комітету про наявність та кваліфікацію порушення, вчиненого відповідачем, не спростовано.
- (35) Відповідач листом від 25.10.2023 № 25/10/23-1 (zareєстрованим у Комітеті 25.10.2023 за № 8-01/1438-кі) також просить звернути увагу, зокрема, на таке:
- з дати створення та на дату надання відповіді компанія «Watt New Aggregator L.P.» не здійснювала господарської діяльності як в Україні, так і в світі;
 - концентрація не мала жодного негативного впливу на товарні ринки України;

- відсутні перетинання між діяльністю компаній «Camesco Corporation» та «Watt New Aggregator L.P.» на будь-якому ринку в Україні;
- відповідач звернувся до Комітету із заявою про надання дозволу на концентрацію до початку розгляду справи про порушення;
- відповідач співпрацював з Комітетом;
- компанія «Camesco Corporation» утримувалася від голосування з усіх питань, крім питань, які стосуються зазначеної концентрації.

6. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (36) Отже, доказами, зібраними у справі, доведено, а поясненнями відповідача не спростовано висновок Комітету про те, що набуття у власність компанією «Camesco Corporation» прямо та опосередковано [через компанію «Camesco U.S. Holdings, Inc.»] часток компанії «Watt New Aggregator L.P.», що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, є порушенням, передбаченим пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.
- (37) Заявлена концентрація не призводить до монополізації чи суттєвого обмеження конкуренції на товарних ринках України.
- (38) Відповідно до абзацу третьої 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 передре року, в якому накладається штраф.
- (39) Відповідно до фінансової звітності дохід від реалізації продуктів та послуг компанії «Camesco Corporation» за 2022 рік становить 1 617 582 511 канадських доларів, що еквівалентно 43 526 718 997,2 грн за офіційним курсом, установленим Національним банком України, що діяв 31.12.2022.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 25, 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 компанія «Camesco Corporation» (м. Саскатун, Канада) вчинила порушення, передбачене пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді здійснення концентрації шляхом набуття у власність прямо та опосередковано [через компанію «Camesco U.S. Holdings, Inc.» (м. Карсон-Сіті, штат Невада, США)] часток компанії «Watt New Aggregator L.P.» (Гранд Кайман, Кайманові Острови), що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії, без

отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на компанію «Cameco Corporation» (м. Саскатун, Канада) штраф у розмірі 435 267 (чотириста тридцять п'ять тисяч двісті шістдесят сім) гривень.

3. Надати дозвіл компанії «Cameco Corporation» (м. Саскатун, Канада) на набуття прямо та опосередковано [через компанію «Cameco U.S. Holdings, Inc.» (м. Карсон-Сіті, штат Невада, США)] часток компанії «Watt New Aggregator L.P.» (Гранд Кайман, Кайманові Острови), що забезпечує перевищення 25 відсотків голосів у вищому органі управління компанії.

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