



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

30 серпня 2018 р.

Київ

№ 423-р

Про закриття провадження
у справі про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 24-26.13/134-15 за ознаками вчинення приватним акціонерним товариством «АІСЕ Україна» (далі – ПрАТ «АІСЕ Україна») (м. Київ) порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді обрання фізичної особи – громадянки України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* на посаду голови правління, яка вже обіймала посаду голови правління товариства з обмеженою відповідальністю «АВТО ПРОСТО» (далі – ТОВ «АВТО ПРОСТО») (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 35509011), без отримання відповідного дозволу органів Антимонопольного комітету України, наявність якого необхідна, та подання Департаменту контролю за концентраціями та узгодженими діями від 11.06.2018 № 24-26.13/134-15/204-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. Предмет справи

(1) Зазначена справа була розпочата на підставі матеріалів дослідження питання встановлення відносин контролю між ТОВ «АВТО ПРОСТО» та ПрАТ «АІСЕ Україна», відповідно до яких встановлено, що 06.04.2012 на загальних зборах акціонерів ПрАТ «АІСЕ Україна» на посаду голови правління було обрано фізичну особу – громадянку України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]*, яка вже обіймала посаду голови правління ТОВ «АВТО ПРОСТО».

2. Відповідач

(2) Приватне акціонерне товариство «АІСЕ Україна» (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 21691356).

3. Процедурні дії

(3) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 12.11.2015 № 05/193-р розпочато розгляд справи № 24-26.13/134-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

(4) Листом від 18.07.2018 № 24-26.13/05-8838 Комітет направив подання від 11.06.2018 № 24-26.13/134-15/204-спр про закриття провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

4. Обставини справи

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

- (5) Комітетом здійснено перевірку дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час виникнення відносин контролю між ТОВ «АВТО ПРОСТО» та ПрАТ «АІСЕ Україна», відповідно до якої було встановлено, що 06.04.2012 на загальних зборах акціонерів ПрАТ «АІСЕ Україна» на посаду голови правління було обрано фізичну особу – громадянку України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]*, яка вже обіймала посаду голови правління ТОВ «АВТО ПРОСТО».
- (6) Відповідно до пункту 2 частини другої статті 22 Закону концентрацією визнається, зокрема, 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 призначення або обрання на посаду керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особи, яка вже обіймає одну чи кілька з перелічених посад в інших суб'єктах господарювання.
- (7) Відповідні вартісні показники учасників концентрації, з урахуванням відносин контролю, за підсумками 2011 року перевищували порогові значення, визначені частиною першою статті 24 Закону. Тому зазначена концентрація потребувала попереднього отримання дозволу органів Антимонопольного комітету України.
- (8) Відповідно до частини п'ятої статті 24 Закону концентрація, яка потребує дозволу, забороняється до надання дозволу на її здійснення.
- (9) До Антимонопольного комітету України заява про надання дозволу на обрання фізичної особи – громадянки України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* на посаду голови правління ПрАТ «АІСЕ Україна», яка вже обіймала посаду голови правління ТОВ «АВТО ПРОСТО», не надходила.

4.2. За інформацією, отриманою під час розгляду справи, встановлено

- (10) Першого вересня 2004 року фізичну особу – громадянку України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* було призначено на посаду генерального директора ЗАТ «АІСЕ Україна». Відповідно до чинної редакції Статуту ЗАТ «АІСЕ Україна» від 22.03.2002, «виконавчим органом товариства, що здійснює керівництво його поточною діяльністю, є Правління, яке складається з Президента, Віце-президента та Генерального директора. Президент, Віце-президент, генеральний директор обираються загальними зборами на дворічний строк».
- (11) Відповідно до зазначеного Статуту Генеральний директор організовує виконання розпоряджень президента товариства, керує, забезпечує та несе персональну відповідальність за щоденну діяльність товариства, впровадження рішень загальних зборів та ради товариства. Генеральний директор звітує президенту товариства та, за їх бажанням, загальним зборам та раді. Генеральний директор діє від імені товариства згідно з довіреністю, виданою президентом. Персональні обов'язки та відповідальність генерального директора, а також інших директорів встановлюються президентом товариства.
- (12) Крім цього, довіреністю від 04.10.2004, виданою президентом товариства, фізична особа – громадянка України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]*

уповноважувалася «представляти товариство з будь-яких питань фінансово-господарської чи іншої діяльності, використовуючи усі повноваження, надані президенту товариства установчими документами та чинним законодавством, в тому числі з правом підписання договорів, контрактів, угод з прикладенням печатки товариства. Для цього, надається право: проводити ділові переговори з партнерами товариства в межах наданих повноважень і з'ясовувати з ними умови угод, підписувати відповідні договори, контракти, угоди, проводити господарські та фінансові операції, в тому числі в установах банку в межах наданих повноважень та користуватися правом першого підпису при виконанні зазначених дій».

- (13) Отже, у 2004 році фізична особа – громадянка України [інформація, яку заявник визначив конфіденційною] набула контроль над ЗАТ «АІСЕ Україна», у розумінні статті 1 Закону, оскільки, починаючи з 2004 року, мала повноваження визначати стратегію ринкової поведінки товариства та відповідно можливість вирішального впливу на господарську діяльність товариства.
- (14) П'ятого травня 2009 року фізична особа – громадянка України [інформація, яку заявник визначив конфіденційною] була обрана на посаду голови правління ТОВ «АВТО ПРОСТО» (відповідно до протоколу загальних зборів учасників ТОВ «АВТО ПРОСТО» від 05.05.2009), яка вже обіймала посаду генерального директора ЗАТ «АІСЕ Україна».
- (15) Відповідно до чинної редакції статуту ТОВ «АВТО ПРОСТО» від 25.03.2009: «Голова правління товариства обирається Загальними зборами товариства строком на три роки. Голова правління товариства вправі без довіреності здійснювати дії від імені товариства в межах прав передбачених статутом товариства.
- (16) Відповідно до зазначеного статуту Голова правління в межах своїх повноважень, зокрема:
- (17) діє без доручення від імені товариства;
- (18) керує роботою правління, організовує виконання рішення загальних зборів, ради товариства, правління, та вживає заходів щодо діяльності товариства;
- (19) розпоряджається майном, грошовими коштами іншими цінностями товариства відповідно до вимог статуту;
- (20) затверджує структуру та штатний розпис апарату управління товариства;
- (21) несе персональну відповідальність за виконання покладених на нього обов'язків, розподіляє обов'язки між членами правління;
- (22) визначає порядок розподілу прибутку, порядок створення та використання фондів товариства тощо».
- (23) Отже, у 2009 році були встановлені відносини контролю між ЗАТ «АІСЕ Україна» і ТОВ «АВТО ПРОСТО», у розумінні статті 1 Закону, шляхом обрання фізичної особи – громадянки України [інформація, яку заявник визначив конфіденційною] на посаду голови правління ТОВ «АВТО ПРОСТО», яка вже обіймала посаду генерального директора у ЗАТ «АІСЕ Україна».
- (24) Як вже зазначалося вище, відповідно до статті 22 Закону 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 призначення або обрання на посаду керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особи, яка вже обіймає одну чи кілька з перелічених посад в інших суб'єктах господарювання, визнається концентрацією.
- (25) У зв'язку з набранням чинності Закону України «Про акціонерні товариства», у 2010 році було внесено зміни до установчих документів ЗАТ «АІСЕ Україна» з метою приведення їх у відповідність до чинного законодавства. Виконавчий орган товариства,

- який до цього складався з президента, віце-президента та генерального директора, змінив назву посад свого складу на відповідно голову правління та членів правління (заступників голови правління), при цьому посадові особи – члени правління не змінились та зберегли за собою свої повноваження повною мірою (фактично було змінено лише назви посад).
- (26) Отже, у 2010 році посада фізичної особи – громадянки України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* була перейменована з генерального директора на заступника голови правління ПрАТ «АІСЕ Україна». При цьому, відповідно до довіреності від 14.12.2010 (термін дії – 3 роки, тобто дійсна до 14.12.2013), виданої головою правління ПрАТ «АІСЕ Україна», фізична особа – громадянка України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* продовжувала виконувати повноваження керівника та відповідно мала можливість представляти інтереси товариства з будь-яких питань фінансово-господарської чи іншої діяльності, використовуючи всі повноваження, надані голові правління товариства установчими документами та чинним законодавством, в тому числі з правом підписання правочинів, договорів, контрактів, угод з прикладенням печатки товариства.
- (27) Відповідно до чинної редакції Статуту ПрАТ «АІСЕ Україна» від 23.11.2010, «Голова Правління очолює виконавчий орган товариства та організовує його роботу, уповноважений приймати рішення з усіх питань діяльності товариства за виключенням питань, вирішення яких віднесено до компетенції загальних зборів та ради товариства. Голова Правління має право діяти від імені товариства без довіреностей та уповноважений: представляти товариство в державних та судових органах, в установах, організаціях, підприємствах, перед іншими юридичними та фізичними особами; підписувати фінансові, банківські та інші документи товариства; укладати правочин від імені товариства; відчужувати майно товариства; відкривати та закривати банківські рахунки товариства.»
- (28) 06.04.2012 на чергових загальних зборах акціонерів ПрАТ «АІСЕ Україна» з метою вдосконалення та оптимізації внутрішніх процесів управління прийнято рішення змінити попередній тип управління товариства через довіреність, на безпосереднє управління фізичною особою – громадянкою України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]*
- (29) Відповідно до наказу № 11-ос від 06.04.2012 фізичну особу – громадянку України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* було обрано на посаду голови правління ПрАТ «АІСЕ Україна». Зазначене обрання на посаду не змінило обсягу повноважень, які до цього виконувала фізична особа – громадянка України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* у ПрАТ «АІСЕ Україна».
- (30) Отже, під час розгляду справи встановлено, що фізична особа – громадянка України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* з 2004 року відповідно до наданих їй довіреностей була наділена повноваженнями голови правління ПрАТ «АІСЕ Україна». Зазначені повноваження (контроль) не припинялися до призначення фізичної особи – громадянки України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* загальними зборами ПрАТ «АІСЕ Україна», які відбулися 06.04.2012, на посаду голови правління товариства.
- (31) Тобто, відносини контролю, у розумінні статті 1 Закону, між ПрАТ «АІСЕ Україна» і ТОВ «АВТО ПРОСТО» були встановлені 05.05.2009, шляхом обрання фізичної особи – громадянки України *[інформація, яку заявник визначив конфіденційною]* на посаду голови правління ТОВ «АВТО ПРОСТО», яка на той час займала посаду генерального

директора в ПрАТ «АІСЕ Україна», без отримання відповідного дозволу Антимонопольного комітету України та не змінювалися.

- (32) На подання про закриття провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 11.06.2018 № 24-26.13/134-15/204-спр відповідач листом від 01.08.2018 б/н (зареєстрований у Комітеті 02.08.2018 за № 8-24- 8-24/719-кі) повідомив, що не має зауважень та погоджується з висновками й пропозиціями, викладеними в поданні.

5. Висновки у справі та кваліфікація дій відповідача

- (33) У результаті обрання 06.04.2012 фізичної особи – громадянки України [інформація, яку заявник визначив конфіденційною] на посаду голови правління ПрАТ «АІСЕ Україна», яка вже обіймала посаду голови правління ТОВ «АВТО ПРОСТО», не відбувалося зміни відносин контролю, набуття нового контролю над ПрАТ «АІСЕ Україна», а отже, вказане обрання не було концентрацією у розумінні статті 22 Закону.

- (34) Отже, наявність у діях ПрАТ «АІСЕ Україна» ознак порушення, передбаченого пунктом 12 статті 50 Закону, не доведена.

- (35) Відповідно до абзацу шостого статті 49 Закону розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо не доведено вчинення порушення.

- (36) Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 36 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:

Закрити провадження у справі № 24-26.13/134-15.

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

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ