



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
Дніпропетровське обласне територіальне відділення

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

20.12.2016 р.

м. Дніпро

№ 45/01-14/06-16

Справа №42/06-03-5/16

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія) розглянувши подання про попередні висновки у справі, третього відділу досліджень і розслідувань Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) від 08.12.2016 року № 98, та матеріали справи №42/06-03-5/16, розпочатої розпорядженням адміністративної колегії від 29.11.2016 року № 44/01-15/06-16р, за ознаками порушень законодавства про захист економічної конкуренції в діях публічного акціонерного товариства «Дніпрогаз» (надалі – ПАТ «Дніпрогаз», Товариство), передбачених пунктами 14 та 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України, його територіальному відділенню у встановлені органами Антимонопольного комітету України, головою його територіального відділення чи нормативно-правовими актами строки та у вигляді подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України, його територіальному відділенню,

ВСТАНОВИЛА:

Територіальним відділенням у зв'язку з надходженням заяви [інформація з обмеженим доступом] (надалі - Споживач), проводилось розслідування щодо наявності порушень законодавства про захист економічної конкуренції в діях ПАТ «Дніпрогаз».

Юридична і фактична адреса ПАТ «Дніпрогаз»: вул. Олександра Кониського, 5, м. Дніпро, 49029, (ЄДРПОУ – 20262860).

ПАТ «Дніпрогаз» здійснює свою діяльність на підставі ліцензій, виданих Національною комісією, що здійснює регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (надалі - НКРЕКП), щодо розподілу природного, нафтового газу і газу (метану) вугільних родовищ, а отже, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктом господарювання.

1.) Під час проведення розслідування щодо наявності порушень законодавства про захист економічної конкуренції в діях Товариства, на адресу ПАТ «Дніпрогаз» було направлено вимогу про надання інформації від 09.08.2016 року №2003/21/06-16 (надалі – Вимога 1).

Строк надання відповіді на Вимогу 1 становив двадцять днів, з дати її отримання.

Вимога 1 вручена Товариству 16.08.2016 року.

У Вимозі 1 Товариство було попереджено про те, що неподання інформації у встановлені головою територіального відділення строки, подання інформації в неповному обсязі, а також подання недостовірної інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України є порушенням Закону України «Про захист економічної конкуренції», передбаченим пунктами 13-15 статті 50 і тягне за собою відповідальність згідно з абзацом 4 частини 2 статті 52 цього Закону.

На пункт 3 Вимоги 1 Товариству було необхідно надати усі документи, складені ПАТ «Дніпрогаз» та надані Споживачем до Товариства, під час виникнення між ними спірних питань, а саме з 14.11.2015 року по поточний період 2016 року.

У своїй відповіді на пункт 3 Вимоги 1 (лист вих. № 7773/17 від 05.09.2016 року). Товариство надало наступні копії документів:

- акт про припинення газопостачання №1384 від 14.11.15 р.
- акт про зняття ПГЛ №15801 від 25.11.15 р.
- акт обстеження від 27.11.15 р.
- акт про встановлення ПГЛ №16048 від 30.11.15 р.
- акт про припинення газопостачання №1108 від 15.06.16 р.
- акт про порушення №924д від 15.06.16 р.
- акт розрахунку від 22.06.16 р.
- розрахунок на оплату не облікованого об'єму природного газу
- заява споживача від 04.07.16 р.
- лист №5863/7/7-3 від 08.07.16 р.
- заяву на підключення газопостачання
- акт про відновлення газопостачання
- технічні умови №0791/33 від 06.05.16
- заяву споживача від 01.07.16 р.
- відповідь від 28.07.16 р. №6467/2-2

Крім того, ПАТ «Дніпрогаз» у відповіді на Вимогу 1 зазначило, що (цитата): « 22.04.16 р. контролером ПАТ «Дніпрогаз» проведено зняття показань лічильників газу... При знятті показань лічильника контролер не володіє інформацією, щодо припинення газопостачання» (кінець цитати).

За результатами аналізу отриманих матеріалів, розпорядженням адміністративної колегії Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.10.2016 року № 38/01-15/06-16р було розпочато розгляд справи №36/06-03-1/16 за встановленими ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ПАТ «Дніпрогаз».

У подальшому, під час розгляду справи (лист від 11.11.2016 року №9960/17-1) ПАТ «Дніпрогаз» надало до територіального відділення наступні пояснення (цитата): «22.04.2016 року контролером газового господарства управління обліку та балансів ПАТ «Дніпрогаз» [інформація з обмеженим доступом], який за посадовими обов'язками уповноважений контролювати припинення та відновлення газопостачання побутових споживачів, при обстеженні було виявлено факт самовільного відновлення газопостачання, про що відповідно до розділу XI Кодексу ГРМ складено акт про порушення від 22.04.16 №714, припинення газопостачання не здійснювалось. З виявленим фактом Споживач погодилась, акт підписала без зауважень. Даний акт контролером не було вчасно передано для подальшого розгляду Комісії з розгляду актів про порушення Оператора ГРМ, тому виявлений факт несанкціонованого відновлення газопостачання не був врахований та розглянутий комісією....

...Таким чином, в ході перевірки обставин, викладених у розпорядженні адміністративної колегії від 06.10.2016 р. №38/01-15/06-16р про початок розгляду справи за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції №36/06-03-1/16, встановлено, що 22.04.2016 року уповноваженою особою Оператора ГРМ було виявлено факт самовільного відновлення газопостачання, про що відповідно до розділу XI Кодексу ГРМ складено акт про порушення від 22.04.16 №714, тобто необхідність у складанні акту про порушення від 15.06.16 №924д за цим же фактом була відсутня» (кінець цитати).

Також територіальним відділенням було отримано оригінал (для огляду) та належним чином завірену копію акту про порушення від 22.04.16 року №714, оригінал (для огляду) журналу реєстрації актів про порушення, у якому, з додержанням хронології (а саме 22.04.2016 року) було зареєстровано складання зазначеного акту про порушення.

Враховуючи наведене, акт про порушення № 714 був складений Товариством 22.04.2016 року та зареєстрований у журналі реєстрації актів про порушення, у відповідності до вимог Кодексу, а відтак, на момент надання відповіді на Вимогу 1, зазначений акт був у Товариства в наявності.

Таким чином, не надавши на Вимогу 1 до територіального відділення акт про порушення від 22.04.2016 року №714, складений за адресою Споживача, який був в наявності у Товариства, ПАТ «Дніпрогаз» надало до територіального відділення інформацію в неповному обсязі.

Враховуючи наведене, дії ПАТ «Дніпрогаз» щодо надання на Вимогу 1 (від 09.08.2016 року №2003/21/06-16) до територіального відділення інформації в неповному обсязі, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України.

2). Також, територіальним відділенням з метою уточнення отриманої раніше інформації (лист вих. № 7773/17 від 05.09.2016 року), до початку розгляду справи №36/06-03-1/16 на адресу ПАТ «Дніпрогаз» було направлено вимогу про надання інформації від 05.09.2016 року №2243/21/06-16 (надалі – Вимога 2).

Строк надання відповіді на Вимогу 2 становив десять днів, з дати її отримання.

Вимога 2 отримана Товариством 12.09.2016 року.

У Вимозі 2 Товариство було попереджено про те, що неподання інформації у встановлені головою територіального відділення строки, подання інформації в неповному обсязі, а також подання недостовірної інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України є порушенням Закону України «Про захист економічної конкуренції», передбаченим пунктами 13-15 статті 50 і тягне за собою відповідальність згідно з абзацом 4 частини 2 статті 52 цього Закону.

На пункт 2 Вимоги 2 Товариству було необхідно надати інформацію щодо (цитата): «22.04.2016 року, за адресою Споживача, представниками товариства було складено акт, у пункті 14 «Примітки» якого зазначено: «...газовые приборы подключены все, газом пользуются» (цитата). Вказаний акт завірено підписами Споживача та представника Вашого товариства.

Так як, Ваше товариство стверджує, що Споживач відновив газопостачання самовільно, пояснити, чому 22.04.2016 року, під час перевірки підключеного газового обладнання, пломби та показників газового лічильника (зазначено у вказаному акті) не був складений акт про порушення у відповідності до вимог розділу XI Кодексу газорозподільних систем» (кінець цитати).

Відповідь на Вимогу 2 (вих. № 8302/17-3 від 21.09.2016 року), територіальним відділенням отримано 21.09.2016 року. У відповіді на пункт 2 Вимоги 2 ПАТ «Дніпрогаз» зазначило наступне (цитата) : «У відповіді ПАТ «Дніпрогаз» від 05.09.2016 р. №7773/17-3 зазначено, що 22.04.2016 р. контролером ПАТ «Дніпрогаз» проведено зняття показань побутового газового лічильника. При цьому контролер не володів інформацією щодо припинення газопостачання тому акт про порушення складено не було» (кінець цитати).

Як зазначалось вище, територіальним відділенням було отримано акт про порушення №714 складений 22.04.2016 року за адресою Споживача, та пояснення ПАТ «Дніпрогаз», відповідно до яких, вказаний акт завчасно не був переданий для подальшого розгляду Комісії з розгляду актів про порушення, тому представники Товариства не мали інформації щодо його наявності.

Такі пояснення неможливо прийняти до уваги, оскільки, як вказано вище, зазначений акт було складено 22.04.2016 року, що підтверджується записом у журналі реєстрації актів про порушення, а відтак, на момент надання відповіді на Вимогу 2, ПАТ «Дніпрогаз» мало інформацію про складання акту про порушення №714.

Враховуючи наведене, матеріали та пояснення, які були надані Товариством до територіального відділення раніше (лист від 21.09.2016 року №8302/17-3) прямо суперечать матеріалам та поясненням ПАТ «Дніпрогаз», які були надані під час розгляду справи №36/06-03-1/16 (лист від 14.11.2016 року №2913/29/06-16).

Таким чином, надавши на Вимогу 2 інформацію про відсутність акту про порушення складеного 22.04.2016 року № 714, яка не відповідає дійсним обставинам, ПАТ «Дніпрогаз» надало до територіального відділення недостовірну інформацію.

Зазначені дії ПАТ «Дніпрогаз» призвели до затягування строку розгляду територіальним відділенням заяви [інформація з обмеженим доступом] а у подальшому справи №36/06-03-1/16.

Враховуючи наведене, дії ПАТ «Дніпрогаз» щодо надання на Вимогу 2 (від 05.09.2016 року №2243/21/06-16) до територіального відділення недостовірної інформації, є порушенням

законодавства про захист економічної конкуренції передбачене пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання недостовірної інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України

На подання з попередніми висновками у справі від 08.12.2016 року № 98, яке було надіслано Товариству для ознайомлення та відповідного реагування, ПАТ «Дніпрогаз» надав наступні пояснення та заперечення (цитата): «...ПАТ «Дніпрогаз» не мало умислу надавати неповну чи недостовірну інформацію на вимоги та розпорядження Територіального відділення, або приховувати чи спотворювати її, оскільки виконавець при підготовці відповіді добросовісно помилявся щодо її достовірності, адже надавав інформацію на підставі наявних у нього на той час документів, наданих відповідальними структурними підрозділами. При більш ретельній перевірці під час розгляду справи №36/06-03-1/16, після надходження від структурного підрозділу Акту про порушення №714 від 22.04.2016 року відносно Споживача, об'єктивна інформація одразу була надана Територіальному відділенню з відповідними поясненнями...

Також необхідно зазначити, що в тексті Розпорядження адміністративної колегії (пункт 1 і 2) як порушення з боку ПАТ «Дніпрогаз» при розгляді Вимоги 1 та Вимоги 2 зазначаються одні й ті самі дії - ненадання Акту про порушення №714 від 22.04.2016 року відносно Споживача, хоча Вимога 2 є похідною від Вимоги 1 і лише роз'яснювала її. Таким чином, вказані дії не можуть розглядатись як два окремих порушення, оскільки відповідно до ст. 61 Конституції України, ніхто не може бути двічі притягнений до юридичної відповідальності одного виду за одне й те саме правопорушення» (кінець цитати).

Такі пояснення неможливо прийняти до уваги, оскільки, як зазначено вище (сторінки 2-3 цього рішення), акт про порушення від 22.04.2016 року №714 був зареєстрований Товариством у журналі реєстрації актів про порушення 22.04.2016 року, у відповідності до вимог Кодексу, а відтак, на момент надання відповідей на Вимоги 1-2, інформація про складання зазначеного акту була у ПАТ «Дніпрогаз» в наявності.

Крім того, неповне подання суб'єктом господарювання певної інформації на запит (вимогу) уповноваженої особи Антимонопольного комітету України (його територіального відділення) є конкретним актом невиконання конкретної заснованої на законі вимоги державного органу незалежно від того, чи надсилалися таким органом даному суб'єктові господарювання у подальшому інші запити з таких самих питань.

Доведення факту подання недостовірної інформації, на запит (вимогу) органу Антимонопольного комітету України, не залежить від змісту інформації, наданої на іншу вимогу органу Комітету, оскільки кожний запит (вимога) органу Комітету є окремим юридичним фактом, що породжує між одержувачем вимоги та вказаним органом певні правовідносини.

Також слід зазначити, що подання ПАТ «Дніпрогаз» на Вимогу 1 до територіального відділення інформації в неповному обсязі, кваліфікується як порушення передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а надання на Вимогу 2 до територіального відділення недостовірної інформації, кваліфікується як порушення передбачене пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а відтак, це різні самостійні порушення за які передбачена відповідальність.

Інших пояснень та заперечень, які могли б вплинути на прийняття цього рішення, до територіального відділення не надходило.

Згідно з абзацом четвертим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вказані порушення передбачена відповідальність у вигляді накладення штрафу у розмірі до одного відсотку доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Згідно декларації з податку на прибуток підприємства дохід (виручка) ПАТ «Дніпрогаз» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік становить [інформація з обмеженим доступом] гривень.

При визначенні штрафу враховано:

Порушення законодавства про захист економічної конкуренції призвели до затягування строку розгляду територіальним відділенням заяви [інформація з обмеженим доступом] а у подальшому справи №36/06-03-1/16.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом

32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 року за №90/299 (зі змінами та доповненнями)

ВИРШИЛА:

1. Визнати дії публічного акціонерного товариства «Дніпрогаз» (ЄДРПОУ 20262860) щодо надання на вимогу про надання інформації від 09.08.2016 року №2003/21/06-16 до територіального відділення інформації в неповному обсязі, порушенням передбаченим пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання інформації в неповному обсязі Дніпропетровському обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на публічне акціонерне товариство «Дніпрогаз» (ЄДРПОУ 20262860) штраф у розмірі 54000 (п'ятдесят чотири тисячі) грн.

3. Визнати дії публічного акціонерного товариства «Дніпрогаз» (ЄДРПОУ 20262860) щодо надання на вимогу про надання інформації від 05.09.2016 року №2243/21/06-16 до територіального відділення недостовірної інформації, порушенням передбаченим пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання недостовірної інформації Дніпропетровському обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України.

4. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 3 резолютивної частини цього рішення, накладити на публічне акціонерне товариство «Дніпрогаз» (ЄДРПОУ 20262860) штраф у розмірі 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

Голова адміністративної
колегії

О. Я. ТУРКОВСЬКИЙ