



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
Дніпропетровське обласне територіальне відділення

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

30.11.2017

м. Дніпро

№45/01-14/05-17

Справа № 58/05-03-5/17

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія), розглянувши подання з попередніми висновками від 14.11.2017 року №164 та матеріали справи №58/05-03-5/17, розпочатої розпорядженням адміністративної колегії від 02.11.2017 року №60/01-15/05-17р за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Мега Лінк» (ЄДРПОУ 33769837), передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді неподання інформації Антимонопольному комітету України, його територіальному відділенню у встановлені органами Антимонопольного комітету України, головою його територіального відділення чи нормативно-правовими актами строки,

ВСТАНОВИЛА:

Дніпропетровським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) на виконання доручення Антимонопольного комітету України, у зв'язку із зверненням Прокуратури Дніпропетровської області, народного депутата України, здійснюється дослідження щодо дотримання законодавства про захист економічної конкуренції суб'єктами господарювання під час підготовки та участі у закупівлях за державні кошти, проведених комунальним підприємством «ІНФО-РАДА-ДНІПРО» Дніпропетровської міської ради:

- «Інформаційно-комунікаційний комплекс з мережевою інфраструктурою функціонуючою в міських закладах охорони здоров'я - 26.20.1 Машини автоматичного оброблення інформації цифрові, подані як системи (32424000-1 Мережеві інфраструктури)» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2016-10-03-000215-а (надалі – Торги 1);

- «Інформаційно-комунікаційний комплекс 26.20.1 Машини обчислювальні, частини та приладдя до них (302100000-4 Машини для обробки даних (апаратна частина)» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2016-10-07-000253-с (надалі – Торги 2);

- «Система ситуаційного спостереження у м. Дніпро - 26.40.3 (32330000-5 Апаратура для запису та відтворення аудіо- та відеоматеріалу)» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2016-10-02-000003-с (надалі – Торги 3),

У ході дослідження, у зв'язку з виконанням доручення Антимонопольного комітету України, зверненням Прокуратури Дніпропетровської області, народного депутата України, на підставі на підставі статей 3, 7, 17, 22, 22¹ Закону України «Про Антимонопольний

комітет України», територіальним відділенням направлено вимогу про надання інформації від 23.05.2017 року №1252/21/05-17 (надалі – Вимога) товариству з обмеженою відповідальністю «Мега Лінк» (ЄДРПОУ 33769837) (надалі – Товариство).

Товариство має Статут, свідоцтво про державну реєстрацію юридичної особи, самостійний баланс, розрахункові рахунки в установах банку, печатку, укладає договори, здійснює господарські операції, тобто, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

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

За інформацію Дніпровської дирекції публічного акціонерного товариства «Укрпошта» та відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення №4900401062977, Вимога отримана Товариством 09.04.2017 року.

У Вимозі Товариство було попереджене 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.

Вимога містила 28 питань, пов'язаних з участю Товариства у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3.

Товариство листом від 19.07.2017 року №14/01-47 повідомило наступне: (початок цитати) «Отримавши Ваш Вимогу від 23.05.2017р. за вих.№ 1252/21/05-17 стосовно надання до Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України інформації в розумінні ст.1 ЗУ «Про захист економічної конкуренції», а саме відомостей, документації у електронному та паперовому вигляді у відповідності до переліку, наведеному за текстом запиту, що стосуються закупівель за державні кошти, проведені комунальним підприємством «ІНФО-РАДА-ДНІПРО» Дніпропетровської міської ради (ідентифікатори закупівлі UA-2016-10-03-000215-a; UA-2016-10-07-000253-C; UA-2016-10-02-000003-c) (надалі за текстом - перелік), ТОВ «Мега Лінк» вимушено констатувати наступне:

Наведений перелік є занадто великомасштабним та загальним, без вказання конкретних вимог та реквізитів документів/відомостей, що необхідно надати. Як наслідок, на обробку та підготування вказаного за текстом вимоги пакету відомостей необхідний досить тривалий проміжок часу.

Беручи до уваги факт відсутності у штатному розкладі Товариства посади, до службових обов'язків якої віднесено виконання виключно функцій із розгляду звернень та підготування пакету відомостей в сфері державних закупівель, слід зазначити, що розгляд переліку у наданому на нашу адресу вигляді унеможливіть повноцінне та своєчасне здійснення основної господарської діяльності підприємством.

Проте, ТОВ «Мега Лінк», усвідомлюючи всю важливість функцій та завдань, які покладаються на органи Антимонопольного комітету України, готово сприяти останньому у здійсненні ним своїх повноважень та для належного виконання вимоги просимо надати уточнений перелік відомостей, які необхідно надати з нашого боку, шляхом мінімізації та конкретизації його складових пунктів.» (кінець цитати).

Територіальним відділенням на лист Товариства від 19.07.2017 року №14/01-47 направлено вимогу про надання інформації від 27.07.2017 року №1761/21/05-17 (надалі – Вимога 2).

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

Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення №4900401087503, Вимога 2 отримана Товариством 04.08.2017 року.

Згідно листа Дніпропетровської дирекції публічного акціонерного товариства «Укрпошта» від 26.10.2017 року №9-А-07-9455/4732, Вимога 2 було отримана уповноваженою особою Товариства Панасенко Є.І. відповідно до довіреності від 01.09.2016 року.

Враховуючи зазначене, інформацію на Вимогу 2 Товариству необхідно було надати територіальному відділенню до 25.08.2017 року.

У Вимозі 2 Товариство було попереджене 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.

Вимога 2 містила наступні питання:

1. Відомості про посадових осіб товариства з обмеженою відповідальністю «МЕГА ЛІНК» (ЄДРПОУ – 33769837) (ПІБ, посада, контактний телефон, фактичне місцезнаходження), які будь-яким чином залучались до підготовки та/або збору документів (технічної і економічної частини пропозиції конкурсних торгів, довідок та інших документів, що були отримані від органів державної влади, інших суб'єктів господарювання тощо), що були подані товариством з обмеженою відповідальністю «МЕГА ЛІНК» (ЄДРПОУ – 33769837) (надалі - Товариство) у складі пропозиції конкурсних торгів для участі у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3.

2. Чи залучало Товариство до підготовки та/або збору документів (пропозицій конкурсних торгів, довідок та інших документів, що були отримані від органів державної влади, інших суб'єктів господарювання тощо) для участі у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3 третіх осіб (суб'єктів господарювання, фізичних осіб, що не є працівниками Товариства тощо)? Якщо так, надати всі наявні підтверджуючі докази, зокрема відповідні документи (договори, листування, доручення, акти виконаних робіт тощо).

3. Із яких джерел і при яких обставинах Товариство дізналось про проведення Торгів 1, Торгів 2 та Торгів 3?

4. Чи співпрацювало Товариство з іншими учасниками Торгів 1, Торгів 2 та Торгів 3? З ким конкретно і яким чином?

5. Хто (ПІБ, посада, контактний телефон) із працівників Товариства і яким чином одержував документацію конкурсних торгів на Торги 1, Торги 2 та Торги 3?

6. Фактичне місце знаходження робочих місць і реєстраційні назви комп'ютерів, на яких готувались документи, що подавалися у складі пропозиції конкурсних торгів Товариства на Торги 1, Торги 2 та Торги 3.

7. Структура Товариства, номери службових телефонів, факсів, електронних адрес за 2015-2016 роки.

8. Копії штатних розкладів Товариства із зазначенням прізвища, ім'я, по-батькові всіх працівників, займаних ними посад за 2015-2016 роки.

9. Копії угод, що стосуються трудових відносин та укладені або виконувались Товариством у 2015-2016 роках.

10. Копії реєстрів вхідної, вихідної кореспонденції та інших матеріалів діловодства Товариства за 2015-2016 роки.

11. Перелік угод про спільну діяльність, укладених Товариством із суб'єктами господарювання (в будь-яких сферах діяльності) за 2015-2016 роки із вказівкою реквізитів угод, предмету угод, назв суб'єктів господарювання, кодів ЄДРПОУ, адрес місцезнаходження.

12. Перелік договорів (у тому числі підряду та субпідряду, на виконання робіт, надання послуг, постачання (закупівлю) товарів тощо) Товариства за 2015-2016 роки із вказівкою реквізитів договорів, предмету договорів, назв суб'єктів господарювання, кодів ЄДРПОУ, адрес місцезнаходження.

13. Копії Додатків № 5, які подаються у податкову інспекцію за місцем реєстрації при здачі Товариством декларацій з податку на додану вартість за 2015-2016 роки.

14. Роздруківки в електронному вигляді з програмного забезпечення «Клієнт банк» або з іншого програмного забезпечення щодо розрахункових банківських операцій Товариства за 2015-2016 роки.

15. Перелік суб'єктів господарювання, яким Товариство реалізувало товари та/або надавало роботи, послуги у 2015-2016 роках (в розрізі послуг). Надати реєстри(переліки) договорів на надання послуг за 2015 - 2016 роки.

16. Відомості щодо процедур закупівель за державні кошти, в яких Товариство брало участь у 2015-2016 роках за формою таблиці:

з/п	Предмет закупівлі	Замовник, адреса, конт. тел.	Кількість, ціна і вартість наданих цінкових (тендерних) пропозицій	Дата розкриття цінкових (тендерних) пропозицій	Вартість закупівлі за договором, у разі визнання переможцем, грн.

17. Копії листів, у тому числі електронні (надати на цифрових носіях), факсограм тощо, що надсилались (надавались) з боку Замовника до Товариства і з боку Товариства до Замовника під час підготовки та проведення Торгів 1, Торгів 2 та Торгів 3. Документи, що надаються в електронному вигляді, мають бути записані на оптичному носії інформації типу CD-Recordable або DVD-Recordable (без можливості перезапису інформації)*.

18. Документи у паперовому та електронному вигляді, що готувались Товариством у складі пропозиції конкурсних торгів для участі у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3 (документи, що надаються в електронному вигляді, мають бути записані на оптичному носії інформації типу CD-Recordable або DVD-Recordable (без можливості перезапису інформації) *.

19. Копії протоколів, що були складені Замовником та надані Товариству під час проведення Торгів 1, Торгів 2 та Торгів 3 (протоколи розкриття, оцінок, акценту пропозиції конкурсних торгів тощо).

20. Перелік суб'єктів господарювання (юридичних та/або фізичних осіб¹), які пов'язані відносинами контролю¹ з Товариством, а саме:

а) суб'єктів господарювання (вказати назву, юридичну та поштову адресу, телефон, основні види діяльності), в яких Товариство прямо або опосередковано:

- володіє чи управляє (користується) часткою (паєм, акціями) у статутному фонді в розмірі більше 10% (вказати розмір частки у відсотковому чи грошовому вимірі);
- має більше ніж 10% голосів у вищих органах управління (вказати кількість голосів);
- має повноваження призначати керівника, заступника керівника, головного бухгалтер або більше ніж 50% членів спостережної ради чи виконавчого, контролюючого органу;
- має право одержувати не менше ніж 50% прибутку, що залишається в розпорядженні суб'єкта господарювання (вказати розмір прибутку в грошовому розмірі).

б) суб'єктів господарювання (вказати назву, юридичну адресу, телефон, основні види діяльності), які:

¹ У розумінні ст. 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.

- прямо або опосередковано пов'язані з Товариством в певних питаннях згідно з правами, зафіксованими в установчих документах або угодах (контрактах), зокрема про спільну діяльність, про довірче управління, про оренду, про лізинг, про фінансову підтримку, про створення суб'єкта господарювання;

- у своєму складі мають одних і тих самих фізичних осіб, що й Товариство, які посідають одну з перелічених нижче посад, а саме: керівника, заступника керівника, головного бухгалтера або більше половини одних і тих самих фізичних осіб – членів спостережної ради, виконавчого та контролюючого органів.

21. Перелік суб'єктів господарювання, які прямо або опосередковано мають стосовно Товариства права і повноваження, перелічені в підпунктах а) та б) пункту 20 цієї вимоги.

22. Чи виникали протягом періоду з 2016 року – січень 2017 року цивільно-правові відносини між Товариством та товариством з обмеженою відповідальністю «Інтелект Дніпро Телеком» (код ЄДРПОУ 35340503)? Якщо так, надати відповідні договори (угоди, контракти тощо), акти про виконання робіт (у разі, якщо зобов'язання по договору виконано), додаткові угоди, в тому числі щодо коригування ціни договору, якщо таке коригування відбувалось.

23. Зазначити назву майданчика на якому Товариство приймало участь у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3.

24. Зазначити точну дату, коли Товариство зареєструвалося у системі ProZorro для участі у торгах. Надати копії платіжних документів про сплату за реєстрацію.

25. Зазначити точну дату подачі заявки на реєстрацію на майданчику для участі у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3. Надати копії платіжних документів про сплату за реєстрацію.

26. Зазначити назви комп'ютерів, їх розташування, місцезнаходження, поштову адресу місця розташування комп'ютерів з яких проводилась:

- реєстрація у системі ProZorro;
- завантажувалися документи для участі у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3;
- безпосередня участь в аукціонах у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3;

Інформацію надати по кожному пункту та торгу окремо.

27. Зазначити електронні адреси якими Товариство користувалося під час підготовки та участі у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3.

28. Зазначити особу/осіб (ПІБ, посаду), яка була відповідальна за Торги 1, Торги 2 та Торги 3, а саме:

- надсилала/завантажувала документи в електронному вигляді;
- безпосередньо (в момент проведення торгів) приймала участь в аукціонах у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3.

Крім того, Товариству у Вимозі 2 було уточнено, що Товариству необхідно надати всю запитувану інформацію в розумінні статті 1 Закону України “Про захист економічної конкуренції”, згідно переліку, наведеного у Вимозі 2.

Також у Вимозі 2 було зазначено, що відповідно до статті 22¹ Закону суб'єкти господарювання, об'єднання, органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю, інші юридичні особи, їх структурні підрозділи, філії, представництва, їх посадові особи та працівники, фізичні особи **зобов'язані** на вимогу органу Антимонопольного комітету України, голови територіального відділення Антимонопольного комітету України, уповноважених ними працівників Антимонопольного комітету України, його територіального відділення подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, в тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.

Крім того у Вимозі 2 Товариство повідомлено, що у разі, якщо суб'єкт господарювання з об'єктивних причин не має можливості надати усю запитувану інформацію, у термін, передбачений вимогою, він має право звернутись до органів Антимонопольного комітету з проханням продовжити терміни надання відповіді на вимогу на визначений термін з належним обґрунтуванням та підтвердженням вказаних причин.

Станом на 31.10.2017 року інформації на Вимогу 2 Товариством не надано.

Враховуючи викладене вище, Товариство не надало інформації на Вимогу 2 у встановлені головою територіального відділення строки.

Статтею 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» визначена компетенція голови територіального відділення Антимонопольного комітету України: при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання інформацію, в тому числі з обмеженим доступом. Статтею 22¹ Закону визначено, що суб'єкти господарювання зобов'язані на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, в тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції. Відповідно до статті 22 Закону вимоги голови територіального відділення Антимонопольного комітету України в межах його компетенції є обов'язковими для виконання у визначені ними строки, а їх невиконання тягне за собою передбачену законом відповідальність.

Неподання інформації Товариством перешкоджають територіальному відділенню у виконанні покладених на нього завдань під час розгляду питань, пов'язаних з виконанням доручення Антимонопольного комітету України, розглядом звернення Прокуратури Дніпропетровської області та народного депутата України.

Таким чином, дії товариства з обмеженою відповідальністю «Мега Лінк» (ЄДРПОУ 33769837) щодо неподання інформації територіальному відділенню на вимогу про надання інформації від 27.07.2017 року №1761/21/05-17 у встановлені головою територіального відділення строки, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки.

На подання з попередніми висновками від 14.11.2017 року №164 (отримане Товариством 24.11.2017 року, згідно повідомлення про вручення поштового відправлення № 4900401122147) Товариством не надано додаткових документів, які б не були враховані під час розгляду справи.

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

Відповідно до «Фінансового звіту суб'єкта малого підприємництва», наданого Товариством листом від 17.11.2017 року № 14/01-77 «чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік Товариства складає [інформація з обмеженим доступом] грн.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- Товариство не надало інформацію на Вимогу 2;
- Дії Товариства перешкодили виконанню завдань, покладених на територіальне відділення;
- Порушення законодавства про захист економічної конкуренції Товариством вчинено вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 32 Правил розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 року № 5, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України

05.06.1994 року за № 90/299 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 року № 169-р), (із змінами і доповненнями), адміністративна колегія територіального відділення

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Мега Лінк» (ЄДРПОУ 33769837) щодо неподання інформації територіальному відділенню на вимогу про надання інформації від 27.07.2017 року №1761/21/05-17 у встановлені головою територіального відділення строки, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки.

2. За вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначеному у п. 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Мега Лінк» (ЄДРПОУ 33769837), відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у розмірі 41 300,00 (сорок одна тисяча триста) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати відповідно до Антимонопольного комітету України або його територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржено повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання. Цей строк не може бути відновлено.

Голова
адміністративної колегії

О.Я. ТУРКОВСЬКИЙ