



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
Дніпропетровське обласне територіальне відділення

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

14.05.2020 р.

м. Дніпро

№ 54/8-р/к

Справа №54/3-20

**Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції та
накладення штрафу**

Адміністративна колегія Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія) розглянувши подання про попередні висновки у справі 54/3-20 Третього відділу досліджень і розслідувань Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення) від 16.04.2020 року №54-03/10п, та матеріали справи №54/3-20, розпочатої розпорядженням адміністративної колегії від 26.02.2020 року № 53/3-рп/к, за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях акціонерного товариства «Оператор газорозподільної системи «Дніпрогаз» (далі – АТ «Дніпрогаз», Товариство), передбаченого пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України, його територіальному відділенню,

ВСТАНОВИЛА

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) 12.09.2019 року на адресу АТ «Дніпрогаз», з метою дослідження ринку розподілу природного газу, було направлено вимогу про надання інформації від №54-02/1986.
- (2) 04.10.2019 року листом №941007.2-лв-7163-1019 АТ «Дніпрогаз» надало інформацію на вимогу.
- (3) 26.02.2020 року, розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення № 54/3-рп/к, було розпочато розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції №54/3-20.
- (4) 27.02.2020 року, листом №54-02/416 копію розпорядження адміністративної колегії територіального відділення № 54/3-рп/к було направлено АТ «Дніпрогаз».
- (5) 06.04.2020 року, АТ «Дніпрогаз» листом №Др491007.2-лв-1843-0420 були надані пояснення по справі.
- (6) 23.04.2020 року, листом №54-02/946 АТ «Дніпрогаз» було направлено подання про попередні висновки у справі.
- (7) 23.04.2020 року, листом №54-02/968 АТ «Дніпрогаз» було повідомлено про засідання адміністративної колегії.
- (8) 08.05.2020 року АТ «Дніпрогаз» листом №491007.2-лв-2035-0520 були надані пояснення по справі.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (9) Акціонерне товариство «Оператор газорозподільної системи «Дніпрогаз».
- (10) Юридична і фактична адреса АТ «Дніпрогаз»: вул. Олександра Кониського, 5, м. Дніпро, 49029.
- (11) Ідентифікаційний код юридичної особи – 20262860.
- (12) Форма власності – приватна.
- (13) Товариство здійснює свою діяльність на підставі ліцензій, виданих Національною комісією, що здійснює регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (далі - 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.

(14) ПАТ «Дніпрогаз» має у тимчасовому користуванні державне майно, яке не підлягає приватизації і використовується для забезпечення транспортування та розподілу природного газу, а саме: розподільні газопроводи, споруди на них і транспортні засоби спеціального призначення.

(15) ПАТ «Дніпрогаз» здійснює діяльність на ринку розподілу природного газу, в територіальних межах міста Дніпро та Дніпровського району (крім сіл Любимівка, Перше травня, Степове, Чумаки, Маївка, Зоря, Балівка, Партизанське та радгоспу «Дзержинець») Дніпропетровської області.

3. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

(16) На адресу АТ «Дніпрогаз», з метою дослідження ринку розподілу природного газу, зокрема вивчення питання щодо ліквідації аварійних ситуацій, було направлено вимогу про надання інформації від 12.09.2019 року №54-02/1986 (далі - Вимога).

(17) Строк надання відповіді на Вимогу становив п'ятнадцять днів, з дати її отримання.

(18) Вимогу було одержано Товариством 16.09.2019 року, про що свідчить штамп загального відділу АТ «Дніпрогаз».

(19) Таким чином, Вимога, була вручена АТ «Дніпрогаз» 16.09.2019 року.

(20) 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.

(21) У відповідності до пунктів 1-4 Вимоги Товариству було необхідно надати до територіального відділення наступні пояснення та матеріали:

(22) Кількість суб'єктів господарювання, які надають послуги з обслуговування систем газопостачання, за період з 01.01.2018 року по 01.09.2019 року, та уклали з Товариством договори щодо локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою АТ «Дніпрогаз» (пункт 1).

(23) Надати перелік суб'єктів господарювання (з зазначенням їх назви, адреси та кількості об'єктів, які обслуговуються) з якими у Товариства укладені договори, зазначені у пункті 1 цієї вимоги (пункт 2).

(24) Надати копії договорів, зазначених у пункті 1 цієї вимоги (з усіма додатками) (10 примірників) (пункт 3).

(25) У разі якщо договори, зазначені у пункті 1 цієї вимоги, є оплатними, пояснити, які роботи виконуються (надаються послуги) АТ «Дніпрогаз» за цими договорами? (пункт 4).

(26) Листом від 04.10.2019 року №491007.2-лв-7163-1019 (вхідний територіального відділення від 07.10.2019 року №54-01/1714) Товариство надало відповідь на Вимогу.

(27) На пункти 1-4 Вимоги Товариство зазначило (**цитата**): *«АТ «Дніпрогаз» не має договорів щодо локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою підприємства з суб'єктами господарювання, які надають послуги з обслуговування систем газопостачання, за період з 01.01.2018 року по 01.09.2019 року»* (**кінець цитати**).

(28) 16.10.2019 року територіальне відділення направило вимогу №54-02/2240 до ТОВ «ПМК-1» щодо надання копії договору щодо локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою АТ «Дніпрогаз».

(29) Листом від 04.11.2019 року №65/3 ТОВ «ПМК-1» (вхідний територіального відділення від 05.11.2019 року №54-01/1913) надало територіальному відділенню договір від 02.01.2019 року №32А491-620-19 (без назви) на виконання робіт з локалізації аварійних ситуацій укладений з АТ «Дніпрогаз».

(30) На повторну вимогу територіального відділення від 16.10.2019 року №54-02/2239 Товариство теж надало територіальному відділенню договір від 02.01.2019 року №32А491-620-19 (без назви) на виконання робіт з локалізації аварійних ситуацій укладений між АТ «Дніпрогаз» та ТОВ «ПМК-1» (далі - Договір)

(31) Для встановлення дійсних обставин щодо ненадання АТ «Дніпрогаз» вказаного Договору на Вимогу, територіальне відділення направило Товариству вимогу про надання інформації від 04.11.2019 року №54-02/2421, у якій, зокрема з'ясовувалось, чому у відповіді на Вимогу Товариство зазначило, що АТ «Дніпрогаз» не має договорів щодо локалізації аварійних ситуацій аварійно – диспетчерською службою з суб'єктами господарювання, які надають послуги з обслуговування систем газопостачання за період з 01.01.2018 року по 01.09.2019 року, та чи наявні інші подібні договори?

(32) Листом від 21.11.2019 року №491007.2-Сл-8453-1119 АТ «Дніпрогаз» зазначило **(цитата):** «Вимогою від 12.09.19 №54-02/1986 запитувались договори локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою підприємства з суб'єктами господарювання, які надають послуги з обслуговування систем газопостачання за період з 01.01.2018 року по 01.09.2019 року.

У відповіді на цю вимогу від 04.10.19 повідомлялось про відсутність таких видів договорів та пояснювалось, що заходи з локалізації аварійних ситуацій, що виникають на всій газорозподільній системі на території здійснення ліцензійної діяльності АТ «Дніпрогаз», проводяться аварійно-диспетчерською службою (АДС) згідно з планом локалізації і ліквідації аварійних ситуацій в порядку, встановленому законодавством, за рахунок Оператора ГРМ. без будь-яких додаткових умов. Окремі договори для виконання локалізації аварійних ситуацій не потрібні, тим більше, вони не є умовою виконання таких робіт.

Дане пояснення відповідає дійсності.

Вимогою від 16.10.2019р. №54-02/2239 запитувався конкретний договір №32А491 -620-19 від 02.01.19, укладений з ПП «ПМК-1». Незважаючи на те, що даний договір не є договором локалізації аварійних ситуацій, АТ «Дніпрогаз» надало запитуваний договір №32А491-620-1 4 від 02.01.19. який в дійсності є договором про виконання аварійних робіт (з додатками та додатковою угодою), та надало відповідні пояснення.

АТ «Дніпрогаз» було укладено 11 договорів про виконання аварійних робіт (а не договорів локалізації аварійних ситуацій)» **(кінець цитати).**

(33) Пояснення та заперечення Товариства спростовуються наступним.

(34) Як зазначено вище, під час укладання договори локалізації аварійних ситуацій не мали назви, лише дату та номер, а відтак їх призначення можливо було ідентифікувати лише за їх умовами.

(35) У відповідності до розділу 1 «ПРЕДМЕТ ДОГОВОРУ»: - Замовник (суб'єкт господарювання) доручає, а Виконавець (АТ «Дніпрогаз») зобов'язується виконувати **роботи з локалізації аварійних ситуацій** згідно з вимогами розділу 8 Правил безпеки систем газопостачання.

(36) Розділом 8 Правил безпеки систем газопостачання, які затверджені наказом Міністерства енергетики та вугільної промисловості України від 15.05.2015 року № 285, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 08 червня 2015 року за № 674/27119, визначено, що контроль і оперативно-диспетчерське керівництво планово-профілактичними та аварійно-відновлювальними роботами на об'єктах Єдиної газотранспортної системи України з урахуванням вимог охорони праці здійснюються газорозподільними підприємствами відповідно до вимог чинного законодавства України.

(37) Локалізація і ліквідація аварійних ситуацій здійснюються аварійно-диспетчерською службою (аварійна газова служба) «104» (далі - АДС), її філіями і постами, що працюють цілодобово і без вихідних.

(38) У відповідності до умов договорів (розділ 3) Вартість робіт та порядок здійснення розрахунків), договори локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою Товариства є **оплатними**.

(39) Таким чином призначенням договорів було платне виконання робіт з локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою Товариства.

(40) Таким чином, вказавши що у Товариства відсутні договори на локалізацію аварійних ситуацій, АТ «Дніпрогаз» надало до територіального відділення недостовірну інформацію щодо кількості суб'єктів господарювання, які надають послуги з обслуговування систем газопостачання, за період з 01.01.2018 року по 01.09.2019 року, та уклали з

Товариством договори щодо локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою АТ «Дніпрогаз».

(41) Хоча, у АТ «Дніпрогаз» була наявна запитувана інформація щодо суб'єктів господарювання, які надають послуги з обслуговування систем газопостачання, за період з 01.01.2018 року по 01.09.2019 року, та уклали з Товариством договори щодо локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою АТ «Дніпрогаз», оскільки на повторну вимогу територіального відділення Товариство зазначило, що таких договорів 11.

(42) А відтак, АТ «Дніпрогаз» мало необхідну інформацію щодо 11 суб'єктів господарювання з якими було укладено договори щодо локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою АТ «Дніпрогаз».

(43) Враховуючи наведене АТ «Дніпрогаз» надало до територіального відділення недостовірну інформацію Вимогу.

(44) АТ «Дніпрогаз» не зверталось до територіального відділення з приводу роз'яснень та уточнень інформації, яку було необхідно надати на **Вимогу**.

(45) На подання про попередні висновки у справі №54/3-20, яке було направлено АТ «Дніпрогаз» листом від 23.04.2020 року №54-02/946, Товариство надало наступні пояснення: **(цитата)** *«Звертаємо особливу увагу, що договір про виконання аварійних робіт Ж32А491-620-19 від 02.01.19, укладений з ПП «ПМК-1», діє в редакції Додаткової угоди №ДУ- 1/32А491-620-19, укладеній сторонами 01.07.2019 року. Аналогічні додаткові угоди укладені 01.07.2019 року після зміни найменування АТ «Дніпрогаз» — за всіма зазначеними договорами.*

За даною угодою, від початку дії договору він має назву «Договір про виконання аварійних робіт». З 02.01.2019 року згідно пункту 1.1. Договору, його предметом є саме аварійні роботи, передбачені пунктом 8.3. Правил безпеки систем газопостачання, тобто він по своїй суті не є договором з локалізації аварійних ситуацій. Також звертаємо увагу, що згідно п. 1.3. Договору, локалізація аварійних ситуацій за заявками, що надходять на телефон АДС Виконавця (104), виконуються останнім безоплатно» (кінець цитати).

(46) Вказані пояснення спростовуються наступним.

(47) Запитуваний договір №32А491-620-19 на виконання робіт з локалізації аварійних ситуацій між ТОВ «ПМК-1» та АТ «Дніпрогаз» було укладено 02.01.2019 року.

(48) Договір не мав назви, його призначенням було виконання робіт з локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою Товариства (пункт 1.1 Договору).

(49) Зміни до договору були внесені 01.07.2019 року. Додатковою угодою до договору №Dg419-620-19 (яка є невід'ємним додатком до Договору), сторони дійшли згоди, що договір має назву «Договір про виконання аварійних робіт», слова «роботи з локалізації аварійних ситуацій» замінено на «аварійні роботи», локалізація виконується безоплатно, тощо.

(50) Додаткова угода набрала чинності з дати її підписання, а саме з 01.07.2019 року.

(51) Також сторони дійшли згоди, що умови додаткової угоди застосовуються з дати укладання договору, а саме з 02.01.2019 року.

(52) В той же час, з 02.01.2019 року, до 01.07.2019 року, вказаний договір не мав назви, та його призначенням було виконання робіт з локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою Товариства.

(53) Період з 02.01.2019 року, до 01.07.2019 року охоплюється часовими межами зазначеними у **Вимозі**.

(54) Внесення у Договір змін, не позбавляло Товариство обов'язку надати відповідну інформацію до територіального відділення.

(55) **Вимогою** у Товариства запитувалась інформація за конкретний період, щодо конкретних господарських взаємовідносин з суб'єктами господарювання, що вже відбулись у часі, без врахування їх чинності на дату отримання **Вимоги**.

(56) А відтак, внесені зміни до договорів про виконання робіт з локалізації аварійних ситуацій не можуть вплинути на кваліфікацію порушення (договори з додатками (з внесенням змін), Товариство мало надати до територіального відділення на пункт 3 **Вимоги**), оскільки у Товариства запитувалось кількість та перелік суб'єктів господарювання з яким були укладені договори щодо локалізації аварійних ситуацій, у період і 01.01.2018 року по 01.09.2019 року, копії цих договорів (з додатками), та пояснення щодо їх укладання.

(57) Те, що запитувані договори були укладені Товариством на дату отримання Вимоги доведено матеріалами цієї справи.

(58) Також слід зауважити що, АТ «Дніпрогаз» на момент надання відповіді на **Вимогу** повністю усвідомлювало, які саме договори запитувались у **Вимозі**, оскільки 16.09.2019 року (разом з Вимогою), до загального відділу Товариства були надані рекомендації територіального відділення про запобігання порушенням законодавства про захист економічної конкуренції від 12.09.2019 року №54/17-рк/к (далі – Рекомендації).

(59) У Рекомендаціях було зазначено (цитата): «За наявною у територіального відділення інформацією, АТ «Дніпрогаз» вимагає від суб'єктів господарювання, які здійснюють діяльність з обслуговування систем газопостачання, укласти оплатні договори з Товариством щодо локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерськими службами АТ «Дніпрогаз».

(60) У відповідності до зазначених договорів, замовник (суб'єкт господарювання) доручає, а виконавець (АТ «Дніпрогаз») зобов'язується виконувати роботи з локалізації аварійних ситуацій згідно з вимогами розділу 8 Правил безпеки систем газопостачання, які затверджені наказом Міністерства енергетики та вугільної промисловості України від 15.05.2015 року № 285, який зареєстровано в Міністерстві юстиції України 08.06.2015 року за № 674/27119, силами виконавця, за отриманими аварійними заявками від абонентів, об'єкти яких знаходяться на технічному обслуговуванні у замовника.

(61) Як стало відомо територіальному відділенню, відмова суб'єктів господарювання від укладання подібних договорів, може призвести до не відновлення Товариством газопостачання у опалювальний період на об'єкти, які знаходяться на обслуговуванні у цих суб'єктів господарювання...» (кінець цитати).

(62) Крім того, у рекомендаціях Товариство було попереджене, що подібні дії можуть розглядатись як такі, що містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції передбаченого пунктом другим статті 50 та частиною першою статті 13 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді дій чи бездіяльності суб'єкта господарювання, який займає монопольне (домінуюче) становище на ринку, що призвели або можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, або ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання чи споживачів, які були б неможливими за умов існування значної конкуренції на ринку.

(63) Таким чином, АТ «Дніпрогаз» надало до територіального відділення недостовірну інформацію щодо відсутності у Товариства договорів з локалізації аварійних ситуацій аварійно-диспетчерською службою, в той час, коли вони були наявні у Товариства (з внесеними до них змінами).

(64) Враховуючи наведене, матеріалами цієї справи доведено, що АТ «Дніпрогаз», надало до територіального відділення недостовірну інформацію Вимогу.

4. ВИСНОВКИ ПО СПРАВІ

(65) За результатами проведеного дослідження встановлено, що дії АТ «Дніпрогаз» щодо надання недостовірної інформації на вимогу про надання інформації від 12.09.2019 року №54-02/1986, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання недостовірної інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України.

(66) Зазначені дії Товариства перешкодили територіальному відділенню виконувати покладені на нього законодавством завдання.

5. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

(67) Згідно з абзацом четвертим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вказане 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.

(68) Дохід (виручка) АТ «Дніпрогаз» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік становить – [інформація з обмеженим доступом] грн.

(69) При визначенні штрафу враховано:

- порушення законодавства про захист економічної конкуренції створило перешкоди діяльності територіального відділення під час виконання ним завдань передбачених законодавством.

- порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді надання недостовірної інформації на вимогу територіального відділення вчинено АТ «Дніпрогаз» не вперше.

(70) 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)

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії акціонерного товариства «Оператор газорозподільної системи «Дніпрогаз» (ідентифікаційний код юридичної особи 20262860), щодо надання недостовірної інформації на вимогу про надання інформації від 12.09.2019 року №54-02/1986, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції у вигляді подання недостовірної інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 2 резолютивної частини, накласти на акціонерне товариство «Оператор газорозподільної системи «Дніпрогаз» (ідентифікаційний код юридичної особи 20262860) штраф у розмірі 41 300 (сорок одна тисяча триста) грн.

Штрафи підлягають сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

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

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

Голова адміністративної колегії

О. ТУРКОВСЬКИЙ

Члени колегії

Є.ВАРНАКОВ

В. ОНІЩЕНКО

В. ГАРАГУЛЯ

Н. ІГНАТЕНКО

Секретар адміністративної колегії

С. НАЛІВКІНА