



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
Південно-східне міжобласне територіальне відділення

РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

30.11.2020 р.

м. Дніпро

№ 54/43-р/к

Справа №54/37-20

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

Адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія) розглянувши подання про попередні висновки у справі 54/37-20 Першого відділу досліджень і розслідувань Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення) від 24.09.2020 року №54-03/84п, та матеріали справи №54/37-20, розпочатої розпорядженням адміністративної колегії від 11.09.2020 року № 54/39-рп/к, за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях акціонерного товариства «Оператор газорозподільної системи «Запоріжгаз» (далі – АТ «Запоріжгаз», Товариство), передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України, його територіальному відділенню,

**ВСТАНОВИЛА**

**1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (1) 07.08.2020 року на адресу АТ «Запоріжгаз», з метою дослідження ринку розподілу природного газу, було направлено вимогу про надання інформації від №54-02/2377.
- (2) 09.09.2020 року листом №690-Лв-7232-0920 АТ «Запоріжгаз» надало інформацію на вимогу.
- (3) 11.09.2020 року, розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення № 54/39-рп/к, було розпочато розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції №54/37-20.
- (4) 11.09.2020 року, листом №54-02/2883 копію розпорядження адміністративної колегії територіального відділення № 54/39-рп/к було направлено АТ «Запоріжгаз».
- (5) 24.09.2020 року було прийнято подання про попередні висновки у справі №54-03/84п.
- (6) 12.10.2020 року, листом №54-02/3301, копію подання про попередні висновки у справі №54-03/84п було направлено АТ «Запоріжгаз».
- (7) 22.10.2020 року, АТ «Запоріжгаз» були надані пояснення на подання про попередні висновки у справі.
- (8) 20.11.2020 року, листом №54-023875 АТ «Запоріжгаз» було повідомлено про засідання адміністративної колегії.

**2. ВІДПОВІДАЧ**

- (9) Акціонерне товариство «Запоріжгаз» (ідентифікаційний код 03345716).
- (10) Юридична та фактична адреса АТ «Запоріжгаз»: вул. Заводська 7, м. Запоріжжя, 69035.
- (11) АТ «Запоріжгаз» є юридичною особою, здійснює свою діяльність на підставі Статуту, затвердженого загальними зборами акціонерів Товариства (протокол від 10.04.2019 року № 20).

(12) АТ «Запоріжгаз» є новим найменуванням публічного акціонерного товариства по газопостачанню та газифікації «Запоріжгаз» відповідно до Закону України «Про акціонерні товариства».

(13) АТ «Запоріжгаз» створено на підставі наказу Державного комітету по нафті і газу від 14 березня 1994 року № 120 шляхом перетворення Державного підприємства по газопостачанню та газифікації «Запоріжгаз» у відкрите акціонерне товариство по газопостачанню та газифікації «Запоріжгаз» на підставі Указу Президента України «Про корпоратизацію підприємств» від 15 червня 1993 року № 210/93. У зв'язку з набранням чинності Законом України «Про акціонерні товариства» від 17 вересня 2008 року № 514-VI Відкрите акціонерне товариство по газопостачанню та газифікації «Запоріжгаз» перейменовано у Публічне акціонерне товариство по газопостачанню та газифікації «Запоріжгаз».

(14) АТ «Запоріжгаз» є правонаступником всіх прав та обов'язків Державного підприємства по газопостачанню та газифікації «Запоріжгаз», відкритого акціонерного товариства по газопостачанню та газифікації «Запоріжгаз», публічного акціонерного товариства по газопостачанню та газифікації «Запоріжгаз».

(15) Відповідно до Статуту предметом діяльності АТ «Запоріжгаз» є розподіл та/або постачання газу, зокрема надання населенню, бюджетним організаціям, промисловим та комунальним підприємствам, а також іншим суб'єктам підприємницької діяльності послуг з розподілу природного, нафтового газу та газу (метану) вугільних родовищ та постачання природного газу, газу (метану) вугільних родовищ і скрапленого газу.

(16) АТ «Запоріжгаз» має ліцензію на право провадження господарської діяльності з розподілу природного газу, газу (метану) вугільних родовищ в межах території міста Запоріжжя та Запорізької області (крім міста Мелітополь, Мелітопольського, Веселівського, Приазовського районів та села Темирівка Гуляйпільського району), у зоні розташування розподільних газопроводів, що перебувають у власності та користуванні АТ «Запоріжгаз», видану на підставі постанови Національної комісії з регулювання енергетики від 09.04.2015 № 1227 (переоформлену, за заявою ліцензіата, на безстрокову постановою Національної комісії з регулювання у сферах енергетики та комунальних послуг (далі – НКРЕКП) від 01.09.2015 № 2248).

(17) Відповідно до постанови НКРЕКП «Про видачу ліцензії на розподіл природного газу ПАТ «Запоріжгаз» від 19.06.2017 року № 810 (із змінами) Товариство має ліцензію на право провадження господарської діяльності з розподілу природного газу в межах території міста Запоріжжя та Запорізької області (крім міста Мелітополь, Мелітопольського, Веселівського, Приазовського районів та села Темирівка Гуляйпільського району), у зоні розташування розподільних газопроводів, що перебувають у власності та користуванні «Запоріжгаз».

### **3. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА**

(18) Територіальним відділенням під час виконання покладених на нього завдань, проводиться дослідження ринку розподілу природного газу.

(19) З метою дослідження ринку, територіальним відділенням були направлені вимоги до газорозподільних підприємств, зокрема до Відповідача.

(20) Так, на адресу АТ «Запоріжгаз», з метою дослідження ринку розподілу природного газу, зокрема вивчення питання щодо надання послуг розробки проектної документації систем газопостачання, було направлено вимогу про надання інформації від 07.08.2020 року №54-02/2377 (далі - Вимога).

(21) Повноваження органів Антимонопольного комітету України визначені зокрема Законом України «Про Антимонопольний комітет України».

(22) Статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, зокрема повноваження Антимонопольного комітету України проводити дослідження ринку, визначати межі товарного ринку, а також становище, в тому числі монопольне (домінуюче), суб'єктів господарювання на цьому ринку та приймати відповідні рішення (розпорядження); вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб інформацію, у тому числі з обмеженим доступом, необхідну для дослідження ринків, а також інформацію про реалізацію конкурентної політики.

(23) Таким чином, надсилаючи АТ «Запоріжгаз» вимогу про надання інформації територіальне відділення реалізувало своє право, визначене Законом України «Про Антимонопольний комітет України».

(24) 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.

(25) У відповідності до пункту 5 Вимоги Товариству було необхідно надати до територіального відділення наступну інформацію:

(26) *Надати перелік суб'єктів господарювання (з врахуванням проектного відділу (групи) Вашого товариства), що здійснювали розробку проектної документації (нове приєднання, реконструкція, відновлення документації, встановлення лічильників, встановлення засобів дистанційної передачі даних), яка надходила на погодження до Вашого товариства протягом 2018-2019 років, та вказати кількість погоджених проектів. Відповідь надати за наведеною табличною формою (заповнити табличні форми за 2018 та 2019 роки, та за кожним видом проектної документації (нове приєднання, реконструкція, відновлення документації, встановлення лічильників, встановлення засобів дистанційної передачі даних) окремо).*

№з/П	Назва проектної організації яка розробила проектну документацію систем газопостачання	Реквізити проектної організації (ідентифікаційний код, поштова адреса)	Кількість проектної документації, яка була погоджена Вашим товариством у 2018 році (у 2019 році)	Кількість проектної документації, яка не була погоджена Вашим товариством (повернута на доопрацювання) у 2018 році (у 2019 році)	Зауваження, які слугували підставою для непогодження проектної документації Вашим товариством	Кошти отримані Вашим товариством за погодження проектної документації
1						

(27) Листом від 07.08.2020 року №690-Лв-7232-0920 (вхідний територіального відділення від 03.09.2020 року №54-01/2151) Товариство надало відповідь на Вимогу.

(28) На пункт 5 Вимоги Товариство зазначило (цитата): «Частиною 3 ст. 1 р. 1 Закону України «Про інформацію» від 02.10.1992 року № 2657-ХІІ (надалі - Закон) визначено що, інформація - це будь-які відомості та/або дані, які можуть бути збережені на матеріальних носіях або відображені в електронному вигляді.

Стосовно обґрунтування витребування та надання інформації визначеній у вимозі з підстав та у спосіб, що визначено Законом слід зазначити, що за статтею 20 Закону за порядком доступу інформація поділяється на відкриту інформацію та інформацію з обмеженим доступом. Будь-яка інформація є відкритою, крім тієї, що віднесена законом до інформації з обмеженим доступом. Приписи статті 21 цього Закону визначають, що інформацією з обмеженим доступом крім іншого є конфіденційна інформація. Конфіденційною є інформація доступ до якої обмежено юридичною особою і така інформація може поширюватись за бажанням (згодою) відповідної особи. За пунктом 4 цієї статті до інформації з обмеженим доступом не можуть бути віднесені відомості: 1) про стан довкілля, якість харчових продуктів і предметів побуту; 2) про аварії, катастрофи, небезпечні природні явища та інші надзвичайні ситуації, що сталися або можуть статися і загрожують безпеці людей; 3) про стан здоров'я населення, його життєвий рівень, включаючи харчування, одяг, житло, медичне обслуговування та соціальне забезпечення, а також про соціально-демографічні показники, стан правопорядку, освіти і культури населення; 4) про факти порушення прав і свобод людини, включаючи інформацію, що міститься в архівних документах

колишніх радянських органів державної безпеки, пов'язаних з політичними репресіями, Голодомором 1932-1933 років в Україні та іншими злочинами, вчиненими представниками комуністичного та/або націонал-соціалістичного (нацистського) тоталітарних режимів; 5) про незаконні дії органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових та службових осіб; 6) інші відомості, доступ до яких не може бути обмежено відповідно до законів та міжнародних договорів України, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України.

Статтею 2 цього Закону визначено, що принципами інформаційних відносин є правомірність одержання, використання, поширення, зберігання та захисту інформації, а отже її надання з підстав не передбачених законом та в супереч визначеним для цього законом підстав, порядку та способ, є забороненим.

В контексті зазначеного АТ «ЗАПОРІЖГАЗ» не має можливості у відповідності до Закону щодо надання інформації визначеної у Вашій вимозі з підстав того, що вона за своєю суттю не відповідає критеріям, за якими її законом віднесено до відкритої і напроти цього відноситься до інформації з обмеженим доступом за ознакою її конфіденційності.

Звертаємо увагу, Товариство не має інформації, у відповідності до форми та змісту, що визначено Вами у вимозі, оскільки вона не створювалась з підстав того, що її створення не передбачено ані законодавством, ані потребами Товариства. Враховуючи зазначене та приймаючи до уваги, що ані законом, ані Статутом Товариства до завдань та функцій Товариства не віднесено створення інформації у відповідності до форми та змісту, що визначено у вимогах сторонніх осіб, крім тієї, створення та надання якої передбачено законом, чого немає місця в даному випадку, Товариство не має можливості надати запитувану інформацію» (кінець цитати).

**(29) Таким чином, АТ «Запоріжгаз» не надало до територіального відділення інформацію на пункт 5 Вимоги. А відтак, Товариство надало неповну інформацію на Вимогу.**

**(30) Статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» визначено повноваження органів Комітету отримувати від суб'єктів господарювання інформацію з обмеженим доступом, необхідну для дослідження ринків.**

(31) У постанові Верховного Суду України від 25.05.2016 у справі № 922/3180/15 викладено правову позицію, згідно з якою відповідно до приписів Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, територіальне відділення Антимонопольного комітету України в межах наданих йому повноважень має право випробовувати у юридичних осіб інформацію, необхідну для встановлення наявності чи відсутності порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а юридичні особи, у свою чергу, зобов'язані надавати інформацію у визначені строки. Невиконання розпоряджень, рішень та вимог органу Антимонопольного комітету України, голови територіального відділення Антимонопольного комітету України тягне за собою передбачену законом відповідальність за порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

(32) Подібна позиція також відображена у постанові Верховного суду України від 20.10.2018 року №910/1339/18.

(33) У пункті 13 постанови Пленуму Вищого господарського суду України «Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства» від 26.12.2011 № 15 зазначено, що у перевірці правильності застосування органами Антимонопольного комітету України пунктів 13 та 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» судам необхідно враховувати, що зазначені органи не обмежені у виборі джерела для отримання інформації, необхідної для виконання їх завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції. Обов'язок з надання інформації передбачено статтею 22<sup>1</sup> Закону України «Про Антимонопольний комітет України», а обсяг запитуваної інформації повинен відповідати змістовному колу цих завдань.

(34) Слід зазначити, що під час проведення дослідження територіальне відділення має право запитувати у суб'єктів господарювання не лише інформацію, яка вже утворена (зібрана та відображена у певних документах), а й інформацію, що потребує аналітичної обробки документів та аналізу власної господарської діяльності.

(35) Подібну позицію територіального відділення підтримали суди у справах №904/332/19 та №904/781/19.

(36) Крім того, слід зазначити, що інші газорозподільні підприємства, яким були направлені ідентичні вимоги про надання інформації надали до територіального відділення повну інформацію на всі пункти вимоги.

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

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

(39) На подання про попередні висновки у справі АТ «Запоріжгаз» надало пояснення, що запитувана інформація, є інформацією з обмеженим доступом, та не підлягає розголошенню.

(40) Вказані пояснення, спростовуються матеріалами цієї справи, та не впливають на кваліфікацію дій Товариства.

#### **4. ВИСНОВКИ ПО СПРАВІ**

(41) Враховуючи наведене, АТ «Запоріжгаз» надало до територіального відділення інформацію в неповному обсязі на Вимогу.

(42) Відповідно до статті 22<sup>1</sup> Закону України «Про Антимонопольний комітет України» 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 та про державну допомогу суб'єктам господарювання.

(43) Враховуючи наведене, дії АТ «Запоріжгаз» щодо надання інформації в неповному обсязі на вимогу про надання інформації від 07.08.2020 року №54-02/2377, 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.

#### **5. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ**

(44) 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.

(45) Інформація про дохід (виручку) АТ «Запоріжгаз» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік [інформація з обмеженим доступом] грн.

(46) При визначенні штрафу пропонуємо врахувати:

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

(47) 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), адміністративна колегія

**ВИРІШИЛА:**

1. Визнати дії акціонерного товариства «Оператор газорозподільної системи «Запоріжгаз» (ідентифікаційний код юридичної особи 03345716), щодо надання інформації в неповному обсязі на вимогу про надання інформації від 07.08.2020 року №54-02/2377, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на акціонерне товариство «Оператор газорозподільної системи «Запоріжгаз» (ідентифікаційний код юридичної особи 03345716) штраф у розмірі 13 600, 00 (тринадцять тисяч шістсот) 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

Л. ГРЕЧАНА

В. ГАРАГУЛЯ

Н. ІГНАТЕНКО

І. ДУБИЧ

Секретар адміністративної колегії

І. БУХАНЕЦЬ