



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

27 березня 2019 р. № 4-рш

м. Запоріжжя

Справа № 02/03-19

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Запорізьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) у зв'язку із здійсненням контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, у межах повноважень, передбачених статтями 17 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України», направлено товариству з обмеженою відповідальністю «ДТК-ТРЕЙДІНГ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37791075) (далі – ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ») вимогу від 24.05.2018 № 58-02/973 про надання інформації протягом п'ятнадцяти днів з моменту одержання вимоги.

Відділенням, за клопотанням ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ», було подовжено термін надання інформації, який у сукупності склав – 62 дні. Запитувану у вимозі Відділення інформацію у встановлений головою Відділення строк ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» не надано.

За результатами розгляду справи № 02/03-19 такі дії ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» кваліфіковано як порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (неподання інформації Відділенню на вимогу голови Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України у встановлений ним строк).

На порушника накладено штраф у розмірі 41 300,00 (сорок одна тисяча триста) грн.

Адміністративна колегія Відділення, розглянувши матеріали справи № 02/03-19 про порушення ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Відділення від 13.02.2019 № 02-11-спр,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 16.01.2019 № 3-р було розпочато розгляд справи № 02/03-19 за ознаками вчинення ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» порушення, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації Запорізькому обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України на вимогу голови Відділення від 24.05.2018 № 58-02/973 у встановлений ним строк.
- (2) Листом від 17.01.2019 № 58-02/11-201 ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» було направлено копію розпорядження про початок розгляду справи № 02/03-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 16.01.2019 № 3-р.
- (3) На розпорядження адміністративної колегії Відділення від 16.01.2019 № 3-р по справі

№ 02/03-19 Відповідач надав пояснення (б/н та б/д, вх. від 06.02.2019 № 58-01/325).

- (4) Листом від 13.02.2019 № 58-02/459 ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» було направлено подання про попередні висновки від 13.02.2019 № 02-11-спр у справі № 02/03-19. Відповідач отримав лист – 25.02.2019.
- (5) ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ», на подання про попередні висновки у справі № 02/03-19 заперечень та пропозицій не надсилало.

2. Відповідач

- (6) Відповідачем у справі є товариство з обмеженою «ДТК-ТРЕЙДІНГ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37791075, адреса: вул. Північна, буд. 46, офіс 1, м. Київ, 04213 (далі – Відповідач).
- (7) Як вбачається із відомостей щодо Відповідача, які містяться в ЄДРПОУ, основним видом його діяльності є – «Оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами» (Код КВЕД 46.71).
- (8) Тобто, Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (9) Голова Відділення у зв'язку із здійсненням контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції (згідно з повноваженнями, наданими дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 13.07.2017 № 6-01/5389 (вх. від 13.07.2017 № 1-278)) під час проведення:

- державним підприємством «Красноармійськвугілля» (ЄДРПОУ 32087941) процедури відкритих торгів на закупівлю: «Нафта і дистиляти за кодом ДК 021:2015 - 09130000-9, а саме: бензин, паливо дизельне», (оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-04-21-000135-c>) (далі – Торги 1);

- державним підприємством «Первомайськвугілля» (ЄДРПОУ 32320594) процедури відкритих торгів на закупівлю: «ДК 021:2015: 09100000-0 – Паливо (Бензин А92 – 108000 л. Дизельне пальне типу ДП-3 Євро 5 – 396000 л)», (оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-03-17-000727-b>) (далі – Торги 2);

- державним підприємством «Селидіввугілля» (ЄДРПОУ 33426253) процедури відкритих торгів на закупівлю: «ЄЗС ДК 021:2015 - 09100000-0 «Паливо», (оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-01-25-000912-a>) (далі – Торги 3),

на підставі статей 17, 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України», направив Відповідачеві (на адресу: вул. Північна, буд. 46, офіс 1, м. Київ, 04213) рекомендованим листом вимогу від 24.05.2018 № 58-02/973 про надання інформації (далі - Вимога), в якій Відповідачеві необхідно було у 15-денний строк з дня отримання Вимоги надіслати Відділенню визначену у Вимозі інформацію стосовно участі ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» у Торгах 1-3 на закупівлю нафти та дистилятів, а саме: бензину, палива дизельного тощо, проведених у 2017 році Замовниками 1-3: ДП «Красноармійськвугілля», ДП «Первомайськвугілля» та ДП «Селидіввугілля».

- (10) Зокрема, у Вимозі запитувалася наступна інформація: копії свідоцтва про державну реєстрацію суб'єкта підприємницької діяльності та свідоцтва про платника податку; відомості про відносини контролю ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» упродовж 2017 року; перелік працівників ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» або інших осіб, залучених до підготовки конкурсних пропозицій та участі в Торгах 1-3; ким визначалася вартість предмету закупівлі Торгів 1-3; копії розрахунку (калькуляції) вартості товару запропонованого на

Торги 1-3; чи узгоджувалась ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» з іншими учасниками поведінка під час проведення Торгів 1-3; щомісячні облікові реєстри за 2017 рік (обліково-сальдові відомості тощо), в яких відображено (дату) надходження (в натуральному та грошовому вимірах) до ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» від постачальників продукції, що була предметом закупівлі Торгів 1-3; шоквартальні фактичні адміністративні витрати, витрати на збут, інші витрати ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» за 2017 рік; інформацію щодо аналогічних поставок товару, який був предметом закупівлі Торгів 1-3; банківські рахунки та всі банківські виписки за 2017 рік тощо.

- (11) Одночасно у Вимозі зазначалося, що відповідно до пунктів 13, 14, 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» дії з неподання інформації у встановлені строки, подання інформації в неповному обсязі у встановлені строки, подання недостовірної інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) визнаються порушенням законодавства про захист економічної конкуренції і тягнуть за собою відповідальність, встановлену статтею 52 цього Закону. Таким чином, Відповідач був поінформований про правові наслідки неподання інформації, подання недостовірної інформації або інформації в неповному обсязі.
- (12) Відповідно до повідомлення про вручення рекомендованого поштового відправлення № 6910703257982 Вимогу було отримано (уповноваженим) представником Відповідача 05.06.2018.
- (13) З метою з'ясування обставин вручення Вимоги ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ», Відділення надіслало лист від 21.09.2018 № 58-02/11-1844 до ПАТ «Укрпошта».
- (14) Вимога була вручена 05.06.2018 під розпис особі, уповноваженій на одержання поштових відправлень Відповідача, - Яценівій Н.О. Це підтверджується копією ф.22 на вручення рекомендованого листа № 6910703257982 та копією довіреності Відповідача від 28.12.2015 на отримання поштових відправлень та періодичних друкованих видань (лист від 27.09.2018 № 33-Б-32661 ПАТ «Укрпошта»).
- (15) Останній день строку надання інформації на Вимогу припадав на 20.06.2018.
- (16) Відповідач звернувся до Відділення з клопотанням (вих. № 19/06-01 від 19.06.2018 (вих. від 21.06.2018 № 58-01/1117)) щодо подовження терміну надання відповіді та надання інформації на Вимогу голови Відділення до 02.10.2018.
- (17) На клопотання ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ», Відділенням надано відповідь (лист від 27.06.2018 № 58-02/1204), в якій було роз'яснено запитувану у Вимозі інформацію по пунктам 18-21, 24 та 27, а також зазначено, що термін надання відповіді на Вимогу подовжено до 06.08.2018.
- (18) Тобто, загальний термін надання інформації на Вимогу для ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» становив – 62 дні.
- (19) Останній день строку надання інформації на Вимогу припадав на 06.08.2018.
- (20) ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» не надало інформацію на Вимогу у строк встановлений головою Відділення.
- (21) На розпорядження адміністративної колегії Відділення від 16.01.2019 № 3-р по справі № 02/03-19 ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» надало своє пояснення (б/н та б/д, вх. від 06.02.2019 № 58-01/325) (далі - Лист), в якому зазначило наступне:
*...«...Голова територіального управління АМКУ має право надавати обов'язкові до виконання вимоги виключно 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...
 ...Таким чином, при вирішенні спорів щодо правомірності вимог про надання інформації слід врахувати, що випадки, в яких органи АМК мають право вимагати від*

суб'єктів господарювання інформацію, повинні визначатися законами України. Відтак доведення законності таких вимог напряду залежить від доведення факту здійснення органами АМК того чи іншого повноваження, з яким закон пов'язує їх право вимагати інформацію. ...

...Враховуючи те, що у надісланій ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» Вимозі відсутні підстави для надсилання такої вимоги (розгляд заяви, проведення перевірки тощо), у ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» відсутні законні підстави надавати запитувану інформацію.»... (мова оригіналу).

- (22) З приводу цих зауважень Відповідачу варто зазначити наступне.

Законодавство про захист економічної конкуренції не містить вичерпного переліку випадків, за яких уповноважені особи Комітету мають право вимагати інформацію у суб'єктів господарювання.

Законодавство України, не ставить можливість реалізації органом Антимонопольного комітету України своїх повноважень щодо витребування інформації у залежність від наявності чи відсутності заяв, скарг з приводу порушення конкурентного законодавства, чи проведення перевірки суб'єкта господарювання, та не передбачає обов'язкового прийняття відділенням Антимонопольного комітету України розпорядження про початок розгляду справи до надіслання ним запиту про надання інформації.

Отже, інформація може бути витребувана як при розгляді заяв щодо порушення законодавства про захист економічної конкуренції, так і при розгляді відповідних справ, а також в інших випадках, передбачених законом.

В свою чергу, відповідно до пункту 5 статті 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» одним із завдань органів АМКУ є здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель.

Тому, голова територіального відділення Антимонопольного комітету України у межах наданих йому повноважень мав право витребувати у ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» відповідну інформацію, необхідну для дослідження наявності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення процедур закупівель, а ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ», в свою чергу, зобов'язано надати таку інформацію у встановлені строки.

- (23) Крім того, в Листі Відповідач посилається на те, що: ...« ...вимога від 24.05.2018 року № 58-02/973 не містить конкретних (фактичних) підстав запитування інформації, який зв'язок має запитувана інформація з питанням контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.

Тим більше, у вимозі містяться такі вимоги які є недопустимими, а саме:

- Щоквартальні адміністративні витрати, витрати на збут, інші витрати товариства за 2017 рік з копіями підтверджуючих документів (п. 20 вимоги);
- Собівартість реалізованих товариством всіх Товарів за 2017 рік з копіями підтверджуючих документів (п.21 вимоги);
- Інше.» (мова оригіналу).

.... «В свою чергу, ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» готове сумлінно виконувати свій обов'язок надавати інформацію на Вимогу органів АМКУ виключно тоді, коли відповідні вимоги будуть надіслані з підстав передбачених чинним законодавством.

Проте, вимога Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України не відповідає вимогам закону та офіційній позиції АМКУ щодо змісту вимог про надання інформації.» (мова оригіналу).

- (24) Проте, вже зазначалось вище, у Вимозі запитувалась інформація необхідна для здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції під час участі у відкритих торгах ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» (необхідної для вирішення питання наявності/відсутності в діях ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» та інших

учасників торгів ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції). Закон України «Про Антимонопольний комітет України» та інші нормативно-правові акти не містять положень про право суб'єкта господарювання на відмову від виконання вимоги щодо надання інформації, *необхідної для реалізації завдань, покладених на органи Антимонопольного комітету України, а також не уповноважує суб'єкта господарювання на власний розсуд вирішувати питання доцільності витребування Відділенням інформації.*

- (25) Також в Листі Відповідач зазначав, що: *...«У провадженні Господарського суду Запорізької області знаходиться справа № 908/2524/18 за позовом ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» до Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про скасування рішення адміністративної колегії Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 19.09.2018 у справі № 02/07-18.*

В матеріалах справи знаходиться копія доручення Голови Антимонопольного комітету України від 13.07.2017 № 6-01/5389.

Проте, виконання цього доручення повинно було бути виконано в термін до 15.02.2018. Вимога складена Головою Відділення 24.05.2018 року за № 58-02/973, тобто поза терміном повноважень, які визначені в дорученні.....» (мова оригіналу).

- (26) У зв'язку з тим, що дослідження має ґрунтуватися на результатах усієї сукупності факторів, строк виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 13.07.2017 № 6-01/5389 неодноразово продовжувався (лист від 27.02.2018 № 143-29/01-2469, продовжено до 30.09.2018; лист від 30.10.2018 № 143-29/02-14452, продовжено до 30.12.2018; лист від 10.01.2019 № 143-29/01-259, продовжено до 01.07.2019).
- (27) Таким чином, Відповідач не надав інформацію на Вимогу у строк, встановлений головою Відділення для надання інформації.

4. Кваліфікація порушення Відповідачем конкурентного законодавства

- (28) Відповідно до частини першої статті 7, статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції голова територіального відділення Комітету має повноваження розглядати заяви і справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та проводити розслідування за цими заявами і справами; 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, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.
- (29) Відповідно до статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» голова територіального відділення Комітету має право 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, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.
- (30) Положеннями статей 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, що вимоги голови територіального відділення Комітету є обов'язковими для виконання у визначений ним строк; 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 голови територіального відділення Комітету подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, в тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання Комітетом завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції

- (31) Відповідно до пункту 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (32) Отже, неподання ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» Відділенню інформації на вимогу голови Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.05.2018 № 58-02/973 у встановлений ним строк є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (33) Відповідач, на подання про попередні висновки у справі № 02/03-19 заперечень та пропозицій не надсилав.

6. Остаточні висновки Відділення

- (34) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться те, що дії Відповідача, які полягали у неподанні інформації на Вимогу голови Відділення, становлять порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації Відділенню на вимогу голови територіального відділення у встановлений ним строк.
- (35) Відповідно до статті 51 Закону, порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену Законом.

7. Визначення розміру штрафу

- (36) Відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 цього Закону, тягне за собою накладення 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.
- (37) Дохід (виручка) ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік становить *[інформація з обмеженим доступом]* гривень.
- (38) Під час визначення розміру штрафу Відділенням ураховано такі обставини:
- (i) порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «ДТК-ТРЕЙДІНГ» Відділенням виявлено повторно (справа № 02/07-18 від 19.09.2018 № 12-рш);
 - (ii) дії Відповідача перешкодили виконанню завдань, покладених на органи Антимонопольного комітету України;
 - (iii) Відповідачем не надано до Відділення інформацію на Вимогу.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 50 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 30 березня 2001 року за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19

квітня 1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ДТК-ТРЕЙДІНГ» (місцезнаходження: вул. Північна, буд. 46, офіс 1, м. Київ, 04213, ідентифікаційний код юридичної особи 37791075) вчинило порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації Запорізькому обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України на вимогу голови територіального відділення від 24.05.2018 № 58-02/973 у встановлений ним строк.

2. За порушення, визначене у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ДТК-ТРЕЙДІНГ» - Відповідача штраф у розмірі 41 300,00 (сорок одна тисяча триста) гривень.

Відповідно до частини 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті 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 на адресу Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рішення може бути оскаржено до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова адміністративної колегії



О. БІЛИЙ