



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«09» жовтня 2018 року

№ 60/21-р/к

справа № 951/3-р-02-05-16

м. Київ

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

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 951/3-р-02-05-16 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Ергон-Електрик» (далі - ТОВ «Ергон-Електрик», Відповідач) законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Першого відділу досліджень і розслідувань від 31.08.2018 № 60-03/110п з попередніми висновками у зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) До Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України надійшла заява товариства з обмеженою відповідальністю «ТБК Вектор-ВС» (далі - Заявник) від 25.10.2015 б/н (вх. від 28.10.2015 № 08-8/154 (з)) про порушення ТОВ «Ергон-Електрик» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді неправомірного використання комерційної тасмниці Заявника (далі – Заява).
- (2) Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 26.10.2015 № 36-рп з 03 листопада 2015 року функції Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України, згідно з Положенням про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, виконує Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (3) Згідно з інформацією, що міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, 08.02.2017 внесено запис про припинення юридичної особи Київське міське територіальне відділення Антимонопольного комітету України (ідентифікаційний код 22873444). правонаступником вказаної юридичної особи є Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (ідентифікаційний код 21602826), адреса: 03035, м. Київ, вул. Митрополита Василя Липківського, 45 (далі – Відділення).

- (4) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 19.01.2016 № 3 розпочато розгляд справи № 951/3-р-02-05-16 за ознаками вчинення ТОВ «Ергон-Електрик» порушення, передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлений головою територіального відділення строк.
- (5) Листом від 31.08.2018 № 60-02/2894 ТОВ «Ергон-Електрик» направлено копію подання про попередні висновки у справі № 951/3-р-02-05-16.
- (6) Листом від 17.09.2018 б/н (вх. Відділення від 18.09.2018 № 60-01/3225) ТОВ «Ергон-Електрик» надало Відділенню відповідь на подання про попередні висновки у зазначеній справі.
- (7) Листом від 02.10.2018 № 60-02/3355 ТОВ «Ергон-Електрик» повідомлено про дату та час засідання адміністративної колегії Відділення щодо прийняття рішення у справі № 951/3-р-02-05-16.

2. Відповідач

- (8) Відповідачем у справі є ТОВ «Ергон-Електрик» (ідентифікаційний код 39583114; місцезнаходження: 01011, м. Київ, вул. Рибальська, буд. 13).
- (9) Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «Ергон-Електрик», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, видами його діяльності за КВЕД є: 27.12 Виробництво електророзподільчої та контрольної апаратури; 43.21 Електромонтажні роботи; 46.19 Діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту; 46.69 Оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (основний); 33.20 Установлення та монтаж машин і устаткування; тощо.
- (10) Отже, ТОВ «Ергон-Електрик» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (11) З метою всебічного та об'єктивного розгляду Заяви, Відділенням було направлено до ТОВ «Ергон-Електрик» вимогу про надання інформації від 17.12.2015 № 02-05/2570 (далі - Вимога), в якій Товариству було запропоновано протягом 15 календарних днів з дня отримання цієї вимоги надати до Відділення запитовану інформацію та належним чином завірені копії документів.
- (12) Одночасно у Вимозі було вказано, що відповідно до пунктів 13, 14, 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» неподання інформації, подання інформації в неповному обсязі у встановлені головою територіального відділення строки, подання недостовірної інформації є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції та тягне за собою відповідальність, передбачену статтею 52 цього закону. Тобто, Відповідач був проінформований про правові наслідки неподання інформації, подання інформації в неповному обсязі або подання недостовірної інформації.
- (13) Відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303510017644 Вимогу було отримано представником ТОВ «Ергон-Електрик» (за довіреністю) - Чумак Г.В. 21.12.2015.

- (14) Отже, останній день строку надання інформації на Вимогу припадав на 05.01.2016.
- (15) Листом від 04.01.2016 № 001E16 (вх. Відділення від 04.01.2016 № 01-11-2) ТОВ «Ергон-Електрик» надало відповідь на Вимогу, за результатами аналізу якої Відділенням було встановлено, що Відповідач не надав запитувану інформацію на пункти 4 та 6 Вимоги, тобто інформацію про контрагентів ТОВ «Ергон-Електрик» та укладені з ними договори (контракти) на закупівлю/продаж електротехнічної продукції, яка реалізувалась Відповідачем.
- (16) При цьому, у відповідь на пункти 4 та 6 Вимоги ТОВ «Ергон-Електрик» повідомило, що інформація не надається з огляду на те, що запитувана інформація є комерційною таємницею та об'єктом права інтелектуальної власності у сфері господарювання, а отже, відповідно до статті 21 Закону України «Про інформацію» поширюється за бажанням (згодою).
- (17) Крім того, Відповідач зазначив, що *«не має жодних гарантій того, що надана ним інформація не стане відома заявнику (ТОВ «ТБК Вектор-ВС»), який намагається усунути з ринку наше Товариство, з цією метою ним і було подано скаргу до Антимонопольного комітету України»* (мова оригіналу).
- (18) Разом з тим, у Вимозі ТОВ «Ергон-Електрик» було повідомлено, що інформація з обмеженим доступом повинна подаватись окремо в опечатаному печаткою конверті із зазначенням на кожній сторінці документів напису «інформація з обмеженим доступом». При цьому, необхідно було вказати категорію інформації з обмеженим доступом (конфіденційна чи таємна) та її характер (комерційна, банківська, державна таємниця), а також пояснити причини, з яких ця інформація вважається інформацією з обмеженим доступом, зокрема чому цю інформацію не потрібно розголошувати.
- (19) Листом від 02.02.2016 № 002E16 (вх. Відділення від 11.02.2016 № 01-11-326) ТОВ «Ергон-Електрик» повідомило, що Київською місцевою прокуратурою № 8 було проведено обшук в офісі Товариства та вилучено документи фінансово-господарської діяльності ТОВ «Ергон-Електрик» (документи в електронному та паперовому вигляді), комп'ютерну техніку та носії інформації, у зв'язку з чим Відповідач не може надати запитувану у Вимозі інформацію. При цьому, ТОВ «Ергон-Електрик» надало до Відділення копію протоколу обшуку від 02.02.2016.
- (20) Отже, станом на момент надання Відповідачем відповіді на Вимогу (лист від 04.01.2016 № 001E16) зазначений ТОВ «Ергон-Електрик» обшук його офісних приміщень проведений ще не був, тобто у Відповідача були відсутні поважні підстави для неподання запитуваної у Вимозі інформації.
- (21) Листом від 06.04.2016 № 0604-3 (вх. Відділення від 06.04.2016 № 01-11-1001) представник ТОВ «Ергон-Електрик» Ореховський М.Л. надав до Відділення копії договорів на поставку електротехнічної продукції, що реалізувалась Відповідачем у 2015 році, та які не були вилучені в рамках вищезазначеного обшуку офісних приміщень ТОВ «Ергон-Електрик».
- (22) Листом від 01.08.2016 № 021E16 (вх. Відділення від 02.08.2016 № 01-11-24-К) ТОВ «Ергон-Електрик» надало до Відділення додатковий перелік договорів (контрактів) на закупівлю/продаж електротехнічної продукції, яка реалізувалась ним у 2015 році.

- (23) Таким чином, Відповідач у встановлений головою Відділення строк подав інформацію на Вимогу в неповному обсязі, а саме: не надав запитувану інформацію на пункти 4 та 6 Вимоги, тобто інформацію про своїх контрагентів та укладені з ними договори (контракти) на закупівлю/продаж електротехнічної продукції, яка реалізувалась ТОВ «Ергон-Електрик».

4. Кваліфікація порушення Відповідачем конкурентного законодавства

- (24) Відповідно до статті 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», основним завданням Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції, здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель.
- (25) Згідно зі статтею 12 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» для реалізації завдань, покладених на Антимонопольний комітет України, в Автономній Республіці Крим, областях, містах Києві і Севастополі утворюються територіальні відділення Антимонопольного комітету України, повноваження яких визначаються Комітетом у межах його компетенції.
- (26) Відповідно до пункту 5 частини першої статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» голова територіального відділення при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших, передбачених законом випадках, має право 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.
- (27) Положеннями статей 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, що вимоги голови територіального відділення Антимонопольного комітету України є обов'язковими для виконання у визначені ним строки; 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 територіальним відділенням завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (28) Згідно з пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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 є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (29) Отже, подання ТОВ «Ергон-Електрик» інформації в неповному обсязі на вимогу голови Відділення від 17.12.2015 № 02-05/2570 у встановлений ним строк є порушенням, передбаченим пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі

територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки.

5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (30) На подання про попередні висновки у справі № 951/3-р-02-05-16 Відповідач листом від 17.09.2018 б/н (вх. Відділення від 18.09.2018 № 60-01/3225) повідомив, що не погоджується з висновками Відділення, викладеними у поданні, та надав, зокрема, наступні заперечення:

«У відповідь на пункти 4, 6 вимоги № 02-05/2570 від 17.12.2015 р. ТОВ «Ергон-Електрик» повідомлено, що інформація є комерційною таємницею, тому не надається.

У відповідності до статті 162 ГК України суб'єкт господарювання, що є володільцем технічної, організаційної або іншої комерційної інформації, має право на захист від незаконного використання цієї інформації третіми особами та вживати належних заходів до охорони її конфіденційності.

Статтею 7 Закону України «Про інформацію» (надалі також Закон) передбачено, що право на інформацію, створену в процесі діяльності юридичної особи, охороняється в порядку визначеному законом.

Згідно зі статтею 21 Закону конфіденційна інформація може поширюватися за бажанням (згодою) відповідної особи у визначеному нею порядку відповідно до передбачених нею умов, а також в інших випадках, визначених законом.

Статтею 11 Закону передбачено, що не допускається збирання, зберігання, використання та поширення конфіденційної інформації про особу без її згоди, крім випадків, визначених законом, і лише в інтересах національної безпеки, економічного добробуту та захисту прав людини.

Згідно зі статтею 19 Конституції України правовий порядок в Україні ґрунтується на засадах, відповідно до яких ніхто не може бути примушений робити те, що не передбачено законодавством. Органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Згідно з пунктом 3 статті 8 ГК України органи державної влади та їх посадові особи можуть діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що визначені законодавством.

Таким чином, з огляду на все вищенаведене, ТОВ «Ергон-Електрик» мало право на збереження та ненадання конфіденційної інформації. При цьому, зважаючи на подальше подання Відповідачем запитуваної інформації, підстави для притягнення до відповідальності за подання інформації на вимогу в неповному обсязі відсутні...» (мова оригіналу).

- (31) Зазначені заперечення Відповідача спростовується виходячи з наступного.
- (32) Відповідно до статті 1 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» Антимонопольний комітет України (далі – Комітет) є державним органом із спеціальним статусом, метою діяльності якого є забезпечення державного захисту конкуренції у підприємницькій діяльності та у сфері державних закупівель.
- (33) Особливості спеціального статусу Комітету обумовлюються його завданнями та повноваженнями, в тому числі роллю у формуванні конкурентної політики і полягають, зокрема, у спеціальних процесуальних засадах діяльності Комітету.
- (34) Згідно зі статтею 23 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» діяльність щодо виявлення, запобігання та припинення порушень законодавства

про захист економічної конкуренції проводиться Комітетом, його органами та посадовими особами з додержанням процесуальних засад, визначених законодавчими актами України про захист економічної конкуренції.

- (35) Комітет здійснює свою діяльність відповідно до Конституції України, законів України «Про захист економічної конкуренції», «Про захист від недобросовісної конкуренції», Закону України «Про Антимонопольний комітет України», інших законів та нормативно-правових актів, прийнятих відповідно до цих законів (частина перша статті 5 Закону України «Про Антимонопольний комітет України»).
- (36) Відділення є органом у системі органів Комітету, утвореним для реалізації, завдань, покладених на Комітет Законом України «Про Антимонопольний комітет України» та іншими актами законодавства про захист економічної конкуренції.
- (37) Статтею 12 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» визначено, що повноваження територіальних відділень Комітету визначаються цим законом та іншими актами законодавства. Повноваження територіального відділення Комітету не можуть виходити за межі повноважень органів Комітету, визначених законом.
- (38) Пунктом 5 частини першої статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, що голова територіального відділення при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших, передбачених законом випадках, має право 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.
- (39) Також, згідно зі статтями 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» вимоги голови територіального відділення Комітету є обов'язковими для виконання у визначені ним строки; суб'єкти господарювання 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 територіальним відділенням завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (40) Інформація з обмеженим доступом, одержана територіальним відділенням Комітету в процесі здійснення своїх повноважень, використовується ним виключно з метою забезпечення виконання завдань, визначених законодавством про захист економічної конкуренції, і не підлягає розголошенню та оприлюдненню, крім випадків передбачених законом.
- (41) При цьому, законодавство України не уповноважує суб'єктів господарювання на власний розсуд вирішувати питання доцільності витребування органами Комітету інформації необхідної для виконання завдань, покладених на органи Комітету Законом України «Про Антимонопольний комітет України».
- (42) Невиконання вимог голови територіального відділення Комітету тягне за собою передбачену законом відповідальність (частина друга статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України»).

- (43) Таким чином, направлення Вимоги було здійснено головою Відділення в межах та у спосіб, визначені законодавством України, а отже ТОВ «Ергон-Електрик» було зобов'язане у встановлені головою Відділення строки надати запитувані у Вимозі інформацію та копії документів у повному обсязі.
- (44) При цьому, додаткове подання Відповідачем інформації на Вимогу після встановленого головою Відділення строку не позбавляє від відповідальності за пропущення такого строку, оскільки у Вимозі було чітко вказано строки надання вказаної інформації та копій документів.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення у справі

- (45) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а запереченнями та поясненнями відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «Ергон-Електрик», які полягають у поданні інформації на вимогу голови Відділення від 17.12.2015 № 02-05/2570 в неповному обсязі у встановлений головою територіального відділення строк, становлять порушення 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 у встановлені головою територіального відділення строки.
- (46) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

7. Визначення розміру штрафу

- (47) Згідно з абзацом четвертим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення, передбачене пунктом 14 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.
- (48) Дохід (виручка) ТОВ «Ергон-Електрик» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік становить 10 753 100 (десять мільйонів сімсот п'ятдесят три тисячі сто) гривень.
- (49) При визначенні розміру штрафу враховано наступне:
- порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «Ергон-Електрик» Відділенням виявлено вперше;
 - порушення припинено.

Враховуючи наведене та керуючись статтями 7, 12, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 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 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р)

(зі змінами), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Ергон-Електрик» (м. Київ, вул. Рибальська, буд. 13; ідентифікаційний код 39583114) вчинило порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки.

2. За порушення, визначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Ергон-Електрик» штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) грн.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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 до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

**Голова адміністративної колегії –
голова відділення:**

О. Хмельницький