



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«13» грудня 2018 року

№ 60/50-р/к

справа № 95/35-р-02-05-18

м. Київ

*Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ»
та накладення штрафу*

Голова Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на виконання доручення голови Антимонопольного комітету України від 15.01.2018 № 13-01/31 (вх. № 01-03-147 від 16.01.2018) щодо проведення дослідження на предмет дотримання законодавства про захист економічної конкуренції з боку товариства з обмеженою відповідальністю «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ», ідентифікаційний код юридичної особи 40696595 (далі – ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ») у тендерній процедурі із закупівлі: «45230000-8 (Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів, залізничних доріг; вирівнювання поверхонь. (45231111-6 Піднімання та заміна трубопроводів) відповідно ДСТУ БД 1.1.-1:2013.», яка проводилась міським комунальним підприємством «Миколаївводоканал» (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-09-08-000866-с (далі – Процедура закупівлі), в межах повноважень, передбачених статтею 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», направив на адресу ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» вимогу від 22.02.2018 № 02-05/752 про надання інформації (далі - Вимога) протягом 25 (двадцяти п'яти) календарних днів з дня отримання Вимоги.

У встановлений головою Відділення строк ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» інформації не надало.

За результатами розгляду справи № 95/35-р-02-05-18 такі дії ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» кваліфіковано як порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлений головою Відділення строк).

На порушника накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 95/35-р-02-05-18 про порушення ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України, у встановлений головою територіального відділення строк та подання з попередніми висновками Четвертого відділу досліджень та розслідувань від 20.08.2018 № 60-03/94п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України [далі – Відділення] на виконання доручення голови Антимонопольного комітету України від 15.01.2018 № 13-01/31 (вх. від 16.01.2018 № 01-03-147) проводиться дослідження на предмет дотримання законодавства про захист економічної конкуренції у сфері 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, та контроль щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних (публічних) закупівель, зокрема під час участі ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ», товариства з обмеженою відповідальністю «А ПЛЮС БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 38290026), товариства з обмеженою відповідальністю «БУДМИР» (ідентифікаційний код юридичної особи 36108226), товариства з обмеженою відповідальністю «ВІК ТЕХНОЛОГІЇ» (ідентифікаційний код юридичної особи 36486467), у Процедурі закупівлі та встановлення наявності або відсутності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 05.07.2018 № 36-р було розпочато розгляд справи № 95/35-р-02-05-18 за ознаками вчинення ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» порушення, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації на вимогу голови Відділення від 22.02.2018 № 02-05/752 у встановлений ним строк.
- (3) Листом від 06.07.2018 № 60-02/2140 до ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» направлено копію розпорядження про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 05.07.2018 № 36-р у справі № 95/35-р-02-05-18.
- (4) Листом від 20.08.2018 № 60-02/2714 до ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» направлено копію подання про попередні висновки у справі № 95/35-р-02-05-18 (далі - Подання) (вручено особисто 29.08.2018).

- (5) Станом на 13.12.2018 від ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» заперечень та/або зауважень на Подання до Відділення не надходило.

2. Відповідач

- (6) Відповідачем у справі є ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» (ідентифікаційний код юридичної особи 40696595; місцезнаходження: вул. Кибальчина, буд. 13-А, прим.7, м. Київ, 02183) [далі – Відповідач, Товариство].
- (7) Як вбачається із відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).
- (8) Тобто, ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (9) Керуючись статтями 3, 17, 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України», Положенням про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, на адресу ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» (вул. Кибальчина, буд. 13-А, прим.7, м. Київ, 02183) було направлено Вимогу.
- (10) У Вимозі ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» було повідомлено, що відповідно до статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» вимоги голови територіального відділення Антимонопольного комітету України є обов'язковими для виконання у визначений строк. Відповідно до статті 22¹ цього ж закону 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.
- (11) Крім того, у Вимозі було зазначено, що відповідно до пунктів 13, 14 та 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» неподання інформації, подання інформації в неповному обсязі у встановлені головою Відділення строки, подання недостовірної інформації територіальному відділенню є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, та тягне за собою відповідальність, передбачену статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (12) Вимога (штрихкодний ідентифікатор 0303512221265), відповідно до пошукової форми поштових відправлень, яка розміщена на веб-порталі публічного акціонерного товариства «Укрпошта» (<http://ukrposhta.ua/ua/vidslidkuvati-forma-poshuku>), була вручена 28.02.2018.
- (13) Відповідно до Вимоги ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» необхідно було протягом 25 календарних днів з дня отримання Вимоги надати до Відділення інформацію та копії документів, тобто до 26.03.2018.
- (14) Питання, зазначені у Вимозі, не потребували здійснення Товариством збору, аналізу та опрацювання інформації від третіх осіб. Обсяг, порядок і строки надання інформації були чітко визначені.
- (15) ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» листом від 21.03.2018 № 3/025-1

(вх. від 27.03.2018 № 01-11-1182) зазначило, зокрема наступне (цитата):

«... голова територіального відділення Антимонопольного комітету України має повноваження за дорученням Голови чи органів Антимонопольного комітету України проводити розслідування тільки за заявами і справами про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Між тим, народний депутат України Кривенко В.М. не є особою, яка у розумінні частини 1 статті 36 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пункту 17 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 р. № 5 (надалі – Правила), має право подавати заяви про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Такими особами відповідно до частини 1 статті 36 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єкти господарювання, громадяни, об'єднання, установи, організації, які подали заяви про порушення їх прав, внаслідок дій чи бездіяльності, визначених цим Законом як порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

< ... >

< ... > Відділенням не зазначено у Вимозі, що депутатське звернення містить інформацію щодо доказаного факту порушення безпосередньо Товариством діючого українського законодавства про захист економічної конкуренції та яке конкретно законодавство порушено Товариством.

Окрім того, ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» не ознайомлено з вказаним вище депутатським зверненням, так як Відділення не додало його до своєї Вимоги.

< ... >

< ... > Отже, оскільки має місце порушення Відділенням меж наданих йому повноважень та приписів чинного законодавства України, оскільки Вимога Відділення не містить відповідних законодавчих підстав для її направлення, оскільки Відділення не надало Товариству на його доступ до інформації про нього, то вважається, що Вимогу складено Відділенням з порушенням законодавчих вимог, і у такому випадку Товариство звільняється від обов'язку надавати копії документів та інформацію, що зазначені у Вимозі».

- (16) Таким чином, ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» не надало інформацію на жоден з пунктів Вимоги.
- (17) Враховуючи відповідь ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ», надану листом від 21.03.2018 № 3/025-1 (вх. від 27.03.2018 № 01-11-1182), Відділення направило на адресу Товариства лист від 03.04.2018 № 60-02-05/1186, в якому, зокрема, зазначено про обов'язок надання інформації та про те що, законодавство України не уповноважує суб'єктів господарювання на власний розсуд визначати обсяг запитуваної у вимогах органів Комітету інформації, а також вирішувати питання доцільності витребування Відділенням інформації. Також, Товариству було запропоновано надати інформацію на Вимогу протягом 10 календарних днів з дня його отримання.
- (18) ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» листом від 19.04.2018 № 3/030 (вх. Відділення від 23.04.2018 № 60-01/1481) надало відповідь на вказаний лист, яка своїм

змістом є аналогічною тій, що була викладена у листі Товариства від 21.03.2018 № 3/025-1. При цьому, Товариство не подало інформацію на жоден з пунктів Вимоги.

4. Кваліфікація порушення ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» конкурентного законодавства

- (19) 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 Антимонопольного комітету України 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.
- (20) Відповідно до статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» голова територіального відділення Антимонопольного комітету України 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 ..
- (21) Положеннями статей 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, що вимоги голови територіального відділення 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 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.
- (22) 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.
- (23) Отже, дії ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ», які полягають у неподанні інформації на вимогу Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 22.02.2018 № 02-05/752 у встановлений головою Відділення строк є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист

економічної конкуренції».

5. Заперечення ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» та їх спростування

- (24) Листом від 20.08.2018 № 60-02/2714 копію Подання було направлено на адресу ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ».
- (25) Відповідно до пошукової форми поштових відправлень, яка розміщена на веб-порталі публічного акціонерного товариства «Укрпошта» (<http://ukrposhta.ua/ua/vidslidkuvati-forma-poshuku>), відправлення за штрихкодним ідентифікатором 0303511656780 (лист від 06.07.2018 № 60-02/2140) було вручено особисто 29.08.2018.
- (26) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» не надало.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (27) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ», які полягають у неподанні інформації на Вимогу голови Відділення від 22.02.2018 № 02-05/752 у встановлений ним строк, становлять порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (28) 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

- (29) 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.
- (30) Відповідно до податкової декларації з податку на прибуток ТОВ «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» за 2017 рік, дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) становить 13 716 220,00 грн.
- (31) Під час визначення розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховані наступні обставини:

- інформацію на вимогу голови Відділення не подано;
- порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях Товариства виявлено вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» (ідентифікаційний код юридичної особи 40696595; місцезнаходження: вул. Кибальчина, буд. 13-А, прим.7, м. Київ, 02183) вчинило порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України на вимогу голови Відділення від 22.02.2018 № 02-05/752 у встановлений ним строк.

2. За порушення, визначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Д-ГРУП ІНЖИНІРИНГ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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 до Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова адміністративної колегії

О. Хмельницький