



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«30» березня 2023 року

№ 60/27-р/к

справа № 160/60/6-рп/к.22

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Північним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) на виконання доручення голови Антимонопольного комітету України від 13.07.2021 № 13-01/679 (вх. № 60-01/133К від 14.07.2021) та з метою виконання завдань, покладених на Відділення Законом України «Про Антимонопольний комітет України», здійснювався державний контроль 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 товариства з обмеженою відповідальністю «АКТИВ-ГРУП», ідентифікаційний код юридичної особи 35490137 (далі – ТОВ «АКТИВ-ГРУП», Товариство, Відповідач) у наступних процедурах закупівель:

- «Компресор повітряний ДК 021:2015:42120000-6 – Насоси та компресори», яка проводилась приватним акціонерним товариством «Національна енергетична компанія «Укренерго», ідентифікаційний код юридичної особи 00100227, за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі у системі – UA-2020-07-07-004123-a;

- «Мотопомпа Koshina STH-80X або STH-80-BEM, або еквівалент ДК 021:2015:42120000-6 – Насоси та компресори CPV: 42120000-6», яка проводилась Відокремлений підрозділ «Рівненська атомна електрична станція» державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «ЕНЕРГОАТОМ», ідентифікаційний код юридичної особи 05425046, за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі у системі – UA-2021-01-22-001700-a (далі разом – Процедури закупівель).

Враховуючи наведене, керуючись статтями 3, 17, 22 та 22¹ Закону України «Про захист економічної конкуренції України», Положенням про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, на юридичну адресу

ТОВ «АКТИВ-ГРУП» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) було направлено вимогу голови Відділення від 14.09.2021 № 60-02/6839 про надання інформації (далі – Вимога), в якій Товариству було запропоновано протягом 20 календарних днів з дня отримання цієї Вимоги надати до Відділення запитовану інформацію та належним чином завірені копії документів.

У встановлений головою Відділення строк Товариство запитовану інформацію на Вимогу та копії документів не надало.

За результатами розгляду справи № 160/60/6-рп/к.22 (далі – Справа) такі дії Товариства кваліфіковано як порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки.

На порушника накладено штраф у розмірі 68 000,00 грн.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 160/60/6-рп/к.22 про порушення ТОВ «АКТИВ-ГРУП» 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 у встановлені головою територіального відділення строки, та подання з попередніми висновками у справі Відділу досліджень і розслідувань в Житомирській області від 08.08.2022 № 60-03/71п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) 14.09.2021 на юридичну адресу Товариства: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* було направлено вимогу голови Відділення про надання інформації № 60-02/6839.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 10.01.2022 № 60/6-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 160/60/р-рп/к.22 за ознаками вчинення ТОВ «АКТИВ-ГРУП» порушення, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки.
- (3) Листом від 10.01.2022 № 60-02/111 Товариству направлено копію Розпорядження.
- (4) Листом від 09.08.2022 № 60-02/2143 Товариству направлено копію подання від 08.08.2022 № 60-03/71п про попередні висновки у Справі (далі – Подання).
- (5) Листом від 08.09.2022 № 281 (вх. № 60-01/1517 від 12.09.2022) Товариство надало заперечення на Подання.

2. Відповідач

- (6) Відповідачем у справі є ТОВ «АКТИВ-ГРУП», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Адреса

місцезнаходження, в тому числі на момент проведення Процедур закупівель: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.

- (7) Як вбачається із відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності Товариства є код КВЕД **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- (8) Отже, ТОВ «АКТИВ-ГРУП» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (9) У зв'язку з проведенням вищевказаного дослідження, керуючись статтями 3, 17, 22 та 22¹ Закону України «Про захист економічної конкуренції України», Положенням про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, на адресу ТОВ «АКТИВ-ГРУП» (**«Інформація, доступ до якої обмежено»**) було направлено Вимогу голови Відділення, в якій Товариству було запропоновано протягом 20 календарних днів з дня отримання цієї вимоги надати до Відділення запитувану інформацію та належним чином завірені копії документів.
- (10) 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 Відділення строки, подання недостовірної інформації є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції та тягне за собою відповідальність, передбачену статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (11) Тобто, Відповідач був проінформований про правові наслідки неподання інформації, подання інформації в неповному обсязі у встановлені головою Відділення строки, подання недостовірної інформації.
- (12) Вимога (штрихкодний ідентифікатор 0303513964032), відповідно до пошукової форми поштових відправлень, яка розміщена на вебпорталі акціонерного товариства «Укрпошта» (<https://track.ukrposhta.ua/tracking-UA.html>), була вручена 21.09.2021.
- (13) Листом від 07.10.2021 № 07/10 (вх. № 60-01/4945 від 08.10.2021) (далі – Лист № 60-01/4945) ТОВ «АКТИВ-ГРУП» повідомило Відділення: *«Згідно вказаних у Вимозі підстав та законних прав АМКУ щодо здійснення своєї діяльності передбачено, що обов'язок надання інформації та документів настає виключно у зв'язку та в межах «завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції» (ст. 22-1 «Обов'язок надання інформації»). Ст. 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено випадки та критерії визнання дій антиконкурентними узгодженими – дії, які призвели чи можуть призвести «до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції» та вказано перелік антиконкурентних дій». Ст. 8 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначає що таке узгоджені дії стосовно постачання товару та критерії застосування й незастосування таких критеріїв. Ст. 12 Закону «Монопольне (домінуюче) становище суб'єкта господарювання» визначає*

критерії монопольного становища. У одній з вказаних закупівель переможцем торгів оголошено іншого учасника, а в іншій закупівлі пропозиції всіх учасників було відхилено. Якщо проаналізувати дії під час проведення торгів то видно, що кожен з вказаних у закупівлях учасник діяв самостійно та відсутні будь-які ознаки узгодженості дій. Відомі щодо закупівель є вільно доступними в мережі Інтернет на сайті «Prozorro». Крім того, сума торгів в 13 тисяч та 38 тисяч є мізерними та жодним чином будь-які дії з такими сумами не можуть впливати на ринок товару» (пряма мова).

- (14) При цьому, Листом № 60-01/4945 ТОВ «АКТИВ-ГРУП» не надало інформацію на Вимогу.
- (15) Відділення листом від 26.10.2021 № 60-02/7891, повторно повідомило ТОВ «АКТИВ-ГРУП» про обов'язок надати інформацію на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України, в тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, та про відповідальність останнього у разі неподання інформації, подання інформації в неповному обсязі у встановленні головою Відділення строки, подання недостовірної інформації територіальному відділенню, зокрема вказаним листом ТОВ «АКТИВ-ГРУП» було запропоновано протягом 5 календарних днів з дня одержання листа, надати до Відділення інформацію, яка запитувалась згідно з Вимогою.
- (16) ТОВ «АКТИВ-ГРУП» листом від 02.11.2021 № 02/11 (вх. № 60-01/5310 від 03.11.2021) відмовилося надавати інформацію на Вимогу, зазначивши, при цьому, що направлена Відділенням вимога про надання інформації є порушенням чинного законодавства, а такі дії службових осіб Відділення мають ознаки службових зловживань та матимуть наслідки для кваліфікації дій за статтями Кримінального кодексу України, окремо вказавши, що розмір інформації, яка вимагається передбачає те, що після її розголошення ТОВ «АКТИВ-ГРУП» повинно припинити свою діяльність.
- (17) Таким чином, ТОВ «АКТИВ-ГРУП» відмовилось подавати інформацію на Вимогу голови Відділення.
- (18) Станом на 20.03.2023 запитувана у Вимозі інформація Товариством до Відділення не надана.

4. Правова кваліфікація дій Відповідача

- (19) Згідно зі статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основними завданнями Антимонопольного комітету України є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема, в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції та здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель.
- (20) Відповідно до частини першої статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, Антимонопольний комітет України має повноваження розглядати заяви і справи 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 і контролю, їх посадових осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.

- (21) 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.
- (22) 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.
- (23) Згідно з пунктом 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 і тягне за собою відповідальність, передбачену статтею 52 цього закону.
- (24) Отже, дії ТОВ «АКТИВ-ГРУП», які полягають у неподанні інформації на вимогу голови Відділення від 14.09.2021 № 60-02/6839 у встановлені ним строки, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України у встановлені головою територіального відділення строки.

5. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (25) Листом від 08.09.2022 № 281 (вх. № 60-01/1517 від 12.09.2022) Товариство надало заперечення на Подання.
- (26) У запереченнях на Подання ТОВ «АКТИВ-ГРУП» не погоджується з висновком Відділення, мотивуючи це тим, що Відділення відмовило товариству у проведенні дослідження ринку (лист Товариства № 14/07-2 від 14.07.2022) листом від 27.07.2022 № 60-02/1910, у якому посилається на практику Верховного Суду України.
- (27) При цьому ТОВ «АКТИВ-ГРУП» наводить цитату з постанови Верховного Суду України від 08.07.2021 у справі № 914/938/20.

- (28) Дані заперечення Товариства не можуть бути прийняті до уваги, оскільки постанова Верховного Суду України від 08.07.2021 у справі № 914/938/20 стосується оскарження рішення про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а не порушення, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (29) Також Товариство стверджує, що Відділенням безпідставно було надіслано Вимогу та відкрито провадження у справі № 159/60/5-рп/к.22.
- (30) Стосовно безпідставності надсилання Вимоги, то статтями 7, 16 та 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» визначено повноваження органів Антимонопольного комітету України (далі – Комітет), необхідні для виконання ним завдань, пов'язаних із здійсненням контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (31) До таких повноважень належать право органів Антимонопольного комітету України та голів територіальних відділень вимагати надання інформації, необхідної для виконання завдань Комітету.
- (32) Статтею 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» встановлено обов'язок надання інформації на вимогу органів Комітету та голів територіальних відділень, а ненадання інформації визначається порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (33) Суб'єкти господарювання, органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління і контролю, об'єднання, та всі інші юридичні особи, зобов'язані надавати інформацію на вимогу органів Комітету незалежно від того, чи їх підозрюють у вчиненні порушення, чи лише за висновком Комітету вони володіють необхідною інформацією.
- (34) Законодавство про захист економічної конкуренції не наділяє суб'єкта господарювання правом на власний розсуд вирішувати питання щодо форми, способу та доцільності витребування органом Комітету інформації, необхідної для виконання завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (35) Органи Комітету визначають форму, спосіб та строк надання інформації, необхідної для виконання завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (36) Неподання інформації Антимонопольному комітету України, його територіальним відділенням у встановлені органами Антимонопольного комітету України, головою його територіальних відділень в строки відповідно до пункту 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», кваліфікується як порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (37) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а запереченнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «АКТИВ-ГРУП», які полягають у неподанні інформації на

вимогу голови Відділення від 14.09.2021 № 60-02/6839 у встановлений ним строк, становлять порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету України на вимогу голови Відділення у встановлені головою територіального відділення строки.

- (38) 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

- (39) Згідно з абзацом 4 частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 цього закону, тягне за собою накладання 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.
- (40) Головне управління ДПС у м. Києві листом від 08.03.2023 № 7931/5/26-15-04-03-04 (вх. № 60-01/376кі від 13.03.2023) надало електронні копії податкової декларації з податку на прибуток та звіту про фінансові результати ТОВ «АКТИВ – ГРУП» за 2022 рік.
- (41) Відповідно до вказаної Податкової декларації сума доходу ТОВ «АКТИВ – ГРУП» від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначена за правилами бухгалтерського обліку, за 2022 рік **[Інформація з обмеженим доступом]**.
- (42) При визначенні розміру штрафу враховується наступне:
- порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «АКТИВ-ГРУП» Відділенням встановлено вперше;
 - інформацію на Вимогу голови Відділення Товариством не надано.

Враховуючи викладене, 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 у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (зі 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 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «АКТИВ-ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до**

якої обмежено») 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 у встановлені головою територіального відділення строки.

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АКТИВ-ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 68 000,00 (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 Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії -
Голова відділення

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ