



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЙНІ РОЗ'ЯСНЕННЯ

07 листопада 2024 р.

Київ

№ 12-pp

Про деякі питання підготовки та оприлюднення рішень Антимонопольного комітету України в заявах, справах про узгоджені дії, концентрацію суб'єктів господарювання відповідно до частини шостої статті 31 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

1. Ці Рекомендаційні роз'яснення надаються відповідно до частини шостої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) з метою однакового застосування положень частини шостої статті 31 Закону та визначають підходи Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) до визначення інформації з обмеженим доступом, яка не підлягає оприлюдненню під час опублікування рішень, прийнятих за результатами розгляду заяв, справ про узгоджені дії, концентрацію суб'єктів господарювання.

2. Відповідно до частини шостої статті 31 Закону рішення, прийняте за результатом розгляду заяв, справ про узгоджені дії чи концентрацію, оприлюднюється на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України протягом 10 робочих днів з дня його прийняття. Рішення підлягає оприлюдненню в повному обсязі, крім інформації, яка визначена інформацією з обмеженим доступом. Інформація з обмеженим доступом має бути виключена або зачорнена чи змінена в інший спосіб, який забезпечує достатній її захист та достатню прозорість щодо обґрунтування органом Антимонопольного комітету України прийнятого рішення.

1. ЗАГАЛЬНЕ ВИЗНАЧЕННЯ ІНФОРМАЦІЇ З ОБМЕЖЕНИМ ДОСТУПОМ

1.1. Інформація, яка вважається інформацією з обмеженим доступом

3. Відносини щодо створення, збирання, одержання, зберігання, використання, поширення, охорони, захисту інформації *регулюються Законом України «Про інформацію»* (далі – Закон про інформацію).

4. *За порядком доступу* інформація поділяється на:
відкриту інформацію;
інформацію з обмеженим доступом.

Будь-яка інформація є відкритою, крім тієї, що віднесена законом до інформації з обмеженим доступом (стаття 20 Закону про інформацію).

5. Частиною першою статті 21 Закону про інформацію та статтею 6 Закону України «Про доступ до публічної інформації» (далі – Закон про доступ до інформації), яким встановлюється порядок здійснення та забезпечення права кожного на доступ до інформації, що знаходиться у володінні суб'єктів владних повноважень, інших розпорядників публічної інформації, визначено, *яка інформація є інформацією з обмеженим доступом, а саме:*

- 1) конфіденційна;
- 2) таємна;

3) службова інформація.

6. *Конфіденційною є інформація:*

про фізичну особу,

доступ до якої обмежено фізичною або юридичною особою, крім суб'єктів владних повноважень,

визнана такою на підставі закону.

До конфіденційної інформації про фізичну особу належать, зокрема, дані про її національність, освіту, сімейний стан, релігійні переконання, стан здоров'я, а також адреса, дата і місце народження (частина друга статті 11 Закону про інформацію).

Конфіденційна інформація, а саме *інформація про фізичну особу та інформація, доступ до якої обмежено фізичною або юридичною особою*, може поширюватися лише за наявності таких умов:

1) за бажанням (згодою) відповідної особи;

2) у визначеному нею порядку;

3) відповідно до передбачених нею умов, якщо інше не встановлено законом (частина друга статті 21 Закону про інформацію).

Аналогічне положення щодо визначення інформації як конфіденційної міститься в частині першій статті 7 Закону про доступ до інформації.

7. Обмеження доступу до інформації здійснюється відповідно до закону при дотриманні сукупності таких вимог:

1) виключно в інтересах національної безпеки, територіальної цілісності або громадського порядку з метою запобігання заворушенням чи кримінальним правопорушенням, для охорони здоров'я населення, для захисту репутації або прав інших людей, для запобігання розголошенню інформації, одержаної конфіденційно, або для підтримання авторитету і неупередженості правосуддя;

2) розголошення інформації може завдати істотної шкоди цим інтересам;

3) шкода від оприлюднення такої інформації переважає суспільний інтерес в її отриманні (стаття 6 Закону про доступ до інформації).

8. Відповідно до статті 2 Закону України «Про захист персональних даних» *персональні дані* – відомості чи сукупність відомостей про фізичну особу, яка ідентифікована або може бути конкретно ідентифікована. *Персональні дані можуть бути віднесені до конфіденційної інформації про особу законом або відповідною особою* (частина друга статті 5 цього Закону).

9. Частина перша статті 505 Цивільного кодексу України визначає *поняття комерційної таємниці* як інформації, яка є *секретною* в тому розумінні, що вона в цілому чи в певній формі та сукупності її складових є *невідомою та не є легкодоступною* для осіб, які звичайно мають справу з видом інформації, до якого вона належить, у зв'язку з цим *має комерційну цінність та була предметом адекватних існуючим обставинам заходів щодо збереження її секретності*, вжитих особою, яка законно контролює цю інформацію.

Частиною другою цієї статті встановлено, що комерційною таємницею можуть бути відомості технічного, організаційного, комерційного, виробничого та іншого характеру, за винятком тих, які відповідно до закону не можуть бути віднесені до комерційної таємниці.

При цьому відповідно до частини другої статті 507 Цивільного кодексу України передбачено *обов'язок органів державної влади охороняти комерційну таємницю у випадках, передбачених законом*.

10. Тобто з аналізу зазначених норм законодавства України вбачається, що *інформація з обмеженим доступом – це інформація, доступ до якої обмежений у випадках, передбачених законодавством, а її розголошення може завдати істотної шкоди інтересам фізичних та/або юридичних осіб.*

1.2. Інформація, яка не вважається інформацією з обмеженим доступом

11. Відповідно до частини четвертої статті 21 Закону України «Про інформацію» до інформації з обмеженим доступом не можуть бути віднесені, зокрема, такі відомості:

- 1) про стан довкілля, якість харчових продуктів і предметів побуту;
- 2) про стан здоров'я населення, його життєвий рівень, включаючи харчування, одяг, житло, медичне обслуговування та соціальне забезпечення;
- 3) про факти порушення прав і свобод людини;
- 4) щодо діяльності державних та комунальних унітарних підприємств, господарських товариств, у статутному капіталі яких більше 50 відсотків акцій (часток) належать державі або територіальній громаді, а також господарських товариств, 50 і більше відсотків акцій (часток) яких належать господарському товариству, частка держави або територіальної громади в якому становить 100 відсотків, що підлягають обов'язковому оприлюдненню відповідно до закону;
- 5) 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.

12. Постановою Кабінету Міністрів України від 9 серпня 1993 року № 611 «Про перелік відомостей, що не становлять комерційної таємниці» встановлено, що комерційну таємницю не становлять:

- 1) установчі документи, документи, що дозволяють займатися підприємницькою чи господарською діяльністю та її окремими видами;
- 2) інформація за всіма встановленими формами державної звітності;
- 3) дані, необхідні для перевірки обчислення і сплати податків та інших обов'язкових платежів;
- 4) відомості про чисельність і склад працюючих, їхню заробітну плату в цілому та за професіями й посадами, а також наявність вільних робочих місць;
- 5) документи про сплату податків і обов'язкових платежів;
- 6) інформація про забруднення навколишнього природного середовища, недотримання безпечних умов праці, реалізацію продукції, що завдає шкоди здоров'ю, а також інші порушення законодавства України та розміри заподіяних при цьому збитків;
- 7) документи про платоспроможність;
- 8) відомості про участь посадових осіб підприємства в кооперативах, малих підприємствах, спілках, об'єднаннях та інших організаціях, які займаються підприємницькою діяльністю;
- 9) відомості, що відповідно до чинного законодавства підлягають оголошенню.

13. Визначення того, чи є певна інформація інформацією з обмеженим доступом, здійснюється органами Комітету в кожному конкретному випадку.

2. ВІДНЕСЕННЯ ІНФОРМАЦІЇ ДО ІНФОРМАЦІЇ З ОБМЕЖЕНИМ ДОСТУПОМ

14. Відповідно до частини восьмої статті 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у цілях забезпечення права особи на конфіденційність інформації у випадках: недотримання вимог, встановлених частиною другою статті 6 Закону про доступ до інформації, та в інших випадках, встановлених законом, *Комітет, його територіальні відділення повинні провести консультації з такими особами з метою:*

з'ясування підстав для віднесення інформації до інформації з обмеженим доступом та можливості зняття особою такого статусу з наданої нею інформації, та/або

надання особою у встановлений Комітетом, його територіальним відділенням строк неконфіденційної версії документів чи іншої інформації, зокрема з виключеною, зачорненою чи в інший спосіб зміненою інформацією, яка забезпечує достатній її захист та досягнення цілей, передбачених пунктами 2 та 3 частини шостої цієї статті, та/або

з'ясування шкоди, яка може бути завдана особі оприлюдненням такої інформації.

15. Згідно з пунктом 13 розділу IX Положення про порядок розгляду заяв та справ про концентрацію суб'єктів господарювання, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 лютого 2002 року № 33-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 21 березня 2002 року за № 284/6572 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 21.06.2016 № 14-рп) (зі змінами) (далі – Положення про концентрацію), особа, яка надає інформацію як інформацію з обмеженим доступом (у тому числі конфіденційну інформацію), зобов'язана зазначити, яка саме інформація має обмежений доступ, у тому числі, які саме документи або частини документів містять інформацію з обмеженим доступом.

16. Заява має містити перелік документів і відомостей, що додаються до заяви, із зазначенням, які саме документи чи відомості містять інформацію з обмеженим доступом. Усі документи, які додаються до заяви, подаються в запечатаному конверті з позначкою «Містить інформацію з обмеженим доступом» (пункт 14 розділу IX Положення про концентрацію).

17. На кожній сторінці, що містить інформацію з обмеженим доступом, у верхньому правому куті має бути зазначено «Містить інформацію з обмеженим доступом» (пункт 15 розділу IX Положення про концентрацію).

18. Інформація, яку заявник вважає інформацією з обмеженим доступом, має бути позначена в будь-який обраний заявником спосіб (пункт 16 розділу IX Положення про концентрацію).

19. Згідно з пунктом 17 розділу IX Положення про концентрацію заявник надає обґрунтування віднесення інформації до інформації з обмеженим доступом із вказівкою щодо причин, через які її не можна розголошувати або оприлюднювати. При цьому інформація, що становить комерційну чи іншу, передбачену законом таємницю, має бути відокремлена від конфіденційної інформації.

20. Відповідно до пункту 4 розділу XII Положення про концентрацію інформація з обмеженим доступом не підлягає розголошенню. Зазначена інформація має використовуватися та зберігатися відповідно до законодавства, зокрема законів України «Про інформацію», «Про доступ до публічної інформації» та «Про захист персональних даних».

21. У зв'язку з наведеним та пунктом 2 розділу XII Положення про концентрацію особа, яка надає інформацію Комітету, зокрема, у зв'язку зі зверненням із заявою про надання дозволу на концентрацію або узгоджені дії, зобов'язана зазначити, яка саме інформація має обмежений доступ, у тому числі, які саме документи або частини документів містять інформацію з обмеженим доступом, та надати обґрунтування щодо віднесення цієї інформації

до інформації з обмеженим доступом, із вказівкою щодо причин, через які її не можна розголошувати або оприлюднювати.

22. Оскільки рішення Комітету за результатами розгляду заяв / справ про узгоджені дії, концентрацію суб'єктів господарювання підлягає оприлюдненню в повному обсязі, крім інформації, яка визначена інформацією з обмеженим доступом, заявник (його представник) та державний уповноважений (або за його дорученням працівники Комітету) можуть проводити між собою консультації щодо змісту інформації, яка може бути оприлюднена.

23. Заявник (його представник) може за власною ініціативою звернутися до Комітету із клопотанням щодо попереднього ознайомлення з відповідним рішенням з метою позначення в ньому інформації з обмеженим доступом (у тому числі конфіденційної інформації).

24. Обґрунтування віднесення інформації в рішенні Комітету, прийнятому за результатом розгляду заяв, справ про узгоджені дії, концентрацію суб'єктів господарювання, до інформації з обмеженим доступом має бути надане відповідно до наведеної нижче форми (див. табл. 1).

Таблиця 1

Ідентифікатор пункту / абзацу рішення	Інформація в рішенні, яка визначена інформацією з обмеженим доступом (в тому числі конфіденційною)	Причини, через які не можна розголошувати таку інформацію
Напр.: стор. 1 пункт 5, або стор.2 абзац третій		

25. Типовими прикладами інформації, яка може кваліфікуватися як інформація з обмеженим доступом у сфері законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема є:

- а) структура собівартості та методи оцінки витрат на виробництво та збут;
- б) розрахунок маржі та структура ціни;
- в) виробничі секрети та процеси, а також інформація, що стосується ноу-хау підприємства;
- г) джерела постачання;
- д) обсяги виробництва та реалізації;
- е) частка ринку суб'єкта господарювання (заявника / заявників);
- є) переліки контрагентів (клієнтів, дистриб'юторів, постачальників);
- ж) бізнес- та маркетингові плани, політика та стратегія збуту, стратегічні рішення;
- з) інформація про фінансовий стан компанії, включаючи угоди про фінансування.

26. Водночас Комітет не відносить до інформації з обмеженим доступом таку інформацію:

1) оцінки і висновки Комітету, якщо в них прямо не зазначається інформація, яка підпадає під визначення «інформація з обмеженим доступом». Це стосується, наприклад, результатів ринкових досліджень, які проводилися Комітетом;

2) загальний опис Комітетом функціонування ринків, що є предметом дослідження;

3) інформація, яка є загальнодоступною, у тому числі інформація, доступна за оплату (з урахуванням обмежень прав інтелектуальної власності);

4) інформація, яка є загальновідомою серед спеціалістів у цій галузі (наприклад, загальновідома серед інженерів або лікарів);

5) статистична або зведена інформація;

6) оціночні частки учасників ринку та/або загальна оцінка конкурентів;

7) інформація, надана заявниками, третіми особами, іншими учасниками ринку, експертами тощо, які не визначили надану інформацію як конфіденційну або з обмеженим доступом.

27. Якщо заявник не ідентифікує інформацію, яку він вважає інформацією з обмеженим доступом (у тому числі конфіденційною), Комітет визнає, що суб'єкт господарювання не має заперечень проти розкриття інформації у відповідних документах Комітету, зокрема, в рішенні, крім інформації, наведеної в пункті 28 цих рекомендаційних роз'яснень.

28. Незалежно від визначення категорії інформації як інформації з обмеженим доступом (у тому числі конфіденційної) заявником до публічної версії рішення (і пов'язаних із ним публікацій) не може бути включена така інформація:

а) персональні дані фізичних та юридичних осіб;

б) інформація, надана третіми особами, яка визначена ними як інформація з обмеженим доступом;

в) таємна та службова інформація.

29. Виключно на час дії правового режиму воєнного стану Комітетом вживаються заходи з метою врахування рекомендацій відповідних державних органів щодо обмеження доступу до окремих видів інформації про суб'єктів господарювання, поширення якої може становити загрозу державній безпеці, науково-технічному та оборонному потенціалу держави, а саме в частині обмеження розміщення відповідної інформації на офіційному вебсайті Комітету.

30. Так, Комітет на виконання зазначених заходів щодо обмеження доступу до окремих видів інформації про суб'єктів господарювання прийняв розпорядження від 31.08.2022 № 12-рп «Про запровадження тимчасового обмеження на окремі види інформації» (зі змінами), відповідно до якого в період дії правового режиму воєнного стану в Україні запроваджено тимчасове обмеження на оприлюднення окремих видів інформації, а саме:

а) щодо резидентів України

- про місцезнаходження суб'єкта господарювання, його ідентифікаційного коду (реєстраційного номера облікової картки платника податків, серії та номера паспорта), інформації про уточнені види діяльності суб'єкта господарювання, а також та інформація з обмеженим доступом, яку заборонено опубліковувати відповідно до законодавства про інформацію;

- будь-яку інформацію щодо підприємств, які здійснюють виробництво товарів, спрямованих на задоволення потреб Збройних Сил України та сектору оборони, об'єктів критичної інфраструктури та державної власності, що мають стратегічне значення для економіки та безпеки України;

б) щодо нерезидентів України – в частині видів їх діяльності на території України.

3. ПІДГОТОВКА НЕКОНФІДЕНЦІЙНОЇ ВЕРСІЇ РІШЕННЯ ДО ПУБЛІКАЦІЇ

31. Відповідно до частини шостої статті 31 Закону протягом 10 робочих днів з дня прийняття рішення Комітету, прийнятого за результатом розгляду заяв, справ про узгоджені дії чи концентрацію, Комітет публікує на офіційному вебсайті власну неконфіденційну версію рішення.

32. Заявники можуть протягом двох робочих днів із дня прийняття рішення Комітету, прийнятого за результатом розгляду заяв, справ про узгоджені дії, концентрацію, звернутися до Комітету з клопотанням про попереднє ознайомлення з відповідним рішенням до його опублікування для визначення в ньому інформації, яка не підлягає розкриттю та опублікуванню у зв'язку з визначенням її як інформації з обмеженим доступом (конфіденційною).

33. У разі надходження від заявника такого клопотання працівники Комітету за погодженням з державним уповноваженим можуть надіслати заявнику рішення, крім інформації з обмеженим доступом, визначеної третіми особами, а також визначеної відповідним державним уповноваженим інформацією, розголошення якої може завдати шкоди інтересам інших осіб, на електронну адресу, зазначену у клопотанні. При цьому зазначається строк, у який заявник повинен подати свою неконфіденційну версію рішення.

34. У встановлений органом Комітету строк заявник, ознайомившись із надісланим рішенням Комітету, може позначити в ньому інформацію, яку він вважає інформацією з обмеженим доступом. При цьому в разі надання відповідних пропозицій заявник повинен надати обґрунтування причин віднесення такої інформації до інформації з обмеженим доступом.

35. Заявник у вказаній версії рішення може позначити інформацію з обмеженим доступом такими способами: виключити (заміна тексту на [інформація, визначена заявником як інформація з обмеженим доступом]), зачорнити чи в інший спосіб змінити. Зокрема частки суб'єктів господарювання замінюються діапазонами часток, як це наведено в додатку 1 до цих рекомендаційних роз'яснень.

36. Після розгляду наданих заявником пропозицій щодо своєї неконфіденційної версії рішення орган Комітету може погодити надану заявником неконфіденційну версію рішення за винятком інформації, яка не вважається інформацією з обмеженим доступом.

37. У разі відсутності відповіді від заявника протягом встановленого органом Комітету строку Комітет опубліковує власну неконфіденційну версію рішення.

Голова Комітету

Павло КИРИЛЕНКО

Додаток
до рекомендаційних роз'яснень
Антимонопольного комітету України
від 07.11.2024 № 12-pp

ДІАПАЗОНИ РИНКОВОЇ ЧАСТКИ В НЕКОНФІДЕНЦІЙНИХ ВЕРСІЯХ РІШЕНЬ ПРО УЗГОДЖЕНІ ДІЇ ТА КОНЦЕНТРАЦІЇ

Наведені нижче діапазони часток ринку забезпечують захист комерційної таємниці, яка міститься в рішенні.

Від 0 до 4,99% [0-5]%

Від 5,0 до 9,99% [5-10]%

Від 10,0 до 19,99% [10-20]%

Між 20,0 і 29,99% [20-30]%

Від 30,0 до 39,99% [30-40]%

Від 40,0 до 49,99% [40-50]%

Між 50,0 і 59,99% [50-60]%

Між 60,0 і 69,99% [60-70]%

Між 70,0 і 79,99% [70-80]%

Між 80,0 і 89,99% [80-90]%

Між 90,0 і 100% [90-100]%
