



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

7 червня 2016 р.

Київ

№ 259-р

Про перевірку рішення адміністративної
колегії Київського міського
територіального відділення Антимонопольного
комітету України від 27.11.2014 № 113/02-р/к
у справі № 105-02/08.14

Антимонопольний комітет України, розглянувши подання державного
уповноваженого Антимонопольного комітету України С. Шершуна від 03.03.2015
№ 8-01/10316/74-зв та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИВ:

До Антимонопольного комітету України надійшла заява товариства з обмеженою
відповідальністю «Аптека низьких цін ТМ» (далі – ТОВ «Аптека низьких цін ТМ»,
Товариство) (м. Київ, ідентифікаційний код 36853266) від 17.12.2014 № 208 (zareєстрована в
Комітеті 18.12.2014 за № 8-01/10316) (далі – Заява) про перевірку та зупинення виконання
рішення адміністративної колегії Київського міського територіального відділення
Антимонопольного комітету України від 27.11.2014 № 113/02-р/к у справі № 105-02/08.14
(далі – Рішення).

Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 29.12.2014 № 693-р Заяву
прийнято до розгляду та зупинено виконання Рішення до закінчення його перевірки.

У зазначеному Рішенні адміністративна колегія Київського міського територіального
відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) постановила:

«1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Аптека низьких цін ТМ»
(м. Київ, ідентифікаційний код 36853266), які полягають у неподанні інформації на вимогу
голови Відділення від 04.08.2014 № 26-02/2719 у встановлений головою територіального
відділення строк, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке
передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у
виді неподання інформації територіальному відділенню Антимонопольного комітету
України у встановлений головою територіального відділення Антимонопольного комітету
України строк.

2. За вчинене порушення, викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення,
накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Аптека низьких цін ТМ»
(ідентифікаційний код 36853266) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень».

У Заяві про перевірку Рішення ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» зазначає, що
не погоджується з Рішенням, просить його скасувати та припинити провадження у справі у
зв'язку з неповним з'ясуванням обставин справи, які мають значення для справи,
невідповідністю висновків обставинам справи, неправильним застосуванням норм
матеріального та процесуального права. Зокрема Товариство зазначає, що у Відділення були
відсутні підстави для надсилання вимоги про надання інформації за заявою громадянина
Костяєва О.Б. про недобросовісну конкуренцію в діях ТОВ «Аптека низьких цін ТМ».

На підставі аналізу Рішення та матеріалів справи № 105-02/08.14 встановлено
наступне.

До Відділення надійшла заява громадянина Костяєва О.Б. від 03.04.2014 б/н про недобросовісну конкуренцію у діях ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

На підставі статей 3, 17, 22, 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» товариству з обмеженою відповідальністю «Аптека низьких цін ТМ» було направлено вимогу голови Відділення від 04.08.2014 № 26-02/2719 про надання інформації (далі – Вимога), згідно з якою Товариству необхідно було протягом 10 календарних днів з дня її отримання подати Відділенню інформацію та завірені належним чином копії документів.

Листом від 13.08.2014 № 133 (вх. Відділення від 14.08.2014 № 09-8/2380) ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» повідомило, що отримало Вимогу 11.08.2014 та зазначило, що заява громадянина Костяєва О.Б. не є і не може бути заявою про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та вказало, що відповідно до статті 31 Закону України «Про Державний бюджет України на 2014 рік» перевірки підприємств, установ, організацій, фізичних осіб - підприємців контролюючими органами (крім Державної фіскальної служби України) здійснюються протягом серпня – грудня 2014 виключно з дозволу Кабінету Міністрів України або за заявою суб'єкта господарювання щодо його перевірки, та просило подовжити строки надання інформації на 60 календарних днів.

Листом від 26.08.2014 № 26-02/2955 Відділення надало відповідь ТОВ «Аптека низьких цін ТМ», у якому повідомило, зокрема, наступне:

«1) відповідно до пункту 17 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим 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) (Правила розгляду справ) особами, які мають право подавати заяву відповідно до абзацу другого частини першої статті 36 Закону України «Про захист економічної конкуренції» або частини першої статті 28 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», є суб'єкти господарювання – конкуренти, постачальники чи покупці відповідача та інші фізичні та юридичні особи, які можуть підтвердити, що дії чи бездіяльність відповідача, визначені зазначеними законами як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, можуть безпосередньо і негативно вплинути на їхні права;

2) відповідно до пункту 5 частини першої статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» голова територіального відділення Комітету 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;

3) згідно з пунктом 3 Положення про порядок проведення перевірок додержання законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 25.12.2001 року № 182-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 13.02.2002 за № 139/6427 (далі – Положення про порядок проведення перевірок), плановою виїзною перевіркою вважається перевірка об'єктів, яка проводиться за їх місцезнаходженням або за місцезнаходженням їхнього відокремленого структурного підрозділу, у комплексі питань уповноваженими працівниками Антимонопольного комітету України, відділення, виходячи з їхніх функціональних повноважень, і передбачена планами роботи. Відповідно до пункту 8 Положення про порядок проведення перевірок, позаплановою виїзною перевіркою вважається перевірка, яка не передбачена в планах роботи Антимонопольного комітету України, відділення і може проводитися без попереднього письмового повідомлення.

Таким чином, вимога голови Відділення не відноситься до планової або позапланової перевірки дотримання законодавства про захист економічної конкуренції.

4) інформація, запитувана у Вимозі, необхідна для розгляду заяви громадянина Костяєва О. Б.;

5) запитувана у Вимозі інформація не потребує здійснення додаткового збору, аналізу та опрацювання інформації від третіх осіб, а отже, у Товариства достатньо часу для збору та підготовки матеріалів».

Листом від 08.09.2014 № 140 (вх. Відділення від 15.09.2014 № 09-8/2653) Товариство повторно надало свої заперечення на Вимогу.

Відділення листом від 09.10.2014 № 26-02/3468 спростувало наведені ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» твердження з мотивів, які були зазначені Відділенням у листі від 26.08.2014 № 26-02/2955.

Відповідно до пункту 5 частини першої статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», підпункту 5 частини першої пункту 8 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 за № 291/5482 (із змінами), голова територіального відділення Антимонопольного комітету України має повноваження 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, органа 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.

Відповідно до частини першої статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» вимоги голови територіального відділення Антимонопольного комітету України є обов'язковими для виконання у визначений ним строк.

За змістом частини першої статті 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» 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 Антимонопольного комітету України завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.

Закон України «Про захист від недобросовісної конкуренції» визначає правові засади захисту суб'єктів господарювання і споживачів від недобросовісної конкуренції та застосовується до відносин, у яких беруть участь суб'єкти господарювання у зв'язку з недобросовісною конкуренцією.

Відповідно до частини першої статті 28 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» особи, права, яких порушені діями, визначеними цим Законом як недобросовісна конкуренція, можуть протягом шести місяців з дня коли вони дізнались або повинні були дізнатись про порушення своїх прав, звернутися до Антимонопольного комітету України, його територіальних відділень із заявою про захист своїх прав.

Відповідно до частини першої статті 36 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України розпочинають розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема, за заявами суб'єктів господарювання, громадян, об'єднань, установ, організацій про порушення їх прав внаслідок дій чи бездіяльності, визначених цим Законом як порушення законодавства про захист економічної конкуренції та за власною ініціативою органів Антимонопольного комітету України.

Згідно з пунктом 17 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), 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), особами, які мають право подавати заяву відповідно до абзацу другої частини першої статті 36 Закону України «Про захист економічної конкуренції» або частини першої статті 28 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», є суб'єкти господарювання - конкуренти, постачальники чи покупці відповідача та інші фізичні та юридичні особи, які можуть підтвердити, що дії чи бездіяльність відповідача, визначені зазначеними законами як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, можуть безпосередньо і негативно вплинути на їхні права.

Наявність або відсутність ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції встановлюють виключно органи Антимонопольного комітету України.

Так, відповідно до статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, що включає Закон України «Про захист від недобросовісної конкуренції», Антимонопольний комітет України має, зокрема, такі повноваження: розглядати заяви і справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та проводити розслідування за цими заявами і справами.

Згідно з частиною четвертою статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» здійснення наведених повноважень Комітету іншими органами державної влади не допускається.

Таким чином, Вимога була направлена Відділенням товариству з обмеженою відповідальністю «Аптека низьких цін ТМ» в межах розгляду питань, порушених у заяві громадянина Костяєва О.Б.

Отже, твердження Товариства, про відсутність достатніх законних підстав у Відділення вимагати у Товариства інформацію на підставі заяви громадянина Костяєва О.Б. спростовується наведеними приписами законодавства про захист економічної конкуренції та матеріалами справи.

ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» у Заяві вказує на те, що вимога про надання інформації є перевіркою суб'єкта господарювання та має здійснюватись згідно зі статтею 31 Закону України «Про Державний бюджет України на 2014 рік», відповідно до якої перевірки підприємств, установ, організацій, фізичних осіб-підприємців контролюючими органами (крім Державної фіскальної служби України) здійснюються протягом серпня-грудня 2014 року виключно з дозволу Кабінету Міністрів України або за заявкою суб'єкта господарювання щодо його перевірки.

Згідно з частиною першою статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції Антимонопольний комітет України має повноваження: перевіряти суб'єкти господарювання щодо дотримання ними вимог законодавства про захист економічної конкуренції; 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 інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.

Положення статті 31 Закону України «Про Державний бюджет України на 2014 рік» стосуються випадку проведення органами Антимонопольного комітету України планових і позапланових виїзних перевірок додержання законодавства про захист економічної конкуренції, порядок проведення яких визначається Положенням про порядок проведення перевірок.

Вимога голови відділення Антимонопольного комітету України не відноситься до планової або позапланової перевірки дотримання законодавства про захист економічної конкуренції.

Проведення перевірок і надсилання вимог про надання інформації є окремими і не тотожними повноваженнями органів Антимонопольного комітету України, встановленими законодавством.

Товариство у Заяві зазначає, що згідно з листами ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» від 13.08.2014 № 133, від 08.09.2014 № 140, Товариство просило продовжити строки надання інформації на Вимогу на 60 календарних днів, в тому числі у зв'язку з великим обсягом запитуваної інформації, численними вихідними та святковими днями, з початком періоду літніх відпусток, в тому числі керівника товариства та робітників, які безпосередньо будуть збирати інформацію та готувати відповідь на Вимогу, знаходженням засновників поза межами міста, країни, однак, термін надання інформації на Вимогу Відділенням не було продовжено.

Статтями 22 і 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» встановлено обов'язок суб'єктів господарювання надавати інформацію, в тому числі з обмеженим доступом, на вимогу органу Антимонопольного комітету України, голови територіального відділення Антимонопольного комітету України у визначені ними строки.

Суб'єкти господарювання не позбавлені можливості звернутись з вмотивованим клопотанням про перенесення строку надання інформації.

Відповідно до матеріалів справи ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» не надано до наведених листів жодного доказу на підтвердження вказаних обставин (відпустки керівника та робітників, знаходження засновників поза межами міста, країни, доказів того, що тільки засновники можуть надати певну інформацію), а зміст пунктів 1 - 15 Вимоги не свідчить про великий обсяг запитуваної інформації.

У зв'язку з цим, адміністративна колегія Відділення дійшла обґрунтованого висновку, що ТОВ «Аптека низьких цін ТМ», не подавши інформацію Відділенню на Вимогу у встановлений головою Відділення строк, вчинило порушення, яке передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» у Заяві вказує, що Відділення необґрунтовано відмовило Товариству у наданні можливості фотографувати матеріали справи № 105-02/08.14.

Однак таке твердження спростовується наступним.

Відповідно до статті 40 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особи, які беруть (брали) участь у справі, мають право:

ознайомлюватися з матеріалами справи (крім інформації з обмеженим доступом, а також інформації, розголошення якої може завдати шкоди інтересам інших осіб, які беруть (брали) участь у справі, або перешкодити подальшому розгляду справи);

наводити докази, подавати клопотання, усні й письмові пояснення (заперечення), пропозиції щодо питань, які виносяться на експертизу;

одержувати копії рішень у справі (витяги з них, крім інформації з обмеженим доступом, а також інформації, розголошення якої може завдати шкоди інтересам інших осіб, які брали участь у справі).

Законодавством про захист економічної конкуренції не передбачено надання права особам, які беруть участь у справі, знімати фотокопії (ксерокопії) матеріалів справи. Про зазначене Відділення повідомляло Товариство листом від 06.11.2014 № 26-02/3698.

Матеріалами справи підтверджується, що на клопотання Товариства про ознайомлення з матеріалами справи № 105-02/08.14, зняття з них фотокопій та інше, представнику Товариства була надана можливість ознайомитись з матеріалами даної справи, що підтверджується протоколом ознайомлення з матеріалами справи № 105-02/08.14 Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України від 07.11.2014 та актом про ознайомлення з матеріалами справи № 105-02/08.14 Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України.

Товариство у Заяві зазначає, що адміністративна колегія Відділення при винесенні Рішення не визначило розмір штрафу, як це передбачено статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не вмотивувало підстав застосування штрафу конкретного розміру, не вмотивувало застосування штрафу максимального розміру.

Зазначене твердження спростовується наступним.

Відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», встановлена відповідальність у вигляді накладення штрафу у розмірі до одного відсотка доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації товарів (робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Матеріалами справи підтверджується, що ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» на Вимогу не надало інформацію про розмір доходу (виручки) від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2013 рік.

Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом четвертим частини другої цієї статті накладається у розмірі до двох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Згідно з абзацом другим частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у разі потреби розмір доходу (виручки) може бути визначений органами Антимонопольного комітету України на підставі адміністративної інформації, отриманої з інших джерел.

За інформацією, наданою Державною податковою інспекцією у Святошинському районі Головного управління Міндоходів у місті Києві листом від 22.07.2014 № 7431/9/26-57-15-02-28, дохід від операційної діяльності ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» за 2013 рік становив 192 309 705 грн.

Відповідно до частини шостої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподаткованих мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України.

В описово-мотивувальній частині Рішення зазначено, що при визначенні розміру штрафу враховані такі обставини: інформаційне порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчинене не вперше; Товариство не визнало факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції; інформація на Вимогу Товариством не надана.

Отже, адміністративною колегією Відділення накладено на ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» штраф у розмірі 68 000 гривень відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції.

Таким чином, адміністративною колегією Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України при прийнятті рішення від 27.11.2014 № 113/02-р/к у справі № 105-02/08.14 про визнання вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу доведено обставини, які мають значення для справи і які визнано встановленими; висновки, викладені у рішенні, відповідають обставинам справи; правильно застосовано норми матеріального права та не порушено норм процесуального права.

Тобто, підстави, передбачені статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції», для зміни, скасування чи визнання недійсним Рішення, відсутні.

Ухвалою господарського суду міста Києва від 11.02.2015 за позовом ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» до Київського міського територіального відділення Антимонопольного

комітету України про визнання недійсним Рішення порушено провадження у справі № 910/2943/15-г.

Постановою Київського апеляційного господарського суду від 24.02.2016, яка набрала законної сили (залишена без змін постановою Вищого господарського суду України від 20.04.2016), залишено без змін рішення господарського суду міста Києва від 14.12.2015 у справі № 910/2943/15-г, яким відмовлено повністю в позові ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» про визнання недійсними Рішення, апеляційну скаргу ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» залишено без задоволення.

Зазначеними рішеннями господарського суду встановлено відсутність підстав, визначених у статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції», для зміни, скасування, визнання недійсним Рішення.

ТОВ «Аптека низьких цін ТМ» на подання державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 03.03.2015 № 8-01/10316/74-зв про перевірку Рішення повідомило, що не погоджується з висновками з мотивів, вказаних у Заяві, які спростовуються матеріалами справи.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 57 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 45 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), 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), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Залишити рішення адміністративної колегії Київського міського територіального відділення Антимонопольного комітету України від 27.11.2014 року № 113/02-р/к у справі № 105-02/08.14 без змін.

Голова Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ