



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

Київ

07 лютого 2019 р.

№ 6- рк

Про надання рекомендацій у
справі про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції № 127-26.4/59-18

Розглянувши матеріали справи № 127-26.4/59-18 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Ведекон» (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 32162049) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, Антимонопольний комітет України

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антимонопольним комітетом України (далі – Комітет) розпочато розгляд справи № 127-26.4/59-18 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Ведекон» (далі – ТОВ «Ведекон», Товариство) (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 32162049) законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 10 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді схилення до бойкоту суб'єкта господарювання шляхом спонукання до розірвання договірних зобов'язань із публічним акціонерним товариством «Укртелеком».

2. СТОРОНИ

- (2) Заявником у справі № 127-26.4/59-18 є публічне акціонерне товариство «Укртелеком» (далі – ПАТ «Укртелеком», Заявник) (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 21560766).
- (3) ПАТ «Укртелеком» – суб'єкт господарювання, зареєстрований 20.07.1994 Головним управлінням статистики, ідентифікаційний код юридичної особи 21560766.
- (4) Згідно з даними Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України, видами діяльності ПАТ «Укртелеком» за КВЕД-2010 є: код КВЕД 61.10. Діяльність у сфері проводового електрозв'язку (основний); код КВЕД 10.89. Виробництво інших харчових продуктів, не віднесених до інших угруповань; код КВЕД 43.11. Знесення; код КВЕД 43.12. Підготовчі роботи на будівельному майданчику; код КВЕД 43.21. Електромонтажні роботи; код КВЕД 43.22. Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування; код КВЕД 43.29. Інші будівельно-монтажні роботи; код КВЕД 43.31. Штукатурні роботи; код КВЕД 43.32. Установлення столярних виробів; код КВЕД 43.33. Покриття підлоги й облицювання стін; код КВЕД 43.34. Малярні роботи та скління; код КВЕД 43.39. Інші роботи із завершення будівництва; код КВЕД 43.91. Покрівельні роботи; код КВЕД 43.99. Інші спеціалізовані будівельні роботи; код КВЕД 80.20. Обслуговування систем безпеки; код КВЕД 82.20.

Діяльність телефонних центрів; код КВЕД 82.99. Надання інших допоміжних комерційних послуг; код КВЕД 85.32. Професійно-технічна освіта; код КВЕД 85.59. Інші види освіти; код КВЕД 47.42. Роздрібна торгівля телекомунікаційним устаткуванням у спеціалізованих магазинах; код КВЕД 49.39. Інший пасажирський наземний транспорт; код КВЕД 49.41. Вантажний автомобільний транспорт; код КВЕД 55.20. Діяльність засобів розміщування на період відпустки та іншого тимчасового проживання; код КВЕД 55.90. Діяльність інших засобів тимчасового розміщування; код КВЕД 56.29. Постачання інших готових страв; код КВЕД 60.10. Діяльність у сфері радіомовлення; код КВЕД 61.20. Діяльність у сфері безпроводового електрозв'язку; код КВЕД 61.30. Діяльність у сфері супутникового електрозв'язку; код КВЕД 61.90. Інша діяльність у сфері електрозв'язку; код КВЕД 62.01. Комп'ютерне програмування; код КВЕД 62.02. Консультування з питань інформатизації; код КВЕД 62.09. Інша діяльність у сфері інформаційних технологій і комп'ютерних систем; код КВЕД 63.11. Оброблення даних, розміщення інформації на веб-вузлах і пов'язана з ними діяльність; код КВЕД 70.22. Консультування з питань комерційної діяльності й керування; код КВЕД 71.11. Діяльність у сфері архітектури; код КВЕД 71.12. Діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах; код КВЕД 71.20. Технічні випробування та дослідження; код КВЕД 72.19. Дослідження й експериментальні розробки у сфері інших природничих і технічних наук; код КВЕД 33.12. Ремонт і технічне обслуговування машин і устаткування промислового призначення; код КВЕД 36.00. Забір, очищення та постачання води; код КВЕД 41.20. Будівництво житлових і нежитлових будівель; код КВЕД 42.21. Будівництво трубопроводів; код КВЕД 42.22. Будівництво споруд електропостачання та телекомунікацій.

- (5) Господарську діяльність Заявник здійснює, зокрема, відповідно до ліцензій, виданих Національною комісією з питань регулювання зв'язку України: серія АЕ № 583383 від 29.07.2011 (переоформлена 14.12.2005, серія АБ 222803), серія АЕ 522083 від 10.06.2015, серія АЕ № 521977 від 09.04.2015, а також ліцензії Державного комітету зв'язку та інформатизації України, серія АА № 720077 від 10.02.2004.
- (6) **Відповідачем** у справі № 127-26.4/59-18 є ТОВ «Ведекон» – суб'єкт господарювання, зареєстрований Шевченківською районною у місті Києві державною адміністрацією 13.09.2002.
- (7) Товариство здійснює господарську діяльність з надання телекомунікаційних послуг, зокрема, на підставі регіональних ліцензій на користування радіочастотним ресурсом України, виданих Національною комісією, що здійснює державне регулювання у сфері зв'язку та інформатизації.
- (8) Згідно з даними Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України, видами діяльності ТОВ «Ведекон» за КВЕД-2010 є: код КВЕД 61.20. Діяльність у сфері безпроводового електрозв'язку (основний); код КВЕД 46.43. Оптова торгівля побутовими електротоварами й електронною апаратурою побутового призначення для приймання, записування, відтворювання звуку й зображення; код КВЕД 46.90. Неспеціалізована оптова торгівля; код КВЕД 47.41. Роздрібна торгівля комп'ютерами, периферійним устаткуванням і програмним забезпеченням у спеціалізованих магазинах; код КВЕД 61.10. Діяльність у сфері проводового електрозв'язку; код КВЕД 61.90. Інша діяльність у сфері електрозв'язку; код КВЕД 33.20. Установлення та монтаж машин і устаткування.
- (9) Отже, Заявник і ТОВ «Ведекон» здійснюють діяльність на ринку телекомунікаційних послуг та конкурують між собою, зокрема, ТОВ «Ведекон» та ПАТ «Укртелеком» є конкурентами на ринку послуг з надання доступу до мережі Інтернет у смт Ємільчине Ємільчинського р-ну Житомирської обл.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (10) До Комітету надійшла заява ПАТ «Укртелеком» від 13.04.2018 № 665-вих-80D731-80D922 (zareєстрована в Комітеті 17.04.2018 за № 8-01/163-AM) (далі – Заява) щодо порушення ТОВ «Ведекон» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (11) За результатами розгляду Заяви розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 11.07.2018 № 09/123-р розпочато розгляд справи № 127-26.4/59-18 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 10 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді схилення до бойкоту суб'єкта господарювання шляхом спонукання до розірвання договірних зобов'язань із ПАТ «Укртелеком».

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (12) Заявник звернувся до Комітету із заявою від 19.09.2017 № 665-вих-80D731-80D922 з приводу публікацій у періодичних виданнях (газетах) «Смільчинські факти» та «Народна трибуна» про акцію ТОВ «Ведекон», яке надає телекомунікаційні послуги під торговельною маркою «WiMagic», такого змісту: «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!». Зазначену заяву залишено без розгляду через відсутність у Заявника достатніх доказів щодо ознак порушення, про що повідомлено ПАТ «Укртелеком» листом Комітету № 127-29/09-790 від 19.01.2018. Водночас у цьому листі Комітетом було вказано про можливість подання повторної зави про порушення.
- (13) Заявник повторно звернувся до Комітету із Заявою, надавши наступні підтвердження викладених обставин.
- (14) ПАТ «Укртелеком» зазначило, що підставою для Заяви є публікації у серпні 2017 року рекламних оголошень у періодичних виданнях (газетах) «Смільчинські факти» та «Народна трибуна» про акцію щодо послуг ТОВ «Ведекон», яке надає телекомунікаційні послуги під торговельною маркою «WiMagic», такого змісту: «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!».
- (15) На думку Заявника, дії ТОВ «Ведекон» у вигляді публікацій у періодичних виданнях «Смільчинські факти» та «Народна трибуна» про акцію щодо послуг ТОВ «Ведекон» спрямовані виключно на абонентів ПАТ «Укртелеком», що користуються послугою Інтернет на території смт Ємільчине Житомирської обл. та спонукає їх до розірвання договірних відносин щодо надання телекомунікаційних послуг доступу до мережі Інтернет, що у свою чергу є порушенням, передбаченим статтею 10 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (16) Заявник вважає, що, виходячи з викладених у Заяві обставин та документів, які їх підтверджують, має місце бойкот ПАТ «Укртелеком» через спонукання його конкурентом – ТОВ «Ведекон» до розірвання договорів із Заявником про надання послуг доступу до мережі Інтернет, що обґрунтовується наступним.
- (17) Заявник зазначив, що відповідні оголошення у періодичних виданнях «Смільчинські факти» та «Народна трибуна» було розміщено за ініціативи ТОВ «Ведекон» через свого представника, фізичну особу-підприємця Кунашенка І.Б. (далі – ФОП Кунашенко).
- (18) На підтвердження вказаного, зокрема, Заявник надав акт здачі-прийняття робіт (про надання послуг) № ОУ-00173 від 31.08.2017 про розміщення рекламного оголошення в газеті «Смільчинські факти» та договір № 212 від 03.08.2017 про розміщення реклами в газеті «Смільчинські факти», замовником якої є представник ТОВ «Ведекон», ФОП Кунашенко.
- (19) За наявною у Комітеті інформацією, рекламні оголошення про безкоштовне підключення абонентів ПАТ «Укртелеком» у газеті «Народна трибуна» ФОП Кунашенко замовляв двічі,

що підтверджується листом товариства з обмеженою відповідальністю «Редакція газети «Народна трибуна» від 23.01.2018 № 3 (зареєстрованим у Комітеті 05.02.2018 за № 8-127/1298). Вартість рекламного блоку в № 31 газети «Народна трибуна» від 04.08.2017 становила 172 грн 77 коп., у № 34 газети «Народна трибуна» від 25.08.2017 – 89 грн 39 коп. Усього за два оголошення – 258 грн 15 коп. Тираж газети «Народна трибуна» становить 3 521 примірник. Розповсюджується зазначене видання в Ємільчинському р-ні Житомирської обл.

- (20) За доданою до Заяви копією друкованого видання, оголошення про акцію ТОВ «Ведекон» «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!» у № 31 газети «Ємільчинські факти» було опубліковано 03.08.2017. Тираж видання становить 3 750 примірників.
- (21) На підтвердження факту розміщення оголошення про акцію ТОВ «Ведекон» «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!» у газеті «Ємільчинські факти» Заявником надано копію відповіді від редакції зазначеного періодичного видання, з повідомленням про те, що зазначене оголошення було розміщено ФОП Кунашенком та долучено Акт виконаних робіт на суму 163 грн.
- (22) Водночас ТОВ «Ведекон» у відповідь на вимогу Комітету від 03.05.2018 № 127-29/09-5427 листом № 14/05/18-01 від 14.05.2018 (зареєстрованим у Комітеті 16.05.2018 за № 80127/5741) повідомило Комітет про те, що не здійснювало та не здійснює безкоштовного підключення абонентів ПАТ «Укртелеком».
- (23) При цьому вищевказаним листом ТОВ «Ведекон» зазначило про те, що згоди на розміщення рекламного матеріалу в періодичних виданнях «Ємільчинські Факти» та «Народна Трибуна» не надавало, крім того, розміщення рекламних матеріалів, а також підключення послуг ТОВ «Ведекон» до мережі Інтернет здійснює регіональний партнер ТОВ «Ведекон». За надані регіональними партнерами послуги з підключення абонентів ТОВ «Ведекон» сплачує винагороду від 5 до 10 відсотків отриманої абонентської плати. Додатково Товариством зазначено, що кількість абонентів, підключених до послуг, які надає ТОВ «Ведекон» у смт Ємільчине Житомирської обл., із серпня по березень 2018 року становить 317 абонентів.
- (24) Водночас, листом від 08.06.2018 № 1 (зареєстрованим у Комітеті 11.06.2018 за № 8-127/6688) (далі – Лист ФОП Кунашенка) у відповідь на вимогу Комітету про надання інформації № 127-29/09-6214 від 23.05.2018 ФОП Кунашенко повідомив Комітет про те, що з 07.06.2013 по 30.09.2017 був регіональним партнером ТОВ «Ведекон», про що свідчить копія відповідного договору про надання послуг щодо сприяння укладенню та укладення договорів від імені, в інтересах та під контролем замовника № 21/13 від 07.06.2013 (далі – Договір), укладений між ФОП Кунашенком і ТОВ «Ведекон».
- (25) Листом ФОП Кунашенка також зазначено про те, що протягом 2013, 2014, 2015, 2016 та 2017 на замовлення ТОВ «Ведекон» жодних рекламних оголошень до газет не подавалося.
- (26) Однак, до Заяви долучено акт здачі-прийняття робіт (про надання послуг) № ОУ-00173 від 31.08.2017, в якому ФОП Кунашенка визначено представником ТОВ «Ведекон» і замовником рекламного матеріалу в районній газеті «Ємільчинські факти», що, на думку Заявника, є доказом дій ФОП Кунашенка від імені ТОВ «Ведекон».
- (27) Отже, на думку Заявника, дії ТОВ «Ведекон» через представника Товариства ФОП Кунашенка у вигляді публікацій у періодичних виданнях «Ємільчинські факти» та «Народна трибуна» інформації про безкоштовне підключення абонентів ПАТ «Укртелеком» до телекомунікаційних послуг, що надає ТОВ «Ведекон», спрямовані на спонукання до розірвання договірних відносин щодо надання телекомунікаційних послуг доступу до мережі Інтернет та є порушенням, передбаченим статтею 10 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (28) Водночас листом від 08.06.2018 ФОП Кунашенко у відповідь на вимогу Комітету про надання інформації від 23.05.2018 № 127-29/09-6214 надав додаткові пояснення, зокрема,

- щодо того, що ним, ФОП Кунашенком, оголошення у періодичних виданнях «Смільчинські факти» та «Народна Трибуна» розміщувалися за власною ініціативою.
- (29) Крім того, ФОП Кунашенко звернув увагу Комітету на перелік своїх прав та зобов'язань, визначених Договором.
 - (30) Зокрема, межі діяльності ФОП Кунашенка визначено в порядку та на умовах, передбачених пунктом 1.3. Договору.
 - (31) Водночас ФОП Кунашенко у поясненнях щодо вчинення дій з розміщення зазначених рекламних матеріалів, зазначив, що, розміщуючи вказані оголошення, діяв без погодження з ТОВ «Ведекон».
 - (32) Листом № 1290-вих-80 731-80 922-2018 (zareestrovanim у Комітеті 26.07.2018 за № 8-01/8791) ПАТ «Укртелеком» повідомило Комітет про те, що відповідно до змісту статті 1000 Цивільного Кодексу України відносини ФОП Кунашенка та ТОВ «Ведекон», враховуючи наявність Договору, є відносинами повіреного та довірителя, а отже, створює цивільні обов'язки для ТОВ «Ведекон», як довірителя.
 - (33) Водночас ТОВ «Ведекон», як зазначено Заявником, не зверталося до періодичних видань «Народна Трибуна» та «Смільчинські Факти» з вимогою припинення розміщеної ФОП Кунашенком інформації про безкоштовне підключення абонентів ПАТ «Укртелеком», що, на думку Заявника, вказує на згоду між ТОВ «Ведекон» та ФОП Кунашенком щодо зазначених дій.
 - (34) Таким чином, матеріалами Справи встановлено, що оголошення у періодичних виданнях – газетах «Смільчинські факти» та «Народна Трибуна» про акцію ТОВ «Ведекон», що надає телекомунікаційні послуги під торговельною маркою «WiMagic», наступного змісту: «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!», – здійснювалося представником ТОВ «Ведекон» за Договором, а саме – ФОП Кунашенком.

5. ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (35) Згідно зі статтею 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
- (36) Відповідно до частини першої статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції Комітет 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
- (37) Відповідно до статті 10 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» схиленням до бойкоту суб'єкта господарювання є спонукання його конкурентом іншої особи, безпосередньо або через іншу особу, до відмови від установавання договірних зв'язків із цим суб'єктом господарювання, до невиконання (розірвання) або виконання неналежним чином договірних зобов'язань перед цим суб'єктом господарювання.
- (38) Дії з розміщення оголошень у періодичних виданнях – газетах «Смільчинські факти» та «Народна Трибуна» про акцію ТОВ «Ведекон», що надає телекомунікаційні послуги під торговельною маркою «WiMagic», наступного змісту: «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!», – мають ознаки порушення статті 10 Закону України

«Про захист від недобросовісної конкуренції» у вигляді схилення до бойкоту суб'єкта господарювання.

- (39) Матеріалами Справи встановлено, що розміщення зазначених оголошень здійснювалося ФОП Кунашенком як представником ТОВ «Ведекон» за Договором.
- (40) Однак, ФОП Кунашенко стверджує, що розміщення та зміст відповідних рекламних матеріалів із ТОВ «Ведекон» не погоджував. Водночас пунктом 2.2.1 Договору передбачено проведення рекламних та інформаційних акцій за погодження з замовником, тобто ТОВ «Ведекон».
- (41) Водночас до Комітету надано пояснення ТОВ «Ведекон» про те, що розміщення публікацій здійснювалося ФОП Кунашенком із власної ініціативи без погодження з ТОВ «Ведекон».
- (42) Проте, за твердженням Заявника, розміщення оголошень у періодичних виданнях – газетах «Смільчинські факти» та «Народна Трибуна» про акцію ТОВ «Ведекон»: «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!», – вчинялося в інтересах ТОВ «Ведекон», з огляду на наявність актів виконаних робіт на виконання розміщення оголошень у періодичних виданнях, відповідно до яких ФОП Кунашенко діяв від імені ТОВ «Ведекон», а також підтверджується відсутністю звернень з боку ТОВ «Ведекон» до вказаних періодичних видань з вимогою про спростування відповідних рекламних матеріалів.
- (43) Відповідно до статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» доказами у справі можуть бути будь-які фактичні дані, які дають можливість встановити наявність або відсутність порушення. Ці дані встановлюються такими засобами: поясненнями сторін і третіх осіб, поясненнями службових осіб та громадян, письмовими доказами, речовими доказами і висновками експертів.
- (44) Особи, які беруть участь у справі, мають право надавати докази та доводити їх достовірність (об'єктивність).
- (45) Отже, при розгляді справ про порушення економічної конкуренції Комітетом мають бути враховані докази, які подані до Комітету сторонами у справі.
- (46) Таким чином, з урахуванням пояснень сторін у Справі та матеріалами Справи встановлено, що представником ТОВ «Ведекон», від імені ТОВ «Ведекон» та в інтересах ТОВ «Ведекон», вчинено дії, що містять ознаки порушення, передбаченого статтею 10 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді розміщення оголошень у періодичних виданнях – газетах «Смільчинські факти» та «Народна Трибуна» про акцію ТОВ «Ведекон», що надає телекомунікаційні послуги під торговельною маркою «WiMagic»: «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!».
- (47) Дії представника ТОВ «Ведекон» за Договором у вигляді розміщення оголошень у періодичних виданнях – газетах «Смільчинські факти» та «Народна Трибуна» про акцію ТОВ «Ведекон»: «Перепідключення абонентів ПАТ «Укртелеком» безкоштовно!», – можуть спонукати до розірвання договірних відносин щодо надання телекомунікаційних послуг доступу до мережі Інтернет ПрАТ «Укртелеком», а отже, містять ознаки порушення, передбаченого статтею 10 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

Відповідно до частини 1 статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України мають право надавати рекомендації органам влади, органам місцевого самоврядування, органам адміністративно-господарського управління та контролю, суб'єктам господарювання, об'єднанням стосовно припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, а у разі, якщо порушення припинено, – щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень.

Враховуючи наведене, керуючись статтями 7 та 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», Антимонопольний комітет України надає товариству з обмеженою відповідальністю «Ведекон» такі обов'язкові для розгляду

РЕКОМЕНДАЦІЇ:

Товариству з обмеженою відповідальністю «Ведекон» (м. Київ, ідентифікаційний код юридичної особи 32162049) усунути причини виникнення порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 10 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення у періодичних виданнях інформації рекламного характеру, змістом якої є схвалення до бойкоту суб'єкта господарювання шляхом спонукання до розірвання договірних відносин щодо надання телекомунікаційних послуг, та утримуватися від таких дій у подальшому.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особам, яким вони надані.

Про результати розгляду цих рекомендацій повідомити Антимонопольний комітет України у двохмісячний строк з дня їх отримання.

Відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за умови виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито відповідних заходів для усунення наслідків порушення, розпочате провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції закривається.

Головуючий –
заступник Голови Комітету –
державний уповноважений

А. BOBK