



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

16 березня 2020 р.

Київ

№ 4-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Голова Антимонопольного комітету України – державний уповноважений у зв'язку з розглядом справи № 143-26.13/108-19 за ознаками вчинення акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго» порушення, передбаченого частиною першою статті 13 та пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді зловживання монопольним (домінуючим) становищем, у межах повноважень, передбачених статтею 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України», направив товариству з обмеженою відповідальністю «Д.Трейдінг» (далі – Товариство, ТОВ «Д.Трейдінг») вимогу від 28.10.2019 № 143-26.13/01-13923 (далі – Вимога) щодо надання інформації, зокрема, інформацію в електронній формі у форматі «.xls» (Microsoft Office Excel 2003). На вищезазначену вимогу Товариство надало інформацію листом від 26.11.2019 № 6898 та листом від 27.11.2019 № 6898-1 на електронних носіях DVD-R диск, серійний номер CMDR47G-CFMWM03-0153-P513 та DVD-R диск, серійний номер CMDR47G-CFMWMC3-0153-P513.

Також у Вимозі зазначалося, що відповідно до пунктів 13, 14 та 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) дії з неподання інформації у встановлені строки, подання інформації в неповному обсязі у встановлені строки, подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України визнаються порушенням законодавства про захист економічної конкуренції і тягнуть за собою відповідальність, встановлену статтею 52 зазначеного Закону.

Проте інформація, отримана від ТОВ «Д.Трейдінг», є недостовірною, зокрема, дані, наведені в таблиці № 14 додатка № 7 «Обсяги продажів електроенергії Товариством протягом липня-жовтня 2019 року на ринку двосторонніх договорів в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС»; у таблиці № 18 додатка № 8 «Перелік контрагентів та обсяги проданої Товариством електричної енергії за двосторонніми договорами протягом липня-жовтня 2019 року в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС»; у таблиці № 21 додатка № 9 «Перелік контрагентів та обсяги купленої Товариством електричної енергії за двосторонніми договорами протягом липня-жовтня 2019 року в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС»; у таблиці № 25 додатка 10 «Обсяги купівлі електричної енергії на ринку двосторонніх договорів (ДД) в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС» у липні-жовтні 2019 року».

За результатом розгляду справи № 143-26.13/9-20 такі дії ТОВ «Д.Трейдінг» кваліфіковано як порушення, передбачене пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України).

На порушника накладено штраф у розмірі 82 600 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 143-26.13/9-20 (далі – Справа) про порушення

законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Д.Трейдінг» (вул. Льва Толстого, буд. 57, м. Київ, 01032, ідентифікаційний код юридичної особи 42751799) та подання про попередні висновки за результатами розгляду справи Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції від 11.02.2020 № 143-26.13/9-20/69-спр/кі,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Порушення, передбачене пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України листом № 6898 від 26.11.2019 (вх. № 8-01/1207-кі від 29.11.2019) та листом № 6898-1 від 27.11.2019 (вх. № 8-01/1198-кі від 27.11.2019).

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Д.Трейдінг» (ідентифікаційний код юридичної особи 42751799, вул. Льва Толстого, буд. 57, м. Київ, 01032).
- (3) Як вбачається з відомостей щодо Відповідача, які містяться в Єдиному державному реєстрі підприємств та організацій України, основним видом його діяльності є торгівля електроенергією (код КВЕД 35.14).

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (4) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України (далі – Комітет) від 10 лютого 2020 року № 01/52-р розпочато розгляд справи № 143-26.13/9-20 за ознаками вчинення ТОВ «Д.Трейдінг» порушення, передбаченого пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України листом № 6898 від 26.11.2019 (вх. № 8-01/1207-кі від 29.11.2019) та листом № 6898-1 від 27.11.2019 (вх. № 8-01/1198-кі від 27.11.2019).
- (5) Листом Комітету від 12.02.2020 № 143-26.13/01-2301 було надіслано копію розпорядження державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 10.02.2020 № 01/52-р та копію подання від 11.02.2020 № 143-26.13/9-20/69-спр/кі про попередні висновки у Справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі – Подання про попередні висновки).
- (6) Відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303509052835 копії розпорядження та подання про попередні висновки було вручено представнику ТОВ «Д.Трейдінг» 14.02.2020.
- (7) Відповідно до протоколу ознайомлення з матеріалами справи № 143-26.31/9-20 Антимонопольного комітету України ТОВ «Д.Трейдінг» 12.03.2020 ознайомилося та зняло фотокопії матеріалів справи № 143-26.31/9-20.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (8) У Комітеті розглядається справа № 143-26.13/108-19 за ознаками вчинення акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго» порушення, передбаченого частиною першою статті 13 та пунктом 2 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (9) З інформації, отриманої листом від 11.11.2019 вх. № 8-01/1102-кі від компанії «System Capital Management Limited», а також відповідно до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань кінцевим

бенефіціарним власником (контролером) АТ «ДТЕК Західенерго» та ТОВ «Д.Трейдінг» є Ахметов Рінат Леонідович.

- (10) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»:

суб'єкт господарювання – юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою; група суб'єктів господарювання, якщо один або декілька з них здійснюють контроль над іншими. Суб'єктами господарювання визнаються також органи державної влади, органи місцевого самоврядування, а також органи адміністративно-господарського управління та контролю в частині їх діяльності з виробництва, реалізації, придбання товарів чи іншої господарської діяльності. Господарською діяльністю не вважається діяльність фізичної особи з придбання товарів народного споживання для кінцевого споживання;

контроль – вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема, завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.

- (11) Отже, враховуючи викладене, АТ «ДТЕК Західенерго» пов'язане відносинами контролю, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», із ТОВ «Д.Трейдінг», тобто є єдиним суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (12) У зв'язку із цим до ТОВ «Д.Трейдінг» надіслано вимогу державного уповноваженого від 28.10.2019 № 143-26.13/01-13923 щодо надання інформації, зокрема інформацію в електронній формі у форматі «.xls» (Microsoft Office Excel 2003). На вищезазначену вимогу Товариство надало інформацію листом від 26.11.2019 № 6898 та листом від 27.11.2019 № 6898-1 на електронних носіях DVD-R диск, серійний номер CMDR47G-CFMWM03-0153-P513 та DVD-R диск, серійний номер CMDR47G-CFMWMC3-0153-P513.
- (13) Також у Вимозі зазначалося, що відповідно до пунктів 13, 14 та 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) дії з неподання інформації у встановлені строки, подання інформації в неповному обсязі у встановлені строки, подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України визнаються порушенням законодавства про захист економічної конкуренції і тягнуть за собою відповідальність, встановлену статтею 52 зазначеного Закону.

- (14) Проте інформація, отримана від ТОВ «Д.Трейдінг», є недостовірною, зокрема, дані, наведені в таблиці № 14 додатка № 7 «Обсяги продажів електроенергії Товариством протягом липня-жовтня 2019 року на ринку ДД в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС»; у таблиці № 18 додатка № 8 «Перелік контрагентів та обсяги проданої Товариством електричної енергії за двосторонніми договорами протягом липня-жовтня 2019 року в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС»; у таблиці № 21 додатка № 9 «Перелік контрагентів та обсяги купленої Товариством електричної енергії за двосторонніми договорами протягом липня-жовтня 2019 року в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС»; у таблиці № 25 додатка 10 «Обсяги купівлі електричної енергії на ринку двосторонніх договорів (ДД) в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС» у липні-жовтні 2019 року».
- (15) У таблиці № 14 додатка 7 «Обсяги продажів електроенергії Товариством протягом липня-жовтня 2019 року на ринку ДД в торговій зоні «Острів Бурштинської ТЕС» обсяги продажів за кожний місяць сумарно не збігаються з обсягами, вказаними за весь відповідний період.
- (16) Крім того, ТОВ «Д.Трейдінг» надало інформацію в захищеному форматі, який унеможлилював перевірку даних у файлах за допомогою функцій Microsoft Office Excel, у зв'язку із чим працівникам Комітету потрібно було перевіряти великі обсяги інформації сторонніми засобами (калькулятор), що затягувало розгляд справи. На підставі того, що Товариство надало інформацію на вимогу від 28.10.2019 № 143-26.13/01-13923 у захищеному форматі, Товариству надіслано вимогу державного уповноваженого від 03.12.2019 № 143-26.13/01-15923, в якій відповідно до статей 3, 7, 16, 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» було запропоновано протягом 3 календарних днів з дня отримання вимоги надати Комітету відповідну інформацію, а саме: надати доступ до інформації, наданої Товариством на електронних носіях: DVD-R диск, серійний номер CMDR47G-CFMWM03-0153-P513 та DVD-R диск, серійний номер CMDR47G-CFMWMC3-0153-P513, шляхом надання пароля або повторно надати інформацію в електронній формі у форматі «.xls», який надає можливість використовувати всі функції програми Excel.
- (17) *[Інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (18) Тобто, Товариство надало ту ж саму інформацію, що й листом від 26.11.2019 № 6898 та листом від 27.11.2019 № 6898-1, де працівником Комітету було знайдено недостовірну інформацію.
- (19) У зв'язку з виявленням недостовірної інформації, працівником Комітету було здійснено телефонний дзвінок ТОВ «Д. Трейдінг» з метою уточнення зазначеної інформації.
- (20) ТОВ «Д.Трейдінг» у листі від 13.12.2019 вх. № 8-01/1287-кі, після додаткового опрацювання інформації, надало уточнену інформацію, в якій, зокрема, були вказані виправлення та коригування даних, допущених у наступних таблицях.
- (21) *[Інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (22) *[Інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (23) *[Інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (24) Слід зазначити, що ТОВ «Д.Трейдінг» відповідно до розпорядження державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 11 грудня 2019 року № 01/459-р було визнано співвідповідачем у справі № 143-26.13/108-19.

- (25) Отже, ТОВ «Д.Трейдінг» надало недостовірну інформацію Антимонопольному комітету України листом № 6898 від 26.11.2019 (вх. № 8-01/1207-кі від 29.11.2019) та листом № 6898-1 від 27.11.2019 (вх. № 8-01/1198-кі від 27.11.2019).

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (26) 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.
- (27) 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.
- (28) Відповідно до статті 9 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» Голова Комітету має статус державного уповноваженого, передбачений цим Законом.
- (29) Згідно з частиною сьомою статті 6 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» державний уповноважений Комітету є органом Комітету.
- (30) Відповідно до статті 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» державний уповноважений Комітету 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.
- (31) Положеннями статей 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, що вимоги державного уповноваженого Комітету 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 державного уповноваженого Комітету подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, в тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання Комітетом завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (32) Згідно з пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» подання недостовірної інформації Комітету є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (33) Отже, дії ТОВ «Д.Трейдінг», що полягають у поданні недостовірної інформації Комітету листом № 6898 від 26.11.2019 (вх. № 8-01/1207-кі від 29.11.2019) та листом № 6898-1 від 27.11.2019 (вх. № 8-01/1198-кі від 27.11.2019) на вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України № 143-26.13/01-13923 від 28.10.2019, є порушенням, передбаченим пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

6. СПРОСТУВАННЯ ЗАПЕРЕЧЕНЬ ВІДПОВІДАЧА

- (34) Листом Комітету № 143-26.13/01-2301 від 12.02.2020 Відповідачу було надіслано копію подання про попередні висновки у Справі.
- (35) Відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303509052835 подання про попередні висновки було вручено представнику ТОВ «Д.Трейдінг» 14.02.2020.
- (36) Під час слухання справи № 143-26.13/9-20 на засіданні Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України Відповідачем було надано заперечення на подання про попередні висновки.
- (37) *[Інформація визначена відповідачем як інформація з обмеженим доступом].*
- (38) Зазначені заперечення не спростовують порушення, передбачене пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ

- (39) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, що дії Відповідача, які полягають у поданні недостовірної інформації Комітету на вимогу Голови Комітету – державного уповноваженого від 28.10.2019 № 143-26.13/01-13923, становлять порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (40) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції», порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (41) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 15 статті 50 цього Закону, органи Комітету накладають штраф на суб'єктів господарювання 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.
- (42) Відповідно до інформації, отриманої від ТОВ «Д.Трейдінг» (лист від 10.03.2020 № 274), та від Державної податкової служби України листом від 12.03.2020 № 262715/99-00-04-02-01-05 (вх. № 7-01/3362 від 13.03.2020), чистий дохід ТОВ «Д.Трейдінг» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік становив 40 629 405,0 тис. грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та 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), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Д.Трейдінг» (вул. Льва Толстого, буд. 57, м. Київ, 01032, ідентифікаційний код юридичної особи 42751799) вчинило порушення, передбачене пунктом 15 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання недостовірної інформації Антимонопольному комітету України листом № 6898 від 26.11.2019 (вх. № 8-01/1207-кі від 29.11.2019) та листом № 6898-1 від 27.11.2019 (вх. № 8-01/1198-кі від 27.11.2019) на вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України № 143-26.13/01-13923 від 28.10.2019.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Д.Трейдінг» штраф у розмірі 82 600 (вісімдесят дві тисячі шістсот) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ