



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЙНІ РОЗ'ЯСНЕННЯ

03 липня 2020 р.

Київ

№ 24-pp

Щодо підходів до застосування частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

Відповідно до частини шостої статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) з метою однакового застосування норм статті 46 Закону в частині підходів щодо виконання рекомендацій органів Антимонопольного комітету України, Антимонопольний комітет України (далі – Комітет) дає наступні рекомендаційні роз'яснення:

Частиною першою статті 46 Закону встановлено, що органи Комітету наділені повноваженнями надавати рекомендації у формі листа. Рекомендації надаються у наступних випадках:

1) при проведенні дослідження ринку, при розгляді заяви про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, без порушення провадження у справі;

2) у межах розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі – справа про порушення), тобто після прийняття передбаченого частиною першою статті 37 Закону розпорядження про початок розгляду справи.

Рекомендації надаються стосовно припинення дій, які містять ознаки порушення, усунення причин виникнення цих порушень і умов, що їм сприяють, а у разі, якщо порушення припинено, – щодо вжиття заходів для усунення наслідків цих порушень.

Таким чином, в обох випадках надання рекомендацій передбачає встановлення органами Комітету ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Рекомендації надаються органом Комітету стосовно дій, що містять ознаки порушень, справи про які підвідомчі цьому органу відповідно до пунктів 4 – 10-2 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної

конкуренції, затверджених розпорядженням Комітету від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 р. за № 90/299 (зі змінами) (далі – Правила).

Частина перша статті 37 Закону встановлює, що при виявленні, в тому числі за власною ініціативою, ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Комітету мають прийняти розпорядження про початок розгляду справи.

Проте, частина третя статті 46 Закону встановлює виняток. Проведення у справі не розпочинається за одночасної наявності таких обставин:

- 1) особі надано рекомендації згідно із частиною першою статті 46 Закону і ці рекомендації виконано;
- 2) порушення, стосовно якого надавалися рекомендації, не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції;
- 3) порушення, стосовно якого надавалися рекомендації, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству;
- 4) вжито відповідні заходи для усунення наслідків порушення.

Отже, якщо дії, що мають ознаки порушення, призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції та/або завдали значних збитків окремим особам чи суспільству, незважаючи на виконання рекомендацій, має бути розпочата справа про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та за результатами її розгляду прийняте рішення, передбачене статтями 48 чи 49 Закону.

Немає підстав для надання рекомендацій відповідно до статті 46 Закону стосовно дій, які є завершеними, а тому не могли і не можуть бути припиненими, зокрема, дій, що мають ознаки порушень, передбачених пунктом 4 частини другої статті 6 Закону (коли спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів вже відбулось), пунктами 4, 12, 13, 14, 15, 16 та 19 статті 50 Закону.

Частина друга статті 46 Закону встановлює, що особи, яким надано рекомендації, мають обов'язок повідомити про результати їх розгляду у строки, встановлені законодавством про захист економічної конкуренції або органом Комітету.

Отже, невиконання рекомендацій та/або недотримання вимог частини другої статті 46 Закону щодо повідомлення про розгляд рекомендацій органу Комітету тягне за собою прийняття розпорядження про початок розгляду справи за виявленими ознаками порушення.

Якщо повідомлення про виконання рекомендацій було надано з порушенням строків, визначених у частині другій статті 46 Закону або визначених органом

Комітету, але до прийняття розпорядження про початок розгляду справи, розпорядження про початок розгляду справи доцільно приймати з урахуванням аналізу стану фактичного виконання рекомендацій.

Щодо підтвердження факту виконання рекомендацій, наданих поза межами розгляду справи

Стан виконання рекомендації наданих у порядку статті 46 Закону оцінює той орган Комітету, який надав відповідні рекомендації.

Факт виконання рекомендацій, наданих колегіальним органом Комітету поза межами розгляду справи, зазначається у протокольному рішенні.

У протокольному рішенні колегіального органу Комітету поряд із встановленням факту виконання наданих рекомендацій може бути зазначено про наявність інших обставин, передбачених частиною третьою статті 46 Закону, а саме:

порушення, стосовно якого надавалися рекомендації, не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції;

порушення, стосовно якого надавалися рекомендації, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству;

вжито відповідні заходи для усунення наслідків порушення.

Державний уповноважений у випадку, якщо рекомендації відповідно до статті 46 Закону надавалися ним у процесі розгляду заяви, подання органу державної влади, органу місцевого самоврядування, органу адміністративно-господарського управління та контролю без прийняття розпорядження про початок розгляду справи, за умови виконання вимог частини третьої статті 46 Закону надає мотивовану відповідь про відмову в розгляді справи відповідно до пункту 1 частини першої статті 16 Закону України «Про Антимонопольний комітет України».

Відмовити у початку розгляду справи у зв'язку з дотриманням вимог частини третьої статі 46 Закону в процесі розгляду заяви, подання державного органу може також Комітет як колегіальний орган на підставі повноважень, передбачених частиною третьою статті 13 Закону «Про Антимонопольний комітет України».

У відповіді про відмову в розгляді справи поряд із встановленням факту виконання наданих рекомендацій має бути зазначено про наявність інших обставин, передбачених частиною третьою статті 46 Закону.

Факт виконання положень рекомендацій встановлюється органом Комітету на підставі подання структурного підрозділу Комітету, територіального відділення Комітету.

У поданні обов'язково має бути зазначено:

- 1) реквізити та зміст наданих рекомендацій;
- 2) фактичні обставини, що свідчать про виконання рекомендацій;
- 3) фактичні обставини, які свідчать про те, що відповідні дії на день внесення подання не призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції;
- 4) фактичні обставини, які свідчать про те, що відповідні дії на день внесення подання не завдали значних збитків окремим особам чи суспільству;
- 5) фактичні обставини, які свідчать про вжиття відповідних заходів для усунення наслідків порушення, якщо такі наслідки мали місце.

Зазначене подання складається та вноситься структурним підрозділом до відповідного органу Комітету.

Щодо застосування норм частини третьої статті 46 Закону під час розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції

Згідно з абзацом дванадцятим частини першої статті 48 Закону за результатами розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Комітету можуть прийняти рішення про закриття провадження у справі.

Відповідно до частини третьої статті 46 Закону, за умови виконання положень рекомендацій, 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.

Отже, виконання положень рекомендацій є підставою для прийняття рішення про закриття провадження у справі відповідно до абзацу дванадцятого частини першої статті 48, частини третьої статті 46 Закону, 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.

Рішення про закриття провадження у справі з підстав, передбачених частиною третьою статті 46 та абзацом дванадцятим частини першої статті 48 Закону, приймається органом Комітету, який розглядає відповідну справу про порушення.

Пропозиції відповідному органу Комітету про закриття провадження у справі у зв'язку з наявністю підстав, передбачених частиною третьою статті 46 Закону, викладаються у поданні з попередніми висновками, які надсилаються сторонам та третім особам відповідно до п. 26 Правил.