



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

02 червня 2023 р.

Київ

№ 7-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Голова Антимонопольного комітету України – державний уповноважений під час проведення досліджень на предмет наявності в діях операторів газорозподільних систем ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке полягало в заниженні даних протягом листопада 2020 року та травня 2022 року про остаточні прогнозовані обсяги відборів / споживання споживачів пов'язаних газопостачальних компаній, що не вимірюються щодобово, на підставі яких здійснюється попередня алокація, до обсягів реальних подач природного газу пов'язаних газопостачальних компаній в газотранспортну систему, на підставі доручень в. о. Голови Антимонопольного комітету України від 18.06.2021 № 13-06/607 та Голови Антимонопольного комітету України від 06.09.2022 № 13-01/240 направила до товариства з обмеженою відповідальністю «ЙЕ Енергія» вимогу про надання інформації № 128-29.3/01-3125е від 11.11.2022.

Товариство з обмеженою відповідальністю «ЙЕ Енергія» подало інформацію в неповному обсязі на вимогу Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого № 128-29.3/01-3125е від 11.11.2022 у встановлений ним строк.

У зв'язку із цим, розпочато справу № 128-26.13/79-22 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ЙЕ Енергія» законодавства про захист економічної конкуренції.

За результатами розгляду справи № 128-26.13/79-22 дії товариства з обмеженою відповідальністю «ЙЕ Енергія» кваліфіковано як порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України на вимогу Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого № 128-29.3/01-3125е від 11.11.2022 у встановлений ним строк.

На порушника накладено штраф у розмірі 36 171 120 тис. грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, створена відповідно до наказу Голови Антимонопольного комітету України від 01.06.2023 № 31-ОД, розглянувши матеріали справи № 128-26.13/79-22 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ЙЕ Енергія» законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Департаменту досліджень і розслідувань ринків паливно-енергетичного комплексу та житлово-комунального господарства від 23.03.2023 № 128-26.13/79-22/90-спр (далі – Подання),

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Вчинення порушення, передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України (далі – Комітет) на вимогу Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 11.11.2022 № 128-29.3/01-3125е у встановлений ним строк.

2. ВІДПОВІДАЧ

- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «ЙЕ Енергія» (далі – ТОВ «ЙЕ Енергія», Товариство) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (3) Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності Товариства є: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (4) Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (5) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 12.12.2022 № 01/257-р розпочато розгляд справи № 128-26.13/79-22 за ознаками вчинення ТОВ «ЙЕ Енергія» порушення, передбаченого пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України на вимогу Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 11.11.2022 № 128-29.3/01-3125е у встановлений ним строк.
- (6) Листом Комітету від 13.12.2022 № 128-26.13/01-4408е Товариство повідомлено про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (7) Листом Комітету від 23.03.2023 № 128-26.13/01-5273е відповідачу було надіслано копію Подання.
- (8) Листом від 10.04.2023 № 167-СЛ-88-0423 (вх. Комітету № 8-01/453-кі від 12.04.2023) ТОВ «ЙЕ Енергія» надало відповідь на Подання.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (9) В Комітеті здійснюються дослідження на предмет наявності в діях операторів газорозподільних систем (далі – Оператори ГРМ) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке полягало в заниженні даних протягом листопада 2020 року та травня 2022 року про остаточні прогнозовані обсяги відборів / споживання споживачів пов'язаних газопостачальних компаній, що не вимірюються щодобово, на підставі яких здійснюється попередня алокація, до обсягів реальних подач природного газу пов'язаних газопостачальних компаній в газотранспортну систему (далі – Дослідження).
- (10) З метою повного, всебічного та об'єктивного проведення Досліджень, керуючись статтями 7, 16, 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України», на адресу ТОВ «ЙЕ Енергія» було направлено вимогу Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 11.11.2022 № 128-29.3/01-3125е (далі – Вимога), у якій Товариству запропоновано у 10-денний строк із дня

отримання Вимоги надати Комітету інформацію.

- (11) Одночасно у Вимозі зазначалось, що відповідно до статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» вимоги органу Комітету є обов'язковими для виконання у визначені ним строки. Відповідно до статті 22¹ зазначеного Закону суб'єкти господарювання, інші юридичні особи, їх структурні підрозділи, філії, представництва, їх посадові особи та працівники, фізичні особи зобов'язані на вимогу органу Комітету подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, у тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання Комітетом завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (12) Згідно з пунктами 13, 14, 15 статті 50 та статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» неподання органу Комітету інформації у встановлені строки, подання інформації в неповному обсязі у встановлені строки, подання недостовірної інформації визнаються порушенням законодавства про захист економічної конкуренції і тягнуть за собою відповідальність у вигляді штрафу в 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.
- (13) Отже, Товариство було проінформовано про правові наслідки неподання інформації у встановлений строк, подання недостовірної інформації або подання інформації в неповному обсязі.
- (14) Крім того, у Вимозі зазначалось, що в разі відсутності можливості надання запитуваної інформації у визначений вимогою строк – не пізніше кінцевої дати для надання відповіді, зазначеної в цій Вимозі, Товариство може звернутися до Комітету з обґрунтованим клопотанням про продовження строку на надання інформації на Вимогу з поясненням причин неможливості надання запитуваної інформації у визначений Вимогою строк.
- (15) Відповідно до повідомлення про вручення рекомендованого поштового відправлення № 0303515291469 Товариство отримало Вимогу 17.11.2022.
- (16) Враховуючи зазначене, останній день надання інформації на Вимогу припадав на 27.11.2022.
- (17) Відповідно до частини другої статті 62 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у разі коли останній день припадає на неробочий день, днем закінчення строку вважається перший наступний за ним робочий день.
- (18) Отже, оскільки 27.11.2022 було неробочим днем, останній день надання інформації на Вимогу припадав на 28.11.2022.
- (19) Інформація від ТОВ «ЙЕ Енергія» на Вимогу надійшла листом від 25.11.2022 № 167-Сл-2053-1122 (вх. Комітету № 8-01/9745 від 28.11.2022) у неповному обсязі.
- (20) Так, зокрема, у пункті 1.3 Вимоги Комітет вимагав надати інформацію щодо переліку дієздатних фізичних осіб, що є: чоловіком (дружиною), батьками, дітьми, братами, сестрами фізичних осіб, які входять до складу суб'єктів господарювання, які пов'язані з Товариством відносинами контролю, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за формою, наведеною в таблиці.
- (21) У відповідь на пункт 1.3 Вимоги ТОВ «ЙЕ Енергія» листом від 25.11.2022 № 167-Сл-2053-1122 (вх. Комітету № 8-01/9745 від 28.11.2022) повідомило, що інформація відсутня, оскільки фізичні особи не надали згоду на розповсюдження персональних даних та передачу своїх даних третім особам.

- (22) При цьому інформацію на пункти 1.1 та 1.2 Вимоги ТОВ «ЙЕ Енергія» надало в повному обсязі.
- (23) Отже, Товариство надало інформацію на Вимогу в неповному обсязі у встановлений державним уповноваженим строк, що перешкоджає повному, всебічному та об'єктивному проведенню Досліджень.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧА

- (24) Згідно зі статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема, у частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (25) 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, у тому числі з обмеженим доступом.
- (26) Згідно із частиною сьомою статті 6 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» державний уповноважений Комітету є органом Комітету.
- (27) Відповідно до статті 9 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» Голова Антимонопольного комітету України має статус державного уповноваженого, передбачений цим Законом.
- (28) 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, у тому числі з обмеженим доступом.
- (29) 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, у тому числі з обмеженим доступом, необхідну для виконання Комітетом завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (30) Відповідно до пункту 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» подання інформації в неповному обсязі Комітету у встановлені органом Комітету строки є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

- (31) Отже, ТОВ «ЙЕ Енергія» вчинило порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», яке полягає в поданні інформації в неповному обсязі Комітету на вимогу Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого від 11.11.2022 № 128-29.3/01-3125є у встановлений ним строк.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧА ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (32) ТОВ «ЙЕ Енергія» листом від 10.04.2023 № 167-СЛ-88-0423 (вх. Комітету № 8-01/453-кі від 12.04.2023) надало свої міркування щодо попередніх висновків у справі, викладених у Поданні (далі – Відповідь на Подання).
- (33) Зокрема, у Відповіді на Подання ТОВ «ЙЕ Енергія» зазначило, що вважає висновки, наведені в Поданні, необґрунтованими, недоведеними, зробленими при неповному з'ясуванні обставин, що мають значення для справи, і не відповідають дійсним її обставинам, із таких підстав:
- Товариство надало Комітету всю інформацію, яка була в нього наявна;
 - збирання та поширення (передача) персональних даних вимагає наявності дозволу від фізичних осіб, дані яких передаються.
- (34) При цьому Товариство зазначило, що запитувана Комітетом інформація не стосується ні господарської діяльності Товариства, ні осіб, які б перебували з Товариством у трудових відносинах чи будь-яких інших, внаслідок яких у Товариства могла б бути запитувана пунктом 1.3 Вимоги інформація про вказаних осіб, а тим більше персональні дані про їх місце проживання, паспортні дані, податкові номери тощо.
- (35) Також ТОВ «ЙЕ Енергія» повідомило, що запитувана в пункті 1.3 Вимоги інформація відсутня не лише в Товариства, а також і в суб'єкта господарювання, пов'язаного з Товариством відносинами контролю, – компанії «T.G.I. GAS HOLDINGS LIMITED», яка є єдиним учасником та володіє 100 % статутного капіталу Товариства.
- (36) Отже, за інформацією Товариства, запитувана в пункті 1.3 Вимоги інформація не була отримана Комітетом у відповідь на запит у зв'язку з:
- відсутністю такої інформації в Товариства;
 - відсутністю такої інформації в суб'єкта господарювання, з яким Товариство пов'язане відносинами контролю;
 - відсутністю дозволу (згоди) від відповідних фізичних осіб на поширення їх персональних даних, що є також необхідним при передаванні персональних даних фізичних осіб.
- (37) Проаналізувавши Відповідь на Подання, Комітет звертає увагу на таке.
- (38) Під час надання Товариством інформації на пункт 1.3 Вимоги Товариство не надало підтвердження того, що фізичні особи не надали згоду на розповсюдження персональних даних, а також не було надано підтверджувальних копій таких звернень Товариства до них.
- (39) При цьому твердження щодо відсутності в Товариства інформації та відсутності дозволу (згоди) від відповідних фізичних осіб на поширення їхніх персональних даних протирічать одне одному.
- (40) Одночасно звертаємо увагу, що Комітет не запитував у Товариства інформації щодо фізичних осіб, що є: чоловіком (дружиною), батьками, дітьми, братами, сестрами

фізичних осіб, які не мають відношення до Товариства та суб'єктів господарювання, з якими Товариство не пов'язане відносинами контролю.

- (41) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (42) 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.
- (43) З огляду на зазначене термін «контроль» має дуже широке тлумачення і включає в себе не лише права володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною безпосередньо, а й через пов'язаних осіб.
- (44) Отже, інформація стосовно осіб, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність ТОВ «ЙЕ Енергія» серед акціонерів товариства та їх засновників (учасників, акціонерів), безпосередньо стосується господарської діяльності Товариства.
- (45) При цьому, відповідно до частини першої статті 63 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкти господарювання, пов'язані відносинами контролю відповідно до статті 1 цього Закону, зобов'язані забезпечувати обмін інформацією між собою, у тому числі стосовно випадків, передбачених частиною другою статті 22 цього Закону, та вживати інших заходів у такий спосіб та у такому обсязі, які б забезпечували запобігання вчиненню порушень законодавства про захист економічної конкуренції.
- (46) Частиною другою статті 63 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що невиконання суб'єктами господарювання вимог частини першої цієї статті не звільняє інших суб'єктів господарювання, яким повинна бути надана інформація чи які повинні були вжити інших заходів, від відповідальності.
- (47) Тобто отримання інформації щодо фізичних осіб надає Комітету можливість оцінити їх вплив, прямий та опосередкований, на діяльність Товариства й суб'єктів господарювання, пов'язаних відносинами контролю, а також оцінити частку суб'єкта господарювання з урахуванням всіх відносин контролю на ринку тощо.
- (48) Отже, Товариство надало інформацію в неповному обсязі на Вимогу у встановлений Головою Антимонопольного комітету України – державним уповноваженим строк.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ

- (49) Доказами, зібраними у справі, доведено, що дії ТОВ «ЙЕ Енергія», які полягають у поданні інформації в неповному обсязі Комітету на Вимогу у встановлений Головою Антимонопольного комітету України – державним уповноваженим строк, є порушенням, передбаченим пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (50) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

8. ВИЗНАЧЕННЯ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ ВІДПОВІДАЧА

- (51) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 14 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.
- (52) Дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік ТОВ «ЙЕ Енергія» становить 7 234 224 000 тис. грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 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 (в 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 «ЙЕ Енергія» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) вчинило порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді подання інформації в неповному обсязі Антимонопольному комітету України на вимогу Голови Антимонопольного комітету України – державного уповноваженого № 128-29.3/01-3125e від 11.11.2022 у встановлений ним строк.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ЙЕ Енергія» штраф у розмірі 36 171 120 (тридцять шість мільйонів сто сімдесят одна тисяча сто двадцять) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини восьмої 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

Ольга ПЩАНСЬКА