



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

02 червня 2023 р.

Київ

№ 9-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Під час розгляду справи № 145-26.13/152-21 щодо дотримання, зокрема, товариством з обмеженою відповідальністю «ФК «ФІНГАРАНТ» (далі – ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ»)) вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час підготовки та участі у процедурах закупівлі державний уповноважений Антимонопольного комітету України направив ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» вимогу від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909 (далі – Вимога), у якій відповідно до статей 7, 16, 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» вимагалось у 10-денний строк із дня отримання вимоги надати Антимонопольному комітету України (далі – Комітет) визначену інформацію та належним чином завірені копії документів.

У встановлений державним уповноваженим Комітету строк ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» не надало інформації на Вимогу.

За результатом розгляду справи № 145-26.13/16-23 дії ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» визнано порушенням, передбаченим пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації Антимонопольному комітету України на вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909 у встановлений ним строк.

На порушника накладено штраф у розмірі 889 (вісімсот вісімдесят дев'ять) грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 145-26.13/16-23 (далі – Справа) про порушення ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Управління розслідувань окремих видів антиконкурентних узгоджених дій з попередніми висновками від 18.04.2023 № 145-26.13/16-23/110-спр,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет Справи

- (1) Порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» на вимогу державного уповноваженого Комітету від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909 у встановлений ним строк.

2. Відповідач

- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «ФК «ФІНГАРАНТ» (*Інформація, доступ до якої обмежено*)
- (3) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» зареєстровано 10.06.2014, основним видом діяльності товариства є надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна (код КВЕД 68.20).
- (4) Тобто ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» (далі – Відповідач) здійснює господарську діяльність та є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Процесуальні дії

- (5) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 27.02.2023 № 03/30-р (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 145-26.13/16-23 за ознаками вчинення ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» порушення, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації Антимонопольному комітету України на вимогу державного уповноваженого Комітету від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909 у встановлений ним строк.
- (6) Листом Комітету від 28.02.2023 № 145-26.13/03-1298 ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» направлено копію Розпорядження.
- (7) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515475691 ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» отримало 03.03.2023 лист Комітету від 28.02.2023 № 145-26.13/03-1298 з копією Розпорядження.
- (8) Листом Комітету від 18.04.2023 № 145-26.13/03-2530 Відповідачу було надіслано копію подання від 18.04.2023 № 145-26.13/16-23 /110-спр з попередніми висновками у Справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі – Подання).
- (9) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515306717 ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» отримало 21.04.2023 лист Комітету від 18.04.2023 № 145-26.13/03-2530 з копією Подання.
- (10) Листом від 02.05.2023 № 11/2023 (вх. Комітету № 8-01/6470 від 03.05.2023) ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» надало свої заперечення на Подання.

4. Обставини Справи

- (11) В Комітеті здійснювався розгляд справи № 145-26.13/152-21 (далі – Справа), розпочатої за ознаками вчинення, зокрема, ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» (ідентифікаційний код юридичної особи 39255883) порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів за лотом № 443559 щодо продажу «ПОТЕКА: Майновий комплекс, загальною площею 5773,7 кв.м., що розташований за адресою: Київська область, Броварський район, с. Пухівка, вул. Радгоспна, 37», проведених відділом примусового виконання рішень

Департаменту державної виконавчої служби Міністерства юстиції України на майданчику державного підприємства «СЕТАМ».

- (12) Під час розгляду Справи виникла потреба у встановленні додаткових обставин, що стосуються діяльності ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ», підготовки й участі цього товариства в електронних торгах за лотом № 443559 щодо продажу «ПОТЕКА: Майновий комплекс, загальною площею 5773,7 кв.м., що розташований за адресою: Київська область, Броварський район, с. Пухівка, вул. Радгоспна, 37», проведених відділом примусового виконання рішень Департаменту державної виконавчої служби Міністерства юстиції України на майданчику державного підприємства «СЕТАМ».
- (13) На підставі наведеного та керуючись статтями 7, 16, 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України», на адресу ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» була направлена вимога державного уповноваженого Комітету від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909 (далі – Вимога). У Вимозі від ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» вимагалось протягом 10 календарних днів із дня отримання Вимоги надати Комітету інформацію та належним чином завірені копії документів.
- (14) У Вимозі повідомлялося про те, що відповідно до статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» вимоги органу Антимонопольного комітету України є обов'язковими для виконання у визначені ним строки. Відповідно до статті 22¹ зазначеного Закону 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 органу Антимонопольного комітету України, голови територіального відділення Антимонопольного комітету України, уповноважених ними працівників Антимонопольного комітету України, його територіального відділення подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, у тому числі з обмеженим доступом, необхідну для виконання Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (15) Одночасно у Вимозі зазначалось, що згідно з пунктами 13, 14, 15 статті 50 та статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» неподання органу Антимонопольного комітету України інформації в установлені 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 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.
- (16) Отже, ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» було проінформовано про правові наслідки неподання інформації у встановлений строк, подання недостовірної інформації або інформації в неповному обсязі.
- (17) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515319592 (далі – лист № 0303515319592) ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» отримало Вимогу 08.11.2022.
- (18) Отже, останній день надання ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» інформації на Вимогу припадав на 18.11.2022.

- (19) Листом від 15.11.2022 № 10-3/09 (вх. Комітету № 8-03/9133 від 17.11.2022) ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» звернулося з проханням продовжити термін надання Комітету запитуваної інформації.
- (20) Листом Комітету від 21.11.2022 № 145-29.3/04-3427е термін надання інформації на Вимогу було продовжено до 25.11.2022.
- (21) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515093730 лист Комітету від 21.11.2022 № 145-29.3/04-3427е (далі – лист № 0303515093730) ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» отримало 29.11.2022.
- (22) За інформацією АТ «Укрпошта» (*Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (23) Листом від 28.11.2022 № 10-3/09-1 (вх. Комітету № 8-04/9990 від 30.11.2022) ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» повідомило, зокрема, що інформацію буде надано в найкоротший термін.
- (24) Неподання Комітету запитуваної у Вимозі інформації у строки, встановлені державним уповноваженим Комітету, перешкоджало розгляду справи № 145-26.13/152-21.
- (25) Інформації на Вимогу від ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» до Комітету не надходило.
- (26) Отже, в установленій державним уповноваженим Комітету строк інформації від ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» на Вимогу не було надано Комітету.

5. Кваліфікація порушення Відповідачем конкурентного законодавства

- (27) 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.
- (28) 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.
- (29) Згідно із 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 органу Антимонопольного комітету України, голови територіального відділення Антимонопольного комітету України, уповноважених ними працівників Антимонопольного комітету України, його територіального відділення подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, у тому числі з обмеженим доступом, необхідну для виконання Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції та про державну допомогу суб'єктам господарювання.
- (32) Згідно з пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» неподання інформації Антимонопольному комітету України у встановлені органами Антимонопольного комітету України строки є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (33) Отже, дії ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» у вигляді неподання Антимонопольному комітету України інформації на вимогу державного уповноваженого Антимонопольному комітету України від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909 у встановлений ним строк є порушенням, передбаченим пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (34) Листом Комітету від 18.04.2023 № 145-26.13/03-2530 Відповідачу було надіслано копію Подання.
- (35) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515306717 ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» отримало 21.04.2023 лист Комітету від 18.04.2023 № 145-26.13/03-2530 з копією Подання.
- (36) Листом від 02.05.2023 № 11/2023 (вх. Комітету № 8-01/6470 від 03.05.2023) ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» надало свої заперечення на Подання:
- (37) Так, ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» повідомило, що *«своїм листом № 145-29.3/03-430e від 26.05.2022 року Комітет повідомив нас, що відповідно до Указу Президента «Про введення воєнного стану в Україні» від 24.02.2022 № 64/2022, затвердженого Законом України від 24.02.2022 № 2102-IX, та розпорядження Комітету від 03.03.2022 № 1-р/п перебіг строків надання інформації на вимогу зупинено до припинення чи скасування воєнного стану. При цьому зазначені нормативно-правові акти не позбавляють ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» права надати Комітету визначену у вимозі інформацію до кінцевого строку надання інформації, який продовжено на 30 днів після закінчення чи скасування воєнного стану.*
- (38) *У зв'язку з цим, ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» вважає, що надаючи інформацію на документи на попередні запити Комітету, ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» користувалося правом надати Комітету визначену у вимозі інформацію до скасування воєнного стану, розраховуючи, що факт такого сприяння буде врахований Комітетом при розгляді справи на засадах пропорційності недискримінаційності та розумності.*

- (39) *На теперішній момент воєнний стан не скасовано, тому ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» згідно одержаної від Комітету інформації має лише зобов'язання подати Комітету протягом 30 днів після закінчення чи скасування воєнного стану».*
- (40) Зазначені заперечення спростовуються таким:
- (41) Відповідно до пункту 10 розпорядження Антимонопольного комітету України «Про деякі питання організації діяльності Антимонопольного комітету України в умовах воєнного стану» від 03.03.2022 № 1-рп зупинено перебіг строків надання інформації на вимоги та інші запити державних уповноважених Антимонопольного комітету України, строки надання відповідей щодо яких припадали на 25 лютого 2022 року та пізніше.
- (42) У той же час слід зазначити, що вказаний пункт розпорядження не стосується вимог, які Комітет надіслав після 25 лютого 2022 року.
- (43) При цьому лист Комітету від 26.05.2022 № 145-29.3/03-430е стосувався вимоги від 02.02.2022 № 145-26.13/05-1222, а Вимога, неподання інформації на яку є предметом розгляду справи № 145-26.13/16-23, від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909, тобто надіслана після 25 лютого 2022 року.
- (44) Також ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» зазначає: «Своїми листами № 10-3/09 від 15.11.2022 та № 10-03/09-1 від 28.11.2022 ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» надав пояснення щодо причин ненадання відповіді на лист Комітету від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909, а саме у зв'язку з післяопераційним лікуванням керівника і єдиного працівника на той момент та надав підтверджуючі документи.
- (45) *Згідно інформації, вказаної в Поданні, останнє повідомлення Комітету про надання відтермінування лише до 25.11.2022 р. було одержано ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» лише 29.11.2022р., а клопотання ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» щодо запевнення про надання даної інформації було одержано Комітетом 30.11.2022р.*
- (46) *В той же час, Подання у справі № 145-26.13/152/-21 датовано датою 30.11.2022р., що не дає пояснення, як неподання даної інформації перешкоджало розгляду справи № 145-26.13/152-21, оскільки ТОВ «ФК «Фінгарант» не міг надати таку інформацію до оформлення результатів розгляду справи в Подання. При цьому витребовування інформація та документи були принесені директором на слухання справи 15.12.2022р., але не були запитані членами комітету.*
- (47) *Оскільки, як зазначено в Поданні, дана інформація необхідна була для розгляду справи № 145-26.13/152-21, рішення за якою вже винесено в максимальній сумі штрафу, то необхідність подання такої інформації від ТОВ «ФК «Фінгарант» до 17.04.2023 р. (п. 20 Подання) взагалі не обґрунтовано Комітетом».*
- (48) Зазначені заперечення спростовуються таким:
- (49) Відповідно до статті 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» вимоги органу Антимонопольного комітету України є обов'язковими для виконання у визначені ним строки. Відповідно до статті 22¹ цього ж Закону 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 органу Антимонопольного комітету України подавати документи, предмети чи інші носії

інформації, пояснення, іншу інформацію, у тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю, необхідну для виконання Антимонопольним комітетом України завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.

- (50) Обов'язок надання інформації на запит (вимогу) уповноваженої особи Комітету суб'єкт господарювання повинен виконувати незалежно від стадії розгляду органом Комітету справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (51) Складання подання з попередніми висновками не спростовує обов'язку Відповідача надавати інформацію на вимогу державного уповноваженого Комітету, при тому що розгляд справи № 145-26.13/152-21 тривав.
- (52) Відсутність керівника суб'єкта господарювання або іншої особи, яка б могла виконувати його функції чи представляти його інтереси, є виключно питанням організації роботи суб'єкта господарювання та його внутрішньої діяльності, вирішення яких (питань) жодним чином не впливає на взаємовідносини суб'єкта господарювання з Комітетом, зокрема, у частині надання інформації на вимогу державного уповноваженого Комітету.
- (53) Законодавство про захист економічної конкуренції не наділяє суб'єкта господарювання правом на власний розсуд вирішувати питання щодо форми, способу та доцільності витребування органом Комітету інформації, необхідної для виконання завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.
- (54) Заперечення ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» не спростовують факту вчинення товариством порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

7. Остаточні висновки Колегії

- (55) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, що дії Відповідача, які полягають у неподанні інформації Антимонопольному комітету України на вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909 у встановлений ним строк, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (56) 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

- (57) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф 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.
- (58) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2022 рік, наданої Комітету листом Державної податкової служби України [лист від 07.03.2023 № 2951/5/09-00-04-03-01-05 (вх. № 7-03/4390 від 08.03.2023)], чистий

дохід ТОВ «ФК «ФІНГАРАНТ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становив 89 000 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 (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 «ФК «ФІНГАРАНТ» (*Інформація, доступ до якої обмежено*) вчинило порушення, передбачене пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді неподання інформації Антимонопольному комітету України на вимогу державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 03.11.2022 № 145-29.3/03-4909 у встановлений ним строк.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ФК «ФІНГАРАНТ» штраф у розмірі 889 (вісімсот вісімдесят дев'ять) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього 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 ПІЩАНСЬКА