



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

05 червня 2025 р.

Київ

№ 238-р

Про перевірку рішення адміністративної колегії
Західного міжобласного територіального
відділення Антимонопольного комітету України
від 27.12.2024 № 63/218-р/к у справі № 63/3-19-60-2023

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши подання першого заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 03.04.2025 № 8-01/1-пр/98-зв та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ ПЕРЕВІРКИ

- (1) Рішення адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 27.12.2024 № 63/218-р/к у справі № 63/3-19-60-2023 (далі – Рішення № 63/218-р/к).

2. ПІДСТАВИ ДЛЯ ПЕРЕВІРКИ

- (2) Заява адвоката Білана П. В., який діє в інтересах товариства з обмеженою відповідальністю «ДІАЛЮКС» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») на підставі ордера (серії ВС № 1339178 від 16.01.2025) від 16.01.2025 б/н (zareestrovana в Комітеті 21.01.2025 за № 8-01/1-пр) (далі – Заява).

3. ЗАЯВНИК

- (3) Товариство з обмеженою відповідальністю «ДІАЛЮКС» (далі – ТОВ «ДІАЛЮКС», Заявник), ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО». Відповідно до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) місцезнаходження ТОВ «ДІАЛЮКС»: «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО»; основним видом діяльності ТОВ «ДІАЛЮКС» є «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО». Засновником, кінцевим бенефіціарним власником та керівником ТОВ «ДІАЛЮКС» є Вакуліч Діана Антонівна.

4. СТОРОНИ У СПРАВІ

- (4) Заявником у справі № 06-02/2021 (далі – Справа) є товариство з обмеженою відповідальністю «ЕКОТЕП» (далі – ТОВ «ЕКОТЕП»), ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО». Відповідно до ЄДР місцезнаходження ТОВ «ЕКОТЕП»: «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО»; основним видом діяльності є «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО»).
- (5) Відповідачем у Справі є ТОВ «ДІАЛЮКС».

5. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ З ПЕРЕВІРКИ РІШЕННЯ

- (6) Розпорядженням першого заступника Голови Комітету – державного уповноваженого від 03.02.2025 № 02/17-р Заяву прийнято до розгляду.

- (7) ТОВ «ДІАЛЮКС» та адвоката Білана П. В. (який діє в інтересах ТОВ «ДІАЛЮКС») повідомлено про прийняття Заяви до розгляду листами від 04.02.2025 № 210-20.6/02/1104є та від 04.02.2025 № 210-20.6/02-1103є відповідно.
- (8) ТОВ «ЕКОТЕП» повідомлено про прийняття Заяви до розгляду листом від 04.02.2025 № 210-20.6/02-1105є.
- (9) Західне міжобласне територіальне відділення Комітету (далі – Відділення) повідомлено про прийняття Заяви до розгляду листом від 04.02.2025 № 210-20.6/02-1106є.
- (10) Перший заступник Голови Комітету – державний уповноважений склав подання від 03.04.2025 № 8-01/1-пр/98-зв про перевірку Рішення № 63/218-р/к (далі – Подання про перевірку).
- (11) Копії Подання про перевірку направлено: ТОВ «ДІАЛЮКС» листом від 04.04.2025 № 210-20.6/02-3695є (відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0601132734368 лист отримано 11.04.2025), ТОВ «ЕКОТЕП» листом від 04.04.2025 № 210-20.6/02-3694є (відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0601132737006 лист отримано 15.04.2025), адвокату Білану П. В. листом від 04.04.2025 № 210-20.6/02-3692є (відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0601132732829 лист отримано 15.04.2025) та Відділенню листом від 04.04.2025 № 210-20.6/02-3693є (лист отримано 04.04.2025).

6. РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (12) В резолютивній частині Рішення № 63/218-р/к адміністративна колегія Відділення постановила:
 - «1. *Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю “Діалюкс” (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО»), вчинило порушення, що передбачене статтею 19 Закону України “Про захист від недобросовісної конкуренції” у вигляді неправомірного використання комерційної таємниці ТОВ “Екотеп”.*
 - 2. *Накласти на товариство з обмеженою відповідальністю “Діалюкс” (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень за порушення, визначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення.*
 - 3. *Зобов’язати товариство з обмеженою відповідальністю “Діалюкс” (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, шляхом припинення використання відомостей, що становлять комерційну таємницю ТОВ “Екотеп”. Строк виконання зобов’язання – 2 місяці з дня отримання рішення».*

7. ДОВОДИ ЗАЯВНИКА

- (13) ТОВ «ДІАЛЮКС» вважає, що Рішення № 63/218-р/к підлягає скасуванню на підставі статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у зв’язку з неповним з’ясуванням обставин, які мають значення для справи; недоведенням обставин, які мають значення для справи і які визнано встановленими; невідповідністю висновків, викладених у рішенні, обставинам справи.
- (14) У Заяві наведено аргументи, які, на думку Заявника, спростовують висновки адміністративної колегії Відділення щодо вчинення ТОВ «ДІАЛЮКС» порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції.
- (15) Зокрема, у Заяві зазначено, що адміністративна колегія Відділення не врахувала, що «наказ ТОВ “ЕКОТЕП” від 04.02.2013 № 0402/13, Положення про комерційну таємницю

та конфіденційну інформацію, “Перелік відомостей, що становить комерційні таємниці Товариства¹” – Додаток “А”, “Перелік відомостей, що становить конфіденційну інформацію Товариства¹” – Додаток “Б” - не надавались для ознайомлення гр. Вакуліч Д.А., ні фактично, ні під особистий підпис останньої».

- (16) Докази, які б підтверджували, що Зобов’язання про нерозголошення комерційної таємниці та конфіденційної інформації ТОВ «ЕКОТЕП» від 14.05.2015 (далі – Зобов’язання про нерозголошення) є Додатком В до Положення про комерційну таємницю та конфіденційну інформацію, у матеріалах Справи відсутні.
- (17) Також Заявник вважає, що матеріали Справи не містять жодного доказу та жодного підтвердження того, що Вакуліч Д. А. знала чи могла знати про Положення про комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП». Відтак Вакуліч Д. А. не знала та не могла знати, які саме відомості належать до комерційної таємниці та конфіденційної інформації ТОВ «ЕКОТЕП», оскільки її «не було ознайомлено з переліком відповідних відомостей у порядку, що передбачений п.2 Наказу №0402/13 від 04.02.2013 р, та п.1 Принципів співпраці».
- (18) У Заяві зазначено, що для вчинення будь-якої дії, яка свідчить про використання комерційної таємниці, необхідно мати доступ до вказаної інформації, а отже, така інформація повинна бути ввірена та передана на будь-яких носіях особі для використання. У той же час трудовий договір та посадова інструкція повинні містити повноваження щодо використання працівником відповідного обсягу інформації у процесі виконання трудових обов’язків, а передання такої інформації має оформлюватися відповідним розпорядчим актом роботодавця. Натомість матеріали Справи не містять доказів передання Вакуліч Д. А. інформації, яка містить комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП».
- (19) Заявник вважає, що доводи адміністративної колегії Відділення щодо завданих збитків ТОВ «ЕКОТЕП» не ґрунтуються на доказах, а формуються виключно на власній суб’єктивній думці, оскільки «належного та законодавчо-регламентованого підтвердження завдання матеріальної шкоди» ТОВ «ЕКОТЕП» не має.
- (20) При цьому Заявник стверджує, що для того щоб встановити збиток, повинно бути досліджено фінансово-аналітичні показники відповідною установою, зокрема, шляхом залучення незалежного аудитора, а не особою, яка прямо заінтересована в наявності відповідних збитків.
- (21) На думку Заявника, адміністративна колегія Відділення усунулася від дослідження обставин щодо можливості фактичного завдання шкоди діловій репутації ТОВ «ЕКОТЕП», при цьому відсутній зв’язок між інкримінованим порушенням та завданням шкоди діловій репутації.
- (22) Заявник зазначає, що ТОВ «ЕКОТЕП» прямо пов’язало факт неправомірності використання комерційної таємниці виключно з випадком, якщо це може завдати шкоди цьому товариству, при цьому жодного належного та допустимого доказу завдання ТОВ «ЕКОТЕП» матеріальної шкоди чи шкоди діловій репутації адміністративна колегія Відділення не встановила.
- (23) З урахуванням наведеного ТОВ «ДІАЛЮКС» просить скасувати Рішення № 63/218-р/к та припинити провадження у Справі.

8. ПЕРЕВІРКА РІШЕННЯ

- (24) За результатами розгляду Заяви, аналізу Рішення № 63/128-р/к та матеріалів Справи

¹ ТОВ «ЕКОТЕП».

встановлено таке.

8.1. Обставини Справи

- (25) ТОВ «ЕКОТЕП» звернулося до Відділення із заявою від 09.09.2023 № 06-09/23 (zareєстрованою у Відділенні 19.09.2023 за № 63-01/43-AM) (далі – Заява про порушення) щодо порушення ТОВ «ДІАЛЮКС» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».
- (26) За інформацією ТОВ «ЕКОТЕП», «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (дата звільнення) Вакуліч Д. А. була працівником ТОВ «ЕКОТЕП» і займала посади «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО».
- (27) ТОВ «ЕКОТЕП» стверджує, що 14.05.2015 Вакуліч Д. А. підписала такі документи: Зобов'язання про нерозголошення та Принципи співпраці менеджера з продажу з адміністрацією компанії «ЕКОТЕП» (посадова інструкція).
- (28) Підписуючи Зобов'язання про нерозголошення, Вакуліч Д. А. зобов'язувалася на період трудових відносин та після їх закінчення не розголошувати відомості, що становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП» та стануть їй відомими під час виконання трудових обов'язків, не передавати третім особам відомості, що становлять комерційну таємницю, без письмової згоди директора ТОВ «ЕКОТЕП», не використовувати інформацію, що становить комерційну таємницю, для зайняття будь-якою діяльністю, що може завдати шкоди ТОВ «ЕКОТЕП» у конкурентній діяльності; у разі звільнення передати протягом 3 днів із моменту прийняття рішення про звільнення всі носії комерційної таємниці та конфіденційної інформації ТОВ «ЕКОТЕП», які перебували в її розпорядженні у зв'язку з виконанням посадових обов'язків.
- (29) У Заяві про порушення зазначено, що незважаючи на підписання Зобов'язання про нерозголошення та *«...будучи ознайомленою із додатками з “Переліком відомостей, що становлять комерційну таємницю Товариства” Вакуліч Д.А., перебуваючи у трудових відносинах із ТОВ “ЕКОТЕП” 19.10.2022 створила ТОВ “ДІАЛЮКС” (стала одноосібним засновником, бенефіціарним власником і водночас директором) та розпочала господарську діяльність з неправомірним використанням комерційної таємниці ТОВ “ЕКОТЕП”»*.
- (30) ТОВ «ЕКОТЕП» зазначає, що під час перебування у трудових відносинах Вакуліч Д. А. стала відома комерційна таємниця ТОВ «ЕКОТЕП», зокрема відомості про партнерів ТОВ «ЕКОТЕП», закупівельні ціни, обсяги закупівлі, що в комплексі є комерційною таємницею ТОВ «ЕКОТЕП» надало можливість Вакуліч Д. А. у січні 2023 року (тобто до припинення трудових відносин із ТОВ «ЕКОТЕП») укласти з окремими суб'єктами господарювання, які були контрагентами ТОВ «ЕКОТЕП», договори з вигіднішими умовами (нижчими цінами на ту саму або аналогічну продукцію), що, на думку ТОВ «ЕКОТЕП», призвело до часткової втрати контрагентів та заподіяння збитків, у тому числі через неможливість реалізувати товарні залишки внаслідок спланованих дій Вакуліч Д. А.
- (31) ТОВ «ЕКОТЕП» стверджує, що не давало дозволу ТОВ «ДІАЛЮКС» на використання комерційної таємниці та вважає, що Вакуліч Д. А., отримавши комерційну інформацію та використавши її в цілях планування та здійснення господарської діяльності, отримала певні економічні переваги, чим завдала ТОВ «ЕКОТЕП» матеріальних збитків та шкоди діловій репутації.
- (32) У таких діях ТОВ «ДІАЛЮКС» вбачаються ознаки порушення законодавства про захист

² ТОВ «ЕКОТЕП».

від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

8.2. Перевірка об'єктивності, всебічності та повноти проведеного розслідування

- (33) За результатами розгляду Заяви про порушення та інформації, отриманої під час розслідування у Справі, адміністративна колегія Відділення з'ясувала, що відповідно до підписаних Зобов'язань про нерозголошення Вакуліч Д. А. як працівник ТОВ «ЕКОТЕП» зобов'язувалася на період трудових відносин із ТОВ «ЕКОТЕП» та протягом 5 (п'яти) років після їх закінчення:
- не розголошувати відомостей, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП», які будуть Вакуліч Д. А. довірені або стануть відомі під час виконання трудових обов'язків або будь-яким іншим чином;
 - не передавати третім особам та не розкривати відомостей, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП», без письмової згоди засновника ТОВ «ЕКОТЕП» або уповноваженої ним особи;
 - чітко виконувати розпорядження керівника ТОВ «ЕКОТЕП», посадові інструкції та положення із забезпечення комерційної таємниці та конфіденційної інформації ТОВ «ЕКОТЕП»;
 - у випадку намагання сторонніх осіб отримати від працівника підприємства відомості, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП», уникнути такого розголошення та терміново повідомити про цей факт керівника ТОВ «ЕКОТЕП»;
 - не використовувати інформацію, що становить комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП», для зайняття будь-якою діяльністю, що може завдати шкоди ТОВ «ЕКОТЕП» у конкурентній діяльності;
 - у випадку звільнення з ТОВ «ЕКОТЕП» (незалежно від причин такого звільнення) передати протягом 3-х днів із моменту прийняття рішення про звільнення всі носії комерційної таємниці та конфіденційної інформації ТОВ «ЕКОТЕП» (магнітні та паперові носії інформації, у тому числі рукописи, чернетки, креслення тощо, кіно- та фотоматеріали, моделі, вироби тощо), які перебували в розпорядженні особи у зв'язку з виконанням посадових обов'язків або з інших причин, передати керівнику ТОВ «ЕКОТЕП» (або іншій особі за вказівкою керівника), про що складається акт прийому-передачі;
 - терміново повідомляти керівника ТОВ «ЕКОТЕП» про втрату носіїв комерційної таємниці та конфіденційної інформації, посвідчень, перепусток, ключів від приміщень ТОВ «ЕКОТЕП» (у тому числі сейфів, шаф), печаток та штампів ТОВ «ЕКОТЕП», про наявність інших обставин, що можуть призвести до розголошення комерційної таємниці, а також про причини та умови таких факторів.
- (34) При цьому адміністративна колегія Відділення зазначила: *«Також, Вакуліч Д. А. була ознайомлена з додатками до “Зобов'язання про нерозголошення комерційної таємниці та конфіденційної інформації товариства з обмеженою відповідальністю “Екотеп”»³, а саме додатком А “Перелік відомостей, що становлять комерційну таємницю Товариства” та додатком Б “Перелік відомостей, що становлять конфіденційну інформацію Товариства”, зобов'язання про нерозголошення комерційної таємниці та конфіденційної інформації ТОВ “Екотеп”».*
- (35) В матеріалах Справи наявні, зокрема, копії таких документів ТОВ «ЕКОТЕП»:
- Зобов'язання про нерозголошення з відміткою (підписом) Вакуліч Д. А. про отримання екземпляра цього документа;

³Зобов'язання про нерозголошення;

- Додаток А «Перелік відомостей, що становлять комерційну таємницю Товариства⁴» (далі – Додаток А) **без будь-яких відміток (підписів)**, у тому числі щодо ознайомлення Вакуліч Д. А. зі змістом цього документа;
 - Додаток Б «Перелік відомостей, що становлять конфіденційну інформацію Товариства⁵» (далі – Додаток Б) з підписом директора ТОВ «ЕКОТЕП» (Босик В. Б.), завірений печаткою, але **без відмітки (підпису)** Вакуліч Д. А. про ознайомлення зі змістом цього документа;
 - Принципи співпраці менеджера з продажу з адміністрацією компанії «ЕКОТЕП» від 14.05.2015 (далі – Принципи співпраці) з **відміткою (підписом)** Вакуліч Д. А. про ознайомлення з документом та згодою на виконання функцій менеджера з продажу;
 - Положення про комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТзОВ «ЕКОТЕП», затверджене наказом від 04.02.2013 № 0402/13 (далі – Положення про комерційну таємницю), **без будь-яких відміток (підписів)**, у тому числі щодо ознайомлення Вакуліч Д. А. зі змістом цього документа.
- (36) При цьому Зобов'язання про нерозголошення і Принципи співпраці не містять переліку відомостей, що становлять комерційну інформацію, також у тексті цих документів відсутнє посилання на будь-який інший документ (додатки), де наведено такий перелік.
- (37) Адміністративна колегія Відділення у Рішенні № 63/128-р/к зазначила, що підписуючи Зобов'язання про нерозголошення, працівники ТОВ «ЕКОТЕП», у тому числі Вакуліч Д.А. *«... прямо зобов'язувались на період трудових відносин та протягом 5 років після їх закінчення не розголошувати відомості»*, що становлять комерційну таємницю, *«зобов'язання було письмово, у тексті Зобов'язання, попереджено про наслідки порушення умов про нерозголошення комерційної таємниці, а саме, про можливість настання кримінальної, дисциплінарної, цивільної правової або іншої відповідальності відповідно до чинного законодавства»*.
- (38) Також у Рішенні № 63/128-р/к зазначено: *«Отже, Заявник вжив належних заходів для збереження секретності комерційної інформації, відповідних обставинам здійснення його господарської діяльності»*. Разом із тим, перебуваючи у трудових відносинах із ТОВ «ЕКОТЕП», Вакуліч Д. А. створила ТОВ «ДІАЛЮКС», яке здійснює господарську діяльність, пов'язану з посередництвом у купівлі-продажу поліграфічних товарів (фарби, клею для ламінації, бази для змішування, лаків та інших подібних товарів), тобто як конкурент ТОВ «ЕКОТЕП», з урахуванням відомостей, які становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП», та неправомірним використанням комерційної таємниці ТОВ «ЕКОТЕП».
- (39) Адміністративна колегія Відділення встановила, що протягом періоду трудових відносин Вакуліч Д. А. з ТОВ «ЕКОТЕП» ТОВ «ДІАЛЮКС» уклало такі договори:
- від 13.04.2023 № А-2 з «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») щодо оренди нежитлових приміщень;
 - від 01.11.2022 № 23/22 з «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний номер фізичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») щодо надання бухгалтерських послуг;
 - від 28.10.2022 № 04/22 з «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний номер фізичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») щодо правового консультування;
 - від 07.04.2023 № 1 з «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний номер фізичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») щодо перевезення вантажів автомобільним транспортом у міжнародному і внутрішньому сполученнях.

⁴ ТОВ «ЕКОТЕП».

⁵ ТОВ «ЕКОТЕП».

- (40) Крім того, ТОВ «ДІАЛЮКС» у період з 01.11.2022 по 07.04.2023 уклало договори поставки з «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») (договір від 02.11.2022 № 0211/1), з «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») (договір від 01.03.2023 № 0103/1), з «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») (договір від 01.11.2022 № 0111/1).
- (41) А також здійснювало реалізацію поліграфічних матеріалів (добавок, стрічок, клею, лаків УФ, праймерів, фарби, бази, ізопропанолу, фольги, палітурного матеріалу) таким суб'єктам господарювання: «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО»), «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО»), «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО») (інформація підтверджується матеріалами Справи).
- (42) Адміністративна колегія Відділення в Рішенні № 63/128-р/к підсумувала, що Вакуліч Д. А. у період трудових відносин із ТОВ «ЕКОТЕП» порушила Зобов'язання про нерозголошення, *«використала комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ “ЕКОТЕП”, для створення власного Товариства та здійснення підприємницької діяльності. Тим самим завдало шкоди ТОВ “ЕКОТЕП” в якості конкурента»*. А ТОВ «ДІАЛЮКС» під час планування та здійснення власної господарської діяльності враховувало відомості, що становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП», тобто використовувало їх у своїй господарській діяльності.
- (43) Негативні наслідки використання ТОВ «ДІАЛЮКС» комерційної таємниці ТОВ «ЕКОТЕП» обґрунтовуються такими обставинами.
- (44) У Рішенні № 63/128-р/к зазначено, що протягом 2023–2024 років окремі суб'єкти господарювання: «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (ідентифікаційний код юридичної особи «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО»), «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» повністю припинили співпрацю з ТОВ «ЕКОТЕП», а «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» — зменшили обсяги закупівлі в ТОВ «ЕКОТЕП».
- (45) Відповідно до інформації ТОВ «ЕКОТЕП» загальні збитки у вигляді недоотриманого прибутку у 2023 році та першому півріччі 2024 року становлять «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» грн.
- (46) З огляду на зазначене адміністративна колегія Відділення зробила такий висновок: *«ТОВ “ЕКОТЕП” завдало шкоди внаслідок неправомірного використання ТОВ “ДІАЛЮКС” комерційної таємниці. Наявність негативний такої шкоди підтверджує вплив дій ТОВ “ДІАЛЮКС” на конкуренцію»*.
- (47) Враховуючи зазначене, адміністративна колегія Відділення зробила остаточний висновок у Рішенні № 63/128-р/к, що доказами, зібраними під час провадження у Справі, доведено, що ТОВ «ДІАЛЮКС» використовує у своїй діяльності відомості, які становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП», що є порушенням, передбаченим статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання ТОВ «ДІАЛЮКС» комерційної таємниці ТОВ «ЕКОТЕП».
- (48) Разом із тим такий висновок адміністративної колегії Відділення є передчасним та таким, що не підтверджується матеріалами Справи.
- (49) Відповідно до статті 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» неправомірним використанням комерційної таємниці є впровадження у виробництво або врахування під час планування чи здійснення господарської діяльності без дозволу

уповноваженої на те особи відомостей, що становлять відповідно до законодавства України комерційну таємницю.

- (50) Так, з положень статті 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» вбачається, що для кваліфікації цього порушення необхідне встановлення таких обставин:
 - інформація має становити комерційну таємницю;
 - відсутність дозволу особи, яка є уповноваженою надавати дозвіл на таке використання відомостей, що становлять комерційну таємницю;
 - встановлення факту неправомірного використання комерційної таємниці.
- (51) Відсутність підтвердження будь-якої з наведених складових ознак порушення, передбаченого статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», унеможливує притягнення до відповідальності за цією статтею.
- (52) Так, адміністративна колегія Відділення постановила, що Вакуліч Д. А. неправомірно використовувала відомості щодо повного переліку постачальників та клієнтів (покупців) ТОВ «ЕКОТЕП», розміру торговельної націнки, знижок на закупівлю продукції, обсягів закупівлі та постачання продукції, які раніше використовувало ТОВ «ЕКОТЕП» у своїй господарській діяльності. При цьому в матеріалах Справи відсутні будь-які докази на підтвердження того, що директор ТОВ «ЕКОТЕП» довів до відома Вакуліч Д. А. факт належності окремих відомостей, зокрема тих, що є предметом Справи, до комерційної таємниці та конфіденційної інформації ТОВ «ЕКОТЕП».
- (53) Сам по собі факт використання Вакуліч Д. А. певної інформації, яку раніше використовувало ТОВ «ЕКОТЕП» у своїй господарській діяльності, не свідчить саме про неправомірність використання комерційної таємниці, а отже, використання інформації без дозволу директора ТОВ «ЕКОТЕП» не може вважатися правопорушенням, якщо особі, що використала цю інформацію (Вакуліч Д. А.), не могло бути відомо про те, що саме ця інформація становить комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП».
- (54) Матеріали Справи містять, зокрема, копії Зобов'язання про нерозголошення, тоді як сам перелік відомостей, що становлять комерційну таємницю, у цьому документі відсутній. Фактично Вакуліч Д. А. ознайомила з загальними положеннями про заборону розголошувати, передавати та використовувати відомості, що становлять комерційну таємницю, без зазначення вичерпного переліку відомостей, які становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП».
- (55) Також Вакуліч Д. А. ознайомена під особистий підпис із копією Принципів співпраці, пунктом 1.1 яких передбачено, що до обов'язків працівника, що виконує функцію менеджера з продажів, зокрема, належить обов'язок дотримуватися та виконувати усі затверджені керівником підприємства нормативні акти, накази, розпорядження, інструкції та положення, **ознайомлення з якими підтверджено підписом менеджера з продажу.**
- (56) Водночас у матеріалах Справи відсутні докази, які могли б підтвердити, що під час виконання службових обов'язків Вакуліч Д. А. була ознайомена під підпис директором ТОВ «ЕКОТЕП» про факт належності тих чи інших відомостей, зокрема щодо повного переліку постачальників та клієнтів (покупців) ТОВ «ЕКОТЕП», розміру торговельної націнки, знижок на закупівлю продукції, обсягів закупівлі та постачання продукції тощо, до комерційної таємниці.
- (57) Разом із тим пунктом 2 наказу від 04.02.2013 № 0402/13 «Про затвердження Положення про комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП» (далі – Наказ № 0402/13) встановлено **обов'язок директора ТОВ «ЕКОТЕП» забезпечити**, зокрема, ознайомлення всіх працівників ТОВ «ЕКОТЕП» з Положенням про комерційну таємницю; підписання працівниками ТОВ «ЕКОТЕП» Зобов'язання про

нерозголошення, що є додатком до Положення про комерційну таємницю, у двох примірниках.

- (58) Отже, Наказом № 0402/13 чітко визначено обов'язок директора ТОВ «ЕКОТЕП» ознайомити працівників ТОВ «ЕКОТЕП», крім іншого, з Наказом № 0402/13, Положенням про комерційну таємницю та додатками до нього (Додатком А та Додатком Б) під особистий підпис, зокрема Вакуліч Д. А., та довести до відома працівників зміст вищезазначених документів.
- (59) У свою чергу, матеріали Справи не містять жодного документа, який би міг підтвердити, що Вакуліч Д. А. була ознайомлена з Положенням про комерційну таємницю та додатками до нього (Додатком А «Перелік відомостей, що становлять комерційну таємницю Товариства⁶»; Додатком Б «Перелік відомостей, що становлять конфіденційну інформацію Товариства⁷»), отже, висновок адміністративної колегії Відділення про те, що Вакуліч Д. А. була ознайомлена з Додатком А та Додатком Б, не доведено матеріалами Справи і, відповідно, протиправність дій ТОВ «ДІАЛЮКС» у вигляді неправомірного використання відомостей, що становлять комерційну таємницю, матеріалами Справи також не доведено.
- (60) Крім того, адміністративна колегія Відділення не дослідила в повному обсязі факт використання у господарській діяльності ТОВ «ДІАЛЮКС» відомостей, які становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП», у той час як об'єктивна сторона порушення, передбаченого статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», полягає в неправомірному використанні комерційної таємниці шляхом впровадження у виробництво або врахування під час планування чи здійснення господарської діяльності без дозволу уповноваженої на те особи (директора ТОВ «ЕКОТЕП») відомостей, що становлять комерційну таємницю.
- (61) Так, у межах розгляду Справи ТОВ «ЕКОТЕП» надало копії договорів поставки, укладених між ТОВ «ЕКОТЕП» та контрагентами ТОВ «ЕКОТЕП», а саме: «ІНФОРМАЦІЯ, ДОСТУП ДО ЯКОЇ ОБМЕЖЕНО» (далі – Партнери). За інформацією ТОВ «ЕКОТЕП», Партнери припинили господарські відносини з ТОВ «ЕКОТЕП» без зазначення відповідних причин.
- (62) У свою чергу, адміністративна колегія Відділення під час розгляду Справи не встановила вичерпного переліку контрагентів ТОВ «ЕКОТЕП» та всебічно не дослідила обставин припинення (обмеження) Партнерами господарських відносин із ТОВ «ЕКОТЕП» та причин укладання ними господарських договорів із ТОВ «ДІАЛЮКС».
- (63) Відтак твердження адміністративної колегії Відділення про завдання ТОВ «ЕКОТЕП» шкоди (збитків у вигляді недоотриманого прибутку) внаслідок неправомірного використання ТОВ «ДІАЛЮКС» комерційної таємниці зроблено при неповному з'ясуванні обставин, які мають значення для Справи.

9. ПОДАННЯ ЗА РЕЗУЛЬТАТАМИ ПЕРЕВІРКИ

- (64) За результатами перевірки перший заступник Голови Комітету – державний уповноважений склав Подання про перевірку, копії якого направлено ТОВ «ДІАЛЮКС» (листом від 04.04.2025 № 210-20.6/02-3695е та листом від 04.04.2025 № 210-20.6/02-3694е), адвокату Білану П. В. (листом від 04.04.2025 № 210-20.6/02-3692е) та Відділенню (листом від 04.04.2025 № 210-20.6/02-3693е).
- (65) Заперечень та/або зауважень до змісту Подання про перевірку ТОВ «ДІАЛЮКС» не надало. Разом із тим адвокат Білан П. В. листом від 17.04.2025 б/н (zareestrovanim у Комітеті 21.04.2025 за № 8-01/5919) повідомив, зокрема, про погодження з доводами

⁶ ТОВ «ЕКОТЕП».

Комітету, викладеними в Поданні про перевірку, та попросив по можливості скасувати Рішення без направлення його на новий розгляд. Також адвокат Білан П. В. звернувся з проханням про зміну складу адміністративної колегії Відділення, оскільки *«попередній склад адміністративної колегії має власну суб'єктивну думку у Справі № 63/3-19-60-2023 та не спроможний проводити об'єктивний та неупереджений розгляд»* Справи.

- (66) Твердження адвоката Білана П. В. щодо складу адміністративної колегії Відділення є безпідставними й такими, що не підтверджуються жодними доказами.
- (67) ТОВ «ЕКОТЕП» листом від 24.04.2025 № 24-04/25 (zareestrovanim у Комітеті 30.04.2025 за № 8-01/680-кі) надало свої заперечення та зауваження до Подання про перевірку (далі – Заперечення на Подання).
- (68) Зокрема, у Запереченнях на Подання ТОВ «ЕКОТЕП» зазначило, що не погоджується з висновками Комітету, викладеними в Поданні про перевірку, стосовно відсутності доказів підтвердження того, що директор ТОВ «ЕКОТЕП» довів до відома Вакуліч Д. А. факт належності певних відомостей, зокрема тих, що є предметом Справи, до комерційної таємниці ТОВ «ЕКОТЕП».
- (69) На підтвердження своєї позиції товариство посиляється на пункт 6.3 Положення про комерційну таємницю, згідно з яким кандидат на посаду при працевлаштуванні в ТОВ «ЕКОТЕП» повинен бути ознайомлений із Положенням про комерційну таємницю та додатками до нього (Додатком А та Додатком Б), пройти інструктаж з інформаційної безпеки, ознайомитися та підписати Зобов'язання про нерозголошення (Додаток В).
- (70) ТОВ «ЕКОТЕП» стверджує, що Вакуліч Д. А. виконала зазначений обов'язок.
- (71) Крім того, ТОВ «ЕКОТЕП» вважає, що підпис кандидата на посаду безпосередньо в Положенні про комерційну таємницю чи на переліку відомостей, які становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію, не вимагається. Підписання Зобов'язання про нерозголошення є підтвердженням факту ознайомлення з Положенням про комерційну таємницю та прийняття зобов'язання щодо його дотримання.
- (72) Таке твердження ТОВ «ЕКОТЕП» є помилковим, оскільки для кваліфікації дій суб'єкта господарювання порушенням статті 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» насамперед потрібно встановити, що інформація, яка неправомірно використана, становить комерційну таємницю.
- (73) Поняття комерційної таємниці міститься у статті 505 Цивільного кодексу України, якою передбачено, що комерційною таємницею є інформація, яка є секретною в тому розумінні, що вона в цілому чи в певній формі та сукупності її складових є невідомою та не є легкодоступною для осіб, які звичайно мають справу з видом інформації, до якого вона належить, у зв'язку з цим має комерційну цінність та була предметом адекватних існуючим обставинам заходів щодо збереження її секретності, вжитих особою, яка законно контролює цю інформацію. Комерційною таємницею можуть бути відомості технічного, організаційного, комерційного, виробничого та іншого характеру, за винятком тих, які відповідно до закону не можуть бути віднесені до комерційної таємниці.
- (74) Тобто визначення «комерційна таємниця» включає в себе тільки відомості та інформацію, яка не є легкодоступною для певних категорій осіб. Ці ознаки комерційної таємниці є істотними, необхідними та невіддільними. Конфіденційність комерційної таємниці полягає в тому, що інформація, яка становить комерційну таємницю, у цілому чи в певній формі та сукупності її складових має бути невідомою та не бути легкодоступною для осіб, які звичайно мають справу з видом інформації, до якого вона належить. Комерційну цінність інформації, яка становить комерційну таємницю,

розуміють таким чином, що її використання надає володільцю інформації певні економічні переваги в силу того, що його конкуренти або інші особи такою інформацією в цілому чи в певній формі та сукупності її складових не володіють.

- (75) Також відповідно до статей 36 та 162 Господарського кодексу України комерційною таємницею є відомості, пов'язані з виробництвом, технологічною інформацією, управлінням, фінансовою та іншою діяльністю суб'єкта господарювання, розголошення яких може завдати шкоди його інтересам. Склад та обсяг відомостей, що становлять комерційну таємницю, спосіб їх захисту визначаються суб'єктом господарювання відповідно до закону. Суб'єкт господарювання, який є власником технічної, організаційної або іншої комерційної інформації, має право на захист від незаконного використання цієї інформації третіми особами за умов, що ця інформація має комерційну цінність у зв'язку з тим, що вона невідома третім особам і до неї немає вільного доступу інших осіб на законних підставах, а власник інформації вживає належних заходів для охорони її конфіденційності.
- (76) У матеріалах Справи наявні, зокрема, копії таких документів ТОВ «ЕКОТЕП»:
- Зобов'язання про нерозголошення з відміткою (підписом) Вакуліч Д. А. про отримання екземпляра цього документа;
 - Додаток А «Перелік відомостей, що становлять комерційну таємницю Товариства⁷» без будь-яких відміток (підписів), у тому числі про ознайомлення Вакуліч Д. А. зі змістом цього документа;
 - Додаток Б «Перелік відомостей, що становлять конфіденційну інформацію Товариства⁸» з підписом директора ТОВ «ЕКОТЕП» (Босик В. Б.), завірений печаткою, але без відмітки (підпису) Вакуліч Д. А. про ознайомлення зі змістом цього документа;
 - Принципи співпраці з відміткою (підписом) Вакуліч Д. А. про ознайомлення з документом та згодою на виконання функцій менеджера з продажу;
 - Положення про комерційну таємницю без будь-яких відміток (підписів), у тому числі щодо ознайомлення Вакуліч Д. А. зі змістом цього документа.
- (77) При цьому Зобов'язання про нерозголошення й Принципи співпраці не містять переліків відомостей, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію, також у тексті цих документів відсутнє посилання на будь-який інший документ (додатки), де наведено такі переліки.
- (78) Фактично Вакуліч Д. А. ознайомила із загальними положеннями про заборону розголошувати, передавати та використовувати відомості, що становлять комерційну таємницю, без зазначення переліку відомостей, які становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП».
- (79) Порядок віднесення відомостей до таких, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП», організаційні заходи щодо запобігання її витоку, організація контролю доступу до цих відомостей, права та обов'язки працівників, відповідальність за їх втрату або розголошення визначені Положенням про комерційну таємницю.
- (80) Відповідно до пункту 5.2 Положення про комерційну таємницю відомості, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію Товариства (прим. ТОВ «ЕКОТЕП»), не підлягають розголошенню чи передачі в будь-якій іншій формі фізичним чи юридичним особам без дозволу директора.
- (81) Пункти 5.3 та 5.4 Положення про комерційну таємницю передбачають, що відповідальність за організацію роботи з відомостями, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію Товариства (прим. ТОВ «ЕКОТЕП»), та за

⁷ ТОВ «ЕКОТЕП»

організацію дотримання вимог цього Положення працівниками ТОВ «ЕКОТЕП» покладається на керівника (директора). Перелік відомостей, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію, розробку правил та заходів захисту інформації в інформаційних системах Товариства (прим. ТОВ «ЕКОТЕП»), а також контроль за їх виконанням визначає директор ТОВ «ЕКОТЕП» з урахуванням інтересів товариства та вимог чинного законодавства.

- (82) Крім того, пунктом 2 Наказу № 0402/13 встановлено обов'язок директора ТОВ «ЕКОТЕП» забезпечити, зокрема, ознайомлення всіх працівників ТОВ «ЕКОТЕП» з Положенням про комерційну таємницю; підписання працівниками ТОВ «ЕКОТЕП» Зобов'язання про нерозголошення, що є додатком до Положення про комерційну таємницю, у двох примірниках.
- (83) Відповідно до пункту 1.1 Принципів співпраці до обов'язків працівника, що виконує функцію менеджера з продажів, зокрема, належить обов'язок дотримуватись та виконувати усі затверджені керівником підприємства нормативні акти, накази, розпорядження, інструкції та положення, ознайомлення з якими підтверджено підписом менеджера з продажу.
- (84) Отже, Положенням про комерційну таємницю та Наказом № 0402/13 чітко закріплено обов'язок директора ТОВ «ЕКОТЕП» ознайомити працівників ТОВ «ЕКОТЕП», зокрема, із цим наказом, Положенням про комерційну таємницю та переліками до нього (Додаток А і Додаток Б) під особистий підпис, та довести до відома працівників зміст вищезазначених документів.
- (85) У свою чергу, у матеріалах Справи відсутні будь-які документи, які б могли підтвердити, що Вакуліч Д. А. ознайомлена з Положенням про комерційну таємницю та додатками до нього, які містять переліки відомостей, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію (Додаток А, Додаток Б), отже, відсутні докази, які могли б підтвердити, що під час виконання службових обов'язків Вакуліч Д. А. була ознайомлена директором ТОВ «ЕКОТЕП» із фактом належності відомостей щодо повного переліку постачальників та клієнтів (покупців) ТОВ «ЕКОТЕП», розміру торговельної націнки, знижок на закупівлю продукції, обсягів закупівлі та постачання продукції до комерційної таємниці. Відтак протиправність дій ТОВ «ДІАЛЮКС» у вигляді неправомірного використання відомостей, що становлять комерційну таємницю, не доведено.
- (86) Слід зазначити, що пункт 6.3 Положення про комерційну таємницю, на який посилається ТОВ «ЕКОТЕП», не є належним та достатнім доказом підтвердження ознайомлення Вакуліч Д. А. з Положенням про комерційну таємницю та з додатками, у яких визначено перелік інформації, яка становить комерційну таємницю та конфіденційну інформацію (Додаток А, Додаток Б), оскільки Положення про комерційну таємницю містить лише загальні приписи, тоді як для підтвердження факту ознайомлення Вакуліч Д. А. з переліками відомостей, що становлять комерційну таємницю та конфіденційну інформацію ТОВ «ЕКОТЕП» (Додаток А, Додаток Б), потрібно надати документи з особистим підписом Вакуліч Д. А. та датою ознайомлення. Відсутність таких підтверджувальних документів унеможливорює достовірне встановлення факту ознайомлення Вакуліч Д. А. з обсягом комерційної (конфіденційної) інформації.
- (87) Твердження ТОВ «ЕКОТЕП» про те, що підписання Зобов'язання про нерозголошення комерційної таємниці та конфіденційної інформації достатньо для підтвердження ознайомлення Вакуліч Д. А. з Положенням про комерційну таємницю та переліками до нього (Додаток А, Додаток Б), є необґрунтованим, зважаючи на те, що підпис на загальному зобов'язанні без конкретизації з якими саме документами був ознайомлений працівник, не може вважатися належним доказом усвідомлення працівником обсягу інформації, що підлягає охороні, а отже, і факт порушення прав ТОВ «ЕКОТЕП» у частині неправомірного використання комерційної таємниці є недоведеним.

- (88) З'ясування викладених вище фактів є важливим з огляду на те, що правова охорона комерційної таємниці вимагає чіткого визначення та документального закріплення вичерпного переліку відомостей, що становлять комерційну таємницю, підтвердження їх конфіденційного характеру, а також забезпечення ефективного режиму захисту такої інформації. За відсутності належного підтвердження факту ознайомлення працівника з конкретним змістом такої інформації, яка підлягає охороні, твердження ТОВ «ЕКОТЕП» щодо неправомірного використання працівником такої інформації є безпідставним, оскільки працівник не може нести відповідальність за використання інформації, статус якої як комерційної таємниці їй не був доведений належним чином.
- (89) З огляду на викладене доводи ТОВ «ЕКОТЕП» не спростовують висновків Комітету щодо відсутності в матеріалах Справи належних та допустимих доказів, які підтверджують факт доведення директором ТОВ «ЕКОТЕП» до відомо Вакуліч Д. А. статусу інформації щодо повного переліку постачальників та клієнтів (покупців) ТОВ «ЕКОТЕП», розміру торговельної націнки, знижок на закупівлю продукції, обсягів закупівлі та постачання продукції як такої, що становить комерційну таємницю.
- (90) ТОВ «ЕКОТЕП» у Запереченнях на Подання повідомляє про незгоду з висновками Комітету про те, що Відділення не з'ясувало факту використання Вакуліч Д. А. у господарській діяльності відомостей, що становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП». Зокрема, ТОВ «ЕКОТЕП» наголошує на тому, що підписання Зобов'язання про нерозголошення є підтвердженням факту ознайомлення Вакуліч Д. А. з його змістом та добровільним взяттям нею на себе обов'язку на період трудових відносин із ТОВ «ЕКОТЕП» та протягом 5 років після їх закінчення не використовувати інформацію, що становить комерційну таємницю та конфіденційну інформацію, для зайняття будь-якою діяльністю, що може завдати шкоди ТОВ «ЕКОТЕП» у конкурентній діяльності.
- (91) ТОВ «ЕКОТЕП» зауважує, що основним проявом неправомірного використання комерційної таємниці ТОВ «ДІАЛЮКС» є той факт, що на момент укладення договорів про співпрацю з окремими клієнтами ТОВ «ЕКОТЕП» ТОВ «ДІАЛЮКС» через свого керівника (Вакуліч Д. А.), яка перебувала на той час у господарських відносинах із ТОВ «ЕКОТЕП», мало безпосередній доступ до усіх відомостей ТОВ «ЕКОТЕП», що становлять комерційну таємницю, зокрема тих, що стосуються співпраці ТОВ «ЕКОТЕП» із клієнтами, та мало можливість планувати свою господарську діяльність з урахуванням інформації, що становить комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП».
- (92) ТОВ «ЕКОТЕП» посилається на постанову Касаційного господарського суду Верховного Суду від 23.11.2020 у справі № 910/1759/19, у якій, зокрема, зазначено, що доступ суб'єкта господарювання до комерційної інформації свого конкурента в умовах ринку створює для такого суб'єкта господарювання істотні переваги в конкуренції (бо є можливість отримати доступ до постачальників та клієнтів конкурента, а також знати принципи ціноутворення конкурента (включно з обсягами закупівлі й реалізації) та його доходність (маржу)), дозволяє планувати свою господарську діяльність таким чином, щоб мати можливість пропонувати іншим суб'єктам господарювання умови, кращі за конкурента, не завдяки власним досягненням, а через використання секретної комерційної інформації конкурента, тим самим посилюючи свою конкурентну позицію на ринку.
- (93) Зазначені ТОВ «ЕКОТЕП» заперечення спростовуються таким.
- (94) Для кваліфікації дій суб'єкта господарювання порушенням статті 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» потрібно, зокрема, встановити таке:
- інформація становить комерційну таємницю;
 - факт неправомірного використання комерційної таємниці шляхом впровадження у

виробництво або врахування під час планування чи здійснення господарської діяльності.

- (95) Зі змісту Принципів співпраці менеджера з продажу з адміністрацією компанії «Екотеп» від 15.05.2015 б/н (посадова інструкція) вбачається, що до посадових обов'язків Вакуліч Д. А. належало, зокрема:
- формування персональної клієнтської бази та виявлення реальних потреб клієнтів (з ціновими, якісними, кількісними, технологічними та іншими значимими параметрами);
 - знаходження оптимального формату підтримки робочих контактів із представниками клієнтів підприємств із метою забезпечення своєчасних поставок необхідних витратних матеріалів;
 - формування оптимальних індивідуальних комерційних пропозицій клієнтам у взаємодії з керівником профільного відділу;
 - робота з дебіторською заборгованістю згідно з існуючими нормативами компанії;
 - внесення пропозицій щодо коригування цін на товар, що пропонується, та обсягів продажу.
- (96) Отже, виконання Вакуліч Д. А. посадових обов'язків потребувало доступу до ринкової та господарської інформації, яка використовувалася в межах операційної діяльності ТОВ «ЕКОТЕП», тобто доступ до такої інформації був для Вакуліч Д. А. звичайним і необхідним елементом виконання посадових обов'язків. Відтак наявність у Вакуліч Д. А. інформації про обсяги закупівель, ціни та інші параметри не є достатнім доказом того, що їй були ввірені відомості, які становлять комерційну таємницю, що є важливою складовою господарської діяльності ТОВ «ЕКОТЕП».
- (97) Сам по собі факт використання Вакуліч Д. А. певної інформації, яку раніше використовувало ТОВ «ЕКОТЕП» у своїй господарській діяльності, у зв'язку з виконанням її посадових обов'язків не є достатнім та належним доказом підтвердження неправомірності використання комерційної таємниці.
- (98) Не може вважатися порушенням, передбаченим статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», використання інформації, якщо особі, що використала цю інформацію (Вакуліч Д. А.), не було відомо про те, що саме ця інформація становить комерційну таємницю.
- (99) За результатами аналізу матеріалів Справи встановлено, що наданих ТОВ «ЕКОТЕП» доказів недостатньо для підтвердження факту використання Вакуліч Д. А. у господарській діяльності ТОВ «ДІАЛЮКС» інформації, яка має статус комерційної таємниці ТОВ «ЕКОТЕП».
- (100) Факт зміни контрагентів не свідчить про порушення вимог законодавства про захист від недобросовісної конкуренції. У матеріалах Справи відсутні будь-які належні та допустимі докази, які могли б підтвердити, що зміна контрагента відбулася внаслідок того, що ТОВ «ДІАЛЮКС» впровадило у виробництво або врахувало під час планування чи здійснення своєї господарської діяльності інформацію ТОВ «ЕКОТЕП», яка має статус комерційної таємниці, а не за рахунок того, що контрагенти реалізували своє право на свободу договору, вибір інших умов співпраці тощо.
- (101) Без з'ясування причин припинення господарських відносин такими суб'єктами господарювання з ТОВ «ЕКОТЕП», а також без аналізу мотивації укладення ними договорів із ТОВ «ДІАЛЮКС» неможливо дійти обґрунтованого висновку про неправомірне використання комерційної таємниці.
- (102) Отже, відсутність належних та допустимих доказів, які б підтверджували факт неправомірного використання ТОВ «ДІАЛЮКС» відомостей, що становлять комерційну таємницю ТОВ «ЕКОТЕП», з метою отримання неправомірних конкурентних переваг, не дає підстав для кваліфікації дій ТОВ «ДІАЛЮКС» як порушення, передбачене

статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», а посилання ТОВ «ЕКОТЕП» на правову позицію Верховного Суду не замінює обов'язку доведення фактів, на які посилається ТОВ «ЕКОТЕП».

- (103) Щодо твердження ТОВ «ЕКОТЕП» у Запереченнях на Подання, що факт неправомірного використання комерційної таємниці шляхом впровадження у виробництво або врахування під час планування чи здійснення господарської діяльності не є окремою складовою ознак порушення, передбаченого статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», ТОВ «ЕКОТЕП», і що склад зазначеного правопорушення є формальним, зазначається таке.
- (104) Для кваліфікації порушення за статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» потрібно встановити сукупність таких обставин:
- інформація має становити комерційну таємницю;
 - відсутність дозволу особи, яка є уповноваженою надавати дозвіл на таке використання відомостей, що становлять комерційну таємницю;
 - встановлення факту неправомірного використання комерційної таємниці.
- (105) Склад правопорушення, передбаченого статтею 19 зазначеного Закону, має формальний характер, тобто не вимагає доведення факту завдання потенційної або реальної шкоди суб'єкту господарювання. Натомість важливим є саме встановлення факту неправомірного використання інформації, що становить комерційну таємницю конкурента, незалежно від того, чи завдало таке використання шкоди іншому суб'єкту господарювання.
- (106) Викладені ТОВ «ЕКОТЕП» у Запереченнях на Подання твердження, що для кваліфікації порушення за статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» не потрібно доведення шкоди, лише підтверджують той факт, що для встановлення складу цього правопорушення слід довести факт неправомірного використання відповідної інформації (в тому числі через впровадження у виробництво або врахування у господарській діяльності).
- (107) При цьому виокремлення обставини «факт неправомірного використання комерційної таємниці шляхом впровадження у виробництво або врахування під час планування чи здійснення господарської діяльності» як окремої кваліфікуючої ознаки статті 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» є обґрунтованим та прямо відповідає змісту зазначеної норми. Зокрема, стаття 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» визначає конкретні способи (форми) неправомірного використання комерційної таємниці, а саме: впровадження у виробництво, врахування під час планування чи здійснення господарської діяльності.
- (108) Інші твердження ТОВ «ЕКОТЕП» не спростовують висновків, зокрема, щодо неповного з'ясування адміністративною колегією Відділення обставин, які мають значення для Справи.

10. ПІДСТАВИ ДЛЯ СКАСУВАННЯ РІШЕННЯ

- (109) Відповідно до частини першої статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» підставами для зміни, скасування чи визнання недійсними рішень органів Антимонопольного комітету України є:
- неповне з'ясування обставин, які мають значення для справи;
 - недоведення обставин, які мають значення для справи і які визнано встановленими;
 - невідповідність висновків, викладених у рішенні, обставинам справи;
 - заборона концентрації, узгоджених дій відповідно до Закону України «Про санкції»;
 - порушення або неправильне застосування норм матеріального чи процесуального права.
- (110) За результатами перевірки Рішення № 63/128-р/к та аналізу матеріалів Справи встановлено, що адміністративна колегія Відділення не довела, що дії ТОВ «ДІАЛЮКС»

є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 19 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді неправомірного використання комерційної таємниці ТОВ «ЕКОТЕП», оскільки матеріали Справи не містять беззаперечних доказів, які могли підтвердити:

- що Вакуліч Д. А. була ознайомлена з Положенням про комерційну таємницю та додатками до нього (Додаток А та Додаток Б);
- факти неправомірного використання ТОВ «ДІАЛЮКС» комерційної таємниці ТОВ «ЕКОТЕП» у своїй господарській діяльності.

- (111) Крім того, твердження адміністративної колегії Відділення про завдання ТОВ «ЕКОТЕП» шкоди (збитків у вигляді недоотриманого прибутку) внаслідок неправомірного використання ТОВ «ДІАЛЮКС» комерційної таємниці зроблено при неповному з'ясуванні обставин, які мають значення для Справи.
- (112) Тобто під час прийняття Рішення № 63/128-р/к неповно з'ясовані обставини, які мають значення для Справи, а обставини, які мають значення для Справи і які визнано встановленими, не доведені.
- (113) Отже, наявні підстави, передбачені статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції», для скасування Рішення № 63/128-р/к та передання Справи на новий розгляд.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 57 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 10 розділу IX Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

Рішення адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 27.12.2024 № 63/218-р/к у справі № 63/3-19-60-2023 скасувати, а справу № 63/3-19-60-2023 передати на новий розгляд до Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

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

Головуюча –
перший заступник Голови Комітету –
державний уповноважений

Ольга МУЗИЧЕНКО