

ВИТЯГ



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
СУМСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

15 серпня 2018 року

м. Суми

№ 14

Справа № 02-06/04-2018

**Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу**

З метою збору доказів у справі № 02-06/23-2017 територіальним відділенням проведена позапланова перевірка товариства з обмеженою відповідальністю «Електро ленд».

У ході проведення перевірки ТОВ «Електро ленд» не надало доступу до комп'ютерів товариства, на яких могла зберігатись інформація, що стосувалась предмета перевірки, що, у свою чергу, не дало можливості членам комісії виконати завдання перевірки.

За результатом розгляду справи № 02-06/04-2018 такі дії ТОВ «Електро ленд» кваліфіковано як порушення, передбачене пунктом 16 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення перешкод працівникам територіального відділення Антимонопольного комітету України у проведенні перевірки.

На відповідача накладено штраф у розмірі 23 376 грн.

Адміністративна колегія Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 02-06/04-2018 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Електро ленд» (адреса місцезнаходження - 40020, м. Суми, пр. Курський, 6-А) законодавства про захист економічної конкуренції та подання від 24 липня 2018 року № 51 з попередніми висновками у справі № 02-06/04-2018,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Відповідно до наказу голови Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.10.2017 № 19, із змінами, внесеними наказом голови відділення від 13.12.2017 № 22, територіальним відділенням у період з 24.10.2017 по 29.12.2017 проведена позапланова перевірка товариства з обмеженою відповідальністю «Електро ленд».
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 20.04.2018 № 16 розпочато розгляд справи № 02-06/04-2018 за ознаками порушення ТОВ «Електро ленд» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 16 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення перешкод

працівникам територіального відділення Антимонопольного комітету України у проведенні перевірки.

- (3) У межах розгляду справи надіслано вимоги голови територіального відділення:
- від 23.04.2018 № 02-10/633 – товариству з обмеженою відповідальністю «Електро ленд»;
 - від 04.05.2018 № 02-10/665 – Головному управлінню ДФС у Сумській області.
- (4) Із супровідним листом від 25.07.2018 № 02-06/1062 ТОВ «Електро ленд» було направлено витяг з подання про попередні висновки у справі від 24.07.2018 № 51.

2. Відповідач

- (5) Відповідачем у справі є товариства з обмеженою відповідальністю «Електро ленд» (адреса місцезнаходження - 40020, м. Суми, пр. Курський, 6-А, ідентифікаційний код – 39583429, далі – ТОВ «Електро ленд», Товариство).
- (6) ТОВ «Електро ленд» є юридичною особою, що діє на підставі модельного статуту, нова редакція якого затверджена рішенням засновника від 15.11.2015. Відповідно до статуту Товариство має поточні та інші рахунки в установах банків, круглу печатку зі своїм повним найменуванням, інші печатки, штампи та бланки зі своїм найменуванням; Товариство створено з метою здійснення комерційної, виробничо-господарської, іншої діяльності та отримання на цій основі прибутку. Згідно з Єдиним державним реєстром юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «Електро ленд» здійснює такі види діяльності: електромонтажні роботи, монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування, інші будівельно-монтажні роботи та ін.
- (7) Отже, ТОВ «Електро ленд» відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання, і до нього можливе застосування положень цього Закону.

3. Обставини справи

- (8) За результатом розгляду подання Управління Служби безпеки України в Сумській області від 07.07.2017 № 13505 адміністративною колегією Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розпочато розгляд справи № 02-06/23-2017 у зв'язку з наявністю у діях фізичної особи-підприємця Біцака Володимира Юрійовича (м. Суми) та товариства з обмеженою відповідальністю «Електротранс-монтаж2» (м. Суми) під час підготовки та участі у публічній процедурі відкритих торгів з предметом «Капітальний ремонт електричних мереж вуличного освітлення по ТП-60 (Вихід № 1): від вул. Сергія Єфремова до вул. Семашка, вул. Василя Капніста, Докучаєва, Осипенко, Попова, Семашка, Слов'янська, Степова, Вербна (Тельмана), Шота Руставелі, провулок Семашка», проведеної Департаментом інфраструктури міста Сумської міської ради (дата аукціону – 27.03.2017; ідентифікатор закупівлі – UA-2017-03-10-001263-а), ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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, в яких останні брали участь.
- (9) У ході розгляду справи № 02-06/23-2017 встановлено, що подання тендерних пропозицій учасниками вказаної процедури закупівлі здійснювалося з використанням [REDACTED].
- (10) З метою збору доказів у справі № 02-06/23-2017 та відповідно до наказу голови Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Відділення) від 24.10.2017 № 19, із змінами, внесеними наказом голови Відділення

від 13.12.2017 № 22, Відділенням у період з 24.10.2017 по 29.12.2017 проведена позапланова перевірка товариства з обмеженою відповідальністю «Електро ленд».

- (11) Перевірка проводилась у відповідності до Положення про порядок проведення перевірок додержання законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 25.12.2001 № 182-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 13.02.2002 за № 139/6427 (далі – Положення про перевірку), та згідно з планом проведення позапланової перевірки ТОВ «Електро ленд», що є додатком № 1 до наказу голови Відділення від 24.10.2017 № 19.
- (12) На підставі пункту 50 Положення про перевірку, статей 1 та 25 Закону України «Про Службу безпеки України», до роботи комісії з перевірки ТОВ «Електро ленд» в порядку взаємодії було залучено співробітника Управління Служби безпеки України в Сумській області Бокова О.В.
- (13) На підставі статті 15 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пункту 33 Положення про перевірку та відповідно до службового доручення від 24.10.2017 № 5 членам комісії для проведення позапланової перевірки ТОВ «Електро ленд» головою Відділення надано право: безперешкодно входити до приміщень підприємств, установ, організацій за умови пред'явлення службового посвідчення; мати доступ до документів та інших матеріалів, потрібних для проведення перевірки; вимагати усних або письмових пояснень посадових осіб і громадян; вимагати необхідні документи та іншу інформацію, у тому числі з обмеженим доступом, таку, що є комерційною таємницею; знімати та/або одержувати копії документів; залучати поліцейських для застосування передбачених законом заходів, необхідних для подолання перешкод, у разі перешкоджання працівникам Антимонопольного комітету України виконувати вищезазначені повноваження.
- (14) Відповідно до пункту 37 Положення про перевірку 25 жовтня 2017 року голова та члени комісії повідомили про мету і термін перевірки; надали керівнику ТОВ «Електро ленд» Біцаку Андрію Юрійовичу документи про склад комісії, повноваження її членів; перелік питань, які слід з'ясувати при проведенні перевірки. Зазначене підтверджується протоколом від 25.10.2017 б/н, який підписано членами комісії та директором ТОВ «Електро ленд».
- (15) Планом проведення позапланової перевірки ТОВ «Електро ленд» передбачено, що під час проведення такої перевірки комісії необхідно отримати та з'ясувати, зокрема:
 - отримати копії документів, електронних файлів, що стосуються підготовки та участі фізичної особи-підприємця Біцака Володимира Юрійовича та товариства з обмеженою відповідальністю «Електротранс-монтаж2» у публічній процедурі відкритих торгів з предметом «Капітальний ремонт електричних мереж вуличного освітлення по ТП-60 (Вихід № 1): від вул. Сергія Єфремова до вул. Семашка, вул. Василя Капніста, Докучаєва, Осипенко, Попова, Семашка, Слов'янська, Степова, Вербна (Тельмана), Шота Руставелі, провулок Семашка», проведеної Департаментом інфраструктури міста Сумської міської ради (дата аукціону – 27.03.2017; ідентифікатор закупівлі – UA-2017-03-10-001263-а), а також документи в електронному вигляді, що готувалися вказаними учасниками для участі в інших процедурах закупівлі, що проводилися у 2016 році та поточному періоді 2017 року;
 - з'ясувати, чи здійснювався у будь-якому вигляді обмін інформацією, зокрема документами, шаблонами документів, таблицями, формами документів, зразками документів, у тому числі в електронному вигляді, а також листування, як в паперовому, так і в електронному вигляді, тощо між ТОВ «Електро ленд», представниками або працівниками учасників Торгів ФОП Біцак В.Ю. і ТОВ «Електротранс-монтаж2». У разі, якщо «так», отримати відповідні шаблони документів, таблиці, форми документів, зразки документів, у тому числі й в електронному вигляді.
- (16) У ході проведення перевірки було отримано пояснення від директора ТОВ «Електро ленд» Біцака Андрія Юрійовича, який повідомив, що обмін інформацією, шаблонами

документів, таблицями, формами документів, зразками документів, у тому числі в електронному вигляді, а також листування, як в паперовому, так і в електронному вигляді між ТОВ «Електро ленд» та ФОП Біцак В.Ю., ТОВ «Електротранс-монтаж2» як учасниками Торгів не здійснювався.

- (17) У ході проведення перевірки встановлено, що у період з 14.03.2017 по 06.04.2017 до мережі Інтернет ТОВ «Електро ленд» було підключено за допомогою Wi-Fi роутера з Мас-адресою [REDACTED], до якого приєднано два системні блоки комп'ютерів з фізичними адресами: [REDACTED] та [REDACTED]; мережева адреса Wi-Fi роутера з Мас-адресою [REDACTED] – [REDACTED].
- (18) У доступі до вказаних комп'ютерів членам комісії було відмовлено. При цьому комісією було роз'яснено повноваження комісії та повідомлено про відповідальність за створення перешкод працівникам територіального відділення Антимонопольного комітету України у проведенні перевірки. Разом з тим, гр. Біцак А.Ю. зазначив, що на підприємстві є два системних блоки, на яких зберігається інформація, яка стосується господарської діяльності ТОВ «Електро ленд» та яка, на його думку, є конфіденційною інформацією. Тому директор ТОВ «Електро ленд» Біцак А.Ю. відмовив членам комісії у доступі до інформації, що міститься на системних блоках, що належать ТОВ «Електро ленд».
- (19) У зв'язку з цим членами комісії у присутності співробітника Управління СБУ в Сумській області Бокова О.В. складено акт про створення перешкод у проведенні перевірки від 25.10.2017 б/н.
- (20) Отже, 25 жовтня 2017 року ТОВ «Електро ленд» не створило належних умов для проведення перевірки, зокрема не надало доступу до комп'ютерів Товариства, на яких могла зберігатись інформація, що стосувалась предмета перевірки, що, у свою чергу, не дало можливості членам комісії виконати завдання перевірки.
- (21) Після недопуску до комп'ютерів (через 8 днів) ТОВ «Електро ленд» звернулося до Відділення листом від 03.11.2017 б/н (вх. № 01-27/2432 від 03.11.2017) про здійснення перевірки інформації, що знаходиться на комп'ютерах ТОВ «Електро ленд». Під час проведення перевірки ТОВ «Електро ленд» комісією записано:
- на диск типу CD-R фірми TDK інформацію в електронному вигляді загальним обсягом 12632064 байти з комп'ютеру директора ТОВ «Електро ленд» (протокол від 15.12.2017 № 1);
 - на диск типу DVD-R фірми Verbatim інформацію в електронному вигляді загальним обсягом 205 мегабайт з комп'ютеру бухгалтера ТОВ «Електро ленд» (протокол від 15.12.2017 № 2).
- (22) За результатом перегляду інформації, записаної під час проведення перевірки ТОВ «Електро ленд» на диск типу DVD-R, встановлено, що на комп'ютері, який належить ТОВ «Електро ленд», зберігаються, в тому числі, електронні файли з документами, що стосуються господарської діяльності як ФОП Біцака В.Ю., так і ТОВ «Електротранс-монтаж2».
- (23) Відділення із супровідним листом від 05.01.2018 № 02-06/31 надало ТОВ «Електро ленд» акт позапланової перевірки від 29.12.2017 № 5, у якому зазначено про факт перешкоджання у проведенні перевірки. ТОВ «Електро ленд» заперечень до акту не надало.

4. Кваліфікація порушень відповідачем конкурентного законодавства

- (24) Нормою статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що доказами у справі можуть бути будь-які фактичні дані, які дають можливість встановити наявність або відсутність порушення. Ці дані встановлюються такими засобами: поясненнями сторін і третіх осіб, поясненнями службових осіб та громадян, письмовими доказами, речовими доказами і висновками експертів. Збір доказів

здійснюється Антимонопольним комітетом України, його територіальними відділеннями незалежно від місцезнаходження доказів.

- (25) Відповідно до пункту 2 частини 2, частини 3 статті 15 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» посадові особи апарату територіальних відділень Антимонопольного комітету України за дорученням голови територіального відділення можуть проводити перевірки суб'єктів господарювання під час проведення розслідувань у справах про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (26) Нормою пункту 45 Положення про проведення перевірок членам комісії з перевірки надано право на безперешкодний доступ до місць зберігання інформації, у тому числі й до комп'ютерів об'єкта перевірки, магнітних носіїв тощо, отримувати копії такої інформації.
- (27) Створення перешкод працівникам територіального відділення у проведенні перевірок, огляду, вилученні чи накладенні арешту на майно, документи, предмети чи інші носії інформації є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції відповідно до пункту 16 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (28) Таким чином, дії ТОВ «Електро ленд», які полягають у відмові членам комісії з перевірки ТОВ «Електро ленд» у доступі до комп'ютерів, що знаходяться у приміщенні цього Товариства, під час проведення перевірки, кваліфікуються як порушення, передбачене пунктом 16 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення перешкод працівникам територіального відділення Антимонопольного комітету України у проведенні перевірки.

5. Заперечення відповідача та їх спростування

- (29) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі ТОВ «Електро ленд» заперечень та зауважень до висновків, викладених у поданні, не надало.

6. Остаточні висновки територіального відділення

- (30) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доведено, що дії ТОВ «Електро ленд», які полягають у відмові членам комісії з перевірки ТОВ «Електро ленд» у доступі до комп'ютерів, що знаходяться у приміщенні цього Товариства, під час проведення перевірки, є порушенням, передбаченим пунктом 16 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення перешкод працівникам територіального відділення Антимонопольного комітету України у проведенні перевірки.
- (31) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

7. Визначення розміру штрафу

- (32) Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення суб'єктом господарювання порушення, передбаченого пунктом 16 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», тягне за собою накладання 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.
- (33) Обсяг доходу ТОВ «Електро ленд» від будь-якої діяльності за 2017 рік становить 2 337 611 (два мільйони триста тридцять сім тисяч шістсот одинадцять) грн.
- (34) При визначенні розміру штрафу у зазначеній справі враховано, що територіальне відділення проводило позапланову перевірку Товариства як третьої особи, у якої є ймовірність зібрати докази у справі № 02-06/23-2017.

(35) Територіальним відділенням не встановлено наявності обтяжуючих обставин. Доказів існування пом'якшуючих обставин відповідачем не надано.

На підставі вищезазначеного, керуючись статтями 12, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (із змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих в 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), адміністративна колегія Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «Електро ленд» (м. Суми, ідентифікаційний код - 39583429), які полягають у відмові членам комісії з перевірки ТОВ «Електро ленд» у доступі до комп'ютерів, що знаходяться у приміщенні цього товариства, під час проведення перевірки, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 16 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді створення перешкод працівникам територіального відділення Антимонопольного комітету України у проведенні перевірки.

2. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Електро ленд» (м. Суми, ідентифікаційний код - 39583429) штраф у розмірі 23 376 (двадцять три тисячі триста сімдесят шість) гривень.

Відповідно до частини 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладається штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

Згідно з частиною 8 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії

Є.М. Касьян

Члени адміністративної колегії

_____ /С.В. Гусак/

_____ /О.П. Нагорний/

Секретар колегії

_____ /В.В. Василенко/

