



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
СУМСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

15 серпня 2018 року

м. Суми

№ 13

Справа № 02-06/05-2018

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

У зв'язку з розглядом справи № 02-06/23-2017 проведена позапланова перевірка дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Електротранс-монтаж2» в частині підготовки та участі у публічній процедурі закупівлі, в якій останнє виступило одним з учасників.

У ході проведення перевірки ТОВ «Електротранс-монтаж2» не надало доступу до комп'ютерів, на яких могла зберігатись інформація, що стосувалась предмета перевірки, що, у свою чергу, не дало можливості членам комісії виконати завдання перевірки та отримати інформацію, що могла б стати доказами у справі № 02-06/23-2017, у якій одним із відповідачів є саме ТОВ «Електротранс-монтаж2».

За результатом розгляду справи № 02-06/05-2018 такі дії ТОВ «Електротранс-монтаж2» 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 68 000 грн.

Адміністративна колегія Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 02-06/05-2018 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Електротранс-монтаж2» (адреса місцезнаходження - 40020, м. Суми, пр. Курський, 6-А, ідентифікаційний код – 38724963) законодавства про захист економічної конкуренції та подання від 24 липня 2018 року № 50 з попередніми висновками у справі № 02-06/05-2018,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Відповідно до наказу голови Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 23.10.2017 № 18, до якого внесено зміни наказом від 13.12.2017 № 21, у період з 23.10.2017 по 29.12.2017 проведена позапланова перевірка дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Електротранс-монтаж2».
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 08.05.2018 № 17 розпочато розгляд справи № 02-06/05-2018 за ознаками порушення ТОВ «Електротранс-

монтаж2» 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) Із супровідним листом від 25.07.2018 № 02-06/1061 ТОВ «Електротранс-монтаж2» було направлено копію подання про попередні висновки у справі від 24.07.2018 № 50.

2. Відповідач

- (4) Відповідачем у справі є товариством з обмеженою відповідальністю «Електротранс-монтаж2» (адреса місцезнаходження - 40020, м. Суми, пр. Курський, 6-А, ідентифікаційний код – 38724963, далі – ТОВ «Електротранс-монтаж2», Товариство).
- (5) ТОВ «Електротранс-монтаж2» є юридичною особою, що діє на підставі модельного статуту. ТОВ «Електротранс-монтаж2» має самостійний баланс, рахунки в банках, печатку із своїм найменуванням, ідентифікаційним кодом, штампи, бланки; діє на принципах повної господарської самостійності і самоокупності, несе відповідальність за результати своєї господарської діяльності та виконання зобов'язань; може набувати майнові та особисті немайнові права, нести обов'язки, вчиняти правочини відповідно до законодавства. Згідно з Єдиним державним реєстром юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «Електротранс-монтаж2» здійснює такі види діяльності: електромонтажні роботи, монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування, інші будівельно-монтажні роботи та ін.
- (6) Отже, ТОВ «Електротранс-монтаж2» 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

- (7) За результатом розгляду подання Управління Служби безпеки України в Сумській області від 07.07.2017 № 13505 адміністративною колегією територіального відділення розпочато розгляд справи № 02-06/23-2017 за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції у діях фізичної особи-підприємця Біцака Володимира Юрійовича (м. Суми) та товариства з обмеженою відповідальністю «Електротранс-монтаж2», які полягають у погодженні ними поведінки 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), передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, в яких останні брали участь.
- (8) У зв'язку з розглядом справи № 02-06/23-2017 та відповідно до наказу голови Сумського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 23.10.2017 № 18, до якого внесено зміни наказом від 13.12.2017 № 21, комісією у складі:
- | | |
|-----------------|--|
| голови комісії: | Коваленко В.М. – заступника голови - начальника ВДР; |
| членів комісії: | Заїки І.В. – головного спеціаліста – юрисконсульта, |
| | Нагорного О.П. – головного спеціаліста ВДР |
- (далі - Комісія) у період з 23.10.2017 по 29.12.2017 проведена позапланова перевірка дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Електротранс-монтаж2» в частині 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, далі – Процедура закупівлі, Торги).

- (9) Враховуючи, що інформація про наявність ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції у діях ФОП Біцака В.Ю. та ТОВ «Електротранс-монтаж2» під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі була отримана від Управління Служби безпеки України в Сумській області, територіальне відділення листом від 24.10.2017 № 01-25/1876 звернулося до Управління Служби безпеки України в Сумській області з проханням у межах взаємодії надати працівників Управління для супроводження працівників відділення до приміщень, в тому числі, ТОВ «Електротранс-монтаж2» для проведення перевірки останнього.
- (10) На підставі пункту 50 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 проведення перевірок), статей 1, 25 Закону України «Про Службу безпеки України», до роботи комісії з перевірки ТОВ «Електротранс-монтаж2» було залучено співробітника Управління Служби безпеки України в Сумській області Бокова О.В.
- (11) Перевірка проводилась у відповідності до Положення про проведення перевірок та згідно з планом проведення позапланової перевірки ТОВ «Електротранс-монтаж2», що є додатком № 1 до наказу голови відділення від 23.10.2017 № 18.
- (12) На підставі статті 15 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пункту 33 Положення про проведення перевірок та відповідно до службового доручення від 23.10.2017 № 4 членам Комісії для проведення позапланової перевірки ТОВ «Електротранс-монтаж2» 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.
- (13) Відповідно до пункту 37 Положення про проведення перевірок 25 жовтня 2017 року голова та члени Комісії повідомили про мету і термін перевірки; надали керівнику ТОВ «Електротранс-монтаж2» 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 об'єкта перевірки.
- (14) Планом проведення позапланової перевірки ТОВ «Електротранс-монтаж2» передбачено, що під час проведення такої перевірки Комісії необхідно отримати, в тому числі:
 - документи в електронному вигляді (у форматі .doc, .rtf, .txt або форматі будь-якого іншого текстового редактору, у якому здійснювалася підготовка документів та подальша їх роздруковка на паперовий носій), що готувались Товариством для 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-a), а також документи в електронному вигляді, що готувалися Товариством для участі в інших процедурах закупівлі, що проводилися у 2016 році та поточному періоді 2017 року;

- розрахунок, в тому числі в електронному вигляді, вартості робіт з капітального ремонту електричних мереж вуличного освітлення по ТП-60 (Вихід № 1), що надавався Товариством у складі власної тендерної пропозиції для участі у процедурі відкритих торгів, проведеної Департаментом інфраструктури міста Сумської міської ради (дата аукціону – 27.03.2017), а також розрахунки ціни тендерних пропозицій, які здійснювалися Товариством для участі в інших процедурах закупівлі, що проводилися у 2016 році та поточному періоді 2017 року.

- (15) У ході проведення перевірки директор ТОВ «Електротранс-монтаж2» Панарін Ю.В., не допустивши членів Комісії до комп'ютеру, яким оснащено його робоче місце, особисто записав на диск CD-R фірми ANV самостійно визначений ним обсяг інформації з цього комп'ютера, який згідно з властивостями системи має ім'я «ETM2». Обсяг записаної інформації гр. Панаріним Ю.В. не повідомлено. Вказані факти зафіксовано протоколом запису електронних файлів на оптичний носій інформації від 25.10.2017 б/н, який було складено членами Комісії, підписано членами Комісії та співробітником Управління СБУ в Сумській області Боковим О.В.
- (16) При проведенні перевірки з боку директора ТОВ «Електротранс-монтаж2» членам Комісії було створено перешкоди, які полягали у відмові працівникам територіального відділення у доступі до комп'ютерної техніки. Невідома особа з відома директора ТОВ «Електротранс-монтаж2» Панаріна Ю.В. винесла системний блок комп'ютера. Гр. Панарін Ю.В. зазначив, що у ТОВ «Електротранс-монтаж2» відсутні комп'ютери. У зв'язку з цим фактом 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.
- (17) За результатом перегляду диску, про який йдеться вище, встановлено, що гр. Панаріним Ю.В. для Комісії було записано документи у форматі .pdf, які завантажувалися ТОВ «Електротранс-монтаж2» до електронної системи закупівель «Прозорро» для участі у Торгах.
- (18) Після недопуску до комп'ютерів (через 8 днів) ТОВ «Електротранс-монтаж2» звернулося до територіального відділення із заявою від 03.11.2017 б/н (вх. № 01-27/2431 від 03.11.2017) про здійснення перевірки комп'ютерної техніки ТОВ «Електротранс-монтаж2». Під час перевірки комп'ютера директора ТОВ «Електротранс-монтаж2» Панаріна Ю.В. Комісією записано на диск типу CD-R фірми ANV Professional інформацію в електронному вигляді загальним обсягом 3096576 байтів, що зафіксовано протоколом запису електронних файлів на оптичний носій інформації від 15.12.2017 б/н. Так, на диску записано:
 - файл «document.pdf» та файл «електро-ленд.pdf», які містять акт звірки взаєморозрахунків між товариством з обмеженою відповідальністю «Нова пошта» та товариством з обмеженою відповідальністю «Електро ленд» за період 01.01.2017-14.12.2017;
 - скриншоти (знімки екрану) комп'ютера, які засвідчують, що, окрім вказаних файлів та ярлика «смп» на робочому столі, на комп'ютері відсутні інші документи.
- (19) При цьому директор ТОВ «Електротранс-монтаж2» повідомив, що флеш-носіїв, на яких створюється і обробляється інформація, не існує; все, що створюється на комп'ютері, на ньому і знаходиться або було видалено за непотрібністю (зафіксовано актом від 15.12.2017).
- (20) Отже, 25 жовтня 2017 року ТОВ «Електротранс-монтаж2» не надало доступу до комп'ютерів, на яких могла зберігатись інформація, що стосувалась предмета перевірки, що, у свою чергу, не дало можливості членам Комісії виконати завдання перевірки та

отримати інформацію, що могла б стати доказами у справі № 02-06/23-2017, у якій одним із відповідачів є саме ТОВ «Електротранс-монтаж2».

- (21) Сумське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України із супровідним листом від 05.01.2018 № 02-06/29 надало ТОВ «Електротранс-монтаж2» акт позапланової перевірки від 29.12.2017 № 3, у якому зазначено про факт перешкоджання у проведенні перевірки. В цій частині ТОВ «Електротранс-монтаж2» заперечень до акту не надало.

4. Кваліфікація порушень відповідачем конкурентного законодавства

- (22) Нормою статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що доказами у справі можуть бути будь-які фактичні дані, які дають можливість встановити наявності або відсутності 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.
- (23) 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.
- (24) 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.
- (25) 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».
- (26) Таким чином, дії ТОВ «Електротранс-монтаж2», які полягають у відмові членам комісії з перевірки ТОВ «Електротранс-монтаж2» 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

- (27) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі ТОВ «Електротранс-монтаж2» заперечень та зауважень до висновків, викладених у поданні, не надало.
- (28) Під час засідання адміністративної колегії щодо прийняття рішення у справі представник ТОВ «Електротранс-монтаж2» зазначив, що доступ до комп'ютеру, яким оснащено робоче місце директора ТОВ «Електротранс-монтаж2», був наданий, оскільки директор записав на диск інформацію, яку вимагали члени Комісії; а доступ до комп'ютеру, який винесли з приміщення, ТОВ «Електротранс-монтаж2» не могло надати, оскільки цей комп'ютер йому не належить.
- (29) Вказані заперечення не можуть бути враховані з наступних підстав.
- (30) Запис директором ТОВ «Електротранс-монтаж2» особисто на диск певної інформації не може вважатися наданням доступу до комп'ютеру, з якого зроблено запис такої інформації, оскільки фізичного доступу до місця зберігання інформації членам Комісії надано не було. Вказане зафіксовано протоколом запису електронних файлів на оптичний

носії інформації від 25.10.2017 б/н, який було складено членами Комісії, підписано членами Комісії та співробітником Управління СБУ в Сумській області Боковим О.В.

- (31) Щодо наступного заперечення ТОВ «Електротранс-монтаж2» слід зазначити, що у ході проведення перевірки та розгляду справи Товариством не надано доказів, які б підтверджували, що комп'ютер, який 25.10.2017 за вказівкою директора ТОВ «Електротранс-монтаж2» невідома особа винесла з приміщення, не належить Товариству.
- (32) Окрім цього, відповідно до частини 2 статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» територіальні відділення Антимонопольного комітету України мають право здійснювати збір доказів незалежно від їх місцезнаходження.
- (33) Адміністративна колегія територіального відділення врахувала зауваження представника ТОВ «Електротранс-монтаж2» щодо того, що членам Комісії у ході проведення перевірки не було надано доступ до 2 комп'ютерів, що знаходилися у приміщенні об'єкта перевірки. Ці випадки зафіксовано протоколом запису електронних файлів на оптичний носій інформації від 25.10.2017 б/н та актом про створення перешкод у проведенні перевірки від 25.10.2017 б/н.

6. Остаточні висновки територіального відділення

- (34) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доведено, що дії ТОВ «Електротранс-монтаж2», які полягають у відмові членам комісії з перевірки ТОВ «Електротранс-монтаж2» 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.
- (35) 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

- (36) 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.
- (37) Обсяг доходу ТОВ «Електротранс-монтаж2» від будь-якої діяльності за 2017 рік становить 9 622,8 тис. (дев'ять мільйонів шістсот двадцять дві тисячі вісімсот) грн.
- (38) При визначенні розміру штрафу у зазначеній справі враховано, що територіальне відділення проводило позапланову перевірку Товариства як відповідача у справі № 02-06/23-2017.
- (39) 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 «Електротранс-монтаж2» (м. Суми, ідентифікаційний код - 38724963), які полягають у відмові членам комісії з перевірки ТОВ «Електротранс-монтаж2» 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 «Електротранс-монтаж2» (м. Суми, ідентифікаційний код - 38724963) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) 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/