



Антимонопольний комітет України

РІШЕННЯ

адміністративної колегії Івано-Франківського обласного
територіального відділення

__25.08.2016__ 2016 р.

№ __24__

Справа № __21/П-2016

м. Івано-Франківськ

Про припинення порушення
законодавства про захист економічної
конкуренції і накладення штрафу

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 21/П-2016, розпочатої за результатами розгляду колективної заяви підприємців, які здійснюють діяльність з реалізації продовольчих та непродовольчих товарів на ринку по вул. Дзвонарська, 15, м. Калуш (вх. від 12.04.2016 № 37/П), у зв'язку з наявністю в діях фізичної особи – підприємця ОСОБА (вул. АДРЕСА) та фізичної особи – підприємця ОСОБА (АДРЕСА) ознак порушення, передбаченого пунктом 1 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються встановлення цін реалізації товарів, та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 10.08.2016 № 151 про попередні висновки у справі,

ВСТАНОВИЛА

За інформацією ТОВ фірма «Гоба» (вул. Каракая, 24А, м. Калуш, ідентифікаційний код – 13650389, надалі ТОВ «Гоба», Товариство), отриманою на вимогу територіального відділення від 15.04.2016 № 04-07/141, земельна ділянка, на якій розташований ринок по вул. АДРЕСА (надалі – Ринок), згідно державного акту на право власності на земельну ділянку ІФ № ... (інформація з обмеженим доступом), виданого 06.09.2005 Калузьким міським відділом земельних ресурсів на підставі договору купівлі-продажу ВВТ № ... (інформація з обмеженим доступом), є власністю Товариства. Площа земельної ділянки становить 0,4194 га, цільове призначення земельної ділянки – для роздрібної торгівлі та комерційних послуг.

Як з'ясовано з інформації виконавчого комітету Калузької міської ради (надалі – Виконком), отриманої на вимогу територіального відділення

від 18.05.2016 № 04-07/188, до передачі Ринку у власність ТОВ «Гоба» рішенням Калуської міської ради від 24.07.2002 № 64 «Про вилучення земельних ділянок, затвердження матеріалів інвентаризації, проектів відведення та надання земельних ділянок в оренду» ТОВ «Гоба» було надано в оренду земельну ділянку по вул. Дзвонарській, 15, м. Калуш, загальною площею 4194 м.кв. для організації ринку, а рішенням Виконкому від 31.05.2005 № 256 (із змінами відповідно до рішення Виконкому від 20.09.2005 № 469) затверджений акт Державної технічної комісії від 26.05.2005 про прийняття в експлуатацію реконструйованих викуплених будівель та споруд продуктового ринку по вул. Дзвонарській, 15, м. Калуш.

Крім того, управлінням ветеринарної медицини ТОВ «Гоба» надано експлуатаційний дозвіл для потужностей (об'єктів) з виробництва, переробки або реалізації харчових продуктів від 07.02.2008 № 5 для реалізації продуктів харчування тваринного і рослинного походження.

Обов'язковий державний ветеринарно-санітарний контроль та нагляд за дотриманням ветеринарно-санітарних вимог при торгівлі тваринами, м'ясом, м'ясопродуктами, молоком, молокопродуктами, яйцями, рибою, рибопродуктами, медом, іншою продукцією тваринного і рослинного походження на Ринку здійснює Калуська державна лабораторія ветеринарної медицини.

Постановою Кабінету Міністрів України від 29.07.2009 № 868 затверджено Положення про основні вимоги до організації діяльності продовольчих, непродовольчих та змішаних ринків (надалі – Положення), дія якого поширюється на всі ринки незалежно від форми власності, при цьому, послуги з обслуговування та утримання торговельних місць на території ринку надаються суб'єктом господарювання, який є юридичною особою.

Відповідно до Положення, під терміном «ринок» розуміється об'єкт торгівлі, на території якого суб'єкт господарювання, що має право на користування чи розпорядження земельною ділянкою, на якій даний об'єкт розташований, організовує та/або забезпечує створення належних умов для провадження торговельної діяльності підприємцями.

В ході опитування підприємців, що здійснюють свою діяльність на Ринку, встановлено, що Ринок обладнаний торговельними приміщеннями площею від 8 до 20 м.кв, торговельними місцями (площами), де реалізуються продовольчі та непродовольчі товари, в тому числі продукти харчування власного виробництва (овочі, м'ясо, молочні продукти).

Вищенаведене свідчить, що об'єкт ТОВ «Гоба» по вул. Дзвонарська, 15, м. Калуш, є ринком.

Згідно свідоцтва на право власності на нерухоме майно від 06.11.2013 САК № 453299 Товариство є власником нерухомого майна, розташованого за адресою: вул. Дзвонарська, 15, м. Калуш, а саме: 10 крамниць загальною площею 1041,6 м.кв, лабораторія (48,7 м.кв.), контора (48,3 м.кв.), туалети (39,8 м.кв.). При цьому, Товариство зазначило, що не надає в оренду торгові місця та надало копії договорів, укладених з фізичними особами – підприємцями ОСОБА (вул. БАДРЕСА, надалі – ФОП ОСОБА), ОСОБА

(вул. АДРЕСА, надалі – ФОП ОСОБА), ОСОБА (вул. АДРЕСА, надалі – ФОП ОСОБА), ОСОБА (вул. АДРЕСА, надалі – ФОП ОСОБА) та ін., предметом яких є надання в тимчасове платне користування частин нежитлових приміщень для комерційного використання. Станом на 01.01.2016 року Товариством надано в оренду 843,5 м.кв. нежитлових приміщень, станом на 01.05.2016 – 912,5 м.кв.

Встановлено, що зазначені підприємці надають орендовані у ТОВ «Гоба» нежитлові приміщення в тимчасове використання (суборенду) підприємцям, що здійснюють торгівлю продовольчими та непродовольчими товарами на території Ринку.

За поясненнями зазначених суб'єктів господарювання вартість суборенди нежитлових приміщень залежить від їх площі, розташування та попиту.

Інформація щодо площі нежитлових приміщень та вартості їх суборенди наведена в Таблиці 1.

Таблиця 1

Орендодавець	Площа торговельних приміщень, що передані в суборенду (м.кв)		Вартість суборенди торговельних приміщень для СПД (грн./м.кв.)	
	2015 рік	2016 рік	2015 рік	2016 рік
ФОП ОСОБА	290,4	310,6	від 81	від 150 (з 01.05.2016)
ФОП ОСОБА	279,3	261,2	від 80	від 150 (з 01.05.2016)

Слід зазначити, що згідно укладених з ТОВ «Гоба» договорів, вартість оренди нежитлових приміщень для вищевказаних підприємців у 2015 році складала 15 грн./м.кв., у 2016 році - 20 грн./м.кв.

За результатами опитування підприємців, які прийняли в суборенду торговельні приміщення, що проводилось працівниками територіального відділення 25.05.2016, встановлено.

З 01.05.2016 ФОП ОСОБА встановила наступну вартість суборенди торговельних приміщень, для прикладу:

- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,9 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 8,3 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,3 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 8,9 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,2 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,7 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);

- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 8,4 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.) і т.д.

ФОП ОСОБА з 01.05.2016 також підвищив вартість суборенди торговельних приміщень, для прикладу:

- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,1 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,0 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,3 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,2 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1550 грн.);
- для ФОП ОСОБА (крамниця № ... (інформація з обмеженим доступом), площа – 9,1 м.кв.) – 2000 грн. (до 01.05.2016 – 1600 грн.).

Таким чином, ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА одночасно підвищили вартість суборенди торговельних приміщень з 01.05.2016 до 2000 грн. в місяць за одне приміщення. В той же час, ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА надали пояснення щодо причин підвищення вартості суборенди торговельних приміщень: вартість суборенди торговельних приміщень встановлюється в залежності від площі та місця їх розташування; вартість суборенди змінюється в залежності від ситуації на ринку надання торговельних приміщень в оренду. При цьому, розрахунки економічно - обґрунтованої вартості суборенди торговельних приміщень не здійснювались.

Отже, згідно своїх пояснень, ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА повідомили про причини підвищення вартості суборенди торговельних приміщень, які містять ідентичне по суті обґрунтування та які не підтверджені відповідними економічними розрахунками, що свідчить про погодження цими підприємцями конкурентної поведінки між собою під час встановлення з 01.05.2016 вартості суборенди торговельних приміщень.

У відповідь на вимогу у справі ФОП ОСОБА повідомив, що витрати на утримання орендованих ним торговельних приміщень на Ринку (сплата єдиного податку, вивіз сміття, хімічні та миючі засоби, електроенергія) у 2016 році становили: у січні – 11512 грн, у лютому – 11546 грн, у березні – 9350 грн., в квітні – 11347 грн., в травні – 7162 грн. На підтвердження зазначених витрат ФОП Бабаєв надав оплачені рахунки про купівлю хімічних та миючих засобів та довідку, видану ТОВ «Гоба», про сплату ним вартості спожитої електроенергії та води за період січня-травня 2016 на загальну суму 36397 грн. Крім того, протягом 2015 – 2016 років здійснено покращення торговельних приміщень та прилеглої території на загальну суму 13900 грн. (часткова заміна бруківки, штукатурка та покраска фасадів, часткова заміна вагонки та шиферного покриття).

У відповідь на вимогу у справі ФОП ОСОБА повідомила, що витрати на утримання орендованих ним торговельних приміщень на Ринку (сплата єдиного податку, вивіз сміття, господарські товари, електроенергія) у 2016

році становили: у січні – 5072 грн, у лютому – 5220 грн, у березні – 5230 грн., в квітні – 5520 грн., в травні – 4298 грн. На підтвердження зазначених витрат ФОП ОСОБА надані оплачені рахунки про купівлю господарських товарів та видану ТОВ «Гоба» довідку про сплату нею вартості спожитої електроенергії період січня-травня 2016 на загальну суму 12462 грн. Як зазначила ФОП ОСОБА, протягом 2015 – 2016 років здійснено покращення торговельних приміщень та прилеглої території на загальну суму 24400 грн. (заміна бруківки, штукатурка та покраска фасадів, часткова заміна вагонки та шиферного покриття).

Проте, підтверджуючих матеріалів щодо проведення ремонтних робіт ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА не надали, мотивуючи це тим, що ведуть спрощений бухгалтерський облік.

Як зазначили ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА, ними 02.02.2016 укладено договір про взаєморозуміння та співробітництво з ТОВ «Гоба», згідно якого сторони зобов'язуються брати участь у розбудові Ринку, покращення його функціонального призначення, підвищення його комфортності та безпеки. Крім того, додатком 1 до договорів оренди, укладених між підприємцями та ТОВ «Гоба» передбачено, що орендар повинен здійснювати за власний рахунок поточний, капітальний та дрібний ремонт торговельних приміщень та прилеглої території. Вищезазначене стало причиною підвищення з 01.05.2016 вартості суборенди орендованих ними торговельних приміщень на Ринку. Також, підприємці зазначили, що при встановленні однакового рівня вартості суборенди торговельних приміщень на Ринку з 01.05.2016 їм не було відомо, що такі їх дії відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції можуть бути кваліфіковані як змова.

Підприємці повідомили, що в подальшому будуть відповідально ставитись до процесу ціноутворення та враховувати вимоги чинного законодавства.

Згідно частини першої статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

За умов значної конкуренції на ринку відбувається змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, що є змістом поняття конкуренції згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Згідно частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Цінова конкуренція є найпомітнішою та найважливішою формою конкуренції.

Частиною другою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються встановлення цін чи інших умов придбання або реалізації товарів.

Координована поведінка ФОП ОСОБА і ФОП ОСОБА щодо встановлення в один період часу, на одному рівні, без належного економічного обґрунтування вартості суборенди торгових приміщень (площ), коли ці суб'єкти господарювання формально діють незалежно, свідчить про «мовчазну змову» між ними.

Така домовленість спрямована на обмеження їх конкуренції з метою підвищення прибутків і без мети здобуття об'єктивних переваг для ефективності ринку та споживачів (суборендарів).

Отже, погодивши конкурентну поведінку між собою під час встановлення вартості суборенди торговельних приміщень на Ринку, ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА вчинили антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються встановлення цін реалізації товарів.

Таким чином, матеріалами справи доведено, що дії ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА, які полягали у погодженні конкурентної поведінки між собою під час встановлення в один період часу - з 01.05.2016, на одному рівні, без належного економічного обґрунтування вартості суборенди торговельних приміщень (площ) на ринку по вул. Дзвонарська, 15, м. Калуш, є порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 1 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються встановлення цін реалізації товарів.

На виконання пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року за №169-р), листами від 10.08.2016 № 04-07/325 та № 04-07/326 ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА надіслано копії подання про попередні висновки від 10.08.2016 № 151 у справі № 21/П-2016.

Станом на дату прийняття рішення у справі ФОП ОСОБА та ФОП ОСОБА не надали заперечень стосовно положень, викладених у поданні про попередні висновки у справі № 21/П-2016. В ході прийняття рішення на засіданні адміністративної колегії територіального відділення представник підприємців повідомив про визнання ними вчинення порушення та зазначив, що накладення великого розміру штрафу призведе до неможливості виконання умов договору з ТОВ «Гоба» в частині капіталовкладень на розбудову Ринку, підвищення його комфортності та безпеки.

За інформацією Калуської ОДПІ ГУ Державної фіскальної служби України в Івано-Франківській області обсяг доходу (виручки) від реалізації

продукції (товарів, робіт, послуг) за 2015 рік ФОП ОСОБА склав ... (інформація з обмеженим доступом) тис.грн., ФОП ОСОБА – ... (інформація з обмеженим доступом) тис.грн.

При визначенні розміру штрафу враховано:

- порушення вчинено вперше;
- порушення визнано;
- сприяння розслідуванню в справі.

Керуючись статтями 12, 12', 14 Закону України "Про Антимонопольний комітет України", статтею 48 Закону України "Про захист економічної конкуренції", пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р (зі змінами), адміністративна колегія територіального відділення

ВИРІШИЛА

1. Визнати дії ФОП ОСОБА (вул. АДРЕСА) та ФОП ОСОБА (вул. АДОЕСА), які полягали у погодженні конкурентної поведінки між собою під час встановлення в один період часу - з 01.05.2016, на одному рівні, без належного економічного обґрунтування вартості суборенди торговельних приміщень (площ) на ринку по вул. Дзвонарська, 15, м. Калуш, порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 1 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються встановлення цін реалізації товарів.

2. За вчинене порушення накладити на ФОП ОСОБА штраф у розмірі 6 000,00 (шість тисяч) гривень.

3. За вчинене порушення накладити на ФОП ОСОБА штраф у розмірі 5 000,00 (п'ять тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладання штрафу.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати відповідно до Антимонопольного

комітету України або його територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення може бути оскаржено повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання. Цей строк не може бути відновлено.

Голова адміністративної колегії,
голова відділення

Т. Савчин

Члени колегії

В. Тимків

А. Мажак

Н. Борищак