



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

23.04.2019 № 46-р/к

Справа № 2/01-31-19

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ АГРОФІРМА «УКРАЇНСЬКЕ НАСІННЯ» (ідентифікаційний код – 30773793) (далі – ТОВ «АГРОФІРМА») та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ТОРГОВИЙ ДІМ «АГРО СТАНДАРТ» (ідентифікаційний код – 40132642) (далі – ТОВ ТД «АГРО СТАНДАРТ») подали тендерні пропозиції на участь у допорогових закупівлях:

- «насіння інших олійних культур», проведених ПУБЛІЧНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» в особі філії ГАЗОПРОМИСЛОВЕ УПРАВЛІННЯ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ» (ідентифікаційний код – 00153146; місцезнаходження: 64250, Харківська обл., Балаклійський р-н, смт Червоний Донець, вул. Жовтнева, 9) (далі – ФІЛІЯ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ») (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-02-25-000234-b);

- «01.11.9 – насіння інших олійних культур», проведених ПУБЛІЧНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» в особі філії БУРОВЕ УПРАВЛІННЯ «УКРБУРГАЗ» (ідентифікаційний код – 00156392; місцезнаходження: 63304, Харківська обл., м. Красноград, вул. Полтавська, 86) (далі – ФІЛІЯ «УКРБУРГАЗ») (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-09-000022-с).

При цьому, ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» спільно готувалися до участі у вказаних торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 2/01-31-19 такі дії ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ТОВ «АГРОФІРМА» - 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.);
- на ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» - 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2/01-31-19 про порушення ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 09.04.2019 № 139,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-31-19 (далі – Справа) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (2) Антиконкурентні узгоджені дії, які є предметом у Справі, стосуються спотворення результатів торгів під час проведення:
 - ФІЛІСЮ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ» допорогової закупівлі «насіння інших олійних культур» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-02-25-000234-b) (далі – Торги № 1);
 - ФІЛІСЮ «УКРБУРГАЗ»«01.11.9 допорогової закупівлі насіння інших олійних культур» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-09-000022-c) (далі – Торги № 2).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ АГРОФІРМА «УКРАЇНСЬКЕ НАСІННЯ» (ідентифікаційний код – 30773793; місцезнаходження: 64032, Харківська обл., Кегичівський р-н, с. Красне; основний вид діяльності – вирощування зернових культур (крім рису), бобових культур і насіння олійних культур (код за КВЕД 01.11).
- (5) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ТОРГОВИЙ ДІМ «АГРО СТАНДАРТ» (ідентифікаційний код – 40132642; місцезнаходження: 64032, Харківська обл., Кегичівський р-н, с. Красне; основний вид діяльності – оптова торгівля зерном, необробленим

тютюном, насінням і кормами для тварин (код за КВЕД 46.21).

- (6) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ «АГРО-СТАНДАРТ» (далі разом – Відповідачі, Учасники торгів) є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (7) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 12.03.2019 № 100 за ознаками вчинення Учасниками торгів порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю:

- насіння інших олійних культур», проведених ФІЛІСІЮ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ» з використанням системи електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-02-25-000234-b);

- «01.11.9 – насіння інших олійних культур», проведених ФІЛІСІЮ «УКРБУРГАЗ» з використанням системи електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-09-000022-с), адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 12.03.2019 № 37-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-31-19.

- (8) Відділенням супровідними листами від 10.04.2019 № 70-02/2-2807 та № 70-02/2-2808 до ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» направлено копію подання з попередніми висновками у Справі за їх місцезнаходженням.
- (9) Керуючись абзацом четвертим пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), інформацію про дату, час та місце розгляду Справи розміщено на веб-сайті Антимонопольного комітету України.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

Торги № 1

- (10) ФІЛІСІЮ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ» 25.02.2016 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення про проведення Торгів № 1.

- (11) ФІЛІСІЮ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ» на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» розміщено тендерну документацію Торгів № 1, затверджену протоколом засідання комітету з конкурсних торгів від 25.02.2016 № 14т (далі – Документація Торгів № 1).
- (12) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій на Торги № 1 (дата і час) – 10.03.2016 (16 год. 00 хв.).
- (13) Очікувана вартість закупівлі – 1 562 500,00 грн.
- (14) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «АГРОФІРМА»;
 - ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ»;
 - ПРИВАТНОГО ПІДПРИЄМСТВА «РІНА-ХАРКІВ» (далі – ПП «РІНА-ХАРКІВ»), зареєстрованого Департаментом реєстрації Харківської міської ради 01.02.2007 за № 1 480 102 0000 032855; ідентифікаційний код – 34859376; місцезнаходження: 61037, м. Харків, пр-т Московський, 199-Б, оф. 1024; основний вид діяльності – оптова торгівля зерном, необробленим тютюном, насінням і кормами для тварин (код за КВЕД 46.21).

- (15) Ціна кожної пропозиції, поданої на Торги № 1 становила:

| № з/п | Назва суб'єкта господарювання | Первинна пропозиція, грн. | Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн. | % зниження ціни |
|-------|-------------------------------|---------------------------|---|-----------------|
| 1 | ТОВ «АГРОФІРМА» | 1 364 310,00 | 1 364 310,00 | 0,00 |
| 2 | ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» | 1 560 000,00 | 1 560 000,00 | 0,00 |
| 3 | ПП «РІНА-ХАРКІВ» | 1 370 000,00 | 1 370 000,00 | 0,00 |

- (16) За результатом проведених торгів переможцем Торгів № 1 визнано ТОВ «АГРОФІРМА».

Торги № 2

- (17) ФІЛІСІЮ «УКРБУРГАЗ» 09.03.2016 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення про проведення Торгів № 2.
- (18) ФІЛІСІЮ «УКРБУРГАЗ» на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» розміщено тендерну документацію Торгів № 1, затверджену протоколом засідання комітету з конкурсних торгів від 09.03.2016 № 9 (далі – Документація Торгів № 2).
- (19) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій на Торги № 2 (дата і час) – 22.03.2016 (17 год. 00 хв.).
- (20) Очікувана вартість закупівлі – 726 110,00 грн.
- (21) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:

- ТОВ «АГРОФІРМА»;
- ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ».

(22) Ціна кожної пропозиції, поданої на Торги № 2 становила:

| № з/п | Назва суб'єкта господарювання | Первинна пропозиція, грн. | Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн. | % зниження ціни |
|-------|-------------------------------|---------------------------|---|-----------------|
| 1 | ТОВ «АГРОФІРМА» | 720 670,20 | 720 670,20 | 0,00 |
| 2 | ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» | 726 097,50 | 726 097,50 | 0,00 |

(23) За результатом проведених торгів переможцем Торгів № 2 визнано ТОВ «АГРОФІРМА».

(24) У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» є суб'єктами господарювання.

(25) Аналізом інформації та матеріалів, отриманих Відділенням під час розслідування справи, виявлено обставини, які свідчать про вчинення Учасниками торгів порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, що проводились:

- ФІЛІСЮ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ» з використанням системи електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-02-25-000234-b);

- ФІЛІСЮ «УКРБУРГАЗ» з використанням системи електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-09-000022-с).

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

Пов'язаність Відповідачів відносинами контролю

(26) Згідно з витягами з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДРЮО) від 01.02.2019 № 1004944905; № 1004944814 та від 04.02.2019 № 1004947352; 1004947318 станом на час подання тендерних пропозицій на Торги № 1 та Торги № 2 (далі разом – Торги) єдиним засновником (учасником) (100 % розмір статутного внеску товариства) ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» є одна й та ж особа – Зайцев Олексій Борисович.

(27) Тобто, станом на час участі у Торгах ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» є пов'язаними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (28) Отже, враховуючи те, що кінцевими бенефіціарним власником ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» є одна й та ж особа, між Учасниками торгів не може бути належної конкуренції.
- (29) Крім цього, з витягів з ЄДПНО від 04.02.2019 № 1004947352; 1004947318 вбачається, що станом на час участі у Торгах директором ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» є Зайцева Ніна Петрівна.
- (30) За інформацією ГОЛОВНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО УПРАВЛІННЯ ЮСТИЦІЇ У ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (далі – ГТУЮ У ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ) (лист від 20.03.2019 № 5958/08.01-04-06) (конфіденційна інформація).
- (31) Вищевказана пов'язаність Відповідачів створювала умови та сприяла обміну інформацією між ними під час участі у Торгах.

Фактичне місцезнаходження Відповідачів за однією адресою

- (32) За інформацією з ЄДРПОУ станом на час участі у Торгах Відповідачі зареєстровані за однією й тією ж адресою: 64032, Харківська обл., Кегичівський р-н, с. Красне.
- (33) Як вбачається з договорів від 04.01.2014 № 04/01/14 та від 24.11.2015 № 01/2411 Відповідачі використовують офісне приміщення, що знаходиться за адресою: 64032, Харківська обл., Кегичівський р-н, с. Красне, м-н Незалежності, 6, та отримане в оренду від ТОВ АГРОФІРМИ «САДИ-УКРАЇНИ».
- (34) Крім цього, з договорів оренди від 10.10.2013 № 124/13 та від 01.01.2016 № 03/16, укладених ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «TELESENSVENTURES» (далі – ТОВ «TELESENSVENTURES») з ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ», відповідно, вбачається, що протягом 2016 року Учасники використовували, зокрема, офісне приміщення, що знаходиться за однією адресою **в одній кімнаті**, а саме: 61070, м. Харків, вул. Ак. Проскури, 1, к. № 209.

Спільне використання засобів зв'язку

- (35) В ході розгляду справи встановлено, що Відповідачі у господарській діяльності використовують одні й ті ж телефонні номери, зокрема телефонні номери: (057)719-05-76; (067)573-84-98; (067)542-03-78; (067)546-10-11.
- (36) Учасниками у складі тендерних пропозицій на Торги подано документи, зокрема форми «Цінова пропозиція» з яких вбачається, що Учасники мають один і той же контактний телефонний номер - (057)719-05-76.
- (37) За інформацією, наданою АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» (далі – АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ») (лист від 04.02.2019 № 81-15-9/1449-БТ) (конфіденційна

інформація).

- (38) (конфіденційна інформація) (лист АТ «ОТП БАНК» від 29.01.2019 № 701-01-3-3/27).
- (39) Використання Відповідачами телефонного номеру (057)719-05-76 протягом 2016 року (часу участі у торгах) також підтверджується листом ТОВ «АГРОФІРМА» від 12.02.2019 № б/н та листом ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» від 12.02.2019 № б/н.
- (40) ТОВ «АГРОФІРМА» листами від 15.01.2019 № б/н та від 14.02.2019 № б/н повідомило, що протягом 2016 року використовувало у господарській діяльності, зокрема, телефонний номер (067)542-03-78, зазначений номер використовувався Сербіним Ігорем Петровичем (директором регіонального представництва).
- (41) ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» листом від 15.01.2019 № б/н повідомило, що протягом 2016 року використовувало у господарській діяльності, зокрема телефонний номер (067)542-03-78, зазначений номер використовувався Сербіним Ігорем Петровичем (менеджером зі збуту).
- (42) З листа АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» від 04.02.2019 № 81-15-9/1449-БТ вбачається, що:
- (конфіденційна інформація);
 - (конфіденційна інформація).
- (43) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ» (далі – ТОВ «УКРНЕТ») листом від 14.09.2019 № 92/01/01-08 повідомило, що (конфіденційна інформація).
- (44) З вищевказаного листа ТОВ «УКРНЕТ» також вбачається, що (конфіденційна інформація).
- (45) Отже, спільне місцезнаходження Відповідачів та спільне використання одних і тих же телефонних номерів свідчить про пов'язаність Відповідачів та спільне ведення господарської діяльності, які в свою чергу сприяли обміну інформацією під час участі у Торгах.
- (46) Крім цього, Учасниками торгів на адресу Відділення направлено рекомендовані листи № 6104701737905 та № 6104701737913, при відправці яких ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» вказано один і той же контактний номер телефону – (050)529-03-82.

Спільне використання точки доступу до мережі Інтернет

- (47) ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОЗОРРО» листом від 19.12.2018 № 206/3809/03 повідомило, що під час участі у електронних аукціонах по Торгам аукціоні Учасниками здійснювався вхід до системи «Prozorro» з однієї й тієї ж Ір-адреси (194.0.150.132).

- (48) З інформації АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» (лист від 04.02.2019 № 81-15-9/1449-БТ) вбачається, що у період з (конфіденційна інформація).
- (49) ТОВ «УКРНЕТ» листом від 14.03.2019 № 92/01/01-08 повідомило, що протягом (конфіденційна інформація) та електронну поштову скриньку (конфіденційна інформація) здійснювався вхід виключно з (конфіденційна інформація).
- (50) За інформацією, ТОВ «TELESENSVENTURES» (лист від 02.04.2019) вищевказана Ір-адреса у період березня-травня 2016 року була виділена у користування ТОВАРИСТВУ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ АГРОФІРМИ «САДИ УКРАЇНИ» (далі – ТОВ АГРОФІРМА «САДИ УКРАЇНИ»).
- (51) Згідно з витягами з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 04.02.2019 № 1004948848 та № 1004948749 станом на 03.03.2016 та на 21.03.2016 (час подання Учасниками тендерних пропозицій на Торги № 1 та № 2) одним з засновників (24 % частка капіталу товариства) ТОВ АГРОФІРМА «САДИ УКРАЇНИ» є Зайцев Олексій Борисович, який одночасно є засновником Учасників торгів (100% частка капіталу товариств).
- (52) Крім цього, як вбачається з листа ТОВ «АГРОФІРМА», поданого до ХАРКІВСЬКОЇ ФІЛІЇ ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «КИЇВСТАР» (вх. від 10.02.2012 № 866) та додаткової угоди від 15.02.2012 (до генеральної угоди на корпоративне використання послуг мобільного стільникового зв'язку від 18.09.2006 № П0840/2006) ТОВ АГРОФІРМА «САДИ УКРАЇНИ» та ТОВ «АГРОФІРМА» є пов'язаними особами та є однією групою клієнтів.
- (53) Тобто, ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» у господарській діяльності спільно використовують одну й ту ж точку доступу до мережі Інтернет.

Уповноваження Відповідачами здійснювати доступ до своїх банківських рахунків однієї й тієї ж особи, яка є пов'язаною особою з засновником Відповідачів

- (54) АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» листом від 04.02.2019 № 81-15-9/1449-БТ повідомило, (конфіденційна інформація).
- (55) Разом з тим, за інформацією АТ «ОТП БАНК» (лист від 29.01.2019 № 701-01-3-3/27) (конфіденційна інформація).
- (56) Крім цього, за інформацією ГТУЮ У ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ) (лист від 20.03.2019 № 5958/08.01-04-06) (конфіденційна інформація).

(57) Отже, те, що Відповідачами уповноважено на здійснення обслуговування своїх банківських рахунків одну й ту ж особу (конфіденційна інформація), яка при цьому пов'язаною особою з засновником Відповідачів свідчить про те, що ще до подання тендерних пропозицій на Торги Відповідачі були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що обумовило їх домовленість щодо спільної участі у Торгах.

Перебування у трудових відносинах з одними й тими ж найманими працівниками

(58) Як вбачається з інформації, наданої ГОЛОВНИМ УПРАВЛІННЯМ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (далі – ГУ ПФУ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ) (лист від 24.01.2019 № 2566/04-20) станом на час проведення Торгів одночасно з Відповідачами перебували у трудових відносинах одні й ті ж самі фізичні особи, а саме:

| № п/п | ТОВ «АГРОФІРМА» | ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» |
|-------|---|---|
| 1 | (конфіденційна інформація) – у період лютий 2016 року – грудень 2018 року | (конфіденційна інформація) – у період лютий 2016 року – грудень 2018 року (протягом 2016 року здійснювала доступ до банківських рахунків ТОВ «АГРОФІРМА») |
| 2 | (конфіденційна інформація) – у період лютий-червень 2016 року | (конфіденційна інформація) – у період лютий-червень 2016 року |
| 3 | (конфіденційна інформація) – у період лютий 2016 року – грудень 2018 року | (конфіденційна інформація) – у період лютий 2016 року – грудень 2018 року |
| 4 | (конфіденційна інформація) – у період січень 2016 року – травень 2017 року | (конфіденційна інформація) – у період січень 2016 року – травень 2017 року |
| 5 | (конфіденційна інформація) – у період січень 2016 року – грудень 2018 року | (конфіденційна інформація) – у період лютий 2016 року – травень 2017 року |
| 6 | (конфіденційна інформація) – у період січень 2016 року – грудень 2018 року | (конфіденційна інформація) – у період січень 2016 року – липень 2018 року |
| 7 | (конфіденційна інформація) – у період січень 2016 року – листопад 2018 року | (конфіденційна інформація) – у період січень 2016 року – листопад 2018 року |
| 8 | (конфіденційна інформація) – у період січень 2016 року – лютий 2017 року | (конфіденційна інформація) – у період лютий 2016 року – лютий 2017 року |

(59) Отже, враховуючи перебування Відповідачів у трудових відносинах з одними й тими ж найманими працівниками, свідчить, що Відповідачі мали можливість бути обізнаними з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Торгах, що в свою чергу підтверджує спільне ведення господарської діяльності, спільність інтересів та пов'язаність ТОВ «АГРОФІРМИ» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» та відповідно, відсутність між ними змагальності під час участі у Торгах.

- (60) Разом з тим, єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з цими Відповідачами.
- (61) Отже, розподіл цього результату задовольняє зазначених Відповідачів, оскільки в іншому випадку, з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (62) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядкові.
- (63) У свою чергу, одночасне перебування працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.
- (64) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (65) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

Синхронність дій Відповідачів у часі

- (66) За інформацією ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОПРО» (лист від 19.12.2018 № 206/3809/03) для участі у Торгах Відповідачами подано тендерні пропозиції на Торги з використанням одного й того ж електронного майданчика «Zakupki.prom.ua».
- (67) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (оператор електронного майданчика «Zakupki.prom.ua» з якого Відповідачами здійснювались дії, пов'язані з участю у Торгах) (далі – ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА») листом від 24.01.2019 № 99/01 повідомило, що:
 - Відповідачами на Торги № 1 подали свої тендерні пропозиції в один день (03.03.2016) з інтервалом у часі 4 хвилини. При цьому, кошти за послуги електронного майданчика також перераховано в один день (03.03.2016) з інтервалом у часі 3 хвилини;

- на Торги № 2 подано пропозиції також в один день (21.03.2016) з інтервалом у часі 15 хвилин.

- (68) Отже, вищевказана синхронність дій у часі, яка зважаючи на її системність, не може вважатись випадковим збігом обставин та підтверджує погоджену поведінку Відповідачів під час підготовки до участі та участі у Торгах.

Господарські відносини між Відповідачами

- (69) Згідно з інформацією, наданою ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» (лист від 02.01.2019 № 1) за період січня-грудня 2016 року між Відповідачами існували господарські відносини, зокрема відповідно до договору від 25.01.2016 № 25/01 за яким ТОВ «АГРОФІРМА» надавало ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» послуги з перевезення вантажів.
- (70) Крім цього, АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» листом від 04.02.2019 № 81-15-9/1449-БТ надало інформацію з якої вбачається, що за період (конфіденційна інформація).
- (71) З вищевказаного листа АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» вбачається, що за період січня – грудня 2016 року між (конфіденційна інформація).
- (72) Внаслідок існування сталих господарських відносин між Учасниками торгів, усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність суб'єктів господарювання – Учасників торгів щодо їхньої поведінки під час участі у процедурах закупівель, оскільки наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

Підготовка та подання тендерних пропозицій Відповідачів однією особою

- (73) З листа ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» від 24.01.2019 № 99/01 вбачається, що Відповідачами при реєстрації на електронному майданчику «Zakupki.prom.ua» (за допомогою якого Відповідачі завантажували свої пропозиції на Торги) вказано одну й ту ж відповідальну особу – «Ігор Сербін» (мова оригіналу).
- (74) ГУ ПФУ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ листом від 24.01.2019 № 2566/04-20 повідомило, що у період січня 2016 року – листопада 2018 року (конфіденційна інформація) одночасно перебував у трудових відносинах з ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ».
- (75) За інформацією, наданою ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» (лист від 15.01.2019 № б/н та лист від 07.02.2019 № 4) (конфіденційна інформація) (менеджер зі збуту ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ») здійснював: реєстрацію ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» на електронному

майданчику; перерахування коштів за послуги електронного майданчика для участі у Торгах; підготовку тендерних пропозицій, поданих ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» на Торги та вхід до електронного аукціону.

- (76) Разом з тим, ТОВ «АГРОФІРМА» листом від 14.02.2019 № б/н повідомило, що всі документи, подані на Торги готувалися особисто директором регіонального представництва – (конфіденційна інформація).
- (77) Тобто, тендерні пропозиції, подані Відповідачами на Торги готувалися однією й тією ж особою, яка одночасно є найманим працівником обох Відповідачів, що в свою чергу усуває конкуренцію між ними.
- (78) Попередня обізнаність Відповідачів щодо їх цінних пропозицій, поданих на Торги підтверджується й тим, що Відповідачами не здійснювались кроки зі зниження своїх цінних пропозицій в ході електронних аукціонів по Торгам.
- (79) Спільне використання Відповідачами телефонного номеру (057)719-05-76 протягом 2016 року (часу участі у торгах) також підтверджується листом ТОВ «АГРОФІРМА» від 12.02.2019 № б/н та листом ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» від 12.02.2019 № б/н.

Обізнаність Відповідачів щодо спільної участі у Торгах та узгодження умов спільної участі у Торгах

- (80) Листом від 12.02.2019 № б/н ТОВ «АГРОФІРМА» повідомило, що йому було відомо про участь у Торгах ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» та зазначило, що ТОВ «АГРОФІРМА» узгоджувало з ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» умови спільної участі у Торгах.
- (81) Вищезазначену інформацію ТОВ «АГРОФІРМА» також підтвердило ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» листом від 12.02.2019 № б/н.
- (82) Отже, вищевказане підтверджує, що ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» заздалегідь погодили свої цінні пропозиції та свою цінну поведінку під час участі у Торгах, чим в свою чергу усунули конкуренцію та змагальність між собою.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (83) З огляду на вищезазначене, ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» під час підготовки документації для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (84) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Торгів, порушивши право замовника на

отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

- (85) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (86) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (87) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (88) Відповідно до 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, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (89) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (90) Отже, встановленими у Справі обставинами у їх сукупності доведено, що ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів допорогових закупівель проведених:
- ФІЛІСІЮ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ»(ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-02-25-000234-b);
 - ФІЛІСІЮ «УКРБУРГАЗ»«01.11.9 (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-09-000022-с).

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (91) На подання з попередніми висновками у Справі, ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» не надали свої

заперечення та міркування.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (92) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів допорогових закупівель, проведених:
- ФІЛІСЮ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ»(ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-02-25-000234-b);
 - ФІЛІСЮ «УКРБУРГАЗ» «01.11.9 (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-09-000022-c).
- (93) Така поведінка ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (94) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (95) Згідно із звітами про фінансові результати дохід (виручка) за 2018 рік:
- ТОВ «АГРОФІРМИ» складає 262 805 000 грн. (двісті шістдесят два мільйони вісімсот п'ять тисяч грн.);
 - ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» - 8 041 600,00 грн. (вісім мільйонів сорок одна тисяча шістсот грн. 00 коп.).
- (96) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховувалось, що ТОВ «АГРОФІРМА» та ТОВ ТД «АГРО-СТАНДАРТ» визнали факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а також сприяли проведенню розслідування у Справі шляхом своєчасного та повного надання інформації на вимоги Відділення.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в 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 Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ АГРОФІРМА «УКРАЇНСЬКЕ НАСІННЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 30773793) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ТОРГОВИЙ ДІМ «АГРО-СТАНДАРТ»(ідентифікаційний код юридичної особи – 40132642) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у допороговій закупівлі «насіння інших олійних культур», проведеній ПУБЛІЧНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» в особі філії ГАЗОПРОМИСЛОВЕ УПРАВЛІННЯ «ШЕБЕЛИНКАГАЗВИДОБУВАННЯ» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-02-25-000234-b).
2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ АГРОФІРМУ «УКРАЇНСЬКЕ НАСІННЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 30773793) штраф у розмірі 34 000,00 грн.(тридцять чотири тисячі грн. 00 коп.).
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ТОРГОВИЙ ДІМ «АГРО-СТАНДАРТ»(ідентифікаційний код юридичної особи – 40132642) штраф у розмірі 34 000,00 грн.(тридцять чотири тисячі грн. 00 коп.).
4. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ АГРОФІРМА «УКРАЇНСЬКЕ НАСІННЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 30773793) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ

ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ТОРГОВИЙ ДІМ «АГРО-СТАНДАРТ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40132642) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у допороговій закупівлі «01.11.9 – насіння інших олійних культур», проведеній ПУБЛІЧНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» в особі філії БУРОВЕ УПРАВЛІННЯ «УКРБУРГАЗ» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-09-000022-с).

5. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ АГРОФІРМУ «УКРАЇНСЬКЕ НАСІННЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 30773793) штраф у розмірі 34 000,00 грн.(тридцять чотири тисячі грн. 00 коп.).
6. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ТОРГОВИЙ ДІМ «АГРО-СТАНДАРТ»(ідентифікаційний код юридичної особи – 40132642) штраф у розмірі 34 000,00 грн.(тридцять чотири тисячі грн. 00 коп.).

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Неймирок Ю.О.

Аврамова С.П.

Тевелева Ю.В.

Виконавець

Теличко П.П.

Секретар колегії

Шпунт В.В.