



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

14.05.2019 № 53-р/к

Справа № 2/01-15-19

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» (ідентифікаційний код – 24275859) (далі – ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ») та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (ідентифікаційний код – 35477760) (далі – ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА») подали тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах на закупівлю «Перетворювачі тиску», проведених ВІДОКРЕМЛЕНИМ ПІДРОЗДІЛОМ «ЮЖНО-УКРАЇНСЬКА АТОМНА ЕЛЕКТРИЧНА СТАНЦІЯ» ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «НАЦІОНАЛЬНА АТОМНА ЕНЕРГОГЕНЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «ЕНЕРГОАТОМ»(ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-22-000021-a).

При цьому, ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА»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 № 2/01-15-19такі дії ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» 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 ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» - 40 000,00 грн. (сорок тисяч грн. 00 коп.);
- на ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» - 40 000,00 грн. (сорок тисяч грн. 00 коп.).

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2/01-15-19 про порушення ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» 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 16.04.2019 № 147,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-15-19 (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 стосуються спотворення результатів торгів під час проведення **ВІДОКРЕМЛЕНИМ ПІДРОЗДІЛОМ «ЮЖНО-УКРАЇНСЬКА АТОМНА ЕЛЕКТРИЧНА СТАНЦІЯ» ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «НАЦІОНАЛЬНА АТОМНА ЕНЕРГОГЕНЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «ЕНЕРГОАТОМ»**(ідентифікаційний код – 20915546; місцезнаходження: 55000, Миколаївська обл., м. Южноукраїнськ) (далі – ВП ЮУАЕС ДП НАЕК «ЕНЕРГОАТОМ», Замовник) відкритих торгів на закупівлю «Перетворювачі тиску» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі: UA-2016-03-22-000021-a) (далі – Торги).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» (ідентифікаційний код – 24275859; місцезнаходження: 62473, Харківська обл., м. Мерефа, вул. Революції, 1; основний вид діяльності – виробництво інструментів і обладнання для вимірювання, дослідження та навігації (код за КВЕД 26.51).
- (5) ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (ідентифікаційний код – 35477760; місцезнаходження: 61052, м. Харків, пров. Чайкіної Лізи, 17; основний вид діяльності – неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).
- (6) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (далі разом – Учасники торгів, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 22.01.2019 № 24 за ознаками вчинення ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» 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 «Перетворювачі тиску», проведених ВП ЮУАЕС ДП НАЕК «ЕНЕРГОАТОМ» з використанням системи електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в системі закупівель UA-2016-03-22-000021-a), адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 24.01.2019 № 17-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-15-19.

- (7) Відділенням супровідними листами від 18.04.2019 № 70-02/2-3009 та № 70-02/2-3010 до ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» направлено копію витягу з подання з попередніми висновками у Справі за їх місцезнаходженням.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (8) Замовником 22.03.2016 на веб-порталі уповноваженого органу з питань публічних закупівель опубліковано оголошення про проведення закупівлі «Перетворювачі тиску» та розміщено тендерну документацію Торгів (далі – Документація торгів).
- (9) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних Торгів(дата і час) – 31.03.2016, 10 год. 00 хв.
- (10) Початок електронного аукціону Торгів 04.04.2016, 15 год. 44 хв.
- (11) Очікувана вартість закупівлі Торгів – 365 871,00 грн.
- (12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
- ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ»;
 - ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА»;
 - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КОМПАНІЯ «ПРОФІ-СТРОЙ» (далі – ТОВ «КОМПАНІЯ «ПРОФІ-СТРОЙ»)) (ідентифікаційний код – 36726864; місцезнаходження: 49051, м. Дніпро, вул. Журналістів, 1).

(13) Ціна кожної тендерної пропозиції становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.	% зниження ціни
1	ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ»	365 700,00	365 700,00	0,0
2	ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА»	365 871,00	340 000,00	7,1
3	ТОВ «КОМПАНІЯ «ПРОФІ-СТРОЙ»	345 000,00	345 000,00	0,0

(14) За результатами проведеного аукціону переможцем Торгів визнано ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» з ціною пропозицією – 340 000,00 грн.

(15) Аналізом інформації та матеріалів, отриманих Відділенням під час розслідування справи, виявлено наявність обставин, які свідчать про вчинення Учасниками торгів порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 ВП ЮУАЕС ДП НАЕК «ЕНЕРГОАТОМ» за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в системі закупівель –UA-2016-03-22-000021-a), що підтверджується наступним.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

Пов'язаність Відповідачів

(16) Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – витяг з ЄДРЮО) від 28.12.2018 № 1004817481 (сформовано станом на 31.03.2016 – час подання тендерних пропозицій на Торги) директором та одним з засновників (50 % частка статутного капіталу товариства) ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» є Лебединська Людмила Олексіївна, другим засновником (50 % частка статутного капіталу товариства) ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» є Лебединський Володимир Іванович.

(17) З витягу з ЄДРЮО від 28.12.2018 № 1004817464 (сформовано станом на 31.03.2016 – час подання тендерних пропозицій на Торги) вбачається, що Лебединський Володимир Іванович є директором та одним з кінцевих бенефіціарних власників ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ».

(18) За інформацією ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (лист від 29.08.2018 № 90) Лебединський Володимир Іванович є акціонером ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та володіє часткою у статутному капіталі товариства 50 %.

- (19) ГОЛОВНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ УПРАВЛІННЯ ЮСТИЦІЇ У ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ листом від 21.01.2019 № 1374/08.01-04-06 повідомило, що (конфіденційна інформація).
- (20) Разом з тим, як вбачається з тендерних пропозицій, поданих Відповідачами на Торги:
- Лебединський Володимир Іванович здійснював підписання всіх документів, поданих ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» на Торги;
 - Лебединська Людмила Олексіївна здійснювала підписання всіх документів, поданих ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» на Торги.
- (21) Тобто, враховуючи те, що директори Учасників торгів, які до того ж є кінцевими бенефіціарними власниками ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» є пов'язаними особами, між Учасниками торгів не могло бути належної конкуренції під час участі у Торгах.
- (22) Як вбачається з витягів з ЄДРЮО від 01.04.2019 № 1005190491 та № 1005191307 та листа ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» від 29.08.2018 № 90 станом на 31.03.2016 (час участі у Торгах) Лебединський Володимир Іванович та Лебединська Людмила Олексіївна окрім ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» спільно узгоджено чинять вплив на господарську діяльність інших суб'єктів господарювання.

№ п/п	Назва суб'єкта господарювання, ідентифікаційний код	Лебединський Володимир Іванович	Лебединська Людмила Олексіївна
1	ТОВАРИСТВО ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (30034835)	3 Один з засновників 50 % статутного капіталу товариства; займає посаду генерального директора; згідно відомостей з ЄДРЮО станом на 31.03.2016 – підписант	Один з засновників 50 % статутного капіталу товариства; займає посаду директора; згідно відомостей з ЄДРЮО станом на 31.03.2016 – підписант
2	ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «МЕХТРАНС» (14066675)	Один з засновників 10,7 % статутного капіталу товариства; займає посаду генерального директора; згідно відомостей з ЄДРЮО станом на 31.03.2016 – керівник, підписант	Один з засновників 89,3 % статутного капіталу товариства; займає посаду директора

- (23) Вищевказана пов'язаність Відповідачів створювала умови та сприяла обміну інформацією між ними під час участі у Торгах.

- (24) Разом з цим, документи, подані ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» на Торги, підписано Лебединським Володимиром Івановичем та Лебединською Людмилою Олексіївною, відповідно.

Місцезнаходження Відповідачів за однією адресою

- (25) Станом на час участі у Торгах ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (лист ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» від 29.08.2018 № 90) на правах оренди використовувало у господарській діяльності офісні та складські приміщення, що знаходяться за адресою: 61052, м. Харків, пров. Чайкіної Лізи, 17 та належать ПРАТ «МЕХТРАНС» (далі – ПРАТ «МЕХТРАНС»).
- (26) ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» листом від 06.09.2018 № 139 повідомило, що протягом 2016 року також у господарській діяльності на правах оренди використовувало офісні та складські приміщення, що знаходяться за адресою: 61052, м. Харків, пров. Чайкіної Лізи, 17 та належать ПРАТ «МЕХТРАНС».
- (27) При цьому, як зазначалося вище, генеральним директором та одним з засновників ПРАТ «МЕХТРАНС» є Лебединський Володимир Іванович (10,7169 % частка статутного капіталу) другим з засновників та директором є Лебединська Людмила Олексіївна (89,2831 % частка статутного капіталу).
- (28) ПРАТ «МЕХТРАНС» листом від 04.02.2019 № 1 повідомило, що приміщення, які знаходяться за адресою: 61052, м. Харків, пров. Чайкіної Лізи, 17, належить ПРАТ «МЕХТРАНС» на праві власності.
- (29) Разом з вищевказаним листом ПРАТ «МЕХТРАНС» надало копію:
- договору оренди нежитлових приміщень від 01.06.2015 № 21/11/27, укладеного ПРАТ «МЕХТРАНС» з ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ». Від імені ПРАТ «МЕХТРАНС» договір підписано директором Лебединською Людмилою Олексіївною, від імені ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» - генеральним директором Лебединським Володимиром Івановичем;
 - договору оренди нежитлових приміщень від 01.02.2014 № 01/02-14, ПРАТ «МЕХТРАНС» з ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА». Від імені ПРАТ «МЕХТРАНС» договір підписано генеральним директором Лебединським Володимиром Івановичем, від імені ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» - директором Лебединською Людмилою Олексіївною.
- (30) Тобто, спільне використання Відповідачами приміщень, що належать ПРАТ «МЕХТРАНС», засновниками якого, та особами, які спільно

(узгоджено) чинять вплив на його господарську діяльність є керівники ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» свідчить, про спільне ведення господарської діяльності та пов'язаність Відповідачів, що створило умови для обміну інформацією під час підготовки до участі та участі у Торгах.

- (31) Крім цього, як вбачається з інформації, наданої АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» (далі – АТ КБ «ПРИВАТБАНК») (лист від 20.11.2018 № Е.30.0.0.0/4-678214 БТ) та ПРИВАТНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «ВФ УКРАЇНА» (далі – ПРАТ «ВФ УКРАЇНА») (лист від 29.01.2019 № 02/КИ-Б/09), (конфіденційна інформація), що в свою чергу підтверджує пов'язаність та спільне ведення господарської діяльності ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ», ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» та ПРАТ «МЕХТРАНС».

Спільне використання точки доступу до мережі Інтернет

- (32) ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» листом від 29.08.2018 № 90 зокрема повідомило, що протягом 2016 року:
- мало банківський рахунок, відкритий в АТ КБ «ПРИВАТБАНК»;
 - використовувало у господарській діяльності електронну поштову скриньку izmtch@ukr.net.
- (33) За інформацією ТОВ «ДЕРЖЗАКУПВЛІ.ОНЛАЙН» (лист від 17.09.2018 № 170918-2) ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» при реєстрації на електронному майданчику «Держзакупівлі.онлайн» вказано контактну електронну поштову скриньку znak74@ukr.net.
- (34) Як вбачається з листа ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРNET» від 01.11.2018 № 254/01/01-08 та листа АТ КБ «ПРИВАТБАНК» від 20.11.2018 № Е.30.0.00/4-678214 БТ ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» протягом (конфіденційна інформація).
- (35) Разом з тим, ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОЗОРО» листом від 22.08.2018 № 206/2406/03 повідомило, що ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» в ході проведення електронного аукціону здійснювало вхід до системи «Prozorro» з IP-адреси 217.12.212.90.
- (36) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІНФОРМАЦІЙНО-ТЕХНОЛОГІЧНА ЛАБОРАТОРІЯ» (лист від 04.01.2019 № 4) IP-адреса 217.12.212.90 виділена у користування ПРАТ «МЕХТРАНС», адресою підключення є: 61052, м. Харків, пров. Чайкіної Лізи, 17.
- (37) Тобто, Відповідачі у господарській діяльності спільно використовують точку доступу до мережі Інтернет, що виділена у користування ПРАТ «МЕХТРАНС».

- (38) Як вже зазначалося вище, ПРАТ «МЕХТРАНС» юридичною особою пов'язаною з Відповідачами.

Спільне використання засобів зв'язку

- (39) ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» листом від 06.09.2018 № 139 повідомило, що протягом 2016 року у господарській діяльності, зокрема використовувало телефонний номер 057-777-05-69.
- (40) У вищевказаному листі та у документах, поданих на Торги зазначено, що телефонний номер 057-777-05-69, є контактним номером телефону генерального директора підприємства – Лебединського Володимира Івановича.
- (41) Вищевказаний телефонний номер також вказано, як контактний номер телефону ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» при реєстрації на електронному майданчику «Zakupki.prom.ua» (лист ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (далі – ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА») від 13.09.2018 № 753/09).
- (42) Разом з цим, телефонний номер 057-777-05-69, вказано, як контактний номер телефону ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» при укладанні договору з ПУБЛІЧНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «УКРТЕЛЕКОМ» від 15.03.2016 № 057021715 (договір надано разом з листом ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» від 29.08.2018 № 90»).
- (43) Отже, спільне використання Відповідачами одного й того ж телефонного номеру свідчить про пов'язаність Відповідачів та спільне ведення господарської діяльності, які в свою чергу сприяли обміну інформацією під час участі у Торгах.

Синхронність дій Відповідачів у часі

- (44) Учасниками торгів завантажено свої тендерні пропозиції до системи «Prozorro» в один день, а саме 31.03.2016 (останній день подання тендерних пропозицій) з інтервалом у часі завантаження документів 40 хвилин.
- (45) ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (лист від 13.09.2018 № 753/09) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДЕРЖЗАКУПВЛІ.ОНЛАЙН» (далі – ТОВ «ДЕРЖЗАКУПВЛІ.ОНЛАЙН») (лист від 17.09.2018 № 170918-2) повідомили, що Учасниками під час участі у Торгах перераховано кошти за послуги електронних майданчиків в один день, а саме 30.03.2016 (перед останній день подання тендерних пропозицій).
- (46) З вищевказаних листів також вбачається, що обома Відповідачами перераховано кошти за послуги електронних майданчиків у проміжок часу з 12год. 00хв. до 13год. 00хв., тобто з досить незначним інтервалом у часі.

- (47) Отже, вищевказана синхронність дій підтверджує погоджену поведінку Відповідачів та не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки учасникам Торгів для підготовки та завантаження тендерних пропозицій надавався строк десять днів.

Здійснення зв'язку між Відповідачами

- (48) ПРАТ «ВФ УКРАЇНА» листом від 29.01.2019 № 02/КИ-Б/09 повідомило, що ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» має, (конфіденційна інформація).
- (49) Як вбачається з договору від 24.12.2013 № StUP877396 (укладеного між ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВЕЛТОН.ТЕЛЕКОМ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА») та інформації, вказаної ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» при реєстрації на електронному майданчику «Держзакупівлі.онлайн» (лист ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» від 17.09.2018 № 170918-2), ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» використовує, зокрема телефонні номери: 050-530-71-96, 067-571-70-44 та 050-764-98-47.
- (50) ПРАТ «ВФ УКРАЇНА» разом з листом від 29.01.2019 № 02/КИ-Б/09 надало витяг з бази даних, з якого вбачається, що у період (конфіденційна інформація) телефонними номерами ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» здійснювались численні з'єднання (понад 60 дзвінків) в тому числі в день перерахування коштів за послуги електронних майданчиків – 30.03.2016 (тобто на передодні подання Відповідачами тендерних пропозицій на Торги) та в день проведення електронного аукціону – 04.04.2016.
- (51) Отже, під час підготовки та участі у Торгах між Відповідачами здійснювався зв'язок, що в свою чергу свідчить про можливість обміну інформацією щодо господарської діяльності Відповідачів в тому числі й щодо спільної участі у Торгах.

Господарські відносини між Відповідачами

- (52) ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» листом від 06.09.2018 № 139 повідомило, що протягом 2016 року між ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» існували господарські відносини щодо купівлі-продажу товарів, зокрема укладено договори від 12.01.2015 № 1/15, від 12.01.2015 № 2/15 та від 25.04.2016 № 15/16.
- (53) Здійснення господарських операцій за вищевказаними договорами, зокрема підтверджується наявністю розрахункових операцій між банківськими рахунками Відповідачів (лист АТ КБ «ПРИВАТБАНК» від 20.11.2018 № Е.30.0.0.0/4-678214 БТ).
- (54) З вищевказаного листа АТ КБ «ПРИВАТБАНК» вбачається, що за період (конфіденційна інформація).

- (55) Тобто, між Відповідачами існують сталі господарські відносини.
- (56) Внаслідок існування сталих господарських відносин між Відповідачами, 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 ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.
- (57) Крім цього, з листа АТ КБ «ПРИВАТБАНК» від 20.11.2018 № Е.30.0.0.0/4-678214 БТ вбачається, що в (конфіденційна інформація).
- (58) Надання один одному, поворотної безвідсоткової фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.
- (59) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (60) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (61) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі N 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (62) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (63) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Учасниками стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (64) Так як, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, Учасники позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (65) Тобто, Учасники вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йдуть на ризик втрати можливого прибутку з метою

фінансової підтримати свого конкурента.

- (66) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.

Відповідачами на Торги запропоновано продукцію виробником якої є один з Відповідачів

- (67) Як вбачається, з документів, завантажених Відповідачами до системи «Prozorro», Відповідачами запропоновано на Торги продукцію виробництва ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ».
- (68) Разом з тим, ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» у складі тендерної пропозиції на Торги подано копію дилерського сертифікату від 04.01.2016 (термін дії сертифікату до 31.12.2016) з якого вбачається, що ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» є дилером ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ».
- (69) Тобто, ще до подання Відповідачами тендерних пропозицій на Торги, ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що обумовило їх домовленість щодо цінкових пропозицій, запропонованих на Торги, та цінової поведінки в ході електронного аукціону зі зниження цінкових пропозицій, з метою забезпечення перемоги ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА».

Взаємозалежність між цінovими пропозиціями Відповідачів

- (70) При наявності дійсної конкуренції між учасниками закупівель, за умови їх необізнаності щодо цінovих пропозицій один одного та зацікавленості кожного з них в тому, щоб укласти контракт на закупівлю, їх звичайною конкурентною поведінкою є пропозиція максимально низької ціни, за умови забезпечення беззбиткової діяльності підприємства.
- (71) Разом з тим, аналізом цінovих пропозицій, запропонованих Відповідачами на Торги встановлено, що різниця між первинними пропозиціями Відповідачів (до проведення електронного аукціону зі зниження цінovих пропозицій) складає лише 171,00грн. (цінова пропозиція ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» - 365 700,00грн.; ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» - 365 871,00), тобто, *цінова пропозиція дилера (ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА») є вищою за цінову пропозицію виробника (ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ») лише на 0,047%.*
- (72) Отже, досить незначна різниця між цінovими пропозиціями Відповідачів свідчить про орієнтацію на цінovі пропозиції один одного та обізнаність

Відповідачів щодо цінових пропозицій один одного, так, як ціна реалізації товару виробником та дилером, (з урахуванням власних норм витрат та прибутку) не може відрізнятись лише на 0,047%.

Не здійснення одним з Відповідачів зниження своєї цінової пропозиції за наявності економічної можливості

- (73) В ході електронного аукціону ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» (виробник продукції, запропонованої Відповідачами на Торги) не здійснювало кроків зі зниження своєї цінової пропозиції, разом з тим, ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (дилер ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ») в ході аукціону знизило свою цінову пропозицію до ціни, яка є нижчою за цінову пропозицію ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ».

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.	зниження ціни, грн.	зниження ціни, %
1	ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ»	365 700,00	365 700,00	0,0	0,0
2	ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА»	365 871,00	340 000,00	25 871,00	7,1

- (74) Тобто, те, що ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ», маючи економічну можливість, не здійснювало кроків зі зниження своєї цінової пропозиції свідчить про його незацікавленість в здобутті перемоги на Торгах, а його участь у Торгах була направлена на створення видимої (уявної) конкуренції та забезпечення перемоги ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА».
- (75) Незацікавленість ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» у здобутті перемоги на Торгах також підтверджується листом ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» від 11.02.2019 № 14, в якому зазначено, що: «ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» не здійснювало кроків щодо зниження своїх цінових пропозицій в ході проведення електронного аукціону тому, що ціни, якібули вказані в ціновій пропозиції, були оптимальними для нашого підприємства стосовно виробів для АЕС. Вони відповідали ціновій політиці по збуту продукції підприємства на той час. Ціни формувалися з урахуванням усіх витрат і встановленим на підприємстві рівнем рентабельності... До того ж, об'єм закупівель невеликий. Ці закупівлі не були бюджетотворюючими для підприємства» (мова оригіналу).
- (76) Отже, те що ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» (виробник продукції, запропонованої Відповідачами на Торги) не знижував свою цінову пропозицію та те, що ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (дилер) запропонувало на Торги продукцію за ціною нижчою за ціну виробника, підтверджує узгодженість їх цінових пропозицій та цінової поведінки в ході електронного аукціону.

- (77) За результатами проведених Торгів Замовником з ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» укладено договір поставки від 25.04.2016 № 53-123-11-16-02444. Предметом закупівлі за договором є датчики тиску «Сафір» у кількості 19 одиниць загальною вартістю 340 000,00грн.
- (78) Того ж дня (25.04.2016) між ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» (постачальник) та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (покупець) укладено договір від 25.04.2016 № 15/16 щодо купівлі-продажу датчиків тиску «Сафір» у кількості 19 одиниць.
- (79) Як вбачається з видаткової накладної від 10.06.2016 № РН-0000088, ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» здійснило поставку ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» датчиків тиску «Сафір» за цінами, що значно нижчі ніж запропоновані ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» на Торги.

№ п/п	Найменування товару	Ціна за од. (без ПДВ), запропонована ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» на Торги, грн.	Ціна за од. (без ПДВ) за якою ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» реалізувало ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА»	Відхилення (різниця між ціною, запропонованою ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» на Торги та поза Торгами) % (грн.)
1	Перетворювач тиску (Сафір 2151-АС-11-УХЛЗ.1*)	13 357,00	9 920,00	25,7 % (3 437,00 грн.)
2	Перетворювач тиску (Сафір 2161-АС-11-УХЛЗ.1*)	13 357,00	9 920,00	25,7 % (3 437,00 грн.)
3	Перетворювач тиску (Сафір 2444АС-П-02-УХЛЗ.1*)	25 342,00	18 864,00	25,6 % (6 478,00 грн.)
4	Перетворювач тиску (Сафір 2434АС-П-02-УХЛЗ.1*)	26 355,00	19 620,00	25,6 % (5 735,00 грн.)
5	Перетворювач тиску (Сафір 2450АС-П0-2-УХЛЗ.1*)	25 342,00	18 864,00	25,6 % (6 478,00 грн.)

- (80) Отже, вищевикладене одночасно свідчить, що ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» мало можливість здійснювати кроки зі зниження своєї цінової пропозиції на Торгах, та підтверджує, що участь ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» була направлена не на здобуття власної перемоги у Торгах, а на забезпечення перемоги ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА».
- (81) При наявності дійсної конкуренції між учасниками закупівель, за умови їх невизначеності щодо цінових пропозицій один одного та зацікавленості кожного з них в тому, щоб укласти контракт на закупівлю

вони запропонують максимально низьку ціну під час участі у торгах.

- (82) Отже, вищевказане підтверджує, що ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» заздалегідь погодили свої цінові пропозиції та свою цінову 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, ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» 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, ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» 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 ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» 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 закупівель проведених ВП ЮУАЕС ДП НАЕК «ЕНЕРГОАТОМ» за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в системі закупівель –UA-2016-03-22-000021-a).

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (91) На подання з попередніми висновками у Справі, ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» 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 ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів допорогових закупівель, проведених ВП ЮУАЕС ДП НАЕК «ЕНЕРГОАТОМ» за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в системі закупівель –UA-2016-03-22-000021-a).
- (93) Така поведінка ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» 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:
- ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» складає 71 723 000,00 грн. (сімдесят один мільйон сімсот двадцять три тисячі грн. 00 коп.);
 - ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» складає 8 590 100,00 грн. (вісім мільйонів п'ятсот дев'яносто тисяч сто грн. 00 коп.).
- (96) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховувалось, що ПРАТ «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» та ТОВ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» визнали факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, а також сприяли проведенню розслідування у Справі.

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 ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 24275859) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 35477760) 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 торгах на закупівлю «Перетворювачі тиску», проведених ВІДОКРЕМЛЕНИМ ПІДРОЗДІЛОМ «ЮЖНО-УКРАЇНСЬКА АТОМНА ЕЛЕКТРИЧНА СТАНЦІЯ» ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «НАЦІОНАЛЬНА АТОМНА ЕНЕРГОГЕНЕРУЮЧА КОМПАНІЯ «ЕНЕРГОАТОМ» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2016-03-22-000021-a).

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на ПРIVATEНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «МАНОМЕТР-ХАРКІВ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 24275859) штраф у розмірі 40 000,00 грн. (сорок тисяч грн. 00 коп.).
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТД ВИМІРЮВАЛЬНА ТЕХНІКА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 35477760) штраф у розмірі 40 000,00 грн. (сорок тисяч 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

Бугаєв А.М.

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.

Тевелева Ю.В.