



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ ІЗ РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

15.08.2019 № 99-р/к

Справа № 1/01-57-19

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" (ідентифікаційний код – 31440428) (далі – ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА") та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "НВП "УКРАЇНСЬКА ЕНЕРГЕТИЧНА КОМПАНІЯ" (ідентифікаційний код – 36374863) (далі – ТОВ "НВП"УЕК") подали тендерні пропозиції на участь у торгах:

по закупівлі: «УБГ17(Т)-242_Гідравлічні індикатори ваги» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-10-24-003221-a), проведеної ПАТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» В ОСОБІ ФІЛІЇ «УКРБУРГАЗ» (ідентифікаційний код – 00156392) (надалі – Замовник 1) (надалі – Торги № 1);

по закупівлі: «детектори та аналізатори (перетворювачі)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»UA-2017-11-24-000029-a), проведеної ФІЛІЄЮ "УМГ«ХАРКІВТРАНСГАЗ» ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» (ідентифікаційний код – 25698645) (надалі – Замовник 2) (надалі – Торги № 2).

При цьому, ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" та ТОВ "НВП"УЕК" спільно готувалися до участі у Торгах №1 та Торгах № 2, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у Торгах № 1 та Торгах № 2.

За результатами розгляду справи № 1/01-57-19 такі дії ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" та ТОВ "НВП"УЕК" 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:

Торги № 1 – ТОВ"УКРГАЗАВТОМАТИКА"-68 000,00 грн.; ТОВ "НВП"УЕК" - 68 000,00 грн.

Торги № 2 – ТОВ"УКРГАЗАВТОМАТИКА"-68 000,00 грн.; ТОВ "НВП"УЕК" - 68 000,00 грн.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 1/01-57-19 про порушення ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" та ТОВ "НВП"УЕК" законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання першого відділу досліджень і розслідувань від 17.07.2019 № 308,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 1/01-57-19 (далі – Справа) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені 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:
 - по закупівлі: «УБГ17(Т)-242_Гідравлічні індикатори ваги» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-10-24-003221-a), проведеної Замовником 1;
 - по закупівлі: «детектори та аналізатори (перетворювачі)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»UA-2017-11-24-000029-a), проведеної Замовником 2.

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ТОВАРИСТВО **З** ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" (далі – ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА") (ідентифікаційний код –31440428; місцезнаходження: 61052, Харківська обл., місто Харків, вулиця Ярославська, будинок 32, квартира 8; основний вид діяльності – неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД46.90).
- (5) ТОВАРИСТВО **З** ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ НВП "УКРАЇНСЬКА ЕНЕРГЕТИЧНА КОМПАНІЯ" (далі – ТОВ "НВП"УЕК") (ідентифікаційний код –36374863; місцезнаходження:61051, Харківська обл., місто Харків, вулиця Клочківська, будинок 346-А; основний вид діяльності – неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).
- (6) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" та ТОВ "НВП"УЕК" є суб'єктами господарювання.

3. Процедурні дії

(7) На підставі подання першого відділу досліджень і розслідувань від 26.04.2019 № 162 за ознаками вчинення ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" та ТОВ "НВП"УЕК" (далі разом – Учасники торгів, Відповідачі) порушень, передбачених 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:

-по закупівлі: «УБГ17(Т)-242_Гідравлічні індикатори ваги» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-10-24-003221-a), проведеної Замовником 1;

-по закупівлі: «детектори та аналізатори (перетворювачі)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»UA-2017-11-24-000029-a), проведеної Замовником 2, адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 07.05.2019 № 70-рп/к про початок розгляду справи № 1/01-57-19.

(8) Листами Відділення від 10.05.2019 № 70-02/2-3343 та № 70-02/2-3342 копія витягу з подання з попередніми висновками у справі № 1/01-57-19 була надіслана ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" та ТОВ "НВП"УЕК"за їх місцезнаходженням.

4. Інформація про торги

Торги № 1.

(9) Замовником 1 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 24.10.2017 опубліковано оголошення (UA-2017-10-24-003221-a) про проведення Торгів № 1.

(10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 07.11.2017 (17 год. 00 хв.).

(11) Очікувана вартість закупівлі –537 785,00 грн.

(12) Протоколом засідання тендерного комітетуЗамовника 1 від 24.10.2018 № УБГ17(Т)-242 затверджено тендерну документацію Торгів № 1 (надалі – Документація Торгів № 1).

(13) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 подані тендерні пропозиції від:

(14) ТОВ «НВП «УЕК», зареєстроване 02.03.2009за№1 480 102 0000 043555. Місцезнаходження: 61051, Харківська обл., м. Харків, вул. Клочківська, буд. 346-А. Основним видом діяльності ТОВ «НВП «УЕК» є неспеціалізована оптова торгівля (Код КВЕД 49.90);

(15) ФОП Тютюн Володимир Сергійович, зареєстрований 17.03.2016 за №2 065 000 0000 041610. Місце проживання: 02068, м. Київ, вул. Ревуцького, буд. 18, кв. 448. Основним видом діяльності ФОП Тютюна Володимира

- Сергійовича є неспеціалізована оптова торгівля (Код КВЕД 49.90);
- (16) ТОВ «ЕКСІМКАРГОТРЕЙД», зареєстроване 14.01.2009 за №1 072 102 0000 023320. Місцезнаходження: 03115, м. Київ, пр-т Перемоги, буд. 136, кім. 34. Основним видом діяльності ТОВ «ЕКСІМКАРГОТРЕЙД» є оптова торгівля залізними виробами, водопровідним і опалювальним устаткуванням і приладдям до нього (Код КВЕД 46.74);
- (17) ПРАТ «УКРТЕХПРИЛАДТД», зареєстроване 14.04.2006 за №1 065 102 0000 006378. Місцезнаходження: 02121, м. Київ, вул. Харківське шосе, буд. 145. Основним видом діяльності ПРАТ «УКРТЕХПРИЛАДТД», є оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (Код КВЕД 46.69);
- (18) ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА», зареєстроване 23.05.2001 за №1 480 120 0000 010827. Місцезнаходження: 61052, Харківська обл., місто Харків, вул. Ярославська, буд. 32, кв. 8. Основним видом діяльності ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» є неспеціалізована оптова торгівля (Код КВЕД 46.90).
- (19) У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «НВП «УЕК», ФОП Тютюн Володимир Сергійович, ТОВ «ЕКСІМКАРГОТРЕЙД», ПРАТ «УКРТЕХПРИЛАДТД» та ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» є суб'єктами господарювання.
- (20) Первинні та остаточні тендерні пропозиції учасників Торгів № 1 наведено у таблиці № 1.

Таблиця № 1

Учасник	Первинна пропозиція, грн (з ПДВ)	Остаточна пропозиція, грн (з ПДВ)
ТОВ «НВП «УЕК»	537 780,00	537 780,00
ФОП Тютюн Володимир Сергійович	537 780,00	537 780,00
ТОВ «ЕКСІМКАРГОТРЕЙД»	537 000,00	480 000,00
ПРАТ «УКРТЕХПРИЛАДТД»	414 300,00	390 000,00
ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА»	489 999,90	355 200,00

- (21) Відповідно до протоколу визначення переможця процедури допорогової закупівлі Замовника 1 від 24.10.2017 № УБГ17(Т)-242 ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» визнано переможцем Торгів № 1.

(22) За результатами проведених Торгів № 1, Замовником 1 укладено з ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» договір поставки від 14.12.2017 № 662/015-17.

Торги № 2

(23) Замовником 22.11.2017 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення (UA-2017-11-24-000029-а) про проведення процедури відкритих Торгів № 2.

(24) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 25.12.2017 (17 год. 30 хв.).

(25) Очікувана вартість закупівлі – 6 555 473,00 грн.

(26) Протоколом засідання тендерного комітету Замовника 2 від 20.11.2017 № 281_1 затверджено тендерну документацію Торгів 2 (надалі – Документація Торгів № 2).

(27) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:

- ТОВ «НВП «УЕК»;
- ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА»;

Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «НВП «УЕК» та ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» на Торги № 2, становили:

Учасник	Первинна пропозиція, грн (з ПДВ)	Остаточна пропозиція, грн (з ПДВ)
ТОВ «НВП «УЕК»	6 533 030,40	6 370 000,00
ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА»	6 549 640,80	6 355 020,00

(28) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій Замовника від 05.02.2018 № 281_4 пропозиція ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» у розмірі 6 355 020,00 грн. визнана найбільш економічно вигідною.

(29) За результатами проведених Торгів № 2, Замовником 2 укладено з ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» договір про закупівлю товару від 22.02.2018 № 1802000785.

(30) За результатами аналізу документів, поданих ТОВ «НВП «УЕК», ФОП Тютюном Володимиром Сергійовичем, ТОВ «ЕКСІМКАРГОТРЕЙД», ПРАТ «УКРТЕХПРИЛАДТД» та ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» у складі тендерних пропозицій на

Торги №1 та ТОВ «НВП «УЕК», ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» у складі тендерних пропозицій на Торги № 2, інформації, зібраної Відділенням в ході дослідження, виявлені обставини, які свідчать про узгодженість дій ТОВ «НВП «УЕК» та ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» під час участі у Торгах № 1 та Торгах № 2.

5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

Подача тендерної пропозиції на Торги з одних ІР адрес.

- (31) Відповідно до листа ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (надалі – ДП «ПРОЗОРРО») від 31.07.2018 № 206/2103/03 (вх. від 07.08.2018 № 3366) Учасники торгів подавали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах з одного електронного майданчика, а саме: Smarttender.biz, оператором якого є ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СМАРТТЕНДЕР» (надалі – ТОВ «СМАРТТЕНДЕР»).
- (32) Відповідно до листа ТОВ «СМАРТТЕНДЕР» від 12.11.2018 № 183 (вх. від 19.11.2018 № 5607) завантаження тендерних пропозицій Учасниками торгів на Торги здійснювалось з наступних ІР адрес:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	ІР – адреса, з якої завантажено тендерну пропозицію
Торги № 1	ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА»	93.95.191.168
	ТОВ «НВП «УЕК»	93.95.191.168
Торги № 2	ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА»	85.90.216.26
	ТОВ «НВП «УЕК»	85.90.216.26

- (33) Відповідно до листа ТОВ «ВЕЛТОН.ТЕЛЕКОМ» від 05.02.2019 № 54 (вх. від 12.02.2019 № 890) ІР-адреса 85.90.216.26 входить до пулу ІР адрес ТОВ «ВЕЛТОН.ТЕЛЕКОМ» та є динамічною, тобто надається абоненту автоматично тільки під час сесії.
- (34) За інформацією, розміщеною в мережі Інтернет за посиланням «<http://2ip.ua>» ІР-адреса 93.95.191.168 входить до пулу ІР-адрес, що належить інтернет провайдеру «Тріолан».
- (35) Тобто, завантаження тендерних пропозицій до системи «Prozorro» на Торги, з одних ІР-адрес свідчить про узгодженість дій ТОВ «НВП «УЕК» та ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» під час підготовки та участі у Торгах.

Вхід до електронних банківських кабінетів та до поштових скриньок з однієї ІР адреси.

- (36) Відповідно до листа ТОВ «ІНФОРМАЦІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ» від 21.08.2018 № 3782 (вх. від 27.08.2018 № 3782) ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» та ТОВ «НВП «УЕК» здійснювали сплату за послуги майданчика з одного банку – ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРСОЦБАНК» (надалі – ПАТ «УКРСОЦБАНК»).
- (37) За інформацією ПАТ «УКРСОЦБАНК», наданою на оптичному носії інформації CD-R сріблястого кольору з серійним номером LN315VC15123075D5 разом із супровідним листом від 15.11.2018 № 04.6-21/69-43 (вх. від 15.11.2018 № 353кі), вхід до електронних кабінетів для проведення операцій по рахункам ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» та ТОВ «НВП «УЕК», протягом грудня 2017 року, здійснювався з однієї IP-адреси, а саме: (конфіденційна інформація).
- (38) Крім цього, за інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ», наданою на оптичному носії інформації Verbatium CD-R 7032114MC10386 разом із листом від 26.11.2018 № 275/01/01-08 (вх. від 29.11.2018 № 382кі), на електронну поштову скриньку ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" (конфіденційна інформація) та електронну поштову скриньку ТОВ "НВП"УЕК" (конфіденційна інформація) період листопада-грудня 2017 року здійснювався вхід з IP-адрес, серед яких зокрема IP-адреса: (конфіденційна інформація).
- (39) Отже, враховуючи вищевикладене можна дійти висновку, що ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» та ТОВ «НВП «УЕК» використовують у своїй господарській діяльності одну IP адресу - (конфіденційна інформація).

Наявність господарських відносин між учасниками Торгів.

- (40) Згідно з інформацією, наданою ПАТ «УКРСОЦБАНК» листом від 22.08.2018 № 04.6-21/69-30 (вх. від 27.08.2018 № 202кі), (конфіденційна інформація).
- (41) (Конфіденційна інформація).
- (42) Також, згідно з договором (конфіденційна інформація).
- (43) Надання поворотної безвідсоткової фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» та ТОВ «НВП «УЕК» та відсутність конкуренції між ними.
- (44) 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.
- (45) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.

- (46) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі № 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (47) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (48) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Учасниками торгів стосувались надання поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (49) Так як, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, Учасники торгів, позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (50) Тобто, Учасник торгів, вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йшов на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.
- (51) Враховуючи те, що відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності одного з Учасників торгів.
- (52) Отже, враховуючи пов'язаність відповідачів через господарські відносини, ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" та ТОВ "НВП"УЕК" мали можливість бути обізнаними про діяльність один одного та мати доступ 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 зазначених суб'єктів господарювання та відповідно відсутність між ними змагальності під час участі у Торгах.

Спільні працівники

- (53) За інформацією, наданою Головним управлінням Пенсійного фонду України у Харківській області листом від 14.08.2018 № 22415-04/20 (вх. від 15.08.2018 № 3572) з ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» у період з січня 2017 до червня 2018 року (включно) перебувало у трудових відносинах 27 осіб, а з ТОВ «НВП «УЕК» - 7 осіб, з яких 4 особи перебували у трудових відносинах з ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА».
- (54) Відповідно до Статуту ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» з 2005 року Горобець І.С. є одним із засновників цього товариства, якій належить 50% статутного капіталу. Також, відповідно до вищезазначеного листа Головного управління Пенсійного фонду України у Харківській області

та протоколу загальних зборів ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» б/н від 31.01.2018 Горобець І.С.по січень 2018 року перебувала у трудових відносинах з ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА», а з лютого 2018 року обіймала посаду директора ТОВ «НВП «УЕК», що підтверджується витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.

- (55) Разом з тим, єдність інтересів Учасників торгів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з цими Учасниками торгів.
- (56) Отже, розподіл цього результату задовольняє зазначених Учасників, оскільки в іншому випадку, з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (57) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з дотриманням внутрішньому трудовому розпорядкові.
- (58) 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.
- (59) 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.

Наявність спільних помилок в довідках.

- (60) Форма «Цінова пропозиція» передбачена Додатком 3 до Документації (Торгів №1, №2). Окрім цього у вказаній Формі зазначено, що: «Форма «Цінова пропозиція» подається у вигляді, наведеному нижче. Учасник не повинен відступати від даної форми» (мова оригіналу).
- (61) За результатами аналізу форм «Цінова пропозиція», поданих (далі – Форма) ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» та ТОВ «НВП «УЕК» на (Торги №1, №2) виявленні спільні особливості в оформлені, які відсутні у Додатку 3 до Документації (Торгів № 1, № 2), зокрема: однакові пунктуаційні, орфографічні помилки.
- (62) Так, в обох Формах відсутня крапка після цифри «11»: «...від 06.11 2017 року», також після фрази: «Ми, ТОВ... , надаємо...» наявний зайвий відступ перед комою.

- (63) У пункті 2 Форм після слова «Адреса» відсутній відступ: «Адреса(юридична,фактична,...)» та після слова «фактична» наявна зайва кома: «юридична,фактична.».
- (64) У пункті 10 Форм після двокрапки слово «По» написано з великої літери: «...оплати: По факту...».
- (65) У пункті 11 Форм після двокрапки слово «Згідно» написано з великої літери, пропущено прийменник «з» та слово «графік» зазначено у неправильному відмінку: вказано «графіку» замість «графіком»: «...товару: Згідно графіку...»
- (66) У пункті 13 Форм після двокрапки відсутній відступ: «...поставки :DDP-станція...».
- (67) Таблиця 1 Форм має однакове вирівнювання «по лівому краю», хоча у найменуванні стовпців воно здійснене «по центру».
- (68) Наявність спільних помилок та спільних особливостей в оформленні документів, які входять до складу тендерних пропозицій ТОВ «НВП «УЕК» та ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА», є свідченням того, що під час підготовки вказаних документів між Учасниками відбувався обмін інформації, зокрема в електронному вигляді.
- (69) Отже, зазначене свідчить про спільне здійснення Учасниками торгів господарської діяльності та про наявність доступу до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними під час підготовки до участі у Торгах, при тому, що Учасники торгів повинні були конкурувати на зазначених Торгах.

6. Кваліфікація дій Відповідачів

- (70) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" та ТОВ "НВП"УЕК" становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (71) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь – якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.
- (72) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (73) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова

таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).

- (74) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача тендерної пропозиції з однієї IP адреси в один день, з незначною різницею у часі, наявність господарських відносин, здійснення входу на електронну поштову скриньку та до електронного кабінету для проведення операцій по рахункам з однієї IP адреси, родинні зв'язки, помилки в довідках, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками торгів своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (75) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів 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»

Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників торгів не спростовується те, що вищезазначені дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів проведених:

ПАТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» В ОСОБІ ФІЛІЇ «УКРБУРГАЗ» (ідентифікаційний код – 00156392) по закупівлі: «УБГ17(Т)-242_Гідравлічні індикатори ваги» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-10-24-003221-a)(Торги № 1);

ФІЛІЄЮ "УМГ«ХАРКІВТРАНСГАЗ» ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» (ідентифікаційний код –25698645) по закупівлі: «детектори та аналізатори (перетворювачі)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»UA-2017-11-24-000029-a) (Торги № 2).

- (76) Така поведінка Учасників торгів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. Заперечення Учасників торгів та їх спростування

- (77) ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" листом (вх. від 31.07.2019 № 4753) на подання з попередніми висновками у Справі, які були надіслані до ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" (лист від 17.07.2019 № 70-02/1-4780)

надало свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.

- (78) ТОВ "НВП"УЕК" листом (вх. від 31.07.2019 № 4777) на подання з попередніми висновками у Справі, які були надіслані до ТОВ "НВП"УЕК" (лист від 17.07.2019 № 70-02/2-4779) надало свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.
- (79) Втім, вищезазначені заперечення не спростовують висновків, викладених у поданні з попередніми висновками у Справі.

8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (80) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників торгів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених:

ПАТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» В ОСОБІ ФІЛІЇ «УКРБУРГАЗ» (ідентифікаційний код – 00156392) по закупівлі: «УБГ17(Т)-242_Гідравлічні індикатори ваги» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-10-24-003221-a);

ФІЛІЄЮ "УМГ«ХАРКІВТРАНСГАЗ» ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» (ідентифікаційний код –25698645) по закупівлі: «детектори та аналізатори (перетворювачі)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»UA-2017-11-24-000029-a).

- (81) Така поведінка Учасників торгів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. Визначення розміру штрафів

- (82) 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.
- (83) ТОВ "УКРГАЗАВТОМАТИКА" листом (вх. від 21.02.2019 № 1285) повідомило, що його дохід (виручка) за 2018 рік складає 35 774 300,00 грн. (тридцять п'ять мільйонів сімсот сімдесятчотири тисячі триста грн. 00 коп.).

- (84) ТОВ "НВП"УЕК" листом (вх. від 21.02.2019 № 1284) повідомило, що його дохід (виручка) за 2018 рік складає 28 637 700,00 грн. (двадцять вісім мільйонів шістсот тридцять сім тисячі сімсот грн. 00 коп.).
- (85) При визначенні розміру штрафу адміністративної колегії Відділення враховується, що узгоджені дії Учасників торгів, спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

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 України 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 України 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 «УКРГАЗАВТОМАТИКА»(ідентифікаційний код – 31440428) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НВП УКРАЇНСЬКА ЕНЕРГЕТИЧНА КОМПАНІЯ»(ідентифікаційний код – 36374863)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 конкурсних пропозицій та участі у процедурі по закупівлі «УБГ17(Т)-242_Гідравлічні індикатори ваги», проведених ПАТ «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» В ОСОБІ ФІЛІЇ «УКРБУРГАЗ»(ідентифікатор в закупівлі системі:UA-2017-10-24-003221-а).
2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 1 результативної частини цього рішення, накласти на ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 1 резулятивної частини цього рішення, накладити на ТОВ «НВП «УКРАЇНСЬКА ЕНЕРГЕТИЧНА КОМПАНІЯ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
4. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРГАЗАВТОМАТИКА»(ідентифікаційний код – 31440428)та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НВП «УКРАЇНСЬКА ЕНЕРГЕТИЧНА КОМПАНІЯ»(ідентифікаційний код – 36374863)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 конкурсних пропозицій та участі у процедурі по закупівлі «детектори та аналізатори (перетворювачі)», проведених ФІЛІЄЮ «УМГ «ХАРКІВТРАНСГАЗ» ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» (ідентифікатор в закупівлі системі: UA-2017-11-24-000029-а).
5. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 4 резулятивної частини цього рішення, накладити на ТОВ «УКРГАЗАВТОМАТИКА» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
6. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 4 резулятивної частини цього рішення, накладити на ТОВ «НВП «УКРАЇНСЬКА ЕНЕРГЕТИЧНА КОМПАНІЯ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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.

Аврамова С.П.

Тевелева Ю.В.