



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

08.06.2021 № 70/42 – р/к

Справа № 2/01-118-21

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АРЕС-С» (ідентифікаційний код юридичної особи – 33481323) (далі – ТОВ «АРЕС-С») та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГІВЕЛЬНИЙ ДІМ «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 36032262) (далі – ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА»)) подали тендерні пропозиції на участь у торгах на закупівлю електричних реле в асортименті (ДК 021:2015:31220000-4 – Елементи електричних схем) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-06-22-000188-b) (далі – Торги).

При цьому, ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» 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 № 2/01-118-21 такі дії ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» 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».

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали

справи № 2/01-118-21 про порушення ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 24.05.2021 № 70-03/262-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-118-21 (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 ФІЛІЄЮ БУРОВЕ УПРАВЛІННЯ «УКРБУРГАЗ» АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» відкритих торгів з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» по закупівлі електричних реле в асортименті (ДК 021:2015:31220000-4 – Елементи електричних схем) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-06-22-000188-b).

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АРЕС-С» (далі – ТОВ «АРЕС-С»), ідентифікаційний код юридичної особи – 33481323. Місцезнаходження: 61036, м. Харків, вул. Енергетична, буд. 6. Основним видом діяльності ТОВ «АРЕС-С» є будівництво споруд електропостачання та телекомунікацій (код за КВЕД 42.22);
 - ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГІВЕЛЬНИЙ ДІМ «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» (далі – ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА»), ідентифікаційний код юридичної особи – 36032262. Місцезнаходження: 61036, м. Харків, вул. Енергетична, буд. 6. Основним видом діяльності ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).

3. Процедурні дії

- (4) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 05.03.2021 № 70-03/150-П за ознаками вчинення ТОВ «АРЕС-С» та

ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» 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, адміністративною колегією Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 09.03.2021 № 70/122-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-118-21.

- (5) Листами Відділення від 24.05.2021 № 70-02/2-4347 та № 70-02/2-4348 копія витягу з подання з попередніми висновками у справі № 2/01-118-21 була надіслана ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» за їх місцезнаходженням.

4. Інформація про торги

- (1) Замовником на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 22.06.2017 опубліковано оголошення UA-2017-06-22-000188-b про проведення Торгів.
- (2) Очікувана вартість закупівлі – 1 164 884,00 грн.
- (3) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 07.07.2017 (17 год. 00 хв.).
- (4) Початок електронного аукціону (дата і час) – 10.07.2017 (11 год. 31 хв.).
- (5) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
 - МАЛОГО ПІДПРИЄМСТВА «АВІ» У ФОРМІ ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ (далі – «АВІ» ТОВ), ідентифікаційний код юридичної особи –19415270. Місцезнаходження: 08150, Київська область, Києво-Святошинський район, місто Боярка, вул. Білогородська, буд. 45, кв. 126. Основним видом діяльності «АВІ» ТОВ є оптова торгівля побутовими електротоварами й електронною апаратурою побутового призначення для приймання, записування, відтворення звуку й зображення (код за КВЕД 46.43);
 - ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА»;
 - ТОВ «АРЕС-С»;
 - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЮГСВЕТ» (далі – ТОВ «ЮГСВЕТ»), ідентифікаційний код юридичної особи – 39115503. Місцезнаходження: 73026, м. Херсон, просп. Ушакова, буд. 57, приміщення 78. Основним видом діяльності ТОВ «ЮГСВЕТ» є оптова торгівля побутовими електротоварами й електронною апаратурою побутового призначення для приймання, записування, відтворення звуку й зображення (код за КВЕД 46.43).
- (6) Ціна тендерних пропозицій, запропонована «АВІ» ТОВ, ТОВ «ТД

«УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА», ТОВ «АРЕС-С», ТОВ «ЮГСВЕТ» на Торги, становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	«АВІ» ТОВ	738 912,00	738 912,00
2	ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА»	1 113 945,60	966 000,00
3	ТОВ «АРЕС-С»	1 079 134,80	941 700,00
4	ТОВ «ЮГСВЕТ»	967 146,00	920 546,00

- (7) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій Замовника переможцем Торгів визнано «АВІ» ТОВ з пропозицією 738 912,00 гривень, з яким укладено договір від 31.08.2017 № 470/015-17.
- (8) За результатами аналізу документів, поданих ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» у складі тендерних пропозицій на Торги, інформації, зібраної Відділенням в ході розгляду Справи, виявлені обставини, які свідчать про вчинення ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» (далі – Учасники торгів, Відповідачі) 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 підтверджується наступним.

5.1 Використання одного майданчика та однієї точки доступу по мережі Інтернет

- (9) Відповідно до інформації ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (далі – ДП «ПРОЗОРРО») (лист від 06.12.2019 № 206/3180/03 (вх. від 17.12.2019 № 6515) встановлено, що Відповідачі зареєстровані на одному електронному майданчику – «Public Bid», оператором якого є ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІТ КОНТРАКТ» (далі – ТОВ «ІТ КОНТРАКТ»).
- (10) В ході аналізу інформації, наданої ТОВ «ІТ КОНТРАКТ» листом від 08.01.2020 № 961 (вх. від 21.01.2020 № 206) вбачається, що дії по створенню проекту пропозиції та реєстрації пропозиції здійснювались Відповідачами з однієї й тієї ж ІР-адреси, а саме: 37.57.179.45.
- (11) Згідно з інформацією, наданою ДП «ПРОЗОРРО», Відповідачі заходили в аукціон з однієї й тієї ж ІР-адреси, а саме: 37.57.179.45.

- (12) Як вбачається з листа ТОВ «ІТ КОНТРАКТ» від 08.01.2020 № 961 (вх. від 21.01.2020 № 206), Відповідачі здійснювали сплату за послуги майданчика з одного банку – АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ДЕРЖАВНИЙ ЕКСПОРТНО-ІМПОРТНИЙ БАНК УКРАЇНИ» (далі – АТ «УКРЕКСІМБАНК»).
- (13) Відповідно до інформації, наданої АТ «УКРЕКСІМБАНК» листом від 06.01.2021 № 0686107/580-21, при відкритті в один день, а саме 26.05.2017, рахунків в банку ТОВ «АРЕС-С» (№26009000036759, №26006000036774, №26005000036775, №26105000002591, №26057000011146, №26101000002669, №26057000012338, №26000000036822, №26007000036773, UA243223130000026003000034218 від 26.05.2017) та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМТИКА» (UA523223130000026007000034645) вказали однаковий адрес електронної поштової скриньки – val_adush@ukr.net.
- (14) Крім того, згідно з листом ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ» (далі – ТОВ «УКРНЕТ») від 02.03.2021 № 108/01/01-08 (вх. від 09.03.2021 № 222кі) (*конфіденційна інформація*).
- (15) Також, відповідно до інформації АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «БАНК 3/4» (далі – АТ «БАНК 3/4»), наданої листом від 06.01.2021 № 8-БТ (вх. від 11.01.2021 № 22кі) (*конфіденційна інформація*).
- (16) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КОНТЕНТ ДЕЛІВЕРІ НЕТВОРК» (далі – ТОВ «КОНТЕНТ ДЕЛІВЕРІ НЕТВОРК») листом від 28.12.2020 № 28/12-2020 (вх. від 11.01.2021 № 80) повідомило, що фізична особа – користувач кінцевого обладнання, за яким закріплено ІР-адресу 37.57.179.45, при підключенні до телекомунікаційних мереж повідомив про себе наступну інформацію: «Волков Александр Владимирович, тел. +380675776793» (мова оригіналу).
- (17) Згідно з договорами оренди нежитлових приміщень, укладеними Волковим Олександром Володимировичем з ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» від 03.01.2017 № 1/2017 та № У-1/2017 відповідно, вартість комунальних послуг, надання послуг телефонного зв'язку, доступу до Інтернету, якими користуються орендатори, входить в орендну плату.
- (18) Тобто, ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» в господарській діяльності (а також під час підготовки та участі у Торгах) використовує точку доступу до мережі Інтернет, яка виділена у користування Волкову Олександрові Володимировичу, який є директором та кінцевим бенефіціарним власником ТОВ «АРЕС-С» (іншого учасника Торгів).
- (19) Незважаючи на те, що Відповідачі мали можливість користуватися однаковими засобами зв'язку (Інтернет з'єднання), це не спростовує факту узгодження поведінки Відповідачами, адже вони діяли з невеликою різницею у часі.

- (20) Таким чином, вищенаведене свідчить про пов'язаність ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» та ТОВ «АРЕС-С», завдяки чому ці суб'єкти господарювання були обізнані з діяльністю один одного, мали можливість доступу до інформації щодо господарської діяльності один одного та спільно брали участь у Торгах.

5.1 Знаходження Відповідачів за однією юридичною адресою

- (21) Відповідно до Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.02.2021 № 530967695094 та № 254187112545 станом на час проведення Торгів Відповідачі мають одну юридичну адресу: 61036, м. Харків, вул. Енергетична, буд. 6.
- (22) Згідно з витягами з Державного реєстру речових прав на нерухоме майно від 29.01.2021 № 242349755 та № 242349924 нежитлові приміщення 1-го поверху № 6, 7, 8, 9, 1/3 ч. 10 в літ. А-3, загальною площею 30,7 кв. м., та нежитлові приміщення 1-го поверху 2/3ч. № 10, 11, 12, 13, 14, 15 в літ. А-3, загальною площею 61 кв. м., що знаходяться за адресою: м. Харків, вул. Енергетична, будинок 6, належать на праві власності (договори купівлі-продажу від 19.04.2007 № 2094 та від 25.04.2008 № 4255) Волкову Олександр Володимировичу.
- (23) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «АРЕС-С» листом від 24.01.2020 № 020 (вх. № 318 від 27.01.2020), директором та єдиним засновником (кінцевим бенефіціарним власником) з часткою 100 % від статутного фонду ТОВ «АРЕС-С» є Волков Олександр Володимирович.
- (24) Волковим Олександром Володимировичем на підставі договору оренди нежитлового приміщення від 03.01.2017 № 1/2017 передано ТОВ «АРЕС-С» в оренду нежитлове приміщення загальною площею 84,7 кв. м., що знаходиться за адресою: 61036, м. Харків, вул. Енергетична, буд. 6.
- (25) Також, Волковим Олександром Володимировичем на підставі договору оренди нежитлового приміщення від 03.01.2017 № У-1/2017 передано ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» в оренду нежитлове приміщення загальною площею 7 кв. м., що знаходиться за адресою: 61036, м. Харків, вул. Енергетична, буд. 6.

Таким чином, Відповідачі, для здійснення своєї господарської діяльності, орендували нежитлові приміщення, які знаходяться за однією адресою і належать на праві приватної власності директору ТОВ «АРЕС-С» Волкову Олександр Володимировичу.

5.1 Однакове зазначення Відповідачами електронної поштової скриньки

- (1) Згідно з листом АТ «УКРЕКСІМБАНК» від 06.01.2021 № 0686107/580-21 (вх. від 11.01.2021 № 66), електронна скринька

val_adush@ukr.net вказана обома Відповідачами в якості контактних даних при відкритті та обслуговуванні рахунків в банку.

- (2) ТОВ «АРЕС-С» листом від 24.01.2020 № 020 (вх. від 27.01.2020 № 318) повідомило, що у своїй господарській діяльності використовує електронну скриньку ares_s@ukr.net.
- (3) Відповідно до інформації ТОВ «УКРНЕТ» наданої листом від 02.03.2021 № 108/01/01-08 (вх. від 09.03.2021 № 222кі) (*конфіденційна інформація*).
- (4) Валентина Василівна Адушкевич з січня по грудень 2017 року обіймала посаду головного бухгалтера ТОВ «АРЕС-С», що підтверджується інформацією наданою ГОЛОВНИМ УПРАВЛІННЯМ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ в ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (далі - ГУ ПФУ в ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ) листом від 14.02.2020 № 2000-0603-5/1127 (вх. № 838 від 20.02.2020) та ТОВ «АРЕС-С» листом від 24.01.2020 № 020 (вх. від 27.01.2020 № 318).
- (5) Таким чином, ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» у своїй господарській діяльності використовує електронну скриньку зареєстровану на ім'я особи, яка обіймає посаду головного бухгалтера на підприємстві прямого конкурента.
- (6) Крім того, відповідно до вищезазначеного листа ТОВ «УКРНЕТ» (*конфіденційна інформація*).
- (7) Згідно з листом ТОВ «УКРНЕТ» від 02.03.2021 № 108/01/01-08 (вх. від 09.03.2021 № 222кі) (*конфіденційна інформація*).
- (8) Отже, листування та зазначення Відповідачами однієї і тієї самої електронної скриньки, свідчить про пов'язаність Відповідачів, що в свою чергу сприяло обміну інформацією під час участі у Торгах.

5.2 Синхронність дій у часі під час підготовки та участі у Торгах

- (9) Згідно з інформацією, наданою ДП «ПРОЗОРРО» (лист від 06.12.2019 № 206/3180/03 (вх. від 17.12.2019 № 6515), Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах з одного електронного майданчика - «Public Bid», оператором якого є ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІТ КОНТРАКТ» (далі – ТОВ «ІТ КОНТРАКТ»).
- (10) В ході аналізу інформації, наданою ТОВ «ІТ КОНТРАКТ» листом від 08.01.2020 № 961 (вх. від 21.01.2020 № 206), встановлено, що 07.07.2017 Відповідачами:
 - створено проект пропозиції з різницею у часі 6 хвилин (ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» о 15 год. 48 хв.; ТОВ «АРЕС-С» о 15 год. 54 хв.);
 - зареєстровано пропозицію з різницею у часі 12 хвилин (ТОВ «АРЕС-С» о 16 год. 10 хв.; ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» о 16 год. 22 хв.).
- (11) Отже, зазначене свідчить про синхронність дій Відповідачів під час підготовки до участі у Торгах, що в свою чергу свідчить про

погодженість дій між ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА».

5.3 Наявність родинних зв'язків

- (1) Згідно з інформацією наданою ТОВ «ТД УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» 24.01.2020 № 002/20 (вх. від 27.01.2020 № 317), на зазначеному підприємстві працює два працівника: Іванова Наталія Олександрівна, яка обіймає посаду директора, та Волкова Лілія Олександрівна, яка обіймає посаду менеджера. При цьому, Волкова Лілія Олександрівна, в межах своїх посадових обов'язків, займалась підготовкою документів для участі у Торгах.
- (2) СХІДНЕ МІЖРЕГІОНАЛЬНЕ УПРАВЛІННЯ МІНІСТЕРСТВА ЮСТИЦІЇ листом від 18.12.2020 вх. № 7100 повідомило, що Волков Олександр Володимирович, 14.07.1977 року народження та Волкова (до державної реєстрації шлюбу – Гребенюк) Лілія Олександрівна, 02.12.1980 року народження, перебувають у шлюбі, який зареєстровано 13.09.2003 Харківським міським відділом державної реєстрації актів цивільного стану Східного міжрегіонального управління Міністерства юстиції (м. Харків). Шлюб не розірвано.
- (3) Таким чином, у період проведення Торгів, директор ТОВ «АРЕС-С» Волков Олександр Володимирович та менеджер ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» Волкова Лілія Олександрівна перебували у родинних відносинах, що може свідчити про обізнаність Учасників торгів стосовно господарської діяльності та фінансової спроможності один одного, при тому, що Учасники торгів повинні були конкурувати на зазначених торгах.

5.6 Незначна різниця в цінових пропозиціях Відповідачів

- (4) Аналізом цінових пропозицій Відповідачів встановлено, що різниця між їх остаточними ціновими пропозиціями становила 24 300 грн. або 2,51% (ТОВ «АРЕС-С» – 941 700,00 грн., ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» – 966 000,00 грн.).
- (5) Відповідно до листа ТОВ «АРЕС-С» від 24.01.2020 № 020 (вх. від 27.01.2020 № 318) встановлено, що розрахунки, на підставі яких здійснювалося формування цінової пропозиції підприємства, не збереглись у зв'язку із настанням смерті особи, яка готувала документи для участі у Торгах, а також по причині того, що з моменту проведення Торгів минуло більше 2,5 років.
- (6) ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» листом від 24.01.2020 № 002/20 (вх. від 27.01.2020 № 317) повідомило, що, у зв'язку із тим, що підприємство не стало переможцем у Торгах, документи, які безпосередньо готувались для участі у Торгах не збереглися.

- (7) Отже, різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів, яка складає 2,51% в Торгах, свідчить про попередню обумовленість своїх цінових пропозицій, поданих на Торги та узгодженість цінової поведінки ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» під час участі у Торгах з метою перемоги на Торгах ТОВ «АРЕС-С».

5.1 Наявність господарських відносин між Відповідачами

- (1) Згідно з інформацією ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ДЕРЖАВНОЇ ПОДАТКОВОЇ СЛУЖБИ УКРАЇНИ У ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (далі – ГУ ДПС у ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ), наданою листом від 11.12.2020 № 24815/9/20-40-04-40-17 (вх. від 16.12.2020 № 7086), в період з 01.01.2017 по 01.09.2017 відкриті (діючі) в АТ «УКРЕКСІМБАНК»:
- у ТОВ «АРЕС-С» рахунки №№ 2600000120788, 26003000034218;
 - у ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» рахунок № 26007000034645.
- (2) Також, ГУ ДПС у ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ повідомило, що у період з 01.01.2017 по 01.09.2017 ТОВ «АРЕС-С» у АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВІ «БАНК 3/4» мав банківський рахунок № 260050392501.
- (3) Відповідно до інформації АТ «УКРЕКСІМБАНК», наданою листом від 06.01.2021 № 0686107/580-21 (вх. від 11.01.2021 № 66), встановлено, що між ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» з 26.05.2017 по 02.09.2017 проводились грошові взаєморозрахунки.
- (4) Так, ТОВ «АРЕС-С» з розрахункового рахунку № 26003000034218 на розрахунковий рахунок № 26007000034645, який належить ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА», здійснювало перерахування коштів за фарбу згідно з рахунком від 31.05.2017 № 2 на загальну суму 195 000,00 грн.
- (5) Внаслідок існування господарських відносин між Учасниками торгів усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність суб'єктів господарювання – Учасників торгів щодо їхньої поведінки під час участі в торгах, 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 «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» були обізнані стосовно діяльності один одного.

5.8 Надання фінансової допомоги між Відповідачами

- (6) Згідно з інформацією, наданою АТ «УКРЕКСІМБАНК» листом від 06.01.2021 № 0686107/580-21 (вх. від 11.01.2021 № 66), встановлено, що відповідно до договору від 25.04.2017 № ФП-25/04-2017 ТОВ «АРЕС-С» надало поворотну безвідсоткову фінансову допомогу ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» на загальну суму 200 000,00 грн.

- (7) Отже, те, що ТОВ «АРЕС-С» надало поворотну безвідсоткову фінансову допомогу ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА», свідчить про спільне здійснення Відповідачами господарської діяльності та про обізнаність Учасників торгів щодо ведення господарської діяльності, зокрема, щодо участі в Торгах, при тому, що Учасники торгів виступали конкурентами у зазначеній закупівлі.
- (8) Надання ТОВ «АРЕС-С» поворотної безвідсоткової фінансової допомоги ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» свідчить про єдність економічних інтересів у Учасників торгів та відсутність конкуренції між ними.
- (9) 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.
- (10) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (11) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (12) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Відповідачами стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку один одному в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (13) Оскільки, за договором безвідсоткової 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.
- (14) Тобто, ТОВ «АРЕС-С», вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента – ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА».
- (15) 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 ТОВ «АРЕС-С».

5.9 Використання одного і того ж самого пристрою при здійсненні операцій по рахункам

- (16) Відповідно до інформації, наданої АТ «УКРЕКСІМБАНК» листом від 25.02.2021 № 0680800/6839-21 (вх. від 01.03.2021 № 201кі) (конфіденційна інформація).
- (17) MAC-адрес – це унікальний ідентифікатор, що зіставляється з різними типами устаткування для комп'ютерних мереж. Це код мережевої картки пристрою, який на відміну від IP-адреси є незмінним. У зазначеного ідентифікатора жорстка прив'язка до обладнання, яке забезпечує доступ до мережі Інтернет.
- (18) Так, з вищевказаного листа АТ «УКРЕКСІМБАНК» вбачається, що ТОВ «АРЕС-С» (конфіденційна інформація).

Таблиця № 1

ТОВ «АРЕС-С»			
Налаштування клієнта: ПІБ користувача	IP-адреса комп'ютера	MAC-адреса	Кількість операцій за період з 10.05.2017 по 07.07.2017
(конфіденційна інформація)	(конфіденційна інформація)	(конфіденційна інформація)	(конфіденційна інформація)

- (19) В свою чергу, ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» (конфіденційна інформація).

Таблиця № 2

ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА»			
Налаштування клієнта: ПІБ користувача	Внутрішня IP-адреса пристрою	MAC-адреса	Кількість операцій за період з 02.06.2017 по 07.07.2017
(конфіденційна інформація)	(конфіденційна інформація)	(конфіденційна інформація)	(конфіденційна інформація)

- (20) Таким чином, збіг MAC-адресів при здійсненні операцій по власним рахункам, може свідчити про використання Відповідачами одного і того ж самого пристрою, мережева картка якого має MAC-адресу (конфіденційна інформація), що в сукупності з іншими доказами, вказує на єдність інтересів та пов'язаність ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА», завдяки чому зазначені суб'єкти господарювання були обізнані щодо діяльності один одного, мали можливість доступу до інформації щодо господарської діяльності один одного та спільно брали участь у Торгах.

1. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного середовища

- (1) Відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій формі; прийнятті об'єднанням рішень у будь-якій 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'єктом господарювання.
- (3) 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).
- (4) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (5) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію.
- (6) Справжність змагання при проведенні торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів. Зокрема, учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій конкурують між собою та повинні формувати пропозицію самостійно (незалежно від інших учасників). Враховуючи зазначене, під час проведення торгів пропозиція конкурсних торгів, що перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови.
- (7) Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій Учасниками торгів призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів, що, у свою чергу, призводить до спотворення їх результатів.
- (8) Характер та кількість виявлених спільних рис можуть виключати можливість того, що тендерні пропозиції ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» готувалися кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними. Зазначені обставини можуть

вказувати на те, що тендерні пропозиції готувалися спільно (або однією особою) та мав місце обмін інформацією між Відповідачами.

- (9) Отже, 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 ФІЛІЄЮ БУРОВЕ УПРАВЛІННЯ «УКРБУРГАЗ» АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2017-06-22-000188-b).
- (10) Встановлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
 - використання одного майданчика та однієї точки доступу по мережі Інтернет;
 - знаходження Відповідачів за однією юридичною адресою;
 - однакове зазначення Відповідачами електронної поштової скриньки;
 - синхронності дій у часі під час підготовки та участі у Торгах;
 - наявності родинних відносин;
 - незначна різниця в цінових пропозиціях Відповідачів;
 - наявність господарських відносин між Відповідачами;
 - надання фінансової допомоги між Відповідачами;
 - використання одного і того ж самого пристрою при здійсненні операцій по рахункам, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.
- (11) 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.
- (12) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (13) Частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (14) Така поведінка Учасників торгів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендера (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (15) З огляду на вищезазначене, ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» під час підготовки документації та участі у відкритих торгах проведених ФІЛІЄЮ БУРОВЕ

УПРАВЛІННЯ «УКРБУРГАЗ» АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» по закупівлі електричних реле в асортименті (ДК 021:2015:31220000-4 – Елементи електричних схем) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-06-22-000188-b), діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурсних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

- (16) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених Торгів, порушивши право замовників на отримання найбільш ефективних для них результатів, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

2. Заперечення Учасників торгів

- (1) На подання з попередніми висновками у Справі, які були надіслані ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» листами від 24.05.2021 № 70-02/2-4347 та № 70-02/2-4348 відповідно, Відповідачі заперечень не надали.

3. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (2) Отже, доказами, зібраними у справі № 2/01-118-21, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників торгів, не спростовується висновок Відділення про те, що дії ТОВ «АРЕС-С» та ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА», які полягали у:
- використанні одного майданчика та однієї точки доступу по мережі Інтернет;
 - знаходженні Відповідачів за однією юридичною адресою;
 - однаковому зазначенні Відповідачами електронної поштової скриньки;
 - синхронності дій у часі під час підготовки та участі у Торгах;
 - наявності родинних відносин;
 - незначній різниці в цінових пропозиціях Відповідачів;
 - наявності господарських відносин між Відповідачами;
 - наданні фінансової допомоги між Відповідачами;
 - використанні одного і того ж самого пристрою при здійсненні операцій по рахункам, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.
- (3) Така поведінка Учасників торгів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

4. Визначення розміру штрафу

- (4) 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 потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (5) Згідно з інформацією наданою ГОЛОВНИМ УПРАВЛІННЯМ ДПС У ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ листом від 22.04.2021 № 9315/5/20-40-18-17-21 (вх. від 05.05.2021 № 2614), дохід ТОВ «АРЕС-С» від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку (р.01) за податковий (звітний) період склав 65 601 300,00 грн.
- (6) Відповідно до листа ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ДПС У ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 22.04.2021 № 9315/5/20-40-18-17-21 (вх. від 05.05.2021 № 2614), дохід ТОВ «ТД «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку (р.01) за податковий (звітний) період склав 202 177,00 грн.
- (7) 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 Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АРЕС-С» (ідентифікаційний код юридичної особи – 36032262) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГОВИЙ ДІМ «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 33481323) 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 закупівлі електричного реле в асортименті (ДК 021:2015:31220000-4 – Елементи електричних схем), проведеної ФІЛІЄЮ БУРОВЕ УПРАВЛІННЯ «УКРБУРГАЗ» АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРГАЗВИДОБУВАННЯ» (ідентифікатор закупівлі в системі закупівель «Prozorro» – UA-2017-06-22-000188-b).

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АРЕС-С» (ідентифікаційний код юридичної особи – 36032262) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч гривень 00 копійок).
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТОРГОВИЙ ДІМ «УКРЕЛЕКТРОАВТОМАТИКА» (ідентифікаційний код юридичної особи – 33481323) штраф у розмірі 20 217,00 грн. (двадцять тисяч двісті сімнадцять гривень 00 копійок).

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладання штрафу.

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

Згідно з частиною першою 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

Юрій ГЛАДИК