



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

23 грудня 2016 року

м. Львів

№ 53 р/к

справа № 2-01-101/2015

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія (далі у рішенні - Колегія) Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі у рішенні - Відділення) розглянувши справу № 2-01-101/2015 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (у тому числі, подання від 19.04.2016 № 40/2 пв з попередніми висновками у справі № 2-01-101/2015 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі у рішенні - подання)), що розпочата згідно із розпорядженням Колегії від 29.12.2015 № 103 рп/к (звернення Управління Служби безпеки України у Львівській області від 09.11.2015 № 62/8/1-1862) щодо:

- товариства з обмеженою відповідальністю виробничо – торгівельної фірми «Авіас» (далі у описово - мотивувальній частині рішення – ТОВ ВТФ «Авіас», Учасники) (адреса: Салтівське шосе, 43, м. Харків, 61038) (ідентифікаційний код: 32560942);
- товариства з обмеженою відповідальністю «Влада Ойл» (далі у описово - мотивувальній частині рішення – ТОВ «Влада Ойл», Учасники) (адреса: проспект Московський, 97, м. Харків, 61001) (ідентифікаційний код: 37123376);

ВСТАНОВИЛА

§ 1

Львівським національним університетом ветеринарної медицини та біотехнологій ім. С.З. Гжицького (далі у описово – мотивувальній частині рішення – Замовник) у 2014 проведено відкриті торги на закупівлю код 19.20.2 - палива рідинного та газу; олив мастильних (палива рідинного) (повідомлення опубліковане в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель від 07.07.2014 № 54(900)) (далі у описово – мотивувальній частині рішення – Закупівля).

Згідно із реестром отриманих Замовником пропозицій Закупівлі та протоколу оцінки пропозицій Закупівлі для участі у Закупівлі подали пропозиції такі суб'єкти господарювання:

- ТОВ ВТФ «Авіас» (адреса: вул. Гоголя, 15-А, м. Дніпропетровськ, 49044) з ціною пропозицією **1 704 250** грн.;
- ТОВ «Влада Ойл» (адреса: просп. Червоної Калини, 62-А, м. Львів, 79049) з ціною пропозицією **1 768 250** грн.

Відповідно до акцепту пропозиції Закупівлі від 17.06.2014 найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ ВТФ «Авіас» з ціною пропозицією **1 704 250** грн.

У свою чергу, аналіз відомостей щодо Закупівлі, ТОВ ВТФ «Авіас» та ТОВ «Влада Ойл» засвідчив, що:

1. Довідка з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення.

ТОВ «Влада Ойл» (рис. № 1) та ТОВ ВТФ «Авіас» (рис. № 2) в один день отримали інформаційні довідки з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення.

рис. № 1 Інформація з обмеженим доступом.

рис. № 2 Інформація з обмеженим доступом.

При цьому зазначається, що:

- вищевказані довідки видавало Головне управління юстиції у Львівській області Міністерства юстиції України, тоді як ТОВ ВТФ «Авіас» було зареєстроване за адресою: вул. Гоголя, 15-А, м. Дніпропетровськ, 49044;
- згідно із відомостями Головного управління юстиції у Львівській області Міністерства юстиції України довідки на ім'я осіб отримала **05.05.2014** одна і та ж особа, що засвідчується записами в книзі реєстрації (рис. № 3).

рис. № 3 Інформація з обмеженим доступом.

2. Нотаріальне засвідчення документів.

У складі пропозицій ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» надали копії документів, які засвідчені приватним нотаріусом Львівського міського нотаріального округу особою:

- ТОВ «Влада Ойл» (рис. № 4). рис. № 4 Інформація з обмеженим доступом.
- ТОВ ВТФ «Авіас» (рис. № 5). рис. № 5 Інформація з обмеженим доступом.

3. Сертифікат відповідності.

ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» надали **одні й ті ж сертифікати відповідності та паспорти якості** на нафтопродукти.

4. Господарські стосунки.

ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» **мають тісні господарські стосунки**, для прикладу: у 2014 одним з найбільших споживачів (фактично єдиним споживачем) ТОВ «Влада Ойл» було ТОВ ВТФ «Авіас» (лист ТОВ «Влада Ойл» від 13.02.2015), поставка нафтопродуктів здійснювалася на підставі договору поставки та договору поставки (обслуговування паливних карток, скретч - карток).

Обсяги нафтопродуктів, поставлених ТОВ «Влада Ойл» відповідно до договору поставки (обслуговування паливних карток, скретч - карток) наведені в таб. № 1:

таб. № 1

А-92(тис. л.)	А-95 (тис. л.)	А-95 Пр.(тис. л.)	Е-95 (тис. л.)	ДП (тис. л.)
368,016	175,499	6,712	2,527	874,741

Обсяги нафтопродуктів, поставлених ТОВ «Влада Ойл» відповідно до договору поставки наведено в таб. № 2:

таб. № 2

A-92 (тис. л.)	A-95 (тис. л.)	A-95 Пр.(тис. л.)	E-95 (тис. л.)	ДП (тис. л.)
368,016	175,499	6,712	2,527	874,741

ТОВ ВТФ «Авіас» подано інформацію про наявність укладених договорів про діяльність на ринку із ТОВ «Влада Ойл», для прикладу:

- договір поставки від 18.03.2013 № ПТ-13040;
- договори купівлі – продажу від 01.07.2014 № 42 та від 21.05.2014 № ПТ-14205.

5. Партнерські відносини.

У довідці про наявність обладнання та матеріально - технічної бази, необхідних для виконання договору ТОВ ВТФ «Авіас» вказує, що на території Львівської обл. функціонує 69 автозаправних станцій, із яких 63 АЗС «Укрнафта» та 6 власних АЗС «Авіас +», які здійснюють відпуск нафтопродуктів за скретч – картками ТОВ ВТФ «Авіас».

У довідці про партнерство ТОВ ВТФ «Авіас» повідомляє, що є партнером ПАТ «Укрнафта» (мережа АЗС «Укрнафта») та ТОВ «Сварог Ойл» (мережа «Авіас +») і надає можливість заправки паливом високої якості на цих АЗС, через скретч – картки та паливні картки, котрі безпосередньо реалізує ТОВ ВТФ «Авіас» (зазначається, що мережа АЗС «Авіас +» - 110 АЗС у Львівській обл., які здійснюють діяльність під брендами: «Укрнафта» (63 АЗС), ANP (41 АЗС) та Авіас + (6 АЗС).

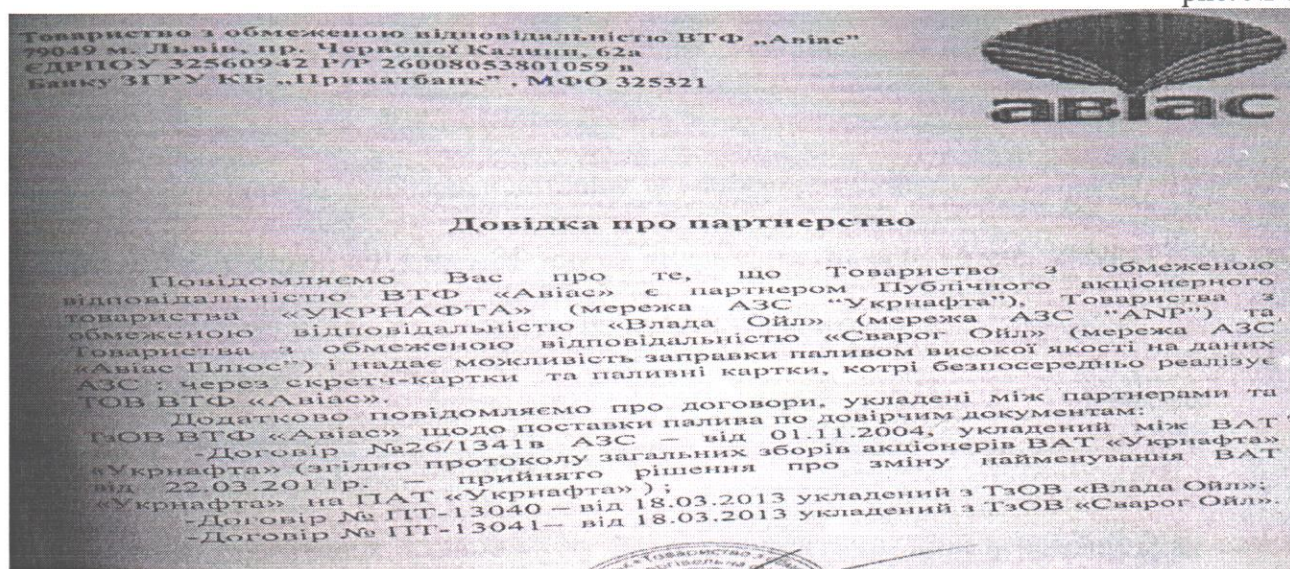
ТОВ «Влада Ойл» у довідці про наявність матеріально - технічної бази, обладнання і працівників відповідної кваліфікації вказує 41 АЗС, які працюють під брендом ANP.

Відповідно до договору поставки від 18.03.2013 № ПТ-13040 нафтопродукти ТОВ ВТФ «Авіас» поставлялися на АЗС, які орендує та через які здійснює реалізацію ТОВ «Влада Ойл».

Нафтопродукти за цим договором поставлялися і видавалися згідно із довірчими документами ТОВ ВТФ «Авіас» (паливні картки, скретч - картки).

ТОВ ВТФ «Авіас» приймаючи участь у відкритих торгах на закупівлю 19.20.2 Паливо рідинне та газ, оливи мастильні (лот № 2, бензин А-95), яку проводило ДП «Львіввугілля» (в зазначеній закупівлі не приймали участь партнери ТОВ ВТФ «Авіас») надало довідку про партнерство, де вказало, що є партнером ПАТ «Укрнафта» (мережа АЗС «Укрнафта»), ТОВ «Влада Ойл» (мережа АЗС «ANP») та ТОВ «Сварог Ойл» (мережа АЗС «Авіас +») та подало копії договорів з цими суб'єктами господарювання (рис. № 6).

рис. № 6



Отже, ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» є партнерами та здійснюють реалізацію пального через одну і ту ж мережу АЗС.

6. Відомість із центральної бази даних Державного реєстру фізичних осіб Державної фіскальної служби України.

Директор ТОВ «Влада Ойл» (згідно із відомостями Державної фіскальної служби України) отримував доходи у період 01.01.2013 - 30.09.2015 із таких джерел:

- ПАТ «Укрнафта»;
- ТОВ «Смарагда»;
- ТОВ «Норма Вест».

Вищенаведена інформація вказує на те, що директор ТОВ «Влада Ойл» працював у часовому проміжку 01.01.2013 - 30.09.2015 у суб'єктах господарювання, які є партнерами на ринку.

ТОВ «Смарагда», ТОВ «Влада Ойл», ТОВ «Мілана Вест», ТОВ «Норма Вест», ТОВ «Деметра 7» знаходилися за однією адресою: просп. Червоної Калини, 62-А, м. Львів, 79049, з контактним телефоном: (0322) 32-66-70 та в певний проміжок часу здійснювали реалізацію нафтопродуктів через мережу АЗС «ANP».

7. Ціни реалізації нафтопродуктів.

ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» здійснюють реалізацію нафтопродуктів через одну мережу АЗС, ціна реалізації нафтопродуктів формується на підставі фактичних цін, що діють на АЗС на момент відвантаження нафтопродуктів.

Пропозиції Закупівлі ТОВ «Влада Ойл» (таб. № 3) та ТОВ ВТФ «Авіас» (таб. № 4) були такими:

таб. № 3

найменування товару	одиниця виміру	кількість	ціна за одиницю, грн., з ПДВ	загальна вартість, грн., з ПДВ
бензин А-92	літр	30 000	16,00	480 000
бензин А-95	літр	2 500	16,10	40 250
дизпаливо	літр	80 000	15,60	1 248 000

таб. № 4

найменування товару	одиниця виміру	кількість	ціна за одиницю, грн., з ПДВ	загальна вартість, грн., з ПДВ
бензин А-92	літр	30 000	15,64	469 200
бензин А-95	літр	2 500	15,94	49 850
дизпаливо	літр	80 000	14,94	1 195 200

Відділення здійснює щотижневий моніторинг цін нафтопродуктів.

У свою чергу, у червні 2014 на АЗС (бренд «Укрнафта») та АЗС (бренд «ANP») діяли такі ціни:

таб. № 5

АЗС	бензин А-95	бензин А-92	дизпаливо
Укрнафта	14,70	14,60	14,60
ANP	14,65	14,55	14,60

Тобто, на час формування пропозицій на Закупівлю фактичні ціни реалізації були нижчі ніж ті, які подавалися ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» на Закупівлю.

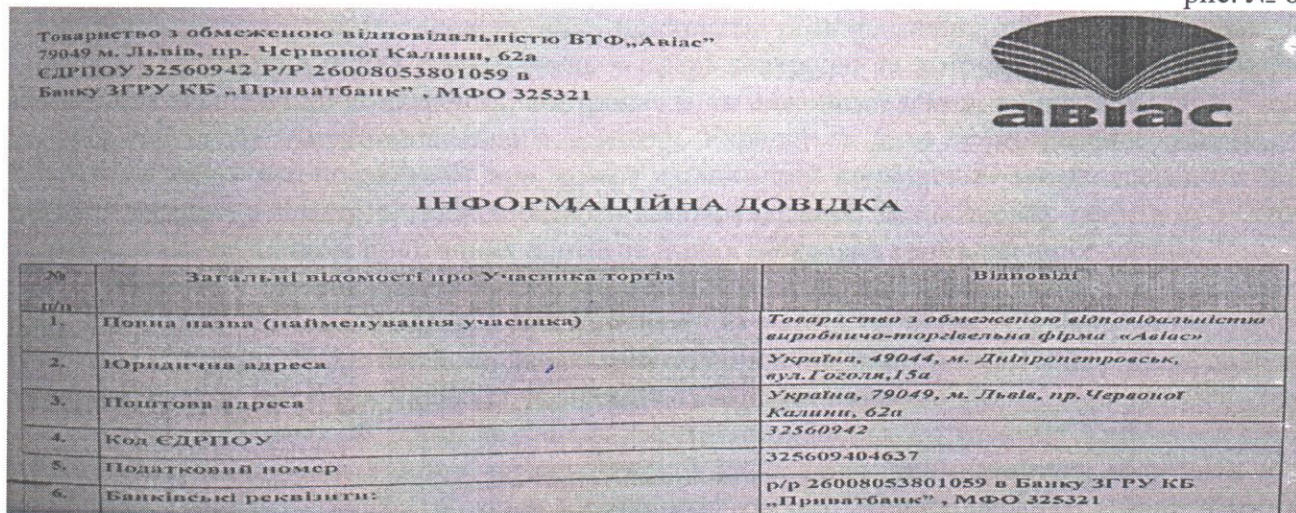
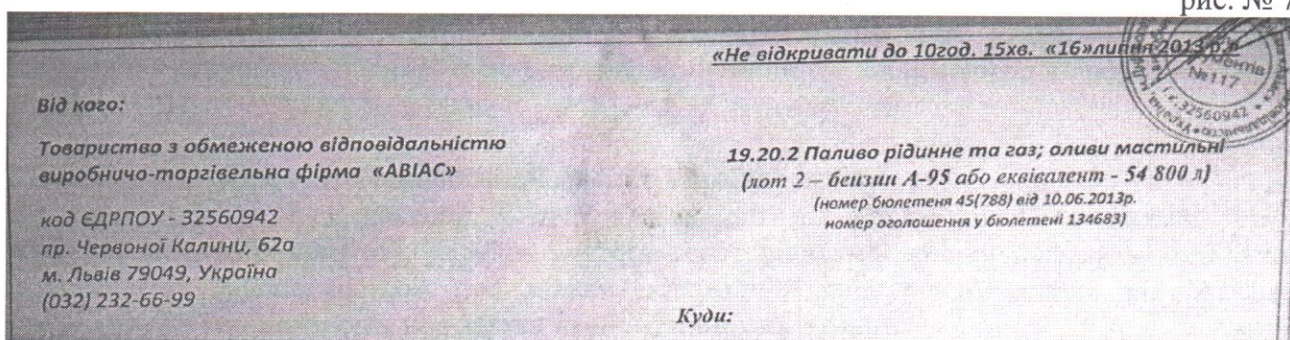
ТОВ ВТФ «Авіас» для виконання вимог Замовника щодо безперебійного надання послуг із заправки автотранспортних засобів вказує 63 АЗС «Укрнафта» та 6 АЗС «Авіас +», а ТОВ «Влада Ойл» 41 АЗС «ANP».

У мережі АЗС «ANP» ціни на нафтопродукти завжди на 5 коп. нижчі ніж на АЗС «Укрнафта».

Враховуючи той факт, що ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» здійснюють реалізацію нафтопродуктів через одну мережу АЗС то і ціни продажу є однакові.

Вищенаведене дає підстави для висновку, що Учасники свідомо не вказали інформації про наявність всієї мережі АЗС, а ТОВ «Влада Ойл» подало такі ціни на Закупівлю щоб забезпечити перемогу у Закупівлі ТОВ ВТФ «Авіас».

ТОВ ВТФ «Авіас», беручи участь у торгах з іншими учасниками – конкурентами (не партнерами ТОВ ВТФ «Авіас») вказувало адресу: пр-т. Ч. Калини, 62-А, м. Львів, 79049 (рис. № 7, рис. № 8).



Поштова адреса ТОВ ВТФ «Авіас» співпадала з місцезнаходженням ТОВ «Влада Ойл» і представник ТОВ ВТФ «Авіас» у Львівській обл. знаходився за однією адресою та в одному приміщенні із ТОВ «Влада Ойл».

У Відділення наявна інформація про те, що протягом 2013 - 2015 ТОВ ВТФ «Авіас» приймало участь у понад 100 торгах та ставало переможцем у всіх закупівлях, у яких іншими учасниками були партнери ТОВ ВТФ «Авіас» (ТОВ «Смарагда», ТОВ «Влада Ойл», ТОВ «Мілана Вест», ТОВ «Норма Вест»), що свідчить про системність.

Тобто, вищенаведені відомості у своїй сукупності вказують на те, що ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій були обізнані щодо конкурсних

пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у Закупівлі ТОВ ВТФ «Авіас», а ТОВ «Влада Ойл» брало участь у торгах якості технічної кандидатури.

Таким чином, узгодження ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагальність між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

Отже, ТОВ «Влада Ойл» та ТОВ ВТФ «Авіас» узгодивши поведінку у торгах вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

§ 2

Згідно із:

- преамбулою Закону України «Про здійснення державних закупівель» метою цього Закону є створення конкурентного середовища у сфері державних закупівель;
- статтю 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про здійснення державних закупівель» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісна конкуренція серед учасників.

Закон України «Про Антимонопольний комітет України», а саме:

- частина 1 статті 7 і частини 4 передбачає, що до виключних повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належить прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції рішень за справами відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;
- стаття 19 визначає, що: «Під час розгляду заяв і справ про узгоджені дії, концентрацію, про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, в тому числі під час проведення розслідування, дослідження, прийняття розпоряджень, рішень за заявами і справами, здійснення інших повноважень у сфері контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, контролю за узгодженими діями, концентрацією органи та посадові особи Антимонопольного комітету України та його територіальних відділень керуються лише законодавством про захист економічної конкуренції і є незалежними від органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових осіб та суб'єктів господарювання, а також політичних партій та інших об'єднань громадян чи їх органів.

Втручання органів державної влади, органів місцевого самоврядування, їх посадових осіб та суб'єктів господарювання, а також політичних партій та інших об'єднань громадян чи їх органів у діяльність Антимонопольного комітету України та його територіальних відділень забороняється, за винятком випадків, визначених законами України.

Вплив у будь - якій формі на працівника Антимонопольного комітету України та його територіальних відділень з метою перешкоджання виконанню ним службових обов'язків або прийняття неправомірного рішення тягне за собою відповідальність, передбачену законодавством».

У свою чергу:

- у статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» закріплено визначення «економічна конкуренція (конкуренція) - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку»;
- частиною 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;

- пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів;
- пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії, для кваліфікації яких не є обов'язковим з'ясування настання наслідків у формі відповідно недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання (конкурентів, покупців) чи споживачів, зокрема, через заподіяння їм шкоди (збитків) або іншого реального порушення їх прав чи інтересів, чи настання інших відповідних наслідків, натомість, достатнім є встановлення самого факту вчинення дій, визначених законом як антиконкурентні узгоджені дії (частина друга статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

§ 3

Зазначається, що:

- подання отримано:
 - ТОВ ВТФ «Авіас» 26.04.2016, на яке Відділення не одержувало відповіді;
 - ТОВ «Влада Ойл» 23.04.2016, на яке Відділення не одержувало відповіді;
- при визначенні розміру штрафів за порушення ТОВ ВТФ «Авіас» та ТОВ «Влада Ойл» законодавства про захист економічної конкуренції враховано такі обставини:
 - порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», вчинено вперше;
 - не визнання факту порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи вищенаведені обставини, на підставі статей 3, 12, 12-1, 14, 19 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статті 1, 6, 48, 50, 51, 52, 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пункту 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р та зареєстроване у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (із змінами), пункту 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), що затверджені розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, яке зареєстроване у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами)

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА

I. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю виробничо – торгівельна фірма «Авіас» (ідентифікаційний код: 32560942) і товариство з обмеженою відповідальністю «Влада Ойл» (ідентифікаційний код: 37123376) узгодивши поведінку у відкритих торгах на закупівлю код 19.20.2 - паливо рідинне та газ; оливи мастильні (паливо рідинне), що проводилася Львівським національним університетом ветеринарної медицини та біотехнологій ім. С.З. Гжицького, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

II. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що вказане у пункті I резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю виробничо – торгівельної фірми «Авіас» (ідентифікаційний код: 32560942) штраф у розмірі 50 000 (п'ятдесят тисяч) гривень.

III. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що вказане у пункті I резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Влада Ойл» (ідентифікаційний код: 37123376) штраф у розмірі 30 000 (тридцять тисяч) гривень.

Згідно із: частиною 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф сплачується у двомісячний строк з дня одержання рішення; частиною 8 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 Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу; частиною 1 статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» відповідач може оскаржити рішення повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

В.о. голови Колегії

С. Оленюк