



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

23 грудня 2016 року

м. Львів

№ 54 р/к

справа № 2-01-102/2015

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 № 2-01-102/2015 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (у тому числі, подання від 01.12.2016 № 120/2 пв з попередніми висновками у справі № 2-01-102/2015 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі у рішенні - подання)), що розпочата згідно із розпорядженням Колегії від 29.12.2015 № 104 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») (адреса: Салтівське шосе, 43, м. Харків, 61038) (ідентифікаційний код: 32560942);
- товариства з обмеженою відповідальністю «Смарагда» (далі у описово - мотивувальній частині рішення – ТОВ «Смарагда») (адреса: проспект Московський, 63, м. Харків, 61001) (ідентифікаційний код: 37362529);

**ВСТАНОВИЛА**

§ 1

Золочівською центральною районною лікарнею (далі у описово – мотивувальній частині рішення – Замовник) у 2015 році проведено відкриті торги на закупівлю код 19.20.2. паливо рідинне та газ; оливи мастильні (А - 92 та дизельне паливо) (оголошення № 006059 опубліковане в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель від 13.01.2015 № 166) (далі у описово – мотивувальній частині рішення – Закупівля).

Згідно із рестром 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 **1 103 200** грн.;
- ТОВ «Смарагда» (адреса: просп. Червоної Калини, 62-А, м. Львів, 79049) з ціною пропозицією **1 120 000** грн.

Відповідно до акцепту пропозиції Закупівлі від 12.02.2015 найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ ВТФ «Авіас» з ціною пропозицією **1 103 200** грн.

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

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

ТОВ «Смарагда» (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 громадян отримала 05.05.2014 одна і та ж особа, що засвідчується записами в книзі реєстрації (рис. № 3).

рис. № 3 Інформація з обмеженим доступом.

## 2. Довідка Міністерства внутрішніх справ України.

ТОВ «Смарагда» (рис. № 4) та ТОВ ВТФ «Авіас» (рис. № 5) в один день отримали довідки з Головного управління Міністерства внутрішніх справ України у Львівській області про не притягнення до кримінальної відповідальності.

рис. № 4 Інформація з обмеженим доступом.

рис. № 5 Інформація з обмеженим доступом.

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

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

- ТОВ «Влада Ойл»;
- ТОВ «Норма Вест».

Вищевказана інформація вказує на те, що директор ТОВ «Смарагда» працював у період 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 «АНР».

## 4. Господарські стосунки.

ТОВ «Смарагда» та ТОВ ВТФ «Авіас» мають тісні господарські стосунки, для прикладу: у 2015 одним з найбільших споживачів (фактично єдиним споживачем) ТОВ «Смарагда» було ТОВ ВТФ «Авіас» (лист ТОВ «Смарагда» від 19.02.2016), поставка нафтопродуктів здійснювалася на підставі договору поставки та договору поставки (обслуговування паливних карток, скретч - карток).

Обсяги нафтопродуктів, поставлених ТОВ «Смарагда» для ТОВ ВТФ «Авіас» відповідно до договору поставки (обслуговування паливних карток, скретч - карток) наведено 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)
0,032	0,017	00,00	00,00	0,069

Обсяги нафтопродуктів, поставлених ТОВ «Смарагда» для ТОВ ВТФ «Авіас» відповідно до договору поставки наведено в таб. № 2:

таб. № 2

А-92(тис. л)	А-95 (тис. л)	А-95 Пр.(тис. л)	Е-95 (тис. л)	ДП (тис. л)
0,457	0,230	0,031	11,078	0,472

ТОВ ВТФ «Авіас» подало інформацію про наявність укладених договори про діяльність на ринку із ТОВ «Смарагда», для прикладу:

- договір поставки від 01.07.2014 П-14294;
- договори купівлі – продажу від 15.01.2015 № 15-НП та від 01.07.2014 № КП-14292.

## 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 них 63 власних АЗС «Укрнафта» та 6 власних АЗС «Авіас +», які здійснюють відпуск нафтопродуктів за довірчими документами ТОВ ВТФ «Авіас» на партнерських умовах.

У довідці про партнерство ТОВ ВТФ «Авіас» повідомляє, що є партнером ПАТ «Укрнафта» (мережа АЗС «Укрнафта») та ТОВ «Сварог Ойл» (мережа АЗС «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 +» - це 110 АЗС у Львівській обл., які здійснюють діяльність під брендами: «Укрнафта» (63 АЗС), ANP (41 АЗС) та Авіас + (6 АЗС)).

ТОВ «Смарагда» у довідці про наявність матеріально-технічної бази, обладнання і висококваліфікований персонал вказує 41 АЗС на території Львівської обл., які працюють під брендом ANP.

Відповідно до договору поставки від 01.07.2014 № П-14294 нафтопродукти ТОВ «Смарагда» поставлялися на АЗС, які орендує та через які здійснює реалізацію ТОВ ВТФ «Авіас».

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

Відповідно до договору купівлі - продажу від 01.07.2014 № КП-14292 нафтопродукти ТОВ ВТФ «Авіас» поставлялися на АЗС, які орендує та через які здійснює реалізацію ТОВ «Смарагда».

Нафтопродукти за цим договором поставлялися і видавалися згідно з довірчими документами ТОВ «Смарагда» (паливних картках, скретч картках).

Отже, ТОВ «Смарагда» та ТОВ ВТФ «Авіас» здійснюють реалізацію пального через одну мережу АЗС.

## 6. Ціни реалізації нафтопродуктів.

ТОВ «Смарагда» та ТОВ ВТФ «Авіас» здійснюють реалізацію нафтопродуктів через одну мережу АЗС.

Ціна нафтопродуктів формується на підставі фактичних цін, що діють на АЗС на момент відвантаження нафтопродуктів по довірчим документам покупця.

Пропозиції Закупівлі ТОВ «Смарагда» (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	50 000	20,00	1 000 000
дизпаливо	літр	6 000	20,00	120 000

таб. № 4

найменування товару	одиниця виміру	кількість	ціна за одиницю, грн., з ПДВ	загальна вартість, грн., з ПДВ
бензин А-92	літр	50 000	19,70	985 000
дизпаливо	літр	6 000	19,70	118 200

Відділення здійснює щотижневий моніторинг цін нафтопродуктів.

У січні 2015 на АЗС (бренд «Укрнафта») та АЗС (бренд «АНР») діяли такі ціни:

таб. № 5

АЗС	бензин А-92	дизпаливо
Укрнафта	16,50	16,50
АНР	16,45	16,50

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

У мережі АЗС «АНР» ціни на нафтопродукти завжди на 5 коп. нижчі ніж на АЗС «Укрнафта», тобто, ТОВ «Смарагда» подаючи такі ціни на Закупівлю забезпечувало перемогу у Закупівлю ТОВ ВТФ «Авіас».

## 7. Сертифікат відповідності.

ТОВ «Смарагда» (рис. № 6) та ТОВ ВТФ «Авіас» (рис. № 7) надали **одні й ті ж сертифікати відповідності** на нафтопродукти, що свідчить про реалізацію нафтопродуктів одного виробника.

рис. № 6

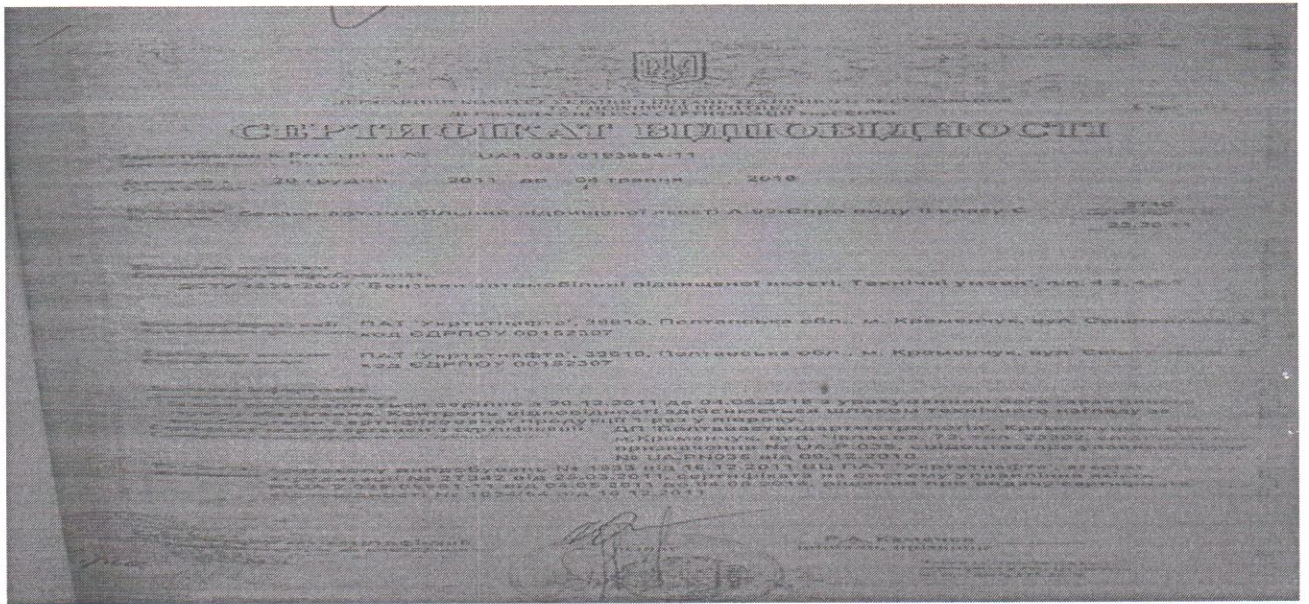
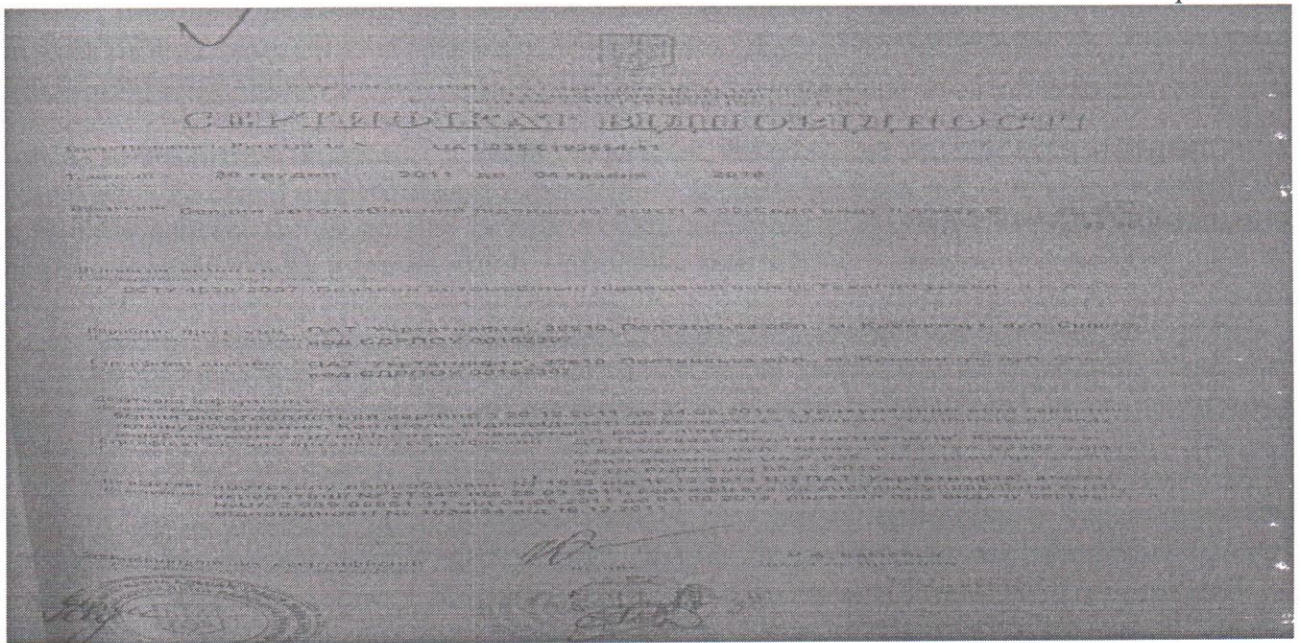


рис. № 7



ТОВ ВТФ «Авіас», беручи участь у торгах з іншими учасниками – конкурентами (не партнерами ТОВ ВТФ «Авіас») вказувало адресу: пр-т. Ч. Каліни, 62-А, м. Львів, 79049 (рис. № 8, рис. № 9).

рис. № 8

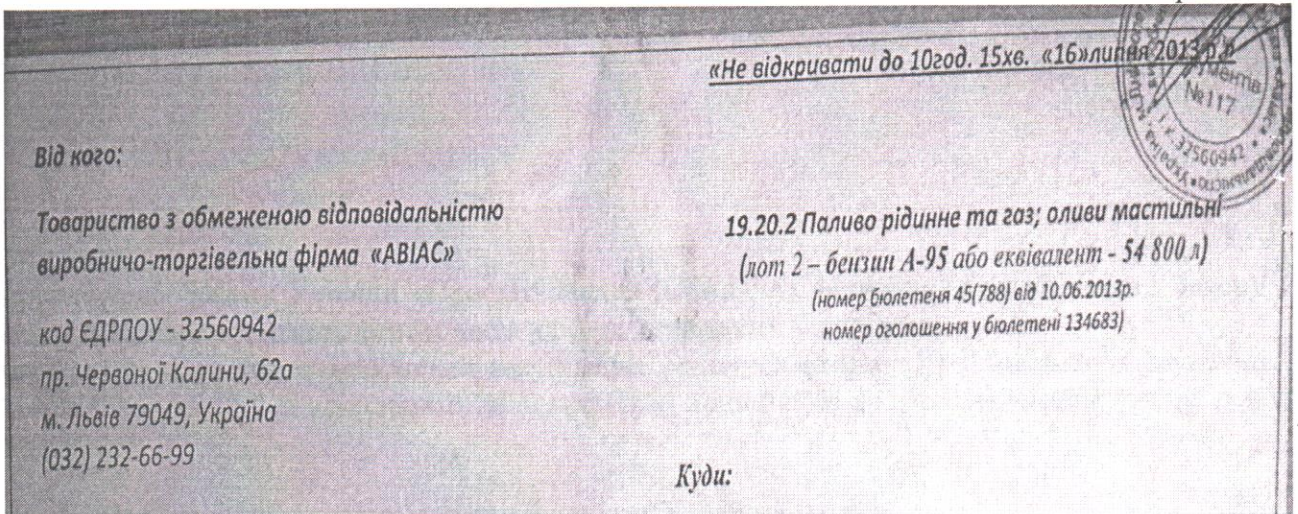


рис. № 9

### ІНФОРМАЦІЙНА ДОВІДКА

№	Загальні відомості про Учасника торгів	Відповіді
1.	Повна назва (найменування учасника)	Товариство з обмеженою відповідальністю виробничо-торгівельна фірма «Авіас»
2.	Юридична адреса	Україна, 49044, м. Дніпропетровськ, вул. Гагаріна, 15а
3.	Поштова адреса	Україна, 79049, м. Львів, пр. Червоної Калини, 62а
4.	Код ЄДРПОУ	32560942
5.	Податковий номер	325609404637
6.	Банківські реквізити:	р/р 26008053801059 в Банку ЗГРУ КБ «Приватбанк», МФО 325321 Директор товариства:

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

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 «Смарагда» 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 «Смарагда» брало участь у торгах якості технічної кандидатури.

Таким чином, узгодження ТОВ «Смарагда» 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 «Смарагда» 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.

Додатково зазначається, що подання отримала одна і та ж особа за різними адресами (ТОВ «Смарагда» (рис. № 10) та ТОВ ВТФ «Авіас», (рис. № 11)).

рис. № 10 Інформація з обмеженим доступом.

рис. № 11 Інформація з обмеженим доступом.

## § 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» 06.12.2016, на яке Відділення не одержувало відповіді;
  - ТОВ «Смарагда» 06.12.2016, на яке Відділення не одержувало відповіді;
- при визначенні розміру штрафів за порушення ТОВ ВТФ «Авіас» та ТОВ «Смарагда» 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 «Смарагда» (ідентифікаційний код: 37362529) узгодивши поведінку у відкритих торгах на закупівлю код 19.20.2. паливо рідинне та газ; оливи мастильні (А - 92 та дизельне паливо), що проводилася Золочівською центральною районною лікарнею, 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 40 000 (сорок 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 «Смарагда» (ідентифікаційний код: 37362529) штраф у розмірі 20 000 (двадцять 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