



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

23 грудня 2016 року

м. Львів

№ 55 р/к

справа № 2-01-103/2015

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 № 2-01-103/2015 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (у тому числі, подання від 01.12.2016 № 121/2 пв з попередніми висновками у справі № 2-01-103/2015 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі у рішенні - подання)), що розпочата згідно із розпорядженням Колегії від 29.12.2015 № 105 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 «Норма Вест» (далі у описово - мотивувальній частині рішення – ТОВ «Норма Вест») (адреса: проспект Московський, 53, м. Харків, 61001) (ідентифікаційний код: 39475835);

ВСТАНОВИЛА

§ 1

Львівською філією Державної наукової установи «УкрНДІПВТ ім. Леоніда Погорілого» (далі у описово – мотивувальній частині рішення - Замовник) у 2015 провела відкриті торги на закупівлю код 19.20.2. паливо рідинне та газ; оливи мастильні (оголошення № 116189 про проведення процедури закупівлі опубліковане в державному офіційному друкованому виданні з питань державних закупівель від 20.04.2015 № 236) (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 **529 584** грн.;
- ТОВ «Норма Вест» (адреса: просп. Червоної Калини, 62-А, м. Львів, 79049) з ціною пропозицією **531 976** грн.

Відповідно до акцепту пропозиції Закупівлі від 27.05.2015 найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ ВТФ «Авіас» з ціною пропозицією **529 584** грн.

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

1. Господарські стосунки.

ТОВ «Норма Вест» та ТОВ ВТФ «Авіас» мають тісні господарські стосунки, для прикладу: у 2015 одним з найбільших споживачів ТОВ «Норма Вест» було ТОВ ВТФ «Авіас» (лист ТОВ «Норма-Вест» від 22.02.2016).

Поставка світлих нафтопродуктів для ТОВ ВТФ «Авіас» здійснювалася на підставі договору поставки (обслуговування паливних карт, скретч - карт).

Обсяги нафтопродуктів, поставлених ТОВ «Норма-Вест» 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.)
517,198	331,020	16,159	1,681	1871,910

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

таб. № 2

А-92 (тис. т.)	А-95 (тис. т.)	А-95 ПР (тис. т.)	Е-95 (тис. т.)	ДП (тис. т.)
0,347	0,176	0,027	0,081	0,403

ТОВ ВТФ «Авіас» подало інформацію про наявність укладених договорів про діяльність на ринку із ТОВ «Норма Вест», для прикладу:

- договір поставки від 25.12.2014 № П-14685;
- договори купівлі - продажу від 01.05.2015 № 0105-НП та від 14.01.2015 № КП15-57.

2. 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 автозавправних станцій, із них 63 власних АЗС ПАТ «Укрнафта» мережа АЗС «Укрнафта» та 6 власних АЗС ТОВ «Деметра 7» мережа 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 «Деметра 7» 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 «Норма Вест» у довідці про наявність матеріально - технічної бази, обладнання та висококваліфікований персонал вказує 41 АЗС на території Львівської області, які працюють під брендом ANP.

Відповідно до договору поставки від 25.12.2014 № П-14685 нафтопродукти ТОВ «Норма Вест» 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» (паливні картки, скретч - картки).

Відповідно до договору купівлі - продажу від 14.01.2015 № КП15-57 нафтопродукти ТОВ ВТФ «Авіас» поставлялися на АЗС, які орендує та через які здійснює реалізацію ТОВ «Норма Вест».

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

Отже, ТОВ «Норма Вест» та ТОВ ВТФ «Авіас» є партнерами та здійснюють реалізацію пального через одну мережу АЗС.

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

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

- ПАТ «Укрнафта»;
- ТОВ «Влада Ойл».

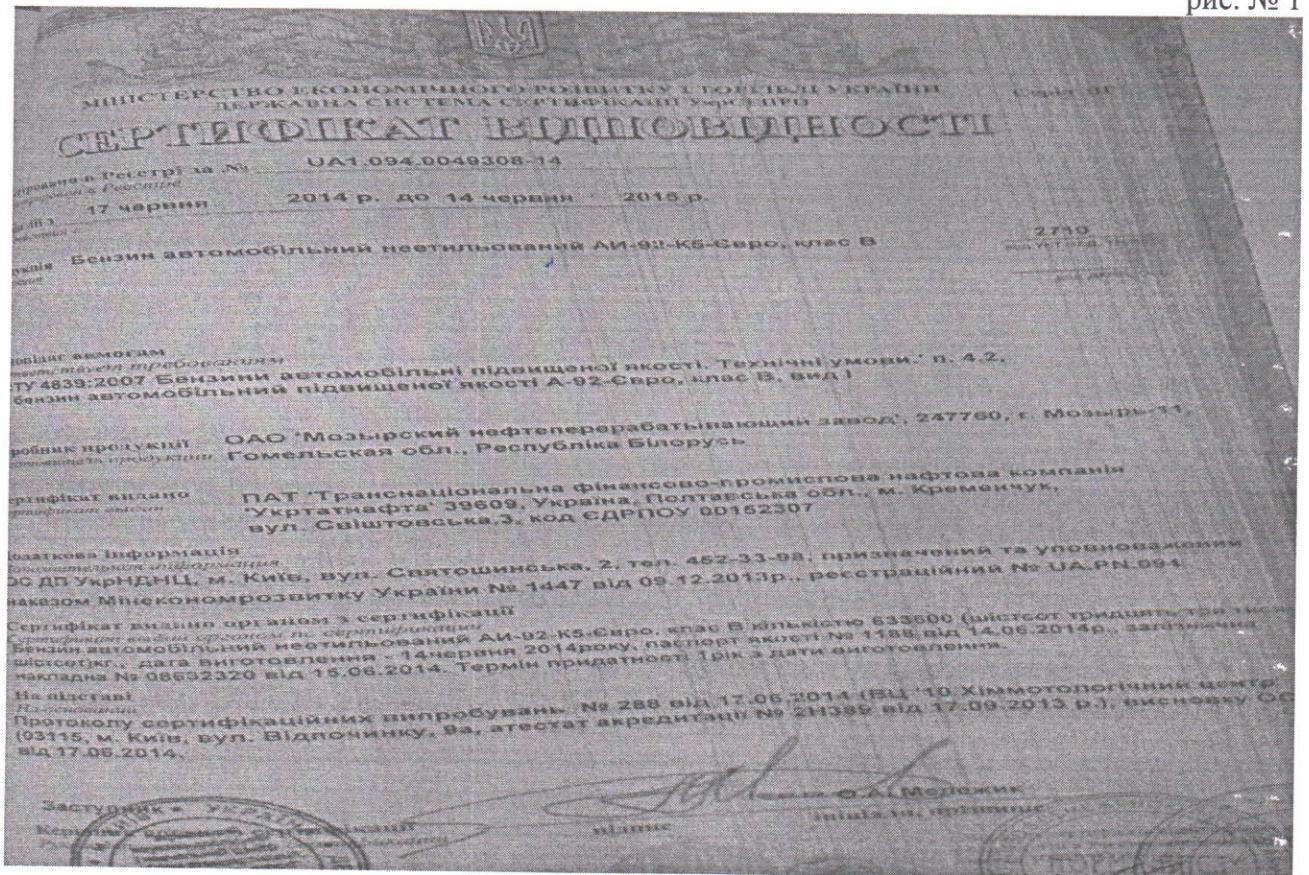
Вищевказана інформація вказує на те, що директор ТОВ «Норма Вест» працював у період 01.01.2013 - 30.09.2015 у суб'єктах господарювання, які є партнерами на ринку.

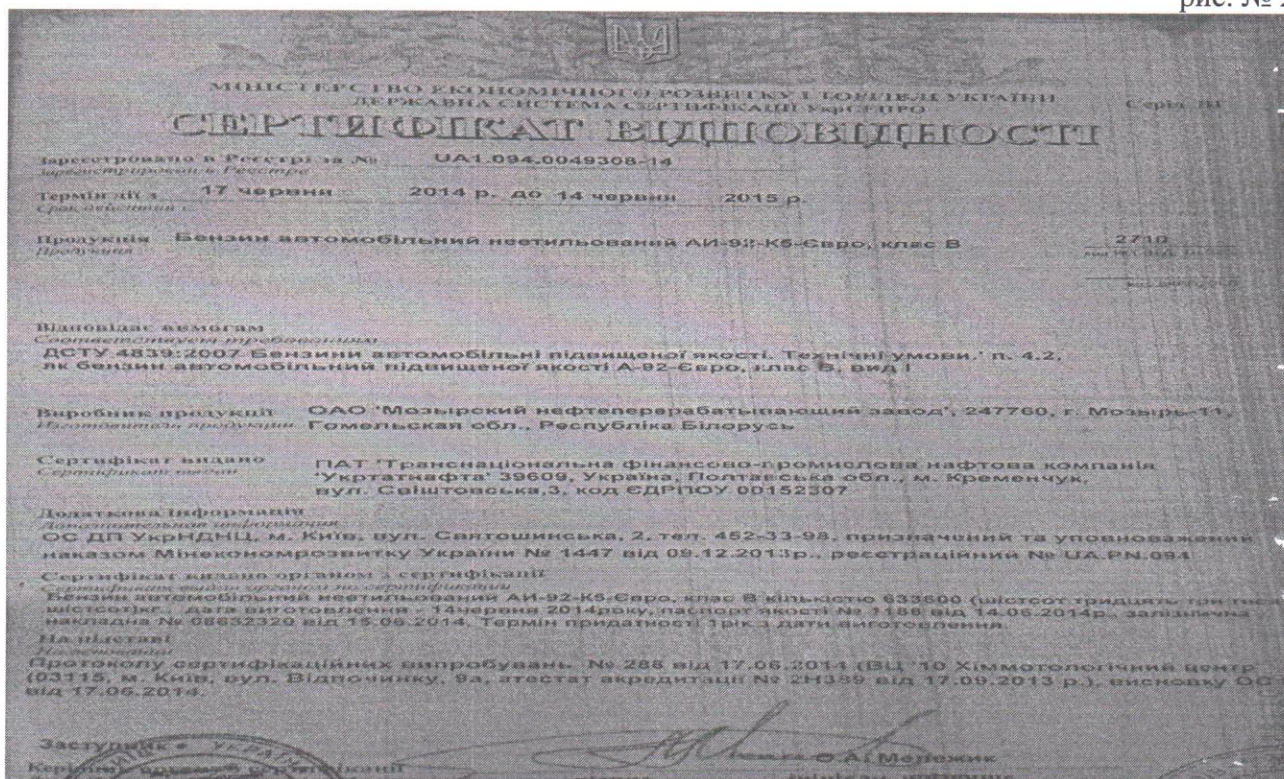
ТОВ «Смарагда», ТОВ «Влада Ойл», ТОВ «Мілана Вест», ТОВ «Норма Вест», ТОВ «Деметра 7» знаходилися за однією адресою: просп. Червоної Калини, 62-А, м. Львів, 79049, з контактним телефоном: (0322) 32-66-70 та в певний проміжок часу здійснювали реалізацію нафтопродуктів через мережу АЗС «ANP».

4. Сертифікат відповідності.

ТОВ «Норма Вест» (рис. № 1) та ТОВ ВТФ «Авіас» (рис. № 2) надали одні й ті ж сертифікати відповідності на нафтопродукти, що свідчить про реалізацію нафтопродуктів одного виробника.

рис. № 1





5. Ціни реалізації нафтопродуктів.

ТОВ ВТФ «Авіас» і ТОВ «Норма-Вест» здійснюють реалізацію нафтопродуктів через одну мережу АЗС, ціна реалізації нафтопродуктів формується на підставі фактичних цін, що діють на АЗС на момент відвантаження нафтопродуктів по довірчим документам покупця.

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

таб. № 3

найменування товару	одиниця виміру, л.	кількість	ціна за одиницю, грн.,ПДВ	загальна вартість, грн. з ПДВ
бензин А-92 (налив)	літр	5 000	21,00	105 000
бензин А-92 (талони)	літр	1 500	21,00	31 500
паливо дизельне (налив)	літр	17 000	22,00	374 000

таб. № 4

найменування товару	одиниця виміру, л.	кількість	ціна за одиницю, грн.,ПДВ	загальна вартість, грн. з ПДВ
бензин А-92 (налив)	літр	5 000	20,90	104 500
бензин А-92 (талони)	літр	1 500	20,90	31 350
паливо дизельне (налив)	літр	17 000	21,90	372 300

Відділення здійснює щотижневий моніторинг цін нафтопродуктів.

У травні 2015 на АЗС (бренд «Укрнафта») та АЗС (бренд «ANP») діяли такі ціни:

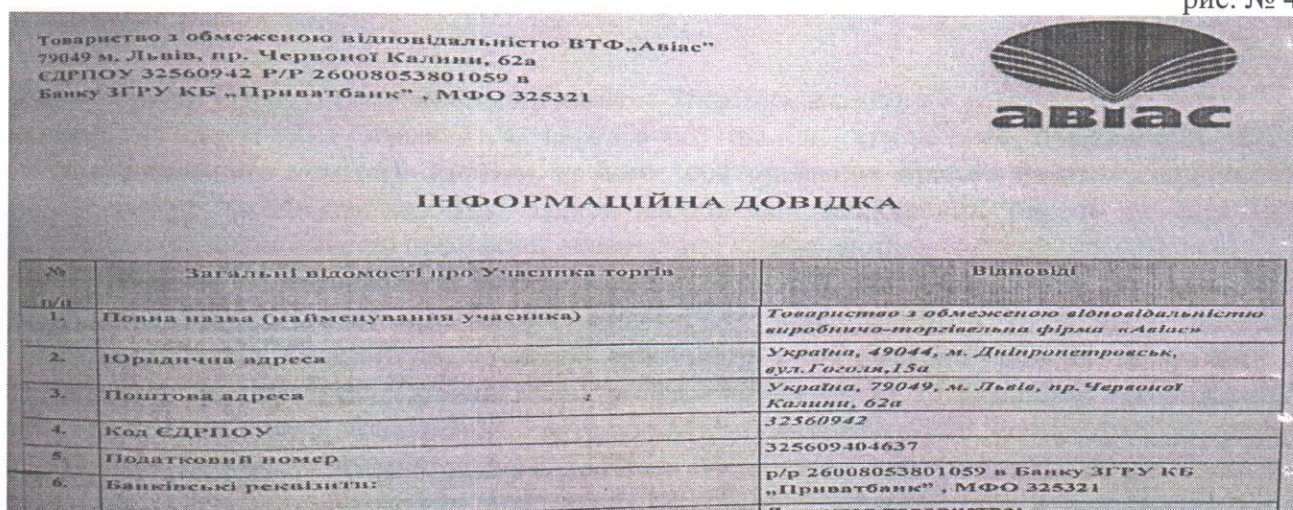
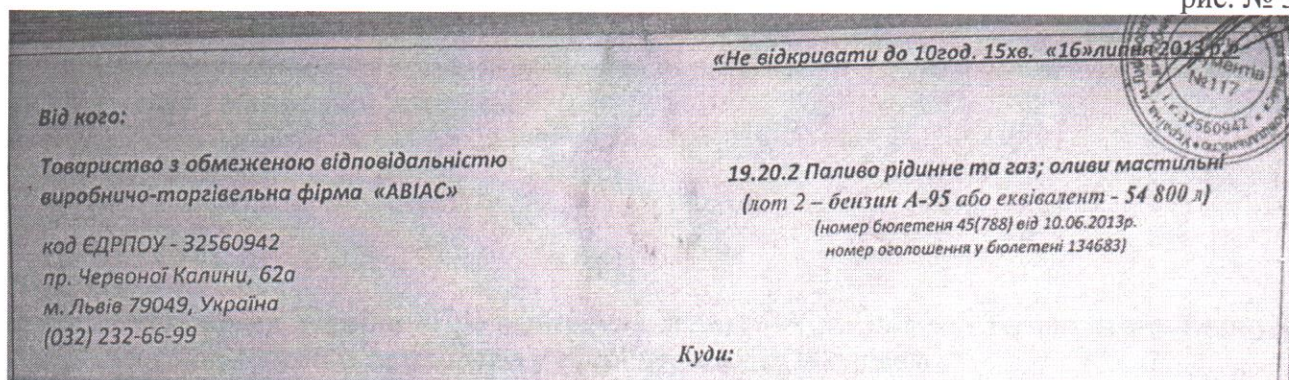
таб. № 5

АЗС	бензин А-92	дизпаливо
Укрнафта	19,00	20,00
ANP	18,95	20,00

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

У мережі АЗС «АНР» ціни на нафтопродукти завжди на 5 коп. нижчі ніж на АЗС «Укрнафта», тобто, ТОВ «Норма Вест» подаючи такі ціни на Закупівлю забезпечувало перемогу у Закупівлю 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. № 3, рис. № 4).



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

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 «Норма Вест» 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 «Норма Вест» брало участь у торгах якості технічної кандидатури.

Таким чином, узгодження ТОВ «Норма Вест» 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 «Норма Вест» 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 «Норма Вест» (рис. № 5) та ТОВ ВТФ «Авіас» (рис. № 6)).

рис. № 5 Інформація з обмеженим доступом.

рис. № 6 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;
- статтею 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 перешкодження 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 «Норма Вест» 06.12.2016, на яке Відділення не одержувало відповіді;
- при визначенні розміру штрафів за порушення ТОВ ВТФ «Авіас» та ТОВ «Норма Вест» 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 «Норма Вест» (ідентифікаційний код: 39475835) узгодивши поведінку у відкритих торгах на закупівлю код 19.20.2. паливо рідинне та газ; оливи мастильні, що проводилася Львівською філією Державної наукової установи «УкрНДІПВТ ім. Леоніда Погорілого», 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 20 000 (двадцять 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 «Норма Вест» (ідентифікаційний код: 39475835) штраф у розмірі 10 000 (десять 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