



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

« 10 » жовтня 2019р.

Львів

№ 63/69 -р/к

Справа № 3-01-49/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Українська Компанія Укراгроінвест» ([REDACTED]) (далі ТОВ «Українська Компанія Украгроінвест») та Товариство з обмеженою відповідальністю «Промснабінвест» ([REDACTED]) (далі ТОВ «Промснабінвест») взяли участь у торгах, проведених (у системі електронних торгів Prozorro) ПАТ «Львівобленерго» на закупівлю: «*Лічильники електроенергії*», (надалі – Закупівля), (номер класифікатора закупівлі UA – 2017 – 04 – 07 – 000599 – б).

При цьому ТОВ «Українська Компанія Украгроінвест» та ТОВ «Промснабінвест» діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 3-01-49/2017 такі дії ТОВ «Українська Компанія Украгроінвест» та ТОВ «Промснабінвест» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворенням результатів торгів на закупівлю ПАТ «Львівобленерго» «*Лічильники електроенергії*», що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на ТОВ «Українська Компанія Украгроінвест» - 68000 грн.

на ТОВ «Промснабінвест» - 68000 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 3-01-49/2017 та подання про попередні висновки у справі від 16.09.2019 №63-03/155п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) Антиконтентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю «Лічильники електроенергії», (надалі – Закупівля), (номер класифікатора закупівлі UA – 2017 – 04 – 07 – 000599 – б).

2. ВІДПОВІДАЧІ.

(2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Промснабінвест» ([REDACTED]

[REDACTED]).

(3) Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «Промснабінвест», які містяться в ЄДР (<https://minjust.gov.ua>), основними видами господарської діяльності відповідно до класифікації видів економічної діяльності (КВЕД) є виробництво електричних побутових приладів (основний) (КВЕД 27.51).

(4) ТОВ «Промснабінвест» є юридичною особою та здійснює діяльність на підставі Статуту.

(5) Товариству присвоєно ідентифікаційний код [REDACTED].

(6) Таким чином, ТОВ «Промснабінвест» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(7) Товариство з обмеженою відповідальністю «Українська Компанія Укراгроінвест» ([REDACTED]

[REDACTED]).

(8) Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «УК Украгроінвест», які містяться в ЄДР (<https://minjust.gov.ua>), основними видами господарської діяльності відповідно до класифікації видів економічної діяльності (КВЕД) є виробництво електричних побутових приладів (КВЕД 27.51).

(9) ТОВ «УК Украгроінвест» є юридичною особою та здійснює діяльність на підставі Статуту.

(10) Товариству присвоєно ідентифікаційний код [REDACTED].

(11) Отже, ТОВ «УК Украгроінвест» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(12) Звернення Служби безпеки України у Львівській області від 15.07.2017р. №62/8/1-1348 щодо погодження поведінки ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест».

(13) Розпорядження Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 14.09.2017 року №49рп/к про початок розгляду справи №3-01-49/2017 за ознаками вчинення учасниками торгів порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50

Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

(14) Подання про попередні висновки у справі №3-01-49/2017 від 16.09.2019 № 63-03/155п.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ.

(15) ПАТ «Львівобленерго» у 2017 році провело відкриті торги на закупівлю: «*Лічильники електроенергії*», (надалі – Закупівля), (номер класифікатора закупівлі UA – 2017 – 04 – 07 – 000599 - б.

(16) Строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 23.05.2017р.

(17) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата і час) - 01.06.2017р.

Пропозиції конкурсних торгів подали такі суб'єкти господарювання:

(18) ТОВ «Промснабінвест» (61170, м. Харків, вул. Академіка Павлова, 132, кв. 317, ідентифікаційний код юридичної особи - 34469041) – з ціною пропозицією – 35 601 750 грн.

(19) ТОВ «УК Укراгроінвест» (61075, м. Харків, пр-т Тракторобудівників, 83-Б, кв. 47, ідентифікаційний код юридичної особи -33481885) – з ціною пропозицією – 35 642 085 грн.

(20) За результатами оцінки пропозицій конкурсних торгів 06.06.2017 року найбільш економічно вигідною визнано пропозицію – ТОВ «Промснабінвест».

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ.

(21) ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест», як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у відкритих торгах мають діяти з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.

(22) Разом з тим, за результатами аналізу документації конкурсних торгів, виявлено певні обставини, які свідчать про узгодження поведінки учасниками торгів, під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «*Лічильники електроенергії*», внаслідок чого конкурентне середовище між учасниками торгів було відсутнім, що призвело до спотворення результатів торгів.

5.1 Використання спільних засобів зв'язку.

(23) ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест», під час участі у торгах, надали довідки «*Загальні відомості про учасника торгів*», вказавши при цьому наступні електронні адреси:

- ТОВ «Промснабінвест» - [REDACTED]
- ТОВ «УК Украгроінвест» - [REDACTED]

(24) Необхідно зазначити, що на офіційному бланку ТОВ «Промснабінвест» зазначено електронну адресу [REDACTED].

(25) Компанія ukr.net листом від 17.12.2018 року №294/01/01-08 надала інформацію про те, що користувачами електронної пошти є фізичні особи, які зареєструвалися в системі електронної пошти, для здійснення приватного або ділового спілкування.

(26) Отже використання у господарській діяльності спільних засобів зв'язку (електронна пошта) свідчить про доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між Відповідачами під час підготовки до участі у торгах.

5.2 Використання Відповідачами одних IP-адрес.

(27) Під час аналізу інформації, отриманої з електронного майданчика державних закупівель та ТОВ «Закупки.Пром.Уа», щодо IP-адрес, які використовувалися під час подачі пропозицій конкурсних торгів (лист від 25.09.2018р. №782/09) встановлено наступне:

- ТОВ «Промснабінвест» подавало свої пропозиції з IP-адреси – [REDACTED] дата та час входу - **22.05.2017р. год. 21:33** - створення пропозиції.
- ТОВ «Ук Укграгроінвест» подавало свої пропозиції з IP-адреси – [REDACTED] дата та час входу - **22.05.2017р. год. 21:19** – створення пропозиції.

(28) Отже, пропозиції ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укграгроінвест» були завантажені з однієї IP-адреси, в один день та через невеликий проміжок часу - 14 хвилин.

(29) Компанія ІТЛ листом від 08.11.2018 року №104 надала інформацію про те, що IP-адреса – [REDACTED] з січня 2017 року належить [REDACTED] – договір від 20.01.2017 №22-В/2017 року.

(30) Відповідно до Договору від 20.01.2017 №22-В/2017 року про надання постійного доступу до мережі ІТІ.УА – адреса надання послуг [REDACTED]

(31) Відповідно до відомостей щодо [REDACTED] які містяться в ЄДР (<https://minjust.gov.ua>), основним видом діяльності є (КВЕД 68.20) Надання в оренду і експлуатацію власного чи орендованого майна.

(32) Згідно з наявною у Відділенні інформацією за адресою м.Харків, вул. Киргизька, 19 орендує приміщення ТОВ «УК Укграгроінвест»,

(33) Отже, пропозиції ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укграгроінвест» були завантажені з однієї IP-адреси, в один день та через невеликий проміжок часу - з адреси, за якою орендує приміщення ТОВ «УК Укграгроінвест», що свідчить про спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій та обмін інформацією між ними, як на стадії підготовки своїх пропозицій конкурсних торгів так і під час проведення зазначених торгів.

(34) Відповідно до інформації, яку надало ТОВ «Закупки. Пром. Уа» (лист від 25.09.2018р. №782/09), ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укراгроінвест» здійснили перерахування коштів у сумі 1 700,00 грн., та 3 000,00грн. задля участі у закупівлі в один і той же день з відділення Банку АТ «УКРСІМБАНК» (МФО 351005) - **11.05.2017р.** та з однієї IP-адреси:

- ТОВ «Промснабінвест» перерахувало кошти з рахунку №26000418729400 на рахунок ТОВ «Закупки. Пром. Уа» задля участі у закупівлі - за допомогою дистанційного обслуговування Банку «Star Access» з IP-адреси: – [REDACTED]
- ТОВ «УК Украгроінвест» перерахувало кошти з рахунку №26006418086200 на рахунок ТОВ «Закупки. Пром. Уа» за для участі у закупівлі - за допомогою дистанційного обслуговування Банку «Star Access» з IP-адреси: – [REDACTED]

(35) Крім того, АТ «УКРСІМБАНК» листом від 21.12.2018 року №13-2-3/9014 «БТ» повідомило наступну інформацію:

- ТОВ «Промснабінвест» користується дистанційним обслуговуванням Банку «Star Access» та входить у систему з наступних IP-адрес: – [REDACTED]
- ТОВ «УК Украгроінвест» користується дистанційним обслуговуванням Банку «Star Access» та входить у систему з наступних IP-адрес: – [REDACTED]

(36) Отже, ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» у своїй господарській діяльності використовують одні і ті ж IP-адреси, що свідчить про здійснення спільної господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність, а також про сприяння в обміні інформацією між ними під час підготовки до участі у торгах

5.3 Пов'язаність Відповідачів, що сприяє обміну інформацією.

(37) ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» пов'язані між собою через фізичних осіб, які протягом здійснення господарської діяльності Відповідачів були їх засновниками, керівниками, працівниками, що підтверджується наступним:

(38) Згідно із протоколами Загальних зборів учасників ТОВ «УК Украгроінвест» та листа Пенсійного фонду у Харківській області від 15.01.2018р. №962-04/20 - [REDACTED] з січня 2010 року по березень 2017 року перебував на посаді директора ТОВ «УК Украгроінвест». При цьому, у Відділенні наявна інформація про те, що в цей же період, Радченко Ярослав Юрійович на сайті ТОВ «Промснабінвест» значився як Комерційний директор ТОВ «Промснабінвест».

(39) Крім того, Пенсійний фонд України у Харківській області листом від 15.01.2018р. №962-04/20 надав інформацію про те, що Радченко Ярослав Юрійович одночасно перебував у трудових відносинах та отримував заробітну плату у ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест».

(40) Відповідно до протоколу зборів учасників товариства ТОВ «УК Украгроінвест» від 21.03.2017р. №4 [REDACTED] звільнено з посади директора та призначено новим директором [REDACTED]. При цьому, Головне Управління Пенсійного фонду України у Харківській області листом від 20.03.2018

№7416-04/20 надало інформацію про те, що [REDACTED] перебувала у трудових відносинах з ТОВ «Промснабінвест» в період з 2010 до 2017р.

(41) Головне Управління Пенсійного фонду України в Харківській області листом від 26.12.2018 № 7995/04-20 надало інформацію про те, що у період проведення торгів, окремі особи одночасно перебували у трудових відносинах з ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укراгроінвест», а саме:

- [REDACTED] - у період з 01.01.2017р. по 01.11.2018р. одночасно були працевлаштовані у ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест»

(42) Крім того, Державна фіскальна служба України у Харківській області листом від 19.12.2018р. №31435/9/20-40-57-09-15 надала інформацію про те, що [REDACTED] на час проведення Закупівлі одночасно отримували заробітну плату у ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест».

(43) Отже, ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» пов'язані між собою через фізичних осіб, які протягом здійснення господарської діяльності Відповідачів (як до проведення Торгів так і під час та після їх проведення) були їх, керівниками та працівниками.

(44) Наведене свідчить про обізнаність Відповідачів із діяльністю один одного та наявність сприятливих умов для доступу і обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі у торгах.

5.4 Наявність тісних господарських відносин між Відповідачами.

(45) Між ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» існували тісні господарські відносини як до проведення торгів на закупівлю *«Лічильники електроенергії»*, (номер класифікатора закупівлі UA – 2017 – 04 – 07 – 000599 – б) так і під час їх проведення, про що свідчить Договір від 03.01.2012 року № 3/1-12 між ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» на купівлю лічильників електроенергії.

(46) Договірні відносини між Відповідачами підтверджуються перерахунками коштів, які відбувалися у період з 13.02.2017р. по 29.12.2017р. (до проведення та в період проведення Закупівлі (лист АТ «Укрсиббанк» від 04.04.2018 року №13-2-3/429-БТ):

- 13.02.2017 р. ТОВ «УК Украгроінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «Промснабінвест» відповідно до договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 25000.00 гривень.
- 20.02.2017 р. ТОВ «УК Украгроінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «Промснабінвест» відповідно до договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 18333.33 гривень.
- 14.03.2017 р. ТОВ «УК Украгроінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «Промснабінвест» відповідно до договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 11666.67 гривень.

- 21.03.2017 р. ТОВ «УК Укragроінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «Промснабінвест» відповідно до договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 17500.00 гривень.
- 19.04.2017 р. ТОВ «УК Укragроінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «Промснабінвест» відповідно до договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 3333.33 гривень.
- 03.05.2017 р. ТОВ «УК Укragроінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «Промснабінвест» відповідно до договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 24166.67 гривень.
- 15.05.2017 р. ТОВ «УК Укragроінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «Промснабінвест» відповідно до договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 3333.33 гривень.
- 16.05.2017 р. ТОВ «УК Укragроінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «Промснабінвест» відповідно до договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 1750.00 гривень.
- 17.05.2017 р. ТОВ «УК Укragроінвест» здійснило оплату за комплектуючі до Лічильника ТОВ «Промснабінвест» відповідно до рахунку № 49-88 від 09.06.2016 року 366.67 гривень.
- 20.02.2017 р. ТОВ «Промснабінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «УК Укragроінвест» згідно договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 18333.33 гривень.
- 06.03.2017 р. ТОВ «Промснабінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «УК Укragроінвест» згідно договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 33333.33 гривень.
- 14.03.2017 р. ТОВ «Промснабінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «УК Укragроінвест» згідно договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 11666.67 гривень.
- 03.05.2017 р. ТОВ «Промснабінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «УК Укragроінвест» згідно договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 24166.67 гривень.
- 30.05.2017 р. ТОВ «Промснабінвест» здійснило оплату за ел. Лічильники ТОВ «УК Укragроінвест» згідно договору № 3/1-12 від 03.01.2012 року 58333.33 грн.

(47) Отже, наведене у пунктах 62-63 свідчить про тривалі господарські відносини між Відповідачами, які створили умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усунули конкуренцію між ними під час участі у конкурсних торгах.

5.5 Обслуговування в одних і тих же банківських установах:

(48) Відповідачі мають відкриті рахунки та обслуговуються в одному відділенні АТ «Укрсиббанк» (м. Київ, МФО 351005). У довідках, які ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укragроінвест» надали у складі своїх тендерних пропозицій, на офіційних бланках суб'єктів господарювання вказані наступні розрахункові рахунки:

- на офіційному бланку ТОВ «Промснабінвест» - [REDACTED]
- на офіційному бланку ТОВ «УК Укragроінвест» - [REDACTED]

(49) АТ «УКРСІМБАНК» листом від 21.12.2018 року №13-2-3/9014 «БТ» повідомило:

- ТОВ «Промснабінвест» має відкритий рахунок [REDACTED] та користується допомогою дистанційного обслуговування Банку «Star Access»;

- ТОВ «УК Укragроінвест» має відкритий рахунок [REDACTED] та користується допомогою дистанційного обслуговування Банку «Star Access».

(50) Для забезпечення участі у торгах ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укragроінвест» зверталися та отримали банківські гарантії в одному і тому ж відділенні ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень» м. Київ МФО 380281.

(51) Зокрема, ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень» листом від 19.12.2018 року №05-1/2/5461-БТ повідомило :

- ТОВ «Промснабінвест» звернулося із заявою від 25.04.2017р. за підписом директора товариства про надання гарантії забезпечення тендерної пропозиції у відділення № 380281 ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень».
- ТОВ «УК Укragроінвест» звернулося із заявою від 25.04.2017р. за підписом директора товариства про надання гарантії забезпечення тендерної пропозиції у відділення № 380281 ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень».

(52) Крім того, Державна фіскальна служба України у Харківській області листом від 19.12.2018р. №31435/9/20-40-57-09-15 надала інформацію про те, що ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укragроінвест» мають відкриті рахунки в одних і тих же банківських установах, а саме: АТ «УкрСиббанк» МФО 351005, АТ «Альфа Банк» МФО 300346, АТ «ОТП БАНК» МФО – 300528 та Казначейство України (ел.адм.подат.) МФО 899998.

(53) Отже, Відповідачі маючи різні юридичні адреси, обслуговуються в одних відділеннях банків, проте банківські гарантії беруть у відділенні ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень», що не може пояснюватися випадковим збігом, а свідчить про обізнаність Відповідачів із діяльністю один одного та про обмін інформацією під час підготовки своїх тендерних пропозицій.

5.6 Аналіз цінової поведінки Відповідачів.

(54) Оскільки основним критерієм вибору переможця (за кількістю балів) у торгах є ціна, спеціалісти здійснили аналіз цінових пропозицій учасників торгів. При цьому, аналіз цінової поведінки учасників торгів показав, що різниця в ціні усіх видів продукції, що є предметом закупівлі, є несуттєвою та становить 0,11%, що свідчить про те що цінова пропозиція ТОВ «УК Укragроінвест» формувалась з урахуванням цінової пропозиції ТОВ «Промснабінвест».

(55) Крім того, встановлено що Відповідачі не намагалися конкурувати під час проведення конкурсних торгів, так як під час аукціону в усіх раундах проведення конкурсу ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укragроінвест» не знижували свої цінові пропозиції.

(56) Зазначене свідчить про узгодженість дій Відповідачів з метою забезпечення перемоги у торгах ТОВ «Промснабінвест».

5.7 Синхронність дій Відповідачів у часі під час подання тендерних пропозицій.

(57) Відповідно до інформації, яку надали ТОВ «Закупки. Пром. Уа» (лист від 25.09.2018р. №782/09) та АТ «УКРСІМБАНК» (лист від 21.12.2018 року №13-2-3/9018 «БТ»), ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укragроінвест» здійснили

перерахування коштів у сумі 1 700,00 грн., та 3 000,00грн. задля участі у закупівлі в один і той же день з відділення Банку АТ «УКРСІМБАНК» (МФО 351005) - **11.05.2017р.** та з різницею у 3 хв., а саме:

- ТОВ «Промснабінвест» перерахувало кошти з рахунку [REDACTED] на рахунок ТОВ «Закупки. Пром. Уа» задля участі у закупівлі - **11.05.2017р. год. 15:59:19** за допомогою дистанційного обслуговування Банку «Star Access» з IP-адреси: – [REDACTED].

[REDACTED] ТОВ «УК Укراгроінвест» перерахувало кошти з рахунку [REDACTED] на рахунок ТОВ «Закупки. Пром. Уа» за для участі у закупівлі - **11.05.2017р. год. 16:03:56** за допомогою дистанційного обслуговування Банку «Star Access» з IP- адреси: – [REDACTED]

(58) Отже, оплата за участь у закупівлі ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» за допомогою дистанційного обслуговування Банку АТ «УКРСІМБАНК» за системою «Star Access», була перерахована з однієї IP-адреси, в один день та через невеликий проміжок часу - 3 хвилини.

(59) ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» (лист ТОВ «Закупки. Пром. Уа» від 25.09.2018р. №782/09) завантажили свої тендерні пропозиції з однієї IP-адреси, в один день та через невеликий проміжок часу -14 хвилин:

- ТОВ «Промснабінвест» - дата та час входу - **22.05.2017р. год. 21:33** - створення пропозиції.
- ТОВ «Ук Украгроінвест» дата та час входу - **22.05.2017р. год. 21:19** – створення пропозиції.

(60) Синхронність дій у часі вказує на системний погоджений характер поведінки Відповідачів під час участі у Закупівлі та свідчить про обмін інформацією між Відповідачам та про узгоджені дії під час участі у Торгах.

5.8 Спільні інтереси Відповідачів.

(61) У зазначеній закупівлі ТОВ «УК Украгроінвест» пропонує на торги окремі лічильники електроенергії, виробником яких є ТОВ «Промснабінвест».

(62) При цьому, виробник лічильників електроенергії ТОВ «Промснабінвест» погодилось реалізувати товар, який був предметом закупівлі, іншому учаснику торгів – ТОВ «УК Украгроінвест», про участь якого було обізнане.

(63) ТОВ «УК Украгроінвест» у складі своєї тендерної пропозиції подало оригінали сертифікатів, паспортів та керівництво з експлуатації Лічильників активної електроенергії, які видані на ім'я конкурента ТОВ «Промснабінвест», а саме:

- СЕРТИФІКАТ затвердження типу засобів вимірювальної техніки № UA-MI/1-2940-2013, виданий 17 травня 2013 року.
- Керівництво з експлуатації. Лічильник електроенергії Трифазний електронний багатотарифний АЕАВ.000739.004-13-02 КЕ
- ПАСПОРТ . Лічильник електроенергії АЕАВ.000739.004-01 ПС.
- СЕРТИФІКАТ затвердження типу засобів вимірювальної техніки № UA-MI/1-3055-2014, виданий 29 квітня 2014 року.
- Керівництво з експлуатації. Лічильник Активної електроенергії АЕАВ.000739.003 КЕ.

- ПАСПОРТ. Лічильник активної електроенергії АЕАВ.000739.003-02 ПС.

(64) Зазначене свідчить про те, що під час підготовки до участі у торгах ТОВ «УК Укراгроінвест» отримувало від ТОВ «Промснабінвест» документи, які ТОВ «УК Украгроінвест» включило до складу своїх пропозицій.

(65) Ці документи вимагались документацією, їх ненадання могло бути підставою для відхилення пропозиції ТОВ «УК Украгроінвест», і про це знав виробник – ТОВ «Промснабінвест», незважаючи на що надав конкуренту такі документи.

(66) Така зацікавленість ТОВ «Промснабінвест» пояснюється спільністю інтересів Відповідачів.

(67) Зацікавленість Відповідачів та їх дії щодо підготовки зазначених документів для подання у складі своїх пропозицій доводять наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.

(68) Інакше, за наявності справжньої конкуренції, ТОВ «УК Украгроінвест» утрималося б від участі у торгах (через економічну недоцільність), на які свою пропозицію подав виробник.

(69) У свою чергу виробник – ТОВ «Промснабінвест» утрималося б від забезпечення участі у торгах свого потенційного конкурента – ТОВ «УК Украгроінвест».

(70) Отже, участь у торгах ТОВ «УК Украгроінвест» обумовлена домовленістю між Відповідачами щодо їх результатів.

6. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ

(71) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись в будь-якій узгодженій поведінці суб'єктів, зокрема, при укладенні ними угод в 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.

(72) Тендер (торги) відповідно до пункту 28 частини 1 статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» визначає як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, встановленими цим законом (крім переговорної процедури).

(73) Узгодженням дій учасників торгів є відмова таких учасників від самостійної участі у торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни тендерних пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки тендерних пропозицій (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів) так і на стадії безпосереднього проведення торгів.

(74) На підставі аналізу дій учасників торгів ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» встановлено однаковість (тотожність) пропозицій конкурсних торгів та нехарактерну для таких випадків схожість у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, наявності одних і тих контактних телефонів, використання однієї і тієї фактичної адреси, пов'язаність учасників через спільних працівників тощо.

(75) Отже, Відповідачі під час підготовки тендерних пропозицій та участі у торгах, проведених ПАТ «Львівобленерго», на закупівлю: «*Лічильники електроенергії*» (номер класифікатора закупівлі UA – 2017 – 04 – 07 – 000599 – b) замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї поведінки.

(76) Узгодження ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Укراгроінвест» своєї поведінки під час участі у торгах усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції, а також забезпечило перемогу у торгах одному з учасників не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати торгів.

(77) Таким чином, дії ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «*Лічильники електроенергії*» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

7.ЗАПЕРЕЧЕННЯ СПОЖИВЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ.

(78) Листами від 30.09.2019 №63-02/3573 та від 16.09.2019 №63-02/3572 Відповідачам надіслано подання про попередні висновки від 16.09.2019 № 63-03/155п у справі 3-01-49/2017.

(79) У зв'язку з неотриманням ТОВ «УК Украгроінвест» листа Відділення від 16.09.2019 № 3572 інформацію про попередні висновки від 16.09.2019 № 63-03/155п у справі 3-01-49/2017 було розміщено на офіційному веб-порталі Відділення у рубриці «До уваги суб'єктів господарювання» 01.10.2019 року.

(80) На подання з попередніми висновками 16.09.2019 № 63-03/155п у справі 3-01-49/2017 ТОВ «Промснабінвест» листом від 07.10.2019 року №141 надало свої заперечення. Як свідчить інформація, подана листом від 07.10.2019 року №141, ТОВ «Промснабінвест» не погоджується з висновками, які наведені у поданні з попередніми висновками від 16.09.2019 № 63-03/155п у справі 3-01-49/2017.

(79) Надані заперечення спростовуються матеріалами справи 3-01-49/2017.

ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

(80) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 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.

(81) За інформацією Головного управління ДФС у м. Харкові, розмір доходів (виручки) учасників торгів за 2018р. становить:

- ТОВ «Промснабінвест» – 29 137 802 тис. грн.;
- ТОВ «УК Укراгроінвест» – 3 706 662 тис. грн.

(82) При визначенні розміру штрафу враховано наступні обставини:

- ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій вчинили вперше.
- ТОВ «Промснабінвест» та ТОВ «УК Украгроінвест» не визнали факт вчинення порушення.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48,52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 року №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03. 2001 року за №291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами),

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Українська Компанія Украгроінвест» (ідентифікаційний номер юридичної особи [REDACTED]) та Товариства з обмеженою відповідальністю «Промснабінвест» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «Лічильники електроенергії», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на ТОВ «Українська Компанія Украгроінвест» штраф у розмірі 68000грн.
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на ТОВ «Промснабінвест» штраф у розмірі 68000грн.

Суб'єкти господарювання зобов'язані сплатити штраф у двомісячний строк з дня отримання рішення про накладення штрафу.

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

Рішення може бути оскаржено до Господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова колегії

Р. Лещишин