



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО
МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28 березня 2024 року

№ 60/26-р/к

справа № 31/33-р-02-02-17

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Титан України», ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом* (далі – ТОВ «Титан України», Відповідач-1) і приватне акціонерне товариство «Юкрейніан Кемікал Продактс», ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом* (далі – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Відповідач-2) подали конкурсні пропозиції для участі в торгах: «Речовини хімічні неорганічні основні, інші, н.в.і.у. (Сірка, або еквівалент) - 150 000 т.», проведених публічним акціонерним товариством «Суміхімпром» (далі – Замовник) у 2016 році (оголошення про проведення процедури закупівлі № 112904, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 05.05.2016 № 85 (05.05.2016)) (далі – Торги).

При цьому ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 31/33-р-02-02-17 такі дії ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі в Торгах, 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 «Титан України» – у розмірі 38 000 (тридцять вісім тисяч) гривень;
- на ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» – у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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 Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 31/33-р-02-02-17 про порушення ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання П'ятого відділу досліджень і розслідувань

від 22.06.2023 № 60-03/125п

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – КОТВ АМКУ) від 30.06.2017 № 33-р розпочато розгляд справи № 31/33-р-02-02-17 (далі – Розпорядження) за ознаками вчинення ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Листами від 30.06.2017 № 02-02/2300 та від 30.06.2017 № 02-02/2301 на адресу ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» відповідно було направлено копію Розпорядження.
- (3) У зв'язку з відсутністю інформації про отримання Відповідачами копії Розпорядження, керуючись частиною першою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», повідомлення щодо прийняття Розпорядження було розміщено в офіційному друкованому виданні Кабінету Міністрів України (газеті «Урядовий кур'єр») від 23.05.2023 № 102 (7500).
- (4) Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 02 червня 2020 року найменування КОТВ АМКУ змінено на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).
- (5) Листами від 22.06.2023 № 60-02/2778, від 22.06.2023 № 60-02/2779 ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» відповідно було направлено витяги з подання з попередніми висновками у справі № 31/33-р-02-02-17 від 22.06.2023 № 60-03/125п (далі – Подання).
- (6) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515118562 лист від 22.06.2023 № 60-02/2778 вручено ТОВ «Титан України» 26.06.2023.
- (7) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515118554 лист від 22.06.2023 № 60-02/2779 вручено ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» 26.06.2023.
- (8) Зауважень або заперечень ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» до змісту Подання не надали.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (9) Відповідачами у справі № 31/33-р-02-02-17 (далі – Справа) є такі суб'єкти господарювання (далі разом – Відповідачі):
 - (а) товариство з обмеженою відповідальністю «Титан України», ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*. Місцезнаходження: *інформація з обмеженим доступом*.

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР), ТОВ «Титан України», ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом* зареєстровано 09.09.2003, основним видом діяльності ТОВ «Титан України» є *інформація з обмеженим доступом*;

- (б) приватне акціонерне товариство «Юкрейніан Кемікал Продактс», ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*. Адреса місцезнаходження товариства: *інформація з обмеженим доступом*.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» зареєстровано 31.08.2004, основним видом діяльності є *інформація з обмеженим доступом*.

- (10) Отже, ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. Інформація про торги

- (11) У 2016 році Замовником було проведено конкурсну процедуру закупівлі за предметом: «Речовини хімічні неорганічні основні, інші, н.в.і.у. (Сірка, або еквівалент) - 150 000 т.», згідно з оголошенням про проведення процедури закупівлі № 112904, опублікованим в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 05.05.2016 № 85 (05.05.2016)]. Торги проводились у період дії Закону України «Про здійснення державних закупівель» від 10.04.2014 № 1197-VII, в редакції, яка була чинна на 05.05.2016.
- (12) Відповідно до реєстру отриманих пропозицій конкурсних торгів для участі у Торгах свої пропозиції подали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «Титан України»;
 - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс».
- (13) Відповідно до протоколу про розкриття конкурсних пропозицій, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій № 156 від 16.06.2016 Торгів, розкриття пропозицій конкурсних торгів (далі – Пропозиції конкурсних торгів) відбулося 16 червня 2016 року о 14:00 год. Відповідачами було запропоновано наступні цінові пропозиції (див. табл. 1).

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн
1	ТОВ «Титан України»	554 580 000,00
2	ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс»	592 740 000,00

- (14) Найбільш економічно вигідною пропозицією конкурсних торгів визнано пропозицію ТОВ «Титан України».
- (15) Із ТОВ «Титан України» Замовник уклав договір від 05.07.2016 № 27-05/07-16 на поставку сірки або еквіваленту на суму 554 580 000,00 грн з ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (16) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку

ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» під час участі у Торгах, що підтверджується таким.

4.1. Господарські відносини

- (17) Відповідно до інформації, наданої ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» листом від 14.07.2017 № 247 (вх. № 01-01-1955 від 19.07.2017) (далі – Лист № 01-01-1955) та листом від 10.08.2016 № 408 (вх. № 03-10/1978 від 17.08.2016) на вимогу голови Сумського територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – СОТВ АМКУ) від 26.07.2016 № 03-10/1219 та ТОВ «Титан України» листом від 10.08.2016 № 271 (вх. СОТВ АМКУ № 03-10/1979 від 17.08.2016) на вимогу голови СОТВ АМКУ від 26.07.2016 № 03-10/1220 встановлено, що між Відповідачами існували сталі господарські відносини як до, під час та після проведення Торгів, зокрема протягом 2015-2017 років:

1. Договір суборенди від 01.11.2014 № 01112014/2/789-1 між ПАТ «Кримський Титан» (10.03.2015 змінено назву на ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс») [Суборендар] та ТОВ «Титан України» (Орендар) частини нерухомого майна площею 27,47 квадратних метрів, що знаходиться на 6 поверсі торговельно-офісного центру «Парус» за адресою: *інформація з обмеженим доступом* (термін дії продовжено до 31.12.2016).
2. Договори оренди легкових автомобілів (Орендодавець - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Орендар - ТОВ «Титан України») від 01.04.2016 № 14/511, № 14/512, № 14/513, № 14/525, № 14/526, № 14/527; від 01.08.2016 № 18/653, № 19/687 (термін дії до 31.03.2017);
3. Договори оренди легкових автомобілів (Орендодавець – ТОВ «Титан України», Орендар – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс») від 10.07.2015 № 20/432 (термін дії до 10.07.2017), від 14.07.2015 № 20/433 та № 20/435 (термін дії до 14.07.2017);
4. Договір від 12.05.2015 року № 219-1 щодо передачі у власність (Покупець - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Продавець – ТОВ «Титан України») контейнерів поліпропіленових і вкладишів поліетиленових / мішків поліетиленових в асортименті, вартістю 10 000 000,00 грн з ПДВ (термін дії до 31.12.2017);
5. Договір про постачання товару від 02.10.2015 № 329-1 ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» - постачальник, ТОВ «Титан України» - покупець, асортимент, сортамент, сорти, типи, групи, підгрупи, види, марки, моделі та кількість товару зазначається в специфікації, яка є невід'ємною частиною Договору. Строк дії договору до 31.12.2015, а в частині проведення розрахунків, – до їх повного здійснення;
6. Договір від 02.10.2015 № 334-1 де ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» - постачальник, а ТОВ «Титан України» - покупець, предметом договору є Сірка технічна, назва, кількість, ціна товару визначається в специфікаціях, які є невід'ємною частиною Договору, орієнтовна вартість договору 10 000 000,00 (десять мільйонів) грн. Строк дії договору до 31.12.2015, а в частині проведення розрахунків, – до їх повного здійснення. Слід зазначити, що предмет цього договору співпадає з предметом Торгів;
7. Договір поставки товару від 21.10.2016 № 74/17 де ТОВ «Титан України» - постачальник, а ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» - покупець, предметом договору є Амонію сульфат добривний. Найменування, марка кількість Товару, його Ціна та вид упаковки зазначається у специфікаціях, які є невід'ємною частиною Договору;
8. Договір від 20.08.2015 № 287-1 (Покупець - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Продавець – ТОВ «Титан України»), предметом договору є хімічна сировина в

асортименті (пісок тригідрату оксиду алюмінію вологого та інше), сума договору не повинна перевищувати 10 000 000,00 (десять мільйонів) грн;

9. Договір від 07.05.2015 року № 0705/225-1 (дійсний до 31.12.2017) щодо передачі у власність (Покупець - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Продавець – ТОВ «Титан України») хімічної сировини в асортименті (пісок тригідрату оксиду алюмінію вологого та ін.), вартістю 10 000 000,00 грн з ПДВ;

10. Договір купівлі-продажу товарно-матеріальних цінностей, що складаються з основних засобів, від 16.06.2016 року № 17/626 (Продавець – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Покупець – ТОВ «Титан України»), на суму 87 425 139,60 грн з ПДВ.

11. Договір купівлі-продажу від 12.02.2016 № 1202/17 про передачу у власність (Покупець - ТОВ «Титан України», Продавець – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс») діоксиду титану пігментного на суму 151 308, 00 грн з ПДВ;

12. Договір купівлі-продажу від 04.03.2016 № 0403/01 про передачу у власність (Покупець - ТОВ «Титан України», Продавець – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс») діоксид титану вартістю 50 000 000,00 грн з ПДВ;

13. Договір поставки товару від 21.10.2016 № 74/17 (Постачальник - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Покупець – ТОВ «Титан України») про передачу у власність Амонію сульфату добривного.

14. Договір про постачання товару від 08.12.2015 № 11/376 (дійсний до 31.12.2016) (Постачальник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Покупець – ТОВ «Титан України»);

15. Договір суборенди від 01.11.2014 № 01112014/2/789-1 (дійсний до 30.04.2017) (Орендар – ТОВ «Титан України», Суборендар – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс»);

(18) Крім того, за результатом проведеного аналізу «Розшифровок податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів» встановлено, що протягом 2016 року ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» реалізувало ТОВ «Титан України» товарів (робіт, послуг) на загальну суму 151 345 834,00 грн з ПДВ, що становить:

- **33,13%** від загального обсягу реалізованих ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» товарів (робіт, послуг);
- **10,24%** від загальної суми придбаних ТОВ «Титан України» товарів (робіт, послуг).

(19) Враховуючи наведене, наявність господарських відносин між ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал» протягом 2016-2017 років (в тому числі в період проведення Торгів) призводить до позиціонування цих суб'єктів господарювання не як конкурентів, а як партнерів. Наявність господарських відносин між ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» свідчить про те, що Відповідачі були обізнані стосовно господарської діяльності та фінансової спроможності один одного, що в свою чергу передбачає обмін інформацією, спільність інтересів, в тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку тощо. Зокрема, внаслідок існування господарських відносин та фінансової взаємозалежності Відповідачів, ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» мали можливість та умови узгодити умови участі у Торгах.

4.2. Переведення боргу від ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» до ТОВ «Титан України»

- (20) Відповідно до інформації, наданої ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» Листом № 01-01-1955 встановлено, що у 2016 році, зокрема в період та після проведення Торгів між Відповідачами було укладено наступні тристоронні договори переведення боргу, в яких Кредиторами виступають треті особи:
1. Договір переведення боргу від 23.06.2016 № 17/627 (Кредитор – ТОВ «Енергорезерв», Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України») на суму 655 050,00 грн з ПДВ;
 2. Договір переведення боргу від 01.07.2016 № 17/629 (Кредитор – ТОВ «Підприємство матеріально-технічного забезпечення «Інженерний центр реагент», Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України») на суму 810 000,00 грн з ПДВ;
 3. Договір переведення боргу від 12.07.2016 № 17/644 (Кредитор – ТОВ «ЕФІ-ТРАНС», Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України») на суму 141 499,12 грн з ПДВ;
 4. Договір переведення боргу від 29.07.2016 № 17/6271 (Кредитор – ТОВ «Енергохімсервіс», Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України») на суму 209 900,13 грн з ПДВ;
 5. Договір переведення боргу від 01.09.2016 № АТ01092016 (Кредитор – «Частное предприятие «Азалия 2006», Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України») на суму 988 974,61 грн з ПДВ;
 6. Договір переведення боргу від 01.07.2016 № ЮТВ 103 (Кредитор – ТОВ Виробнича-комерційна фірма «Вітліос», Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України») на суму 340 800,00 грн з ПДВ;
 7. Договір переведення боргу від 01.07.2016 № ЮТГ 99 (Кредитор – ТОВ «Гірничорудне обладнання», Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України») на суму 47 209,03 грн з ПДВ;
 8. Договір переведення боргу від 01.07.2016 № ЮТГ 100 (Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України», Кредитор – ТОВ «Гірничорудне обладнання») на суму 1 640 000,00 грн з ПДВ;
 9. Договір переведення боргу від 01.07.2016 № ЮТГ 102 (Первісний боржник – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», Новий боржник – ТОВ «Титан України», Кредитор – ТОВ «Гармонія-Технофільтр») на суму 134 395,20 грн з ПДВ.
- (21) Слід зазначити, що договір переведення боргу передбачає заміну боржника в зобов'язанні за згодою Кредитора іншою особою. Заміна сторони зобов'язання не змінює порядку обчислення перебігу позовної давності (стаття 262 Цивільного кодексу України).
- (22) Отже, ТОВ «Титан України» взяло на себе строкове виконання зобов'язань - грошових коштів на загальну суму 4 967 828,09 грн. Таким чином, ТОВ «Титан Україна» сприяло вирішенню та виконанню грошових зобов'язань свого конкурента – ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» перед третіми особами в період спільної участі у Торгах.

- (23) Переведення боргових зобов'язань ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» перед третіми особами свідчить про підтримку та зацікавленість у забезпеченні сталої господарської та фінансової діяльності з боку ТОВ «Титан України», а також зумовлює виникнення в них певних прав та обов'язків щодо один одного, що в свою чергу передбачає обмін інформацією, спільність інтересів, в тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку тощо. Вказані обставини свідчать, що ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» мали можливість та умови узгодити умови участі у Торгах.

4.3. Спільне фактичне місцезнаходження

- (24) За результатом аналізу інформації, наданої ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» листом від 12.05.2017 № 193, вх. № 01-11-1386 від 22.05.2017 (далі – Лист № 01-11-1386) та ТОВ «Титан України» листом від 12.05.2017 № 157, вх. № 01-11-1381 від 22.05.2017 (далі – Лист № 01-11-1381), з'ясовано, що Відповідачі в період проведення Торгів знаходилися за однією адресою: *інформація з обмеженим доступом*, що підтверджується, зокрема, інформацією, зазначеною на конвертах, в яких учасники подавали свої пропозиції конкурсних торгів для участі у Торгах.
- (25) Відповідно до інформації з ЄДР (витяг від 23.01.2023 за кодом 435944469672 щодо ТОВ «Титан Україна» та витяг від 23.01.2023 за кодом 593368714498 щодо ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс») станом на 05.05.2016 (дата публікації оголошення про проведення Торгів), Відповідачі мали однакову юридичну адресу: *інформація з обмеженим доступом*.
- (26) ТОВ «Титан України» Листом № 01-11-1381 надало копію договору оренди № 6/1368/1, від 01.09.2014, укладеного з ПрАТ «Мандарин Плаза» (Орендодавець № 1) та ТОВ «Передові Технології Плюс» (Орендодавець № 2) (далі разом – Орендодавці), які володіють по 50/100 частин у праві спільної власності на торгово-офісного комплексу «Парус», який розташований за адресою: *інформація з обмеженим доступом* (далі – Офісний центр) (далі – Договір оренди № 6/1368/1).
- (27) Відповідно до Договору оренди № 6/1368/1 Орендодавці передають ТОВ «Титан України» (Орендар) в тимчасове платне користування частину території на 6 (шостому) поверсі Офісного центру площею 1368 (одна тисяча триста шістдесят вісім) квадратних метрів. Строк оренди становить 33 місяці з дати початку оренди, яка вказана в акті прийому-передачі (дата складання 01.11.2014).
- (28) Також, Листом № 01-11-1386 ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» надало інформацію, за результатом аналізу якої з'ясовано, що між ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» (попередня назва – ПАТ «Кримський Титан») [Суборендар] (Орендар) та ТОВ «Титан України» [Орендар] (Орендодавець) було укладено договір суборенди від 01.11.2014 № 01112014/2/789-1 та Додаткову угоду № 2 про продовження строку дії договору суборенди до 31.12.2016 частини нерухомого майна площею 27,47 квадратних метрів, що знаходиться на 6 поверсі торговельно-офісного центру «Парус» за адресою: *інформація з обмеженим доступом*.
- (29) Отже, ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» взяло в суборенду у ТОВ «Титан України» частину приміщень, які використовувались останнім на підставі Договору оренди № 6/1368/1.
- (30) Крім того, вказана вище адреса (*інформація з обмеженим доступом*) зазначена на всіх фірмових бланках, у господарських договорах та в банківських документах (картки зі зразками підписів) обох Відповідачів.

- (31) Отже, протягом 2016 року, в тому числі під час підготовки та участі у Торгах ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» фактично знаходились та здійснювали господарську діяльність за однією адресою.
- (32) Тобто, Відповідачі були обізнані про перебування офісів (керівних центрів) в одному офісному центрі, що сприяло безпосередній комунікації осіб, які мали там робочі місця.
- (33) Знаходження ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» за однією адресою свідчить про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та узгодження ними своїх дій під час підготовки та участі у Торгах.

4.4. Спільне використання однакових номерів телефонів

- (34) В ході порівняльного аналізу Пропозицій конкурсних торгів Відповідачів встановлено, що ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» вказали однакові номери телефонів на конвертах, в яких вони подавали свої пропозиції для участі у Торгах, а саме: Телефон-1 та Телефон-2 (факс).
- (35) Крім того, як встановлено з Пропозицій конкурсних торгів, Відповідачі у своїй господарській діяльності використовували наступні номери телефонів (див. табл 2).

Таблиця 2

	ТОВ «Титан України»	ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс»
Телефон/факс	Телефон-2 Телефон-1	Телефон-3 Телефон-4

- (36) Також, за результатом аналізу інформації, наданої Уповноваженою особою Фонду гарантування вкладів фізичних осіб на ліквідацію АТ «ВТБ БАНК» ОСОБА 1 листом від 02.09.2020 № 2276/1-2 (вх. № 60-01/1175кі від 09.09.2020) встановлено, що ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» під час заповнення Заявки клієнта ПАТ «ВТБ БАНК» на створення облікового запису в системі дистанційного обслуговування від 18.03.2016, серед інших, також вказало як контактний номер телефону Телефон-1.
- (37) При цьому, номер телефону Телефон-1 зазначений ТОВ «Титан України» у своїй Пропозиції конкурсних торгів.
- (38) Отже, під час участі у Торгах Відповідачі спільно використовували одні і ті самі номери телефонів Телефон-1, Телефон-2.
- (39) Відповідно до інформації, наданої ПрАТ «ДАТАГРУП» листом від 09.09.2022 № 58429КІ (вх. № 60-01/563кі від 09.09.2022) телефонні номери Телефон-1, Телефон-2, Телефон-3, Телефон-4 в період з 01.01.2016 по 31.09.2016 були підключені абоненту *інформація з обмеженим доступом*.
- (40) Наведені вище обставини вказують на спільну організацію господарської діяльності, що в свою чергу свідчить про наявність умов для обміну інформацією між ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та узгодження ними своїх дій під час підготовки та участі у Торгах.

4.5. Перехід працівників між Відповідачами в період близький до Торгів

- (41) За результатом проведення порівняльного аналізу інформації, наданої Центральним об'єднаним управлінням Пенсійного фонду України в м. Києві листом від 03.05.2017 № 25326/13 (вх. № 01-08-62кі від 10.05.2017), ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс»

(Лист № 01-11-1386) та ТОВ «Титан України» (Лист № 01-11-1381) встановлено, що в близький період до проведення Торгів відбувався перехід працівників, в тому числі тих, що займали керівні посади, між Відповідачами, а саме (див. табл. 3, 4).

Таблиця 3 інформація з обмеженим доступом

- (42) Як вбачається з таблиці 3, ОСОБА 2 протягом одинадцяти місяців, з листопада 2014 року по вересень 2015 року був спільним працівником (фахівцем зі збуту / реалізації) Відповідачів та після звільнення з ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» продовжив працювати в ТОВ «Титан України».
- (43) Згідно з Наказом голови правління ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» ОСОБА 3 від 04.03.2016 року № 15-к, який міститься в матеріалах Справи, більшість працівників вказаних у таблиці 3, було звільнено з ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» у зв'язку з переведенням за згодою працівника (та на підставі листа ТОВ «Титан України») на роботу в ТОВ «Титан України», згідно з пунктом 5 статті 36 Кодексу законів про працю України.
- (44) Працівники ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», звільнені у зв'язку з переведенням, були прийняті на роботу в ТОВ «Титан України» з 07.03.2016.
- (45) Відповідно до Розрахунково-платіжної відомості № кт-0000071 за березень 2016 року в ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» працювало 49 осіб. В свою чергу відповідно до Наказу від 04.03.2016 року № 15-к звільнено у зв'язку з переведенням до ТОВ «Титан України» 26 осіб, що становить 53,06% працюючих в ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс».
- (46) Отже, перед проведенням Торгів відбулось забезпечення людськими ресурсами діяльності ТОВ «Титан України» (переможця у Торгах) за рахунок кадрового потенціалу іншого учасника Торгів - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс».
- (47) У свою чергу, ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» перед участю у Торгах позбавилось кадрового наповнення і станом на день участі, у своєму штаті мало (обліковувало) 15 працівників, що свідчить про відсутність реальної підготовки до виконання майбутнього договору із Замовником у випадку отримання перемоги. Слід зазначити, що відповідно до розрахунково-платіжної відомості за березень 2016 року в ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» обліковувалось та отримувало заробітну плату 49 працівників.
- (48) Відповідно до статті 32 Кодексу законів про працю України, переведення працівника на інше підприємство, установу, організацію допускається лише за згодою працівника. Крім того, таке переведення здійснюється за рішенням (згодою) керівників обох підприємств. Зокрема, керівник підприємства, на яке переводиться працівник, надсилає керівнику підприємства, на якому працює працівник, лист-клопотання про звільнення. Керівник підприємства, до якого звертається робітник, з проханням звільнити його, в зв'язку з переведенням на інше підприємство, може на свій розсуд заяву та клопотання задовольнити або відмовити в їх задоволенні.
- (49) Виходячи з вищевказаного, звільнення у зв'язку з переведенням відбувалось за згодою та в інтересах обох Відповідачів та їх працівників.
- (50) За результатом аналізу інформації, наданої ТОВ «Титан України» (лист № 01-11-1381) та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» (лист № 01-11-1386) встановлено, що вказані нижче працівники займали наступні посади у Відповідачів (див. табл. 4).

Таблиця 4 інформація з обмеженим доступом

- (51) Відповідно до Класифікатора професій ДК 003:2010, затвердженого і введеного в дію наказом Держспоживстандарту України від 28 липня 2010 року № 327, посади «Заступник директора», «Директор», «Директор по інформаційним технологіям», «Начальник відділу», «Заступник начальника відділу» належать до керівних посад.
- (52) Як вбачається з таблиці 4, більшість працівників було переведено з ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» на аналогічні посади до ТОВ «Титан України».
- (53) ТОВ «Титан України» Листом № 01-11-1381 та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» Листом № 01-11-1386 надали інформацію, в табличний формі в якій, зокрема, зазначено посаду, функціональні обов'язки та контактні телефони кожного з працівників (колишніх та діючих) за період 2015-2016 роки.
- (54) За результатом аналізу вказаної інформації встановлено, що всі працівники ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», які в тому числі вказані у таблиці 4, використовували один і той самий номер телефону Телефон-1, як під час роботи у ТОВ «Титан України», так і під час роботи у ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс».
- (55) Як зазначено вище, номер телефону Телефон-1 був наданий оператором телекомунікацій ПрАТ «ДАТАГРУП» в користування ТОВ «Титан України».
- (56) Враховуючи, що ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» фактично знаходилось та використовувало у своїй господарській діяльності за договором суборенди частину приміщення, яке орендується ТОВ «Титан України», використання працівниками різних суб'єктів господарювання (конкурентів) одного номеру телефону свідчить про наявність умов для обміну інформацією між ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та узгодження поведінки під час підготовки та участі в Торгах.
- (57) Такий погоджений розподіл кадрового потенціалу між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а спільно здійснюють організаційні заходи з ведення своєї господарської діяльності з метою досягнення спільних результатів.
- (58) В умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення якої може завдати шкоду суб'єкту господарювання та/або надати неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.
- (59) Єдність інтересів Відповідачів обумовлюється зацікавленістю в результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних відносинами з Відповідачами. Отже, розподіл результату роботи певних осіб задовольняв ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», оскільки в іншому випадку з такими працівниками були б припинені відносини.
- (60) Отже, ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» пов'язані між собою працівниками (які були переведені від Відповідача-2 до Відповідача-1), що підтверджує спільність інтересів та узгодженість дій під час підготовки та участі у Торгах..

4.6. Використання однакових IP-адрес для керування банківськими рахунками та подання звітів до органів ДФС

- (61) Згідно з інформацією, наданою АТ «Ощадбанк» листом від 04.09.2020 № 46-13/7567/9753-БТ (вх. 60-01/1184кі від 10.09.2020), протягом березня – серпня 2016 року ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» входили до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Інтернет-Клієнт-Банк» з однакової **IP-адреси-1** та у близький проміжок часу.
- (62) Відповідно до інформації, наданої АТ «Банк Альянс» листом від 26.08.2020 № 19.2/2898-БТ (вх. № 60-01/1141кі від 02.09.2020), протягом червня – серпня 2016 року Відповідач-1 входив до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» з IP-адрес: **IP-адреса-2** та **IP-адреса-3**.
- (63) За результатом аналізу інформації, наданої АТ «Банк Кліринговий дім» листом від 28.08.2020 № 01-01/02/281БТ (вх. № 60-01/1146кі від 03.09.2020), Відповідачі входили до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» з однакових IP-адрес: **IP-адреса-1, IP-адреса-2, IP-адреса-4** (протягом січня – серпня 2016 року), з **IP-адреси-3** (протягом серпня – вересня 2016 року) та **IP-адреси-5** (у січні 2016 року) та у близький проміжок часу (інформація наведена у додатку 1).
- (64) Відповідно до інформації, наданої АТ «ВТБ Банк» листом від 02.09.2020 № 2276/1-2 (вх. № 60-01/1175кі від 09.09.2020), ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» входили до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» з **IP-адрес-1, 2** (протягом березня – серпня 2016 року), **IP-адреси-3** (протягом серпня – вересня 2016 року), **46.21.53.217** (протягом липня – вересня 2016 року), 91.184.194.234 (у серпні 2016 року) та у близький проміжок часу (інформація наведена у додатку 1).
- (65) За інформацією, наданою АТ «Альфа-Банк» листом від 08.09.2020 № 20311/БТ (вх. 60-01/1191кі від 14.09.2020), ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» входили до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» **IP-адреси-1** (протягом лютого – серпня 2016 року), з **IP-адреси-3** (у вересні 2016 року) та у близький проміжок часу (інформація наведена у додатку 1).
- (66) Відповідно до інформації, наданої ГУ ДПСУ у м Києві листом від 03.09.2020 № 20428/9/26-15-02-06-19 (вх. № 60-01/1189кі від 11.09.2020) та листом від 09.09.2022 № 20720/5/26-15-12-07-03 (вх. № 60-01/587кі від 20.09.2022) ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» подавали податкову звітність протягом періоду з 01.01.2016 по 31.09.2016 в одні і ті ж дні з наступних IP-адрес (інформація наведена у додатку 2):
- ТОВ «Титан України» – **IP-адреса-6** та **IP-адреса-7**;
 - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» – **IP-адреса-1, IP-адреса-6** та **IP-адреса-7**.
- (67) Послуги з доступу до мережі Інтернет з IP – адрес: **IP-адреса-8** та **IP-адреса-9** згідно з даними, які містять на сайті регіонального Інтернет-реєстратора для Європи, Близького Сходу та частини Центральної Азії (<https://www.ripe.net/>), надаються провайдером PrimeTel PLC LTD, що зареєстрований у республіці Кіпр, де, відповідно до даних ЄДР, зареєстровано ТОВ «Титан України».
- (68) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «ЛАКИ НЕТ» листом б/д б/н (вх. № 60-01/4756

від 14.12.2020) та ТОВ «Титан України» листом від 07.06.2021 № 4 (вх. № 60-01/1069кі від 09.06.2021), **ІР-адреси-1, 2, 4** протягом періоду з 01.01.2016 по 31.07.2016, в тому числі у період проведення Торгів, були надані в користування *інформація з обмеженим доступом* згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг від 01.12.2014 № 240-14.

- (69) Адреса споживання послуг доступу до мережі Інтернет (точка підключення) та адреса розташування кінцевого обладнання була: *інформація з обмеженим доступом, 6 поверх.*
- (70) Як зазначено вище, протягом січня – вересня 2016 року, в тому числі і під час проведення Торгів та по даний час ТОВ «Юкрейніан Кемікал Продактс» винаймало в суборенду приміщення розміром 27,47 кв.м. **на 6 поверсі** торговельно-офісного центру «Парус» за адресою: м *інформація з обмеженим доступом* у ТОВ «Титан України» згідно з договором суборенди від 01.11.2014 № 01112014/2/789-1.
- (71) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «В.О.К.С.» листом від 11.12.2020 № 79-12/20 (вх. № 60-01/4723 від 11.12.2020), у період з 01.01.2016 по 31.07.2016 **ІР-адреса-3** була надана в користування виключно ТОВ «Титан України» на підставі договору про надання телекомунікаційних послуг № 041114-а від 01.12.2014.
- (72) Згідно з додатком № 1 до договору про надання телекомунікаційних послуг № 041114-а від 01.12.2014 та додатковою угодою № 1 від 31.05.2018 послуга доступу до мережі Інтернет надавалась ТОВ «Титан України» за адресою: *інформація з обмеженим доступом* з 01.12.2014 по 31.05.2018.
- (73) Згідно з інформацією, наданою ПрАТ «ВФ Україна» листом від 09.12.2020 № 02/КИ-Б/150 (вх. № 60-01/1603кі від 11.12.2020), встановлено, що **ІР-адреса-5** у період часу з 01.01.2016 по 31.07.2016 була надана в користування, зокрема, *інформація з обмеженим доступом.*
- (74) На підтвердження зазначеного ПрАТ «ВФ Україна» надало додаток № 3 до Угоди № 100096764/1100-1 про надання послуг фіксованого зв'язку від 10.09.2012 до Договору № 1.11080825/841/3 про надання телекомунікаційних послуг *інформація з обмеженим доступом.*
- (75) Адреса надання послуг відповідно до наданої ПрАТ «ВФ Україна» інформації та документів: *інформація з обмеженим доступом.*
- (76) Відповідно до інформації, наданої ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» листом № 172 від 29.12.2020 (вх. № 60-01/13кі від 04.01.2021) встановлено, що у 2016 році ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» отримувало послуги доступу до мережі інтернет від ТОВ «Титан України» на підставі договору суборенди № 01112014/2/789-1 від 01.11.2014 та договору № 111080825/841/з про надання телекомунікаційних послуг від 19.07.2010, укладеного з ПрАТ «МТС Україна».
- (77) Отже, Відповідачі спільно використовували у господарській діяльності однакові ІР-адреси, які надані в користування ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» за однією і тією ж адресою їх фактичного місцезнаходження, що свідчить про спільний доступ до мережі Інтернет, та наявність умов для обміну інформацією між ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», та узгодження поведінки під час підготовки та участі в Торгах.

4.7. Спільне використання Відповідачами одного доменного імені

- (78) В ході розгляду Справи встановлено, що Відповідачі у «Пропозиції конкурсних торгів», форма якої була надана Замовником та обов'язкова до заповнення, зазначили електронні поштові скриньки, які мають однакове доменне ім'я сервера, де розташована поштова скринька, а саме:
- ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» - Електронна адреса-1;
 - ТОВ «Титан України» - Електронна адреса-2.
- (79) ОСОБА 3 (РНОКПП *інформація з обмеженим доступом*) протягом 2016 року, в тому числі в період проведення Торгів, перебував на посаді голови правління ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс».
- (80) Відповідно до інформації, наданої листом ГУ ДПС України у м. Києві від 03.09.2020 № 20428/9/26-15-02-06-19 (вх. № 60-01/1189кі від 11.09.2020), встановлено, що протягом січня – вересня 2016 року ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» також використовували для подачі податкової звітності до органів ДПС схожі електронні адреси сервісу для обліку та звітності М.Е.Дос, зареєстровані на одному домені, а саме:
- ТОВ «Титан України» - Електронна адреса-3;
 - ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» - Електронна адреса-4.
- (81) Як зазначалося вище, ТОВ «ЛАКИ НЕТ» надавало ТОВ «Титан Україна» послуги доступу до мережі інтернет на підставі договору від 01.12.2014 № 240-14. У пункті 12 «Реквізити та підписи сторін» вказаного договору ТОВ «Титан Україна» зазначило як контактні електронні поштові скриньки: Електронна адреса-5 та Електронна адреса-6.
- (82) Також, за результатом аналізу інформації та документів, наданих ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» Листом № 01-11-1386 встановлено, що в довіреностях від 02.02.2016 № 413 (термін дії до 31.12.2016), виданих ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» на ім'я ОСОБА 4 на представлення інтересів в ПАТ «Національний депозитарій України», вказано електронну поштову скриньку Електронна адреса-7.
- (83) Отже, Відповідачі використовували у своїй господарській діяльності, в тому числі під час спільної участі в Торгах, поштові скриньки з однаковим доменним ім'ям (Домен-1).
- (84) Враховуючи той факт, що доменне ім'я або домен є одним із засобів індивідуалізації суб'єктів господарювання, а також некомерційних юридичних осіб і фізичних осіб у мережі Інтернет, наведена вище обставина не може бути випадковим збігом та урахуванням сукупності інших доказів, зібраних у ході розгляду Справи, свідчать про спільну співпрацю в частині організації та безпосереднього здійснення Відповідачами своєї господарської діяльності, в тому числі під час підготовки та їх спільної участі в Торгах.

4.8. Спільні особливості в оформленні документів

- (85) Документація конкурсних торгів Процедури закупівлі затверджена протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів Замовника № 108 від 04.05.2016 (далі – Документація конкурсних торгів).
- (86) Відповідно до вимог Документації конкурсних торгів Пропозиція конкурсних торгів подається у письмовій формі за підписом уповноваженої особи учасника, прошита,

пронумерована та скріплена печаткою у запечатаному конверті.

- (87) На конверті повинно бути зазначено:
- повне найменування і місцезнаходження замовника (4003, м. Суми, ПАТ «СУМИХІМПРОМ», вул. Харківська, п/в 12, комітет з конкурсних торгів);
 - назва предмета закупівлі відповідно до оголошення про проведення відкритих торгів;
 - повне найменування (прізвище, ім'я, по-батькові) учасника процедури закупівлі, його місцезнаходження (місце проживання), ідентифікаційний код за ЄДРПОУ, номери контактних телефонів;
 - маркування: **«Не відкривати до _____2016 року ____год. ____хв.»** (зазначається дата та час розкриття пропозицій конкурсних торгів).
- (88) При цьому, у вимогах Документації конкурсних торгів не уточняється де має розміщуватися вищезазначена інформація на конверті.
- (89) За результатами порівняльного аналізу конвертів Відповідачів, наданих ПАТ «Сумихімпром» листом від 09.12.2016 № 15-5268 (вх. № 01-11-3245 від 19.12.2016), встановлено, що конверти мають схожості в оформленні. Так, зокрема, конверти ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» мають альбомну орієнтацію сторінки. Також, Відповідачі, у лівому верхньому куті конверту, однаково вказали свої повні назви, адреси та номери телефонів (про що вже зазначено у пункті 33 цього Рішення). Слід зазначити, що текст на конвертах Відповідачів має однаковий розмір, форматування тексту та розміщення блоків інформації відносно один одного.
- (90) Також, Відповідачі, однаково вказали назву предмета закупівлі у правій верхній частині конверту у прямокутній рамці.
- (91) Крім того, ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» при оформленні конверту використовують слова «тендерна пропозиція», тоді як в Законі України «Про здійснення державних закупівель» від 01.06.2010 № 2289-VI, що був чинний на момент проведення Торгів, використовується термін «пропозиція конкурсних торгів».
- (92) Також, Замовник надав зразок форми «ПІДТВЕРДЖЕННЯ відповідності пропозиції Учасника технічним, кількісним та якісним, вимогам до предмету закупівлі, встановленим Замовником», текст якої має вирівнювання «по ширині сторінки» та міжрядковий інтервал розміром 1,5 рядки.
- (93) В свою чергу Відповідачі надали відповідні документи, які мають схожості в оформленні, що відрізняються від наданого Замовником зразка. Зокрема, перший абзац форми «ПІДТВЕРДЖЕННЯ» у ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» має вирівнювання по центру та одинарний міжрядковий інтервал, а назва предмета закупівлі виділена напівжирним шрифтом.
- (94) Крім того, і в першому, і в другому абзацах форми «Підтвердження» повне найменування (організаційно-правова форма та назва) Відповідачів зазначені великими літерами.
- (95) Також, в документі «Технічні вимоги» Відповідачі, в пункті 1 однаково виділили напівжирним шрифтом назву предмету закупівлі.

- (96) Відповідно до вимог Документації конкурсних торгів Процедури закупівлі ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» для забезпечення тендерної пропозиції повинні були надати документальне підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, зокрема довідки, складені у довільній формі:
- довідку про відсутність (наявність) в Учасника заборгованості зі сплати податків, зборів та обов'язкових платежів;
 - довідку про те, що фізичну особу, яка є учасником або службову (посадову) особу учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі (для юридичних осіб), не було засуджено за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі, чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку;
 - довідку про те, що учасник конкурсних торгів протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 ЗУ «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів);
 - довідку про те, що учасник не зареєстрований в офшорних зонах.
- (97) На виконання вказаної вимоги Замовника, Відповідачі надали вищевказані довідки, які мають схоже оформлення, містять однаковий текст, хоча при цьому, відповідно до вимог Документації торгів мали б готуватись в довільній формі.
- (98) Також, у вказаних довідках в одних і тих же випадках організаційно-правова форма Відповідачів зазначена або повністю, або аббревіатурою «ТОВ» або «ПрАТ», відповідно. Крім того, одні і ті ж довідки Відповідачів містять схожі заголовки, зокрема: «Довідка До тендерної документації: Речовини хімічні неорганічні основні, інші, н.в.і.у., згідно з ДК 016:2010 код 20.13.6 (Сірка, згідно з ДК 021:2015 код 24311700-4) (Сірка, або еквівалент)» та «Інформаційна довідка До тендерної документації: Речовини хімічні неорганічні основні, ...», де прийменник «До» в середині речення (заголовку) однаково зазначений з великої літери.
- (99) Відповідно до пункту 6 розділу 3 Документації конкурсних торгів, учасники повинні надати оригінал (або копію засвідчену печаткою учасника (у разі її наявності) і підписом Уповноваженої особи), довідку з обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами, видану не раніше, ніж за 20 днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів.
- (100) На виконання вищезазначеної вимоги Замовника, Відповідачі надали довідки про відсутність заборгованості за кредитами та про відкриті рахунки, які видані Відповідачам одним банком – АБ «БАНК КЛІРИНГОВИЙ ДІМ». В той же час, згідно з Документацією конкурсних торгів, надання довідки про відкриті рахунки Замовником не вимагалось. Такі схожості в оформленні документів, які входять до складу пропозиції ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» свідчать про те, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією, зокрема шляхом формування та створення тендерних пропозицій вказаних суб'єктів господарювання здійснювались однією особою.
- (101) Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій Відповідачами 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.

- (102) З огляду на зазначене вище, Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, а конкурентне змагання, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель за діючим на момент проведення закупівлі Законом України «Про державні закупівлі», було відсутнє.
- (103) Отже, під час підготовки документів, необхідних для участі у Торгах, ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» діяли узгоджено.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (104) Згідно з абзацом 4 пункту 2 Прикінцевих та перехідних положень Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» від 09.08.2023 № 3295-ІХ справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.
- (105) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (106) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь 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 новоствореними суб'єктами господарювання.
- (107) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у процедурах закупівель та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у 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).
- (108) Вказані факти у своїй сукупності, а саме:
- наявність сталих господарських відносин між Відповідачами;
 - переведення боргу від ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» до ТОВ «Титан України»;
 - спільне фактичне місцезнаходженні Відповідачів;
 - спільне використання одних і тих самих номерів телефонів;
 - перехід працівників між Відповідачами до та після проведення Торгів, в тому числі, які займали керівні посади;
 - використання ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» однакових IP-адрес для керування банківськими рахунками та податкового звітування;
 - спільне використання Відповідачами одного доменного імені в назвах електронних адрес;
 - спільні особливості в оформленні документів тендерних пропозицій,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при

підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.

- (109) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки конкурсних пропозицій для участі в торгах: «Речовини хімічні неорганічні основні, інші, н.в.і.у. (Сірка, або еквівалент) - 150 000 т.», проведених публічним акціонерним товариством «Сумихімпром» (далі – Замовник) у 2016 році (оголошення про проведення процедури закупівлі № 112904, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 05.05.2016 № 85 (05.05.2016)).
- (110) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовником торгів, порушивши права замовника на отримання найбільш ефективних для нього результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (111) На Подання, яке було надіслано сторонам у справі, ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» не надали своїх зауважень та заперечень.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

- (112) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «Титан України» та ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», які полягали у:

- наявності сталих господарських відносин між Відповідачами;
- переведенні боргу від ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» до ТОВ «Титан України»;
- спільному фактичному місцезнаходженні Відповідачів;
- спільному використанні одних і тих самих номерів телефонів;
- переході працівників між Відповідачами до та після проведення Торгів, в тому числі, які займали керівні посади;
- використанні ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» та ТОВ «Титан України» однакових ІР-адрес для керування банківськими рахунками та податкового звітування;
- спільному використанні Відповідачами одного доменного імені в назвах електронних адрес;
- спільних особливостей в оформленні документів тендерних пропозицій,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

- (113) Така поведінка Відповідачів 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 України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (114) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є зокрема антиконкурентні узгоджені дії.
- (115) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою

відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).

- (116) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» [в редакції, чинній на момент виникнення правовідносин] 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.
- (117) Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» [в редакції, чинній на момент виникнення правовідносин], якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом третім частини другої цієї статті, - у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом четвертим частини другої цієї статті, - у розмірі до двох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (118) За інформацією, наданою ГУ ДПС у м. Києві (лист б/д б/н, вх. № 60-01/492кі від 14.03.2024), чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2023 рік відповідно до фінансової звітності ТОВ «Титан України» становив *інформація з обмеженим доступом*. У ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» дохід за 2023 рік *інформація з обмеженим доступом*.
- (119) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що:
- узгоджені дії ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс», спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими тендерними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, в свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів;
 - порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ТОВ «Титан України» і ПрАТ «Юкрейніан Кемікал Продактс» виявлено Відділенням вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ 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 України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 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 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами та доповненнями) [в редакції, чинній на момент виникнення правовідносин], адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Титан України» (ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*) та приватне

акціонерне товариство «Юкрейніан Кемікал Продактс» (ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*) 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 на закупівлю за предметом: «Речовини хімічні неорганічні основні, інші, н.в.і.у. (Сірка, або еквівалент) - 150 000 т.», яку у 2016 році проводило публічне акціонерне товариство «Суміхімпром» (оголошення про проведення процедури закупівлі № 112904, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 05.05.2016 № 85 (05.05.2016)).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Титан України» (ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 38 000 (тридцять вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення накласти приватне акціонерне товариство «Юкрейніан Кемікал Продактс» (ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення може бути оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ