



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

### РІШЕННЯ

13 червня 2019 р.

Київ

№ 432-р

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Рекламне агентство «13-й регіон» (далі – ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон») і товариство з обмеженою відповідальністю «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» (далі – ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс») брали участь у торгах на закупівлю послуг інформаційних агентств (створення та розміщення радіо сюжетів щодо діяльності фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, інформаційної відеопродукції (у ранковий або/та вечірній прайм-тайм), статей у друкованих засобах масової інформації, новин в електронних засобах масової інформації) [оголошення № 173644 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в офіційному друкованому виданні «Вісник державних закупівель» від 17.09.2013 № 73/3 (816/3)], проведених Фондом соціального страхування з тимчасової втрати працездатності.

При цьому зазначені суб'єкти господарювання спільно готувалися до участі в торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в торгах.

За результатами розгляду справи № 20-26.13/69-15 такі дії ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» і ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, 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 «Рекламне агентство «13-й регіон» – у сумі 339 999 грн, на ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» – у сумі 339 999 грн.

Антимонопольний комітет України (далі - Комітет), розглянувши матеріали справи № 20-26.13/69-15 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Рекламне агентство «13-й регіон» (ідентифікаційний код юридичної особи 37628609) і товариством з обмеженою відповідальністю «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» (ідентифікаційний код юридичної особи 38730673) законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання про попередні висновки Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції від 25.03.2019 № 20-26.13/69-15/115-спр,

**ВСТАНОВИВ:****1. ВІДПОВІДАЧІ**

- (1) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:
- (2) ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» (вулиця Кіквідзе, будинок 13-В, офіс 63, м. Київ, 01103, ідентифікаційний код юридичної особи 37628609).
- (3) Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців, основним видом діяльності товариства є Рекламні агентства (код КВЕД 73.11).
- (4) ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» (вулиця Лермонтова, будинок 1-Б, м. Луганськ, Луганська обл., 91055, ідентифікаційний код юридичної особи 38730673).
- (5) Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс»», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців, основним видом діяльності товариства є Діяльність інформаційних агентств (код КВЕД 63.91 ).
- (6) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

**2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (7) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 22.05.2015 № 12/102-р розпочато розгляд справи № 20-26.13/69-15 за ознаками вчинення ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» і ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» порушення законодавства по захист економічної конкуренції, передбаченого 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 із закупівлі послуг інформаційних агентств (створення та розміщення радіо сюжетів щодо діяльності фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, інформаційної відеопродукції (у ранковий або/та вечірній прайм-тайм), статей у друкованих засобах масової інформації, новин в електронних засобах масової інформації) [оголошення № 173644 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в офіційному друкованому виданні «Вісник державних закупівель» від 17.09.2013 № 73/3 (816/3)], проведених Фондом соціального страхування з тимчасової втрати працездатності.
- (8) Листом Комітету від 25.05.2015 № 20-26.13/12-5440 копія розпорядження № 12/102-Р від 22.05.2015 року була надіслана ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс».
- (9) Листом Комітету від 25.05.2015 № 20-26.13/12-5439 копія розпорядження № 12/102-Р від 22.05.2015 року була надіслана ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон».
- (10) Державним уповноваженим надіслано ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» вимогу про надання інформації від 28.12.2015 № 20-26.13/04-13045.

- (11) Державним уповноваженим надіслано ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» вимогу про надання інформації від 28.12.2015 № 20-26.13/04-13046.
- (12) Листом Комітету від 01.04.2019 № 143-29/04-4276 копія подання про попередні висновки у справі № 20-26.13/69-15 (далі – Подання про попередні висновки) була надіслана ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» за його місцезнаходженням.
- (13) На зазначене подання ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» не надало Комітету своїх міркувань, пропозицій або заперечень.
- (14) 20.05.2019 інформація про попередні висновки від 25.03.2019 року № 20-26.13/69-15/115-спр у справі № 20-26.13/69-15 була розміщена на офіційному веб-сайті Комітету.
- (15) На зазначене подання ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» не надало Комітету своїх міркувань, пропозицій або заперечень.

### **3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ**

- (16) Фондом соціального страхування з тимчасової втрати працездатності проводились відкриті торги за кодом ДК 016-2010: 63.91.1, послуги інформаційних агентств (створення та розміщення радіо сюжетів щодо діяльності фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, інформаційної відеопродукції (у ранковий або/та вечірній прайм-тайм), статей у друкованих засобах масової інформації, новин в електронних засобах масової інформації).
- (17) Оголошення № 173644 про заплановану закупівлю опубліковане у ВДЗ № 73/3 (816/3) від 17.09.2013 (далі – Торги).
- (18) Строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 18.10.2013 до 10:00 год.
- (19) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 18.10.2013 11:00
- (20) Місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг – територія України.
- (21) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: протягом 2013 року.

#### ***Пропозиції конкурсних торгів***

- (22) Свої пропозиції щодо послуг інформаційних агентств за лотом № 1 подали наступні учасники:
  - Товариство з обмеженою відповідальністю «Рекламне агентство «13-й регіон», цінова пропозиція - 4 844 640 грн без ПДВ;
  - Товариство з обмеженою відповідальністю «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс», цінова пропозиція - 4 760 400 грн з ПДВ.

За даним лотом пропозиції від інших учасників до замовника не надходили.

- (23) Слід зазначити, що згідно з документацією конкурсних торгів Замовника єдиним критерієм оцінки пропозицій конкурсних торгів є ціна. Максимальна кількість балів за критерієм «Ціна» - 100.
- (24) Ціна пропозиції конкурсних торгів учасника – це ціна за одиницю товару з ПДВ (без ПДВ – у разі коли суб'єкт господарювання звільнений від сплати ПДВ згідно чинного законодавства України), за якою учасник передбачає постачати товар замовнику.
- (25) Найбільш економічно вигідною пропозицією конкурсних торгів за критерієм «Ціна» є пропозиція конкурсних торгів, яка за результатами оцінки пропозицій конкурсних торгів набрала найбільшу кількість балів.

#### *Акцептовані пропозиції конкурсних торгів*

- (26) За результатами оцінки пропозицій конкурсних торгів Замовником, зокрема, за лотом № 1 08.11.2013 було акцептовано пропозиції ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс», з яким 06.12.2013 року укладено договір № 345/01/13 послуги інформаційних агентств (створення та розміщення радіо сюжетів, створення та розміщення інформаційної відеопродукції у ранковий або/та вечірній пройм-тайм, підготовка та розміщення у друкованих засобах масової інформації статей, підготовка та розміщення в електронних засобах масової інформації новин щодо діяльності Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності протягом 2013 року) на загальну суму 4760400 грн. з ПДВ, невід'ємною частиною якого є технічна специфікація (додаток № 1), специфікація (додаток № 2), календарний план (Додаток № 3) з переліком послуг, що підлягають постачанню.

#### **4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ**

- (27) Аналіз інформації та матеріалів, отриманих під час розгляду справи № 20-26.13/69-15 виявив обставини, які свідчать про вчинення ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» та ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів. Зазначене підтверджується наступним.

##### **4.1. Схожість в оформленні документів Відповідачів**

- (28) При співставленні пропозицій конкурсних торгів Учасників виявлені схожості у оформленні поданих документів, зокрема, наступні.
- (29) Перші сторінки обох пропозицій конкурсних торгів Учасників однаково оформлені та мають однаковий текст, за виключенням назв товариств, при тому, що Замовником у перерахованих в документації конкурсних торгів переліку документів не було вимоги у наданні титульної сторінки пропозиції конкурсних торгів.
- (30) Документацією конкурсних торгів не було встановлено жодної обов'язкової форми реєстру наданих документів. Однак, назва реєстрів, поданих Учасниками однаково виділені напівжирним шрифтом: **«РЕЄСТР наданих документів»**. Таблиці реєстрів складаються з трьох стовпців та мають такі назви: **«№ п.п.»**; **«Найменування документа»**; **«Сторінка»**, які також однаково виділені напівжирним.

- (31) У пропозиціях конкурсних торгів Учасників містяться низка довідок, текст яких є схожим та містить певні нехарактерні, для таких типів документів, спільні особливості, при тому, що відповідно до документації конкурсних торгів, форма таких довідок мала бути довільною. Схожості виявлені у наступних довідках:
- Довідки про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, у тому числі власних виробничих потужностей та/або центрів обслуговування на території України;
  - Інформаційні довідки, які містять відомості про кількість працівників Учасника, які будуть залучені до виконання договору, їх кваліфікаційно-освітній рівень та досвід роботи;
  - Довідка щодо досвіду виконання аналогічних договорів (перелік організацій із зазначенням адреси, телефону та контактної особи);
  - Довідка про те, що учасника не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення;
  - Довідка про те, що фізична особа, яка є учасником, не була засуджена 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;
  - Інформація у довільній формі про службових (посадових) осіб учасника, яких уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі;
  - Довідка про службових (посадових) осіб учасника, які підписуватимуть договір за результатами торгів.
- (32) Також, всі перераховані вище довідки реєструвались в один день - 18.10.2013, у день кінцевого строку подачі пропозицій конкурсних торгів, при тому, що оголошення про проведення було опубліковане 17.09.2013.
- (33) На виконання вимог документації конкурсних торгів відповідачами також отримані довідки про стан позичкової заборгованості видані ПАТ КБ «Приватбанк» в один день – 11.10.2013 р.
- (34) Зазначена синхронність відповідачів вказує на спільну підготовку ними своїх пропозицій.
- (35) Крім того, відповідачами у складі пропозицій конкурсних торгів надано однакові документи:
- свідоцтва на знак якості для товарів і послуг № 173795 від 25 липня 2013 року;
  - свідоцтва про державну реєстрацію інформаційного агентства «Мое Время» («MyTime»), як суб'єкта інформаційної діяльності Серії КВ № 291-154Р від 01.08.2012, власником якого є ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон».

- (36) Отже, при дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів вищенаведена інформація, подана у складі пропозицій конкурсних Торгів ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» та ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон», мала б відрізнятись одна від одної, у тому числі і за зовнішнім оформленням, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (37) Схожості в пропозиціях конкурсних торгів Відповідачів пояснюються лише тим, що ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» та ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» погоджували свої дії та здійснювали обмін інформацією.

#### 4.2. Подання однакових документів від одних і тих самих осіб

- (38) Додатком 4 документації конкурсних торгів по Процедурі закупівлі «Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі (технічні вимоги)» передбачено надання копій ліцензій на мовлення, наданих Національною радою України з питань телебачення і радіомовлення на канали, на яких планують транслювати відео/радіо сюжети, завірені печаткою учасника. На зазначену вимогу Замовника Учасники надали однакові копії ліцензій та додатків до них, а саме:

<b>ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон»</b>	<b>ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс»</b>
Ліцензія на мовлення Серія НР № 1112-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 1112-м
Додаток 2 до Ліцензії Серії НР № 1112-м від 03 квітня 1997 року.	Додаток 2 до Ліцензії серії НР № 1112-м від 03 квітня 1997 року.
Ліцензія на мовлення Серія НР № 0120-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 0120-м
Додаток 2 до Ліцензії Серії НР № 0120-м від 16 лютого 2005 року.	Додаток 2 до Ліцензії Серії НР № 0120-м від 16 лютого 2005 року.
Ліцензія на мовлення Серія НР № 1185-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 1185-м
Додаток 2 до Ліцензії Серії НР № 1185-м від 08 червня 2004 року.	Додаток 2 до Ліцензії Серії НР № 1185-м від 08 червня 2004 року.
Ліцензія на мовлення Серія НР № 0396-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 0396-м
Ліцензія на мовлення Серія НР № 1184-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 1184-м
Ліцензія на мовлення Серія НР № 0119-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 0119-м
Додаток до Ліцензії серія НР № 0119-м від 25 квітня 2007 року.	Додаток до Ліцензії серія НР № 0119-м від 25 квітня 2007 року.
Ліцензія на мовлення Серія НР № 0057-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 0057-м
Додаток 1 до Ліцензії НР № 0057-м від 10 січня 2006 року.	Додаток 1 до Ліцензії НР № 0057-м від 10 січня 2006 року.
Додаток 2 до Ліцензії серії НР № 0057-м від 10 січня 2006 року.	Додаток 2 до Ліцензії серії НР № 0057-м від 10 січня 2006 року.
Ліцензія на мовлення Серія НР № 1437-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 1437-м
Додаток 2 до Ліцензії серія НР № 1437-м від 31 березня 2004 року.	Додаток 2 до Ліцензії серія НР № 1437-м від 31 березня 2004 року.
Ліцензія на мовлення Серія НР № 0899-м	Ліцензія на мовлення Серія НР № 0899-м
Додаток 2 до Ліцензії серії НР № 0899-м від 24 липня 2002 року.	Додаток 2 до Ліцензії серії НР № 0899-м від 24 липня 2002 року.

- (39) Відповідно до наведеної таблиці з переліком ліцензій на мовлення наданих Учасниками торгів, встановлено залучення однакових каналів телебачення і радіомовлення через які планувалося транслювати відео/радіо сюжети.
- (40) Також, Учасники подавали у складі своїх пропозицій однакові листи щодо інформації про рейтинги, долю аудиторії радіостанцій за даними Іноземного підприємства «ГФК ЮКРЕЙН», які видані в один день – 17.10.2013 та зареєстровані за близькими номерами (ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» № 4375 і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» № 4377).
- (41) На вимогу Замовника щодо надання листів або інших документів від радіостанцій, які гарантують розміщення матеріалів або текстів соціального спрямування, щодо діяльності Замовника Учасниками надано наступні листи:
- гарантійні листи ТОВ «Телерадіокомпанія «Радіо-Ера» за послідовними вихідними номерами (ТОВ «Рекламна компанія «13-й регіон» - лист від 02.10.2013 № 369-02/08; ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс»» - лист від 02.10.2013 № 370-02/08);
  - гарантійні листи ПАТ «Наше Радіо» (обидва листи без номерів і без дат);
  - гарантійні листи ТОВ «Телерадіокомпанія «НБМ-Радіо» (радіостанція «Ретро») (обидва листи без номерів і без дат);
  - гарантійні листи ЗАТ «Студія «Європозитив» (радіостанція «Європа плюс») (обидва листи без номерів і без дат);
  - гарантійні листи ДП «Телерадіоорганізація «Довіра» (радіостанція «Авторадіо») (обидва листи без номерів і без дат);
  - гарантійні листи ТОВ «Рекламне Агентство «13-й регіон» (обидва листи без номерів і без дат);
  - гарантійні листи ТОВ «Аск онлайн медіа» (обидва листи без номерів і без дат).
- (42) Крім того, слід зазначити, що державним уповноваженим були надіслані вимоги про надання документів та інформації щодо звернення Відповідачів до вищевказаних каналів телебачення і радіомовлення з метою розміщення радіо сюжетів і відеосюжетів щодо діяльності Фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності.
- (43) Проте, відповідно до інформації, наданою ПАТ «Наше радіо» вих. № 19-01 від 19.01.2016 (8-20/635 від 25.01.2016), ПАТ «Студія «Європозитив» вих. № 19-01/16 від 19.01.2016 (8-20/636 від 25.01.2016), ДП «Телерадіоорганізація «Довіра» вих. № 20-01/16 від 20.01.2016 (8-20/634 від 25.01.2016), ТОВ «Аск онлайн медіа» вих. № 2016/01/1 від 06.01.2016 (8-20/249 від 12.01.2016), ТОВ «Телерадіокомпанія «НБМ-Радіо» вих. № 11-01/16 від 11.01.2016 (8-20/359 від 15.01.2016), ТОВ «Телерадіокомпанія «Радіо-Ера» вих. № 75-02/08 від 12.04.2016 (8-20/3473 від 14.04.2016) зазначено, що копії звернень про розміщення радіо сюжетів і відеосюжетів (гарантійні листи), які надходили протягом вересня – жовтня 2013 року від ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» надати не має можливості, оскільки вищевказані суб'єкти

господарювання не мали господарських відносин з ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон».

- (44) Отже, у ході розслідування не встановлено фактичних обставин, які могли підтвердити отримання ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» гарантійних листів, поданих ними в складі пропозицій конкурсних торгів.
- (45) Тобто, наявність гарантійних листів в пропозиціях конкурсних торгів Відповідачів свідчить про обмін інформацією та спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі.
- (46) Крім того, як вже зазначалось вище, між вказаними суб'єктами господарювання і зокрема переможцем Процедури закупівлі не виникло господарських відносин незважаючи на те, що між Замовником та переможцем було укладено договір від 06.12.2013 року № 345/01/13 за результатами Процедури закупівлі та на підставі цього договору Замовником було перераховано на рахунки переможця відповідні кошти.

#### 4.3. Господарські зв'язки та спільні інтереси Відповідачів

- (47) Наявність договірних відносин стосовно інформаційних послуг в електронних засобах масової інформації між ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» та ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» спостерігається до проведення тендеру, що підтверджується наступним.
- (48) У складі своєї пропозиції ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» надало довідку щодо досвіду виконання договорів про послуги інформаційних агентств, в якій зазначено, що у серпні 2013 року з ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» був укладений договір стосовно інформаційних послуг в електронних засобах масової інформації на суму 46 732 грн та де вказано відповідальну особу від ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» – Особа 1 (директор та засновник ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс»).
- (49) Крім того, наявність вищезазначеного договору стосовно інформаційних послуг в електронних засобах масової інформації між ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» і ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» підтверджується копіями банківських виписок за банківськими рахунками, наданих листом ПАТ КБ «Приватбанк» від 21.08.2018 року № Е.30.0.0.0/4-634824 БТ (вх. № 11-143/808-кі від 22.08.2018 року):
- (конфіденційна інформація);
  - (конфіденційна інформація).
- (50) Листом від 21.08.2018 року № Е.30.0.0.0/4-634824 БТ (вх. № 11-143/808-кі від 22.08.2018 року), ПАТ КБ «Приватбанк» надало копії банківських виписок за банківськими рахунками ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон», відповідно до яких виявлено надання Відповідачами один одному безвідсоткової зворотної фінансової допомоги.



- (51) Так, у 2013 році ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» отримало безвідсоткову зворотну фінансову допомогу від ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» (*конфіденційна інформація*).
- (52) Відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або інших видів компенсацій у вигляді користування такими коштами.
- (53) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (54) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.
- (55) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (56) Також, слід зазначити, що кошти отримані як фінансова допомога, ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» були направлені на сплату послуг оренди приміщення (*конфіденційна інформація*), що підтверджується копіями банківських виписок за банківськими рахунками, наданих листом ПАТ КБ «Приватбанк» від 21.08.2018 року № Е.30.0.0.0/4-634824 БТ (вх. № 11-143/808-кі від 22.08.2018 року).
- (57) Таким чином, ще до оприлюднення Замовником оголошення (дата оголошення - 17.09.2013) про проведення Процедури закупівлі між Відповідачами існували господарські відносини.
- (58) Отже, ще до подання Відповідачами пропозицій конкурсних торгів Замовнику, ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» були пов'язані господарськими відносинами стосовно спільної діяльності, що створювало умови щодо координації поведінки під час проведення Процедури закупівлі.
- 4.4. Подання цінової пропозиції без мети отримання перемоги**
- (59) Згідно оголошення № 173644 про проведення процедури закупівлі, опублікованому в офіційному друкованому виданні «Вісник державних закупівель» від 17.09.2013 № 73/3 (816/3)), Фондом соціального страхування з тимчасової втрати працездатності зазначено очікувану вартість процедури закупівлі, яка становить 4 800 000,00 (чотири мільйони вісімсот тисяч) грн. з ПДВ.
- (60) Вартість пропозиції конкурсних торгів ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» складала 4 844 640 грн без ПДВ, що на 44 460 грн більше від очікуваної вартості Процедури закупівлі.

- (61) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 30 Закону України «Про здійснення державних закупівель» замовник має право визнати торги такими, що не відбулися, у разі якщо ціна найбільш вигідної пропозиції конкурсних торгів перевищує суму, передбачену замовником на фінансування закупівлі.
- (62) Отже, подання ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» пропозиції конкурсних торгів, яка на 44 460 грн перевищує очікувану вартість предмету закупівлі свідчить про відсутність намірів у ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» перемогти у Процедурі закупівлі.
- (63) Оскільки ціна предмета закупівлі є основою (єдиним критерієм) оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, як безпосередньо зазначено в документації конкурсних торгів Замовника, то учасники Торгів мали змагатись саме за цим критерієм.
- (64) Відтак, ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» не був зацікавлений в отриманні перемоги, діяв в інтересах іншого учасника - ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс», оскільки учасники внаслідок попередніх домовленостей подали пропозиції формально дотримуючись норми статті 30 Закону України «Про здійснення державних закупівель» щодо кількості пропозицій (мінімум дві) та умови, що пропозиція яка перевищувала очікувану вартість розглядатись не буде.

#### **4.5. Неналежне виконання договору, внаслідок антиконкурентних узгоджених дій**

- (65) Під час розгляду Справи органами Комітету було направлено ряд вимог про надання інформації до суб'єктів господарювання (телерадіокомпаній, радіостанцій, газет) щодо укладення будь-яких договорів з ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» протягом 01.12.2013 – 31.12.2014 років.
- (66) Так, відповідно до інформації, наданою ТОВ «Редакція газети «Факти та коментарі» вих. № 53-юр від 04.09.2018 (вх. 8-143/10867 від 11.09.2018), ПрАТ «Сьогодні Мультимедіа» вих. № ал/10-219 від 28.08.2018 (вх. 8-143/10397 від 30.08.2018), ТОВ «Укрнет» вих. № 186/01/01-08 від 16.08.2018 (вх. 8-143/10554 від 03.09.2018), ПрАТ «Українська незалежна телерадіокомпанія «Заграва» вих. б/н (вх. 8-143/9876 від 20.08.2018), ПАТ «Національна суспільна телерадіокомпанія України» вих. № 02-23/2449 від 27.08.2018 (вх. 8-143/10510 від 03.09.2018), ПрАТ «Телерадіокомпанія Люкс» вих. ЛВ 15.08.18-362908 від 15.08.2018 (вх. 8-143/9879 від 20.08.2018), ПП «Україна молода» вих. № 29 від 09.08.2018 (вх. 8-143/9620 від 13.08.2018), ПрАТ «Студія «Європозитив» вих. № 17-08/18 від 17.08.2018 (вх. 8-143/9986 від 21.08.2018), ДП «Телерадіоорганізація «Довіра» вих. № 06-09/18 від 06.09.2018 (вх. 8-143/10862 від 10.09.2018), ТОВ «Телерадіокомпанія «НБМ-Радіо» вих. № 14-08/18 від 14.08.2018 (вх. 8-143/9769 від 15.08.2018) вищевказані суб'єкти господарювання зазначили, що ніколи не мали господарських відносин з ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс».
- (67) Також слід зазначити, що грошові кошти, які були сплачені Фондом соціального страхування з тимчасової втрати працездатності України за договором № 345/01/13 від 06.12.2013 року за послуги зі створення та розміщення радіо сюжетів, перераховувались ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» іншим суб'єктам господарювання, а саме товариству з обмеженою відповідальністю «Медіапрофiт» (далі - ТОВ «Медіапрофiт») (ідентифікаційний код юридичної особи

36149807) і товариству з обмеженою відповідальністю «Транс-Орсо» (далі - ТОВ «Транс-Орсо») (ідентифікаційний код юридичної особи 37141992).

- (68) Згідно відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців, основним видом діяльності ТОВ «Медіапрофінт» є неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (код КВЕД 46.39).
- (69) Згідно відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців, основним видом діяльності ТОВ «Транс-Орсо» є діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту (код КВЕД 46.19).
- (70) Враховуючи документи та інформацію, яка містилась у складі пропозиції і переможця торгів, слід було очікувати, що грошові кошти, отримані від Замовника, будуть сплачені суб'єктам господарювання, які зазначені у пропозиції переможця та надають медійні послуги.
- (71) Разом з тим, внаслідок антиконкурентних узгоджених дій відповідачів, грошові кошти були перераховані суб'єктам господарювання, які здійснювали діяльність не пов'язану з предметом закупівлі.
- (72) Отже, ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» здобувши перемогу на торгах не мало на меті належне виконання договору № 345/01/13 від 06.12.2013 року, оскільки не мало договірних відносин (створення та розміщення радіо сюжетів щодо діяльності фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, інформаційної відеопродукції (у ранковий або/та вечірній прайм-тайм), статей у друкованих засобах масової інформації, новин в електронних засобах масової інформації) з вищезазначеними каналами телебачення і радіомовлення, та редакціями газет через які планувалося транслювати відео/радіо сюжети, про які було вказано в специфікаціях № 1 та № 2 до договору.

## **5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ**

- (73) Наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі, з метою забезпечення перемоги певному учаснику торгів, та про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них, що підтверджується, зокрема, наступним:
- схожістю документів, наданих у складі пропозицій конкурсних торгів;
  - одночасним отриманням (оформленням) документів, наданих у складі пропозицій конкурсних торгів;
  - поданням одним із Відповідачів цінової пропозиції, яка перевищує очікувану вартість Процедури закупівлі;
  - наданням безвідсоткової зворотної фінансової допомоги;
  - наявністю сталих господарських відносин у вигляді договорів, взаємних розрахунків.

- (74) Наявність між Відповідачами сталих взаємозв'язків (господарська діяльність, інше) та поведінка останніх під час підготовки та проведення Процедури закупівлі свідчать про те, що Відповідачі мали можливість узгодити та узгодили свою поведінку під час проведення Процедури закупівлі, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (75) Така координація економічної поведінки Відповідачів призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Процедури закупівлі.
- (76) Отже у діях ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» вбачається узгодження дій, які усували конкуренцію між ними під час проведення Процедур закупівель.
- (77) ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» та ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» не змагалися між собою, а узгоджували свою поведінку під час підготовки конкурсної пропозиції, та, як наслідок, усунули конкуренцію між собою. В результаті вказаного спотворено основний принцип торгів (тендерів) – здійснення конкурентного відбору учасників.
- (78) Вказані факти в сукупності свідчать про те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій учасники були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у відкритих торгах певного суб'єкта господарювання, а саме ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс».
- (79) Узгодивши свої дії під час підготовки та участі у процедурі закупівлі послуг інформаційних агентств (оголошення №173644 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в офіційному друкованому виданні «Вісник державних закупівель» від 17.09.2013 №73/3 816/3), проведеної Фондом соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» замінили ризик, що його породжує економічна конкуренція, на координацію своєї поведінки у господарській діяльності, а це призвело як до усунення між ними конкуренції під час проведення зазначеної процедури зокрема, так і до спотворення конкурентного середовища в цілому.
- (80) Отже, встановленими у справі № 20-26.13/69-15 обставинами в їх сукупності доведено, що ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон» вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі в торгах на закупівлю послуг інформаційних агентств (оголошення №173644 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в офіційному друкованому виданні «Вісник державних закупівель» від 17.09.2013 №73/3 816/3), що є порушенням, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).
- (81) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (82) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

- (83) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (84) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (85) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (86) Отже, дії ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» і ТОВ «Рекламне агентство «13-й регіон», а саме: здійснення ними узгодженої поведінки під час підготовки та участі в торгах із закупівлі послуг інформаційних агентств (оголошення №173644 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в офіційному друкованому виданні «Вісник державних закупівель» від 17.09.2013 №73/3 816/3), проведених Фондом соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, є порушенням, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.

## **6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ**

- (87) Таким чином, доказами, зібраними у справі, у своїй сукупності доведено, що дії відповідачів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результату Торгів із закупівлі послуг інформаційних агентств (створення та розміщення радіо сюжетів щодо діяльності фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, інформаційної відеопродукції (у ранковий або/та вечірній прайм-тайм), статей у друкованих засобах масової інформації, новин в електронних засобах масової інформації) [оголошення № 173644 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в офіційному друкованому виданні «Вісник державних закупівель» від 17.09.2013 № 73/3 (816/3)].
- (88) Така поведінка відповідачів становить порушення 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».

## **7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ**

- (89) Відповідно до ч. 2 статті 52 Закону, 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно

одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (90) Відповідно до інформації, наданою Головним управлінням Державної фіскальної служби у Луганській області листом від 11.03.2019 № 2190/9/12-32-50-05 (вх. № 7-04/3118 від 13.03.2019), податкову декларацію з податку на прибуток підприємства, відповідно до якої визначається дохід за 2018 рік ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» до органів ДФС подано не було, дата останньої податкової звітності 08.02.2014 року.
- (91) Відповідно до інформації, наданою Головним управлінням Державної фіскальної служби у м. Києві листом від 13.03.2019 № 6393/9/26-15-12-03-12 (вх. № 7-04/3387 від 19.03.2019), податкову декларацію з податку на прибуток підприємства, відповідно до якої визначається дохід за 2018 рік ТОВ «Рекламне Агентство «13-й регіон» до органів ДФС подано не було.
- (92) Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Антимонопольний комітет України

#### **ПОСТАНОВИВ:**

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» (ідентифікаційний код юридичної особи 38730673) і товариство з обмеженою відповідальністю «Рекламне агентство «13-й регіон» (ідентифікаційний код юридичної особи 37628609) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю послуг інформаційних агентств (створення та розміщення радіо сюжетів щодо діяльності фонду соціального страхування з тимчасової втрати працездатності, інформаційної відеопродукції (у ранковий або/та вечірній проїм-тайм), статей у друкованих засобах масової інформації, новин в електронних засобах масової інформації) [оголошення №173644 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в офіційному друкованому виданні «Вісник державних закупівель» від 17.09.2013 №73/3 816/3] проведених Фондом соціального страхування з тимчасової втрати працездатності.
2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти штраф на ТОВ «Медійно-інформаційна комерційна організація «Плюс» у розмірі 339 999 (триста тридцять дев'ять тисяч дев'ятсот дев'яносто дев'ять) гривень.
3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти штраф на ТОВ «Рекламне Агентство «13-й регіон» у розмірі 339 999 (триста тридцять дев'ять тисяч дев'ятсот дев'яносто дев'ять) 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 Комітету

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ