



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ТИМЧАСОВА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ

РІШЕННЯ

07 серпня 2019 р.

Київ

№ 57-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» подали пропозиції конкурсних торгів для участі в торгах:

- «Профіль типу СВП-27, код ДК 016:2010: 24.10.7 Профілі незамкнуті, шпунтові палі та конструктивні елементи залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого оброблення», проведених державним підприємством «Красноармійськвугілля» [далі – Замовник] за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-11-28-000720-а.

При цьому ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання підчас підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 81/1/21/1-р-02-04-18 такі дії ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» визнано порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на ТОВ «Доненергоекспорт» – у розмірі 4 170 600,00 грн, на ТОВ «Тріалтрейд» – у розмірі 340 000,00 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 81/1/21/1-р-02-04-18 про порушення ТОВ «Тріалтрейд» і ТОВ «Доненергоекспорт» законодавства про захист економічної конкуренції та подання п'ятого відділу досліджень та розслідувань Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.07.2019 № 60-03/134п,

ВСТАНОВИЛА:

- (1) Тимчасовою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України розглянуто справу № 81/1/21/1-р-02-04-18, розпочату за ознаками вчинення ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини

другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю:

- «Профіль типу СВП-27, код ДК 016:2010: 24.10.7 Профілі незамкнуті, шпунтові палі та конструктивні елементи залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого обробляння», проведена Замовником за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-11-28-000720-а (далі – Процедура закупівлі, Торги).

1. Відповідачі

(2) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

(а) товариство з обмеженою відповідальністю «Доненергоекспорт» (далі – Відповідач-1, ТОВ «Доненергоекспорт», ідентифікаційний код юридичної особи 36276649, адреса місцезнаходження: 04201, м. Київ, вул. Кульженків Сім'ї, буд. 35).

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ТОВ «Доненергоекспорт» є оптова торгівля машинами й устаткуванням для добувної промисловості та будівництва (код КВЕД 46.63);

(б) товариство з обмеженою відповідальністю «Тріалтрейд» (далі – ТОВ «Тріалтрейд», Відповідач-2, ідентифікаційний код юридичної особи 39197502, адреса місцезнаходження: 08132, Київська обл., Києво-Святошинський район, м. Вишневе, вул. Ломоносова, б. 40).

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «Тріалтрейд» є оптова торгівля машинами й устаткуванням для добувної промисловості та будівництва (код КВЕД 46.63) (Відповідач-1 та Відповідач-2 далі разом – Відповідачі).

Отже, **Відповідачі** є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Процесуальні дії

(3) Розпорядженням адміністративної колегії Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 21.12.2017 № 17-р розпочато розгляд справи № 03-26-14/2017 за ознаками вчинення ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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, під час участі в електронних торгах на закупівлю «профілів незамкнутих, шпунтових паль та конструктивних елементів залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого обробляння за кодом ДК 016:2010-24.10.7, (профілів за кодом СРV за ДК 021:2015 – 44334000-0)», а саме «профілю типу СВП-27», проведених державним підприємством «Красноармійськвугілля» за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-11-28-000720-а.

(4) Дорученням Антимонопольного комітету України від 13.03.2018 № 13-01/157

(вх. № 01-03-1032 від 15.03.2018) Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) уповноважено розглянути справу № 03-26-14/2017, розпочату Донецьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України.

- (5) Листами від 15.07.2019 № 60-02/3927 та від 15.07.2019 № 60-02/3928 Відповідачеві-1 та Відповідачеві-2 було направлено подання з попередніми висновками у справі від 15.07.2019 № 60-03/134п.

3. Обставини справи

3.1. Інформація про торги

3.1.1. Процедура закупівлі

- (6) У 2016 році Замовником за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» було проведено процедуру електронних торгів на закупівлю профілів незамкнених, шпунтових паль та конструктивних елементів залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого оброблення за кодом ДК 016:2010-24.10.7 (профілів за кодом CPV за ДК 021:2015 – 44334000-0)», а саме «профілю типу СВП-27», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-11-28-000720-а. Очікувана вартість закупівлі становить 21 000 000,00 грн з ПДВ.
- (7) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі** свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:
- ТОВ «Доненергоекспорт»;
- ТОВ «Тріалтрейд».
- (8) Тендерним комітетом Замовника розглянуто тендерні пропозиції Відповідачів на їх відповідність кваліфікаційним критеріям, встановленим статтями 16 та 17 Закону України «Про публічні закупівлі», та умовам тендерної документації.
- (9) Протоколами засідання тендерного комітету Замовника від 06.01.2017 № 2 та № 3 пропозиції ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд», відповідно, допущено до подальшого аукціону для закупівлі профілю типу СВП-27.
- (10) Процедура електронних торгів розпочалася 12 січня 2017 року об 11 год. 17 хв. та завершилася 12 січня 2017 року об 11 год. 38 хв.
- (11) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували такі ціни для участі у **Процедурі закупівлі** (див. табл. 1).

Таблиця 1

№ п/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн	
		Початкова	Кінцева
1	ТОВ «Доненергоекспорт»	20 958 000,00	20 853 000,00
2	ТОВ «Тріалтрейд»	20 916 000,00	20 916 000,00

- (12) Згідно з умовами тендерної документації, затвердженої рішенням тендерного комітету (протокол від 28.11.2016 № 1) [далі – Тендерна документація], критерієм оцінки пропозицій є ціна тендерної пропозиції (включаючи ПДВ).
- (13) Відповідно до наведених у таблиці 1 даних, системою електронних закупівель найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «Доненергоекспорт» – 20 853 000,00 грн з ПДВ.

- (14) Тендерним комітетом Замовника 13.01.2017 було складено та завантажено до системи Прозорро протокол про намір укласти з ТОВ «Доненергоекспорт» договір на закупівлю профілів незамкнених, шпунтових паль та конструктивних елементів залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого оброблення за кодом ДК 016:2010-24.10.7 (профілів за кодом СРУ за ДК 021:2015 - 44334000-0), а саме профілю типу СВП-27.
- (15) Протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 06.02.2017 № 5 у зв'язку з неукладанням договору з переможцем торгів (ТОВ «Доненергоекспорт»), у визначений пунктом 2 статті 32 Закону України «Про публічні закупівлі» строк процедуру закупівлі скасовано відповідно до вимог пункту 1 статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі».

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (16) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» під час участі у **Процедурі закупівлі**.

3.2.1. Використання спільної IP-адреси

- (17) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 13.02.2017 № 206/262/07, вх. № 8-03/108 від 27.02.2017), для участі у Процедурі закупівлі ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» подали свої пропозиції з авторизованого електронного майданчика «Держзакупівлі.онлайн».
- (18) За інформацією, яка була надана оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (лист від 16.03.2017 № 160317-1, вх. № 8-03/187 від 23.03.2017), ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» подавали свої пропозиції для участі в процедурі закупівлі з однієї IP-адреси: **(IP-адреса 1)** в один день та протягом короткого проміжку часу (з різницею у 6 хвилин).
- (19) Відповідно до даних із мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **(IP-адреса 1)** надає товариство з обмеженою відповідальністю «Войп Стар» (далі – ТОВ «Войп Стар», ідентифікаційний код юридичної особи 37400904).
- (20) Крім того, Відділенням встановлено, що **Відповідачі** входили до системи «Клієнт-Банк» АТ «УКРСИББАНК». Листом від 22.03.2019 № 13-2-03/465 «БТ» (вх. № 60-01/204кі від 26.03.2019) АТ «УКРСИББАНК» повідомило, що ТОВ «Тріалтрейд» протягом 2016 – 2017 років входило до системи дистанційного банківського обслуговування з IP-адреси **(IP-адреса 1)**.
- (21) ПАТ КБ «Приватбанк» у листі від 25.03.2019 № Е.30.0.0.0/4-68694 БТ (вх. № 60-01/215кі від 28.03.2019) повідомило, що ТОВ «Доненергоекспорт» протягом листопада 2016 – серпня 2017 року, а ТОВ «Тріалтрейд» протягом грудня 2016 – червня 2017 року входили до електронного кабінету з IP-адреси **(IP-адреса 1)**.
- (22) Крім того, за інформацією, наданою Головним управлінням ДФС у м. Києві (лист від 28.11.2018 № 36516/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-01/4312 від 17.12.2018) (далі – Лист № 60-01/4312) та Головним управлінням ДФС у Київській області (лист від 23.11.2018 № 14449/9/10-36-08-01-15, вх. № 60-01/4098 від 29.11.2018) (далі – Лист № 60-01/4098), ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» подавали податкову звітність до органів ДФС зі спільної IP-адреси **(IP-адреса 1)**, з використанням спільної електронної поштової скриньки (e-mail 1).
- (23) Крім того, ТОВ «УКРНЕТ», оператор інтернет-порталу <https://www.ukr.net/> у своєму

листі від 11.02.2019 № 44/01/01-08 (вх. № 60-01/81кі від 13.22.2019) повідомило, що входження до електронної поштової скриньки (e-mail 1) здійснювалося з використанням IP-адреси **(IP-адреса 1)** у період проведення Процедури закупівлі (більше 500 разів).

- (24) У своєму листі від 26.02.2019 № 10-02/19 (вх. № 60-01/789 від 01.03.2019) ТОВ «Войп Стар» повідомило, що послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **(IP-адреса 1)** надавалися за адресою: м. Київ, вул. Б. Хмельницького, б. 26.
- (25) Відповідно до листа ТОВ «Доненергоекспорт» від 02.02.2018 б/н (вх. № 8-03/147 від 13.02.2018) протягом вересня 2016 – березня 2017 року ТОВ «Доненергоекспорт» фактично знаходилося за адресою: м. Київ, вул. Б. Хмельницького, б. 26.
- (26) Разом із тим, відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 10.07.2019 за № 1005532043, у період проведення **Торгів** ТОВ «Тріалтрейд» знаходилось за адресою: вул. Мельникова, буд. 18 Б, офіс 211, м. Київ, 04050.
- (27) Отже, Відповідачі для участі у **Процедурі закупівлі** завантажували свої тендерні пропозиції з однієї IP-адреси, яка надавалась у користування за адресою знаходження ТОВ «Доненергоекспорт».
- (28) Подання звітності до органів державної фіскальної служби з однієї IP-адреси з використанням спільної електронної поштової скриньки, входження до банківських електронних кабінетів з однієї IP-адреси свідчить про спільне ведення ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» господарської діяльності, а використання однієї IP-адреси для завантаження пропозицій – про узгодженість поведінки під час підготовки та участі у **Процедурі закупівлі**.

3.2.2. Фінансова допомога

- (29) (Інформація з обмеженим доступом)
- (30) (Інформація з обмеженим доступом)
- (31) 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.
- (32) 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.
- (33) 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.
- (34) 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.
- (35) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємство - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що

здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.

- (36) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (37) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (38) Отже, надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

3.2.3. Спільне використання засобів зв'язку

- (39) За інформацією, наданою ГУ ДФС у м. Києві (Лист № 60-01/4312) та ГУ ДФС у Київській області (Лист № 60-01/4098), Відповідачі у своїй податковій звітності, зокрема в податкових розрахунках сум доходу, нарахованого (сплаченого) на користь фізичних осіб, і сум утриманого з них податку (форма № 1 ДФ), ТОВ «Доненергоекспорт» (III та IV квартали 2016 та I квартал 2017 року) та ТОВ «Тріалтрейд» (IV квартал 2016 та I квартал 2017 року) зазначають спільний номер телефону посадових осіб (директора та бухгалтера) – **Телефон 1**.
- (40) Крім того, у картках із зразками підписів та відбитка печатки ТОВ «Доненергоекспорт» від 21.10.2015 та від 13.10.2017, що були надані АТ «УкрСиббанк» (лист від 24.01.2018 № 13-2-3/114 «БТ», вх. № 8-03/121 від 06.02.2018), та були дійсні протягом 2016 – 2017 років, зазначено номер телефону – (Телефон 1).
- (41) Враховуючи наведене, Відповідачі використовували у своїй діяльності однаковий номер телефону.
- (42) Крім того, за інформацією, наданою Головним управлінням ДФС у м. Києві (Лист № 60-01/4312) та Головним управлінням ДФС у Київській області (Лист № 60-01/4098), Відповідачі подавали податкову звітність до органів ДФС із використанням спільної електронної поштової скриньки (e-mail 1).
- (43) Використання ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» у своїй господарській діяльності однакового номера мобільного телефону та однакової електронної поштової скриньки свідчить про ведення цими суб'єктами господарювання спільної господарської діяльності, що сприяло обміну інформацією під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

3.2.4. Аналіз цінових пропозицій

- (44) Відповідно до документації конкурсних торгів предметом закупівлі були профілі типу СВІ-27 у кількості 840 тонн.
- (45) За результатом аналізу інформації, отриманої в ході розгляду справи, Відділенням встановлено, що **Відповідачі** придбавали профілі типу СВІ-27 у товариства з обмеженою відповідальністю «Велес Мет» (далі – ТОВ «Велес Мет», ідентифікаційний код 39955561).
- (46) За результатом аналізу копій договорів поставки, укладених ТОВ «Велес Мет» з Відповідачами протягом листопада – грудня 2016 року, та копій видаткових

накладних і товарно-транспортних накладних, наданих ТОВ «Велес Мет» у листі від 25.04.2019 № 262, вх. № 60-01/1608 від 03.05.2019 (далі – Лист № 60-01/1608), профілі типу СВІП-27 поставлялись для **Відповідачів** за однаковими цінами, зокрема у листопаді 2016 року по 14 283,33 грн/т без ПДВ, або 17 140,00 грн/т з ПДВ, та у грудні 2016 року по 14 583,33 грн/т без ПДВ, або 17 500,00 грн/т з ПДВ.

- (47) Враховуючи, що аукціон відбувся 12 січня 2017 року, ТОВ «Доненергоекспорт» та ТОВ «Тріалтрейд» встановили такі різниці в цінах (див. табл. 3).

Таблиця 3

№ п/п	Найменування учасника	Вартість за одиницю продукції з ПДВ (грн/т)		Різниця, грн	Співвідношення ціни придбання до ціни за результатом аукціону
		придбання	за результатом аукціону		
1	ТОВ «Доненергоекспорт»	17500,00	24825,00	7325,00	141,86%
2	ТОВ «Тріалтрейд»	17500,00	24900,00	7400,00	142,29%

- (48) Відповідно до укладених між ТОВ «Велес Мет» та Відповідачами договорів поставки від 02.11.2016 № 02/11-16 (ТОВ «Доненергоекспорт») та від 30.11.2016 № 30/11-16 (ТОВ «Тріалтрейд») транспортні витрати оплачує покупець.
- (49) ТОВ «Велес Мет» Листом № 60-01/1608 надало копії товарно-транспортних накладних за жовтень 2016 – березень 2017 року, укладених із перевізниками, відповідно до яких поставлявся товар (профілі типу СВІП-27) Відповідачам.
- (50) Згідно з товарно-транспортними накладними, вантажовідправника – ТОВ «Велес Мет» також вказано як замовника (платника) перевезення. Товар доставлявся на адресу покупців Відповідачів – ДП «Селидіввугілля» або ДП «Красноармійськвугілля».
- (51) Відповідно до банківських виписок, наданих АТ «УкрСиббанк» (Лист № 8-03/121), та інформації, наданої ГУ ДФС у м. Києві (Лист № 60-01/4312) та ГУ ДФС у Київській області (Лист № 60-01/4098), Відповідачі протягом жовтня 2016 – березня 2017 року не оплачували транспортні (транспортно-експедиційні) послуги перевізникам.
- (52) ТОВ «РАДА ТРАНС ЛОГІСТИК» (ідентифікаційний код юридичної особи 40022653) – перевізник, що надавав послуги з вантажних перевезень, вантажоотримувачем яких вказано ТОВ «Тріалтрейд», у листі від 19.06.2019 № 10 (вх. № 60-01/2341 від 25.06.2019) повідомило, що перевезення було здійснено на підставі договору-заявки від 14.12.2016 № 38331216, укладеного з ТОВ «Велес Мет». Транспортні послуги в сумі 6 500 грн були оплачені ТОВ «Велес Мет», платіжне доручення від 16.12.2016 № 54.
- (53) ТОВ «Алеко-Сервіс ВД» (ідентифікаційний код юридичної особи 30506325) – перевізник, що надавав послуги з вантажних перевезень, вантажоотримувачем яких вказано ТОВ «Доненергоекспорт», листом від 25.06.2019 № 2506-1 (вх. № 60-10/2443 від 02.07.2019) повідомило, що не мало господарських відносин із Відповідачами. Послуги, надані відповідно до ТТН № 118 від 29.12.2016, були надані на підставі заявки на доставку вантажу по Україні № 38, замовник – ТОВ «Велес Мет».
- (54) ТОВ «Велес Мет» перерахувало кошти в сумі 6 500,00 грн на підставі платіжного доручення № 67 від 29.12.2016.
- (55) Між ТОВ «Алеко-Сервіс ВД» (Виконавець) та ТОВ «Велес Мет» (Замовник) було

складено акт надання послуг від 30.12.2016 № 93 на загальну суму 6500,00 грн з ПДВ.

- (56) ТОВ «Велес Мет» листом від 05.07.2019 № 275 (вх. № 60-01/2505 від 08.07.2019) повідомило, що здійснювало оплату за всі послуги з доставки товару (профілі типу СВП-27) для ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріал Трейд», які були надані перевізниками.
- (57) Враховуючи наведене, послуги з перевезення фактично оплачувало ТОВ «Велес Мет», а їх вартість не могла вплинути на ціну, запропоновану Відповідачами під час участі у Процедурі закупівлі.
- (58) Враховуючи різницю між запропонованою на торги ціною та цінами, за якими Відповідачі закуповували товар, у Відповідачів була можливість знизити ціни на нього під час участі у Процедурі закупівлі, але вони таку можливість не використали через наявність попередніх домовленостей щодо визначеного ними переможця.
- (59) Така поведінка під час аукціону свідчить про відсутність конкуренції між ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» під час участі у Процедурі закупівлі та дає підстави вважати, що Відповідачі узгодили між собою умови участі у Процедурі закупівлі та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

3.2.5. Спільні особливості електронних файлів

- (60) За результатами аналізу властивостей електронних файлів встановлено, що файли, які завантажені ТОВ «Доненергоекспорт» і ТОВ «Тріалтрейд» в електронну систему закупівель, мають спільні унікальні особливості, які свідчать про єдине джерело походження цих файлів, а саме, в описі однієї частини файлів параметр «Виробник PDF» містить значення «EPSON Scan», параметр «Версія PDF» – значення «1.4 (Acrobat 5.x)», інші параметри файлів однаково не заповнені (див. табл. 4).

Таблиця 4

ТОВ «Доненергоекспорт»		ТОВ «Тріалтрейд»	
Властивості файлу (виробник pdf)	Назва файлу	Властивості файлу (виробник pdf)	Назва файлу
EPSON Scan	Тендерна пропозиція зменшена	EPSON Scan	Тендерное предложение
EPSON Scan	Пропозиція		
EPSON Scan	Довідка ст17	EPSON Scan	Справка ст17
EPSON Scan	Довідка аналог договору	EPSON Scan	Справка аналог договор
EPSON Scan	Лист згода з договором	EPSON Scan	Согласие с договором
EPSON Scan	Опис та тех хар	EPSON Scan	Описание и тех хар

- (61) Крім того, Відділенням встановлено, що частина завантажених **Відповідачами** в електронну систему закупівель файлів створена за допомогою однієї програми, а саме, в описі файлів параметр «Програма» містить значення «CANON», параметр «Версія PDF» – значення «1.3 (Acrobat 4.x)» (див. таблиця 5).

Таблиця 5

ТОВ «Доненергоекспорт»		ТОВ «Тріалтрейд»	
Властивості файлу (Програма)	Назва файлу	Властивості файлу (Програма)	Назва файлу
Canon	Антикорупційна	Canon	Антикорупційна

	програма Доненергоекспорт		програма Тріалтрейд
Canon	Статут	Canon	Статут
Canon	Витяг з реєстру платників ПДВ	Canon	Витяг ПДВ Тріалтрейд
Canon	Наказ Директор	Canon	Протокол Тріалтрейд
Canon	Договір 18		

- (62) Виходячи з інформації, наведеної в таблицях 4 – 5, назви частини документів тендерних пропозицій Відповідачів, які створені за допомогою «EPSON Scan», однакові, проте ТОВ «Тріалтрейд» вказало назви відповідних файлів російською мовою, а ТОВ «Доненергоекспорт» – українською.
- (63) Разом із тим назви файлів, створених за допомогою програми «Canon», в обох Відповідачів однаково зазначено українською мовою.
- (64) Наведені обставини свідчать про те, що документи готувалися однією особою чи групою осіб на одному обладнанні, або між Відповідачами відбувся обмін інформацією, що у свою чергу, свідчить про те, що Відповідачі узгодили умови участі у Процедурі закупівлі.
- (65) Крім того, Відповідачі синхронно завантажували файли до системи електронних закупівель «Prozorro».
- (66) ТОВ «Доненергоекспорт» завантажувало файли своєї тендерної пропозиції 27.12.2016 об 11:26, 12.01.2017 о 12:02 та 13.01.2017 о 18:39.
- (67) ТОВ «Тріалтрейд» завантажувало файли своєї тендерної пропозиції 27.12.2016 об 11:32.
- (68) Отже, ТОВ «Тріалтрейд» завантажувало свою тендерну пропозицію, а ТОВ «Доненергоекспорт» – частину тендерної пропозиції в один день (27.12.2016) з різницею у 6 хвилин.
- (69) Вказана синхронність свідчить про антиконкурентні узгоджені дії Відповідачів під час їх підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (70) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій формі; прийнятті об'єднанням рішень у будь-якій формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (71) Торги (конкурсні торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про здійснення державних закупівель», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів (конкурсних торгів) згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (72) Узгодженням дій учасників торгів (конкурсних торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних пропозицій, що полягає в координації

поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення торгів.

(73) Установлені Тимчасовою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України факти у своїй сукупності, а саме:

- спільне використання IP-адреси, під час участі у **Процедурі закупівлі**, для подання податкової звітності та керування банківськими рахунками;

- надання фінансової допомоги один одному;

- спільне використання засобів зв'язку;

- спільні особливості електронних файлів;

- відсутність цінової конкуренції, не можуть бути результатами випадкового збігу обставин, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі у **Процедурі закупівлі**, зокрема про обмін інформацією між ними.

(74) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації та участі у тендерній процедурі закупівлі «Профіль типу СВП-27, Профілі незамкнуті, шпунтові палі та конструктивні елементи залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого оброблення за кодом ДК 016:2010-24.10.7, (профілів за кодом CPV за ДК 021:2015 – 44334000-0)», яку проводило державне підприємство «Красноармійськвугілля» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-11-28-000720-а, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель.

(75) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (ТОВ «Доненергоекспорт») одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.

(76) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції конкурсних торгів, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, тобто вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

(77) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідачі не надали своїх зауважень та заперечень.

6. Остаточні висновки Тимчасової адміністративної колегії

(78) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- спільному використанні IP-адреси, під час участі у **Процедурі закупівлі**, для подання податкової звітності та керування банківськими рахунками;

- наданні фінансової допомоги один одному;

- спільному використанні засобів зв'язку;

- спільних особливостях електронних файлів;
- відсутності цінової конкуренції,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів **Процедури закупівлі**.

- (79) 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.

7. Визначення розмірів штрафів

- (80) Відповідно до частини другої 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.
- (81) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2018 рік чистий дохід Відповідача-1 від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2018 році становив 153 498 тис. грн.
- (82) Згідно з листом ГУ ДФС у Київській області від 29.07.2019 № 24077/9/10-36-12-01 (вх. № 60-01/2760 від 31.07.2019), ТОВ «Тріалтрейд» податкової та фінансової звітності (Баланс, Звіт про фінансові результати) за 2018 рік до органів ДФС не подавало.
- (83) Абзацом першим частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що 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 14 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), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Доненергоекспорт» (ідентифікаційний код юридичної особи 36276649, м. Київ) і товариство з обмеженою відповідальністю «Тріалтрейд» (ідентифікаційний код юридичної особи 39197502, м. Вишневе, Київська обл.) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю «Профіль типу СВП-27, Профілі незамкнуті, шпунтові палі та конструктивні

елементи залізничних і трамвайних колій, зі сталі, гарячого оброблення за кодом ДК 016:2010-24.10.7, (профіль за кодом CPV за ДК 021:2015 – 44334000-0)», яку проводило державне підприємство «Красноармійськвугілля» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-11-28-000720-a.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Доненергоекспорт» штраф у розмірі 4 170 600 (чотири мільйони сто сімдесят тисяч шістьсот) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Тріалтрейд» штраф у розмірі 340 000 (триста сорок 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 Колегії

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ