



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ**

**РІШЕННЯ**

**ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

30 липня 2020 р.

Київ

№ 6-р/тк

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

ТОВ «ЕНК», ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» подали тендерні пропозиції для участі в торгах за предметом «Природний газ», проведених державним підприємством «Міжнародний аеропорт «Бориспіль», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-10-21-000146-с.

При цьому ТОВ «ЕНК», ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 26/60/27-рп/к.19 такі дії ТОВ «ЕНК», ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» 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 «ЕНК» – у розмірі 70 520,00 (сімдесят тисяч п'ятсот двадцять) гривень, на ТОВ «Нафтогаз-Альянс» – у розмірі 1 740 815 (один мільйон сімсот сорок тисяч вісімсот п'ятнадцять) гривень та на ТОВ «Газпостач-Черкаси» – у розмірі 187 413 (сто вісімдесят сім тисяч чотириста тринадцять) гривень.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 26/60/27-рп/к.19 про порушення ТОВ «ЕНК», ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» законодавства про захист економічної конкуренції та подання п'ятого відділу досліджень та розслідувань Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 08.05.2020 № 60-03/70п,

**ВСТАНОВИЛА:**

- (1) Тимчасовою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України розглянуто справу № 26/60/27-рп/к.19, розпочату за ознаками вчинення ТОВ «ЕНК», ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» 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 «Природний газ», проведених державним підприємством «Міжнародний аеропорт «Бориспіль» (далі – Замовник), за допомогою електронної системи «ProZorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-10-21-000146-с (далі – Процедура закупівлі).

## 1. Відповідачі

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

- (а) товариство з обмеженою відповідальністю «Енергетична нафтогазова компанія» (далі – Відповідач-1, ТОВ «ЕНК») (ідентифікаційний код юридичної особи 37334004, адреса місцезнаходження: 04071, м. Київ, вул. Хорива, буд. 55-А).

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ТОВ «ЕНК» є торгівля газом через місцеві (локальні) трубопроводи (код КВЕД 35.23);

- (б) товариство з обмеженою відповідальністю «Нафтогаз-Альянс» (далі – Відповідач-2, ТОВ «Нафтогаз-Альянс») (ідентифікаційний код юридичної особи 34881820, адреса місцезнаходження: 01021, м. Київ, вул. М. Грушевського, буд. 28/2, н/п № 43).

Згідно з ЄДР основним видом діяльності ТОВ «Нафтогаз-Альянс» є торгівля газом через місцеві (локальні) трубопроводи (код КВЕД 35.23);

- (в) товариство з обмеженою відповідальністю «Газпостач-Черкаси» (далі – Відповідач-3, ТОВ «Газпостач-Черкаси») (ідентифікаційний код юридичної особи 36619059). Адреса місцезнаходження: 18002, Черкаська обл., м. Черкаси, вул. Добровольського, б. 20.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «Газпостач-Черкаси» є торгівля газом через місцеві (локальні) трубопроводи (код КВЕД 35.23) (Відповідач-1, Відповідач-2 та Відповідач-3 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 Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 19.03.2019 № 60/27-рп/к розпочато розгляд справи № 26/60/27-рп/к.19 за ознаками вчинення ТОВ «Нафтогаз-Альянс» та ТОВ «ЕНК» 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, під час участі у процедурі електронних торгів «Природний газ», проведених державним підприємством «Міжнародний аеропорт «Бориспіль», за допомогою електронної системи «ProZorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-10-21-000146-с.

- (4) Розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 07.11.2019 № 60/126-рп/к товариство з обмеженою відповідальністю «Газпостач-Черкаси» (ідентифікаційний

код юридичної особи 36619059) залучено до участі у справі № 26/60/27-рп/к.19 як співвідповідача.

- (5) Листами від 13.05.2020 № 60-02/2554, від 13.05.2020 № 60-02/2555, від 13.05.2020 № 60-02/2558 Відповідачам було направлено витяг з подання про попередні висновки у справі від 08.05.2020 № 60-03/70п.
- (6) 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 Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету змінено на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.

### **3. Обставини справи**

#### **3.1. Інформація про торги**

- (7) У 2016 році Замовником, за допомогою системи електронних закупівель «ProZorro», було проведено процедуру електронних торгів «Природний газ». Очікувана вартість закупівлі – 25 950 000,00 грн з ПДВ.
- (8) Відповідно до документації тендерних торгів Замовника, кінцевий строк подання – до 11:00 02 грудня 2016 року.
- (9) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:
  - ТОВ «Газпостач-Черкаси», тендерна пропозиція завантажена 22.11.2016 з 11:58 до 12:14; 23.11.2016 об 11:40, 24.11.2016 о 14:25;
  - ТОВ «ЕНК» тендерна пропозиція завантажена 28.11.2016 з 21:00 до 21:16, 21.12.2016 о 16:57, 27.12.2016 з 10:57 до 10:59 28.12.2016 з 17:26 до 17:28;
  - ТОВ «Нафтогаз-Альянс», тендерна пропозиція завантажена 30.11.2016 з 09:35 до 09:40;
  - товариство з обмеженою відповідальністю «Енерго-Сервісна компанія «Еско-Північ» (далі – ТОВ «Еско-Північ») (ідентифікаційний код юридичної особи 30732144). Адреса місцезнаходження: 04073, м. Київ, вул. Рилєєва, буд. 10-А, 5-й поверх, офіс 518, тендерна пропозиція завантажена 01.12.2016 о 17:32.
- (10) Тендерним комітетом Замовника було проведено розгляд тендерних пропозицій Відповідачів на їх відповідність кваліфікаційним критеріям, встановленим статтями 16 та 17 Закону України «Про публічні закупівлі» та умовам тендерної документації.
- (11) Протоколом засідань тендерного комітету Замовника від 14.12.2016 № 15-02-238 тендерну пропозицію ТОВ «Еско-Північ» відхилено через невідповідність вимогам тендерної документації.
- (12) Процедура електронних торгів розпочалася 21 грудня 2016 року о 12 год. 28 хв. та завершилася 21 грудня 2016 року о 12 год. 55 хв.
- (13) За результатами проведення електронного аукціону Відповідачі запропонували такі ціни на природний газ (див. табл. 1).

Таблиця 1

№ п/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн	
		Початкова	Кінцева
1	ТОВ «ЕНК»	25 900 000,00	25 034 400,00
2	ТОВ «Газпостач-Черкаси»	25 920 000,00	25 079 400,00
3	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»	25 920 000,00	25 170 000,00

- (14) Згідно з умовами тендерної документації від 23.11.2016 № 15-03-224 на закупівлю «Газ природний, скраплений або в газоподібному стані (Природний газ (Природний газ))» (ДК 016:2010 - 06.20.1; ДК 021:2015 - 09123000-7), затвердженої рішенням тендерного комітету (протокол від 23.11.2016 № 15-01-44) [далі – Тендерна документація], визначення найбільш економічно вигідної тендерної пропозиції здійснюється на основі єдиного критерію «Ціна з ПДВ».
- (15) Відповідно до наведених у таблиці 1 даних, системою електронних закупівель найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «ЕНК», з яким Замовник уклав договір від 17.01.2017 № 37-14.2/7-3 на суму 25 034 400,00 грн з ПДВ.
- (16) Додатковою угодою № 1 від 28.02.2017 змінено вартість 1000 м куб. газу.
- (17) Додатковою угодою № 2 від 12.04.2017 зменшено обсяг газу, що закуповувався Замовником, до 1 000 000,00 м куб., у зв'язку з наведеним ціна договору з урахуванням змін становила 9 172 353,82 грн з ПДВ.

### **3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій**

- (18) Аналіз матеріалів справи № 26/60/27-рп/к.19 (далі – Справа) свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ЕНК», ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» під час участі в Торгах.

#### **3.2.1. Використання однакових ІР-адрес**

- (19) У ході розгляду Справи Відділенням встановлено, що для участі у Процедурі закупівлі ТОВ «Нафтогаз-Альянс» подало свої пропозиції з авторизованого електронного майданчика [zakupki.prom.ua](http://zakupki.prom.ua), а ТОВ «Газпостач-Черкаси» і ТОВ «ЕНК» – з авторизованого електронного майданчика NEWTEND.
- (20) ДП «Прозорро» листом від 02.10.2018 № 206/2855/03 (вх. № 60-1/3457 від 08.10.2018), повідомило, що ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «ЕНК» заходили до аукціону з ІР-адреси 31.172.143.122, а ТОВ «Газпостач-Черкаси» – з ІР-адреси 94.45.50.50.
- (21) Також, за інформацією, наданою ГУ ДФС у м. Києві (лист від 24.09.2018 № 29303/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-10/3754 від 30.10.2018), протягом 2016 – 2017 років ТОВ «ЕНК» і ТОВ «Нафтогаз-Альянс» подавали звітність до органів ДФС з використанням ІР-адрес 94.45.50.50 та 31.172.143.122.
- (22) Крім того, акціонерне товариство «РВС БАНК», ідентифікаційний код юридичної особи 39849797 (далі – АТ «РВС БАНК») у своєму листі від 02.04.2019 № 385/19 БТ (вх. № 60-01/228кі від 04.04.2019) повідомило, що (Інформація з обмеженим доступом).
- (23) Акціонерне товариство «Міжнародний інвестиційний банк», ідентифікаційний код юридичної особи 35810511 (далі – АТ «МІБ») листом від 24.09.2019 № 2539/П, вх. № 60-01/734кі від 26.09.2019) (далі – Лист № 60-01/734кі) повідомило, що

(Інформація з обмеженим доступом).

- (24) Послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 31.172.143.122 надає товариство з обмеженою відповідальністю «Дабл-Ю Нет Україна», ідентифікаційний код юридичної особи 37002401 (далі – ТОВ «Дабл-Ю Нет Україна»), відповідно до даних із мережі Інтернет.
- (25) У своєму листі від 20.06.2017 № 217-06/2017 (вх. № 01-11-820 від 01.03.2018) ТОВ «Дабл-Ю Нет Україна» повідомило, що відповідно до договору про надання телекомунікаційних послуг від 17.09.2014 № ВК-8312-09/14 послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 31.172.143.122 протягом 2016 – 2017 років надавались приватному підприємству «КСВ ІНТЕРНЕТШНЛ», ідентифікаційний код юридичної особи 37177505 (далі – ПП «КСВ ІНТЕРНЕТШНЛ»). Адреса місцезнаходження: м. Київ, вул. Хорива, буд. 55-А, телефон (044) 467-50-18. Місце надання послуг: м. Київ, вул. Хорива, буд. 55-А.
- (26) Отже, подання тендерних пропозицій, податкової звітності та керування рахунками в банках здійснювали ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «ЕНК», зокрема, і з IP-адреси, що належить третій особі, а саме ПП «КСВ ІНТЕРНЕТШНЛ».
- (27) ГУ ДПС у Черкаській області (лист від 05.09.2019 № 611/23-00-04-0012, вх. № 60-01/694кі від 12.09.2019) (далі – Лист № 60-01/694кі) повідомило, що (Інформація з обмеженим доступом).
- (28) Також ТОВ «Газпостач-Черкаси» здійснювало контроль за рухом коштів по рахунках та входило до системи «Клієнт-Банк» в АТ «МІБ» з IP-адреси 94.45.50.50.
- (29) Послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 94.45.50.50 надає товариство з обмеженою відповідальністю «Скіф Нет ЮА», ідентифікаційний код юридичної особи 39189470 (далі – ТОВ «Скіф Нет ЮА»), відповідно до даних із мережі Інтернет.
- (30) За інформацією, наданою ТОВ «Скіф Нет ЮА» (лист від 16.09.2019 № 34, вх. № 60-01/3474 від 21.10.2019), IP-адреса 94.45.50.50 є статичною та протягом 2016 – 2017 років використовувалась ТОВ «Газпостач-Черкаси» (ідентифікаційний код юридичної особи 36619059). Адреса надання послуг: м. Київ, вул., Межигірська, 82а, 3-й поверх, оф. 311.
- (31) Отже, подання податкової звітності ТОВ «ЕНК», ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» здійснювалося зі спільної IP-адреси, яка належить ТОВ «Газпостач-Черкаси» та з якої останнє здійснювало вхід до аукціону та керування банківськими рахунками.
- (32) Використання різними суб'єктами господарювання під час участі в аукціоні входження до системи «Клієнт-Банк» та подання податкової звітності з однакових IP-адрес, одна з яких належить ТОВ «Газпостач-Черкаси», а інша – третій особі та використовується за місцем знаходження ТОВ «ЕНК», яке знаходилось в оренді у ТОВ «Нафтогаз-Альянс», свідчить про те, що під час здійснення господарської діяльності, підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі ТОВ «ЕНК», ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» діяли узгоджено.

### **3.2.2. Наявність спільних працівників**

- (33) Відповідно до витягу з ЄДР від 27.06.2019 № 1005490746 одноосібним засновником та

директором ТОВ «ЕНК» у період проведення Процедури закупівлі була ОСОБА 1

- (34) За результатом аналізу інформації, наданої Головним управлінням ПФУ в м. Києві листом від 27.09.2018 № 83877/06 (вх. № 60-01/289кі від 03.10.2018), встановлено, що *(Інформація з обмеженим доступом)*.
- (35) Крім того, протягом липня – жовтня 2016 року ОСОБА 1 перебувала в трудових відносинах із ТОВ «Газпостач-Черкаси».
- (36) Отже, ТОВ «Нафтогаз-Альянс», ТОВ «Газпостач-Черкаси» і ТОВ «ЕНК» пов'язані через ОСОБА 1 (директор та засновник ТОВ «ЕНК» та працівник ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «Газпостач-Черкаси»).
- (37) За результатом аналізу інформації, наданої ГУ ДФС у м. Києві (лист від 24.09.2018 № 29303/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-10/3754 від 30.10.2018) (далі – Лист № 60-10/3754) та ГУ ДПС у Черкаській області (Лист № 60-01/694кі), встановлено, *(Інформація з обмеженим доступом)*.
- (38) Слід зауважити, що 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, у тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоди суб'єкту господарювання або надасть неправомірних переваг у конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

### **3.2.3. Використання спільних засобів зв'язку**

- (39) Відповідно до даних ЄДР ТОВ «Нафтогаз-Альянс» у графі «Інформація про здійснення зв'язку з юридичною особою» вказало контактний номер телефону (044) 467-50-18. Крім того, на фірмовому бланку ТОВ «Нафтогаз-Альянс» зазначено контактні номери телефонів (044) 545-63-10, (044) 545-63-11.
- (40) Згідно з ЄДР, контактний номер телефону ТОВ «ЕНК» - (044) 467-50-16. Крім того, ТОВ «ЕНК» на своєму фірмовому бланку зазначає номер телефону (044) 467-50-18.
- (41) На підтвердження наявності документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору ТОВ «Газпостач-Черкаси» надало скановану копію договору постачання природного газу від 23.12.2015 № ЧГ-16/0251.
- (42) У розділі 11 «місцезнаходження, реквізити та підписи сторін» вищевказаного договору ТОВ «Газпостач-Черкаси» зазначило номер телефону (044) 545-63-11.
- (43) Фізична особа-підприємець Черета Григорій Васильович оператор телефонного зв'язку, у своєму листі від 28.09.2018 № 01-18/505 (вх. № 60-01/3364 від 02.10.2018) повідомив, що номери телефонів (044) 467-50-16, (044) 467-50-17 та (044) 467-50-18 надано в користування ТОВ «Нафтогаз-Альянс», місце надання послуг: м. Київ, вул. Хорива, б. 55-А.
- (44) Також ФОП Черета Григорій Васильович листом від 03.09.2019 № 01-18/575 (вх. № 60-01/3232 від 06.09.2019) повідомив, що протягом 2016 – 2017 років абонентські номери (044) 545-63-10, (044) 545-63-11 було надано в користування ТОВ «Нафтогаз-Альянс», місце надання послуг: м. Київ, вул. Хорива, б. 55-А.
- (45) Отже, ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «ЕНК» зазначають у документах та

використовують у своїй господарській діяльності спільні номери телефонів (044) 467-50-16, (044) 467-50-18, і ТОВ «Нафтогаз-Альянс» разом із ТОВ «Газпостач-Черкаси» використовують у своїй господарській діяльності спільний номер телефону (044) 545-63-11, які належать ТОВ «Нафтогаз-Альянс» та фактично використовуються за адресою реєстрації та фактичного місцезнаходження ТОВ «ЕНК», що свідчить про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами, зокрема, і під час підготовки та спільної участі у Процедурі закупівлі.

### **3.2.4. Здійснення господарської діяльності за однією і тією ж адресою**

- (46) За результатами аналізу банківських виписок Відповідачів по рахунках, відкритих в АТ «МІБ», які були надані АТ «МІБ» Листом № 60-01/734кі, Відділенням встановлено, що (Інформація з обмеженим доступом).
- (47) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «НПП «Авангор» листом від 09.12.2019 № 29 (вх. № 60-01/4430 від 12.12.2019) (далі – Лист № 60-01/4430), встановлено, що відповідно до договору оренди нерухомого майна від 01.01.2015 № 420/15, ТОВ «Нафтогаз-Альянс» орендувало з 01.01.2015 по 29.12.2017, зокрема в період проведення Процедури закупівлі: «...нежитлові приміщення другого поверху (частково) (в літ А) загальною площею 420,00 (чотириста двадцять метрів квадратних, що знаходяться в за адресою: м. Київ, вул. Хорива, 55, іменовані далі за текстом «Об'єкт оренди».
- (48) Як зазначено вище, відповідно до ЄДР, адреса місцезнаходження ТОВ «ЕНК»: 04071, м. Київ, вул. Хорива, буд. 55-А, ТОВ «Нафтогаз-Альянс» – 01021, м. Київ, вул. М. Грушевського, буд. 28/2, н/п № 43, а ТОВ «Газпостач-Черкаси» – 18002, Черкаська обл., м. Черкаси, вул. Добровольського, б. 20
- (49) Отже, протягом 2016 – 2017 років, у тому числі під час проведення Процедури закупівлі, ТОВ «Нафтогаз-Альянс» використовувало приміщення за адресою: м. Київ, вул. Хорива, буд. 55-А.
- (50) У листі № 60-01/4430 ТОВ «НПП «Авангор» надало перелік суб'єктів господарювання, з якими протягом періоду з 01.07.2016 по 30.06.2017 було укладено договори оренди приміщень, та повідомило, що не уклало договорів оренди (суборенди) приміщень із ТОВ «ЕНК» і ТОВ «Газпостач-Черкаси», однак надавало ТОВ «Нафтогаз-Альянс» згоду на укладення договорів суборенди. Проте інформація про суборендарів ТОВ «Нафтогаз-Альянс» у ТОВ «НПП «Авангор» відсутня.
- (51) Враховуючи наведене, юридична та фактична адреса ТОВ «ЕНК» збігається з адресою приміщень, які ТОВ «Нафтогаз-Альянс» орендувало у власника будівлі: м. Київ, вул. Хорива, буд. 55-А.
- (52) Крім того, як зазначено вище, адреса надання послуг за номером телефону (044) 545-63-11, який використовувало ТОВ «Газпостач-Черкаси» у господарській діяльності: м. Київ, вул. Хорива, буд. 55-А.
- (53) Зазначені обставини, враховуючи інші факти та докази, встановлені в ході розгляду справи, свідчать про здійснення ТОВ «Нафтогаз-Альянс», ТОВ «Газпостач-Черкаси» і ТОВ «ЕНК» господарської діяльності за однією і тією ж адресою.

### **3.2.5. Фінансова допомога**

- (54) За результатом аналізу банківських виписок ТОВ «Газпостач-Черкаси», наданих АТ «МІБ» Листом № 60-01/734кі, встановлено, що (Інформація з обмеженим

*доступом).*

- (55) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (56) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (57) Крім того, відповідно до банківських виписок, наданих АТ «МІБ» (Лист № 60-01/734кі), *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (58) 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.
- (59) 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.
- (60) 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.
- (61) 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.
- (62) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво - 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.
- (63) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (64) 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.
- (65) Отже, надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

### **3.2.6. Наявність господарських відносин**

- (66) За результатом аналізу банківських виписок Відповідачів, наданих АТ «МІБ» (Лист № 60-01/734кі), та інформації наданої ГУ ДПС у Черкаській області (Лист № 60-01/694кі) та ГУ ДФС у м. Києві (Лист № 60-10/3754), Відділенням встановлено, що між Відповідачами існували господарські відносини у вигляді купівлі-продажу газу природного.
- (67) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (68) *(Інформація з обмеженим доступом).*



- (69) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (70) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (71) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (72) Слід зазначити, що ТОВ «Газпостач-Черкаси» і ТОВ «Нафтогаз-Альянс» пов'язані господарсько-фінансовими відносинами з ПП «КСВ ІНТЕРНЕТІНЛ», яке зареєстроване за адресою: м. Київ, вул. Хорива, 55-А та є користувачем ІР-адреси 31.172.143.122, з якої здійснювалось подання тендерних пропозицій та керування рахунками в банках ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «ЕНК».
- (73) Відповідно до інформації, наданої АТ «МІБ» (Лист № 60-01/734кі), *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (74) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (75) Отже, між Відповідачами існували сталі господарські відносини.
- (76) Така поведінка Відповідачів свідчить про наявність спільного економічного інтересу Відповідачів та вказує на обізнаність щодо діяльності та ресурсів один одного, обмін інформацією в межах господарських відносин до та під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі, а це, з урахуванням інших обставин цієї справи, свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку під час підготовки тендерних пропозицій та участі Відповідачів у Процедурі закупівлі.

### 3.2.7. Інші особливості в оформленні тендерних пропозицій

- (77) Як встановлено в ході розгляду Справи, частину документів, які завантажені ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «ЕНК» до системи «ProZorro», відповідно до їх властивостей, створено в близькі проміжки часу за допомогою однакового додатка «Scannito Pro», мають однаковий параметр «Виробник PDF» – «EZTwain Pro (x86) 3.49b1», параметр «Версія PDF» – значення «1.4 (Acrobat 5.x)» (див. табл. 4).

Таблиця 4

Назва документа	Дата створення	Назва Відповідача
антикорупційна програма	22.11.2016 12:09	ТОВ «ЕНК»
антикорупційна програма(1)	22.11.2016 12:09	ТОВ «ЕНК»
наказ про призначення	25.11.2016 15:39	ТОВ «ЕНК»
свідоцтво платника податку	25.11.2016 15:49	ТОВ «ЕНК»
довідка інформація та письмове підтвердження	25.11.2016 15:51	ТОВ «ЕНК»
ліцензія	25.11.2016 15:52	ТОВ «ЕНК»
гарантійний лист	25.11.2016 15:54	ТОВ «ЕНК»
договір на транспортування	25.11.2016 15:59	ТОВ «ЕНК»
інформація про відповідність кваліфікаційним вимогам	25.11.2016 16:05	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
договір на постачання	25.11.2016 16:08	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
протокол зборів	25.11.2016 16:10	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
лист про контракт з директором	25.11.2016 16:10	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
статут	25.11.2016 16:15	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
зміни до статуту	25.11.2016 16:17	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
свідотство платника податку	25.11.2016 16:17	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
тендерна пропозиція технічна	25.11.2016 16:19	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»

частина		
довідка інформація замовнику	25.11.2016 16:20	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
ліцензія	25.11.2016 16:21	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
гарантійний лист	25.11.2016 16:22	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
лист про страховий запас	25.11.2016 16:25	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
договір на транспортування	25.11.2016 16:25	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
акт приймання передачі	25.11.2016 16:49	ТОВ «Нафтогаз-Альянс»
погодження з умовами	28.11.2016 14:51	ТОВ «ЕНК»

- (78) З вищенаведеної таблиці вбачається, що файли ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «ЕНК», крім файлів «Антикорупційна програма» та «Погодження з умовами», було створено в один день, 25.11.2016, у проміжок часу з 15 год. 39 хв. до 16 год. 49 хв. При цьому хронологія (незначний проміжок часу) виготовлення файлів зазначених суб'єктів господарювання свідчить про одночасне та послідовне використання ними одного й того ж обладнання для їх виготовлення.
- (79) Зазначене не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі.
- (80) Також, згідно з вимогами Замовника, учасники Процедури закупівлі повинні надати гарантійний лист щодо дотримання технічних вимог предмета закупівлі з посиланням на ГОСТ 5542-87 – «Газы горючие природные для промышленного и коммунально-бытового назначения. Технические условия.» та інших вимог, встановлених державними стандартами, технічними умовами, нормативно-технічними документами щодо його якості, а також інших документів, які підтверджують відповідність пропозиції учасника якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, та зазначені замовником у документації (далі – Гарантійний лист). При цьому спосіб оформлення Гарантійних листів Замовником не визначено, а відтак Відповідачі повинні самостійно, на власний розсуд та на власні вподобання оформити Гарантійні листи.
- (81) Крім того, в додатку 1 до тендерної документації Замовник надав інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.
- (82) Зокрема, у додатку 1 Замовник визначив перелік об'єктів, для яких постачається природний газ:
- Опалювально-виробнича котельня №1 (ОВК-1) (ДП МА «Бориспіль» аеропорт м.Бориспіль-7);
  - Опалювально-виробнича котельня №2 (ОВК-2) (ДП МА «Бориспіль» аеропорт м.Бориспіль-7);
  - Котельня базового складу ПММ ДП МА «Бориспіль» (вул. Завокзальна, м. Бориспіль);
  - Котельня готелю «Аеропорт». (вул. Френкеля, б. 3, м. Бориспіль).
- (83) Разом із цим у пункті 7 Гарантійних листів ТОВ «ЕНК» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» та в пункті 6 Гарантійного листа ТОВ «Нафтогаз-Альянс» зазначено: *«Природний газ постачається для потреб **навчальних корпусів та інших об'єктів вищого** Технічні, якісні характеристики товару за предметом закупівлі...»*
- (84) У додатку 5 до Тендерної документації Замовник надав форму Довідки «ІНФОРМАЦІЯ ЗАМОВНИКУ ТА ПИСЬМОВЕ ПІДТВЕРДЖЕННЯ УЧАСНИКА» (далі – Довідка), обов'язкову для заповнення учасниками.

- (85) У складі своїх пропозицій Відповідачі завантажили файли з назвами «довідка інформація замовнику.pdf» (ТОВ «Нафтогаз-Альянс»), «довідка інформація та письмове підтвердження» (ТОВ «ЕНК») й «Інформація замовнику та підтвердження учасника» (ТОВ «Газпостач-Черкаси»), в яких в одних і тих же випадках організаційно-правова форма Відповідачів зазначена або повністю, або аббревіатурою «ТОВ».
- (86) Наведене свідчить про те, що під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі між ТОВ «Нафтогаз-Альянс», ТОВ «ЕНК» і ТОВ «Газпостач-Черкаси» відбувався обмін інформацією або документи готувались одним із Відповідачів, а це, у свою чергу, свідчить про те, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі Відповідачі діяли узгоджено.

#### **4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства**

- (87) 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.
- (88) 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).
- (89) 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.
- (90) Установлені Тимчасовою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України факти у своїй сукупності, а саме:
- участь ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «ЕНК» в аукціоні, подання податкової звітності та контролю Відповідачів за банківськими рахунками з використанням однакової ІР-адреси, що належить третій особі;
  - подання ТОВ «ЕНК» і ТОВ «Нафтогаз-Альянс» звітності до органів ДФС з ІР-адреси, яка належить та використовується ТОВ «Газпостач-Черкаси»;
  - використання спільних засобів зв'язку, що належать одному з Відповідачів;
  - наявність спільних працівників;
  - здійснення господарської діяльності за однією і тією ж адресою;
  - наявність фінансово-господарських відносин у вигляді поворотної фінансової допомоги;
  - існування сталих господарських відносин;
  - однакові помилки та спільні особливості в оформленні тендерних пропозицій, що були надані для участі у Процедурі закупівлі;
  - одночасне та послідовне використання ними одного й того ж обладнання для виготовлення скан-копій документів, не можуть бути результатами випадкового збігу обставин, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в Торгах, зокрема про обмін інформацією між ними.

- (91) З огляду на зазначене, Відповідачі під час підготовки документації та участі в тендерній процедурі закупівлі «Природний газ», яку проводило державне підприємство «Міжнародний аеропорт «Бориспіль» у 2016 році, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель.
- (92) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (93) 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**

- (94) Листами від 13.05.2020 № 60-02/2554, від 13.05.2020 № 60-02/2555, від 13.05.2020 № 60-02/2558 Відповідачам було направлено витяг з подання про попередні висновки у справі від 08.05.2020 № 60-03/70п
- (95) 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**

- (96) 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 в:
- участі ТОВ «Нафтогаз-Альянс» і ТОВ «ЕНК» в аукціоні, поданні податкової звітності та контролю Відповідачів за банківськими рахунками з використанням однакової ІР-адреси, що належить третій особі;
  - поданні ТОВ «ЕНК» і ТОВ «Нафтогаз-Альянс» звітності до органів ДФС з ІР-адреси, яка належить та використовується ТОВ «Газпостач-Черкаси»;
  - використанні спільних засобів зв'язку, що належать одному з Відповідачів;
  - наявності спільних працівників;
  - здійсненні господарської діяльності за однією і тією ж адресою;
  - наявності фінансово-господарських відносин у вигляді поворотної фінансової допомоги;
  - існуванні сталих господарських відносин;
  - однакових помилок та спільних особливостей в оформленні тендерних пропозицій, що були надані для участі у Програмі закупівлі;
  - одночасному та послідовному використанні ними одного й того ж обладнання для виготовлення скан-копій документів,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.
- (97) 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**

- (98) 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.
- (99) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2019 рік чистий дохід ТОВ «ЕНК» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2019 році становив 1 087,80 тис. грн.
- (100) Відповідно до податкової декларації з податку на прибуток за 2019 рік дохід ТОВ «Нафтогаз-Альянс» від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) у 2019 році становив 26 112 227,00 грн.
- (101) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2019 рік чистий дохід ТОВ «Газпостач-Черкаси» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2019 році становив 2 809,70 тис. грн.

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 «Енергетична нафтогазова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи 37334004, м. Київ), товариство з обмеженою відповідальністю «Нафтогаз-Альянс» (ідентифікаційний код юридичної особи 34881820, м. Київ) і товариство з обмеженою відповідальністю «Газпостач-Черкаси» (ідентифікаційний код юридичної особи 36619059, м. Черкаси) 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, під час підготовки документів та участі в тендерній процедурі закупівлі за предметом «Природний газ», яку проводило державне підприємство «Міжнародний аеропорт «Бориспіль» за допомогою електронної системи «ProZorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-10-21-000146-с.

**2.** За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Енергетична нафтогазова компанія» штраф у розмірі 70 520,00 (сімдесят тисяч п'ятсот двадцять) гривень.

**3.** За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення,

відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Нафтогаз-Альянс» штраф у розмірі 1 740 815 (один мільйон сімсот сорок тисяч вісімсот п'ятнадцять) гривень.

4. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Газпостач-Черкаси» штраф у розмірі 187 413 (сто вісімдесят сім тисяч чотириста тринадцять) 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

С. ТИЩИК