



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

13 жовтня 2020

Київ

№ 31-р/тк

Про порушення законодавства
про захист від недобросовісної
конкуренції та накладення штрафу

Вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Волиньгаз збут» (далі – ТОВ «Волиньгаз збут», Відповідач) (м. Луцьк, ідентифікаційний код 39589216) порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

За результатами розгляду Тимчасовою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України справи № 63/7-15-1-36-2020/1-19 дії ТОВ «Волиньгаз збут» визнано недобросовісною конкуренцією у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, що є порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

На порушника накладено штраф у розмірі 55 180 500 (п'ятдесят п'ять мільйонів сто вісімдесят тисяч п'ятсот) грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/7-15-1-36-2020/1-19 (далі – Справа) про порушення ТОВ «Волиньгаз збут» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», та подання Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 19.06.2020 № 63-03/109п з попередніми висновками у Справі (далі – Подання з попередніми висновками у Справі),

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Волинське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України відповідно до статей 12 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» здійснює державний контроль за дотриманням суб'єктами господарювання законодавства про захист економічної конкуренції, зокрема про захист від недобросовісної конкуренції.
- (2) У ході здійснення державного контролю за дотриманням суб'єктами господарювання законодавства України про захист від недобросовісної конкуренції

в діях ТОВ «Волиньгаз збут» встановлено наявність ознак порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб в інформаційних повідомленнях неправдивих відомостей щодо власних умов реалізації газу природного як палива через місцеві (локальні) трубопроводи у Волинській області.

- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15 січня 2019 року № 1-рк за власною ініціативою розпочато розгляд справи № 1-19 у зв'язку з наявністю у вказаних діях ТОВ «Волиньгаз збут» ознак порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.
- (4) Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) припинено з 01 червня 2020 року Волинське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України шляхом приєднання до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України. Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визначено правонаступником Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України та перейменовано на Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Територіальне відділення).
- (5) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 18 червня 2020 року № 63/64-рп/к, справу № 1-19 про порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції прийнято до свого розгляду та присвоєно № 63/7-15-1-36-2020/1-19.
- (6) Волинським обласним територіальним відділенням надіслано Відповідачеві вимогу про надання інформації від 30.01.19 № 26/1.34-161 (далі – Вимога).
- (7) Листом від 30.09.2019 № 26/1.34-1203 Відповідачеві було направлено Подання з попередніми висновками у Справі № 1-19/9 від 26.09.2019.
- (8) Відповідь на Подання з попередніми висновками у Справі надано Відповідачем 10.10.2019 листом за № 437007-Лв-1770-1019 від 09.10.2019.
- (9) Листом від 19.06.2020 № 63-02/2568 Відповідачеві було направлено Подання з попередніми висновками у Справі № 63-03/109п від 19.06.2020.
- (10) Відповідь на Подання з попередніми висновками у Справі надано Відповідачем 06.07.2020 листом за № 437007.1-Лв-745-0720 від 03.07.2020.

2. Сторони

- (11) Відповідачем у Справі є товариство з обмеженою відповідальністю «Волиньгаз збут» (м. Луцьк, вул. І.Франка, 12, ідентифікаційний код 39589216).
- (12) Як вбачається з відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності Відповідача є торгівля газом через місцеві (локальні) трубопроводи (код КВЕД 35.23).
- (13) Відповідач є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (14) Під час розгляду Справи за результатами збирання та аналізу доказів встановлено таке.
- (15) Ринок торгівлі газом через місцеві (локальні) трубопроводи у Волинській області є конкурентним та представлений, зокрема, за інформацією ТОВ «Волиньгаз збут», пропозицією більше 10 суб'єктів господарювання, крім ТОВ «Волиньгаз збут»:
- товариства з обмеженою відповідальністю «УКРТРАНССЕРВІС-ГРУП» (м. Харків);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «Паливторг» (м. Львів);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «Укргаз ресурс» (Полтавська обл., м. Лубни);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «ЕНСОЛ УКРАЇНА» (Волинська обл., м. Ковель);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «РІВНЕГАЗ ЗБУТ» (м. Рівне);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «БЛАГОГАЗ ЗБУТ» (м. Львів);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «ЕКОТЕХНОІНВЕСТ» (м. Київ);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «ЕНЕРГОГАЗРЕЗЕРВ» (м. Черкаси);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «ІНВЕСТИЦІЙНО-ЕНЕРГЕТИЧНА КОМПАНІЯ «М2» (м. Київ);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «М ГАЗ ТРЕЙДІНГ» (м. Київ) та інших.
- Водночас ліцензіатами на ринку торгівлі газом через місцеві (локальні) трубопроводи лише з місцезнаходженням у Волинській області є:
- товариство з обмеженою відповідальністю «ЕНЕРГО РІТЕЙЛ», м. Луцьк;
 - приватне підприємство «НЕКСТ ОЙЛ ТРЕЙД», м. Луцьк;
 - приватне акціонерне товариство «ГНІДАВСЬКИЙ ЦУКРОВИЙ ЗАВОД», Волинська обл., Луцький р-н, с. Рованці;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «ТРАНСГАЗІНДАСТРІ АГ», м. Луцьк;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «МЕГАВАТТ ЕНЕРГО СЕРВІСНА КОМПАНІЯ», м. Луцьк;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «ЗАХІД ЕНЕРГО ЗБУТ», м. Луцьк.
- (16) Офіційним вебсайтом у мережі Інтернет ТОВ «Волиньгаз збут», на якому розміщується інформація щодо його діяльності та здійснюється реєстрація і функціонування особистих кабінетів споживачів його послуг, з грудня 2016 року є вебсайт <https://vlgaszbud.104.ua/>, що підтверджено договором про надання права строкового платного користування програмними продуктами та надання інформаційно-консультативних послуг від 26.12.2016 № 07/018/17-СТ, укладеним ТОВ «Волиньгаз збут» із товариством з обмеженою відповідальністю «Регіональна газова компанія» (м. Київ) (лист ТОВ «Волиньгаз збут» від 28.02.2019 № 43704-Лв-2016-0219).
- (17) З 16 березня по 26 вересня 2018 року ТОВ «Волиньгаз збут» на власному вебсайті vlgaszbud.104.ua в розділі «Повідомлення для споживачів» розміщувало 2 статті щодо власної діяльності.
- (18) Так, з 16.03.2018 по 18.06.2020 ТОВ «Волиньгаз збут» на власному вебсайті vlgaszbud.104.ua в розділі «Повідомлення для споживачів» за посиланням: <https://vlgaszbud.104.ua/ua/Info-for-consumers/id/volingaz-zbud-peremig-u-97-tenderah-prozorro-27749> розміщувало статтю (інформаційне повідомлення) із назвою «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» (далі – Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу»)

(роздруківка з інтернет-сайту <https://vlgaszbut.104.ua/> із датою початку розміщення статті 16.03.2018 та акт фіксації інформації від 18.12.2018; лист ТОВ «Волиньгаз збут» від 28.02.2019 № 43704-ЛВ-2016-0219; скріншот сторінки із сайту <https://vlgaszbut.104.ua/> та акт фіксації інформації від 18.06.2020).

(19) У статті зазначено:

«...У 2017 році ТОВ «Волиньгаз збут» визнано переможцем у 97 % конкурсах на закупівлю газу, які споживачі Волинської області проводили на електронній платформі Прозоро. Перевагами компанії є професійність та гарантований ресурс необхідного споживачам газу – це забезпечує стабільне та безперебійне газозабезпечення.

Для забезпечення конкуренції, згідно з чинним законодавством, усі бюджетні і держустанови, річний обсяг закупівлі газу яких перевищує 200 тис. грн., зобов'язані провести закупівлі природного газу на тендерних торгах на платформі Прозоро.

У Волинській області поряд з «Волиньгаз Збутом» поставками газу займаються ще 11 приватних компаній. В таких ринкових умовах «Волиньгаз Збут» сформував значний портфель клієнтів серед бюджетних організацій області.

На відміну від ТОВ «Волиньгаз Збут», яке на конкурсних торгах завжди вказує реальну вартість газу, деякі приватні постачальники, для того, щоб виграти тендер, спочатку демпінгують, занижують ціну. Але потім вони висувують істотно завищені ціни на блакитне паливо. У свою чергу «Волиньгаз Збут» офіційно інформує покупців газу про те, що протягом року знижує ціну газу. Наприклад, із березня по вересень 2017 року, ціну опустив на 14%.

«У зв'язку із великою кількістю конкурентів та вищою ціною, порівняно з іншими постачальниками, у 2018 році деякі бюджетні організації Волинської області уклали договори з іншими постачальниками. У той же час нові гравці ринку, перемігши на тендері із кращою ціною на газ, після підписання договору завищують ціну торгів на 10-20%», - зауважив директор «Волиньгаз Збут» Микола Тищук.

Інші постачальники Волині розділили ринок так: «ВТП «Енерджі» - 14 установ, «Енерджі трейд Груп» - 5 установ, «Паливторг» також 5 установ.

Наразі відомо, що конкуренти використовують сумнівні прийоми для того, щоб потіснити на ринку ТОВ «Волиньгаз Збут». Є випадки, коли установи та організації розташовані на Волині, будучи залежні від постачальника природного газу, який знаходиться в іншій області, через завищення ціни на блакитне паливо, залишились без газопостачання.

«Співпрацюючи із «Волиньгаз Збутом» клієнти мають ряд переваг - гарантовані поставки і відсутність форс-мажорів, а також грамотні консультаційні послуги, гнучкі умови. Також суттєвою перевагою є наявність прямих договорів між «Волиньгаз Збут» і газотранспортною компанією «Укртрансгаз», що позбавляє замовника від додаткових витрат на підготовку і публікацію змін до документів, а також спрощує проведення розрахунків, оскільки вартість транспортування магістральними трубопроводами включено до кінцевої ціни тарифу на постачання природного газу», - сказав директор «Волиньгаз Збут» Микола Тищук.

До того ж, фахівці компанії знаються на аспектах забезпечення фінансової гарантії на конкурсних торгах саме із державними банками та досвід роботи на ринку природного газу з бюджетними установами. Адже розрахунки з бюджетними організаціями мають свою специфіку, відмінну від промисловості...»

(20) З 26.09.2018 по 18.06.2020 ТОВ «Волиньгаз збут» на власному інтернет-сайті <https://vlgaszbut.104.ua/> у рубриці «Повідомлення для споживачів» за посиланням: <https://vlgaszbut.104.ua/ua/Info-for-consumers/id/volingaz-zbut-peremig-u-93konkursiv->

prozorro-na-p-30634 розміщувало статтю (інформаційне повідомлення) щодо власної діяльності з назвою «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» (далі – Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу») (роздруковка з інтернет-сайту <https://vlgaszbut.104.ua/> із датою початку розміщення статті 26.09.2018 та акт фіксації інформації від 14.12.2018; лист ТОВ «Волиньгаз збут» від 28.02.2019 № 43704-Лв-2016-0219; скріншот сторінки із сайту <https://vlgaszbut.104.ua/> та акт фіксації інформації від 18.06.2020).

(21) У статті зазначено:

«...З початку року ТОВ «Волиньгаз збут» визнано переможцем у 93 % конкурсах на закупівлю природного газу, які проводили на електронній платформі Прозоро споживачі Волинської області. Компанія перемогла у 48 процедурах закупівель.

З початку року ТОВ «Волиньгаз Збут» перемогла більше ніж в 90% тендерах ProZorro. Зараз клієнтами компанії є 336 бюджетних організацій з 370. Окрім компанії «Волиньгаз Збут» в області працює ще 10 трейдерів.

ТОВ «Волиньгаз Збут» на конкурсних торгах завжди вказує реальну вартість газу. Хоча деякі приватні постачальники, для того, щоб виграти тендер, спочатку демпінгують, занижують ціну. Але потім вони висувують істотно завищені ціни на блакитне паливо.

«У 2018 році деякі бюджетні організації Волинської області уклали договори з іншими постачальниками. Але після підписання договору ці компанії завищують ціну торгів на 10-20%», — зазначає директор ТОВ «Волиньгаз Збут» Микола Тищук. - Споживачі - бюджетні установи та організації-юридичні особи можуть уникнути будь-яких непорозумінь чи незручностей із постачання природного газу. Для цього необхідно відповідально та продумано скласти план свого фінансового річного плану та прогнозувати кошти на 10-20% більше від діючої ціни на газ.»;

Є випадки, коли установи та організації розташовані на Волині, будучи залежні від постачальника природного газу, який знаходиться в іншій області, через завищення ціни на блакитне паливо, залишилися без газопостачання.

Співпрацюючи із «Волиньгаз Збутом», клієнти мають ряд переваг - гарантовані поставки та відсутність форс-мажорів, а також грамотні консультаційні послуги, гнучкі умови. Суттєвою перевагою є наявність прямих договорів між «Волиньгаз Збут» і газотранспортною компанією «Укртрансгаз», що позбавляє замовника від додаткових витрат на підготовку і публікацію змін до документів, а також спрощує проведення розрахунків, оскільки вартість транспортування магістральними трубопроводами включено до кінцевої ціни тарифу на постачання природного газу», - зауважує директор «Волиньгаз Збут» Микола Тищук.

До того ж, фахівці компанії знаються на аспектах забезпечення фінансової гарантії на конкурсних торгах саме із державними банками та досвід роботи на ринку природного газу з бюджетними установами. Адже розрахунки з бюджетними організаціями мають свою специфіку, відмінну від промисловості.

Для забезпечення конкуренції, згідно з чинним законодавством, усі бюджетні і держустанови, річний обсяг закупівлі газу яких перевищує 200 тис. грн, зобов'язані провести закупівлі природного газу на тендерних торгах на платформі ProZorro».

(22) Отже, поширені в статтях (Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу») відомості є відомостями щодо постачання ТОВ «Волиньгаз збут» своїм споживачам (бюджетним підприємствам, установам, організаціям, а також юридичним особам приватного права та фізичним особам) газу на більш вигідних умовах порівняно з умовами реалізації газу своїм споживачам конкурентами ТОВ «Волиньгаз збут». А також про відсутність

практики, коли після укладення договору із замовником переможцями тендерних торгів укладаються додаткові угоди на поставку газу за вищими цінами, ніж пропонувалося у пропозиціях (тобто, з метою перемоги в тендерах, свідомо не занижується пропонована ціна пропозиції). При цьому в зазначених статтях ТОВ «Волиньгаз збут» акцентує увагу на тому, що товариство так діє на відміну від інших учасників ринку.

- (23) Автором усіх тверджень зі статей (Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу»), згідно з листом ТОВ «Волиньгаз збут» від 28.02.2019 № 43704-Лв-2016-0219, наданим на Вимогу Територіального відділення, є ТОВ «Волиньгаз збут» як юридична особа. ТОВ «Волиньгаз збут» повідомлено, що працівники товариства, відповідальні за ведення договірної роботи зі споживачами, (колективно) опрацьовували оперативну інформацію на 16.03.2018 та 26.09.2018 з урахуванням даних щодо кількості та результатів проведених тендерних процедур у системі «ProZorro», що було покладено в основу тверджень.
- (24) Водночас ТОВ «Волиньгаз збут» повідомлено, що тексти статей (Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу») без внесення змін та назв були оформлені в пресрелізи ТОВ «Волиньгаз збут» та розіслані електронною поштою в такі електронні та друковані засоби масової інформації: «Район Луцьк», «Район Бізнес», «Бізнессцензор», «Главком», «Дело», «UA: Волинь», «Район Ковель», «Волинські новини», «Волиньпост», «Під прицілом», «Волинь24», «Перший», «Конкурент», «Сайт 0332», «Волиньonline», «Волинь UA», «Волинська правда», «Волинське агентство розслідувань», «Нововолинськ діловий», «Володимирінфо», «12 телеканал», «ТРК «Аверс», «Відомості», «Буг», «Кордон», «Слово Волині», «Слава праці», «Волиньгід», «Сфера-ТВ Луцьк», «Волинь-нова», «Вісник», «Район Іваничі», «Район Володимир-Волинський», «Українське радіо», «ZIK», ICTV (власкор), СТБ (власкор), Перший канал (власкор), 24 канал (власкор), Громадське. Волинь, «Район Рожище», «Район Любомль», «Район Ратне».
- (25) Територіальним відділенням у ході проведення розслідування у Справі також встановлено розміщення розісланих ТОВ «Волиньгаз збут» пресрелізів із назвами «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» на безкоштовній основі на сторінках таких засобів масової інформації:
 - інтернет-видання «Волинь Online» (volynonline.news) – з 16.03.2018 «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» за посиланням <https://volynonline.com/volingaz-zbut-peremig-u-97-tenderah-prozorro> (лист видання від 29.12.2018 б/н);
 - інтернет-видання «СМІ2.ua» та «Мета» – з 26.09.2018 «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» за посиланням <http://smi2.ua/artikle/54373123> та <https://news.meta.ua/ua/archive/26.09.18/cluster:61615789-Volingaz-zbut-peremg-u-93-konkursv-ProZorro-na-postavku-gazu/> відповідно (Джерела сюжету Главком: «Волиньгаз збут» переміг у 93% конкурсів ProZorro на поставку газу // 26.09.2018 16:34) (знімки екрана з оголошеннями із сайту).
- (26) Стаття, поширена в інтернет-виданні «Волинь Online», є дослівним відтворенням Статті «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу».

- (27) Стаття, поширена в інтернет-виданні «Мета», є частковим відтворенням Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та містить, зокрема, твердження:
«З початку року ТОВ "Волиньгаз Збут" перемогла більше ніж в 93% тендерах ProZorro;
ТОВ «Волиньгаз Збут» на конкурсних торгах завжди вказує реальну вартість газу».
- (28) На вебсайті інтернет-видання «СМИ2.ua» також доступне посилання з назвою передруку Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу».
- (29) ТОВ «Регіональна газова компанія» листом від 21.03.2019 № 11/03-19 повідомило Територіальне відділення, що розробником та ініціатором розміщення, автором тверджень зі статті з назвою «Волиньгаз збут» переміг у 93% конкурсів ProZorro на поставку газу» було ТОВ «Волиньгаз збут», у якого знаходяться логін та пароль до вебсайту <https://vlgaszbut.104.ua/>.
- (30) Отже, відповідальність за поширення інформації в статтях (Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу») невизначеному колу осіб, зокрема споживачам та потенційним споживачам послуг ТОВ «Волиньгаз збут» (бюджетним підприємствам, установам, організаціям, а також юридичним особам приватного права та фізичним особам), несе ТОВ «Волиньгаз збут».
- (31) У статтях (Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу») потенційні споживачі послуг ТОВ «Волиньгаз збут» (органи місцевої влади, суб'єкти господарювання державної форми власності, юридичні особи приватного права, фізичні особи) отримували інформацію від ТОВ «Волиньгаз збут» про те, що ТОВ «Волиньгаз збут» завжди на конкурсних торгах вказує реальну ціну газу та у цього суб'єкта господарювання відсутні випадки (практика), коли після укладення договору з переможцем тендера – ТОВ «Волиньгаз збут», вказаний переможець укладає додаткові угоди на поставку газу за вищими цінами, ніж пропонувалося в тендерних пропозиціях. Тобто, ТОВ «Волиньгаз збут» поширює інформацію своїм потенційним споживачам, що ціну на послуги з постачання газу не занижує та відсутні договори, на відміну від інших учасників ринку, щодо збільшення вартості таких послуг, внаслідок чого ТОВ «Волиньгаз збут» визнано переможцем у 97 % конкурсів «ПРОЗОРРО» та у 93 % конкурсів «ПРОЗОРРО» (більше ніж в 90 % конкурсів станом на 26.09.2018 від початку 2018 року).
- (32) При перевірці тверджень зі статей Територіальним відділенням перевірено поведінку ТОВ «Волиньгаз збут» у публічних закупівлях та встановлено інформацію, що спростовує зазначені твердження ТОВ «Волиньгаз збут», а саме:

Таблиця 1

Відомості про відкриті торги із закупівлі газового палива (природний газ)	Ціна пропозиції за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ	Ціна за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ за результатами торгів та реквізити укладеного договору	Ціна за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ за додатковою угодою та реквізити додаткової угоди. Динаміка зміни ціни (у відсотках)
Замовник: Володимир-Волинське вище професійне училище; Дата проведення:	9 200 грн	9 200 грн Договір від 24.05.2018	9 341 грн - додаткова угода від 25.05.2018 № 1 – 1,5 %. 10 015 грн - додаткова угода від

24.04.2018; Ідентифікатор закупівлі UA-2018-04-05-000582-a			29.05.2018 № 2 – 8,1 %. 14 973 грн - додаткова угода від 01.10.2018 № 9 – 38,5 %.
Відкриті торги, що проводилися 26.12.2017 КЗ "Луцький клінічний пологовий будинок" (оголошення UA-2017-12- 08-000578-a)	9 488,64 грн	9 918 грн	10 454,56 грн - додаткова угода від 15.06.2018 № 2 – 9,2 %.
Відкриті торги на закупівлю природного газу, що проводилися 05.10.2018 Іваничівською селищною радою (оголошення UA- 2018-09-19-000494-a)	13 723,44 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ	11 115,98 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ Договір від 23.10.2018 № 41GBVLz507- 18	12 027,49 грн - додаткова угода № 1 від 25.10.2018 – 7,5 %
Відкриті торги на закупівлю природного газу, що проводилися 19.06.2018 ВОКЛ (оголошення UA- 2018-06-19-003295-a)	10 723,44 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ	10 723,44 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ Договір від 26.08.2018	11 523,84 грн - додаткова угода № 3 від 01.08.2018 – 6,9 %. 13 723,44 грн - додаткова угода № 4 від 06.09.2018 – 21,8 %.
Відкриті торги на закупівлю природного газу, що проводилися 16.03.2018 відділом культури Камінь- Каширської РДА (оголошення UA-2018-03- 16-001515-с)	10 723,44 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ	10 723,44 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ Договір від 27.03.2018	11 523,84 грн - додаткова угода № 1 від 16.10.2018 – 6,9 %. 13 734,12 грн - додаткова угода № 5 від 07.12.2018 – 21,9 %.
Відкриті торги на закупівлю природного газу, що проводилися 14.09.2018 ДП «Волинський обласний центр зайнятості» (оголошення UA-2018-08- 28-000272-a)	11 523,84 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ	11 523,84 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ Договір від 23.10.2018	12 676,224 грн - додаткова угода № 1 від 19.11.2018 – 9 %. 13 734,12 грн - додаткова угода № 4 від 11.12.2018 – 16 %.

При цьому причинами укладання додаткових угод у них вказується таке: «У зв'язку зі зміною кон'юнктури ринку» та «відповідно до частини 4 статті 36 Закону України «Про публічні закупівлі».

- (33) Тобто, ТОВ «Волиньгаз збут» також вносить зміни в укладені договори на поставки природного газу в сторону збільшення вартості природного газу (зокрема в перший день та/або місяць дії вказаних угод). Цей факт не відповідає дійсності та інформації, викладеній у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу».
- (34) При цьому посилення в додаткових угодах «У зв'язку зі зміною кон'юнктури ринку» спростовується пропонованими ТОВ «Волиньгаз збут» та/або додатково узгодженими цінами на аналогічний продукт в аналогічні періоди часу по усіх проаналізованих та інших тендерах. Так, у лютому 2018 року ціна на газ у тендерних пропозиціях ТОВ «Волиньгаз збут» була і 7 295,77 грн за 1 000 кубічних метрів газу, і 10 723,44 грн за 1 000 кубічних метрів газу, і 9 918 грн за 1 000 кубічних метрів газу при 10 723,44 грн за 1 000 кубічних метрів газу з ПДВ у березні 2018 року також згідно з тендерними пропозиціями.

- (35) Всього за 2017 – 2018 роки ТОВ «Волиньгаз збут», згідно з наданою Територіальному відділенню інформацією (лист від 07.06.2019 № 437007.-ЛВ-917-0619), було внесено 239 змін (укладено додаткових угод до договорів, укладених за результатами тендерів) в 53 виграних закупівлях природного газу в сторону збільшення вартості 1 000 м³ газу (із загальної кількості 124 виграних торгів), що спростовує твердження ТОВ «Волиньгаз збут» про відсутність у його господарській діяльності практики укладання додаткових угод із збільшення вартості предмета закупівлі, виходячи зі змісту статей.
- (36) ТОВ «Волиньгаз збут» у своїх тендерних пропозиціях свідомо надає різну вартість 1 000 м³ газу (ніж чинна для всіх споживачів, що розміщена на його сайті, встановлена для прикладу постановами НКРЕКП) з метою гарантування свого виграшу в закупівлях, наперед розуміючи, що укладення додаткових угод після проведення тендерів дозволить йому шляхом підвищення цін на газ уникнути збитків та вирівняти загальну прибутковість цього каналу збуту послуги (у кожному наведеному випадку додатковими угодами підвищено вартість газу).
Наприклад:

Таблиця 2

Період часу	Пропонована вартість 1 000 м ³ газу із сайту vlgaszbud.104.ua, грн з ПДВ	Вартість 1 000 м ³ газу згідно з ціною пропозицією у тендерах, грн з ПДВ	Реквізити тендеру	Замовник
Березень 2018 р.	10 723,44	9 762,24	UA-2017-03-28-002386-b	Відділ освіти, молоді та спорту Володимир-Волинської районної державної адміністрації
Травень 2018 р.	10 723,44	8 105,00	UA-2018-01-23-000773-с	1 Державний рятувальний загін УДСНС у В/о
		8 759,95	UA-2018-02-02-001712-b	Волинська обласна державна наукова бібліотека ім. Олени Пчілки
Вересень 2018 р.	13 723,84	11 523,84	UA-2018-08-28-000272-a	ДП «Волинський обласний центр зайнятості»
Жовтень 2018 р.	14 973,24	14 950,20	UA-2018-10-03-001299-с	ВОКЛ
Жовтень 2018 р.	14 973,24	11 115,98	UA-2018-09-19-000494-a	Іваничівська селищна рада

- (37) Зазначене також спростовує твердження ТОВ «Волиньгаз збут» про те, що Відповідач завжди в тендерних пропозиціях вказує реальну ціну газу та в нього відсутні випадки (практика), коли після укладення договору ТОВ «Волиньгаз збут», вказаний переможець укладає додаткові угоди на поставку газу за вищими цінами, ніж пропонувалося в тендерних пропозиціях. При цьому вартість 1 000 м³ газу для всіх споживачів, що розміщена на сайті ТОВ «Волиньгаз збут» та встановлена постановами НКРЕКП, у вказані періоди не змінювалася.
- (38) Крім того, ТОВ «Волиньгаз збут» у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» (від 26.09.2018) поширено інформацію у вигляді відомостей: «З початку року ТОВ «Волиньгаз Збут» перемогло більше ніж в 90% тендерах ProZorro».

- (39) За результатами аналізу інформації з інформаційної системи «ProZorro», з початку року (01.01.2018), в якому поширено інформацію у вигляді відомостей: «З початку року ТОВ «Волиньгаз Збут» перемогло більше ніж в 90% тендерах ProZorro», по дату поширення інформації (26.09.2018) на вебсайті <https://vlgaszbut.104.ua/>, ТОВ «Волиньгаз Збут» брало участь у 106 публічних закупівлях, з яких було обрано переможцем у 24 публічних закупівлях, що становить 22,6 %, а не 90 %, як зазначено ТОВ «Волиньгаз збут».
- (40) Отже, інформація у вигляді відомостей: «З початку року ТОВ «Волиньгаз Збут» перемогло більше ніж в 90% тендерах ProZorro», поширена у Статті «Волиньгаз збут» перемогло у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу», є неправдивою.
- (41) Територіальним відділенням у ході проведення розслідування у Справі було опитано окремих замовників торгів, зокрема:
- «чи є необхідним та економічно вигідним для очолюваної Вами установи укладення на вимогу ТОВ «Волиньгаз Збут» додаткових угод до договорів на закупівлю газового палива (природного газу) в частині зміни вартості предмету закупівлі у сторону збільшення його вартості;
 - які це має для Вашої установи наслідки. Чи можете Ви відмовитись від укладення додаткових угод до договорів на закупівлю газового палива (природного газу) в частині зміни вартості предмету закупівлі;
 - чи відповідають такі дії на Вашу думку, приписам Закону України «Про публічні закупівлі»;
 - чи відповідає укладення на вимогу ТОВ «Волиньгаз Збут» додаткових угод до договорів на закупівлю газового палива (природного газу) в частині зміни вартості предмету закупівлі вказаним вище твердженням ТОВ «Волиньгаз Збут» із рекламних статей щодо того, що дане товариство завжди у тендерних пропозиціях вказує реальну ціну газу та у даного суб'єкта господарювання відсутні випадки (практика), коли після укладення договору із переможцем тендеру – ТОВ «Волиньгаз збут», вказаний переможець (у деяких випадках у той же місяць) укладає додаткові угоди на поставку газу за вищими цінами ніж пропонувалося у тендерних пропозиціях; ТОВ «Волиньгаз збут» з метою перемоги у тендерах, свідомо не занижує пропонувану ціну пропозиції (на відміну від інших учасників ринку)».
- (42) На вказані запитання отримано такі відповіді:
1. Коледж технології, бізнесу та права Східноєвропейського національного університету імені Лесі Українки, м. Луцьк (лист від 20.03.2019 № 03-08/03/627):
«...укладення угод на збільшення вартості предмета закупівлі (природного газу), логічно, що такі угоди будь-якому підприємству, установі, організації чи будь-якій іншій особі є економічно не вигідними, зокрема й коледжу; зважаючи на те, що договір (угода) згідно вимог чинного законодавства, є домовленістю двох сторін, то відмовитись від підписання угоди, що відповідає вимогам статті 36 Закону України "Про публічні закупівлі", щодо зміни вартості предмета закупівлі коледж управі, проте такі дії цілком ймовірно можуть призвести до вирішення справи в судовому порядку не на користь Коледжу, а наявний договір може бути розірваний і як наслідок призвести до певних майнових втрат; у такому випадку коледжу необхідно буде проводити нову процедуру закупівлі».
 2. Державна установа «Ковельська виховна колонія», м. Ковель (лист від 20.03.2019 № ВК/567/18/):
«...з практичної точки зору, прийняття рішення про укладення таких додаткових угод або, у разі відмови в укладенні, - розірвання такого договору, відбувається зважаючи на наслідки, що настануть в результаті, для установи (а саме: порушення

безперебійного постачання природного газу до установи може поставити під загрозу погіршення керованого оперативно-режимного стану серед спецконтингенту в установі, нанести матеріальну шкоду державі у вигляді збитків від виходу з ладу системи опалення та підігріву води в опалювальний період тощо)».

3. Іваничівська селищна рада Волинська обл., Іваничівський р-н, смт Іваничі (лист від 30.05.2019 № 848/14/2-19):

«...укладання додаткових угод до договору на закупівлю газового палива (природного газу) в частині зміни вартості предмету закупівлі у сторону збільшення його вартості не є економічно вигідним для Іваничівської селищної ради; збільшення ціни за одиницю товару відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» (далі – Закон), можливе лише на підставі пункту 2 частини 4 статті 36 Закону, за умови, що зазначена зміна не призведе до збільшення суми визначеної в договорі; відповідно, кожне підвищення ціни за одиницю товару (природного газу), призводить до зменшення об'єму закупівлі; одночасно, зміна ціни за одиницю товару не більше ніж на 10 відсотків у разі коливання ціни такого товару на ринку передбачена пунктом 2 частини 4 статті 36 Закону, тобто відмовитись від підписання додаткових угод в частині зміни вартості одиниці товару не має можливості; відмова від підписання додаткових угод в частині збільшення вартості одиниці товару, може бути розцінена як не виконання умов договору, що призведе до припинення постачання природного газу у навчальні заклади та установи Іваничівської селищної ради».

4. Волинська державна обласна універсальна наукова бібліотека ім. Олени Пчілки, м. Луцьк (лист від 03.06.2019 № 162/01-07):

«...укладання з ТОВ «Волиньгаз збут» додаткових угод до договорів на закупівлю газового палива (природного газу) в частині зміни вартості предмету закупівлі в сторону збільшення не є і не може бути економічно вигідним для установи; проте необхідність їх укладання передбачена умовами договору, де сказано, що ціна «може змінюватися протягом дії договору. Зміна ціни узгоджується сторонами шляхом підписання додаткової угоди до цього договору»; установа у випадках зміни ціни на природний газ в сторону збільшення вимушена економити на об'ємах використання газового палива; відмовитися від укладання додаткових угод неможливо».

(43) Тобто, за інформацією замовників торгів, фактичні дії ТОВ «Волиньгаз збут» із укладення додаткових угод із підвищення ціни на газ після перемоги в торгах спростовують його інформацію зі статей про відсутність такої практики.

(44) Водночас замовники торгів додатково повідомили Територіальному відділенню таке:

1) Іваничівська селищна рада (лист від 13.11.2019 № 1803/11/2-19):

«...визначення постачальника природного газу для потреб установ Іваничівської селищної ради здійснюється відповідно вимог Закону України «Про публічні закупівлі». Інформація із сайту в розділі «Повідомлення для споживачів» може використовуватися лише при плануванні закупівель та визначенні очікуваної ціни за одиницю товару (природного газу); закупівля природного газу для установ Іваничівської селищної ради здійснюється згідно вимог Закону України «Про публічні закупівлі» шляхом проведення процедури відкритих торгів. Відповідно даної процедури, закупівля проводиться на конкурсній основі з використанням електронного майданчика в системі Прозоро; маркетинговий хід ТОВ «Волиньгаз збут», на нашу думку, може вплинути лише при виборі постачальника у закупівлях з вартісною межею до 200 тис грн., тобто при укладанні прямих договорів без застосування електронної системи закупівель»;

2) комунальний заклад «Луцький клінічний пологовий будинок» (далі – КП «ЛКПБ») (лист від 19.11.2019 № 694/1.8):

«...перед кожним плануванням процедури закупівлі природного газу, членами тендерного комітету КП «ЛКПБ» робиться аналіз (моніторинг) на основі цін з офіційних сайтів постачальників даного товару, з урахуванням даних сайту ТОВ «Волиньгаз Збут»; усі процедури закупівлі КП ЛКПБ здійснює суворо дотримуючись принципів здійснення закупівель згідно статті 3 Закону України Про публічні закупівлі № 922-УШ від 25.12.2015 р»;

3) Відділ освіти, молоді та з питань фізичної культури і спорту Луцької райдержадміністрації (лист від 18.11.2019 № 912/01-12/2-19):

«...із метою отримання узагальненої інформації нами проводиться моніторинг пропозицій та умов постачання із сайту в розділі «Повідомлення для споживачів» та реклами місцевого постачальника ТОВ «Волиньгаззбут»; дані результати свідчать про високий рівень конкурентоспроможності цін компанії та високу довіру користувачів послуг».

- (45) Крім того, послугами ТОВ «Волиньгаз збут» користуються юридичні особи приватного права (лист ТОВ «Волиньгаз збут» від 10.10.2019 № 53-01/1132), зокрема, ТОВ «Торговий дім «М'ясопродукт» Волинська обл., Луцький р-н, смт Торчин; ТОВ «СГ»Луга», Волинська обл., Володимир-Волинський р-н, с. Селець, ПОСП «Франка», Волинська обл., Горохівський р-н, с. Губин Перший; Луцька філія ТОВ «Комерс «Руно», м. Луцьк та інші, які отримують у статтях на сайті неправдиву інформацію щодо стабільності його цін та надійності як партнера. Отже, інформація на сайті ТОВ «Волиньгаз збут» та в інших джерелах поширюється і серед вказаних юридичних осіб приватного права, що купують газ не через систему публічних закупівель, а також у допорогових закупівлях через систему електронних закупівель.
- (46) При цьому юридична особа приватного права – товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий Дім «М'ясопродукт» повідомило Територіальне відділення листом від 22.11.2019 № 46, що не виключає, що такий виклад інформації ТОВ «Волиньгаз збут» міг вплинути на прийняття рішення про укладення договорів на постачання газу з іншими юридичними особами.
- (47) Розміщення ТОВ «Волиньгаз збут» статей із твердженням про те, що ТОВ «Волиньгаз збут» завжди в тендерних пропозиціях вказує реальну ціну газу та в цього суб'єкта господарювання відсутні випадки (практика), коли після укладення договору з ним укладаються додаткові угоди на поставку газу за вищими цінами, ніж пропонувалося в тендерних пропозиціях (тобто, з метою перемоги в тендерах, свідомо не занижується пропонована ціна пропозиції (на відміну від інших учасників ринку)), є неправдивою, оскільки не підтверджується фактичними даними та поведінкою на ринку. Розміщення такої інформації могло вводити в оману невизначене коло потенційних споживачів (незалежно від форми власності та способу / порядку замовлення послуг газопостачання у ТОВ «Волиньгаз збут»). Розміщення такої інформації могло вплинути на наміри невизначеного кола осіб – покупців газу щодо придбання газу в ТОВ «Волиньгаз збут», адже згідно з інформацією, розміщеною в рекламних статтях на сайті, ТОВ «Волиньгаз збут» подає себе надійним контрагентом, що порівняно з конкурентами, «які розділили ринок «ВТП «Енерджі», «Енерджі трейд Груп» та «Паливторг», не використовує їхніх сумнівних прийомів, коли:
- установи та організації, розташовані на Волині, будучи залежні від постачальника природного газу, який знаходиться в іншій області, через завищення ціни на блакитне паливо залишились без газопостачання;

- перемігши на тендері із кращою ціною на газ, після підписання договору завищують ціну торгів на 10 – 20 %.

- (48) На 18.06.2020 Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Стаття «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» на сайті ТОВ «Волиньгаз збут» відсутні, що підтверджується скріншотом сторінок сайту. Товариство не повідомило про дату видалення вказаних статей зі свого сайту. Відсутній текст статей і на сторінці інтернет-видання «СМІ2.ua».

Водночас інформаційні статті не видалено на сторінках інтернет-видань:

- «Волинь Online» (volynonline.news) та
- «Мета».

- (49) Тобто, ТОВ «Волиньгаз збут» частково припинено порушення.

4. **Правова кваліфікація дій Відповідача**

- (50) Частина перша статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» визначає недобросовісну конкуренцію як поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

- (51) Відповідно до частини другої статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» інформацією, що вводить в оману, є, зокрема, відомості, які: містять неповні, неточні або неправдиві дані про походження товару, виробника, продавця, спосіб виготовлення, джерела та спосіб придбання, реалізації, кількість, споживчі властивості, якість, комплектність, придатність до застосування, стандарти, характеристики, особливості реалізації товарів, робіт, послуг, ціну і знижки на них, а також про істотні умови договору.

- (52) Мотивація оприлюднення ТОВ «Волиньгаз збут» інформації у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» ґрунтується на можливості передбачити поведінку середньостатистичного споживача після його ознайомлення з поширеною ТОВ «Волиньгаз збут» у цих статтях неправдивою інформацією щодо умов (ціни) реалізації газу:

- 1) твердження про те, що ТОВ «Волиньгаз збут» завжди в тендерних пропозиціях вказує реальну ціну газу;
- 2) у цього суб'єкта господарювання відсутні випадки (практика), коли після укладення договору з ним укладаються додаткові угоди на поставку газу за вищими цінами, ніж пропонувалося у пропозиції (тобто, з метою перемоги в тендерах, свідомо не занижується пропонована ціна пропозиції), що створює зацікавленість для потенційного покупця;
- 3) інформація щодо відсотка закупівель, в яких ТОВ «Волиньгаз збут» визнано переможцем (97 % та 93 % та/або більше ніж 90 % з початку року по 26.09.2018), та може викликати у них як у потенційних споживачів зацікавленість.

- (53) Тому, незважаючи на те, що у споживачів залишається можливість свідомого вибору постачальника товару з-поміж усіх пропозицій на ринку, неправдива

інформація, поширена в Статті «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу», внаслідок обраного способу викладення (порівняно з іншими учасниками ринку твердженням – «на відміну від інших учасників ринку») здатна досягти мети ТОВ «Волиньгаз збут» і вплинути на наміри невизначеного кола осіб (потенційних споживачів) придбати газ у ТОВ «Волиньгаз збут», як такого, що є надійним постачальником на вигідніших умовах порівняно з умовами конкурентів ТОВ «Волиньгаз збут».

- (54) Поширення ТОВ «Волиньгаз збут» інформації, що вводить в оману, ставить цього суб'єкта господарювання в більш вигідне становище та надає йому переваги серед інших суб'єктів господарювання, які здійснюють діяльність на ринку торгівлі газом через місцеві (локальні) трубопроводи.
- (55) Крім цього, ТОВ «Волиньгаз збут», здійснюючи свою діяльність на конкурентному ринку, з метою отримання більшого прибутку зацікавлене звернути на себе увагу якомога більшої кількості споживачів, зокрема, шляхом поширення інформації про свою продукцію (товари, роботи, послуги), яку реалізує.
- (56) Вищеназвані дії ТОВ «Волиньгаз збут» кваліфікуються як поширення інформації, що вводить в оману невизначене коло осіб, та можуть призвести до отримання неправомірних переваг на ринку, посилюючи при цьому свою конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неправдивих відомостей.

5. Загальні висновки щодо вчинення Відповідачем дій, кваліфікованих як недобросовісна конкуренція

- (57) Враховуючи зазначене, дії ТОВ «Волиньгаз збут», які полягали у повідомленні з 16.03.2018 по 18.06.2020 невизначеному колу осіб у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та з 26.09.2018 по 18.06.2020 невизначеному колу осіб у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» на власному вебсайті <https://vlgaszbut.104.ua/> в рубриці «Повідомлення для споживачів» та в інтернет-виданнях неправдивих відомостей щодо його ціни при реалізації газу природного (твердження про те, що ТОВ «Волиньгаз збут» завжди вказує реальну ціну газу та в цього суб'єкта господарювання відсутні випадки (практика), коли після укладення договору з ним укладаються додаткові угоди на поставку газу за вищими цінами, ніж пропонувалося у пропозиціях (тобто, з метою перемоги в тендерах, свідомо не занижується пропонована ціна пропозиції (на відміну від інших учасників ринку), а також інформації щодо відсотка закупівель, в яких ТОВ «Волиньгаз збут» визнано переможцем (97 % та 93 % та/або більше ніж 90 % з 01.01.2018 по 26.09.2018), є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

6. Заперечення Відповідача та їх спростування

- (58) На Подання з попередніми висновками у Справі від 26.09.2019 Відповідач листом від 09.10.2019 № 437007-Лв-1770-1019 надав наступні зауваження та заперечення.
- (59) Враховуючи те, що товариством під час публікації інформаційних повідомлень, які розміщено на сайті товариства 16 березня 2018 року та 26 вересня 2018 року, була викладена оперативна інформація на 16.03.2018 та 26.09.2018 з урахуванням даних щодо кількості та результатів проведених тендерних процедур у системі

«ProZoggo», станом на подальші дати така інформація могла змінюватись та, відповідно, не була актуальною з урахуванням нових закупівель, постійного коливання цін на ринку природного газу.

- (60) Таке зауваження не береться до уваги, оскільки, за результатами аналізу інформації з інформаційної системи «ProZoggo», встановлено, що з початку року (01.01.2018), в якому ТОВ «Волиньгаз збут» поширено відомості: «З початку року ТОВ «Волиньгаз збут» перемогло більше ніж в 90 % тендерах ProZoggo» у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZoggo на поставку газу», по дату поширення (опублікування) цієї статті (26.09.2018) на власному інтернет-сайті ТОВ «Волиньгаз збут» брало участь у 106 публічних закупівлях, з яких визначено переможцем у 24 публічних закупівлях (тобто у 22,6 % проведених закупівель), інформація у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZoggo на поставку газу» у вигляді відомостей: «З початку року ТОВ «Волиньгаз збут» перемогло більше ніж в 90 % тендерах ProZoggo» є неправдивою та могла вплинути на наміри невизначеного кола осіб, що не є учасниками публічних закупівель, допорогових закупівель, придбати газ у ТОВ «Волиньгаз збут».
- (61) Крім того, зазначене спростовується проведеним аналізом – поведінки ТОВ «Волиньгаз збут» під час участі в публічних закупівлях у 2018 році (див. табл. 1), за результатами якого встановлено, що ТОВ «Волиньгаз збут», всупереч інформації, викладеній у рекламних статтях на сайті та мережі Інтернет, постійно укладає додаткові угоди до укладених договорів на поставки природного газу в сторону збільшення вартості (зокрема в перший день та/або місяць дії вказаних угод). При цьому Відповідач у листі сам зазначає, що «Підприємством мали би бути здійснені уточнені інформаційні повідомлення з даних питань», чого не було зроблено.
- (62) Відповідач зазначає, що при винесенні рішення у Справі згідно зі статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» необхідно враховувати, що для кваліфікації порушення обов'язково треба встановити, що поширення інформації, що вводить в оману, відбувалось у конкурентних відносинах, і ці дії вплинули на намір певних осіб щодо придбання чи реалізації товарів, робіт, послуг відповідного суб'єкта господарювання.
- (63) Такі заперечення спростовуються, зокрема такимим доводами.
- (64) З 01 жовтня 2015 року правові засади функціонування ринку природного газу України, заснованого на принципах вільної конкуренції, належного захисту прав споживачів та безпеки постачання природного газу, а також здатного до інтеграції з ринками природного газу держав – сторін Енергетичного Співтовариства, у тому числі шляхом створення регіональних ринків природного газу, визначаються Законом України «Про ринок природного газу».
- (65) З метою виконання приписів цього Закону постановою Кабінету Міністрів України від 18.09.2019 № 840 було затверджено План заходів з виконання вимог щодо відокремлення і незалежності оператора газотранспортної системи. Між Міненерговугілля та усіма операторами газорозподільних систем укладено договори про надання в експлуатацію державного майна, яке використовується для забезпечення розподілу природного газу, у вигляді, зокрема, як окремих договорів експлуатації газорозподільних систем, так і додаткових угод до договорів про надання такого майна на праві господарського відання, якими такі договори викладені в редакції примірного договору експлуатації газорозподільних систем або їх складових, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від

21.02.2017 № 95 «Про забезпечення ефективного використання газорозподільних систем або їх складових».

- (66) Як наслідок, суб'єктам господарювання, ліцензіатам ринку торгівлі газом через місцеві (локальні) трубопроводи, створено конкурентні умови діяльності на ринку та усунуто можливість діяти на ньому видобувачам та транспортувальникам газу, яким встановлено нормативні заборони діяльності на демонополізованому ринку.
- (67) Територіальним відділенням встановлено, про що також зазначає ТОВ «Волиньгаз збут», що на ринку торгівлі газом через місцеві (локальні) трубопроводи, крім нього діють більше десяти конкурентів, що реалізують газ за всіма каналами збуту (у т. ч. шляхом участі в публічних закупівлях), тому на ринку присутня конкуренція.
- (68) З іншого боку, у Справі порушення кваліфіковано як дії, що можуть вплинути на наміри невизначеного кола осіб – споживачів / покупців певного виду товару (газу), а не вплинули, як зазначає Відповідач, тому це заперечення не береться до уваги.
- (69) Відповідач зазначає, що інформаційні повідомлення від 16.03.2018 та 26.09.2018 жодним чином не могли вплинути на наміри певних осіб щодо придбання товарів, робіт, послуг відповідного суб'єкта господарювання, тому що переможець визначався системою «ProZorro» та тендерним комітетом споживача, який працює на засадах колегіальності й неупередженості; відтак твердження Відділення про те, що в зазначених інформаційних повідомленнях потенційні споживачі послуг отримували пряму вказівку щодо закупівлі природного газу у ТОВ «Волиньгаз збут», не є абсолютно коректним, оскільки ставить під сумнів дотримання законності в діяльності тендерних комітетів бюджетних установ та організацій, які підписали договори з Товариством; підтвердженням цього є загальновідома інформація, що ТОВ «Волиньгаз збут» жодних справ щодо таких осіб не порушено, скарг на їх діяльність не надходило.
- (70) Такі заперечення ТОВ «Волиньгаз збут» не беруться до уваги з огляду на те, що відомості в Статті «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та в Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» поширювались не виключно замовникам послуг із постачання газу, які купують через систему «ProZorro», а невизначеному колу потенційних споживачів послуг ТОВ «Волиньгаз збут», зокрема і юридичним особам приватного права та фізичним особам.
- (71) Відомості, поширені в Статті «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та в Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу», які розміщені на вебсайті <https://vlgaszbut.104.ua/> у рубриці «Повідомлення для споживачів» та в інтернет-виданнях, є неправдивими відомостями щодо умов реалізації товарів (газу природного), які через їх поширення у ТОВ «Волиньгаз збут» невизначеному колу осіб (у тому числі юридичним особам приватного права, фізичним особам) – потенційним споживачам послуг ТОВ «Волиньгаз збут», можуть вплинути на наміри цих осіб замовити послуги у ТОВ «Волиньгаз збут» як у надійного постачальника, що надає свої послуги на вигідніших умовах, порівняно з умовами конкурентів ТОВ «Волиньгаз збут».
- (72) Зазначене є підміною понять «споживачів послуг / покупців» товарів (на які спрямовані маркетингові ходи та реклама) на тендерні комітети та систему «ProZorro», що не є споживачами реклами вказаної спрямованості, тому не може бути взято до уваги.

- (73) Визнаючи підписання додаткових угод до укладених договорів на закупівлю природного газу, Відповідач вказує, що це не суперечить Закону України «Про публічні закупівлі» та спричинено підвищенням цін на блакитне паливо.
- (74) Територіальне відділення, спростовуючи це твердження Відповідача, зазначає, що порушенням статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» у Справі визнаються дії ТОВ «Волиньгаз збут» у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а не дії, що полягають у внесенні змін до договорів на закупівлю природного газу за результатами проведених публічних закупівель.
- (75) Крім того, проведений Територіальним відділенням аналіз дій ТОВ «Волиньгаз збут», що укладає додаткові угоди, якими змінює свої тендерні пропозиції, надавши в них вартість 1 тис. м. куб. газу, що різниться з вартістю для всіх споживачів, встановленою постановами НКРЕКП та доведеною для усіх покупців на сайті товариства, свідчить, що такі дії ТОВ «Волиньгаз збут» вчиняло з метою досягнення перемоги в тендерних процедурах.
- (76) Водночас Відповідач просить врахувати при винесенні рішення у Справі такі обставини: Товариство сприяло Територіальному відділенню під час проведення розгляду Справи, надавало на вимогу всі запитовані документи та пояснення, обґрунтування, намагалось до прийняття рішення реагувати на всі вказані недоліки та своєчасно їх усувати; порушення вчинено товариством вперше; розмір виручки товариства від реалізації природного газу всім бюджетним установам та організаціям у 2018 році становив 58,7 тис. грн; Товариство зобов'язується дотримуватись норм чинного законодавства та повідомити у встановлений законодавством термін Територіальне відділення про вжиті заходи.
- (77) На Подання з попередніми висновками від 19.06.2020 у Справі Відповідач надав свої зауваження та заперечення 06.07.2020 листом за № 437007.1-Лв-745-0720, у якому зазначив таке:
- (78) «Оскільки інформаційні повідомлення ТОВ «Волиньгаз Збут» від 16.03.2018 та від 26.09.2018 р., а також твердження «ТОВ «Волиньгаз Збут» на конкурсних торгах завжди вказує реальну вартість газу», не містять інформації щодо конкретної ціни на газ (зазвичай йдеться про вартість ціни 1 тис. м куб. газу) взагалі, то вказана реклама інформує лише про участь ТОВ «Волиньгаз Збут» у публічних закупівлях. Тому, у зв'язку із тим, що частина 2 статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» не містить у своєму переліку інформації, що вводить в оману участь суб'єкта господарювання у публічних закупівлях, зазначене не може містити ознак кваліфікованого порушення».
- (79) Приписи частини другої статті 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» не містять виключного переліку відомостей, які можуть бути визнані інформацією, що вводить в оману. Зазначене твердження не береться до уваги.
- (80) ТОВ «Волиньгаз Збут» зазначає, що його участь у державних публічних закупівлях із дотриманням приписів законодавства про публічні закупівлі унеможливило досягнення мети ТОВ «Волиньгаз Збут» з отримання неправомірних переваг у конкуренції шляхом поширення інформації, що вводить в оману.
- (81) Зазначене не береться до уваги, оскільки не спростовує висновків, викладених у рішенні, а є трактуванням норм чинного законодавства.

7. Остаточні висновки у Справі

(82) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а зауваженнями й запереченнями Відповідача не спростовується висновок Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України про те, що дії Відповідача, які полягали у:

- повідомленні з 16.03.18 по 18.06.2020 невизначеному колу осіб у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 97 % конкурсів ProZorro на поставку газу» та з 26.09.18 по 18.06.2020 невизначеному колу осіб у Статті «Волиньгаз збут» переміг у 93 % конкурсів ProZorro на поставку газу» на власному вебсайті <https://vlgaszbut.104.ua/> в рубриці «Повідомлення для споживачів» та в інтернет-виданнях неправдивих відомостей щодо його умов реалізації газу природного (твердження про те, що ТОВ «Волиньгаз збут» завжди вказує реальну ціну газу та в цього суб'єкта господарювання відсутні випадки (практика), коли після укладення договору з ним укладаються додаткові угоди на поставку газу за вищими цінами, ніж пропонувалося у пропозиціях (тобто, з метою перемоги в тендерах, свідомо не занижується пропонована ціна пропозиції (на відміну від інших учасників ринку), а також інформації щодо відсотка закупівель, в яких ТОВ «Волиньгаз збут» визнано переможцем (97 % та 93 % та/або більше ніж 90 % з початку року по 26.09.2018),

внаслідок обраного способу викладення, що можуть вплинути на наміри осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання та призвести до отримання неправомірних переваг у конкуренції, є порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману.

(83) Відповідно до статті 20 Закону, вчинення дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою відповідальність, передбачену цим Законом.

8. Визначення розміру штрафу

(84) Відповідно до статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», вчинення суб'єктами господарювання дій, визначених цим Законом як недобросовісна конкуренція, тягне за собою накладення штрафу у розмірі до п'яти відсотків доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) суб'єкта господарювання за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав відомостей про розмір доходу (виручки), штраф, передбачений частиною першою цієї статті, накладається у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «Волиньгаз збут» за 2019 рік становить 1 394 466 000 (один мільярд триста дев'яносто чотири мільйони чотириста шістьдесят шість тисяч) грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 21, 27 і 30 Закону України «Про захист від недобросовісної 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 дії товариства з обмеженою відповідальністю «Волиньгаз збут» (ідентифікаційний код 39589216, м. Луцьк, вул. І.Франка, 12), які полягають у поширенні інформації, що вводить в оману:

з 26.09.2018 по 18.06.2020 у мережі Інтернет на веб-сайті <https://vlgaszbut.104.ua/>, а також в інтернет-виданнях, шляхом повідомлення невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, а саме: *«ТОВ «Волиньгаз Збут» на конкурсних торгах завжди вказує реальну вартість газу. Хоча деякі приватні постачальники, для того, щоб виграти тендер, спочатку демпінгують, занижують ціну. Але потім вони висувають істотно завищені ціни на блакитне паливо»* (<https://vlgaszbut.104.ua/ua/Info-for-consumers/id/volingaz-zbut-peremig-u-93-konkursiv-prozorro-na-p-30634>), інтернет-видання «Волинь Online» (<https://volynonline.com/volingaz-zbut-peremig-u-97-tenderah-prozorro>);

з 16.03.2018 по 18.06.2020 у мережі Інтернет на вебсайті <https://vlgaszbut.104.ua/> невизначеному колу осіб неправдивих відомостей, а саме: *«На відміну від ТОВ «Волиньгаз Збут», яке на конкурсних торгах завжди вказує реальну вартість газу, деякі приватні постачальники, для того, щоб виграти тендер, спочатку демпінгують, занижують ціну»* (<https://vlgaszbut.104.ua/ua/Info-for-consumers/id/volingaz-zbut-peremig-u-97-tenderah-prozorro-27749>), інтернет-видання «СМІ2.ua» (<http://smi2.ua/artikle/54373123>)

з 26.09.2018 по 18.06.2020 у мережі Інтернет на вебсайті <https://vlgaszbut.104.ua/> невизначеному колу осіб неправдивих відомостей: *«З початку року ТОВ «Волиньгаз збут» перемогло більше ніж в 90 % тендерах ProZorro»* (<https://vlgaszbut.104.ua/ua/Info-for-consumers/id/volingaz-zbut-peremig-u-93-konkursiv-prozorro-na-p-30634>), що можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання природного газу в товариства з обмеженою відповідальністю «Волиньгаз збут» як такого, що реалізується на кращих для споживача умовах порівняно з конкурентами, порушенням, передбаченим статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції».

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «Волиньгаз збут» штраф у розмірі 55 180 500 (п'ятдесят п'ять мільйонів сто вісімдесят тисяч п'ятсот) гривень.

3. Товариству з обмеженою відповідальністю «Волиньгаз збут» припинити порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, у двомісячний строк з дня отримання рішення та протягом п'яти днів з дня припинення порушення повідомити Антимонопольний комітет України.

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 у двомісячний строк з дня його одержання.

Додаток
до рішення ТАК Комітету
від 13.10.2020 № 31-р/тк

№	Замовник закупівлі	Дата проведення закупівлі	Номер оголошення	Дата і номер укладення договору про закупівлю		Ціна за 1 тис. м ³ , грн	Вартість газу, грн	Дата і номер додаткових угод	Ціна за 1 тис. м ³ , грн
				дата	номер				
1	Іваничівська селищна рада	05 жовтня 2018	UA-2018-09-19-000494-a	27 жовтня 2018	41GBVLz507-18	11 115,98	282 345,88	25 жовтня 2018 № 1 26 жовтня 2018 № 2 29 жовтня 2018 № 3 30 жовтня 2018 № 4	12 027,49 12 676,20 13 715,65 14 973,24
2	ДП «Волинський обласний центр зайнятості»	14 вересня 2018	UA-2018-08-000272-a	23 жовтня 2018	300-219	11 523,84	218 952,96	19 листопада 2018 № 1 20 листопада 2018 № 2 21 листопада 2018 № 3	12 696,224 13 943,84 14 973,24
3	Володимир-Волинське вище професійне училище	24 квітня 2018	UA-2018-04-05-000582-a	24 травня 2018	41BBVLz423-18	9 200,0	138 000,0	25 травня 2018 № 1 29 травня 2018 № 2 30 травня 2018 № 3 31 травня 2018 № 4 24 вересня 2018 № 5 25 вересня 2018 № 6 26 вересня 2018 № 7 27 вересня 2018 № 8 01 жовтня 2018 № 9	9 341,04 10 015,44 10 241,04 10 723,44 11 323,44 11 523,84 12 767,20 13 723,44 14 973,24
4	Відділ культури Камінь-Каширської РДА	16 березня 2018	UA-2018-03-16-001515-с	27 березня 2018	41DBVLz387-18	10 723,44	394 279,44	16 жовтня 2018 № 1 18 жовтня 2018 № 2 19 жовтня 2018 № 3 24 жовтня 2018 № 4	11 523,84 12 676,20 13 723,44 14 973,24
5	Волинська обласна клінічна лікарня	03 жовтня 2018	UA-2018-10-03-001299-с	01 листопада 2018	41ABVLzS13-18	14 950,20	2 242 530,0	01 листопада 2018 № 1	14 973,24
6	Волинська обласна клінічна лікарня	19 червня 2018	UA-2018-06-19-003295-a	26 червня 2018	41ABVLz435-18	10 723,44	375 320,40	01 серпня 2018 № 3 06 вересня 2018 № 4	11 523,84 13 723,44