



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

24 грудня 2020 р.

Київ

№ 813-р

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВ «ЕРЛАЙТ» і ТОВ «Альфа НТ» (ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД») подали заявки на участь у торгах із метою участі в процедурі відкритих торгів (з публікацією англійською мовою) на закупівлю «Стрічки конвеєрні гумотканинні шахтні» (ідентифікатор процедури закупівлі № UA-2018-03-01-000762-а), проведених ДП «Селидіввугілля» (далі – Торги).

За результатами розгляду справи № 143-26.13/60-20 такі дії ТОВ «ЕРЛАЙТ» і ТОВ «Альфа НТ» (ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД») визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів відкритих Торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «ЕРЛАЙТ» – 13 899 548 грн; на «Альфа НТ» (ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД») – 339 999 грн.

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 143-26.13/60-20 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ЕРЛАЙТ» і товариством з обмеженою відповідальністю «МАРЛІН ТРЕЙД» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання п'ятого відділу розслідувань Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції від 02.12.2020 № 143-26.13/60-20/563-спр/кі,

ВСТАНОВИВ:

- (1) Комітетом розглянуто справу № 143-26.13/60-20, розпочату за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «ЕРЛАЙТ» і товариством з обмеженою відповідальністю «МАРЛІН ТРЕЙД» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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 відкритих торгів (з публікацією англійською мовою) на закупівлю «Стрічки конвеєрні гумотканинні шахтні», проведених державним підприємством «Селидіввугілля» за допомогою вебпорталу «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі № UA-2018-03-01-000762-а).

1. Відповідачі

- (2) Відповідачами у справі (далі – Відповідачі) є такі суб'єкти господарювання:
- (3) товариство з обмеженою відповідальністю «ЕРЛАЙТ» (далі – ТОВ «ЕРЛАЙТ») (ідентифікаційний код юридичної особи 30487486, адреса: вул. Ярославів Вал, буд. 33 Б, поверх № 3, м. Київ, 01054);

як вбачається з відомостей щодо зазначеного суб'єкта господарювання, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності товариства є: код КВЕД 22.19. Виробництво інших гумових виробів;

- (4) товариство з обмеженою відповідальністю «АЛЬФА НТ» (далі – ТОВ «АЛЬФА НТ») (ідентифікаційний код юридичної особи 40800660, адреса: проспект Маяковського, буд. 11, м. Запоріжжя, 69035).

Відповідно до здійснення від 30.07.2019 державної реєстрації змін до установчих документів юридичної особи (запис № 10691070010039708) ТОВ «Альфа НТ» було здійснено зміну, зокрема, повного найменування товариства з обмеженою відповідальністю «Альфа НТ» на товариство з обмеженою відповідальністю «МАРЛІН ТРЕЙД» (далі – **ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД»**);

як вбачається з відомостей щодо зазначеного суб'єкта господарювання, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності товариства є: код КВЕД 46.90. Неспеціалізована оптова торгівля.

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

2. Процесуальні дії

- (6) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 20.07.2020 № 05/196-р розпочато розгляд справи № 143-26.13/60-20 за ознаками вчинення ТОВ «ЕРЛАЙТ» і ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД» порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів (з публікацією англійською мовою) на закупівлю «Стрічки конвеєрні гумотканинні шахтні», проведених державним підприємством «Селидіввугілля» за допомогою вебпорталу «ProZorro», ідентифікатор закупівлі № UA-2018-03-01-000762-а (далі – **Торги**).
- (7) Державним уповноваженим надіслано копії розпорядження про початок розгляду справи: ТОВ «ЕРЛАЙТ» листом від 20.07.2020 № 143-26.13/05-10117 і ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД» листом від 20.07.2020 № 143-26.13/05-10116.
- (8) Листами від 02.12.2020 № 143-26.13/05-16526 та № 143-26.13/05-16527 Відповідачам надіслано витяг із подання з попередніми висновками у справі № 143-26.13/60-20.
- (9) ТОВ «ЕРЛАЙТ» не надало своїх зауважень та заперечень.
- (10) ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД» не надало своїх зауважень та заперечень.

3. Обставини справи

3.1. Інформація про Торги

- (11) ДП «Селидіввугілля» проводило процедуру відкритих торгів (з публікацією англійською мовою) за кодом ДК 021:2015: 42410000-3 — Підйимально-транспортувальне обладнання відповідно до оголошення № UA-2018-03-01-000762-а, опублікованого 01.03.2018 в системі електронних закупівель «ProZorro».
- (12) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 04.04.2018 08:00.
- (13) Тендерні пропозиції подали такі учасники:
- 1) ТОВ «ЕРЛАЙТ»;
 - 2) товариство з обмеженою відповідальністю «НКМ ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи 38520499);
 - 3) ТОВ «Альфа НТ»;
 - 4) товариство з обмеженою відповідальністю «УКРСТРОЙНЕРУДКОМПЛЕКТ» (ідентифікаційний код юридичної особи 36071563).
- (14) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій, опублікованого в системі «ProZorro» від 05.04.2018, ТОВ «ЕРЛАЙТ» і ТОВ «Альфа НТ» допущено до аукціону. Пропозиція конкурсних торгів ТОВ «НКМ ГРУП» і ТОВ «Укрстройнерудкомплект» була відхилена Замовником як така, що не відповідає умовам тендерної документації Замовника.
- (15) Початок аукціону було призначено на 11.05.2018 об 11:19.
- (16) Очікувана вартість процедури закупівлі: 110 943 400,00 грн з ПДВ.
Розмір мінімального кроку пониження ціни – 1 109 434,00 грн.
Розмір мінімального кроку пониження ціни – 1 %.
- (17) Відповідно до інформації, зазначеної в системі електронних закупівель «ProZorro», цінові пропозиції вказаних учасників були такими:

Учасник	Пропозиція, грн з ПДВ	
	первинна	остаточна
ТОВ «ЕРЛАЙТ»	101 682 977,00	101 682 977,00
ТОВ «Альфа НТ»	108 299 500,00	108 299 500,00

- (18) Дата та час розкриття тендерної пропозиції ТОВ «ЕРЛАЙТ» - 11.05.2018 об 11:40.
- (19) За результатами проведеного акціону переможцем визначено ТОВ «ЕРЛАЙТ» із ціновою пропозицією 101 682 977,00 грн.
- (20) За результатами процедури закупівлі з переможцем ТОВ «ЕРЛАЙТ» було укладено договір поставки № Т1/38-20 від 25.05.2018 на суму 101 682 977,0 грн з ПДВ.
- (21) Додатковою угодою № 1 від 24.01.2019 до договору поставки № Т1/38-20 від 25.05.2018 внесено зміни в частині ціни, ціна договору становила 97 954 050,0 грн з ПДВ.
- (22) Додатковою угодою № 2 від 28.02.2019 до договору поставки № Т1/38-20 від 25.05.2018 внесено зміни в частині ціни, ціна договору становила 19 520 250,0 грн з ПДВ.
- (23) Строк дії за договором поставки № Т1/38-20 від 25.05.2018: 24.05.2018 – 28.02.2019.

4.1. Інформація про взаємозв'язок Відповідачів

4.1.1. Спільне місцезнаходження Відповідачів та використання однакових засобів зв'язку

- (24) Відповідно до інформації, що міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (ЄДР), місцезнаходження ТОВ «ЕРЛАЙТ» на 01.03.2018 (на момент виходу оголошення про Торги): вул. Сізових Стрільців, буд. 37 - 41, офіс 705, м. Київ, 04053.
- (25) До того ж ТОВ «ЕРЛАЙТ» листом від 24.09.2020 № 240 (вх. № 8-01/12397 від 25.09.2020) надало договір спільного користування приміщенням та надання інформаційно-секретарського обслуговування від 30.10.2017 № 137/10/17, укладений між ТОВ «ЕРЛАЙТ» і товариством з обмеженою відповідальністю «ДІС Експерт», щодо, зокрема, використання ТОВ «ЕРЛАЙТ» права тимчасового спільного користування частиною нежитлового приміщення за адресою: вул. Сізових Стрільців, буд. 37 - 41, офіс 705, м. Київ, 04053. Термін дії договору до 30 жовтня 2018 року.
- (26) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (27) Разом із тим, відповідно до інформації ТОВ «Е-Тендер» від 27.08.2018 № 321 (вх. № 8-143/10396 від 30.08.2018) ТОВ «АЛЬФА НТ» під час реєстрації на майданчику зазначило адресу для листування: вул. Сізових Стрільців, буд. 37 - 41, офіс 705, м. Київ, 04053.
- (28) Водночас, відповідно до договору від 29.06.2017 № 2321, укладеного між ТОВ «Альфа НТ» та ДП «Донецький ЕТЦ Держпраці», ТОВ «Альфа НТ» зазначено юридичну адресу: вул. Сізових Стрільців, буд. 37 - 41, офіс 705, м. Київ (місцезнаходження ТОВ «ЕРЛАЙТ» на момент виходу оголошення про Торги) (інформація ДП «Донецький ЕТЦ Держпраці» від 25.06.2020 № 376 (вх. № 8-01/8324 від 30.06.2020).
- (29) Крім того, обома Відповідачами в Опитувальній анкеті з інформацією щодо виробництва продукції, яка заявлена на оцінку відповідності, зазначено одну й ту ж адресу: м. Київ, вул. Артема, 49 та один і той самий телефон: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (30) Слід зазначити, що відповідно до виписок з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (ЄДР), наданих ДП «Донецький експертно-технічний центр Держпраці», місцезнаходження:
- ТОВ «Альфа НТ»: вул. Сізових Стрільців, буд. 37 - 41, офіс 705, м. Київ, 04053;
 - ТОВ «ЕРЛАЙТ»: вул. Артема, буд. 49, м. Київ, 04053.
- (31) Отже, здійснення ТОВ «Альфа НТ» і ТОВ «ЕРЛАЙТ» господарської діяльності за одними й тими самими адресами створювало умови для обміну інформацією і координації поведінки.

4.1.2. Наявність фінансових взаєморозрахунків між Відповідачами, у тому числі надання й отримання фінансової допомоги

- (32) Між ТОВ «ЕРЛАЙТ» і ТОВ «Альфа НТ» існували фінансові взаєморозрахунки, що підтверджується таким.
- (33) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (34) Крім того, Відповідачі та пов'язаний із ними інший суб'єкт господарювання надавали один одному поворотну фінансову допомогу.
- (35) Зазначене підтверджується листами АТ «ПРИВАТБАНК» від 18.09.2020 № 20.1.0.0/7-200909/1959 (вх. № 11-05/968-кі від 24.09.2020), АТ «ПУМБ» від 11.09.2020 № 19.1/555 (вх. № 11-01/939-кі від 16.09.2020), АТ «СБЕРБАНК» від 11.09.2020 № 11344 (вх. № 11-

05/930-кі від 15.09.2020), відповідно, якими надані копії руху коштів протягом періоду з 01.01.2017 по 01.01.2020 по рахунках Відповідачів.

- (36) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (37) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (38) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (39) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (40) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (41) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (42) Разом із тим, відповідно до інформації ТОВ «ЕРЛАЙТ» від 19.10.2020 № 255 (вх. № 8-05/13512 від 20.10.2020), зокрема:
 - **ТОВ «ЕРЛАЙТ»** отримано фінансової допомоги у травні 2017 року від **ТОВ «Legion 2015»** загальною сумою 1 375 430 грн згідно з договором від 17.05.2017 № 170517ФП;
 - **ТОВ «ЕРЛАЙТ»** надано фінансової допомоги **ТОВ «Legion 2015»** за період 2017 - 01.01.2020 загальною сумою 295 729 268 грн.
- (43) Отже, Відповідачі та пов'язаний із ними інший суб'єкт господарювання були пов'язані між собою фінансовими відносинами, зокрема поворотною фінансовою допомогою.
- (44) 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.
- (45) 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.
- (46) 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.
- (47) 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.
- (48) 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.
- (49) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (50) 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.
- (51) Наведене свідчить про єдність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.

4.1.3. Залучення Відповідачами однієї і тієї ж особи для здійснення контролю рахунків та отримання сертифікатів відповідності

- (52) Як вбачається з відомостей, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань щодо ТОВ «АЛЬФА НТ», *ОСОБА 1* була керівником (протягом періоду 20.06.2017 – 20.07.2018) та власником (протягом періоду 16.08.2017 – 09.07.2018) ТОВ «АЛЬФА НТ».
- (53) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (54) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (55) Крім того, відповідно до додатка 2 до тендерної документації Замовника для підтвердження відповідності предмета закупівлі нормативно-технічній документації Відповідачі в складі тендерної пропозиції надали сертифікати експертизи типу щодо відповідності стрічки конвеєрної шахтної важкозгоряємої гумовотканинної типу ШР (ТГ-У5), видані органом з оцінки відповідності ДП «Донецький експертно-технічний центр Держпраці».
- (56) Так, згідно з інформацією органу з оцінки відповідності ДП «Донецький експертно-технічний центр Держпраці» від 25.06.2020 № 376 (вх. № 8-01/8324) контактною особою, зазначеною ТОВ «ЕРЛАЙТ» і ТОВ «Альфа НТ» у заявці на оцінку відповідності в ДП «Донецький ЕТЦ», вказано одну й ту ж саму особу – *ОСОБА 2*.
- (57) Відповідно до звіту з аудиту органу з оцінки відповідності ДП «Донецький експертно-технічний центр Держпраці» представником ТОВ «ЕРЛАЙТ» вказано: «*зам директора по качеству ТОВ «ЕРЛАЙТ» - ОСОБА 2*» (мовою оригіналу).
- (58) З огляду на викладене, зв'язок між Відповідачами, зокрема, через фізичних осіб (*ОСОБА 1*, *ОСОБА 2*) свідчить про спільне здійснення ними господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними.

4.1.4. Спільне використання Відповідачами одних і тих самих ІР-адрес під час провадження ними своєї господарської діяльності та участі в Торгах

- (59) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (60) Як вбачається з наведених таблиць, ТОВ «АЛЬФА НТ» і ТОВ «ЕРЛАЙТ» звітували в органи Державної податкової служби України, використовуючи однакові ІР-адреси, у тому числі в однакові проміжки часу, з ІР-адрес: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (61) Разом із тим, відповідно до інформації банківських установ, ТОВ «АЛЬФА НТ» і ТОВ «ЕРЛАЙТ» входили до автоматизованої системи інтернет-банкінгу для здійснення платежів (розрахунків) протягом періоду 01.01.2017-01.01.2020 з одних і тих же ІР-адрес, а саме:
 - *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (62) Крім того, відповідно до інформації ТОВ «Е-Тендер» від 27.08.2018 № 321 (вх. № 8-143/10396 від 30.08.2018) ТОВ «АЛЬФА НТ» і ТОВ «ЕРЛАЙТ» здійснювали реєстрацію, вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь у Торгах із ІР-адрес:

<i>IP-адреса</i>	<i>Дата входу</i>	<i>Час входу ТОВ «ЕРЛАЙТ»</i>	<i>Час входу ТОВ «АЛЬФА НТ»</i>	<i>Дія, яку було здійснено учасниками</i>
213.160.158.80	08.05.2018	<u>10:48</u>	<u>10:44</u>	Перегляд інформації закупівлі
92.38.40.26	02.04.2018	<u>12:22</u>	<u>12:09</u>	Створення чернетки пропозиції
92.38.40.26	02.04.2018	<u>12:37</u>	<u>12:18</u>	Подано пропозицію
92.38.40.26	02.04.2018	<u>12:37</u>	<u>12:18</u>	Створено пропозицію

- (63) Як вбачається з наведеної інформації, Відповідачі здійснювали одні й ті ж дії: створювали чернетку пропозиції та публікували пропозиції, а також завантажували документи в одні й ті ж самі дні з незначною різницею в часі (від 4 хв. до 19 хв.), використовуючи при цьому одні й тіж самі IP-адреси.
- (64) З огляду на викладене, факт завантаження ТОВ «ЕРЛАЙТ» і ТОВ «АЛЬФА НТ» документів в одні й ті ж самі дні з незначною різницею в часі, використовуючи при цьому одні й ті ж самі IP-адреси, свідчить про узгодженість дій Відповідачів під час участі в Торгах.
- (65) Згідно з інформацією товариства з обмеженою відповідальністю «Науково-виробнича фірма «ВОЛЗ» від 13.09.2018 № 1104, статична IP-адреса 213.160.158.80 у період з 03.05.2016 по 21.05.2018 була виділена товариству з обмеженою відповідальністю «ЛЕГІОН 2015» (ідентифікаційний код юридичної особи 39775097, далі – ТОВ «ЛЕГІОН 2015»), місцезнаходження юридичної особи: 04053, м. Київ, вул. Артема, буд. 49, відповідно до договору про надання телекомунікаційних послуг від 19.05.2015 № 3382, який дійсний на 13.09.2018. Адреса надання послуги: м. Київ, вул. Артема (Січових Стрільців), буд. 49.
- (66) Відповідно до інформації ТОВ «ЛЕГІОН 2015» від 25.06.2020 № 272 (вх. № 8-01/8210 від 26.06.2020), товариство використовує приміщення за адресою: м. Київ, вул. Артема, 49 на правах оренди, що підтверджується відповідними договорами оренди нежитлового приміщення.
- (67) Крім того, повідомлено, що згідно з рішенням Київської міської ради від 03.09.2015 № 944/1808 вулицю Артема перейменовано на вулицю Січових Стрільців, однак ТОВ «ЛЕГІОН 2015» юридичну адресу не перейменовувало, що підтверджується Витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.
- (68) Разом із тим, відповідно до інформації ТОВ «ЛЕГІОН 2015» суборендарем приміщення за адресою: м. Київ, вул. Артема, буд. 49 у ТОВ «ЛЕГІОН 2015» протягом періоду 2017-2019 років було, зокрема, ТОВ «ЕРЛАЙТ», згідно з договором суборенди від 01.12.2015 № 01/12/2015(1), загальною площею 4 квадратних метри для розміщення в ньому офісу. Термін дії договору: з моменту його підписання сторонами і до 30.04.2016. Відповідно до додаткової угоди від 25.04.2016 термін дії договору суборенди від 01.12.2015 № 01/12/2015(1) продовжено до 30.10.2017.
- (69) Враховуючи викладене, наведена вище інформація щодо IP-адрес свідчить про спільне здійснення господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про погодження своєї поведінки Відповідачами під час участі в Торгах.

4.1.5. *Перехід працівників від одного Відповідача до іншого*

- (70) Згідно з інформацією органів Пенсійного фонду України стосовно застрахованих осіб, які перебували у трудових відносинах із Відповідачами за період з 01.06.2017 по 31.08.2019, відбувався перехід працівників між Відповідачами, а саме:

(інформація з обмеженим доступом)

- (71) Крім того, ТОВ «АЛЬФА НТ» у довідці від 03.04.2018 б/н, що міститься в тендерній пропозиції Відповідача, зазначило таку інформацію щодо працівників товариства:

- ОСОБА 3 – заступник директора з комерційних питань;
- ОСОБА 4 – юрисконсульт.

- (72) *(інформація з обмеженим доступом)*

- (73) Отже, перехід працівників з одного підприємства на інше свідчить про спільне здійснення Відповідачами господарської діяльності та сприяє обміну інформацією між ними.

4.2. Спільна підготовка учасників до участі в Торгах

4.2.1. *Обмін інформацією між Відповідачами*

- (74) Відповідно до додатка 5 до тендерної документації Замовника для підтвердження згідно із законодавством відсутності підстав, передбачених пунктами 2, 3, 5, 6 і 8 частини першої та частиною другою статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», у термін, що не перевищує 5 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір, переможець повинен подати замовнику документи, що підтверджують відсутність підстав, визначених частиною першою цієї статті, зокрема, копію антикорупційної програми або копію наказу про призначення уповноваженого з реалізації антикорупційної програми (якщо вартість закупівлі дорівнює або перевищує 20 млн грн).
- (75) Крім того, зазначено, що Учасник-переможець повинен розмістити (завантажити) в електронній системі закупівель всі документи, передбачені додатком 5 до тендерної документації, у термін, що не перевищує 5 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір, у кольоровому сканованому вигляді у форматі Portable Document Format (PDF).
- (76) Разом із тим, відповідно до інформації, яка міститься на вебпорталі «PROZORRO», Учасники з метою участі в Торгах завантажили антикорупційні програми під час подання тендерної пропозиції:
- ТОВ «АЛЬФА НТ» завантажило антикорупційну програму 03.04.2018 о 13:20;
 - ТОВ «ЕРЛАЙТ» - 02.04.2018 о 12:38.
- (77) Водночас преамбула антикорупційної програми ТОВ «АЛЬФА НТ» містить назву конкурента на торгах – ТОВ «ЕРЛАЙТ», а саме: «*Цією Антикорупційною програмою товариство з обмеженою відповідальністю «ЕРЛАЙТ» (далі – Юридична особа) проголошує...*»
- (78) Слід зазначити, що тексти антикорупційних програм ТОВ «АЛЬФА НТ» і ТОВ «ЕРЛАЙТ» є ідентичними.
- (79) Отже, зазначене свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та про взаємну обізнаність стосовно участі один одного в Торгах.

4.2.2. Пропонування одного й того ж товару

- (80) ТОВ «Ерлайт» і ТОВ «Альфа НТ» під час проведення відкритих торгів пропонували в своїх тендерних пропозиціях стрічку гумотканину типу ШР-1000-1000/5-ЕР-200-4-2 ТГ-У5; ШР-1000-1600/4-ЕР-400-4,5-3,5-ТГУ5; ШР-800-800/4-ЕР-200-4-2-ТГУ5 виробництва АТ «Курська фабрика технічних тканин», що розташоване за адресою: Росія, Курська область, м. Курськ, пр. Ленінського комсомолу, 74.
- (81) Відповідно до додатка 2 до тендерної документації Замовника для підтвердження відповідності предмета закупівлі нормативно-технічній документації учасникам закупівлі необхідно надати такі документи:
- дозвіл Держгірпромнагляду України або іншого уповноваженого органу України щодо можливості застосування товару у небезпечних умовах по газу та пилу, дійсний на момент розкриття пропозицій;
 - дилерський договір або лист про представництво тощо, у разі якщо дозвіл не видано безпосередньо учаснику торгів, дійсний на момент розкриття пропозицій;
 - зразок сертифіката органу з оцінки відповідності.
- (82) Разом із тим, на виконання зазначених вимог Замовника Відповідачі надали у складі пропозиції такі документи, видані одними й тими ж органами сертифікації, а саме:

- ТОВ «Альфа НТ»:

Документ	Ким виданий	Дата	Номер
«протокол периодических испытаний» (мовою оригіналу)	Лаборатория ОТК АО «КФТТ»	16.03.2017	40-17
«протокол периодических испытаний» (мовою оригіналу)	Лаборатория ОТК АО «КФТТ»	17.02.2017	32-17
«протокол периодических испытаний» (мовою оригіналу)	Лаборатория ОТК АО «КФТТ»	28.04.2017	50-17
Сертифікат експертизи	ДП «Донецький ЕТЦ»	06.07.2017	028.1.17-UA.TR.088
Дозвіл	ГУ Держпраці у Київській області	23.08.2017	2428.17.32

- ТОВ «Ерлайт»:

Документ	Ким виданий	Дата	Номер
«протокол периодических испытаний» (мовою оригіналу)	Лаборатория ОТК АО «КФТТ»	10.02.2017	16-17
«протокол периодических испытаний» (мовою оригіналу)	Лаборатория ОТК АО «КФТТ»	10.02.2017	29-17
«протокол периодических испытаний» (мовою оригіналу)	Лаборатория ОТК АО «КФТТ»	28.04.2017	50-17
Сертифікат експертизи	ДП «Донецький ЕТЦ»	29.05.2017	015.1.17-UA.TR.088
Дозвіл	ГУ Держпраці у Київській області	16.06.2017	1656.17.32

- (83) З огляду на викладене, пропонування одного й того ж товару одного й того ж виробника свідчить про узгодженість дій Відповідачів під час підготовки до участі в Торгах та обмін інформацією.

4.2.3. Наявність тісної комунікації між Відповідачами

- (84) (інформація з обмеженим доступом)

- (85) Відповідно до інформації ТОВ «Е-Тендер» від 27.08.2018 № 321 (вх. № 8-143/10396 від 30.08.2018) ТОВ «АЛЬФА НТ» під час реєстрації на майданчику зазначило контактну особу *ОСОБА 5* та, зокрема, номер телефону (*інформація з обмеженим доступом*).
- (86) (*інформація з обмеженим доступом*)
- (87) Отже, викладені вище факти наявності телефонних розмов між телефонними номерами, які використовують у своїй господарській діяльності Відповідачі, свідчать про тісну комунікацію та координацію між Відповідачами під час проведення Торгів, а також до та після безпосереднього проведення Аукціону.

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (88) Комітетом було встановлено, що поведінка Відповідачів становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (89) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднаних рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (90) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки пропозицій (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення торгів.
- (91) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, Відповідачі були обізнані про участь кожного з них у Торгах та узгодили між собою спільну поведінку з метою забезпечення перемоги в Торгах.
- (92) Установлені Комітетом факти у своїй сукупності, а саме:
- спільні господарські інтереси, зокрема, взаємозв'язок Відповідачів через фізичних осіб;
 - надання й отримання фінансової допомоги;
 - спільне використання Відповідачами одних і тих самих ІР-адрес під час провадження ними своєї господарської діяльності;
 - перехід працівників від одного Відповідача до іншого;
 - використання однакових ІР-адрес під час підготовки та участі в Торгах;
 - обмін інформацією між Відповідачами та взаємна обізнаність стосовно участі один одного в Торгах;
 - пропонування одного й того ж товару одного й того ж виробника;
 - наявність тісної комунікації між Відповідачами,

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в Торгах, зокрема про обмін між ними інформацією.

- (93) З огляду на зазначене, Відповідачі під час підготовки пропозицій для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель.

- (94) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами Торгів одним з учасників (ТОВ «ЕРЛАЙТ») одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих Торгів.
- (95) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, 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, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

6.1. Заперечення ТОВ «ЕРЛАЙТ»

- (96) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ТОВ «ЕРЛАЙТ» не надало своїх зауважень та заперечень.

6.2. Заперечення ТОВ «АЛЬФА НТ» (ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД»)

- (97) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ТОВ «АЛЬФА НТ» (ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД») не надало своїх зауважень та заперечень.

7. Остаточні висновки Комітету

- (98) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та зауваженнями й запереченнями Відповідачів не спростовується висновок Комітету про те, що дії Відповідачів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів (з публікацією англійською мовою) на закупівлю «Стрічки конвеєрні гумотканинні шахтні», що проводило державне підприємство «Селидіввугілля» за допомогою вебпорталу «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі № UA-2018-03-01-000762-a).
- (99) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафів

- (100) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи 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.
- (101) *(інформація з обмеженим доступом)*
- (102) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Комітету не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

(103) Відповідно до інформації ГУ ДПС у Запорізькій області ТОВ «МАРЛІН ТРЕЙД» декларацію з податку на прибуток та фінансову звітність за 2019 рік до органів податкової служби не надавало.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ЕРЛАЙТ» (ідентифікаційний код юридичної особи 30487486) і товариство з обмеженою відповідальністю «МАРЛІН ТРЕЙД» (ідентифікаційний код юридичної особи 40800660) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів (з публікацією англійською мовою) на закупівлю «Стрічки конвеєрні гумотканинні шахтні», проведених державним підприємством «Селидіввугілля» за допомогою вебпорталу «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі № UA-2018-03-01-000762-a).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ЕРЛАЙТ» штраф у розмірі 13 899 548 (тринадцять мільйонів вісімсот дев'яносто дев'ять тисяч п'ятсот сорок вісім) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «МАРЛІН ТРЕЙД» штраф у розмірі 339 999 (триста тридцять дев'ять тисяч дев'ятсот дев'яносто дев'ять) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова Комітету

О. ПІЩАНСЬКА