



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

12 січня 2023 р.

Київ

№ 27-р

Про перевірку рішення адміністративної колегії  
Західного міжобласного територіального відділення  
Антимонопольного комітету України  
від 22.07.2021 № 63/38-р/к у справі № 63/1-01-12-2020

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши подання державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 21.07.2022 № 8-01/39-пр/143-зв та відповідні матеріали,

### ВСТАНОВИВ:

#### 1. ПРЕДМЕТ ПЕРЕВІРКИ

- (1) Рішення адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія Територіального відділення) від 22.07.2021 № 63/38-р/к у справі № 63/1-01-12-2020 (далі – Рішення № 63/38-р/к).

#### 2. ПІДСТАВИ ДЛЯ ПЕРЕВІРКИ

- (2) Заява товариства з обмеженою відповідальністю «МАХ СІСТЕМС» від 20.09.2021 № 01 (зареєстрована в Комітеті 24.09.2021 за № 8-01/18-пр) про перевірку Рішення № 63/38-р/к (далі – Заява).

#### 3. ЗАЯВНИК

- (3) ТОВ «МАХ СІСТЕМС» (далі – ТОВ «МАХ СІСТЕМС») (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено»), місцезнаходження: «інформація, доступ до якої обмежено».

#### 4. СТОРОНИ У СПРАВІ

- (4) Відповідачами у справі № 63/1-01-12-2020 є:  
- ТОВ «МАХ СІСТЕМС»;  
- товариство з обмеженою відповідальністю «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» (далі – ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП», Товариство) (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено»), місцезнаходження: «інформація, доступ до якої обмежено»).

#### 5. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ З ПЕРЕВІРКИ РІШЕННЯ

- (5) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 06.10.2021 № 08/259-р Заяву ТОВ «МАХ СІСТЕМС» прийнято до розгляду.
- (6) Ухвалою Господарського суду Львівської області від 25.10.2021 відкрито провадження у справі № 914/3042/21 за позовом товариства з обмеженою відповідальністю «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» (інший відповідач у справі № 63/1-01-12-2020) до Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про визнання частково недійсним Рішення № 63/38-р/к.

- (7) Ухвалою Господарського суду Львівської області від 08.11.2021 відкрито провадження у справі № 914/3039/21 за позовом ТОВ «МАХ СИСТЕМС» до Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про визнання частково недійсним Рішення № 63/38-р/к.
- (8) Обставини, які підлягали встановленню в судових справах № 914/3039/21 та № 914/3042/21, мали значення для розгляду Заяви ТОВ «МАХ СИСТЕМС».
- (9) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 18.11.2021 № 05/326-р зупинено розгляд Заяви до завершення розгляду судами справи № 914/3042/21 та справи № 914/3039/21.
- (10) Рішеннями Господарського суду Львівської області від 06.05.2022 у справі № 914/3042/21 та від 08.06.2022 у справі № 914/3039/21 у задоволенні позовних вимог до Територіального відділення відмовлено повністю.
- (11) Розпорядженням державного уповноваженого Комітету від 18.10.2022 № 05/220-р поновлено розгляд Заяви ТОВ «МАХ СИСТЕМС» про перевірку Рішення № 63/38-р/к.
- (12) Державний уповноважений Комітету склав подання від 18.10.2022 № 8-01/18-пр/207-зв про перевірку Рішення № 63/38-р/к.

## **6. РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

- (13) В резолютивній частині Рішення № 63/38-р/к Адміністративна колегія Територіального відділення постановила:
- «1. Визнати дії ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено») та ТОВ «МАХ СИСТЕМС» (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено») щодо узгодження своєї поведінки під час участі в торгах на закупівлю «24950000-8 Спеціалізована хімічна продукція (CPV) (Реагент рідкий протижеледний на основі форміату калію для злітно-посадкових смуг та руліжних доріжок)» (ідентифікатор закупівлі UA-2019-06-13-002906-b) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.*
- 2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції накладити на ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи 37258505) штраф у розмірі 68 000 грн.*
- 3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції накладити на ТОВ «МАХ СИСТЕМС» (ідентифікаційний код юридичної особи 37250878) штраф у розмірі 68 000 грн.»*

## **7. ДОВОДИ ЗАЯВНИКА**

- (14) ТОВ «МАХ СИСТЕМС» у Заяві про перевірку Рішення № 63/38-р/к зазначає, зокрема, таке:
- укладений дилерський договір із ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» від 29.06.2018 № ДМ/2906/2018-02 та договір про закупівлю від 03.09.2019 № 18/03092019 підтверджують лише наявність господарських відносин між ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» та ніяким чином не підтверджують змови між ними для участі в закупівлі;
  - надання фінансової допомоги між ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» відбувалося поза межами закупівлі, що не вплинуло на їх рішення брати участь у закупівлі;
  - невідповідність висновків, викладених у Рішенні 63/38-р/к щодо пов'язаності ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» через спільних працівників,

оскільки Амелічев С.О. був співзасновником ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» та перебував із цим Товариством у трудових відносинах у період з 01.07.2017 по 30.06.2018, тобто задовго до періоду проведення Закупівель (13.06.2019 – 30.07.2019);

- Територіальне відділення в Рішенні № 63/38-р/к не навело доказів, яким чином звільнення Задорожного Анатолія Миколайовича (індивідуальний ідентифікаційний номер «інформація, доступ до якої обмежено») та Чепурка Олександра Івановича (індивідуальний ідентифікаційний номер «інформація, доступ до якої обмежено»), які займали посади пакувальників у ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» з 31.01.2019, та їх працевлаштування в той же день, 31.01.2019, у ТОВ «МАХ СИСТЕМС» на посади пакувальників вплинуло на участь ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» у Закупівлі, яка розпочалася 13.06.2019;

- безпідставність посилання в Рішенні № 63/38-р/к на обрання ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» одного й того ж суб'єкта господарювання (ФОП Примерова О.К.) для здійснення митного оформлення, оскільки за чинним законодавством право вибору надавача послуг належить безпосередньо суб'єкту господарювання;

- висновок Відділення щодо спільного використання Відповідачами ІР-адреси «інформація, доступ до якої обмежено» під час Закупівлі не відповідає дійсності та є безпідставним;

- подання звітів до ДПІ у різні дати не підтверджує обміну інформацією між ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» під час підготовки та участі в Закупівлі.

- (15) Заявник зазначає, що *«Відділенням під час розгляду Справи не досліджено наявність / відсутність узгоджених антиконкурентних дій, виходячи з усієї сукупності обставин і доказів, з'ясованих і досліджених у справі, враховуючи їх вірогідність і взаємозв'язок»*, тому, на думку Заявника, Рішення № 63/38-р/к підлягає скасуванню.
- (16) У зв'язку із цим, Заявник просить прийняти нове рішення у справі № 63/1-01-12-2020, яким припинити провадження у справі № 63/1-01-12-2020.

## 8. ПЕРЕВІРКА РІШЕННЯ

- (17) За результатами перевірки Рішення № 63/38-р/к та аналізу матеріалів Справи встановлено таке.
- (18) Державне підприємство «Міжнародний аеропорт «Львів» імені Данила Галицького» (далі – Замовник) (ідентифікаційний код юридичної особи 33073442) провело закупівлю за предметом «24950000-8 Спеціалізована хімічна продукція (СРВ) (Реагент рідкий протижеледний на основі форміату калію для злітно-посадкових смуг та руліжних доріжок)» у кількості 78 000 л, ідентифікатор закупівлі UA-2019-06-13-002906-b (далі – Торги, Закупівля).
- (19) Інформація про Закупівлю:
- Торги оголошено: 13.06.2019;
  - очікувана вартість: 3 950 000,00 грн;
  - процедура: відкриті торги;
  - дата початку аукціону: 08.07.2019;
  - завершення: 30.07.2019.
- (20) З метою участі в Торгах свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

№	найменування учасника	Початкова ціна пропозиції з ПДВ, грн	Кінцева ціна пропозиції з ПДВ, грн	Результат аукціону
1	ТОВ «МАХ СИСТЕМС»	3 940 560,00	3 940 560,00	Переможець
2	ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП»	3 949 920,00	3 949 920,00	

- (21) Переможцем Торгів визнано ТОВ «МАХ СИСТЕМС», з яким Замовник уклав договір про закупівлю від 30.07.2019 № ОД/2019/0730/4.

- (22) В описово-мотивувальній частині Рішення № 63/38-р/к наведено обставини, які в сукупності повною мірою свідчать про те, що під час участі в Торгах ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (23) Зокрема, доказами вчинення ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» антиконкурентних узгоджених дій під час проведення Торгів є такі обставини:

**1. Пов'язаність Відповідачів спільними господарськими відносинами.**

Між ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» укладено такі договори:

- дилерський договір від 29.06.2018 № ДМ/2906/2018-02;
- договір від 29.01.2019 про надання послуг;
- договір на закупівлю від 03.09.2019 № 18/03092019.

Крім того, протягом 2019 року між ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» здійснювалися операції купівлі-продажу на загальну суму 10 080 984,00 грн із ПДВ. Так, ТОВ «МАХ СИСТЕМС» у 2019 році перерахувало ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» як постачальнику кошти в сумі 8 940 984,00 грн із ПДВ. ТОВ «МАХ СИСТЕМС» у 2019 році отримало від ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» як покупця кошти на суму 1 140 000,00 грн.

**2. Фінансова допомога.**

Територіальне відділення встановило, що протягом 2019 року між Відповідачами перераховувалися кошти у вигляді поворотної фінансової допомоги відповідно до укладених договорів, а саме: згідно з договором від 14.11.2018 № 2/11 про надання поворотної безвідсоткової фінансової допомоги (позики) ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» у 2019 році повернуло ТОВ «МАХ СИСТЕМС» зворотну безвідсоткову фінансову допомогу в сумі 906 000,00 грн.

Крім того, згідно з договором від 13.12.2019 № 2/12 про надання поворотної безвідсоткової фінансової допомоги (позики) ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» надало ТОВ «МАХ СИСТЕМС» зворотну безвідсоткову фінансову допомогу в сумі 197 825,00 грн.

**3. Спільні працівники.**

Відповідно до документів, наданих ТОВ «МАХ СИСТЕМС» у складі своєї тендерної пропозиції для участі в Торгах, одним із засновників цього товариства (із часткою 67,5 відсотків у статутному капіталі) був Амелічев Сергій Олександрович, який з 14.05.2018 був призначений на посаду директора ТОВ «МАХ СИСТЕМС» за сумісництвом та в період з 19.07.2017 до 30.06.2018 обіймав посаду заступника генерального директора ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП».

Територіальне відділення з'ясувало, що з 01.01.2017 до 26.07.2017 Амелічев Сергій Олександрович перебував у складі засновників (учасників) ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» та володів часткою у статутному капіталі товариства в розмірі 30 %.

Крім того, Територіальне відділення встановило, що з 21.11.2017 по 31.01.2019 у трудових відносинах із ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» перебували Задорожний Анатолій Миколайович та Чепурко Олександр Іванович, які одночасно припинили трудові відносини із зазначеним суб'єктом господарювання та з 31.01.2019 розпочали трудові відносини з ТОВ «МАХ СИСТЕМС».

ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» перераховували кошти за здійснення митного оформлення одній і тій самій особі – Прімеровій О.К., хоча на ринку послуг із митного оформлення (у тому числі з реєстрацією в м. Києві) були й інші надавачі послуг.

**4. Використання однакових ІР-адрес.**

Територіальне відділення встановило, що Учасники протягом 2019 року подавали податкову звітність з однієї і тієї ж ІР-адреси «інформація, доступ до якої обмежено».

З'ясовано, що ІР-адреса «інформація, доступ до якої обмежено» закріплена за абонентом ТОВ «Науково-виробниче підприємство «АДІОЗ». За інформацією останнього, 14.05.2018 з

ТОВ «МАХ СІСТЕМС» був укладений договір № 4 оренди нежитлового приміщення за адресою: «інформація, доступ до якої обмежено». Доступ до мережі Інтернет входить у вартість орендної плати приміщень за вказаною адресою. При цьому ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» не є орендарем приміщень за адресою: «інформація, доступ до якої обмежено», водночас протягом 2019 року податкова звітність ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» подавалася також з IP-адреси «інформація, доступ до якої обмежено».

Під час проведення Торгів ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» 08.07.2019 о 12.18 заходили в аукціон з IP-адреси «інформація, доступ до якої обмежено»; із цієї ж IP-адреси 08.07.2019 о 07.03 та о 10.29 ТОВ «МАХ СІСТЕМС» вчиняло дії, пов'язані з поданням тендерної пропозиції на Торги.

#### **5. Подання подібних документів, наданих у тендерних пропозиціях.**

ТОВ «МАХ СІСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» у складі своїх тендерних пропозицій надали однакові документи:

- гарантійні листи, які підтверджують, що продукт відповідає технічним вимогам тендерної документації;

- копію висновку міжнародного випробування центру «SMI Inc» про кваліфікаційні випробування реагенту щодо його відповідності вимогам міжнародного стандарту AMS від 08.07.2016 № 1602-714 та копію висновку про періодичні випробування згідно з AMS від 22.06.2018 № 1803-616, які надало ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП»;

- копію паспорта якості продукції, який видало ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП»;

- копію паспорта безпеки «Runway Guard KF» ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП»;

- інструкцію з використання «Runway Guard KF» ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП»;

- копію сертифіката відповідності на рідину антикригову «Runway Guard KF», який видало ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП»;

- копію висновку державної санітарно-епідеміологічної експертизи на рідину антикригову «Runway Guard KF», який видало ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП».

Надання вищевказаних документів вимагалось тендерною документацією Замовника, відтак ненадання ТОВ «МАХ СІСТЕМС» зазначених документів могло стати підставою для відхилення тендерної пропозиції цього товариства.

Також у своїх пропозиціях обидва Учасники подали документ, який не передбачений вимогами замовника (довідка про те, що види діяльності, яку здійснюють Учасники, не потребують ліцензування).

#### **6. Спільні властивості файлів.**

Аналіз властивостей файлів, завантажених Учасниками до електронної системи закупівель, виявив, що Учасники надали у складі тендерних пропозицій документи (статут, цінова пропозиція, сертифікат відповідності) в однаковому форматі PDF (версії 1.3, 1.4, 1.5), створені за допомогою одного й того ж виробника PDF (однієї і тієї ж моделі сканера), що свідчить про обмін інформацією між ТОВ «МАХ СІСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» на етапі підготовки пропозиції для участі в Закупівлі.

#### **7. Цінові пропозиції.**

У відомостях про учасника ТОВ «МАХ СІСТЕМС» вказало, що є дилером продукції «реагент рідкий портиожеледний на основі форміату калію для злітно-посадкових смуг та руліжних доріжок – «Runway guard KF» (далі – Реагент) згідно з договором від 29.06.2018 № ДМ/2906/2018-2, а ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» є виробником зазначеної продукції.

Умовами вказаного договору, зокрема, передбачено:

- пункт 3.4 – ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» і ТОВ «МАХ СІСТЕМС» можуть надавати один одному усі види фінансової, технічної та організаційної допомоги на взаємно погоджених умовах;

- пункт 5.2 – дилер має право самостійно визначати ціни на товар для покупців, але не нижче цін ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП», встановлених у накладних (Специфікаціях);

- пункт 6.1 – винагорода дилера визначається як різниця між ціною реалізації товару ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ціною ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП».

ТОВ «МАХ СИСТЕМС» запропонувало ціну за 1 л реагенту в розмірі 50,52 грн з ПДВ, що на 0,12 грн нижче за ціну виробника ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП», яка становить 50,64 грн із ПДВ за 1 л.

Учасники під час аукціону не понижували своїх цінових пропозицій.

Крім того, у ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» як у виробника продукції була можливість понизити цінову пропозицію, оскільки товариство реалізовувало реагент ТОВ «МАХ СИСТЕМС» за нижчою ціною, ніж запропонувало на Торги (47,87 грн із ПДВ).

#### **8. Телефонні з'єднання.**

Учасники у складі своїх тендерних пропозицій, в інформації про здійснення зв'язку з юридичною особою зазначили, такі номери телефонів:

- ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» – «інформація, доступ до якої обмежено»;

- ТОВ «МАХ СИСТЕМС» – **«інформація, доступ до якої обмежено».**

Територіальне відділення встановило, що номер телефону **«інформація, доступ до якої обмежено»** належить Амелічеву Сергію Олександровичу (співзасновнику та керівнику ТОВ «МАХ СИСТЕМС»). Між зазначеними номерами телефонів у період з 17.05.2019 по 13.08.2019 (тобто до, під час та після проведення Торгів) зафіксовані з'єднання.

- (24) Отже, під час розслідування у Справі встановлено такі обставини:
- пов'язаність Відповідачів спільними господарськими відносинами, які в тому числі пов'язані з реалізацією ТОВ «МАХ СИСТЕМС» реагенту виробництва ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» на підставі дилерського договору;
  - надання один одному фінансової допомоги;
  - наявність спільних працівників, які, зокрема, працювали за сумісництвом на керівних посадах;
  - використання однакових ІР-адрес для подання податкових звітів та документів для участі в Торгах та входження до аукціону;
  - схожість в оформленні тендерних пропозицій, надання документів, які не вимагалися тендерною документацією Замовника;
  - спільні властивості електронних файлів, завантажених до системи електронних закупівель;
  - необґрунтована поведінка Відповідачів щодо цінових пропозицій;
  - спілкування в телефонному режимі до, під час та після проведення Торгів, які у своїй сукупності свідчать про узгодження Відповідачами своєї поведінки під час участі в Торгах.
- (25) На підставі сукупності встановлених обставин Адміністративна колегія Територіального відділення дійшла обґрунтованого висновку, що дії ТОВ «МАХ СИСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП», які полягають у здійсненні ними узгодженої поведінки під час підготовки та участі в Торгах, є порушенням 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (26) Зазначений висновок адміністративної колегії Територіального відділення підтверджений рішенням Господарського суду Львівської області від 08.06.2022 у справі № 914/3039/21.

#### **9. СПРОСТУВАННЯ ДОВОДІВ ЗАЯВНИКА**

- (27) Доводи ТОВ «МАХ СИСТЕМС», викладені в Заяві про перевірку Рішення № 63/38-р/к, спростовуються сукупністю доказів, які наявні в матеріалах Справи та наведені в Рішенні № 63/38-р/к.

- (28) Крім того, ТОВ «МАХ СІСТЕМС» оскаржувало Рішення № 63/38-р/к у судовому порядку (судова справа № 914/3039/21) і доводи, викладені в Заяві про перевірку Рішення № 63/38-р/к, були предметом розгляду в суді.
- (29) Так, Господарський суд Львівської області в рішенні від 08.06.2022 у справі № 914/3039/21 дійшов, зокрема, такого висновку: *«...позивач не навів суду жодних доказів та обставин, які відповідно до положень статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є підставою для скасування рішень органів Антимонопольного комітету України, господарський суд дійшов висновку про відсутність підстав для задоволення позову ТОВ «МАХ СІСТЕМС».*
- (30) Отже, доводи ТОВ «МАХ СІСТЕМС», викладені в Заяві, не потребують додаткового спростування.

## **10. ПОДАННЯ ЗА РЕЗУЛЬТАТАМИ ПЕРЕВІРКИ**

- (31) За результатами проведеної перевірки підготовлено подання від 18.10.2022 № 8-01/18-пр/207-зв (далі – Подання) про перевірку Рішення № 63/38-р/к, копії якого направлено ТОВ «МАХ СІСТЕМС» (лист від 18.10.2022 № 210-20.6/05-4663), ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» (лист від 18.10.2022 № 210-20.6/03-4662) і Територіальному відділенню (лист від 18.10.2022 № 210-20.6/05-4664).
- (32) ТОВ «МАХ СІСТЕМС», згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515295197, отримало Подання 25.10.2022.
- (33) ТОВ «ДІ АР ЕНЕРДЖИ ГРУП», згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515295200, отримало Подання 21.10.2022.
- (34) Зауважень та/або заперечень від ТОВ «МАХ СІСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРДЖИ ГРУП» на Подання про перевірку Рішення № 63/38-р/к до Комітету не надходило.
- (35) Територіальне відділення на Подання про перевірку Рішення № 63/38-р/к повідомило про відсутність пропозицій та заперечень (вх. Комітету № 63-01/3422 від 22.11.2022).

## **11. ПІДСТАВИ ДЛЯ ЗАЛИШЕННЯ РІШЕННЯ БЕЗ ЗМІН**

- (36) Відповідно до частини першої статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» підставою для зміни, скасування чи визнання недійсним рішення є:
- неповне з'ясування обставин, які мають значення для справи;
  - недоведення обставин, які мають значення для справи і які визнано встановленими;
  - невідповідність висновків, викладених у рішенні, обставинам справи;
  - заборона концентрації відповідно до Закону України «Про санкції»;
  - неправильне застосування норм матеріального чи процесуального права.
- (37) Правомірність Рішення № 63/38-р/к підтверджено рішеннями Господарського суду Львівської області від 06.05.2022 у справі № 914/3042/21 (справа за позовом ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП») та від 08.06.2022 у справі № 914/3039/21 (справа за позовом ТОВ «МАХ СІСТЕМС»), які набрали законної сили.
- (38) Так, Господарський суд Львівської області в рішенні від 08.06.2022 у справі № 914/3039/21 дійшов, зокрема, такого висновку: *«...Західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України у рішенні № 63-38-р/к від 22.07.2021 після проведення аналізу всіх наявних документів доведено обставини, які підтверджують узгодженість поведінки ТОВ Ді Ар Енерджи Груп та ТОВ МАХ СІСТЕМС, яка не відповідає меті та змісту змагальності, з метою забезпечення дотримання якої чинним законодавством і встановлено особливу процедуру проведення торгів».*
- (39) Отже, Адміністративна колегія Територіального відділення прийняла обґрунтоване Рішення № 63/38-р/к про порушення ТОВ «МАХ СІСТЕМС» і ТОВ «ДІ АР ЕНЕРЖИ ГРУП» законодавства про захист економічної конкуренції, 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 торгів (тендерів).

- (40) Комітет встановив, що Рішення № 63-38-р/к прийнято з правильним застосуванням норм матеріального та процесуального права, з повним з'ясуванням та доведенням обставин, які мають значення для справи, а також з відповідністю висновків, викладених у рішенні, обставинам справи.
- (41) Відтак підстави, передбачені статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції», для зміни, скасування чи визнання недійсним рішення адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 22.07.2021 № 63/38-р/к у справі № 63/1-01-12-2020 відсутні.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 57 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 45 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим 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:**

Рішення адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 22.07.2021 № 63/38-р/к у справі № 63/1-01-12-2020 залишити без змін.

В. о. Голови Комітету

Анжеліка КОНОПЛЯНКО