



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

29 березня 2016 р.

Київ

№ 185-р

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення
штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 20-26.13/83-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» (м. Київ, код ЄДРПОУ 37193731) і товариством з обмеженою відповідальністю «У Б С ЛТД» (м. Київ, код ЄДРПОУ 33058654) та подання про попередні висновки Департаменту з питань оскаржень рішень у сфері державних закупівель від 21.01.2016 № 20-26.13/83-15/21-спр,

ВСТАНОВИВ:

Під час розслідування справи № 20-26.13/83-15 та аналізу матеріалів і документів, наявних у Комітеті, встановлено наступне.

Українським державним підприємством поштового зв'язку «Укрпошта» (далі – УДППЗ «Укрпошта», Замовник) у 2014 році були проведені процедури закупівель:

- електронних контрольних-касових апаратів [оголошення про проведення процедури закупівлі № 165040, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 12.09.2014 № 84 (12.09.2014)] (далі – Процедура закупівлі № 1);

- електронних контрольних-касових реєстраторів [оголошення про проведення процедури закупівлі № 171523, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 01.10.2014 № 97 (01.10.2014)] (далі – Процедура закупівлі № 2).

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 23.10.2014 № 38 у Процедурі закупівлі № 1 брали участь два учасники:

- товариство з обмеженою відповідальністю «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» (далі – ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА») (код ЄДРПОУ 37193731) з ціною пропозицією **20 774 400** (двадцять мільйонів сімсот сімдесят чотири тисячі чотириста) грн з ПДВ, ціна за одиницю товару – **5 410** (п'ять тисяч чотириста десять) грн без ПДВ;

- товариство з обмеженою відповідальністю «У Б С ЛТД» (далі – ТОВ «У Б С ЛТД») (код ЄДРПОУ 33058654) з ціною пропозицією **21 840 000** (двадцять один мільйон вісімсот сорок тисяч) грн, ціна за одиницю товару – **5 687,5** (п'ять тисяч шістьсот вісімдесят сім) грн 50 коп. без ПДВ.

Переможцем у Процедурі закупівлі № 1 було визнано ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА», з яким Замовником укладено відповідний договір.

Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 11.11.2014 № 60 у Процедурі закупівлі № 2 брали участь два учасники:

- ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» з ціною пропозицією **15 975 360** (п'ятнадцять мільйонів дев'ятсот сімдесят п'ять тисяч триста шістьдесят) грн з ПДВ, ціна за одиницю товару – **10 320** (десять тисяч триста двадцять) грн без ПДВ;

- ТОВ «У Б С ЛТД» з ціною пропозицією **16 439 760** (шістнадцять мільйонів чотириста тридцять дев'ять тисяч сімсот шістьдесят) грн з ПДВ, ціна за одиницю товару – **10 620** (десять тисяч шістьсот двадцять) грн без ПДВ.

Переможцем у Процедурі закупівлі № 2 було визнано ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА», з яким Замовником укладено відповідний договір.

ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» зареєстровано 02.07.2010 (згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців № 19556763), ідентифікаційний код юридичної особи – 37193731. Місцезнаходження юридичної особи: 01042, м. Київ, провулок Новопечерський, 19/3, корпус 3, кімната 6. Види діяльності за КВЕД: діяльність посередників у торгівлі машинами, промисловим устаткуванням, суднами та літаками (46.14); оптова торгівля комп'ютерами, периферійним устаткуванням і програмним забезпеченням (46.51); оптова торгівля електронним і телекомунікаційним устаткуванням, деталями до нього (46.52); оптова торгівля іншими офісними машинами й устаткуванням (46.66) (основний); оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (46.69); неспеціалізована оптова торгівля (46.90).

Відповідно до Статуту ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» товариство є юридичною особою, має самостійний баланс, відокремлене майно, поточний та інші рахунки в установах банків, печатку зі своєю назвою, штампи, фірмовий бланк, комерційне найменування та інші реквізити.

Отже, ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» є суб'єктом господарювання у значенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

ТОВ «У Б С ЛТД» зареєстровано 04.08.2004 (згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців № 19556715), ідентифікаційний код юридичної особи – 33058654. Місцезнаходження юридичної особи: 01103, м. Київ, Залізничне шосе, 47. Види діяльності за КВЕД: виробництво інших машин і устаткування загального призначення, н. в. і. у. (28.29); оптова торгівля комп'ютерами, периферійним устаткуванням і програмним забезпеченням (46.51); ремонт комп'ютерів і периферійного устаткування (95.11); інші види роздрібною торгівлі поза магазинами (47.99); комп'ютерне програмування (62.01) (основний).

Відповідно до Статуту ТОВ «У Б С ЛТД» товариство є юридичною особою, має самостійний баланс, відокремлене майно, поточний та інші рахунки в установах банків, печатку зі своєю назвою, штампи, фірмовий бланк, комерційне найменування та інші реквізити.

Отже, ТОВ «У Б С ЛТД» є суб'єктом господарювання у значенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Отже, ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у процедурах закупівель, мають діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.

Аналіз документів, які стосуються проведення Процедур закупівель № 1 та № 2, свідчить про узгодженість поведінки ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» (далі разом – Учасники) під час підготовки та участі у Процедурах закупівель № 1 та № 2, що підтверджується наступним.

1. У Процедурі закупівлі № 1 Учасники запропонували до постачання продукцію (електронний контрольно-касовий апарат із внутрішнім модемом передачі даних Datecs

NEON-W) одного виробника (дочірнього підприємства «КОМПАНІЯ «ATLAS» (з 100% іноземним капіталом) (код ЄДРПОУ 22911050) (далі – ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS»)).

До Державного реєстру реєстраторів розрахункових операцій зазначений касовий апарат внесено на підставі заяви ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА».

У Процедурі закупівлі № 2 Учасники запропонували до постачання продукцію (електронний контрольно-касовий реєстратор із внутрішнім модемом передачі даних Datecs FP-T88) одного виробника (ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS»)).

До Державного реєстру реєстраторів розрахункових операцій зазначений реєстратор також внесено на підставі заяви ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА».

Отже, на обидві процедури закупівлі Учасниками запропоновано товар, реєстрацію якого було проведено переможцем Процедур закупівель № 1 та № 2 – ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА».

2. За результатами проведення Процедури закупівлі № 1 між Замовником та ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» 17.11.2014 укладено договір про закупівлю № 185 на постачання **3200** електронних контрольно-касових апаратів із внутрішнім модемом передачі даних Datecs NEON-W на суму **20 774 400** (двадцять мільйонів сімсот сімдесят чотири тисячі чотириста) грн з ПДВ, ціна за одиницю товару – **5 410** (п'ять тисяч чотириста десять) грн без ПДВ.

Відповідно до протоколу проведення переговорів між УДППЗ «Укрпошта» та ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» від 23.12.2015 № 1 та додаткової угоди № 1 до договору від 17.11.2014 № 185 сума договору була зменшена на **829 440** (вісімсот двадцять дев'ять тисяч чотириста сорок) грн, у зв'язку з чим сума договору становила **19 944 960** (дев'ятнадцять мільйонів дев'ятсот сорок чотири тисячі дев'ятсот шістьдесят) грн з ПДВ. При цьому ціна за одиницю товару становила **5 194** (п'ять тисяч сто дев'яносто чотири) грн без ПДВ.

Разом з цим, відповідно до договору поставки від 01.12.2014 № 221, укладеного між ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» і ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА», останнє придбало зазначені вище касові апарати за ціною **15 076 562,98** (п'ятнадцять мільйонів сімдесят шість тисяч п'ятсот шістьдесят дві) грн 98 коп. з ПДВ, а саме: 789 шт. з ціною за одиницю – 3 922,73 грн без ПДВ та 2411 шт. з ціною за одиницю – 3 927,32 грн без ПДВ, тобто із середньою ціною за один касовий апарат – 3 926,2 грн без ПДВ.

Отже, різниця між закупівельною ціною касових апаратів з ПДВ та ціною їх реалізації Замовнику з ПДВ становить **4 868 397,02** (чотири мільйони вісімсот шістьдесят вісім тисяч триста дев'яносто сім) грн 2 коп.

При цьому різниця між закупівельною ціною одного касового апарату без ПДВ та ціною його реалізації без ПДВ у ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» становить **1267,82** грн, або **32,3** відсотка.

*У той же час, за інформацією, наданою ТОВ «У Б С ЛТД», ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» визначило для ТОВ «У Б С ЛТД» закупівельну ціну на один касовий апарат – **6 319,44** грн з ПДВ (**5 266,2** грн без ПДВ).*

*При цьому різниця між закупівельною ціною касового апарату без ПДВ та ціною його реалізації без ПДВ у ТОВ «У Б С ЛТД» становить **421,3** грн, або **8** відсотків.*

*У цілому різниця між закупівельними цінами касового апарату для ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» становить **1340** грн, або **34,1** відсотка.*

За результатами проведення Процедури закупівлі № 2 між Замовником і ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» 16.12.2014 укладено договір про закупівлю № 16/12 на постачання **1290** електронних контрольно-касових реєстраторів із внутрішнім модемом передачі даних Datecs FP-T88 на суму **15 975 360** (п'ятнадцять мільйонів дев'ятсот сімдесят

п'ять тисяч триста шістдесят) грн з ПДВ, ціна за одиницю товару – **10 320** (десять тисяч триста двадцять) грн без ПДВ.

Відповідно до протоколу проведення переговорів між УДППЗ «Укрпошта» і ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» від 23.12.2015 № 2 та додаткової угоди № 1 до договору від 16.12.2014 № 16/12 сума договору була зменшена на **638 550** (шістсот тридцять вісім тисяч п'ятсот п'ятдесят) грн, у зв'язку з чим сума договору становила **15 336 810** (п'ятнадцять мільйонів триста тридцять шість тисяч вісімсот десять) грн з ПДВ. При цьому ціна за одиницю товару становила **9 907,5** (дев'ять тисяч дев'ятсот сім) грн 50 коп. без ПДВ.

Разом з цим, відповідно до договору поставки від 01.12.2014 № 221, укладеного між ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» і ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА», останнє придбало зазначені вище касові реєстратори за **13 797 649,08** (тринадцять мільйонів сімсот дев'яносто сім тисяч шістсот сорок дев'ять) грн 8 коп. з ПДВ, з ціною за одиницю – **8 913,21** грн без ПДВ.

Отже, різниця між закупівельною ціною касових реєстраторів з ПДВ та ціною їх реалізації Замовнику з ПДВ становить **1 539 160,92** (один мільйон п'ятсот тридцять дев'ять тисяч сто шістдесят) грн 92 коп.

При цьому різниця між закупівельною ціною одного касового реєстратора без ПДВ та ціною його реалізації без ПДВ у ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» становить **994,29** грн, або **11,1** відсотка.

*У той же час, за інформацією, наданою ТОВ «У Б С ЛТД», ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» визначило для ТОВ «У Б С ЛТД» закупівельну ціну на один касовий реєстратор **11 800** грн з ПДВ (**9 833,4** грн без ПДВ).*

*При цьому різниця між закупівельною ціною касового реєстратора без ПДВ та ціною його реалізації без ПДВ у ТОВ «У Б С ЛТД» становить **786,7** грн, або **8** відсотків.*

*У цілому різниця між закупівельними цінами касового реєстратора для ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» становить **920,2** грн, або **10,3** відсотка.*

Інформація про співвідношення цін Учасників та різниця між цінами наведена в додатку 1 до рішення.

Отже, закупівельна ціна предмета закупівлі щодо Процедур закупівель № 1 та № 2, яка була встановлена виробником для ТОВ «У Б С ЛТД», дозволяла конкурувати ТОВ «У Б С ЛТД» з ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» та встановити таку ціну предмету закупівлі своєї цінової пропозиції, за умови відсутності антиконкурентних узгоджених дій між Учасниками, яка могла бути акцептована Замовником як найкраща.

Однак ТОВ «У Б С ЛТД» відповідно до заздалегідь визначених учасниками ролей подало неконкурентну пропозицію конкурсних торгів для участі у Процедурах закупівель № 1 та № 2, що підтверджується, крім зазначеного, наведеними нижче обставинами.

ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» (виробник), яке пов'язане з ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» відносинами контролю, своїх пропозицій на участь у Процедурах закупівель № 1 та № 2 не подавало, а отже, Замовник був обмежений у виборі лише цінами Учасників, які були завідомо вищими, ніж у виробника.

Так, згідно зі Статутом ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» учасником цього товариства є компанія з обмеженою відповідальністю «СИСТЕМ ГРУП ІНТЕРНЕСІОНЛ ЛІМІТЕД» («SYSTEM GROUP INTERNATIONAL LIMITED»), юридична особа за законодавством Сполученого Королівства Великобританії та Північної Ірландії, реєстраційний № 5838755, зареєстрована за адресою: Шепет Маркет 8, оф. 9, Мейфер Лондон W1J7JY, Сполучене Королівство Великобританії та Північної Ірландії, з часткою у статутному капіталі 100 відсотків.

Відповідно до Статуту ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» учасником цього підприємства є компанія з обмеженою відповідальністю «СИСТЕМ ГРУП ІНТЕРНЕСІОНЛ ЛІМІТЕД» [(«SYSTEM GROUP INTERNATIONAL LIMITED»), юридична особа за законодавством

Сполученого Королівства Великобританії та Північної Ірландії, реєстраційний № 5838755, зареєстрована за адресою: Шепет Маркет 8, оф. 9, Мейфер Лондон W1J7JY, Сполучене Королівство Великобританії та Північної Ірландії] з часткою у статутному капіталі 100 відсотків.

При цьому ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» знаходяться за однією адресою, мають однакові контактні телефони та електронну пошту.

Одночасно з цим, головним бухгалтером ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» (основне місце роботи) і ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» (за сумісництвом) є Науменко С.Г.

Згідно з інформацією наданою ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» Науменко С.Г., функціональними обов'язками якої є забезпечення ведення бухгалтерського обліку, складання звітності, контроль за дотриманням порядку оформлення первинних і бухгалтерських документів, розрахунків і платіжних зобов'язань тощо, була залучена до складання документів пропозиції конкурсних торгів під час участі у Процедурах закупівель №1 та № 2.

При цьому податкові накладні ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS», згідно з якими ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» були реалізовані касові апарати та касові реєстратори, були складені Науменко С.Г.

Виходячи з наведеного, вказаний зв'язок між ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» і ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» міг забезпечити обізнаність Учасників про ціни їх пропозицій.

Відповідно до матеріалів справи, очікувана вартість предмета закупівлі у Процедурі закупівлі № 1 (електронний контрольно-касовий апарат із внутрішнім модемом передачі даних Datecs NEON-W) була визначена Замовником на підставі листа ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» від 05.09.2014 б/н.

Очікувана вартість предмета закупівлі у Процедурі закупівлі № 2 (електронний контрольно-касовий реєстратор із внутрішнім модемом передачі даних Datecs FP-T88) була визначена Замовником на підставі листів ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» від 04.09.2014 б/н та ТОВ «ІКС-Маркет» від 05.09.2014 № 91/1-09/14.

Отже, ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» заздалегідь могло забезпечити реалізацію товару у Процедурах закупівель № 1 та № 2 за завищеними цінами, уникаючи можливості визнання Замовником Процедур закупівель № 1 та № 2 такими, що не відбулися відповідно до абзацу другого частини другої статті 30 Закону України «Про здійснення державних закупівель», згідно з якою замовник має право визнати торги такими, що не відбулися, у разі якщо ціна найбільш вигідної пропозиції конкурсних торгів перевищує суму, передбачену замовником на фінансування закупівлі.

3. За результатами аналізу отриманої від Учасників та АТ «УКРСИББАНК» інформації стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» в АТ «УКРСИББАНК» встановлено, що між ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» існували сталі ділові та господарські відносини як до проведення Процедур закупівель № 1 та № 2, так і під час та після їх проведення, зокрема, у вигляді взаємних розрахунків, інформація про які наведена нижче:

Платник	Отримувач	Дата пере-рахування	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	ТОВ «У Б С ЛТД»	08.07.2014	600 000	Зворотна фінансова допомога (безпроцентна позика) згідно з договором від 07.07.2014 № 121
ТОВ «СИСТЕМ ГРУП	ТОВ «У Б С ЛТД»	21.10.2014	245 000	Зворотна фінансова допомога (безпроцентна

УКРАЇНА»				позика) згідно з договором від 20.10.2014
ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	ТОВ «У Б С ЛТД»	06.11.2014	400 000	Зворотна фінансова допомога (безпроцентна позика) згідно з договором від 06.11.2014

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ТОВ «У Б С ЛТД»	ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	09.07.2014	50 000	Повернення зворотної фінансової допомоги (частково)
ТОВ «У Б С ЛТД»	ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	16.07.2014	200 000	Повернення зворотної фінансової допомоги (частково)
ТОВ «У Б С ЛТД»	ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	25.07.2014	350 000	Повернення зворотної фінансової допомоги (кінцевий розрахунок)
ТОВ «У Б С ЛТД»	ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	20.11.2014	245 000	Повернення зворотної фінансової допомоги
ТОВ «У Б С ЛТД»	ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	24.12.2014	400 000	Повернення зворотної фінансової допомоги

Відповідно до пункту 3 розділу 3 документації конкурсних торгів Процедури закупівлі № 1 (із змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів УДППЗ «Укрпошта» від 06.10.2014 № 22) учасники цієї процедури закупівлі мали надати забезпечення пропозиції конкурсних торгів у вигляді застави, шляхом перерахування коштів у сумі 625 000 грн на розрахунковий рахунок Замовника в АТ «Ощадбанк».

ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» надало забезпечення пропозиції конкурсних торгів шляхом перерахування коштів у сумі 625 000 грн на рахунок УДППЗ «Укрпошта» згідно з платіжним дорученням від 21.10.2014 № 1395918115.

ТОВ «У Б С ЛТД» надало забезпечення пропозиції конкурсних торгів шляхом перерахування коштів у сумі 625 000 грн на рахунок УДППЗ «Укрпошта» згідно з платіжним дорученням від 22.10.2014 № 606. При цьому для надання забезпечення були використані кошти в сумі 245 000 грн, отримані 21.10.2014 від ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» як зворотна фінансова допомога згідно з договором безпроцентної позики від 20.10.2014 б/н, укладеним між ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД».

Разом з тим, 19.11.2014 УДППЗ «Укрпошта» повернуло Учасникам забезпечення пропозиції конкурсних торгів по 625 000 грн на їх рахунки в АТ «УКРСИББАНК». При цьому 20.11.2014 ТОВ «У Б С ЛТД» перерахувало кошти в сумі 245 000 грн на рахунок ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА».

Відповідно до пункту 3 розділу 3 документації конкурсних торгів Процедури закупівлі № 2 (із змінами, затвердженими протокольним рішенням комітету з конкурсних торгів УДППЗ «Укрпошта» від 06.10.2014 № 23) учасники цієї процедури закупівлі мали надати забезпечення пропозиції конкурсних торгів у вигляді застави, шляхом перерахування коштів у сумі 400 000 грн на розрахунковий рахунок Замовника в АТ «Ощадбанк».

ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» надало забезпечення пропозиції конкурсних торгів шляхом перерахування коштів у сумі 400 000 грн на рахунок УДППЗ «Укрпошта» згідно з платіжним дорученням від 07.11.2014 № 1400277735.

ТОВ «У Б С ЛТД» надало забезпечення пропозиції конкурсних торгів шляхом перерахування коштів у сумі 400 000 грн на рахунок УДППЗ «Укрпошта» згідно з платіжним

дорученням від 07.11.2014 № 640. При цьому для надання забезпечення були використані кошти в сумі 400 000 грн, отримані 06.11.2014 від ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» як зворотна фінансова допомога згідно з договором безпроцентної позики від 06.11.2014 б/н, укладеним між ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД».

Разом з тим, 23.12.2014 УДППЗ «Укрпошта» повернуло Учасникам забезпечення пропозиції конкурсних торгів по 400 000 грн на їх рахунки в АТ «УКРСИББАНК». При цьому 24.12.2014 ТОВ «У Б С ЛТД» перерахувало кошти в сумі 400 000 грн на рахунок ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА».

За умови наявності конкуренції між Учасниками під час їх участі у Процедурах закупівель № 1 та № 2 ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» утрималося б від перерахування фінансової допомоги ТОВ «У Б С ЛТД» та в будь-якому разі діяло б самостійно, убезпечивши себе від ризиків, пов'язаних з неотриманням перемоги у Процедурах закупівель № 1 та № 2 і, як наслідок, державних коштів.

Однак Учасники, поєднані спільною метою щодо реалізації продукції ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» за завищеними цінами, узгоджено здійснювали підготовку до участі у Процедурах закупівель № 1 та № 2, що підтверджується, зокрема, і внесенням забезпечення пропозиції конкурсних торгів ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» на користь ТОВ «У Б С ЛТД» через надання фінансової допомоги.

4. Учасники у складі пропозицій конкурсних торгів у Процедурах закупівель № 1 та № 2 подавали документи, які були видані (оформлені) в один день:

4.1. Учасники в Процедурах закупівель № 1 та № 2 надавали копії договорів, укладених між ними та ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» на продаж, технічне обслуговування і ремонт реєстраторів розрахункових операцій виробництва ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS»:

- ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» надало копію договору від 13.06.2014 № 02;
- ТОВ «У Б С ЛТД» надало копію договору від 01.06.2014 № 02.

При цьому пунктом 2.3 вказаних договорів встановлено, що ціна та порядок розрахунків визначаються додатком до договору, але Учасники не надали копій додатків до вказаних договорів, а замість них у Процедурах закупівель № 1 та № 2 Учасники надавали листи ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» про неможливість надання додатку до договору з однаковою датою (10.11.2014) та з послідовними вихідними номерами:

- ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» – лист від 10.11.2014 № 02/01/127-1;
- ТОВ «У Б С ЛТД» – лист від 10.11.2014 № 01/01/127-2.

4.2. У Процедурі закупівлі № 1 нотаріальне посвідчення копій сертифікатів відповідності, які були надані Учасниками, було здійснене в один день (21.10.2014).

4.3. У Процедурі закупівлі № 2 Учасники надали копії сертифікатів відповідності на запропоновану продукцію, які були завірені в один день (29.10.2014) в одного приватного нотаріуса Київського міського нотаріального округу Кісліциної Ю.В. з послідовними реєстраційними номерами 1330 та 1331.

4.4. У Процедурі закупівлі № 1 Учасники подавали довідки, видані Департаментом інформаційно-аналітичного забезпечення Міністерства внутрішніх справ України, про те, що керівники та посадові особи Учасників не притягалися до кримінальної відповідальності, з однаковою датою та майже послідовними номерами:

- ТОВ «У Б С ЛТД» надало довідку № 114-07102014/00999 від 08.10.2014;
- ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» надало довідки № 116-07102014/00999 від 08.10.2014 та № 120-07102014/00999 від 08.10.2014.

4.5. Учасники подавали довідки, видані ДПП у Печерському районі Головного управління Міндоходів у м. Києві (далі – ДПП) про відсутність заборгованості з податків і зборів, з однаковою вихідною датою:

Учасник	Процедура закупівлі № 1. Дата та номер довідки	Процедура закупівлі № 2. Дата та номер довідки
ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	17.10.2014 № 7718/56-55-25-02	05.11.2014 № 8434/26-55-25-02
ТОВ «У Б С ЛТД»	17.10.2014 № 7703/26-55-25-02	05.11.2014 № 8442/26-55-25-02

4.6. Учасники в Процедурі закупівлі № 1 подавали довідки з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення, видані Головним управлінням юстиції у м. Києві від однієї дати за послідовними вихідними номерами:

- ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» надало довідки від 07.10.2014 № 63558 (вих. № 08-18459/ЄДРО від 07.10.2014) та від 07.10.2014 № 63559 (вих. № 08-18458/ЄДРО від 07.10.2014);

- ТОВ «У Б С ЛТД» надало довідку від 07.10.2014 № 63560 (вих. № 08-18457/ЄДРО від 07.10.2014).

Отже, погоджену поведінку Учасників також підтверджує синхронність дій у часі, яка, зважаючи на її системність, не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасникам для підготовки пропозицій конкурсних торгів надається строк не менше ніж двадцять робочих днів.

5. У Процедурах закупівель № 1 та № 2 Учасники у складі своїх пропозицій конкурсних торгів подавали документи, які були отримані однією особою:

5.1. Учасники подавали довідки з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство, видані Головним управлінням юстиції у м. Києві (далі – Управління):

Учасник	Процедура закупівлі № 1. Дата формування, номер довідки та вих. Управління	Процедура закупівлі № 2. Дата формування, номер довідки та вих. Управління
ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	03.10.2014 № 292981 від 03.10.2014 № 32858/10-38	21.10.2014 № 297422 від 21.10.2014 № 35132/10-38
ТОВ «У Б С ЛТД»	29.09.2014 № 291404 від 29.09.2014 № 32213/10-38	28.10.2014 № 299261 від 28.10.2014 № 36244/10-38

Управління листом від 12.05.2015 № 10548/0/11-15/10 (вх. № 9-20/4173 від 19.05.2015) надало копії заяв Учасників на отримання довідок, довіреностей на осіб, уповноважених подавати заяви та отримувати довідки, а також копії довідок з позначкою про їх отримання, згідно з якими зазначені довідки для ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» отримувала Акімова Д.В. на підставі довіреностей, виданих керівниками ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД».

Згідно з листом ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» від 25.05.2015 № 02/01/150 Акімова Д.В. є працівником цього товариства, займала посаду молодшого юрисконсульта та була залучена до збору документів, які подавалися у складі пропозицій конкурсних торгів ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА».

5.2. Учасники подавали довідки, видані ДПІ у Печерському районі Головного управління Міндоходів у м. Києві (далі – ДПІ), про відсутність заборгованості з податків і зборів, з однаковою вихідною датою:

Учасник	Процедура закупівлі № 1. Дата та номер довідки	Процедура закупівлі № 2. Дата та номер довідки
ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	17.10.2014 № 7718/56-55-25-02	05.11.2014 № 8434/26-55-25-02
ТОВ «У Б С ЛТД»	17.10.2014 № 7703/26-55-25-02	05.11.2014 № 8442/26-55-25-02

ДПІ листом від 19.06.2015 № 6152/10/26-55-23-01 (вх. № 11-20/5297 від 22.06.2015) надало копії заяв Учасників на отримання довідок, довіреностей на осіб, уповноважених подавати заяви та отримувати довідки, а також копії сторінок журналу видачі довідок, згідно з якими зазначені довідки для ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» отримувала Акімова Д.В. на підставі довіреностей, виданих керівниками ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД».

Як було зазначено вище, Акімова Д.В. займала посаду молодшого юрисконсульта у ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» та була залучена до збору документів, які подавалися у складі пропозицій конкурсних торгів ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА».

5.3. Учасники подавали довідки з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення, видані Головним управлінням юстиції у м. Києві (далі – Управління):

Учасник	Процедура закупівлі № 1. Дата формування, номер довідки та вих. Управління	Процедура закупівлі № 2. Дата формування, номер довідки та вих. Управління
ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	07.10.2014 № 63558 від 07.10.2014 № 08-18459/ЄДРО 07.10.2014 № 63559 від 07.10.2014 № 08-18458/ЄДРО	27.10.2014 № 66219 від 27.10.2014 № 08-20917/ЄДРО 27.10.2014 № 66221 від 27.10.2014 № 08-20915/ЄДРО
ТОВ «У Б С ЛТД»	07.10.2014 № 63560 від 07.10.2014 № 08-18457/ЄДРО	31.10.2014 № 67071 від 31.10.2014 № 08-21370/ЄДРО

Управління листом від 14.05.2015 № 08-10548/0/11-15 (вх. № 9-20/4175 від 19.05.2015) повідомило, що вказані довідки отримані представником, який поставив підпис у журналі про реєстрацію запитів та видачу витягів з Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні правопорушення. При цьому Управління також надало копії відповідних сторінок журналу видачі довідок з відображенням підписів осіб, які отримували довідки. Навпроти довідок, які видавались ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» та ТОВ «У Б С ЛТД», поставлено однаковий підпис, що свідчить про отримання вказаних довідок однією особою.

Отже, наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку Учасників до участі в Процедурах закупівель № 1 та № 2.

Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на стадії підготовки своїх пропозицій конкурсних торгів Учасники були обізнані щодо пропозицій конкурсних торгів один одного, що дозволило Учасникам забезпечити перемогу у Процедурах закупівель № 1 та № 2 ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА».

Узгодивши свої дії під час підготовки та участі у Процедурах закупівель № 1 і № 2, ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Замовником Процедур закупівель № 1 та № 2.

Держава та суспільство загалом зацікавлені в тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.

Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання повинні сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, тендерів.

Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.

Отже, встановленими у справі обставинами у їх сукупності доведено, що ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі у процедурах закупівель Українського державного підприємства поштового зв'язку «Укрпошта»:

- електронних контрольно-касових апаратів [оголошення про проведення процедури закупівлі № 165040, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 12.09.2014 № 84 (12.09.2014)];

- електронних контрольно-касових реєстраторів [оголошення про проведення процедури закупівлі № 171523, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 01.10.2014 № 97 (01.10.2014)],

що є порушеннями, передбаченими пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), 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) (зі змінами), ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» і ТОВ «У Б С ЛТД» були надіслані листи з копіями подання про попередні висновки за результатами збирання та аналізу доказів у справі № 20-26.13/83-15 (далі – Подання про попередні висновки).

Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303504397664 ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» отримало 27.01.2016 лист Комітету від 22.01.2016 № 20-26.13/06-631 з копією Подання про попередні висновки.

Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303504397672 ТОВ «У Б С ЛТД» отримало 01.02.2016 лист Комітету від 22.01.2016 № 20-26.13/06-632 з копією Подання про попередні висновки.

Листом від 05.02.2016 № 02/05/33 (вх. № 8-01/1056 від 05.02.2016) ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» надало заперечення щодо висновків та пропозицій, викладених у Поданні про попередні висновки. Проте зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні про попередні висновки.

Листом від 10.02.2016 № 01/02/2016 (вх. № 8-01/1240 від 11.02.2016) ТОВ «У Б С ЛТД» надало заперечення щодо висновків та пропозицій, викладених у Поданні про попередні висновки. Проте зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні про попередні висновки.

Зокрема, у запереченні ТОВ «У Б С ЛТД» стосовно надання Учасниками під час участі у Процедурах закупівель № 1 і № 2 у складі пропозицій конкурсних торгів документів,

які були отримані однією особою, зазначило, що «...чинним законодавством не встановлена заборона на використання учасниками торгів послуг третіх осіб без порушення умов участі у конкурсі, послуги яких передбачають отримання довідок у компетентних органах для подання на тендер».

Наведене спростовується матеріалами справи. Так, у відповідь на питання 9 вимоги Комітету від 27.04.2015 № 20-29.3/06-4370 щодо надання інформації про залучення ТОВ «У Б С ЛТД» третіх осіб до підготовки та збору документів, які надавалися у складі пропозиції конкурсних торгів під час участі у Процедурах закупівель № 1 і № 2, ТОВ «У Б С ЛТД» листом від 13.05.2015 № 05/05/2015 повідомило: «ТОВ «У Б С ЛТД», у тому числі і працівниками Підприємства не залучались треті особи суб'єкти господарювання (тобто фізичні особи-підприємці), що не є працівниками нашого підприємства, до підготовки та/або збору документів (пропозиції конкурсних торгів, довідок та інших документів, що були отримані від органів державної влади, інших суб'єктів господарювання тощо). Підприємство не зберігає інформацію щодо залучення інших третіх осіб і тому не може підтвердити їх залучення».

Законодавством не заборонено учасникам процедур закупівель залучати третіх осіб для підготовки та отримання документів, які надаються у складі пропозицій конкурсних торгів. Однак у цьому випадку надання Учасниками у складі своїх пропозицій конкурсних торгів документів, які були отримані однією особою, свідчить про погоджену поведінку та спільну підготовку Учасників до участі у Процедурах закупівель № 1 і № 2.

Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Розмір доходу (виручки) від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2015 рік становить:

- у ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» – 259 643 000 (двісті п'ятдесят дев'ять мільйонів шістсот сорок три тисячі) грн (інформація надана листом ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» від 02.03.2016 № 02/05/57 (вх. № 8-01/2132 від 09.03.2016);

- у ТОВ «У Б С ЛТД» – 11 560 518 (одинадцять мільйонів п'ятсот шістдесят тисяч п'ятсот вісімнадцять) грн (інформація надана листом ТОВ «У Б С ЛТД» від 03.03.2016 № 01/03/2016 (вх. № 8-01/2229 від 09.03.2016).

При визначенні розміру штрафу враховано:

- порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» Комітетом виявлено вперше;

- порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «У Б С ЛТД» Комітетом виявлено вперше.

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 (Правила розгляду справ), 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) (зі змінами), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» (м. Київ, код ЄДРПОУ 37193731) і товариства з обмеженою відповідальністю

«У Б С ЛТД» (м. Київ, код ЄДРПОУ 33058654) порушенням, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю Українським державним підприємством поштового зв'язку «Укрпошта» електронних контрольно-касових апаратів [оголошення про проведення процедури закупівлі № 165040, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 12.09.2014 № 84 (12.09.2014)].

2. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» штраф у розмірі 21 840 000 (двадцять один мільйон вісімсот сорок тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «У Б С ЛТД» штраф у розмірі 1 156 051 (один мільйон сто п'ятдесят шість тисяч п'ятдесят одна) гривня.

4. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» (м. Київ, код ЄДРПОУ 37193731) і товариства з обмеженою відповідальністю «У Б С ЛТД» (м. Київ, код ЄДРПОУ 33058654) порушенням, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю Українським державним підприємством поштового зв'язку «Укрпошта» електронних контрольно-касових реєстраторів [оголошення про проведення процедури закупівлі № 171523, оприлюднене на веб-порталі Уповноваженого органу, бюлетень від 01.10.2014 № 97 (01.10.2014)].

5. За порушення, зазначене в пункті 4 цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» штраф у розмірі 16 439 760 (шістнадцять мільйонів чотириста тридцять дев'ять тисяч сімсот шістьдесят) гривень.

6. За порушення, зазначене в пункті 4 цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «У Б С ЛТД» штраф у розмірі 1 156 051 (один мільйон сто п'ятдесят шість тисяч п'ятдесят одна) гривня.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

Відповідно до частини восьмої 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 документ, що підтверджує сплату штрафу.

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

Додаток 1
до рішення Антимонопольного комітету
України від 29.03.2016 № 185-р

№ з/п	1	2	3	4	5	6	7	8
	Ціна за одиницю товару без ПДВ, за якою ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» реалізувало товар ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	Ціна за одиницю товару без ПДВ, запропонована ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» на торгах	Різниця між закупівельною ціною та ціною товару на торгах у ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА»	Ціна за одиницю товару без ПДВ, встановлена ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» після проведення переговорів з УДППЗ «Укрпошта»	Різниця між закупівельною ціною та ціною на товар у ТОВ «СИСТЕМ ГРУП УКРАЇНА» після проведення переговорів з УДППЗ «Укрпошта»	Відпускна ціна за одиницю товару без ПДВ, запропонована ДП «КОМПАНІЯ «ATLAS» для ТОВ «У Б С ЛТД»	Ціна за одиницю товару без ПДВ, запропонована ТОВ «У Б С ЛТД» на торгах	Різниця між закупівельною ціною та ціною товару на торгах у ТОВ «У Б С ЛТД»
Процедура закупівлі № 1 (3 200 касових апаратів)	3 926,2 грн (середня ціна)	5 410 грн	1483,8 грн (37,79 %)	5 194 грн	1267,82 грн (32,3 %)	5 266,2 грн	5 687,5 грн	421,3 грн (8 %)
Процедура закупівлі № 2 (1 290 касових реєстраторів)	8 913,21 грн	10 320 грн	1406,79 (15,78 %)	9 907,5 грн	994,29 грн (11,1 %)	9 833,4 грн	10 620 грн	786,7 грн (8 %)