



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

25 жовтня 2018 р.

Київ

№ 592-р

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції
та накладення штрафу

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 20-26.13/19-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Укрпостач – Нафтотрейд» (м. Луцьк, ідентифікаційний код 32964009) і товариством з обмеженою відповідальністю «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» (м. Київ, ідентифікаційний код 38092255) та подання Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції від 01.02.2018 № 20-26.13/19-15/36-спр/кі,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконтрентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю за кодом 19.20.2 – паливо рідинне та газ; оливи мастильні (світлі ПММ для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС) [оголошення № 240017 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 103/1 (846/1) від 30.12.2013], проведених державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом».

2. СТОРОНИ

- (2) Відповідачами у Справі (далі – **Відповідачі**) є такі суб'єкти господарювання:
- (3) товариство з обмеженою відповідальністю «Укрпостач – Нафтотрейд» (далі – ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд») (вул. Кременецька, 38, м. Луцьк, 43000, ідентифікаційний код юридичної особи 32964009);
- (4) як вбачається з відомостей щодо ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», які містяться в ЄДР, основним видом діяльності товариства є оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами (код КВЕД 46.71);
- (5) товариство з обмеженою відповідальністю «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» (далі – ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ») (вул. Новокосятинівська, 18, м. Київ, 04080, ідентифікаційний код юридичної особи 38092255);

- (6) як вбачається з відомостей щодо ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», які містяться в ЄДР, основним видом діяльності товариства є оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами (код КВЕД 46.71);
- (7) відповідно до здійснення 28.03.2018 державної реєстрації змін до установчих документів юридичної особи (запис № 10691050023030528) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» змінило назву на товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЕНС ТРЕЙД».
- (8) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (9) В Антимонопольному комітеті України здійснюється контроль за дотриманням вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення закупівлі палива рідинного.
- (10) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 11 лютого 2015 року № 12/27-р розпочато розгляд справи № 20-26.13/19-15 за ознаками вчинення ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» 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 торгів на закупівлю за кодом 19.20.2 – паливо рідинне та газ; оливи мастильні (світлі ПММ для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС) [оголошення № 240017 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 103/1 (846/1) від 30.12.2013], проведених державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом».
- (11) Листом Комітету від 20.02.2018 № 143-29/07-2138 копія витягу з подання з попередніми висновками від 01.02.2018 № 20-26.13/19-15/36-спр/кі у справі № 20-26.13/19-15 була надіслана ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ».
- (12) На зазначене подання ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» листом від 20.03.2018 № 9 (вх. № 8-01/254-кі від 22.03.2018) надало Комітету свої заперечення.
- (13) Листом Комітету від 20.02.2018 № 143-29/07-2139 копія витягу з подання з попередніми висновками від 01.02.2018 № 20-26.13/19-15/36-спр/кі у справі № 20-26.13/19-15 була надіслана ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд».
- (14) На зазначене подання ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» листами від 15.03.2018 № 18 і від 22.10.2018 № 30 надало Комітету свої заперечення.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (15) Державне підприємство «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (далі – замовник, ДП «НАЕК «Енергоатом») (ідентифікаційний код 24584661, місцезнаходження: вул. Ветрова, 3, м. Київ, 01032) проводило відкриті торги на закупівлю за кодом 19.20.2 – паливо рідинне та газ; оливи мастильні (світлі ПММ для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС) (у кількості (1 672,488 т) [оголошення № 240017 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 103/1 (846/1) від 30.12.2013] (далі – Торги).

- (16) Місце поставки товарів: Рівненське відділення ВП «Складське господарство»: 34400, Україна, Рівненська обл., м. Кузнецовськ; Хмельницьке відділення ВП «Складське господарство»: 30100, Україна, Хмельницька обл., м. Нетішин; Южноукраїнське відділення ВП «Складське господарство»: 55000, Україна, Миколаївська обл., м. Южноукраїнськ; Запорізьке відділення ВП «Складське господарство»: 71504, Україна, Запорізька обл., м. Енергодар.
- (17) Строк поставки товарів: відповідно до графіка поставок, наведеного в додатку № 1 до документації конкурсних торгів Замовника (протягом квітня – вересня 2014 року).
- (18) Строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 12.02.2014 до 11.00. Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 12.02.2014 о 13.30.
- (19) Згідно з протоколом розкриття пропозицій конкурсних торгів № 3770 від 12.02.2014 на участь у відкритих торгах свої пропозиції конкурсних торгів 12.02.2014 подали два учасники:
- ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд»;
- ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ».
- (20) Ціна кожної пропозиції конкурсних торгів становила:

Номер і дата реєстрації замовником пропозиції конкурсних торгів	Найменування учасника процедури закупівлі	Ціна пропозиції
1/3770 12.02.2014	ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд»	36 387 869,28 грн у т.ч. ПДВ
2/3770 12.02.2014	ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ»	35 468 951,19 грн у т.ч. ПДВ

- (21) Відхилених пропозицій конкурсних торгів не було, до оцінки допущені обидва учасники.
- (22) За результатами оцінки пропозицій замовником 26 лютого 2014 року акцептовано пропозицію ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», з яким 28 березня 2014 року укладено договір № 53-129-01-14-00067 на суму 24 427 541,14 грн.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (23) Під час розгляду справи № 20-26.13/19-15 та аналізу отриманих Комітетом матеріалів під час її розгляду встановлено наступне.
- (24) Аналіз змісту пропозицій Торгів свідчить про узгодження (координацію) ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» своїх дій під час підготовки і проведення Торгів, що підтверджується наступним.

5.1. ЗВ'ЯЗОК ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» З ТОВ «УКРПОСТАЧ – НАФТОТРЕЙД»

- (25) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», а також інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (з офіційного сайту Міністерства юстиції України: usr.minjust.gov.ua), зокрема, **на дату подання Відповідачами своїх пропозицій – на 12.02.2014:**

- (26) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» листом від 11.11.2016 № 25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016), ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» пов'язане відносинами контролю (схема відносин контролю наведена в додатку 1 до цього рішення), зокрема, з (інформація з обмеженим доступом).
- (27) (Інформація з обмеженим доступом).
- (28) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» листом від 05.01.2016 № 3 (вх. № 8-20/170 від 11.01.2016), ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» входить до групи (інформація з обмеженим доступом) (схема відносин контролю наведена в додатку 2 до цього рішення).
- (29) (Інформація з обмеженим доступом).
- (30) (Інформація з обмеженим доступом).
- (31) Отже, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» пов'язане відносинами контролю, зокрема, з (інформація з обмеженим доступом).
- (32) (Інформація з обмеженим доступом).
- (33) При цьому ТОВ «ЗОЛОТЕК», ТОВ «УКРПОСТАЧ – НАФТОТРЕЙД», ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ», ТОВ «ВЕСТ ОЙЛ ГРУП» зареєстровані за однією адресою: 43010, Волинська обл., м. Луцьк, вул. Кременецька, 38.
- (34) Отже, діями щодо реєстрації одного з відповідачів ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» та пов'язаними з ним суб'єктами господарювання за однією адресою із суб'єктами господарювання, пов'язаними з іншим відповідачем – ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», з огляду на сукупність доказів у Справі, були створені умови для обміну інформацією між Відповідачами та координації їх поведінки, в тому числі й під час участі в Торгах.

Спільні працівники

- (35) У своєму листі від 09.12.2014 № 170 (вх. № 8-20/10248 від 15.12.2014) ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» надало дані щодо працівників, які залучалися до підготовки інформації для участі в Торгах, а саме:

П.І.Б (прізвище, ім'я, по батькові вказати повністю)	Посада	Виконувані роботи для підготовки Пропозиції (підготовка та/або отримання (збір) документів тощо)	Дата (число, місяць, рік) працевлаштування	Дата (число, місяць, рік) звільнення
Особа 1.	Директор	Підписання документів	28.12.2010	-
Особа 2	Фахівець зі збуту	Представництво за довіреністю	10.04.2013	03.03.2014
Особа 3	Фахівець зі збуту	Витяг з ЄРП, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство	01.09.2011	03.03.2014

- (36) Листом від 04.01.2017 № 101/10 (вх. № 8-20/196 від 10.01.2017) ДП НАЕК «Енергоатом» надало копію довіреності від 22.12.2013 № 422, видану від імені ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», якою Особа 2 уповноважується, зокрема, представляти інтереси ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» перед ДП НАЕК «Енергоатом» з питань здійснення ним закупівлі продуктів нафтоперероблення.
- (37) За інформацією, наданою Луцькою об'єднаною державною податковою інспекцією ГУ ДФС у Волинській області листом від 01.07.2016 № 9422/10/03-18-13-01 (вх. № 11-20/6256 від 07.07.2016) та Державною податковою інспекцією в Оболонському районі Головного управління ДФС у м. Києві листом від 29.06.2016 № 8036/10/26-54-08-01-50 (вх. № 11-20/6070 від 02.07.2016), ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», зокрема, на дату подання своєї пропозиції на Торги було пов'язане трудовими відносинами, крім інших, з такими особами: Особа 3, Особа 2, Особа 4.
- (38) Листом від 05.08.2016 № 3997/10/03-20-13-01-08 (вх. № 11-20/7347 від 08.08.2016) Головне управління ДФС у Волинській області надало таку інформацію:
- (39) І. Особа 4, протягом I кварталу 2014 року був пов'язаний трудовими відносинами з ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» (ідентифікаційний код 37821544), ТОВ «Сетерус» (ідентифікаційний код 37403355) і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», а саме:

Повна назва роботодавця, ідентифікаційний код	Дата призначення на посаду	Дата звільнення з посади
ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд»		03.03.2014
ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ»	02.01.2014	12.03.2015
ТОВ «Сетерус»		01.02.2014
ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ»	14.03.2014	

- (40) **Отже, на дату подання Відповідачами своїх пропозицій (12.02.2014) Особа 4 одночасно був пов'язаний трудовими відносинами, зокрема, з ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» входять до групи ВЕСТ ОІЛ ГРУП ХОЛДІНГ Б.В., схема відносин контролю яких наведена в додатку 2 до цього рішення).**
- (41) **При цьому під час підготовки пропозицій (оголошення про проведення Торгів було оприлюднено 30.12.2013) Особа 4 був одночасно пов'язаний трудовими відносинами, зокрема, з ТОВ «Сетерус» (ідентифікаційний код 37403355) (колишнє ТОВ «Пром-Газ-Інвест», ідентифікаційний код 37403355), ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» входять до групи (інформація з обмеженим доступом)).**
- (42) ІІ. Особа 3 (ідентифікаційний номер Особи 3) протягом I кварталу 2014 року була одночасно пов'язана трудовими відносинами, зокрема, з ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» (ідентифікаційний код 32964009) і ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» (ідентифікаційний код 37821544) (ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» входять до групи (інформація з обмеженим доступом), схема відносин контролю яких наведена в додатку 2 до цього рішення), одночасно була

пов'язана трудовими відносинами з ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ», а саме:

Повна назва роботодавця, ідентифікаційний код	Дата призначення на посаду	Дата звільнення з посади
ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» (ідентифікаційний код 32964009)		03.03.2014
ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» (ідентифікаційний код 37821544)	02.01.2014	
ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» (ідентифікаційний код 38092255)	14.03.2014	

- (43) **Отже, на дату подання Відповідачами своїх пропозицій (12.02.2014) Особа 3 одночасно була пов'язана трудовими відносинами, зокрема, з ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ», яке разом з ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» входить до групи (інформація з обмеженим доступом).**
- (44) Отже, одночасне перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах з одним із відповідачів – ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» та із суб'єктами господарювання, пов'язаними з іншим відповідачем – ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», а також перехід працівників від одного відповідача до іншого, в тому числі й працівника, залученого до підготовки документів для участі в Торгах, створює умови для обміну інформацією між Відповідачами.

Спільне доменне ім'я

- (45) Листом від 24.01.2017 № 715/10/03-18-08-19 (вх. № 11-20/861 від 27.01.2017) Луцька об'єднана державна податкова інспекція ГУ ДФС у Волинській області надала інформацію щодо переліку адрес електронних поштових скриньок, з яких ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ», ТОВ «ДУКАТ», ТОВ «ВЕСТ ОЙЛ ГРУП», ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», ТОВ «ЗОЛОТЕК» протягом періоду **з 01.01.2013 по 31.03.2014** надсилали на поштові скриньки Луцької об'єднаної державної податкової інспекції ГУ ДФС у Волинській області звітність.
- (46) Відповідно до цієї інформації всі зазначені суб'єкти господарювання надсилали податкову звітність з електронних поштових скриньок, в яких використовується доменне ім'я **wog.ua**, а саме:
- Назва 1@wog.ua використовувало ТОВ «ДУКАТ»;
 - Назва 1@wog.ua використовувало ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд»;
 - Назва 1@wog.ua використовувало ТОВ «ВЕСТ ОЙЛ ГРУП»;
 - Назва 1@wog.ua (до 30.04.2013 включно), Назва 2@wog.ua (з 26.06.2013) та інші електронні поштові скриньки з доменним ім'ям wog.ua (похідні від Назва 1@wog.ua), використовувало ТОВ «ЗОЛОТЕК»;
 - Назва 1@wog.ua (до 19.11.2013 включно), Назва 3@wog.ua (з 26.11.2013) використовувало ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ».
- (47) Листом від 05.04.2017 № 2992/9126-15-08-06-19 (вх. № 11-20/3535 від 13.04.2017) Головне управління ДФС у м. Києві надало інформацію щодо переліку адрес електронних поштових скриньок, з яких ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» протягом періоду **з 01.01.2013 по 31.03.2014** надсилало на поштові скриньки податкових органів звітність.
- (48) Відповідно до цієї інформації ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» надсилало податкову звітність з електронної поштової скриньки, в якій використовується доменне ім'я **wog.ua**, а саме: Назва 4@wog.ua.

- (49) **Використання Відповідачами у своїх електронних адресах доменного імені wog.ua свідчить про єдність інтересів Відповідачів.**
- (50) При цьому надсилання податкової звітності ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» та суб'єктами господарювання, пов'язаними з іншим відповідачем – ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», з однієї електронної поштової скриньки Назва 1@wog.ua, свідчить про спільне ведення господарської діяльності та тісний взаємозв'язок.

Спільні господарські інтереси Відповідачів

- (51) Листом від 01.04.2016 № 127 (вх. № 8-20/415-кі від 04.04.2016) ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» надало інформацію щодо руху грошових коштів за банківськими рахунками (інформація з обмеженим доступом). Відповідно до цієї інформації встановлено наявність господарських відносин між ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» і ТОВ «Золотек» (ідентифікаційний код 37425075). Так, починаючи з 23.01.2014, ТОВ «Золотек» здійснювало з ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» розрахунки за нафтопродукти згідно з договором (інформація з обмеженим доступом), зокрема:
- (інформація з обмеженим доступом)
- (52) Відповідно до договору (інформація з обмеженим доступом).
- (53) Листом від 01.04.2016 № 127 (вх. № 8-20/415-кі від 04.04.2016) ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» надало інформацію щодо руху грошових коштів за банківськими рахунками (інформація з обмеженим доступом). Відповідно до цієї інформації встановлено, що ТОВ «Золотек» (ідентифікаційний код 37425075), зокрема, під час підготовки та участі в Торгах надавало (інформація з обмеженим доступом), а саме:
- (інформація з обмеженим доступом)
- (54) Листом від 05.01.2016 № 3 (вх. № 8-20/170 від 11.01.2016) і від 15.11.2016 № 1089 (вх. № 8-20/1218-кі ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ») надало інформацію стосовно осіб, від яких отримувало (інформація з обмеженим доступом).
- (55) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» листом від 01.2016 № 3 (вх. № 8-20/170 від 11.01.2016) надало інформацію про рух грошових коштів за банківськими рахунками, за результатами аналізу якої встановлено, що ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» протягом, зокрема, січня-лютого 2014 року безпосередньо здійснювало розрахунки з ТОВ «ПРОМ-ГАЗ-ІНВЕСТ» (ідентифікаційний код 37403355) за нафтопродукти, отримані згідно з договором комісії № 2/12 від 05.10.2012.
- (56) Листом від 11.11.2016 № 5-25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016) ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» надало інформацію щодо всіх осіб, які протягом останніх п'яти років (тобто протягом 2012 – 2016 років) надавали (інформація з обмеженим доступом).
- (57) Виходячи з наведеного, як зазначило саме ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» у своєму листі від 11.11.2016 № 5-25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016), у ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» (інформація з обмеженим доступом).
- (58) Листом від 11.11.2016 № 5-25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016) ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» надало інформацію щодо всіх осіб, які отримували (інформація з обмеженим доступом).

- (59) **Враховуючи володіння (інформація з обмеженим доступом) часткою у статутному фонді ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» 100 відсотків, а також володіння (інформація з обмеженим доступом) часткою у статутному фонді ТОВ «ЗОЛОТЕК» 100 відсотків, належність ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» і ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» до групи (інформація з обмеженим доступом) (схеми відносин контролю наведені в додатках 1 і 2 до цього рішення), зазначені дві групи були пов'язані між собою фінансовими відносинами, зокрема поворотною фінансовою допомогою.**
- (60) 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.
- (61) 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.
- (62) 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.
- (63) 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.
- (64) 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.
- (65) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (66) 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.
- (67) **Наведене свідчить про єдність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.**

ПРОПОНУВАННЯ ОДНАКОВОГО ТОВАРУ

- (68) У своїх пропозиціях ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» зазначили такі ціни (грн без ПДВ) за одну тонну відповідного нафтопродукту (далі за текстом нафтопродукти – паливо дизельне, бензини А-92, А-95):

№	Найменування товару, тип та марка	ДСТУ	ВП АЕС	Кількість	Термін постачання	Ціна за од. вим. (без ПДВ) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ»	Ціна за од. вим. (без ПДВ) ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд»
1	Дизельне паливо	ДСТУ 4840:2007	ВП ЗАЕС	469,11	Протягом 45 календарних днів від дати укладання договору	11 400,00	11 600,00
2	Бензин А-95	ДСТУ 4839:2007	ВП ЗАЕС	25,44	Протягом 30 календарних днів від дати укладання договору	13 850,00	13 900,00
3	Дизельне паливо	ДСТУ 3868-99,	ВП РАЕС	306,651	120 тонн - квітень 2014,	11 400,00	11 600,00
		ДСТУ 4840:2007			120 тонн - червень 2014,		
					66,651 тонни - серпень 2014		
4	Дизельне паливо Л-0,05-62	ДСТУ 3868-99	ВП РАЕС	23,636	Червень 2014	11 400,00	11 600,00
5	Бензин А-95	ДСТУ 4839:2007	ВП РАЕС	123,978	Червень 2014	13 850,00	13 900,00
6	Дизельне паливо	ДСТУ 4840:2007	ВП ХАЕС	149,594	75 тонн - протягом 45 днів від дати укладання договору, 74,594 тонни - червень 2014 року	11 400,00	11 600,00
7	Дизельне паливо зимове	ДСТУ 4840:2007	ВП ХАЕС	171,6	Протягом 30 календарних днів від дати укладання договору	11 400,00	11 600,00
8	Бензин А-95	ДСТУ 4839:2007	ВП ХАЕС	86,744	Протягом 60 календарних днів від дати укладання договору	13 850,00	13 900,00
9	Дизельне паливо літнє	ДСТУ 4840:2007	ВП ЮУАЕС	68,23	Квітень 2014 року	11 400,00	11 600,00
10	Дизельне паливо зимове	ДСТУ 4840:2007	ВП ЮУАЕС	343,77	Протягом 30 календарних днів від дати укладання договору	11 400,00	11 600,00
11	Бензин А-95	ДСТУ 4839:2007	ВП ЮУАЕС	221,789	Протягом 45 календарних днів від дати укладання договору	13 850,00	13 900,00
12	Бензин А-92	ДСТУ 4839:2007	ВП ЗАЕС	11,6	Вересень 2014	12 175,00	13 100,00
13	Бензин А-92	ДСТУ 4839:2007	ВП РАЕС	174,819	60 тонн - квітень 2014,	12 175,00	13 100,00
					114,819 тонни - червень 2014		

14	Бензин А-92	ДСТУ 4839:2007	ВП ХАЕС	131,43	65 тонн - протягом 45 днів від дати укладання договору, 66,430 тонни- червень 2014 року	12 175,00	13 100,00
15	Бензин А-92	ДСТУ 4839:2007	ВП ЮУАЕС	153,88	Протягом 45 календарних днів від дати укладання договору	12 175,00	13 100,00

- (69) Відповідно до наведеної інформації, всі ціни ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» є вищими за ціни ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ».
- (70) Крім того, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» у своїх пропозиціях усе дизельне паливо (незалежно від якості) пропонували за однаковою ціною: 11 400,00 грн/т та 11 600,00 грн/т відповідно.
- (71) Відповідачі пропонували на Торги продукцію одного й того ж виробника – ПАТ «Укртатнафта». Так, у своїх пропозиціях ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», відповідно до вимог документації конкурсних Торгів, навели інформацію щодо постачання нафтопродуктів виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА».
- (72) Договори постачання (копії яких надані у складі пропозицій ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ») з виробником продукції ПАТ «Укртатнафта» Учасниками укладені в один день – 01.11.2013 з послідовними номерами:
- ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» – № 2229/2/2118;
- ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» – № 2228/2/2118.
- (73) Листом від 05.01.2016 № 3 (вх. № 8-20/170 від 11.01.2016) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» надало пояснення щодо причин, підстав, мотивів тощо включення Підприємством до пропозиції, поданої на процедуру закупівлі, нафтопродуктів саме такого виробника, а не інших еквівалентів предмета закупівлі, а саме: «До пропозиції конкурсних торгів ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» було подано нафтопродукти вітчизняного виробництва, так як дане паливо є дешевим».
- (74) Зокрема, договорами постачання від 01.11.2013 № 2229/2/2118, укладеним ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» з ПАТ «Укртатнафта» (поданим ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» у складі своєї пропозиції), і від 01.11.2013 № 2228/2/2118, укладеним ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» з ПАТ «Укртатнафта» (поданим ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» у складі своєї пропозиції), встановлено: «Для здійснення поставки Товара по даному Договору Сторони перед кожної поставкою погоджують в порядку, передбаченому п. 3.2 – 3.9 даного Договору, наступні суттєві умови: найменування, кількість, якість Товара, ... ціну Товара» (мовою оригіналу). Так, згідно з підпунктом 3.2 зазначеного договору, покупець надає постачальнику заявку на постачання, в якій, зокрема, зазначає назву і кількість товару. Відповідно до підпункту 3.3 цього договору постачальник, у разі наявності можливості постачання, виставляє покупцю відповідний рахунок.
- (75) Отже, договорами постачання від 01.11.2013 № 2229/2/2118 і № 2228/2/2118 не визначалися конкретні види нафтопродуктів, їх ціни та обсяги постачання.

- (76) У листі від 15.12.2014 № 352/1 (вх. № 8-20/10390 від 19.12.2014) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зазначило: «ТзОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ»... надав копію договору з виробником товару, що був визначений в тендерній документації...
- (77) Цей договір гарантував можливість поставки нафтопродуктів у разі акцепту тендерної пропозиції ТзОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», які могли б безперебійно постачатись Замовнику».
- (78) Разом з тим у договорах поставки від 01.11.2013 № 2229/2/2118 (ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд») і № 2228/2/2118 (ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ») не зазначено переліку нафтопродуктів, що мали б постачатися за цими договорами.
- (79) У своєму листі від 05.07.2016 № 54/1-23 ПАТ «УКРТАТНАФТА» зазначило, що (інформація з обмеженим доступом).
- (80) Також ПАТ «УКРТАТНАФТА» повідомило, що (інформація з обмеженим доступом).
- (81) У своєму листі від 05.07.2016 № 54/1-23 ПАТ «УКРТАТНАФТА» надало інформацію стосовно(інформація з обмеженим доступом).
- (82) Більш того, за інформацією ПАТ «УКРТАТНАФТА» (лист від 05.07.2016 № 54/1-23), (інформація з обмеженим доступом).
- (83) Отже, Відповідачі у своїх пропозиціях навели інформацію про паливо, яке на час оприлюднення оголошення про проведення Торгів (інформація з обмеженим доступом).
- (84) Зазначене також підтверджує, що у Відповідачів були відсутні вихідні дані для формування пропозиції конкурсних торгів щодо постачання замовнику нафтопродуктів виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА».
- (85) При цьому ні ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», ні ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не мали б змоги поставити Замовнику паливо дизельне за ДСТУ 3868-99 виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА».
- (86) Вищенаведене свідчить про узгодженість дій ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд».

ЗАВИЩЕННЯ ЦІНОВИХ ПРОПОЗИЦІЙ

- (87) За інформацією ПАТ «УКРТАТНАФТА» (лист від 16.05.2016 № 54/л-18), відпускні ціни на нафтопродукти зазначеного товариства становили:
- (88) **На 12.02.2014** (дату подання ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» своїх пропозицій на Торги).

I. Відпускні ціни на бензин авто 92-Євро виду II класу С становили:

- (89) (Інформація з обмеженим доступом).
- (90) (Інформація з обмеженим доступом);
- (91) (Інформація з обмеженим доступом).
- (92) **Отже, розмір ціни** (інформація з обмеженим доступом), **за якою ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» пропонувало замовнику цей нафтопродукт, є вищою за**

максимальну ціну ПАТ «УКРТАТНАФТА» (інформація з обмеженим доступом) на (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну, або на 14 відсотків, що становить (інформація з обмеженим доступом) за 471,729 т (які в цілому закуповував замовник).

- (93) **Одночасно розмір ціни (інформація з обмеженим доступом), за якою ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» пропонувало замовнику цей нафтопродукт, є вищою за максимальну ціну ПАТ «УКРТАТНАФТА» (інформація з обмеженим доступом) на (інформація з обмеженим доступом), або на 22 відсотки, що становить (інформація з обмеженим доступом) за 471,729 т (які в цілому закуповував замовник).**

II. Відпускні ціни на бензин авто 95-Євро виду II класу D становили:

- (94) (Інформація з обмеженим доступом);
- (95) (Інформація з обмеженим доступом);
- (96) (Інформація з обмеженим доступом);
- (97) (Інформація з обмеженим доступом);
- (98) (Інформація з обмеженим доступом).
- (99) **Отже, розмір ціни (інформація з обмеженим доступом), за якою ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» пропонувало замовнику цей нафтопродукт, є вищою навіть за максимальну ціну ПАТ «УКРТАТНАФТА» (інформація з обмеженим доступом) на (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну, або на 27 відсотків, що становить (інформація з обмеженим доступом) за 457,951 т (які в цілому закуповував замовник).**
- (100) **Одночасно розмір ціни 13 900,00 грн/т без ПДВ, за якою ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» пропонувало замовнику цей нафтопродукт, є вищою за максимальну ціну ПАТ «УКРТАТНАФТА» (інформація з обмеженим доступом) на (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну, або на (інформація з обмеженим доступом) відсотків, що становить (інформація з обмеженим доступом) за 457,951 т (які в цілому закуповував замовник).**
- (101) Протягом січня – березня 2014 року ПАТ «УКРТАТНАФТА» не здійснювало реалізації дизельного палива підвищеної якості.
- (102) **Отже, переможець Торгів ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» подало свою пропозицію за вищими цінами, ніж за умови постачання замовнику нафтопродуктів виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА», договір з яким подало у своїй пропозиції конкурсних торгів.**
- (103) **При цьому ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» подало свою пропозицію за всіма позиціями за цінами ще вищими, ніж ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», та вищими за умови постачання замовнику нафтопродуктів виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА», договір з яким подало у своїй пропозиції конкурсних торгів.**
- (104) Крім того, як зазначило ПАТ «УКРТАТНАФТА» у своєму листі від 05.07.2016 № 54/1-23, (інформація з обмеженим доступом).

- (105) **За таких обставин у ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» були відсутні вихідні дані для розрахунку цінових пропозицій.**
- (106) Отже, зазначені дії Відповідачів з підготовки пропозицій характеризуються однотипністю поведінки, яка не може бути пояснена об'єктивними обставинами.
- (107) Більш того, як зазначалося вище, за інформацією ПАТ «УКРТАТНАФТА» (лист від 05.07.2016 № 54/1-23), ПАТ «УКРТАТНАФТА» (інформація з обмеженим доступом).
- (108) Зазначене також підтверджує, що у ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» були відсутні вихідні дані для формування пропозиції конкурсних торгів щодо постачання замовнику нафтопродуктів виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА».
- (109) При цьому ні ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», ні ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не мали б змоги поставити Замовнику паливо дизельне за ДСТУ 3868-99 виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА».
- (110) Оскільки ціна предмета закупівлі є єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій (пункт перший розділу V «Оцінка пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця» документації конкурсних торгів), то зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в Торгах.
- (111) **Натомість ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» подали свої пропозиції за завищеними цінами.**
- (112) **Отже, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» були впевнені в результатах Торгів.**
- (113) При цьому ПАТ «УКРТАТНАФТА» у період, зокрема, із січня 2014 року по вересень 2014 року не реалізовувало дизельне паливо за ДСТУ 3868-99. Отже, ні ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», ні ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» не могли поставити дизельне паливо за ДСТУ 3868-99 замовнику за договорами, укладеними з ПАТ «УКРТАТНАФТА».
- (114) Тобто, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» не мали на меті постачання Замовнику нафтопродуктів за якомога нижчою ціною (зокрема виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА»), договір з яким Відповідачі подали у складі своїх пропозицій), що було б запорукою перемоги в Торгах.
- (115) **Оскільки ціни «УКРТАТНАФТА» є значно нижчими за ціни, зазначені Відповідачами у своїх пропозиціях, то ні ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», ні ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» не вживали заходів щодо надання своїх пропозицій за якомога нижчими цінами.**
- (116) **За таких обставин ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» не були зацікавлені в наданні якомога нижчої цінової пропозиції внаслідок узгодження своїх пропозицій.**
- (117) За інформацією ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» (наданою листом вх. № 8-20/10248 від 15.12.2014), зазначений Учасник у 2014 році не здійснював реалізації нафтопродуктів. За поясненнями ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», зазначене спричинено тим, що з об'єктивних причин не були укладені договори на постачання з покупцями, проте жодних підтверджувальних документів (щодо

розірвання укладених договорів, пропозицій щодо укладання нових договорів тощо) ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» не надало.

- (118) Так, згідно з інформацією, наданою ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» листом від 11.11.2016 № 5-25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016), (інформація з обмеженим доступом).
- (119) Остання дата реалізації дизельного палива ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» – (інформація з обмеженим доступом).
- (120) Отже, після цієї дати ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» не здійснювало реалізації нафтопродуктів.
- (121) Остання максимальна ціна на дизельне паливо, що було реалізоване ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», становила (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну.
- (122) У той же час **мінімальна** ціна, за якою ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» пропонувало такий продукт на Торгах, становила **11 600,00** грн/т без ПДВ, що на **15 відсотків більше** за **максимальну** ціну ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» на дизельне паливо під час останньої його реалізації.
- (123) За інформацією експертів ринку, середня **роздрібна** ціна дизельного палива марки «Євро» на 11.02.2014 (тобто напередодні подання Учасниками на Торги своїх пропозицій) становила **10,30** грн/л з ПДВ (що за умови щільності дизельного палива 0,81 кг/л становить близько **9 974,03** грн/т без ПДВ).
- (124) Отже, ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» завищило свою цінову пропозицію, зокрема на дизельне паливо, як мінімум, на **1 625,97** грн/т, або на **16,3 відсотка**. Зважаючи на те, що роздрібні ціни на нафтопродукти є вищими за оптові, то цінова пропозиція ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» могла б бути ще дешевшою.
- (125) За умови дотримання Відповідачами під час підготовки та участі в Торгах справжньої конкуренції, ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» намагалися б подати свої пропозиції якомога дешевшими, оскільки чим менша ціна предмета закупівлі, тим більше вірогідність в учасника отримати перемогу на торгах.
- (126) Подання, зокрема, ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» завищеної цінової пропозиції є наслідком погодження Відповідачами поведінки (насамперед цінової) під час підготовки та участі в Торгах.
- (127) У листі від 15.12.2014 № 352/1 (вх. № 8-20/10390 від 19.12.2014) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зазначило: «...прогнозована ціна на Бензин А-95 (ДСТУ 4839:2007) становила 16 620 грн/т з ПДВ зі строками поставки на червень 2014 р. При цьому в червні 2014 р. середня ціна на нафтопродукти в крупному опті України (відповідно до бюлетеня Секретаріату Експертно-Аналітичної групи) становила на А-95 18 236 грн/т з ПДВ».
- (128) Крім цього, у листі від 15.12.2014 № 352/1 (вх. № 8-20/10390 від 19.12.2014) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» повідомило: «Ціна на дизельне паливо в тендерній пропозиції становила 13 800 грн/т з ПДВ зі строками поставки на червень 2014 р. В цей період середня ціна на дизельне паливо в крупному опті згідно Бюлетеня становила 15 792 грн/т. Відповідно аналогічна ситуація і по бензину А-92 – 15 620 грн/т з ПДВ, згідно Бюлетеня – 18 612 грн/т з ПДВ». Також ТОВ «ВОГ

АЕРО ДЖЕТ» зазначило: «...умови поставки по даному договору DDP (доставка до складу), тобто в ціновій пропозиції включені всі витрати, в тому числі на доставку».

- (129) Відповідно до інформації з копії витягу з Інформаційного бюлетеня № 267 (18), надісланої ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» листом від 15.12.2014 № 352/1 (вх. № 8-20/10390 від 19.12.2014), датою створення цього бюлетеня є 23.06.2014. Отже, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не могло володіти інформацією щодо цін на нафтопродукти на червень 2014 року (тобто на дату постачання предмету закупівлі) на момент підготовки своєї пропозиції на Торги (строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 12.02.2014 до 11.00).
- (130) Відсутність, зокрема, у ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» інформації щодо цін на нафтопродукти на червень 2014 року підтверджується і тим фактом, що ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» ініціювало розірвання із замовником договору поставки від 28 березня 2014 року № 53-129-01-14-00067.
- (131) Так, листом від 03.12.2014 № 340 ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» звернулося до замовника з проханням розірвати, зокрема, договір поставки від 28 березня 2014 року № 53-129-01-14-00067 у зв'язку з виникненням обставин непереборної сили, що підтверджується висновками Волинської торгово-промислової палати № 19-22/01-3/186 від 29.04.2014 і № 19-22/01-3/201 від 08.05.2014.
- (132) Відповідно до угоди про розірвання договору поставки від 28 березня 2014 року № 53-129-01-14-00067 від 23.01.2015, укладеної між ДП «НАЕК «Енергоатом», в особі відокремленого підрозділу «Автокомплект», і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», сторони дійшли згоди про розірвання договору [лист ДП «НАЕК «Енергоатом» від 18.11.2016 № 16806/04 (вх. № 8-20/11362 від 23.11.2016)].
- (133) При цьому додатковою угодою № 1 від 30.04.2014 до договору поставки від 28 березня 2014 року № 53-129-01-14-00067 сторони звільнилися від відповідальності за порушення строків поставки продукції з 29.04.2014 у зв'язку з виникненням обставин непереборної сили.
- (134) **Зазначене підтверджує відсутність у ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» інформації про розмір майбутніх цін, зокрема, на червень 2014 року.**
- (135) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» у своєму листі від 15.12.2014 № 352/1 (вх. № 8-20/10390 від 19.12.2014) надало інформацію щодо вичерпного переліку суб'єктів господарювання, в яких товариство планувало придбати товари, що були предметом закупівлі на Торгах, а саме: *«ТзОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» в лютому 2014 р. та на даний час має договірні відносини з ТзОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» ... що дають можливість забезпечувати паливом ДП «НАЕК «Енергоатом» за умовами договору на закупівлю».*
- (136) На підтвердження зазначеного, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» надало копію договору комісії від 01.11.2013 № 11/13, укладеного з ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ».
- (137) Виходячи з наведеного, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» планувало придбати паливо, що було предметом закупівлі на Торгах, у посередника – ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ», а не у виробника – ПАТ «Укртатнафта», що за наявності договору постачання нафтопродуктів від 01.11.2013 № 2228/2/2118, укладеного між ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ПАТ «Укртатнафта», надало б можливість ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» **подати більш дешеву цінову пропозицію.**

- (138) При цьому, відповідно до інформації, наданої ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» листом від 05.01.2016 № 3 (вх. № 8-20/170 від 11.01.2016), ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» входять до групи (інформація з обмеженим доступом), що обумовлює єдність їх інтересів.
- (139) **За умови безперечного отримання перемоги учасником, що подав документи в повному обсязі з найдешевшою пропозицією, є закономірність, що чим нижче цінова пропозиція, тим більше шансів бути визнаним переможцем.**
- (140) При цьому слід зазначити, що ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» не є виробником нафтопродуктів.
- (141) **Однак, як відомо, перепродаж будь-якого товару зазвичай збільшує його ціну. Отже, беручи участь у Торгах, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не мало на меті продаж товару (предметів закупівлі) за якомога нижчою ціною, що збільшувало б шанс ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» на перемогу за умови справжньої конкуренції. Навпаки, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» внаслідок домовленостей з ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» щодо розміру цінових пропозицій було впевнене у своїй перемозі навіть за умови подання завищеної цінової пропозиції.**
- (142) Листом від 01.04.2016 № 127 (вх. № 8-20/415-кі від 04.04.2016) ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» (як суб'єкт господарювання, якого ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зазначило як свого можливого постачальника предметів закупівлі) надало інформацію щодо оптової реалізації нафтопродуктів.
- (143) Так, у період підготовки та на день подання пропозицій (12.02.2014) ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» реалізовувало нафтопродукти за такими цінами:

Бензин А-92

(Інформація з обмеженим доступом)

- (144) Отже, максимальна ціна, за якою ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» реалізовувало бензин А-92 (зокрема на 12.02.2014), становила (інформація з обмеженим доступом) за один кг (або (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну), тоді як ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» запропонувало бензин А-92 на Торги за ціною 14 610,00 грн (з ПДВ) за одну тонну, тобто на (інформація з обмеженим доступом) (або на (інформація з обмеженим доступом) відсотка) вище за максимальну ціну реалізації ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ».

Бензин А-95:

(Інформація з обмеженим доступом)

- (145) Отже, максимальна ціна, за якою ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» реалізовувало бензин А-95 (зокрема на 12.02.2014), становила (інформація з обмеженим доступом) за один кг (або (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну), тоді як ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» запропонувало бензин А-95 на Торги за ціною 16 620,00 грн (з ПДВ) за одну тонну, тобто на (інформація з обмеженим доступом) (або на (інформація з обмеженим доступом) відсотка) вище за максимальну ціну реалізації ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ».

Дизель звичайної якості:

(Інформація з обмеженим доступом)

- (146) Отже, максимальна ціна, за якою ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» реалізовувало дизельне пальне звичайної якості (зокрема на 12.02.2014), становила (інформація з

обмеженим доступом) за один кг (або (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну), тоді як ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» запропонувало це паливо на Торги за ціною 13 680,00 грн (з ПДВ) за одну тонну, тобто на (інформація з обмеженим доступом) (або на (інформація з обмеженим доступом) відсотка) вище за максимальну ціну реалізації ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ».

Дизель підвищеної якості:

(Інформація з обмеженим доступом)

- (147) Отже, максимальна ціна, за якою ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» реалізовувало дизельне паливо підвищеної якості (зокрема на 12.02.2014), становила (інформація з обмеженим доступом) за один кг (або (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну), тоді як ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» запропонувало це паливо на Торги за ціною 13 680,00 грн (з ПДВ) за одну тонну, тобто на (інформація з обмеженим доступом) за одну тонну (або на (інформація з обмеженим доступом) відсотка) вище за максимальну ціну реалізації ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ».
- (148) Крім того, як зазначалося вище, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» (як і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд») у своїй пропозиції зазначало однакові ціни на дизельне паливо різної якості.
- (149) Однак у своєму листі від 01.04.2016 № 127 (вх. № 8-20/415-кі від 04.04.2016) ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» (інформація з обмеженим доступом).
- (150) Листом від 01.04.2016 № 127 (вх. № 8-20/415-кі від 04.04.2016) ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» надало інформацію про рух грошових коштів за банківськими рахунками.
- (151) Відповідно до цієї інформації, (інформація з обмеженим доступом).
- (152) Отже, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» (інформація з обмеженим доступом).
- (153) Листом від 05.01.2016 № 3 (вх № 8-20/170 від 11.01.2016) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» надало копію акта від 31.03.2014 до договору комісії (інформація з обмеженим доступом), відповідно до якого комісія ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» від реалізованих товарів **становила 0,05 відсотка.**
- (154) При цьому, як зазначалося вище, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» подало свою пропозицію із цінами, які на 2,4 – 24,25 відсотка були вищими за максимальні ціни, за якими їх реалізовувало ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ», та вищими на 14 – 27 відсотків за ціни, за якими реалізовувало нафтопродукти ПАТ «УКРТАТНАФТА», договір з яким, як виробником, Відповідачі подали у своїх пропозиціях.
- (155) **За умови дотримання Відповідачами під час підготовки та участі в Торгах справжньої конкуренції, ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» намагалися б подати свої пропозиції якомога дешевшими, оскільки чим менша ціна предмета закупівлі, тим більше вірогідність в учасника отримати перемогу на торгах.**
- (156) Подання, зокрема, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» завищеної цінової пропозиції є наслідком погодження Відповідачами своєї поведінки (насамперед цінової) під час підготовки та участі в Торгах.

- (157) Як зазначалося вище, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» (інформація з обмеженим доступом).
- (158) Натомість ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» отримувало нафтопродукти від ТОВ «Пром-Газ-Інвест» (ідентифікаційний код 37403355).
- (159) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» листом від 11.11.2016 № 25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016), на березень 2014 року ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» було пов'язане відносинами контролю, зокрема, з (інформація з обмеженим доступом).
- (160) Листом від 05.01.2016 № 3 (вх № 8-20/170 від 11.01.2016) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» надало інформацію про рух грошових коштів за банківськими рахунками. Так, у 2013 році (починаючи з 09.01.2013) та протягом січня-лютого 2014 року ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» здійснювало розрахунки з ТОВ «Пром-Газ-Інвест» за отримані нафтопродукти за договором комісії № 2/12 від 05.10.2012.
- (161) Слід зазначити, що ТОВ «Пром-Газ-Інвест» одночасно є постачальником ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд». Листом від 11.11.2016 № 5-25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016) ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» повідомило: (інформація з обмеженим доступом).
- (162) При цьому, згідно з інформацією, наданою ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» листом від 11.11.2016 № 5-25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016), (інформація з обмеженим доступом).
- (163) Листом від 01.04.2016 № 127 (вх. № 8-20/415-кі від 04.04.2016) ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» повідомило про те, що (інформація з обмеженим доступом).
- (164) (інформація з обмеженим доступом).
- (165) При цьому ціна на бензин А-92, яка була зазначена ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» у пропозиції, становила 14,61 грн з ПДВ за один кг, тобто на (інформація з обмеженим доступом) **відсотка** вище за ціну ТОВ «Пром-Газ-Інвест» (або на (інформація з обмеженим доступом) **відсотка** вище за середню ціну на А-92, за якою ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» закуповувало цей нафтопродукт у вказаний період).
- (166) Ціна, яка була зазначена ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» у пропозиції, становила 15,72 грн з ПДВ за один кг, тобто на (інформація з обмеженим доступом) **відсотка** вище за ціну ТОВ «Пром-Газ-Інвест» ((інформація з обмеженим доступом)).
- (167) **(інформація з обмеженим доступом).**
- (168) При цьому ціна на бензин А-95, яка була зазначена ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» у пропозиції, становила **16,62** грн з ПДВ за один кг, тобто на (інформація з обмеженим доступом) **відсотка** вище за максимальну ціну (інформація з обмеженим доступом).
- (169) Ціна, зазначена ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» у пропозиції, становила **16,68** грн з ПДВ за один кг, тобто на (інформація з обмеженим доступом) **відсотка** вище за максимальну ціну (інформація з обмеженим доступом).
- (170) (інформація з обмеженим доступом).

- (171) (інформація з обмеженим доступом).
- (172) При цьому ціна на дизельне паливо, яка була зазначена ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» у пропозиції, становила **11,60** грн з ПДВ за один кг, тобто на (інформація з обмеженим доступом) **відсоток більше** за максимальну ціну (інформація з обмеженим доступом).
- (173) Ціна, зазначена ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» у пропозиції, становила **13,92** грн з ПДВ за один кг, тобто на (інформація з обмеженим доступом) **відсотка** за **максимальну** ціну (інформація з обмеженим доступом).
- (174) У листі від 11.11.2016 № 5-25 (вх. № 8-20/1212-кі від 14.11.2016) ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» стосовно розміру націнки, яку ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» врахувало (розрахувало) у своїй цінній пропозиції на день її складання (подання), зазначило: «(інформація з обмеженим доступом)».
- (175) Листом від 03.11.2016 № 1041 (вх. № 8-01/1185-кі від 07.11.2016) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» повідомило: «(інформація з обмеженим доступом)».
- (176) При цьому ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не надало жодних документів, які б підтверджували намір та/або можливість ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» придбати відповідні марки дизельного палива у певному обсязі, що були предметом закупівлі на Торгах, а також з яких можна було б встановити ціни, за якими ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» могло б придбати цей товар.
- (177) Отже, Відповідачами не надані обґрунтування щодо формування своїх цінних пропозицій.
- (178) **За таких обставин, враховуючи, що ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» не намагались подати якомога дешевшу пропозицію, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» були впевнені в результатах торгів унаслідок їх домовленості.**

ОДНАКОВІ ДОКУМЕНТИ, ПОДАНІ ВІДПОВІДАЧАМИ У СКЛАДІ СВОЇХ ПРОПОЗИЦІЙ

- (179) У складі своїх пропозицій Учасники подали копії одних й тих самих документів щодо технічних характеристик предметів закупівлі, виробником яких є ПАТ «УКРТАТНАФТА»:
- сертифіката відповідності № UA1.035.0062106-10 (на паливо дизельне Л-0,20-62);
 - паспорта № 5 (на паливо дизельне Л-0,20-62, дата виготовлення – 27.10.2013) на номер партії 783;
 - сертифіката відповідності № UA1.035.0070536-12 (на паливо дизельне підвищеної якості (Євро) марки В виду II);
 - паспорта № 5 (на паливо дизельне підвищеної якості (Євро) марки В виду II, дата виготовлення – 18.01.2013) на номер партії 784;
 - сертифіката відповідності № UA1.035.0167204-11 (на паливо дизельне підвищеної якості (Євро) марки F виду II);
 - паспорта № 19 (на паливо дизельне підвищеної якості (Євро) марки F виду II, дата виготовлення – 17.02.2013) на номер партії 787 тощо.
- Договори поставки (копії яких надані у складі пропозицій ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ») з виробником продукції –

ПАТ «Укртатнафта» Учасниками укладені в один день – 01.11.2013 з послідовними номерами:

- ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» – № 2229/2/2118;
- ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» – № 2228/2/2118.

- (180) **Враховуючи, що Відповідачі не мали на меті постачання продукції виробництва ПАТ «Укртатнафта» (про що свідчить той факт, що для належної підготовки своїх цінових пропозицій ні ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», ні ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не зверталися до ПАТ «Укртатнафта» щодо уточнення обсягів, цін та можливості постачання відповідних нафтопродуктів), то подання обома Відповідачами ідентичних документів свідчить про узгодження ними своєї поведінки під час підготовки та участі в Торгах.**
- (181) У складі своїх пропозицій конкурсних торгів ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» надали гарантії забезпечення пропозиції, отримані в одному й тому самому банку – публічному акціонерному товаристві «Банк інвестицій та заощаджень» (далі – ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень») в один день – 22.01.2014 та з послідовними номерами:
- ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» – № 06/01/322/78;
 - ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» – № 06/01/321/77.
- (182) При цьому зазначені гарантії видані в головному офісі ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень», розміщеному в місті Києві, тобто за місцем розташування переможця Торгів – ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ».
- (183) У зв'язку із заміною дати розкриття пропозицій конкурсних Торгів на 12.02.2014, до вищезазначених гарантій були внесені зміни також в один день з послідовними номерами:
- ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» – № 06/01/322/127;
 - ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» – № 06/01/321/128,
- які також оформлені в головному офісі ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень», що розміщений у місті Києві.
- (184) Слід зазначити, що довідку ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень» щодо відсутності заборгованості за кредитами і відсотками ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» отримувало у Волинському регіональному відділенні № 1 ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень»), тобто за місцем свого розташування.

ОБМІН ІНФОРМАЦІЄЮ ПІД ЧАС ПІДГОТОВКИ ДО ТОРГІВ

- (185) У своїх пропозиціях ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» надали гарантійні листи ПАТ «УКРТАТНАФТА» № 137 від 05.02.2014 і № 140 від 06.02.2014, адресовані голові комітету конкурсних торгів ДП НАЕК «Енергоатом», щодо представництва та гарантування якості виготовленої продукції, які мають однаковий зміст.
- (186) Листом від 05.07.2016 № 54/1-23 ПАТ «УКРТАТНАФТА» надало інформацію про те, що (інформація з обмеженим доступом).
- (187) Листом від 10.10.2016 № 54/646 (вх № 8-20/9755 від 11.10.2016 ПАТ «УКРТАТНАФТА» повідомило, що листи № 137 від 05.02.2014 і № 140 від 06.02.2014 не готувались та не надсилались на будь-яку адресу. Також

ПАТ «УКРТАТНАФТА» повідомило, що формат реєстрації, зазначений у цих листах, не відповідає дійсному у зв'язку з тим, що реєстраційні номери відповідальних підрозділів починаються з 38/10__ (далі – порядковий номер реєстрації). Форма фірмового бланка, на якому підготовлені листи № 137 від 05.02.2014 і № 140 від 06.02.2014, не відповідає чинній.

- (188) **Отже, подання ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» у своїх пропозиціях листів № 137 від 05.02.2014 і № 140 від 06.02.2014 на однакових бланках ПАТ «УКРТАТНАФТА», однакового змісту та формату, які не готувало ПАТ «УКРТАТНАФТА», свідчить про обмін інформацією між ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» під час підготовки та участі в Торгах.**

6. СПРОСТУВАННЯ ЗАПЕРЕЧЕНЬ ВІДПОВІДАЧІВ

- (189) Заперечення Відповідачів, надані на подання з попередніми висновками, не можуть бути взяті до уваги і спростовуються матеріалами справи, зокрема, зважаючи на наступне.
- (190) У своїх запереченнях ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зазначає, що Комітетом не надано належних обґрунтувань, яким чином факт реєстрації ТОВ «ЗОЛОТЕК», ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ», ТОВ «ВЕСТ ОЙЛ ГРУП» за однією адресою: 43010, Волинська обл., м. Луцьк, вул. Кременецька, 38, міг вплинути чи вплинув на узгодження дій Відповідачів у справі, адже ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зареєстроване за адресою: м. Київ, вул. Новокостянтинівська, 18.
- (191) Так само і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» зазначає, що факт однакової юридичної адреси не може свідчити про сплановані попередні домовленості під час участі в тендері.
- (192) Також ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» стверджують, що Комітетом не надано належних обґрунтувань, яким чином одночасна пов'язаність трудовими відносинами працівників Особа 4, Особа 3 з ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» могла вплинути чи вплинула на узгодження дій Відповідачів у справі, адже зазначені працівники були прийняті в ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» після подачі тендерних пропозицій.
- (193) Відповідно до абзацу четвертого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання

особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання.

- (194) Як зазначалося вище, (інформація з обмеженим доступом) здійснює контроль над ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» (через (інформація з обмеженим доступом)), ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ», ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» тощо. Отже, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і, зокрема, ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» входять до однієї групи і визнаються суб'єктом господарювання.
- (195) За таких обставин всі ці суб'єкти господарювання пов'язані єдністю інтересів у своїй господарській діяльності.
- (196) Так само (інформація з обмеженим доступом) здійснює контроль над ТОВ «ЗОЛОТЕК» (через (інформація з обмеженим доступом)) і ТОВ «УКРПОСТАЧ – НАФТОТРЕЙД». Отже, ТОВ «УКРПОСТАЧ – НАФТОТРЕЙД» і, зокрема, ТОВ «ЗОЛОТЕК» входять до однієї групи і визнаються суб'єктом господарювання.
- (197) За таких обставин всі ці суб'єкти господарювання пов'язані єдністю інтересів у своїй господарській діяльності.
- (198) Крім цього, ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» у своїх запереченнях зазначає: «Яким чином вільні договірні відносини між ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ» та ТОВ «ЗОЛОТИЙ ЕКВАТОР» могли вплинути на на спільність інтересів ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» та ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» при участі в торгах. ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» були договірні відносини з ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ» та ТОВ «ВОГ ТРЕЙДІНГ». Проте це не має жодного відношення до участі товариства в Торгах».
- (199) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зазначає, що на власний ризик укладає господарські договори, в тому числі і фінансової допомоги. Також ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» стверджує, що співпрацювало з більшістю своїх конкурентів на ринку нафтопродуктів, що давало змогу збільшити обсяги реалізації палива, а відповідно отримати прибуток.
- (200) Однак ні ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд», ні ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не укладали договорів про надання зворотної безвідсоткової фінансової допомоги зі своїми справжніми конкурентами. І насамперед це пов'язано з тим, що, як зазначалося вище, – 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.
- (201) ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» стверджує, що при ціноутворенні керується засадами ринкового ціноутворення, а саме формування ціни під дією попиту та пропозиції, товарно-грошових відносин та здорової конкуренції. Також ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зазначає, що до пропозиції було подано нафтопродукти вітчизняного виробництва, оскільки це паливо є дешевшим. «І тут не потрібно мати будь-яких вихідних даних щодо видів нафтопродуктів, можливих до постачання, цін на них, обсягів чи строків. Так як вітчизняне паливо є апріорі дешевшим за імпортне».
- (202) Зазначене підтверджує домовленість між Відповідачами щодо цінових пропозицій. Оскільки обидва Відповідачі пропонували вітчизняний товар, то за умови відсутності вихідних даних щодо цін виробника – ПАТ «УКРТАТНАФТА» (товар якого вони пропонували), ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач –

Нафтотрейд» мали орієнтуватися на ціни вітчизняних виробників. Адже чим менша ціна предмета закупівлі, тим більше вірогідність в учасника отримати перемогу на торгах. Проте ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зазначає: «(інформація з обмеженим доступом)». Одночасно ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» зазначає, що «(інформація з обмеженим доступом)». Тобто, як стверджує сам Відповідач, за більш високими цінами. Отже, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не мало на меті пропонувати товар за якомога нижчими цінами. Більш того, ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» не змогло спростувати завищення своєї цінової пропозиції та/або надати будь-якого розрахунку «економічно вигідних» цін.

- (203) Так само не змогло спростувати завищення цін, зазначених у ціновій пропозиції, і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд». Зокрема, Відповідач стверджує: «Економічний розрахунок ціни ... здійснювався виходячи з закупівельних (оптових) цін на нафтопродукти, втрат та торговельної надбавки, а також середніх цін на ринку України». «У Товариства склалися тривалі і тісні договірні, партнерські, комерційні та інші відносини з іншими учасниками на оптовому та роздрібному ринку нафтопродуктів. Отже, у ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» були наявні вихідні дані щодо ринкових цін на паливо і була можливість надати економічно обґрунтовану цінову пропозицію». Разом з тим ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» не зазначає, які саме закупівельні (оптові) ціни на нафтопродукти враховувались при розрахунку цінової пропозиції, адже вихідні дані щодо відпускних цін виробника – ПАТ «УКРТАТНАФТА» (товар якого пропонувався) у Відповідачів були відсутні.
- (204) Інші заперечення Відповідачів також не можуть бути взяті до уваги, оскільки спростовуються матеріалами справи або не стосуються предмета розгляду справи.
- (205) Слід зазначити, що про вчинення ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» і ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» антиконкурентних узгоджених дій свідчить сукупність усіх виявлених доказів, зокрема одночасна пов'язаність трудовими відносинами декількох працівників з ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ», яке разом з ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» входить до групи (інформація з обмеженим доступом); використання Відповідачами спільного доменного імені wog.ua; спільне використання ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» та суб'єктами господарювання, пов'язаними з іншим відповідачем – ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», однієї електронної поштової скриньки – Назва 1@wog.ua; спільні господарські відносини; пропонування однакого товару (в т. ч. неможливість постачання дизельного палива за ДСТУ 3868-99 «Паливо дизельне» виробництва ПАТ «УКРТАТНАФТА», договори з яким подані Відповідачами у складі своїх пропозицій); завищення цінових пропозицій; подання однакових документів у складі своїх пропозицій; отримання банківських гарантій в одному й тому самому банку; обмін інформацією.

7. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (206) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (207) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

- (208) 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.
- (209) 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, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (210) 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.
- (211) На підставі наведеного дії ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ», а саме: здійснення ними узгодженої поведінки під час підготовки та участі в торгах на закупівлю за кодом 19.20.2 – паливо рідинне та газ; оливи мастильні (світлі ПММ для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС) [оголошення № 240017 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 103/1 (846/1) від 30.12.2013], проведених ДП «НАЕК «Енергоатом», що полягає, зокрема, в одночасній пов'язаності трудовими відносинами декількох працівників з ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» і ТОВ «ВОГ РІТЕЙЛ», яке разом з ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» входить до групи (інформація з обмеженим доступом), використанні Відповідачами спільного доменного імені wog.ua, спільних господарських відносинах, пропонуванні однакового товару, завищенні цінових пропозицій, поданні однакових документів у складі своїх пропозицій, обміні інформацією, є порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю за кодом 19.20.2 – паливо рідинне та газ; оливи мастильні (світлі ПММ для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС) [оголошення № 240017 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 103/1 (846/1) від 30.12.2013], проведених ДП «НАЕК «Енергоатом».
- (212) Відповідно до частини першої та абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, органи Комітету накладають штраф на суб'єктів господарювання 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.
- (213) Листом від 23.03.2018 № 2532/10/26-54-12-19 (вх. № 7-143/3618 від 27.03.2018) ДПІ в Оболонському районі ГУ ДФС у м. Києві надала інформацію (та копію декларації з податку на прибуток підприємства) про розмір доходу, отриманого ТОВ «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» за 2017 рік, а саме 133 256 000 грн.
- (214) Листом від 28.03.2018 № 4929/10/03-20-12-04-08 (вх. № 7-143/4339 від 01.04.2018) Головне управління ДФС у Волинській області надало інформацію (та копію

декларації з податку на прибуток підприємства) про розмір доходу, отриманого ТОВ «Укрпостач – Нафтотрейд» за 2017 рік, а саме 4 942 815 грн.

- (215) 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 «Укрпостач – Нафтотрейд» (ідентифікаційний код 32964009) і товариство з обмеженою відповідальністю «ВОГ АЕРО ДЖЕТ» (товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЕНС ТРЕЙД») (ідентифікаційний код 38092255) 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 торгів на закупівлю за кодом 19.20.2 – паливо рідинне та газ; оливи мастильні (світлі ПММ для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС) [оголошення № 240017 про проведення процедури закупівлі, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 103/1 (846/1) від 30.12.2013], проведених державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом».
2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЕНС ТРЕЙД» штраф у розмірі 4 639 453 (чотири мільйони шістьсот тридцять дев'ять тисяч чотириста п'ятдесят три) гривні.
3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Укрпостач – Нафтотрейд» штраф у розмірі 329 533 (триста двадцять дев'ять тисяч п'ятсот тридцять три) гривні.

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.

В. о. Голови Комітету

М. НИЖНИК

Додаток 1
до рішення у справі
№ 20-26.13/19-15

(Інформація з обмеженим доступом)