



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЧЕРКАСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

22.05.2018

м. Черкаси

№ 73/3-р/к

Справа № 05-22-01/18

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 05-22-01/18 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «АВТОГОР» (вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, Черкаська область, 18029, ідентифікаційний код юридичної особи - 34661397) та товариством з обмеженою відповідальністю «МЕТКА» (вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, Черкаська область, 18029, ідентифікаційний код юридичної особи - 35493248) законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками у справі від 16.04.2018 № 50/05,

В С Т А Н О В И Л А:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ.

- (1) Порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій товариством з обмеженою відповідальністю «АВТОГОР» та товариством з обмеженою відповідальністю «МЕТКА», які стосуються спотворення результатів процедури закупівлі – «код ДК 021:2015-3411000-1 Легкові автомобілі (Мікроавтобус)», проведених Філією Управління магістральних газопроводів «ЧЕРКАСИТРАНСГАЗ» публічного акціонерного товариства «УКРТРАНСГАЗ».

2. ВІДПОВІДАЧІ.

- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «АВТОГОР» (надалі – ТОВ «АВТОГОР») (вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, Черкаська область, 18029, ідентифікаційний код юридичної особи - 34661397) є юридичною особою відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, номер запису 1 026 102 0000 006602 від 03.11.2006. Основним видом діяльності ТОВ «АВТОГОР» є торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами (КВЕД 45.11).
- (3) Товариство з обмеженою відповідальністю «МЕТКА» (надалі - ТОВ «МЕТКА») (вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, Черкаська область, 18029, ідентифікаційний код юридичної особи - 35493248) є юридичною особою відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, номер запису 1 026 120 0000 008380 від 16.10.2007.

Основним видом діяльності ТОВ «МЕТКА» є торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами (КВЕД 45.11).

- (4) Виходячи з наведеного, ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» (надалі – Відповідачі) у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ.

- (5) Розпорядженням адміністративної колегії Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 14.02.2018 № 1-рп/к розпочато розгляд справи за ознаками вчинення ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (6) Листом територіального відділення від 14.02.2018 № 05/287 копію розпорядження було надіслано ТОВ «МЕТКА».
- (7) Листом територіального відділення від 14.02.2018 № 05/288 копію розпорядження було надіслано ТОВ «АВТОГОР».
- (8) Відповідно до абзацу сьомого пункту 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), за результатами збирання та аналізу доказів у справі № 05-22-01/18 складено подання з попередніми висновками у справі від 16.04.2018 № 50/05.
- (9) Листом територіального відділення від 17.04.2018 № 73-02/238-05 копію подання з попередніми висновками було надіслано ТОВ «МЕТКА».
- (10) Листом територіального відділення від 17.04.2018 № 73-02/239-05 копію подання з попередніми висновками було надіслано ТОВ «АВТОГОР».
- (11) ТОВ «МЕТКА» та ТОВ «АВТОГОР» заперечень та зауважень на попередні висновки не надано.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ПРОЦЕДУРУ ЗАКУПІВЛІ

- (12) Філія Управління магістральних газопроводів «ЧЕРКАСИТРАНСГАЗ» публічного акціонерного товариства «УКРТРАНСГАЗ» (надалі – Замовник) (вул. Сумгайтська, 3, м. Черкаси, 18023), відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у жовтні - листопаді 2017 року провела відкриті торги на закупівлю легкових автомобілів (Мікроавтобус), (оголошення ID: UA-2017-10-10-000688-b) (надалі – Процедура закупівлі).
- (13) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 14.11.2017 до 17:30.
- (14) Згідно з Реєстром отриманих пропозицій (ФОТО 1) для участі у процедурі відкритих торгів свої тендерні пропозиції подали два суб'єкта господарювання.

ФОРМА РЕЄСТРУ
отриманих тендерних пропозицій

1. Номер процедури закупівлі в електронній системі закупівель: **UA-2017-10-10-000688-b**

2. Найменування учасника Товариство з обмеженою відповідальністю "Автогор"	3. Код згідно з ЄДРПОУ учасника 34661397	4. Дата та час подання тендерних пропозицій 14 листопада 2017 12:14
ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "МЕТКА"	34398248	14 листопада 2017 14:58

ФОТО 1

- (15) Виходячи з вищевикладеного, завантаження необхідних документів, що вимагалися Замовником у тендерній документації до електронної системи закупівель відбулося одночасно 14 листопада 2017 року з невеликою різницею у часі.
- (16) Цінова пропозиція ТОВ «АВТОГОР» становила 1669085,00 (один мільйон шістсот шістдесят дев'ять тисяч вісімдесят п'ять) гривні 00 копійок.
- (17) Цінова пропозиція ТОВ «МЕТКА» становила 1669102,00 (один мільйон шістсот шістдесят дев'ять тисяч сто дві) гривні 00 копійок.
- (18) Аукціон щодо визначення переможця Процедури закупівлі відбувся 15.11.2017 об 14:27.
- (19) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 15.11.2017.
- (20) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 21.11.2017 №1276 оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель тендерні пропозиції ТОВ «АВТОГОР» були відхилені у зв'язку з не відповідністю поданих документів умовам тендерної документації.
- (21) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 21.11.2017 №1277 оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель тендерні пропозиції ТОВ «МЕТКА» були відхилені у зв'язку з не відповідністю кваліфікаційним критеріям, та невідповідністю поданих документів умовам тендерної документації.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (22) ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА», як окремі суб'єкти господарювання під час участі у Процедурі закупівлі мали б діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (23) Аналіз інформації та матеріалів, зібраних під час розгляду справи № 05-22-01/18 виявив обставини, які свідчать про узгодженість поведінки ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» під час підготовки та участі у торгах, що підтверджується наступним.

4.1. Інформація про пов'язаність Відповідачів.

- (24) Відповідно до Статуту (редакція 2015 року) затвердженого протоколом зборів засновників від 03 березня 2015 року № 1-15 та відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань засновниками ТОВ «АВТОГОР» є:
- громадянин **Горбенко Володимир Петрович** (вул. Гоголя, буд. 146-148, м. Черкаси, 18002);
 - громадянин Горбенко Сергій Володимирович (вул. Ісаковського, буд. 20, кор. 2, кв. 394, м. Москва, РФ);
 - громадянин Горбенко Андрій Володимирович (вул. Ісаковського, буд. 31, кв. 128, м. Москва, РФ).
- Крім того, **Горбенко Володимир Петрович** на момент проведення зазначеної Процедури закупівлі займав посаду директора ТОВ «АВТОГОР».
- (25) Відповідно до Статуту (редакція 2013 року) затвердженого протоколом загальних зборів засновників від 01 березня 2013 року № 4 та відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань засновниками ТОВ «МЕТКА» є:
- **ТОВ «АВТОГОР»** (вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, 18029), із часткою у статутному капіталі цього товариства у розмірі 98 %;
 - громадянин **Горбенко Володимир Петрович** (вул. Гоголя, буд. 146-148, м. Черкаси, 18002).
- Крім того, **Горбенко Володимир Петрович** на момент проведення Процедури закупівлі займав посаду директора ТОВ «МЕТКА».
- (26) Таким чином, Горбенко Володимир Петрович, як керівник та засновник обох Відповідачів, був обізнаний із діяльністю ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» та мав можливість доступу щодо господарської діяльності цих суб'єктів господарювання.
- (27) Згідно із статтею 1 Закону України «Про публічні закупівлі» торги (конкурсні торги) – здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів (конкурсних торгів) згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (28) Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що економічна конкуренція (конкуренція) – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.
- (29) Відповідно до абзацу четвертого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (30) Отже, участь у торгах учасників, засновники яких є пов'язаними особами, вказує на відсутність змагання в торгах, оскільки справжність змагання під час участі в торгах забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях учасників. Зокрема, учасники повинні формувати пропозиції самостійно (незалежно від інших учасників). Враховуючи зазначене, під час участі в торгах пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, зокрема щодо ціни.
- (31) Через єдність інтересів суб'єкти господарювання - пов'язані особи не можуть повноцінно конкурувати між собою, а отже, відповідно дії таких суб'єктів

господарювання щодо спільної участі в торгах є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які можуть призвести до усунення конкуренції.

4.2 Перебування керівного складу ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» у трудових відносинах одночасно з обома Відповідачами.

- (32) За результатами аналізу інформації наданої ТОВ «МЕТКА» (лист від 18.01.2018 № 004) та ТОВ «АВТОГОР» (лист від 18.01.2018 № 010) встановлено, що у вищезазначених суб'єктів господарювання на момент участі у Процедурі закупівлі керівні посади займали одні і ті самі фізичні особи. Інформація наведена в таблиці 1.

Таблиця 1

Назва посади	ТОВ «АВТОГОР»	ТОВ «МЕТКА»
Директор	Горбенко Володимир Петрович	Горбенко Володимир Петрович
Заступник директора	Косенко Ігор Олегович	Косенко Ігор Олегович
Заступник директора з фінансово – економічних питань	Раченко Ольга Миколаївна	Раченко Ольга Миколаївна
Директор автосалону	Гарбар Наталія Володимирівна	Гарбар Наталія Володимирівна
Директор СТО	Костомаров Г.К.	Костомаров Г.К.

- (33) Згідно з пунктом 10.20 Статутів ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» трудовиконавчим органом товариства, що здійснює управління його поточною діяльністю, є Директор.
- (34) Директор має право без доручення виконувати дії від імені товариства, а саме:
- забезпечувати виконання планів діяльності товариства, а також рішень загальних зборів учасників;
 - приймати на роботу і звільняти з роботи працівників, зокрема призначати і звільняти своїх заступників, головного бухгалтера, керівників підрозділів, філій і представництв, а також інших співробітників;
 - затверджувати договірні ціни на продукцію, роботи і тарифи на послуги.
- (35) Відповідно до пунктів 10.27 Статутів Відповідачів заступник (заступники) Директора в межах своєї компетенції за дорученням діють від імені товариства.
- (36) Таким чином, виходячи з вищезазначеного, управління діяльністю ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» здійснюється директором, а заступник директора не має повноважень здійснювати управління товариством без відповідного на те доручення.
- (37) Отже, перебування керівного складу у трудових відносинах одночасно з обома Відповідачами підтверджує пов'язаність ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» та обумовлює єдність їх інтересів.

4.3 Здійснення господарської діяльності за однією адресою.

- (38) ТОВ «АВТОГОР» зареєстровано за адресою: вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, 18029.
- (39) ТОВ «МЕТКА» зареєстровано за адресою: вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, 18029.

- (40) Слід зазначити, що Відповідачі здійснюють свою господарську діяльність за вищезазначеною адресою на підставі договорів оренди укладених 01.07.2017 з товариством з обмеженою відповідальністю «ЦЕНТР-АВТО-М». Так, ТОВ «АВТОГОР» - договір № 010717/1, ТОВ «МЕТКА» - договір № 010717/2.
- (41) У ході розгляду справи територіальним відділенням встановлено, що єдиним засновником товариства з обмеженою відповідальністю «ЦЕНТР-АВТО-М» є ТОВ «АВТОГОР».
- (42) Таким чином, держана реєстрація та здійснення ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» господарської діяльності за однією адресою є сприятливою умовою для обміну інформацією між учасниками Процедури закупівлі.

4.4. Подання Відповідачами пропозицій з однієї IP адреси.

- (43) Згідно з частиною 1 статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (44) Розміщення, отримання і передання інформації та документів під час проведення процедур закупівель, користування сервісами з автоматичним обміном інформацією забезпечує авторизований електронний майданчик – авторизована Уповноваженим органом (Мінекономрозвитку) інформаційно-телекомунікаційна система, яка є частиною електронної системи закупівель.
- (45) Державне підприємство «ПРОЗОРРО» (надалі – ДП «ПРОЗОРРО») листом від 07.12.2017 № 206/3725/06 повідомило, що ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» початкові тендерні пропозиції для участі в аукціоні подавали з авторизованого електронного майданчика Українська універсальна біржа (м. Полтава).
- (46) Українська універсальна біржа (лист від 22.12.2017 №В-356/8) надала реєстраційні дані учасників Процедури закупівлі (Таблиця 2):

Таблиця 2

Учасник, ЄДРПОУ	Адреса	Телефон, контактна особа	Логін, пошта	IP-адреса подання пропозиції
ТОВ «АВТОГОР» 34661397	18029, Україна, Черкаська обл., м. Черкаси, вул. 30- років Перемоги, 7/2	+380972989030 Гарбар Наталія Володимирівна	Natalia.garbar@avtogor.com	193.108.249.139
ТОВ «МЕТКА» 35493248	18029, Україна, Черкаська обл., м. Черкаси, вул. 30- років Перемоги, 7/2	+380472659382 Крикун Тамара Анатоліївна	Tamara.krykun@avtogor.com	193.108.249.139

- (47) Одночасно, Українська універсальна біржа, повідомила, що учасники для участі у Процедурі закупівлі подавали свої пропозиції з IP адреси – **193.108.249.139** та надала детальну інформацію щодо дій учасників під час реєстрації та подання пропозицій

для участі у Процедурі закупівлі. Інформація наведена у Таблиці 3.

Таблиця 3

№ п/п	Дія, яку було здійснено Учасниками	Дата	ТОВ «АВТОГОР»	ТОВ «МЕТКА»
1	Вхід до майданчика та завантаження документів	26.10.2017	з 16:15 год. по 17:08 год.	з 16:40 год. по 16:45 год.
2.	Видалення пропозицій та їх повторне завантаження документів	14.11.2017	з 11:22 год. по 15:47 год.	з 14:07 год. по 14:28 год.
3.	Завантаження документів	16.11.2017	10:14:22	

- (48) Згідно з інформацією сайту «2 IP.UA» IP – адреса **193.108.249.139** знаходиться в діапазоні IP-адрес, які належать провайдеру - товариству з обмеженою відповідальністю «Фірма «МегаСтайл - Сервіс» (м. Черкаси) (надалі – ТОВ «Фірма «МегаСтайл - Сервіс»).
- (49) ТОВ «АВТОГОР» повідомило що послуги доступу до мережі Інтернет у 2017 році надавало ТОВ «Фірма «МегаСтайл - Сервіс» відповідно до договору про надання доступу до Інтернету від 21.01.2011 № 6380/8897.
- (50) ТОВ «МЕТКА» повідомило, що вхід у мережу «Інтернет» у 2017 році здійснювався через інтернет-провайдера ПрАТ «Київстар» відповідно до угоди про надання послуг рухомого (мобільного) зв'язку від 05.04.2017 № 7771984.
- (51) Товариство з обмеженою відповідальністю «Мега Линк», яке з 01 січня 2018 року проводить адміністрування IP мережі ТОВ «Фірма «МегаСтайл - Сервіс», листом від 27.03.2018 № 14/02-20 повідомило, що у вищезазначені дати та час IP – адреса **193.108.249.139** була надана в користування одноособово ТОВ «АВТОГОР».
- (52) Кожен пристрій (комп'ютер, ноутбук, виділений сервер, мобільний телефон і т.д.) у мережі Інтернет має свою IP-адресу. IP-адреса є унікальним ідентифікатором (адресою) пристрою (найчастіше комп'ютера), що підключений до Інтернету.
- (53) Отже, факт подання ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» власних тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі з однієї IP-адреси свідчить про те, що подання цими суб'єктами господарювання тендерних пропозицій та завантаження інших документів здійснювалося з одного пристрою, що підключений до мережі Інтернет. Зазначене, зважаючи на те що абонентом, який використовує цю IP-адресу, є один з учасників (ТОВ «АВТОГОР»), вказує на те, що ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» знали про намір кожного з них взяти участь у Процедурі закупівлі та були ознайомлені зі змістом документів одне одного, які завантажувалися до електронної системи закупівель.

4.5. Використання Відповідачами однакових засобів зв'язку.

- (54) У ході розгляді справи Відповідачами на вимоги голови територіального відділення надавалась відповідна інформація на своїх офіційних бланках (ФОТО 2,3)

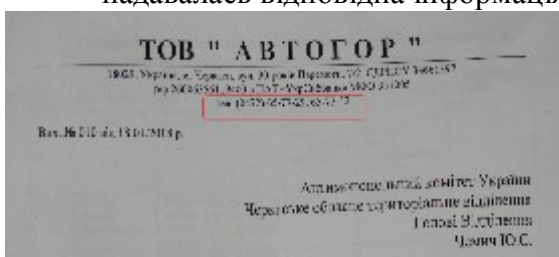


ФОТО 2

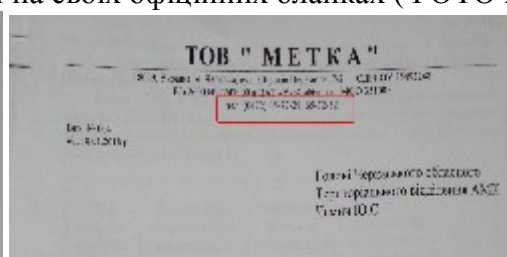


ФОТО 3

- (55) За результатами їх аналізу територіальним відділенням встановлено, що ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» на своїх офіційних документах зазначають однакові номери телефонів, а саме: **(0472) 65-77-29, 65-72-52.**
- (56) За інформацією наданою Відповідачами дані номери телефонів використовуються Горбенком Володимиром Петровичем як директором товариств.
- (57) Разом з тим, за інформацією наданою Українська універсальна біржа ТОВ «МЕТКА» при здійсненні реєстрації на електронному майданчику вказало як контактний номер телефону **(0472) 65-93-82.**
- (58) ТОВ «МЕТКА» повідомило, що вищезазначений номер телефону використовується керівним складом товариства, а саме: заступником директора, заступником директора з фінансово-економічних питань та головним бухгалтером.
- (59) ТОВ «АВТОГОР» листом від 18.01.2018 № 010 повідомило, що номер телефону **+38(0472)659382** перебуває в користуванні бухгалтера їхнього товариства.
- (60) Отже, використання ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» спільних засобів зв'язку, у тому числі і під час участі у Процедурі закупівлі свідчить про можливість доступу до інформації на стадії підготовки та подачі своїх тендерних пропозицій.
- (61) Таким чином, завдяки єдності інтересів та пов'язаності Відповідачі не могли бути не обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією між ними щодо господарської та фінансової діяльності, у тому числі й щодо участі в Процедурі закупівлі.

4.6. Аналіз поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

- (62) Замовником у тендерній документації було визначено очікувану вартість закупівлі у розмірі 1669102,00 (один мільйон шістсот шістдесят дев'ять тисяч сто дві) гривні 00 копійок.
- (63) Цінова пропозиція ТОВ «МЕТКА» була ідентичною очікуваній вартості закупівлі Замовника, а цінова пропозиція ТОВ «АВТОГОР» була меншою від пропозиції іншого учасника на 1 %.
- (64) При самостійній підготовці суб'єктами господарювання цінових пропозицій була б наявною різниця в цінах, оскільки ціна на товар у кожного окремого суб'єкта господарювання складається з різних складових витрат. У той же час, різниця між ціною переможця та другого учасника у 1 % свідчить про те, що запропоновані ціни розраховувались не відповідно до складових витрат і пропозиція другого учасника фактично подавалась не з метою одержання перемоги, а була лише своєрідним «прикриттям» для пропозиції потенційного переможця.
- (65) Проведення будь-якої процедури закупівлі повинно мати на меті насамперед обрання переможця на конкурентних засадах. Справжність змагання при проведенні процедур закупівлі забезпечується таємністю інформації, що міститься в пропозиціях конкурсних торгів учасників. Конкурсні пропозиції учасників повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови. Тобто, поведінка учасників закупівель повинна мати конкурентний характер, а саме: змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання.

- (66) Відповідно до тендерної документації Замовника оцінка тендерних пропозицій проводиться електронною системою закупівель автоматично на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону.
- (67) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведення цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу. Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (68) За результатами аналізу інформації наданої ДП «ПРОЗОРРО територіальними відділенням встановлено, що Учасники не зменшували свої цінові пропозиції і первинна цінова пропозиція не змінювалася. Тобто, на Аукціоні який проходить в декілька етапів, Відповідачі не відчували конкуренції і не змагались між собою за власну перемогу в Процедурі закупівлі.
- (69) За інформацією ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» третіх осіб (юридичних осіб, фізичних осіб, що не є працівниками товариств) до підготовки або/та збору документів для участі у Процедурі закупівлі залучено не було.
- (70) ТОВ «МЕТКА» надало пояснення, що підготовку документів для участі у процедурі закупівлі № UA-2017-10-10-000688-b здійснювала директор автосалону **Гарбар Наталія Володимирівна**.
- (71) Слід зазначити, що Гарбар Наталія Володимирівна на момент участі у Процедурі закупівлі також займала аналогічну посаду у ТОВ «АВТОГОР».
- (72) Цінова пропозиція ТОВ «МЕТКА» була підписана заступником директора Косенко Ігорем Олеговичем, який в свою чергу займає аналогічну посаду у ТОВ «АВТОГОР».
- (73) ТОВ «АВТОГОР» надало пояснення, що реєстрацію Товариства на електронному майданчику для участі у процедурі закупівлі та підготовку документів для участі у процедурі закупівлі № UA-2017-10-10-000688-b здійснював продавець консультант Гудзера Андрій Васильович.
- (74) Однак, слід зазначити, що при реєстрації на електронному майданчику ТОВ «АВТОГОР», як контакту особу визначило - **Гарбар Наталію Володимирівну**.
- (75) Це також свідчить про те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій Відповідачі були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, а ТОВ «МЕТКА» виступало технічним гравцем, яке забезпечувало перемогу іншому учаснику.

4.7. Неодноразове надання поворотної фінансової допомоги.

- (76) У ході розгляду справи територіальним відділенням встановлено, що ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» відповідно до укладених договорів у 2016-2018 роках здійснювали неодноразове перерахування грошових коштів один - одному у вигляді поворотної фінансової допомоги.
- (77) Зазначене підтверджується договорами про надання безвідсоткової поворотної

фінансової допомоги, копії яких отримані у учасників Процедури закупівлі.

- (78) Відомості про надання безвідсоткової поворотної фінансової допомоги наведено в таблицях 4-6.
- Таблиця 4
- «Конфіденційна інформація»*
- Таблиця 5
- «Конфіденційна інформація»*
- Таблиця 6
- «Конфіденційна інформація»*
- (79) Надання один одному, поворотної фінансової допомоги протягом 2016-2018 років, свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.
- (80) Відповідно до пункту 14.1.257 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 надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (81) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (82) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі № 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (83) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (84) Отже, взаємовідносини між ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (85) Так як, за договором безпроцентної позики позичальник немає на меті отримання прибутку у вигляді процентів, ніякої іншої компенсації за користування коштами, то Відповідачі з огляду на інфляційні показники та інші чинники, могли б отримати замість прибутку наявний збиток.
- (86) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, та за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеною фінансовою підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.
- (87) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та є підставою для усунення конкуренції між ними.

4.8. Наявність між Відповідачами сталих господарських відносин.

- (88) Між ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» існували та існують сталі ділові та господарські відносини, як до проведення Процедури закупівлі, так і під час та після її проведення, що обумовлювало узгодженість спільної поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у відкритих торгах і особливість ведення господарської діяльності.
- (89) У ході розгляду справи територіальним відділенням встановлено, що між ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» було укладено договори про поставку товарів від 01.04.2013. Предметом договорів є поставка один одному автомобільних аксесуарів та запасних частин.
- (90) Крім того, між Відповідачами укладено договір оренди транспортного засобу від 03.05.2003 № 0305, відповідно до якого ТОВ «МЕТКА» передало у користування ТОВ «АВТОГОР» автомобіль для перевезення автомобілів та запасних частин з місячною орендною платою у розмірі 500,00 грн.
- (91) Вищезазначене свідчить, про наявність тривалих господарських відносини між Відповідачами та інтереси стосовно спільної діяльності, які створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у Процедурі закупівлі.

4.9. Невідповідність поданих тендерних пропозицій вимогам тендерної документації Замовника.

- (92) Протоколом засідання тендерного комітету (нова редакція) від 06 листопада 2017 року № 1210 затверджено тендерну документацію на закупівлю «код ДК 021:2015-3411000-1 Легкові автомобілі (Мікроавтобус)».
- (93) Документація складається із шести розділів: загальні положення; порядок унесення змін та надання роз'яснень до тендерної документації; інструкція з підготовки тендерної пропозиції; подання та розкриття тендерної пропозиції; оцінка тендерної пропозиції; результати торгів та укладання договору про закупівлю; Крім того, документація містить наступні додатки:
Додаток I - Цінова пропозиція;
Додаток II - Перелік документів, що надаються учасником на підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям;
Додаток III - Проект договору про закупівлю товару;
Додаток IV – Питальник щодо екологічно-соціальної політики Учасників.
- (94) Відповідно до підпункту 2.4. пункту 2 Розділу V Тендерної документації *«Переможець торгів у строк, що не перевищує 5 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір, повинен надати замовнику в паперовому вигляді інформацію щодо екологічно-соціальної політики Учасника (за формою, яка наведена у Додатку IV до тендерної документації)».*
- (95) ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» подали заповнений Додаток IV до Тендерної документації в електронному вигляді разом з Тендерною пропозицією, що не вимагалось Замовником.
- (96) Такі дії Відповідачів можуть свідчити про те, що під час підготовки та подачі

Тендерних пропозицій ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» діяли спільно.

5. ІНФОРМАЦІЯ ВІДПОВІДАЧІВ НА ПОДАННЯ З ПОПЕРЕДНІМИ ВИСНОВКАМИ У СПРАВІ.

(97) На подання з попередніми висновками у справі Відповідачі надали листи (ТОВ «МЕТКА» лист від 27.04.2018 № 024 та ТОВ «АВТОГОР» лист від 02.05.2018 № 056), які є однаковими за змістом та оформленням, у яких зазначено наступне:

«- Філія Управління магістральних газопроводів «ЧЕРКАСИТРАНСГАЗ» ПАТ «УКРТРАНСГАЗ», у жовтні - листопаді 2017 року звернулось з проханням допомогти у придбанні автомобіля (мікроавтобуса), та відповідно отримало відповідь про наявність таких автомобілів, ціна та комплектація замовника влаштували.

Пізніше, Управління магістральних газопроводів «ЧЕРКАСИТРАНСГАЗ» ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» повідомило, що відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у жовтні - листопаді 2017 року необхідно провести відкриті торги на закупівлю легкових автомобілів- (Мікроавтобус), також для того щоб торги відбулись потрібна наявність не менше двох учасників.

Йдучи на зустріч клієнта, нами був введений в процедуру закупівлі інший учасник, при цьому різниця в ціні (пропозиції) нами була встановлена з різницею в один відсоток.

Звертаємо Вашу увагу, що введення іншого учасника торгів не переслідувало мети отримати якусь грошову вигоду, оскільки автомобілі були запропоновані за ціною зазначеною у прайсі на офіційному сайті Рено Україна, метою було лише допомогти Управлінню магістральних газопроводів «ЧЕРКАСИТРАНСГАЗ» ПАТ «УКРТРАНСГАЗ» придбати товар, який їм був необхідний» (мовою оригіналу).

(98) Зазначене є ще одним із доказів того, що Відповідачі були обізнані про участь один одного в торгах та узгоджували свою поведінку на стадії підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

(99) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» до участі у Процедурі закупівлі з метою забезпечення перемоги ТОВ «АВТОГОР».

(100) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» для участі у Процедурі закупівлі були обізнані щодо участі кожного з них у Процедурі закупівлі, що підтверджується, зокрема наступним:

- пов'язаність Учасників, у розумінні Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
- перебування керівного складу Учасників (директора, заступника директора, заступника директора з фінансово-економічних питань, директорів автосалону та СТО) у трудових відносинах одночасно з обома Учасниками;
- державна реєстрація та місцезнаходження ТОВ «АВТОГОР» та ТОВ «МЕТКА» за однією адресою;
- подання документів у Процедурі закупівлі з однієї ІР-адреси;
- використання одних і тих же засобів зв'язку;
- наявність сталих ділових та господарських відносин;
- неодноразове надання поворотної фінансової допомоги.

(101) Внаслідок такої взаємодії, конкуренцію між Учасниками було усунуто, чим було

спотворено результати Процедури закупівлі, оскільки саме здійснення конкурентного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця Процедури закупівлі.

- (102) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів або послуг з учасником, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам тендеру.
- (103) 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.
- (104) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (105) 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.
- (106) 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.
- (107) Відповідно до частини другої статті 6 зазначеного Закону, антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів. Отже, дії, спрямовані на спотворення результатів торгів, заборонені законом, незалежно від наслідків настання таких дій у вигляді спотворення результатів торгів.
- (108) 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.
- (109) Дії товариства з обмеженою відповідальністю «АВТОГОР» та товариства з обмеженою відповідальністю «МЕТКА», що полягали в узгодженні своєї поведінки під час участі у процедурі закупівлі «код ДК 021:2015- 3411000-1 Легкові автомобілі (Мікроавтобус)» проведеної Департаментом Філією Управління магістральних газопроводів «ЧЕРКАСИТРАНСГАЗ» публічного акціонерного товариства «УКРТРАНСГАЗ» у жовтні – листопаді 2017 року, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ.

- (110) Згідно із абзацом другим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, 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, у якому накладається штраф.

- (111) Згідно податкової декларації з податку на прибуток підприємств доход (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «АВТОГОР» за 2017 рік становить *«Конфіденційна інформація»*.
- (112) Відповідно до податкової декларації з податку на прибуток підприємств доход (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «МЕТКА» за 2017 рік становить *«Конфіденційна інформація»*.

Виходячи із викладеного, керуючись статтями 7, 12¹ 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «АВТОГОР» (вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, 18029, ідентифікаційний код юридичної особи - 34661397) та товариства з обмеженою відповідальністю «МЕТКА» (вул. 30 років Перемоги, 7/2, м. Черкаси, 18029, ідентифікаційний код юридичної особи - 35493248), що полягали в узгодженні своєї поведінки під час участі у процедурі закупівлі «код ДК 021:2015- 3411000-1 Легкові автомобілі (Мікроавтобус)» проведеної Департаментом Філією Управління магістральних газопроводів «ЧЕРКАСИТРАНСГАЗ» публічного акціонерного товариства «УКРТРАНСГАЗ» у жовтні – листопаді 2017 року, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються спотворення результатів торгів аукціонів, конкурсів, тендерів.

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АВТОГОР» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «МЕТКА» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу необхідно надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду в двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії,
голова Відділення

Ю.С. Чемич