



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

17 липня 2019 року

№ 60/37-р/к

справа № 91/31-р-02-05-18

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Торгово-виробнича компанія «Плейс», ідентифікаційний код юридичної особи 38903706 (далі – ТОВ «ТБК «Плейс») та товариство з обмеженою відповідальністю «Біохімексім», ідентифікаційний код юридичної особи 37387344 (далі – ТОВ «Біохімексім») подали пропозиції на участь у наступних процедурах закупівель, які проводились УДППЗ «Укрпошта» (наразі ПАТ «Укрпошта», ідентифікаційний код юридичної особи 21560045) [далі – Замовник] у 2014 році:

- «Парфуми та косметичні засоби» 23 найменування (891 294 од.). Строк поставки товарів – протягом 2014 року. Очікувана вартість закупівлі 6 009 272, 60 грн з ПДВ (далі – **Процедура закупівлі-1**);

- «Мило, засоби мийні та засоби для чищення» 30 найменувань (1 476 743 од.). Строк поставки товарів – II-IV квартали 2014 року. Очікувана вартість закупівлі 15 569 899,26 грн з ПДВ (далі – **Процедура закупівлі-2**).

Вказані вище процедури закупівель проводились відповідно до Закону України «Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності», в редакції, яка була чинна протягом 2013-2015 років, а саме на підставі пункту 3 частини першої статті 4 цього Закону, згідно з яким без застосування процедур закупівель, передбачених Законом України «Про здійснення державних закупівель» та цим Законом, замовник здійснює закупівлі товарів, що закуповуються для перепродажу третім сторонам, за умови, що замовник не займає монопольне (домінуюче) становище на ринку таких товарів та інші суб'єкти господарювання можуть вільно здійснювати їх продаж за тих самих умов, що і замовник.

Згідно з частиною другою статті 2 Закону України «Про особливості здійснення закупівель в окремих сферах господарської діяльності», замовники здійснюють закупівлі відповідно до Закону України «Про здійснення державних закупівель» з урахуванням особливостей, визначених цим Законом.

За результатами розгляду справи № 91/31-р-02-05-18 такі дії ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2**, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ТБК «Плейс» накладено штраф на загальну суму 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ТОВ «Біохімексім» накладено штраф на загальну суму 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення),

розглянувши матеріали справи № 91/31-р-02-05-18 про порушення ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Четвертого відділу досліджень і розслідувань від 23.05.2019 № 60-03/94п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 12.06.2018 № 31-р розпочато розгляд справи № 91/31-р-02-05-18 за ознаками вчинення ТОВ «Глобал Стор» та ТОВ «Біохімексім» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) ТОВ «ТБК «Плейс» надіслано вимогу про надання інформації від 26.12.2017 № 02-05/4310; ТОВ «Біохімексім» – вимогу про надання інформації від 26.12.2017 № 02-05/4305.
- (3) Листами від 27.05.2019 № 60-02/3099 та від 27.05.2019 № 60-02/3098 ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 91/31-р-02-05-18 (далі – Подання).
- (4) На Подання ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» не надавали своїх заперечень та зауважень.

2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ТБК «Плейс», ідентифікаційний код юридичної особи 38903706. Адреса місцезнаходження: вул. Січових Стрільців, 21, м. Київ. Основним видом діяльності ТОВ «ТБК «Плейс» є неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90);
 - ТОВ «Біохімексім», ідентифікаційний код юридичної особи 37387344. Адреса місцезнаходження: Харківське шосе, 152, кв. 92, м. Київ. Основним видом діяльності ТОВ «Біохімексім» є оптова торгівля хімічними продуктами (код КВЕД 46.75).
- (6) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

Щодо Процедури закупівлі-1

- (7) Відповідно до протоколу розкриття конкурсної пропозиції № 3 для участі у **Процедурі закупівлі-1** свої пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія Кит», ідентифікаційний код юридичної особи 37316320 (далі – ТОВ «Компанія Кит»). Адреса місцезнаходження: вул. Круглоуніверситетська, 14, м. Київ;
 - ТОВ «Біохімексім». Адреса місцезнаходження: Харківське шосе, 152, кв. 92, м. Київ;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Інтер-Трейд-Сервіс», ідентифікаційний код юридичної особи 36283860 (далі – ТОВ «Інтер-Трейд-Сервіс»). Адреса місцезнаходження: вул. Глибочицька, 72, оф. 320/1, м. Київ;

- товариство з обмеженою відповідальністю «ТМЦ «Здоров'я», ідентифікаційний код юридичної особи 38982936 (далі – ТОВ «ТМЦ «Здоров'я людини»). Адреса місцезнаходження: вул. Професора Підвисоцького, 5, м. Київ;
- ТОВ «ТБК «Плейс». Адреса місцезнаходження: вул. Січових Стрільців, 21, м. Київ.

- (8) Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії Замовника від 13.06.2014 № 4 пропозиції ТОВ «ТМЦ «Здоров'я», ТОВ «Інтер-Трейд-Сервіс» та ТОВ «Компанія Кит» відхилені, як такі, що не відповідають умовам запиту. До процедури оцінки допущені пропозиції ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім».
- (9) Оцінка ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» здійснювалась на основі єдиного критерію «Ціна».
- (10) Для участі у **Процедурі закупівлі-1** ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» запропонували наступні цінові пропозиції (див. таблицю 1).

Таблиця 1

Назва Учасника	Цінова пропозиція, грн з ПДВ	Примітка
ТОВ «Біохімексім»	1 608 660,90	х
ТОВ «ТБК «Плейс»	1 592 007,72	переможець

- (11) Згідно з протоколом засідання конкурсної комісії Замовника від 13.06.2014 № 4 найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ «ТБК «Плейс».
- (12) Із ТОВ «ТБК «Плейс» Замовник уклав договір від 22.07.2014 № 851-125 на загальну суму 1 592 007,72 грн з ПДВ.

Щодо Процедури закупівлі-2

- (13) Відповідно до протоколу розкриття конкурсної пропозиції № 2 для участі у **Процедурі закупівлі-2** свої пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- товариство з обмеженою відповідальністю «Український папір», ідентифікаційний код 25394112 (далі – ТОВ «Український папір»). Адреса місцезнаходження: вул. Куренівська, 2-Б, м. Київ;
 - ТОВ «ТБК «Плейс». Адреса місцезнаходження: вул. Січових Стрільців, 21, м. Київ;
 - ТОВ «Біохімексім». Адреса місцезнаходження: Харківське шосе, 152, кв. 92, м. Київ.
- (14) Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії Замовника від 16.06.2014 № 3 пропозиція ТОВ «Український папір» відхилена, як така, що не відповідає умовам запиту. До процедури оцінки допущені пропозиції ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім».
- (15) Оцінка ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» здійснювалась на основі єдиного критерію «Ціна».
- (16) Для участі у **Процедурі закупівлі-2** ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» запропонували наступні цінові пропозиції (див. Таблицю 2).

Таблиця 2

Назва Учасника	Цінова пропозиція, грн з ПДВ	Примітка
ТОВ «Біохімексім»	13 722 309,24	х
ТОВ «ТБК «Плейс»	13 657 234,44	переможець

- (17) Згідно з протоколом засідання конкурсної комісії Замовника від 16.06.2014 № 3 найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ «ТБК «Плейс».
- (18) Із ТОВ «ТБК «Плейс» Замовник уклав договір від 23.07.2014 № 851-127 на загальну суму 13 657 234,44 грн з ПДВ.

Щодо Процедури закупівлі-1 та Процедури закупівлі-2

- (19) Відповідно до підпункту 8.13 пункту 8 запиту щодо участі із визначення постачальників (виконавців) (далі – Запит) учасники **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** повинні надати нотаріально посвідчені копії документів, що підтверджують якість пропонованої продукції (сертифікати відповідності (декларації про відповідність), висновки державної санітарно-епідеміологічної експертизи) чинні на дату розкриття.
- (20) Відповідно до пункту 2 глави 7 порядку вчинення нотаріальних дій нотаріусами України, затвердженого наказом Міністерства юстиції України від 22.02.2012 № 296/5, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 22 лютого 2012 року за № 282/20595, при підготовці до засвідчення вірності копій документів і виписок з них нотаріус зобов'язаний особисто звірити з оригіналом документа копію чи виписку з документа, вірність яких він засвідчує.
- (21) На виконання вказаної вище вимоги Запиту ТОВ «ТБК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» для участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2** у складі своїх пропозицій надали нотаріально посвідчені копії, зокрема висновків державної санітарно-епідеміологічної експертизи (далі – Висновки), завірені одним й тим же приватним нотаріусами, в один день та з послідовними реєстровими номерами (див. таблицю 3).
- (22) Вірність вказаних у таблиці 3 копій документів була завірена з оригіналів документів.

Таблиця 3

ТОВ «Біохімексім»	ТОВ «ТБК «Плейс»
Приватний нотаріус Донецького міського нотаріального округу Курильчук Т.О.	
<i>Висновки від 26.12.2013 № 05.03.02-04/119356</i>	
номер реєстраційних дій від 17.01.2014 № 238	номер реєстраційних дій від 17.01.2014 № 239
<i>Висновки від 26.12.2013 № 05.03.02-04/119349</i>	
номер реєстраційних дій від 17.01.2014 № 254	номер реєстраційних дій від 17.01.2014 № 253
<i>Висновки від 24.04.2012 № 05.03.02-04/35849</i>	
номер реєстраційних дій від 23.11.2012 № 10579	номер реєстраційних дій від 23.11.2012 № 10578
Приватний нотаріус Київського міського нотаріального округу Назарчук О.М.	
<i>Декларації про відповідність Технічному регламенту мийних засобів</i>	
номер реєстраційних дій від 10.06.2014 № 2464	номер реєстраційних дій від 10.06.2014 № 2463
<i>Висновки від 26.11.2013 № 05.03.02-03/107496</i>	
номер реєстраційних дій від 10.06.2014 № 2452	номер реєстраційних дій від 10.06.2014 № 2451
<i>Додатки до Висновків від 26.11.2013 № 05.03.02-03/107496</i>	
номер реєстраційних дій від 10.06.2014 № 2457	номер реєстраційних дій від 10.06.2014 № 2458
Приватний нотаріус Орджонікідзевського міського нотаріального округу Кулик О.П.	
<i>Висновки від 25.10.2012 № 05.03.02-04/104359</i>	
номер реєстраційних дій від 03.06.2014 № 1097	номер реєстраційних дій від 03.06.2014 № 1096
<i>Висновки від 25.10.2012 № 05.03.02-07/104405</i>	
номер реєстраційних дій від 03.06.2014 № 1102	номер реєстраційних дій від 03.06.2014 № 1103
<i>Декларації про відповідність мийного засобу вимогам Технічного регламенту</i>	
номер реєстраційних дій від 28.01.2014 № 210	номер реєстраційних дій від 28.01.2014 № 209
номер реєстраційних дій від 28.01.2014 № 204	номер реєстраційних дій від 28.01.2014 № 203
<i>Додатки до Декларацій про відповідність мийного засобу вимогам Технічного регламенту</i>	
номер реєстраційних дій від 28.01.2014 № 201	номер реєстраційних дій від 28.01.2014 № 200
<i>Висновки від 25.10.2012 № 05.03.02-07/104406</i>	
номер реєстраційних дій від 04.06.2014 № 1115	номер реєстраційних дій від 04.06.2014 № 1116
<i>Висновки від 03.09.2013 № 05.03.02-04/79684</i>	
номер реєстраційних дій від 04.06.2014 № 1126	номер реєстраційних дій від 04.06.2014 № 1125

- (23) Копії документів, які завірені приватним нотаріусом Курильчук Т.О., видані

ТОВ «Українські промислові ресурси», які завірені приватними нотаріусами Назарчуком О.М. та Кулик О.П. – ТОВ «Проктер енд Гембл Україна».

- (24) ТОВ «Проктер енд Гембл Україна» в особі адвоката Городецької Антоніни Дмитрівни листом від 16.10.2018 № 73 (вх. № 60-01/3541 від 16.10.2018) повідомило, що не надає оригінали дозвільних документів третім особам, в тому числі для цілей їх нотаріального завірення. Посвідчення копій документів щодо характеристик та якості товарів ТОВ «Проктер енд Гембл Україна» здійснює працівник товариства.
- (25) Отже, Учасники для участі у **Процедурі закупівлі-2** отримували у ТОВ «Проктер енд Гембл Україна» нотаріально завірені копії зазначених вище документів.
- (26) Враховуючи наведене можна зробити висновок, що Учасники таким же шляхом отримували нотаріально завірені копії документів у ТОВ «Українські промислові ресурси» для участі у **Процедурі закупівлі-1**.
- (27) Разом з тим, в пропозиціях Учасників наявні нотаріально засвідчені копії документів з послідовними реєстровими номерами нотаріальних дій, що свідчить про те, що Учасники для отримання вказаних документів залучали одну особу або одночасно звертались за їх отриманням, що підтверджує обмін інформацією між ними, а також спільну підготовку до участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2**.
- (28) За наявною у Відділенні інформацією, між Учасниками були відсутні господарські відносини, в тому числі у вигляді надання фінансової допомоги.
- (29) Разом з тим Відділенням було встановлено, що Учасники пов'язані через третього суб'єкта господарювання – товариства з обмеженою відповідальністю «Плес», ідентифікаційний код юридичної особи 36149681 (далі – ТОВ «Плес»), що підтверджується наступним.
- (30) Згідно з інформацією, наданою Центральним об'єднаним управлінням Пенсійного фонду України в м. Києві листом від 24.02.2017 № 11315/13 (вх. Комітету № 11-20/1870 від 01.03.2017) та Головним управлінням Пенсійного фонду України в Сумській області листом від 03.03.2017 № 2223/07-14 (вх. Комітету № 11-20/420-кіел/п) в ТОВ «ТВК «Плейс» (Учасник) та ТОВ «Плес» працювали та отримували заробітну плату наступні працівники:
- Власова Наталія Григорівна;
 - Єсаулова Інна Сергіївна;
 - Калініченко Владислав Анатолійович;
 - Опанасенко Олександр Петрович;
 - Юшко Андрій Олексійович.
- (31) Директором ТОВ «Плес» була Єсаулова Інна Сергіївна.
- (32) Отже, в ТОВ «ТВК «Плейс» (Учасник) та ТОВ «Плес» працювала та отримувала заробітну плату, зокрема директор ТОВ «Плес».
- (33) Існування зазначених трудових відносин унеможливує існування конкуренції між вказаними суб'єктами господарювання.
- (34) Також, Державна податка інспекція у Печерському районі ГУ ДФС у м. Києві (лист від 21.03.2017 № 8189/10/26-55-12-01, вх. Комітету № 11-20/2728 від 23.03.2017) та Державна податкова інспекція у м. Сумах ГУ ДФС у Сумській області (лист від 07.03.2017 № 4984/9/18-19-08-01-25, вх. Комітету № 11-20/2400 від 15.03.2017)

надали, зокрема копії довіреностей, відповідно до яких ТОВ «ТБК «Плейс» (Учасник) та ТОВ «Плес» уповноважували одну і туж саму особу – Сорокіну Анну Володимирівну для представлення їх інтересів у приватних нотаріусів, банківських установах, органах державної влади тощо.

- (35) Крім цього, між ТОВ «ТБК «Плейс» (Учасником) та ТОВ «Плес» існували господарські відносини на підставі договору від 01.08.2014 № 0108/01, у вигляді надання фінансової допомоги.
- (36) Надання фінансової допомоги, свідчить про єдність економічних інтересів у ТОВ «ТБК «Плейс» (Учасника) та ТОВ «Плес» та відсутність конкуренції між ними.
- (37) Отже, взаємовідносини між ТОВ «ТБК «Плейс» (Учасником) та ТОВ «Плес» стосувались надання позики/ї фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку між вказаними суб'єктами господарювання у господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (38) Надання фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів ТОВ «ТБК «Плейс» (Учасника) та ТОВ «Плес» та є підставою для усунення конкуренції між ними.
- (39) Таким чином, ТОВ «ТБК «Плейс» (Учасник) та ТОВ «Плес» були пов'язані господарськими відносинами, оскільки мали спільних працівників, зокрема директора ТОВ «Плес», та надавали один одному фінансову підтримку.
- (40) В свою чергу, ТОВ «Плейс» надало ТОВ «Біохімексім» поворотну фінансову допомогу у сумі 300 000,00 грн згідно з договором від 22.04.2013 № 22/04-13-1.
- (41) Надання поворотної фінансової допомоги, свідчить про єдність економічних інтересів у Учасників та відсутність конкуренції між ними.
- (42) 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.
- (43) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (44) 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 якої є юридичні особи.
- (45) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (46) Отже, взаємовідносини між ТОВ «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» (Учасником) стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку вказаних суб'єктів господарювання в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (47) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів

Учасників та є підставою для усунення конкуренції між ними.

- (48) Враховуючи викладене, Учасники пов'язані через третього суб'єкта господарювання - ТОВ «Плес», що унеможлиблює конкуренцію між Учасниками під час участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2**.
- (49) За результатами порівняльного аналізу документів, які входили до складу пропозицій Учасників, встановлено наступне.
- (50) Згідно з підпунктом 8.1 пункту 8 Запиту учасники **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** повинні надати реєстр документів.
- (51) Разом з тим, реєстри документів ТОВ «Біохімексім» та ТОВ «ТБК «Плейс» схожі між собою за способом оформлення, зокрема: реєстри документів однаково оформлені у вигляді таблиць, тоді як у Замовника форма вказаного документа не встановлена; послідовність розташування документів у реєстрах документів Учасників майже однакова; в пункті 9 реєстрів документів в Учасники однаково в дужках написано перелік документів та слово «Директора» з великої літери, тоді як вірно було б зазначити вказаний перелік з маленької літери.
- (52) Наведене свідчить про те, що під час підготовки реєстрів документів між Учасниками відбувався обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді, або документи готувались одним із Учасників.

4. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (53) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «Біохімексім» та ТОВ «ТБК «Плейс» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (54) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореними суб'єктами господарювання.
- (55) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (56) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (57) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- синхронність дій Учасників під час отримання документів щодо характеристик та якості товарів;
 - пов'язаність Учасників через третього суб'єкта господарювання;
 - спільні особливості в оформленні реєстрів документів,

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.

- (58) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Біохімексім» та ТОВ «ТВК «Плейс» під час підготовки документів для участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2** діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (59) Унаслідок узгодженості поведінки Учасників право на укладення договорів за результатами проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** одним із учасників – ТОВ «ТВК «Плейс» одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (60) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовниками торгів, порушивши права замовників на отримання найбільш ефективного для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (61) Листами від 27.05.2019 № 60-02/3099 та від 27.05.2019 № 60-02/3098 ТОВ «ТВК «Плейс» та ТОВ «Біохімексім» відповідно було направлено копію Подання.
- (62) ТОВ «Біохімексім» отримало копію Подання 25.06.2019, що підтверджується рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення.
- (63) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «Біохімексім» не надало.
- (64) Лист від 27.05.2019 № 60-02/3099 (ТОВ «ТВК «Плейс») був повернутий до Відділення. Причина: «за закінченням строку зберігання».
- (65) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у разі, якщо немає можливості вручити копію подання з попередніми висновками особам, які беруть участь у справі, голова територіального відділення не пізніше ніж за п'ять днів до дня розгляду справи забезпечує розміщення інформації щодо попередніх висновків у справі, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи.
- (66) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 08.07.2019 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 91/31-р-02-05-18.
- (67) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «ТВК «Плейс» не надало.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (68) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників, які полягали у:
- синхронності дій Учасників під час отримання документів щодо характеристик та якості товарів;

- пов'язаності Учасників через третього суб'єкта господарювання;
 - спільних особливостей в оформленні реєстрів документів,
 є узгодженою поведінкою, що стосуються спотворення результатів, під час участі у
Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2.

- (69) Така поведінка Учасників становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафів

- (70) Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом третім частини другої цієї статті, - у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом четвертим частини другої цієї статті, - у розмірі до двох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (71) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДФС у м. Києві (лист від 04.06.2019 № 14490/9/26-15-12-03-12, вх. № 60-01/2217 від 12.06.2019) ТОВ «Біохімексім» та ТОВ «ТБК «Плейс» фінансову звітність за 2018 рік не подавали.
- (72) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «Біохімексім» та ТОВ «ТБК «Плейс» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовника на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нерациональне витрачання) публічних коштів.
- (73) У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, 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 і доповненнями), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Торгово-виробнича компанія «Плейс» (ідентифікаційний код юридичної особи 38903706; місцезнаходження: вул. Січових Стрільців, 21, м. Київ) та товариство з обмеженою відповідальністю «Біохімексім» (ідентифікаційний код юридичної особи 37387344; місцезнаходження: Харківське шосе, 152, кв. 92, м. Київ) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої

статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження умов участі у процедурі закупівлі «Парфуми та косметичні засоби» 23 найменування (891 294 од.), яка проводилась ПАТ «Укрпошта» у 2014 році.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Торгово-виробнича компанія «Плейс» (ідентифікаційний код юридичної особи 38903706) штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Біохімесім», ідентифікаційний код юридичної особи 37387344 штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Торгово-виробнича компанія «Плейс» (ідентифікаційний код юридичної особи 38903706; місцезнаходження: вул. Січових Стрільців, 21, м. Київ) та товариство з обмеженою відповідальністю «Біохімесім» (ідентифікаційний код юридичної особи 37387344; місцезнаходження: Харківське шосе, 152, кв. 92, м. Київ) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження умов участі у процедурі закупівлі «Мило, засоби мийні та засоби для чищення» 30 найменувань (1 476 743 од.), яка проводилась ПАТ «Укрпошта» у 2014 році.

5. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Торгово-виробнича компанія «Плейс» (ідентифікаційний код юридичної особи 38903706) штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

6. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Біохімесім» (ідентифікаційний код юридичної особи 37387344) штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова адміністративної колегії

О. Хмельницький