



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

25 лютого 2020 року

№ 60/6-р/к

справа № 89/60/97-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «АВТОНОМНІ ДЖЕРЕЛА СТРУМУ», ідентифікаційний код юридичної особи 32704119 (далі – ТОВ «АДС») та товариство з обмеженою відповідальністю «НАЙФ Україна», ідентифікаційний код юридичної особи 39605358 (далі – ТОВ «НАЙФ Україна») подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі із закупівлі «31430000-9 - Електричні акумулятори (акумулятори та акумуляторні батареї)», яка проводилась філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Українська залізниця» (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2018-02-23-002378-с (Лоти №№ 1, 2, 3, 4) (далі – Процедура закупівлі). Очікувана вартість закупівлі – 25 710 589,39 грн.

За результатами розгляду справи № 89/60/97-рп/к.19 такі дії ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «АДС» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ТОВ «НАЙФ Україна» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 89/60/97-рп/к.19 про порушення ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» 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 12.12.2019 № 60-03/265п,

#### ВСТАНОВИЛА:

#### 1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 27.12.2018 № 60/82-рп/к розпочато розгляд справи № 138/60/82-рп/к.18 за ознаками вчинення ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке 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, під час участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 2.

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 10.09.2019 № 60/91-рп/к розпочато розгляд справи № 86/60/91-рп/к.19 за ознаками вчинення ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке 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, під час участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 3, 4.
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 10.09.2019 № 60/97-рп/к справи № 138/60/82-рп/к.18 та № 86/60/91-рп/к.19 було об'єднано в одну справу № 89/60/97-рп/к.19.
- (4) Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) ТОВ «АДС» надіслано вимогу про надання інформації від 06.11.2018 № 60-02/3818; ТОВ «НАЙФ Україна» – вимогу про надання інформації від 06.11.2018 № 60-02/3817.
- (5) Листами від 13.12.2019 № 60-02/7120 та від 13.12.2019 № 60-02/7121 ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 89/60/97-рп/к.19 (далі – Подання).
- (6) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «НАЙФ Україна» та ТОВ «АДС» не надали.

## **2. Відповідачі**

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - ТОВ «АДС», ідентифікаційний код юридичної особи 32704119. Адреса місцезнаходження 03045, м. Київ, вул. Новопирогівська, буд. 50. Основним видом діяльності ТОВ «АДС» є виробництво батарей і акумуляторів (код КВЕД 27.20);
  - ТОВ «НАЙФ Україна», ідентифікаційний код юридичної особи 39605358. Адреса місцезнаходження (на момент проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4): 02121, м. Київ, Харківське шосе, буд. 182. Основним видом діяльності ТОВ «НАЙФ Україна» є виробництво батарей і акумуляторів (код КВЕД 27.20).
- (8) Відповідно до витягу з ЄДР, ТОВ «НАЙФ Україна» 22.11.2019 змінило адресу місцезнаходження на: 02121, м. Київ, Харківське шосе, 12, оф. 1.
- (9) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

## **3. Обставини справи**

- (10) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
  - Лот № 1
  - ТОВ «АДС». Тендерна пропозиція подана 25.05.2018 об 11:18, 16.08.2018 о 14:22, 14:24;
  - ТОВ «НАЙФ Україна». Тендерна пропозиція подана 25.05.2018 о 13:56;
  - товариство з обмеженою відповідальністю «ТЛА КИЇВ», ідентифікаційний код юридичної особи 39105631 (далі – ТОВ «ТЛА КИЇВ») – адреса місцезнаходження: 08132, Київська обл., м. Вишневе, вул. Святошинська, буд. 41, оф. 20. Тендерна пропозиція подана 29.05.2018 о 20:29, 20:30, 20:32.

## Лот № 2

- ТОВ «АДС». Тендерна пропозиція подана 25.05.2018 об 11:18, 16.08.2018 о 14:22, 14:24;
- ТОВ «НАЙФ Україна». Тендерна пропозиція подана 25.05.2018 о 13:56;
- ТОВ «ТЛА КИЇВ». Тендерна пропозиція подана 29.05.2018 о 20:29, 20:30, 20:32;
- товариство з обмеженою відповідальністю «ГЛОРІЯ-ТРЕЙД», ідентифікаційний код юридичної особи 32505009 (далі – ТОВ «ГЛОРІЯ-ТРЕЙД») – адреса місцезнаходження: 07301, Київська обл., м. Вишгород, вул. Шолуденка, буд. 1. Тендерна пропозиція подана 29.05.2018 о 22:56, 22:57.

- (11) Тендерні пропозиції ТОВ «НАЙФ Україна» та ТОВ «ТЛА КИЇВ» (за Лотом № 2) були відхилені Замовником до початку проведення аукціону.
- (12) За результатами проведення електронного аукціону ТОВ «АДС» та ТОВ «ГЛОРІЯ-ТРЕЙД» запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 2 [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «АДС»	18 459 211,20	8 280 000,00	55,14 %
2	ТОВ «ГЛОРІЯ-ТРЕЙД»	14 716 320,00	11 039 000,00	24,99 %

- (13) Найбільш економічно вигідною за Лотом № 2 визнано тендерну пропозицію ТОВ «АДС».
- (14) Із ТОВ «АДС» Замовник уклав договір від 30.08.2018 № ЦЗВ-07-07018-01 на загальну суму 8 280 000,00 грн з ПДВ.

## Лот № 3

- ТОВ «АДС». Тендерна пропозиція подана 25.05.2018 об 11:18, 16.08.2018 о 14:22, 14:24;
- ТОВ «НАЙФ Україна». Тендерна пропозиція подана 25.05.2018 о 13:56;
- ТОВ «ТЛА КИЇВ». Тендерна пропозиція подана 29.05.2018 о 20:29, 20:30, 20:32.

## Лот № 4

- ТОВ «АДС». Тендерна пропозиція подана 25.05.2018 об 11:18, 16.08.2018 о 14:22, 14:24;
- ТОВ «НАЙФ Україна». Тендерна пропозиція подана 25.05.2018 о 13:56;
- ТОВ «ТЛА КИЇВ». Тендерна пропозиція подана 29.05.2018 о 20:29, 20:30, 20:32;
- ТОВ «ГЛОРІЯ-ТРЕЙД». Тендерна пропозиція подана 29.05.2018 о 22:56, 22:57.

- (15) Тендерні пропозиції ТОВ «АДС», ТОВ «НАЙФ Україна» (за Лотами №№ 1, 3, 4), ТОВ «ТЛА КИЇВ», ТОВ «ГЛОРІЯ-ТРЕЙД» (за Лотом № 4) були відхилені Замовником як такі, що не відповідають умовам тендерної документації.
- (16) Процедуру закупівлі за Лотами №№ 1, 3, 4 було відмінено Замовником, у зв'язку із допущенням до оцінки менше двох тендерних пропозицій.

#### 4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (17) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «АДС», ТОВ «НАЙФ Україна» під час участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4.

#### 4.1. Спільні працівники

- (18) Головне управління Пенсійного фонду України в м. Києві (лист від 20.09.2018 № 80636/06, вх. № 60-01/281кі від 25.09.2018) надало до Відділення інформацію, відповідно до якої в ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна», зокрема у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 3, 4 працювала та отримувала заробітну плату Завадська Віталіна Миколаївна (інформація знаходиться в матеріалах справи з грифом «Конфіденційно»).
- (19) ТОВ «АДС» листом від 29.11.2018 № 270/11 (вх. № 60-01/4169 від 06.12.2018) надало перелік усіх осіб, які працювали у І півріччі 2018 року в ТОВ «АДС», в тому числі за трудовими угодами (штатні, позаштатні).
- (20) За результатами аналізу вказаного переліку осіб Відділенням встановлено, що у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 Завадська Віталіна Миколаївна займала посаду головного бухгалтера.
- (21) Відповідно до переліку усіх осіб, які працювали у І півріччі 2018 року в ТОВ «НАЙФ Україна», в тому числі за трудовими угодами (штатні, позаштатні), наданого ТОВ «НАЙФ Україна» листом від 28.11.2018 № 155 (вх. № 60-01/4104 від 30.11.2018), у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 Завадська Віталіна Миколаївна займала посаду бухгалтера.
- (22) Отже, Завадська Віталіна Миколаївна у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 працювала та отримувала заробітну плату в обох Учасників, займаючи посаду головного бухгалтера в ТОВ «АДС» та бухгалтера в ТОВ «НАЙФ Україна».
- (23) Наявність таких трудових відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що Завадська Віталіна Миколаївна могла бути обізнана стосовно діяльності та фінансової спроможності обох Учасників.
- (24) Існування зазначених трудових відносин унеможлиблює існування конкуренції між вказаними суб'єктами господарювання, в тому числі під час участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4.
- (25) Зазначені вище обставини свідчать про те, що під час участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» діяли не самостійно, а узгоджували свої дії.

#### 4.2. Використання ІР-адрес

- (26) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 13.09.2018 № 206/2663/03, вх. № 60-01/3255 від 21.09.2018), ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» свої пропозиції для участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 подавали з електронного майданчика товариства з обмеженою відповідальністю «Закупки.Пром.УА» (далі – ТОВ «Закупки.Пром.УА») та ТОВ «АДС» заходило в аукціон з ІР-адреси **77.91.157.11**.
- (27) За інформацією, яка була надана ТОВ «Закупки.Пром.УА» (листи від 09.11.2018 № 944/11, вх. № 60-01/3930 від 15.11.2018, від 05.10.2018 № 720/10, вх. № 60-01/3440 від 08.10.2018), ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» для участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 подавали свої тендерні пропозиції з однієї ІР-адреси **77.91.157.11**.

- (28) Відповідно до даних з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **77.91.157.11** надаються товариством з обмеженою відповідальністю «Телесистеми України», ідентифікаційний код юридичної особи 34726705 (далі – ТОВ «Телесистеми України»).
- (29) У відповідь на пункт 11.1 вимоги голови Відділення від 06.11.2018 № 60-02/3818 стосовно надання інформації про суб'єкта господарювання (суб'єктів господарювання), який протягом I півріччя 2018 року надавало ТОВ «АДС» послуги доступу до Інтернет, ТОВ «АДС» листом від 29.11.2018 № 270/11 (вх. № 60-01/4169 від 06.12.2018) надало договір про надання телекомунікаційних послуг від 14.10.2014 № 39660, укладеного з ТОВ «Телесистеми України».
- (30) ТОВ «НАЙФ Україна» листом від 13.12.2018 № 162 (вх. № 60-01/4309 від 14.12.2018) повідомило, що протягом I півріччя 2018 року товариству не надавались послуги з доступу до мережі Інтернет, оскільки працівники здійснювали доступ до нього через власний мобільний Інтернет.
- (31) Таким чином, ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» для участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 подавали свої пропозиції з однієї IP-адреси, яка належала оператору – ТОВ «Телесистеми України», з яким ТОВ «АДС» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг, та з якої ТОВ «АДС» заходило в аукціон.
- (32) Наведені обставини свідчать про спільну (узгоджену) поведінку Учасників під час участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4.
- (33) Крім цього, за інформацією, наданою Головним управлінням ДФС у м. Києві (лист від 11.09.2018 № 28147/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-01/4450 від 29.12.2018), ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна», зокрема у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4, подавали фінансову звітність з однієї IP-адреси **77.91.157.11**.
- (34) Також, з IP-адреси **77.91.157.11** ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 здійснювало керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» (лист АТ КБ «ПриватБанк» від 23.09.2019 № 20.1.0.0.0/7, вх. № 60-01/748кі від 30.09.2019, лист АТ «МІБ» від 17.09.2019 № 671/П-БТ, вх. № 60-01/723кі від 20.09.2019) [інформація знаходиться в матеріалах справи з грифом «Конфіденційно»].
- (35) Отже, ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна», зокрема у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4, здійснювали керування своїми банківськими рахунками допомогою системи «Клієнт-Банк» та подавали фінансову звітність з однієї IP-адреси, яка належала оператору – ТОВ «Телесистеми України», з яким ТОВ «АДС» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг, та з якої Учасники подавали свої пропозиції, а ТОВ «АДС» заходило в аукціон.
- (36) Наведені обставини свідчать про те, що подання фінансової звітності обох Учасників та здійснення керування їх банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» могло здійснюватися однією особою, яка працювала та отримувала заробітну плату в обох Учасників – на посаді головного бухгалтера в ТОВ «АДС» та бухгалтера в ТОВ «НАЙФ Україна», а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 Учасники діяли узгоджено.

#### 4.3. Використання спільних засобів зв'язку

- (37) Головне управління ДФС у м. Києві (лист від 11.09.2018 № 28147/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-01/4450 від 29.12.2018) повідомило, що Учасники, зокрема у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4, подавали фінансову звітність з однієї електронної поштової адреси: **33102787@ukr.net**.
- (38) За наявною у Відділенні інформацією, вказана електронна поштова адреса не використовувалась жодним з Учасників.
- (39) Проте, цифри у назві вказаної електронної поштової адреси є ідентифікаційним кодом товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «АВТОНОМНІ ДЖЕРЕЛА СТРУМУ» (далі – ТОВ «ТД «АДС»), яке є одноособовим учасником ТОВ «АДС» [відповідно до Статуту (нова редакція) ТОВ «АДС», затвердженого протоколом загальних зборів учасників вказаного товариства від 05.11.2015 № 101].
- (40) Отже, Учасники, зокрема у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 подавали фінансову звітність з однієї електронної поштової адреси, цифри у назві якої є ідентифікаційним кодом одноособового учасника ТОВ «АДС».
- (41) Таким чином, фінансова звітність обох Учасників могла подаватись однією особою, яка працювала та отримувала заробітну плату в обох Учасників – на посаді головного бухгалтера в ТОВ «АДС» та бухгалтера в ТОВ «НАЙФ», та з електронної поштової адреси, цифри у назві якої є ідентифікаційним кодом одноособового учасника ТОВ «АДС», а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 Учасники діяли узгоджено.

#### 4.4. Господарські відносини

- (42) За результатами аналізу банківських виписок, наданих ТОВ «АДС» листом від 29.11.2018 № 270/11 (вх. № 60-01/4169 від 06.12.2018), Відділенням встановлено, що протягом I півріччя 2018 року, зокрема у період проведення Процедури закупівлі за Лотами № 1, 2, 3, 4, між ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» існували сталі господарські відносини, зокрема у вигляді оплати за товари (див. таблицю 2).

Таблиця 2

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	31.01.2018	270 000,00	Оплата за акумуляторну продукцію, згідно з договором від 29.01.2018 № 20/01-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	08.02.2018	35 000,00	За акумулятори згідно з договором від 29.01.2018 № 20/01-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	21.02.2018	10 000,00	За акумулятори згідно з договором від 29.01.2018 № 20/01-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	22.02.2018	15 000,00	За акумулятори та акумуляторні батареї згідно з договором від 01.04.2018 № 01/04ДР
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	23.03.2018	40 800,00	За матеріали та обладнання згідно з договором від 22.07.2015 № 67/07-15
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	12.04.2018	386 640,00	За матеріали та комплектуючі згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	16.04.2018	322 200,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18

ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	17.04.2018	429 600,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	18.04.2018	386 640,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	24.04.2018	87 000,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	10.05.2018	200 000,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	23.05.2018	30 000,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	07.06.2018	45 000,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	22.06.2018	561 000,00	За акумулятори та акумуляторні батареї згідно з договором від 01.04.2018 № 01/04ДР
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	23.06.2018	20 000,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18
ТОВ «АДС»	ТОВ «НАЙФ Україна»	25.06.2018	35 000,00	За хімічні матеріали згідно з договором від 01.03.2018 № 01/03-18

- (43) Крім того, ТОВ «НАЙФ Україна» листом від 28.11.2018 № 155 (вх. № 60-01/4104 від 30.11.2018) надало інформацію, відповідно до якої встановлено, що ТОВ «АДС», зокрема у період проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4, орендувало частину приміщення складу [склад готової продукції (корпус 2)], за адресою: Львівська обл., м. Великі мости, вул. Львівська, 2Б, площею 18 м<sup>2</sup> у ТОВ «НАЙФ Україна», згідно з договорами оренди складу:
- від 10.11.2017 № 10/11-17;
  - від 02.04.2018 № 02/04-18.

- (44) Отже, між Учасниками існували господарські відносини до та під час проведення Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4.

- (45) Таким чином, ще до подання Учасниками своїх пропозицій для участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» були пов'язані господарськими відносинами, що надавало їм можливість узгодити дії під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4.

#### 4.5. Особливості в оформленні документів

- (46) Відповідно до розділу II додатку № 6 тендерної документації, учасники Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 на підтвердження правомочності на укладення договору про закупівлю повинні надати, зокрема копію, завірену підписом, печаткою учасника (або нотаріальна завірена копія), чинної редакції Статуту (зі всіма зареєстрованими змінами та доповненнями у разі наявності таких).

- (47) Разом з тим, у складі тендерної пропозиції ТОВ «НАЙФ Україна» містяться копії двох аркушів Статуту конкурента (ТОВ «АДС»), які завірені підписом і печаткою конкурента та підписом і печаткою учасника – ТОВ «НАЙФ Україна».

- (48) Наведене свідчить про те, що між ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» відбувався обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді, або документи готувались

одним із Учасників, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 Учасники діяли узгоджено.

## 5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (49) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (50) 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.
- (51) 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).
- (52) 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).
- (53) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- подання Учасниками своїх пропозицій з однієї ІР-адреси, яка належала оператору, з яким ТОВ «АДС» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг, та з якої ТОВ «АДС» заходило в аукціон;
  - подання Учасниками фінансової звітності з однієї ІР-адреси, яка належала оператору, з яким ТОВ «АДС» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг, та з якої Учасники подавали свої пропозиції, а ТОВ «АДС» заходило в аукціон;
  - здійснення Учасниками керування своїми банківськими рахунками з однієї ІР-адреси, яка належала оператору, з яким ТОВ «АДС» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг, та з якої Учасники подавали свої пропозиції, а ТОВ «АДС» заходило в аукціон;
  - подання Учасниками фінансової звітності з однієї електронної поштової адреси, цифри у назві якої є ідентифікаційним кодом одноособового учасника ТОВ «АДС»;
  - подання Учасникам фінансової звітності та здійснення керування їх банківськими рахунками однією особою, яка працювала та отримувала заробітну плату в обох Учасників – на посаді головного бухгалтера в ТОВ «АДС» та бухгалтера в ТОВ «НАЙФ Україна»;
  - наявність трудових відносин з однією фізичною особою, яка працювала та отримувала заробітну плату в обох Учасників, займаючи посаду головного бухгалтера в ТОВ «АДС» та бухгалтера в ТОВ «НАЙФ Україна»;
  - надання ТОВ «НАЙФ Україна» у складі своєї тендерної пропозиції документа (копії Статуту) конкурента (ТОВ «АДС»);
  - сталі господарські відносини,
- 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.

- (54) З огляду на вищезазначене, ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4 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».
- (55) 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 ефективних для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

## **6. Заперечення Відповідачів та їх спростування**

- (56) Листами від 13.12.2019 № 60-02/7120 та від 13.12.2019 № 60-02/7121 ТОВ «АДС» та ТОВ «НАЙФ Україна» відповідно було направлено копію Подання.
- (57) Лист від 13.12.2019 № 60-02/7120 з копією Подання був вручений 19.12.2019 уповноваженому на одержання поштових відправлень ТОВ «АДС» Слюзі В.І. на підставі довіреності (лист АТ «Укрпошта» від 05.02.2020 № 33-К-1181, вх. № 60-01/146кі від 11.02.2020).
- (58) Лист від 13.12.2019 № 60-02/7121 з копією Подання, який надісланий на адресу ТОВ «НАЙФ Україна», був повернутий до Відділення. Причина повернення: «за закінченням терміну зберігання».
- (59) 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.
- (60) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 11.02.2020 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 89/60/97-рп/к.19.
- (61) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «НАЙФ Україна» та ТОВ «АДС» не надали.

## **7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення**

- (62) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників, які полягали у:
- поданні Учасниками своїх пропозицій з однієї IP-адреси, яка належала оператору, з яким ТОВ «АДС» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг, та з якої ТОВ «АДС» заходило в аукціон;
  - поданні Учасниками фінансової звітності з однієї IP-адреси, яка належала оператору, з яким ТОВ «АДС» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг, та з якої Учасники подавали свої пропозиції, а ТОВ «АДС» заходило в аукціон;

- здійсненні Учасниками керування своїми банківськими рахунками з однієї IP-адреси, яка належала оператору, з яким ТОВ «АДС» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг, та з якої Учасники подавали свої пропозиції, а ТОВ «АДС» заходило в аукціон;
- поданні Учасниками фінансової звітності з однієї електронної поштової адреси, цифри у назві якої є ідентифікаційним кодом одноособового учасника ТОВ «АДС»;
- поданні Учасникам фінансової звітності та здійснення керування їх банківськими рахунками однією особою, яка працювала та отримувала заробітну плату в обох Учасників – на посаді головного бухгалтера в ТОВ «АДС» та бухгалтера в ТОВ «НАЙФ Україна»;
- наявності трудових відносин з однією фізичною особою, яка працювала та отримувала заробітну плату в обох Учасників, займаючи посаду головного бухгалтера в ТОВ «АДС» та бухгалтера в ТОВ «НАЙФ Україна»;
- наданні ТОВ «НАЙФ Україна» у складі своєї тендерної пропозиції документа (копії Статуту) конкурента (ТОВ «АДС»);
- сталих господарських відносинах, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі за Лотами №№ 1, 2, 3, 4.

- (63)** 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».

## **8. Визначення розміру штрафів**

- (64)** Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (65)** За інформацією, наданою ГУ ДПС у м. Києві (лист від 18.12.2019 № 13674/9/26-15-04-12-16, вх. № 60-01/4618 від 26.12.2019) дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 9 місяців 2019 року становить:
- у ТОВ «АДС» - 95 362 000,00 грн;
  - у ТОВ «НАЙФ Україна» - 2 533 600,00 грн.
- (66)** При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «НАЙФ Україна» та ТОВ «АДС» 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 замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нерациональне витрачання) публічних коштів.
- (67)** У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup> 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 «АВТОНОМНІ ДЖЕРЕЛА СТРУМУ» (ідентифікаційний код юридичної особи 32704119; місцезнаходження: 03045, м. Київ, вул. Новопирогівська, буд. 50) та товариство з обмеженою відповідальністю «НАЙФ Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи 39605358; місцезнаходження: 02121, м. Київ, Харківське шосе, 12, оф. 1) 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 тендерній процедурі із закупівлі «31430000-9 - Електричні акумулятори (акумулятори та акумуляторні батареї)», яка проводилась філією «Центр забезпечення виробництва ПАТ «Українська залізниця» за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2018-02-23-002378-с (Лоти №№ 1, 2, 3, 4).

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АВТОНОМНІ ДЖЕРЕЛА СТРУМУ» (ідентифікаційний код юридичної особи 32704119) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «НАЙФ Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи 39605358) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) 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**