



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29 травня 2020 року

№ 60/20-р/к

справа № 40/60/43-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН», ідентифікаційний код юридичної особи 40088892 (далі – ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») [попередня назва – ТОВ «УКР-ЛАК»] та товариство з обмеженою відповідальністю «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», ідентифікаційний код юридичної особи 41549570 (далі – ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ») подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі із закупівлі «Запасні частини до тепловозів серії 2ТЕ116, 2М62, 2ТЕ10», яка проводилась філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Українська залізниця» (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-06-14-002907-а [далі – Процедура закупівлі]. Очікувана вартість закупівлі – 6 784 574,94 грн.

За результатами розгляду справи № 40/60/43-рп/к.19 такі дії ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» (ТОВ «УКР-ЛАК») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» 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 «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» 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 № 40/60/43-рп/к.19 про порушення ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» 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 25.04.2019 № 60-03/77п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 26.04.2019 № 60/43-рп/к розпочато розгляд справи № 40/60/43-рп/к.19 за ознаками вчинення ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» 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 «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») надіслано вимогу про надання інформації від 13.11.2018 № 60-02/3968; ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» – вимогу про надання інформації від 13.11.2018 № 60-02/3967.
- (3) Листами від 18.11.2019 № 60-02/6537 та від 18.11.2019 № 60-02/6538 (повернуті за закінченням встановленого строку зберігання) ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі 40/60/43-рп/к.19 (далі – Подання).
- (4) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 18.05.2020 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 40/60/43-рп/к.19.
- (5) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» не надали.

2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» (ТОВ «УКР-ЛАК»), ідентифікаційний код юридичної особи 40088892. Адреса місцезнаходження (на момент проведення Процедури закупівлі): 03035, м. Київ, вул. Сурикова, буд. 3, корп. 8-Б літ. Г. Основним видом діяльності ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») є неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90);
 - ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», ідентифікаційний код юридичної особи 41549570. Адреса місцезнаходження: (на момент проведення Процедури закупівлі): 04053, м. Київ, вул. Січових Стрільців, буд. 77, кім. 77. Основним видом діяльності ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» є неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90).
- (7) Згідно з витягами з ЄДР:
 - ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» 04.03.2019 змінило адресу місцезнаходження на: 49041, м. Дніпро, вул. Панікахи, буд. 76.
 - ТОВ «УКР-ЛАК» 11.09.2019 змінило адресу місцезнаходження на: 03170, м. Київ, вул. Перемоги, буд. 18, оф. 3.
 - ТОВ «УКР-ЛАК» 17.01.2020 змінило назву на ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» та адресу місцезнаходження на: 03142, м. Київ, вул. Василя Стуса, 26.
- (8) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» (ТОВ «УКР-ЛАК») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

- (9) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»). Тендерна пропозиція подана 25.07.2018 о 19:08;
 - ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ». Тендерна пропозиція подана 25.07.2018 о 18:53.

- (10) Таким чином, ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» завантажували свої тендерні пропозиції до системи «Prozorro» в один день та у близький проміжок часу.
- (11) Процедура електронних торгів розпочалася 20 серпня 2018 року о 15 год. 34 хв. та завершилася 20 серпня 2018 року о 15 год. 55 хв.
- (12) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	6 680 000,70	6 680 000,70	0,00 %
2	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	6 784 574,40	6 784 574,40	0,00 %

- (13) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»).
- (14) Із ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») Замовник уклав договір від 05.09.2018 № ЦЗВ-01-04018-01 на загальну суму 6 680 000,70 грн з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (15) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» (ТОВ «УКР-ЛАК») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» під час участі у Процедурі закупівлі.

4.1. Не зниження цінових пропозицій

- (16) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є «ціна». Тобто, пропозиція учасника ціна якої є найменша визначається найвигіднішою, та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника, такий учасник визначається переможцем торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (17) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у процедурах закупівель, задля забезпечення своєї перемоги у закупівлях пропонував би максимально низьку ціну на товар. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (18) Разом з тим, протягом електронного аукціону ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» не змінювали свої цінові пропозиції, що свідчить про те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Процедурі закупівлі.

- (19) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію.

4.2. Використання IP-адрес

- (20) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 30.11.2018 № 206/3587/03, вх. № 60-01/4203 від 10.12.2018), ТОВ «УКР-ЛАК»

(ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» свої пропозиції для участі у Процедурі закупівлі подавали з електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн». ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») заходило в аукціон з IP-адреси **95.67.103.10**.

- (21) За інформацією, яка була надана ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 08.01.2019 № 080119-2, вх. № 60-01/123 від 14.01.2019), Учасники подавали свої пропозиції з таких IP-адрес:
- ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») - **95.67.103.10**;
- ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» - 46.133.172.131.
- (22) Відповідно до даних з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за вказаними IP-адресами надаються наступними провайдерами:
- **95.67.103.10** (ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)) – ТОВ «Космонова»;
- 46.133.172.131 (ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ») – ПрАТ «ВФ Україна».
- (23) Відповідно до інформації, яка була надана ТОВ «Космонова» (лист від 03.01.2019 № 04/01, вх. № 60-01/83 від 09.01.2019), IP-адреса **95.67.103.10** (ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)), протягом 9 місяців 2018 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, була надана у користування абоненту Демецю Станіславу Васильовичу, адреса надання послуг з доступу до мережі Інтернет: м. Київ, вул. Сурікова, 3, корп. 8-Б.
- (24) За наявною у Відділенні інформацією, вказана адреса надання послуг з доступу до мережі Інтернет є адресою місцезнаходження ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»), а Демець Станіслав Васильович є засновником (учасником) та керівником вказаного товариства.
- (25) ПрАТ «ВФ Україна» листом від 30.01.2019 № 6R-19-01080 (вх. № 60-01/342 від 01.02.2019) повідомило, що IP-адреса 46.133.172.131 (ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ») є динамічною.
- (26) АТ КБ «ПриватБанк» листами від 18.02.2019 № Е.30.0.0.0/4-41147БТ (вх. № 21.02.2019 № 60-01/107кі) та від 10.04.2019 № Е.30.0.0.0/4-78274БТ (вх. № 60-01/270кі від 17.04.2019) повідомило, що ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» у період проведення Процедури закупівлі здійснювали керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з IP-адреси **95.67.103.10**.
- (27) Отже, ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» у період проведення Процедури закупівлі здійснювали керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси, яка використовувалась засновником (учасником) та керівником ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»), та з якої останній заходив в аукціон та подавав свою пропозицію.
- (28) Головне управління ДФС у м. Києві листом від 23.01.2019 № 1795/9/26-15-08-06-23 (вх. № 60-01/311 від 30.01.2019) надало інформацію щодо IP-адрес, які використовували Учасники для подачі фінансової звітності.
- (29) За результатами аналізу вказаної інформації Відділенням встановлено, що ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», зокрема у період проведення Процедури закупівлі, подавали фінансову звітність з однієї IP-адреси **91.196.132.128**.

- (30) При цьому, ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») (лист від 19.01.2019 № 1901-01, вх. № 60-01/229 від 23.01.2019) повідомило, що у період проведення Процедури закупівлі не зверталось до сторонніх організацій з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності.
- (31) Таким чином, ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», зокрема у період проведення Процедури закупівлі, подавали фінансову звітність з однієї ІР-адреси.
- (32) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі, необхідних для участі у Процедурі закупівлі, Учасники діяли узгоджено.

4.3. Господарські відносини

- (33) Відповідно до банківських виписок, наданих АТ КБ «ПриватБанк» листом від 21.05.2019 № Е.30.0.0.0/4-102154 БТ (вх. № 60-01/405кі від 27.05.2019), між ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», зокрема у період проведення Процедури закупівлі існували сталі господарські відносини у вигляді у вигляді оплати за товар та поверненні передоплати/оплати за товар та поверненні фінансової допомоги (див. таблицю 2).

Таблиця 2

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	27.04.2018	600	Оплата за товар згідно з рахунком № 22 від 27.04.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	05.05.2018	600	Оплата за товар згідно з рахунком № 22 від 27.04.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	31.05.2018	1800	Оплата за товар згідно з рахунком № 22 від 27.04.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	05.06.2018	500	Оплата за товар згідно з рахунком № 22 від 27.04.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	08.06.2018	400	За матеріали згідно з рахунком № 160 від 08.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	13.06.2018	5 000	Оплата за товар згідно з рахунком № 22 від 27.04.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	13.06.2018	101 000	Оплата за товар згідно з рахунком № 29 від 13.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	15.06.2018	101 000	Повернення оплати за товар згідно з рахунком № 29 від 13.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	18.06.2018	2137,97	Оплата по рахунку-фактурі № 1805 від 18.05.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	18.06.2018	6 200	Повернення фін.допомоги згідно з договором № ФП-1504
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	21.06.2018	125 000	Оплата за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	27.06.2018	10 000	Повернення оплати за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	12.07.2018	20 000	Повернення передоплати за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018

ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	16.07.2018	25 000	Оплата за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	20.07.2018	2 000	Оплата за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	31.07.2018	20 000	Оплата за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	03.08.2018	20 000	Оплата за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	06.08.2018	8 000	Оплата за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	07.08.2018	25 000	Повернення передоплати за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	17.08.2018	3 000	Повернення передоплати за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	20.08.2018	60 000	Повернення передоплати за товар згідно з рахунком № 34 від 21.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	22.08.2018	7 300	Повернення оплати по рахунку № 22 від 27.04.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	27.08.2018	50 104	Повернення оплати по рахунку № 34 від 21.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	28.08.2018	43 000	Повернення оплати по рахунку № 34 від 21.06.2018
ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	29.08.2018	5 200	Повернення оплати по рахунку № 34 від 21.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	30.08.2018	1 000	Повернення передоплати по рахунку № 34 від 21.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	26.09.2018	4 000	Повернення передоплати по рахунку № 34 від 21.06.2018
ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»	28.09.2018	1 000	Повернення передоплати по рахунку № 34 від 21.06.2018

- (34) Отже, між Учасниками до та під час проведення Процедури закупівлі існували господарські відносини у вигляді оплати за товар та поверненні передоплати/оплати за товар та поверненні фінансової допомоги.
- (35) Наявність господарських 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 Учасники могли бути обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.
- (36) Надання поворотної фінансової допомоги, свідчить про єдність економічних інтересів у Учасників та відсутність конкуренції між ними.
- (37) 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.

- (38) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (39) 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.
- (40) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (41) Отже, взаємовідносини між ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Учасниками один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (42) Враховуючи те, що Учасники здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, та за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.
- (43) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Учасників та є підставою для усунення конкуренції між ними.
- (44) Слід зазначити, що за результатами аналізу виписок, наданих ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») листом від 19.01.2019 № 1901-01 (вх. № 60-01/229 від 23.01.2019), Відділенням встановлено, що вказане товариство надало недостовірну інформацію територіальному відділенню Антимонопольного комітету України, оскільки у виписках замість контрагенту ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» містилася інформація щодо інших контрагентів із аналогічним призначенням платежу та розміром коштів, або інформація зовсім відсутня. У зв'язку з цим, адміністративною колегією Відділення 25.09.2019 було прийнято відповідне рішення № 60/59-р/к у справі № 59/60/64-рп/к.19.
- (45) Тобто, вказані вище господарські відносини були приховані ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»), що також свідчить про спільну (узгоджену) поведінку Учасників під час участі у Процедурі закупівлі.

4.4. Спільні властивості файлів

- (46) За результатами аналізу файлів, завантажених Учасниками до системи «Prozorro» для участі у Процедурі закупівлі, було встановлено, що всі файли тендерної пропозиції ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»), які знаходяться в «кваліфікаційна частина.rar» та «технічна частина.rar», окрім «Гарантія4543.zip», «Витяг ПДВ УКР-ЛАК 2018р» та всі файли тендерної пропозиції ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», які знаходяться в «Пропозиція ГЕРМЕС-КОМПАНІ.rar», окрім «Ліцензія_ФінРизик_.pdf.rar», мають спільні властивості (див. таблиці 3, 4 і 5).

Таблиця 3. Всі файли тендерної пропозиції ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»), які знаходяться в «кваліфікаційна частина.rar» та «технічна частина.rar», окрім «Гарантія4543.zip», «Витяг ПДВ УКР-ЛАК 2018р» та всі файли тендерної пропозиції ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», які знаходяться в «Пропозиція ГЕРМЕС-КОМПАНІ.rar», окрім «Ліцензія_ФінРизик_.pdf.rar»

Властивості	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»
Заголовок:	New PDF Document	New PDF Document
Автор:	JPG To PDF Converter	JPG To PDF Converter
Тема:	New Subject	New Subject
Додаток:	JPG To PDF Converter	JPG To PDF Converter
Виробник PDF:	JPG To PDF Converter	JPG To PDF Converter
Версія PDF:	1.3 (Acrobat 4.x)	1.4 (Acrobat 4.x)

Таблиця 4

Властивості	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»
Ім'я файлу:	Довідка виробника щодо вимог до продукції	Довідка виробника щодо виготовлення продукції
Заголовок:	СВИДЕТЕЛЬСТВО ОФИЦИАЛЬНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЯ	СВИДЕТЕЛЬСТВО ОФИЦИАЛЬНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЯ
Автор:	dmitriy.goloha	dmitriy.goloha
Створено:	23.07.2018 10:17:00	23.07.2018 12:18:33
Змінено:	23.07.2018 10:17:00	23.07.2018 12:18:33
Додаток:	Microsoft® Word 2013	Microsoft® Word 2013
Виробник PDF:	Microsoft® Word 2013	Microsoft® Word 2013
Версія PDF:	1.5 (Acrobat 6.x)	1.5 (Acrobat 6.x)

Таблиця 5

Властивості	ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»)	ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ»
Ім'я файлу:	Лист представництво	Свідоцтво представника
Заголовок:	СВИДЕТЕЛЬСТВО ОФИЦИАЛЬНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЯ	СВИДЕТЕЛЬСТВО ОФИЦИАЛЬНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЯ
Автор:	dmitriy.goloha	dmitriy.goloha
Створено:	23.07.2018 10:24:00	23.07.2018 12:22:02
Змінено:	23.07.2018 10:24:00	23.07.2018 12:22:02
Додаток:	Microsoft® Word 2013	Microsoft® Word 2013
Виробник PDF:	Microsoft® Word 2013	Microsoft® Word 2013
Версія PDF:	1.5 (Acrobat 6.x)	1.5 (Acrobat 6.x)

- (47) Виходячи з інформації, наведеній в таблиці 3, файли, завантажені ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», були створені одним автором (JPG To PDF Converter), за допомогою одного онлайн-інструменту (JPG To PDF Converter), з однаковим заголовком (New PDF Document) та темою (New Subject).
- (48) Відповідно до інформації, наведеній в таблицях 4 і 5, файли, завантажені ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», були створені одним автором (dmitriy.goloha), за допомогою одного онлайн-інструменту (Microsoft® Word 2013), з однаковим заголовком (СВИДЕТЕЛЬСТВО ОФИЦИАЛЬНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЯ).
- (49) Наведені обставини є свідченням того, що Учасники мали можливість узгодити умови участі у Процедурі закупівлі, оскільки могли використовувати спільне обладнання та мати взаємозалежність щодо здійснення діяльності за однією адресою.
- (50) Зазначене передбачає спільність інтересів ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ», в тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, можливість обміну інформацією між Учасниками, зокрема через використання спільного обладнання та місцезнаходження.
- (51) Отже, наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку ТОВ «УКР-ЛАК»

(ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» до участі у Процедурі закупівлі.

5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (51) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (52) 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.
- (53) 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).
- (54) 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).
- (55) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- подання Учасниками фінансової звітності з однієї ІР-адреси;
 - здійснення Учасниками керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї ІР-адреси, яка використовувалась засновником (учасником) та керівником ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»), та з якої останній заходив в аукціон та подавав свою пропозицію;
 - сталі господарські відносини, в тому числі фінансова підтримка одного з Учасників іншим, зокрема у період проведення Процедури закупівлі;
 - однакові властивості файлів тендерних пропозицій Учасників;
 - не зниження Учасниками цінкових пропозицій під час аукціону;
 - подання Учасниками пропозицій в один день, 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.
- (56) З огляду на вищезазначене, ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі 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».
- (57) 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

- (58) Листами від 18.11.2019 № 60-02/6537 та від 18.11.2019 № 60-02/6538 ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» відповідно було направлено копію Подання.
- (59) Вказані листи були повернуті до Відділення за закінченням встановленого строку зберігання.
- (60) 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.
- (63) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 18.05.2020 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 40/60/43-рп/к.19.
- (64) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» не надали.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (65) 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 фінансової звітності з однієї IP-адреси;
 - здійсненні Учасниками керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси, яка використовувалась засновником (учасником) та керівником ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН»), та з якої останній заходив в аукціон та подавав свою пропозицію;
 - сталих господарських відносинах, в тому числі фінансовій підтримці одного з Учасників іншим, зокрема у період проведення Процедури закупівлі;
 - однакових властивості файлів тендерних пропозицій Учасників;
 - не зниженні Учасниками цінкових пропозицій під час аукціону;
 - поданні Учасниками пропозицій в один день,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі.
- (66) 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

- (67) 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.
- (68) ГУ ДПС у м. Києві (лист від 06.03.2020 № 7658/9/26-15-04-12-12, вх. № 60-01/1030 від 17.03.2020) повідомило, що надати інформацію про дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» за 2019 рік надати неможливо, оскільки звіт суб'єкта малого підприємництва товариства за 2019 рік відсутній.
- (69) ГУ ДПС у Дніпропетровській області листом від 21.04.2020 № 39250/10/04-36-51-30 (вх. № 60-01/1579 від 27.04.2020) повідомило, що надати інформацію про дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» за 2019 рік не має можливості, оскільки товариством протягом 2019 року не надавалася фінансова звітність.
- (70) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що:
- узгоджені дії ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») та ТОВ «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» 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 (нераціональне витрачання) публічних коштів;
 - порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ТОВ «УКР-ЛАК» (ТОВ «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН») виявлено не вперше (рішення від 25.09.2019 № 60/59-р/к, справа № 59/60/64-рп/к.19, надання недостовірної інформації на вимогу голови Відділення).
- (71) 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 «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» (ідентифікаційний код юридичної особи 40088892; місцезнаходження:

03142, м. Київ, вул. Василя Стуса, 26) та товариство з обмеженою відповідальністю «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» (ідентифікаційний код юридичної особи 41549570; місцезнаходження: 49041, м. Дніпро, вул. Панікахи, буд. 76) 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 «Запасні частини до тепловозів серії 2TE116, 2M62, 2TE10», яка проводилась філією «Центр забезпечення виробництва» ПАТ «Українська залізниця» за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-06-14-002907-а.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ЮНАЙС КОРПОРЕЙШН» (ідентифікаційний код юридичної особи 40088892) 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 «ГЕРМЕС-КОМПАНІ» (ідентифікаційний код юридичної особи 41549570) 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