



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29 травня 2020 року

№ 60/21-р/к

справа № 136/60/79-рп/к.18

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХОЙЛ ТК», ідентифікаційний код юридичної особи 40955753 (далі – ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК») та товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЬФСОН», ідентифікаційний код юридичної особи 39582451 (далі – ТОВ «ВОЛЬФСОН») [попередня назва ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ»] подали тендерні пропозиції на участь у наступних тендерних процедурах закупівель, які проводились за допомогою системи «Prozorro»:

- «09130000-9 Нафта і дистилати Паливо на II півріччя 2017 року», яка проводилась відокремленим підрозділом «Південно-Західна електроенергетична система» державного підприємства «Національна енергетична компанія «УКРЕНЕРГО» (далі – Замовник-1) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-06-30-000398-а (далі – **Процедура закупівлі-1**). Очікувана вартість закупівлі – 2 413 900,00 грн;

- «Бензин та дизельне паливо», яка проводилась ДП «Український інститут інтелектуальної власності» (далі – Замовник-2) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-07-13-000450-с (далі – **Процедура закупівлі-2**). Очікувана вартість закупівлі – 1 400 000,00 грн.

ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ», відповідно до витягу з ЄДР, 29.05.2019 змінило назву на товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЬФСОН», ідентифікаційний код юридичної особи 39582451, та адресу місцезнаходження на: вул. Олександрівська, 3, м. Запоріжжя, 69063.

За результатами розгляду справи № 136/60/79-рп/к.18 такі дії ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ВОЛЬФСОН» 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 «ТЕХОЙЛ ТК» накладено штраф на загальну суму 136 000 (сто тридцять шість тисяч) гривень.

На ТОВ «ВОЛЬФСОН» накладено штраф на загальну суму 40 (сорок) гривень.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 136/60/79-рп/к.18 про порушення ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») 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 08.10.2019 № 60-03/202п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 27.11.2018 № 60/79-рп/к розпочато розгляд справи № 136/60/79-рп/к.18 за ознаками вчинення ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») 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 «ТЕХОЙЛ ТК» надіслано вимогу про надання інформації від 26.07.2018 № 60-02/2379; ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») – вимогу про надання інформації від 26.07.2018 № 60-02/2378.
- (3) Листами від 09.10.2019 № 60-02/5779 (повернутий з причини «відсутня адреса одержувача») та від 09.10.2019 № 60-02/5778 (повернутий з причини «за закінченням встановленого строку зберігання») ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ») відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 136/60/79-рп/к.18 (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 № 136/60/79-рп/к.18.
- (5) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ») не надали.

2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК», ідентифікаційний код юридичної особи 40955753. Адреса місцезнаходження: 18001, Черкаська обл., м. Черкаси, вул. Б. Хмельницького, буд. 52, оф. 1. Основним видом діяльності ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» є оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами (код КВЕД 46.71);
 - ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ»), ідентифікаційний код юридичної особи 39582451. Адреса місцезнаходження (на момент проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2**): 36002, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Матросова, буд. 4, оф. 2. Основним видом діяльності ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ») є оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами (код КВЕД 46.71).
- (7) ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ», відповідно до витягу з ЄДР, 29.05.2019 змінило назву на товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЬФСОН», ідентифікаційний код юридичної особи 39582451, та адресу місцезнаходження на: вул. Олександрівська, 3, м. Запоріжжя, 69063.
- (8) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ») (далі разом –

Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

По Процедурі закупівлі-1

- (9) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі-1** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- приватне підприємство «ОККО Контракт», ідентифікаційний код юридичної особи 36248687 (далі – ПП «ОККО Контракт»). Адреса місцезнаходження: 04070, м. Київ, вул. Набережно-Хрещатицька, 15-17/18. Тендерна пропозиція подана 20.07.2017 об 11:19, 21.07.2017 о 17:46 та 25.07.2017 о 19:55;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «НАФТОТРЕЙД РЕСУРС», ідентифікаційний код юридичної особи 33680859 (ТОВ «НАФТОТРЕЙД РЕСУРС»). Адреса місцезнаходження: 43010, Волинська обл., м. Луцьк, вул. Кременецька, буд. 38. Тендерна пропозиція подана 20.07.2017 об 11:08-11:18;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «ТОРГОВИЙ ДІМ «ЗАПОРІЗЬКА ТРЕЙДИНГОВА КОМПАНІЯ», ідентифікаційний код юридичної особи 40850156 (далі - ТОВ «ТД «ЗТК»). Адреса місцезнаходження: 69035, Запорізька обл., м. Запоріжжя, пр-т. Маяковського, буд. 11. Тендерна пропозиція подана 20.07.2017 о 10:12-10:24;
 - ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК». Адреса місцезнаходження: вул. Ярославів Вал, буд. 5-В, м. Київ, 01030 (станом на 30.06.2017). Тендерна пропозиція подана 14.07.2017 о 15:49-16:25;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «АЛЬЯНС ЕВОЛЮШН», ідентифікаційний код юридичної особи 40473930 (далі – ТОВ «АЛЬЯНС ЕВОЛЮШН»). Адреса місцезнаходження: 49094, Дніпропетровська обл., м. Дніпро, вул. Набережна Перемоги, буд. 38. Тендерна пропозиція подана 20.07.2017 о 13:56;
 - ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН»). Адреса місцезнаходження: вул. Ярославів Вал, буд. 5-В, м. Київ, 01030 (станом на 30.06.2017). Тендерна пропозиція подана 20.07.2017 о 13:39.
- (10) Процедура електронних торгів розпочалася 21 липня 2017 року о 13 год. 35 хв. та завершилася 21 липня 2017 року о 14 год. 20 хв.
- (11) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-1** [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція без ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ПП «ОККО Контракт»	2 125 229,33	2 038 222,00	4,09 %
2	ТОВ «НАФТОТРЕЙД РЕСУРС»	2 116 733,00	2 044 361,00	3,81 %
3	ТОВ «ТД «ЗТК»	2 205 456,00	2 086 000,00	5,42 %
4	ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»	2 086 502,00	2 086 502,00	0,00 %
5	ТОВ «АЛЬЯНС ЕВОЛЮШН»	2 136 780,00	2 136 780,00	0,00 %
6	ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН»)	2 400 900,00	2 400 900,00	0,00%

- (12) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ПП «ОККО Контракт».
- (13) Із ПП «ОККО Контракт» Замовник-1 уклав договір від 10.08.2017 № 70-1/2233-17 на загальну суму 2 445 866,40 грн з ПДВ.

По Процедурі закупівлі-2

- (14) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі-2** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК». Адреса місцезнаходження: вул. Ярославів Вал, буд. 5-В, м. Київ, 01030 (станом на 13.07.2017). Тендерна пропозиція подана 31.07.2017 о 14:18-14:20;
 - ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН»). Адреса місцезнаходження: вул. Ярославів Вал, буд. 5-В, м. Київ, 01030 (станом на 13.07.2017). Тендерна пропозиція подана 31.07.2017 о 14:10-14:12 та 08.08.2017 о 14:39;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «НАФТОТРЕЙД РЕСУРС», ідентифікаційний код юридичної особи 33680859 (ТОВ «НАФТОТРЕЙД РЕСУРС»). Адреса місцезнаходження: 43010, Волинська обл., м. Луцьк, вул. Кременецька, буд. 38. Тендерна пропозиція подана 24.07.2017 о 12:00-12:11;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «УКРАЇНСЬКА ПАЛИВНО-ЕНЕРГЕТИЧНА ГРУПА», ідентифікаційний код юридичної особи 40104620 (далі - ТОВ «УПЕГ»). Адреса місцезнаходження: 03170, м. Київ, вул. Велика Окружна, буд. 4, корпус 1 ЛІТЕРА «Ф». Тендерна пропозиція подана 31.07.2017 о 15:24;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «ВЕНТУС РЕСУРС», ідентифікаційний код юридичної особи 38927250 (далі – ТОВ «ВЕНТУС РЕСУРС»). Адреса місцезнаходження: 08132, Київська обл., Києво-Святошинський район, м. Вишневе, вул. Чорновола, буд. 54, оф. 3. Тендерна пропозиція подана 31.07.2017 з 14:30-15:23.
- (15) Отже, ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» завантажувало свою тендерну пропозицію, а ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» частину своєї тендерної пропозиції, в один день 31.07.2017 та у близький проміжок часу.
- (16) Процедура електронних торгів розпочалася 01 серпня 2017 о 13 год. 46 хв. та завершилася 01 серпня 2017 о 14 год. 25 хв.
- (17) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-2** [див. таблицю 2].

Таблиця 2

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»	1 110 816,00	1 110 816,00	0,00 %
2	ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ ВОЛЬФСОН)	1 113 264,00	1 113 264,00	0,00 %
3	ТОВ «НАФТОТРЕЙД РЕСУРС»	1 135 900,80	1 135 900,80	0,00 %
4	ТОВ «УПЕГ»	1 216 317,60	1 216 317,60	0,00 %
5	ТОВ «ВЕНТУС РЕСУРС»	1 216 533,60	1 216 533,60	0,00 %

- (18) Пропозиції ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») були відхилені як такі, що не відповідають вимогам тендерної документації (протокол від 08.08.2017 № 84).
- (19) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «НАФТОТРЕЙД РЕСУРС».
- (20) Із ТОВ «НАФТОТРЕЙД РЕСУРС» Замовник-2 уклав договір від 29.08.2017 № 93/2017І на загальну суму 1 135 900,80 грн з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (21) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») під час участі

у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2**.

По Процедурі закупівлі-1

4.1. Використання IP-адрес

- (22) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 24.07.2018 № 206/2020/03, вх. № 60-01/2436 від 30.07.2018), ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») свої пропозиції для участі у **Процедурі закупівлі-1** подавали з електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (23) За інформацією, яка була надана ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 13.08.2018 № 1308/8-1, (вх. № 60-01/2912 від 17.08.2018), ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») для участі у **Процедурі закупівлі-1** подавали свої тендерні пропозиції з IP-адреси 95.67.14.97.
- (24) Відповідно до даних з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 95.67.14.97 надаються товариством з обмеженою відповідальністю «КОСМОНОВА», ідентифікаційний код юридичної особи 32074513 (далі – ТОВ «КОСМОНОВА»).
- (25) Відповідно до листа ТОВ «Космонова» від 01.10.2018 № 646/10 (вх. № 60-01/3528 від 16.10.2018), IP-адреса 95.67.14.97 була виділена абоненту товариству з обмеженою відповідальністю «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД», ідентифікаційний код юридичної особи 40458839 [далі – ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД»] (адреса місцезнаходження: 01030, м. Київ, вул. Ярославів Вал, буд. 5-В), згідно з договором на надання телекомунікаційних послуг від 01.02.2017 № 5/012017.
- (26) Таким чином, ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД» знаходився за однією адресою із ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН»).
- (27) Також, за наявною у Відділенні інформацією, на момент проведення **Процедури закупівлі-1** засновником (учасником) ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД» з часткою 80 % був Пашенко Віталій Віталійович (керівник ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») та кінцевий (бенефіціарний) власник ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»).
- (28) Таким чином, ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») для участі у **Процедурі закупівлі-1** подавали свої пропозиції з однієї IP-адреси, яка належала ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД», що знаходиться за однією адресою з ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») та засновник (учасник) якого був керівником ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») та кінцевим (бенефіціарним) власником ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК».
- (29) Зазначене свідчить про здійснення Учасниками спільної господарської діяльності, а це, в свою чергу, є свідченням того, що під час підготовки документів, необхідних для участі у **Процедурі закупівлі-1**, між ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») відбувався обмін інформацією.

По Процедурі закупівлі-2

4.2. Спільні особливості у пропозиціях

- (30) За результатами аналізу тендерних пропозицій ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН»), що розміщені в системі «Prozorro»,

Відділенням встановлено, що ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») для участі у **Процедурі закупівлі-2** подало тендерну пропозицію (кваліфікаційну та технічну частини) конкурента – ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК».

- (31) Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише за умови, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних закупівель, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (32) Наведене свідчить про те, що під час підготовки документів для участі у **Процедурі закупівлі-2** між Учасниками відбувся обмін інформацією, зокрема в електронному та паперовому вигляді, а також про те, що ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») були обізнані стосовно господарської діяльності один одного.

По Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2

4.3. Пов'язаність Відповідачів

- (33) Відповідно до витягу з ЄДР, під час проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** єдиним засновником (учасником) із часткою 100% в статутному капіталі ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» було товариство з обмеженою відповідальністю «Техойл ТМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 40779681, місцезнаходження: м. Київ, вул. Ярославів Вал, 5-В) [далі - ТОВ «ТЕХОЙЛ ТМ»]. Кінцевими бенефіціарними власниками (контролерами) ТОВ «ТЕХОЙЛ ТМ» були і є: - Пащенко Віталій Віталійович - з часткою в статутному капіталі 93 % та Пащенко Наталія Вікторівна - з часткою в статутному капіталі 7 %.
- (34) Керівником (директором) ТОВ «ТЕХОЙЛ ТМ» був і є - Пащенко Віталій Віталійович.
- (35) Згідно з ЄДР під час проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** засновником (учасником) та кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») був Івушкін Артем Вікторович. Керівником (директором) - Пащенко Віталій Віталійович.
- (36) Отже, ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») до 12-13.11.2018, тобто, зокрема у період проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2**, були пов'язані відносинами контролю, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки перебували під спільним, вирішальним впливом Пащенка Віталія Віталійовича.
- (37) Існування зазначених відносин контролю між ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») унеможливило існування конкуренції між вказаними суб'єктами господарювання, в тому числі під час участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2**.
- (38) Крім цього, ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН»), ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ ТМ» під час проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** фактично знаходились за однією адресою: м. Київ, вул. Ярославів Вал, 5-В.
- (39) Таким чином, знаходження за однією адресою ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») під час проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** свідчить про спільну (узгоджену) поведінку

Учасників під час підготовки документів та участі у вказаних процедурах закупівель.

- (40) Отже, Пашенко Віталій Віталійович мав одноособовий, вирішальний вплив на господарську діяльність обох суб'єктів господарювання.

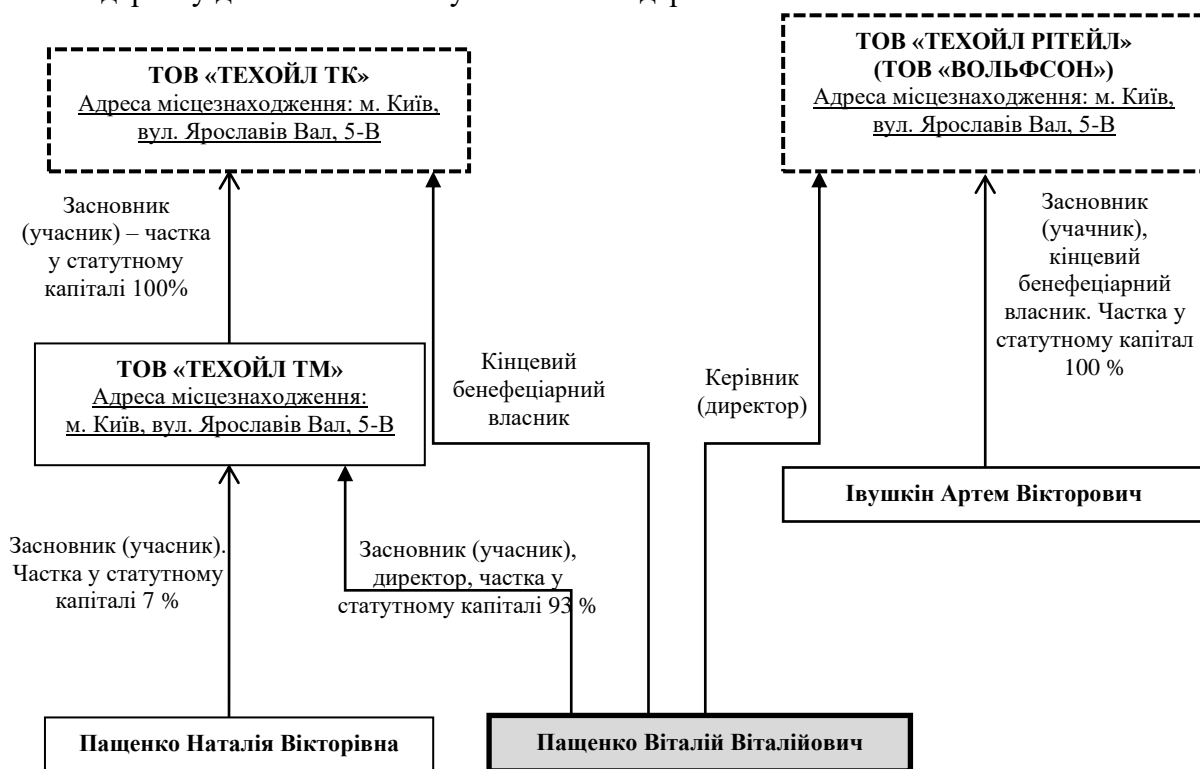


Схема відносин контролю ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») на момент проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2**

4.4. Використання IP-адрес

- (41) Відповідно до інформації, наданої АТ «ОТП Банк» (лист від 16.05.2019 № 015-01-3/24-БТ, вх. № 60-01/410кі від 28.05.2019), ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») та ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК», зокрема у період проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** здійснювали керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси 95.67.14.97.

- (42) Таким чином, ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») під час участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2** здійснювали керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з однієї IP-адреси, яка належала ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД» [засновник (учасник) ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД» був керівником ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» та кінцевим (бенефіціарним) власником ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»], що знаходиться за однією адресою з ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН»), та з якої Учасники подавали свої пропозиції для участі у **Процедурі закупівлі-1**.

- (43) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час підготовки документів та участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2** між ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») відбувався обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів, необхідних для участі у вказаних вище процедурах закупівель, Учасники діяли узгоджено.

5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (44) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка

ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (45) 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.
- (46) 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).
- (47) 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).
- (48) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- наявність відносин контролю між ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») під час проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2**;
 - подання Учасниками тендерних пропозицій під час проведення **Процедури закупівлі-1** з однієї ІР-адреси, яка належала ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД», що знаходилось із Учасниками за однією адресою та засновник (учасник) якого був керівником ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») та кінцевим (бенефіціарним) власник ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»;
 - здійснення Учасниками під час участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2** керування своїми рахунками з однієї ІР-адреси, яка належала ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД», що знаходилось із Учасниками за однією адресою та засновник (учасник) якого був керівником ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») та кінцевим (бенефіціарним) власник ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»;
 - знаходження Учасників під час проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** за однією адресою;
 - подання ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») для участі у **Процедурі закупівлі-2** тендерної пропозиції (кваліфікаційної та технічної частини) конкурента – ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»,
- 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.
- (49) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») 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».
- (50) 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

- (51) Листами від 09.10.2019 № 60-02/5779 та від 09.10.2019 № 60-02/5778 ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ») відповідно було направлено копію Подання.
- (52) Вказані листи були повернуті до Відділення з причин: «відсутня адреса одержувача» (ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»), «за закінченням встановленого строку зберігання» ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ»).
- (53) 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.
- (54) 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 № 136/60/79-рп/к.18.
- (55) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ») не надали.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (56) 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:
- наявності відносин контролю між ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») під час проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2**;
 - поданні Учасниками тендерних пропозицій під час проведення **Процедури закупівлі-1** з однієї IP-адреси, яка належала ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД», що знаходилось із Учасниками за однією адресою та засновник (учасник) якого був керівником ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») та кінцевим (бенефіціарним) власник ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»;
 - здійсненні Учасниками під час участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2** керування своїми рахунками з однієї IP-адреси, яка належала ТОВ «ТЕХОЙЛ ТРЕЙД», що знаходилось із Учасниками за однією адресою та засновник (учасник) якого був керівником ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») та кінцевим (бенефіціарним) власник ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»;
 - знаходженні Учасників під час проведення **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2** за однією адресою;
 - поданні ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») для участі у **Процедурі закупівлі-2** тендерної пропозиції (кваліфікаційної та технічної частини) конкурента – ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК»,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів **Процедури закупівлі-1** та **Процедури закупівлі-2**.
- (57) 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

- (58) 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.
- (59) 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.
- (60) За інформацією, наданою ГУ ДПС у Запорізькій області (лист від 05.03.2020 № 14933/10/08-01-04-04-11, вх. № 60-01/910 від 11.03.2020) дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) ТОВ «ВОЛЬФСОН» (ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ») за 2019 рік становить 200,00 грн.
- (61) ГУ ДПС у Черкаській області листом від 10.03.2020 № 5950/23-00-04-0410 (вх. № 60-01/1004 від 17.03.2020) повідомило, що ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» податкову звітність за 2019 рік не подавало, інформації щодо доходу (виручки) за 2019 рік немає.
- (62) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «ТЕХОЙЛ ТК» та ТОВ «ТЕХОЙЛ РІТЕЙЛ» (ТОВ «ВОЛЬФСОН») 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.
- (63) 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),

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХОЙЛ ТК» (ідентифікаційний код юридичної особи 40955753; місцезнаходження: 18001, Черкаська обл., м. Черкаси, вул. Б. Хмельницького, буд. 52, оф. 1) та товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЬФСОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 39582451; місцезнаходження: 69063, м. Запоріжжя, вул. Олександрівська, 3) 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 «09130000-9 Нафта і дистилати Паливо на II півріччя 2017 року», яка проводилась відокремленим підрозділом «Південно-Західна електроенергетична система» державного підприємства «Національна енергетична компанія «УКРЕНЕРГО» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-06-30-000398-a.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХОЙЛ ТК» (ідентифікаційний код юридичної особи 40955753) 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 «ВОЛЬФСОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 39582451) штраф у розмірі 20 (двадцять) гривень.

4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХОЙЛ ТК» (ідентифікаційний код юридичної особи 40955753; місцезнаходження: 18001, Черкаська обл., м. Черкаси, вул. Б. Хмельницького, буд. 52, оф. 1) та товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЬФСОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 39582451; місцезнаходження: 69063, м. Запоріжжя, вул. Олександрівська, 3) 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 «Бензин та дизельне пальне», яка проводилась ДП «Український інститут інтелектуальної власності» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-07-13-000450-с.

5. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХОЙЛ ТК» (ідентифікаційний код юридичної особи 40955753) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

6. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ВОЛЬФСОН» (ідентифікаційний код юридичної особи 39582451) штраф у розмірі 20 (двадцять) 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.