



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЧЕРНІГІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

25 липня 2019 року

м. Чернігів

№ 75/09/07/08-р/к
справа № 02-05/07/08-2019

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» (далі – Відповідач 1, Учасник 1) та Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРИТАЛ» (далі – Відповідач 2, Учасник 2) (разом – Учасники, Відповідачі) брали участь у земельних торгах, проведених у формі аукціонів. Оголошення про проведення були розміщені в електронному вигляді на офіційному веб-сайті центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері земельних відносин: Державної служби України з питань геодезії, картографії та кадастру, розділ: «Аукціони» (номер аукціону, дата проведення, область, населений пункт, місце проведення):

- 06.08.2018 - аукціон № 13158, лот № 25569, кадастровий номер 7425383500:04:001:1684; лот № 25570, кадастровий номер 7425383500:04:001:1685 (далі – Аукціон 1);

- 27.09.2018 - аукціон № 13897, лот № 27060, кадастровий номер 7425383500:04:001:1741 (далі – Аукціон 2) (далі разом – Аукціони).

Як було встановлено територіальним відділенням, Відповідачі узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі в Аукціонах, що, зокрема, підтверджується пов'язаністю Учасників у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»; використанням Учасниками однієї ІР – адреси при поданні податкової звітності; не надання Учасником 2 під час Аукціонів пропозицій щодо подальшого збільшення річної плати за користування земельними ділянками; участю в Аукціонах представників Учасників – відповідальних посадових осіб Учасників.

За результатами розгляду адміністративною колегією територіального відділення справи № 02-05/07/08-2019 такі дії Відповідачів визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів аукціонів (земельних торгів), що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На Відповідачів накладено штрафи: на Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» у загальному розмірі 102 000 (сто дві тисячі) грн. та Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРИТАЛ» у загальному розмірі 3 380 (три тисячі триста вісімдесят) грн.

Адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 02-05/07/08-2019 (далі – Справа) про порушення Товариством з обмеженою відповідальністю «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» (далі - ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ», Переможець) та Товариством з обмеженою відповідальністю «АГРІТАЛ» (далі – ТОВ «АГРІТАЛ») порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками у справі юридичного сектору від 06.06.2019 № 75/6-пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

(1) На адресу Відділення надійшло звернення Управління захисту економіки в Чернігівській області Департаменту захисту економіки Національної поліції України (вих. від 10.12.2018 № Б-304/39/124/01-2018, вх. від 12.12.2018 № 75-01/18/1821-31-УЗЕ) щодо ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» під час підготовки та участі в Аукціоні 2.

(2) Розпорядженнями адміністративної колегії Відділення від 05.03.2019 № 75/07-2019/1-рп/к та від 28.03.2019 № 75/08-2019/1-рп/к розпочато розгляд справ № 02-05/07-2019 та № 02-05/08-2019 за ознаками вчинення ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Аукціонів (земельних торгів).

(3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 08.05.2019 № 75/07/08-2019/1 справи № 02-05/07-2019 та № 02-05/08-2019 об'єднано в одну, якій присвоєно номер № 02-05/07/08-2019.

(4) З метою отримання документів та матеріалів, необхідних для розгляду Справи, Відділенням надсилалися запити про надання інформації до:

- ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» від 09.01.2019 № 75-02/45/46, 14.05.2019 № 75-02/953/986;

- ТОВ «АГРІТАЛ» від 09.01.2019 № 75-02/44/45, 12.03.2019 № 75-02/516/535, 14.05.2019 № 75-02/952/985;

- Головного управління Держгеокадастру у Чернігівській області від 17.12.2018 № 75-02/894/2676, 17.01.2019 № 75-02/103/107, 13.03.2019 № 75-02/518/537;

- Головного управління ДФС у Чернігівській області від 06.05.2019 № 75-02/916/948;

- Приватного підприємства «Десна-Експерт-М» від 17.12.2018 № 75-02/896/2678, 25.01.2019 № 75-02/208/215, 15.02.2019 № 75-02/376/388, 13.03.2019 № 75-02/517/536;

- Приватного акціонерного товариства «Київстар» від 28.03.2019 № 75-02/653/674.

(5) Листами від 07.06.2019 № 75-02/1093/1134 та № 75-02/1092/1133 ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» відповідно направлено копії подання з попередніми висновками у Справі (далі – Подання).

(6) ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» заперечень, зауважень, пояснень тощо на Подання не надали. Відповідачі надіслали листи (Учасник 1 – вих. від 19.07.2019 № 50, вх. від 23.07.2019 № 75-01/1349/1609; Учасник 2 – вих. від 18.07.2019 № 23, вх. від 23.07.2019 № 75-01/1348/1608) щодо розгляду Справи без участі їх представників.

2. Відповідачі

(7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» (далі – Товариство 1), ідентифікаційний код юридичної особи 37387229; місцезнаходження: вул. Лютнева, будинок 13, село Слобідка, Талалаївський район, Чернігівська область, 17261; основний вид діяльності: вирощування зернових культур (крім рису), бобових культур і насіння олійних культур (код КВЕД 01.11);

- ТОВ «АГРІТАЛ» (далі – Товариство 2), ідентифікаційний код юридичної особи 38744251; місцезнаходження: вулиця Леніна, будинок 16, квартира 19, селище міського типу Талалаївка, Талалаївський район, Чернігівська область, 17200; основний вид діяльності: вирощування зернових культур (крім рису), бобових культур і насіння олійних культур (код КВЕД 01.11).

(8) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Відповідачі є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

(9) Земельні торги проводяться у формі аукціону, за результатами проведення якого укладається договір купівлі-продажу, оренди, суперфіцію, емфітевзису земельної ділянки з учасником (переможцем) земельних торгів, який запропонував найвищу ціну за земельну ділянку, що продається, або найвищу плату за користування нею, зафіксовану в ході проведення земельних торгів. Продаж земельних ділянок державної чи комунальної власності або прав на них (оренди, суперфіцію, емфітевзису) здійснюється виключно на земельних торгах, крім випадків, встановлених частинами другою і третьою статті 134 Земельного кодексу України (далі – ЗК України) (частини перша та друга статті 135 ЗК України).

(10) Головне управління Держгеокадастру у Чернігівській області (ідентифікаційний код юридичної особи 39764881, місцезнаходження: проспект Миру, будинок 14, місто Чернігів, 14000) (далі – Замовник) відповідно до наказів від 02.08.2018 № 185 та 24.09.2018 № 222 виставило на земельні торги для передачі у користування на умовах оренди земельні ділянки, розташовані: Чернігівська область, Талалаївський район, Староталалаївська сільська рада, цільове призначення: для ведення товарного сільськогосподарського виробництва:

- Аукціон 1: лот № 25569: кадастровий номер 7425383500:04:001:1684, площа 6,4000 га; нормативна грошова оцінка: 172 608,75 грн., стартовий розмір річної орендної плати: 16 397,83 грн., значення кроку аукціону: 81,98 грн.;

лот № 25570, кадастровий номер 7425383500:04:001:1685, площа 9,9440 га, нормативна грошова оцінка: 42 324,84 грн., стартовий розмір річної орендної плати: 4 020,86 грн., значення кроку аукціону: 20,09 грн.;

- Аукціон 2: лот № 27060: кадастровий номер 7425383500:04:001:1741, площа 11,7000 га, нормативна грошова оцінка: 59 096,28 грн., стартовий розмір річної орендної плати: 5614,15 грн., значення кроку аукціону: 28,06 грн.,

про що розмістило оголошення в електронному вигляді на офіційному веб-сайті центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері земельних відносин: Державної служби України з питань геодезії, картографії та кадастру, розділ: «Аукціони»: 06.08.2018 – Аукціон 1; 27.09.2018 – Аукціон 2.

(11) Заяви на участь в Аукціонах подали:

- ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ»: 23.08.2018 – Аукціон 1; 19.10.2018 - Аукціон 2.

- ТОВ «АГРІТАЛ»: 31.08.2018 – Аукціон 1; 20.10.2018 - Аукціон 2.

(12) Аукціони проводились відповідно до ЗК України і договору про проведення земельних торгів від 25 січня 2018 року № 4/18 (далі – Договір), укладеного між Замовником та Приватним підприємством «Десна – Експерт – М» (ідентифікаційний код юридичної особи: 33111200, місцезнаходження: проспект Перемоги, будинок 15, квартира 53, місто Чернігів, 14000) (далі – Виконавець). Згідно умов Договору Виконавець зобов'язувався здійснювати всі необхідні юридичні дії, визначені в статтях 135-138 ЗК України, за результатами яких

встановлюється та засвідчується плата за користування земельними ділянками сільськогосподарського призначення державної власності.

(13) Аукціони (земельні торги) проведено:

Аукціон 1: 07.09.2018.

Аукціон 2: 29.10.2018.

(14) Під час проведення Аукціонів (земельних торгів) Відповідачі запропонували наступні ціни: Аукціон 1 (Таблиця 1); Аукціон 2 (Таблиця 2).

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Пропозиції учасників		Різниця між макс. та мін. сумою пропозиції	Кількість кроків учасників	Відсоток збільшення ціни від початкової
		Початкова	Кінцева			
1.	ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ»	16 397,83 [*] 4 020,86 ^{**}	17 217,63 [*] 4 703,92 ^{**}	819,80 [*] 683,06 ^{**}	10 [*] 3 ^{**}	5,0 [*] 17,0 ^{**}
2.	ТОВ «АГРІТАЛ»	16 397,83 [*] 4 020,86 ^{**}	17 135,65 [*] 4 061,04 ^{**}	737,82 [*] 40,18 ^{**}	9 [*] 2 ^{**}	4,5 [*] 1,0 ^{**}

* - лот 25569

** - лот 25570

Таблиця 2

№ з/п	Найменування учасника	Пропозиції учасників		Різниця між макс. та мін. сумою пропозиції	Кількість кроків учасників	Відсоток збільшення ціни від початкової
		Початкова	Кінцева			
1.	ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ»	5 614,15	34 066,95 [*] 6 006,99 ^{**}	28 452,80 [*] 392,84 ^{**}	49 [*] 4 ^{**}	506,8 [*] 7,0 ^{**}
2.	ТОВ «АГРІТАЛ»	5 614,15	7 101,32 [*] 5 670,27 ^{**}	1 487,17 [*] 56,12 ^{**}	8 [*] 2 ^{**}	26,5 [*] 1,0 ^{**}

* - результати першої частини аукціону (земельних торгів)

** - результати другої частини аукціону (земельних торгів)

З інформації, наведеної в Таблицях, вбачається, що Учасник 2 не намагався конкурувати з Учасником 1, а лише створював тому умови (не піднімав ціну) для перемоги в Аукціонах.

(15) Протокольними рішеннями Аукціонів від 07.09.2018 №№ 2, 3 та 29.10.2018 № 5 переможцем визнано ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ», з яким укладено договори оренди земельних ділянок.

(16) Відповідно до підпункту 14.1.159 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України (далі – ПК України) пов'язані особи - юридичні та/або фізичні особи, відносини між якими можуть впливати на умови або економічні результати їх діяльності чи діяльності осіб, яких вони представляють, з урахуванням таких критеріїв, зокрема:

а) для юридичних осіб:

одна і та сама фізична особа безпосередньо володіє корпоративними правами у кожній такій юридичній особі у розмірі 20 і більше відсотків;

одна і та сама фізична особа приймає рішення щодо призначення (обрання) одноособових виконавчих органів кожної такої юридичної особи;

одна і та сама фізична особа приймає рішення щодо призначення (обрання) 50 і більше відсотків складу колегіального виконавчого органу або наглядової ради кожної такої юридичної особи;

принаймні 50 відсотків складу колегіального виконавчого органу та/або наглядової ради кожної такої юридичної особи складають одні і ті самі фізичні особи;

кінцевим бенефіціарним власником (контролером) таких юридичних осіб є одна і та сама фізична особа.

- (17) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань засновники ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ»: Юзюк Андрій Вікторович (володіє 50% статутного капіталу), Ротач Олег Миколайович (володіє 50% статутного капіталу), які є кінцевими бенефіціарними власниками. Керівник: Юзюк Андрій Вікторович - уповноважена особа Товариства 1 згідно Статуту, затвердженого загальними зборами учасників ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ», протокол б/н від 03.01.2011, самостійно здійснює поточне керівництво всією діяльністю Учасника 1, вирішує всі питання його діяльності (пункти 12.1, 12.2 Статуту).
- (18) Засновник ТОВ «АГРІТАЛ»: Юзюк Андрій Вікторович (володіє 100% статутного капіталу). Кінцевий бенефіціарний власник: Юзюк Андрій Вікторович, який був керівником з 21.11.2015 по 23.05.2017. Керівник з 24.05.2017: Юзюк Наталія Миколаївна - уповноважена особа Товариства 2, яка має право вчиняти дії від імені юридичної особи без довіреності, дружина Юзюк Андрія Вікторовича (лист ТОВ «АГРІТАЛ» вих. від 20.03.2019 № 8, вх. від 26.03.2019 № 75-01/612/721). Юзюк Андрій Вікторович незмінний підписант Товариства 2.
- (19) Отже, Відповідачі є пов'язаними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» як через засновників, так і через посадових осіб – керівників.
- (20) Головний бухгалтер Товариства 1: Козуб Валентина Олександрівна (з 21.01.2016), має повноваження згідно чинного законодавства України і рішень директора Товариства 1 (пункт 12.4 Статуту Товариства 1).
- (21) Головний бухгалтер Товариства 2: Козуб Валентина Олександрівна (з 24.05.2017), підпорядковується безпосередньо директору, несе відповідальність і користується правами відповідно до законодавства (пункт 5.11 Статуту Товариства 2).
- (22) Як бачимо, Учасники пов'язані відносинами контролю і через посадову особу – головного бухгалтера.
- (23) Перелічені обставини дають підставу вважати, що Товариства 1 та 2 постійно обмінювалися інформацією, участь в Аукціонах не є виключенням з цього.
- (24) Представник ТОВ «АГРІТАЛ» на Аукціонах - Козуб Валентина Олександрівна (головний бухгалтер Учасника 1 та Учасника 2), підзвітна директору Товариства 2; довіреність від 10.08.2018 № 3 та від 20.10.2018 № 5.
- (25) Представник ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» на Аукціонах: керівник та співзасновник Учасника 1 Юзюк Андрій Вікторович (він же власник Учасника 2) та безпосередній керівник Козуб Валентини Олександрівни.
- (26) Тобто, завдяки тому, що Відповідачі мають спільних працівників – посадових осіб, вони були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі в Аукціонах, що, в свою чергу, підтверджує спільне ведення господарської діяльності, спільність інтересів та пов'язаність Відповідачів та, відповідно, відсутність між ними змагальності під час участі в Аукціонах.
- (27) Разом з тим, єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з цими Відповідачами. Отже, розподіл цього результату задовольняє Учасників, оскільки в іншому випадку, з такими працівниками були б припинені трудові відносини. Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядкові.
- (28) У свою чергу, одночасне перебування працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.
- (29) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.

(30) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єктами господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

(31) Відповідачі протягом 2018 року були пов'язані і фінансовими відносинами. За інформацією Учасника 2 ТОВ «АГРІТАЛ» упродовж 2018 року отримувало безвідсоткову поворотну фінансову допомогу від ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» згідно договору позики від 05.04.2018 № 04/04/18: 05.04.2018 – 10 000,00 грн., 12.04.2018 – 118 000,00 грн., 17.04.2018 – 164 000,00 грн., 23.04.2018 – 13 000,00 грн., 05.05.2018 – 13 000,00 грн., 08.05.2018 – 12 600,00 грн., 16.05.2018 – 11 200,00 грн., 17.05.2018 – 2 000,00 грн., 21.05.2018 – 6 500,00 грн., 01.06.2018 – 2 500,00 грн., 05.06.2018 – 15 000,00 грн., 06.06.2018 – 3 000,00 грн., 21.06.2018 – 5 000,00 грн., 06.07.2018 – 14 000,00 грн., 10.07.2018 – 23 200,00 грн., 20.07.2018 – 6 500,00 грн., 26.07.2018 – 2 500,00 грн., 27.07.2018 – 15 000,00 грн., 07.08.2018 – 15 000 грн., 15.08.2018 – 2 900,00 грн., 21.08.2018 – 6 500,00 грн., 06.09.2018 – 13 450,00 грн., 21.09.2018 – 6 500,00 та 16 800,00 грн., 24.09.2018 – 780,00 грн., 18.10.2018 – 10 000,00 грн., 19.10.2018 – 7 700,00 грн., 24.10.2018 – 13 700,00 грн. Всього – 590 330,00 грн.

(32) Отримані Учасником 2 у квітні 2018 року кошти використано на: сплату військового збору із суми орендної плати: 260,40 гривень; податку з доходів фізичних осіб із сум орендної плати: 3124,78 гривень; військового збору із сум заробітної плати працівників: 242,26 гривень; податку з доходів фізичних осіб із сум заробітної плати працівників: 2907,00 гривень; сплату єдиного соціального внеску на заробітну плату працівників: 254,59 гривень; оплату за послуги зв'язку (інтернет): 206,22 гривень; переказу коштів на власний рахунок: 118000 гривень; оплату за насіння кукурудзи: 164304 гривень; заробітну плату працівників: 13000,74 гривень; сплату єдиного податку з сільськогосподарських виробників: 2250,01 гривень; сплату комісії за послуги обслуговуючого банку: 450,00 гривень.

(33) Аналогічним чином використано Товариством 2 інші суми коштів безвідсоткової поворотної фінансової допомоги.

(34) Зокрема, із суми отриманої від Учасника 1 безвідсоткової поворотної фінансової допомоги (15.08.2018 11:27:00 – 2900,00 грн. та 18.10.2018 12:13:00 – 10 000 грн.), Учасник 2 оплатив ПП «Десна-Експерт-М»:

- 15.08.2018 о 12:43:00: реєстраційні внески (по 920,00 грн.) та гарантійні внески (819,89 грн. та 201,04 грн.) за участь в Аукціоні 1 (лоти №№ 25569, 25570);

- 18.10.2018 о 14:46:00: реєстраційний внесок (920,00 грн.) та гарантійний внесок (280,71 грн.) за участь в Аукціоні 2 (лот № 27060).

(35) Поворотна фінансова допомога - 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 (абзац восьмий підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 ПК України).

(36) Підпунктом 14.1.159 пункту 14.1 статті 14 ПК України передбачено, що пов'язані особи (для юридичних осіб) - юридичні та/або фізичні особи, відносини між якими можуть впливати на умови або економічні результати їх діяльності чи діяльності осіб, яких вони представляють, зокрема, з урахуванням того, що сума поворотної фінансової допомоги від однієї юридичної особи перевищує суму власного капіталу більше ніж у 3,5 рази (для фінансових установ та компаній, що провадять виключно лізингову діяльність, - більше ніж у 10 разів). При цьому сума таких кредитів (позик), поворотної фінансової допомоги та власного капіталу визначається як середнє арифметичне значення (на початок та кінець звітного періоду).

(37) Розмір поворотної фінансової допомоги, отриманої Учасником 2 від ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ», більш ніж в 5900 раз перевищує суму власного капіталу ТОВ «АГРІТАЛ» (100 гривень) ($590\ 330 : 100 = 5903$).

- (38) Наведене вище ще раз підтверджує постійний обмін інформацією між Учасниками, зокрема, і під час підготовки та участі в Аукціонах.
- (39) Між Відповідачами протягом 2017-2018 років існували господарські правовідносини, а саме - ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» упродовж 2017 року надавало послуги ТОВ «АГРІТАЛ» із сівби насіння соняшнику та збирання його врожаю на площі 58 га (договори про надання послуг від 28.04.2017 № 28/04, від 10.10.2017 № 10/10/17), а також протягом 2018 року – послуги із сівби кукурудзи та збирання її врожаю на площі 80 га (договори про надання послуг від 04.05.2018 № 2018-1/05, від 30.11.2018 № 2018-2/11).
- (40) За умовами цивільно-правових договорів, якими встановлено взаємозобов'язання Учасників (зокрема, виконавець за договором ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» вживає будь-яких необхідних заходів для належного виконання зобов'язань за договором (пункт 2.3), а замовник – ТОВ «АГРІТАЛ» надає виконавцю всю необхідну інформацію та забезпечує всім необхідним для виконання договору (пункти 3.1, 3.2)); ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» упродовж 2017-2018 виконувало комплекс робіт з вирощування та збирання сільськогосподарських культур для ТОВ «АГРІТАЛ», що, в свою чергу, підтверджує господарську залежність ТОВ «АГРІТАЛ» від ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ».
- (41) Наявність у суб'єктів господарювання статусу учасників господарських зобов'язань, що виникли з господарського договору або інших угод, передбачає усвідомлення ними можливих наслідків виконання відповідних договорів (угод) у вигляді антиконкурентних узгоджених дій. Зміст норм Закону України «Про захист економічної конкуренції» не дає підстав вважати, що виконання суб'єктом господарювання своїх зобов'язань за господарським договором (угодою) звільняє його від відповідальності за порушення вимог Закону України «Про захист економічної конкуренції» - зазначає Вищий господарський суд України у Постанові від 26.12.2011 за № 15 «Про деякі питання практики застосування конкурентного законодавства» (пункт 8.4)
- (42) Стаття 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначає, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі.
- (43) Отже, Учасники є пов'язаними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» і завдяки укладеним договорам.
- (44) Заслуговує уваги: за інформацією Головного управління ДФС у Чернігівській області (вих. від 10.01.2019 № 466/10/25-01-52-02-10, вх. від 14.01.2019 № 75-01/53/70) ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» мають спільну ІР – адресу - 37.229.229.138, з якої Відповідачами упродовж 2018 року подавалася податкова звітність, що закріплена за Юзюк Наталією Миколаївною (директором ТОВ «АГРІТАЛ»), це, в свою чергу, свідчить також про узгодженість дій Відповідачів до проведення Аукціонів та під час підготовки до них.
- (45) Приватним акціонерним товариством «Київстар» (лист вих. від 12.04.2019 № 8453/05, вх. від 15.04.2019 № 75-01/24-КІ) підтверджується інформація щодо ІР-адреси.

4. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (46) Відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів аукціонів (земельних торгів).
- (47) Частиною першою статті 134 ЗК України визначено, що земельні ділянки державної чи комунальної власності або права на них (оренда, суперфіцій, емфітевзис), у тому числі з розташованими на них об'єктами нерухомого майна державної або комунальної власності, підлягають продажу окремими лотами на конкурентних засадах (земельних торгах).
- (48) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод будь-якої 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 новоствореним суб'єктом господарювання.

(49) Відповідно до частини першої статті 135 ЗК України земельні торги проводяться у формі аукціону, за результатами проведення якого, зокрема, укладається договір оренди земельної ділянки з учасником (переможцем) земельних торгів, який запропонував найвищу ціну за користування земельною ділянкою, зафіксовану в ході проведення земельних торгів.

(50) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:

- пов'язаність Учасників відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

- використання Учасниками однієї IP – адреси при поданні податкової звітності;

- участь в Аукціонах як представників Учасників, керівника Учасника 1 та безпосередньо підпорядкованої йому особи – головного бухгалтера, з боку Учасника 2, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі в Аукціонах, зокрема, про обмін між ними інформацією.

(51) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення виконавцем аукціонів (земельних торгів), порушивши право замовника на отримання найбільш ефективних для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

(52) Отже, ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» вчинили порушення, передбачені пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Аукціонів (земельних торгів).

(53) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі в Аукціонах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах продажу земельних ділянок державної чи комунальної власності або прав на них на конкурентних засадах (земельних торгах).

(54) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договорів оренди земельних ділянок за результатами Аукціонів один з учасників (Переможець) отримав не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати як Аукціону 1, так і Аукціону 2.

(55) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а, отже спотворили результати проведених Виконавцем Аукціонів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

(56) Узгодження дій Учасників (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у земельних торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни цінових пропозицій, що полягає у координації поведінки таких учасників як на стадії підготовки пропозицій (узгодження цін та інших умов, спільної підготовки документів), так і на стадії безпосередньої участі в Аукціонах.

(57) Згідно статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), економічна конкуренція (конкуренція) – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.

(58) Відповідно до статті 6 цього Закону, за ознаками якої дії Учасників кваліфікуються як антиконкурентні узгоджені дії у вигляді спотворення результатів торгів, не впливає, що необхідною умовою такої кваліфікації є фактичне спотворення результатів торгів. Натомість,

достатньою для цього є наявність самої лише можливості щодо недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

(59) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії. Частиною першою статті 5 Закону передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

(60) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

(61) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

(62) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

(63) Отже, ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» вчинили порушення, передбачені пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів аукціонів (земельних торгів).

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

(64) На подання з попередніми висновками у Справі, надіслані Відповідачам – Відповідачу 1 із супровідним листом від 07.06.2019 № 07-02/1093/1134; Відповідачу 2 із супровідним листом від 07.06.2019 № 07-02/1092/1133, ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» та ТОВ «АГРІТАЛ» своїх пояснень, зауважень та заперечень не надавали.

6. 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 Відповідачів, підтверджується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали, зокрема:

- пов'язаності Учасників відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
- використанні Учасниками однієї IP – адреси при поданні податкової звітності;
- участі в Аукціонах як представників Учасників, керівника Учасника 1 та безпосередньо підпорядкованої йому особи – головного бухгалтера з боку Учасника 2, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Аукціонів.

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

7. Визначення розміру штрафів

(67) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

(68) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» за 2018 рік – 48 284 400 грн. (лист вих. від 23.05.2019 № 46, вх. від 28.05.2019 № 75-01/1094/1273).

(69) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «АГРИТАЛ» за 2018 рік – 16 900 грн. (лист вих. від 24.05.2019 № 16, вх. від 28.05.2019 № 75-01/1095/1274).

(70) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.

(71) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховано, що Відповідачі співпрацювали з Відділенням, не чинили перешкод та вчасно надавали необхідну у Справі інформацію.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 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 в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року з № 291/5482 (із змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правил розгляду справ), 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 та доповненнями), адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37387229) та Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРИТАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи 38744251) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів аукціону (земельних торгів): аукціон № 13158, лот № 25569 та лот № 25570, проведених 07.09.2018, Чернігівська область, Талалаївський район, Староталалаївська сільська рада, кадастровий номер земельних ділянок: 7425383500:04:001:1684 та 7425383500:04:001:1685 (оголошення про проведення опубліковано 06.08.2018 на офіційному веб-сайті центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері земельних відносин – Державної служби України з питань геодезії, картографії та кадастру);
2. Визнати, що Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37387229) та Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРИТАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи 38744251) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів аукціону (земельних торгів): аукціон

№ 13897, лот № 27060, проведеного 29.10.2018, Чернігівська область, Талалаївський район, Староталалаївська сільська рада, кадастровий номер земельної ділянки: 7425383500:04:001:1741 (оголошення про проведення опубліковано 27.09.2018 на офіційному веб-сайті центрального органу виконавчої влади, що реалізує державну політику у сфері земельних відносин – Державної служби України з питань геодезії, картографії та кадастру).

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» штраф у розмірі 51 000 (п'ятьдесят одна тисяча) грн.

4. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРІТАЛ» штраф у розмірі 1 690 (одна тисяча шістьсот дев'яносто) грн.

5. За порушення, вказане в пункті 2 резолютивної частини рішення, накладити на Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРОФІРМА «СИЛЬЧЕНКОВЕ» штраф у розмірі 51 000 (п'ятьдесят одна тисяча) грн.

6. За порушення, вказане в пункті 2 резолютивної частини рішення, накладити на Товариство з обмеженою відповідальністю «АГРІТАЛ» штраф у розмірі 1 690 (одна тисяча шістьсот дев'яносто) грн.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання копії 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 Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду Чернігівської області у двомісячний строк з дня одержання копії рішення.

Голова



В.В.Виноградов