



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29 грудня 2016 р. № 21-рш м. Запоріжжя

Справа № 03/57-15

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши подання другого відділу досліджень та розслідувань територіального відділення про попередні висновки від 02.12.2016 № 03/-157-спр та матеріали справи № 03/57-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (місцезнаходження: 71100, м. Бердянськ Запорізької області, вул. Дружби, буд. 33, код ЄДРПОУ–34976304) (далі – ТОВ «Азов Хаус») та товариством з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (місцезнаходження: 71100, м. Бердянськ Запорізької області, Мелітопольське шосе, буд. 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) (далі – ТОВ «ТД Агрінол»),

ВСТАНОВИЛА:

Управління Служби безпеки України в Запорізькій області листом від 14.07.2014 № 59/6/1-850ит повідомило Запорізьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (наділі – територіальне відділення) про можливі порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «Азов Хаус» та ТОВ «ТД Агрінол» під час участі у відкритих торгах щодо закупівлі товару за кодом згідно з ДК 016:2010 - 19.20.2 «Паливо рідинне та газ; оливи мастильні (масла, мастила, керосин, технологічні речовини)» та 23.20.1 «Продукти нафтоперероблення рідкі (масла, мастила, керосин)», проведених:

- у жовтні 2012 року – січні 2013 року - публічним акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго», код ЄДРПОУ 23269555 (далі - ПАТ «ДТЕК Західенерго», **Замовник 1**); номер оголошення 306341 у інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 123 (725) від 29.10.2012 (дата акцепту за лотами №№ 1,2,3,5,6,7,9,12 - **26.12.2012**) (надалі – **Торги 1**);

- у листопаді 2012 року – січні 2013 року – публічним акціонерним товариством «ДТЕК Дніпроенерго», код ЄДРПОУ 00130872 (далі - ПАТ «ДТЕК Дніпроенерго», **Замовник 2**); номер оголошення 310944 у інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 125 (727) від 05.11.2012 (дата акцепту **26.12.2012**) (надалі – **Торги 2**);

- у січні - березні 2013 року - державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом», код ЄДРПОУ 24584661 (далі – ДП «НАЕК «Енергоатом», **Замовник 3**); номер оголошення 029541 (ПАЛ), лот № 3, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 28.01.2013 № 8(751) (дата акцепту **20.03.2013**) (надалі – **Торги 3**);

- у березні - квітні 2013 року - публічним акціонерним товариством «Миколаївобленерго», код ЄДРПОУ 23399393 (далі – ПАТ «Миколаївобленерго», **Замовник 4**); номер оголошення 084228, опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник

державних закупівель» від 04.03.2013 № 18/2 (761/2) (дата акцепту **04.04.2013** (надалі – **Торги 4**);

- у березні - квітні 2013 року - ПАТ «ДТЕК Західенерго» (Замовник 1); номер оголошення 074240 у інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 18 (761) від 04.03.2013 (дата акцепту за лотами №№ 1,3,4 – **24.04.2013**; за лотом № 2 – **30.04.2013**) (надалі – **Торги 5**).

- у березні – квітні 2013 року – ПАТ «ДТЕК Дніпроенерго» (Замовник 2); номер оголошення 082785 у інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 20 (763) від 11.03.2013 (дата акцепту **30.04.2013**) (надалі – **Торги 6**);

- у квітні – травні 2013 року - дочірнім підприємством «Укравтогаз» Національної акціонерної компанії «Нафтогаз України», код ЄДРПОУ 36265925 (далі – ДП «Укравтогаз», **Замовник 5**); номер оголошення 116815 «ВДЗ», опубліковане в інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» від 19.04.2013 № 31/3(774/3) (дата акцепту **28.05.2013**) (надалі – **Торги 7**);

- у червні - серпні 2013 року - ПАТ «ДТЕК Західенерго» (Замовник 1); номер оголошення 131997 у інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 43 (786) від 03.06.2013 (дата акцепту за лотами №№ 1-6 - **07.08.2013**) (надалі – **Торги 8**).

За результатами проведених територіальним відділенням досліджень щодо дотримання ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» законодавства про захист економічної конкуренції (в тому числі, згідно з повноваженнями, наданими Виконуючим обов'язки Голови Антимонопольного комітету України за дорученням від 16.01.2015 № 12-01/7685 щодо участі у Торгах 1, 3 – 5, 7, 8, що проводились Замовниками 1, 3 – 5) в діях ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», які полягали у погодженні своїх пропозицій конкурсних торгів під час участі в процедурі закупівлі:

- на **Торгах 1** - продуктів нафтоперероблення рідких (масла, мастила), проведених ПАТ «ДТЕК Західенерго»;
- на **Торгах 2** - продуктів нафтоперероблення рідких (масла, мастила, керосину) (9 лотів), проведених ПАТ «ДТЕК Дніпроенерго»;
- на **Торгах 3** - палива рідинного та газу; оливи мастильних (паливо рідинне та газ; оливи мастильні для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС, ВП ЮУАЕС Каскад), проведених НАЕК «Енергоатом»;
- на **Торгах 4** - палива рідинного та газу; оливи мастильної (олива, матеріали мастильні), проведених ПАТ «Миколаївобленерго»;
- на **Торгах 5** - палива рідинного та газу; оливи мастильної (масла) (6 лотів), проведених ПАТ «ДТЕК Західенерго».
- на **Торгах 6** - палива рідинного та газу; оливи мастильної (масла, мастила, керосину, технологічних речовин), проведених ПАТ «ДТЕК Дніпроенерго»;
- на **Торгах 7** - палива рідинного та газу; оливи мастильних (Оливи компресорної МГД-14М), проведених ДП «Укравтогаз»;
- на **Торгах 8** - палива рідинного та газу; оливи мастильної (масло, мастило, технологічні речовини) (лоти 5, 6), проведених ПАТ «ДТЕК Західенерго»;

територіальним відділенням було виявлено ознаки порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю товарів,

У зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 28.10.2015 № 110-р розпочато провадження у справі № 03/57-15, про що листами від 29.10.2015.2015 № 03-18/04-3090 та № 03-18/04-3091 Учасників було повідомлено.

ТОВ «ТД Агрінол» діє на підставі статуту, затвердженого загальними зборами учасників Товариства від 08.11.2012 (нова редакція).

ТОВ «ТД Агрінол» є юридичною особою, веде самостійний баланс, має розрахункові рахунки в банківських установах, печатку зі своїм найменуванням та інші реквізити.

Відповідно до довідки з ЄДРПОУ від 05.12.2012 АБ № 573603, основними видами діяльності ТОВ «ТД Агрінол» є: оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами (код за КВЕД 46.71), роздрібна торгівля пальним (код за КВЕД 47.30), вантажний автомобільний транспорт (код за КВЕД 49.41).

ТОВ «Азов Хаус» діє на підставі статуту, затвердженого загальними зборами учасників Товариства від 20.12.2011 (нова редакція).

ТОВ «Азов Хаус» є юридичною особою, веде самостійний баланс, має розрахункові рахунки в банківських установах, печатку зі своїм найменуванням та інші реквізити.

Відповідно до витягу з ЄДРПОУ від 17.12.2012 АБ № 573690, основними видами діяльності ТОВ «Азов Хаус» є: оптова торгівля залізними виробами, водопровідним і опалювальним устаткуванням і приладдям до нього (код за КВЕД 46.74), виробництво інших меблів (код за КВЕД 31.09), виробництво меблів для офісів і підприємство торгівлі (код за КВЕД 31.01), оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням (код за КВЕД 46.73), виробництво робочого одягу (код за КВЕД 14.12).

У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» (далі – Учасники) є суб'єктами господарювання.

Інформацію по Торгах 1 - 8, в яких приймали участь ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» (предмет закупівлі; перелік та кількість учасників процедур закупівель, вартісні показники цінних пропозицій учасників торгів, результати проведених торгів), наведено у додатку 1.

ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» при участі у Торгах 1 - 8 є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття переваг (перемоги) завдяки власним досягненням та не вчиняти будь-яких дій, що можуть негативно вплинути на конкуренцію.

Дотримання Учасниками торгів принципу змагальності та присутності конкуренції між ними повинно бути першочерговою умовою участі суб'єктів господарювання у торгах, а справжність змагання при проведенні торгів має забезпечуватись таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів учасників. Враховуючи зазначене, під час проведення торгів, пропозиція, що перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови та ціни.

Натомість, за результатами дослідження пропозицій конкурсних торгів, що були подані ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» до ПАТ «ДТЕК Західенерго» на Торги 1, 5, 8, до ПАТ «ДТЕК Дніпроенерго» на Торги 2 та 6, до ДП «НАЕК «Енергоатом» на Торги 3, до ПАТ «Миколаївобленерго» на Торги 4, до ДП «Укравтогаз» на Торги 7, встановлено, що між цими Учасниками здійснювався обмін інформацією під час підготовки конкурсних пропозицій.

Узгодження умов участі у Торгах 1 – 8 підтверджується наступним.

1. Упродовж 2012 - 2013 років ТОВ «ТД Агрінол» надавало ТОВ «Азов Хаус» зворотні позики, що підтверджується виписками з рахунків вказаних суб'єктів господарювання, наданих ПАТ КБ «Приватбанк». Так, згідно з банківською випискою по рахунку № 26008060267543 ТОВ «Азов Хаус», вказаним суб'єктом господарювання було отримано від ТОВ «ТД Агрінол» *безпроцентної зворотної позики [інформація з обмеженим доступом]*, (при тому, що дохід ТОВ «Азов Хаус», за вирахуванням непрямих податків та інших вирахувань з доходу, згідно зі Звітом про фінансові результати, становив: *[інформація з обмеженим доступом]*).

За умов справжнього змагання ТОВ «ТД Агрінол» з ТОВ «Азов Хаус» на ринку товарів, що були предметами закупівлі на Торгах 1 – 8, ТОВ «ТД Агрінол», маючи на меті отримання переваг у конкуренції з ТОВ «Азов Хаус», утрималось би поповнювати грошові активи цього конкурента (через надання безпроцентної поворотної позики) для проведення ним господарських операцій, чим, в тому числі, убезпечило би себе від ризиків, пов'язаних з неотриманням перемоги у Торгах 1 – 8.

2. ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» у період проведення Торгів 1 – 8 використовували один і той самий номер факсу - (06153) 60-545, що свідчить з довідок (відомостей) про підприємства обох Учасників, які необхідно було надати у складі документації конкурсних **Торгів 1, 2, 4 – 8**, в той час як адреси (фактична та юридична) обох Учасників є різними..

За інформацією Запорізької філії ПАТ «Укртелеком» *[інформація з обмеженим доступом]*.

За поясненнями ТОВ «ТД Агрінол» (лист від 25.12.2015 № 299707), ним орендується офісне приміщення (за адресою м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, буд.84/1) у ПАТ «Бердянський райагропромпостач» за договором оренди від 01.10.2010. Відповідно до вказаного договору, ТОВ «ТД Агрінол» використовувало телефонний зв'язок, яким обладнані робочі місця орендованого приміщення.

За поясненнями ТОВ «Азов Хаус» (лист від 10.12.2015 № б/н), телефонним номером (06153) 60-545 було обладнане робоче місце бухгалтера ТОВ «Азов Хаус», який в свою чергу використовував його згідно договору суборенди нежитлового приміщення від 11.10.2011, укладеного з ТОВ «РУ НВП Агрінол».

Тобто, учасники використовували один і той же самий телефонний номер та приміщення за однією адресою, та за певних умов могли узгодити свої дії при підготовці та участі у Торгах 1 - 8.

3. ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» під час участі у Торгах 1 – 8 позиціонували себе офіційними дилерами (з правом реалізації продукції на території України) одного і того ж виробника нафтопродуктів, що пропонувались Учасниками на Торги 1 – 8, - товариства з обмеженою відповідальністю «Російсько-Українське спільне Науково-виробниче підприємство Агрінол» (Україна, м. Бердянськ) (далі – ТОВ «РУ НВП Агрінол»), згідно з наданими обома Учасниками у складі пропозицій конкурсних Торгів 1 – 8, зокрема сертифікатами офіційних дилерів ТОВ «РУ НВП Агрінол».

Водночас, з цих двох дилерів продукцію ТОВ «РУ НВП Агрінол» впродовж 2011 - 2013 років в основному реалізовувало ТОВ «ТД Агрінол» (як Замовникам 1 - 5, так і іншим споживачам, поза межами Торгів). А ТОВ «Азов Хаус» у період 2011 - 2013 років було здійснено декілька поставок продукції ТОВ «РУ НВП Агрінол» - оливи И-40А в мізерній кількості (листи ТОВ «Азов Хаус» від 15.04.2015 б/н, від 22.04.2015 б/н, від 15.07.2015 б/н, від 18.04.2016 б/н).

Варто зазначити, що засновниками ТОВ «РУ НВП Агрінол» є одні й ті ж особи, що і у ТОВ «ТД Агрінол», а саме: Какушадзе Михайло Георгійович (*[інформація з обмеженим доступом]*), Пономарьов Юрій Валерійович (*[інформація з обмеженим доступом]*), Пономарьов Руслан Станіславович (*[інформація з обмеженим доступом]*), Добича Ігор Іванович (*[інформація з обмеженим доступом]*), Приватне акціонерне товариство «Компанія з управління активами «Славутич - Інвест» (код ЄДРПОУ 23848885), сукупна яких у ТОВ «ТД Агрінол» становить 100%, в ТОВ «РУ НВП Агрінол» - 95,6% (додаток 6).

4. У ТОВ «Азов Хаус», ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «РУ НВП Агрінол» є спільний засновник – ПрАТ «Компанія з управління активами «Славутич - Інвест», яке має частки в статутних капіталах ТОВ «ТД Агрінол» у розмірі **22,4 %** (станом на 04.11.2012 – 03.06.2013), ТОВ «Азов Хаус» - **18,29%** (станом на 04.11.2012 – 03.06.2013), ТОВ «РУ НВП Агрінол» - **19%** (станом на 28.01.2013 – 03.06.2013) (дивись додаток 6).

Крім того, у період проведення Торгів 1 - 8 директором ТОВ «ТД Агрінол» був гр. Валентиров С. В, який одночасно обіймав таку ж посаду у одного з засновників ТОВ «Азов Хаус» - ТОВ «Рейвен» (м. Бердянськ, вул. Мелітопольське шосе, 20, код ЄДРПОУ 34015004), частка якого у статутному капіталі ТОВ «Азов Хаус» становить **79,27%**. При цьому, у період проведення Торгів 3 - 8 частина засновників (фізичних осіб) ТОВ «Рейвен» та ТОВ «ТД Агрінол» мала спільні адреси місць проживання, а саме:

– гр. Пономарьов Валерій Сергійович (засновник ТОВ «Рейвен» з часткою 33%) та гр.

Пономарьов Юрій Валерійович (засновник ТОВ «ТД Агрінол» з часткою 19,4%), у яких згідно з витягами з ЄДРЮОФОП, місце проживання - [інформація з обмеженим доступом] ,
 – гр. Вакал Дмитро Дмитрович (засновник ТОВ «Рейвен» з часткою 33%) та гр. Добича Ігор Іванович (засновник ТОВ «ТД Агрінол» з часткою 19,4%), у яких згідно з витягами з ЄДРЮОФОП, місце проживання [інформація з обмеженим доступом].

Статутами ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» передбачено право кожного з засновників цих товариств, зокрема приймати участь в управлінні справами, брати участь в розподілі прибутку та утримувати належну йому частку прибутку, отримувати повну інформацію про діяльність товариств.

Всі зазначені вище обставини вказують на зв'язок між ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», який передбачає обізнаність у напрямках господарської діяльності один одного, зокрема із їх участю у конкурсних торгах, що відповідно дає їм можливість узгоджувати свої дії під час участі ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» в одних торгах (тендерах).

5. ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» в однаковий спосіб оформлювали документи, що повинні були складатись безпосередньо учасниками у складі пропозицій конкурсних торгів у Торгах 1 – 8 [реєстри пропозицій конкурсних торгів; цінові пропозиції; технічні вимоги до предмету закупівлі (специфікація); істотні умови, які обов'язково включаються до договору про закупівлю; довідки/відомості: про підприємство; про особу, уповноважену представляти інтереси Учасника; про виконання аналогічних договорів; про наявність необхідного обладнання та спеціалістів відповідної кваліфікації, про відсутність підстав для відмови Учаснику в участі у процедурі закупівлі тощо].

Так, вказані документи ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» складали на фірмових бланках з зазначенням вихідної дати цих документів. Для прикладу: інші учасники Торгів на подібних документах вихідних дат не зазначали (в цінових пропозиціях Торгів 1 - ТОВ «Промислові мастила», Торгів 2 - ТОВ «Промислові мастила», ТОВ «Запоріжжя Ойл», Торгів 4 - ТОВ «Стенойл», Торгів 5 - ТОВ «Стенойл», ТОВ «Промислові мастила», ТОВ «Левада-Палас», Торгів 6 - ТОВ «Промислові мастила - Схід», Торгів 8 - ТОВ «Левада-Палас», ТОВ «Палива оливи та мастила – 2009», ТОВ «Промислові мастила - Захід»).

6. Звертає на себе увагу також системна синхронна послідовність у часі дій ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» з оформлення, збору документів та подачі конкурсних пропозицій на Торги 1- 8.

6.1. Пропозиції конкурсних Торгів подавались обома Учасниками одночасно у день, визначений Замовниками кінцевим строком подачі пропозиції конкурсних торгів (виключенням є Торги 7), а саме:

	Кінцевий строк та місце подання конкурсних пропозицій	Дата, час та місце розкриття конкурсних пропозицій	Строк подання конкурсних пропозицій	
			ТОВ «ТД Агрінол»	ТОВ «Азов Хаус»
Торги 1	12.12.2012 до 10-00, Донецьк	12.12.2012 о 11-00, Донецьк	12.12.2012, об 9-40	12.12.2012, об 9-45
Торги 2	12.12.2012 до 10-00, Донецьк	12.12.2012 о 11-00, Донецьк	12.12.2012, об 9-30	12.12.2012, об 9-40
Торги 3	04.03.2013 до 11-00, Київ	04.03.2013 о 14-00, Київ	04.03.2013, 10-57	04.03.2013, 10-58
Торги 4	04.04.2013 до 08-40, Миколаїв	04.04.2013 о 14-10, Миколаїв	04.04.2013 о 08-20	04.04.2013 о 08-20
Торги 5	10.04.2013 до 10-00, Донецьк	10.04.2013 о 11-00, Донецьк	10.04.2013, об 9-30	10.04.2013, об 9-32
Торги 6	10.04.2013 до 10-00, Донецьк	10.04.2013 о 11-00, Донецьк	10.04.2013, об 9-30	10.04.2013, об 9-32
Торги 7	20.05.2013 до 09-00, Київ	20.05.2013 о 11-00, Київ	17.05.2013	20.05.2013
Торги 8	10.07.2013 до 10-00, Львів	10.07.2013 о 11-00, Львів	10.07.2013, об 9-30	10.07.2013, об 9-40

Крім того, по Торгах 1, 2, 5, 6 простежується часова закономірність у формуванні цінових пропозицій та подачі їх у складі пропозицій конкурсних торгів.

Так, Замовниками Торгів 1 та Торгів 2 (відповідно: ДТЕК «Західенерго» та ДТЕК «Дніпроенерго») було встановлено єдиними: кінцевий термін і місце подання конкурсних пропозицій та день і місце розкриття пропозиції конкурсних - 12.12.2012, м. Донецьк. ТОВ

«ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» сформовано цінові пропозиції для Торгів 1 на ДТЕК «Західенерго» – 07.12.2012 (тобто за 5 днів до спливу кінцевого терміну), Торгів 2 на ДТЕК «Дніпроенерго») - 10.12.2012 (тобто за 2 дні до спливу кінцевого терміну) та подано у складі пропозиції конкурсних торгів цим замовникам одночасно – 12.12.2012.

Аналогічна ситуація має місце і по Торгах 5 та Торгах 6, коли цими ж Замовниками (відповідно: ДТЕК «Західенерго» та ДТЕК «Дніпроенерго») було встановлено єдиними: кінцевий термін і місце подання конкурсних пропозицій та день і місце розкриття пропозиції конкурсних торгів – 10.04.2013, м. Донецьк. В свою чергу, ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» сформовано цінові пропозиції для Торгів 5 на ДТЕК «Західенерго» – 05.04.2013 (тобто за 5 днів до спливу кінцевого терміну), Торгів 6 на ДТЕК «Дніпроенерго» – 08.04.2013 (тобто за 2 дні до спливу кінцевого терміну) та подано у складі пропозиції конкурсних торгів цим Замовникам одночасно – 10.04.2013.

Синхронність вказаних дій у часі, з огляду на її системність, не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки на підготовку пропозиції конкурсних торгів учасникам надавався час не менше 30 днів.

6.2. Документацією конкурсних торгів від учасників вимагалось надання забезпечення конкурсних торгів: по Торгах 1 – 3, 5, 6, 8 - у вигляді банківської гарантії, по Торгах 7 - у вигляді завдатку на розрахунковий рахунок Замовника 5 у розмірі 65000 грн (по Торгах 4, забезпечення конкурсних торгів не вимагалось). При аналізі копій банківських гарантії, платіжних доручень на внесення завдатку, наданих Учасниками у складі конкурсних пропозицій, встановлено, що вказані документи в рамках підготовки документів на певні торги отримувались ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» в обслуговуючому банку (ПАТ КБ «Приватбанк») одночасно, а банківські виписки по рахунках ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» вказували на сталу одночасність дій цих суб'єктів господарювання з оплати комісій за видачу банківських гарантії, внесення коштів на покриття гарантії, внесення завдатку, а саме:

- для Торгів 1 – [інформація з обмеженим доступом]; банківські гарантії видано 10.12.2012 за послідовними номерами № G1212/0738 (для ТОВ «ТД «Агрінол») та № G1212/0739 (ТОВ «Азов Хаус»);

- для Торгів 2 – [інформація з обмеженим доступом]; банківські гарантії видано 10.12.2012 за номерами № G1212/0724 (для ТОВ «ТД «Агрінол») та № G1212/0728 (ТОВ «Азов Хаус»);

- для Торгів 3 – [інформація з обмеженим доступом]; банківські гарантії видано 28.02.2013 за послідовними номерами № G0213/1638 (для ТОВ «ТД «Агрінол») та № G0213/1639 (ТОВ «Азов Хаус»);

- для Торгів 5 – [інформація з обмеженим доступом]; банківські гарантії видано 05.04.2013 за послідовними номерами № G0413/2127 (для ТОВ «ТД «Агрінол») та № G0413/2128 (ТОВ «Азов Хаус»);

- для Торгів 6 – [інформація з обмеженим доступом]; банківські гарантії видано 08.04.2013 за послідовними номерами № G0413/2142 (для ТОВ «ТД «Агрінол») та № G0413/2143 (ТОВ «Азов Хаус»);

- для Торгів 7 – перераховано кошти Учасниками на розрахунковий рахунок Замовника 5 у вигляді завдатку [інформація з обмеженим доступом].

При цьому, в платіжних дорученнях [інформація з обмеженим доступом] (стосовно внесення завдатку на рахунок Замовника 5) обома Учасниками в графі «Призначення платежу» текст викладено з однаковим скороченням слів: «забезпечен пропозиц конкурсн торг зг оголошен № 116815 опублікован у інформаційн бюлетені "Вісник державних закупівель" від 19.04.2013 № 31/3 (774/3) Без ПДВ». Водночас, Замовником 5 в додатку № 6 документації конкурсних Торгів 7 «Вимоги до забезпечення пропозиції конкурсних торгів» в графі «Призначення платежу» текст наведено без скорочень та наступним чином: «забезпечення пропозиції конкурсних торгів згідно оголошення № _____ опублікованого у інформаційному бюлетені "Вісник державних закупівель" від _____ № _____».

Зазначені факти виключають можливість того, що банківські гарантії та платіжні доручення щодо внесення завдатку, що були подані ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» у складі конкурсних пропозицій для участі у Торгах 1 – 8, готувалися кожним окремо і без обміну інформацією між ними, та вказують на координацію дій Учасників під час підготовки документації пропозицій конкурсних Торгів 1 - 8,

6.3. Згідно з документацією конкурсних торгів, учасники повинні були надати довідки з обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами (по Торгах 1, 2, 5, 6, 8 – довідка має бути отримана не раніше ніж за 10 днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів, по Торгах 3, 7 – строк не зазначено, по Торгах 4 – не більше місячної давнини).

Вказані довідки по окремих Торгах обслуговуючим банком (ПАТ КБ «Приватбанк») видано Учасникам в один день, зокрема:

- для Торгів 1 – 07.12.2012 за номерами № 08.7.0.0.0/121207150901 (ТОВ «Азов Хаус») та № 08.7.0.0.0/121207152346 (ТОВ «ТД Агрінол») - за 5 днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів;

- для Торгів 2 – 07.12.2012 за номерами № 08.7.0.0.0/121207150909 (ТОВ «Азов Хаус») та № 08.7.0.0.0/121207152348 (ТОВ «ТД Агрінол») - за 5 днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів;

- для Торгів 3 – 27.02.2013 за номерами № 08.7.0.0.0/130227095447 (ТОВ «Азов Хаус») та № 08.7.0.0.0/130227095502 (ТОВ «ТД Агрінол») - за 5 днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів;

- для Торгів 5 – 03.04.2013, за номерами № 08.7.0.0.0/130403150552 (ТОВ «Азов Хаус») та № 08.7.0.0.0/130403150535 (ТОВ «ТД Агрінол») - за 7 днів до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів;

- для Торгів 6 – 08.04.2013, за номерами № 08.7.0.0.0/130408154352 (ТОВ «Азов Хаус») та № 08.7.0.0.0/130408154426 (ТОВ «ТД Агрінол») - за 2 дні до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів.

Крім того, для Торгів 4 ПАТ КБ «Приватбанк» видані Учасникам в один день 29.03.2013 довідки про відкриті рахунки – за № 08.07.0.0.0/130329153202 (ТОВ «ТД Агрінол») та за № 08.07.0.0.0/130329153111(ТОВ «Азов Хаус»), за 4 дні до дати розкриття пропозицій конкурсних торгів..

6.4. Документацією конкурсних Торгів 4 та Торгів 7 від учасників процедур закупівель вимагалось надати довідку (*видану УМВС України або іншим уповноваженим органом*), що містить в собі відомості про те, що фізичну особу – Учасника або службову (посадову) особу Учасника, яку уповноважено представляти інтереси Учасника під час проведення процедури закупівлі (укладати договір про закупівлю), не було засуджено за злочин, пов'язаний з порушенням процедури закупівлі, чи інший злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку, а саме.

- на Торги 4 – оригінал або копію, завірену підписом та печаткою учасника (згідно з вимогами Замовника 4),

- на Торги 7 – оригінал або нотаріально завірену копію (згідно з вимогами Замовника 5).

У складі конкурсної документації Торгів 4 обома Учасниками надано **оригінали** довідок ГУ МВС України в Запорізькій області, а саме: витяги з реєстру станом на **26.03.2013** за № **75-22032013/23210** (для ТОВ «ТД Агрінол») та станом на **26.02.2013** за № **105-21022013/23210** (для ТОВ «Азов Хаус»).

У складі конкурсної документації Торгів 7 обома Учасниками надано **нотаріально завірені копії довідок** ГУ МВС України в Запорізькій області, а саме: нотаріально завірені копії витягів з реєстру станом на **24.04.2013** за № **539-19042013/23210** (для ТОВ «ТД Агрінол») та за № **541-19042013/23210** (для ТОВ «Азов Хаус»). Завірено витяги з реєстрів обома Учасниками у одного приватного нотаріуса (Романченко В. В.) в один день -

26.04.2013, про що зроблено записи в реєстрі за послідовними номерами - № 1417 (для ТОВ «ТД Агрінол») та № 1418 (для ТОВ «Азов Хаус»).

Копіювання Учасниками поведінки один одного під час підготовки зазначених документів для участі у Торгах 4 та Торгах 7, зокрема, надання у складі конкурсної документації на Торги 4 оригіналів довідок, а на Торги 7 - нотаріально завірених копій, отримання цих довідок для Торгів 7, звернення до одного і того ж нотаріуса (з огляду на наявність їх в м. Бердянськ в кількості 15 нотаріусів) вказує на погодженість дій ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що неможливо здійснити без обміну інформацією.

6.5. Згідно з вимогами документації конкурсних Торгів 1 – 8, Замовниками 1 – 5 вимагалось від учасників процедур закупівель надання у складі пропозицій конкурсних торгів довідок податкового органу про відсутність заборгованості з податків, зборів (обов'язкових платежів), дійсної на момент розкриття.

ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» у складі документації пропозицій конкурсних торгів було надано Довідки про відсутність заборгованості з податків, зборів (обов'язкових платежів), що контролюються Бердянською ОДПІ (далі – Довідки ДПІ).

З аналізу копій заяв на видачу Довідок ДПІ та самих цих довідок, наданих Бердянською ОДПІ (листи від 02.04.2015 за № 3754/10/08-22-23, від 31.03.2015 за № 3646/10/08-22-23, від 31.03.2015 № 3648/10/08-22-23, від 28.09.2015 № 12316/10/08-22-23, від 21.11.2016 № 12837/10/08-22-23) йдеться, що у всіх випадках (окрім Торгів 8) заяви на видачу Довідок ДПІ оформлювались та подавались ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» до Бердянської ОДПІ в один період, на що вказують:

- вихідні дати на заявах на видачу Довідок ДПІ у ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус», які є однаковими (Торги 1 - 03.12.2012, Торги 3 – 27.02.2013, Торги 5 – 01.04.2013, Торги 6 – 05.04.2013, Торги 7 – 14.05.2013) або різницею в один день (Торги 2 – 03.12.2012 ТОВ «ТД Агрінол», 04.12.2012 - ТОВ «Азов - Хаус»; Торги 4 - 27.03.2013 - ТОВ «ТД Агрінол», 26.03.2013 - ТОВ «Азов - Хаус»);

- реквізити реєстрації вхідної кореспонденції, поставлені Бердянською ОДПІ на заявах ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» на видачу Довідок ДПІ: однакові дати реєстрації та послідовні номери (крім Торгів 2, 8):

	ТОВ «ТД Агрінол»			ТОВ «Азов Хаус»		
	вих. дата Учасника	реєстраційні реквізити вхідної кореспонденції	вих. дата Учасника	вих. дата Учасника	реєстраційні реквізити вхідної кореспонденції	вих. дата Учасника
- на Торги 1:	від 03.12.2012	№23986/10	від 03.12.2012	від 03.12.2012	№23987/10	від 03.12.2012
- на Торги 2	від 03.12.2012	№23985/10	від 03.12.2012	від 04.12.2012	№24075/10	від 04.12.2012
- на Торги 3:	від 27.02.2013	№ 3980/10	від 27.02.2013	від 27.02.2013	№ 3981/10	від 27.02.2013
- на Торги 4:	від 27.03.2013	№ 6368/10	від 27.03.2013	від 26.03.2013	№ 6367/10	від 27.03.2013
- на Торги 5:	від 01.04.2013	№ 6618/10	від 01.04.2013	від 01.04.2013	№ 6621/10	від 01.04.2013
- на Торги 6:	від 05.04.2013	№ 7194/10	від 08.04.2013	від 05.04.2013	№ 7193/10	від 08.04.2013
- на Торги 7:	від 14.05.2013	№ 9814/10	від 14.05.2013	від 14.05.2013	№ 9816/10	від 14.05.2013
- на Торги 8:	від 02.07.2013	№ 2286/10	від 02.07.2013	від 09.07.2013	№ 2674/10	від 09.07.2013

Заяви на видачу Довідок ДПІ у ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» за змістом та оформленням (в тому числі і помилки) для певних Торгів є схожими, та відрізняються за змістом та оформленням для інших Торгів (повний текст заяв на Торги 1 – 8 наведено у додатку 2 до цього подання). Зокрема, Учасниками синхронно:

- в заявах на отримання Довідок ДПІ для Торгів 1, 4, 6 в кінці тексту заяви (після найменування Замовника) проставлено крапку; водночас крапка відсутня в заявах на отримання Довідок ДПІ для Торгів 3, 5;

- найменування Замовника виділено жирним шрифтом в заявах на отримання Довідок ДПІ для Торгів 4, 5, 6, 7, а в заявах на отримання Довідок ДПІ для Торгів 1 - 3 – зазначено звичайним шрифтом;

- при зазначенні повного найменування замовників (ПАТ «Миколаївобленерго», ПАТ «ДТЕК Західенерго», ДП «Укравтогаз») в заявах на отримання Довідок ДПІ організаційно-правову форму Замовників вказано у називному відмінку (в заявах на Торги 4, 6 - «... до

Публічне акціонерне товариство», на Торги 7 - «... до Дочірнє підприємство»), в той час як за правописом має бути зазначено у родовому відмінку («... до Публічного акціонерного товариства», «... до Дочірнього підприємства»);

- найменування Замовника 1 (ПАТ «ДТЕК Західенерго») в заявах на отримання Довідок ДПІ на різні Торги наведено у різний спосіб:

- на Торги 1 - ПАТ «ДТЕК Західенерго»,
- на Торги 5 - ПАТ «ДТЕК ЗАХІДЕНЕРГО».

У додатку 2 до «Порядку видачі довідки про відсутність заборгованості з податків, зборів, що контролюються органами державної податкової служби», затвердженого наказом Міністерства фінансів України від 12.12.2012 № 1315, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 4 січня 2013 року за № 62/22594 (набрав чинності з 01.02.2013), наведено шаблон форми заяви платника податку на отримання Довідки ДПІ (далі – Шаблон).

Проте, тексти заяв ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» на отримання Довідок ДПІ для Торгів 3 (від 27.02.2013) відрізняються від тексту Шаблону та є схожими між собою (дивись додаток 2 до рішення). Також, у обох Учасників у заявах на отримання Довідок ДПІ для Торгів 4 – 8:

- є схожими відмінності від Шаблону у фразі «Довідку прошу видати в паперовому вигляді.», а саме підкреслено слово «вигляді», що не передбачено Шаблоном.

- з однаковою помилкою зазначено дату наказу Міністерства фінансів України «від 12.12.2012 року» (зайвим є слово року).

Довідки ДПІ, видані Бердянською ОДПІ для ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус», для певних Торгів датовано однією датою за послідовними номерами (крім Довідок ДПІ для Торгів 8):

	ТОВ «ТД Агрінол»		ТОВ «Азов Хаус»	
- на Торги 1:	від 07.12.2012	№ 18107/10/19-015;	від 07.12.2012	№ 18109/10/19-015;
- на Торги 2:	від 07.12.2012	№ 18105/10/19-015;	від 07.12.2012	№ 18319/10/19-015;
- на Торги 3:	від 28.02.2013	№ 3944/10/19-015;	від 28.02.2013	№ 3945/10/19-015;
- на Торги 4:	від 29.03.2013	№ 5915/10/19-015;	від 29.03.2013	№ 5917/10/19-015;
- на Торги 5:	від 04.04.2013	№ 6232/10/19-015;	від 04.04.2013	№ 6231/10/19-015;
- на Торги 6:	від 08.04.2013	№ 6396/10/19-015;	від 08.04.2013	№ 6395/10/19-015;
- на Торги 7:	від 15.05.2013	№ 8322/10/19-015;	від 15.05.2013	№ 8321/10/19-015;
- на Торги 8:	від 04.07.2013	№ 9827/10/19-05;	від 09.07.2013	№ 9889/10/19-015.

З наявних у територіального відділення документів свідчить, що отримувались Довідки ДПІ представниками ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» в один день, зокрема для Торгів 3, 5 – 7). При цьому, для Торгів 3 довідки ДПІ для ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» було отримано однією особою (про що свідчать відмітки на зазначених довідок) – Рекотовим Д. О. (працівником ТОВ «ТД Агрінол»).

Таким чином, систематичне одночасне звернення обох Учасників Бердянської ОДПІ за отриманням Довідок ДПІ, наявність характерних схожостей у оформленні заяв на видачу довідок ДПІ для певних Торгів не є простим збігом, та вказує на координацію дій учасників під час підготовки пропозицій конкурсних торгів.

6.6. Згідно з вимогами документації конкурсних Торгів 1 – 8, Замовниками 1 – 5 вимагалось від учасників надання у складі пропозицій конкурсних торгів довідок з Єдиної бази даних про підприємства, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство (далі – Довідка про банкрутство). Дата видачі Довідки про банкрутство - не більше місячної давнини відносно дати розкриття пропозицій. При цьому, відповідно до документації конкурсних торгів, учасники мали право надати або оригінали Довідок про банкрутство, або нотаріально завірени копії (для Торгів 4 – завірени підписом та печаткою Учасника).

При підготовці документів для участі у окремих Торгах ТОВ «ТД Агрінол та ТОВ «Азов - Хаус» одночасно: оформлювали запити на отримання Довідки про банкрутство, що надавались у складі документації конкурсних пропозицій (про що свідчать дати реєстрації вихідної документації на запитах Учасників); подавали ці запити до Головного управління

юстиції у Запорізькій області (далі - Управління юстиції) (що підтверджується реквізитами реєстрації вхідної документації Управління юстиції - датами та послідовними номерами, проставленими на цих запитах); отримували Довідки про банкрутство (про що свідчать відмітки на зворотному боці зазначених Довідок про банкрутство):

- ТОВ «ТД «Агрінол»:

запит Учасника	дата, № реєстрації запита в Управлінні юстиції	Дата, № Довідки про банкрутство	Дата отримання
від 19.02.2013	від 20.02.2013 №725-2-39	від 21.02.2013 № 124040	22.02.2013
від 26.02.2013	від 27.02.2013 № 862-2-39	від 11.03.2013 № 129907	13.03.2013
від 18.04.2013	від 19.04.2013 №1783-2-39	від 25.04.2013 № 147973	29.04.2013
від 11.06.2013	від 12.06.2013 № 2493-2-39	від 20.06.2013 № 165069	21.06.2013

- ТОВ «Азов Хаус»:

запит Учасника	дата, № реєстрації запита в Управлінні юстиції	Дата, № Довідки про банкрутство	Дата отримання
від 19.02.2013	від 20.02.2013 № 724-2-39	від 21.02.2013 № 124045	22.02.2013
від 26.02.2013	від 27.02.2013 №861-2-39	від 11.03.2013 № 129903	13.03.2013
від 17.04.2013	від 19.04.2013 №1784-2-39	від 25.04.2013 № 147979	29.04.2013
від 11.06.2013	від 12.06.2013 № 2492-2-39	від 20.06.2013 № 165124	21.06.2013

Вказані довідки було подано у складі документації пропозиції конкурсних торгів:

- ТОВ «ТД Агрінол»: оригінал - на Торги 4 (від 11.03.2013 № 129907), нотаріально завірени копії – на Торги 3 (від 21.02.2013 № 124040), Торги 7 (від 25.04.2013 № 147973), Торги 8 (від 20.06.2013 № 165069);

- ТОВ «Азов - Хаус»: оригінал - на Торги 4 (від 11.03.2013 № 129903), нотаріально завірени копії – на Торги 3 (від 21.02.2013 № 124045), на Торги 7 (від 25.04.2013 № 147979), на Торги 8 (від 20.06.2013 № 165124).

При цьому, Довідки про банкрутство для окремих Торгів засвідчувались обома Учасниками у одного нотаріуса в один і той же день:

- для Торгів 3 – 23.02.2013 у приватного нотаріуса Степаненко Т. А. за № 330 (для ТОВ «ТД Агрінол») та за № 333 (для ТОВ «Азов - Хаус»),

- для Торгів 7 – 13.05.2013 у приватного нотаріуса Романченка В. В. за № 1487 (для ТОВ «ТД Агрінол») та за № 1483 (для ТОВ «Азов - Хаус»).

Синхронна поведінка Учасників під час підготовки зазначених документів для участі у Торгах 3, 4, 7, 8, зокрема, надання у складі конкурсної документації на Торги 4 - оригіналів довідок, а на Торги 3, 7, 8 - нотаріально завірених копій, одночасне оформлення та надання запитів до Управління юстиції, звернення до одного і того ж нотаріуса для нотаріального посвідчення довідок для певних Торгів вказує на погодженість дій ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що неможливо здійснити без обміну інформацією.

6.7. Згідно з вимогами документації конкурсних Торгів 1 – 8, Замовниками 1 – 5 вимагалось від учасників у складі пропозицій конкурсних торгів надати витяги та/або виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців (далі - ЄДРОЮФОП). При цьому, відповідно до документації конкурсних торгів, учасники мали право надати або оригінали, або нотаріально завірени копії (для Торгів 4 – завірени підписом та печаткою Учасника) витягів/виписок з ЄДРОЮФОП.

При аналізі виписок та витягів з ЄДРОЮФОП, наданих ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» у складі документації конкурсних пропозицій на Торги 4 – 6, 8, встановлено наступне.

Розкриття Замовниками 1, 2, 4 пропозицій конкурсних Торгів 4 – 6 проводилось практично в один період – на початку квітня 2013 року (04.04.2013 – Торги 4, 10.04.2013 – Торги 5, 6). Готувались (формувавались) документи у складі пропозиції конкурсних Торгів 4 - 6 Учасниками одночасно. При цьому, відповідно до документації конкурсних торгів, Учасники мали право надати або оригінали, або завірени копії витягів/виписок з ЄДРОЮФОП. З огляду на ці обставини, у Учасників існувало безліч варіантів надання копій чи оригіналів витягів/виписок з ЄДРОЮФОП у складі пропозиції конкурсних Торгів 4 – 6 (для всіх трьох

Торгів – оригінали; для будь-якого одного з трьох Торгів – оригінали, а інших двох Торгів – копії; для будь-яких двох з зазначених трьох Торгів – оригінали та копія для третіх Торгів, оригінал витягу та копію виписки чи навпаки тощо).

Водночас, ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» однаково подано у складі конкурсних пропозицій:

- на **Торги 4 - копії** витягів з ЄДРОЮФОП («Азов Хаус» - АВ № 045430 – 045432 від 21.03.2013, ТОВ «ТД «Агрінол» - АВ № 045528 – 045533 від 28.03.2013), а **оригінали** цих же витягів - на **Торги 6;**

- на **Торги 5 – оригінали** виписок та витягів з ЄДРОЮФОП.

Крім того, ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» надавались запити на оформлення витягів та отримувались витяги і виписки на Торги 5, 6, 8 одночасно, а саме:

- на **Торги 5:**

- виписки з ЄДРОЮФОП видані **03.04.2013:** ТОВ «ТД «Агрінол» - АВ № 045694, ТОВ «Азов Хаус» - АВ № 045697;
- витяги з ЄДРОЮФОП, на **запити** Учасників від **05.04.2013**, сформовані **05.04.2013** (для ТОВ «ТД «Агрінол» - АВ № 045834-045836 від **05.04.2013**, для ТОВ «Азов Хаус» - АВ № 045837-0045839 від **05.04.2013**);

- на **Торги 6:**

- виписки з ЄДРОЮФОП видані **19.03.2013:** ТОВ «Азов Хаус» - АВ № 045260, ТОВ «ТД «Агрінол» - АВ № 045262;

- на **Торги 8:**

- виписки з ЄДРОЮФОП видані **25.06.2013:** ТОВ «Азов Хаус» - АВ № 041484, ТОВ «ТД «Агрінол» - АВ № 041488 (копія);
- витяги з ЄДРОЮФОП, на **запити** Учасників від **25.06.2013** сформовані **25.06.2013:** (для ТОВ «ТД «Агрінол» - АВ № 041625 - 041627 від **25.06.2013**, для ТОВ «Азов Хаус» - АВ № 041628 - 041630 від **25.06.2013**);

Наведені факти синхронності дій у часі та схожості в поведінці (*одночасне: надання запитів на формування витягів з ЄДРОЮФОП, отримання витягів та виписок з ЄДРОЮФОП; отримання в одному випадку виписок та витягів з ЄДРОЮФОП з різницею у два дні, в іншому – в один і той же день; надання у складі пропозицій конкурсних торгів в одному випадку - копій витягів з ЄДРОЮФОП, в іншому – оригіналів цих витягів*) не може вважатись випадковим збігом обставин та виключає можливість того, що документи, подані цими Учасниками у складі пропозицій конкурсних торгів, готувались кожним самостійно та без обміну інформацією.

6.8. Згідно з вимогами документації конкурсних Торгів 3, Замовником 3 від учасників процедури закупівель вимагалось надання: **оригіналу або нотаріально засвідченої копії** довідки про включення до Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України (ЄДРПОУ) (довідка статистики), **нотаріально засвідчених копій:** Статуту, свідоцтва про реєстрацію платника податку на додану вартість (ПДВ).

У складі пропозицій конкурсних Торгів 3 обома Учасниками надано **нотаріально засвідчені копії** вказаних документів, які ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» було засвідчено у одного приватного нотаріуса - Степаненко Т. А. (*при тому, що в м. Бердянськ на той період налічувалось близько 15 нотаріусів*) в один день - 01.02.2013:

- Статуту: за № 134 (для ТОВ «ТД Агрінол») та за № 129 (для ТОВ «Азов Хаус»),
- свідоцтва про реєстрацію платника ПДВ: за № 149 (для ТОВ «ТД Агрінол») та за № 128 (для ТОВ «Азов Хаус»),
- довідки з ЄДРПОУ: за № 140 (для ТОВ «ТД Агрінол») та за № 122 (для ТОВ «Азов Хаус»).

За інформацією ТОВ «ТД Агрінол» (листи від 24.04.2015 №№ 2054/07, 1061/07, 1062/07, від 20.07.2015 №№ 1778/07, 1779/07, 1780/07) та ТОВ «Азов - Хаус» (листи від 15.04.2015 б/н, від 22.04.2015 б/н, від 15.07.2015 б/н), ними не залучались треті особи (суб'єкти господарювання, фізичні особи, які не є працівниками цих товариств) до

підготовки та збору документів для участі Торгах 1 – 8.

Водночас, наведені вище синхронності в часі та схожості в поведінці ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» при оформленні та зборі вищевказаних документів, зважаючи на їх системність, не є природним збігом обставин і не можуть виникнути випадково. Отже, у своїй сукупності вищенаведені факти вказують на спільну підготовку Учасників до участі в Торгах 1 – 8.

7. Згідно з документацією конкурсних торгів Замовників 1 – 5 на Торгах 1 - 8 єдиним критерієм, за яким визначається переможець торгів, є ціна.

ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» не є виробниками продукції, що була предметом закупівлі, а займаються торгівельно-посередницькою діяльністю.

7.1. За інформацією ТОВ «Азов Хаус» (листи від 15.04.2015 б/н, від 22.04.2015 б/н, від 15.07.2015 б/н): *«Вартість товарів, що були предметом закупівлі Торгів 1 - 8, визначає менеджер товариства відповідно до своїх посадових обов'язків. Після звільнення менеджера інформація про те яким чином вартість (ціна) товарів формувалась не збереглась.»* (мова оригіналу).

За інформацією ТОВ «ТД Агрінол» (листи від 24.04.2015 №№ 2054/07, 1061/07, 1062/07, від 20.07.2015 №№ 1778/07, 1779/07, 1780/07): *«Цінова пропозиція товарів по торгам визначалась директором ТОВ «Торговий дім Агрінол» з урахуванням пропозицій головного бухгалтера та агентів зі збуту підприємства. Вартість формувалась з урахуванням таких чинників як ринкова вартість товару, ймовірні ціни придбання, інфляція, транспортні видатки, прибуток підприємства, адміністративні витрати. ТОВ «ТД Агрінол» не залучало третіх осіб до підготовки своїх пропозицій на торги.»* (мова оригіналу).

Проте, розрахунків (калькуляцій) цін на товари, що були предметом закупівлі, ТОВ «ТД Агрінол» не надано та зазначено: *«В складі підприємства відсутній економічно-плановий відділ для розрахунку калькуляцій по кожній позиції товару».*

В листі від 25.12.2015 № 299707 ТОВ «ТД Агрінол» зазначило, що *«...при формуванні ціни на товар враховуються такі критерії як:*

- *закупівельна вартість продукції (собівартість), рівень курсу іноземної валюти на день формування пропозиції конкурсних торгів;*
- *вартість тари,*
- *витрати на логістичні послуги, до яких входить відстань транспортування товарів до об'єкта замовника, середнього обсягу однієї поставки (партії) товару замовнику, загального обсягу поставленого товару (в натуральному та грошовому вимірі) замовнику, а також з вартістю транспортно-експедиційних послуг перевізників;*
- *витрати на заробітну плату, податкові зобов'язання підприємства та всі інші господарські витрати підприємства під час здійснення господарської діяльності;*
- *прибуток.»* (мова оригіналу).

З приводу витрат на логістичні послуги ТОВ «ТД Агрінол» зазначило (листи від 25.01.2016 № 205/07, від 12.07.2016 № 1235/07), що

- *«... вартість перевезень встановлюється автоперевізниками за 1 км, ... які в свою чергу включають коливання курсу іноземної валюти та рівень інфляції в загальну вартість своїх послуг ...;*
- *... такий облік як відстань, середній обсяг партії товару, що перевозиться, кількість поставок по кожному контрагенту в бухгалтерському обліку не ведеться, тому що в актах виконаних робіт перевізники найчастіше вказують загальну договірну суму транспортних витрат, яка підлягає сплаті ...;*
- *окремого обліку транспортних витрат в розрізі кожного контрагенту підприємство не веде і такий облік не вимагається згідно діючого податкового законодавства»* (мова оригіналу).

Також, ТОВ «ТД Агрінол» надано калькуляції транспортних послуг автоперевізника -

[інформація з обмеженим доступом], згідно з якою вартість послуги з перевезення вантажів (транспортно-експедиційних послуг) у 2012 - 2013 роках не змінювалась і складала *[інформація з обмеженим доступом]*.

За поясненнями ТОВ «ТД «Агрінол» (лист від 12.07.2016 № 1235/07), «... у відповідності до вимог бух. обліку, транспортні витрати враховуються в показнику витрати на збут» (мова оригіналу).

Щодо ймовірних цін придбання товарів, що були предметом закупівлі, ТОВ «ТД Агрінол» зазначило (лист від 25.01.2016 № 205/07), що воно «... є офіційним дилером виробника нафтопродуктів Агрінол на ринку України, всю інформацію стосовно ймовірних цін придбання товарів, які були предметом закупівлі Торгів 1-8, працівники ТОВ «ТД Агрінол» отримували під час усного спілкування з працівниками зазначеного виробника. Інформація щодо усних переговорів між працівниками ТОВ «ТД Агрінол» та виробника не збереглась на підприємстві. Відносини між виробником та ТОВ «ТД Агрінол» ґрунтувались на дилерському договорі та на договорі купівлі-продажу, копії яких додаються до відповіді.» (мова оригіналу).

Водночас, в наданих ТОВ «ТД Агрінол» договорах відпускних цін на товар виробником не зазначено.

Щодо вартості тари, то за поясненнями ТОВ «ТД «Агрінол» (лист від 12.07.2016 № 1235/07), вказану вартість враховано саме виробником товару (*примітка: ТОВ «ПУ НВП «Агрінол»*) у вартості відпущеної продукції.

Враховуючи вищевикладене, основними складовими цін на продукцію, зазначених у цінових пропозиціях на Торги 1 – 8, є:

- закупівельна вартість (собівартість) товарів (яка враховує в тому числі вартість тари);
- торгівельна націнка, яка складається з адміністративних витрат та витрат на збут (що враховують витрати на заробітну плату, податкові зобов'язання та всі інші господарські витрати підприємства, пов'язані з торгівельною діяльністю, в тому числі транспортні витрати на доставку продукції споживачам), прибутку.

7.2. Учасники тендерів, під час підготовки своїх тендерних (цінових) пропозицій повинні формувати пропозицію ціни самостійно (незалежно від інших учасників тендеру). Враховуючи зазначене, під час проведення тендеру цінова пропозиція, яка перемогла, повинна відображати заздалегідь невідому і конкурентну ціну.

При аналізі цінових пропозицій ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» на Торгах 1 – 8 встановлено, що по всіх Торгах ТОВ «Азов Хаус» виходило з ціновими пропозиціями, вищими, ніж у ТОВ «ТД Агрінол», в цілому:

- по Торгах 1 – на 15%;
- по Торгах 2 – на 9%;
- по Торгах 3 – на 8%;
- по Торгах 4 – на 33%;
- по Торгах 5 – на 10%;
- по Торгах 6 – на 2%;
- по Торгах 7 – на 2%;
- по Торгах 8, лоти 5, 6 – на 7%.

Беручи до уваги, що цінові пропозиції обома Учасниками формуються з урахуванням очікуваних витрат на придбання товарів у ТОВ «ПУ НВП Агрінол» (практично по всій номенклатурі), які за своєю природою не можуть між собою суттєво відрізнитись відносно однієї і тієї ж марки продукції (розфасованих в однакову тару) в один і той же період формування цінової пропозиції, ціни на товари, зазначені в цінових пропозиціях на Торги 1 – 8, у ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», можуть різнитись за рахунок торгівельної націнки.

За даними ТОВ «ТД Агрінол», за результатами виконання ним договорів поставок, укладених з Замовниками 1 – 5 як переможцем конкурсних Торгів 1 – 8, фактична торгівельна націнка цього підприємства (різниця між витратами на закупівлю товарів, що

були предметом закупівлі Торгів 1 – 8, та доходами від реалізації цих товарів Замовникам 1 – 5) складала [інформація з обмеженим доступом], а з продажу цієї ж групи товарів всім споживачам (з урахуванням поставок Замовникам 1 – 5) складала в цілому по ТОВ «ТД Агрінол» [інформація з обмеженим доступом].

ТОВ «Азов Хаус» у 2013 році було здійснено тільки декілька поставок продукції (двом споживачам) з числа товарів, що були предметом закупівлі Торгів 1 – 8 (80 найменувань), а саме оливи індустріальної И-40А. Фактична торгівельна націнка з реалізації цієї оливи складала [інформація з обмеженим доступом].

При цьому, згідно зі звітами про фінансові результати за 2012 - 2013 роки, фактична торгівельна націнка (з урахуванням прибутку від операційної діяльності) складала в цілому: по ТОВ «ТД Агрінол» - [інформація з обмеженим доступом]; по ТОВ «Азов Хаус» - [інформація з обмеженим доступом].

Враховуючи, що по всіх Торгах 1 – 8 цінові пропозиції ТОВ «Азов Хаус» були вищими за цінові пропозиції ТОВ «ТД Агрінол», при цьому очікувана закупівельна вартість товару у обох Учасників як офіційних дилерів одного виробника – ТОВ «РУ НВП «Агрінол» була на одному рівні, то ціни на товари, що були предметом закупівлі Торгів 1 – 8, ТОВ «Азов Хаус» формувало з торгівельною націнкою вищою, ніж у ТОВ «ТД Агрінол» ([інформація з обмеженим доступом]), не дивлячись на те, що його фактична торгівельна націнка на товар, що реалізовувався поза Торгами, була значно меншою ([інформація з обмеженим доступом]).

Системне надання ТОВ «Азов Хаус» на Торги 1 – 8 цінових пропозицій, вищих від цінових пропозицій ТОВ «ТД Агрінол», вказує на «пропозиції прикриття»: заявки, які не мають на меті виграш, а присутні для створення ілюзії конкуренції. Встановлення таких цін є можливим тільки за умов, якщо учасники торгів погодили свою поведінку та впевнені у результатах проведення торгів, що в свою чергу призвело до несправжнього змагання у торгах.

Підтвердженням надання ТОВ «Азов Хаус» «пропозицій прикриття» є також постійне отримання цим Учасником від ТОВ «ТД Агрінол» безпроцентних зворотних позик впродовж 2012 – 2013 років, в тому числі у періоді, що співпадає із періодом перерахування банківській установі коштів на покриття гарантії або перерахування Замовнику завдатку для забезпечення Торгів 3, 5 -8, а саме [інформація з обмеженим доступом].

Надання «пропозицій прикриття» вказує, що Учасники ще на стадії здійснення підготовки своїх пропозицій конкурсних Торгів 1 – 8 були обізнані щодо пропозицій один одного та діяли погоджено.

7.3. Як зазначалося вище, ТОВ «ТД «Агрінол» при формуванні цінової пропозиції враховувало, зокрема відстань доставки (витрати на яку складали, згідно з наданою калькуляцією, [інформація з обмеженим доступом]).

Водночас, в цінових пропозиціях Торгів 1 – 8 ТОВ «ТД «Агрінол» вказаний взаємозв'язок (на однойменну продукцію, в однаковій тарі для певного товару) не завжди простежується. При цьому, поведінка ТОВ «Азов - Хаус» є схожою (дивись додаток 3).

Наприклад, в цінових пропозиціях **Торгів 1** (Замовник 1, ДТЕК «Західенерго») у ТОВ «ТД «Агрінол» ціна на продукцію з різним місцем (відстанню) поставки була однаковою: на **керосин ТС-1** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Бурштин, 1300 км); на **масло КС-19** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Добротвір 1200 км); на **масло М-10Г2К** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Добротвір 1200 км); на **масло М-14В2** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Бурштин, 1300 км, до м. Добротвір 1200 км); на **масло МС-20** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Бурштин, 1300 км); на **масло Нігрол** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, м. Добротвір 1200 км); на **масло ТАД-17и** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Бурштин, 1300 км, до м. Добротвір 1200 км); на **масло ТАП-15В** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м.

Бурштин, 1300 км); на **мастило Канатне 39у** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, м. Добротвір 1200 км); на **мастило Літол 24** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Бурштин, 1300 км, до м. Добротвір 1200 км); на **мастило Солідол Ж** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Бурштин, 1300 км); на **мастило ЦИАТИМ-221** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Бурштин, 1300 км, до м. Добротвір 1200 км); на **мастило Графітне** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км, до м. Бурштин, 1300 км) (примітка: тут і далі всі ціни зазначаються без ПДВ; відстань рахується від м. Бердянська до міста призначення вантажу).

Водночас, ціни на **мастило Агрінол 1-13** (в тарі - барабан 20 дм³*0,017) було встановлено на різному рівні, які при цьому не корелювались з відстанню доставки: [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Бурштин, 1300 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Добротвір 1200 км).

ТОВ «Азов - Хаус» сформовано цінові пропозиції на Торги 1 за подібним принципом. Різниця лише в рівні цін на продукцію, які по вказаних позиціях у цього Учасника є вищими на 5%, порівняно з ТОВ «ТД «Агрінол».

Вже для цього ж Замовника 1 (ДТЕК «Західенерго») в цінових пропозиціях **Торгів 5** ціна на продукцію з різним місцем (відстанню) поставки у ТОВ «ТД «Агрінол» була різною, в залежності від місця поставки: на **масло SAE 10W40** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Львів, 1300 км); **масло SAE 15W40** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Львів, 1300 км); на **Масло Нігрол Л** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Львів, 1300 км); **мастило Літол 24** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Ладижин, 770 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Львів, 1300 км)

Поведінка ТОВ «Азов - Хаус» є схожою. При цьому ціни продукцію по вказаних позиціях є такими ж, або вищими за ціни ТОВ «ТД «Агрінол» на 4% – 14 %.

Згідно з даними ТОВ «ТД «Агрінол», закупівельна ціна на оливу трансформаторну **Т-1500** (поставка – наливом) впродовж січня - серпня 2013 року залишалась незмінною ([інформація з обмеженим доступом]), тобто у період формування цінових пропозицій на **Торги 4** (Замовник 4, ВАТ «Миколаївобленерго»), була такою ж, як і на **Торги 1**. Проте, у обох Учасників вартість вказаної продукції в цінових пропозицій на Торги 4 (у ТОВ «ТД «Агрінол» - [інформація з обмеженим доступом], у ТОВ «Азов - Хаус» - [інформація з обмеженим доступом]) є вищою за вартість в цінових пропозиціях на Торги 1 (у ТОВ «ТД «Агрінол» - [інформація з обмеженим доступом] у ТОВ «Азов - Хаус» - [інформація з обмеженим доступом]). При цьому, відстань доставки товару по Торгах 4 (м. Миколаїв, 430 км) є значно меншою за відстань доставки по Торгах 1 (м. Добротвір, 1200 км), термін оплати поставленого товару по Торгах 4 (45 календарних днів після підписання видаткової накладної) є теж меншим за термін оплати поставленого товару по Торгах 1 (60 календарних днів після пред'явлення постачальником рахунку на оплату товару).

В цінових пропозиціях **Торгів 2** (Замовник 2, ДТЕК «Дніпроенерго») ціна на продукцію з різним місцем (відстанню) поставки у ТОВ «ТД «Агрінол» була однаковою: на **керосин ТС-1** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км); на **масло М-10ДМ** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км); на **мастило Агрінол 1-13** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км); на **мастило Солідол Ж** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км); на **мастило Графітне** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ 290 км); на **мастило Літол-24** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км, до м. Запоріжжя, 200 км); на **мастило ЦИАТИМ 201** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км);

на **мастило ЦИАТИМ 221** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км); на **оливу Агрінол ВМГЗ** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км, до м. Запоріжжя, 200 км); на **оливу МГЄ – 10А** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км); на **оливу МГЄ – 46В** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ); на **оливу МС-20** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км), на **оливу И-20А** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км), на **оливу И-40А** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км), на **оливу КС-19** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км), на **оливу К-19** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км), а **оливу 10W-40CF-4/SH** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км, до м. Запоріжжя, 200 км); на **оливу М-10Г2К** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км, до м. Запоріжжя, 200 км); оливу **М-10ДМ** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км); на **оливу М-8Г2К** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км); на **оливу ТП-30** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км); на **оливу ТП-22с** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км); на **оливу ТАД-17и** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км, до м. Запоріжжя, 200 км); на **оливу ТАп-15В** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Зеленодольськ 380 км, до м. Енергодар 210 км, до м. Дніпропетровськ, 290 км, до м. Запоріжжя, 200 км).

У ТОВ «Азов - Хаус» в цінових пропозиціях на Торги 2 ціноутворення на вказані види товарів є схожим з поведінкою ТОВ «ТД «Агрінол», тобто ціни на товари з різним місцем поставки є однаковими. Різниця лише в рівні цін на продукцію, які по вказаних позиціях у цього Учасника є вищими за ціни ТОВ «ТД «Агрінол» на 3% (олива ТАД-17и), 5% (олива ТП-22с), 26% (олива И-40А), 12,9% (по решті позицій).

Так само в цінових пропозиціях на **Торги 6** для цього ж **Замовника 2 (ДТЕК «Дніпроенерго»)** ціна на продукцію з різним місцем (відстанню) поставки (до м. Енергодар 210 км, до м. Зеленодольськ 380 км) у ТОВ «ТД «Агрінол» була однаковою:: на **мастило Канатне 39у** – [інформація з обмеженим доступом], на **мастило Графітне** – [інформація з обмеженим доступом], на **мастило Літол 24** – [інформація з обмеженим доступом], на **оливу МС-20** – [інформація з обмеженим доступом], на **оливу И-40А** – [інформація з обмеженим доступом], на **оливу КС-19** – [інформація з обмеженим доступом], на **оливу К-19** – [інформація з обмеженим доступом], на **оливу 10W-40 CF-4/SH** – [інформація з обмеженим доступом], на **оливу М-10Г2к** – [інформація з обмеженим доступом], на **оливу ТП-30** – [інформація з обмеженим доступом], на **оливу ТАп-15В** – [інформація з обмеженим доступом].

ТОВ «Азов - Хаус» сформовано цінові пропозиції на Торги 6 за подібним принципом. Різниця лише в рівні цін на продукцію по 2 позиціях із зазначеної номенклатури (на оливу 10W-40 CF-4/SH та оливу И-40А), які на вказані товари були вищими від цін ТОВ «ТД «Агрінол» на 6%, ціни на решту із зазначеної вище продукції було сформовано на такому ж рівні, як і ТОВ «ТД «Агрінол».

Для **Замовника 3 (НАЕК «Енергоатом»)** зазначені в цінових пропозиціях на **Торги 3** обома Учасниками ціни на окремі види продукції не корелювались з відстанню доставки. Зокрема, у ТОВ «ТД «Агрінол» ціни становили (при поставках в однаковій тарі): на **оливу И-20А** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км; до м. Нетішин , 1100 км), [інформація з

обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу ІІ-30А** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Нетішин, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу ІІ-40А** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км, до м. Кузнецовськ, 1100 км; до м. Нетішин, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу ІІ-50А** - [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Нетішин, 1100 км); на **оливу SAE 10W40** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км, до м. Нетішин, 1100 км); на **оливу SAE 154W40** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу M10Г2** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км, до м. Кузнецовськ, 1100 км); на **оливу M10Г2к** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу ТП-22** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Нетішин, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу ТП-22с** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км, до м. Кузнецовськ, 1100 км, до м. Нетішин, 1100 км, до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу ТП-30** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км, до м. Кузнецовськ, 1100 км, [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу КС-19** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км, до м. Кузнецовськ, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Нетішин, 1100 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км).

Водночас, на інші види продукції ціни в цінових пропозиціях Торгів 3 залежали від місця доставки. Зокрема, у ТОВ «ТД «Агрінол» ціни становили (при доставці в однаковій тарі): на **оливу M20Г2** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км, до м. Нетішин, 1100 км); на **оливу МС-20** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу ТАД-17и** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км); на **оливу ТАп-15В** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Кузнецовськ, 1100 км); на **оливу ТП-46** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Нетішин, 1100 км); на оливу М-8В – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км); на **оливу МС-20** – [інформація з обмеженим доступом] (до м. Енергодар, 210 км), [інформація з обмеженим доступом] (до м. Южноукраїнськ, 540 км).

ТОВ «Азов - Хаус» в цінових пропозиціях на Торги 3 ціни на вказані вище товари сформовано за подібним принципом. Різниця лише в рівні цін на продукцію, які по вказаних позиціях у цього Учасника є вищими за ціни ТОВ «ТД «Агрінол» на 2,5% (олива M10Г2), на 13% (олива M10Г2к), на 11% (олива ТП-22с), на 9% (олива ТП-30), або на такому ж рівні (решта олів).

В цінових пропозиціях на Торги 3 ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» однаково зазначено вартість олів:

- з місцем поставки до м. Южноукраїнськ, 540 км: на оливу ІІ-20А - [інформація з обмеженим доступом] та оливу ІІ-40А - [інформація з обмеженим доступом];

- з місцем поставки до м. Кузнецовськ, 1100 км та до м. Нетішин, 1100 км: на оливу ІІ-20А - [інформація з обмеженим доступом] та оливу ІІ-40А - [інформація з обмеженим доступом].

Тобто, в першому випадку (з місцем поставки до м. Южноукраїнськ) ціни на вказані

оливи є різними між собою, а в другому випадку (з місцем поставки до м. Нетішин, до м. Кузнецовськ) - однаковими та нижче за ціни, ніж в першому випадку, не дивлячись на більшу відстань доставки. При цьому, за даними ТОВ «ТД «Агрінол» закупівельна вартість оливи И-20А (*інформація з обмеженим доступом*) та оливи И-40А (*інформація з обмеженим доступом*) є практично однаковою.

Порівнюючи ціни на оливи И-40А та И-30А в цінових пропозиціях на Торги 3 з місцем поставки до м. Нетішин, 1100 км, встановлено, що вартість оливи И-40А (*інформація з обмеженим доступом*) є нижчою від вартості оливи И-30А (*інформація з обмеженим доступом*). При цьому закупівельна вартість оливи И-40А (*інформація з обмеженим доступом*) є вищою за закупівельну вартість оливи И-30А (*інформація з обмеженим доступом*).

Вищенаведені факти (схожість в порядку визначення рівня цін на товари, які в одних і тих же випадках корелюються з відстанню доставки, закупівельною вартістю, в інших – ні; встановлення ТОВ «Азов - Хаус» у всіх цінових пропозиціях цін, вищих за ціни ТОВ «ТД «Агрінол» на певний відсоток) вказують на те, що при формуванні цінових пропозицій на Торги 1 – 8 ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» копіювали поведінку один одного, а отже рівень цін в цінових пропозиціях визначався Учасниками, орієнтуючись один на одного.

З метою визначення схожості у діях ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» щодо ціноутворення було встановлено наявність взаємозв'язку між даними щодо вартості цінових пропозицій на Торги 1 – 8 у цих суб'єктів господарювання. З цією метою розраховано коефіцієнт кореляції між рядами їх вартостей цінових пропозицій, що були надані на Торги 1 - 8.

Кореляція (або коефіцієнт кореляції) є мірою оцінки залежності двох випадкових величин. При цьому за наявності взаємозв'язку між випадковими величинами, зміна однієї або кількох цих величин призводить до систематичної зміни іншої або інших величин. Математичним виміром кореляції двох випадкових величин є [коефіцієнт кореляції](#).

Коефіцієнт кореляції у розмірі понад 0,75 свідчить про високу взаємозалежність величин і є ознакою їх повної схожості.

Значення коефіцієнтів кореляції, розрахованих для рядів даних вартостей цінових пропозицій ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» становить **0,98**. Такий коефіцієнт кореляції свідчать про взаємозалежність цінових траєкторій зазначених суб'єктів господарювання і є ознакою їх повної схожості (додаток 4 до цього рішення).

Отже, значення коефіцієнтів кореляції для рядів даних вартості цінових пропозицій на Торги 1 - 8 ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» також підтверджує схожість цінової поведінки зазначених цих суб'єктів господарювання.

Схожа поведінка ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» при формуванні цінових пропозицій нівелює конкуренцію між цими суб'єктами господарювання.

7.4. Форма цінової пропозиції надається Замовниками 1 – 5 у додатках до документації конкурсних торгів.

При співставленні цінових пропозицій ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» по Торгах 1 – 7 встановлено спільні схожості в їх оформленні, які є відмінними від шаблонів Замовників.

7.4.1. Замовниками 1, 2 в документації конкурсних Торгів 1, 2, 5, 6, в формі «Пропозиція конкурсних торгів» фрази «Рік виготовлення товару ___», «Умови та термін оплати: за фактом постачання, протягом ___ календарних днів», «Умови, місце та термін постачання _____» відокремлено від основного тексту та одна від одної строчкою.

ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» ці вислови в цінових пропозиціях Торгів 1, 2, 5, 6 написано без пропусків строчок. Крім того, після напису «Умови, місце та термін постачання» обома Учасниками з нової строки додатково зазначено: «Місце поставки Товару: ...». Вказану фразу ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» однаково наведено: в цінових пропозиціях Торгів 2 - через строчку (крім лотів 6, 8), в цінових пропозиціях Торгів

1, 5, 6 - без пропуску строчки.

Варто зазначити, що цінові пропозиції інших учасників вказаних торгів - ТОВ «Промислові мастила» на Торги 1, 2, 5, 6, ТОВ «Запоріжжя Ойл» на Торги 2 складено з дотриманням шаблонів Замовників 1, 2.

В цінових пропозиціях на Торги 1 Учасниками однаково написано: «Умови, місце та термін постачання: I – II квартал 2013 року...». Водночас, в документації конкурсних Торгів 1 Замовником 1 зазначено «I – II квартали 2013 року».

При цьому, в цінових пропозиціях на Торги 6 Учасниками однаково написано: «Умови, місце та термін постачання: II – III квартали 2013 року...», що відповідає документації конкурсних Торгів 6.

Місце постачання товарів в цінових пропозиціях ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» зазначалось з однаковим формулюванням в таких лотах Торгів 1, 5, 6:

• в цінових пропозиціях **Торгів 1:**

- на лот 1, на лот 2, на лот 5, на лот 6, на лот 7:

«Місце постачання: Лот 1, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 13, 14: ДТЕК Добротвірська ТЕС, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, смт. Добротвір, вул. Промислова, 12, 80411;

Лот 2, 3, 4: ДТЕК Ладижинська ТЕС, Вінницька обл., Тростянецький район, м. Ладижин, вул. Наконечного, 173, 24321;

Лот 12: ДТЕК Бурштинська ТЕС, Івано-Франківська обл., Галицький район, м. Бурштин, 77112.»

Водночас, обидва Учасники у Торгах 1 по Лотах 4, 8, 10, 11, 13, 14 участі не приймали.

• в цінових пропозиціях **Торгів 5:**

- на лот 3:

«Місце поставки товару:

Лот 3: автомобільним транспортом за реквізитами вантажоодержувача: ЛЬВІВЕНЕРГОСПЕЦРЕМОНТ, м. Львів, вул. Козельницька, 15₂»;

- на лот 4:

«Місце поставки товару:

Лот 4: автомобільним транспортом за реквізитами вантажоодержувача: ДТЕК Ладижинська ТЕС, Вінницька обл., Тростянецький район, м. Ладижин₂»

- на лот 5:

«Місце поставки товару:

Лот 5: автомобільним транспортом за реквізитами вантажоодержувача: ДТЕК Ладижинська ТЕС, Вінницька обл., Тростянецький район, м. Ладижин₂»

Водночас, в наведених в документації конкурсних Торгів 5 вимогах щодо місця поставки товару по лотах 3 - 5 позначка Замовника «за реквізитами вантажоодержувача» відсутня.

Крім того, обома Учасниками у цінових пропозиціях по лотах 1 – 4 кожний з висловів «Місце поставки товару», «Лот (номер лоту та вид транспорту)», «ДТЕК (назва об'єкту доставки та його адреса)» однаково розміщено з нової строчки (один під одним), а у цінових пропозиціях по лоту 5 (на відміну від лотів 1- 4) вислови «ДТЕК (назва об'єкту доставки та його адреса)» та «Лот (номер лоту та вид транспорту)» об'єднано в одній строчці в одне речення з подальшим перенесенням слів цього речення на наступну строчку. Також, у Учасників однаковою пунктуацією закінчуються цінові пропозиції: по лотах 1 – 3 – крапкою з комою, по лотах 4 – 5 – крапкою.

• в цінових пропозиціях **Торгів 6:**

- на лот 1:

«Місце поставки товарів:

Лот 1 : ДТЕК Криворізька ТЕС, Дніпропетровська обл., Апостолівський район, м. Зеленодольськ₂»

- на лот 2:

«Місце поставки товарів:

Лот 2: ДТЕК Запорізька ТЕС, м. Енергодар, Запорізька обл., вул. Промислова, 95₂»

- на лот 3, на лот 4, на лот 5:

«Місце поставки товарів: **ДТЕК Придніпровська ТЕС, м. Дніпропетровськ, вул. Гаванська, 1»**

Вислови «Лот (*назва об'єкту доставки та його адреса*)» Учасниками в цінових пропозиціях Торгів 6 по всіх лотах спільно виділено напівжирним шрифтом, порівняно з іншим текстом, розміщеним нижче таблиці (для прикладу – в цінових пропозиціях Торгів 1, 5 напис «Лот (*назва об'єкту доставки та його адреса*)» не виділено із загального тексту).

В цінових пропозиціях по лотах 3 - 5 (на відміну від лотів 1, 2) вислови «Місце поставки товарів:» та «**ДТЕК Придніпровська ТЕС, м. Дніпропетровськ, вул. Гаванська, 1**» об'єднано в одній строчці в одне речення з подальшим перенесенням слів цього речення на наступну строчку, без зазначення номеру лоту. Також, у Учасників однаковою пунктуацією закінчуються цінові пропозиції: по лоту 1 – крапкою з комою, по лоту 2 – крапкою, по лотах 3 – 5 – пунктуація відсутня.

7.4.2. В цінових пропозиціях на **Торги 4** ТОВ «ГД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» після переліку товарів міститься підсумовуюча строчка, з зазначенням в колонках «Загальна вартість, **грн.**, без ПДВ», «Загальна вартість, **грн.**, у т. ч. ПДВ» підсумку вартості цінової пропозиції. Водночас, Замовником 4 в формі «Пропозиція конкурсних торгів» Торгів 4 вказаний підсумок не вимагається.

При цьому, у іншого учасника Торгів 4 - ТОВ «Стенойл, ЛТД» цінова пропозиція складена у відповідності до форми цінової пропозиції Замовника 4.

ТОВ «ГД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» однаково, в кінці таблиці шрифтом «Курсив» зазначено вартість пропозицій, що відрізняється від форми, наданої Замовником 4, а також від цінової пропозиції ТОВ «Стенойл, ЛТД»: «**Вартість пропозиції, у т.ч. ПДВ (цифрами та прописом)**».

Крім того, згідно з формою «Пропозиція конкурсних торгів» документації конкурсних Торгів 4, в колонці «Найменування товару» Замовником 4 не вимагалось зазначення ГОСТ, ТУ тощо. ТОВ «ГД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» в колонці «Найменування товару» після найменування товару зазначався ГОСТ/ТУ. При цьому, після зазначення найменування еквіваленту товару (перед ГОСТ/ТУ) обома Учасниками проставлялась кома, крім позиції «Масло трансформаторне гідрокрекінга "ГК", еквівалент Олива трансформаторна "Агрінол ГК" _ТУ У 23.2-30802090-113:2009.»

Водночас, у ТОВ «Стенойл, ЛТД» в ціновій пропозиції на Торги 4 в колонці «Найменування товару» не зазначено ГОСТ/ТУ товару, та наведено або найменування товару в редакції Замовника 4, або еквівалент товару.

7.4.3. В конкурсній документації **Торгів 7** Замовником 5 в формі «Пропозиція конкурсних торгів» строчку «Всього» поділено на колонки («Кількість», «Ціна за одиницю, без ПДВ,**грн.**», «Ціна за одиницю, з ПДВ, **грн.**», «Загальна вартість з ПДВ, **грн.**»). В цінових пропозиціях ТОВ «ГД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» строчка «Всього» є суцільною, без розбивки на колонки.

Також, обома Учасниками в цінових пропозиціях на Торги 7 в графі «Найменування» зазначено технічні умови на оливу: «Олива для газомоторних компресорів Агрінол МГД – 14м; ТУ У 23.2-30802090-035:2005 зі зм. № 1,2». Водночас, Замовником 5 в формі «Пропозиція конкурсних торгів» в графі «Найменування» наведено «Олива МГД-14М (або її еквівалент)», зазначення ГОСТ, ТУ відсутнє.

В наданій Замовником 5 таблиці предмета закупівлі зміст стовпчика «**Найменування**» (назва оливи) розташовано «по лівому краю», а у обох Учасників ці данні однаково розташовані «по центру». При цьому, обидва Учасники повідомили в своїх листах (ТОВ «АЗОВ ХАУС» від 22.04.2015 б/н та ТОВ «ГД Агрінол» від 24.04.2015 № 1062/07), що всю документацію по Торгам 7 отримали з загальнодержавного веб-порталу «Державні закупівлі» (www.tender.me.gov.ua), а відтак вигляд таблиці в цінових пропозиціях міг мати відмінність від форми цінової пропозиції Замовника 5 тільки у разі коригування її Учасниками.

Також, в пункті 4 «Загальна вартість пропозиції конкурсних торгів (цифрами та прописом)» цінової пропозиції Учасниками однаково представлена вартість пропозицій

напівжирним шрифтом та не відповідає формі «Пропозиція конкурсних торгів» Замовника 5.

7.4.4. Відповідно до розділу 3 документації конкурсних **Торгів 3** цінова пропозиція конкурсних торгів має подаватись наступним чином:

- відповідно до встановленої форми згідно з Додатком №1 до документації конкурсних торгів «Пропозиція конкурсних торгів (цінова) з технічними характеристиками на закупівлю палива рідинного та газу: олив мастильних для ВП ЗАЕС в 2013 р.» (далі – Форма № 1):

- на паперовому носії з печаткою та підписом керівника,

- на компакт-диску (CD-R) – у складі сканованого варіанту документів пропозиції конкурсних торгів у форматі PDF;

- по формі, наведеній у Додатку 2 до ДКТ «Цінова пропозиція за одиницю товару» (далі – Форма № 2):

- електронний варіант на компакт-диску (CD-R) у форматі EXCEL.

Згідно з вимогами Замовника 3, у Формах №№ 1, 2 Учасникам необхідно вказати ціну за одиницю кожного виду товару (по 79 позиціях з місцем поставок до 4 відокремлених підрозділів НАЕК «Енергоатом» – Запорізької, Рівненської, Хмельницької та Южноукраїнської атомних електростанцій).

Як свідчить з даних Форми № 1 та Форми № 2, наданих ТОВ «ТД Агрінол» у складі пропозиції конкурсних Торгов 3 на паперових носіях, його цінова пропозиція є меншою за цінову пропозицію ТОВ «Азов Хаус» за рахунок встановлення ним нижчої ціни на оливи по 10 позиціях з 79, зазначених Замовником 3 в документації конкурсних Торгов 3:

* [інформація з обмеженим доступом]

Водночас, в електронному варіанті Форми №1 (сканованій у форматі PDF) та Форми №2 (у форматі EXCEL) ТОВ «ТД Агрінол» дані цінових пропозицій по 8 позиціях (з 10 вищевказаних) в колонках «Ціна за одиницю виміру (без ПДВ)», «ПДВ», «Загальна вартість (без ПДВ)», «ПДВ», «Загальна вартість (у т. ч. ПДВ)» є ідентичні даним у Формі №1 та Формі №2 (на паперових носіях та в електронному вигляді) ТОВ «Азов Хаус» (дивись таблицю 1).

Крім того, у Формі № 2 («Цінова пропозиція за одиницю товару») Замовником 3 не передбачено зазначення підсумовуючого результату (загальної суми). У кожного з Учасників в кінці таблиці міститься строчка ідентичного змісту «Загальна сума по лоту № 3 гривня» з зазначенням підсумку в колонках «Ціна без ПДВ», «ПДВ».

Зазначені факти свідчать про те, що вказані документи мають одне походження.

7.4.5. Перелік найменувань товарів, які закуповують Замовники 1, 2, 4 за результатами проведення Торгов 1, 2, 4 – 6, 8, наведено в Технічних вимогах документації конкурсних торгів, із зазначенням по окремих позиціях поруч з назвою товару напису: «або еквівалент». Замовником 3 та Замовником 5 (відповідно Торги 3, Торги 7) найменування товарів наведено в формі цінових пропозицій документації конкурсних торгів.

В цінових пропозиціях Торгов ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус», як правило, спочатку зазначають найменування товару за правописом, наведеним Замовником у Технічних вимогах (формі цінових пропозицій) документації конкурсних торгів, а через кому – найменування товару - еквіваленту. Наприклад, «МАСЛО КС-19, еквівалент Олива компресорна із сірчистих нафт КС-19.». Водночас, в цінових пропозиціях на Торги 1, 2, 5, 6 у ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» по окремих спільних позиціях є однакові відмінності в написанні назв товару, що зазначались Замовниками 1, 2 в документації конкурсних торгів (приклади наведено у додатку 5).

Зокрема, Замовником 1 в технічних вимогах документації конкурсних Торгов 1 зазначено найменування товарів (*великими літерами*): «МАСЛО КС-19» (лот3), «МАСЛО М-10ДМ» (лот 9), «МАСЛО М-10Г2К» (лот 9). Обома Учасниками в цінових пропозиціях на Торги 1 ці найменування наведено за власним правописом (*маленькими літерами*): «Масло КС-19» (лот3), «Масло М-10ДМ» (лот 9), «Масло М-10Г2К» (лот 9). В технічних вимогах Торгов 1 по лотах 3, 12 Замовником 1 зазначено найменування товару «МАСЛО ТАД-17И», а

в лоті 9 – «МАСЛО ТАД-17». Учасниками у цінових пропозиціях по лотах 3, 9 ці найменування товару наведено у відповідності з правописом Замовника 1 (відповідно «МАСЛО ТАД-17И» та «МАСЛО ТАД -17»), а в цінових пропозиціях по лоту 12 – за власним правописом «Масло ТАД 17и».

Замовником 2 в технічних вимогах документації конкурсних Торгів 2, 6 зазначено найменування товарів «МАСЛО AGIR DICREA 46», «МАСЛО ТП-22С», «МАСЛО ТРАНСФОРМАТОРНЕ Т-1500», «МАСЛО И-40А», «МАСЛО КОМПРЕСОРНЕ ТНК VDL46» (великими літерами). Обома Учасниками в цінових пропозиціях на Торги 2 ці найменування наведено у відповідності з правописом Замовника 2, а на Торги 6 - за власним правописом «Масло AGIRDICREA 46», «Олива нафтова для турбоагрегатів Агрінол ТП-22с», «Олива трансформаторна Т-1500», «Олива індустріальна И-40А», «Масло компресорне ТНК VDL46» (маленькими літерами).

Також в цінових пропозиціях на Торги 1, 2, 5, 6 у ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» в графі «Найменування товару» по окремих спільних позиціях не зазначено еквіваленту, не дивлячись на те, що в підтвердження якості товару ними надавались зразки (копії) паспортів на продукцію з іншим найменуванням, за іншим ГОСТ/ТУ. Зокрема, не зазначено еквіваленту в цінових пропозиціях:

- Торги 1, Торги 2 – на товар «КЕРОСИН ТС» (ГОСТ 10227-86), в той час як в підтвердження якісних показників надано копію Паспорту № 1 від 07.03.2012 на «Паливо ТС-1 для реактивних двигунів за ГСТУ 320.001499.011-99»; при цьому в цінових пропозиціях на Торги 6 в якості еквіваленту товару «КЕРОСИН ТС» зазначено еквівалент «Томливо для реактивних двигунів «РТ»;

- Торги 1 - на товар «ГАЛЬМІВНА РІДИНА ДОТ-4» (ТУ 2451-011-48318378-2004), в той час як в підтвердження якісних показників надано копію Паспорту якості № 10841 на «Рідину гальмівну класу ДОТ ТУ У 26.6-14215951.002-2002 Рось ДОТ-4»;

- Торги 1 - на товар «МАСЛО ФРЕОНОВЕ ХФ 12-16», «МАСЛО ФРЕОНОВЕ ХФ 22-24», в той час як в наданих зразках паспортів якості вказаний товар зазначений як «Олива для холодильних машин»; при цьому у цінових пропозиціях на Торги 2, 6 в якості еквівалентів товарів «МАСЛО ХФ 12-16», «МАСЛО ХФ 22-24» зазначено відповідно «еквівалент Олива для холодильних машин ХФ 12-16», «еквівалент Олива для холодильних машин ХФ 22-24»;

- **Торги 1, 5** - на товар «МАСЛО И-40А», в той час як в цінових пропозиціях Торги 2, 6 в якості еквіваленту товару МАСЛО И-40А зазначено «еквівалент Олива індустріальна I-40А»;

- **Торги 1** - на товар «МАСЛО К-19» (ГОСТ 1861-73), в той час як в цінових пропозиціях Торги 2, 6 в якості еквіваленту товару «МАСЛО К-19» зазначено «еквівалент Олива компресорна К-19».

В назвах еквівалентів товару, які Учасники мали писати самостійно, ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» по окремих позиціях цінових пропозицій певних торгів робили спільні помилки, які не спостерігались в інших торгах, а саме:

- Торги 6: «КЕРОСИН ТС-1, еквівалент Томливо для реактивних двигунів «РТ»» (має бути українською - «паливо»); «РОЗЧИННИК НАФТОВИЙ С2-80/120, еквівалент Розчинник Неф рас Д» (має бути - «Нефрас»); «Олива все сезонна гідравлічна Агрінол ВМГЗ» (має бути - «всесезонна»); «Олива змашуючи Агрінол МС-20» (має бути - «змашуюча»);

- Торги 2: «Олива все сезонна гідравлічне Агрінол ВМГЗ» (має бути - «всесезонна», «гідравлічна»); «МАСЛО М-10Г2К МАСЛО М-10Г2К, еквівалент Олива моторна для автотракторних дизелів М-10Г2К» (не повинно двічі повторюватись найменування товару в редакції Замовника), «Масило трансмісійне, полужидке ЦИАТИМ – 208» (має бути українською – «напіврідке»), «МАСЛО ТП-22С, еквівалент Олива нефтяна для турбоагрегатів Агрінол ТП-22С» (має бути українською – «нафтова»), «МАСЛО ХФ12-16, еквівалент Масло для холодильних машин ХФ 22-24 (має бути «олива», для порівняння - «МАСЛО ХФ 12-16, еквівалент Олива для холодильних машин ХФ 22-24»)

- Торги 1 - «МАСТИЛО ЦИАТИМ – 208, еквівалент Масило трансмісійна, полужидкая

ЦИАТИМ – 2008» (має бути - «Масло трансмісійне напіврідке ЦИАТИМ – 208»), «МАСЛО ФРЕОНОВЕ ХФ 12-16, еквівалент» (еквіваленту не зазначено),

- Торги 4 - в колонці «Одиниця виміру» по перших двох позиціях («Масло трансформаторне гідррокрекінга "ГК"», «Масло трансформаторне Т-1500») зазначено «кг», по наступних трьох – «Г» (у Замовника - «кг»).

Водночас, ці ж назви товарів в цінових пропозиціях інших Торгів ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» наведено без помилок, а саме:

- в Торгах 1, 2, 5 - «Олива змащуюча Агрінол МС-20»,

- в Торгах 1 – «Нефрас С50/170»,

- в Торгах 1, 6 - «МАСЛО М-10Г2К, еквівалент Олива моторна для автотракторних дизелів М-10Г2К» (відсутній повтор найменування товару в редакції Замовника «МАСЛО М-10Г2К»), «МАСЛО ТУРБІННЕ ТП-22С, еквівалент Олива нафтова для турбоагрегатів Агрінол ТП-22С»,

- в Торгах 5 - «МАСЛО ТУРБІННЕ ТП-22С, еквівалент Олива нафтова для турбоагрегатів Агрінол ТП-22С».

Замовниками 1, 2 в таблиці Форми «Пропозиція конкурсних торгів» документації конкурсних Торгів 1, 2, 5, 6 передбачено колонку «Завод-виробник, країна походження, нас. пункт», в якій учасник має зазначити виробника продукції, що є предметом закупівлі.

ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» в графі «Завод-виробник, країна походження, нас. пункт» по окремих позиціях товарів в цінових пропозиціях однаково неправильно зазначено найменування виробника, яке не відповідає паспортам/сертифікатам якості на ці товари, копії яких надано Учасниками (згідно з вимогами документації конкурсних торгів Замовників 1, 2 на Торги 1, 2, 6) у складі пропозицій конкурсних торгів, зокрема:

- в цінових пропозиціях Торгів 1 зазначено виробника ТОВ «РУ НВП «Агрінол» стосовно товарів:
 - «Керосин ТС – 1» (згідно з паспортом якості на еквівалент «Паливо ТС-1 для реактивних двигунів», виробник - ПрАТ «Лисичанська нафтова інвестиційна компанія»),
 - «Гальмівна рідина ДОТ-4» (згідно з паспортом якості, виробник - ТОВ «Черкаський завод автохімії»),
 - «Нефрас 80/120» (згідно з сертифікатом якості, виробник - ЗАО СП «ФОБОС»),
 - «Нефрас 50/170» (згідно з паспортом якості на еквівалент «Рафінат бензольного риформінгу» ТОВ «РУ НВП «Агрінол» не є виробником);
- в цінових пропозиціях Торгів 2 зазначено виробника ТОВ «РУ НВП «Агрінол» стосовно товару «Керосин ТС – 1» (згідно з паспортом якості на еквівалент «Паливо ТС-1 для реактивних двигунів», виробник - ПрАТ «Лисичанська нафтова інвестиційна компанія»);
- в цінових пропозиціях Торгів 6 зазначено виробника ТОВ «РУ НВП «Агрінол» стосовно товару «Керосин ТС – 1» (згідно з паспортом якості на еквівалент «Паливо ТС-1 для реактивних двигунів», виробник - ПАТ «Укртатнафта»),
- в цінових пропозиціях Торгів 6 (лот 3) зазначено виробника ЧМПФ «Демаркет Б-ХХ» стосовно товару «МАСЛО ТАД - 17И, еквівалент Олива трансмісійна ТАД – 17И» (згідно зі зразком паспорту якості виробник - ТОВ «РУ НВП «Агрінол»).

Водночас, стосовно товару «МАСЛО ТАД - 17И, еквівалент Олива трансмісійна ТАД – 17И» в іншому лоті цінових пропозиціях Торгів 6 (лот 1) обома Учасниками виробника зазначено правильно - ТОВ «РУ НВП «Агрінол». Також, вірно зазначено виробника стосовно розчинника «Нефрас 80/120» в цінових пропозиціях на Торги 6 - ЧМПФ «Демаркет Б-ХХ».

Отже, кількість та характер зазначених вище збігів у ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» при формуванні та оформленні цінових пропозицій на Торги 1 – 8 не може пояснюватися випадковим збігом та виключає можливість того, що цінові пропозиції, подані цими Учасниками у складі пропозицій конкурсних торгів, готувались кожним самостійно та без обміну інформацією.

Натомість спільні особливості оформлення цінових пропозицій певних торгів, які при цьому є відмінними від шаблонів Замовників та цінових пропозицій цих Учасників в інших Торгах, вказують на те, що останні або готувались однією особою, або Учасники використовували шаблони один одного як зразок для підготовки власної пропозиції. Отже, ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» ще на стадії здійснення підготовки своїх пропозицій конкурсних торгів були обізнані щодо пропозицій один одного та діяли погоджено.

Внаслідок вищенаведеного Учасниками не було дотримано умови щодо самостійного (незалежного один від одного) формування своїх тендерних пропозицій та відповідно такі пропозиції відображали заздалегідь відому ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» ціну. У випадку, коли учасники процедури закупівлі домовляються між собою щодо умов своїх тендерних пропозицій та узгоджують свої тендерні пропозиції, конкуренція між ними усувається, змінюючись координацією, що фактично спотворює результати торгів.

8. Документацією конкурсних Торгів 1 – 8 Замовниками 1 – 5 вимагалось надати документи, які підтверджують відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним та іншим вимогам до предмета закупівлі. Якість товару повинна підтверджуватись сертифікатом відповідності заводу виробника, сертифікатом якості (паспортом), які надаються разом з товаром.

У складі конкурсної документації ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус», окрім зразків паспортів якості та сертифікатів відповідності на продукцію ТОВ «РУ НВП «Агрінол» (офіційними дилерами якого вони є), надано в тому числі:

- на Торги 1 копії:
 - Паспорту якості № 10841 на «Рідину гальмівну класу ДОТ ТУ У 26.6-14215951.002-2002 Рось ДОТ-4» (виробник – ТОВ «Черкаський завод автохімії», партія № 022-02, дата виготовлення 12.09.2012),
 - Паспорту № 1 від 07.03.2012 на «Паливо ТС-1 для реактивних двигунів за ГСТУ 320.001499.011-99» (виробник – ПрАТ «Лисичанська нафтова інвестиційна компанія», номер партії ТС-37985, резервуар – Е-29),
 - Сертифікату якості № 1243 від 25.11.2010 на «Растворитель нефтяной С2-80/120, сорт А ТУ У 22340203.001-97), паспорт № 46, номер резервуару 201 (виробник – ЗАО СП «ФОБОС», м. Кременчук),
 - Сертифікату якості на «Рафинат бензольного риформинга (ТУ-38.5901471-96);
- на Торги 2 копію:
 - Паспорту № 1 від 07.03.2012 на «Паливо ТС-1 для реактивних двигунів за ГСТУ 320.001499.011-99» (виробник – ПрАТ «Лисичанська нафтова інвестиційна компанія», номер партії ТС-37985, резервуар – Е-29);
- на Торги 6 копії :
 - Паспорту № 2 «Топливо для реактивных двигателей РТ (13.01.2013, 796)» (виробник – ПАТ «Укртатнафта»)
 - Сертифікату якості «Растворитель Нефрас Д» (виробник - ЧМПФ «Демаркет Б-ХХ»).

Разом з тим, ТОВ «Азов - Хаус» не здійснювало реалізацію вищевказаних товарів, про що зазначалось вище, та не позиціонувало себе дилером вказаних виробників. Надання ТОВ «Азов - Хаус» у складі пропозиції конкурсних торгів копій вищевказаних сертифікатів (паспортів) на зазначену продукцію, які є подібними тим документам, що надавались у складі конкурсної документації ТОВ «ТД «Агрінол» [за реквізитами документів (номер, дата видачі), номерами партії товару, датою виготовлення, номерами резервуарів, походженням (виробником) товару] вказує на обмін документацією між Учасниками під час підготовки пропозиції конкурсних торгів.

Крім того, в підтвердження відповідності пропозиції конкурсних торгів технічним, якісним та іншим вимогам до предмета закупівлі ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» у складі конкурсної документації Торгів надано додатково документи, а саме:

- виключно на Торги 2 - Інформаційні довідки, в яких зазначалось, що вони є

офіційними дилерами виробника ТОВ «РУ НВП «Агрінол»; за змістом, оформленням, порядком викладення відомостей (про виробника товарів, що є предметом закупівлі, його реквізитів) вказані довідки між собою є схожими;

- виключно на Торги 6 - Пояснювальну записку (ТОВ «ТД «Агрінол»), Інформаційну довідку (ТОВ «Азов - Хаус»), в яких зазначалось про підтвердження паспортами/сертифікатами заводу – виробника (що надаються у складі пропозиції конкурсних торгів) якості товарів, що пропонуються, та наводились дані стосовно виробників цих товарів - ТОВ «РУ НВП «Агрінол», ЧМПФ «Демаркет Б-ХХ», ПАТ «Укртатнафта», їх, адреси, контактні телефони; за змістом, оформленням, порядком викладення відомостей (про країну походження, найменування товарів, що є предметом закупівлі, виробника цих товарів, реквізитів виробників товару) ці документи між собою є подібними, за виключенням наведення ТОВ «ТД «Агрінол» в Пояснювальній записці додаткової інформації, що воно є офіційним дилером виробника ТОВ «РУ НВП «Агрінол».

Проте, Замовником 2 в документації конкурсних Торгів 2 та Торгів 6 від учасників не вимагалось надання подібних документів.

Відповідно до вимог документації конкурсних Торгів 7 учасник повинен надати інформацію про технічні, якісні та кількісні характеристики товару, в тому числі відповідну технічну специфікацію, що відповідає вимогам додатку 2 документації конкурсних торгів.

У вказаному додатку Замовником 5 технічна специфікація представлена у вигляді таблиці, яка містить дані щодо найменування технічних і якісних характеристик, вимог до цих характеристик, методів випробувань. Над таблицею міститься найменування предмету закупівлі: **«Паливо рідинне та газ: оливи мастильні (Олива компресорна МГД–14М), код згідно ДК 016:2010 19.20.2»**, надруковане напівжирним шрифтом.

ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» у складі документації технічної частини пропозиції конкурсних торгів вказані таблиці наведено у документі з однаковою назвою «Технічні вимоги і якісні характеристики предмета закупівлі» (замість «технічна специфікація» або ж «інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики товару»). Над таблицями ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» однаково зазначено найменування предмета закупівлі (з однаковим виділенням напівжирним шрифтом окремих фрагментів тексту): **«Паливо рідинне та газ: оливи мастильні (Олива компресорна МГД–14М), еквівалент Олива для газомоторних компресорів Агрінол МГД–14м код згідно ДК 016:2010 19.20.2»**.

Також, згідно з додатком 2, нижче таблиці міститься текст щодо умов, місця поставки, обсягу постачання, вимог до тари, вимог до якості. При цьому, після фрази «Загальна кількість 67,299 тон.» наступні вислови [*«Кількість і місце поставки товару ... договору.»*, *«Вимоги до тари і упаковки ... Тара зворотня.»*, *«Відвантаження продукції ... Замовника.»*, *«Вимоги до якості ОТК виробника.»*, *«На підтвердження відповідності якості продукції ... пропонується учасником.»*, *«Учасник у складі технічної документації конкурсних торгів ... предметом закупівлі.»*] Замовником 5 відокремлено від основного тексту та один від одного строчкою.

У ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» однаково весь текст після таблиці є суцільним, без відокремлення вищевказаних фраз строчками один від одного.

Відповідно до додатку 2 до документації конкурсних Торгів 7 учасник на підтвердження якості продукції вимогам Замовника 5 надає у складі технічної частини пропозиції конкурсних торгів копію сертифікату якості або паспорту на раніше виготовлену продукцію (предмет закупівлі). Проте, замість цих документів обома Учасниками надано зразок паспорту якості.

При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» не обмінювались би між собою документами. При цьому, вищенаведені документи, надані у складі пропозицій конкурсних Торгів 1, 2, 6, 7 мали б відрізнитись один від одного як за зовнішнім оформленням, так і за викладеною інформацією, та не містити спільних особливостей, оскільки кожен документ, у разі якщо учасники готували їх окремо один від одного, мав б відображати їх індивідуальні, творчі та

суб'єктивні підходи до його підготовки

9. ТОВ «Азов Хаус» не направляло свого представника бути присутнім під час розкриття пропозицій конкурсних Торгів 1, 2, 4 – 8. При розкритті пропозицій на Торгах 3 представляти інтереси ТОВ «Азов Хаус» товариство уповноважило Булигіна І. О., згідно з довіреністю від 01.03.2013 № 11/27. Для виконання представницьких функцій Булигіну І. О. надано право звертатись за роз'ясненнями до комітету з конкурсних торгів щодо документації конкурсних торгів, надавати пропозиції конкурсних торгів, відкликати, вносити зміни та продовжувати дію пропозицій, давати згоду на виправлення арифметичних помилок, виявлених у поданій пропозиції конкурсних торгів тощо.

Водночас, Булигін І. О. є менеджером зі збуту ТОВ «ТД Агрінол» (відповідно до «Довідки про працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід», наданої ТОВ «ТД Агрінол» у складі документації конкурсних торгів).

Вищезазначене свідчить, що учасникам заздалегідь був відомий переможець Тендеру, що свідчить про незацікавленість ТОВ «Азов Хаус» в контролі за об'єктивним проведенням процедури закупівлі та представленні власних інтересів на торгах та забезпечення правильності обрання переможця.

Таким чином, в сукупності встановлених обставин та зібраних доказів у справі встановлено:

- взаємозв'язок між Учасниками Торгів 1 – 8, зокрема через засновника (ПрАТ «Компанія з управління активами «Славутич - Інвест»), директора ТОВ «ТД Агрінол» (гр. Валентирова С. В, який одночасно обіймав таку ж посаду у одного з засновників ТОВ «Азов Хаус» - ТОВ «Рейвен», частка якого у статутному капіталі ТОВ «Азов Хаус» становить 79,27%);
- наявність сталих господарських відносин між Учасниками, зокрема у вигляді надання ТОВ «ТД Агрінол» значних безпроцентних зворотних позик ТОВ «Азов Хаус», що забезпечувало проведення останнім господарських операцій, в тому числі внесення коштів для забезпечення Торгів 1-3, 5-8;
- позиціонування ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» в Торгах 1 - 8 офіційними дилерами виробника продуктів, що були предметом закупівлі цих торгів - ТОВ «РУ НВП «Агрінол», з яким ТОВ «ТД Агрінол» пов'язаний відносинами контролю через спільних засновників; крім того, один із засновників ТОВ «РУ НВП «Агрінол» виступає також засновником ТОВ «Азов Хаус»;
- використання у період проведення Торгів 1 – 8 ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» одного і того ж самого телефонного номеру та приміщень за однією адресою;
- системну синхронну поведінку та одночасність дій ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» з:
 - оформлення цінкових пропозицій Торгів (1, 2, 5, 6);
 - подання пропозицій конкурсних Торгів (1 – 6, 8) (безпосередньо у день розкриття пропозицій),
 - оплати комісій за видачу банківських гарантій (для Торгів 1-3,5,6), внесення коштів на покриття гарантій (для Торгів 1-3,5,6), внесення завдатку (для Торгів 7),
 - отримання з обслуговуючого банку довідки про відсутність заборгованості за кредитами (для Торгів 1-3,5,6), про відкриті рахунки (для Торгів 4);
 - отримання довідок з УМВС України або іншим уповноваженим органом (для Торгів 7),
 - подання заяв до Бердянською ОДПІ та отримання за цими заявами довідок ДПІ (для Торгів 1 - 7),
 - оформлення і надання до Управління юстиції запитів на отримання Довідки про банкрутство та їх отримання (для Торгів 3, 4, 7, 8),
 - надання запитів на оформлення витягів з ЄДРОЮФОП та отримання витягів з ЄДРОЮФОП і виписок з ЄДРОЮФОП (для Торгів 5, 6, 8),
 - звернення до одного і того ж нотаріуса для нотаріального засвідчення копій окремих

документів;

- реалізація ТОВ «Азов Хаус» товарів, що були предметом закупівлі Торгів 1 – 8, поза межами Торгів в мізерній кількості;
- систематичне надання ТОВ «Азов Хаус» на Торги 1 – 8 «пропозицій прикриття» (цінових пропозицій вищих, ніж у ТОВ «ТД Агрінол»);
- надання ТОВ «ТД Агрінол» безпроцентних зворотних позик ТОВ «Азов Хаус» у період перерахування останнім банківській установі коштів на покриття гарантії або перерахування Замовнику завдатку для забезпечення Торгів 3, 5 – 7;
- копіювання поведінки (ціноутворення) один одного при формуванні ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» цінових пропозицій (на Торги 1 – 6), а отже визначення рівня цін в цінових пропозиціях Учасниками, орієнтуючись один на одного;
- однакові відмінності у формі цінових пропозицій від шаблонів Замовників (для Торгів 1, 2, 4 – 7), у довідці про технічні, якісні та кількісні характеристики товару (для Торгів 7);
- однакові помилки по окремих спільних позиціях цінових пропозицій певних Торгів, та відсутність цих помилок в цінових пропозиціях інших Торгів;
- надання ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» подібних паспортів/сертифікатів якості на товари, які виробляються не ТОВ «РУ НВП «Агрінол» (офіційним дилером якого вони виступають), при тому що ТОВ «Азов - Хаус» ці товари впродовж 2012 – 2013 років не реалізовувало (для Торгів 1, 2, 6);
- надання інформації про технічні, якісні та кількісні характеристики товару зі схожим текстом та за відсутності вимог Замовника надати такі довідки у складі пропозицій конкурсних торгів (Торги 2, 6);
- відсутність представників ТОВ «Азов - Хаус» при розкритті пропозицій конкурсних Торгів (Торги 1, 2, 4 – 6, 8) та надання повноважень представляти його інтереси при розкритті пропозицій конкурсних Торгів (Торги 3) – представника ТОВ «ТД «Агрінол».

Отже, під час участі у Торгах 1 – 8 ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції та необхідною умовою визначення переможця.

Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це 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, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Отже, Закон України «Про захист економічної конкуренції» допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання. У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з одним щодо умов своїх тендерних пропозицій, то усувається й самостійність в їх поведінці, та, як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель. Якщо ж учасники замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує той результат, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемога одним із учасників отримується не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів (тендерів) спотворюють ці ж самі торги (тендери).

Погодження поведінки при формуванні своїх конкурентних пропозицій ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» в Торгах 1 – 8 призвело до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених Учасників з метою спотворення видимості конкуренції в межах торгів, що в свою чергу призвело до спотворення їх результатів.

Відповідно до частини першої статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» будь-яка погоджена поведінка є узгодженими діями.

Частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до усунення конкуренції, є антиконкурентними узгодженими діями.

Антиконкурентними узгодженими діями відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначаються, зокрема, узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів. Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із цим законом.

Враховуючи вищезазначене:

1) дії ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що полягали в погодженні своїх конкурсних пропозицій під час участі у процедурі закупівлі «Продуктів нафтоперероблення рідких (масла, мастила)» відповідно до оголошення № 306341, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 123 (725) від 29.10.2012, проведених у жовтні – **грудні 2012 року** публічним акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 торгів (тендерів);

2) дії ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що полягали в погодженні своїх конкурсних пропозицій під час участі у процедурі закупівлі «Продуктів нафтоперероблення рідких (масла, мастила, керосину)» відповідно до оголошення №310944, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № №125 (727) від 05.11.2012, проведених у листопаді - **грудні 2012 року** публічним акціонерним товариством «ДТЕК Дніпроенерго», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 торгів (тендерів);

3) дії ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що полягали в погодженні своїх конкурсних пропозицій під час участі у процедурі закупівлі «Паливо рідинне та газ; оливи мастильні (паливо рідинне та газ; оливи мастильні для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС, ВП ЮУАЕС Каскад)» відповідно до оголошення №029541, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 8 (751) від 28.01.2013, проведених у січні – **березні 2013 року** державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 торгів (тендерів);

4) дії ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що полягали в погодженні своїх конкурсних пропозицій під час участі у процедурі закупівлі «Палива рідинного та газу; оливи мастильної (олива, матеріали мастильні) 11072 кг.» відповідно до оголошення № 084228, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 18/2 (761/2) від 04.03.2013, проведених у березні - квітні 2013 року публічним акціонерним товариством «Миколаївобленерго», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 торгів (тендерів);

5) дії ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що полягали в погодженні своїх конкурсних пропозицій під час участі у процедурі закупівлі «Палива рідинного та газу; оливи мастильної (масла)» відповідно до оголошення № 074240, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 18 (761) від 04.03.2013, проведених у березні - **квітні 2013 року** публічним акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 торгів (тендерів);

6) дії ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що полягали в погодженні своїх конкурсних пропозицій під час участі у процедурі закупівлі «Палива рідинного та газу;

оливи мастильної (масла, мастила, керосину, технологічних речовин)» відповідно до оголошення № 082785, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 20 (763) від 11.03.2013, проведених у березні – квітні 2013 року публічним акціонерним товариством «ДТЕК Дніпроенерго», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 торгів (тендерів);

7) дії ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що полягали в погодженні своїх конкурсних пропозицій під час участі у процедурі закупівлі «Палива рідинного та газу; олив мастильних (Оливи компресорної МГД-14М)» відповідно до оголошення №116815, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» №31/3 (774/3) від 19.04.2013, проведених у квітні - травні 2013 року дочірнім підприємством «Укравтогаз» Національної акціонерної компанії «Нафтогаз України», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 торгів (тендерів);

8) дії ТОВ «Торговий дім Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», що полягали в погодженні своїх конкурсних пропозицій під час участі у процедурі закупівлі «Палива рідинного та газу; оливи мастильної (масло, мастило, технологічні речовини)» відповідно до оголошення №131997, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 43 (786) від 03.06.2013, проведених у червні - липні 2013 року публічним акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго», лоти 5, 6, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 торгів (тендерів).

Відповідно до пункту 26 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 14 березня 2012 року №169-р, (зі змінами), Відділенням були надіслані ТОВ «Торговий дім Агрінол» (листом від 02.12.2016 № 03-18/04-2478) та ТОВ «Азов Хаус» (листом від 02.12.2013 № 03-18/04-2479) витяги з подання від 02.12.2016 № 03/-157-спр про попередні висновки по справі № 03/57-15.

На подання про попередні висновки від 02.12.2016 № 03/-157-спр по справі № 03/57-15 Учасники не визнали факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та надали свої заперечення (ТОВ «Торговий дім Агрінол» - листом від 16.12.2016 № 2119-2107, ТОВ «Азов Хаус» - листом від 14.12.2016 б/н), з якими територіальне відділення не погоджується за таких підстав.

1. ТОВ «ТД Агрінол» спростовує факт пов'язаності з ТОВ «Азов Хаус» через спільного засновника - ПрАТ «Компанія з управління активами «Славутич - Інвест», оскільки ця компанія не є засновником ТОВ «ТД Агрінол» з 2013 року, до 2013 року не мала встановленого законодавством розміру частки в статутних капіталах обох Учасників для здійснення контролю та впливу на фінансово-господарську діяльність цих підприємств.

ТОВ «Азов Хаус» зазначає, що ПрАТ «Компанія з управління активами «Славутич - Інвест» (яке надає свої послуги в масштабах держави різним підприємствам) було введено у склад засновників товариства з метою управління активами ТОВ «Азов Хаус». Користування такими ж послугами ПрАТ «Компанія з управління активами «Славутич - Інвест» також і ТОВ «ТД Агрінол» діючим законодавством не заборонено.

Як зазначалось в описово-мотивувальній частині, частка ПрАТ «Компанія з управління активами «Славутич - Інвест» у статутному фонді ТОВ «ТД Агрінол» становила 22,4 %, ТОВ «Азов Хаус» - 18,29 %, що підтверджується витягами з ЄДРІОФОП. Спільний склад

засновників товариств передбачає обізнаність із діяльністю обох підприємств та можливість доступу та обміну різноманітною інформацією щодо господарської та фінансової діяльності, що впливає на індивідуальну поведінку

Факт пов'язаності ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» через спільного засновника - ПрАТ «Компанія з управління активами «Славутич - Інвест» встановлений також господарськими судами у справі № 924/1559/13 за позовом ТОВ «Азов Хаус» та у справі № 924/1572/13 за позовом ТОВ «ТД Агрінол» про визнання незаконним та скасування рішення від 27.09.2013 № 1406-р/к Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, згідно з яким порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді спотворення результатів торгів визнано дії ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» під час участі у відкритих торгах на закупівлю палива рідинного та газу, оливи мастильної у кількості 95 тонн, що проводились у квітні 2013 року ПАТ «Хмельницькобленерго» (номер оголошення 090865 у інформаційному бюлетені «Вісник державних закупівель» № 24 (767) від 25.03.2013). Склад засновників та їх частки у статутному капіталі Учасників в період, що досліджувався господарськими судами у справах № 924/1559/13 та № 924/1572/13, були такими, як і у період проведення Замовниками 1 – 5 Торгів 1 – 8.

Заперечення ТОВ «ТД Агрінол» з приводу відсутності у період проведення Торгів 1 – 8 у одного із засновників ТОВ «ТД Агрінол» - гр. Добичі Ігоря Івановича частки у статутному капіталі ТОВ «Рейвен», а отже і відсутності його опосередкованого впливу на ТОВ «Азов Хаус» (про що зазначалось у поданні про попередні висновки від 02.12.2016 № 03/-157-спр) територіальним прийнято до уваги.

2. За твердженням ТОВ «ТД Агрінол», ані воно, ані ТОВ «Азов Хаус» не мали змоги усунути, обмежити чи не допустити конкуренцію, оскільки в Торгах (№№ 1, 2, 5, 6, 8) приймали участь декілька суб'єктів господарювання (ТОВ «Стенойл», ТОВ «Промислові мастила», ТОВ «Левада-Палас», ТОВ «Запоріжжя Ойл», ТОВ «Палива оливи та мастила – 2009»), серед цінових пропозицій яких лише Замовник робить вибір.

ТОВ «Азов Хаус» стверджує, що під час Торгів 1 – 8 було змагання серед учасників, тому що в закупівлях приймали участь більше двох учасників.

Формальна кількість учасників торгів та їх пропозицій не може бути ототожнена із змагальністю. Водночас, матеріали справи № 03/57-15 свідчать, що Учасники ще на стадії здійснення підготовки своїх пропозицій конкурсних Торгів 1 – 8 були обізнані щодо пропозицій один одного та діяли погоджено: ТОВ «Азов Хаус», знаючи цінову пропозицію ТОВ «ТД Агрінол», у Торгах 1 – 8 виступало в ролі «технічного» учасника та подавало завідомо не конкурентоспроможну пропозицію з метою забезпечення перемоги ТОВ «ТД Агрінол», внаслідок чого конкуренцію між ними було усунуто. За таких підстав, змагальність між ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» була відсутня, оскільки їх антиконкурентна узгоджена поведінка під час участі у Торгах 1 – 8 не відповідає самій суті конкурсу.

3. В обґрунтування оформлення у складі пропозиції конкурсних торгів певних документів на фірмових бланках із зазначенням на них вихідної дати ТОВ «ТД Агрінол» посилається на звичай документообігу, за якими в більшості випадків всю вихідну кореспонденцію розміщують саме на бланках з реєстрацією, ТОВ «Азов Хаус» - на типову інструкцію з діловодства, згідно з якою обов'язковим реквізитом на будь-якому документі є проставлення вихідної дати.

Замовниками 1 - 5 в документації конкурсних Торгів не вимагалось подання окремих документів [реєстри пропозицій конкурсних торгів; цінові пропозиції; технічні вимоги до предмету закупівлі (специфікація); істотні умови, які обов'язково включаються до договору про закупівлю; довідки/відомості: про підприємство; про особу, уповноважену представляти інтереси Учасника; про виконання аналогічних договорів; про наявність необхідного обладнання та спеціалістів відповідної кваліфікації, про відсутність підстав для відмови Учаснику в участі у процедурі закупівлі тощо] у певному форматі; вказані документи мали бути складені у довільній формі, жодних вимог Замовників щодо

оформлення вказаних документів з обов'язковим зазначенням дати їх складання в документації конкурсних Торгів 1 – 8 не міститься. Так, інші учасники Торгів на подібних документах вихідних дат не зазначали, про що вказувалось вище.

З приводу посилання Учасників на звичай документообігу, типову інструкцію варто зазначити, що вказані правила регламентують на документах, які складаються з метою обміну інформацією (листи), розміщувати, окрім дати, також реєстраційний індекс, адресата, чого обома Учасниками (і теж синхронно) на документах не було зазначено. Враховуючи, що кожний суб'єкт господарювання при здійсненні господарської діяльності формує у різний час різні за змістом та датами документи, тому вірогідність збігу у обох Учасників у вказаних документах змісту, дат, відсутності реєстраційного номеру тощо зводиться нанівець.

4. За твердженням ТОВ «ТД Агрінол» «... лише використання шаблонних зразків чи отримання необхідної документації в податкових та інших органах під конкурси, призначені на конкретну дату, «обречені» бути схожими чи мати близький порядковий номер при отриманні їх в обмежений проміжок часу в одному органі, чи банківській установі і такі «встановлені факти» при підготовці цінових пропозицій не можуть беззаперечно свідчити про узгодженість дій учасників і спрямованість їх на спотворення, усунення чи обмеження конкуренції під час проведення торгів».

ТОВ «Азов Хаус» стверджує, що в Торгах 1 – 8 було оформлено такі документи, які вимагалися замовниками в тендерних документаціях, і в таких формах, які було наведено в додатках до них.

Вказані твердження Учасників є хибними. Так, наявні в справі № 03/57-15 матеріали (пропозиції конкурсних Торгів) свідчать про однакові відмінності документів ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» від шаблонних зразків Замовників.

З приводу доводів ТОВ «ТД Агрінол» про «приреченість» Учасників до отримання банківських гарантій та довідок в одній банківській установі варто зазначити наступне. ТОВ «Азов Хаус» відкрито розрахункові рахунки в ПАТ КБ «Приватбанк», ТОВ «ТД Агрінол» - в ПАТ КБ «Приватбанк», ПАТ «Райфайзен Банк Аваль». При цьому, впродовж всього 2013 року ТОВ «ТД Агрінол» здійснювало операції як по рахунках в ПАТ «Райфайзен Банк Аваль», так і по рахунках в ПАТ КБ «Приватбанк». Однак, під час участі у Торгах 1 – 8 виключно в ПАТ КБ «Приватбанк» ТОВ «ТД Агрінол» спільно з ТОВ «Азов Хаус»: вносило на рахунки кошти на покриття банківських гарантій, отримувало в цьому банку банківські гарантії та інші довідки.

Вказані обставини, а також одночасне отримання в установах довідок не є єдиними доказами про узгодженість поведінки ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» під час участі у Торгах 1 – 8. Водночас, у сукупності з іншими фактами, наведеними в описово-мотивувальній частині, вони свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних Торгів 1 – 8 Учасники були обізнані щодо участі кожного з них.

5. На думку ТОВ «ТД Агрінол», «... Відділенням не було досліджено саме ринкові ціни на товар (продукцію), який був предметом закупівлі – аналізувалась тільки торгівельна націнка ТОВ «ТД Агрінол», тому що як зрозуміло із висновків інших інформаційних даних у відділення не було, і всі висновки в цій частині не базуються на доказах, розрахунках та встановлених фактах». При цьому, «...єдиним критерієм визначення переможця на Торгах була найбільш економічна ціна: на фоні цього критерію ніякі перекручення результатів конкурсу, нанесення збитку замовнику не можливі - інформаційний доступ відкритий і бажання брати участь нічим обмежено бути не може». Тому, «... Замовники зробили вибір в сторону найнижчих цінових пропозицій».

Територіальним відділенням не досліджувалось відповідність цінових пропозицій Учасників рівню ринкових цін, а встановлювалось наявність або відсутність узгодження рівня цін Учасниками при формуванні цінових пропозицій.

Замовники зацікавлені в тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найвищу якість. Разом з тим, згідно з документацією конкурсних торгів, Замовники мають обирати переможця (з максимально низькою ціною) з числа цінових пропозицій тих учасників, чия конкурсна

документація відповідає вимогам документації конкурсних торгів Замовника і не відхилена від участі у торгах Відхилення конкурсних пропозицій (або відміна проведення процедури закупівлі) з підстав надання учасниками Торгів цінових пропозицій, що перевищують ринкові ціни, вимогами документації конкурсних Торгів не передбачено.

Як зазначалось вище, розрахунків (калькуляцій) цін на товари, що були предметом закупівлі Торгів 1 – 8, ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» не було надано територіальному відділенню.

Водночас, територіальним відділенням торгівельна націнка аналізувалась виключно з урахуванням позиції ТОВ «ТД Агрінол» щодо порядку формування цін на продукцію, про що зазначалося в описово-мотивувальній частині, та з огляду на значну номенклатуру товарів (80 найменувань). Крім того, саме торгівельна націнка (або маржинальний дохід) є тією складовою ціни товару, яка визначається торгівельно-збутовими організаціями (якими є і ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус») самостійно (і вже додається до закупівельної вартості товару). Тому, саме порівняльний аналіз торгівельної націнки (маржинального доходу) в ціні товару, встановлених продавцем при різних обставинах, дає можливість дійти висновку щодо узгодженості або неузгодженості дій суб'єктів господарювання при формуванні цінової пропозиції.

Фактична торгівельна націнка ТОВ «ТД Агрінол» від реалізації товарів Замовникам 1 – 5 склала *[інформація з обмеженим доступом]*, що в три рази вище за фактичну торгівельну націнку цього підприємства з продажу цієї ж групи товарів всім споживачам (як поза межами Торгів 1 – 8, так і Замовникам 1 – 5) – *[інформація з обмеженим доступом]*. Враховуючи, що по всіх Торгах 1 – 8 цінові пропозиції ТОВ «Азов Хаус» були вищими за цінові пропозиції ТОВ «ТД Агрінол», при цьому очікувана закупівельна вартість товару у обох Учасників як офіційних дилерів одного виробника – ТОВ «РУ НВП «Агрінол» **мала б бути** на одному рівні, то ціни на товари, що були предметом закупівлі Торгів 1 – 8, ТОВ «Азов Хаус» формувало з торгівельною націнкою вищою, ніж у ТОВ «ТД Агрінол» (*[інформація з обмеженим доступом]*), не дивлячись на те, що його фактична торгівельна націнка на товар, що реалізовувався поза Торгами, була значно меншою (*[інформація з обмеженим доступом]*).

Встановлення таких цін є можливим тільки за умов, якщо Учасники торгів погодили свою поведінку та впевнені у результатах проведення Торгів, що в свою чергу призвело до спотворення результатів Торгів.

Тому, територіальним відділенням в ході розгляду справи досліджувався не рівень запропонованих Учасниками цін на продукцію (товар), а узгодженість дій ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» при визначенні вартості продукції (товару).

Матеріалами справи доведена погодженість цін ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», а за відсутності обґрунтованих розрахунків (калькуляцій) цін вищенаведені заперечення не можуть спростувати правильність висновків територіального відділення.

6. *ТОВ «ТД Агрінол» стверджує про безпідставність висновків територіального відділення стосовно порушення ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді спотворення результатів торгів, оскільки відділенням не зазначено доказів негативного впливу на стан конкуренції названих дій учасників.*

Наведені в описово-мотивувальній частині докази (що підтверджуються наявними в матеріалах справи документами) щодо координації ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» своїх дій під час підготовки пропозицій конкурсних Торгів 1 – 8 вказують на подання цими Учасниками узгоджених (а отже і нечесних) цінових пропозицій. Подання суб'єктом господарювання на торги «нечесної» (узгодженої з іншим учасником торгів) конкурсної пропозиції автоматично підпадає під заборону, оскільки метою або наслідком такої угоди між учасниками процедури закупівель є усунення, обмеження або недопущення конкуренції, а тому немає потреби аналізувати їхній вплив на ринок.

7. *ТОВ «ТД Агрінол» апелює тим, що «... із матеріалів справи вбачається, що структура, оформлення, співставлення конкурсної документації та розрахунок цінових*

пропозицій всіх інших учасників торгів ТОВ «Стенойл», ТОВ «Промислові мастила», ТОВ «Левада-Палас», ТОВ «Запоріжжя Ойл», ТОВ «Палива Олива та мастила-2009» не аналізувалися, формування структури цінових пропозицій не досліджувалося».

Вказані заперечення є хибними. В описово-мотивувальній частині наведено порівняння оформлення документів у складі конкурсної пропозиції ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» з іншими учасниками Торгів.

Що стосується аналізу розрахунків цінових пропозицій, то територіальним відділенням аналіз розрахунків цінових пропозицій ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» не проводився з підстав не надання обома Учасниками калькуляцій (розрахунків) вартостей товарів, що були предметом закупівлі.

Водночас, оскільки відповідачами у справі є ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус», то аналізувались ціни саме цих Учасників з метою встановлення фактів узгодження рівня цін під час формування цінових пропозицій на Торги 1 – 8.

8. ТОВ «ТД Агрінол» стверджує, що використання територіальним відділенням поняття «Коефіцієнт кореляції» «... без посилання на закон чи акт нормативно-правового характеру, який є обов'язковим для застосування органом виконавчої чи державної влади, суперечить вимогам статті 19 Конституції України, яка є імперативною нормою законодавства і передбачає, що органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України».

Згідно з пунктом 23 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 14 березня 2013 року №169-р) (із змінами), повноважним особам територіального відділення Антимонопольного комітету України доручається збирання та аналізування доказів, проведення дій, направлених на **всебічне**, повне і об'єктивне з'ясування дійсних обставин справи, прав і обов'язків сторін.

Кореляційний аналіз є одним з методів обробки статистичних даних (в нашому випадку – цінових пропозицій Учасників на Торги 1 – 8).

Розраховані для рядів даних вартостей цінових пропозицій ТОВ «ТД «Агрінол» та ТОВ «Азов - Хаус» значення коефіцієнтів кореляції (0,9996) свідчать про взаємозалежність цінових траєкторій зазначених суб'єктів господарювання і підтверджують схожість цінової поведінки зазначених цих суб'єктів господарювання.

9. Інші заперечення та пояснення ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» (щодо схожості в оформленні документів, подання їх майже одночасно до одного органу, чи банківської установи тощо, надання зворотних фінансових позик, надання паспортів та сертифікати на запропонований товар) не спростовують висновків територіального відділення щодо системних спільних дій Учасників на кожному з етапів підготовки конкурсних пропозицій Торгів 1 - 8.

Також під час розгляду справи № 03/57-15 на засіданнях адміністративної колегії територіального відділення 28 – 29 грудня 2016 року представником ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» - адвокатом Озюменком Є. Ю. було надано усні пояснення щодо кожного питання, зазначеного в поданні про попередні висновки, які не спростовують висновків територіального відділення щодо системних спільних дій Учасників на кожному з етапів підготовки конкурсних пропозицій Торгів 1 - 8.

Крім того, представником ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» - адвокатом Озюменком Є. Ю. було заявлено клопотання про перенесення дати розгляду справи № 03/57-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» на інший день. Беручи до уваги, що розгляд справи № 03/57-15 вже переносився з 23.12.2016 на 28.12.2016, відповідачі у справі про це були повідомлені належним чином, у перенесенні дати розгляду справи № 03/57-15 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ТОВ «ТД Агрінол» та ТОВ «Азов

Хаус» на інший день було відмовлено у зв'язку із відсутністю підстав та дотриманням відділенням усіх процесуальних термінів під час розгляду справи.

Таким чином, заперечення ТОВ «ГД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» не спростовують висновків територіального відділення щодо вчинення **ТОВ «ГД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус»** під час їх участі у 2012-2013 роках в процедурах відкритих Торгів 1 – 8 щодо закупівлі товару за кодом згідно ДК 016:2010 - 19.20.2 «Паливо рідинне та газ; оливи мастильні (масла, мастила, керосин, технологічні речовини)» та 23.20.1 «Продукти нафтоперероблення рідкі (масла, мастила, керосин)» антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), що за приписами пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

Крім цього слід зазначити, що ТОВ «ГД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» вже були притягнуті до відповідальності за вчинення аналогічного порушення та були оштрафовані (Рішення господарського суду Хмельницької області від 10 лютого 2014 року справа № 924/1572/13, від 12 лютого 2014 року справа № 924/1559/13; Постанова Рівненського апеляційного господарського суду від 08 квітня 2014 року справа № 924/1559/13), тобто в діях ТОВ «ГД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» спостерігається системний характер щодо парної (узгодженої) участі в тендерах (торгах).

Частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення зазначеного порушення передбачена відповідальність у вигляді накладання штрафу 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.

[інформація з обмеженим доступом]

При визначенні розміру штрафу враховано, що:

- ТОВ «ГД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» вчинили вісім порушень законодавства про захист економічної конкуренції;

- ТОВ «ГД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус» співпрацювали з територіальним відділенням під час розгляду справи,

- **ТОВ «ГД Агрінол» та ТОВ «Азов Хаус»** повторно вчинено порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді спотворення результатів торгів (рішення від 27.09.2013 № 1406-р/к Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України),

- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «ГД Агрінол» на **Торги 1**, склали - **2 652 772,41 грн.** (з ПДВ); цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Азов Хаус» на **Торги 1**, склали **3 039 940,97 грн.** (з ПДВ);

- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «ГД Агрінол» на **Торги 2**, склали - **1 370 569,52 грн.** (з ПДВ); цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Азов Хаус» на **Торги 2**, склали - **1 538 946,02 грн.** (з ПДВ);

- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «ГД Агрінол» на **Торги 3**, склали - **10 831 858,04 грн.** (з ПДВ); цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Азов Хаус» на **Торги 3**, склали - **11 670 748,52 грн.** (з ПДВ);

- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «ГД Агрінол» на **Торги 4**, склали - **1 304 254,62 грн.** (з ПДВ); цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Азов Хаус» на **Торги 4**, склали - **1 332 520,20 грн.** (з ПДВ);

- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «ГД Агрінол» на **Торги 5**, склали - **1 331 272,94 грн.** (з ПДВ); цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Азов Хаус» на **Торги 5**, склали - **1 473 556,46 грн.** (з ПДВ);

- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «ГД Агрінол» на **Торги 6**, склали - **1 586 962,10 грн.** (з ПДВ); цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Азов Хаус» на **Торги 6**, склали - **1 625 939,53 грн.** (з ПДВ);

- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «ТД Агрінол» на **Торги 7**, склали - **952 544,64 грн.** (з ПДВ); цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Азов Хаус» на **Торги 7**, склали - **1 269 134,00 грн.** (з ПДВ);

- цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «ТД Агрінол» на **Торги 8**, склали - **2 711 808,00 грн.** (з ПДВ); цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Азов Хаус» на **Торги 8**, склали - **2 908 260,00 грн.** (з ПДВ).

На підставі вищевикладеного, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 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 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 31, 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 в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 14 березня 2012 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) та товариства з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304), які полягали у погодженні своїх тендерних пропозицій під час участі у жовтні – **грудні 2012 року** в процедурі відкритих торгів на закупівлю «Продуктів нафтоперероблення рідких (масла, мастила): (код згідно ДК 016:2010 23.20.1), проведеної публічним акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго» відповідно до оголошення № 306341, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 123 (725) від 29.10.2012, дата акцепту за лотами №№ 1,2,3,5,6,7,9,12 - 26.12.2012, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

2. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) та товариства з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304), які полягали у погодженні своїх тендерних пропозицій під час участі у листопаді – **грудні 2012 року** в процедурі відкритих торгів на закупівлю «Продуктів нафтоперероблення рідких (масла, мастила, керосину) - 9 лотів» (код згідно ДК 016:2010 23.20.1), проведеної публічним акціонерним товариством «ДТЕК Дніпроенерго» відповідно до оголошення № 310944, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № №125 (727) від 05.11.2012, дата акцепту за лотом № 1-9 від 26.12.2012, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

3. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) та товариства з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304), які полягали у погодженні своїх тендерних пропозицій під час участі у січні – березні 2013 року в процедурі відкритих торгів на закупівлю «Паливо рідинне та газ; оливи мастильні (паливо рідинне та газ; оливи

мастильні для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС, ВП ЮУАЕС Каскад): лот 3 - технічні оливи для ВП ЗАЕС, ВП РАЕС, ВП ХАЕС, ВП ЮУАЕС - 340 055,90 кг, 159,032 т; код згідно ДК 016:2010 19.20.2», проведеної державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» відповідно до оголошення № 029541, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 8 (751) від 28.01.2013), дата акцепту за лотом № 3, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

4. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ–32365436) та товариства з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304), які полягали у погодженні своїх тендерних пропозицій під час участі у березні - квітні 2013 року в процедурі відкритих торгів на закупівлю «Палива рідинного та газу; оливи мастильної (олива, матеріали мастильні) 11072 кг. (код згідно ДК 016:2010 19.20.2)», проведеної публічним акціонерним товариством «Миколаївобленерго» відповідно до оголошення № 084228, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 18/2 (761/2) від 04.03.2013), дата акцепту 05.04.2013, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

5. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ–32365436) та товариства з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304), які полягали у погодженні своїх тендерних пропозицій під час участі у березні - квітні 2013 року в процедурі відкритих торгів на закупівлю «Палива рідинного та газу; оливи мастильної (масла) (код згідно ДК 016:2010 19.20.2)», проведеної публічним акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго» відповідно до оголошення № 074240, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 18 (761) від 04.03.2013, дата акцепту за лотом № 4 – 29.04.2013 (№120616), за лотом № 2 – 13.05.2013 (13.05.2013), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

6. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ–32365436) та товариства з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304), які полягали у погодженні своїх тендерних пропозицій під час участі у березні – квітні 2013 року в процедурі відкритих торгів на закупівлю «Палива рідинного та газу; оливи мастильної (масла, мастила, керосину, технологічних речовин) (код згідно ДК 016:2010 19.20.2)», проведеної публічним акціонерним товариством «ДТЕК Дніпроенерго» відповідно до оголошення № 082785, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 20 (763) від 11.03.2013, дата акцепту за лотом № 1-5 від 30.04.2013, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

7. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ–32365436) та товариства з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304), які полягали у погодженні своїх тендерних пропозицій під час участі у квітні – травні 2013 року в процедурі відкритих торгів

на закупівлю «Палива рідинного та газу; олив мастильних (Оливи компресорної МГД-14М)», код згідно ДК 016:2010 19.20.2», проведеної дочірнім підприємством «Укравтогаз» Національної акціонерної компанії «Нафтогаз України» відповідно до оголошення № 116815, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 31/3 (774/3) від 19.04.2013), дата акцепту 28.05.2013, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

8. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ–32365436) та товариства з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304), які полягали у погодженні своїх тендерних пропозицій під час участі у червні – **липні** 2013 року в процедурі відкритих торгів на закупівлю «Палива рідинного та газу; оливи мастильної (масло, мастило, технологічні речовини) –лоти 5, 6 (код згідно ДК 016:2010 19.20.2)», проведеної публічним акціонерним товариством «ДТЕК Західенерго» відповідно до оголошення № 131997, опублікованого в інформаційному виданні «Вісник державних закупівель» № 43 (786) від 03.06.2013, дата акцепту за лотами №№ 5-6 - 07.08.2013), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів)

9. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 1 цього рішення накладити штраф:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) **грн**;

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) **грн**.

10. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 2 цього рішення накладити штраф:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) **грн**;

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) **грн**.

11. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 3 цього рішення накладити штраф:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) **грн**;

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) **грн**.

12. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 4 цього рішення накладити штраф:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) **грн**;

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) **грн**.

13. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 5 цього рішення накладити штраф:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн;

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

14. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 6 цього рішення накладити штраф:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн;

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

15. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 7 цього рішення накладити штраф:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн;

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

16. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 8 цього рішення накладити штраф:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім Агрінол» (71100, Запорізька область, м. Бердянськ, Мелітопольське шосе, 84/1, код ЄДРПОУ– 32365436) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн;

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Азов Хаус» (71100, Запорізька обл., м. Бердянськ, вул. Дружби, б.33, код ЄДРПОУ–34976304) у розмірі - 68000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до територіального відділення 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

Н. Л. Балюра

Голова територіального відділення

О. М. Білий