



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

### ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

05.03.2019 № 20-р/к

Справа № 2/01-120-18

м. Харків

Про порушення законодавства про  
захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БМС КОНСТРАКШН» (надалі – ТОВ «БМС КОНСТРАКШН») та ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОМО-АРТ» (надалі – ПП «ПРОМО-АРТ») подали тендерні пропозиції на участь у:

– відкритих торгах, проведених Харківським національним університетом Повітряних Сил імені Івана Кожедуба (надалі – Замовник № 1) по закупівлі алюмінієвих конструкцій з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі: UA-2018-06-25-000604-a) (надалі – Торги № 1);

– відкритих торгах, проведених Територіальним управлінням Державної судової адміністрації у Харківській області (надалі – Замовник № 2) по закупівлі загороджень для утримання підсудних у залах судових засідань з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі: UA-2018-06-25-000935-a) (надалі – Торги № 2).

При цьому, ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» під час підготовки та участі у Торгах № 1 та Торгах № 2 діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Торгах № 1 та Торгах № 2.

За результатами розгляду справи № 2/01-120-18 такі дії ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» – 136 000 (сто тридцять шість тисяч) гривень, на ПП «ПРОМО-АРТ» – 102 760 (сто дві тисячі сімсот шістьдесят) гривень.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна

колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2/01-120-18 про порушення ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 19.02.2019 № 70,

## **ВСТАНОВИЛА:**

### **1. Предмет справи**

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-120-18 (надалі – Справа) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (2) Антиконкурентні узгоджені дії, які є предметом у Справі, стосуються спотворення результатів торгів під час проведення:
  - Харківським національним університетом Повітряних Сил імені Івана Кожедуба відкритих торгів на закупівлю алюмінієвих конструкцій з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі: UA-2018-06-25-000604-a);
  - Територіальним управлінням Державної судової адміністрації у Харківській області відкритих торгів на закупівлю загороджень для утримання підсудних у залах судових засідань з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі: UA-2018-06-25-000935-a).

### **2. Відповідачі**

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ТОВ «БМС КОНСТРАКШН», ідентифікаційний код – 40972501. Місцезнаходження: 61118, м. Харків, проспект Тракторобудівників, 108. Основним видом діяльності ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» є виробництво будівельних металевих конструкцій і частин конструкцій (код за КВЕД 25.11).
- (5) ПП «ПРОМО-АРТ», ідентифікаційний код – 39111870. Місцезнаходження: 61118, м. Харків, проспект Тракторобудівників, 108. Основним видом діяльності ПП «ПРОМО-АРТ» є виробництво будівельних виробів із пластмас (код за КВЕД 22.23).
- (6) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» є суб'єктами господарювання.

### 3. Процедурні дії

- (7) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 16.11.2018 № 526 за ознаками вчинення ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» порушення, передбаченого 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 № 1 та Торгів № 2, адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 20.11.2018 № 186-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-120-18.
- (8) Листами Відділення від 20.02.2019 № 70-02/2-1459 та № 70-02/2-1460 копія витягу з подання з попередніми висновками у справі № 2/01-120-18 була надіслана ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» за їх місцезнаходженням.

### 4. Інформація про торги

#### *Торги № 1*

- (9) Замовником № 1 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 25.06.2018 опубліковано оголошення № UA-2018-06-25-000604-а про проведення Торгів № 1.
- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій Торгів № 1 (дата і час) – 10.07.2018 (18 год. 00 хв.).
- (11) Проведення електронного аукціону Торгів № 1 (дата і час) – 11.07.2018 (11 год. 32 хв.).
- (12) Очікувана вартість закупівлі Торгів № 1 – 1 400 000,00 грн.
- (13) Протоколом засідання тендерного комітету Замовника № 1 від 25.06.2018 № 24 затверджено тендерну документацію Торгів № 1 (надалі – Документація Торгів № 1).
- (14) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «БМС КОНСТРАКШН»;
  - ПП «ПРОМО-АРТ»;
  - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТАЛМІКС» (надалі – ТОВ «ТАЛМІКС»). Ідентифікаційний код – 39030430. Місцезнаходження: 61001, м. Харків, вул. Смольна, 30. Основним видом діяльності ТОВ «ТАЛМІКС» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20);
  - ПРИВАТНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ЕКІПАЖ» (надалі – ПП «ЕКІПАЖ»). Ідентифікаційний код – 21241245. Місцезнаходження: 64107, Харківська обл., м. Первомайський, вул. Дорожня, 28. Основним видом діяльності ПП «ЕКІПАЖ» є виробництво будівельних виробів із пластмас (код за КВЕД 22.23);

– ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ГУД ВІН ХХІ» (надалі – ТОВ «ГУД ВІН ХХІ»). Ідентифікаційний код – 34016825. Місцезнаходження: 62495, Харківська обл., Харківський р-н, смт Васищево, вул. Овочева, 1-А. Основним видом діяльності ТОВ «ГУД ВІН ХХІ» є виробництво будівельних виробів із пластмас (код за КВЕД 22.23).

- (15) Ціна тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «БМС КОНСТРАКШН», ПП «ПРОМО-АРТ», ТОВ «ТАЛМІКС», ПП «ЕКІПАЖ» та ТОВ «ГУД ВІН ХХІ» на Торги № 1, становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «БМС КОНСТРАКШН»	1 104 000, 00	1 090 000, 00
2	ПП «ПРОМО-АРТ»	804 000, 00	804 000, 00
3	ТОВ «ТАЛМІКС»	1 344 000, 00	1 344 000, 00
4	ПП «ЕКІПАЖ»	1 214 000, 00	1 100 000, 00
5	ТОВ «ГУД ВІН ХХІ»	1 180 000, 00	1 099 000, 00

- (16) Відповідно до протоколів від 18.07.2018 № 24-1 та від 25.07.2018 № 24-2 засідання тендерного комітету Замовника № 1 тендерні пропозиції ПП «ПРОМО-АРТ» та ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» (відповідно) відхилено, як такі, що не відповідають Документації Торгів № 1.
- (17) Згідно з протоколом від 25.07.2018 № 24-3 засідання тендерного комітету Замовника № 1 переможцем Торгів № 1 визнано ТОВ «ГУД ВІН ХХІ» з пропозицією 1 099 000,00 гривень, з яким укладено договір від 10.08.2018 № 214.

### ***Торги № 2***

- (18) Замовником № 2 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 25.06.2018 опубліковано оголошення № UA-2018-06-25-000935-а про проведення Торгів № 2.
- (19) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій Торгів № 2 (дата і час) – 11.07.2018 (14 год. 24 хв.).
- (20) Проведення електронного аукціону Торгів № 2 (дата і час) – 12.07.2018 (11 год. 35 хв.).
- (21) Очікувана вартість закупівлі Торгів № 2 – 2 300 000,00 грн.
- (22) Рішенням тендерного комітету Замовника № 2 від 25.06.2018 № 1-69/1/249-18 затверджено тендерну документацію Торгів № 2 (надалі – Документація Торгів № 2).
- (23) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «БМС КОНСТРАКШН»;
  - ПП «ПРОМО-АРТ»;

- ТОВ «ТАЛМІКС»;
  - ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ – ПІДПРИЄМЦЯ ФІЛЬЧЕНКА ОЛЕКСАНДРА БОРИСОВИЧА (надалі – ФОП ФІЛЬЧЕНКО О.Б.). Ідентифікаційний номер – 2835510612. Місце проживання: 61033, м. Харків, пров. Герасимівський, 7-А. Основним видом діяльності ФОП ФІЛЬЧЕНКА О.Б. є діяльність посередників у торгівлі товарами широкого асортименту (код за КВЕД 46.19);
  - ПІДПРИЄМСТВА ВСЕУКРАЇНСЬКОЇ ГРОМАДСЬКОЇ ОРГАНІЗАЦІЇ ОНКОІНВАЛІДІВ «СПІЛКА ОНКОІНВАЛІДІВ «ІНЛЮКС» (надалі – ПІДПРИЄМСТВО «ІНЛЮКС»). Ідентифікаційний код – 32527855. Місцезнаходження: 02099, м. Київ, вул. Бориспільська, 9, корпус 61. Основним видом діяльності ПІДПРИЄМСТВА «ІНЛЮКС» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).
- (24) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «БМС КОНСТРАКШН», ПП «ПРОМО-АРТ», ТОВ «ТАЛМІКС», ФОП ФІЛЬЧЕНКО О.Б. та ПІДПРИЄМСТВО «ІНЛЮКС» на Торги № 2, становили:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «БМС КОНСТРАКШН»	1 300 070, 00	1 300 070, 00
2	ПП «ПРОМО-АРТ»	1 099 970, 00	967 000, 00
3	ТОВ «ТАЛМІКС»	1 642 000, 00	1 642 000, 00
4	ФОП ФІЛЬЧЕНКО О.Б.	1 321 000, 00	750 000, 00
5	ПІДПРИЄМСТВО «ІНЛЮКС»	1 647 000, 00	1 647 000, 00

- (25) Відповідно до протоколу від 17.07.2018 № 01-69/1/275-18 засідання тендерного комітету Замовника № 2 тендерні пропозиції ФОП ФІЛЬЧЕНКА О.Б., ПП «ПРОМО-АРТ» та ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» відхилено, як такі, що не відповідають Документації Торгів № 2.
- (26) Згідно з протоколом від 17.07.2018 № 1-69/1/276-18 засідання тендерного комітету Замовника № 2 переможцем Торгів № 2 визнано ТОВ «ТАЛМІКС» з пропозицією 1 642 000,00 гривень, з яким укладено договір від 01.08.2018 № 39Т-18.
- (27) За результатами аналізу документів, поданих ТОВ «БМС КОНСТРАКШН», ПП «ПРОМО-АРТ», ТОВ «ТАЛМІКС», ПП «ЕКІПАЖ» і ТОВ «ГУД ВІН ХХІ» у складі тендерних пропозицій на Торги № 1 та ТОВ «БМС КОНСТРАКШН», ПП «ПРОМО-АРТ», ТОВ «ТАЛМІКС», ФОП ФІЛЬЧЕНКОМ О.Б. і ПІДПРИЄМСТВОМ «ІНЛЮКС» у складі тендерних пропозицій на Торги № 2, інформації, зібраної Відділенням в ході розслідування Справи, виявлені обставини, які свідчать про вчинення ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» (надалі – Учасники торгів) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого

пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів № 1 та Торгів № 2 (надалі разом – Торги), що підтверджується наступним.

## **5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій**

### **5.1. Пов'язаність відповідачів**

- (28) Згідно з витягами з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 01.11.2018 № 1004601973 та № 1004601963 (станом на момент проведення Торгів):
- місцезнаходженням ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» є приміщення за адресою: м. Харків, проспект Тракторобудівників, 108 (зазначене також підтверджується листами ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» від 10.08.2018 (вх. від 11.08.2018 № 4207) та ПП «ПРОМО-АРТ» від 10.08.2018 (вх. від 11.08.2018 № 4211));
  - ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» мають спільний номер телефону: (057) 756-36-82.
- (29) Вищенаведена адреса місцезнаходження Учасників торгів та контактний номер телефону зазначені на фірмових бланках, на яких надавалися документи, що входили до складу тендерних пропозицій Учасників торгів, поданих для участі у Торгах.
- (30) Крім того, на вказаних фірмових бланках додатково зазначено ще один спільний номер телефону: (057) 764-32-33.
- (31) Згідно з витягами з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 01.11.2018 № 1004601973 та № 1004601963 (витяги станом на момент проведення Торгів) засновником ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» є Дмитренко Микита Олександрович з часткою 100 % в статутному фонді товариства, ПП «ПРОМО-АРТ» є Дмитренко Оксана Анатоліївна з часткою 100 % в статутному фонді товариства.
- (32) Засновники ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» мають спільне місце проживання, а саме: м. Харків, вул. Блюхера, 27, кв. 182.
- (33) Відповідно до інформації, наданої Головним територіальним управлінням юстиції у Харківській області (лист від 21.11.2018 № 30443/08.01-04-06 (вх. від 23.11.2018 № 5714)), Дмитренко Микита Олександрович (засновник та директор ТОВ «БМС КОНСТРАКШН») є чоловіком Дмитренко Оксани Анатоліївни (засновник ПП «ПРОМО-АРТ»). Відмітка про розірвання шлюбу відсутня.
- (34) Отже, зазначене свідчить про спільне здійснення Учасниками торгів господарської діяльності та про наявність доступу до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні

інформацією між ними під час підготовки до участі у Торгах, при тому, що Учасники торгів повинні були конкурувати на зазначених торгах.

- (35) В ході аналізу інформації, наданої ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» встановлено наявність господарських відносин, а саме: відповідно до видаткової накладної від 08.01.2018 № РН-0000007 ПП «ПРОМО-АРТ» є постачальником обладнання для ТОВ «БМС КОНСТРАКШН».
- (36) Отже, враховуючи пов'язаність відповідачів через господарські відносини щодо постачання обладнання, ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» мали можливість бути обізнані з діяльністю один одного та доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Торгах, що в свою чергу підтверджує спільне ведення господарської діяльності, спільність інтересів та пов'язаність зазначених суб'єктів господарювання та відповідно, відсутність між ними змагальності під час участі у Торгах.

## 5.2. Завантаження тендерних пропозицій на Торги

*Подання тендерних пропозицій з використанням однієї й тієї ж точки доступу до мережі Інтернет*

- (37) Відповідно до інформації ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (надалі – ДП «ПРОЗОРРО») (лист від 31.08.2018 № 206/2467/03 (вх. від 12.09.2018 № 4239), Учасники торгів подавали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах з одного електронного майданчика, а саме: Держзакупівлі.Онлайн, оператором якого є ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» (надалі – ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН»).
- (38) Інформація щодо завантаження тендерних пропозицій Учасниками торгів (відповідно до листа ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» (вх. від 27.09.2018 № 268кі)):

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	ІР – адреса, з якої завантажено тендерну пропозицію	Дата та час завантаження тендерної пропозиції
Торги № 1	ТОВ «БМС КОНСТРАКШН»	80.249.229.183	09.07.2018 – 17:25:31
	ПП «ПРОМО-АРТ»	80.249.229.183	09.07.2018 – 15:22:13
Торги № 2	ТОВ «БМС КОНСТРАКШН»	80.249.229.183	10.07.2018 – 17:52:35
	ПП «ПРОМО-АРТ»	80.249.229.183	11.07.2018 – 11:02:40

- (39) ДП «ПРОЗОРРО» листом від 31.08.2018 № 206/2467/03 зазначило, що вхід до системи «Prozorro» під час проведення аукціону в Торгах Учасниками торгів здійснювався з однієї ІР-адреси, а саме: 80.249.229.183.

- (40) Відповідно до листа ТОВ «ДЕРЖЗАКУПВЛІ.ОНЛАЙН» (вх. від 27.09.2018 № 268кі) ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» здійснювали сплату за послуги майданчика з одного банку – (конфіденційна інформація).
- (41) За інформацією АТ КБ «ПРИВАТБАНК», наданою листом від 01.02.2019 № Е.30.0.0.0/4-17232 БТ (вх. від 07.02.2019 № 90кі), вхід до електронного кабінету для проведення операцій по рахункам ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» (конфіденційна інформація).
- (42) Тобто, завантаження тендерних пропозицій, сплата за послуги майданчика для участі у Торгах, вхід до системи «Prozorro» під час проведення аукціону з однієї ІР-адреси та в один день свідчить про узгодженість дій ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» під час підготовки та участі у Торгах.
- (43) За інформацією ПРАТ «ДАТАГРУП» (лист від 30.10.2018 № 39929 (вх. від 05.11.2018 № 311кі)) у період завантаження тендерних пропозицій Учасниками торгів (конфіденційна інформація) ІР-адреса (конфіденційна інформація) призначалася у користування (конфіденційна інформація).
- (44) ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» (листом від 10.08.2018 (вх. від 11.08.2018 № 4207)) зазначило, що у 2018 році за договором оренди від 01.03.2018 № 40/18-Ор, укладеним ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» з ПРАТ «ЕНЕРГОРЕСУРС», використовувало приміщення за адресою: м. Харків, проспект Льва Ландау, 149.
- (45) ПП «ПРОМО-АРТ» (листом від 10.08.2018 (вх. від 11.08.2018 № 4211)) повідомило, що протягом 2018 року місцезнаходженням ПП «ПРОМО-АРТ» є приміщення, яке знаходиться за юридичною адресою підприємства, а саме: м. Харків, проспект Тракторобудівників, 108. Інших приміщень у володінні або користуванні ПП «ПРОМО-АРТ» протягом 2018 року не було.
- (46) Отже, враховуючи той факт, що у період проведення Торгів ІР-адреса (конфіденційна інформація) призначалася у користування за адресою: (конфіденційна інформація), можливість завантаження тендерних пропозицій та сплата за послуги майданчика для участі у Торгах з ІР-адреси (конфіденційна інформація) була лише у ТОВ «БМС КОНСТРАКШН», з огляду на ті обставини, що у ПП «ПРОМО-АРТ» не було у володінні або користуванні протягом 2018 року приміщення за адресою: (конфіденційна інформація).
- (47) Зазначене є свідченням того, що під час підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» діяли спільно та мав місце обмін інформацією між ними.



- (48) При реєстрації на електронному майданчику для участі у Торгах ПП «ПРОМО-АРТ» вказало контактну особу – Зачепиленко Наталію Вікторівну (лист ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» вх. від 27.09.2018 № 268кі).
- (49) Зазначена фізична особа перебуває у трудових відносинах з ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та не перебуває у трудових відносинах з ПП «ПРОМО-АРТ», що підтверджується листом ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 30.10.2018 № 733/04-20 (вх. від 31.10.2018 № 5162).
- (50) Крім того, відповідно до листа ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» від 10.09.2018 (вх. від 11.09.2018 № 4207) фізична особа Зачепиленко Наталія Вікторівна є економістом з ціноутворення ТОВ «БМС КОНСТРАКШН».
- (51) Тобто, ПП «ПРОМО-АРТ» надало повноважень бути контактною особою на Торгах працівнику ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» – свого конкурента на Торгах, який до того ж обізнаний щодо господарської діяльності ТОВ «БМС КОНСТРАКШН», оскільки працює в цьому товаристві економістом з ціноутворення.
- (52) До того ж, відповідно до листа ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 30.10.2018 № 733/04-20 (вх. від 31.10.2018 № 5162), у 2018 році працівниками ПП «ПРОМО-АРТ» були Бистряков Сергій Сергійович (директор) та Бездітко Наталія Миколаївна.
- (53) Тобто, ПП «ПРОМО-АРТ» мало у наявності працівників, яких можна було вказати контактною особою на електронному майданчику для участі у Торгах.
- (54) Втім, саме Зачепиленко Наталії Вікторівні (економісту з ціноутворення свого конкурента на Торгах) ПП «ПРОМО-АРТ» надало повноважень бути контактною особою на Торгах.
- (55) Отже, наведене вище є прямим свідченням пов'язаності відповідачів, зокрема, спільної підготовки і участі у Торгах та ведення ними спільної господарської діяльності.

## **6. Кваліфікація дій Відповідачів**

- (56) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» та ПП «ПРОМО-АРТ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру).
- (57) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (58) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення

суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

- (59) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (60) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (61) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: спільне місцезнаходження, використання спільних засобів зв'язку, наявність господарських відносин, завантаження тендерних пропозицій, сплата за послуги майданчика та вхід в аукціон з однієї IP-адреси, наявність родинних зв'язків не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками торгів своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (62) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів під час підготовки документації для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

## **7. Заперечення Учасників торгів та їх спростування**

- (63) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» листом від 20.02.2019 № 70-02/2-1459, ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» надало свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.
- (64) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані ПП «ПРОМО-АРТ» листом від 20.02.2019 № 70-02/2-1460, ПП «ПРОМО-АРТ» надало свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.
- (65) Втім, вищезазначені заперечення не спростовують висновків, викладених у поданні про попередні висновки у Справі.

## 8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (66) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників торгів не спростовується те, що вищезазначені дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів проведених:
- Харківським національним університетом Повітряних Сил імені Івана Кожедуба за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2018-06-25-000604-a);
  - Територіальним управлінням Державної судової адміністрації у Харківській області за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2018-06-25-000935-a).
- (67) Така поведінка Учасників торгів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## 9. Визначення розміру штрафів

- (68) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (69) Листом від 12.02.2019 (вх. № 890) ТОВ «БМС КОНСТРАКШН» повідомило, що його дохід (виручка) за 2018 рік складає 8 230 600 (вісім мільйонів двісті тридцять тисяч шістьсот) гривень.
- (70) Листом від 12.02.2019 № 12/02 (вх. № 861) ПП «ПРОМО-АРТ» повідомило, що його дохід (виручка) за 2018 рік складає 513 800 (п'ятсот тринадцять тисяч вісімсот) гривень.
- (71) При визначенні розміру штрафу адміністративної колегії Відділення враховується, що узгоджені дії Учасників торгів, спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до

порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БМС КОНСТРАКШН» (ідентифікаційний код – 40972501) та ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОМО-АРТ» (ідентифікаційний код – 39111870) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у процедурі закупівлі, проведеної Харківським національним університетом Повітряних Сил імені Івана Кожедуба по закупівлі алюмінієвих конструкцій (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2018-06-25-000604-a).
2. За порушення вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БМС КОНСТРАКШН» (ідентифікаційний код – 40972501) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За порушення вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОМО-АРТ» (ідентифікаційний код – 39111870) штраф у розмірі 51 380,00 (п'ятдесят одна тисяча триста вісімдесят) гривень.
4. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БМС КОНСТРАКШН» (ідентифікаційний код – 40972501) та ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОМО-АРТ» (ідентифікаційний код – 39111870) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50

та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у процедурі закупівлі, проведеної Територіальним управлінням Державної судової адміністрації у Харківській області по закупівлі загороджень для утримання підсудних у залах судових засідань (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2018-06-25-000935-а).

5. За порушення вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БМС КОНСТРАКШН» (ідентифікаційний код – 40972501) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
6. За порушення вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОМО-АРТ» (ідентифікаційний код – 39111870) штраф у розмірі 51 380,00 (п'ятдесят одна тисяча триста вісімдесят) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений 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 суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Гейда І.О.

Члени колегії

Бугаєв А.М.

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Неймирок Ю.О.

Аврамова С.П.

Тевелєва Ю.В.

Виконавець

Лазебний М.Є.

Секретар колегії

Шпунт В.В.