



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

25.04.2019 № 48-р/к

Справа № 2/01-125-18

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ВК БУДАГРОМАШ" (ідентифікаційний код –38205302) (далі – ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ") та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" (ідентифікаційний код –03757583) (далі – ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО") подали тендерні пропозиції на участь у торгах на закупівлю екскаватора «Борекс-2206» на базі МТЗ-82 – «ДК 021:2015: 43262100-8», проведеній КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВВОДА» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в закупівлі системі -UA-2016-10-25-000726-b).

При цьому, ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" спільно готувалися до участі у вказаних торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 2/01-125-18 такі дії ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" 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 "ВК БУДАГРОМАШ" - 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.);

- на ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" - 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.)

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально

відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2/01-125-18 про порушення ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" 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 09.04.2019 № 136,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-125-18 (далі – 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 КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВВОДА» (далі – КП «ЧУГУЇВВОДА», Замовник) відкритих торгів на закупівлю екскаватора «Борекс-2206» на базі МТЗ-82 – «ДК 021:2015: 43262100-8» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в закупівлі системі - UA-2016-10-25-000726-b) (далі – Торги).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ВК БУДАГРОМАШ" (ідентифікаційний код юридичної особи –38205302; місцезнаходження: 03164, місто Київ, вулиця Генерала Наумова, будинок 48-А; основний вид діяльності – виробництво машин і устаткування для сільського та лісового господарства (код за КВЕД28.30)).
- (5) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" (ідентифікаційний код юридичної особи –03757583; місцезнаходження: 37000, Полтавська область, Пирятинський район, місто Пирятин, вулиця Європейська, будинок 96; основний вид діяльності – надання в оренду й експлуатацію власного чи орендованого нерухомого майна (код за КВЕД 68.20)).
- (6) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" (далі разом – Відповідачі, Учасники торгів) є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (7) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 04.12.2018 № 542 за ознаками вчинення ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" 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 на закупівлю екскаватора «Борекс-2206» на базі МТЗ-82 – «ДК 021:2015: 43262100-8», проведеній КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВВОДА» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в закупівлі системі: UA-2016-10-25-000726-b), адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 06.12.2018 № 191-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-125-18.
- (8) Відділенням супровідними листами від 10.04.2019 № 70-02/2-2804 та № 70-02/2-2805 до ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" направлено копію подання з попередніми висновками у Справі за їх місцезнаходженням.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (9) КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВВОДА» (далі – Замовник) 25.10.2016 на веб-порталі уповноваженого органу опубліковано оголошення про проведення торгів на закупівлю екскаватора «Борекс-2206» на базі МТЗ-82 – «ДК 021:2015: 43262100-8».
- (10) Замовником затверджено тендерну документацію Торгів (далі – документація Торгів).
- (11) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 09.11.2016, 15 год. 20 хв.
- (12) Початок електронного аукціону (дата і час) – 10.11.2016, 11 год. 26 хв.
- (13) Очікувана вартість закупівлі Торгів – 900 000, 00 грн.
- (14) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ";
 - ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО".
- (15) Ціна кожної пропозиції, поданої на Торги, становила:

№ з/п	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ"	899 900,00	899 900,00
2	ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО"	900 000,00	900 000,00

- (16) Рішенням тендерного комітету Замовника від 15.11.2016 переможцем Торгів визнано ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" за найнижчою ціною пропозицією у розмірі 899 900,00 гривень.
- (17) Замовником укладено з ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" договір про закупівлю товарів за державні кошти від 30.11.2016 № 30/11.
- (18) Аналізом інформації та матеріалів, отриманих Відділенням під час розслідування справи, виявлено обставини, які свідчать про вчинення Учасниками торгів порушення, 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, що проводились КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВВОДА» за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівель в системі «Prozorro» -UA-2016-10-25-000726-b), що підтверджується наступним.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

Подача тендерної пропозиції на Торги з однієї IP-адреси, в один день з незначною різницею в часі.

- (19) За інформацією ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО», наданою листом від 06.08.2018 № 206/2265/03 (вх. від 14.08.2018 № 3506) під час участі у Торгах ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" завантажувало свої тендерні пропозиції з електронного майданчика SmartTender.biz., а ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" завантажувало свої тендерні пропозиції з електронного майданчика zakupki.prom.ua.
- (20) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СМАРТЕНДЕР» (оператор електронного майданчика «SmartTender.biz.»), наданою листом від 03.10.2018 № 79 (вх. від 11.10.2018 № 4872), встановлено, що ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" завантажувало свої тендерні пропозиції на Торги з IP-адреси: 109.108.81.44.
- (21) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (оператор

електронного майданчика «zakupki.prom.ua»), наданою листом від 13.09.2018 № 751/09 (вх. від 17.09.2018 № 4322), встановлено, що ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" завантажувало свої тендерні пропозиції на Торги з IP-адреси: 109.108.81.44.

- (22) Листом (вх. від 05.11.2018 № 309кі) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КИЇВСЬКІ ОПТИЧНІ МЕРЕЖІ» повідомило (конфіденційна інформація).
- (23) Отже, під час участі у Торгах ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" завантажувало свої тендерні пропозиції з IP-адреси, яка була виділена ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ".
- (24) Враховуючи те, що відповідно до інформації, розміщеної в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, Учасники торгів територіально знаходяться в різних містах України (ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" в м. Пирятин Полтавської обл., а ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" в м. Києві) завантаження Учасниками торгів своїх пропозицій з однієї IP-адреси, яка, до того ж, перебуває у користуванні одного з учасників, свідчить про те, що ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" та ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" під час підготовки та участі у Торгах узгоджували свої дії.
- (25) Листом від 17.09.2018 № 4918 ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" повідомило, що документи, які подавались у складі тендерної пропозиції були підготовлені директором Головка В.І., третіх осіб для підготовки тендерних пропозицій не залучалось.
- (26) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій встановлено, що для участі у Торгах ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" подали свої тендерні пропозиції 09.10.2018 о 09:33 та о 09:41 відповідно. Тобто, ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" подали свої тендерні пропозиції в один день з різницею в 8 хвилин.
- (27) Даний факт не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки учасниками Торгів для підготовки тендерних пропозицій надавався строк не менше ніж п'ятнадцять днів.
- (28) Таким чином завантаження своїх тендерних пропозицій на Торги з однієї IP-адреси з різницею в 8 хвилин свідчить про узгодженість дій ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" під час участі у Торгах.

Наявність господарських відносин між Учасниками торгів.

- (29) Відповідно до Дилерського договору від 12.01.2016 № 12/01 (надалі – Дилерський договір) ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" є офіційним дилером ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" з правом реалізації спецтехніки і може представляти інтереси останнього на території України.
- (30) Згідно з пунктом 1.1 Дилерського договору, предметом договору є визнання ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" дилером ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" в сфері продажу її товарів на території України та визначення принципів взаємодії сторін з просування товару ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" на ринку.
- (31) Відповідно до пункт 2.1 Дилерського договору, ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" – клієнт (фізична чи юридична особа, яка купує товар ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" з метою його реалізації), що уклав даний Дилерський договір, отримав сертифікат дилера, здійснює реалізацію товару, виробником якого є ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ", та є офіційним представником з розповсюдження товару ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ".
- (32) Пунктом 2.2 Дилерського договору передбачено, що сертифікат дилера – документ офіційного представника ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ", наданий ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" клієнту в підтвердження закріплення за ним статусу дилера.
- (33) Пунктом 2.3 Дилерського договору визначено, що територія – географічний об'єкт, в межах якого ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" здійснює свою діяльність відповідно до Дилерського договору. За Дилерським договором територією визначається територія України.
- (34) Відповідно до пункту 4.1 Дилерського договору ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" має право на отримання Товару компанії ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" за дилерськими цінами.
- (35) Згідно з інформацією, наданою АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «РАЙФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» від 08.11.2018 № 81-15-9/12056-БТ (вх. від 12.11.2018 №339кі) під час аналізу операцій за рахунками ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" (конфіденційна інформація).
- (36) Отже, враховуючи пов'язаність відповідачів через господарські відносини, Учасники торгів мали можливість бути обізнаними 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 відповідно, відсутність між ними змагальності під час участі у Торгах.

Реєстрація поштових скриньок в один день із зазначенням однакових даних та здійснення вхід до них з однієї IP-адреси.

- (37) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ», наданою листом від 08.02.2019 № 45/01/01-08(вх. від 15.02.2019 № 117кі), електронна поштова скринька (конфіденційна інформація).
- (38) (конфіденційна інформація).
- (39) Також з інформації ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ», наданою листом від 08.02.2019 № 45/01/01-08(вх. від 15.02.2019 № 117кі), встановлено (конфіденційна інформація).
- (40) Отже, враховуючи вищевикладене, а саме, що реєстрація електронних скриньок для ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" та ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" було здійснено одночасно, вказано одні і ті ж контакти, та вхід здійснювався з однієї IP-адреси, що в свою чергу свідчить про узгодженість дій Відповідачів.

Здійснення зв'язку між Відповідачами

- (41) Листом від 12.09.2018 № 12-01 (вх. від 17.09.2018 № 4918) ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" повідомило, що контактний номер (095) 071-94-58 є контактним номером телефону бухгалтера підприємства Барабаш Людмили Іванівни.
- (42) Листом від 25.01.2019 № 1528 (вх. від 28.01.2019 № 516) ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" повідомило, що контактним номером підприємства є (050) 333-13-63.
- (43) Відповідно до витягу з бази даних, наданого на диску CD-R № GD-19-01092/Кі від 11.02.2019 разом із супровідним листом від 18.02.2019 № 02/КИ-Б/18 (вх. від 21.02.2019 № 143кі) ТОВ «ВФ Україна» (конфіденційна інформація).
- (44) Отже, зазначене підтверджує, що під час підготовки та участі у Торгах між Учасниками торгів здійснювався постійний зв'язок, що в свою чергу підтверджує наявність обміну інформацією між ними та відповідно, підтверджує узгодженість своїх цінових пропозицій, поданих на Торги.

Цінові пропозиції Відповідачів під час участі у Торгах

- (45) Під час дослідження встановлено, що цінові пропозиції ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" відрізняються лише на 0,01 відсотка.
- (46) Так, цінова пропозиція ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" перевищує цінову пропозицію ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" на 100 грн. При цьому, незважаючи на незначну різницю між ціновими пропозиціями Учасників торгів, ні ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ", ні ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-

ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" не понижували ціни своїх первинних пропозицій під час Торгів.

Первинна пропозиція ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ", грн.	Первинна пропозиція ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО", грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону) ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ", грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону) ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО", грн.
899 900,00	900 000,00	899 900,00	900 000,00

- (47) Листом від 12.09.2018 № 12-01 (вх. від 17.09.2018 № 4918) ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" повідомило Відділення, що формування ціни на товар, який був предметом закупівлі, здійснювалось з урахуванням собівартості товару та ринкової кон'юнктури цін на аналогічні товари. Розрахунки формування ціни ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" не може надати, оскільки вони не збереглися.
- (48) Листом від 25.01.2019 № 1528 (вх. від 28.01.2019 № 516) ТОВ «ВК БУДАГРОМАШ» повідомило, що формування ціни на товар, який був предметом закупівлі, здійснювалось з урахуванням ринкової ситуації на ринку товару та включали в себе ціни за одиницю товару з урахуванням ПДВ, та усі необхідні податки, збори та обов'язкові платежі, а також витрати на транспортування предметів закупівель до місця поставки, визначної Замовником. Розрахунки формування ціни ТОВ «ВК БУДАГРОМАШ» не надало.
- (49) Виходячи з наведеного, Учасники торгів, зазначивши у своїх пропозиціях ціни на предмет закупівлі, орієнтуючись виключно на очікувану вартість Торгів без економічного обґрунтування, не вживали заходів щодо подання своїх пропозицій за якомога меншими цінами, що є наслідком попередньої домовленості ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" щодо результатів торгів.
- (50) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у процедурах закупівель, задля забезпечення своєї перемоги у закупівлях, пропонував би максимально низьку ціну за товар. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (51) Разом з тим, протягом електронного аукціону, ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" не змінювали свої цінові пропозиції, що свідчить про те, що Учасники торгів заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Торгах.

(52) 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».

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

(53) З огляду на вищезазначене, ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" 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».

(54) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

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

(56) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

(57) 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.

(58) 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.

- (59) 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.
- (60) Отже, встановленими у Справі обставинами у їх сукупності доведено, що ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВВОДА» за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівель в системі «Prozorro» -UA-2016-10-25-000726-b).

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (61) На подання з попередніми висновками у Справі, ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" не надали своїх заперечень та міркування.
- (62) Втім ТОВ "ВК БУДАГРОМАШ" листом (вх. № 3038 від 19.04.2019) звернулось до Відділення з пропозицією про закриття розгляду Справи без прийняття рішення по суті відносно ТОВ «ВК БУДАГРОМАШ».

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (63) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «ВК БУДАГРОМАШ» та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВВОДА» за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівель в системі «Prozorro» -UA-2016-10-25-000726-b).
- (64) Така поведінка ТОВ «ВК БУДАГРОМАШ» та ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" 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

- (65) 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 одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (66) ГОЛОВНЕ УПРАВЛІННЯ ДФС У ПОЛТАВСЬКІЙ ОБЛАСТІ листом від 28.02.2019 № 8641/10/16-31-12-04-23 повідомило, що дохід ТОВ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік складає 693 000 (шістсот дев'яносто три тисячі) гривень.
- (67) ГОЛОВНЕ УПРАВЛІННЯ ДФС У МІСТІ КИЄВІ листом від 04.03.2019 № 5706/9/26-15-12-03-12 повідомило, що дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік складає 47 111 100 (сорок сім мільйонів сто одинадцять тисяч) гривень.
- (68) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією 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 "БК БУДАГРОМАШ" (ідентифікаційний код – 38205302) та

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" (ідентифікаційний код –03757583) 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 конкурсних пропозицій та участі у процедурі закупівлі екскаватора «Борекс-2206» на базі МТЗ-82 – «ДК 021:2015: 43262100-8», проведеній КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВВОДА» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор в закупівлі системі - UA-2016-10-25-000726-b).

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ВК БУДАГРОМАШ" (ідентифікаційний код –38205302) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "ПИРЯТИНСЬКЕ РЕМОНТНО-ТРАНСПОРТНЕ ПІДПРИЄМСТВО" (ідентифікаційний код –03757583) штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною восьмою 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

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Неймирок Ю.О.

Аврамова С.П.

Тевелєва Ю.В.

