



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

07.05.2019 № 51-р/к

Справа № 2/01-96-18

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ДОНРЕМСЕРВІС» (надалі – ПП «ДОНРЕМСЕРВІС») та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УНИКА-БУД» (надалі – ТОВ «УНИКА-БУД») подали тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах, проведених БРИГАДИРІВСЬКОЮ СІЛЬСЬКОЮ РАДОЮ БАЛАКЛІЙСЬКОГО РАЙОНУ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ (надалі – Замовник) з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» по закупівлі послуг з поточного ремонту дороги по вулиці Набережна та під'їзної дороги з вулиці Набережна до вулиці Молодіжна в с. Бригадирівка Балаклійського району Харківської області (код ДК 021:2015 – 45230000 – 8) – (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-05-19-002384-b) (надалі – Торги).

При цьому, ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Торгах.

За результатами розгляду справи № 2/01-96-18 такі дії ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» 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 ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» – 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень, на ТОВ «УНИКА-БУД» – 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2/01-96-18 про порушення ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» 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 16.04.2019 № 148,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-96-18 (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 БРИГАДИРІВСЬКОЮ СІЛЬСЬКОЮ РАДОЮ БАЛАКЛІЙСЬКОГО РАЙОНУ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ відкритих торгів на закупівлю послуг з поточного ремонту дороги по вулиці Набережна та під'їзної дороги з вулиці Набережна до вулиці Молодіжна в с. Бригадирівка Балаклійського району Харківської області (код ДК 021:2015 – 45230000 – 8) – (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-05-19-002384-b):

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ПП «ДОНРЕМСЕРВІС», ідентифікаційний код юридичної особи – 20380631. Місцезнаходження: 61022, м. Харків, вул. Іванівська, 1. Основним видом діяльності ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).
- (5) ТОВ «УНИКА-БУД», ідентифікаційний код юридичної особи – 36559037. Місцезнаходження: 61166, м. Харків, просп. Науки, 36, кім. 5. Основним видом діяльності ТОВ «УНИКА-БУД» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).
- (6) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» є суб'єктами господарювання.

3. Процедурні дії

- (7) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 25.09.2018 № 445 за ознаками вчинення ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» 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, адміністративною

колегією Відділення прийнято розпорядження від 27.09.2018 № 148-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-96-18.

- (8) Листами Відділення від 17.04.2019 № 70-02/2-2959 та № 70-02/2-2960 копія витягу з подання з попередніми висновками у справі № 2/01-96-18 була надіслана ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» за їх місцезнаходженням.

4. Інформація про торги

- (9) Замовником на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 19.05.2017 опубліковано оголошення № UA-2017-05-19-002384-b про проведення Торгів.
- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій Торгів (дата і час) – 06.06.2017 (09 год. 00 хв.).
- (11) Проведення електронного аукціону Торгів (дата і час) – 07.06.2017 (13 год. 10 хв.).
- (12) Очікувана вартість закупівлі Торгів – 500 000,00 грн.
- (13) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
- ПП «ДОНРЕМСЕРВІС»;
 - ТОВ «УНИКА-БУД».
- (14) Ціна тендерних пропозицій, запропонованих ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» на Торги, становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ПП «ДОНРЕМСЕРВІС»	497 896, 50	497 896, 50
2	ТОВ «УНИКА-БУД»	498 227, 46	498 227, 46

- (15) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій Замовника від 12.06.2017 переможцем Торгів визнано ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» з пропозицією 497 896, 50 гривень, з яким укладено договір від 26.06.2017 № 3.
- (16) За результатами аналізу документів, поданих ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» у складі тендерних пропозицій на Торги, інформації, зібраної Відділенням в ході розслідування Справи, виявлені обставини, які свідчать про вчинення ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» (надалі – Учасники торгів, Відповідачі) 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, що підтверджується наступним.

5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

5.1. Використання у господарській діяльності спільних засобів зв'язку

- (17) При реєстрації на електронному майданчику «SmartTender.biz» для участі у Торгах ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» зазначило контактний номер телефону: (097) 704-07-47 (лист ТОВ «НВП «ІНФОРМАЦІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ» від 24.07.2018 № 374 (вх. від 30.07.2018 № 3201)). Також, зазначений номер телефону міститься у тендерній пропозиції ТОВ «УНИКА-БУД», яка подана для участі у Торгах.
- (18) Крім того, на фірмових бланках, на яких надавалися документи, що входили до складу тендерних пропозицій Учасників торгів, міститься однаковий номер телефону: (067) 96-15-144.
- (19) Відповідно до інформації АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» (лист від 27.02.2019 № 81-15-9/2372-БТ (вх. від 04.03.2019 № 175кі)) (конфіденційна інформація).
- (20) Також, вищенаведена адреса електронної пошти використовувалась ТОВ «УНИКА-БУД» при реєстрації на електронному майданчику «SmartTender.biz» для участі у Торгах (лист ТОВ «НВП «ІНФОРМАЦІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ» від 24.07.2018 № 374 (вх. від 30.07.2018 № 3201)).
- (21) Крім того, (конфіденційна інформація) (лист ПАТ КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» від 11.03.2019 № Е.30.0.0.0./4-56749 БТ (вх. від 14.03.2019 № 193кі)). Тобто, в адресі електронної пошти ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» міститься назва конкурента на Торгах – ТОВ «УНИКА-БУД».
- (22) Отже, зазначене свідчить про спільне здійснення Учасниками торгів господарської діяльності та про наявність доступу до інформації про господарську діяльність один одного, а також про обмін інформацією між ними під час підготовки до участі у Торгах, при тому, що Учасники торгів повинні були конкурувати на зазначених торгах.

5.2. Наявність сталих господарських відносин між Учасниками торгів

- (23) Між Учасниками торгів існують господарські відносини. Зазначене підтверджується листами ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» від 21.06.2018 № 21-06/Д (вх. від 22.06.2018 № 2616) та ТОВ «УНИКА-БУД» від 08.06.2018 № 19/06-2018 (вх. від 20.06.2018 № 2585).
- (24) Так, наприклад, Учасники торгів здійснюють реалізацію будівельних матеріалів між собою:

- згідно з договором від 01.03.2016 № 0103М ТОВ «УНИКА-БУД» є постачальником будівельних матеріалів для ПП «ДОНРЕМСЕРВІС». Виконання зазначеного договору підтверджується, зокрема, видатковими накладними від 30.03.2016 № 1, № 2, від 23.08.2016 № 4, № 18, від 09.06.2016 № 3;
 - згідно з договором від 19.06.2015 № 196П ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» є постачальником будівельних матеріалів для ТОВ «УНИКА-БУД». Виконання зазначеного договору підтверджується, зокрема, видатковими накладними від 02.03.2016 № 6, від 10.03.2016 № 9, від 18.02.2016 № 18.
- (25) Отже, між Учасниками торгів існують господарські відносини. Внаслідок існування господарських відносин між Учасниками торгів усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність суб'єктів господарювання – Учасників торгів щодо їхньої поведінки під час участі в торгах, оскільки наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

5.3. Надання безвідсоткової фінансової допомоги конкуренту на Торгах

- (26) Відповідно до договору «Про поворотну безвідсоткову фінансову допомогу» від 16.11.2016 № 1611Ф ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» надавало ТОВ «УНИКА-БУД» поворотну безвідсоткову фінансову допомогу. Пунктом 2.1. зазначеного договору передбачено, що розмір поворотної безвідсоткової фінансової допомоги становить 552 000 гривень.
- (27) Зазначене також підтверджується листом АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» від 27.02.2019 № 81-15-9/2372-БТ (вх. від 04.03.2019 № 175кі).
- (28) Так, наприклад (конфіденційна інформація).
- (29) Отже, те що ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» періодично надає ТОВ «УНИКА-БУД» безвідсоткову фінансову допомогу, в тому числі і перед проведенням Торгів, свідчить про спільне здійснення Учасниками торгів господарської діяльності та про обізнаність Учасників торгів щодо ведення господарської діяльності, зокрема, щодо участі в Торгах, при тому, що Учасники торгів виступали конкурентами у зазначеній закупівлі.
- (30) Надання ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» поворотної фінансової допомоги ТОВ «УНИКА-БУД» свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.
- (31) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику

податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.

- (32) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (33) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі N 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (34) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (35) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Учасниками торгів стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (36) Так як, за договором безвідсоткової позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, Учасники торгів позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (37) Тобто, ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримати свого конкурента.
- (38) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності ПП «ДОНРЕМСЕРВІС».

5.4. Використання у господарській діяльності однієї точки доступу до мережі Інтернет

Подання тендерних пропозицій з однієї IP-адреси

- (39) Відповідно до інформації ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (надалі – ДП «ПРОЗОРРО») (лист від 27.06.2018 № 206/1843/03 (вх. від 10.07.2018 № 2879), Учасники торгів подавали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах з одного електронного майданчика, а саме: «SmartTender.biz», оператором якого є ТОВ «НВП «ІНФОРМАЦІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ».

- (40) Інформація щодо завантаження тендерних пропозицій Учасниками торгів (відповідно до листа ТОВ «НВП «ІНФОРМАЦІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ» від 24.07.2018 № 374 (вх. від 30.07.2018 № 3201)):

Назва суб'єкта господарювання	ІР – адреса, з якої завантажено тендерну пропозицію	Дата та час завантаження тендерної пропозиції
ПП «ДОНРЕМСЕРВІС»	178.150.106.41	02.06.2017 – 17:08:57
ТОВ «УНИКА-БУД»	178.150.106.41	02.06.2017 – 14:48:17

- (41) Також, з вищезазначеної ІР-адреси ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» здійснювало вхід до системи «Prozorro» під час проведення аукціону у Торгах.
- (42) У господарській діяльності ТОВ «УНИКА-БУД» використовує електронну поштову скриньку: unika-bud@ukr.net, що підтверджується листом ТОВ «УНИКА-БУД» від 08.06.2018 № 19/06-2018 (вх. від 20.06.2018 № 2585).
- (43) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ» (лист від 08.08.2018 № 179/01/01-08 (вх. від 15.08.2018 № 177кі) (конфіденційна інформація).
- (44) Відповідно до листа ТОВ «НВП «ІНФОРМАЦІЙНІ ТЕХНОЛОГІЇ» від 24.07.2018 № 374 (вх. від 30.07.2018 № 3201) ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» здійснювали сплату за послуги майданчика з одного банку – АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» та в один день – 30.05.2017.
- (45) За інформацією АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ», наданою листом від 27.02.2019 № 81-15-9/2372-БТ (вх. від 04.03.2019 № 175кі) (конфіденційна інформація).
- (46) Як вбачається з листів ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» від 21.06.2018 № 21-06/Д (вх. від 22.06.2018 № 2616) та ТОВ «УНИКА-БУД» від 08.06.2018 № 19/06-2018 (вх. від 20.06.2018 № 2585) у Учасників торгів відкрито рахунки у ПАТ КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК».
- (47) Відповідно до листа ПАТ КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» від 11.03.2019 № Е.30.0.0.0./4-56749 БТ (вх. від 14.03.2019 № 193кі) (конфіденційна інформація).
- (48) Зазначене є свідченням того, що під час підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» діяли спільно та мав місце обмін інформацією між ними.
- (49) За інформацією, розміщеною в мережі Інтернет за посиланням «<https://2ip.ua>» ІР - адреса 178.150.106.41 входить до блоку ІР-адрес, що належить Інтернет – провайдеру «Триолан».

- (50) ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» листом від 21.06.2018 № 21-06/Д (вх. від 22.06.2018 № 2616) повідомило, що протягом 2017 року не уклало договори з Інтернет – провайдерами щодо підключення до мережі Інтернет. «Орендовані приміщення було передано ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» з послугами Інтернету, договори зберігаються у орендодавця» (мова оригіналу).
- (51) У вищевказаному листі ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» зазначило, що протягом 2017 року використовувало у господарській діяльності:
- нежитлове приміщення, що знаходиться за адресою: 61022, м. Харків, вул. Іванівська, 1;
 - складське приміщення за адресою: Харківська обл., Харківський р-н, м. Південне, вул. Кірова, 3.
- (52) Згідно з інформацією ТОВ «УНИКА-БУД» (лист від 08.06.2018 № 19/06-2018 (вх. від 20.06.2018 № 2585)) протягом 2017 року використовувало у господарській діяльності:
- частину нежитлового приміщення, що знаходиться за адресою: м. Харків, просп. Науки, 36, кімната № 5;
 - складське приміщення за адресою: Харківська обл., Харківський р-н, м. Південне, вул. Кірова, 3.
- (53) Відповідно до інформації ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВИШНЕВА САДИБА» (лист від 15.02.2018 № 3 (вх. № 1025)), яке є власником приміщення за адресою Харківська обл., Харківський р-н, м. Південне, вул. Кірова, 3, протягом 2017 року підключенню до мережі Інтернет приміщення за адресою: Харківська обл., Харківський р-н, м. Південне, вул. Героїв Чорнобиля (до перейменування вул. Кірова) здійснювалось ПАТ «УКРТЕЛЕКОМ» на підставі договору від 10.09.2012 № 4774.
- (54) Тобто, використання Відповідачами у господарській діяльності (в тому числі і під час підготовки до участі та участі у Торгах) спільної точки доступу до мережі Інтернет не може пояснюватись використанням у господарській діяльності приміщення за однією адресою (Харківська обл., Харківський р-н, м. Південне, вул. Кірова, 3).
- (55) Слід також зазначити, що ТОВ «УНИКА-БУД» листом від 08.06.2018 № 19/06-2018 (вх. від 20.06.2018 № 2585) зазначило, що підключення ТОВ «УНИКА-БУД» до мережі Інтернет здійснювалось на підставі договору про надання інформаційних та телекомунікаційних послуг від 17.01.2016 № 1-11, укладеного з ФІЗИЧНОЮ ОСОБОЮ – ПІДПРИЄМЦЕМ ВІТРЕНКОМ ВІТАЛІЄМ ВАЛЕНТИНОВИЧЕМ (надалі – ФОП ВІТРЕНКО В.В.).
- (56) ФОП ВІТРЕНКО В.В., листом від 14.02.2019 (вх. від 15.02.2019 № 1042), повідомив, що протягом 2017 року надавав ТОВ «УНИКА-БУД»

послуги щодо підключення до мережі Інтернет за адресою: м. Харків, просп. Науки, 36, кімната № 5.

- (57) У вищенаведеному листі ФОП ВІТРЕНКО В.В. також повідомив, що підключення ФОП ВІТРЕНКА В.В. до мережі Інтернет здійснюється компанією «Тріолан».
- (58) В ході розслідування Справи встановлено, що ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» не отримувало в оренду/суборенду тощо приміщення за адресою: м. Харків, просп. Науки, 36, кімната № 5, а отже, спільне використання точки доступу до мережі Інтернет є підтвердженням узгодження ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у Торгах.

5.5. Телефонні розмови між керівниками Відповідачів

- (59) Відповідно до листів ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» від 21.06.2018 № 21-06/Д (вх. від 22.06.2018 № 2616) та від 19.03.2019 № 19-03/Д (вх. від 22.03.2019 № 2324) сплату за послуги майданчика, підготовку, збір, та завантаження документів які були подані у складі тендерної пропозиції на участь у Торгах ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» здійснював директор Толдінов Ігор Григорович. Контактний номер телефону Толдінова І.Г.: (050) 401-43-49.
- (60) За інформацією ТОВ «УНИКА-БУД» (листи від 08.06.2018 № 19/06-2018 (вх. від 20.06.2018 № 2585) та від 13.03.2019 № 13/03/00 (вх. від 15.03.2019 № 2161)) сплата за послуги майданчика, підготовка, збір, та завантаження документів які були подані у складі тендерної пропозиції на участь у Торгах ТОВ «УНИКА-БУД» здійснювалась особисто директором Афанасьєвим Антоном Вікторовичем. Контактні номери телефону Афанасьєва А.В.: (099) 187-52-16, (063) 231-86-83.
- (61) Згідно з інформацією, наданою ПРИВАТНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «ВФ УКРАЇНА» (лист від 18.01.2019 № 02/КИ-Б/08 (вх. від 31.01.2019 № 73кі) (конфіденційна інформація).
- (62) Слід також зазначити, що Толдінов Ігор Григорович є також працівником ТОВ «УНИКА-БУД» (лист ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 14.09.2018 № 25476-04/20 (вх. від 25.09.2018 № 4521)).
- (63) Отже, зазначене підтверджує, що Учасники торгів мали можливість обміну інформацією між собою під час подання тендерних пропозицій з метою забезпечення перемоги ПП «ДОНРЕМСЕРВІС».

5.6. Цінові пропозиції Відповідачів під час участі у Торгах

- (64) Аналізом цінових пропозицій ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» встановлено, що різниця між їх ціновими пропозиціями складає лише 331 грн. або 0,07 % (ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» – 497 896, 50 гривень, ТОВ «УНИКА-БУД» – 498 227, 46 гривень).

- (65) При цьому, Учасники торгів не здійснювали кроків зі зниження своєї цінової пропозиції під час проведення аукціону в Торгах.
- (66) Тобто, незважаючи на досить незначну різницю між ціновими пропозиціями, Учасники торгів не здійснювали кроків зі зниження цінових пропозицій, а отже, це свідчить про не зацікавленість ТОВ «УНИКА-БУД» у здобутті перемоги на Торгах та впевненість ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» у перемозі на Торгах, що в свою чергу підтверджує відсутність конкуренції між Учасниками торгів завдяки погодженій і скоординованій поведінці.

5.7. Створення документів, поданих Відповідачами на Торги з використанням однієї техніки

- (67) Учасниками торгів до системи «Prozorro» завантажено свої тендерні пропозиції у вигляді відсканованих документів формату «PDF».
- (68) В той же час документи обох Учасників торгів, які завантажені до системи «Prozorro» на Торги, створено за допомогою одного й того ж пристрою: «Canon SC1001», виробника PDF файлу: «Adobe PSL 1.3e for Canon» та версії PDF: 1.4 (Acrobat 5.x), що зазначено у властивостях «PDF» файлів, завантажених Учасниками торгів до системи «Prozorro» для участі у Торгах.
- (69) Отже, використання однакового обладнання свідчить про погодженість поведінки Відповідачів та, враховуючи інші обставини Справи, про спільну підготовку тендерних пропозицій на Торги.
- (70) Крім цього, пов'язаність Відповідачів, спільне ведення господарської діяльності, що сприяли їхній узгодженій підготовці до участі та участі у Торгах підтверджується і тим, що у своїх запереченнях на подання про попередні висновки у Справі ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» (лист від 25.04.2019 № 25/04-19 (вх. № 3184) та ТОВ «УНИКА-БУД» (лист від 25.04.2019 № 25-04-1 (вх. від 26.04.2019 № 3208) посилаються на один вихідний номер супровідного листа Відділення: № 70-02/2-2959, яким копія витягу з подання про попередні висновки у Справі надсилалась до ПП «ДОНРЕМСЕРВІС».

6. Кваліфікація дій Відповідачів

- (71) Відділенням було встановлено, що поведінка ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру).
- (72) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь – якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.

- (73) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (74) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (75) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, зокрема: використання спільних засобів зв'язку, завантаження тендерних пропозицій та вхід в аукціон з однієї IP-адреси, наявність господарських відносин, надання безвідсоткової фінансової допомоги, не здійснення пониження ціни під час проведення аукціону 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.
- (76) 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

- (77) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» листом від 17.04.2019 № 70-02/2-2959, ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» надало свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.
- (78) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані ТОВ «УНИКА-БУД» листом від 17.04.2019 № 70-02/2-2960, ТОВ «УНИКА-БУД» надало свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.

8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

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 ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» є узгодженою

поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених БРИГАДИРІВСЬКОЮ СІЛЬСЬКОЮ РАДОЮ БАЛАКЛІЙСЬКОГО РАЙОНУ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» по закупівлі послуг з поточного ремонту дороги по вулиці Набережна та під'їзної дороги з вулиці Набережна до вулиці Молодіжна в с. Бригадірівка Балаклійського району Харківської області (код ДК 021:2015 – 45230000 – 8) – (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-05-19-002384-b).

- (79) 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

- (80) 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.
- (81) Листом від 01.03.2019 (вх. від 04.03.2019 № 1717) ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» повідомило, що його дохід (виручка) за 2018 рік складає 12 066 100 (дванадцять мільйонів шістдесят шість тисяч сто) гривень.
- (82) Листом від 04.03.2019 № 04/03-19 (вх. № 1710) ТОВ «УНИКА-БУД» повідомило, що його дохід (виручка) за 2018 рік складає 60 762 100 (шістдесят мільйонів сімсот шістдесят дві тисячі сто) гривень.
- (83) 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 ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ДОНРЕМСЕРВІС» (ідентифікаційний код – 20380631) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УНИКА-БУД» (ідентифікаційний код – 36559037) 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 БРИГАДИРІВСЬКОЮ СІЛЬСЬКОЮ РАДОЮ БАЛАКЛІЙСЬКОГО РАЙОНУ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ по закупівлі послуг з поточного ремонту дороги по вулиці Набережна та під'їзної дороги з вулиці Набережна до вулиці Молодіжна в с. Бригадирівка Балаклійського району Харківської області (код ДК 021:2015 – 45230000 – 8) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-05-19-002384-b).
2. За порушення вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ДОНРЕМСЕРВІС» (ідентифікаційний код – 20380631) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За порушення вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УНИКА-БУД» (ідентифікаційний код – 36559037) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) 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.

Тевелєва Ю.В.

Аврамова С.П.

Виконавець

Лазебний М.Є.

Секретар колегії

Шпунт В.В.