



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

08.08.2019 № 96-р/к

Справа № 2/01-41-19

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) (далі – ТОВ «СК ОЛІМПБУД») та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН», (ідентифікаційний код – 40347207)(далі – ТОВ «ПАНГАН») подали тендерні пропозиції на участь у торгах, проведених:

- КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВСЬКИЙ КОМУНАЛЬНИЙ КОМПЛЕКС» (далі – **Замовник № 1**) відкритих торгів на закупівлю «Поточний ремонт ділянки дороги по вул. Горішного в м. Чугуїв Харківської області (ДК 021:2015 – 45230000-8 Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-10-25-000193-с) (далі – **Торги № 1**);
- КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВСЬКИЙ КОМУНАЛЬНИЙ КОМПЛЕКС» (далі – **Замовник № 2**) відкритих торгів на закупівлю «Поточний ремонт дороги по вул. Леонова від буд. № 15 до входу в сквер «Захисників вітчизни» в м. Чугуїв Харківської області (ДК 021:2015 – 45230000-8 Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-10-25-000106-с) (далі – **Торги № 2**);
- КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «БОГОДУХІВЖИТЛО» ВИКОНАВЧОГО КОМІТЕТУ БОГОДУХІВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ» (далі – **Замовник № 3**) відкритих торгів на закупівлю «Поточний ремонт вул. Горького в м. Богодухів Харківської області» (ідентифікатор

закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-07-02-002065-a) (далі – **Торги № 3**);

- КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «БОГОДУХІВЖИТЛО» ВИКОНАВЧОГО КОМІТЕТУ БОГОДУХІВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ» відкритих торгів на закупівлю «Поточний ремонт вул. Охтирська в м. Богодухів Харківської області» (далі – **Замовник № 4**)(ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-07-02-001073-b) (далі – **Торги № 4**).

При цьому, ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» 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 № 2/01-41-19 такі дії ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» 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 «СК ОЛІМПБУД» - 135 000,00 грн.;
- на ТОВ «ПАНГАН» - 135 000,00 грн.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/01-41-19 про порушення ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 22.07.2019 № 313,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-41-19 (**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 стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Торів № 1, Торів №2, Торів № 3 та Торів № 4.

2. ВІДПОВІДАЧІ

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

- ТОВ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405; місцезнаходження: 61145, м. Харків, Шатилова дача, 4, офіс 609. Основним видом діяльності ТОВ «СК ОЛІМПБУД» є будівництво доріг і автострада (код за КВЕД 42.11);
 - ТОВ «ПАНГАН», (ідентифікаційний код – 40347207; місцезнаходження: 61018, м. Харків, вул. Балакірева, 17 В. Основним видом діяльності є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).
- (4) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «СК ОЛІМПБУД» ТОВ «ПАНГАН» є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (5) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 19.03.2019 № 116 за ознаками вчинення ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» (далі разом – **Учасники торгів**) 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, Торгів № 2, Торгів № 3 та Торгів № 4, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 19.03.2019 № 47-рп/к про початок розгляду Справи..

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

Торги № 1

- (6) Замовником № 1 25.10.2018 на веб - порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення про проведення Торгів № 1.
- (7) Рішенням тендерного комітету Замовника № 1 від 25.10.2018 року № 34 затверджено тендерну документацію Торгів № 1 (далі – **Документація Торгів № 1**).
- (8) Очікувана вартість закупівлі – 630 000 грн.
- (9) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 09.11.2018 (16 год. 00 хв.).
- (10) Початок електронного аукціону (дата і час) – 12.11.2018 (12 год. 38 хв.).
- (11) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «СК ОЛІМПБУД»;
 - ТОВ «ПАНГАН».

(12) Ціна кожної тендерної пропозиції становила:

№ п/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «СК ОЛІМПБУД»	628 000	624 850
2	ТОВ «ПАНГАН»	629 500	626 350

(13) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій від 16.11.2018 № 39 переможцем Торгів № 1 визнано ТОВ «СК ОЛІМПБУД» з сумою пропозиції 624 850 грн.

Торги № 2

(14) Замовником № 2 25.10.2018 на веб - порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення про проведення Торгів № 2.

(15) Рішенням тендерного комітету Замовника № 2 від 25.10.2018 року № 35 затверджено тендерну документацію Торгів № 2 (далі – **Документація Торгів № 2**).

(16) Очікувана вартість закупівлі – 170 000 грн.

(17) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 09.11.2018 (16 год. 00 хв.).

(18) Початок електронного аукціону (дата і час) – 12.11.2018 (11 год. 04 хв.).

(19) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:

- ТОВ «СК ОЛІМПБУД»;
- ТОВ «ПАНГАН».

(20) Ціна кожної тендерної пропозиції становила:

№ п/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «СК ОЛІМПБУД»	168 000	168 000
2	ТОВ «ПАНГАН»	169 500	169 500

(21) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій від 16.11.2018 № 38 переможцем Торгів № 2 визнано ТОВ «СК ОЛІМПБУД» з сумою пропозиції 168 000 грн.

Торги № 3

(22) Замовником № 3 02.07.2018 на веб - порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення про проведення Торгів № 3.

(23) Рішенням тендерного комітету Замовника № 3 від 02.07.2018 року

затверджено тендерну документацію Торгів № 3 (далі – **Документація Торгів № 3**).

- (24) Очікувана вартість закупівлі – 1 497 900 грн.
- (25) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 20.07.2018 (21 год. 00 хв.).
- (26) Початок електронного аукціону (дата і час) – 23.07.2018 (13 год. 53 хв.).
- (27) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «СК ОЛІМПБУД»;
 - ТОВ «ПАНГАН».
 - ТОВ «ЛОЗОВА-ІНЖИНІРИНГ» (ідентифікаційний код – 37886198);
 - ТОВ «ЕНЕРГОТЕПЛО» (ідентифікаційний код – 39364348)
- (28) Ціна кожної тендерної пропозиції становила:

№ п/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «СК ОЛІМПБУД»	1 450 642.80	1 435 600
2	ТОВ «ПАНГАН»	1 487 790	1 487 790
3	ТОВ «ЛОЗОВА-ІНЖИНІРИНГ»	1 497 000	1 497 000
4	ТОВ «ЕНЕРГОТЕПЛО»	1 400 000	1 400 000

- (29) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій від 27.07.2018 переможцем Торгів № 3 визнано ТОВ «СК ОЛІМПБУД» з сумою пропозиції 1 435 600 грн.

Торги № 4

- (30) Замовником № 4 02.07.2018 на веб - порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення про проведення Торгів № 4.
- (31) Рішенням тендерного комітету Замовника № 4 від 02.07.2018 року затверджено тендерну документацію Торгів № 4 (далі – **Документація Торгів № 4**).
- (32) Очікувана вартість закупівлі – 1 499 000 грн.
- (33) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 20.07.2018 (21 год. 00 хв.).
- (34) Початок електронного аукціону (дата і час) – 23.07.2018 (13 год. 53 хв.).
- (35) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «СК ОЛІМПБУД»;

- ТОВ «ПАНГАН».
- ТОВ «ЛОЗОВА-ІНЖИНІРИНГ» (ідентифікаційний код – 37886198);
- ТОВ «ЕНЕРГОТЕПЛО» (ідентифікаційний код – 39364348)

(36) Ціна кожної тендерної пропозиції становила:

№ п/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «СК ОЛІМПБУД»	1 464 864	1 383 000
2	ТОВ «ПАНГАН»	1 490 785.20	1 385 009
3	ТОВ «ЛОЗОВА-ІНЖИНІРИНГ»	1 499 000	1 499 000
4	ТОВ «ЕНЕРГОТЕПЛО»	1 400 000	1 370 000

(37) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій від 27.07.2018 переможцем Торгів № 4 визнано ТОВ «СК ОЛІМПБУД» з сумою пропозиції 1 383 000 грн.

(38) Аналізом інформації та матеріалів, отриманих Відділенням під час здійснення дослідження та розслідування Справи, виявлено обставини, які свідчать про вчинення ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» 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, Торгів № 2, Торгів № 3 та Торгів № 4, що підтверджується наступним.

5. Ознаки антиконкурентних узгоджених дій

5.1. Спільне використання точки доступу до мережі Інтернет та завантаження тендерних пропозицій

(39) За інформацією ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (далі – ДП «ПРОЗОРРО») (лист від 26.12.2018 № 206/3863/03) (вх. від 02.01.2019 № 35) під час участі у Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4 ТОВ «СК ОЛІМПБУД» завантажував свою тендерну пропозицію електронного майданчика «zakupki.prom.ua», а ТОВ «ПАНГАН» з електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн.

(40) Завантаження пропозицій Учасниками торгів для участі у Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4 здійснювалося в один день з невеликим проміжком часу:

- Торги № 1 - 09.11.2018 з різницею у часі 46 хвилин, а саме ТОВ «ПАНГАН» о 15 год. 01. хв, а ТОВ «СК ОЛІМПБУД» о 14 год.45 хв.;

- Торги № 2 - 09.11.2018 з різницею у часі 50 хвилин, а саме ТОВ «ПАНГАН» о 15 год. 12. хв, а ТОВ «СК ОЛІМПБУД» о 14 год. 22 хв.;
 - Торги № 3 - 20.07.2018 з різницею у часі 1 година 26 хвилин, а саме ТОВ «ПАНГАН» о 18 год. 06. хв, а ТОВ «СК ОЛІМПБУД» о 16 год. 40 хв.;
 - Торги № 4 - 20.07.2018, ТОВ «ПАНГАН» о 18 год. 05. хв, а ТОВ «СК ОЛІМПБУД» о 16 год. 23 хв..
- (41) Крім цього, зазначеним листом ДП «ПРОЗОРРО» повідомило, що ТОВ «СК ОЛІМПБУД» здійснювало вхід до системи «Prozorro» під час проведення електронного аукціону у Торгах № 1 та Торгах № 2, з **ІР - адреси – 82.117.254.158.**
- (42) За інформацією ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН.» (оператор електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн.») (лист від 17.01.2019 № 17012019-3) (вх. від 21.01.2019 № 41 КІ), ТОВ «ПАНГАН» під час участі у Торгах № 1 та Торгах № 2 завантажувало свої тендерні пропозиції з **ІР - адреси - Конфіденційна інформація**(адреса з якої здійснював вхід в аукціон ТОВ «СК ОЛІМПБУД»).
- (43) Крім цього, за інформацією АТ «ПЕРШИЙ УКРАЇНСЬКИЙ МІЖНАРОДНИЙ БАНК» ТОВ «ПАНГАН» у період з 14.06.2018 до 29.12.2018 користувалося системою «Internet-banking» використовуючи **ІР - адресу – Конфіденційна інформація.**
- (44) Листом від 05.02.2019 № 53 вх. № 782 ТОВ «ВЕЛТОН.ТЕЛЕКОМ» повідомило, що **ІР - адреса - 82.117.254.158** є динамічною, тобто надавалася абоненту автоматично під час сесії.
- (45) Листом від 02.01.2018 (вх. № 161) (далі – Лист ТОВ «СК ОЛІМПБУД») ТОВ «СК ОЛІМПБУД» надало копію договору від 17.06.2014 укладеного між ним та ТОВ «ВЕЛТОН.ТЕЛЕКОМ» щодо підключення до мережі інтернет за адресою: м. Харків, Шатилова дача, 4.
- (46) Листом від 04.02.2019 № 1/3 ТОВ «ПАНГАН» повідомило, що підключення до мережі інтернет з 01.01.2017 до 13.12.2018 здійснювалося згідно публічної оферти за посиланням <https://business.vodafone.ua>, тобто за допомогою мобільного інтернету, що надається ТОВ «ВФ Україна».
- (47) Таким чином, зазначене унеможливорює використання ТОВ «ПАНГАН» **ІР - адреси - 82.117.254.158.**
- (48) Отже, наведене вище є прямим свідченням пов'язаності відповідачів, зокрема, спільної підготовки і участі у торгах, оскільки лише ТОВ «СК ОЛІМПБУД» користувалося послугами доступу до мережі Інтернет, що надаються провайдером ТОВ «ВЕЛТОН.ТЕЛЕКОМ».

5.2. Використання одних засобів зв'язку

- (49) ТОВ «СК ОЛІМПБУД» у документі «Форма «тендерна пропозиція» загальні відомості про учасника», що подавалася на Торги № 1 та Торги № 2 у графі «Телефон» вказало **номер телефону (095) 253-66-55.**
- (50) Зазначений номер телефону співпадає з контактним телефоном ТОВ «ПАНГАН» **(095) 253-66-55**, вказаним на фірмовому бланку розміщеному на всіх документах ТОВ «ПАНГАН» та у графі «Телефон» у документі «Форма «тендерна пропозиція» загальні відомості про учасника» що подавалася на Торги № 1 та Торги № 2.
- (51) ТОВ «СК ОЛІМПБУД» у документі «Форма «цінова пропозиція» що подавалася на Торги № 3 та Торги № 4 у графі «Керівництво» та «Телефон» вказало номер телефону **(095) 253-66-55.**
- (52) Крім цього, зазначений номер телефону вказаний на фірмовому бланку ТОВ «СК ОЛІМПБУД» розміщеному на всіх документах наданих для участі у Торгах № 3 та Торгах № 4.
- (53) Зазначений номер телефону співпадає з контактним телефоном ТОВ «ПАНГАН» **(095) 253-66-55** вказаним на фірмовому бланку розміщеному на всіх документах ТОВ «ПАНГАН» що подавалися на Торги № 3 та Торги № 4.
- (54) Зазначене є прямим свідченням пов'язаності відповідачів на час участі у Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4 і здійснення ними спільної господарської діяльності.

5.3. Одночасне звернення за отриманням довідок з обслуговуючого банку

- (55) ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» надали довідки з обслуговуючого банку ПАТ «КРЕДОБАНК» від 19.07.2018 № 235-30130/18 та № 235-30137/18.
- (56) Зі змісту зазначених довідок вбачається, що вони видані на запити ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» від 18.07.2018 року.
- (57) Зазначене свідчити про синхронність дій ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» по зверненню до ПАТ «КРЕДОБАНК» за отриманням зазначених довідок .

5.4. Наявність господарських правовідносин

- (58) Листом від 12.06.2019 № 52-46236т/19 (вх. № 442/кі від 18.06.2019) АТ «КРЕДОБАНК» повідомило, що **Конфіденційна інформація.**
- (59) Зазначене є прямим підтвердження спільності інтересів Учасників торгів у здійсненні господарської діяльності, зокрема і участі у торгах.

5.5. Схожості у документах завантажених учасникам до системи Prozorro

- (60) За результатами порівняльного аналізу тендерних пропозицій, поданих Учасниками торгів на Торги № 1 та Торги № 2 встановлено, що подані документи мають нехарактерну схожість, а у деяких випадках

ідентичність у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, тощо, які у їх сукупності свідчать про спільну підготовку зазначеними учасниками своїх пропозицій конкурсних торгів, що підтверджується наступним.

- (61) Всі документи Учасників торгів, які готувалися ними на виконання вимог Документації Торгів № 1 та Торгів № 2 та завантажені до системи «Prozorro», складені в один день 08.11.2018.
- (62) Всі документи Учасників торгів, які готувалися ними на виконання вимог Документації Торгів № 3 та Торгів № 4 та завантажені до системи «Prozorro», складені в один день 19.07.2018.
- (63) За результатами дослідження властивостей документів завантажених Учасниками Торгів № 3 та Торгів № 4 до системи Prozorro у форматі PDF, встановлено, що документи ТОВ «СК ОЛІМПБУД» були створені 20.07.2018 у період часу з 15 год. 57 хв. до 17 год. 20 хв. а документи ТОВ «ПАНГАН» були створені 20.07.2018 у період часу з 16 год. 20 хв. до 17 год. 22. хв.
- (64) Зазначене свідчить, що Учасники Торгів № 3 та Торгів № 4 створювали документи синхронно.
- (65) Додатком № 2 до Документації Торгів № 1 та Торгів № 2 є форма «тендерна пропозиція» загальні відомості про учасника у вигляді якої Учасники торгів повинні були надати свої пропозиції. Втім, надані Учасниками торгів тендерні пропозиції мають спільні відмінності від встановленої Замовником № 1 та № 2 форми, а саме, назва предмету закупівлі у Учасників торгів написано без використання «напівжирного» шрифту;
- (66) Формою 2 Документації Торгів № 1 та Торгів № 2 передбачено надання довідки, яка має назву «Довідка щодо виконання учасником аналогічного договору». Втім, Учасники торгів надали довідку з назвою «Довідка про наявність документально підтвердженого досвіду повного виконання аналогічного договору»;
- (67) Учасниками торгів надано документи, які є майже ідентичними за текстом та не передбачені Документацією Торгів № 1 та Торгів № 2, а саме:
 - гарантію щодо змісту поданої пропозиції;
 - гарантію щодо виконання робіт у відповідності з вимогами про технічні, якісні та кількісні характеристики;
 - гарантію щодо включення до договірної ціни всіх видів робіт та їх обсягів;
 - довідку про відсутність у реєстрах недобросовісних постачальників;

- гарантію щодо санкцій.

- (68) На вимоги голови Відділення від 14.12.2018 № 70-02/2-6104 та № 70-02/2-6105 ТОВ «ПАНГАН» та ТОВ «СК ОЛІМПБУД» повідомили, що під час підготовки тендерної пропозиції не використовували документи (матеріали, тощо), які були взяті з відкритих джерел (ресурсів, тощо), доступних для інших суб'єктів господарювання та/або джерел (ресурсів, тощо), які доступні обмеженому колу осіб (суб'єктам господарювання, фізичним особам тощо), зокрема взяті із засобів масової інформації (ЗМІ), мереж Інтернету, відкритих баз даних та не залучав для підготовки та збору документів для участі у Торгах № 1 та Торгах № 2 третіх осіб.
- (69) Зазначене виключає можливість співпадіння у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, документів наданих Учасниками торгів.

5.6. Визнання узгодженої поведінки

- (70) В ході розгляду Справи ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» листами від 02.05.2019 № 02-05/1ю та від 16.05.2019 № 1605/1 визнали, що їм було відомо про участь один одного у Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4, оскільки вони узгодили цінову поведінку у зазначених торгах з метою одержання перемоги ТОВ «СК ОЛІМПБУД».
- (71) Враховуючи наведене, все вищезазначене в сукупності свідчить про те, що підготовка до участі у Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4 здійснювалася Учасниками торгів спільно та мав місце обмін інформацією, що стосується участі у цих торгах.
- (72) Таким чином, установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: завантаження тендерних пропозицій та вхід до електронного аукціону з однієї IP - адреси, схожості у документах, використання одного номеру телефону, одночасне звернення до банківської установи за отриманням довідки, синхронне створення документів тендерної пропозиції 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 № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (73) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів під час підготовки документації для участі у Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4 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».
- (74) Внаслідок узгодженості поведінки Учасників торгів право на укладення договору за результатами торгів ТОВ «СК ОЛІМПБУД» одержано не на

конкурентних засадах чим було спотворено результати цих торгів.

- (75) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених торгів, порушивши право замовників на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (76) 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:
- КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВСЬКИЙ КОМУНАЛЬНИЙ КОМПЛЕКС» на закупівлю «Поточний ремонт ділянки дороги по вул. Горішного в м. Чугуїв Харківської області (ДК 021:2015 – 45230000-8 Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-10-25-000193-с);
 - КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВСЬКИЙ КОМУНАЛЬНИЙ КОМПЛЕКС» на закупівлю «Поточний ремонт дороги по вул. Леонова від буд. № 15 до входу в сквер «Захисників вітчизни» в м. Чугуїв Харківської області (ДК 021:2015 – 45230000-8 Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-10-25-000106-с);
 - КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «БОГОДУХІВЖИТЛО» ВИКОНАВЧОГО КОМІТЕТУ БОГОДУХІВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ» на закупівлю «Поточний ремонт вул. Горького в м. Богодухів Харківської області» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-07-02-002065-а);
 - КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «БОГОДУХІВЖИТЛО» ВИКОНАВЧОГО КОМІТЕТУ БОГОДУХІВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ» на закупівлю «Поточний ремонт вул. Охтирська в м. Богодухів Харківської області» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-07-02-001073-б).

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (77) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів під час підготовки документації для участі у Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4 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».

- (78) Внаслідок узгодженості поведінки Учасників торгів право на укладення договору за результатами Торгах № 1, Торгах № 2, Торгах № 3 та Торгах № 4 ТОВ «СК ОЛІМПБУД» одержано не на конкурентних засадах чим було спотворено результати цих торгів.
- (79) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Торгів № 1, Торгів № 2, Торгів № 3 та Торгів № 4, порушивши право замовників на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (80) 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.
- (81) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (82) 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.
- (83) 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.
- (84) 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.

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (85) На подання з попередніми висновками у Справі, ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» не надали свої заперечення.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (86) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» не спростовується те, що вищезазначені дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів № 1, Торгів № 2, Торгів № 3 та Торгів № 4.
- (87) Така поведінка учасників торгів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (88) 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.
- (89) За інформацією наданою ТОВ «СК ОЛІМПБУД» його дохід (виручка) за 2018 рік складає 55 550 400 грн.
- (90) За інформацією наданою ГУ ДФС у Харківській області дохід (виручка) ТОВ «ПАНГАН» за 2018 рік складає 19 772 592 грн
- (91) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що ТОВ «СК ОЛІМПБУД» та ТОВ «ПАНГАН» визнали вчинення порушення, а також сприяли проведенню розслідування у Справі шляхом своєчасного та повного надання інформації на вимоги Відділення.

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 «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН» (ідентифікаційний код – 40347207) 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 проведених КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВСЬКИЙ КОМУНАЛЬНИЙ КОМПЛЕКС» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-10-25-000193-с), з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД».

2. За порушення вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) штраф у розмірі 40 000,00 (сорок тисяч) гривень.

3. За порушення вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН» (ідентифікаційний код – 40347207) штраф у розмірі 40 000,00 (сорок тисяч) гривень.

4. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН» (ідентифікаційний код – 40347207) 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 проведених КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ЧУГУЇВСЬКИЙ КОМУНАЛЬНИЙ КОМПЛЕКС» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-10-25-000106-с), з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД».

5. За порушення вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) штраф у розмірі 15 000,00 (п'ятнадцять тисяч) гривень.

6. За порушення вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН» (ідентифікаційний код – 40347207) штраф у розмірі 15 000,00(п'ятнадцять тисяч) гривень.

7. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН» (ідентифікаційний код – 40347207) 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 проведених КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «БОГОДУХІВЖИТЛО» ВИКОНАВЧОГО КОМІТЕТУ БОГОДУХІВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-07-02-002065-a), з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД».

8. За порушення вказане в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) штраф у розмірі 40 000,00 (сорок тисяч) гривень.

9. За порушення вказане в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН» (ідентифікаційний код – 40347207) штраф у розмірі 40 000,00 (сорок тисяч) гривень.

10. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН», (ідентифікаційний код – 40347207) 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 проведених КОМУНАЛЬНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «БОГОДУХІВЖИТЛО» ВИКОНАВЧОГО КОМІТЕТУ БОГОДУХІВСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-07-02-001073-b), з метою забезпечення перемоги ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД».

11. За порушення вказане в пункті 10 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СК ОЛІМПБУД» (ідентифікаційний код – 37579405) штраф у розмірі 40 000,00 (сорок тисяч) гривень.

12. За порушення вказане в пункті 10 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПАНГАН» (ідентифікаційний код – 40347207) штраф у розмірі 40 000,00 (сорок 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.

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

Бугасєв А.М.

Трегубець Н.О.

Аврамова С.П.

Тевелєва Ю.В.