



КОПИЯ

АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМПІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

11.06.2019 № 73-р/к

Справа № 2/01-32-19

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ ТОВ «БК
СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» (надалі – ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ») та
ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ДЕКОРБУДСЕРВІС» (надалі – ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС») подали
тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах, проведених
Департаментом комунального господарства Харківської міської ради
(надалі – Замовник) по закупівлі «Роботи з капітального ремонту алеї вздовж
майдану Свободи (45112000-5-землерийні та інші земляні роботи)»
(ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-07-24-000773-a)
(надалі – Торги).

При цьому, ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та
ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» 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 № 2/01-32-19 такі дії
ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» 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 «БК
СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» – 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень, на
ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» – 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально
відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна
колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2/01-32-19
про порушення ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та
ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» 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 28.05.2019 № 218,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-32-19 (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 Департаментом комунального господарства Харківської міської ради відкритих торгів на закупівлю «Роботи з капітального ремонту алеї вздовж майдану Свободи (45112000-5-землерийні та інші земляні роботи)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-07-24-000773-a).

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ», ідентифікаційний код юридичної особи – 34016029. Місцезнаходження: 61052, м. Харків, пров. Клочківський, 17. Основним видом діяльності ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20);
- (5) ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС», ідентифікаційний код юридичної особи – 33291910. Місцезнаходження: 02094, м. Київ, вул. Магнітогорська, 1-А, кімната 203-А. Основним видом діяльності ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).
- (6) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» є суб'єктами господарювання.

3. Процедурні дії

- (7) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 12.03.2019 № 99 за ознаками вчинення ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» 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 Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 12.03.2019 № 38-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-32-19.

- (8) Листами Відділення від 28.05.2019 № 70-02/2-3805 та № 70-02/2-3806 копія витягу з подання з попередніми висновками у Справі була надіслана ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» за їх місцезнаходженням.
- (9) Керуючись абзацом четвертим пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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), інформацію про дату, час та місце розгляду Справи розміщено на веб-сайті Антимонопольного комітету України.

4. Інформація про торги

- (10) Замовником на веб-порталі публічних закупівель «Роззото» 24.07.2017 опубліковано оголошення № UA-2017-07-24-000773-а про проведення Торгів.
- (11) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 14.08.2017 (09 год. 00 хв.).
- (12) Проведення електронного аукціону Торгів (дата і час) – 15.08.2017 (15 год. 15 хв.).
- (13) Очікувана вартість закупівлі Торгів – 2 276 221,00 грн.
- (14) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
- ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ»;
 - ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС».
- (15) Ціна тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» на Торги, становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ»	2 255 000, 00	2 232 000, 00
2	ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС»	2 270 000, 00	2 242 600, 00

- (16) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 18.08.2017 № 138 переможцем Торгів визнано ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» з пропозицією 2 232 000 гривень, з яким укладено договір від 31.08.2017 № 705.
- (17) За результатами аналізу документів, поданих ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» у складі тендерних пропозицій на Торги, інформації, зібраної Відділенням в ході

розслідування Справи, виявлені обставини, які свідчать про вчинення ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» (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

Використання однієї точки доступу до мережі Інтернет

- (18) Відповідно до інформації ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (лист від 24.07.2018 № 206/2002/03) 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»).
- (19) Відповідно до листа ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» від 22.08.2018 № 220818-8 (вх. від 31.08.2018 № 210кі) ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» здійснювали сплату за послуги майданчика з одного банку – (конфіденційна інформація) та в один день – (конфіденційна інформація).
- (20) За інформацією ПАТ «УКРСИББАНК», наданою листом від 12.04.2019 № 13-2-03/591 «БТ» (вх. від 15.04.2019 № 309кі), вхід до електронного кабінету для проведення операцій по рахункам ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» (конфіденційна інформація), здійснювався з однієї IP - адреси, а саме: (конфіденційна інформація).
- (21) ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ДАТАГРУП» (лист від 13.03.2018 № 37478 (вх. від 19.03.2018 № 54кі)) зазначило, що вищезазначена IP - адреса виділена у користування ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» за адресою: (конфіденційна інформація) (надалі – IP - адреса ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС»).
- (22) У господарській діяльності ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» використовує електронну поштову скриньку: sbt16@ukr.net, що підтверджується, зокрема, листом ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» від 13.03.2018 № 2.

- (23) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРNET» (лист від 25.04.2018 № 85/01/01-08 (вх. від 03.05.2018 № 81кі) (конфіденційна інформація).
- (24) При реєстрації на електронному майданчику для участі у Торгах, ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» вказано електронну поштову скриньку (конфіденційна інформація), що підтверджується листом ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» від 04.12.2017 № 41217-3 (вх. від 11.12.2017 № 100кі).
- (25) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРNET» (лист від 25.04.2018 № 85/01/01-08 (вх. від 03.05.2018 № 81кі) (конфіденційна інформація).
- (26) ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» (листом від 01.12.2017 № 9 (вх. від 04.12.2017 № 4130)) зазначило, що у 2017 році за договором оренди від 15.12.2014 № 15122014, укладеним ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» з ФІЗИЧНОЮ ОСОБОЮ – ПІДПРИЄМЦЕМ НЕЄЛОВИМ ОЛЕКСАНДРОМ ЮРІЙОВИЧЕМ, використовувало приміщення за адресою: м. Харків, вул. Сомівська, 12-Б, офіс 33-36.
- (27) ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» (листом від 13.03.2018 № 2) зазначило, що у 2017 році за договорами оренди використовувало приміщення за адресами: м. Харків, пров. Клочківський, 17 та м. Харків, вул. 23 Серпня, 58-А. Інших приміщень у володінні або користуванні ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» протягом 2017 року не було.
- (28) Отже, враховуючи той факт, що у період проведення Торгів ІР-адреса (конфіденційна інформація) була виділена у користування ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» за адресою: (конфіденційна інформація), можливість здійснення операцій в мережі Інтернет з ІР-адреси (конфіденційна інформація) була лише у ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС», з огляду на ті обставини, що у ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» не було у володінні або користуванні протягом 2017 року приміщення за адресою: (конфіденційна інформація).
- (29) Зазначене є свідченням того, що під час підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» діяли спільно та мав місце обмін інформацією між ними.

Використання спільного номеру телефону

- (30) ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» використовує у своїй господарській діяльності за адресою: м. Харків, вул. Сомівська, 12-Б, офіс 33-36 номер телефону (057) 766-50-19, що підтверджується Договором № Т/1-1307 про надання телекомунікаційних послуг, укладеним ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» з ПРИВАТНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «ДАТАГРУП».

(31) Зазначений номер телефону міститься на фірмових бланках, на яких ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» надавалися документи, що входили до складу тендерних пропозицій для участі у Торгах, зокрема, у довідці про відомості Учасника.

(32) Отже, наведене вище є прямим свідченням пов'язаності Відповідачів, зокрема, про сприяння в обміні інформацією між ними під час підготовки до участі у Торгах, при тому, що Учасники торгів повинні були конкурувати між собою на зазначених торгах.

5.2. Перебування у трудових відносинах з одним бухгалтером

(33) У ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» наявні трудові відносини з одним і тим же бухгалтером – Жулановою Наталією Володимирівною, що підтверджується довідками про наявність працівників, які Учасники Торгів подавали для участі в Торгах.

(34) ГОЛОВНЕ УПРАВЛІННЯ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (лист від 12.06.2018 № 15769 – 04/20) повідомило, що Жуланова Наталія Володимирівна протягом 2016 року та січня – серпня 2017 року одночасно перебувала у трудових відносинах з ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС».

(35) Отже, зазначене підтверджує, що Учасники торгів мали можливість обміну інформацією між собою під час подання тендерних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ».

5.3. Телефонні розмови між керівниками Відповідачів

(36) Як вбачається з Довідки про відомості Учасника, яку ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» подавало для участі у Торгах, Зюкин Сергій Дмитрович (генеральний директор ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ») використовує телефонний номер: 095-456-75-55. Зазначене також підтверджується (конфіденційна інформація).

(37) При відкритті та обслуговуванні банківського рахунку ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» зазначило контакту особу Неєлова Антона Івановича (директор ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС») та його номер телефону: (конфіденційна інформація).

(38) Згідно з інформацією, наданою ПРИВАТНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «ВФ УКРАЇНА» (лист від 27.04.2018 № 02/КИ-Б/15 (вх. від 02.05.2018 № 80кі) (конфіденційна інформація).

(39) Отже, зазначене свідчить, що Учасники торгів мали можливість обміну інформацією між собою під час подання тендерних пропозицій з метою забезпечення перемоги ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ».

5.4. Наявність сталих господарських відносин між Учасниками торгів

- (40) Між Учасниками торгів існує господарська діяльність та проводяться грошові взаєморозрахунки. Зазначене підтверджується (конфіденційна інформація).
- (41) Наявність відносин також підтвердили Учасники торгів, а саме: ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» листом від 13.03.2018 № 2 та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» листом від 01.12.2017 № 9.

(42) Так, наприклад:

- між ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» укладено договорів поставки № 290416 від 29.04.2016, предметом якого є постачання ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» до ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» будівельних матеріалів. Виконання зазначеного договору підтверджується, зокрема, видатковими накладними від 04.05.2016 № 1, від 13.05.2016 № 2, від 08.08.2016 № 5;
- між ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» укладено договорів поставки № 010317 від 01.03.2017, предметом якого є постачання ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» до ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» будівельних матеріалів. Виконання зазначеного договору підтверджується видатковою накладною від 03.03.2017 № 1.

- (43) 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 ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

5.5. Надання безвідсоткової фінансової допомоги конкуренту на Торгах

- (44) Як вбачається з листа ПУБЛІЧНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРСИББАНК» (від 12.04.2019 № 13-2-03/591 «БТ» (вх. від 15.04.2019 № 309кі)) (конфіденційна інформація).

(45) Так, наприклад: (конфіденційна інформація)

- (46) Отже, те що ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» періодично надає ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» 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.

- (47) Надання ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» поворотної фінансової допомоги ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.
- (48) 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.
- (49) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (50) 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.
- (51) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (52) 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.
- (53) 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.
- (54) Тобто, ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримати свого конкурента.
- (55) 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 ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ».
- (56) Крім цього, слід зазначити, що ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» приймали участь у 2017 році в інших торгах зі схожими предметами закупівлі (крім Торгів), замовниками яких були департаменти Харківської міської ради, а саме:

- UA-2017-08-14-001091-а (Будівництво поливального водопроводу);
- UA-2017-07-24-000431-с (Роботи з капітального ремонту алеї);
- UA-2017-03-31-000412-а (Улаштування системи прикореневого поливу дерев).

(57) Переможцем у зазначених закупівлях також визнано ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ».

(58) Зазначене свідчить про те, що умови участі ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» в Торгах були узгоджені з ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ», в результаті чого ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» приймало участь у Торгах не з метою отримання перемоги, а з метою забезпечення перемоги ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ», що фактично призвело до відсутності конкуренції під час підготовки та участі у Торгах внаслідок узгодження конкурсантами відповідної поведінки, яка призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки з метою створення видимості конкуренції в межах процедури закупівлі.

6. Кваліфікація дій Відповідачів

(59) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру).

(60) 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.

(61) 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).

(62) 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).

(63) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, зокрема: використання одного номеру телефону, використання у господарській діяльності однієї точки доступу до мережі Інтернет, наявність

господарських відносин, надання фінансової допомоги, сплата за послуги майданчика з однієї IP-адреси, телефоні розмови між керівниками 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.

- (64) 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

- (65) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані листами від 28.05.2019 № 70-02/2-3805 та № 70-02/2-3806, ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» заперечень та зауважень не надали.

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 ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» та ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених Департаментом комунального господарства Харківської міської ради по закупівлі «Роботи з капітального ремонту алеї вздовж майдану Свободи (45112000-5-землерийні та інші земляні роботи)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-07-24-000773-a).

- (66) 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

- (67) 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.

- (68) Відповідно до листа Головного управління Державної Фіскальної Служби у Харківській області від 20.05.2019 № 15579/9/20-40-12-04-08 (вх. від 22.05.2019 № 3644) дохід (виручка) ТОВ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» за 2018 рік складає 5 645 517 (п'ять мільйонів шістсот сорок п'ять тисяч п'ятсот сімнадцять) гривень.
- (69) Відповідно до листа Головного управління Державної Фіскальної Служби у місті Києві від 22.05.2019 № 13203/9/26-15-12-03-12 (вх. від 27.05.2019 № 3704) дохід (виручка) ТОВ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» за 2018 рік складає 8 126 400 (вісім мільйонів сто двадцять шість тисяч чотириста) гривень.
- (70) 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 «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» (ідентифікаційний код – 34016029) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» (ідентифікаційний код – 33291910) 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 Департаментом комунального господарства Харківської міської ради по закупівлі «Роботи з капітального ремонту алеї вздовж майдану Свободи (45112000-5-землерийні та інші земляні роботи)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-07-24-000773-a).

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БК СПЕЦБУДТЕХНОЛОГІЯ» (ідентифікаційний код – 34016029) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДЕКОРБУДСЕРВІС» (ідентифікаційний код – 33291910) 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

Члени колегії

ПІДПИС Гейда І.О.

ПІДПИС Трегубець Н.О.

ПІДПИС Приймак Є.Б.

ПІДПИС Неймирок Ю.О.

ПІДПИС Тевелєва Ю.В.



ЗГІДНО З ОРІГІНАЛО
Головний спеціаліст
ВІДДІЛУ ОРУП
КАЛМИКОВА О. М.

12.06.2019