



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28.01.2020 № 70/4-р/к

Справа № 2/01-71-19

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 з використанням електронної системи закупівель «Prozorro», проведених:

– Регіональною філією «Південна залізниця» ПАТ «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ» (надалі – Замовник № 1) по закупівлі будівельних робіт «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013, Код ДК 021:2015 – 45300000-0 – Будівельно-монтажні роботи – технічне переоснащення будинку пультової управління фонтанами за адресою: м. Харків, пл. Привокзальна, 1а» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-03-06-000691-a) (надалі – Торги № 1);

– Управлінням капітального будівництва Херсонської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник № 2) по закупівлі «ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 – Капітальний ремонт ділянки каналізаційної мережі від ПК-4 у напрямку ПК-2, в районі вул. Паровозної у м. Херсоні, за кодом CPV за ДК 021:2015 – 45232410-9 - будівництво каналізаційних трубопроводів» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2016-11-22-000447-a) (надалі – Торги № 2).

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

За результатами розгляду справи № 2/01-71-19 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» – 136 000 (сто тридцять шість тисяч) гривень, на ТОВ «УНИКА-БУД» – 136 000 (сто тридцять шість тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2/01-71-19 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 08.01.2020 № 5,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-71-19 (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:

– Регіональною філією «Південна залізниця» ПАТ «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ» відкритих торгів з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» по закупівлі будівельних робіт «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013, Код ДК 021:2015 – 45300000-0 – Будівельно-монтажні роботи – технічне переоснащення будинку пультової управління фонтанами за адресою: м. Харків, пл. Привокзальна, 1а» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-03-06-000691-a);

– Управлінням капітального будівництва Херсонської обласної державної адміністрації відкритих торгів з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» по закупівлі «ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 – Капітальний ремонт ділянки каналізаційної мережі від ПК-4 у напрямку ПК-2, в районі вул. Паровозної у м. Херсоні, за кодом СРВ за ДК 021:2015 – 45232410-9 - будівництво каналізаційних трубопроводів» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»- UA-2016-11-22-000447-a).

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: 04074, м. Київ, вул. Новомостицька, 25, офіс 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 28.05.2019 № 217 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 № 1 та Торгів № 2, адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 30.05.2019 № 88-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-71-19.
- (8) Листами Відділення від 08.01.2020 № 70-02/2-45 та № 70-02/2-46 копія витягу з подання з попередніми висновками у справі № 2/01-71-19 була надіслана ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» за їх місцезнаходженням.

4. Інформація про торги

Торги № 1

- (9) Замовником № 1 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 06.03.2018 опубліковано оголошення (UA-2018-03-06-000691-a) про проведення Торгів № 1.
- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 22.03.2018 (17 год. 00 хв.).
- (11) Проведення електронного аукціону Торгів № 1 (дата і час) – 23.03.2018 (14 год. 44 хв.).
- (12) Очікувана вартість закупівлі Торгів № 1 – 2 942 199,60 грн.
- (13) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 подані тендерні пропозиції від:
 - ПП «ДОНРЕМСЕРВІС»;
 - ТОВ «УНИКА-БУД».
- (14) Ціна тендерних пропозицій, запропонованих ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» на Торги № 1, становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ПП «ДОНРЕМСЕРВІС»	2 942 199, 60	2 942 199, 60
2	ТОВ «УНИКА-БУД»	2 940 699, 00	2 940 699, 00

- (15) Відповідно до протоколу від 04.04.2018 № 3 засідання тендерного комітету Замовника № 1 тендерну пропозицію ТОВ «УНИКА-БУД» відхилено у зв'язку з тим, що тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.
- (16) Згідно з протоколом від 04.04.2018 № 3 засідання тендерного комітету Замовника № 1 переможцем Торгів № 1 визнано ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» з пропозицією 2 942 199, 60 гривень, з яким укладено договір від 23.04.2018 № П/НА-18692/НЮ.

Торги № 2

- (17) Замовником № 2 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 22.11.2016 опубліковано оголошення (UA-2016-11-22-000447-a) про проведення Торгів № 2.
- (18) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 08.12.2016 (11 год. 38 хв.).
- (19) Проведення електронного аукціону Торгів № 2 (дата і час) – 09.12.2016 (11 год. 04 хв.).
- (20) Очікувана вартість закупівлі Торгів № 2 – 16 645 202,00 грн.
- (21) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:
- ПП «ДОНРЕМСЕРВІС»;
 - ТОВ «УНИКА-БУД»;
 - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АКВАСПЕЦСТРОЙ» (надалі – ТОВ «АКВАСПЕЦСТРОЙ»), ідентифікаційний код юридичної особи – 32129970;
 - СПІЛЬНОЇ ВИРОБНИЧО – КОМЕРЦІЙНОЇ ФІРМИ «ДІПАРІС» (надалі – СВКФ «ДІПАРІС»), ідентифікаційний код юридичної особи – 19233787;
 - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРИВАТНА ІНВЕСТИЦІЙНА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (надалі – ТОВ «ПРИВАТНА ІНВЕСТИЦІЙНА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ»), ідентифікаційний код юридичної особи – 23131555;
 - ПРИВАТНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ІНБУДСЕРВІС» (надалі – ПП «ІНБУДСЕРВІС»), ідентифікаційний код юридичної особи – 32305529;

- ПРИВАТНОГО ПІДПРИЄМСТВА «СК ВЕРШИНА» (надалі – ПП «СК ВЕРШИНА»), ідентифікаційний код юридичної особи – 36505531.
- (22) Ціна тендерних пропозицій, запропонованих ПП «ДОНРЕМСЕРВІС», ТОВ «УНИКА-БУД», ТОВ «АКВАСПЕЦСТРОЙ», СВКФ «ДІПАРІС», ТОВ «ПРИВАТНА ІНВЕСТИЦІЙНА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», ПП «ІНБУДСЕРВІС» та ПП «СК ВЕРШИНА» на Торги № 2, становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ПП «ДОНРЕМСЕРВІС»	16 643 556, 50	13 300 000, 00
2	ТОВ «УНИКА-БУД»	16 592 200, 00	13 400 000, 00
3	ТОВ «АКВАСПЕЦСТРОЙ»	14 041 804, 68	11 875 000, 00
4	СВКФ «ДІПАРІС»	16 369 981, 49	11 880 000, 00
5	ТОВ «ПРИВАТНА ІНВЕСТИЦІЙНА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ»	16 600 000, 00	13 288 000, 00
6	ПП «ІНБУДСЕРВІС»	16 317 840 ,78	15 799 000, 00
7	ПП «СК ВЕРШИНА»	16 645 202, 00	16 603 588, 00

- (23) Згідно з протоколом від 14.12.2016 № 35 засідання тендерного комітету Замовника № 2 переможцем Торгів № 2 визнано ТОВ «АКВАСПЕЦСТРОЙ» з пропозицією 11 875 000, 00 гривень, з яким укладено договір від 26.12.2016 № 26/12-02.
- (24) За результатами аналізу документів, поданих ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» у складі тендерних пропозицій на Торги № 1 та документів ПП «ДОНРЕМСЕРВІС», ТОВ «УНИКА-БУД», ТОВ «АКВАСПЕЦСТРОЙ», СВКФ «ДІПАРІС», ТОВ «ПРИВАТНА ІНВЕСТИЦІЙНА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», ПП «ІНБУДСЕРВІС» та ПП «СК ВЕРШИНА», поданих у складі тендерних пропозицій на Торги № 2, інформації, зібраної Відділенням в ході дослідження, 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 № 1 та Торгів № 2 (надалі разом – Торги), що підтверджується наступним.

5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

5.1. Використання у господарській діяльності спільних засобів зв'язку

- (25) Відповідно до інформації АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» (лист від 11.04.2019 № 81-15-9/4202-БТ (вх. від 15.04.2019 № 311ki)) (конфіденційна інформація).

- (26) Вищенаведена адреса електронної пошти також використовувалась ТОВ «УНІКА-БУД» при реєстрації на електронному майданчику «SmartTender.biz» для участі у Торгах (листи ТОВ «СМАРТТЕНДЕР» від 14.01.2019 № 21 (вх. від 13.02.2019 № 936) та від 21.02.2019 № 118 (вх. від 22.02.2019 № 1300)).
- (27) Крім того, при реєстрації в електронному кабінеті Інтернет банкінгу «Приват24» ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» вказало адресу електронної пошти (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, (конфіденційна інформація).
- (28) При реєстрації на електронному майданчику «SmartTender.biz» для участі у Торгах № 2 ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» зазначило контактний номер телефону: (097) 704-07-47 (лист ТОВ «СМАРТТЕНДЕР» від 21.02.2019 № 118 (вх. від 22.02.2019 № 1300)).
- (29) Як вбачається з листа ТОВ «УНІКА-БУД» від 15.02.2019 № 15/02 (вх. від 27.02.2019 № 1524), вищезазначений номер телефону ((097) 704-07-47) належить інженеру – будівельнику ТОВ «УНІКА-БУД» - Топчію Ігорю Олександровичу.
- (30) Під час реєстрації поштової скриньки ТОВ «УНІКА-БУД» (unika-bud@ukr.net) та ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» (pp-donremservis@ukr.net) (конфіденційна інформація) (лист ТОВ «УКРНЕТ» від 15.04.2019 № 138/01/01-08 (вх. від 18.04.2019 № 328кі)).
- (31) Крім цього, на фірмових бланках, на яких надавалися документи, що входили до складу тендерних пропозицій Учасників торгів на Торги № 2, міститься однаковий номер телефону: (067) 96-15-144.
- (32) Отже, зазначене свідчить про спільне використання телефонів Учасниками торгів, 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

- (33) 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 «УНІКА-БУД» від 08.06.2018 № 19/06-2018 (вх. від 20.06.2018 № 2585).
- (34) Так, наприклад, (конфіденційна інформація):
- (35) 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 один одного.

5.3. Надання безвідсоткової фінансової допомоги конкуренту на Торгах

- (36) Як вбачається з листів АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» від 11.04.2019 № 81-15-9/4202-БТ (вх. від 15.04.2019 № 311кі), від 01.07.2019 № 81-15-9/7536-БТ (вх. від 03.07.2019 № 485кі) (конфіденційна інформація).
- (37) Так, наприклад (конфіденційна інформація).
- (38) Отже, те що ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» надає ТОВ «УНИКА-БУД» безвідсоткову фінансову допомогу 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.
- (39) Надання ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» поворотної фінансової допомоги ТОВ «УНИКА-БУД» свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.
- (40) 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.
- (41) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (42) 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.
- (43) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (44) 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.

- (45) 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.
- (46) Тобто, ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримати свого конкурента – ТОВ «УНИКА-БУД».
- (47) 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

- (48) Відповідно до інформації ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (надалі – ДП «ПРОЗОРРО») (лист від 21.11.2018 № 206/3480/03 (вх. від 27.11.2018 № 5786) та від 31.01.2019 № 206/319/03 (вх. від 08.02.2019 № 772), Учасники торгів подавали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах з одного електронного майданчика, а саме: «SmartTender.biz», оператором якого є ТОВ «СМАРТТЕНДЕР».
- (49) Інформація щодо завантаження тендерних пропозицій Учасниками торгів на Торги № 1 (відповідно до листа ТОВ «СМАРТТЕНДЕР» від 14.01.2019 № 21 (вх. від 13.02.2019 № 936)) наведена в таблиці:

Таблиця

Назва суб'єкта господарювання	ІР – адреса, з якої завантажено тендерну пропозицію	Дата та час завантаження тендерної пропозиції
ПП «ДОНРЕМСЕРВІС»	81.17.135.138	22.03.2018 – 16:54:05
ТОВ «УНИКА-БУД»	81.17.135.138	22.03.2018 – 16:21:07

- (50) Також, з вищезазначеної ІР-адреси ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» здійснювало вхід до системи «Prozorro» під час проведення аукціону у Торгах № 1 (лист ДП «ПРОЗОРРО» від 21.11.2018 № 206/3480/03 (вх. від 27.11.2018 № 5786)).
- (51) Крім цього, відповідно до листа АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» від 01.07.2019 № 81-15-9/7536-БТ (вх. від 03.07.2019 № 485кі) (конфіденційна інформація).
- (52) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЕЛІПС» (лист від 08.05.2019 № 01/05

(вх. від 10.05.2019 № 3335)) (Інтернет – провайдер) доступ до мережі Інтернет з IP-адреси 81.17.135.138 надається за адресою: м. Харків, просп. Науки, 36.

- (53) Згідно з інформацією ТОВ «УНИКА-БУД» (листи від 08.06.2018 № 19/06-2018 (вх. від 20.06.2018 № 2585) та від 15.02.2019 № 15/02 (вх. від 27.02.2019 № 1524)) протягом 2016 – 2018 років останнє використовувало у господарській діяльності приміщення, що знаходиться за адресою: м. Харків, просп. Науки, 36.
- (54) В ході розслідування Справи встановлено, що ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» не отримувало в оренду/суборенду тощо приміщення за адресою: м. Харків, просп. Науки, 36 (лист ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» від 21.06.2018 № 21-06/Д (вх. від 22.06.2018 № 2616), від 13.02.2019 № 13-02-00/Д (вх. від 22.02.2019 № 1295)).
- (55) Отже, враховуючи той факт, що доступ до мережі Інтернет з IP-адреси 81.17.135.138 надається за адресою: м. Харків, просп. Науки, 36, можливість здійснення операцій в мережі Інтернет з IP-адреси 81.17.135.138 була лише у ТОВ «УНИКА-БУД», з огляду на ті обставини, що у ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» не було у володінні або користуванні протягом 2016 – 2018 років приміщення за адресою: м. Харків, просп. Науки, 36.
- (56) Вищезазначене є свідченням того, що ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» узгоджували поведінку під час підготовки тендерних пропозицій та участі у Торгах.
- (57) У господарській діяльності ТОВ «УНИКА-БУД» використовує електронну поштову скриньку: unika-bud@ukr.net, що підтверджується листом ТОВ «УНИКА-БУД» від 15.02.2019 № 15/02 (вх. від 27.02.2019 № 1524).
- (58) У господарській діяльності ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» використовує електронну поштову скриньку: pp-donremservis@ukr.net, що підтверджується листом ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» від 13.02.2019 № 13-02-00/Д (вх. від 22.02.2019 № 1295).
- (59) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ» (листи від 08.08.2018 № 179/01/01-08 (вх. від 15.08.2018 № 177кі) та від 15.04.2019 № 138/01/01-08 (вх. від 18.04.2019 № 328кі)) (конфіденційна інформація).
- (60) Також, (конфіденційна інформація) (лист АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» від 11.04.2019 № 81-15-9/4202-БТ (вх. від 15.04.2019 № 311кі)).
- (61) 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».

- (62) Відповідно до листів ПАТ КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» від 11.03.2019 № Е.30.0.0.0./4-56749 БТ (вх. від 14.03.2019 № 193кі) та від 24.04.2019 № Е.30.0.0.0./4-87290 БТ (вх. від 26.04.2019 № 352кі) (конфіденційна інформація).
- (63) Отже, вищенаведене є свідченням того, що Учасники торгів у господарській діяльності використовують одну точку доступу до мережі Інтернет, що в свою чергу підтверджує, 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.

5.5. Телефоні розмови між керівниками Відповідачів

- (64) Відповідно до листа ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» від 12.08.2019 № 12-08-00/Д (вх. від 13.08.2019 № 4954) сплату за послуги майданчика, підготовку, збір, та завантаження документів які були подані у складі тендерних пропозицій на участь у Торгах ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» здійснював директор Толдінов Ігор Григорович. Контактний номер телефону Толдінова І.Г.: (050) 401-43-49.
- (65) За інформацією ТОВ «УНИКА-БУД» (лист від 19.08.2019 № 19/08-19 (вх. від 20.08.2019 № 5059)) сплата за послуги майданчика, підготовка, збір, та завантаження документів які були подані у складі тендерних пропозицій 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.
- (66) Згідно з інформацією, наданою ПРИВАТНИМ АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «ВФ УКРАЇНА» (лист від 16.08.2019 № 02/ КИ-Б/85 (вх. від 19.08.2019 № 568кі) (конфіденційна інформація).
- (67) 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)).
- (68) Отже, зазначене підтверджує, що Учасники торгів мали можливість обміну інформацією між собою під час подання тендерних пропозицій.

5.6. Цінові пропозиції Відповідачів

- (69) Аналізом цінових пропозицій ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» на Торгах № 1 встановлено, що різниця між їх ціновими пропозиціями складає 1500 грн. або 0,05 % (ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» – 2 942 199, 60 гривень, ТОВ «УНИКА-БУД» – 2 940 699, 00 гривень).
- (70) При цьому, Учасники торгів не здійснювали кроків зі зниження своєї цінової пропозиції під час проведення аукціону в Торгах № 1.

- (71) 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 № 1 та впевненість ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» у перемозі на Торгах № 1, 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

- (72) Учасниками торгів до системи «Prozorro» завантажено свої тендерні пропозиції у вигляді відсканованих документів формату «PDF».
- (73) В той же час документи обох Учасників торгів, які завантажені до системи «Prozorro» на Торги, створено за допомогою одного й того ж пристрою та в один день:
- 22.03.2018, «Canon SC1001», виробника PDF файлу: «Adobe PSL 1.3e for Canon» та версії PDF: 1.6 (Acrobat 7.x), що зазначено у властивостях «PDF» файлів, завантажених Учасниками торгів до системи «Prozorro» для участі у Торгах № 1;
 - 08.12.2016, «Canon», версії PDF: 1.3 (Acrobat 4.x), що зазначено у властивостях «PDF» файлів, завантажених Учасниками торгів до системи «Prozorro» для участі у Торгах № 2.
- (74) Отже, використання однакового обладнання свідчить про погодженість поведінки Відповідачів та, враховуючи інші обставини Справи, про спільну підготовку тендерних пропозицій на Торги.

6. Кваліфікація дій Відповідачів

- (75) Відділенням було встановлено, що поведінка ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» та ТОВ «УНИКА-БУД» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру).
- (76) 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.
- (77) 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).

- (78) 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).
- (79) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, зокрема: використання спільних засобів зв'язку, завантаження тендерних пропозицій 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.
- (80) 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

- (81) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» листом від 08.01.2020 № 70-02/2-46, ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» надало свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.
- (82) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані ТОВ «УНИКА-БУД» листом від 08.01.2020 № 70-02/2-45, ТОВ «УНИКА-БУД» надало свої заперечення, які в цілому зводяться до не визнання вчинення порушення.

8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (83) 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:
- Регіональною філією «Південна залізниця» ПАТ «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ» по закупівлі будівельних робіт «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013, Код ДК 021:2015 – 45300000-0 – Будівельно-монтажні роботи – технічне переоснащення будинку пультової управління фонтанами за адресою: м. Харків, пл. Привокзальна, 1а» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-03-06-000691-a),

– Управлінням капітального будівництва Херсонської обласної державної адміністрації по закупівлі «ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 – Капітальний ремонт ділянки каналізаційної мережі від ПК-4 у напрямку ПК-2, в районі вул. Паровозної у м. Херсоні, за кодом СРВ за ДК 021:2015 – 45232410-9 - будівництво каналізаційних трубопроводів» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2016-11-22-000447-a).

- (84) 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

- (85) 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.
- (86) Листом від 21.01.2020 № 21/01/20 (вх. № 198) ПП «ДОНРЕМСЕРВІС» повідомило, що його дохід (виручка) за 2019 рік складає 132 028 073 (сто тридцять два мільйони двадцять вісім тисяч сімдесят три) гривні.
- (87) Листом від 23.01.2020 № 23/01-20В (вх. від 24.01.2020 № 256) ТОВ «УНІКА-БУД» повідомило, що його дохід (виручка) за 2019 рік складає 54 854 272 (п'ятдесят чотири мільйони вісімсот п'ятдесят чотири тисячі двісті сімдесят дві) гривні.
- (88) 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 ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ДОНРЕМСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 20380631) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УНИКА-БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 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 Регіональною філією «Південна залізниця» ПАТ «УКРАЇНСЬКА ЗАЛІЗНИЦЯ» по закупівлі будівельних робіт «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013, Код ДК 021:2015 – 45300000-0 – Будівельно-монтажні роботи – технічне переоснащення будинку пультової управління фонтанами за адресою: м. Харків, пл. Привокзальна, 1а» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-03-06-000691-a).
2. За порушення вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ДОНРЕМСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 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 юридичної особи – 36559037) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
4. Визнати, що ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ДОНРЕМСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 20380631) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УНИКА-БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 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 Управлінням капітального будівництва Херсонської обласної державної адміністрації по закупівлі «ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 – Капітальний ремонт ділянки каналізаційної мережі від ПК-4 у напрямку ПК-2, в районі вул. Паровозної у м. Херсоні, за кодом СРV за ДК 021:2015 – 45232410-9 - будівництво каналізаційних трубопроводів» - UA-2016-11-22-000447-a).

5. За порушення вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ДОНРЕМСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 20380631) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
6. За порушення вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УНИКА-БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 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

Мешков К.С.