



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЛЬВІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

22 серпня 2019 р.

м. Львів

№ 63/53-р/к

Про визнання вчинення порушення
законодавства про захист економічної
конкуренції та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю підприємства «ПМС» та приватне підприємство «ОПАЛ» подали заявки на участь у торгах щодо закупівель: «деревина (шпали та бруси дерев'яні)» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина) (за ідентифікаторами: UA-2017-07-26-000661-a; UA-2017-07-26-001237-b; UA-2017-07-26-001141-b), замовником яких була філія «Центр управління промисловістю» ПАТ «Укрзалізниця» (ідентифікаційний код юридичної особи: 40081389) (далі – Замовник).

За результатами розгляду справи № 1-01-26/2018 дії товариства з обмеженою відповідальністю підприємства «ПМС» (далі - ТОВ підприємство «ПМС», Учасники, Відповідачі), (ідентифікаційний код юридичної особи: 13833233, місцезнаходження юридичної особи: 80300, Львівська обл., м. Жовква, вул. Воїнів УПА, 24/37) та приватного підприємства «ОПАЛ» (далі – ПП «ОПАЛ», Учасники, Відповідачі), (ідентифікаційний код юридичної особи: 25551770, місцезнаходження юридичної особи: 81054, Львівська обл., м. Новояворівськ, вул. Івана Франка, 1/301) кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

На ТОВ підприємство «ПМС» накладено штрафи у розмірі 204 000 грн.

На ПП «ОПАЛ» накладено штрафи у розмірі 204 000 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Колегія), розглянувши матеріали справи № 1-01-26/2018 про порушення ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини 2 статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання Першого відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженнями Колегії розпочато розгляд справ: від 31.05.2018 № 63/32 рп/к справа № 1-01-26/2018; від 31.05.2018 № 63/33 рп/к справа № 1-01-27/2018 та від 31.05.2018 № 63/34 рп/к справа № 1-01-28/2018 за ознаками вчинення учасниками торгів ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
- (2) Учасникам торгів, листами від: 04.06.2018 № 63-02/916, № 63-02/917; № 63-02/918 (до ТОВ підприємство «ПМС») та від 04.06.2018 № 63-02/913; № 63-02/914; № 63-02/915 (до ПП «ОПАЛ»), були надіслані копії розпоряджень Колегії від 31.05.2018 № 63/32 рп/к у справі № 1-01-26/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції; від 31.05.2018 № 63/33 рп/к у справі № 1-01-27/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції; від 31.05.2018 № 63/34 рп/к у справі № 1-01-28/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (3) Розпорядженням Колегії від 21.06.2018 № 63/46 рп/к справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції № 1-01-26/2018; № 1-01-27/2018 та № 1-01-28/2018 об'єднано в справу № 1-01-26/2018.
- (4) Учасникам, листами від: 22.06.2018 № 63-02/1167 (до ПП «ОПАЛ») та від 22.06.2018 № 63-02/1166 (до ТОВ підприємство «ПМС») були надіслані копії розпорядження Колегії від 21.06.2018 № 63/46 рп/к у справі № 1-01-26/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (5) Учасникам торгів, листами від 11.07.2019 № 63-02/2777 (ТОВ підприємство «ПМС») та від 11.07.2019 № 63-02/2776 (ПП «ОПАЛ») надіслані копії подання з попередніми висновками від 09.07.2019 № 63-03/112п у справі № 1-01-26/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (6) ТОВ підприємство «ПМС»: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ підприємства «ПМС» є лісопильне та стругальне виробництво (КВЕД 16.10).
- (7) ПП «ОПАЛ»: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань одним

з видів діяльності ПП «ОПАЛ» є виробництво інших дерев'яних будівельних конструкцій і столярних виробів (КВЕД 16.23).

- (8) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (9) Філія «Центр управління промисловістю» ПАТ «Українська залізниця» через систему електронних закупівель провела торги на закупівлю «шпали та бруси дерев'яні» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина) за ідентифікаторами:

- UA-2017-07-26-000661-a (далі – Закупівля - 1);
- UA-2017-07-26-001237-b (далі – Закупівля - 2);
- UA-2017-07-26-001141-b (далі – Закупівля - 3).

(10) ЗАКУПІВЛЯ – 1

Очікувана вартість Закупівлі-1: 2 000 409,60 грн. (з ПДВ).

Закупівля-1 оголошена: 26.07.2017.

Подання пропозицій: до 16.08.2017.

Аукціон: 17.08.2017.

Пропозиції розглянуті: з 11.07.2017.

Закупівля-1 завершена: 13.09.2017.

Пропозиції подали:

- ТОВ підприємство «ПМС» з ціною пропозицією 1 996 896.00 грн.;
- ПП «ОПАЛ» з ціною пропозицією 1 999 824.00 грн.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 29.08.2017 переможцем визнано ТзОВ підприємство «ПМС» з ціною пропозицією 1 996 896.00 грн. з ПДВ.

За результатами проведеної Закупівлі-1 укладено договір поставки від 12.09.2017 № ЦУП-04/0190/17 між філією «Центр управління промисловістю» ПАТ «Українська залізниця» та ТОВ підприємство «ПМС» на суму 1 996 896.00 грн. з ПДВ.

(11) ЗАКУПІВЛЯ-2

Очікувана вартість Закупівлі-2: 3 058 003.2 грн. (з ПДВ).

Закупівля-2 оголошена: 26.07.2017.

Подання пропозицій: до 17.08.2017.

Аукціон: 18.08.2017.

Пропозиції розглянуті: з 29.08.2017.

Закупівля-2 завершена: 13.09.2017.

Пропозиції подали:

- ПП «ОПАЛ» з ціною пропозицією 3 057 108.00 грн.;
- ТОВ підприємство «ПМС» з ціною пропозицією 3 052 632.0 грн.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 29.08.2017 переможцем визнано ТОВ підприємство «ПМС» з ціною пропозицією 3 052 632.00 грн. з ПДВ.

За результатами проведеної Закупівлі-2 укладено договір поставки від 12.09.2017 № ЦУП-04/0191/17 між філією «Центр управління промисловістю» ПАТ «Українська залізниця» та ТОВ підприємство «ПМС» на суму 3 052 632.00 грн. з ПДВ.

(12) ЗАКУПІВЛЯ-3

Очікувана вартість Закупівлі-3: 3 311 040.00 грн. (з ПДВ)

Закупівля-3 оголошена: 26.07.2017.

Подання пропозицій: до 16.08.2017.

Аукціон: 17.08.2017.

Пропозиції розглянуті: з 11.07.2017.

Закупівля-3 завершена: 04.09.2017.

Пропозиції подали:

- ПП «ОПАЛ» з ціною пропозицією 3 309 600.00 грн.;
- ТОВ підприємство «ПМС» з ціною пропозицією 3 278 208.00 грн.;
- ТОВ «Баліста» з ціною пропозицією 3 310 848.00 грн.;
- ТОВ «Експрес 399» з ціною пропозицією 3 308 832.00 грн.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 29.08.2017 переможцем визнано ТОВ підприємство «ПМС» з ціною пропозицією 3 178 876.80 грн. з ПДВ.

За результатами проведеної Закупівлі-3 укладено договір поставки від 04.09.2017 № ЦУП-04/0181/17 між регіональною філією «Львівська залізниця» ПАТ «Українська залізниця» та ТОВ «ПМС» на суму 3 178 857.60 грн. з ПДВ.

4. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

(13) За результатами аналізу матеріалів, що стосуються Закупівлі-1, Закупівлі-2, Закупівлі-3 та відомостей щодо діяльності учасників ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» встановлено обставини, які свідчать про узгодження поведінки між ТОВ підприємством «ПМС» та ПП «ОПАЛ» під час участі у закупівлях «деревина (шпали та бруси дерев'яні)» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина).

(14) Наведене підтверджується таким обставинами.

(а) Пропозиції обидва Учасники завантажили в систему Прозорро подібним чином.

Документи тендерних пропозицій Учасники завантажили окремими файлами в форматі pdf, за винятком таких документів (банківська гарантія, банківська ліцензія, довіреність, проект договору поставки), які завантажені в форматі rar, хоча Замовник не встановлює формату в якому необхідно подати документи пропозиції.

Створення та редагування документів у обох Учасників проводилось в один день – 10.08.2017, з незначною різницею в часі. Більшість файлів були створені в форматі Pdf-1.3 за допомогою одного й того ж програмного забезпечення «Adobe Photoshop 7.0» та виробника Pdf «Adobe Photoshop for Windows», а інші були створені в форматі Pdf-1.5 за допомогою однієї програми «Фотографія на

всю сторінку» та виробника «Pdf doPDF Ver 7/1 Build 344 (Windows 7 Business Edition – Version: 6/1/7600 (x86))» та одним автором «Олег».

Також, окремі документи, завантажені обома Учасниками, у верхній частині мають спільне незначне блакитне забарвлення, що може бути підтвердженням спільного використання Учасниками одного й того ж сканувального пристрою під час підготовки документів для відповідної участі.

Учасники подавали свої пропозиції з одного і того ж електронного майданчика Smarttender.biz (суб'єкт господарювання ТОВ «Смарттендер»).

Відповідно до вимог тендерної документації кінцевий строк подання тендерних пропозицій у Закупівлі-1 до 10:00 год. 17.08.2017; у Закупівлі-2 - до 10:00 год. 17.08.2017; у Закупівлі-3 - до 10:00 год. 16.08.2017.

Згідно з інформацією системи Прозорро та ТОВ «Смарттендер» обидва Учасники подали пропозиції у Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3 однією датою 11.08.2017 р. та з невеликим проміжком в часі:

| Закупівля | ТОВ підприємство «ПМС» - час входу, IP-адреса | ПП «ОПАЛ» - час входу, IP-адреса |
|-------------|--|-------------------------------------|
| Закупівля-1 | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |
| Закупівля-2 | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |
| Закупівля-3 | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |

Згідно з інформацією ТОВ «ДІДЖІТАЛ ВЕНЧЕЗ» від 15.04.2019 № 35 в системі «i.ua» зареєстровано електронну поштову скриньку з адресою «OPAL@i.ua», користувачем якої є Опалінський Володимир (директор ПП «ОПАЛ»), дата реєстрації 27.03.2007. Вказаною електронною поштовою скринькою Опалінський Володимир користувався під час вищенаведених закупівель. Зокрема, 11.08.2017 (час подачі тендерних пропозицій обома Учасниками) Опалінський Володимир об 11:10 год. увійшов до своєї електронної пошти з IP-адреси 62.221.52.209, що співпадає з часом подання тендерних пропозицій ТОВ підприємство «ПМС» з цієї ж IP-адреси.

Таке завантаження Учасниками тендерних пропозицій свідчить про спільне подання пропозицій.

Відповідно до інформації, наданої ДП «ПРОЗОРРО» ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» під час проведення процедур Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3 заходили в аукціон з однієї IP-адреси – (інформація з обмеженим доступом) та майже одночасно.

| Закупівля | Учасник | Дата входу | Час входу |
|-------------|------------------------|-----------------------------------|-----------------------------------|
| Закупівля-1 | ТОВ підприємство «ПМС» | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |
| | ПП «ОПАЛ» | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |

| | | | |
|-------------|------------------------|-----------------------------------|-----------------------------------|
| | | доступом) | доступом) |
| Закупівля-2 | ТОВ підприємство «ПМС» | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |
| | ПП «ОПАЛ» | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |
| Закупівля-3 | ТОВ підприємство «ПМС» | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |
| | ПП «ОПАЛ» | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |

Встановлено, що послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою - (інформація з обмеженим доступом) надаються ПрАТ «Фарлеп Інвест».

Згідно з інформацією ПрАТ «Фарлеп Інвест» від 19.11.2018 № 661/04-11 послуги з доступу до мережі Інтернет із IP-адреси - (інформація з обмеженим доступом), яка є статичною, надавались виключно одному абоненту – фізичній особі – підприємцю Гюлішен Кемалу. Дата та час сесії – (інформація з обмеженим доступом). Адреса з якої надавались послуги доступу до мережі Інтернет з IP-адреси - (інформація з обмеженим доступом) є фіксованою: м. Львів, пл. Міцкевича, 1. Вказані послуги надавались на підставі договору про надання телекомунікаційних послуг (Інтернет) від 07.07.2011 р. № L20922. На даний час фізичну особу-підприємця Гюлішен Кемала ліквідовано.

Така синхронність дій Учасників не може пояснюватися випадковим збігом обставин, а може виникати тільки завдяки поінформованості про діяльність один одного, в т. ч. щодо участі у торгах.

(б) Спосіб оформлення документів та зміст поданих пропозицій ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» свідчить про їх подібність (подібне відхилення від запропонованих Замовником зразків документів; подібне оформлення у разі довільності подання документів):

- всі документи подано Учасниками на фірмових бланках, на яких вказано номер вихідного документа в одній стрічці та дату його оформлення (в лапках) в другій стрічці;
- при заповненні запропонованої Замовником форми цінової пропозиції (Додаток 1 до тендерної документації Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3) Учасники надали їх абсолютно ідентично оформленими: однакове вирівнювання тексту; однакове виділення жирним шрифтом. Крім того, перед таблицею Учасники розмістили наступну інформацію «№ у ЦБД ідентифікатор закупівлі та ID у ЦБД», яка не передбачена формою тендерної документації;

- Замовник у додатку 2 до технічної документації у Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3 для підтвердження кваліфікаційних критеріїв учасників вимагає надання двох окремих довідок визначеної форми: довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази у формі таблиці (форма 1) та довідку про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід у формі таблиці (форма 2). На вказану вимогу обидва Учасники надали довідки форми 1 та форми 2, які ідентично оформлені:
 - мають абсолютно однакові найменування,
 - шрифт та вирівнювання тексту в довідках однакові.
- Крім того, обидва Учасники подали вказану інформацію, оформивши її додатково однією довідкою у однаковому стилі, однаковим шрифтом;
- ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» подали у своїх пропозиціях у Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3 абсолютно однакові за змістом довідки про те, що вони складають фінансову звітність за скороченою формою (Ф.1м, М). Однак, відповідно до наказу Мінфіну України від 08.02.2014 № 48 встановлено такі форми звітності суб'єктів малого підприємництва: фінансовий звіт суб'єкта малого підприємництва форма № 1-м, форма № 2-м; спрощений фінансовий звіт суб'єкта малого підприємництва: форма №1-мс; форма № 2-мс;
- відповідно до пункту 2 додатку 2 Замовник вимагає підтвердження відсутності підстав, визначених у частинах 1 та 2 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі – Закону). Учасники подали у Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3 необхідні довідки, оформивши їх в однаковому стилі, а саме:
 - по п. 2 ч.1 ст. 17 Закону - довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 04/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 28 абсолютно однакові за змістом, шрифтом та розташуванням стрічок у тексті;
 - по п. 3 ч.1 ст. 17 Закону - довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 05/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 29 абсолютно однакові за змістом, при цьому в тексті згадано «фізичну особу», тоді як Учасники є юридичними особами;
 - по п. 4 ч.1 ст. 17 закону - довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 06/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 30 абсолютно однакові за змістом;
 - по п. 5 ч. 1 ст. 17 Закону - довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 07/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 31 абсолютно однакові за змістом, в тексті допущено однакові описки: «корисних» замість «корисливих»; вказані довідки вимагаються для учасників - фізичних осіб, тоді як обидва Учасники є юридичними особами;
 - по п. 6 ч. 1 ст.17 Закону - довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 08/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 32 абсолютно однакові за змістом, мають однакову пунктуаційну помилку – в кінці тексту відсутня крапка;
 - по п. 8 ч. 1 ст. 17 Закону - довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 09/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 33 абсолютно однакові за змістом;
 - по п. 9 ч. 1 ст.17 Закону довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 10/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 34 абсолютно однакові за змістом; частково однакове вирівнювання тексту; мають однакову пунктуаційну помилку – в кінці тексту відсутня крапка;

по п. 10 ч. 1 ст. 17 Закону - довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 11/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 35 абсолютно однакові за змістом; по ч. 2 ст. 17 Закону - довідки ТОВ підприємство «ПМС» № 12/08/2017-Т1 та ПП «ОПАЛ» № 36 абсолютно однакові за змістом; допущені однакові граматичні та пунктуаційні помилки – замість «не має» зазначено «немає», у кінці тексту відсутня крапка;

- Замовник у тендерній документації Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3 вимагає подати документи, що підтверджують відповідність пропозиції Учасника технічним, якісним та кількісним характеристикам предмета закупівлі, а також відповідну технічну специфікацію згідно з додатком № 4. На виконання вказаної вимоги Учасники надали однаково заповнені додатки 4, а саме: зверху вказано «технічне завдання» на закупівлю код ЕЗС 03410000-7 Деревина (шпали та бруси дерев'яні), що співпадає з додатком Замовника. А у наступній стрічці додатково зазначили «№ у ЦБД ідентифікатор закупівлі та ID у ЦБД», така ж інформація міститься на останній сторінці технічного завдання.

Таким чином, однакове оформлення та представлення інформації не може пояснюватися випадковим збігом. При умові самостійної підготовки, пропозиції учасників торгів повинні відрізнятися як за зовнішнім оформленням так і за змістом. У разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій. Проте, вищезазначені факти свідчать про обмін інформацією та спільну підготовку Учасниками пропозицій.

- (в) Учасники надали забезпечення тендерних пропозицій на Закупівлю-1, Закупівлю-2 та Закупівлю-3 у вигляді електронних банківських гарантій, які видані ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень» – 08.08.2017. При цьому, Учасники уклали договори з банком про надання банківської гарантії однією датою – 07.08.2017.

| Учасник | Заява про надання банківської гарантії | Договір про надання банківської гарантії (номер, дата) | Банківська гарантія (номер, дата) |
|--|--|--|-----------------------------------|
| ТОВ «ПМС» Закупівля-1 Закупівля-2 Закупівля-3 | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |
| ПП «ОПАЛ» Закупівля-1 Закупівля-2 Закупівля-3 | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) | (інформація з обмеженим доступом) |

- (г) Між Учасниками існували сталі господарські відносини, що такі договори: договір від (інформація з обмеженим доступом); договір від (інформація з обмеженим доступом); договір від (інформація з обмеженим доступом).

Відповідно до інформації Жовківського відділення Личаківської ОДПІ ГУ ДФС у Львівській області від 03.04.2018 № 192/10/13-23-08-00, Городоцької об'єднаної ДПІ ГУ ДФС у Львівській області від 12.04.2018 № 5/13-33-08-00-10, АТ КБ «Приватбанк» від 23.01.2019 № Е.30.0.0.0/4-11959БТ, ПАТ «Кредобанк» від 08.01.2019 № 52-1106т/19 у 2017 році між Учасниками на виконання вищенаведених договорів проведено розрахунки на загальну суму (інформація з обмеженим доступом) грн.

Господарські відносини між Учасниками створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними при участі у торгах.

- (г) Різниця запропонованих Учасниками цін на продукцію у Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3 складає від 0,1% до - 1% за одиницю продукції, при цьому нижчими завжди були ціни, запропоновані ТОВ підприємство «ПМС».
- Під час проведення аукціону у Закупівлі-1 та Закупівлі-2, де ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» були єдиними Учасниками, вони не скористалися пропозицією Замовника щодо пониження ціни.
- Проте, у Закупівлі-3 крім ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» учасниками були ще інші суб'єкти господарювання, які під час проведення аукціону понижували ціни на продукцію змушуючи тим самим ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» теж понижувати ціни.
- (15) Наведене свідчить про те, що Учасники ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» узгоджували свою поведінку під час проведення Закупівлі-1, Закупівлі-2 та Закупівлі-3 задля перемоги одного із них - ТОВ підприємство «ПМС» .

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ЕКОНОМІЧНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ

- (16) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних закупівлях є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію.
- (17) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників.
- Відтак, пропозиції конкурсних торгів, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, натомість Учасники, всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій з метою забезпечення перемоги одного з них.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (18) ТОВ підприємство «ПМС» та ПП «ОПАЛ» не надала Львівському обласному територіальному відділенню Антимонопольного комітету України заперечення

щодо викладеного в поданні з попередніми висновками від 09.07.2019 № 63-03/112п у справі № 1-01-26/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОЛЕГІЇ

(19) Вищенаведені обставини свідчать про наявність порушень ТОВ підприємства «ПМС» та ПП «ОПАЛ» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів, під час проведення процедур закупівель: «деревина (шпали та бруси дерев'яні)» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина) за ідентифікатором UA-2017-07-26-000661-a); «деревина (шпали та бруси дерев'яні)» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина) за ідентифікатором UA-2017-07-26-001237-b); «деревина (шпали та бруси дерев'яні)» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина) за ідентифікатором UA-2017-07-26-001141-b), замовником яких була філія «Центр управління промисловістю» ПАТ «Укрзалізниця» (ідентифікаційний код юридичної особи: 40081389).

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

(20) Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а саме:

- частини 2: за порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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;
- частини 5: якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом 2 частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів;
- рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподатковуваних мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.

(21) Відповідно до інформації ГУ ДФС у Львівській області:

- від 12.07.2019 № 35046/10/53.12-20, ТОВ підприємство «ПМС» отримало дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 рік в розмірі (інформація з обмеженим доступом) тис. грн.;
- від 15.07.2019 № 35239/9/55.12, ПП «ОПАЛ» отримала дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 р. в розмірі (інформація з обмеженим доступом) тис. грн.

- (22) При визначенні розміру штрафів адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, 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 нераціональне витрачання публічних коштів; невизнання ТОВ підприємством «ПМС» та ПП «ОПАЛ» факту вчинення порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у справі № 1-01-26/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами),

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА:

- I¹. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю підприємства «ПМС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 13833233, місцезнаходження юридичної особи: 80300, Львівська обл., м. Жовква, вул. Воїнів УПА, 24/37) та приватного підприємства «ОПАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи: 25551770, місцезнаходження юридичної особи: 81054, Львівська обл., м. Новояворівськ, вул. Івана Франка, 1/301) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «деревина (шпали та бруси дерев'яні)» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина) за ідентифікатором UA-2017-07-26-000661-а) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
- I². На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті I¹ резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю підприємство «ПМС» штраф у розмірі 68 000 грн.
- I³. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане

в пункті I¹ резолютивної частини рішення, накладити на приватне підприємство «ОПАЛ» штраф у розмірі 68 000 грн.

II¹. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю підприємства «ПМС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 13833233, місцезнаходження юридичної особи: 80300, Львівська обл., м. Жовква, вул. Воїнів УПА, 24/37) та приватного підприємства «ОПАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи: 25551770, місцезнаходження юридичної особи: 81054, Львівська обл., м. Новояворівськ, вул. Івана Франка, 1/301) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «деревина (шпали та бруси дерев'яні)» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина) за ідентифікатором UA-2017-07-26-001237-b) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

II². На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті II¹ резолютивної частини рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю підприємство «ПМС» штраф у розмірі 68 000 грн.

II³. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті II¹ резолютивної частини рішення, накладити на приватне підприємство «ОПАЛ» штраф у розмірі 68 000 грн.

III¹. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю підприємства «ПМС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 13833233, місцезнаходження юридичної особи: 80300, Львівська обл., м. Жовква, вул. Воїнів УПА, 24/37) та приватного підприємства «ОПАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи: 25551770, місцезнаходження юридичної особи: 81054, Львівська обл., м. Новояворівськ, вул. Івана Франка, 1/301) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «деревина (шпали та бруси дерев'яні)» (ДК 021:2015:03410000-7 – деревина) за ідентифікатором UA-2017-07-26-001141-b) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

III². На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті III¹ резолютивної частини рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю підприємство «ПМС» штраф у розмірі 68 000 грн.

III³. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане

в пункті III¹ резолютивної частини рішення, накласти на приватне підприємство «ОПАЛ» штраф у розмірі 68 000 грн.

Штрафи підлягають сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії

Р. Лещишин