



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

16 січня 2020 року

м. Львів

№ 63/2-р/к

справа № 1-01-63/2018

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Впроваджувально-виробниче товариство з обмеженою відповідальністю «ВАТЕК» (ідентифікаційний код юридичної особи: 16301229; юридична адреса: 04053 м. Київ, вул. Обсерваторна, 7) (далі – ВВ ТОВ «ВАТЕК», Учасники, Відповідачі) та товариство з обмеженою відповідальністю «СКАН СИСТЕМС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 34980750, юридична адреса: 01033 м. Київ, вул. Сім'ї Прахових, 50) (далі – ТОВ «СКАН СИСТЕМС», Учасники, Відповідачі) подали заявки на участь у процедурі електронних торгів на закупівлю товару «рентгенівський генератор X-RAY GENERATOR для Rapiscan 622 XR» (код – ДК 021-2015 38580000-4 – рентгенологічне та радіологічне обладнання немедичного призначення), що проводились державним підприємством «Міжнародний аеропорт «Львів» імені Данила Галицького» (ідентифікатор тендера UA-2017-08-11-000702-b).

За результатами розгляду справи № 1-01-63/2018 дії ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» у Процедурі закупівлі кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене 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 ВВ ТОВ «ВАТЕК» накладено штраф у розмірі 68 000,00 грн.

На ТОВ «СКАН СИСТЕМС» накладено штраф у розмірі 68 000,00 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Колегія), розглянувши матеріали справи № 1-01-63/2018 про порушення ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної

конкуренції» та подання Першого відділу досліджень та розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 16.12.2019 № 63-03/242 п.

ВСТАНОВИЛА:

I. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(1) На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 02.07.2018 № 63-01/127К (до вх. АМКУ від 02.07.2018 № 13-02/442) Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України провело аналіз матеріалів щодо участі ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» у торгах на закупівлю «рентгенівський генератор X-RAY GENERATOR для Rapiscan 622 XR» (код – ДК 021-2015-38580000-4 – рентгенологічне та радіологічне обладнання немедичного призначення) (ідентифікатор тендера UA-2017-08-11-000702-b), що проводились у 2017 році ДП «Міжнародний аеропорт «Львів» імені Данила Галицького» (код ЄДРПОУ 33073442).

(2) Розпочато розгляд справи № 1-01-63/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (розпорядження Колегії від 21.12.2018 № 63/74-рп/к) за ознаками вчинення ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Учасникам листами від 21.12.2018: № 63-02/3213 (для ТОВ «СКАН СИСТЕМС»), № 63-02/3212 (для ВВ ТОВ «ВАТЕК») надіслано копії розпорядження Адміністративної колегії Відділення від 21.12.2018 № 63/74-рп/к.

(3) Відповідачам, листами від 17.12.2019: № 63-02/4715 (для ТОВ «СКАН СИСТЕМС»), № 63-02/4716 (для ВВ ТОВ «ВАТЕК») надіслано копії подання Першого відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 16.12.2019 № 63-03/242п.

II. ВІДПОВІДАЧІ

(4) ВВ ТОВ «ВАТЕК» (ідентифікаційний код юридичної особи: 16301229; місцезнаходження юридичної особи: 04053 м. Київ, вул. Обсерваторна, 7): відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності є установлення та монтаж машин і устаткування (КВЕД 33.20).

ТОВ «СКАН СИСТЕМС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 34980750; місцезнаходження юридичної особи: 01033 м. Київ, вул. Сім'ї Прахових, 50): відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності є установлення та монтаж машин і устаткування (КВЕД 33.20).

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

III. ОБСТАВИНИ ЗАКУПІВЛІ

(5) ДП «Міжнародний аеропорт «Львів» імені Данила Галицького» через систему електронних закупівель провело закупівлю «рентгенівський генератор X-RAY GENERATOR для Rapiscan 622 XR» (код – ДК 021-2015 38580000-4 – рентгенологічне та радіологічне обладнання немедичного призначення) (ідентифікатор тендера UA-2017-08-11-000702-b) (далі – Закупівля).

Очікувана вартість Закупівлі: 2 520 000.00 грн (з ПДВ).

Закупівля оголошена: 11.08.2017.

Подання пропозицій: до 07.09.2017.

Аукціон: 08.09.2017.

Пропозиції розглянуті: з 15.09.2017.

Закупівля завершена: 05.10.2017.

- Згідно з реєстром пропозицій закупівлі свої пропозиції подали:
- ВВ ТОВ «ВАТЕК» з ціною пропозицією 2 505 600.00 грн.;
 - ТОВ «СКАН СИСТЕМС» з ціною пропозицією 2 520 000.00 грн.

Під час проведення аукціону суб'єкти господарювання цін не понижували.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій переможцем визнано ВВ ТОВ «ВАТЕК» з ціною пропозицією 2 505 600.00 грн. з ПДВ.

З переможцем укладено договір від 05.10.2017 № ОД/2017/10/05/5.

IV. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

(6) Провело аналіз документації торгів Замовника, пропозицій учасників ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС», інших документів, які стосуються предмета Закупівлі та діяльності Учасників і встановило таке.

(7) Учасники використовували одну і ту ж IP-адресу.

Так, відповідно до інформації [REDACTED] ДП «ПРОЗОРРО» ТОВ «СКАН СИСТЕМС» 08.09.2017 об 10:38 заходило в аукціон з IP-адреси – [REDACTED]

Згідно з інформацією від [REDACTED] ТОВ «Смарттендер» ВВ ТОВ «ВАТЕК» здійснювало реєстрацію, вхід до кабінету та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь у процедурі Закупівлі також з IP-адреси [REDACTED]

Також, відповідно до інформації від [REDACTED] Головного управління ДФС у м. Києві податкова звітність ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» у 2017 році подавалась з IP-адреси – [REDACTED]

Крім того:

- відповідно до інформації від [REDACTED] АТ «Прокредит Банк» у 2017 році ТОВ «СКАН СИСТЕМС» входило до автоматизованої системи дистанційного обслуговування рахунків «Клієнт-Банк» з IP-адреси – [REDACTED];

- відповідно до інформації від [REDACTED] БТАТ КБ «Приватбанк» у 2017 році ВВ ТОВ «ВАТЕК» входило до автоматизованої системи дистанційного обслуговування рахунків «Клієнт-Банк» з IP-адреси – [REDACTED]

Встановлено, що послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою [REDACTED] надаються ТОВ «Т.Е.С.Т.». Відповідно до інформації від [REDACTED] «Т.Е.С.Т.» згідно з договором від [REDACTED] використовувалась для надання послуг доступу до мережі Інтернет ВВ ТОВ «ВАТЕК» за адресою м. Київ, [REDACTED]

Тобто обидва Учасники використовували доступ до мережі Інтернет, який належав одному з них.

Отже, наведена інформація не може вважатись випадковим збігом обставин та свідчить про доступ та обмін інформацією між Відповідачами та узгодженість їх поведінки під час участі у торгах.

(8) Оголошення про проведення Закупівлі було розміщено замовником в електронній системі закупівель «Prozorro» 11.08.2017.

Згідно з розміщеною в електронній системі закупівель «Prozorro» інформацією, кінцевий строк подання тендерних пропозицій учасниками: до 16:00 год. 07.09.2017.

Отже, в Учасників було 26 календарних днів для подачі документів для участі у торгах. Проте, Учасники подали документи в один день з незначною різницею у часі:

- ВВ ТОВ «ВАТЕК» - 07.09.2017 об 12.06 год.;
- ТОВ «СКАН СИСТЕМС» - 07.09.2017 об 14.39 год.

Зазначене свідчить, що подання пропозицій під час участі у тендері обома Учасниками відбувалося узгоджено.

(9) Відповідно до інформації, наданої Учасниками, між ВВ ТОВ «ВАТЕК» і ТОВ «СКАН СИСТЕМС» у 2017 існували сталі господарські зв'язки.

Це підтверджується наявністю такими договорами:

[REDACTED]

[REDACTED]

Відповідно до договору про співробітництво (партнерство [REDACTED])

- у пункті 1.1 зазначено: «*шляхом підписання цього договору сторони підтверджують, що інтересам кожної з них відповідає спільне і узгоджене співробітництво для досягнення спільних господарських цілей – одержання прибутку в усіх видах діяльності, що передбачені їх статутами*»;
- пункті 1.5 вказано: «*для забезпечення найбільш швидкого та ефективного досягнення спільних цілей сторони зобов'язуються обмінюватися інформацією, що є в їхньому розпорядженні, стосовно їх спільних інтересів, а також проводити спільні консультації в разі необхідності*».

Існування господарських зв'язків також підтверджується наданими ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» копіями документів (видатковими накладними, актами виконаних робіт), що засвідчують виконання договірних відносин між Учасниками у 2017.

Крім того, існування господарських відносин підтверджується інформацією від [REDACTED] головного управління ДФС у м. Києві та інформацією від [REDACTED] АТ «Айбокс Банк»:

2017	ТОВ «СКАН СИСТЕМ» придбало товарів та послуг у ВВ ТОВ «ВАТЕК»	ВВ ТОВ «ВАТЕК» придбало товарів та послуг у ТОВ «СКАН СИСТЕМС»
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

Разом з тим, єдність інтересів Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, пов'язаних трудовими відносинами з ними.

Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних інтересів.

Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення, якої завдасть шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

(11) Спосіб оформлення документів та зміст поданих пропозицій ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» свідчить про їх подібність:

- 1). Всі документи подано Учасниками на фірмових бланках, на яких вказано дату його оформлення після підпису керівника. Така вимога не передбачена Замовником.
- 2). У п.п.3.2.2 пункту 3.2 розділу 3 тендерної документації замовник вимагає подати реєстр наданих документів. Обидва учасники надали реєстри у формі ідентичних таблиць.
- 3). Обидва учасники надали однакові Гарантійні листи від 06.09.2017 р. фірми Rapiscan systems, видані голові тендерного комітету Замовника.
- 4). У своїх пропозиціях Учасники вказали подібні назви електронних адрес:
 - ВВ ТОВ «ВАТЕК» info@vatek.com.ua
 - ТОВ «СКАН СИСТЕМС» info@scansystems.com.ua.

(12) На вимогу Відділення щодо розрахунку ціни на рентгенівський генератор, вказаній в пропозиціях ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС», Відповідачі надали аналогічні відповіді.

Відповідно до інформації ВВ ТОВ «ВАТЕК» від 10.09.2018 № 69 зазначено, що ціна, яка вказана на продукцію у Закупівлі була визначена виключно з очікуваної вартості вказаній Замовником, розрахунків вартості на продукцію не здійснювало. Відповідно до інформації ТОВ «СКАН СИСТЕМС» від 10.10.2018 № 45 зазначено, що визначення ціни на продукцію у Закупівлі було здійснено на підставі вартості, яку запропонував Замовник у цій Закупівлі; розрахунок вартості не здійснювався.

Однак, як видно з інформації, розміщеної в системі електронних закупівель «PROZORRO» Очікувана вартість Закупівлі - 2 520 000,00 грн. з ПДВ.

Цінова пропозиція ТОВ «СКАН СИСТЕМС» співпадає з очікуваною і складає 2 520 000 грн. з ПДВ, а ВВ ТОВ «ВАТЕК» - 2 505 600, 00 грн. з ПДВ, тобто, відрізняється на 0,57%.

Такий підхід до розрахунку та встановлення цін на продукцію, свідчить про попередню домовленість Відповідачів під час підготовки пропозицій в частині визначення цін.

Під час проведення аукціону Учасники не скористалися пропозицією Замовника щодо пониження ціни.

Відповідно до тендерної документації Замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі критерію «Ціна».

Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги у торгах. За таких обставин суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі задля забезпечення своєї перемоги пропонував би нижчу ціну, що відповідає принципам ефективної конкуренції.

Натомість, Учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишали незмінною первинну пропозицію.

Поєднання наведених вище фактів свідчить про існування антиконкурентних узгоджених дій учасників торгів ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС».

V. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ЕКОНОМІЧНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ

(13) 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.

(14) 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.

VI. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

(15) ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» не подавали до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України заперечень щодо викладеного у поданні Першого відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 16.12.2019 № 63-03/242п.

VII. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОЛЕГІЇ

(16) Вищенаведені обставини свідчать про порушення ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» під час проведення Процедури закупівлі законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

VIII. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

(17) Згідно з статтею 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;
- частини 6: 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.

(18) Відповідно до інформації від [REDACTED] Головного управління ДПС у м. Києві:

- ВВ ТОВ «ВАТЕК» отримало дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 9 місяців 2019 в розмірі [REDACTED];
- ТОВ «СКАН СИСТЕМС» отримало дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 9 місяців 2019 в розмірі [REDACTED]

(19) При визначенні розміру штрафів Колегією 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 ВВ ТОВ «ВАТЕК» та ТОВ «СКАН СИСТЕМС» факту вчинення порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у справі № 1-01-63/2018 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

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії впроваджувально-виробничого товариства з обмеженою відповідальністю «ВАТЕК» (ідентифікаційний код юридичної особи: 16301229; місцезнаходження юридичної особи: 04053 м. Київ, вул. Обсерваторна, 7) та товариства з обмеженою відповідальністю «СКАН СИСТЕМС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 34980750; місцезнаходження юридичної особи: 01033 м. Київ, вул. Сім'ї Прахових, 50) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у процедурі електронних торгів на закупівлю товару «рентгенівський генератор X-RAY GENERATOR для Rapiscan 622 XR» (код – ДК 021-2015 38580000-4 – рентгенологічне та радіологічне обладнання немедичного призначення) (ідентифікатор тендера UA-2017-08-11-000702-b), що проводились ДП «Міжнародний аеропорт «Львів» імені Данила Галицького», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на впроваджувально-виробниче товариство з обмеженою відповідальністю «ВАТЕК» (ідентифікаційний код юридичної особи: 16301229) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариства з обмеженою відповідальністю «СКАН СИСТЕМС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 34980750) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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