



ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

11 червня 2020 року

Львів

№ 63/53-р/к

Справа № 63/2-01-18-2020

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Інвіт Груп», ідентифікаційний номер юридичної особи 39870071, адреса: 65078, Одеська область, м. Одеса, вул. Космонавтів, 36, приміщення 805Б та Товариство з обмеженою відповідальністю «Гранфінресурс», ідентифікаційний номер юридичної особи 38947319, адреса: 01054, м. Київ, вул. Ярославів Вал, буд. 13/2, літера Б приймали участь у торгах на закупівлю: Код ДК 021:2015 – 31210000-1 Електрична апаратура для комутування та захисту електричних кіл (Шафа розподільча системи автоматичного управління, контролю та діагностики споживання електричної енергії – Шафа ввідно-розподільча Ш 6Т, Шафа ввідно-розподільча Ш 8Т) ідентифікатор закупівлі: UA-2019-09-04-000541-с, замовником якої була Регіональна філія «Львівська залізниця» АТ «Українська залізниця» (ідентифікаційний код юридичної особи 40081195).

При цьому ТОВ «Інвіт Груп» і ТОВ «Гранфінресурс» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначеній Закупівлі.

За результатами розгляду справи № 63/2-01-18-2020 дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Інвіт Груп» та Товариства з обмеженою відповідальністю «Гранфінресурс», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів та є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На Товариство з обмеженою відповідальністю «Інвіт Груп» накладено штраф у розмірі 68 000 грн.

На Товариство з обмеженою відповідальністю «Гранфінресурс» накладено штраф у розмірі 68 000 грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, (далі – Адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 63/2-01-18-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Товариством з обмеженою відповідальністю «Інвіт Груп», Товариством з обмеженою відповідальністю «Гранфінресурс» під час участі у торгах на закупівлю: Код ДК 021:2015 – 31210000-1 Електрична апаратура для комутування та захисту електричних кіл (Шафа розподільча системи автоматичного управління, контролю та діагностики споживання електричної енергії – Шафа ввідно-розподільча Ш 6Т, Шафа ввідно-розподільча Ш 8Т), ідентифікатор закупівлі: UA-2019-09-04-000541-с, замовником якої була

Регіональна філія «Львівська залізниця» АТ «Українська залізниця» (ідентифікаційний код юридичної особи 40081195 (далі - Замовник) та подання з попередніми висновками Спеціалістів ВДР-4 від 19.05.2020 № 63-03/89п

ВСТАНОВИЛА:

1. Відповідачі у Справі

- (1) Товариство з обмеженою відповідальністю «Інвіт Груп», ідентифікаційний номер юридичної особи 39870071, адреса: 65078, Одеська область, м. Одеса, вул. Космонавтів, 36, приміщення 805Б (далі ТОВ «Інвіт Груп», Відповідач 1). Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «Інвіт Груп», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ «Інвіт Груп» є – Діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (основний)(Код КВЕД 71:12).
- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Гранфінресурс», ідентифікаційний номер юридичної особи 38947319, адреса: 01054, м. Київ, вул. Ярославів Вал, буд. 13/2, літера Б (далі ТОВ «Гранфінресурс»). Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «Гранфінресурс», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ «Гранфінресурс» є – Надання інших допоміжних комерційних послуг (основний)(Код КВЕД 82:99).
- (3) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. Процесуальні дії

- (4) Доручення Антимонопольного комітету України 29.01.2020р. № 13-01/92 (вх. Відділення від 30.01.2020 № 63-01/53К);
- (5) Подання про початок розгляду справи від 18.03.2020 р. № 63-03/47п;
- (6) Розпорядження про початок розгляду справи від 19.03.2020 р. № 63/27-рп/к;
- (7) Листи про надсилання копії розпорядження про початок розгляду справи 20.03.2020р. № 63-02/1265, № 63-02/1266.
- (8) Подання про попередні висновки у справі від 19.05.2020 р. № 63-03/89п;
- (9) Листи про надсилання копії подання про попередні висновки у справі від 21.05.2020р. № 63-02/2082, № 63-02/2083;
- (10) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р із змінами) інформацію щодо попередніх висновків у справі № 63/2-01-18-2020, 27.05.2020р. було розміщено на офіційному веб-сайті Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

3. Інформація про торги

- (11) Ідентифікатор закупівлі: UA-2019-09-04-000541-с.
- (12) Замовник - Регіональна філія «Львівська залізниця» АТ «Українська залізниця», (ідентифікаційний код юридичної особи 40081195, адреса: 79000, Україна, Львівська обл., місто Львів, вул. Гоголя, 1).

(13) Закупівля:

- Код ДК 021:2015 – 31210000-1 Електрична апаратура для комутування та захисту електричних кіл (Шафа розподільча системи автоматичного управління, контролю та діагностики споживання електричної енергії – Шафа ввідно-розподільча Ш 6Т, Шафа ввідно-розподільча Ш 8Т);

- Очікувана вартість Закупівлі: 567 663,66грн. (без ПДВ);

- Процедура закупівлі: відкриті торги;

- Закупівля оголошена: 4 вересня 2019;

- Подання пропозицій: до 23 вересня 2019 19:00;

- Початок аукціону: 24-жовтня 2019 12:32;

- Повідомлення про намір укласти договір: 17 жовтня 2019 09:21;

- Договір укладено: 31 жовтня 2019 12:25.

- (14) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ «Інвіт Груп», в результаті чого їй було надіслано повідомлення про намір укласти договір. Замовник уклала з ТОВ «Інвіт Груп» договір від 31.10.2019 р. № Л/НХ-19537/НЮ на суму 679 800,00 грн. (в т.ч. ПДВ 113300,00грн).

4. Обставини, які свідчать про погодження поведінки на етапі подання тендерних пропозицій

Подання документів:

- (15) Аналіз матеріалів Торгів засвідчив, що ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс» діяли узгоджено під час підготовки та участі у Закупівлі, що підтверджується наступним.
- (16) Відповідно до інформації отриманої від ДП «Прозорро» (лист від 18.02.2020р. № 206/391/03, вх. від 19.02.2020р. № 63-01/522) початкові пропозиції ТОВ «Гранфінресурс» для участі у процедурі закупівлі подавало з авторизованого електронного майданчика «Е-Тендер». ТОВ «Інвіт Груп», у свою чергу, подавало свої початкові пропозиції з авторизованого електронного майданчика «Закупки.Пром.Уа».

Спільні ІР-адреси

- (17) За наявною у Відділенні інформацією встановлено, що ТОВ «Інвіт Груп» реєструвалось на сайті авторизованого електронного майданчика «Закупки.Пром.Уа» та створювало свою пропозицію з ІР адреси [REDACTED]. Згідно інформації з електронного майданчика «Е-Тендер» (лист від 06.03.2020 р. № 138, вх. від 06.03.2020р. № 63-01/731) встановлено, що ТОВ «Гранфінресурс» створювало свою пропозицію з ІР-адреси [REDACTED] та переглядало свою інформацію по Закупівлі з ІР адреси [REDACTED].
- (18) Тобто, ІР-адреса з якої здійснювалась реєстрація та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь у процедурі Закупівлі є однаковою в обох учасників – ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс», а саме: (Див. Таблицю №1).

(19) Таблиця № 1

№	Учасник	ІР	Дата та час (часовий період проведення аукціону)	Дія вчинена учасником

1.	ТОВ «Інвіт Груп»	[REDACTED]	[REDACTED]	Реєстрація на сайті
			[REDACTED]	Створення пропозиції
			[REDACTED]	Внесення змін
			[REDACTED]	Внесення змін
			[REDACTED]	Внесення змін
			[REDACTED]	Внесення змін
			[REDACTED]	Внесення змін
			[REDACTED]	Внесення змін
			[REDACTED]	Внесення змін
			[REDACTED]	Внесення змін
2.	ТОВ «Гранфінресурс»	[REDACTED]	[REDACTED]	Перегляд інформації по закупівлям
			[REDACTED]	Перегляд інформації по закупівлям
			[REDACTED]	Перегляд інформації по закупівлям
			[REDACTED]	Додано закупівлю до фаворитів
			[REDACTED]	Перегляд інформації по закупівлям
			[REDACTED]	Перегляд інформації по закупівлям
			[REDACTED]	Створення чернетки пропозиції
			[REDACTED]	Перегляд інформації по закупівлям

- (20) Варто зазначити, що IP адреса містить в собі дві основні частини - адреса мережі та адреса хоста в цій мережі (наприклад, адреса яку використовували Відповідачі [REDACTED] є мережею [REDACTED] в якій знаходиться хост (вузол зв'язку) з адресою 48, а також інший аналогічний випадок, зазначений у Таблиці № 1 [REDACTED]).
- (21) Таким чином у ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс» мали спільний доступ до однієї з Інтернет мереж, а надалі вже розподіл безпосередньо до персональних комп'ютерів, що й обумовлює відмінність в останніх двох цифрах (адреса хоста (вузол зв'язку)).
- (22) Під час здійснення дослідження було встановлено, що ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс» здійснювали вхід в систему «Клієнт-Банк» обслуговуючого банку

- також з однієї IP – адреси: [REDACTED] До того ж, логін входу у систему «Клієнт-Банк» ТОВ «Гранфінресурс» під прізвиськом керівника ТОВ «Інвіт Груп».
- (23) В ході здійснення дослідження, Відділенням було встановлено, що послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою [REDACTED] надавалися [REDACTED] місцезнаходження якого – Одеська обл., [REDACTED]
- (24) Враховуючи те, що зона покриття мережі Інтернет за IP-адресою [REDACTED] знаходиться у Одеській області, місцезнаходження ТОВ «Інвіт груп» - м. Одеса, а місцезнаходження ТОВ «Гранфінресурс» і відстань між м. Одеса та м. Київ 475 кілометрів, то даний факт свідчить про належність доступу до мережі Інтернет та комп'ютерного обладнання саме ТОВ «Інвіт груп», що в свою чергу свідчить про погоджену спільну поведінку, доступ та обмін інформацією між Відповідачами не тільки під час участі у торгах, а під час здійснення своєї господарської діяльності.
- (25) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДПС в Одеській області (лист від 12.02.2020р. № 3314/9/15-32-51-02-19, вх. Відділення 10.03.2020 р. №63-01/740), ТОВ «Інвіт Груп» надсилало податкову звітність з IP-адрес: [REDACTED] що співпадає, за інформацією Головного управління ДПС у місті Києві (лист від 26.02.2019р. № 6793/9/26-15-02-06-19, вх. 06.03.2020 р. № 63-01/729) з IP-адресами: [REDACTED] з яких подавало свою податкову звітність ТОВ «Гранфінресурс». Враховуючи те, що податкова звітність поступала до органів ДФС систематично (місяць, квартал, рік). Зазначена інформація свідчить про наявність спільного доступу до мережі Інтернет ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс», який вони використовували у господарській діяльності та для участі у закупівлях.
- (26) Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «УкрНет» (лист від 28.04.2020р. №162/01-08, вх. відділення 04.05.2020р. №6-01/1225) IP-адреса [REDACTED] є IP-адресою серверу, з якого відправляються електронні повідомлення користувачів поштового сервісу <https://mail.ukr.net/>. Варто зауважити, що Відповідачі надсилали електронні повідомлення з податковою звітністю через сервіс <https://mail.ukr.net/> із стилістично однаково оформлених електронних скриньок, а саме: ТОВ «Інвіт Груп» з електронної скриньки [REDACTED] та ТОВ «Гранфінресурс» з електронної скриньки [REDACTED]. Як встановлено Відділенням, ім'я користувача, вказане під час реєстрації електронної поштової скриньки [REDACTED] та електронної поштової скриньки [REDACTED] одна і та ж особа – Ольга Хамідулліна. Відповідно до інформації, яка міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань Хамідулліна Ольга Анатолівна є засновником та керівником (згідно статуту) ТОВ «Інвіт Груп».
- (27) Враховуючи факт доступу керівника ТОВ «Інвіт Груп» до поштових скриньок ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс», які реєструвались з однієї IP-адреси, яка є тотожною з IP адресою, з якою подавалась податкова звітність та здійснювався вхід у систему «Клієнт-Банк» на протязі 2019 року, то даний факт виключає випадковий збіг, а свідчить про доступ та обмін інформацією між Відповідачами.
- (28) 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 результатів.
- (29) 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 будь яких спільних/пов'язаних дій та/або осіб, оскільки такі особи за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, у 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.
- (30) Відповідно по пункту 2.4 Додатку 6 Тендерної документації, Товар має відповідати технічним і якісним характеристикам згідно Технічної специфікації Замовника, а саме Учасники повинні надати зразок сертифікату якості, або зразок паспорту виробника, або інший документ виробника, що підтверджує технічні та якісні характеристики. Відділенням встановлено, що обома учасниками надані сертифікати якості на товар видані одним і тим же ТОВ «НВФ СКАД», яке знаходиться у місті Харкові.
- (31) Відділенням було проаналізовано тендерну документацію, зокрема зразки сертифікатів якості на товар, та встановлено, що ТОВ «Інвіт Груп» подало «Зразок сертифікату якості № 170 від 20.09.2019 р.» завірений та підписаний керівником ТОВ «НВФ СКАД» Степановим В.Е., ТОВ «Гранфінресурс» у свою чергу подало ідентичний «Зразок сертифікату якості № 170 від 21.07.2019 р.», проте без печатки та підпису керівника ТОВ «НВФ СКАД».
- (32) Відповідно до інформації, отриманої від ТОВ «НВФ СКАД», (лист від 03.04.2020 р. № 16/04-20, вх. від 07.04.2020р. № 63-01/1029), офіційним дилером ТОВ «НВФ СКАД» у 2019 році було ТОВ «Інвіт Груп» (ідентифікаційний номер юридичної особи 39870071, м. Одеса). Сертифікати якості на шафи розподільчі системи автоматичного управління, контролю та діагностики споживання електричної енергії були надані тільки ТОВ «Інвіт Груп», у свою чергу у ТОВ «НВФ СКАД» з ТОВ «Гранфінресурс» ніяких господарських відносин не було.
- (33) Тобто, враховуючи вищезазначене, ТОВ «Гранфінресурс» не мало Сертифікатів якості на шафи розподільчі системи автоматичного управління, контролю та діагностики споживання електричної енергії. Тобто, фактично не мало можливості виконати умови договору у Закупівлі. А подача сертифікату ТОВ «Гранфінресурс» в тендерній пропозиції свідчить про отримання його копії у ТОВ «Інвіт Груп», адже тільки ТОВ «Інвіт Груп» є офіційним дилером ТОВ «НВФ СКАД» у 2019 році. Зазначене свідчить та підтверджує узгодженість дій ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс».

Аналіз цінових пропозицій

- (34) Відповідно до тендерної документації Замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на підставі одного критерію – «ціна». Отже, учасники задля забезпечення своєї перемоги мали би пропонувати ціну, що відповідає принципам ефективності. Враховуючи зазначене, відділенням було проаналізовано надання своїх цінових пропозицій ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс», та встановлено наступне:
- Початкова та остаточна цінова пропозиція ТОВ «Інвіт Груп» становила 566 500,00 грн.
 - Початкова та остаточна цінова пропозиція ТОВ «Гранфінресурс» становила 567 100,00 грн.
- (35) Різниця цінової пропозиції Учасників складає 600 грн., що становить лише 0,1%. Вищезазначене дає підстави для висновку про дуже низький відсоток в різниці цінових пропозицій учасників, тобто цінова пропозиція практично не відрізнялася. Така поведінка учасників є погодженою, що виключає можливість змагальності та свідчить про узгодженість дій Відповідачів.
- (36) Складова вартості Закупівлі включає, зокрема виробничу собівартість. При цьому виробничу собівартість є частиною собівартості та включає такі витрати:
- прями матеріальні витрати;

- прямі витрати на оплату праці;
 - інші прямі витрати;
 - змінні загальнопромислові витрати;
 - постійні розподілені загальнопромислові витрати.
- (37) Таким чином, при розрахунку витрат необхідно було враховувати витрати на оплату праці. Відповідно до інформації з ГУ Пенсійного фонду України у м. Києві (лист від 02.04.2020р. № 260-0604-8/42650, вх. від 10.04.2020р. № 63-01/171кі) на момент проведення Закупівлі відсутні застраховані особи, які перебували у трудових відносинах з ТОВ «Гранфіресурс». Однак, відповідно до інформації з ГУ Пенсійного фонду України в Одеській обл. (лист від 06.02.2020р. № 1500-0602-8/2192, вх. від 14.02.2020р. № 63-01/462) на протязі 2019 року у ТОВ «Інвіт Груп» працювало 3 працівники.
- (38) Отже ціна не була розрахована відповідно до витрат, а формувалась задля забезпечення перемоги ТОВ «Інвіт Груп», адже у ТОВ «Гранфіресурс» не було працівників, а сума його цінової пропозиції більша.
- (39) Отже, із врахуванням зазначеного, можна зробити висновок, що ТОВ «Гранфіресурс» та ТОВ «Інвіт Груп» не підходили до формування цінової пропозиції конкурентним шляхом, а подавали вартість пропозиції, виходячи із очікуваної вартості Закупівлі. Така поведінка учасників є погодженою, що виключає можливість змагальності та свідчить про узгодженість дій Відповідачів.

Спільні особливості в оформленні документів

- (40) Під час дослідження походження файлів, завантажених ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфіресурс» до електронної системи закупівель встановлено, що документи тендерних пропозицій обох учасників подані у форматі .JPEG.
- (41) Відповідно до пункту 1 Додатку 2 Тендерної документації Учасники мали надати *«Довідку в довільній формі, яка містить відомості про учасника (адреса – юридична та фактична, керівництво, телефон для контактів, інша інформація, яку учасник вважає за доцільне зазначити, тощо). Довідка повинна обов'язково містити інформацію про діючу електронну адресу (не російських доменів) для отримання заявок на поставку продукції з електронної адреси замовника (nhtz@railway.lviv.ua), згідно з п.5.3 розділу V додатку 4 тендерної документації.»*
- (42) Проте, у пропозиціях обох учасників завантажено файли «Відомості про учасника.JPG», які містять крім контактної інформації про учасника, ще й відомості про те, що: *«учасник та/або виробник запропонованого учасником товару не підпадає під дію пункту 2 рішення Ради національної безпеки і оборони України від 28.04.2017 «Про застосування персональних спеціальних економічних та інших обмежувальних заходів (санкцій)», введеного в дію Указом Президента України від 15.05.2017 № 133/2017».*
- (43) Відповідно до пункту 5 Додатку 2 Тендерної документації Учасники мали надати до тендерної документації *«Гарантійний лист щодо погодження з проектом договору згідно Додатку № 4 до тендерної документації».* Однак, обидва учасники надали ідентичні листи: *«ТОВ ..., як учасник тендеру на закупівлю ... ознайомившись з проектом договору, який наведений в додатку 4 до тендерної документації, та погоджуєсь укласти договір в редакції, запропонованій замовником в Додатку 4 до тендерної документації та гарантує виконання його на умовах, викладених в зазначеному проекті договору».*

- (44) Відповідно до пункту 6.3 розділу 2 Тендерної документації Учасники мали надати довідки в довільній формі про відсутність підстав для відмови Учаснику в участі у процедурі Закупівлі.
- (45) Однак, у пропозиціях обох учасників завантажені інформаційні довідки по ст.17 Закону України «Про публічні закупівлі» у форматі .JPEG та однаково оформлені з ідентичним написанням та підкреслюванням тексту, а саме:
«ТОВ ... в особі директора... повідомляє про відсутність підстав тендерного комітету у відмові в участі процедури закупівлі...»
- 1) Учасник не має підстав для внесення та учасника не внесення до...;
 - 2) Учасник не має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів);
 - 3) Учасник немає затверджену антикорупційну програму та не призначено уповноваженого з антикорупційної програми...;
 - 4) Службові (посадові) особи Учасника, яка(их) уповноважено підписати договір та підписала(и) тендерну пропозицію Учасника не була(и) засуджені...»
- (46) Окрім того, на документах пропозицій обох учасників є візуальний брак (дефект) принтера чи сканера, у вигляді червоних цяток ідентично розмішених по центру верхньої частини документу усіх створених файлів (документів), завантажених ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс» до електронної системи закупівель.
- (47) Вищезазначене свідчить про спільну підготовку ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс» своїх тендерних пропозицій під час участі у Торгах.
- (48) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції. Відповідно до пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів. Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.
- (49) 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. 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.

5. Кваліфікація порушення конкурентного законодавства

- (50) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача 1 та Відповідача 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (51) 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'єктом господарювання.

- (52) 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).
- (53) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- Спільні IP адреси (під час подачі тендерних пропозицій, під час надсилання податкової звітності та під час входу в систему Клієнт – Банк обслуговуючого банку);
 - Електронні файли пропозицій подані з однаковими параметрами у форматі .JPEG;
 - Схожість в оформленні документів, за змістом, стилістикою викладення та за назвою документів;
 - Підхід до формування ціни,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (54) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки та 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».
- (55) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (ТОВ «Інвіт Груп») одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (56) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення відповідачів та їх спростування

- (57) На подання з попередніми висновками у справі № 63/2-01-18-2020, яке було надіслано сторонам у справі, ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс» не надали своїх пояснень або заперечень щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні про попередні висновки у справі.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (58) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- наявності спільних IP адрес (під час подачі тендерних пропозицій, під час надсилання податкової звітності та під час входу в систему Клієнт – Банк обслуговуючого банку);
 - електронні файли пропозицій подані з однаковими параметрами у форматі .JPEG;
 - схожості в оформленні документів, за змістом, стилістикою викладення та за назвою документів;

– підході до формування ціни,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів.

- (59) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, передбаченим відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

8. Визначення розміру штрафу.

- (60) Відповідно до частини 2 статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 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.
- (61) Інформації про дохід (виручку) від діяльності за 2019 рік ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс» не надано.
- (62) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), 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.
- (63) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховано те, що ТОВ «Інвіт Груп» та ТОВ «Гранфінресурс» не визнали факт вчинення порушення.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 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 України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року 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 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «Інвіт Груп» (ідентифікаційний номер юридичної особи 39870071, адреса: 65078, Одеська область, м. Одеса, вул. Космонавтів, 36, приміщення 805Б) та Товариства з обмеженою відповідальністю «Гранфінресурс» (ідентифікаційний номер юридичної особи

- 38947319, адреса: 01054, м. Київ, вул. Ярославів Вал, буд. 13/2, літера Б), під час участі у процедурі закупівлі: Код ДК 021:2015 – 31210000-1 Електрична апаратура для комутування та захисту електричних кіл (Шафа розподільча системи автоматичного управління, контролю та діагностики споживання електричної енергії – Шафа ввідно-розподільча Ш 6Т, Шафа ввідно-розподільча Ш 8Т), ідентифікатор закупівлі - UA-2019-09-04-000541-с, замовником якої була – Регіональна філія «Львівська залізниця» АТ «Українська залізниця» 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, що стосується спотворення результатів торгів.
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на Товариство з обмеженою відповідальністю «Інвіт Груп» (ідентифікаційний номер юридичної особи 39870071) штраф у розмірі 68 000 грн.
 3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на Товариство з обмеженою відповідальністю «Гранфінресурс» (ідентифікаційний номер юридичної особи 38947319) штраф у розмірі 68 000 грн.

Штраф підлягає 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 Західного міжобласного 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. Лещинин