



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
Р І Ш Е Н Н Я
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ВОЛИНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

26 січня 2017 р. № 2

м. Луцьк

Справа № 19-16

Про визнання порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції та
накладення штрафних санкцій

Адміністративна колегія Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 19-16 про порушення приватним підприємством «АКТРОС ГРУП» () код ЄДРПОУ) та приватним підприємством «АВТО ТАЙМ» (, код ЄДРПОУ) (надалі – ПП «АВТО ТАЙМ») законодавства про захист економічної конкуренції та подання сектору досліджень і розслідувань за результатами розгляду справи від 20.12.2016 № 19-16/28,

ВСТАНОВИЛА:

До Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – територіальне відділення) надійшло подання Управління захисту економіки у Волинській області Національної поліції України від 11.07.2016 № 02741/39/102/01-16 щодо наявності в діях приватного підприємства «АКТРОС ГРУП» та приватного підприємства «АВТО ТАЙМ» ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді спотворення результатів відкритих торгів при проведенні держзакупівель.

Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 16.08.2016 № 19-рк розпочато розгляд справи № 19-16 за ознаками вчинення ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів на закупівлю:

послуг за ДК 016-2010: 45.20.1 Технічне обслуговування та ремонтування автомобілів і маловантажних автотранспортних засобів (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ); (ДК 021:2015 50110000-9 Послуги з ремонту і технічного обслуговування мототранспортних засобів і супутнього обладнання (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ)) .

проведених Публічним акціонерним товариством «Волиньобленерго» (надалі – ПАТ «Волиньобленерго», Замовник) 25.05.2016 року.

За результатами аналізу матеріалів, отриманих у ході розслідування у справі, встановлено наступне.

1. Документацією конкурсних торгів Замовника, затвердженою рішенням комітету з конкурсних торгів від 30.03.2016 року (надалі - Документація) учасникам було запропоновано надати до 09 год. 00 хв. 11.05.2016 року пропозиції конкурсних торгів із закупівлі послуг за ДК 016-2010: 45.20.1 Технічне обслуговування та ремонтування автомобілів і маловантажних автотранспортних засобів (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ); (ДК 021:2015 50110000-9 Послуги з ремонту і технічного

обслуговування мототранспортних засобів і супутнього обладнання (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ)) (надалі – Торги, Тендер).

З метою участі у Торгах до Замовника надали свої пропозиції конкурсних торгів приватне підприємство «АКТРОС ГРУП» та приватне підприємство «АВТО ТАЙМ».

Згідно зі Статутом ПП «АКТРОС ГРУП» є юридичною особою, має самостійний баланс, власні основні засоби та оборотні кошти, розрахунковий та інші рахунки в банківських установах, круглу печатку, кутовий та інші штампи зі своєю назвою.

Основними видами діяльності ПП «АКТРОС ГРУП» згідно зі Статутом та витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань за КВЕД є: 45.11 Торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами; 45.19 Торгівля іншими автотранспортними засобами; **45.20 Технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів**; 45.31 Оптова торгівля деталями та приладдям для автотранспортних засобів; 45.32 Роздрібна торгівля деталями та приладдям для автотранспортних засобів та інші.

Згідно зі Статутом ПП «АВТО ТАЙМ» є юридичною особою, має самостійний баланс, поточний, валютні та інші рахунки в установах банків України та за її межами, печатку, штампи та бланки із своїм найменуванням та інші реквізити.

Основними видами діяльності ПП «АВТО ТАЙМ» згідно Статуту та витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань за КВЕД є: 45.19 Торгівля іншими автотранспортними засобами; **45.20 Технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів**; 45.32 Роздрібна торгівля деталями та приладдям для автотранспортних засобів та інші.

Таким чином, ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» відповідно до даних статутів та витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань є суб'єктами господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», які діють на однакових ринках, а саме: 45.20 Технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів, тобто є конкурентами на вказаному ринку.

ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» у складі пропозицій конкурсних торгів надали наступні цінові пропозиції:

Назва підприємства	Найменування складових ціни пропозиції конкурсних торгів	Обсяг послуг , людин о- години	Ціна однієї людино- години, з ПДВ, грн.	Вартість без ПДВ, грн.	ПДВ, грн.	Вартість з ПДВ, грн.
ПП «АКТРОС ГРУП»	Послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника	28945				
	Запасні частини та витратні матеріали становлять 200% від суми вартості пропозиції конкурсних торгів (з ПДВ) за послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника	x	x			
	Вартість пропозиції конкурсних торгів без ПДВ, грн.				x	x
	Сума ПДВ, грн.			x		x
	Вартість пропозиції конкурсних торгів з ПДВ, грн.			x	x	4450000,00
ПП «АВТО ТАЙМ»	Послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника	28945				
	Запасні частини та витратні матеріали становлять 200% від суми вартості пропозиції	x	x			

конкурсних торгів (з ПДВ) за послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника				
Вартість пропозиції конкурсних торгів без ПДВ, грн.			x	x
Сума ПДВ, грн.		x		x
Вартість пропозиції конкурсних торгів з ПДВ, грн.	x		x	4550000,00

Розкриття пропозицій конкурсних торгів відбулось 11.05.2016 року о 12 год. 00 хв. (протокол від 11.05.16)

Проведення оцінки пропозицій конкурсних торгів відбулось 25.05.2016 року о 10 год. 00 хв. (протокол від 25.05.2016 року).

За результатами проведених торгів переможцем було визнано - ПП «АКТРОС ГРУП», пропозиція якого була визначена найбільш економічно вигідною.

Відповідно між Замовником та переможцем Торгів було укладено договір про надання послуг на технічне обслуговування та ремонт транспортних засобів № 19/16-361 від 14.06.2016 року. Загальна сума договору становила 4 450 000,00 грн.

2. Учасники тендерів, під час підготовки своїх тендерних (цінових) пропозицій повинні формувати пропозицію ціни, термінів поставки самостійно (незалежно від інших учасників тендеру). Враховуючи зазначене, під час проведення тендеру цінова пропозиція, яка перемогла, повинна відображати заздалегідь невідому і конкурентну ціну.

В результаті аналізу документів наданих Замовником було встановлено обставини, які свідчать про узгодженість дій (поведінки) ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» під час підготовки та участі в Торгах.

Зазначене підтверджується наступним.

2.1 Згідно з реєстром отриманих пропозицій конкурсних торгів уповноважені представники ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» **одночасно 11.05.2016р. о 8год. 20хв. та о 8год. 35хв. надали Замовнику документи для участі у Торгах (вихідні номери відповідно №1 та №2)**, (малюнки 1, 2 додатку до рішення).

При цьому, **конверти, в яких подавались пропозиції конкурсних торгів є ідентичні за змістом (крім даних учасників Тендеру).**

2.2. **Свідченням узгодженої поведінки між учасниками під час підготовки та участі в Торгах є також наступне.**

Розкриття пропозицій конкурсних торгів відбулось 11.05.2016 року об 12 год. 00 хв. ПП «АКТРОС ГРУП» (малюнок 3 додатку до рішення) та ПП «АВТО ТАЙМ» (малюнок 4 додатку до рішення) листами повідомили Заявника, що представники не будуть присутні при розкритті пропозицій та засвідчувати своїм підписом документи, що мають до цього відношення.

За результатами аналізу вищевказаного листа було встановлено:

- в обох учасників текст листа дослівно співпадає (окрім даних учасників та вихідного номера і дати ПП «АКТРОС ГРУП»);
- в обох учасників назва підприємства **ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ»** надруковано **14-м та «жирним» шрифтом**;
- адреса підприємства, код ЄДРПОУ в обох учасників надруковано **однаковим шрифтом, виділено «курсивом»**;
- код ЄДРПОУ в обох учасників розміщений під адресою підприємства на **однаковому відступі**;
- в обох учасників посаду та ПІБ керівника надруковано **«жирним» шрифтом**;
- в обох учасників зазначено **однакову юридичну адресу: м. _____ вул. _____ буд. _____**;
- в обох учасників після слова **«вищезгадане»** відсутній розділовий знак **«кома»**.

Вищезазначене свідчить, що учасникам заздалегідь був відомий переможець Тендеру, що свідчить про незацікавленість учасників в контролі за об'єктивним проведенням процедури закупівлі та представленні власних інтересів на торгах та забезпечення правильності обрання переможця.

2.3 Крім наведеного, на домовленість та узгодженість поведінки Учасників щодо участі та перемоги у Торгах вказують і інші факти.

Відповідно до вимог Документації ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» у складі пропозицій конкурсних торгів надали Замовнику наступні матеріали та документи:

- цінові пропозиції конкурсних торгів;
- анкети учасника торгів;
- довідки про відсутність заборгованості з податків і зборів (обов'язкових платежів);
- довідки про відсутність заборгованості по тілу кредиту та відсоткам;
- інформації про наявність працівників відповідної кваліфікації;
- інформації про наявність обладнання та матеріально-технічної бази.

Вищевказані матеріали та документи мають однакову подібність у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті, що не може бути пояснене будь-якими об'єктивними причинами та свідчить про обмін інформацією між учасниками під час підготовки та участі у Тендері, а саме:

Пропозиції конкурсних торгів:

- в обох учасників п.п. 1-7, а саме: повне найменування Учасника, адреса, телефон, керівництво, код ЄДРПОУ, юридичний статус підприємства, вартість надруковано **«жирним»** шрифтом; зазначено однакову адресу та № телефону/факсу суб'єкта господарювання: **43000, Волинська обл., м., вул. ,буд. ; телефон / факс + 380332** ; однаково в адресах обох учасників після слова «обл» поставлено два розділові знаки **«крапки»**, після букви «м» поставлено розділовий знак **«кома»**, перед словом **«буд.»** пропущено **«пробіл»**, обидва учасники на першій і другій сторінці вказали назву свого підприємства **14-м** та **«жирним»** шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили **«курсивом»**, перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, вказали однакову дату видання пропозицій конкурсних торгів **05.05.2016р.**, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано **«жирним»** шрифтом (малюнки 5, 6 додатку до рішення).

Інформації про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, надані учасниками (малюнки 7, 8 додатку до рішення) мають однакову назву; однакові за розміщенням та форматуванням таблиць; однакову кількість обладнання по найменуваннях, крім евакуатора у ПП «АКТРОС ГРУП», однаковий технічний стан обладнання, у словосполученні **«виробничо складське»** пропущений **«дефіс»**, обидва учасники на першій і другій сторінці вказали назву свого підприємства **14-м** та **«жирним»** шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили **«курсивом»**, перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано **«жирним»** шрифтом.

Інформації про наявність працівників відповідної кваліфікації, надані учасниками (малюнки 9, 10 додатку до рішення); однакові за розміщенням та форматуванням таблиці; у назві таблиці після слова **«інформація»** пропущено словоприйменник **«про»** та після слова **«наявність»** не застосовано **«пробіл»**, обидва учасники вказали назву свого підприємства **14-м** та **«жирним»** шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили **«курсивом»**, перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано **«жирним»** шрифтом.

Довідки про суб'єктів господарювання надані учасниками (малюнки 11, 12 додатку до рішення) мають однакову назву; ідентичні за структурою, однакові за розміщенням та форматуванням таблиць; вказали однаковий номер телефону для контактів, в обох учасників у першому рядку таблиці перше слово словосполучення **«повне найменування»** вжито **«повна найменування»**, у сьомому рядку таблиці після слова **«реквізити»** пропущено **«пробіл»**, у цьому ж рядку словосполучення **«...за яким буде...»**

вжито «...за якими буде...», обидва учасники вказали назву свого підприємства 14-м та «жирним» шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили «курсивом», перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано «жирним» шрифтом.

Інформації про підтвердження, що ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» протягом трьох останніх років не притягувалися до відповідальності органами АМКУ за порушення законодавства про захист економічної конкуренції (малюнки 13, 14 додатку до рішення) мають однакову назву; однакові за змістом тексту (окрім даних учасників та вихідного номера і дати ПП «АКТРОС ГРУП»), однакові орфографічні помилки, зокрема: «Тому ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АКТРОС ГРУП» підтверджує, що воно протягом останніх трьох років він не був притягнений...», «Тому ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АВТО ТАЙМ» підтверджує, що воно протягом останніх трьох років він не був притягнений...», у першому абзаці тексту після слова «Україна» не застосовано «пробіл», у другому абзаці після слова «Тому» пропущено розділовий знак «кома», обидва учасники вказали назву свого підприємства 14-м та «жирним» шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили «курсивом», перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано «жирним» шрифтом.

Інформації про підтвердження, що службова (посадова) особа не була засуджена за злочини (малюнки 15, 16 додатку до рішення) мають однакову назву; однакові за змістом тексту (окрім даних учасників та вихідного номера і дати ПП «АКТРОС ГРУП»), у другому абзаці тексту в обох учасників зазначено «...директор

...», при тому, що є директором тільки у ПП «АВТО ТАЙМ», а директором у ПП «АКТРОС ГРУП» є , в обох учасників в назві після сполучника «що» пропущений «пробіл», у першому абзаці тексту в словосполученні «...з якого не знято...» вжито «...з якої не знято...», в другому абзаці після словосполучення «не був засуджений» повторюється другий раз слово «засуджений», в словосполученні «...з якого не знято...» вжито «...з якої не знято...», обидва учасники вказали назву свого підприємства 14-м та «жирним» шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили «курсивом», перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано «жирним» шрифтом.

Інформації про не визнання учасників Торгів банкрутами (малюнки 17, 18 додатку до рішення) мають однакову назву; однакові за змістом тексту (окрім даних учасників та вихідного номера і дати ПП «АКТРОС ГРУП»), в обох учасників в кінці тексту після слова «процедуру» пропущений розділовий знак «крапка», обидва учасники вказали назву свого підприємства 14-м та «жирним» шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили «курсивом», перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано «жирним» шрифтом.

Інформації про відсутність заборгованості зі сплати податків і зборів (малюнки 19, 20 додатку до рішення) мають однакову назву; однакові за змістом тексту (окрім даних учасників та вихідного номера і дати ПП «АКТРОС ГРУП»), в обох учасників в назві і тексті слово «заборгованості» вжито в називному відмінку «заборгованість», обидва учасники вказали назву свого підприємства 14-м та «жирним» шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили «курсивом», перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано «жирним» шрифтом.

Інформації про статус учасника з посиланням на відповідний розділ (пункт, абзац тощо) установчих документів (малюнки 21, 22 додатку до рішення) мають однакову назву; однакові за змістом тексту (окрім даних учасників та вихідного номера і дати ПП «АКТРОС ГРУП»), у тексті в обох учасників зазначено «...розділу 3 «Юридичний статус підприємства», при тому, що у статуті ПП «АВТО ТАЙМ» наявний розділ 3

«Юридичний статус підприємства», а у Статуті ПП «АКТРОС ГРУП» розділ 3 має назву «Виробничо-господарська діяльність», обидва учасники вказали назву свого підприємства **14-м** та «жирним» шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим шрифтом, виділили «курсивом», перед ЄДРПОУ застосували однаковий відступ, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано «жирним» шрифтом.

Наявність схожостей у документах, які надавались ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» для участі у Торгах, а також описку в Інформації про підтвердження, що службова (посадова) особа не була засуджена за злочини («...директор ...»), неможливо пояснити випадковим збігом обставин і свідчить, що документи для участі у Торгах готувались обома учасниками спільно та узгоджено з використанням одних і тих же файлів або про те, що документи готувались одним із учасників.

2.4 Крім того, за результатами аналізу вартості (з ПДВ) пропозицій конкурсних торгів ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ», територіальним відділенням було встановлено наступне.

Згідно з вимогами п. 2 розділу 3 Документації пропозиція конкурсних торгів, яка подавалася ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» складається з переліку документів, в т.ч. з форми пропозиції конкурсних торгів згідно з Додатком 1.

У формі «Пропозиція конкурсних торгів» передбачено, що обсяг послуг з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника становить **28945** людино-годин, а запасні частини та витратні матеріали становлять 200% від суми вартості пропозиції конкурсних торгів (з ПДВ) за послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника.

ПП «АКТРОС ГРУП» у формі «Пропозиція конкурсних торгів» надає інформацію, що ціна однієї людино-години, з ПДВ становить _____ грн., відповідно вартість послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника буде становити _____ грн. (з ПДВ), у той час учасником передбачена сума становить _____ грн., що на 130,75 грн. більша.

На запасні частини та витратні матеріали ПП «АКТРОС ГРУП» передбачило суму _____ грн., однак згідно вимог Документації вартість запасних частин та витратних матеріалів повинна становити 200% від суми вартості пропозиції конкурсних торгів (з ПДВ) за послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника, тобто вартість запасних частин та витратних матеріалів повинна складати _____ грн. (з ПДВ), що на _____ грн. менше, ніж передбачено учасником у зазначеній формі.

Отже, вартість запасних частин та витратних матеріалів ПП «АКТРОС ГРУП» становить **452%** від суми вартості пропозиції конкурсних торгів (з ПДВ) за послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника.

ПП «АВТО ТАЙМ» у формі «Пропозиція конкурсних торгів» надає інформацію, що ціна однієї людино-години, з ПДВ становить _____ грн., відповідно вартість послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника буде становити _____ грн. (з ПДВ).

На запасні частини та витратні матеріали ПП «АВТО ТАЙМ» передбачило суму _____ грн., однак згідно вимог Документації вартість запасних частин та витратних матеріалів повинна становити 200% від суми вартості пропозиції конкурсних торгів (з ПДВ) за послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника, тобто вартість запасних частин та витратних матеріалів повинна складати _____ грн. (з ПДВ), що на _____ грн. менше, ніж передбачено учасником у зазначеній формі.

Отже, вартість запасних частин та витратних матеріалів ПП «АВТО ТАЙМ» становить **457%** від суми вартості пропозиції конкурсних торгів (з ПДВ) за послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника.

Тому, вищезазначене свідчить, що ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» була відома очікувана вартість закупівлі послуг, відповідно при розрахунку вартості запасних частин та витратних матеріалів враховано різницю від очікуваної вартості закупівлі послуг та вартості послуги з технічного обслуговування і ремонту КТЗ Замовника.

3. Свідченням обміну інформацією між учасниками і, як наслідок, узгодження поведінки під час підготовки та участі в Торгах є також наступне.

3.1 Відповідно до вимог Документації ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» мали надати інформацію, яка підтверджувала б відповідність пропозиції конкурсних торгів учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам згідно з Додатком 5, наданого Замовником.

Разом з тим, обидва учасники ПП «АКТРОС ГРУП» (малюнок 23 додатку до рішення) та ПП «АВТО ТАЙМ» (малюнок 24 додатку до рішення) в першому абзаці Технічного завдання після **назви підприємства** та перед словом «**надає**» не застосували «пробіл», в тексті між реченнями застосували однаковий **міжстроковий інтервал**, на кожній сторінці обидва учасники вказали назву свого підприємства **14-м** та «**жирним**» шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим **шрифтом**, виділили «**курсивом**», перед ЄДРПОУ застосували однаковий **відступ**, в обох учасників назва суб'єкта господарювання, посада та ПІБ керівника надруковано «**жирним**» шрифтом.

3.2 Також ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» відповідно до вимог Документації мали надати Довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази на СТО Учасника згідно з Додатком 2 до Технічного завдання, наданого Замовником.

В обох учасників ПП «АКТРОС ГРУП» (малюнок 25 додатку до рішення) та ПП «АВТО ТАЙМ» (малюнок 26 додатку до рішення) у графі «**Вимоги до обладнання**» у рядках 1-3, 5, 6, 8, 9 застосовано однакове вирівнювання тексту по горизонталі – **по лівому краю**, по вертикалі – **по центру**, у рядках 4, 7 по горизонталі – **по лівому краю**, по вертикалі – **по верхньому краю**, у графі «**Найменування обладнання**» у рядках 1-8 текст однаковий **за змістом**, однакове **розміщення тексту** по горизонталі та вертикалі, застосовані однакові **відступи та міжстрокові інтервали**, по тексту однаково застосували **жирний шрифт**, обидва учасники допустили однакові **описки**, а саме:

- у рядку 1 у слові «**універсальний**» пропущено першу літеру «у»;
- у рядку 4 вжили словосполучення «**всех моделей автомобилей**» на **російській мові**, після слова «**автомобилей**» пропущено розділовий знак «**крапка**»;
- у рядку 5 застосували словосполучення «**обладнання, що має широкий функціонал**»;
- у рядку 6 слово «**оснащений**» вжито «**оснащена**»;
- у 7 рядку в кінці речення поставлено **два** розділові знаки «**крапка**»;
- у 8 рядку після слова «**мобільними**» пропущено розділовий знак «**крапка**»;
- у 9 рядку після слів «**рідини**», «**запалювання**» пропущено розділовий знак «**крапка**»;
- на кожній сторінці обидва учасники вказали назву свого підприємства **14-м** т. «**жирним**» шрифтом, адресу підприємства та код ЄДРПОУ надрукували однаковим **шрифтом**, виділили «**курсивом**», перед ЄДРПОУ застосували однаковий **відступ**.

4. Під час аналізу матеріалів тендерних пропозицій учасників тендеру було встановлено інші обставини, які свідчать про те, що учасники узгодили між собою поведінку під час підготовки та участі в зазначених Торгах.

4.1. За результатами аналізу матеріалів, отриманих під час проведення розслідування у справі ПП «АВТО ТАЙМ» (лист від 19.09.16 № 190/16) та ПП «АКТРОС ГРУП» (лист від 16.09.16 № 71/16-1), встановлено факт існування господарських відносин між ними.

Зокрема, здійснюючи однаковий вид господарської діяльності та будучи конкурентами на ринку, ПП «АВТО ТАЙМ» та ПП «АКТРОС ГРУП», орендували офісні приміщення за однією адресою (м. _____ вул. _____, _____) у одного наймодавця м. _____, однак приміщення майстерні для здійснення господарської діяльності, загальною площею 65,8м², що знаходиться за адресою м. _____ вул. _____, орендує лише переможець Тендеру - ПП «АКТРОС ГРУП». Зазначене свідчить про можливість впливу переможця Тендеру на ПП «АВТО ТАЙМ» та використання тих же складських приміщень іншим учасником Тендеру.

В 2015 р. ПП «АВТО ТАЙМ» надав безпроцентну фінансову допомогу ПП «АКТРОС ГРУП» в сумі 30000 тис. грн (договір про надання безпроцентної фінансової допомоги від 01.11.15 р. № 1).

4.2 За результатами аналізу матеріалів, отриманих від Луцької об'єднаної податкової інспекції Головного управління ДФС України у Волинській обл. (лист від 08.09.16 № 12560/10/03-18-12-01) під час проведення розслідування у справі встановлено наступне.

Станом на 01.01.2016 року одночасно перебували у трудових відносинах з ПП «АВТО ТАЙМ» та ПП «АКТРОС ГРУП» одні і ті ж працівники, зокрема: та

. Разом з тим, у травні місяці 2016 року під час підготовки та участі в Торгах у трудових відносинах з ПП «АКТРОС ГРУП» перебували працівники, зокрема:

та „ які в попередньому періоді 2016 року перебували у трудових відносинах з ПП «АВТО ТАЙМ».

Отже, вищевказане свідчить про можливість обміну інформацією між ПП «АВТО ТАЙМ» та ПП «АКТРОС ГРУП» і, як наслідок, узгодження поведінки під час підготовки та участі в Торгах.

5. Також, на домовленість в узгодженості своєї поведінки Учасників щодо підготовки та участі у Торгах вказують і інші факти.

Відповідно до вимог Документації учасникам у складі пропозицій конкурсних торгів необхідно було надати довідки з обслуговуючого банку про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами.

За наданою ПАТ «VS Bank» інформацією (лист від 02.09.16 № 01-3/1588) ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» одночасно звернулися до банківської установи, що підтверджується датою звернення (04.05.2016) та датою реєстрації листів (05.05.2016). При цьому обидва звернення ідентичні за структурою та змістом і дослівно співпадають (за виключенням даних учасників щодо кодів ЄДРПОУ), (малюнки 27, 28 додатку до рішення).

Аналіз довідок, виданих ПАТ «VS Bank» свідчить, що вони видавалися в один день (05.05.2016 року), мають однакові дати та послідовні вихідні номери (ПП «АКТРОС ГРУП» - 05.05.2016 № 31/7664, малюнок 29 додатку до рішення; ПП «АВТО ТАЙМ» - 05.05.2016 № 31/7665, малюнок 30 додатку до рішення).

Вищезазначене, а також характер та кількість збігів при оформленні ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» пропозицій конкурсних торгів, виключає можливість того, що тендерні пропозиції готувались кожним з учасників Торгів окремо та без обміну інформацією між ними.

6. Згідно зі статтею 3 Закону "Про здійснення державних закупівель" закупівлі товарів, робіт і послуг повинні здійснюватися, зокрема, за такими принципами: максимальна економія та ефективність, добросовісна конкуренція серед учасників, недискримінація учасників, об'єктивна та неупереджена оцінка пропозицій конкурсних торгів.

Відповідно, за результатами проведеного територіальним відділенням дослідження вартості однієї людино-години послуги з технічного обслуговування і ремонту колісних транспортних засобів, які надавались суб'єктами господарювання протягом I кварталу 2016 року було встановлено, що цінові пропозиції, запропоновані ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» для участі у Торгах були більшими на 13.3-51,9 % від інших суб'єктів господарювання, які надавали аналогічні послуги (див. дані таблиці).

Таблиця

№ п/п	Суб'єкт господарювання	Вартість однієї люд./год. послуг з технічного обслуговування і ремонту колісних транспортних засобів (грн.)
1	ПБНВФ «Гідравліка»	
2	ФОП	
3	ФОП	
4	ФОП	

Враховуючи вищевикладене, ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» при наданні своїх цінових пропозицій не було запропоновано мінімально можливих цін на послуги, які були предметом закупівель на Торгах, що могло б призвести до зменшення вартості пропозицій конкурсних торгів та додатково засвідчує про наявність домовленостей між учасниками під час підготовки та участі у процедурі закупівлі.

Внаслідок таких дій конкуренцію між учасниками було усунуто, а право на укладення договору отримано ПП «АКТРОС ГРУП» не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати Тендеру, оскільки саме здійснення конкурсного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможців зазначених процедур закупівель.

Таким чином, в ході розгляду справи № 19-16 підтверджено, що ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» узгодили свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах, а саме наступним:

- відсутність представників обох учасників під час розкриття пропозицій конкурсних торгів;
- схожість в оформленні документів;
- усунення конкуренції між учасникам, внаслідок застосування цінових пропозицій, які були на 13.3-51,9 % вищими, від інших суб'єктів господарювання, які надавали аналогічні послуги;
- наявність ділових та господарських відносин, надання ПП «АВТО ТАЙМ» безпроцентної фінансової допомоги ПП «АКТРОС ГРУП»;
- дії обох учасників щодо отримання довідок із банківської установи для участі у Торгах були узгоджені;
- ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» на час проведення Торгів знаходилися за однією адресою та користувалися однаковими номерами телекомунікаційного зв'язку.

Сукупність наведених вище фактів та наявність схожостей в оформленні пропозицій конкурсних торгів учасників Тендеру виключає випадковість, і зазначене неможливо пояснити випадковим збігом обставин.

Таким чином, в результаті аналізу документів, встановлено, що під час підготовки пропозицій конкурсних торгів між ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» відбувався обмін інформацією з метою узгодження тендерних пропозицій та інших умов участі у Торгах.

Внаслідок вищевикладеного не було дотримано умови щодо самостійного (незалежного один від одного) формування учасниками своїх тендерних пропозицій та відповідно такі пропозиції відображали заздалегідь відому всім учасникам ціну. У випадку, коли учасники процедури закупівлі домовляються між собою щодо умов своїх тендерних пропозицій та узгоджують свої тендерні пропозиції, конкуренція між ними усувається, змінюючись координацією, що фактично унеможливує ефективне використання власних коштів.

Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, є антиконкурентними узгодженими діями, вчинення яких відповідно до частини четвертої цієї статті забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.

Погоджена поведінка учасників процедур закупівель, яка усуває конкуренцію між ними, згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визнається антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

Дії приватного підприємства «АКТРОС ГРУП» та приватного підприємства «АВТО ТАЙМ» щодо узгодження своєї поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі послуг за ДК 016-2010: 45.20.1 Технічне обслуговування та ремонтування автомобілів і маловантажних автотранспортних засобів (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ); (ДК 021:2015 50110000-9 Послуги з ремонту і технічного обслуговування мототранспортних засобів і супутнього обладнання (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ)), проведених 25.05.2016 року Публічним акціонерним товариством «Волиньобленерго», в результаті яких було усунуто конкуренцію між учасниками, є порушенням 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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Подання з попередніми висновками за результатами розгляду справи № 19-16 було направлено ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» 27.12.2016 р. для надання зауважень та пропозицій до його змісту.

Реагуючи на подання за результатами розгляду справи, ПП «АКТРОС ГРУП» не надало зауважень і пропозицій до його змісту.

Разом з тим, ПП «АКТРОС ГРУП» визнало схожості у документах, які надавались для участі у Торгах та звернулося із листом від 24.01.2016 № 08/17 до територіального відділення щодо розгляду справи № 19 - 16 та прийняття рішення без їх присутності.

ПП «АВТО ТАЙМ» також не надало зауважень і пропозицій до змісту подання.

Водночас, ПП «АВТО ТАЙМ» визнало схожості у документах, які надавались для участі у Торгах та звернулося з листом від 20.01.2017 № 2017-01-20 до територіального відділення щодо розгляду справу № 19 - 16 та прийняття рішення без їх присутності.

Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», на суб'єкта господарювання 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.

Згідно з частиною п'ятою статті 52 Закону якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки) штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Згідно з частиною шостою статті 52 Закону рішення про накладення штрафів у розмірі понад чотири тисячі неоподаткованих мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.

Дохід (виручка) від реалізації продукції за 2016 рік ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» не наданий.

При визначенні розміру штрафу враховано наступні фактори:

1) наслідки порушень – усунення конкуренції під час проведення 25.05.2016 ПАТ «Волиньобленерго» процедури відкритих торгів на закупівлю послуг за ДК 016-2010: 45.20.1 Технічне обслуговування та ремонтування автомобілів і маловантажних автотранспортних

засобів (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ); (ДК 021:2015 50110000-9 Послуги з ремонту і технічного обслуговування мототранспортних засобів і супутнього обладнання (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ));

2) вчинення суб'єктами господарювання порушень законодавства про захист економічної конкуренції вперше (для всіх відповідачів);

3) визнання ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» схожостей у документах, які надавались для участі у Торгах;

4) сприяння ПП «АКТРОС ГРУП» та ПП «АВТО ТАЙМ» розгляду справи.

Враховуючи вищевикладене, 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 України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 (зі змінами), 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 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р), зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (зі змінами), адміністративна колегія територіального відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що приватне підприємство «АКТРОС ГРУП» (вул. _____ м. _____, код ЄДРПОУ _____) та приватне підприємство «АВТО ТАЙМ» (вул. _____, код ЄДРПОУ _____) узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі послуг за ДК 016-2010: 45.20.1 Технічне обслуговування та ремонтування автомобілів і маловантажних автотранспортних засобів (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ); (ДК 021:2015 50110000-9 Послуги з ремонту і технічного обслуговування мототранспортних засобів і супутнього обладнання (Роботи з технічного обслуговування та поточному ремонту ТЗ)), проведених 25.05.2016 року Публічним акціонерним товариством «Волиньобленерго», в результаті чого було усунуто конкуренцію між ними, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

1.1. Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на ПП «АКТРОС ГРУП» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім) тисяч гривень за порушення, зазначене в п.1 рішення.

1.2. Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на ПП «АВТО ТАЙМ» штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири) тисячі гривень за порушення, зазначене в п.1 рішення.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті 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 Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу (завірену копію платіжного доручення про сплату штрафу з відміткою банківської установи).

Рішення може бути оскаржено до господарського суду Волинської області у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії,
в.о. голови відділення



С.А.Луговий