



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
**РІШЕННЯ**  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ  
ВОЛИНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

19 листопада 2019 р. № 13

м. Луцьк

справа № 11-19

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Вест Електра» (далі – ТОВ «Вест Електра», Відповідач-1) та приватне підприємство «Інтеренергоінвест» (далі – ПП «Інтеренергоінвест», Відповідач-2) подали заявки для участі у відкритих торгах із закупівлі «Будівельно-монтажних і налагоджувальних робіт для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго» (ДК 021:2015 код – 45310000-3- Електромонтажні роботи)», проведених 17.05.2018 приватним акціонерним товариством «Волиньобленерго». При цьому, ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» здійснювали обмін інформацією з метою узгодження тендерних пропозицій та інших умов участі у процедурі закупівлі, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у торгах.

За результатами розгляду адміністративною колегією Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення) справи № 11-19 такі дії ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів із закупівлі «Будівельно-монтажних і налагоджувальних робіт для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго» (ДК 021:2015 код – 45310000-3- Електромонтажні роботи)», проведених 17.05.2018 приватним акціонерним товариством «Волиньобленерго», що є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «Вест Електра» - 68 тис. грн.; на ПП «Інтеренергоінвест» - 68 тис. грн.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Відділення, розглянувши матеріали справи № 11-19 про порушення ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання юридичного сектору від 05.11.2019 р. № 11-19/13,

**ВСТАНОВИЛА:**

## 1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням Адміністративної колегії територіального відділення 26 червня 2019 р. № 12-рк розпочато розгляд справи № 11-19 за ознаками вчинення учасниками торгів ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачено 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) Головою Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) надіслано Відповідачеві-1 вимоги про надання інформації від 27.06.2019 № 26/1.34-847 та від 02.07.2019 № 26/1.34-854, Відповідачеві-2 - від 27.06.2019 № 26/1.34-847 та від 02.07.2019 № 26/1.34-856.
- (3) Листом від 05.11.2019 р. № 26/1.34-1338 Відповідачеві-1 та Відповідачеві-2 було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 05.11.2019 р. № 11-19/13.
- (4) Відповідач-1 та Відповідач-2 в запропонований термін не надали Відділенню відповідей на Подання з попередніми висновками у справі.

## 2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - ТОВ «Вест Електра» (адреса місцезнаходження юридичної особи станом на час проведення процедур закупівель - Волинська область, Луцьк, вул. Єршова, 11А, адреса місцезнаходження юридичної особи станом на час прийняття рішення - 45603, Волинська обл., Луцький район, село Струмівка, вул. Об'їзна, будинок 3, ідентифікаційний код юридичної особи 38911544) здійснює господарську діяльність за КВЕД 43.21 «електромонтажні роботи».
  - ПП «Інтеренергоінвест» (адреса місцезнаходження юридичної особи станом на час проведення процедур закупівель - м. Івано-Франківськ, вул.Д.Дудаєва 5/45, юридична адреса на час прийняття рішення - м. Івано-Франківськ, вул. Січових Стрільців, 56, офіс 83-85, ідентифікаційний код юридичної особи 34844181) здійснює господарську діяльність за КВЕД 43.21 «електромонтажні роботи».
 Відповідач-1 та Відповідач-2 разом «Відповідачі».

Отже, ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» є суб'єктами господарювання в розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та конкурентами на ринку електромонтажних робіт.

## 3. Обставини справи

- (6) Під час розгляду справи за результатами збирання та аналізу доказів на підтвердження вказаного порушення Відділенням встановлено наступне.
- (7) В ході здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення процедур закупівель товарів, робіт, послуг за власною ініціативою Відділенням здійснено аналіз інформації, розміщеної на електронному майданчику newtend.com, що є офіційним учасником системи ProZorro, та проведено дослідження матеріалів відкритих торгів на закупівлю «Будівельно-монтажних і налагоджувальних робіт для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго» (ДК 021:2015 код – 45310000-3- Електромонтажні роботи)» (ідентифікатор тендера: UA-2018-04-24-001191-b), проведених 17.05.2018 приватним акціонерним товариством

«Волиньобленерго» (43023, м. Луцьк, вул. Єршова, 4, ідентифікаційний код юридичної особи 00131512) (надалі – ПрАТ «Волиньобленерго», Замовник).

- (8) ПрАТ «Волиньобленерго» 17.05.2018 року через систему електронних закупівель провело відкриті торги із закупівлі ДК 021:2015 код – 45310000-3 - Електромонтажні роботи Будівельно-монтажні і налагоджувальні роботи для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго», ідентифікатор закупівлі UA-2018-04-24-001191-b.
- (9) На веб-порталі ProZorro Замовником було опубліковано оголошення № UA-2018-04-24-001191-b про проведення відкритих торгів на закупівлю ДК 021:2015 код – 45310000-3 - Електромонтажні роботи Будівельно-монтажні і налагоджувальні роботи для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго» (надалі – Торги, Тендер).
- (10) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі згідно з річним планом закупівлі на 2018 рік зазначалася у розмірі 142 000 000,0 (сто сорок два мільйони) гривень з ПДВ. Строк виконання робіт – до 31 грудня 2018 року.
- (11) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі prozorro.gov.ua свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
  - ТОВ «Вест Електра» – 141 999 999,00 грн з ПДВ;
  - ПП «Інтеренергоінвест» - 142 000 000,00 грн з ПДВ.
- (12) Дата початку Процедури закупівлі – 24.04.2018 р., кінцевий строк подання тендерних пропозицій 16.05.2018 р. Процедура електронних торгів розпочалася 17-го травня 2018 о 15:37 та завершилася 17-го травня 2018 о 15:58. До оцінки були допущені пропозиції ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест».
- (13) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій б/д, б/н переможцем було визнано ТОВ «Вест Електра», з яким укладено договір про закупівлю товарів за державні кошти від 07.06.18 № 19/18-376ПР на суму 141 289 999 грн.
- (14) Учасники публічних процедур, під час підготовки тендерних пропозицій повинні формувати свої пропозиції, зокрема ціни, самостійно (незалежно від інших учасників тендеру), якщо дійсно мають намір перемогти у торгах, а не виконують роль технічного гравця для забезпечення перемоги іншого суб'єкта господарювання.
- (15) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних 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 конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких торгів формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (16) За результатами аналізу документів, отриманих в ході проведення розслідування та інформації з електронного майданчика newtend.com, що є офіційним учасником системи ProZorro, Відділенням було встановлено обставини, які можуть свідчити про узгодженість дій (поведінки) ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» під час підготовки та участі в Торгах, а саме:
- (17) ПП «Інтеренергоінвест» не заходив на електронний аукціон у Процедурі закупівлі взагалі, що свідчить про його незацікавленість в участі в торгах. Як наслідок,

учасники під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції під час першого та другого раунду і первинна цінова пропозиція ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» не змінилася, що може свідчити про те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Торгах.

- Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасника є ціна. Тобто, пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги у торгах.
- (18) За інформацією ДП «Прозорро» м. Київ (лист від 28.01.19 р. № 206/298/03), наданою на відповідну вимогу територіального відділення, учасники закупівлі ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» свої тендерні пропозиції для участі в Торгах подавали з авторизованого електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн». Тобто, два учасника торгів, а саме ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» свої тендерні пропозиції для участі в Процедурі закупівлі подавали з єдиного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (19) За інформацією ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» м. Київ (лист від 13.02.19 р. № 130219-1), наданою на відповідну вимогу територіального відділення, ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» подавали пропозиції для участі у Торгах із датою публікації пропозиції:  
 ПП «Інтеренергоінвест» - 07.05.18 р.  
 ТОВ «Вест Електра» - 08.05.18 р.  
 Таким чином, факт завантаження ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» в систему електронних закупівель своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», послідовно у близький проміжок часу 07 та 08 травня 2018 р. не є випадковим та може свідчити про те, що у період підготовки та участі у торгах Учасники діяли спільно, узгоджуючи свої дії, між ними відбувся фактичний обмін інформацією.
- (20) За результатами аналізу матеріалів Процедури закупівлі, інформації ТОВ «Вест Електра» (лист від 14.02.19 № 94), головних управлінь ДФС у Волинській та Івано-Франківській областях (листи відповідно від 08.02.19 № 4257/20/03-20-55-12 та б/д, б/н, отриманий 18.02.19 за вх. № 53-01/6кі) було встановлено виникнення та наявність господарських відносин між учасниками Процедури закупівлі після їх проведення і до часу виконання договору за предметом Процедури закупівлі (31.12.18).
- (21) Так, згідно витягу з ЄРПН зареєстрованих податкових накладних ТОВ «Вест Електра» (покупець) за 2018 рік було перераховано ПП «Інтеренергоінвест» (продавець) у період часу липень-грудень 2018 р. суми коштів з операцій, обсяг податкових операцій за ставкою 20 % за які становив:

Дата виписки	Дата реєстрації	Обсяг, грн
31.07.18*	13.08.18	
28.09.18	11.10.18	
17.10.18	16.11.18	
22.12.18	11.01.19	
Всього на суму		

і т.і.

Водночас, згідно витягу з ЄРПН зареєстрованих податкових накладних ТОВ «Вест Електра» (продавець) за 2018 рік було перераховано ПП «Інтеренергоінвест»



(покупець) у період часу липень- грудень 2018 р. суми коштів з операцій, обсяг податкових операцій за ставкою 20 % за які становив:

Дата виписки	Дата реєстрації	Обсяг, грн
01.08.19	23.08.19	
01.09.19	25.09.19	
01.09.19	25.09.19	
01.09.19	25.09.19	
Всього на суму		

(22) Тобто, зазначене свідчить про розрахунок ТОВ «Вест Електра» за участь ПП «Інтеренергоінвест» у Торгах в якості підставного учасника.

(23) Зазначеними операціями відповідно до інформації (банк ПП «Інтеренергоінвест») (лист від 12.07.19 № 107-07/19-БТ, наданої на вимогу Відділення від 04.07.19 р. № 26/1.34-866) були перераховані ТОВ «Вест Електра» кошти за:

Дата операції	Сума, грн	Призначення платежу
22.08.18		Попередня оплата за виконання робіт по технічному переоснащенню ЕМ-0,4кВ та ТП№363 по вул. Бенделіані, 1 в м. Луцьку
22.08.18		Попередня оплата за виконання робіт по технічному переоснащенню ЕМ-0,4кВ та ТП№8 по пр. Дружби, 6А в м. Нововолинськ
22.08.18		Попередня оплата за виконання робіт по будівництву КЛ-10кВ, реконструкцію РУ-0,4кВ ЗТП №261 по вул. Набережній в с. Ратне
28.09.18		Попередня оплата на виконання будівельно-монтажних робіт
19.12.18		За виконані роботи по реконструкції ПЛ-0,4кВ в с. Піщане Камінь-Каширського району

Інші перекази за вказаними нижче договорами підряду.

(24) В той же час, після участі у Торгах між ТОВ «Вест Електра» (генпідрядник у раніше виграних тендерах) та ПП «Інтеренергоінвест» (субпідрядник) було укладено договори субпідряду, а саме

на загальну суму близько грн, предметом яких є виконання ПП «Інтеренергоінвест» за дорученням ТОВ «Вест Електра» електромонтажних робіт нестандартного приєднання до мереж Замовника (технічне переоснащення електричних мереж, технічне переоснащення електроустановок, зовнішніх електричних мереж і т.і.) на різних об'єктах у Волинській області.

(25) Наявність господарських відносин, в тому числі факт, що в якості субпідрядника (виконавця) для власних робіт після проведення Торгів ТОВ «Вест Електра» залучає ПП «Інтеренергоінвест», свідчить про можливість обміну інформацією між учасниками та змову під час підготовки та проведення торгів. При цьому, наявність господарських відносин між учасниками процедур закупівель не перешкоджає участі в одному тендері, проте змагальність при його проведенні забезпечується лише самостійністю та незалежністю дій (поведінки) кожного з Учасників.

(26) Крім того, у 2018 р. ПП «Інтеренергоінвест» та ТОВ «Вест Електра» за інформацією головних управлінь ДФС у Волинській та Івано-Франківській областях (листи відповідно від 08.02.19 № 4257/20/03-20-55-12 та б/д, б/н,

отриманий 18.02.19 за вх. № 53- 01/6кі) подавали податкову звітність до головних управлінь ДФС у Волинській та Івано-Франківській областях із одних ІР-адрес

- (27) Подання податкової звітності з однакових ІР-адрес, одна з яких закріплена за одним із Учасників, під час проведення Процедури закупівлі, може свідчити про додаткові можливості обміну інформацією між учасниками.
- (28) Відповідно до вимог пункту 8 додатку 2 Тендерної документації учасникам Торгів необхідно було надати Замовнику антикорупційну програму, якщо вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) або робіт дорівнює або перевищує 20 мільйонів гривень (пункт 10 ч. 1 ст. 17 Закону).  
Вказану антикорупційну програму було надано Замовнику у документах тендерної пропозиції лише ТОВ «Вест Електра», до розкриття тендерних пропозицій.
- (29) Таким чином, ТОВ «Вест Електра», надавши вищезазначену антикорупційну програму до визначення переможця Тендеру, було впевнено у перемозі в ньому, а ПП «Інтеренергоінвест» було технічним учасником Торгів та своєю участю забезпечувало перемогу ТОВ «Вест Електра».
- (30) Крім наведеного, на домовленість та узгодженість поведінки учасників під час участі у Торгах вказують наступні факти.
- (31) Відповідно до вимог Тендерної документації ТОВ «Вест Електра» за участь ПП «Інтеренергоінвест» у складі тендерних пропозицій надали Замовнику документи, які схожі за зовнішнім оформленням, структурі, текстовому змісту, проте вони однаково відрізняються від зразків Замовника відповідно до вимог Тендерної документації, або повинні були бути створені учасниками самостійно в довільній формі, що не може бути пояснено будь-якими об'єктивними причинами та може свідчити про обмін інформацією між учасниками та про те, що документи готувались одним із учасників Торгів, зокрема:
- (32) **Гарантійні листи** (малюнки 1, 2 додатку до рішення) є ідентичними в оформленні, крім назв суб'єктів господарювання:  
- в обох учасників однаково названо «Гарантійні листи», а не «Лист-гарантія», що не відповідає додатку 2 пункт 3) «Інші документи (для учасників - юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців)» Тендерної документації Замовника.
- (33) **Документи для юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців на підтвердження відповідності пропозиції вимогам визначеним в ст.17 Закону** (малюнки 3, 4 додатку до рішення) є ідентичними в оформленні, крім назв суб'єктів господарювання:  
- в обох учасників однаково сформовані у вигляді одного листа, що не відповідає пунктам 1-7, 9 додатку 2 Тендерної документації Замовника (передбачає окремі довідки відповідно до запропонованих окремих пунктів з 1 по 7 та 9).
- (34) **Технічне завдання** (малюнки 5-10 додатку до рішення) є ідентичними в оформленні, крім оформлення бланків і назв суб'єктів господарювання, а також дослівно співпадають та надруковані у формі ідентичних речень та таблиці.
- (35) Наявність схожостей в документах, які надавались учасниками для участі у Тендері було б неможливим без обміну інформацією між учасниками та додатково може свідчити про узгодженість дій, що могло обумовити їх домовленість про умови підготовки та участі у Торгах та сприяти обміну інформацією між ними.
- (36) Враховуючи вищевикладене, встановлені обставини у своїй сукупності, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а можуть свідчити про узгодження (координацію) ТОВ «Вест Електра» за участю ПП «Інтеренергоінвест» своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі в торгах, зокрема про обмін інформацією між ними.

- (37) Зазначене також свідчить, що подання пропозицій та вчинення інших дій під час участі у Тендері обома учасниками відбувалося узгоджено.
- (38) ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» письмових пояснень по справі в запропоновані терміни не надали.
- (39) Разом з тим, враховуючи судову практику для визнання вчинення суб'єктами господарювання порушення законодавства про захист економічної конкуренції, органу Антимонопольного комітету достатньо встановити й довести наявність наміру учасників торгів погодити (скоординувати) власну конкурентну поведінку, зокрема шляхом обміну інформацією під час підготовки тендерної документації, що в свою чергу, призводить або може призвести до переваг одного з учасників під час конкурентного відбору з метою визначення переможця процедури закупівлі, оскільки наслідки у вигляді спотворення результатів торгів не сталися не у зв'язку з тим, що суб'єкти господарювання відмовилися від своїх дій щодо координації своєї поведінки в процесі проведення процедури закупівлі, не у зв'язку з добровільним припиненням ними таких дій, а з інших причин (зокрема через відміну торгів замовником). При цьому, навіть у випадку недосягнення суб'єктами господарювання мети, з якою вони узгоджують власну конкурентну поведінку, з причин та обставин, що не залежать від їх волі, не є підставою для встановлення відсутності правопорушення, передбаченого статтею 6 Закону України про захист економічної конкуренції.

#### 4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (40) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача-1 та Відповідача-2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (41) 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'єднаним рішенням в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.
- (42) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленними цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (43) 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).
- (44) Погоджена поведінка учасників процедур закупівлі, 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.
- (45) Вчинення ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» змови під час участі у Торгах підтверджені наступними доказами та матеріалами справи.
- (46) В ході розгляду справи Відділенням встановлено, що учасники під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції під час першого та другого раунду і первинна цінова пропозиція ПП «Інтеренергоінвест» не змінилася, що свідчить про



- те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Торгах.
- (47) Наявність господарських відносин, в тому числі факт, що фактичним підрядником (виконавцем) робіт, які були предметом закупівлі на Торгах, для ТОВ «Вест Електра» було визначено ПП «Інтеренергоінвест», свідчить про обмін інформацією між учасниками та змову під час підготовки та проведення Торгів.
- (48) Залучення ТОВ «Вест Електра» іншого учасника Тендеру - ПП «Інтеренергоінвест» після проведення Торгів до виконання субпідрядних договорів із здійснення електромонтажних робіт на об'єктах Замовника, свідчить про єдність їх економічних інтересів та відсутність конкуренції між ними та узгоджену поведінку учасників процедури закупівлі під час підготовки та її проведення.
- (49) Крім того, Відділенням було встановлено наявність схожостей у документах, які надавались учасниками у складі тендерних пропозицій, що неможливо пояснити випадковим збігом обставин і виключає можливість того, що тендерні пропозиції готувались кожним з учасників Торгів окремо та без обміну інформацією між ними.
- (50) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- Учасники не змінювали свої цінові пропозиції під час першого та другого раунду під час участі у Процедурі закупівлі;
  - Учасник ПП «Інтеренергоінвест» не заходив на електронний аукціон у Процедурі закупівлі;
  - Учасники свої тендерні пропозиції для участі в Процедурі закупівлі подавали з єдиного авторизованого електронного майданчика, у близький проміжок часу;
  - наявність господарських відносин між Учасниками Процедури закупівлі після їх проведення і до часу виконання договору за предметом Процедури закупівлі та їх відсутність до участі у Процедурі закупівлі;
  - наявність договорів підряду між Учасниками Процедури закупівлі, у яких переможець Процедури закупівлі залучає іншого Учасника до виконання робіт, аналогічних предмету Процедури закупівлі;
  - під час проведення Процедур закупівлі Учасники подавали податкову звітність з однакових ІР-адрес, одна з яких закріплена за одним із Учасників;
  - один із Учасників не подав документу, який в обов'язковому порядку вимагався тендерною документацією;
  - Учасники Процедури закупівлі подали документи, що мають схожості у їх оформленні
- свідчить про наявність в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Вест Електра» та приватного підприємства «Інтеренергоінвест» під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).
- (51) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у відкритих торгах на закупівлю послуг «Будівельно-монтажних і налагоджувальних робіт для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго» (ДК 021:2015 код – 45310000-3- Електромонтажні роботи)» (оголошення № UA-2018-04-24-001191-b), проведених 17.05.2018 ПрАТ «Волиньобленерго», 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».
- (52) 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».

## **5. Заперечення Відповідачів та їх спростування**

### **5.1. Заперечення Відповідача-1**

- (53) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідач-1 не надав суттєвих зауважень, які спростовували б зазначену Відділенням кваліфікацію порушення законодавства про захист економічної конкуренції та повідомив, що не погоджується з висновками подання. Крім того, ТОВ «Вест Електра» звернулося з проханням закрити провадження по справі.

### **5.2. Заперечення Відповідача-2**

- (54) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідач-2 в запропонований термін не надав заперечень, пропозицій та зауважень щодо його змісту.

## **6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення**

- (55) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів встановлені адміністративною колегією Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у узгодженні своєї поведінки під час участі у відкритих торгах на закупівлю «Будівельно-монтажних і налагоджувальних робіт для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго» (ДК 021:2015 код – 45310000-3- Електромонтажні роботи)» (оголошення № UA-2018-04-24-001191-b), проведених 17.05.2018 ПрАТ «Волиньобленерго», в результаті яких було усунуто конкуренцію між учасниками, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Тендеру.
- (56) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до частини четвертої статті 6 Закону.

## **7. Визначення розміру штрафів**

- (57) Відповідно до ч. 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.
- (58) Інформації щодо доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» Відділенню на відповідну вимогу не надано.

- (59) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Волинського обласного 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.
- (60) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Волинського територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано такі обставини:
- (1) наслідки порушення – усунення конкуренції під час участі у відкритих торгах на закупівлю «Будівельно-монтажних і налагоджувальних робіт для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго» (ДК 021:2015 код – 45310000-3- Електромонтажні роботи)» (оголошення № UA-2018-04-24-001191-b), проведених 17.05.2018 ПрАТ «Волиньобленерго»;
  - (2) вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Вест Електра» не вперше;
  - (3) не визнання ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
  - (4) відсутність сприяння з боку ТОВ «Вест Електра» та ПП «Інтеренергоінвест» розгляду справи.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 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 Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Вест Електра» (Волинська обл., Луцький район, село Струмівка, вул. Об'їзна, будинок 3, ідентифікаційний код 38911544) та приватного підприємства «Інтеренергоінвест» (м. Івано-Франківськ, вул. Січових Стрільців, 56, офіс 83-85, ідентифікаційний код 34844181) щодо узгодження своєї поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі ДК 021:2015 код – 45310000-3 - Електромонтажні роботи Будівельно-монтажні і налагоджувальні роботи для приєднання новозбудованих, реконструйованих чи модернізованих електроустановок замовників до електричних мереж ПрАТ «Волиньобленерго» (ідентифікатор закупівлі UA-2018-04-24-001191-b), проведених 17.05.2018 приватним акціонерним товариством «Волиньобленерго», порушенням 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.

1.1 Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Вест Електра» (Волинська обл., Луцький район, село Струмівка, вул. Об'їзна, будинок 3, ідентифікаційний код юридичної особи 38911544) штраф у розмірі 68 000,0 (шістдесят вісім тисяч гривень) 00 копійок.

1.2 Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на приватне підприємство «Інтеренергоінвест» (м. Івано-Франківськ, вул. Січових Стрільців, 56, офіс 83-85, ідентифікаційний код юридичної особи 34844181) штраф у розмірі 68 000,0 (шістдесят вісім тисяч гривень) 00 копійок.

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 Волинського 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 адміністративної колегії,  
В.о.голови відділення

С.А.Луговий