



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ІВАНО-ФРАНКІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

18.04.2019 № 59/7-р/к

Справа № 24/2018

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

За результатами розгляду адміністративною колегією Відділення справи № 24/2018, дії товариства з обмеженою відповідальністю «МІДАС-ІФ» (ідентифікаційний код – 41517266) та приватного підприємства «ОБРІЙ-ІВ» (ідентифікаційний код - 31262343) визнано порушенням передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

На Відповідачів накладено штрафи: ТОВ «МІДАС-ІФ» у розмірі 34000,00 гривень, ПП «ОБРІЙ-ІВ» – 4000,00 гривень.

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 24/2018 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «МІДАС-ІФ» та приватним підприємством «ОБРІЙ-ІВ» 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 відділу досліджень і розслідувань від 08.04.2019 № 59-03/29п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ.

- (1) Розпорядженням Адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 11.12.2018 № 59/25-рп розпочато розгляд справи № 24/2018 за ознаками вчинення ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених відділом освіти Свалявської районної державної адміністрації за предметом закупівлі: ДК 021:2015 - 03417100-7 - Деревина (Паливна деревина, Паливні брикети), ідентифікатор закупівлі – ID: UA-2017-09-07-002093-с, лот № 2.
- (2) Справа розпочата за зверненням Управління захисту економіки в Івано-Франківській області Департаменту захисту економіки Національної поліції України від 20.06.2018 № 4754/39-108/01-2018.

- (3) Головою Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надіслано Відповідачам вимоги про надання інформації від 11.12.2018 № 59-02/1346 (до ТОВ «МІДАС-ІФ») та від 11.12.2018 № 59-02/1347 (до ПП «ОБРІЙ-ІВ»). Також, головою відділення надіслано вимоги про надання інформації від 18.09.2018 № 59-02/984 до ДП «Прозорро», від від 18.09.2018 № 59-02/985 до ТОВ «Закупівлі ЮА від 16.10.2018 № 59-02/1093 до ГУ ДФС у Івано-Франківській області, від 22.02.2019 № 59-02/225 до АТ КБ «Приватбанк».
- (4) Листами від 08.04.2019 №59-02/485 та від 08.04.2019 №59-02/485 ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 08.04.2019 № 59-03/29п.
- (5) 18.04.2019 Відділенням проведено слухання у справі за участю представників Відділення та Відповідача.
- (6) На Подання з попередніми висновками Відповідачі зауважень не надали.

2. ВІДПОВІДАЧІ.

- (7) Приватне підприємство «ОБРІЙ-ІВ» (76018, місто Івано-Франківськ, вул. О. Сорохтея, будинок 37Б, квартира 60, ідентифікаційний код юридичної особи 31262343, надалі – ПП «Обрій-ІВ»). Основний вид економічної діяльності юридичної особи: код КВЕД 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель. Кінцевий беніфіціарний власник (контролер) та керівник з 12.05.2010 – Сорочан Ольга Василівна;
- (8) Товариство з обмеженою відповідальністю «МІДАС-ІФ» (76000, Івано-Франківська обл., місто Івано-Франківськ, вулиця О. Сорохтея, будинок 37Б, квартира 60, ідентифікаційний код – 41517266, надалі – ТОВ «МІДАС-ІФ», Учасник 2). Основний вид економічної діяльності юридичної особи: Код КВЕД 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель. Засновник (частка 100 %) та директор – Сорочан Ольга Василівна.
- (9) Отже, ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» (надалі разом – Учасники, Відповідачі) в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Учасники є суб'єктами господарювання.

3. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ.

- (10) Згідно з пунктом пункт 4 частини другої статті 6 Закону, одним з видів антиконкурентних узгоджених дій є узгоджені дії, що стосуються спотворення результатів торгів.
- (11) Відділом освіти Свалявської районної державної адміністрації проведено процедуру закупівлі ДК 021:2015 - 03417100-7 «Деревина (Паливна деревина, Паливні брикети)» (ідентифікатор закупівлі – UA-2017-09-07-002093-с, лот № 2). Процедура закупівлі – відкриті торги. Очікувана вартість закупівлі - 689 500,00 гривень з ПДВ.
- (12) На Торги свої пропозиції подали:
 - ТОВ «МІДАС-ІФ»;
 - ПП «ОБРІЙ-ІВ».
- (13) Переможцем Торгів визнано ТОВ «МІДАС-ІФ».
- (14) Між переможцем і Замовником укладено договір на поставку товару від 09.10.2017 № 1-БР на суму 677350,00 гривень.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ.

- (15) Під час участі у конкурсних процедурах закупівель суб'єкти господарювання – учасники конкурсних процедур закупівель, повинні виступати як конкуренти, кожен з яких повинен мати на меті здобуття перемоги, при цьому будь-яка узгоджена поведінка учасників конкурсних торгів не допускається.
- (16) Разом з тим, порівняльний аналіз тендерних пропозицій ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ», виявив обставини, що свідчать про узгодженість поведінки вказаних суб'єктів господарювання під час підготовки та участі у Торгах, про що свідчить, зокрема, наступне.

4.1. Наявність відносин контролю між Учасниками

- (17) Кінцевим бенефіціарним власником (контролером) та керівником ПП «ОБРІЙ-ІВ» та ТОВ «МІДАС-ІФ» є Сорочан Ольга Василівна.
- (18) В розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПП «ОБРІЙ-ІВ» та ТОВ «МІДАС-ІФ» пов'язані відносинами контролю, оскільки перебувають під вирішальним впливом однієї фізичної особи, зокрема завдяки: праву володіння всіма активами чи їх значною частиною, що дає можливість визначати умови господарської діяльності.
- (19) Зазначені відносини контролю між ПП «ОБРІЙ-ІВ» та ТОВ «МІДАС-ІФ» свідчать про те, що вказані суб'єкти господарювання обмежені у спроможності вільно конкурувати між собою під час здійснення господарської діяльності, в тому числі під час участі у конкурсних процедурах закупівель, оскільки перебувають під одноособовим вирішальним впливом Сорочан Ольги Василівни, як засновника та керівника обох суб'єктів.

4.2. Синхронність дій Учасників у часі

- (20) Згідно з інформацією, наданою Відділенню ДП «Прозорро» (лист від 01.10.2018 № 206/2823/03), початкові пропозиції для участі в аукціоні Торгів Учасники подавали з авторизованого електронного майданчика [ZakupkiUA](http://ZakupkiUA.com).
- (21) Тендерні пропозиції на Торги були подані ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» до електронної системи закупівель в один день 22.09.2017, в 13:01 та 15:47 відповідно, хоча Замовником відведено на це 16 днів.
- (22) Отже, подання ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ», які виступають конкурентами в Торгах, тендерних пропозиції в один день з одного авторизованого майданчика з невеликою різницею в часі, свідчить про те, що під час участі у вказаній процедурі закупівель та підготовки тендерних пропозицій Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного.

4.3. Ведення господарської діяльності за однією адресою, використання Учасниками спільно телефонного номеру та однієї ір-адреси.

- (23) Згідно з відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» зареєстровані за однією адресою: 76018, місто Івано-Франківськ, вул. О. Сорохтея, будинок 37Б, квартира 60.
- (24) Згідно з інформацією, отриманою Відділенням на вимоги про надання інформації від 05.07.2018 № 59-02/710 (до ТОВ «МІДАС-ІФ») та від 05.07.2018 № 59-02/709 (до ПП «ОБРІЙ-ІВ») від Учасників Торгів (лист ТОВ «МІДАС-ІФ» від 25.07.2018 №4, лист ПП «ОБРІЙ-ІВ» від 25.07.2018 №2), у своїй господарській діяльності ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» використовують телефонні номери: (067)3427234 та (050)8049660, які є особистими номерами керівника обох Учасників – Сорочан О.В.

- (25) Як з'ясовано з інформації, наданої АТ КБ «Приватбанк» листом від 12.03.2019 № Е.30.0.0.0/4-57464БТ на вимогу голови Відділення від 22.02.2019 № 59-02/225, вхід до електронного кабінету для здійснення операцій протягом періоду з 01.01.2017 по 31.12.2017 у переважній більшості випадків здійснювався ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» з однієї ір-адреси: 188.231.234.7.
- (26) ІР-адреса – це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу ТСП/ІР (Інтернет).
- (27) Відділенням встановлено, що інтернет-провайдером даної ІР-адреси є ТОВ «Фрінет». За інформацією ТОВ «Фрінет» (лист від 08.02.2019 № 101/10) встановлено, що дана ІР-адреса закріплена за абонентом ПП «Аресконт» на підставі договору [інформація з обмеженим доступом]. Телекомунікаційні послуги надаються за адресою: м. Івано-Франківськ, вул. Дорошенка, 28Б, яка є фактичною адресою ПП «Аресконт».
- (28) Згідно з інформацією головного управління Державної фіскальної служби в Івано-Франківській області (лист від 26.10.2018 № 8298/9/09-19-08-01-16), отриманої на лист Відділення від 16.10.2018 № 59-02/1093, Сорочан Ольга Василівна станом на дату проведення Торгів займала посаду головного бухгалтера ПП «Аресконт».
- (29) Отже, використання ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» в господарській діяльності одного телефонного номера, однієї ІР-адреси свідчить про зв'язок Учасників один з одним та доступу до інформації на стадії підготовки та при укладанні тендерних пропозицій.
- (30) Вищезазначені обставини вказують на пов'язаність ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» через здійснення ними господарської діяльності за однією адресою, використання в господарській діяльності одного телефонного номера та однієї ІР-адреси та свідчать про спільну підготовку інформації для участі у Торгах.

4.4. Поведінковий аспект дій ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» під час підготовки тендерних пропозицій та участі у процедурах закупівель.

- (31) Проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель, встановлено, що протягом трьох раундів аукціону Торгів ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» не понижували свої початкові цінові пропозиції.
- (32) Цінові пропозиції Учасників Торгів становили:

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Зниження цінової пропозиції, у %
ТОВ «МІДАС-ІФ»	677350,00	677350,00	0
ПП «ОБРІЙ-ІВ»	689500,00	689500,00	0

- (33) Оскільки єдиним критерієм у зазначених торгах була саме ціна, то зі зниженням ціни зростала вірогідність перемоги в торгах. Учасник, який дійсно прагне отримати перемогу в конкурсних торгах, намагався б встановити таку ціну, яка б могла забезпечити йому перемогу.
- (34) Отже, той факт, що ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції, свідчить про те, що ПП «ОБРІЙ-ІВ» не збиралося перемагати у зазначених процедурах закупівель, а підготувало свою пропозицію як прикриття з метою забезпечення перемоги ТОВ «МІДАС-ІФ».
- (35) Згідно з інформацією, отриманою Відділенням від Учасників Торгів (лист ТОВ «МІДАС-ІФ» від 25.07.2018 №4, лист ПП «ОБРІЙ-ІВ» від 25.07.2018 №2) документи для участі у Закупівлі готувалися особисто директором обох Учасників - Сорочан Ольгою Василівною.
- (36) В ході аналізу наданої ПП «ОБРІЙ-ІВ» інформації встановлено:

- за період з 01.01.2016 по 31.03.2018 єдиним працівником ПП «ОБРІЙ-ІВ» була директор Сорочан О.В. яка протягом вказаного періоду була директором підприємства. Зазначене підтверджується інформацією, наданою Головним управлінням Державної фіскальної служби в Івано-Франківській області (лист від 26.10.2018 № 8298/9/09-19-08-01-16);

- на момент подачі пропозицій для участі у процедурі Закупівлі ПП «ОБРІЙ-ІВ» не мало у власному розпорядженні ресурсів (матеріальних, майнових, людських тощо), наявність яких дозволяла б забезпечити виконання обов'язків за договором у разі перемоги в процедурі Закупівлі.

- (37) Натомість, відповідно до наданої ТОВ «МІДАС-ІФ» інформації, Товариство протягом 2017 року двічі було переможцем у процедурах закупівель та мало у власному розпорядженні ресурси для можливості виконання обов'язків за договором у разі перемоги в процедурі Закупівлі.
- (38) З переліку документів, передбачених Замовником у складі тендерної документації, ПП «ОБРІЙ-ІВ» надало тільки статут підприємства.
- (39) Відсутність передбачених у тендерній документації документів учасника, у разі акцепту, могло призвести до відхилення такої тендерної документації, пов'язаність Учасників такими відносинами контролю, які повністю нівелюють навіть можливість існування між ними конкуренції, відсутність у розпорядженні ПП «ОБРІЙ-ІВ» ресурсів (матеріальних, майнових, людських тощо), наявність яких дозволяла б забезпечити виконання обов'язків за договором у разі перемоги в процедурі Закупівлі, свідчить про те, що ПП «ОБРІЙ-ІВ» було технічним учасником процедури Закупівлі.
- (40) За результатами розгляду справи, на підставі зібраних доказів доведено, що вищезазначені обставини в своїй сукупності свідчать про те, що під час підготовки тендерних пропозицій та участі в Закупівлі ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» діяли не самостійно, не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції, а узгоджували свої дії, внаслідок чого конкуренція під час Закупівлі спотворювалась.
- (41) Ураховуючи вищезазначене, дії Відповідачів, які полягали в узгодженні своєї поведінки під час підготовки та участі в Торгах, кваліфіковано Відділенням як антиконкурентні узгоджені дії, що стосуються спотворення результатів торгів відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування.

- (42) На подання з попередніми висновками Відповідачі не надали зауважень. При прийнятті рішення у справі та визначення розміру штрафу ТОВ «МІДАС-ІФ» та ПП «ОБРІЙ-ІВ» висловили прохання врахувати значну кредитну заборгованість (понад 150 тис.грн.)

6. Остаточні висновки адміністративної колегії відділення.

- (43) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, встановлено що дії Відповідачів, які полягають у координації власної поведінки як на стадії підготовки тендерних пропозицій, так і на стадії безпосередньо проведення процедур закупівель (забезпечується пов'язаністю Учасників такими відносинами контролю відносинами контролю, які повністю нівелюють навіть можливість існування між ними конкуренції, вчинення дій для забезпечення перемоги ТОВ «МІДАС-ІФ»), є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів процедури закупівлі за ідентифікатором UA-2017-09-07-002093-с (лот № 2), проведених відділом освіти Свалявської районної державної адміністрації.

- (44) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4. 6. Визначення розміру штрафів.

- (45) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.
- (46) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (47) 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.
- (48) Відповідно до копії фінансового звіту суб'єкта малого підприємництва за 2018 рік ТОВ «МІДАС-ІФ», чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) склав *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (49) Відповідно до копії фінансового звіту суб'єкта малого підприємництва за 2018 рік ПП «ОБРІЙ-ІВ» чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) склав *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (50) При визначенні розміру штрафів адміністративною колегією Івано-Франківського 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.
- (51) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано такі обставини:
- порушення Відповідачами Торгів законодавства про захист економічної конкуренції Відділенням виявлено вперше;
 - співпраця під час розгляду справи, що сприяла з'ясуванню обставин справи;
 - визнання вчинення порушення.

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 Івано-

Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «МІДАС-ІФ» (ідентифікаційний код – 41517266) та приватне підприємство «ОБРІЙ-ІВ» (ідентифікаційний код 31262343), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в відкритих торгах на закупівлю: ДК 021:2015 - 03417100-7 «Деревина (Паливна деревина, Паливні брикети)» (ідентифікатор закупівлі – UA-2017-09-07-002093-с, лот № 2), замовником яких був відділ освіти Свалявської районної державної адміністрації, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.
2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «МІДАС-ІФ» (ідентифікаційний код – 41517266) штраф у розмірі 34000,00 (тридцять чотири тисячі) гривень.
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на приватне підприємство «ОБРІЙ-ІВ» (ідентифікаційний код - 31262343) штраф у розмірі 4000,00 (чотири тисячі) гривень.

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 Івано-Франківського 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

Т.М.Савчин