



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ІВАНО-ФРАНКІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

11.10.2019 № 59/21-р/к

Справа № 5/2019

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

За результатами розгляду адміністративною колегією Відділення справи № 5/2019, дії ПП «Комфорт - 2000» та ТОВ «Авістор» 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:

на ПП «Комфорт - 2000» - 68000,00 грн.;

на ТОВ «Авістор» - 68000,00 грн.

Відповідно до п. 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 для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 5/2019 про порушення ПП «Комфорт - 2000» та ТОВ «Авістор» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання відділу досліджень і розслідувань від 24.09.2019 № 59-03/84п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ ДОСЛІДЖЕННЯ

- (1) Антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Івано-Франківською міською клінічною лікарнею №1, код ЄДРПОУ 01993322, 76018, м. Івано-Франківськ, вул.Матейки, 34 (далі - Замовник), код предмета закупівлі: ДК 021:2015: 45210000-2 — Будівництво будівель — Нове будівництво електропостачання адміністративно-лікувальних приміщень Івано-Франківської МКЛ №1 по вул. Матейки, 34. Влаштування АДЕС та ШГЖ (2 черга) (ідентифікатор закупівлі — UA-2018-05-03-001304-b) (надалі – Торги, Закупівля).

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 26.03.2018 №59/8-рп розпочато розгляд справи № 5/2019 за ознаками вчинення приватним підприємством «Комфорт-2000» та товариством з обмеженою відповідальністю «Авістор» 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

3. ВІДПОВІДАЧІ

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) - Товариство з обмеженою відповідальністю «Авістор» (далі - Відповідач-1, ТОВ «Авістор», вказане скорочене найменування згідно з відомостями, які містяться в ЄДР), ідентифікаційний код юридичної особи 23518320. Місцезнаходження: бульвар Вернадського, будинок 36-В, м. Київ, 03115. Дата державної реєстрації - 28.08.1995, дата запису в ЄДР про проведення державної реєстрації юридичної особи – 17.10.2005, номер запису: 1 072 120 0000 004874.
- (5) Перелік засновників (учасників):
 БАГЛАЙ ВОЛОДИМИР АНАТОЛІЙОВИЧ. Адреса засновника: 02105, м.Київ, Дніпровський район, ВУЛИЦЯ ЧУДНОВСЬКОГО, будинок 3, квартира 49. Розмір внеску до статутного фонду (грн.): 37.50.
 МОСЕЙЧУК СЕРГІЙ ВІКТОРОВИЧ. Адреса засновника: 65009, Одеська обл., місто Одеса, Приморський район, ВУЛИЦЯ ЧЕРНЯХОВСЬКОГО, будинок 12, корпус Б, квартира 33. Розмір внеску до статутного фонду (грн.): 168.75.
 РУДНИЦЬКИЙ СЕРГІЙ ВОЛОДИМИРОВИЧ. Адреса засновника: 83001, Донецька обл., місто Донецьк, Ворошиловський район, ВУЛИЦЯ ЧЕЛЮСКІНЦІВ, будинок 142, квартира 70. Розмір внеску до статутного фонду (грн.): 168.75.
- (6) ТОВ «Авістор» здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД:
 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель (основний);
 42.99 Будівництво інших споруд;
 43.29 Інші будівельно-монтажні роботи;
 43.31 Штукатурні роботи;
- (7) ТОВ «Авістор» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (8) - Приватне підприємство «Комфорт-2000» (далі - Відповідач – 2, ПП «Комфорт- 2000», вказане скорочене найменування згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (надалі - ЄДР), ідентифікаційний код юридичної особи 30045460. Місцезнаходження: вулиця Сім'ї Кульженків, будинок 35, м. Київ, 04201. Дата державної реєстрації - 02.09.1998, дата запису в ЄДР про проведення державної реєстрації юридичної особи – 20.10.2005, номер запису: 1 069 120 0000 004906.
- (9) Засновник та керівник – ПАРХОМЕНКО ІГОР ПЕТРОВИЧ. Адреса засновника: 03061, м.Київ, Солом'янський район, ВУЛИЦЯ ГЕРОІВ СЕВАСТОПОЛЯ, будинок 25, квартира 50. Розмір внеску до статутного фонду (грн.): 100.00.
- (10) ПП «Комфорт-2000» здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД:
 43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування;
 43.39 Інші роботи із завершення будівництва (основний);
 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель.
- (11) ПП «Комфорт-2000» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (12) Отже, ТОВ"АВІСТОР" та ПП "КОМФОРТ-2000" (надалі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (13) 4.1. Закупівля проводилась за процедурою відкритих торгів.
 (14) Кінцевий строк подання пропозиції – 19.05.2018, 09:00.
 (15) Початок аукціону – 21.05.2018, 14:01.

- (16) Очікувана вартість Закупівлі – 1 651 610,00 гривень.
- (17) Розмір мінімального кроку пониження ціни - 16516,10 гривень.
- (18) Строк поставки товару: 31 грудня 2018.
- (19) Єдиним критерієм вибору переможця є «Ціна» (100%).
- (20) Тендерна документація затверджена рішенням тендерного комітету Замовника (далі – Тендерна документація, ТД).
- (21) Дата та час подання тендерних пропозицій:
 - Учасником 1 – 18.05.2018, 18.29;
 - Учасником 2 – 18.05.2018, 18.02.
- (22) Первинна пропозиція Учасника 1 склала 1 320 000,00 гривень, Учасника 2 – 1 571 715,51 гривень.
- (23) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій Замовника від 24.05.2018 № 18В, тендерну пропозицію учасника ТОВ «АВІСТОР» відхилено на підставі пункту 1 частини 1 статті 30 та пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», як таку, що не відповідає кваліфікаційним критеріям встановленим замовником відповідно до статті 16 Закону України «Про публічні закупівлі» і таку, що не відповідає тендерній документації.
- (24) За результатами проведеного аукціону, відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 30.05.2018 № 19В, переможцем визнано ПП "КОМФОРТ-2000", кінцева пропозиція якого склала 1 571 715,51 гривень.
- (25) Між переможцем і Замовником укладено договір від 19.06.2018 № 200.
- (26) 4.2. Здійснивши аналіз тендерних пропозицій Учасників та матеріалів дослідження, Відділенням були виявлені обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (27) 4.2.1. Згідно даних ЄДР ПП «Комфорт-2000» та ТОВ «Авістор» є одними із засновників Асоціації «Авістор-Буд» (ідентифікаційний код 31813695), керівником якої є Поліщук Микола Володимирович.
- (28) Відповідно до статуту ПП «Комфорт-2000», затвердженого рішенням засновника від [інформація з обмеженим доступом], який поданий Відповідачем-2 у складі тендерної документації, його одноосібним власником був Поліщук Микола Володимирович.
- (29) ПП "КОМФОРТ-2000" та ТОВ"АВІСТОР" є засновниками (учасниками) однієї юридичної особи: АСОЦІАЦІЯ "АВІСТОР-БУД" (ідентифікаційний код юридичної особи 31813695) місцезнаходження юридичної особи: 03170, м.Київ, ВУЛ. ПЕРЕМОГИ, будинок 9: ТОВ"АВІСТОР" з розміром внеску до статутного фонду: 51000,00 гривень, ПП "КОМФОРТ-2000" з розміром внеску до статутного фонду: 19600,00 гривень.
- (30) Крім того, у відомостях, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань: ТОВ"АВІСТОР" та АСОЦІАЦІЯ "АВІСТОР-БУД" в інформації про здійснення зв'язку з юридичною особою вказали один контактний номер телефону: **4073271**.
- (31) Відділення дослідило, що у період часу з 15.03.2016р. по 13.09.2018 р, що відповідає періоду проведення досліджуваної процедури закупівлі, засновниками (учасниками) з рівними частками у статутному капіталі ТОВ"АВІСТОР" є Горбунов Віктор Миколайович (вул.Уборевича, буд.20, кв.80, м.Київ) та Поліщук Микола Володимирович (адреса засновника: проспект Героїв Сталінграду, буд. 16-Г, кв. 75, м.Київ). Керівником ТОВ"АВІСТОР" в період проведення Закупівлі був Примак Ю.Б.
- (32) Згідно зі статутом ПП "КОМФОРТ-2000", затвердженого рішенням від [інформація з обмеженим доступом] єдиним власником ПП "КОМФОРТ-2000" є Поліщук Микола Володимирович (адреса власника: проспект Героїв Сталінграду, буд. 16-Г, кв. 75, м.Київ).
- (33) Крім того, згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців, засновниками (учасниками) керівником АСОЦІАЦІЯ "АВІСТОР-БУД" є Поліщук Микола Володимирович.
- (34) Згідно із статутом ТОВ «Авістор», затвердженим протоколом загальних зборів засновників від [інформація з обмеженим доступом], який Відповідач-1 надав у складі своєї тендерної документації, його учасниками були Горбунов Віктор Миколайович та

Поліщук Микола Володимирович з частками у статутному капіталі по 50 відсотків кожний.

- (35) Крім Відповідачів, засновником Асоціації «Авістор-Буд» є ДП «Авістор-1», правонаступником якого згідно даних ЄДР, зареєстровано ТОВ «Технічний центр «Будівельно - інвентарна експертиза», засновниками якого є Горбунов Віктор Миколайович та Горбунова Тетяна Вікторівна, частка у статутному капіталі кожного становить по 50%.
- (36) Згідно даних ЄДР засновниками ТОВ «Армовірбуд» є Горбунова Тетяна Вікторівна та Пархоменко Ігор Борисович з частками у статутному капіталі по 50%, директор - Поліщук Ігор Володимирович.
- (37) Згідно довідки про наявність працівників, які ТОВ «Авістор» подало на Торги у складі своєї тендерної пропозиції, *[інформація з обмеженим доступом]* займають посади інженерів даного підприємства.
- (38) 4.2.2. Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (39) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (40) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (41) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (42) Наразі існує 20 авторизованих електронних майданчиків і який майданчик вибрати в ProZorro, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (43) ДП «Прозорро» листом від 24.07.2018 № 206/2018/03 повідомило, що ПП «Комфорт-2000» та ТОВ «Авістор» початкові пропозиції для участі в Торгах подавали з одного авторизованого електронного майданчика «zakupki.prom.ua» (ТОВ «Закупки.Пром.УА», місцезнаходження: 02121, м. Київ, вул. Харківське шосе, буд. 201-2013, корпус 2-а, літера «Ф», оф. 114).
- (44) Листом від 24.07.2018 № 206/2018/03 ДП «Прозорро» повідомило, що обидва учасники заходили на аукціон з однієї IP-адреси – *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (45) Відділенням встановлено, що інтернет-провайдером даної IP-адреси є ТОВ «Воля-Кабель».
- (46) За інформацією ТОВ «Воля-Кабель» (лист від 31.10.2018 № 679) встановлено, що дана IP-адреса належить до динамічного пулу адрес і протягом періоду проведення Торгів була закріплена за MAC-адресою модему *[інформація з обмеженим доступом]*, що згідно договору про надання телекомунікаційних послуг від *[інформація з обмеженим доступом]* наданий у користування ПП «Комфорт-2000» за адресою: м. Київ, вул. Велика Васильківська, буд.25, кв. 35.
- (47) 4.2.3. За даними ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 18.10.2018 №848/10) Відповідачі створювали свої пропозиції для участі у Торгах в один день, майже в один час та з однієї IP – адреси – *[інформація з обмеженим доступом]*. Інформація наведена в таблиці 1.

Таблиця 1

Назва суб'єкта господарювання	IP- адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яка була здійснена учасником
ТОВ «Авістор»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Створення пропозиції
ПП «Комфорт- 2000»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Створення пропозиції

- (48) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (49) 4.2.4. Відповідно до інформації сайту «2 IP.UA» IP – адреса: [інформація з обмеженим доступом], з якої Відповідачі подавали на майданчик свої пропозиції для участі у Торгах належить провайдеру ТОВ «Мережа Ланет».
- (50) На вимогу Відділення ТОВ «Мережа Ланет» листом від 23.01.2019 № 3-2301/2019 ввсл повідомило, що послуги доступу до мережі інтернет у період проведення Торгів надаються абоненту [інформація з обмеженим доступом] за фактичною адресою надання послуг: [інформація з обмеженим доступом].
- (51) З метою з'ясування обставин справи Відділенням було підготовлено та направлено [інформація з обмеженим доступом] вимогу про надання інформації. За закінченням строку зберігання лист повернувся до Відділення.
- (52) 4.2.5. На вимогу Відділення АТ КБ «Приватбанк» у листі від 14.11.2018 вх. № 59-01/1199 повідомило, що [інформація з обмеженим доступом] обидва Учасники здійснили операції по рахунках (оплата за участь у Торгах) з IP-адреси: [інформація з обмеженим доступом].
- (53) Відповідно до інформації сайту «2 IP.UA» IP – адреса: [інформація з обмеженим доступом], з якої Відповідачі сплачували кошти за участь у Торгах належить провайдеру ТОВ «Київнет».
- (54) На вимогу Відділення ТОВ «Київнет» листом від 21.03.2019 № 01-21/03-19 повідомило, що послуги доступу до мережі інтернет у період проведення Торгів надавалися згідно договору [інформація з обмеженим доступом] абоненту Вдовиченко Валентині Василівні за фактичною адресою надання послуг: м. Київ, проспект Правди, буд. 6-А, кв. 12, тобто є статичною і її не можуть використовувати інші абоненти.
- (55) 4.2.6. Вдовиченко Валентина Василівна, згідно наказу ПП «Комфорт-2000» від [інформація з обмеженим доступом], прийнята на роботу бухгалтером-касіром на дане підприємство. Зазначений наказ наданий Відповідачем-2 у складі тендерної пропозиції на торги UA-2017-06-19-001176-b, які проводило ДП «Олександрівська райдержадміністрація».
- (56) Крім того, Вдовиченко Валентина Василівна листом від 24.05.2019 вх. № 59-01/701 повідомила, що протягом [інформація з обмеженим доступом] вона дійсно працювала в ПП «Комфорт-2000» на посаді бухгалтера (основне місце роботи), а з [інформація з обмеженим доступом] і по дату надання відповіді в ТОВ «Віо Люкс» (код ЄДРПОУ – 41801749), засновником якого є ОСТАПЕНКО ІННА ВІКТОРІВНА, адреса засновника: 04108, м.Київ, Подільський район, ПРОСПЕКТ ПРАВДИ, будинок 6-А, квартира 12. Дана адреса співпадає з адресою надання інтернет-послуг для Вдовиченко В.В. з IP-адресою [інформація з обмеженим доступом] (абз.54).
- (57) Між ТОВ «Віо Люкс» та ТОВ «АВІСТОР» був укладений договір на бухгалтерське обслуговування, тобто платежі проводила Вдовиченко В.В.
- (58) 4.2.7. На фірмовому бланку ТОВ «Авістор», яку Відповідач-1 завантажив у систему «Прозорро», зазначено контактний номер телефону: (044) 460 54 31.
- (59) Цей же номер телефону є контактним згідно інформації наданої ТОВ «Київнет» листом від 21.03.2019 № 01-21/03-19 згідно договору [інформація з обмеженим доступом] з абонентом Вдовиченко Валентиною Василівною за фактичною адресою надання послуг: м.Київ, проспект Правди, буд.6-А, кв.12.

- (60) Згідно з інформацією АТ «КБ Приватбанк» від 31.05.2019 №Е.30.0.0.0/4-108590 ПП «Комфорт-2000» та ТОВ «Авістор» здійснювали вхід до електронного кабінету системи «Клієнт-банк» для здійснення операцій по рахунках протягом 2018 року зі статичної ІР адреси: *[інформація з обмеженим доступом]* (п.54).
- (61) Згідно з інформацією Головного управління ДФС у м.Києві, наданої листом від 22.05.2019 №13266/9/26-15-08-06-19 ПП «Комфорт-2000» та ТОВ «Авістор» здійснювали вхід до електронного кабінету для подання податкової звітності зі статичної ІР адреси: *[інформація з обмеженим доступом]* (шп.52,53,54).
- (62) 4.2.8. Відповідачі пов'язані господарськими відносинами.
- (63) За результатами аналізу матеріалів справи, встановлено, що обоє Учасників мають відкриті рахунки в одному банку: АТ КБ «Приватбанк»:
- ПП «Комфорт-2000» - *[інформація з обмеженим доступом]*.
- ТОВ "Авістор" – *[інформація з обмеженим доступом]*;
- (64) У зв'язку з цим, територіальним відділенням на адресу АТ КБ «Приватбанк», було надіслано вимогу про надання інформації від 07.05.2019 № 59-02/721, якою було запитано інформацію про рух коштів між Учасниками за період з 01.01.2018 по 31.09.2018.
- (65) Листом від 31.05.2019 №Е.30.0.0.0/4-108590 АТ КБ «Приватбанк» повідомило територіальне відділення про те, що протягом зазначеного у вимозі періоду між ПП «Комфорт-2000» та ТОВ «Авістор» проведено *[інформація з обмеженим доступом]* платежів на загальну суму: *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (66) Надання один одному, поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.
- (67) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (68) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (69) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі №10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (70) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (71) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між ТОВ «Авістор» і ПП«Комфорт-2000» стосувались надання поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (72) Беручи до уваги те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.
- (73) 4.2.9. Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 24.05.2018 №18В тендерну пропозицію ТОВ «АВІСТОР» відхилено. Учасником 1 не надано документи передбачені п.1.1 розділу III, додатку 3, додатку 4 тендерної документації (цінову пропозицію, інформацію про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі), підтвердження кваліфікаційним критеріям (наявність обладнання, матеріально-технічної бази, дипломи, сертифікати працівників, які залучатимуться до виконання робіт, звіт з праці), баланс, звіт про фінансові результати, довідку, що містить відомості про підприємство.
- (74) Крім того, ТОВ «АВІСТОР» завантажило всі документи датовані 2017 роком, хоча Закупівля відбувалась у 2018 році.

- (75) Відповідач – 1 у листі від 22.05.2019 повідомив, що у вересні 2018 року відбулися структурні зміни, змінився власник та керівник, напрям діяльності і у зв'язку з відсутністю інформації про діяльність попередників, не має можливості надати відповідь на вимогу Відділення.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (76) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідача – 1 та Відповідача – 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (77) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (78) 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, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (79) Узгодженням дій учасників Торгів 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 тендеру.
- (80) Матеріали справи свідчать про співпрацю між Учасниками Торгів при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (81) Виявлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- пов'язаність Відповідачів відносинами контролю;
 - реєстрація на одному авторизованому майданчику;
 - подача тендерних пропозицій в один день та майже один час;
 - здійснення оплати коштів за участь у Торгах, в один день, В один час з однієї IP-адреси;
 - використання однієї IP-адреси для завантаження тендерних пропозицій на електронний майданчик;
 - використання однієї IP-адреси для входу до електронного кабінету для здійснення операцій по банківських розрахункових рахунках;
 - використання однієї IP-адреси для подачі звітності в електронному вигляді;
 - наявність господарських відносин між Відповідачами
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці та участі у торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (82) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2018-05-03-001304-b 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».
- (83) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (84) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція характеризується як «змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання...».
- (85) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та

не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

- (86) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (87) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (88) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (89) Отже, Закон України «Про захист економічної конкуренції» допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання. У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з іншим щодо умов своїх пропозицій конкурсних торгів, то усувається й самостійність в їх поведінці, а як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель. Якщо ж учасники замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує той результат, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемагає учасник торгів не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів спотворюють ці ж самі торги (тендери).

Відділенням листом від 27.09.2019 № 59-02/1730 було надіслано подання про попередні висновки у справі № 5/2019 до ТОВ «Авістор», листом від 27.09.2019 № 59-02/1731 – до ПП «Комфорт - 2000».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (90) Відповідачі не надали свої зауваження та заперечення на подання з попередніми висновками.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (91) Таким чином, доказами зібраними у справі та дослідження усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, доводиться, що їх дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів, які проводилися Івано-Франківською міською клінічною лікарнею №1, код ЄДРПОУ 01993322, 76018, м. Івано-Франківськ, вул.Матейки, 34, код предмета закупівлі: ДК 021:2015: 45210000-2 — Будівництво будівель — Нове будівництво електропостачання адміністративно-лікувальних приміщень Івано-Франківської МКЛ №1 по вул. Матейки, 34. Влаштування АДЕС та ШГЖ (2 черга) (ідентифікатор закупівлі – UA-2018-05-03-001304-b).
- (92) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, заборонених відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (93) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього 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.

- (94) Відповідно до копії форми № 2-м «Звіт про фінансові результати» чистий дохід ТОВ «Авістор» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік становив *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (95) Згідно листа Головного управління ДПС в м. Києві чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік ПП «Комфорт-2000» становив *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (96) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур Торгів, спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій.

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 приватне підприємство «Комфорт-2000» (ідентифікаційний код 30045460, місцезнаходження: вулиця Сім'ї Кульженків, будинок 35, м. Київ, 04201) та товариство з обмеженою відповідальністю «Авістор» (ідентифікаційний код 23518320, місцезнаходження: бульвар Вернадського, будинок 36-В, м. Київ, 03115) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, проведених Івано-Франківською міською клінічною лікарнею №1, код ЄДРПОУ 01993322, 76018, м. Івано-Франківськ, вул.Матейки, 34, код предмета закупівлі: ДК 021:2015: 45210000-2 — Будівництво будівель — Нове будівництво електропостачання адміністративно-лікувальних приміщень Івано-Франківської МКЛ №1 по вул. Матейки, 34. Влаштування АДЕС та ШГЖ (2 черга) (ідентифікатор закупівлі – UA-2018-05-03-001304-b).
2. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на приватне підприємство «Комфорт – 2000» штраф у розмірі 68000,00 гривень.
3. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Авістор» штраф у розмірі 68000,00 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 його сплату.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова територіального відділення –
голова адміністративної колегії

Т.М.Савчин