



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 17 серпня 2018 року

м. Хмельницький

№ 32-р/к

справа №02-06/12-18

*Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення
штрафу*

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) у ході здійснення державного контролю за дотриманням вимог законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення у листопаді 2016 року Дунаєвецькою міською радою (32400, Україна, Хмельницька обл., місто, Дунаївці) (надалі – Замовник) торгів (UA-2016-11-07-001236-с) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 34100000-8 — Мототранспортні засоби; ДК 016:2010: 29.10.4 — Автомобілі для перевезення вантажів «автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент», в діях Учасників торгів виявленні ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене вище, розпорядженням адміністративної колегії Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 23 березня 2018 року №15-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/12-18 відносно товариства з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, іден. код – 39552144), товариства з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, іден. код – 37822988), за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у листопаді 2016 року Дунаєвецькою міською радою (32400, Україна, Хмельницька обл., місто, Дунаївці) торгів (UA-2016-11-07-001236-с) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 34100000-8 — Мототранспортні засоби; ДК 016:2010: 29.10.4 — Автомобілі для перевезення вантажів «автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент», містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

Адміністративна колегія Відділення розглянувши матеріали справи №02-06/12-18 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, іден. код – 39552144), товариством з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, іден. код – 37822988) законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів (далі – Справа), та подання з попередніми висновками у справі 02-06/12-18 від 23.07.2018 року №72-03/57 - п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії.

- (1) Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) здійснено державний контроль за додержанням

законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.

- (2) Під час проведення у листопаді 2016 року Дунаєвецькою міською радою (32400, Україна, Хмельницька обл., місто, Дунаївці) (надалі – Замовник) торгів (UA-2016-11-07-001236-с) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 34100000-8 — Мототранспортні засоби; ДК 016:2010: 29.10.4 — Автомобілі для перевезення вантажів «автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент», в діях Учасників торгів виявленні ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Адміністративна колегія Відділення) від 23 березня 2018 року №15-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/12-18 за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
- (4) На адресу товариства з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код – 37822988) (надалі – ТОВ «АТП «НАРС») направлено вимогу від 8 грудня 2017 року № 01-27/16-2399 про надання інформації.
- (5) На адресу товариства з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код – 39552144) (надалі – ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ») направлено вимогу від 15 січня 2018 року № 01-27/16-88 про надання інформації.
- (6) Листами від 24.07.2018 року № 72-02/1569 та № 72-02/1568 ТОВ «АТП «НАРС» та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 23.07.2018 року № 72-03/57 – п.

2. Відповідачі.

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - (а) ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» зареєстровано 17 грудня 2014 року, номер запису про проведення державної реєстрації №16771020000001320.

Юридична адреса ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ»: вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код – 39552144, р/р 26001471744 в АТ «РАЙФФАЙЗЕНБАНКАВАЛЬ», МФО 380805.

ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» є платником податків, здійснює господарську діяльність: торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами; торгівля іншими автотранспортними засобами; технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів; роздрібна торгівля деталями та приладдям для автотранспортних засобів (основний) (КВЕД – 45.11, 45.19, 45.20, 45.32), має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням.

ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (б) ТОВ «АТП «НАРС» зареєстрований 03 лютого 2012 року, номер запису про проведення державної реєстрації №16771020000000522.

Юридична адреса ТОВ «АТП «НАРС»: вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код – 37822988, р/р 26009393567 в АТ «РАЙФФАЙЗЕНБАНКАВАЛЬ», МФО 380805.

ТОВ «АТП «НАРС» веде самостійний баланс, закінчений бухгалтерський облік та статистичну звітність, має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, бланки та

печатку зі своїм найменуванням, є юридичною особою. Здійснює господарську діяльність: торгівля автомобілями та легковими автотранспортними засобами; торгівля іншими автотранспортними засобами; технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів (КВЕД – 45.11, 45.19, 45.20).

ТОВ «АТП «НАРС» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи.

- (8) В ході аналізу інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у тендері встановлено наступне.
- (9) Протягом листопада 2016 року Дунаєвецькою міською радою (32400, Україна, Хмельницька обл., місто, Дунаївці) (надалі – Замовник) було проведено торги (UA-2016-11-07-001236-с) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 34100000-8 — Мототранспортні засоби; ДК 016:2010: 29.10.4 — Автомобілі для перевезення вантажів «автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент».
- (10) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2016-11-07-001236-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 23 листопада 2016 року 17:38 год.
- (11) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали два учасника:
 - (а) Товариство з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код – 39552144).
 - (б) Товариство з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код – 37822988).
- (12) Згідно з Протоколом про розгляд тендерної пропозиції на закупівлю ««Автомобілі для перевезення вантажів (код ДК 021:2015- 34100000-8 «Мототранспортні засоби») (автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент), код Державного класифікатора продукції та послуг ДК 016:2010 - 29Л0.4» та прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю від 28 листопада 2016 року №18 переможцем торгів було визнано ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ», тендерна пропозиція якого була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі 249 435,00 гривень (з ПДВ).
- (13) Відділенням на адреси ТОВ «АТП «НАРС» та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» були направлені вимоги від 8 грудня 2017 року № 01-27/16-2399 та від 15 січня 2018 року № 01-27/16-88 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувались підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у закупівлі.
- (14) ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» листом від 20 грудня 2017 року № 36 та ТОВ «АТП «НАРС» листом від 25 січня 2018 року № 3 надали до Відділення відповіді на вищезазначені вимоги та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов тощо з Замовником торгів під час підготовки до участі у конкурсі не проводилось. Тендерні пропозиції готувались безпосередньо директорами ТОВ «АТП «НАРС» та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ».
- (15) Здійснивши аналіз тендерних пропозицій ТОВ «АТП «НАРС» та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» (надалі – Учасники) були виявлені обставини, які свідчать, що Учасники узгоджували свою під час підготовки та участі у торгах.
- (16) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в торгах.
- (17) Проаналізувавши інформацію щодо дати та часу подачі Учасниками своїх тендерних пропозицій встановлено, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» розмістили

свої пропозиції на електронному сайті публічних закупівель в один день (23 листопада 2016 року) з різницею у десять хвилини (17:04 год. та 17:14 год. відповідно).

- (18) Згідно із статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону.
- (19) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (20) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (21) Проаналізувавши проведені електронні аукціони (таблиця 1) встановлене наступне:

Таблиця 1.

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ»	249 435,00	249 435,00
2.	ТОВ «АТП «НАРС»	249 890,00	249 890,00

- (22) Відповідно до тендерної документації, одним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (23) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (24) Слід зауважити, що Учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незмінною первинну пропозицію.
- (25) Вищезазначений факт підтверджує відсутність конкуренції між ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» під час участі у торгах.
- (26) Зважаючи на те, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» під час аукціону не зменшували своїх цінових пропозицій та на момент проведення торгів не мали у наявності предмету закупівлі, можна зробити висновок про обізнаність Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку між ними.
- (27) 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) критеріями, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації та завантаження відповідних документів що вимагаються замовником у тендерній документації, документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям

та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі. Подаються в окремому файлі.

- (28) Доступ до системи здійснюється через авторизовані електронні майданчики, на яких Учасник здійснює реєстрацію де вказує адресу діючої електронної скриньки.
- (29) 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 сервісом з автоматичним обміном інформацією.
- (30) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (31) З метою прийняття участі у зазначеному вище тендері ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» (лист вх. № 01-27-16/1738 від 22.12.2017 року) та ТОВ «АТП «НАРС» (лист вх. № 01-27-16/172 від 30.01.2018 року) зареєструвались на електронному майданчику Держзакупівлі.онлайн.
- (32) Дані обставини свідчать про те, що Учасники могли спільно готувати тендерні пропозиції та обмінюватися інформацією під час підготовки до участі в торгах.
- (33) Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2016-11-07-001236-с) через електронний майданчик Держзакупівлі.онлайн використовувались наступні ІР адреси:
- 94.230.207.0 (23 листопада 2016 року ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» о 17:04:30 год.);
 - 94.230.207.0 (23 листопада 2016 року ТОВ «АТП «НАРС» о 17:14:38 год.).
- (34) ІР-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).
- (35) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) комп'ютерне обладнання з якого здійснювалась реєстрація, вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки, документів на участь у Процедурі закупівлі фактично знаходиться у м. Хмельницький, провайдером ір-адреси 94.230.207.0 є ТОВ "Хмельницькінфоком".
- (36) Листом від 02.03.2018 року №62 ТОВ "Хмельницькінфоком" повідомив Відділення, що надання телекомунікаційних послуг за ір-адресою 94.230.207.0 здійснювалось за адресою: вул. Зарічанська, 3/2, м. Хмельницький.
- (37) Слід зазначити, що юридична та фактична адреса ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ»: вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100 та юридична та фактична адреса ТОВ «АТП «НАРС»: вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, але Учасники використовували для подачі тендерних пропозицій для участі у тендері (UA-2016-11-07-001236-с) однакові ІР адреси: **94.230.207.0**, одне обладнання (комп'ютери чи пристрої у мережах), яке знаходиться у **м. Хмельницький**.
- (38) Отже, той факт, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС», які виступали конкурентами в торгах, подали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували їх з використанням однакової ІР адреси, свідчить про те, що під час підготовки та участі у процедурі закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.
- (39) Відповідно до Оголошення Замовника про проведення торгів Учасникам необхідно було надати кількість товару та суму закупки. До ціни товару обов'язково включаються усі

додаткові витрати, які пов'язані з доставкою товару на склад Замовника, обов'язкові платежі, збори тощо.

- (40) При аналізі Тендерних пропозицій Учасників було встановлено, що вони містять документи «Форма пропозиції».
- Проаналізувавши вказані документи встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом та курсивом одних і тих самих тестових елементів, в окремих випадках однаковий текст в стовпчиках, тощо зокрема:
- (а) найменування Учасника, прізвище та ініціали директорів в обох випадках виділено жирним шрифтом;
 - (б) при написанні загальної вартості пропозиції конкурсних торгів в обох випадках зазначено «з ПДВ», що не передбачено Замовником;
 - (в) зазначення загальної вартості пропозиції конкурсних торгів в обох випадках здійснено курсивом та лише словами (без числового виразу);
 - (г) в обох випадках таблиця виходить за межі тексту.
- (41) Такі однакові особливості не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (42) Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.
- (43) Відповідно до тендерної документації Замовника, Учасникам необхідно було підтвердити технічні, якісні, кількісні та інші вимоги до предмета закупівлі, зазначені у Додатку № 2 до тендерної документації.
- (44) Проаналізувавши вказані документи встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом та курсивом одних і тих самих тестових елементів, в окремих випадках однаковий текст в стовпчиках, тощо, зокрема:
- (а) прізвище та ініціали директорів в обох випадках виділено жирним шрифтом;
 - (б) при зазначенні відповідності (так/ні), Учасниками в обох випадках слово «ТАК» написано великими літерами та виділено жирним шрифтом, що не передбачено Замовником.
- (45) Такі однакові особливості не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (46) Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.
- (47) Відповідно до Тендерної документації Учасникам необхідно було надати Довідку в довільній формі за підписом уповноваженої особи, скріплену печаткою Учасника, з зазначенням кількості аналогічних договорів по реалізації транспортних засобів, переліку організацій (замовників), сум договорів, які укладені в 2012-2016 роках, разом із аналогічними договорами (не менше 2-х), що вказані в довідці.
- (48) При аналізі цих документів було встановлено, що Учасники подали інформацію про досвід виконання аналогічних договорів, яка має однакові особливості в оформленні:
- (а) назва довідки та назви колонок в обох таблицях виконані одним стилем та виділені жирним шрифтом;
 - (б) інформація надана у табличній формі;
 - (в) прізвище та ініціали директорів в обох випадках виділено жирним шрифтом.

- (49) Аналогічність оформлення вказаних документів (таблична форма), які надійшли з пропозиціями учасників вказує на те, що Учасники спільно готували пропозиції конкурсних торгів та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.
- (50) Здійснивши моніторинг публічних закупівель, які проводились протягом 2016 та 2017 років з використанням системи публічних закупівель «Prozorro» встановлено, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» спільно брали участь в двох публічних закупівлях у Хмельницькій області (таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Замовник	Предмет закупівель	Назва Учасника			
			ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ»		ТОВ «АТП «НАРС»	
			Первинна пропозиція грн.	Остаточна пропозиція грн.	Первинна пропозиція грн.	Остаточна пропозиція грн.
1.	Дунаєвецька міська рада	автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент (UA-2016-11-07- 001236-с)	249 435,00 УАН з ПДВ	249 435,00 УАН з ПДВ	249 890,00 УАН з ПДВ	249 890,00 УАН з ПДВ
2.	КП Міськводоканал Дунаєвецької міської ради	екскаватор з устаткуванням (UA-2016-11-17- 001031-b)	499 750,00 УАН з ПДВ	499 750,00 УАН з ПДВ	499 950,00 УАН з ПДВ	499 950,00 УАН з ПДВ

- (51) Проаналізувавши зазначенні тендерні закупівлі Відділенням встановлено, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію, хоча різниця між пропозиціями Учасників була незначною, складала 200 та 455 грн.
- (52) В зазначених тендерах ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» встановлювало найбільш економічно вигідну тендерну пропозицію.
- (53) Таким чином, можна зробити висновок, що ТОВ «АТП «НАРС» було технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.
- (54) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів та про узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (55) Засновниками ТОВ «АТП «НАРС» є Пономарьов Сергій Вікторович, частка в статутному капіталі становить 900,00 гривень, що складає 90 % статутного капіталу, який зареєстрований за адресою: вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100 Хмельницька обл. та «NarS-Handels-GmbH» (Німеччина) 10% статутного капіталу.
- (56) Слід зазначити, що юридична адреса ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ», що зазначена у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань: **вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100** (адреса засновника ТОВ «АТП «НАРС»).

- (57) Згідно із листом від 20 грудня 2017 року № 36, ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» планувало придбати предмет закупівлі у фірми «NarS-Handels-GmbH» (один із засновників ТОВ «АТП «НАРС»). Між ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та «NarS-Handels-GmbH» існують господарські відносини, про що свідчить укладений контракт від 01.02.2015 року № 01/15 про поставку транспортних засобів, кузовів та запчастин до них (гальмівні системи, важіль КПП і т.д., спеціальну техніку, сільськогосподарську техніку, мотоцикли, квадрацикли та іншу фототехніку, човни, яхти та інші плавзасоби), який діяв на момент підготовки та проведення процедури закупівлі.
- (58) Зазначенні обставини свідчать про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.
- (59) У Витягах з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, у Відомостях з єдиного державного реєстру підприємств та організацій України Учасників, вказаний один і той же контактний номер телефону +3800385433075.
- (60) Листом від 07.02.2018 року № 03/257 ПАТ «Укртелеком» повідомило Відділення, що згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг від 15 березня 2010 року №5400433 абонентом контактного номера телефону +3800385433075 є Пономарьов Сергій Вікторович, зазначений номер телефону встановлений за адресою: вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100.
- (61) Вищезазначений номер телефону вказаний на бланках ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС», як контактний телефон/факс та використовувався директором ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» Нараєвським Олексієм Юрійовичем при реєстрації для входу на електронний майданчик Держзакупівлі.онлайн.
- (62) Зазначені обставини свідчать про тісну співпрацю між ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС», що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.
- (63) Наведені обставини свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі тендерних пропозицій ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

4. Кваліфікація порушення Відповідача конкурентного законодавства

- (64) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (65) Тендери (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)
- (66) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (67) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

- (68) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення 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).
- (69) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (70) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (71) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (72) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подачі документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням, не прийняття участі в аукціоні, наявності господарських відносин; присвоєння однакових назв файлів та формату документам, які подавались через електронну систему закупівель, та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерів), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (73) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» під час підготовки та проведення у листопаді 2016 року Дунаєвецькою міською радою (32400, Україна, Хмельницька обл., місто, Дунаївці) торгів (UA-2016-11-07-001236-с) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 34100000-8 — Мототранспортні засоби; ДК 016:2010: 29.10.4 — Автомобілі для перевезення вантажів «автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент» діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (74) Унаслідок узгодженості поведінки ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників - ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» не на конкурентних засадах, чим були спотворені результати цих торгів.
- (75) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» 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.
- (76) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (77) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі листами від 24.07.2018 року № 72-02/1568 та № 72-02/1569, Відповідачі зауважень та пропозицій по суті справи не надали.

6. Остаточні висновки Відділення

- (78) Таким чином, аналіз тендерних документів та докази зібрані в ході розгляду справи в сукупності і взаємозв'язку вказують на узгоджену поведінку з боку ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» при підготовці тендерної пропозиції та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (79) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (80) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у листопаді 2016 року Дунаєвською міською радою (32400, Україна, Хмельницька обл., місто, Дунаївці) торгів (UA-2016-11-07-001236-с) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 34100000-8 — Мототранспортні засоби; ДК 016:2010: 29.10.4 — Автомобілі для перевезення вантажів «автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент», є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
- (81) Такі дії Відповідачів заборонені відповідно до частини 4 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафу

- (82) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.
- (83) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (84) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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.
- (85) Згідно із наданою інформацією Старокостянтинівським відділенням Красилівської ОДПІ, дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» за 2017 рік склав 16 956 646 грн.
- (86) Згідно із наданою інформацією, Старокостянтинівським відділенням Красилівської ОДПІ дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «АТП «НАРС» за 2017 рік склав 892 900 грн.
- (87) При визначенні суми штрафу Відділенням береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбачуваної ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.

(88) При визначенні розміру штрафу пропонуємо врахувати наступне:

- ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» сприяли розгляду справи №02-06/12-18;

Виходячи із викладеного вище, керуючись статтями 12, 12¹, 14 та 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.01 за №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.01 за №291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5 та 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) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, дії товариства з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, іден. код – 39552144), товариства з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, іден. код – 37822988), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у листопаді 2016 року Дунаєвецькою міською радою (32400, Україна, Хмельницька обл., місто, Дунаївці) торгів (UA-2016-11-07-001236-с) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 34100000-8 — Мототранспортні засоби; ДК 016:2010: 29.10.4 — Автомобілі для перевезення вантажів «автомобіль грузовий (маловантажний) Peugeot Partner або еквівалент», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, згідно з абзацом другим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», на товариство з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, іден. код – 39552144) накласти штраф у розмірі 37483.0 (тридцять сім тисяч чотириста вісімдесят три) гривні.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, згідно з абзацом другим частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», на товариство з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, іден. код – 37822988) накласти штраф у розмірі 37483.0 (тридцять сім тисяч чотириста вісімдесят три) гривні.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду **в двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії

Голова Відділення

В.Олуйко