



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

21 вересня 2018 року

м. Хмельницький

№ 33-р/к

справа №02-06/19-18

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Публічне акціонерне товариство «ПРОТОРУС» (вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000, ЄДРПОУ – 01350222) (надалі – ПАТ «ПРОТОРУС»), товариство з обмеженою відповідальністю «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» (вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000, ЄДРПОУ – 40828120) (надалі – ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД») взяли участь у відкритих торгах (UA-2017-08-22-001810-а) на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)», які проводились протягом серпня-вересня 2017 року ДП «1 державний пожежно-рятувальний загін Головного управління ДСНС України у Хмельницькій області» (надалі - Замовник).

Проте, як було встановлено Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України, відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується значною схожістю оформлення тендерних пропозицій, виявленням файлів, поведінкою під час торгів, наявністю господарських відносин, особливостю реалізації предмету закупівлі, тощо.

За результатами розгляду справи №02-06/19-18 такі дії ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» вказано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів зазначених торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено значні штрафи: ПАТ «ПРОТОРУС» - 68 000,00 грн.; ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» - 30 107,00 грн.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи №02-06/19-18 про порушення ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у №02-06/19-18 від 24 липня 2018 року №72-03/58п Відділу досліджень та розслідувань Відділення, за участю голови правління ПАТ «ПРОТОРУС» Босакевича В.В, начальника юридичного відділу Бараксанова Є.О., за довіреністю від 03

вересня 2018 року, заступника начальника юридичного відділу Босакевича В.В. за довіреністю від 03 вересня 2018 року та директора ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» Похаренка О.В.,

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) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 25 травня 2018 року №24-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/19-18 відносно ПАТ «ПРОТОРУС» (ЄДРПОУ - 01350222), ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» (ЄДРПОУ - 40828120), за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-08-22-001810-а) на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)», які проводились протягом серпня-вересня 2017 року ДП «1 державний пожежно-рятувальний загін Головного управління ДСНС України у Хмельницькій області» і 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.
- (3) На адресу ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» були направлені вимоги від 31 січня 2018 року №01-23/11-312 та від 09 липня 2018 року №72-02/1474 про надання інформації.
- (4) На адресу ПАТ «ПРОТОРУС» були направлені вимоги від 31 січня 2018 року №01-23/11-313 та від 09 липня 2018 року №72-02/1475 про надання інформації.
- (5) На адресу ТОВ «Держзакупівля.Онлайн» була направлена вимога від 23 лютого 2018 року №01-27/11-566 про надання інформації.
- (6) На адресу ПАТ «Укртелеком» була направлена вимога від 26 березня 2018 року №01-27/11-817 про надання інформації.
- (7) Листом від 24 липня 2018 року №72-02/1577 ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» було направлено подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-18 від 24 липня 2018 року №72-03/58п.
- (8) Листом від 24 липня 2018 року №72-02/1578 ПАТ «ПРОТОРУС» було направлено подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-18 від 24 липня 2018 року №72-03/58п.
- (9) Листом від 10 вересня 2018 року №72-02/1822 ПАТ «ПРОТОРУС» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (10) Листом від 10 вересня 2018 року №72-02/1824 ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. Відповідачі

- (11) Відповідачі у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а. ПАТ «ПРОТОРУС» зареєстрований у виконавчому комітеті Херсонської міської ради від 06 лютого 1995 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №1 499 105 0006 007676.
ПАТ «ПРОТОРУС» є платником податків, здійснює господарську діяльність: виробництво підйимального та вантажно-розвантажувального устаткування (КВЕД – 28.22), має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
Юридична адреса ПАТ «ПРОТОРУС»: вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000, ЄДРПОУ – 01350222, р/р 2600401803976 в ПАТ «КРЕДОБАНК», МФО 325365.

- b. ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» зареєстрований у виконавчому комітеті Херсонської міської ради від 12 вересня 2016 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №1 499 102 0000 019671.

Юридична адреса ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД»: вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000, ЄДРПОУ – 40828120, р/р 26001300632963 в філії Херсонського обласного управління АТ «Ощадбанк», МФО 352457.

Товариство 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.

Відповідно до Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань вид діяльності товариства є технічне обслуговування та ремонт автотранспортних засобів (КВЕД – 45.20).

ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставин справи

- (12) В ході збору та аналізу доказів у справі №02-06/19-18 встановлено наступне.
- (13) Протягом серпня-вересня 2017 року ДП «1 державний пожежно-рятувальний загін Головного управління ДСНС України у Хмельницькій області» (надалі - Замовник) було проведено торги (UA-2017-08-22-001810-а) по закупівлі: «Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)».
- (14) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-08-22-001810-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 18:01 год. 12 вересня 2017 року.
- (15) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали три учасники:
- Товариство з обмеженою відповідальністю «Трестбуд-1» (ЄДРПОУ – 39375042) (надалі – ТОВ «Трестбуд-1»).
 - ПАТ «ПРОТОРУС» (ЄДРПОУ - 01350222).
 - ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» (ЄДРПОУ - 40828120).
- (16) Згідно з Протоколів №24, №25, №26 засідання тендерного комітету 1 Державного пожежного-рятувального загону Головного управління державної служби України з надзвичайних ситуацій у Хмельницькій області про розгляд тендерної пропозиції на закупівлю «Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)» та про прийняття рішення про відхилення тендерної пропозиції було вирішено тендерні пропозиції ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «Тестбуд-1», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» на підставі пунктів 1, 4 частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» відхилити.
- (17) На адресу ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» були направлені вимоги від 31 січня 2018 року №01-23/11-312-313 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у тендері.
- (18) Листами ПАТ «ПРОТОРУС» від 14 лютого 2018 року №4 та ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» від 14 лютого 2018 року надали до Відділення необхідну інформацію та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов тощо з Замовником торгів під час підготовки до участі у конкурсі не проводилось. Тендерні пропозиції готувались безпосередньо працівниками ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД».
- (19) Здійснивши аналіз тендерних пропозицій ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» (надалі – Учасники) були виявлені обставини, які свідчать, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у торгах.

- (20) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в торгах.
- (21) Відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2017-08-22-001810-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 18:01 год. 12 вересня 2017 року.
- (22) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі торгів свої Тендерні пропозиції подали три суб'єкти господарювання (таблиця 1):

Таблиця 1.

№ п/п	Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
1.	ТОВ «Трестбуд-1»	39375042	27 серпня 2017 року 14:49
2.	ПАТ «ПРОТОРУС»	01350222	12 вересня 2017 року 14:13
3.	ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД»	40828120	12 вересня 2017 року 14:29

- (23) Таким чином, надання Тендерних пропозицій ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» до електронної системи закупівель, відбулося одночасно 12 вересня 2017 року та майже в один час, з різницею 16 хв.
- (24) Отже, погоджену поведінку ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» також підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.
- (25) Згідно з 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.
- (26) 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. 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.
- (27) Проаналізувавши проведені електронні аукціони (таблиця 2) встановлено наступне.

Таблиця 2.

№ п/п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ПАТ «ПРОТОРУС»	3 053 000,00	3 053 000,00
2.	ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД»	3 055 000,00	3 055 000,00

- (28) Відповідно до тендерної документації, єдиним 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.
- (29) 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.
- (30) Слід зазначити, що Учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію.
- (31) Вищезазначений факт підтверджує про відсутність конкуренції між ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» під час участі у торгах та обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку між ними.
- (32) Згідно із листом ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» від 14 лютого 2018 року, у товариства в наявності (придбані) предмета закупівлі на момент проведення торгів, не було, угоди на купівлю предмета закупівлі не укладались.
- (33) Зважаючи на те, що ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» фактично не приймало участь в аукціоні та на момент проведення торгів не мало у наявності предмету закупівлі, можна зробити висновок, що ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» було технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.
- (34) 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. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (35) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (36) 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.
- (37) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (38) З інформації наданої ПАТ «ПРОТОРУС» (лист від 14 лютого 2018 року №4) та ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» (лист від 14 лютого 2018 року) встановлено, що з метою прийняття участі у зазначеному вище тендері Учасники зареєструвались на одному електронному майданчику Держзакупівлі.онлайн.
- (39) Дані обставини свідчать про те, що Учасники спільно готувати тендерні пропозиції та обмінюватися інформацією під час підготовки до участі у торгах.
- (40) Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2017-08-22-001810-а) по закупівлі: «Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)», яка проводилась Замовником протягом серпня-вересня 2017 року, через електронний майданчик Держзакупівлі.онлайн використовувалась однакова IP адреса: **94.179.47.185** (12 вересня 2017 року ПАТ «ПРОТОРУС» о 14:13:16 год., 12 вересня 2017 ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» о 14:29:58 год.).
- (41) 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).

- (42) В ході дослідження було встановлено, що провайдер вищезазначеної IP адреси, що використовувалися для подачі тендерних пропозицій та зменшення її ціни є ПАТ «Укртелеком».
- (43) Згідно з листа ПАТ «Укртелеком» від 05 квітня 2018 року №607-вих-800731-800922-2018, IP адреса: 94.179.47.185 12 вересня 2017 року о 14:13:16 год. та 14:29:58 год. призначалась у користування абоненту ПАТ «ПРОТОРУС», адреса: вул. Філатова, 27, м. Херсон, телефон 380552493194.
- (44) Таким чином, Учасники використовували для подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах (UA-2017-08-22-001810-а) одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах).
- (45) Отже, той факт, що ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», які виступали конкурентами в торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували їх з використанням однакової IP-адреси, не є природним та не може бути збігом обставин, свідчить про те, що Учасники використовували для подання тендерних пропозицій для участі у торгах одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах), які знаходились за однією адресою та у період підготовки та участі у процедурах закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного.
- (46) У Тендерній документації Замовника у додатку №1 міститься Форма «Тендерна пропозиція», яку Учасники мали підготувати та вписати інформацію, яка вимагалась Замовником.
- (47) При аналізі цих документів було встановлено, що вказані документи мають аналогічне оформлення, зокрема:
- а) одні і ті ж текстові елементи виділені жирним шрифтом, а саме: назва установи, якій подається довідка, посада, назва Учасників, назва предмета закупівлі, прізвище особи, що підписує документ та інші;
 - б) загальна вартість тендерної пропозиції в обох Учасників прописана курсивним, тощо.
- (48) Аналогічність оформлення вказаних документів, разом з якими надійшли пропозиції учасників вказує на те, що Учасники спільно готували тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.
- (49) Відповідно до пункту 3.5.5 Тендерної документації Замовника, для підтвердження відсутності підстав відмови в участі у процедурі закупівлі, Учаснику необхідно було надати Гарантійний лист, про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі (із їх зазначенням), що визначені у частиною першою та частиною другою статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (50) При аналізі Гарантійних листів було встановлено, що вони є однаковими за змістом та оформленням, зокрема:
- а) одні і ті ж текстові елементи виділені жирним шрифтом, а саме: назва установи, якій подається довідка, посада, прізвище особи, що підписує документ;
 - б) обох випадках документ містить однаковий текст;
 - в) однакова назва документа: «Гарантійний лист про відсутність підстав»;
 - г) однакові особливості оформлення, а саме: однаковий відступ між назвою документа та основним текстом та абзацами, документ поділений на частини, однакова нумерація списку, тощо.
- (51) Такі однакові особливості не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (52) Оформлення цих Довідок здійснювалось у довільній формі, яка не передбачена Тендерною документацією Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожної довідки, підготовленої самостійно кожним окремим учасником. 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.

- (53) Відповідно до пункту 3.5.5 Тендерної документації Замовника, Учаснику необхідно було надати в складі пропозиції згоду (лист в довільній формі) на обробку персональних даних (із їх зазначенням) посадової особи учасника, що підписала документи пропозиції (в т.ч. збирання, зберігання і поширення). В листі-згоді на обробку персональних даних мало бути зазначені: прізвище, ім'я та по-батькові особи, її місце проживання, ідентифікаційний код та паспортні дані (серія, №, ким і коли виданий).
- (54) При аналізі Листів було встановлено, що вони є однаковими за змістом та оформленням, зокрема:
- а) одні і ті ж текстові елементи виділені жирним шрифтом, а саме: назва установи, якій подається довідка, назва документа, посада, прізвище особи, що підписує документ;
 - б) в обох випадках документ містить однаковий текст;
 - в) однакова назва документа: «ЛИСТ ЗГОДА»;
 - г) однакові особливості оформлення, а саме: однаковий відступ між назвою документа та основним текстом, однаковий відступу у першому абзаці, однакова нумерація списку, тощо.
 - г) в обох випадках документи містять однакові особливості: відсутній пробіл між комою та дужкою «...Володимирович(місце...»); після виразів «вул.», «обл.» стоїть дві крапки, в кінці тексту відсутня крапка, тощо.
- (55) 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 тендерних пропозицій.
- (56) Здійснивши моніторинг публічних закупівель, які проводились протягом 2016 та 2017 років з використанням системи публічних закупівель Prozorro встановлено, що ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» спільно брали участь в 4 публічних закупівлях (таблиця 3).

Таблиця 3.

№ п /п	Замовник	Предмет закупівель	Назва Учасника			
			ПАТ «ПРОТОРУС»		ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД»	
			Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	КП «Снігурівський комунальник»	Автовишка ВС-18-01-РГ з встановленням на шасі ГАЗ 3307 Замовника (або еквівалент) (UA-2016-11-14-000542-а)	638 400,00	638 400,00	640 000,00	640 000,00
2.	ПАТ «Миколаївобленерго»	Автопідйомник АП-18-10 або еквівалент (UA-2017-07-17-000419-а)	1 475 000,00	1 320 000,00	1 490 000,00	1 360 000,00
3.	ДП «1 державний пожежно-рятувальний загін Головного	Автопідйомник (UA-2017-08-22-001810-а)	3 053 000,00	3 053 000,00	3 055 000,00	3 055 000,00

	управління ДСНС України у Хмельницькій області»					
4.	ДП «І державний пожежно-рятувальний загін Головного управління ДСНС України у Хмельницькій області»	Автопідйомник (UA-2017-09-21-001718-b)	3 049 500,00	3 049 500,00	3 055 000,00	3 055 000,00

- (57) Проаналізувавши зазначенні тендерні закупівлі Відділенням встановлено, що майже в усіх тендерах у яких приймали ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» переможцем було визнано останнього.
- (58) Слід відмітити, що ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» протягом трьох етапів жодного разу не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію, хоча різниця з іншим учасником тендеру (ПАТ «ПРОТОРУС») складала в межах 2000,00 грн.
- (59) Винятком є лише 1 тендерна процедура, у якій приймали участь, крім ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ще декілька інших учасників, які здійснювали пониження ціни пропозиції.
- (60) Отже, за конкурентних умов ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» задля забезпечення своєї перемоги, пропонували кращі умови за найнижчими (конкурентними) цінами ні ж інші учасники тендеру. Такі дії ПАТ «ПРОТОРУС», ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» відповідали принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання. Така конкуренція відбувалась лише при умові коли участь у тендері приймали інші суб'єкти господарювання та створювали конкурентне умови під час аукціону.
- (61) Таким чином, можна зробити висновок, що ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» є технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.
- (62) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (63) Згадані учасники торгів перебували у господарських відносинах.
- (64) Згідно з листами ПАТ «ПРОТОРУС» від 14 лютого 2018 року №4, ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» від 14 лютого 2018 року протягом 2017 року між ПАТ «ПРОТОРУС» та ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» були господарські відносини, про що свідчить укладений Договір оренди на не житлове приміщення з 01 листопада 2016 року, який діяв на момент підготовки та проведення процедури закупівлі.
- (65) Таким чином, тривалі господарські відносини між ПАТ «ПРОТОРУС» та ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» можуть створювати певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренцію між ними під час участі у вищезазначених торгах.
- (66) Відповідно до Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань юридична адреса ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД»: вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000.
- (67) Відповідно до Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань юридична адреса ПАТ «ПРОТОРУС»: вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000.
- (68) Аналогічні адреси вказані на бланках суб'єктів господарювання.
- (69) Таким чином, зазначені суб'єкти господарювання знаходяться за однією адресою.

- (70) Зазначенні обставини свідчать про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.
- (71) Наведені докази свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі тендерних пропозицій ПАТ «ПРОТОРУС» та ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (72) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (73) 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.
- (74) 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).
- (75) 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.
- (76) 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).
- (77) 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.
- (78) 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.
- (79) 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.
- (80) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: не прийняття участі в аукціоні, синхронністю дій у часі, спільне використання одного і того ж приміщення для здійснення господарською діяльністю (вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000), наявність сталих ділових та господарських відносин, подача пропозицій з однієї IP-адреси та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерів), зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (81) З огляду на вищезазначене, ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» під час підготовки документації для участі у тендерів (торгах) (UA-2017-08-22-001810-а) на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)» 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».
- (82) Унаслідок узгодженості поведінки ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» право на укладення договору за результатами торгів міг отримати одним з учасників - ПАТ «ПРОТОРУС» не на конкурентних засадах, чим було спотворення результати цих торгів.
- (83) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» 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.
- (84) 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

- (85) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-18 від 24 липня 2018 року №72-03/58п ПАТ «ПРОТОРУС» будь-яких зауважень чи заперечень по результатам розгляду справи не надало.
- (86) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-18 від 24 липня 2018 року №72-03/58п ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» листом вх.№72-01/1148 від 06 серпня 2018 року повідомило Відділення, що не погоджуються з висновками викладених у поданні, так як товариство протиправних дій не вчинялось, жодної шкоди заподіяно не було, підготовка документів до торгів займався особисто директор товариства без переговорів з будь-ким. Факти викладені у подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-18 від 24 липня 2018 року №72-03/58п є певним збігом обставин.
- (87) Уповноважений представник ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» на засіданні адміністративної колегії Відділення жодних додаткових зауважень та заперечень не надав.
- (88) Під час засідання адміністративної колегії Відділення уповноважений представник ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» повідомив, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнає.
- (89) Також, звернулися з клопотанням не застосовувати значних штрафних санкції у зв'язку із важким фінансовим становище.
- (90) Уповноважений представник ПАТ «ПРОТОРУС» на засіданні адміністративної колегії Відділення повідомив, що погоджується з висновками Відділення, які зазначені у подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-18 від 24 липня 2018 року №72-03/58п з наступних підстав:
1. Кожний з учасників мав право на вільну подачу пропозиції, без будь-яких обмежень у даті та часі. До того ж подання заявок відбулося в останній можливий день, передбачений умовами тендеру.
 2. Пониження ціни у відкритих торгах було економічно не вигідно для ПАТ «Проторус».
 3. Послуги Інтернет ПАТ «Проторус» підключена на телефонний номер (0552) 493130, IP- адреси 46.201.243.149, а також існує підключення послуги Інтернет за телефоном (0552) 264621 без підтримки постійної IP- адреси.
 4. Схожість документів пояснюється використання форм, які були передбачені Замовником у тендерній документації.

5. Також вказано, що ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» не є технічним учасником у торгах так, як брав участь у 26 публічних закупівлях.
6. За адресою вул. Філатова, 27, м. Херсон зареєстровані і знаходяться інші суб'єкти господарювання, не підтверджує про пов'язаність суб'єктів між собою.
- (91) Також, слід відмітити, що уповноважений представник ПАТ «Проторус» на засіданні адміністративної колегії Відділення повідомив, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнає.
- (92) Також, звернулися з клопотанням не застосовувати значних штрафних санкції у зв'язку із важким фінансовим становищем.
- (93) Вищезазначені пояснення ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС» не спростовують факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та спростовуються зібраними докази у справі №02-06/19-18, зокрема: не прийняття участі в аукціоні, синхронністю дій у часі, спільне використання одного і того ж приміщення для здійснення господарською діяльністю (вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000), наявність сталих ділових та господарських відносин, подача пропозицій з однієї IP-адреси та інші і не можуть бути прийняті до уваги Відділенням, а в усій сукупності фактів доводять узгоджену поведінку Учасників, що стосується спотворення результатів торгів (UA-2017-08-22-001810-а) на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)».

6. Остаточні висновки

- (94) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС», та зауваженнями і запереченнями Відповідачі не спростували висновки Відділення про те, що дії ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС», які полягали у: не прийняття участі в аукціоні, синхронністю дій у часі, спільне використання одного і того ж приміщення для здійснення господарською діяльністю (вул. Філатова, 27, м. Херсон, 73000), наявність сталих ділових та господарських відносин, подача пропозицій з однієї IP-адреси та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів (UA-2017-08-22-001810-а) на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)» та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (95) 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.
- (96) Вищезазначені дії ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД», ПАТ «ПРОТОРУС», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-08-22-001810-а) на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)», які проводились протягом серпня-вересня 2017 року ДП «1 державний пожежно-рятувальний загін Головного управління ДСНС України у Хмельницькій області» 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.

7. Визначення розміру штрафу

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

економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 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.

- (98) Згідно з представленої ПАТ «ПРОТОРУС» довідки від 17 липня 2018 року №9/3 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік склав 3 732 986,00 гривень.
- (99) Згідно з представленої ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» довідки від 19 липня 2018 року дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік склав 903 203,00 гривень.
- (100) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення 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 цінами, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (101) Водночас, при визначенні розміру штрафу було враховано такі обставини:
- ПАТ «ПРОТОРУС» сприяло розгляду справи №02-06/19-18;
 - ТОВ «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» сприяла розгляду справи №02-06/19-18.
- (102) Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-18 від 24 липня 2018 року №72-03/58п у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 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 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 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 за №5, зареєстрованим 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,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії публічного акціонерного товариства «ПРОТОРУС» (ЄДРПОУ - 01350222), товариства з обмеженою відповідальністю «АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» (ЄДРПОУ - 40828120), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-08-22-001810-а) на закупівлю: Код ДК 021:2015 - 34140000-0 Великовантажні мототранспортні засоби» (автопідйомник)», які проводились протягом серпня-вересня 2017 року ДП «1 державний пожежно-рятувальний загін Головного управління ДСНС України у Хмельницькій області», 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, вказане у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на:
 - 2.1. публічне акціонерне товариство «ПРОТОРУС» (ЄДРПОУ - 01350222) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
 - 2.2. товариство з обмеженою відповідальністю ««АВТО ІМПЕРІЯ ГОЛД» (ЄДРПОУ - 40828120) у розмірі 30 107,00 (тридцять тисяч сто сім) гривень.

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
в. о. голови відділення

Р.Примуш