



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

22 червня 2018 року

м. Хмельницький

№- 26- р/к

справа №03-06/56-17

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи №03-06/56-17 відносно фізичної особи - підприємця Пасічника Олександра Васильовича (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, кв. 3), товариства з обмеженою відповідальністю «Керамік» (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137) та подання з попередніми висновками від 29 травня 2018 року №72-03/45-п у справі № 03-06/56-17 Відділу досліджень та розслідувань Відділення,

ВСТАНОВИЛА:

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) під час здійснення державного контролю за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області та розгляду листа Управління Служби безпеки України у Хмельницькій області від 07 квітня 2017 року №72/21/4758 щодо можливих порушень законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення у січні 2017 року комунальним підприємством „Шепетівське ремонтно-експлуатаційне підприємство" процедури відкритих торгів щодо закупівлі: код ДК 016-2010: 29.10.4 код за ЄЗС ДК 021:2015: 34137000-6, Автомобіль вантажний МАЗ-5516 або КРАЗ-65055, що був у використанні, з дизельним двигуном, з повною масою транспортного засобу більше ніж 5 т, але не більше від 20 т (автомобіль-самоскид, призначений для використання на бездоріжжі) виявлені ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене вище, розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 27.10.2017 року № 59-рп/к розпочато розгляд справи № 03-06/56-17 відносно фізичної особи - підприємця Пасічника Олександра Васильовича (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, кв. 3) та товариства з обмеженою відповідальністю «Керамік» (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137), за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у січні 2017 року комунальним підприємством «Шепетівське ремонтно-експлуатаційне підприємство» процедури відкритих торгів щодо закупівлі: код ДК 016-2010: 29.10.4 код за ЄЗС ДК 021:2015: 34137000-6, Автомобіль вантажний МАЗ-5516 або КРАЗ-65055, що був у використанні, з дизельним двигуном, з повною масою транспортного засобу більше ніж 5 т, але не більше від 20 т (автомобіль-самоскид, призначений для використання на бездоріжжі) 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.

У ході збору та аналізу доказів у справі встановлено.

В січні 2017 року комунальним підприємством „Шепетівське ремонтно-експлуатаційне підприємство" (надалі - КП „Шепетівське ремонтно-експлуатаційне підприємство", Замовник) було проведено процедуру відкритих торгів UA-2016-12-28-000911-Ь щодо закупівлі: код ДК 016-2010: 29.10.4 код за ЄЗС ДК 021:2015: 34137000-6, Автомобіль вантажний МАЗ-5516 або КРАЗ-65055, що був у використанні, з дизельним двигуном, з повною масою транспортного засобу більше ніж 5 т, але не більше від 20 т (автомобіль-самоскид, призначений для використання на бездоріжжі).

Відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 14:00 год. 12 січня 2017 року.

Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали чотири суб'єкта господарювання:

- фізична особа - підприємець Шабельський Олександр Олегович (51600, Дніпропетровська обл., Верхньодніпровський район, м. Верхньодніпровськ, вул. Папаніна, 2, інд. код 3465006332) (надалі - ФОП Шабельський. 0.0);
- фізична особа - підприємець Пасічник Олександр Васильович (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, кв. 3, ідентифікаційний код 2212705076);
- фізична особа - підприємець Шабельська Олена Миколаївна (51600, Дніпропетровська обл., Верхньодніпровський район, м. Верхньодніпровськ, вул. Папаніна, 2, інд. код 21861405785)(надалі - ФОП Шабельська О.М.);
- товариство з обмеженою відповідальністю «Керамік» (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, код ЄДРПОУ 13709504).

Відповідно до Протоколу №33 засідання Комітету Шепетівського ремонтно-експлуатаційного підприємства від 30 січня 2017 року вищезазначену процедуру закупівлі було відмінено в зв'язку з тим, що тендерна документація мала точну назву предмету закупівлі, що є помилкою і може бути визнаним як лобювання інтересів осіб окремих Учасників, потрібно було вказати предмет закупівлі в наступній редакції: "Автомобіль вантажний МАЗ-5516 або КРАЗ-65055, що був у використанні або його еквівалент"

ТОВ «Керамік» зареєстровано у Володарській районній державній адміністрації Київської області 14.06.2000 року (дата запису 18.05.2005 року), номер запису про проведення державної реєстрації № 1 335 120 0000 000088.

Юридична адреса ТОВ «Керамік»: 09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, код ЄДРПОУ 13709504, р/р 26009376799 у АТ «Райффайзен Банк Аваль», МФО 380805.

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 підприємств та організацій України основний вид діяльності товариства є виробництво цегли, черепиці та інших будівельних виробів із випаленої глини (код КВЕД 23.32).

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

ФОП Пасічник О.В. зареєстрований у Володарській районній державній адміністрації Київської області 23.06.2016 року (дата запису 23.06.2017 року), номер запису про проведення державної реєстрації № 2335000000001768.

Юридична адреса ФОП Пасічник О.В.: 09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, кв. 3, ідентифікаційний код 2212705076, р/р 26009053157424 у ПАТ КБ «ПРИВАТЕАНК».

ФОП Пасічник О.В. є платником податків, здійснює господарську діяльність: КВЕД 46.49 Оптова торгівля іншими товарами господарського призначення (основний), має розрахунковий та інші рахунки в установах банків.

ФОП Пасічник О.В. є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Здійснивши аналіз тендерних пропозицій ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» (надалі - Учасники) були виявлені обставини, які свідчать про те, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у торгах.

Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в торгах, а саме:

1. Тендерні пропозиції Учасників були розкриті Замовником: 13 січня 2017 о 14:42 год.

Проаналізувавши інформацію щодо дати та часу подачі Учасниками своїх тендерних пропозицій встановлено, що ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» розмістили свої пропозиції на електронному сайті публічних закупівель в один день (12.01.2017 року) з різницею у часі тридцять п'ять хвилин (12:02 год. та 12:37 год. відповідно).

Таким чином, надання Тендерних пропозицій Учасниками до електронної системи закупівель, відбулося одночасно 12 січня 2017 року, в останній день визначеного строку подання тендерних пропозицій та майже в один час.

Вищезазначений факт може свідчити про обізнаність учасників один про одного щодо участі у закупівлі та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.

2. 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.

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.

Таблиця 1.

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ФОП Пасічник О.В.	479 000,00	474 200,00
2.	ТОВ "Керамік"	480 000,00	480 000,00

Проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель <https://prozorro.gov.ua>, а саме сторінку вищезазначеної процедури закупівлі (UA-2016-12-28-000911-Б) встановлено, що протягом трьох раундів аукціону ТОВ «Керамік» не було змінено стартової ціни.

Така поведінка під час аукціону підтверджує факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та про обізнаність щодо цінових пропозицій один одного.

Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є "Ціна" (питома вага критерію - 100% (з ПДВ)). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною.

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.

Разом з тим, оскільки ТОВ «Керамік», під час електронного аукціону, не зменшувало своїх початкових цінових пропозицій, це дає підстави вважати, що ТОВ «Керамік» було технічним учасником аукціону.

3. 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.

Доступ до Системи здійснюється через Авторизовані електронні майданчики на якому Учасник здійснює реєстрацію де вказує адресу діючої електронної скриньки.

Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизований 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.

Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.

З метою прийняття участі у зазначеному вище тендері ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» зареєструвались на одному електронному майданчику [ZAKUPKI.PROM.UA](https://zakupki.prom.ua)

Дані обставини свідчать про те, що Учасники могли спільно готувати тендерні пропозиції та обмінюватися інформацією під час підготовки до участі у торгах.

Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2016-12-28-000911-Б), що проводилась у січні 2017 року КП „Шепетівське ремонтно-експлуатаційне підприємство" щодо закупівлі: код ДК 016-2010: 29.10.4 код за ЄЗС ДК 021:2015: 34137000-6, Автомобіль вантажний MA3-5516 або КРА3-65055, що був у використанні, з дизельним двигуном, з повною масою транспортного засобу більше ніж 5 т, але не більше від 20 т (автомобіль-самоскид, призначений для використання на бездоріжжі) промисловості, через електронний майданчик [ZAKUPKI.PROM.UA](https://zakupki.prom.ua), використовувались однакові IP адреси: **93.72.182.16** (12.01.2017 року ФОП Пасічник О.В. о 12:02 год.), **93.72.182.16** (12.01.2017 року ТОВ «Керамік» о 12:37 год.).

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).

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. Київ, провайдером ір-адреси **93.72.182.16** є ТОВ «Воля-Кабель».

Слід зазначити, що юридична адреса ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» - 09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137 але Учасники використовували для подання тендерних пропозицій для участі у тендері (UA-2016-12-28-000911-Б) однакові IP адреси: **93.72.182.16**, одне обладнання (комп'ютери чи пристрої у мережах), яке знаходиться у м. Київ.

Отже, той факт, що ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік», які виступали конкурентами в торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, з комп'ютерного обладнання, яке знаходиться за однією адресою та завантажували їх з використанням однакової IP-адреси, не є природним та свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурах закупівлі Учасники діяли спільнота були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного

4. Згідно з листом Управління служби безпеки України у Хмельницькій області від 07 квітня 2017 року №72/21/4758 та інформації розміщеної на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» зареєстровані за однією адресою: 09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137.

Вказані обставини можуть свідчити про співпрацю між ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік», що може підтверджувати обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

5. Листом від 17 січня 2018 року №65 Сквирівське об'єднане управління пенсійного фонду України Київської області повідомило Відділення, що Пасічник Олександр Васильович (ідентифікаційний код - 2212705076) перебував в трудових відносинах з ТОВ «Керамік» (ідентифікаційний код - 13709504) в період з 31.03.2017 року по 03.11.2017 року. За вказаний період Пасічнику О.В. було нараховано заробітну плату та сплачено страхові внески.

Вищезазначений факт свідчить про обізнаність учасників один про одного щодо участі у закупівлі та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

6. З метою об'єктивного розгляду листа Управління Служби безпеки України у Хмельницькій області від 07 квітня 2017 року №72/21/4758 адресу ФОП Пасічник О.В. (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, кв.3) та ТОВ «Керамік» (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137) Відділенням було направлено вимоги про надання інформації від 17.05.2017 року №01-27/16-1084 та №01-27/16-1084 відповідно.

За повідомленням Хмельницької дирекції українського державного підприємства поштового зв'язку „Укрпошта" від 02 жовтня 2017 №07-601 року рекомендований лист Відділення від 17.05.2017 року №01-27/16-1084 було вручено 20.05.2017 року особисто Пасічник О.В.

Цим же листом Хмельницька дирекція українського державного підприємства поштового зв'язку „Укрпошта" повідомила, що рекомендований лист Відділення від 17.05.2017 року №01-27/16-1083 (адресат ТОВ «Керамік») було вручено уповноваженій особі на отримання пошти Пасічник О.В. за довіреністю.

Вказані обставини можуть свідчити про те, що між учасниками вищезазначеної процедури закупівлі існують цивільно - правові відносини та вони здійснюють господарську діяльність в одному приміщенні.

7. Здійснивши моніторинг державних закупівель, які проводились протягом 2016-2017 років з використанням системи публічних закупівель «Prozorro» встановлено, що ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» спільно брали участь в 8 публічних закупівлях (таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Замовник	Предмет закупівель	Назва Учасника			
			ФОП Пасічник О.В		ТОВ «Керамік»	
			Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
1.	Управління житлово-комунального господарства виконавчого комітету Смілянської міської ради	Автопідйомник телескопічний АП-18 або еквівалент иА-2017-05-03-000424-Б	599 000,00 УАН з ПДВ	550 000,00 УАН з ПДВ	600 000,00 УАН з ПДВ	600 000,00 УАН з ПДВ
2.	Комунальне підприємство «Комунальний сервіс» Таврійської міської ради	Мототранспортні засоби спеціального призначення иА-2017-04-10-001201-Б	429 000,00 УАН з ПДВ	429 000,00 УАН з ПДВ	430 000,00 УАН з ПДВ	430 000,00 УАН з ПДВ
3.	ДП «Ворохтянське лісове господарство»	Автомобіль УРАЛ-4320 (або еквівалент) пробіг до 10 тис.км., після складського зберігання, повної перед продажною підготовки, техогляду повинен відповідати технічним умовам заводу виробника. иА-2017-04-06-000463-Б	549 000,00 УАН з ПДВ	549 000,00 УАН з ПДВ	550 000,00 УАН з ПДВ	550 000,00 УАН з ПДВ
4.	КП «Вінницької Міської Ради «Вінницяміськтеплоенерго»	Цегла будівельна иА-2017-04-05-002176-Б	314 759,50 УАН з ПДВ	220 000,00 УАН з ПДВ	313 929,00 УАН з ПДВ	277 387,00 УАН з ПДВ
5.	Ушомирська сільська рада	Автовшка з вантажним відсіком (бвто майстерня) иА-2017-04-03-000052-Б	825 000,00 УАН з ПДВ	797 900,00 УАН з ПДВ	826 000,00 УАН з ПДВ	826 000,00 УАН з ПДВ
6.	Мельнице-Подільська селищна рада	Автогрейдер иА-2016-11-26-000052-а	999 000,00 УАН з ПДВ	999 000,00 УАН з ПДВ	1 000 000,00 УАН з ПДВ	1 000 000,00 УАН з ПДВ
7.	Управління житлово-комунального господарства Роменської міської ради	Придбання автогрейдера иА-2016-10-25-000394-а	890 000,00 УАН з ПДВ	890 000,00 УАН з ПДВ	900 000,00 УАН з ПДВ	900 000,00 УАН з ПДВ
8.	Комунальне підприємство "Шепетівське	Автомобіль вантажний МАЗ-5516 або КРАЗ-	479 000,00 УАН з ПДВ	474 200,00 УАН з ПДВ	480 000,00 УАН з ПДВ	480 000,00 УАН з ПДВ

	ремонтно-експлуатаційне підприємство"	65055, що був у використанні, з дизельним двигуном, 3 повною масою транспортного засобу більше ніж 5 тИА-2016-12-28-000911-Ь				
--	---------------------------------------	--	--	--	--	--

Проаналізувавши зазначенні тендерні закупівлі Відділенням встановлено, що ТОВ «Керамік» лише під час однієї з восьми публічних закупівель, де предметом закупівлі була цегла будівельна UA-2017-04-05-002176-Ь, а не транспортні засоби, здійснило пониження ціни, а під час інших залишало незміною первинну пропозицію.

Слід відмітити, що у зазначених семи тендерних процедурах ТОВ «Керамік» жодного разу не здійснило пониження своєї цінової пропозиції, хоча різниця з іншим учасником тендеру (ФОП Пасічник О.В) була незначною, складала в межах від 1000,00 грн. до 10000,00 грн.

Отже, за конкурентних умов ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» задля забезпечення своєї перемоги, пропонували кращі умови за найнижчими (конкурентними) цінами ніж інші учасники тендеру. Такі дії ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» 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.

Таким чином, можна зробити висновок, що ТОВ «Керамік» було технічним учасником тендеру.

Зазначенні 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.

Наведені докази свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі пропозицій з конкурсних торгів ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.

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.

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.

Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження пропозицій з конкурсних торгів, що подаються учасниками торгів.

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.

Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції", антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

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.

Отже, аналіз тендерних пропозицій та докази зібрані в процесі дослідження в сукупності і взаємозв'язку вказують на узгоджену поведінку з боку ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік» при підготовці тендерних пропозицій 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. 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.

Вищезазначені дії ФОП Пасічник О.В. та ТОВ «Керамік», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у січні 2017 року КП «Шепетівське ремонтно-експлуатаційне підприємство» процедури відкритих торгів щодо закупівлі: код ДК 016-2010: 29.10.4 код за ЄЗС ДК 021:2015: 34137000-6, Автомобіль вантажний МАЗ-5516 або КРАЗ-65055, що був у використанні, з дизельним двигуном, з повною масою транспортного засобу більше ніж 5 т, але не більше від 20 т (автомобіль-самоскид, призначений для використання на бездоріжжі) є 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.

В ході розгляду справи встановлено, що ФОП Пасічник О.В. припинив свою діяльність. Згідно інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань дата зняття з обліку: 22.11.2017 р., номер зняття з обліку: 1710090700214.

Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» справа про порушення законодавства про захист економічної конкуренції закривається якщо відповідача - юридичну особу ліквідовано.

Враховуючи вищезазначене провадження у справі №03-06/56-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції з боку ФОП Пасічник О.В. слід закрити.

Листом від 30.05.2018 року № 72-02/1232 на адресу ТОВ «Керамік» Відділенням було надіслано подання з попередніми висновками у справі № 03-06/56-17 від 29.05.2018 року № 72-03/45-п.

У відповідь на зазначене подання ТОВ «Керамік» листом від 06.06.2018 року №4 повідомило Відділення, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчинено не усвідомлено та зобов'язалось в подальшому не вчиняти дій, які можуть порушувати конкурентне законодавство.

Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України „Про захист економічної конкуренції" за вказане порушення передбачена відповідальність у вигляді накладання штрафу 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.

Згідно із наданою ТОВ «Керамік» інформацією, дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік склав 2 091 588.00 грн.

При визначенні розміру штрафу пропонує врахувати наступне:

- ТОВ «Керамік» сприяло розгляду справи №03-06/56-17.

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі № 03-06/56-17 від 29 травня 2018 року №72-03/45-п 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, 12', 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 фізичної особи - підприємця Пасічника Олександра Васильовича (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, кв. 3, ідентифікаційний код - 2212705076) та товариства з обмеженою відповідальністю «Керамік» (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, код ЄДРПОУ - 13709504), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у січні 2017 року КП «Шепетівське ремонтно-експлуатаційне підприємство» процедури відкритих торгів щодо закупівлі: код ДК 016-2010: 29.10.4 код за ЄЗС ДК 021:2015: 34137000-6, Автомобіль вантажний МАЗ-5516 або КРАЗ-65055, що був у використанні, з дизельним двигуном, з повною масою транспортного засобу більше ніж 5 т, але не більше від 20 т (автомобіль-самоскид, призначений для використання на бездоріжжі) 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 «Керамік» накладити штраф у розмірі 36 000 (тридцять шість тисяч) гривень.

3. Відповідно до абзацу четвертого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», провадження у справі №03-06/56-17 в частині порушення фізичною особою - підприємцем Пасічником Олександром Васильовичем (09300, Київська обл., Володарський район, смт. Володарка, вул. Кооперативна, б. 137, кв. 3, ідентифікаційний код - 2212705076) закрити без прийняття рішення по суті у зв'язку із ліквідацією юридичної особи (відповідача).

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