



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

29 березня 2019 року

м. Хмельницький

№11-р/к

справа №02-06/27-18

Про порушення законодавства  
про захист економічної  
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (надалі – ТОВ «АТП «НАРС»)) та товариство з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (надалі – ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ»)) взяли участь у відкритих торгах (UA-2016-11-17-001031-b) (далі - Торги) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням», що проводились у листопаді - грудні 2016 року комунальним підприємством «Міськводоканал» Дунаєвської міської ради (32400, Україна, Хмельницька обл., місто Дунаївці, вулиця Горького 15, ідентифікаційний код юридичної особи 32013356).

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України було встановлено, що відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується наступним: подачею документів у Тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняття участі в аукціоні; синхронністю дій у часі при поданні Тендерних пропозицій; наявністю спільних господарських відносин; поданням Тендерних пропозицій з однієї ІР-адреси; використанням одного контактного номеру телефону; наявністю в штаті спільних працівників; використанням однієї ІР- адреси під час здійснення своєї фінансово-господарської діяльності та інші.

За результатами розгляду справи № 02-06/27-18 такі дії ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

На порушників накладено штрафні санкції:

- ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» 68000,00 грн.;

- ТОВ «АТП «НАРС» 25920 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), розглянувши матеріали справи № 02-06/27-18 про порушення ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №02-06/27-18 від 7 березня 2019 року №72-03/13-п Відділу досліджень та розслідувань Відділення,

### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **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 19 жовтня 2018 року №34-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/27-18 відносно товариства з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (надалі – ТОВ «АТП «НАРС»»), товариства з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (надалі – ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ») за дії, що полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі в торгах (UA-2016-11-17-001031-b) (далі - Торги) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням», які відбулись у листопаді - грудні 2016 року (замовник торгів – комунальне підприємство «Міськводоканал» Дунаєвської міської ради (32400, Україна, Хмельницька обл., місто Дунаївці, вулиця Горького 15, ідентифікаційний код юридичної особи 32013356)) (надалі – Замовник, КП «Міськводоканал») та 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 «АТП «НАРС» направлено вимогу від 22.05.2018 року №72-02/1190 про надання інформації.
- (4) На адресу ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» направлено вимогу від 22.05.2018 року №72-02/1191 про надання інформації.
- (5) На адресу товариства з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.онлайн» направлено вимогу від 08.06.2018 року № 72-02/1281 про надання інформації.
- (6) На адресу публічного акціонерного товариства «Укртелеком» направлено вимогу від 03.09.2018 року № 72-02/1803 про надання інформації.
- (7) На адресу державного підприємства «ПРОЗОРРО» направлено вимогу від 10.01.2019 року № 72-02/37 про надання інформації.
- (8) На адресу Головного Управління Пенсійного Фонду України в Хмельницькій області направлено вимогу від 08.01.2019 року № 72-02/25 про надання інформації.
- (9) На адресу Старокостянтинівського управління Головного Управління ДФС у Хмельницькій області направлено вимогу від 20.02.2019 року № 72-02/332 про надання інформації.
- (10) Листами від 11.03.2019 року №72-02/435 та 72-02/436 відповідачам надіслано подання з попередніми висновками у справі від 7 березня 2019 року №72-03/13п.
- (11) Листами від 11.03.2019 року №72-02/437 та №72-02/438 відповідачам було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

## 2. Відповідачі

- (12) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- а) ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» (вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код юридичної особи – 39552144). Згідно інформації розміщеної на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності Товариства є роздрібна торгівля деталями та приладдям для автотранспортних засобів (КВЕД –45.32).
- б) ТОВ «АТП «НАРС» (вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код юридичної особи – 37822988). Згідно інформації розміщеної на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності Товариства є пасажирський наземний транспорт міського та приміського сполучення (КВЕД – 49.31)
- ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## 3. Обставин справи

- (13) В ході збору та аналізу доказів у справі №02-06/27-18 встановлено наступне.
- (14) Протягом листопада - грудня 2016 року КП «Міськводоканал» було проведено тендер (UA-2016-11-17-001031-b) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням»».
- (15) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів (UA-2016-11-17-001031-b) кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений 16:04 05 грудня 2016 року.
- (16) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасника:
- а) ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39552144).
- б) ТОВ «АТП «НАРС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37822988).
- (17) Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету КП «Міськводоканал» про розгляд тендерної пропозиції на закупівлю «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням» та прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю від 7 грудня 2016 року № 7 переможцем торгів було визнано ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ», тендерна пропозиція якого, за результатом аукціону визначена найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі 499 750,00 гривень (з ПДВ). За результатами Торгів Замовник уклав з ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» договір про закупівлю товарів від 20.12.2016 року №5.
- (18) Листами ТОВ «АТП «НАРС» вх. № 72-01/877 від 06.06.2018 року та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» вх. № 72-01/876 від 06.06.2018 року надали до Відділення запитувану інформацію та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов, тощо із Замовником торгів під час підготовки до участі у конкурсі не проводилось. Використовували

- стандартні шаблони (форми) для підготовки документів, взятих із тендерної документації для процедури закупівель. Тендерні пропозиції готувались особисто.
- (19) Проаналізувавши тендерні пропозиції ТОВ «АТП «НАРС» та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» (надалі - Учасники) були виявлені обставини, які свідчать про те, що Учасники узгоджували свої дії під час підготовки та участі в 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) Проаналізувавши інформацію щодо дати та часу подачі Учасниками своїх тендерних пропозицій встановлено, що ТОВ «АТП «НАРС» та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» розмістили свої пропозиції на електронному сайті публічних закупівель в один день (05 грудня 2016 року) з різницею у двадцять дві хвилини (14:47 год. та 15:09 год. відповідно).
- (22) Отже, погоджену поведінку ТОВ «АТП «НАРС» та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» 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.
- (23) Згідно із 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.
- (24) 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.
- (25) 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.
- (26) 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.
- (27) За результатами аналізу проведеного електронного аукціону (таблиця 1) встановлено наступне:

Таблиця 1.

№ п/п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ТОВ «АТП «НАРС»	499950,00	499950,00
2.	ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ»	499750,00	499750,00

- (28) Слід зауважити, що Учасники протягом трьох етапів електронного аукціону під час Торгів не здійснювали пониження ціни, а залишили незмінними розміри первинних цінових пропозицій.
- (29) Вищезазначений факт підтверджує відсутність конкуренції між ТОВ «АТП «НАРС» та ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» під час участі у Торгах.
- (30) Те, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» під час аукціону не зменшували своїх цінових пропозицій свідчить про обізнаність Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгодженість своїх цінових пропозицій під час участі у Торгах.
- (31) 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.

- (32) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (33) 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.
- (34) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (35) З метою прийняття участі у зазначеному вище тендері ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» (лист вх. № 72-01/876 від 06.06.2018 року) та ТОВ «АТП «НАРС» (лист вх. № 72-01/877 від 06.06.2018 року) зареєструвались на електронному майданчику Держзакупівлі.онлайн.
- (36) Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2016-11-17-001031-b) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машина інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням», яка проводилась Замовником протягом листопада - грудня 2016 року, через електронний майданчик Держзакупівлі. Онлайн. використовувалась одна IP - адреса: **82.207.74.240** (ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» 5 грудня 2016 року о 14:43:12 год., ТОВ «АТП «НАРС» 5 грудня 2016 року о 15:09:36 год.).
- (37) IP – адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (38) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>), провайдером IP-адреси **82.207.74.240** є ПАТ «Укртелеком».
- (39) Листом від 07.09.2018 року №150-вих-80D731-8Ф922-2018 ПАТ «Укртелеком» повідомило Відділення, що IP-адреса **82.207.74.240** призначалась у користування абоненту Пономарьову С.В. Зазначена IP-адреса надається у користування за технологією ADSL – тобто, дозволяє використовувати Інтернет по існуючій телефонній лінії. Телефона лінія, через яку надається доступ до мережі Інтернет, знаходиться за адресою: вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів (юридична адреса ТОВ «АТП «НАРС»).
- (40) Таким чином, Учасники використовували для подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах (UA-2016-11-17-001031-b) одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах).
- (41) Отже, той факт, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» подали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували їх з використанням однакової IP - адреси, свідчить про те, що під час підготовки та участі у процедурі закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного.
- (42) При реєстрації на електронному майданчику Держзакупівлі.Онлайн ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» (директор Нараєвський Олексій Юрійович) використовувалась електронна

адреса [alexnaraevsky@gmail.com](mailto:alexnaraevsky@gmail.com), а ТОВ «АТП «НАРС» (директор Пономарьов Сергій Вікторович) - [naraevskij@list.ru](mailto:naraevskij@list.ru).

- (43) Проаналізувавши електронні адреси Учасників встановлено, що у лівій частині зазначених вище електронних адрес, застосовано вираз, який вказує на прізвище директора ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ».
- (44) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій та про узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (45) Відповідно до Тендерної документації Замовника для підтвердження відсутності підстав відмови в участі у процедурі закупівлі, учаснику необхідно було надати Гарантійний лист або лист в довільній формі, про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, що визначені у частині першій і частині другій статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (46) Проаналізувавши вказані Гарантійні листи встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом та курсивом одних і тих самих тестових елементів, тощо зокрема:
- (а) найменування Учасника, в обох випадках виділено жирним шрифтом;
  - (б) однаковий текст листа, переноси слів у реченнях, підкреслення деяких однакових слів, що не передбачено Замовником у Тендерній документації;
  - (в) застосована однакова форма нумерації підпунктів та використання дужок після цифр;
  - (г) в обох випадках відсутня нумерація першого пункту – цифра 1, другий пункт позначено цифрою 2.
- (47) Такі однакові особливості не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (48) Зазначені обставини щодо оформлення Учасниками гарантійних листів свідчать про обмін інформацією між Учасниками при підготовці тендерних пропозицій і, як наслідок, про узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання під час підготовки документів для участі у Торгах.
- (49) При аналізі Тендерних пропозицій Учасників було встановлено, що вони містять документи «Тендерна пропозиція».
- (50) 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, в обох випадках виділено жирним шрифтом;
  - (б) при написанні загальної вартості тендерної пропозиції в обох випадках зазначено «з ПДВ», що не передбачено Замовником;
  - (в) зазначення загальної вартості тендерної пропозиції в обох випадках здійснено курсивом та лише словами (без числового виразу);
  - (г) в обох випадках межі таблиці виходять за межі вирівнювання по ширині тексту цього документа;
  - (д) над назвою Замовника зазначено «Тендерному комітету» та вирівняно по правому краю, що не передбачено в додатку 1 Тендерної документації Замовника.
- (51) Аналогічність оформлення вказаних документів, які надійшли з пропозиціями вказує на те, що Учасники спільно готували Тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у Торгах.

- (52) Відповідно до Тендерної документації Замовника, для підтвердження відповідності кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, учасник повинен був надати у складі адміністративно – технічної частини Інформаційну довідку в довільній формі про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, що необхідні для забезпечення поставки товару, що є предметом закупівлі.
- (53) Проаналізувавши вказані довідки встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом одних і тих самих тестових елементів, однаковий текст в стовпчиках, тощо, зокрема:
- (а) найменування Замовника в обох випадках виділено жирним шрифтом;
  - (б) над назвою Замовника зазначено «Тендерному комітету» та вирівняно по правому краю, що не передбачено в Тендерній документації Замовника;
  - (в) довідки мають однакову назву «про наявність необхідного обладнання, машин та механізмів для виконання умов договору», яка не передбачена Тендерною документацією Замовника;
  - (г) колонки таблиць цих інформаційних довідок мають однакові назви.
- (54) Такі однакові особливості не вимагалися Замовником та не встановлені державними та іншими стандартами.
- (55) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між ними при підготовці тендерних пропозицій Торгів та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (56) За результатами моніторингу публічних закупівель, які проводились протягом 2016 та 2017 років з використанням системи публічних закупівель «ProZorro» Відділенням 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

- (57) Проаналізувавши зазначені тендерні закупівлі Відділенням встановлено, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» протягом трьох етапів не здійснювали

пониження ціни, а залишили незміною первинну цінову пропозицію, хоча різниця між пропозиціями Учасників була незначною і складала 200 та 455 грн.

- (58) В зазначених тендерах ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» встановлювало найбільш економічно вигідну цінову пропозицію.
- (59) Тобто, ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» системно брали участь у публічних закупівлях, в яких перемагало ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ».
- (60) Указані обставини свідчать про те, що ТОВ «АТП «НАРС» брало участь у Торгах в якості «технічного» учасника, не маючи на меті конкурувати з іншим учасником, за попередньою домовленістю з ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» для забезпечення перемоги останнього у Торгах.
- (61) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між Учасниками, обмін інформацією між ними при підготовці Тендерних пропозицій та про їх узгоджену поведінку щодо участі у Торгах.
- (62) Відповідно до інформації, розміщеної в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, 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.
- (63) Згідно із листом від 04 червня 2018 року № 5, ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» планувало придбати предмет закупівлі у фірми «NarS-Handels-GmbH» (один із засновників ТОВ «АТП «НАРС», який є конкурентом у Торгах). 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 Торгів.
- (64) Таким чином, наведені докази свідчать про те, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» пов'язано господарськими відносинами з суб'єктами господарювання, засновники яких мають вплив на господарську діяльність ТОВ «АТП «НАРС», що створює певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у Торгах.
- (65) У Витягах з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, у Відомостях з єдиного державного реєстру підприємств та організацій України в обох Учасників, вказаний один і той же контактний номер телефону +380385433075.
- (66) Вищезазначений номер телефону також 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.
- (67) Листом від 07.02.2018 року № 03/257 ПАТ «Укртелеком» повідомило Відділення, що згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг [REDACTED]
- (68) Отже, зазначені суб'єкти господарювання використовують однакові контактні телефони для здійснення господарської діяльності.
- (69) Таким чином, зазначенні обставини свідчать про ділові та економічні зв'язки між Учасниками, завдяки яким міг відбуватися обмін інформацією між цими суб'єктами



господарювання, в тому числі й при підготовці тендерних пропозицій та узгодження ціни предмету закупівлі.

- (70) Листом від 16 січня 2019 року №1739/06 Головне Управління Пенсійного фонду України в Хмельницькій області надало Відділенню перелік працівників Учасників, які працювали у період з вересня 2016 року по березень 2017 року.
- (71) Проаналізувавши зазначену інформацію встановлено, що ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» мають спільних працівників, а саме:
- [REDACTED]
- (72) Слід зазначити, що всі вказані працівники спочатку працювали на ТОВ «АТП «НАРС», а потім, майже одночасно (жовтень - листопад 2016 року), змінили місце роботи на ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ».
- (73) Наявність у штаті ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» одних і тих же працівників свідчить про спільну господарську діяльність та пов'язаність суб'єктів господарювання між собою, що підтверджує обмін інформацією про господарську та фінансову діяльність цих суб'єктами господарювання, в тому числі і щодо участі у торгах.
- (74) Наведені докази 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 Відповідачами конкурентного законодавства**

- (75) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (76) 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.
- (77) 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.
- (78) 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).
- (79) 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).
- (80) 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.

- (81) 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.
- (82) 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.
- (83) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у Тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняття участі в аукціоні; синхронність дій у часі при поданні Тендерних пропозицій; наявність спільних господарських відносин; подання Тендерних пропозицій з однієї IP-адреси; використання одного контактного номеру телефону; наявність в штаті спільних працівників; використання однієї IP-адреси під час здійснення своєї фінансово-господарської діяльності 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, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (84) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) (UA-2016-11-17-001031-b) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням» 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».
- (85) Внаслідок узгодженості поведінки ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників - ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (86) 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.
- (87) 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**

- (88) На подання з попередніми висновками від 07.03.2019 року №72-03/13п у справі №02-06/27-08, яке було надіслано сторонам у справі листами від 11.03.2019 року №72-02/435 та 72-02/436, Відповідачі зауважень та пропозицій по суті справи не надали.

### **6. Остаточні висновки**

- (89) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС» не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС», які полягали у: подачі документів у Тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийнятті участі в аукціоні; синхронності дій у часі при поданні Тендерних пропозицій; наявності спільних господарських відносин; поданні Тендерних пропозицій з однієї IP-адреси; використанні одного контактного номеру телефону; наявності в штаті спільних працівників; використанні однієї IP-адреси під час здійснення своєї фінансово-господарської діяльності та інші є узгодженою поведінкою, що

стосується спотворення результатів відкритих торгів (UA-2016-11-17-001031-b) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням» та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.

- (90) 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.
- (91) Вищезазначені дії ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» та ТОВ «АТП «НАРС», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у листопаді – грудні 2016 року у відкритих торгах (UA-2016-11-17-001031-b) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням», які проводились КП «Міськводоканал» Дунаєвської міської ради, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене 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.

## **6. Визначення розміру штрафу**

- (92) 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 потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (93) Згідно з представленою ТОВ «ВЕСТ ІМПОРТ» довідкою (№1 від 14.02.2019 р), дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік склав 624,2 тис. гривень.
- (94) Згідно представленою ТОВ «АТП «НАРС» довідкою (№1 від 14.02.2019 р.), дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік склав 388,8 тис. гривень.
- (95) 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 ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (96) Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №02-06/27-18 від 7 березня 2019 року №72-03/13-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<sup>1</sup>, 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,

### ВИРШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (вул. Федорова, 1/1, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код юридичної особи – 39552144), товариства з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» (вул. Грушевського, 2/2, м. Старокостянтинів, 31100, ідентифікаційний код юридичної особи – 37822988), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у листопаді – грудні 2016 року у відкритих торгах (UA-2016-11-17-001031-b) щодо закупівлі: «код ДК 021:2015: 43260000-3 — Механічні лопати, екскаватори та ковшові навантажувачі, гірнична техніка; ДК 016:2010: 28.92.2 — Машини інші для переміщення, планування, профілювання, розробляння, вирівнювання, трамбування, ущільнювання та виймання ґрунту, корисних копалин або руд (зокрема бульдозери, механічні лопати та дорожні котки) «екскаватор з устаткуванням», які проводились КП «Міськводоканал» Дунаєвецької міської ради, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене 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 вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
  - 2.1. Товариство з обмеженою відповідальністю «ВЕСТ ІМПОРТ» (ідентифікаційний код – 39552144) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
  - 2.2. Товариство з обмеженою відповідальністю «Автотранспортне підприємство «НАРС» ідентифікаційний код – 37822988) у розмірі 25 920,00 (двадцять п'ять тисяч дев'ятсот двадцять) 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 одержання рішення про накладання штрафу.

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

О.Федорчук