



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ з РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

26 липня 2019 року

м. Хмельницький

№ 20-р/к

справа №02-06/08-19

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

Приватне підприємство «Екоспецприлад» (вул. Градоначальницька, буд. 4, м. Одеса, 65029, ідентифікаційний код 37224083) (надалі – ПП «Екоспецприлад»), товариство з обмеженою відповідальністю «НТЦ Екотехніка» (вул. Отрадна, буд. 12, м. Одеса, 65012 ідентифікаційний код 05606960) (надалі – ТОВ «НТЦ Екотехніка») взяли участь у відкритих торгах (UA-2017-10-13-000899-b) щодо закупівлі: Реле в асортименті ДК 021:2015: 31220000-4 — Елементи електричних схем, які проводились протягом жовтня - листопада 2017 року ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом" (ідентифікаційний код 21313677, 30100, Україна, Хмельницька область обл., м. Нетішин, вул. Енергетиків, буд. 20).

Проте, як було встановлено Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення), відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема підтверджується: подачею документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням, не прийняттям участі в аукціоні, наявністю спільних господарських відносин, подачею документів з однієї IP-адреси, тощо.

За результатами розгляду справи №02-06/08-19 такі дії ПП «Екоспецприлад» (ідентифікаційний код 37224083) та ТОВ «НТЦ Екотехніка» (ідентифікаційний код 05606960) визнано 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.

На порушників накладено штрафні санкції:

- на ПП «Екоспецприлад» – 31 032,00 (тридцять одна тисяча тридцять дві) гривень;
- на ТОВ «НТЦ Екотехніка» – 31 032,00 (тридцять одна тисяча тридцять дві) гривень.

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 (далі – адміністративна колегія Відділення) розглянувши матеріали справи №02-06/08-19 відносно ПП «Екоспецприлад» (ідентифікаційний код 37224083), ТОВ «НТЦ Екотехніка» (ідентифікаційний код 05606960) про порушення 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 (далі – Справа), та подання з попередніми висновками у справі №02-06/08-19 від 25.06.2019 року №72-03/30 п Відділу досліджень та розслідувань Відділення,

## **ВСТАНОВИЛА:**

### **1. Процесуальні дії**

- (1) Відділенням здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 15 березня 2019 року №8-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/08-19 відносно ПП «Екоспецприлад» (вул. Градоначальницька, буд. 4, м. Одеса, ідентифікаційний код 37224083), ТОВ «НТЦ Екотехніка» (вул. Отрадна, буд. 12, м. Одеса, 65012 ідентифікаційний код 05606960), за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі в торгах (UA-2017-10-13-000899-b) щодо закупівлі: Реле в асортименті ДК 021:2015:31220000-4 — Елементи електричних схем, яка проводилась у жовтні - листопаді 2017 року ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом" (ідентифікаційний код 21313677, 30100, Україна, Хмельницька область обл., м. Нетішин, вул. Енергетиків, буд. 20), та містять ознаки порушення 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.
- (3) На адресу ПП «Екоспецприлад» були направлені вимоги про надання інформації від 29.11.2017 року № 01-27/10-2330, від 05.02.2018 року №01-27/16-401, від 09.02.2018 року №01-27/10-478.
- (4) На адресу ТОВ «НТЦ Екотехніка» були направлені вимоги 29.11. 2017 року № 01-27/10-2330, від 09.02.2018 року №01-27/10-477.
- (5) На адресу ТОВ НВП «Інформаційні технології» була направлена вимога про надання інформації від 24.01.2018 року №01-27/10-251.
- (6) На адресу ТОВ «Е - Тендер» була направлена вимога про надання інформації від 24.01.2018 року №01-27/10-250.
- (7) На адресу ТОВ «Компанія Скайлайн Телеком» була направлена вимога про надання інформації від 09.02.2018 року №01-27/10-479.
- (8) На адресу ПАТ «МАРФІН БАНК» була направлена вимога про надання інформації від 12.11.2018 року №72-02/2212.
- (9) На адресу АТ «УкрСиббанк» була направлена вимога про надання інформації від 12.11.2018 року №72-02/2211.
- (10) Листами від 25.06.2019 року №72-02/1172 та 72-02/1173 відповідачам надіслано витяги з подання з попередніми висновками у справі №02-06/08-19 від 25.06.2019 року №72-03/30 п.
- (11) Листами від 18.07.2019 року №72-02/1375 та №72-02/1376 відповідачам було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

### **2. Відповідачі**

- (12) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - а) ПП «Екоспецприлад» (вул. Градоначальницька, буд. 4, м. Одеса, 65029, ідентифікаційний код 37224083, р/р 26006305322000 в АТ «УкрСиббанк», МФО 351005). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ПП «Екоспецприлад» є оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням ( КВЕД – 46.69).

- b) ТОВ «НТЦ Екотехніка» (вул. Отрадна, буд. 12, м. Одеса, 65012, ідентифікаційний код 05606960, р/р 26007261371 в ПАТ «Марфін Банк», МФО 328168). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «НТЦ Екотехніка» є оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (КВЕД – 46.69).  
ТОВ «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад» 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 №02-06/08-19 встановлено наступне.
- (14) Протягом жовтня - листопада 2017 року Відокремленим підрозділом Хмельницька атомна електрична станція державного підприємства "НАЕК "Енергоатом" (ідентифікаційний код 21313677, 30100, Україна, Хмельницька область обл., м. Нетішин, вул. Енергетиків, буд. 20) (надалі – ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом", Замовник) було проведено відкриті торги (UA-2017-10-13-000899-b) щодо закупівлі: Реле в асортименті ДК 021:2015: 31220000-4 — Елементи електричних схем (далі – Торги).
- (15) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів (UA-2017-10-13-000899-b) кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 17:00 год. 30 жовтня 2017 року.
- (16) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасника:
- а) ПП «Екоспецприлад» (вул. Градоначальницька, буд. 4, м. Одеса, ідентифікаційний код 37224083).
  - б) ТОВ «НТЦ Екотехніка» (вул. Отрадна, буд. 12, м. Одеса, 65012 ідентифікаційний код 05606960).
- (17) Згідно із Витягом з протоколу від 07 листопада 2017 року №1048 засідання тендерного комітету ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом" щодо закупівлі: Реле в асортименті ДК 021:2015: 31220000-4 — Елементи електричних схем, переможцем відкритих торгів на вищевказану закупівлю було визнано ПП «Екоспецприлад» з ціною пропозицією 172 400,00 грн. без ПДВ.
- (18) За результатами проведених Торгів між Замовником та ПП «Екоспецприлад» було укладено договір № 13200/53-124-01-17-07443 від 24 листопада 2017 року.
- (19) Листами ПП «Екоспецприлад» №096-08-18 від 09.08.2018 року та ТОВ «НТЦ Екотехніка» №291/8-18 від 14.08.2018 року надали до Відділення запитувану інформацію та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов, тощо із Замовником торгів під час підготовки до участі у Торгах не проводилось. Використовували стандартні шаблони (форми) для підготовки документів, взятих із тендерної документації для процедури закупівель.
- (20) Проаналізувавши тендерні пропозиції ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» (надалі - Учасники) були виявлені обставини, які свідчать про те, що Учасники узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (21) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в торгах.
- (22) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (23) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні позиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (24) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі торгів свої Тендерні пропозиції подали два суб'єкти господарювання (таблиця 1):

Таблиця 1.

№ п/п	Учасник	Ідентифікаційний код юридичної особи учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
1.	ПП «Екоспецприлад»	37224083	30.10.2017 13:47
2.	ТОВ «НТЦ Екотехніка»	05606960	30.10.2017 14:41

- (25) Надання Тендерних пропозицій Учасниками до електронної системи закупівель, відбулося в один день 30 жовтня 2017 року та майже в один час з різницею у 54 хв.
- (26) Отже, погоджену поведінку ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» 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.
- (27) Згідно із статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону.
- (28) 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.
- (29) 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.
- (30) 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.
- (31) Проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель <https://prozorro.gov.ua>, а саме, сторінку вищезазначеної процедури закупівлі (UA-2017-10-13-000899-b) встановлено, що протягом трьох раундів аукціону ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» не було змінено стартової ціни (таблиця 2):

Таблиця 2.

№ п/п	Учасник	Первинна пропозиція, грн. (без ПДВ)	Остаточна пропозиція, грн. (без ПДВ)
1.	ПП «Екоспецприлад»	172 400,00	172 400,00
2.	ТОВ «НТЦ Екотехніка»	173 140,00	173 140,00

- (32) Вищезазначений факт свідчить про відсутність конкуренції між ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» під час участі у Торгах та імовірну обізнаність Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгодженість своїх цінових пропозицій.
- (33) Відповідно до Тендерної документації Замовник вимагав Інформацію про відсутність підстав для відмови в участі в процедурах закупівлі, зазначених у п/п 2,3,4,5,6,8,9,10 частини 1 та частини 2 ст. 17 Закону. Учасник закупівлі повинен був надати довідку в довільній формі.
- (1) При аналізі цих Довідок було встановлено, що довідка ПП «Екоспецприлад» є схожою за стилем оформлення та текстом із довідкою ТОВ «НТЦ Екотехніка», зокрема:
- в обох випадках документ містить однаковий текст;
  - учасниками застосовано однакову назву документів;
  - підпис в обох довідках по центру;

- (34) г) печатка розміщена в обох документах на підписі.
- (35) Крім того, Відділенням встановлено, що вищевказані документи створені були в один день, 30 жовтня 2017 року, та за допомогою одного програмного забезпечення «Adobe Reader 1.3 (Acrobat 4.x)», що вказує на те, що Учасники спільно готували тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у Торгах.
- (36) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій та про узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (37) 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 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.
- (38) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (39) 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.
- (40) Після реєстрації Учасники можуть подати свої тендерні пропозиції на участь процедури закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (41) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 07 грудня 2018 року №206/3744/03), Відділенням встановлено, що ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика E-tender, який належить товариству з обмеженою відповідальністю «Е – Тендер».
- (42) Також, ДП «Прозорро» повідомило Відділення, що Учасники процедури під час участі в аукціоні використовували одну IP - адресу (таблиця 3).

Таблиця 3.

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу
1.	ПП «Екоспецприлад»	81.25.229.215	2017-10-31	12:01
2.	ТОВ «НТЦ Екотехніка»	81.25.229.215	2017-10-31	12:21

- (43) Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2017-10-13-000899-b) щодо закупівлі: Реле в асортименті ДК 021:2015: 31220000-4 — Елементи електричних схем, яка проводилась Замовником протягом жовтня - листопада 2017 року, через електронний майданчик «Е – Тендер» використовувалась однакова IP - адреса: **81.25.229.215** (30.10.2017 року ПП «Екоспецприлад» о 11:47:40 год.), **81.25.229.215** (30.10.2017 року ТОВ «НТЦ Екотехніка» о 14:41:45 год.) (лист ТОВ «Е – Тендер» від 02 грудня 2018 року №470).
- (44) 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).

- (45) Відповідно до інформації розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси: 81.25.229.215 є ТОВ «Компанія Скайлайн Телеком».
- (46) Листом від 30.10.2018 року №301018/01 ТОВ «Компанія Скайлайн Телеком» повідомило, що зазначена IP-адреса (81.25.229.215) була виділена ТОВ «НТЦ Екотехніка» згідно з договором про надання послуг доступу до мережі Інтернет №111109/02 від 11.11.2009 року для використання, у тому числі в комерційних цілях, та надання послуг третім особам на законних підставах.
- (47) Таким чином, Учасники використовували для подання тендерної документації для участі у відкритих торгах (UA-2017-10-13-000899-b) одне обладнання (комп'ютер чи пристрої у мережах).
- (48) Отже, той факт, що ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» подали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували їх з використанням однієї 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.
- (49) Провівши аналіз листа ТОВ «Е – Тендер» від 02 грудня 2018 року №470 Відділення встановило, що перерахування коштів ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» задля участі у процедурі закупівлі UA-2017-10-13-000899-b у жовтні - листопаді 2017 року, що проводилась ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом" щодо закупівлі: Реле в асортименті ДК 021:2015: 31220000-4 — Елементи електричних схем здійснювалось в один день і в один час (ПП «Екоспецприлад» 24.10.2017 року о 15:57 год., ТОВ «НТЦ Екотехніка» 24.10.2017 року о 15:57 год.).
- (50) Синхронність перерахування коштів задля участі у процедурі закупівлі здійснювалось в один день і в один час, також свідчить про те, що ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» узгодили між собою поведінку під час участі у Торгах.
- (51) Проаналізувавши лист ТОВ «НТЦ Екотехніка» від 19.12.2017 року №588/12 встановлено, що між учасниками вищезазначеної процедури закупівлі існують господарські відносини, зокрема, договір від 28.03.2016 року №188 на купівлю електротехнічної продукції компанії «Шнайдер – Електрик» (ФРН) на суму 89 676,00 грн..
- (52) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка», що додатково підтверджує обмін інформацією між зазначеними суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.
- (53) За результатами аналізу інформації, отриманої від ПАТ «МАРФІН БАНК» (лист від 26.11.2018 №188/05-бт) та АТ «УкрСиббанк» (лист від 20.11.2018 №13-2-3/1208), стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками Учасників, встановлено, що між ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» існували спільні господарські відносини, як до проведення торгів так і під час їх проведення, зокрема, у вигляді взаємних розрахунків, інформація про які наведені нижче:

Платник	Отримувач	Дата перерахунку	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ТОВ «НТЦ Екотехніка»	ПП «Екоспецприлад»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
		[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
		[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
		[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ПП «Екоспецприлад»	ТОВ «НТЦ Екотехніка»	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
		[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

- (54) Факт надання поворотної безвідсоткової фінансової допомоги протягом 2017 року засвідчує єдність економічних інтересів у ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» та відсутність конкуренції між ними.
- (55) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (56) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (57) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі №10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (58) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отримання коштів, ні одержання їх під процент.
- (59) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Учасниками один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (60) Так як, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає жодної іншої компенсації за користування коштами, ТОВ «НТЦ Екотехніка» позичивши кошти ПП «Екоспецприлад», з огляду на інфляційні показники та інші чинники, ТОВ «НТЦ Екотехніка» може отримати замість прибутку наявний збиток.
- (61) Тобто, ТОВ «НТЦ Екотехніка» вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йдуть на ризики втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.
- (62) Враховуючи те, що Учасники здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх в з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.
- (63) Отже, аналіз показників фінансово-господарських взаємовідносин ПП «Екоспецприлад» та ТОВ «НТЦ Екотехніка» свідчить про тривалі господарські відносини між Учасниками, які створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у торгах.

#### **4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства**

- (64) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (65) 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.
- (66) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

- (67) 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).
- (68) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (69) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (70) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (71) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (72) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом та оформленням, не прийняття участі в аукціоні, синхронністю дій у часі, подача документів 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 «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (73) З огляду на вищезазначене, ТОВ «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад» під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) (UA-2017-07-14-001721-b) щодо закупівлі: Прилади для вимірювання величин (Запасних частин до системи газового аналізу водню) діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (74) Внаслідок узгодженості поведінки ТОВ «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад» право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників - ТОВ «НТЦ Екотехніка» одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (75) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (76) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

### **5. Заперечення Відповідачів та їх спростування.**

- (77) У відповідь на витяг з подання з попередніми висновками у справі №02-06/08-19 від 25.06.2019 року №72-03/30 п з боку ПП «Екоспецприлад» будь - яких зауважень та пропозицій по суті розгляду справи не надано.
- (78) У відповідь на витяг з подання з попередніми висновками у справі №02-06/08-19 від 25.06.2019 року №72-03/30 п з боку ТОВ «НТЦ Екотехніка» будь - яких зауважень та пропозицій по суті розгляду справи не надано.



## 6. Остаточні висновки.

- (79) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ "НТЦ Екотехніка" та ПП «Екоспецприлад», не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад», які полягали у: подачі документів у тендерних пропозиціях схожим за змістом та оформленням, використанні одного програмного забезпечення, не прийнятті участі в аукціоні, синхронності дій у часі, використанні однієї IP-адреси та іншого, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерах), та є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів (UA-2017-10-13-000899-b) щодо закупівлі: Реле в асортименті ДК 021:2015: 31220000-4 — Елементи електричних схем та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (80) 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.
- (81) Вищезазначені дії ТОВ «НТЦ Екотехніка» та ПП «Екоспецприлад», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі протягом жовтня - листопада 2017 року у відкритих торгах (UA-2017-10-13-000899-b) щодо закупівлі: Реле в асортименті ДК 021:2015: 31220000-4 — Елементи електричних схем, яка проводилась ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом" (ідентифікаційний код - 21313677, 30100, Україна, Хмельницька область обл., м. Нетішин, вул. Енергетиків, буд. 20) 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.

## 7. Визначення розміру штрафу

- (82) 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.
- (83) Згідно з представленою ТОВ «НТЦ Екотехніка» довідкою дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік склав 10 972, 367 тис. гривень.
- (84) Згідно з представленою ПП «Екоспецприлад» довідкою дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік склав 6 104, 053 тис. гривень.
- (85) 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, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

- (86) Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №02-06/08-19 від 25.06.2019 року №72-03/30 п у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані, 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,

#### **ВИРІШИЛА:**

1. Визнати дії приватного підприємства «Екоспецприлад» (вул. Градоначальницька, буд. 4, м. Одеса, 65029, ідентифікаційний код 37224083), товариства з обмеженою відповідальністю «НТЦ Екотехніка» (вул. Отрадна, буд. 12, м. Одеса, 65012, ідентифікаційний код 05606960), які полягали в узгодженні своєї поведінки під час підготовки та участі у жовтні - листопаді 2017 року у відкритих торгах (UA-2017-10-13-000899-b) щодо закупівлі: Реле в асортименті (Елементи електричних схем), які проводились Відокремленим підрозділом Хмельницька атомна електрична станція державного підприємства "НАЕК "Енергоатом" (ідентифікаційний код 21313677, 30100, Україна, Хмельницька область обл., м. Нетішин, вул. Енергетиків, буд. 20), 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 другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
  - 2.1. Приватне підприємство «Екоспецприлад» (вул. Градоначальницька, буд. 4, м. Одеса, 65029, ідентифікаційний код 37224083) у розмірі 31 032,00 (тридцять одна тисяча тридцять дві) гривень.
  - 2.2. Товариство з обмеженою відповідальністю «НТЦ Екотехніка» (вул. Отрадна, буд. 12, м. Одеса, 65012, ідентифікаційний код 05606960) у розмірі 31 032,00 (тридцять одна тисяча тридцять дві) 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 накладення штрафу.

Частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що відповідач має право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету України повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії  
голова Відділення

О. Федорчук