



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

17 січня 2020 року

м. Хмельницький

№72/1-р/к

справа №02-06/14-19

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Станкосервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи - 31100437) (надалі – ТОВ «Станкосервіс»), фізична особа-підприємець Шокур Анатолій Анатолійович (ідентифікаційний номер - 2859920992) (надалі – ФОП Шокур А. А.) взяли участь у відкритих торгах (UA-2017-06-02-000144-с) щодо закупівлі: шампуню одноразового Ліана (або еквівалент) ДК 021:2015 – код 39830000-9 - Продукція для чищення, які проводились протягом червня 2017 року Відокремленим підрозділом «Хмельницька АЕС» Державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (надалі - ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом», Замовник).

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 оформленням; не прийняття участі в аукціоні, наявністю спільних господарських відносин, подачі пропозицій з однієї ІР-адреси, використання однакового номеру телефону та інші.

За результатами розгляду справи № 02-06/14-19 такі дії ТОВ «Станкосервіс», ФОП Шокур А. А. 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 порушника накладено штрафні санкції:

- ТОВ «Станкосервіс» - 3436,00 (три тисячі чотириста тридцять шість) гривень.
- ФОП Шокур А. А. - 13368,00 (тринадцять тисяч триста шістьдесят вісім) 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 (надалі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 02-06/14-19 про порушення ТОВ «Станкосервіс» та ФОП Шокур А. А. 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 №02-06/14-19 від 12 грудня 2019 року №72-03/55-п

Відділу досліджень та розслідувань Відділення, за участю фізичної особи-підприємця Шокур Анатолія Анатолійовича,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 12 квітня 2019 року №15-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/14-19 відносно ТОВ «Станкосервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи - 31100437), ФОП Шокур А. А. (ідентифікаційний номер - 2859920992) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-06-02-000144-с) щодо закупівлі: шампуню одноразового Ліана (або еквівалент) ДК 021:2015 – код 39830000-9 - Продукція для чищення, які проводились протягом червня 2017 року ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом» і 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, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) ФОП Шокур А. А. (вул. Свободи, 2-А, кв. 80, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний номер - 2859920992, р/р 26003052304266 у ПАТ КБ «ПриватБанк» у м. Хмельницький, МФО 315405). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Шокура А. А. є оптова торгівля парфумними та косметичними товарами (КВЕД – 46.45).
 - б) ТОВ «Станкосервіс» (вул. Прибузька, 8, кім. 46, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код юридичної особи - 31100437, р/р 26006052305109 у ПАТ КБ «Приватбанк», МФО 315405). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності товариства є оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (КВЕД – 46.69).
ФОП Шокур А. А. і ТОВ «Станкосервіс» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (4) В ході збору та аналізу доказів у справі №02-06/14-19 встановлено наступне.
- (5) Протягом червня 2017 року ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом" проведено процедуру відкритих торгів UA-2017-06-02-000144-с щодо закупівлі: шампуню одноразового Ліана (або еквівалент) ДК 021:2015 – код 39830000-9 - Продукція для чищення (надалі – Торги).
- (6) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-06-02-000144-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 17:00 год. 22 червня 2017 року.
- (7) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасники:
 1. ФОП Шокур А. А. (ідентифікаційний номер - 2859920992).
 2. ТОВ «Станкосервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи - 31100437).

- (8) Згідно з витягом з Протоколу засідання тендерного комітету ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом» від 27 червня 2017 року №565 переможцем відкритих торгів було визнано ФОП Шокура А.А. з ціновою пропозицією 178 230,00 гривень (без ПДВ). Замовник уклав з ФОП Шокуром А. А. договір поставки від 14 липня 2017 року №12785/53-124-01-17-06826. Ціна договору становить 178230,00 грн. (без ПДВ).
- (9) Листами ТОВ «Станкосервіс» від 20 червня 2018 року №92/1 та ФОП Шокур А. А. від 18 червня 2018 року №78 надали до Відділення інформацію стосовно Торгів та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов, тощо, із Замовником Торгів під час підготовки до участі у тендері не проводилось. Використовували стандартні шаблони, (форми), для підготовки документів взятих із тендерної документації для процедури закупівлі відкритих торгів на майданчику публічних закупівель. Тендерні пропозиції готувались директором ТОВ «Станкосервіс» Шмир Л.В. та головним бухгалтером Шабатуром О.А. та ФОП Шокур А. А. особисто.
- (10) За результатами аналізу тендерних пропозицій ФОП Шокур А. А. і ТОВ «Станкосервіс» (надалі – Учасники) Відділення виявило обставини, які свідчать, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (11) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.
- (12) 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.
- (13) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (14) 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	Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
1.	ТОВ «Станкосервіс»	31100437	15 червня 2017 року 15:42
2.	ФОП Шокур А. А.	2859920992	15 червня 2017 року 16:01

- (15) Надання Тендерних пропозицій ТОВ «Станкосервіс» і ФОП Шокур А. А. до електронної системи закупівель, відбулося в один день 15 червня 2017 року за сім днів до завершення кінцевого строку подання тендерних пропозицій та майже в один час, з різницею 19 хв.
- (16) Отже, погоджену поведінку ТОВ «Станкосервіс» і ФОП Шокур А. А. 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.
- (17) 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.

- (18) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (19) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (20) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (21) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 05 листопада 2018 року №206/3284/03), Відділенням встановлено, що ТОВ «Станкосервіс» і ФОП Шокур А.А. свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Е-Тендер».
- (22) Також, ДП «Прозорро» повідомило Відділення, що Учасники процедури під час участі в аукціоні використовували одну IP-адресу (таблиця 2).

Таблиця 2.

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1.	ТОВ «Станкосервіс»	<u>93.183.253.182</u>	2017-06-23	12:44	Заходив в аукціон
2.	ФОП Шокур А. А.	<u>93.183.253.182</u>	2017-06-23	12:33	Заходив в аукціон

- (23) З інформації, наданої ТОВ «Е-тендер» (лист від 11 липня 2018 року №272), встановлено, що Учасники під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в Торгах використовували одні IP-адреси (таблиця 3).

Таблиця 3.

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу
1.	ТОВ «Станкосервіс»	93.183.253.182	14.06.2017	14:24:36
		185.15.4.111	15.06.2017	15:42:16
		93.183.241.163	19.06.2018	12:30:16
2.	ФОП Шокур А. А.	93.183.253.182	13.06.2017	16:35:02
		185.15.4.111	15.06.2017	16:00:58
		93.183.241.163	18.06.2018	17:29:11

- (24) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ua/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адрес: 93.183.253.182, 93.183.241.163 є ПрАТ «ДАТАГРУП».

- (25) Листом від 06 серпня 2018 року №39094 ПрАТ «ДАТАГРУП» повідомило Відділення, що [REDACTED] IP-адресу: [REDACTED] та [REDACTED] IP-адресу: [REDACTED] використовувало [REDACTED]

- (26) Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань керівником та засновником [REDACTED] з часткою статного фонду 100,00 відсотків є Шмир Микола Богданович (вул. Проскурівська, 85/1, кв. 14, м. Хмельницький, 29000).
- (27) Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань керівником та засновником ТОВ «Станкосервіс» з часткою статного фонду 100,00 відсотків є Шмир Лілія Володимирівна (вул. Проскурівська, 85/1, кв. 14, м. Хмельницький, 29000).
- (28) Відповідно до листа [REDACTED] від 13 березня 2019 року №21, Шмир Лілія Володимирівна є дружиною Шмира Миколи Богдановича.
- (29) Отже, зазначенні обставини свідчать про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою.
- (30) За результатами аналізу інформації, отриманої від Головного управління ДФС у Хмельницькій області (лист від 17 грудня 2018 року №33771/10/22-01-08-01-13) було встановлено, що протягом червня 2017 року ТОВ «Станкосервіс» використовувало наступну IP-адресу: 93.183.253.182, для надсилання на поштову скриньку управління податкової звітності та інших документів, які належать [REDACTED].
- (31) Відповідно до листа ТОВ «Станкосервіс» від 20 червня 2018 року №92/1, комп'ютерне обладнання та пристрої з якого здійснювалась реєстрація, вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки, документів на участь у процедурі закупівлі та зменшення ціни тендерної пропозиції знаходиться в орендованому приміщенні за адресою: вул. Прибузька, 8, оф. 46, м. Хмельницький.
- (32) Слід відмітити, що відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань місцезнаходження [REDACTED].
- (33) Таким чином, приміщення де знаходилось комп'ютерне обладнання та пристрої з якого здійснювалась подача тендерних пропозицій Учасників належало на правах оренди ТОВ «Станкосервіс» за адресою: вул. Прибузька, 8, оф. 46, м. Хмельницький.
- (34) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ua/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси 185.15.4.111 є ТОВ «Хмельницькінфоком».
- (35) Згідно з листом ТОВ «Хмельницькінфоком» від 27.07.2018 №149 IP-адресу 185.15.4.111 надано в користування приватному підприємству «ФНБ». Слід відмітити, що зазначена IP-адреса використовувалась спільно Учасниками для подачі тендерних пропозицій.
- (36) 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).
- (37) Отже, Учасники використовували з метою подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах (UA-2017-10-24-001044-а) одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах).
- (38) Відповідно до листа ТОВ «ТД «Подільська агрохімічна компанія» від 13 березня 2019 року №21, протягом 2017 року товариством не надавались в оренду та користування приміщення та офіси для ФОП Шокур А.А.
- (39) Отже, той факт, що ТОВ «Станкосервіс» і ФОП Шокур А.А., які виступали конкурентами в Торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували свої тендерні пропозиції з використанням одних IP-адреси та використовували одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах), яке знаходиться за однією адресою (вул. Прибузька, 8, оф. 46, м. Хмельницький), свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурах закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

- (40) Під час аналізу Інформаційних довідок, Форм тендерних пропозицій ТОВ «Станкосервіс» і ФОП Шокур А.А., які надавались у тендерних пропозиціях, на бланках, у договорах вказаний однаковий контактний номер телефону: (0382) 65-80-14.
- (41) Аналогічний номер телефону вказаний і у відомостях з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «Станкосервіс».
- (42) Згідно з листа ПАТ «Укртелеком» від 12 березня 2019 року №267-вих-80Д731-80Д922, контактний номер телефону: (0382) 65-80-14 протягом 2017 року був наданий у користування [REDACTED]
- (43) Таким чином, зазначені суб'єкти господарювання використовують один контактний номер телефону для здійснення господарської діяльності.
- (44) Зазначенні обставини вказують про спільне здійснення господарської діяльності та свідчать про узгодження їхніх дій, під час участі у Торгах.
- (45) 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.
- (46) 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.
- (47) 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.
- (48) Проаналізувавши проведені електронні аукціони (таблиця 4) встановлено наступне.

Таблиця 4.

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ФОП Шокур А.А.	178 230,00	178 230,00
2.	ТОВ «Станкосервіс»	180 515,00	180 515,00

- (49) 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.
- (50) 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.
- (51) Відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2017-06-02-000144-с розмір **мінімального кроку пониження ціни складає 900,00 грн.**
- (52) Слід зазначити, що Учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію хоча різниця вартості пропозиції 2285,00 грн.
- (53) Вищезазначений факт підтверджує відсутність конкуренції між ТОВ «Станкосервіс» і ФОП Шокур А.А. під час участі у торгах та обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку між ними.
- (54) Це також підтверджується листом державного підприємства «ПРОЗОРРО» від 05 листопада 2018 року №206/3284/03, відповідно до якого ТОВ «Станкосервіс» заходило в

- аукціон, але протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незмінною первинну пропозицію.
- (55) Крім того слід відмітити, що ТОВ «Станкосервіс» у своїй Формі «Тендерна пропозиція» вказав виробника предмету закупівлі: «Шампунь одноразовий Ліана» ФОП Шокур А.А., хоча листами від 18 червня 2018 року №78, від 09 січня 2018 року №09 ФОП Шокур А.А. повідомив Відділення, що предмету закупівлі у наявності на момент проведення Торгів не було. Лише планувалось здійснити маркетинг по придбанню даної продукції. Ціна на продукцію не відома. Заяви щодо закупівлі одноразового шампуню «ЛІАНА» у 2017 році від ТОВ «Станкосервіс» не надходили, продукція не реалізовувалась.
- (56) Отже, можна зробити висновок, що така поведінка під час аукціону та подачі тендерних пропозиції підтверджують факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку.
- (57) У Тендерній документації Замовника у додатку 4 міститься Форма «Тендерна пропозиція», яку Учасники мали підготувати та вписати інформацію, яка вимагалась Замовником.
- (58) При аналізі цих документів (фотокопія 1) було встановлено, що вказані документи мають аналогічне оформлення, зокрема:
- а) одні і ті ж текстові елементи виділені жирним шрифтом, а саме: загальна вартість пропозиції;
 - б) в обох випадках у стовпчику «Найменування товару, тип та марка» прописано однакову назву предмету закупівлі, а саме: «Дезативуючий шампунь для волосся та тіла «Ліана» ;
 - в) в обох випадках у стовпчику «Виробник (вказати повну назву підприємства), країна» вказано в однаковій послідовності та одного виробника, зокрема: Україна, ФОП Шокур А.А.;
 - г) в обох випадках місце для підпису документа має аналогічне оформлення, зокрема: підпис здійснено у лівому нижньому куті документа, місце для підпису та для П.І.П. визначено шляхом написання лінії, тощо.
- (59) Аналогічність оформлення вказаних документів, разом з якими надійшли пропозиції учасників вказує на те, що Учасники спільно готували пропозиції конкурсних торгів та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.
- (60) Відповідно до Тендерної документації Замовника, Учаснику необхідно було надати довідку в довільній формі, що до учасника застосовуються або не застосовуються санкції відповідно до листа Мінекономрозвитку від 16.10.2015 №3302-05/34390-06 згідно з Законом України "Про санкції" та Указом Президента від 15.05.2017 №133/2017 (із змінами та доповненнями).
- (61) За результатами порівняння документів, наданих Учасниками на виконання цих вимог, Відділення встановило, що довідки є однаковими за змістом та оформленням, зокрема:
- а) в обох випадках документ містить однаковий текст (крім назви Учасників і їх посадових осіб);
 - б) однакові особливості оформлення, а саме: однаковий відступ у першому абзаці, документ відредагований по лівому краю
 - в) в обох випадках посаду особи, яка підписувала документ вказано: «Директор», хоча один із учасників торгів є фізична особа-підприємець, тощо.
- (62) Зазначенні обставини свідчать про погодження поведінки, обмін інформацією або документи готувала одна особа між Учасниками при підготовці тендерних пропозицій.
- (63) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ТОВ «Станкосервіс» та ФОП Шокур А. А. під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що окремі файли Учасників створенні з використанням одного програмного забезпечення (таблиця 5).

одноразового Ліана (або еквівалент) ДК 021:2015 – код 39830000-9 - Продукція для чищення, які проводились протягом червня 2017 року ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом» здійснювалось в один день і в один час з різницею 1 хвилину (ТОВ «Станкосервіс» 12.06.2017 року о 15:55:53 год., ФОП Шокур А. А. 12.06.2017 року о 15:55:52 год.).

- (69) Синхронність перерахування коштів задля участі у процедурі закупівлі здійснювалось в один день і майже в один час з різницею в 1 хвилину, також свідчить про те, що ТОВ «Станкосервіс» та ФОП Шокур А. А. узгодили між собою поведінку під час участі у Торгах.
- (70) Наведені докази свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі тендерних пропозицій ТОВ «Станкосервіс» і ФОП Шокур А.А. готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (71) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «Станкосервіс» та ФОП Шокур А. А. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (72) 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.
- (73) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (74) Тендери (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (75) 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).
- (76) 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.
- (77) 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.
- (78) 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.
- (79) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у тендерних пропозиціях однакових за оформленням; не прийняття участі в аукціоні, наявність спільних

господарських відносин, подача пропозицій з однієї IP-адреси, використання однакового номеру телефону та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «Станкосервіс», ФОП Шокур А. А. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерів), зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (80) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Станкосервіс», ФОП Шокур А. А. під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) UA-2017-03-17-000720-с щодо закупівлі: аптечок, медикаментів для поповнення аптечок, код 33600000-6 згідно ДК 021-2015 (фармацевтична продукція) 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».
- (81) Внаслідок узгодженості поведінки ТОВ «Станкосервіс» та ФОП Шокур А. А. право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників – ФОП Шокур А. А. одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворення результати цих торгів.
- (82) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «Станкосервіс» та ФОП Шокур А. А. 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.
- (83) 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

- (84) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/14-19 від 12 грудня 2019 року №72-03/55-п ТОВ «Станкосервіс» листом від 28 грудня 2019 року №39 повідомило Відділення, що визнає власну вину та погоджується з висновками Відділення. В цьому ж листі ТОВ «Станкосервіс» висловило клопотання про застосування найменшої суми штрафу в зв'язку з важким фінансовим становищем.
- (85) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/14-19 від 12 грудня 2019 року №72-03/55-п ФОП Шокур А. А. листом від 03 січня 2019 року №181/1 та на засіданні адміністративної колегії повідомив Відділення, що визнає власну вину та погоджується з висновками Відділення, а також висловив клопотання про застосування найменшої суми штрафу в зв'язку з нездійсненням діяльності на даний час.

5. Остаточні висновки

- (86) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи та дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «Станкосервіс», ФОП Шокур А. А. доводиться, що дії учасників, які полягали у: подачі документів у тендерних пропозиціях однакових за оформленням; не прийняття участі в аукціоні, наявність спільних господарських відносин, подачі пропозицій з однієї IP-адреси, використання однакового номеру телефону та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів (торгах) (UA-2017-06-02-000144-с) щодо закупівлі: шампуню одноразового Ліана (або еквівалент) ДК 021:2015 – код 39830000-9 - Продукція для чищення та обмежує Замовника у виборі цінкових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (87) 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.
- (88) Дії ТОВ «Станкосервіс» і ФОП Шокур А.А., які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-06-02-000144-с) щодо закупівлі: шампуню одноразового Ліана (або еквівалент) ДК 021:2015 – код 39830000-9 -

Продукція для чищення, які проводились протягом червня 2017 року ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом» 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, які стосуються спотворення результатів торгів.

6. Визначення розміру штрафу

- (89) 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.
- (90) Згідно з наданою довідкою ТОВ «Станкосервіс» від 28.12.2019 року №39 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік склав 42962,00 гривень (без ПДВ).
- (91) Згідно з наданою довідкою ФОП Шокур А. А. від 03.01.2019 року №181/1 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік склав 1175640,00 гривень.
- (92) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (93) Водночас, при визначенні розміру штрафу враховано такі обставини:
- ТОВ «Станкосервіс» визнало факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
 - ФОП Шокур А. А. визнав факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (94) Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №02-06/14-19 від 12 грудня 2019 року №72-03/55-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, 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Станкосервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи - 31100437), фізичної особи-підприємця Шокур Анатолія Анатолійовича (ідентифікаційний номер - 2859920992), які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-06-02-000144-с) щодо закупівлі: шампуню одноразового Ліана (або еквівалент) ДК 021:2015 – код 39830000-9 - Продукція для чищення, які проводились протягом червня 2017 року ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом», 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, які стосуються спотворення результатів торгів.
2. За вчинення порушення, зазначеного 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 товариство з обмеженою відповідальністю «Станкосервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи - 31100437) у розмірі 3436,00 (три тисячі чотириста тридцять шість) гривень.
 - 2.2 фізичну особу-підприємця Шокур Анатолія Анатолійовича (ідентифікаційний номер - 2859920992) у розмірі 13368,00 (тринадцять тисяч триста шістьдесят вісім) 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