



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

03 липня 2020 року

Хмельницький

№ 72/25-р/к

справа №02-06/07-19

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Приватне підприємство «ІБК «Дедал» (ідентифікаційний код юридичної особи - 35505111) (надалі – ПП «ІБК «Дедал»), товариство з обмеженою відповідальністю «Альтернативна Теплова Компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 36631296) (надалі – ТОВ «АлТеКо») взяли участь у відкритих торгах UA-2017-10-24-001044-а щодо закупівлі: послуг з постачання теплової енергії (ДК 021:2015(ЄЗС) – 09320000-8 Пара, гаряча вода та пов'язана продукція), які проводились протягом жовтня-листопада 2017 року Управлінням освіти виконавчого комітету Славутської міської ради.

Проте, як було встановлено Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України, 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, синхронністю дій у часі, використанням одних ІР-адрес, наявністю спільних господарських відносин, працівників та інші.

За результатами розгляду справи №02-06/07-19 такі дії ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо», визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів зазначених торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: ПП «ІБК «Дедал» – 14 983,00 (чотирнадцять тисяч дев'ятсот вісімдесят три) гривні; ТОВ «АлТеКо» – 29 966,00 (двадцять дев'ять тисяч дев'ятсот шістдесят шість) 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 Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянувши матеріали справи №02-06/07-19 про порушення ПП «ІБК «Дедал» та ТОВ «АлТеКо» 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 №02-06/07-19 від 19 березня 2020 року №72-03/22 п Відділу досліджень та розслідувань Відділення,

ВСТАНОВИЛА:**1. Процесуальні дії**

- (1) Південно-західним міжобласним 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 15 березня 2019 року №7-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/07-19 відносно ПП «ІБК «Дедал» (ідентифікаційний код юридичної особи - 35505111) ТОВ «АлТеКо» (ідентифікаційний код юридичної особи - 36631296), за дії, які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-10-24-001044-а щодо закупівлі: послуг з постачання теплової енергії (ДК 021:2015(ЄЗС) – 09320000-8 Пара, гаряча вода та пов'язана продукція), які проводились протягом жовтня-листопада 2017 року Управлінням освіти виконавчого комітету Славутської міської ради, 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.
- (3) Листом від 19 березня 2020 року №72-02/522 ТОВ «АлТеКо» було направлено Витяг з подання з попередніми висновками у справі №02-06/07-19 від 19 березня 2020 року №72-03/22п.
- (4) Листом від 19 березня 2020 року №72-02/523 ПП «ІБК «Дедал» було направлено Витяг з подання з попередніми висновками у справі №02-06/07-19 від 19 березня 2020 року №72-03/22п.
- (5) Листом від 01 червня 2020 року №72-02/971 ТОВ «АлТеКо» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (6) Листом від 01 червня 2020 року №72-02/970 ПП «ІБК «Дедал» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. Відповідачі

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) ПП «ІБК «Дедал» (вул. Шевченка, 36, с. Варковичі, Дубенський район, Рівненська обл., 35612, ідентифікаційний код юридичної особи - 35505111, р/р 26003054714980 у АТ КБ «ПриватБанк», МФО 333391). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності підприємства є будівництво житлових і нежитлових будівель (КВЕД – 41.20).
 - б) ТОВ «АлТеКо» (вул. Замкова, 51, м. Дубно, Рівненська обл., 35600, ідентифікаційний код юридичної особи - 36631296, р/р 26000000116005 у АТ «Укресімбанк», МФО 333539). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності товариства є постачання пари, гарячої води та кондиційованого повітря (КВЕД – 35.30).ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (8) В ході збору та аналізу доказів у справі №02-06/07-19 встановлено наступне.

3.1. Інформація про торги

- (9) Протягом жовтня-листопада 2017 року Управлінням освіти виконавчого комітету Славутської міської ради проведено процедуру відкритих торгів UA-2017-10-24-001044-а щодо закупівлі: послуг з постачання теплової енергії (ДК 021:2015(ЄЗС) – 09320000-8 Пара, гаряча вода та пов'язана продукція) (надалі – Торги).
- (10) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-10-24-001044-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:00 год. 10 листопада 2017 року.
- (11) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі, який оголошений Замовником, становить 231 400,00 грн.
- (12) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасники:
1. ПП «ІБК «Дедал» (ідентифікаційний код юридичної особи - 35505111).
 2. ТОВ «АлТеКо» (ідентифікаційний код юридичної особи - 36631296).
- (13) Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Управління освіти виконавчого комітету Славутської міської ради від 15 листопада 2017 року №175 переможцем Торгів було визнано ТОВ «АлТеКо» з ціною пропозицією 199 778,46 гривень (з ПДВ). Замовником було укладено з ТОВ «АлТеКо» договір про закупівлю теплової енергії за державні кошти від 27 листопада 2017 року №440.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (14) Листами ПП «ІБК «Дедал» від 16 жовтня 2018 року №307 та ТОВ «АлТеКо» від 16 жовтня 2018 року №165 надали до Відділення необхідну інформацію та повідомили, що наради, консультації, збори, розмови тощо, із Замовником під час підготовки до участі у Торгах не проводились. Використовували стандартні шаблони, (форми), для підготовки документів взятих із тендерної документації для процедури закупівлі відкритих торгів на майданчику державних закупівель. Тендерні пропозиції готувались директором ПП «ІБК «Дедал» Файфурую Б.М., інженером-теплоенергетиком Тимошишином В.І., бухгалтером Швед Т.В. та директором ТОВ «АлТеКо» Деркачем А.С.
- (15) За результатами аналізу тендерних пропозицій ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» (надалі – Учасники) Відділення виявило наступні обставини, які свідчать, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.

3.2.1. Синхронність дій учасників у часі

- (16) 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.
- (17) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (18) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 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.	ПП «ІБК «Дедал»	35505111	10 листопада 2017 року 11:11
2.	ТОВ «АлТеКо»	36631296	10 листопада 2017 року 11:34

- (19) Надання Тендерних пропозицій ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» до електронної системи закупівель, відбулося в один день та майже в один час, з різницею 23 хв.
- (20) Отже, про обізнаність стосовно спільної участі ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» у Торгах 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.

3.2.2. Поведінка під час електронного аукціону

- (21) 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.
- (22) 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.
- (23) 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.
- (24) Проаналізувавши проведений електронний аукціон (таблиця 2) встановлено, що ПП «ІБК «Дедал» та ТОВ «АлТеКо» протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію.

Таблиця 2.

№ п /п	Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Різниця цінових пропозицій між ПП «ІБК «Дедал» та ТОВ «АлТеКо», %
1.	ПП «ІБК «Дедал»	213 400,00	213 400,00	6,4
2.	ТОВ «АлТеКо»	199 778,46	199 778,46	

- (25) 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.
- (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) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних засіданнях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (28) Листом від 16 жовтня 2018 року №165 ТОВ «АлТеКо» повідомило Відділення, що ціна на предмет закупівлі, яка зазначалась у тендерній пропозиції сформована на основі

затвердженого тарифу на послуги з теплопостачання рішенням Славутської міської ради від 17 жовтня 2017 року №371.

- (29) Слід відмітити, що пунктом 1 зазначеного рішення Славутської міської ради було затверджено тариф на послуги з теплопостачання для споживачів, які отримують такі послуги від котелень, розташовані за адресами вул. Садова, 4 та вул. Здоров'я, 11 в м. Славута та обслуговуються ТОВ «АлТеКо».
- (30) Листом ПП «ІБК «Дедал» від 16 жовтня 2018 року №307 повідомило Відділення, що калькуляції не розроблялись, розрахунки вартості предмету закупівель не проводились.
- (31) З інформації, наданої ДП «Прозорро» (лист від 11 жовтня 2018 року №206/3056/03) встановлено, що ПП «ІБК «Дедал» та ТОВ «АлТеКо» не заходило в аукціон.
- (32) Таким чином, можна зробити висновок, що ПП «ІБК «Дедал» було незацікавлено у виграші в Торгах, так як не приймало участь в аукціоні та подавало тендерні пропозиції прикриття для забезпечення перемоги ТОВ «АлТеКо».
- (33) Отже, така поведінка під час аукціону не може бути випадковим збігом обставин при подачі пропозиції та підтверджує факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

3.2.3. Спільне подання тендерних пропозицій на торги

- (34) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (35) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (36) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (37) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (38) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 11 жовтня 2018 року №206/3056/03), Відділенням встановлено, що ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (39) З інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 01 листопада 2018 року №011118-5), встановлено, що Учасники під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в Торгах використовували одну IP-адресу (таблиця 3).

Таблиця 3.

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу
1.	ПП «ІБК «Дедал»	<u>194.44.93.213</u>	2017-11-10	11:11:57
2.	ТОВ «АлТеКо»	<u>194.44.93.213</u>	2017-11-10	11:34:41

- (40) За результатами аналізу інформації, отриманої від АТ КБ «ПриватБанк» (лист від 05 грудня 2018 року №Е.30.0.0.0/4-686986 БТ) IP-адреса: ██████████ використовувалась ПП «ІБК «Дедал» для здійснення операцій по банківському рахунку протягом періоду 01 листопада 2017 року по 31 листопада 2017 року.
- (41) Також, здійснивши аналіз інформації отриманої від Головного управління ДФС у Рівненській області (лист від 19 липня 2019 року №7282/9/17-00-21-03) було встановлено, що при подачі ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» податкової звітності та інших документів спільно використовували одні IP-адреси: **194.44.93.213, 194.44.226.200** та одну електронну адресу: **buch.fbm@gmail.com**.
- (42) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ua/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси: 194.44.93.213 є Державне підприємство науково-телекомунікаційний центр «Українська академічна і дослідницька мережа» (надалі – ДП НТЦ «Уарнет»).
- (43) Листом від 17 грудня 2018 року №325 ДП НТЦ «Уарнет» повідомило Відділення, що споживач який використовував IP-адресу: 194.44.93.213 10 листопада 2017 року о 11:11:57 год. та о 11:34:41 год. є Файфура Богдан Михайлович, індивідуальний податковий номер: 2875415198. Станом на 17 грудня 2018 року вищевказана IP-адреса залишається закріплена за Файфурою Богданом Михайловичем згідно з Договором від 11 січня 2016 року №160428.
- (44) Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань керівником ПП «ІБК «Дедал» є Файфура Богдан Михайлович.
- (45) Відповідно до листа ПП «ІБК «Дедал» від 16 жовтня 2018 року №307, Файфура Богдан Михайлович приймав участь у підготовці та подання тендерної пропозиції підприємства на Торги.
- (46) Відповідно до листа ПП «ІБК «Дедал» від 16 жовтня 2018 року №307, 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. Курчатова, 1, м. Рівне, 33018.
- (47) За інформацією, наданої ТОВ «АлТеКо» (лист від 16 жовтня 2018 року №307), 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 приміщенні за адресою: вул. Курчатова, 1, м. Рівне, 33018.
- (48) Слід відмітити, що відповідно до Договору оренди нежитлового приміщення від 15 березня 2017 року №16, Рівненська ТСОУ передає, а ПП «ІБК «Дедал» приймає в тимчасове, оплатне користування окреме приміщення, що знаходиться за адресою: вул. Курчатова, 1, м. Рівне, 33018 на першому поверсі.
- (49) Таким чином, приміщення де знаходилось комп'ютерне обладнання та пристрої з якого здійснювалась подача тендерних пропозицій Учасників належало на правах оренди ПП «ІБК «Дедал».
- (50) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу ТСП/ІР (Інтернет).
- (51) Таким чином, Учасники використовували з метою подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах (UA-2017-10-24-001044-a) одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах).
- (52) Отже, той факт, що ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо», які виступали конкурентами в Торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували свої тендерні пропозиції із застосуванням однієї IP-адреси, подавали документи до органів Державної фіскальної служби користуючись однією адресою електронної пошти та використовували одне обладнання (комп'ютера чи пристрої

у мережах), яке знаходиться за однією адресою (вул. Курчатова, 1, м. Рівне, 33018) свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурах закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані про участь один одного у Торгах.

3.2.4. Особливості подання документів Учасниками.

- (53) Відповідно до Тендерної документації Замовника, Учаснику необхідно було надати довідку у довільній формі, що містить інформацію про наявність матеріально-технічної бази, яка дає можливість виробництва теплової енергії в обсязі достатньому для задоволення потреб Замовника.
- (54) У пункті 5 Тендерної документації Замовника, було вказано, що у разі, якщо тендерна пропозиція учасника не містить документального підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, або якщо документальне підтвердження не відповідає вимогам, встановленим Замовником, або якщо документальне підтвердження вказує на невідповідність учасника кваліфікаційним вимогам, Учасник вважається таким, що не відповідає кваліфікаційним критеріям, а його тендерна пропозиція відхиляється на статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (55) Таким чином, Учасники Торгів завчасно знали, що їх пропозиція буде відхилена Замовником торгів, якщо вона не буде відповідати тендерній документації.
- (56) Проаналізувавши подані Учасниками документи для участі у Торгах було встановлено, що ТОВ «АлТеКо» надало інформацію щодо наявної матеріально-технічної бази, зокрема, про оренду котельні «Сонячна» (вул. Здоров'я, м.Славута), котельні «Садова» (вул. Садова, 4, м. Славута). ПП «ІБК «Дедал» не завантажило жодного документа який би свідчив про наявність у нього матеріально-технічної бази, яке підприємство планувало використовувати у разі виграшу у Торгах.
- (57) Отже, ПП «ІБК «Дедал» завчасно знало, що його пропозиція не відповідає Тендерній документації і буде відхилена Замовником торгів.
- (58) Таким чином, можна зробити висновок, що ПП «ІБК «Дедал» було технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.

3.2.5. Учасники торгів пов'язані між собою.

- (59) Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua>) засновником ПП «ІБК «Дедал» є **Семенчук Валентина Василівна** (вул. Відінська, 5, кв. 99, м. Рівне, 33018).
- (60) Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua>) одним із засновників ТОВ «АлТеКо» є **Семенчук Валентина Василівна** (вул. Відінська, 5, кв. 99, м. Рівне, 33018). Частка вкладу у статутний капітал товариства складає 34 відсотка.
- (61) Зазначенні обставини свідчать про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою, що підтверджує можливість обміну інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

3.2.6. Наявність в Учасників спільних працівників.

- (62) Листом від 22 липня 2019 року №24442/06 Головне управління Пенсійного фонду України в Хмельницькій області надало Відділенню перелік працівників Учасників, які працювали протягом січня-грудня 2017 року.
- (63) Відповідно до переліку, Учасники мали спільного працівника - [REDACTED], які одночасно працювали на ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо».

- (64) Листами ПП «ІБК «Дедал» від 16 жовтня 2018 року №307, ТОВ «АлТеКо» від 16 жовтня 2018 року №165 підтвердили, що мали спільного працівника - ██████████, яка перебувала на посаді фінансового директора у ПП «ІБК «Дедал» та головного бухгалтера у ТОВ «АлТеКо».
- (65) Отже, ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» мали зв'язок між собою через фізичну особу - ██████████.
- (66) Тобто, завдяки тому, що Відповідачі мали спільних працівників, вони були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Торгах, що в свою чергу підтверджує спільне ведення господарської діяльності, спільність інтересів та пов'язаність Відповідачів та відповідно, відсутність між ними змагальності під час у Торгах.
- (67) Разом з тим, єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з цими Відповідачами.
- (68) Отже, розподіл цього результату задовольняє Учасників, оскільки в іншому випадку, з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (69) Трудові відносини, які виникають між працівниками та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядкові.
- (70) У свою чергу, одночасне перебування працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.
- (71) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (72) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення, якої завдасть шкоди суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання. в інтересах якого ця інформація збиралась.
- (73) Зазначенні обставини свідчать про 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.

3.2.7. Властивості файлів.

- (74) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що файли Учасників створенні з використанням одного програмного забезпечення (таблиця 4).

Таблиця 4

№ п/п	Учасник	Назва файлу	Особливості файлів		
			Створення	виробник	Версія
1.	ПП «ІБК «Дедал»	УОВКСМР	10.11.2017 12:00:39	ABBYY FineReader 12	1.5 (Acrobat 6.x)
	ТОВ «АлТеКо»	Тендерна пропозиція	10.11.2017 12:27:25	ABBYY FineReader 12	1.5 (Acrobat 6.x)

- (75) Отже, подання ПП «ІБК «Дедал» та ТОВ «АлТеКо» у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами: виробник; версія, може свідчити про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Учасниками своїх тендерних пропозицій.

3.2.8. Схожість в оформленні документів.

- (76) Відповідно до Тендерної документації Замовника, для підтвердження відсутності підстав відмови в участі у процедурі закупівлі, Учаснику необхідно було надати відповідно до статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» інформацію у довільній формі: про те, що суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 ЗУ «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів). (пункт 4 частини 1 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»).
- (77) На виконання вказаних вимог Учасники надали Довідки, за результатами порівняння яких Відділення встановило, що вони є однаковими за змістом та оформленням, зокрема:
- а) в обох випадках документ містить однаковий текст (крім назви Учасників);
 - б) однакова назва документа: «Довідка»;
 - в) в обох випадках текст документа розпочинається із виразу: «Ми»;
 - г) однакові особливості оформлення, а саме: після назви Учасника стоїть кома, однакове посилання по тексту: «далі по тексту- учасник», відсутні пробіл між словом «тексту» та тире тощо.
- (78) Такі однакові особливості оформлення листів не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (79) Таким чином, вищезазначені однакові особливості оформлення листів свідчать про те, що ці документи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» при підготовці документів та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

3.2.9. Учасники торгів спільно використовували один номер телефону.

- (80) Відповідно до Інформаційних довідок, Форм тендерних пропозицій ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо», які надавалась у тендерних пропозиціях, на бланках суб'єктів господарювання вказаний один номер телефону: **0362-45-15-35**.
- (81) Згідно з листом ПП «ІБК «Дедал» від 03 березня 2020 року №6, номер телефону: **0362-45-15-35** підприємством використовується на підставі укладеного з ТОВ «Інтертелеком» договору №4524898 про надання послуг фіксованого місцевого телефонного зв'язку та інших телекомунікаційних послуг з використанням безпроводового доступу із застосуванням технології CDMA.
- (82) Таким чином, зазначені суб'єкти господарювання використовували один номер телефону для здійснення господарської діяльності.
- (83) Зазначенні обставини вказують на спільне здійснення господарської діяльності Учасниками та свідчать про узгодження їхніх дій під час участі у Торгах.

3.2.10. Учасники торгів перебували у спільних господарських відносинах.

- (84) Згідно з листами ПП «ІБК «Дедал» від 16 жовтня 2018 року №307, ТОВ «АлТеКо» від 16 жовтня 2018 року №165 протягом 2017 року між ПП «ІБК «Дедал» та ТОВ «АлТеКо» існували господарські відносини, про що свідчать укладені договори:

- Договір оренди автомобіля від 01 жовтня 2015 року №10.
- Договір купівлі-продажу від 06 лютого 2017 року №06/02/17.
- Договір купівлі-продажу від 31 травня 2017 року №31/05/17.
- Договір позики від 01 квітня 2017 року.

(85) За результатами аналізу інформації, отриманої від ПАТ «УКСИББАНК» (лист від 03.12.2018 №13-2-3/1254 «БТ» та АТ КБ «ПриватБанк» (лист від 05 грудня 2018 року №Е.30.0.0.0/4-686986 БТ) стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками Учасників, встановлено, що між ПП «ІБК «Дедал» та ТОВ «АлТеКо» існували спільні господарські відносини, як до проведення торгів так і під час їх проведення, зокрема, у вигляді взаємних розрахунків, інформація про які наведені нижче:

Таблиця 5

Платник	Отримувач	Дата перерахунку	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ПП «ІБК «Дедал»	ТОВ «АлТеКо»			

- (86) Таким чином, наведені докази свідчать про те, що зазначені суб'єкти господарювання пов'язанні між собою спільними господарськими відносинами у період підготовки і участі у Торгах.
- (87) Отже, тривалі спільні господарські відносини між ПП «ІБК «Дедал» та ТОВ «АлТеКо» створюють певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених торгах.
- (88) Наведені обставини свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі тендерних пропозицій ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (89) Відділенням було встановлено, що поведінка ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (90) 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.
- (91) 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.
- (92) 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).
- (93) 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).
- (94) 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.
- (95) 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.
- (96) 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.
- (97) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у тендерних пропозиціях однакових за оформленням, не прийняття участі в аукціоні, синхронність дій у часі, використання одних ІР-адрес, наявність спільних господарських відносин, працівників та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (98) З огляду на вищезазначене, ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) UA-2017-10-24-001044-а щодо закупівлі: послуг з постачання теплової енергії (ДК 021:2015(ЄЗС) – 09320000-8 Пара, гаряча вода та пов'язана 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».
- (99) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо» 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.
- (100) 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

- (101) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/07-19 від 19 березня 2020 року №72-03/22п ТОВ «АлТеКо» будь-яких зауважень чи заперечень по результатам розгляду справи не надало.
- (102) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/07-19 від 19 березня 2020 року №72-03/22п ПП «ІБК «Дедал» листом від 02 липня 2020 року №75 повідомило Відділення, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнає та звернулося з клопотанням про застосування мінімального розміру штрафних санкцій.

6. Остаточні висновки

- (103) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо», які полягали у: подачі документів у тендерних пропозиціях однакових за оформленням, не прийняті участі в аукціоні, синхронністю дій у часі, використання одних ІР-адрес, наявність спільних господарських відносин, працівників та інші, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2017-10-24-001044-а щодо закупівлі: послуг з постачання теплової енергії (ДК 021:2015(ЄЗС) – 09320000-8 Пара, гаряча вода та пов'язана продукція) та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (104) 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.
- (105) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (106) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (107) Отже, вищезазначені дії ПП «ІБК «Дедал» і ТОВ «АлТеКо», які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-10-24-001044-а щодо закупівлі: послуг з постачання теплової енергії (ДК 021:2015(ЄЗС) – 09320000-8 Пара, гаряча вода та пов'язана продукція), які проводились протягом жовтня-листопада 2017 року Управлінням освіти виконавчого комітету Славутської 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.

7. Визначення розміру штрафу

- (108) 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.
- (109) Згідно з довідки ПП «ІБК «Дедал» від 03 березня 2020 року №6 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік склав 28 106 898,07 грн.
- (110) На адресу ТОВ «АлТеКо» була направлена вимога від 04 лютого 2020 року №72-02/226, про надання інформації, зокрема, довідки про дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік.
- (111) Листом від 06 березня 2020 року №36 ТОВ «АлТеКо» повідомило Відділення, що у зв'язку з тим що закупівля мала місце в 2017 році товариство не вбачає за необхідність надання інформацію у формі довідки про дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік.

- (112) Таким чином, ТОВ «АлТеКо» на вимогу Відділення від 04 лютого 2020 року №72-02/226, інформацію про дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік не надало.
- (113) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (114) 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.
- (115) Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі від 19 березня 2020 року №72-03/22п 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, що приватне підприємство «ІБК «Дедал» (ідентифікаційний код юридичної особи - 35505111), товариство з обмеженою відповідальністю «Альтернативна Теплова Компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 36631296) вчинили 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом узгодження своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-10-24-001044-а щодо закупівлі: послуг з постачання теплової енергії (ДК 021:2015(ЄЗС) – 09320000-8 Пара, гаряча вода та пов'язана продукція), які проводились протягом жовтня-листопада 2017 року Управлінням освіти виконавчого комітету Славутської міської ради.
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» накласти штраф на приватне підприємство «ІБК «Дедал»

(ідентифікаційний код юридичної особи - 35505111) у розмірі 14 983,00 (чотирнадцять тисяч дев'ятсот вісімдесят три) гривні.

3. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Альтернативна Теплова Компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 36631296) у розмірі 29 966,00 (двадцять дев'ять тисяч дев'ятсот шістдесят шість) 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

Олег ФЕДОРЧУК