



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЧЕРНІВЕЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
м. Чернівці

16.12.2019 року

№43

Справа №02-27/20

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕВС ЛМ» (ідентифікаційний код – 34573966) та приватне підприємство «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» (ідентифікаційний код: 38536226) подали заявки на участь у процедурі конкурсних торгів за предметом закупівлі: лот 1 – «послуги з протипожежної обробки горищ ЗНЗ 8, 20, 25, 28, 30, 33, 38», лот 2 – «послуги з протипожежної обробки горищ НВК «Любисток», гімназії 4,7, ліцей 2,3,4», лот 3 – «послуги з протипожежної обробки горищ та сцени ДНЗ 12,16,44, МПДЮ», проведеної Управлінням освіти Чернівецької міської ради через систему електронних закупівель «ProZorro» (UA-2018-03-26-000095-b). При цьому, Відповідачі узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Закупівлі.

За результатами розгляду справи №02-27/20 такі дії Відповідачів визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), що є порушенням згідно пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕВС ЛМ» – 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
- на приватне підприємство «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» – 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень;

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №02-27/20 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю "ЗЕВС ЛМ" та приватним підприємством "ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД" законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень і розслідувань від 25.11.2019, -

ВСТАНОВИЛА:**1. Процесуальні дії**

- (1) Листом Управління захисту економіки в Чернівецькій області Департаменту захисту економіки Національної поліції України від 20.04.2018 №1787/39/123/01-2018 (вх. від 20.04.2018 №74-01/60) було поінформовано Чернівецьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України щодо можливих порушень вимог Закону України «Про захист економічної конкуренції» товариством з обмеженою відповідальністю "ЗЕВС ЛМ" та приватним підприємством "ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД" під час участі у процедурах конкурсних торгів, проведених Управлінням освіти Чернівецької міської ради через систему електронних закупівель «ProZorro» (UA-2018-03-26-000095-b).
- (2) За наслідками проведеного територіальним відділенням дослідження розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 06.09.2018 №22 розпочато розгляд справи №02-27/20, за ознаками вчинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій під час участі у процедурах публічних закупівель (відкриті торги), проведених через систему електронних закупівель «ProZorro».
- (3) В.о. голови територіального відділення надіслано Відповідачеві 1 вимогу про надання інформації від 13.05.2019 №74-02/657; Відповідачеві 2 – вимогу про надання інформації від 13.05.2019 №74-02/655.
- (4) Листами від 03.12.2019 №74-02/1323 та від 03.12.2019 №74-02/1322 Відповідачеві 1 та Відповідачеві 2 направлено витяги із подання з попередніми висновками у справі від 25.11.2019.
- (5) Заперечень на подання з попередніми висновками у справі від 25.11.2019 від Відповідачів не надходило.

2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - (i) Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕВС ЛМ» (ідентифікаційний код – 34573966, адреса: вул. Головна, 4 м. Чернівці, 58000).

Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕВС ЛМ» здійснює господарську діяльність за кодами класифікації видів економічної діяльності: 43.21 Електромонтажні роботи; 43.29 Інші будівельно-монтажні роботи; 80.20 Обслуговування систем безпеки (основний), 84.25 Діяльність пожежних служб; 33.13 Ремонт і технічне обслуговування електронного й оптичного устаткування.

Отже, товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕВС ЛМ» є суб'єктом господарювання у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(надалі – Відповідач 1, ТОВ «ЗЕВС ЛМ»)
 - (ii) Приватне підприємство «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» (ідентифікаційний код: 38536226, адреса: вул. М. Щепкіна, буд. 1, кв. 3а, м. Чернівці, 58000).

Приватне підприємство «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» здійснює господарську

діяльність за кодами класифікації видів економічної діяльності: 43.21 Електромонтажні роботи; 43.29 Інші будівельно-монтажні роботи; 80.20 Обслуговування систем безпеки (основний); 58.29 Видання іншого програмного забезпечення; 62.01 Комп'ютерне програмування; 62.03 Діяльність із керування комп'ютерним устаткуванням; 62.09 Інша діяльність у сфері інформаційних технологій і комп'ютерних систем.

Отже, приватне підприємство «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» є суб'єктом господарювання у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(надалі – Відповідач 2, ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД»)

(Відповідач 1 та Відповідач 2 надалі разом – Відповідачі)

3. Обставини справи

(7) За посиланням UA-2018-03-26-000095-b в системі електронних закупівель «ProZorro» Управлінням освіти Чернівецької міської ради 29.03.2018 розміщено оголошення про проведення відкритих торгів за предметом закупівлі «Послуги з протипожежної обробки - 3 лоти», зокрема: лот 1 – «послуги з протипожежної обробки горищ ЗНЗ 8, 20, 25, 28, 30, 33, 38» (надалі – Лот 1); лот 2 – «послуги з протипожежної обробки горищ НВК «Любисток», гімназії 4,7, ліцей 2,3,4» (надалі – Лот 2); лот 3 – «послуги з протипожежної обробки горищ та сцени ДНЗ 12,16 44, МПДЮ» (надалі – Лот 3) (надалі – Закупівля)

(8) Згідно даного оголошення кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 12 квітня 2018 до 10:00 години, розмір мінімального кроку пониження ціни: Лот 1 – 4234,00 грн.; Лот 2 – 4804,00 грн.; Лот 3 – 1191,00 грн., дату та час розкриття тендерних пропозицій – 13.04.2018 14:39, після завершення електронного аукціону.

(9) Відповідно до реєстру отриманих пропозицій для участі в процедурі Закупівлі пропозиції надали:

на Лот 1:

- ТОВ «ЗЕВС ЛМ» (Код ЄДРПОУ 34573966) 10.04.2018 о 00:55 год.,
- ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» (Код ЄДРПОУ 38536226) 12.04.2018 о 00:25 год.,
- Фізична особа підприємець Мартинюк Василь Іванович (ідентифікаційний код 1904417691) 11.04.2018 о 15:08 год.,
- ТОВ Пожежна будівельна фірма «Схід» (Код ЄДРПОУ 37416563) 11.04.2018 о 12:20 год.

на Лот 2:

- ТОВ «ЗЕВС ЛМ» (Код ЄДРПОУ 34573966) 10.04.2018 о 00:39 год.;
- ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» (Код ЄДРПОУ 38536226) 12.04.2018 о 00:44 год.;
- Фізична особа підприємець Мартинюк Василь Іванович (ідентифікаційний код 1904417691) 11.04.2018 о 15:08 год.;
- ТОВ Пожежна будівельна фірма «Схід» (Код ЄДРПОУ 37416563) 11.04.2018 о 12:20 год.

на Лот 3:

- ТОВ «ЗЕВС ЛМ» (Код ЄДРПОУ 34573966) 10.04.2018 о 00:59 год.;

- ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» (Код ЄДРПОУ 38536226) 12.04.2018 о 02:48 год;
 - Фізична особа підприємець Мартинюк Василь Іванович (ідентифікаційний код 1904417691) 11.04.2018 о 15:08 год,
 - ТОВ Пожежна будівельна фірма «Схід» (Код ЄДРПОУ 37416563) 11.04.2018 о 12:20 год,
 - ПП «Профі-Оберіг» (Код ЄДРПОУ 34026550) 12.04.2018 о 07:53 год;
 - Чернівецьке обласне спеціалізоване ремонтно-будівельне підприємство протипожежних робіт ДПТ України (ідентифікаційний код 00183176) 11.04.2018 о 20:41 год
- (10) Згідно даних електронного аукціону, який відбувся 13.04.2018, ціна пропозиції у початкових заявках складала:
- на Лот 1:
- ТОВ «ЗЕВС ЛМ» - 136 190,26 грн.;
 - ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» - 217 446,64 грн;
 - Фізична особа підприємець Мартинюк Василь Іванович - 211 714,00 грн;
 - ТОВ Пожежна будівельна фірма «Схід» - 215 000,00 грн.
- на Лот 2:
- ТОВ «ЗЕВС ЛМ» - 154 519,12 грн.;
 - ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» - 246 711,20 грн;
 - Фізична особа підприємець Мартинюк Василь Іванович – 240 204,00 грн;
 - ТОВ Пожежна будівельна фірма «Схід» - 230 000,00 грн.
- на Лот 3:
- ТОВ «ЗЕВС ЛМ» - 38 329,42 грн.;
 - ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» - 61 198,24 грн,
 - Фізична особа підприємець Мартинюк Василь Іванович – 61 198,00 грн;
 - ТОВ Пожежна будівельна фірма «Схід» - 60 000,00 грн.
 - ПП «Профі-Оберіг» - 82 980,00 грн;
 - Чернівецьке обласне спеціалізоване ремонтно-будівельне підприємство протипожежних робіт ДПТ України – 96 630,00 грн.
- (11) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій за Лотом 1 переможцем визнано фізичну особу підприємця Мартинюка Василя Івановича.
- (12) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій за Лотом 2 переможцем визнано ТОВ Пожежна будівельна фірма «Схід».
- (13) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій за Лотом 3 переможцем визнано ТОВ Пожежна будівельна фірма «Схід».
- 4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій**
- (14) ТОВ ЗЕВС ЛМ та ПП ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД, як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у процедурах публічних закупівель мають діяти з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (15) Разом з тим, аналізом файлів та документів, які подані Відповідачами у складі

тендерних пропозицій, а також інформації, отриманої територіальним відділенням, були встановлені обставини, які свідчать про узгоджену поведінку Відповідачів при участі у Закупівлі, з огляду на наступне.

4.1. Інформація про взаємозв'язок Відповідачів

- (16) Згідно відомостей, розміщених в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань у ТОВ ЗЕВС ЛМ та ПП ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД керівником та підписантом являється одна особа - Литвинюк Андрій Орестович.
- (17) Окрім цього, засновниками ПП ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД є Сидор Петро Олегович (розмір внеску до статутного капіталу 1000,00 грн.) та Литвинюк Андрій Орестович (розмір внеску до статутного капіталу 3000,00 грн.).
- (18) Окрім цього, згідно відомостей, розміщених в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань Литвинюк Марія Василівна є засновником ТОВ ЗЕВС ЛМ, а Литвинюк Андрій Орестович – керівником та підписантом ТОВ ЗЕВС ЛМ.
- (19) Як повідомлено територіальному відділенню ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» та ТОВ «ЗЕВС ЛМ» Литвинюк Марія Василівна та Литвинюк Андрій Орестович пов'язані родинними зв'язками (мати та син).
- (20) Згідно статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною, праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання, укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання, заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами вважаються юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (21) Отже, Відповідач 1 та Відповідач 2 у період проведення Закупівлі були пов'язані відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки Литвинюк Андрій Орестович, будучи керівником та підписантом обох Відповідачів, а також засновником Відповідача 2, мав можливість здійснювати вирішальний вплив на їх управління та господарську діяльність, в тому числі щодо формування складу органів управління Відповідачів.
- (22) Окрім цього, в інформації про здійснення зв'язку з юридичною особою Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань зазначено однаковий номер телефону 0503747022
- (23) За інформацією, отриманою від Відповідачів вбачається, що дані підприємства

використовують лише особисті телефони керівника, зокрема: 0503747022; 0673747022.

- (24) Взаємозв'язок Відповідачів свідчить про обізнаність із діяльністю один одного та можливість доступу і обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі в торгах.

4.2. Спільна підготовка тендерних пропозицій

- (25) У відповіді на Вимоги №74-02/655 та №74-02/657 від 13.05.2019 року ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» та ТОВ «ЗЕВС ЛМ» повідомили, що підготовкою документів, які були подані підприємствами у складі пропозиції конкурсних торгів для участі у Закупівлі займалася одна особа, а саме директор Литвинюк Андрій Орестович.
- (26) Як повідомлено ДП «ПРОЗОПРО» Відповідачі подавали початкову пропозицію для участі в аукціоні з метою участі у Закупівлі з авторизованого електронного майданчика zakupki.prom.ua, який належить ТОВ «Закупки.Пром.УА»
- (27) Аналізом інформації, наданої ТОВ «Закупки.Пром.УА», листом від 23.07.2018 року № 543/07, встановлено, що Відповідачами надано наступні однакові дані при реєстрації на майданчику: контактні дані відповідальної особи: Андрій Литвинюк; телефон: +380503747022; адреса електронної пошти: andrij011283@ Rambler.ru
- (28) Окрім цього, ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» та ТОВ «ЗЕВС ЛМ» вносили зміни (при поданні тендерних пропозицій) з метою участі у Закупівлі з однієї IP-адреси – 193.34.60.178.
- (29) Згідно даних, отриманих з інформаційного сервісу Whois IP (<https://2ip.ua/>), послуги з доступу до мережі Інтернет за вищезазначеною адресою надаються товариством з обмеженою відповідальністю ТОВ «Юнітрейд Про».
- (30) Як повідомлено товариством з обмеженою відповідальністю ТОВ «Юнітрейд Про» IP-адреса 193.34.60.178 є динамічною, послуги з доступу до мережі інтернет надавалися приватній особі в квартирі житлового будинку.
- (31) Зазначене свідчить про обмін інформацією між ТОВ «ЗЕВС ЛМ» та ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» і не виключає підготовку матеріалів обох пропозицій одним із відповідачів у даній справі.

4.3. Аналіз документації, поданої Відповідачами при участі у Закупівлі

- (32) Згідно умов тендерної документації замовника Закупівлі відсутні відомості щодо формату файлу, в якому необхідно подавати документи з метою участі у Закупівлі. Водночас, обома Відповідачами подаються документи у форматі «doc» та «jpg», окремі з яких архівовано у форматі «rar».
- (33) Відповідачами з метою участі у Закупівлі подано тендерні пропозиції, зокрема, Відповідачем 1 – від 06.04.2018 №6/1/9 (Лот 1), №6/2/9 (Лот 2) та №6/3/9 (Лот 3), Відповідачем 2 – від 06.04.2018 №6/1-6/11 (Лот 1), №6/2-6/11 (Лот 2) та №6/3-6/11 (Лот 3), які підписані однією і тією ж особою від імені обох Відповідачів – Литвинюком А.О. Окрім цього, у даних тендерних пропозиціях вказані однакові відомості щодо поштової адреси: 58000, м.Чернівці, вул.Небесної Сотні, 14А, оф.417, телефон: 0503747022 та 0673747022, а також особу, уповноважену щодо укладання договору – Литвинюка Андрія Орестовича.
- (34) При участі у Закупівлі Відповідачем 2 подано довідки від 06.04.2018 №6/1-6/10 (Лот 1), №6/2-6/10 (Лот 2) та №6/3-6/10 (Лот 3), згідно яких останній повідомляє про залучення до виконання робіт субпідрядника – Відповідача 1, в обсязі не менше

ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

- (35) На підтвердження залучення даного суб'єкта господарювання, Відповідачем 2 подано договори підяду на виконання послуг з протипожежної обробки від 06.04.2018 №1/1 (Лот 1), №2/1 (Лот 2) та №3/1 (Лот 3), укладених між ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» та ТОВ «ЗЕВС ЛМ». Вказаний договір від обох сторін підписано однією особою – Литвинюком А.О.
- (36) Окрім цього, Відповідач 2 надає відомості про субпідрядника (листи від 06.04.2018 №6/1-6/7 (Лот 1), №6/2-6/7 (Лот 2) та №6/3-6/7 (Лот 3)), де вказує інформацію про місцезнаходження, фактичну адресу, банківські реквізити та керівництво Відповідача 1.
- (37) Принагідно зазначити, що Відповідачем 2 при участі у Закупівлі завантажено відомості про себе (лист від 06.04.2018 №6/1-6/6 (Лот 1), №6/2-6/6 (Лот 2) та №6/3-6/6 (Лот 3)), де вказано фактичну адресу: 58000, м.Чернівці, вул.Небесної Сотні, 14а, офіс 417, мобільний телефон: 0503747022, керівництво директор Литвинюк Андрій Орестович, що ідентичні відомостям, зазначеним у відомостях про субпідрядника від 06.04.2018 №6/1-6/7 (Лот 1), №6/2-6/7 (Лот 2) та №6/3-6/7 (Лот 3). Ідентичні відомості зазначено Відповідачем 1 з метою участі у Закупівлі (Лот 1-3) у відомостях про учасника.
- (38) Відповідачами при участі у Закупівлі подано у форматі jpg однакові документи із назвами: «Посвідчення Мязга» та «Посвідчення Бузинського». Згідно даних файлів Відповідачами надано посвідчення №12/17, видане Відповідачем 1 Мязга Роману Івановичу в якості маляра-штукатур; та посвідчення №13/17, видане Відповідачем 1 Бузинському Миколі Васильовичу в якості маляра-штукатур. Вказані посвідчення від імені Відповідача 1 підписані Литвинюком А.О.
- (39) Довідки про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, подані учасниками ТОВ «ЗЕВС ЛМ» та ПП «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД», підписані однією посадовою особою (директором) А.О. Литвинюк. Водночас, в обох довідках зазначено: *«2.4 Службова (посадова) особа учасника Литвинюк Андрій Орестович (ПБ службової, посадової особи учасника), яка підписала тендерну пропозицію, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку»*, (курсивом - мова оригіналу).
- (40) Відповідачами при участі у Закупівлі (Лоти 1-3) надано копію довідки Міністерства Внутрішніх справ України серія ААА №0306621 видану Литвинюку Андрію Орестовичу, 01.12.1983 року народження.

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (41) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача 1 та Відповідача 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (42) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (43) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору

учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).

(44) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень 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).

(45) Установлені територіальним відділенням факти у своїй сукупності, а саме:

- пов'язаність Відповідачів відносинами контролю у період проведення Закупівлі через директора обох підприємств Литвинюка Андрія Орестовича, який і здійснював підготовку документів для участі у процедурі Закупівлі для обох Відповідачів,
- використання спільних номерів телефонів: 0503747022; 0673747022;
- подача Відповідачами початкових пропозицій для участі в аукціоні з метою участі у Закупівлі з авторизованого електронного майданчика zakupki.prom.ua;
- зазначення однакових даних при реєстрації на електронному майданчику, а саме: контактні дані відповідальної особи: Андрій Литвинюк; телефон: +380503747022; адреса електронної пошти: andrij011283@ Rambler.ru;
- внесення змін (при поданні тендерних пропозицій) з метою участі у Закупівлі з однієї IP-адреси – 193.34.60.178, послуги з доступу до мережі інтернет з якої надавалися приватній особі в квартирі житлового будинку;
- подача Відповідачами документації з метою участі у Закупівлі у однакових форматах «jrg» та «doc» при відсутності інформації про необхідний формат у тендерній документації замовника Закупівлі;
- підписання Відповідачами тендерних пропозицій та інших документів для участі у Закупівлі однією і тією ж особою – Литвинюком Андрієм Орестовичем,
- залучення Відповідачем 2 до виконання робіт з метою участі у Закупівлі Відповідача 1, в якості субпідрядника в обсязі не менше ніж 20% від вартості договору про закупівлю;
- подання з метою участі у Закупівлях однакових відомостей щодо працівників, зокрема Бузинського М.В. та Мязга Р.І., які згідно поданих посвідчень є працівниками Відповідача 1;
- зазначення однієї і тієї ж поштової адреси, контактних номерів телефону та відповідальної особи у відомостях про Відповідачів при участі у Закупівлі,

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.

(46) З огляду на вищезазначене вбачається, що Відповідачі під час підготовки документації та участі у Закупівлі діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

- (47) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведених замовниками торгів, порушивши право замовників на отримання найбільш ефективного для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (48) На подання з попередніми висновками у справі, витяг з якого листами від 03.12.2019 №74-02/1323 та від 03.12.2019 №74-02/1322 було надіслано сторонам у справі, зауваження чи заперечення не надходило.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії відділення

- (49) Частиною другою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (50) Абзацом 1 частини 1 статті 5 «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (51) Згідно пункту 4 частини 2 статті 6 «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (52) Згідно пункту 1 статті 50 «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (53) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовується висновок про те, що дії Відповідачів під час участі у процедурі конкурсних торгів за предметом закупівлі «Послуги з протипожежної обробки - 3 лоти», зокрема: лот 1 – «послуги з протипожежної обробки горищ ЗНЗ 8, 20, 25, 28, 30, 33, 38»; лот 2 – «послуги з протипожежної обробки горищ НВК «Любисток», гімназії 4,7, ліцей 2,3,4»; лот 3 – «послуги з протипожежної обробки горищ та сцени ДНЗ 12,16,44, МПДЮ», проведених Управлінням освіти Чернівецької міської ради через систему електронних закупівель «ProZorro» (UA-2018-03-26-000095-b), є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів даної Закупівлі.
- (54) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафу

- (55) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. 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.

- (56) Відповідно до Податкової декларації з податку на прибуток підприємства за 2018 рік дохід ТОВ ЗЕВС ЛМ від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2018 році становив *(інформація з обмеженим доступом)*
- (57) Відповідно до Податкової декларації з податку на прибуток підприємства за 2018 рік дохід ПП ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2018 році становив *(інформація з обмеженим доступом)*
- (58) При визначенні розміру штрафу враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 3, 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами) та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, -

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю "ЗЕВС ЛМ" (ідентифікаційний код - 34573966) та приватне підприємство «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» (ідентифікаційний код - 38536226) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), шляхом участі у процедурі конкурсних торгів за предметом закупівлі лот 1 – «послуги з протипожежної обробки горищ ЗНЗ 8, 20, 25, 28, 30, 33, 38», лот 2 – «послуги з протипожежної обробки горищ НВК «Любисток», гімназії 4,7, ліцей 2,3,4», лот 3 – «послуги з протипожежної обробки горищ та сцени ДНЗ 12,16,44, МПДЮ», проведеної Управлінням освіти Чернівецької міської ради через систему електронних закупівель «ProZorro» (ID: UA-2018-03-26-000095-b).

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю "ЗЕВС ЛМ" у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на приватне підприємство «ПОЖСПЕЦТЕХ-ЗАХІД» у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до 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.

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду Чернівецької області у двомісячний строк з дня його одержання.

В.о. голови колегії,
в.о. голови територіального відділення

Сергій ФУРКАЛ

Гол. спец. з мей. персоналу



Тетяна
ГЛОВЕРЖУК