

Голові Південно-західного міжобласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету
України
Олегу ФЕДОРЧУКУ

З попередніми висновками
у справі № 04-06/10-19

м. Хмельницький

ВИТЯГ З ПОДАННЯ від 04.11.2021 № 72-03/185п

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 Вінницькій області.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10 квітня 2019 року №52/10-рп/к розпочато розгляд справи №04-06/10-19 відносно товариства з обмеженою відповідальністю «СОЮЗ-ГРУП» (далі – ТОВ «СОЮЗ-ГРУП») (ідентифікаційний код юридичної особи - ██████████) та фізичної особи – підприємця Сафронова В'ячеслава Вікторовича (далі – ФОП Сафронов В.В.), (індивідуальний податковий номер – ██████████) за дії, які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах: UA-2017-08-11-000632-а щодо закупівлі: Будівельні роботи та поточний ремонт – Нове будівництво газової котельні потужністю 600 кВт для НВК: СЗЩ I-III ступенів – лицей міста Гайсин Вінницької області (код ДК 021:2015: 45000000-7), які проводились протягом серпня – вересня 2017 року Управлінням освіти, фізичної культури та спорту Гайсинської районної державної адміністрації (далі – Торги), 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) Згідно з розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 №23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 01 червня 2020 року припинено виконання функцій Вінницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України.
- (4) З 02 червня 2020 року виконання функцій Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розпочало Хмельницьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України, яке 05 червня 2020 року було перейменоване на Південно-західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (5) Копія розпорядження про початок розгляду справи надіслана ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» листом Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 12.04.2019 № 52-02/751.
- (6) Копія розпорядження про початок розгляду справи надіслана ФОП Сафронову В.В. листом Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 12.04.2019 № 52-02/750.

2. Відповідачі

(7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

а) ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» (місцезнаходження: [REDACTED]; ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) (місцезнаходження на час участі в Торгах – [REDACTED]). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» є [REDACTED].

б) ФОП Сафронов В.В. (місцезнаходження на час участі в Торгах: [REDACTED]; індивідуальний податковий номер – [REDACTED]). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Сафронова В.В. є [REDACTED]. 25.04.2019 до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань внесено запис про припинення підприємницької діяльності ФОП Сафронова В.В.

ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронов В.В. (надалі Відповідачі) на час участі у Торгах були суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Інформація про Торги

(8) На веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель prozorro.gov.ua Управлінням освіти, фізичної культури та спорту Гайсинської районної державної адміністрації 11 серпня 2017 року було опубліковано оголошення UA-2017-08-11-000632-а про проведення відкритих торгів на закупівлю робіт ДК 021:2015: 45000000-7 Будівельні роботи та поточний ремонт — нове будівництво газової котельні потужністю 600 кВт для НВК: СЗШ І-ІІІ ступенів - ліцей міста Гайсин Вінницької області.

(9) Місце виконання робіт: 23700, Україна, Вінницька область, місто Гайсин, вул. Соборна, будинок 99.

(10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 28.08.2017 о 16:00 год.

(11) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання (Таблиця 1):

Таблиця 1

Учасник	Первинна пропозиція (грн)	Остаточна пропозиція (грн)
ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	2500000,00	2500000,00
ФОП Сафронов В.В.	2650000,00	2650000,00

(12) Відповідно до Протоколу від 06 вересня 2017 року № 262 засідання тендерного комітету Управління освіти, фізичної культури та спорту Гайсинської районної державної адміністрації, переможцем процедури торгів за предметом: ДК 021:2015: 45000000-7 Будівельні роботи та поточний ремонт — нове будівництво газової котельні потужністю 600 кВт для НВК: СЗШ І-ІІІ ступенів-ліцей міста Гайсин Вінницької області визначено учасника торгів ТОВ «СОЮЗ-ГРУП».

- (13) Між Замовником та ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» укладено Договір № 04/17 від 18.09.2017 про закупівлю робіт відповідно до якого ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» зобов'язується виконати та здати в установлений строк будівельні роботи - нове будівництво газової котельні потужністю 600 кВт для НВК: СЗШ І-ІІІ ступенів-лицей міста Гайсин Вінницької області.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (14) Проаналізувавши тендерні пропозиції ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронова В.В. Відділення виявило наступні обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі в Торгах.
- (15) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

4.1. Синхронність дій Відповідачів 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) За інформацією, наданою Відділенню оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» листом від 12.02.2019 № 120219-2 (вх. від 18.02.2019 №52-01/195) та реєстром тендерних пропозицій в системі ProZorro встановлено, що тендерні пропозиції ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронов В.В. для участі в Торгах були завантажені в один день 28.08.2017 в час з різницею 18 хвилин, а саме (Таблиця 2):

Таблиця 2

Торги	Учасники	Час публікації пропозиції	Кінцевий строк подання пропозиції, встановлений Замовником
Торги UA-2017-08-11-000632-a	ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	2017-08-28 11:23	2017-08-28 до 16-00
	ФОП Сафронов В.В.	2017-08-28 11:41	

- (19) Тобто, надання Тендерних пропозицій ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафроновим В.В. до електронної системи закупівель у Торгах відбулося в один день та майже в один час, з різницею у 18 хвилин. При цьому, подання пропозицій відбулося в останній день, що був визначений Замовником Торгів для подання пропозицій.
- (20) Отже, погоджена поведінка Відповідачів підтверджується синхронністю дій ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронова В.В. в часі.

4.2. Надання тендерних пропозицій з одного електронного майданчика

- (21) 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.
- (22) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (23) 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.
- (24) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (25) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» листом від 16.11.2018 року №206/3400/03, Відділенням встановлено, що ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронов В.В. свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (dzo.com.ua).
- (26) Слід відмітити, що на сайті публічних закупівлях ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 10 електронних майданчиків. Який майданчик вибрати в ProZorro, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (27) Отже, погоджену поведінку ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронов В.В. підтверджують дії щодо обрання одного і того ж електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (dzo.com.ua).

4.3. Наявність господарських відносин

- (28) Відповідно до інформації, наданої ГУ ДФС у Вінницькій області листами від 15.11.2018 №14513/9/02-32-51-06 та від 23.11.2018 № 14939/9/02-32-51-05, в період участі у Торгах, Відповідачі мали відкриті банківські рахунки в акціонерному товаристві «Комерційний банк «Приватбанк» (надалі – АТ КБ «Приватбанк»). За результатами аналізу інформації, наданої АТ КБ «Приватбанк» листом від 11.02.2019 № Е.30.0.0/4-31512 БТ, між рахунками ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронов В.В. за період з 01.07.2017 по 30.09.2017 відбувався рух коштів (7 транзакцій на загальну суму ██████████ грн.) (Таблиця 3):

Таблиця 3

Платник	Найменування одержувача	Дата перерахунку	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	ФОП Сафронов В.В.	██████████	██████████	████████████████████ ████████████████████ ████████████████████

ФОП Сафронов В.В.	ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	████████	████████	████████████████████ ████████████████████ ████████████████████
ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	ФОП Сафронов В.В.	████████	████████	████████████████████ ████████████████████ ████████████████████
ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	ФОП Сафронов В.В.	████████	████████	████████████████████ ████████████████████ ████████
ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	ФОП Сафронов В.В.	████████	████████	████████████████████ ████████████████████ ████████
ФОП Сафронов В.В.	ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	████████	████████	████████████████████
ФОП Сафронов В.В.	ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	████████	████████	████████████████████ ████████████████████ ████████████████████

(29) Таким чином, наведені докази свідчать про те, що зазначені суб'єкти господарювання мають єдність економічних інтересів у веденні спільної господарської діяльності.

4.4. Спільне використання пристроїв в мережі Інтернет з однаковими IP-адресами.

- (30) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель, шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, в яких зазначається інформація про ціну, та завантаження файлів у сканованому вигляді оригіналів документів з підписом та печаткою або належним чином завірених копій з інформацією 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.
- (31) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (32) 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.
- (33) Після реєстрації Відповідачі можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (34) За інформацією, наданою оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» листом від 12.02.2019 № 120219-2 (вх. від 18.02.2019 №52-01/195) встановлено, що тендерні пропозиції ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронов В.В.

для участі в Торгах були завантажені в один день 28.08.2017, з однієї унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (Internet Protocol address) (далі – IP-адреса), а саме (Таблиця 4):

Таблиця 4

Торги	Учасники	IP-адреса подання пропозиції	Дата та час завантаження пропозиції
Торги UA-2017-08-11-000632-a	ТОВ «СОЮЗ-ГРУП»	██████████	2017-08-28 11:23
	ФОП Сафронов В.В.	██████████	2017-08-28 11:41

- (35) Відповідно до даних сайту <https://2ip.ua/> IP-адреса ██████████ належить ПАТ «Укртелеком». За інформацією ПАТ «Укртелеком», наданою листом від 06.03.2019 № 253-вих-80Д731-80Д922-2019, Відділенням з'ясовано, що IP-адреса ██████████ год. по 11:41 год. 28.08.2017 (період завантаження Відповідачами своїх пропозицій) надавалась абоненту ██████████. З ним укладено договір про надання телекомунікаційних послуг від 14.09.2012 № 2568.
- (36) ██████████ у серпні-вересні 2017 року був керівником та кінцевим бенефіціарним власником ТОВ «СОЮЗ-ГРУП». Відповідно до інформації, наданої ГУ ДФС у Вінницькій області листом від 23.11.2018 № 14939/9/02-32-51-05 (вх. № 52-01/2062 від 27.11.2018) ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» нараховувало та сплачувало на користь ██████████ податок на доходи фізичних осіб.
- (37) В свою чергу, відповідно інформації ГУ Пенсійного фонду України у Вінницькій області, наданої листом від 16.11.2018 № 9836/09-47/05, з червня по грудень 2017 року страхувальником ФОП Сафроновим В.В. за ██████████ ██████████ сплачувався єдиний соціальний внесок на загальнообов'язкове державне соціальне страхування, тобто ██████████ у зазначений період перебував у трудових відносинах з ФОП Сафроновим В.В.
- (38) Наведене свідчить, що з IP-адреси ██████████, яка належить користувачу ██████████ було завантажено тендерні пропозиції для участі в Торгах від обох Відповідачів що, у свою чергу, свідчить про спільну (узгоджену) поведінку під час підготовки документів та участі в Торгах вказаних суб'єктів господарювання.

4.5. Особливості подання документів Відповідачами

- (39) Дослідивши дії Відповідачів під час участі в Торгах Відділенням встановлено, що ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» подано документи, які відповідали тендерній документації.
- (40) В свою чергу, ФОП Сафроновим В.В. для участі в Торгах подано не повний пакет документів, визначений тендерною документацією Замовника, а подано лише:
- витяг з ЄДРЮОФОП та ГФ;
 - виписку з ЄДРЮОФОП та ГФ;
 - свідоцтво платника єдиного податку;
 - тендерну пропозицію (форму).
- (41) Не була завантажена ФОП Сафроновим В.В. в систему ProZorro, зокрема, інформація та документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, інформація щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону України

«Про публічні закупівлі», інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.

- (42) Наведені обставини вказують, що в Торгах ФОП Сафронов В.В. не був зацікавлений в перемозі.
- (43) Відповідно до тендерної документації Замовника, відміна торгів чи визнання їх такими що не відбулися, можливі, якщо подано для участі в цих торгах менше двох тендерних пропозицій.
- (44) Це свідчить про те що, ФОП Сафронов В.В. виступав так званим «технічним учасником», тобто таким, який не завантажував весь пакет витребуваних Замовником документів та приймав участь лише для того, щоб Торги відбулися та для забезпечення перемоги ТОВ «СОЮЗ-ГРУП». Не завантаження учасником передбачених тендерною документацією Замовника документів буде мати наслідком відхилення його пропозиції Замовником. Отже, наведені обставини у сукупності з іншими діями свідчать про узгодження поведінки Відповідачами у Торгах.
- (45) Тобто, під час Торгів відбулося узгодження Відповідачами своїх пропозицій та стратегії поведінки під час торгів.

4.6. Економічна поведінка Відповідачів під час Торгів

- (46) Згідно з оголошенням Замовника, мінімальний крок пониження ціни під час аукціону був 25 000 грн. (або 0,87% від очікуваної вартості закупівлі).
- (47) На веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель prozorro.gov.ua Управлінням освіти, фізичної культури та спорту Гайсинської районної державної адміністрації 11 серпня 2017 року було опубліковано оголошення UA-2017-08-11-000632-а та відповідну Тендерну документацію. Тендерною документацією Замовника визначено наступне. Для проведення електронного аукціону ціни всіх пропозицій розташовуються в електронній системі закупівель у порядку від найвищої до найнижчої без зазначення найменувань учасників. Стартовою ціною визначається найвища ціна. Перед початком кожного наступного етапу аукціону визначається нова стартова ціна за результатами попереднього етапу аукціону.
- (48) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни.
- (49) Отже, Відповідачі, з урахуванням зазначеного мали можливість знижувати ціну своєї пропозиції.
- (50) Як уже було зазначено в Таблиці № 1, Відповідачі під час участі в аукціоні не знижували свої ціни. ФОП Сафронов В.В. на першому етапі аукціону запропонувавши вищу цінову пропозицію у порівнянні з ТОВ «СОЮЗ-ГРУП», з метою перемоги на Торгах мав би знизити ціну. Однак цього ФОП Сафроновим В.В. зроблено не було, що ще раз підтверджує незацікавленість останнього у перемозі в Торгах.
- (51) Наведене цілком підтверджує те, що між Відповідачами відсутня конкуренція та змагальність та те, що їх цінова поведінка на Торгах є результатом попередньої домовленості.

5. Кваліфікація порушення

- (52) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронова В.В. під час участі в Торгах становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (53) 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.
- (54) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаних рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (55) 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).
- (56) 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).
- (57) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з суб'єктом господарювання, який запропонує 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.
- (58) 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.
- (59) 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.
- (60) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика, синхронність дій у часі, відсутність змагальності під час аукціону, подача тендерних пропозицій однією особою від обох Відповідачів з однієї IP-адреси, наявність стійких господарських зв'язків між Відповідачами та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а можуть свідчити про узгодження (координацію) ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафроновим В.В. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (61) З огляду на вищезазначене, ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафроновим В.В. під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) - UA-2017-08-11-000632-а щодо закупівлі: Будівельні роботи та поточний ремонт – Нове будівництво газової котельні потужністю 600 кВт для НВК: СЗЩ I-III ступенів – ліцей міста Гайсин Вінницької області (код ДК 021:2015: 45000000-7), які проводились протягом серпня – вересня 2017 року Управлінням освіти, фізичної культури та спорту Гайсинської районної державної адміністрації 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».
- (62) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронов В.В. тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (63) 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.

6. Остаточні висновки

- (64) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронова В.В., які полягали у: подачі своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика, синхронності дій у часі, відсутності змагальності під час аукціону, подача тендерних пропозицій однією особою від обох Відповідачів з однієї ІР-адреси, наявність стійких господарських зав'язків між Відповідачами та інші, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2017-08-11-000632-а щодо закупівлі: Будівельні роботи та поточний ремонт – Нове будівництво газової котельні потужністю 600 кВт для НВК: СЗЩ I-III ступенів – ліцей міста Гайсин Вінницької області (код ДК 021:2015: 45000000-7), які проводились протягом серпня – вересня 2017 року Управлінням освіти, фізичної культури та спорту Гайсинської районної державної адміністрації.
- (65) 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.
- (66) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (67) 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.
- (68) Отже, вищезазначені дії ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» та ФОП Сафронова В.В., які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-08-11-000632-а щодо закупівлі: Будівельні роботи та поточний ремонт – Нове будівництво газової котельні потужністю 600 кВт для НВК: СЗЩ I-III ступенів – ліцей міста Гайсин Вінницької області (код ДК 021:2015: 45000000-7), які проводились протягом серпня – вересня 2017 року Управлінням освіти, фізичної культури та спорту Гайсинської районної державної адміністрації 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

- (69) 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.
- (70) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає, штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподаткованих мінімумів доходів громадян.
- (71) Відповідно до інформації наданою ГУ ДПС у м. Києві листом від 26.05.2021 № 17534/5/26-15-12-0719 станом на 26.05.2021 в інформаційних ресурсах ГУ ДПС у

м. Києві відсутня інформація щодо подання ТОВ «СОЮЗ-ГРУП» податкової декларації з податку на прибуток підприємств та фінансової звітності за 2020 рік.

- (72) Відповідно до частини першої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штрафи на об'єднання, суб'єктів господарювання: юридичних осіб; фізичних осіб; групу суб'єктів господарювання - юридичних та/або фізичних осіб, що відповідно до статті 1 цього Закону визнається суб'єктом господарювання, у випадках, передбачених частиною четвертою цієї статті.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єктом господарювання є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою.

Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб-підприємців та громадських формувань 25.04.2019 внесено запис 21500060003004547 про припинення підприємницької діяльності фізичної-особи підприємця Сафронова В'ячеслава Вікторовича.

Оскільки, ФОП Сафронов В.В. припинив господарську діяльність, то він, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не є суб'єктом господарювання та на нього не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (73) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів) 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.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», 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), та пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №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),

ПРОПОНУЄМО:

1. Визнати, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «СОЮЗ-ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи – 36967993) та фізичної-особи підприємця Сафронова В'ячеслава Вікторовича (індивідуальний податковий номер – ██████████) є порушенням пункту 4 частини другої статті 6 та пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Управлінням освіти, фізичної культури та спорту Гайсинської районної державної адміністрації відкритих торгів у системі ProZorro у серпні-вересні 2017 року, предмет

закупівлі - Будівельні роботи та поточний ремонт – Нове будівництво газової котельні потужністю 600 кВт для НВК: СЗЩ I-III ступенів – ліцей міста Гайсин Вінницької області (код ДК 021:2015: 45000000-7), ідентифікатор закупівлі UA-2017-08-11-000632-а;

2. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до частин п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
- товариство з обмеженою відповідальністю «СОЮЗ-ГРУП» (ідентифікаційний код юридичної особи – ██████████) у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Заступник начальника ВДР у Вінницькій області

Юрій ДРАПАК

ПОГОДЖЕНО:

Начальник ВДР у Вінницькій області

Майя КОРІННИК

Заступник голови Відділення

Віталій ЛУЦЮК

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА