



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«19» липня 2018 р.

Львів

№ *63/13-д/к*
Справа № 2-01-83/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладання штрафів

ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» та ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» подали заявки на участь у торгах щодо капітального ремонту Матівської загальноосвітньої школи І-ІІ ступенів (заміна вікон з металопластику), замовником якої був Відділ освіти Сокальської райдержадміністрації (ідентифікатор закупівлі UA-2016-09-02-000021-b).

Проте, як було встановлено Відділенням, відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується значною схожістю оформлення документації конкурсних торгів, формуванням подібних позицій у встановленні цін тендерної пропозиції, подачею тендерної документації з однакової IP-адреси та з одного авторизованого електронного майданчика, з комп'ютерного обладнання, що знаходиться за однією адресою, наявністю спільних особливостей у поданих пропозиціях, наявністю господарських договорів між відповідачами та працівниками, що одночасно працювали у ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» та ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» протягом 2016 року.

За результатами розгляду справи № 2-01-83/2017 такі дії ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» та ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, та є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» - 68000,00 грн.; на ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» - 68000,00 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2-01-83/2017 про порушення приватним підприємством «ВІКНА-ЦЕНТР» та приватним підприємством «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання з попередніми висновками Другого відділу досліджень та розслідувань від 05.07.2018 року № 63-03/58 п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 09.11.2017 року № 83рп/к розпочато розгляд справи № 2-01-83/2017 за ознаками вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

- (2) Листами Відділення від 09.11.2017 року № 13/04-2120 та від 09.11.2017 року № 13/04-2121 було надіслано копії розпорядження адміністративної колегії Відділення від 09.11.2017 року № 83рп/к про початок розгляду справи на адреси приватного підприємства «ВІКНА-ЦЕНТР» та приватного підприємства «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» та отримано зазначеними підприємствами 15.11.2017 року про що свідчать повідомлення про вручення ПАТ «Укрпошта», а саме:
- приватне підприємство «ВІКНА-ЦЕНТР» – повідомлення про вручення ПАТ «Укрпошта» № 7900050732939 від 15.11.2017 року;
 - приватне підприємство «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» – повідомлення про вручення ПАТ «Укрпошта» № 7900050732947 від 15.11.2017 року;
- (3) З метою отримання документів та матеріалів необхідних для розгляду справи Відділенням було надіслано такі вимоги про надання інформації:
- ✓ від 24.11.2017 року №13/04-604 до приватного підприємства «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС»;
 - ✓ від 24.11.2017 року №13/04-605 до приватного підприємства «ВІКНА-ЦЕНТР»;
 - ✓ від 13.12.2017 року №13/04-638 до державного підприємства «ПРОЗОРРО» (далі – ДП «ПРОЗОРРО»);
 - ✓ від 28.02.2018 року №63-02/04-82 до товариства з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн» (далі - ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»);
 - ✓ від 05.04.2018 року №63-02/377в до публічного акціонерного товариства «ЛЬВІВЕЛЕКТРОМАШ» (далі – ПАТ «ЛЬВІВЕЛЕКТРОМАШ»);
 - ✓ від 12.04.2018 року №63-02/416в до приватного підприємства «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС»;
 - ✓ від 12.04.2018 року №63-02/417в до приватного підприємства «ВІКНА-ЦЕНТР»;
 - ✓ від 17.04.2018 року №63-02/444в до Головного управління Держпраці у Львівській області;
 - ✓ від 17.04.2018 року №63-02/443в до товариства з обмеженою відповідальністю «Євро Віндовс» та до товариства з обмеженою відповідальністю «Глаз Трьош Львів»;
 - ✓ від 17.04.2018 року №63-02/445в до приватного підприємства «ВІКОННИЙ КОМБІНАТ», до товариства з обмеженою відповідальністю «Лео Текс», до товариства з обмеженою відповідальністю «Валько»;
 - ✓ від 16.05.2018 року №63-02/727з до Головного управління Пенсійного фонду України у Львівській області;
 - ✓ від 25.05.2018 року №63-02/851в до приватного акціонерного товариства «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» (надалі – ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ»).
- (4) На адресу Відділення надійшли відповіді на вищезазначені вимоги про надання інформації:
- ✓ від приватного підприємства «ВІКНА-ЦЕНТР» від 08.12.2017 року №80 (вх. Відділення від 11.12.2017 року №8-2148);
 - ✓ від приватного підприємства «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» від 11.12.2017 року №21 (вх. Відділення від 11.12.2017 року №8-2145);
 - ✓ від ДП «ПРОЗОРРО» від 26.12.2017 року №206/3871/06 (вх. Відділення від 04.01.2018 року №8-22);
 - ✓ від ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» від 14.03.2018 року № 140318-2 (вх. Відділення від 20.03.2018 року №63-01/146);
 - ✓ від приватного підприємства «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» від 16.04.2018 року №9 (вх. Відділення від 18.04.2018 року №63-01/387) стосовно отримання доходу (виручки) за 2017 рік;

- ✓ від приватного підприємства «ВІКНА-ЦЕНТР» від 16.04.2018 року №9 (вх. Відділення від 19.04.2018 року №63-01/395) стосовно отримання доходу (виручки) за 2017 рік;
 - ✓ від ПАТ «ЛЬВІВЕЛЕТРОМАШ» від 19.04.2018 року №55/14-485 (вх. Відділення від 23.04.2018 року №63-01/415) щодо надання інформації стосовно умов надання оренди нежитлових приміщень приватному підприємству «ВІКНА-ЦЕНТР» та приватному підприємству ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС»;
 - ✓ від ТОВ «ЄВРО ВІНДОУС» від 26.04.2018 року № 33/18 (вх. Відділення від 02.05.2018 року №63-01/457) щодо цін реалізації товарів Відповідачам;
 - ✓ від ТОВ «ГЛАС ТЬОШ ЛЬВІВ» від 30.04.2018 року № 57 (вх. Відділення від 02.05.2018 року №63-01/456) щодо цін реалізації товарів Відповідачам;
 - ✓ від ТОВ «Валько» б/н (вх. Відділення від 02.05.2018 року №63-01/472) щодо цін реалізації товарів Відповідачам;
 - ✓ від ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» від 05.06.2018 року №325/04-11 (вх. Відділення від 11.06.2018 року №63-01/776) щодо використання IP-адреси 62.221.56.54;
 - ✓ від Головного управління Пенсійного фонду України у Львівській області від 29.05.2018 року №9777/06-24 (вх. Відділення від 15.06.2018 року №63-01/825) щодо переліку застрахованих осіб, що працювали у зазначених приватних підприємствах продовж 2016 року.
- (5) Листами від 09.07.2018 року №63-02/1300 та від 09.07.2018 року №63-02/1299 до ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» та ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» було направлено подання з попередніми висновками у справі від 05.07.2018 року №63-03/58п та отримано зазначеними підприємствами 11.07.2018 року про що свідчать повідомлення про вручення ПАТ «Укрпошта», а саме: приватне підприємство «ВІКНА-ЦЕНТР» – повідомлення про вручення ПАТ «Укрпошта» № 7904008139212 від 11.07.2018 року; приватне підприємство «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» – повідомлення про вручення ПАТ «Укрпошта» № 7904008139204 від 11.07.2018 року.
Відповідачі не надали Відділенню жодних пояснень, заперечень чи спростувань щодо подання про попередні висновки у справі від 05.07.2018 року №63-03/58п.
- (6) 19.07.2018 Відділенням проведено слухання у справі за участю представників Відділення, представника ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» - [REDACTED] (за довіреністю), представника ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» - [REDACTED] (директор).

2. Відповідачі

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- а) Приватне підприємство «ВІКНА-ЦЕНТР» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34259773, м. Львів) (далі - ПП «ВІКНА-ЦЕНТР»).
 - ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» здійснює господарську діяльність щодо (код класифікації видів економічної діяльності (далі - КВЕД): код КВЕД 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля (основний), код КВЕД 43.29 Інші будівельно-монтажні роботи, код КВЕД 43.31 Штукатурні роботи, код КВЕД 43.32 Установлення столярних виробів, код КВЕД 43.34 Малярні роботи та скління, код КВЕД 46.73 Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням, код КВЕД 46.74 Оптова торгівля залізними виробами, водопровідним і опалювальним устаткуванням і приладдям до нього, код КВЕД 47.99 Інші види роздрібною торгівлі поза магазинами.
(надалі – «Відповідач – 1»;
 - б) Приватне підприємство «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи - 35009782, м. Львів) (далі - ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС»).

ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» здійснює господарську діяльність щодо: код КВЕД 46.74 Оптова торгівля залізними виробами, водопровідним і опалювальним устаткуванням і приладдям до нього (основний), код КВЕД 43.21 Електромонтажні роботи, код КВЕД 43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування, код КВЕД 43.29 Інші будівельно-монтажні роботи, код КВЕД 43.31 Штукатурні роботи, код КВЕД 43.32 Установлення столярних виробів, код КВЕД 43.34 Малярні роботи та скління, код КВЕД 46.73 Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням, код КВЕД 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля, код КВЕД 47.99 Інші види роздрібної торгівлі поза магазинами. (надалі – «Відповідач – 2») (Відповідач -1 та Відповідач – 2 разом – «Відповідачі»).

3. Обставини справи

- (8) Як було встановлено Відділенням під час розслідування справи відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців, громадських формувань Відповідачі мають однакових спільних засновників, які, в свою чергу, мають рівні відсоткові частки (по 50 %) у статутних фондах обох підприємств. Дані про засновників (учасників) та про юридичних осіб подані у зведеній таблиці №1:

таблиця №1

Назва юр.особи	ПП «ВІКНА-ЦЕНТР»	ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС»
Місце знаходження	79040, Львівська обл., м. Львів, вул. Городоцька, буд.355, кв. 374	79040, Львівська обл., м. Львів, вул. Городоцька, буд. 355, каб 373
Засновники (учасники) юридичної особи	- Вірт Микола Ярославович адреса засновника: 81151, Львівська обл., Городоцький район, село Бартатів, вул. Львівська, буд. 64 - Бутитер Андрій Романович адреса засновника: 81360, Львівська обл., Мостиський район, село Крисовичі	- Вірт Микола Ярославович адреса засновника: 81151, Львівська обл., Городоцький район, село Бартатів, вул. Львівська, буд. 64 - Бутитер Андрій Романович адреса засновника: 81360, Львівська обл., Мостиський район, село Крисовичі
Керівник	Вірт Микола Ярославович	Бутитер Андрій Романович
Підписант	Вірт Микола Ярославович	Бутитер Андрій Романович
Розмір статутного капіталу (статутного або складеного капіталу)	270 000,00 грн	10 000,00 грн.
Розмір внеску до статутного фонду	Вірт Микола Ярославович – 135000,00 грн. Бутитер Андрій Романович – 135000,00 грн.	Вірт Микола Ярославович – 5000,00 грн., Бутитер Андрій Романович – 5000,00 грн.

Таким чином, Вірт Микола Ярославович – директор ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» та Бутитер Андрій Романович – директор ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС», є рівноправними засновниками Учасників торгів, та водночас, визначають фінансову та підприємницьку діяльність вищезазначених підприємств про що свідчать:

- лист від ТОВ «Свро Віндоус» від 26.04.2018 року №33/18, в якому зазначається, що: «...сертифікати відповідності на реалізовану нами продукцію за 2016 рік надавалися директору ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» Бутитеру Андрію Романовичу та директору ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» Вірту Миколі Ярославовичу...»;

- наявні у Відділенні копії господарських договорів між Відповідачами під час проведення відкритих торгів Замовником у вересні 2016 року та дії договору на виконання робіт від 23.09.2016 року б/н переможцем вищезазначених торгів. У

договорах №06/001 купівлі-продажу від 08.09.2016 року та №06/002 від 03.10.2016 року зазначається, що:

«Приватне підприємство «ВІКНА-ЦЕНТР» в особі директора Вірта Миколи Ярославовича, що діє на підстав Статуту, назване в подальшому Продавець, із однієї сторони і Приватне підприємство „Енергоекосервіс”, в особі директора Бутитера Андрія Романовича, що діє на підставі статуту, назване в подальшому Покупець, з другої сторони...».

Отже, наведене вище свідчить про те, що Відповідачі обізнані із діяльністю одне одного та мали можливість доступу і обміну інформацією щодо господарської діяльності, в тому числі й щодо участі у торгах.

- (9) Відділенням було встановлено, що Відповідачі мали спільних працівників станом на 2016 рік. Так, відповідно до Реєстру пропозицій ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» подало довідку щодо наявності працівників відповідної кваліфікації в якій зазначило, що заступник директора по будівництву - [REDACTED], монтажний будівельник - [REDACTED] та штукатур - [REDACTED], у своїй тендерній пропозиції в аналогічній довідці відповідно до кваліфікаційних вимог замовника торгів ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» подало перелік посад із зазначенням тільки двох аспектів (робочої професії та кількості осіб працюючих на зазначеній посаді згідно з штатним розписом підприємства). На вимогу Відділення від 24.11.2017 року №13/04-604 листом від 11.12.2017 року №21 ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» повідомило про перелік працівників в якому теж зазначило вищевказаних трьох осіб, а саме, [REDACTED]

Повідомлення про отримання листів Відділення від 09.11.2017 року № 13/04-2120 та від 09.11.2017 року № 13/04-2121, якими було надіслано копії розпорядження адміністративної колегії Відділення від 09.11.2017 року № 83рп/к про початок розгляду Справи на адреси Відповідачів, було отримано за довіреністю 15.11.2017 року та підписано однією особою. [REDACTED]

Крім того, на своїй офіційній сторінці соціальної мережі «Facebook» Андрій Романович Бутитер у розділі «Робота» вказує, що працює у конкурента по торгах, ПП «ВІКНА-ЦЕНТР».

Відповідачі зазначили у своїх відповідях (ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» від 08.12.2017 року №80 ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» від 11.12.2017 року №21) на вимоги Відділення про надання інформації, що їм не було відомо про інших учасників вищезазначених торгів.

Відповідно до листа ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» від 11.12.2017 року №21 підготовку та подачу документів конкурсних торгів на закупівлю, яку проводив Замовник у вересні 2016 року, виконував - [REDACTED].

Згідно до листа від ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» від 08.12.2017 року №80 підготовку та подачу документів до вищезазначених торгів здійснював працівник - [REDACTED], яка не була зазначена у оприлюдненій довідці про наявність працівників відповідної кваліфікації Підприємства в Реєстрі пропозицій.

Крім того, листом від 29.05.2018 року № 9777/06-24 Головне управління Пенсійного фонду України у Львівській області повідомило Відділення про те, що Бутитер Андрій Романович є застрахованою особою, що працювала у ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» з січня 2016 року по грудень 2016 року.

- (10) За наданою інформацією, листом від 26.12.2017 року №206/3871/06 державного підприємства «ПРОЗОРРО» початкові пропозиції стосовно торгів Відповідачі надавали з авторизованого електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн».
- Відповідно до наданої інформації оператором авторизованого електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн» ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 14.03.2018 року № 140318-2) Підприємства подавали свої тендерні пропозиції у торгах (ідентифікатор: UA-2016-09-02-000021-b) з однакової IP-адреси (таблиця №2).

таблиця №2

№ з/п	Учасник	ІР-адреса подання пропозицій	Дата та час публікації пропозиції	Дія, яку було здійснено учасником
UA-2016-09-02-000021-b	ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС»	62.221.56.54	2016-09-08 17:42:06	Подання тендерної пропозиції
UA-2016-09-02-000021-b	ПП «ВІКНА-ЦЕНТР»	62.221.56.54	2016-09-07 14:20:20	Подання тендерної пропозиції

- (11) Згідно з поданою інформації ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» (далі по тесту інформація з обмеженим доступом, ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» зазначило її, як конфіденційну, листом від 05.06.2018 року № 325/04-11) [REDACTED]

- (12) Відповідачі у своїх тендерних пропозиціях торгів зазначають однакову адресу місця знаходження, а саме: 79040, Львівська обл., м. Львів, вул. Городоцька, буд. 355, із сусідніми офісами (Відповідач - 2 зазначає кабінет № 373, а Відповідач -1 - квартира або офіс № 374), що підтверджується опублікованими даними на сайті Міністерства юстиції України в базі даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців, громадських формувань та наявними копіями договорів оренди наданих ПАТ «ЛЬВІВЛЕКТРОМАШ» та Відповідачами:

- Копія договору оренди нежитлових приміщень №21 від 01.02.2016 року;
- Копія пролонгації договору №21 від 01.02.2016 року;
- Копія договору оренди нежитлових приміщень №31 від 01.06.2017 року;
- Копія договору оренди нежитлових приміщень №73 від 01.10.2017 року;
- Копія договору оренди нежитлових приміщень №27 від 01.02.2018 року.

Крім того, ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» у всіх інформаційних джерелах вільного доступу зазначає своє місцезнаходження за адресою: 79040, Львівська обл., м. Львів, вул. Городоцька, буд. 355, каб. 373, з моменту його заснування – 12.03.2007 року, а за наданою інформацією листом від 19.04.2018 року №55/14-485 ПАТ «ЛЬВІВЛЕКТРОМАШ» зазначило, зокрема, що:

«...ПАТ «ЛЬВІВЛЕКТРОМАШ» надало на умовах оренди нежитлові приміщення для здійснення господарської діяльності нижчезазначеним суб'єктам господарювання:

- з ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» для розміщення офісу площею 18м.кв., складське приміщення площею 100 м. кв. відповідно до Договору оренди №31 від 01 червня 2017р. терміном дії з 01 червня 2017р. до 01 червня 2018р.
- з ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» господарські відносини щодо здачі нежитлових приміщень в оренду вступили в силу з 05.03.2006р. відповідно до укладеного договору оренди №27. Орендні відносини продовжували свою дію шляхом пролонгації укладених договорів...».

Ці обставини передбачають обізнаність із діяльністю обох підприємств та можливість доступу та обміну різноманітною інформацією щодо господарської та фінансової діяльності, в тому числі, і щодо участі у зазначених торгах.

- (13) Також, виявлена нехарактерна помилка, допущена при заповненні довідки про технічні (якісні) вимоги ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС», однаковий шаблон довідок, який передбачає самостійне індивідуальне та особливе оформлення кожним окремим учасником торгів, відсутність дати видачі довідки та вихідного номеру довідки свідчить про те, що довідки готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці своїх тендерних пропозицій.

(14) У своїх тендерних пропозиціях суб'єкти господарювання подали скановані копії Сертифікатів відповідності на продукцію від однакових виробників:

- Сертифікат відповідності №UA:023.0095868-15 від 20 листопада 2015 року на блоки віконні та дверні полівінілхлоридні, виготовлені з профілю «WDS» (Україна) ТЗОВ «Євро Віндеус» (адреса: 58000, м. Чернівці, вул. І.Стасюка, буд. 20, ідентифікаційний код юридичної особи - 39093726);

- Сертифікат відповідності №UA:1.041.00268.76-15 від 21 травня 2015 року на склопакети клеєні однокамерні та двокамерні загально будівельного призначення, енергозберігаючі, стійкі при механічній дії, сонцезахисні, сонцезахисні енергозберігаючі 11 найменувань згідно додатку ТЗОВ «Глас Трьош Львів» (адреса: м. Львів, вул. Шевченка, 313, ідентифікаційний код юридичної особи - 33562801).

При цьому, ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» завантажило скановану копію вищезазначеного Сертифіката відповідності ТЗОВ «Глас Трьош Львів» з печаткою свого конкурента на Торгах і з підписом директора ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» Вірта Миколи Ярославовича.

Листом ТЗОВ «Глас Трьош Львів» від 30 квітня 2018 року №57 повідомило Відділення, що:

«...підприємство ТОВ «Глас Трьош Львів» не мало господарських відносин з ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» за період з 2016 року та мало господарські відносини з ПП «ВІКНА-ЦЕНТР»...».

(15) Відповідно до Реєстру пропозицій у довідках про наявність обладнання обох підприємств на момент подачі тендерних документів вказані однакові найменування, такі як:

1. Перфоратор GBH2-26 DRE «Bosch» 800Вт, 26 мм, з ДЖ 3;

2. Ел.(SKIL) кутова шліф машинка одnorуч.750Вт;

3. Викрутка 150x6x6x1,2;

4. Долото вузьке SDS-plus 20x250;

5. Болгарка МШУЗ-11-150;

6. Пила дискова ПД4-54 1100Вт;

7. Риштування;

8. Шуруповерт акум. ДША 1-10;

9. Автомобіль ГАЗ 330232-244 (у відповідній довідці ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» було зазначено один автотранспортний засіб цієї моделі, а у довідці ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» - двічі).

Слід зауважити, що у довідці ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» було зазначено ГАЗ 330232-2441. У телефонному режимі за допомогою співробітника офіційного дистриб'ютора ГАЗ в Україні - група компаній «АІС» службовцями Відділення було встановлено, що зазначена модель ГАЗ 330232-2441 не є дійсною і що виробник виробляв модель ГАЗ тільки за номером 330232-244).

Відповідно до наданої відповіді щодо наявності рухомого майна лише ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» зазначило із Відповідачів, що у наявності підприємства є «...ГАЗель, ВС 1971 АТ, власність...» та «...ГАЗель, ВС 6265 АІ, власність».

(16) Згідно до статті 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.

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. 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. Проаналізувавши поведінку учасників під час електронного аукціону було встановлено, що протягом трьох раундів електронного аукціону Відповідачі не змінювали свої початкові тендерні пропозиції.

Відповідно до статті 20 Закону України «Про публічні закупівлі» відкриті торги є основною процедурою закупівлі. Під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право подавати всі зацікавлені особи. Для проведення процедури закупівлі має бути подано не менше двох пропозицій.

Листом ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» від 11.12.2017 року №21 повідомило, що:

«...не перемогло в зазначених конкурсних торгах, а тому не здійснювалася закупівля відповідних матеріалів...».

Це свідчить про те, що даний суб'єкт господарювання (ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС») не мав наміру перемагати у торгах, подавши дорожчу цінову тендерну пропозицію та залишаючи її незмінною під час проведення електронного аукціону, яка була б меншою за оголошену Замовником, але більшою за конкурента.

- (17) За оприлюдненими матеріалами зведеного кошторису по капітальному ремонту Матівської ЗОШ I-II ступенів (далі – Об'єкт) за адресою: Львівська обл., Сокальський район, с. Матів, вул. Миру, буд.1 на сайті <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2016-09-02-000021-b>, який затверджено замовником та підписано директором ПП «Вікна-Центр», ціна вартості будівельних робіт Об'єкта за зазначеним вище зведеним кошторисом складає 43 109,59 грн. (з урахуванням ціни на матеріали, робіт, сплати податку, кошти на покриття адміністративних витрат, розрахунку прибутку), що на 6912,17 грн. менше за цінову тендерну акцептовану пропозицію ПП «Вікна-Центр», тобто збільшення цінової тендерної пропозиції на 16% від реальної вартості замовлення. Крім того, Відділення встановлено розбіжність по кількості матеріалів, які були прописані в дефектному акті (оприлюднений на сайті <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2016-09-02-000021-b>) та наданої інформацією стосовно закупівлі матеріалів для виконання зобов'язань переможцем перед замовником (таблиця №3 – інформація щодо закупівлі матеріалів для виконання зобов'язань перед замовником (пряма мова).

таблиця №3

Назва товару	Ціна закупівельна, без ПДВ	Кількість	Ціна реалізації, без ПДВ
Вікна з металопластику	997,1	7,2	1018,52
Вікна з металопластику	960,53	26,59	981,22
Вікна з металопластику	960,55	21.274	981,22
Вікна з металопластику	936,58	5,32	956,86
Вікна з металопластику	815,45	5,319	833,3
Вікна з металопластику	979,54	7,97	1000,63
Відлив 230 мм	30,33	40,4	31,08
Заглушка 600 мм	5	15	5,11
Анкерна пластина	0,71	18	0,73
Дюбель з фланцем з забивним шурупом FX 06K040	0,23	20	0,23
Шуруп гартований	1,1	75	1,02
Шуруп гартований	1,1	75	1,02
Піна монтажна	70,83	4,95	69,73

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (18) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача – 1 та Відповідача – 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).

- (19) 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.
- (20) 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).
- (21) 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 лоту, тощо).
- (22) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, а саме: місце знаходження Відповідача - 1 та Відповідача - 2; однакові засновники Відповідачів; наявність господарських договорів між Відповідачами та працівниками, які одночасно працювали у Відповідача -1 та Відповідача - 2 протягом 2016 року; схожість оформлення документації конкурсних торгів, формуванням подібних позиції у встановленні цін тендерної пропозиції, наявністю спільних особливостей у поданих пропозиціях, дані факти також засвідчують про тісну співпрацю Відповідача - 1 та Відповідача - 2 на ринку надання послуг по заміні метало пластикових вікон.
- (23) Відповідно до пояснень Відповідача - 2 стосовно закупівлі матеріалів вказує на те, що ПП «ЕНЕГРОЕКОСЕРВІС» не мало на меті отримати перемогу, а свою пропозицію подавало як «технічний» кандидат, з метою забезпечення перемоги Відповідачу - 1.
- (24) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- схожість в оформленні документації конкурсних торгів;
 - позиція Відповідачів у встановленні цін тендерної пропозиції;
 - поведінка під час електронного аукціону торгів;
 - наявність спільних особливостей у поданих пропозиціях;
 - подання тендерної документації з однакові IP-адреси та з одного авторизованого електронного майданчика, з комп'ютерного обладнання, що знаходиться за однією адресою; відповіді Учасників (лист ПП «ЕНЕГРОЕКОСЕРВІС» від 11.12.2017 року №21 та лист ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» від 08.12.2017 року №30), не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчить про узгодження (координацію) відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (25) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у торгах «Капітальний ремонт Загальноосвітньої школи І-ІІ ступеня, с. Матів» за кодами: ДК 021:2015: 45453000-7 — *Капітальний ремонт і реставрація*, ДК 016:2010: 41.00.4 — *Будування нежитлових будівель (нове будівництво, реконструкція, капітальний і поточні ремонти)* (ідентифікатор UA-2016-09-02-000021-b), замовником яких був Відділ освіти Сокальської райдержадміністрації у вересні 2016 року, 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».

- (26) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (Відповідач - 1) одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (27) Узгодивши свою поведінку та тендерні пропозиції, Відповідачі 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, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (28) На подання з попередніми висновками у справі від 05.07.2018 року №63-03/58п, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідачі не надали своїх зауважень та заперечень щодо висновків Відділення про порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції.

6. Остаточні висновки Відділення

- (29) Таким чином, доказами зібраними у справі, з врахуванням сукупності всіх факторів, доводиться, письмових заперечень від Відповідачів не надходило, усні спростування, які висловлювали на засіданні колегії не спростовують те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- координуванні підготовці конкурсної документації Відповідачів та формування цінових пропозицій;
 - обміну інформацією під час підготовки тендерної документації та під час проведення торгів безпосередньо (що доводиться наявністю спільних господарських договорів між Відповідачами та працівників, які одночасно працювали у Відповідача - 1 та Відповідача - 2 протягом 2016 року, місцем знаходження Відповідачів та однаковими засновниками зазначених суб'єктів господарювання, поданням тендерних пропозицій з однакової IP-адреси, наявністю нехарактерних помилок при заповненні шаблонів документів, наявністю спільних особливостей у поданих пропозиціях),
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів предметом закупівлі яких був «Капітальний ремонт Загальноосвітньої школи І-ІІ ступеня, с. Матів» за кодами: ДК 021:2015: 45453000-7 — *Капітальний ремонт і реставрація*, ДК 016:2010: 41.00.4 — *Будування нежитлових будівель (нове будівництво, реконструкція, капітальний і поточні ремонти)* (ідентифікатор UA-2016-09-02-000021-b), замовником яких був Відділ освіти Сокальської райдержадміністрації (місцезнаходження: 80000, Львівська обл., м. Сокаль, вул. Шашкевича, буд. 86, ідентифікаційний код юридичної особи - 02144789)
- (30) Така поведінка відповідачів є 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.

7. Визначення розмірів штрафів

- (31) Відповідно до ч.2 статті 52 Закону, 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 оцінюючим шляхом.

- (32) Відповідно до інформації, отриманої листом ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» від 16.04.2018 року № 9, дохід Відповідача - 1 за 2017 рік становив [REDACTED]
- (33) Відповідно до інформації, отриманої листом ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» від 16.04.2018 року № 9, дохід Відповідача - 2 за 2017 рік становив [REDACTED]
- (34) При визначенні розміру штрафу Адміністративною колегією Відділення береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.
- (35) Водночас, при визначенні розміру штрафу Відділенням було враховане те, що Відповідачі не визнали факт вчинення порушення.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12-1 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що приватне підприємство «ВІКНА-ЦЕНТР» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34259773, місцезнаходження юридичної особи: 79040, Львівська обл., м. Львів, вул. Городоцька, будинок 355, квартира 374) та приватне підприємство «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи - 35009782, місцезнаходження юридичної особи: 79040, Львівська обл., м. Львів, вул. Городоцька, будинок 355, кабінет 373) своїми діями, які полягали в узгодженні своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Капітальний ремонт Загальноосвітньої школи I-II ступеня, с. Матів» за кодами: ДК 021:2015: 45453000-7 — *Капітальний ремонт і реставрація*, ДК 016:2010: 41.00.4 — *Будування нежитлових будівель (нове будівництво, реконструкція, капітальний і поточні ремонти)* (ідентифікатор UA-2016-09-02-000021-b), замовником якої був Відділ освіти Сокальської райдержадміністрації (місцезнаходження: 80000, Львівська обл., м. Сокаль, вул. Шашкевича, буд. 86, ідентифікаційний код юридичної особи - 02144789), вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 та Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосується спотворення результатів тендеру(торгів).

2. За порушення, вказане в пункті 1 результативної частини рішення, накласти на ПП «ВІКНА-ЦЕНТР» штраф у розмірі 68000,00 гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 результативної частини рішення, накласти на ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС» штраф у розмірі 68000,00 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'єкти господарювання зобов'язані надіслати до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії

Р.В. Лещишин