



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

16 січня 2020 року

м. Львів

№ 63/3-р/к

справа № 63/1-01-77-2019

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «ПНТ Львів» (ідентифікаційний код юридичної особи: 42915838; місцезнаходження юридичної особи: 79005, м. Львів, вул. Тершаківців, буд. 1/2У) (далі - ТОВ «ПНТ Львів», Учасники, Відповідачі) та фізична особа-підприємець Пиндель Сергій Михайлович (індивідуальний податковий номер: 2769710313; місцезнаходження: 13400, Житомирська обл., Андрушівський р-н, м. Андрушівка, вул. Корольова, 1, кв. 18) (далі - ФОП Пиндель С.М., Учасники, Відповідачі) подали заявки на участь у процедурі електронних торгів на закупівлю «ДК 21:2015:55520000-1 Кейтерингові послуги (Послуги з організації харчування)», що проводились у 2019 році комунальним некомерційним підприємством Львівської обласної ради «Львівський регіональний фтизіопульманологічний клінічний лікувально-діагностичний центр» (ідентифікатор тендера: UA-2019-04-22-001543-b).

За результатами розгляду справи № 63/1-01-77-2019 дії ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пиндель С.М. у Процедурі закупівлі кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

На ТОВ «ПНТ Львів» накладено штраф у розмірі 68 000 грн.

На ФОП Пиндель С.М. накладено штраф у розмірі 2 100 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Колегія), розглянувши матеріали справи № 63/1-01-77-2019 про порушення ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пиндель С.М. законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної

конкуренції» та подання Першого відділу досліджень та розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.12.2019 № 63-03/248 п,

ВСТАНОВИЛА:

I. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(1) На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 15.07.2019 № 13-01/704 Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України провело аналіз матеріалів щодо участі ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пиндель С.М. у торгах на закупівлю «код ДК 21:2015:55520000-1 Кейтерингові послуги (Послуги з організації харчування)» (ідентифікатор тендера: UA-2019-04-22-001543-b), що проводились у 2019 комунальним некомерційним підприємством Львівської обласної ради «Львівський регіональний фтизіопульмонологічний клінічний лікувально-діагностичний центр».

(2) Розпочато розгляд справи № 63/1-01-77-2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (розпорядження Колегії від 26.09.2019 № 63/86- рп/к) за ознаками вчинення ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пиндель С.М. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Учасникам листами від 26.09.2019: № 63-02/3717 (для ТОВ «ПНТ Львів») та № 63-02/3718 (для ФОП Пиндель С. М.) надіслано копії розпорядження Адміністративної колегії Відділення від 26.09.2019 № 63/86-рп/к.

(3) Відповідачам листами від 21.12.2019: № 63-02/4776 (для ТОВ «ПНТ Львів») та № 63-02/4775 (для ФОП Пиндель С. М.) надіслано копії подання Першого відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.12.2019 № 63-03/248п.

II. ВІДПОВІДАЧІ .

(4) ТОВ «ПНТ Львів»: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності є діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування (КВЕД 56.10).

ФОП Пиндель С.М.: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (КВЕД 47.11).

Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

III. ОБСТАВИНИ ЗАКУПІВЛІ

(5) Некомерційне підприємство Львівської обласної ради «Львівський регіональний фтизіопульманологічний клінічний лікувально-діагностичний центр» через систему електронних закупівель провело закупівлю за предметом «код ДК 21:2015:55520000-1 Кейтерингові послуги (Послуги з організації харчування)» (ідентифікатор тендера: UA-2019-04-22-001543-b) (далі – Закупівля).

Очікувана вартість Закупівлі: 5 300 000.00 грн. (з ПДВ).

Закупівля оголошена: 22.04.2019.

Подання пропозицій: до 22.05.2019.

Аукціон: 20.06.2019.

Згідно з реєстром пропозицій свої пропозиції подали:

- ТОВ «ПНТ Львів»;
- ФОП Пиндель С.М.;
- ТОВ «Кейтерінг Сервіс Кампані» (ідентифікаційний код юридичної особи: 40287672; місцезнаходження юридичної особи: 88000, м. Ужгород, вул. Українська, 16).

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 24.05.2019 тендерну пропозицію учасника ТОВ «Кейтерінг Сервіс Кампані» відхилено у зв'язку з невідповідністю вимогам тендерної документації.

Тендерні пропозиції учасників ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пинделя С.М. допущено до аукціону.

За результатами розгляду скарги ТОВ «Кейтерінг Сервіс Кампані», відповідно до рішення Постійнодіючої Адміністративної колегії Антимонопольного комітету України від 18.06.2019 № 7907-р/пк-пз, тендерним комітетом Замовника закупівля відмінена 20.06.2019.

IV. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

(6) Проведено аналіз документації торгів Замовника, пропозицій учасників ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пинделя С.М., інших документів, які стосуються предмета Закупівлі та діяльності Учасників і встановило таке.

(7) Спосіб оформлення документів та зміст поданих пропозицій ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пиндель С.М. свідчить про їх подібність (подібне відхилення від запропонованих Замовником зразків документів; подібне оформлення у разі довільності подання документів).

1). Під час дослідження властивостей файлів, завантажених Учасниками до електронної системи закупівель було встановлено, що обидва Учасники подали документи пропозицій у форматі pdf (версія 1.7), тоді як у тендерній документації

Замовник встановлює вимоги щодо подачі документів у форматі pdf, jpeg, jpg та/або з розширенням програм, що здійснюють архівацію даних.

Усі файли обох Учасників були створені з використанням однієї і тієї ж програми – «HP Scan», виробник PDF - «HP Scan Extended Application».

Всі документи в тендерних пропозиціях обидвох Учасників, що сформовані безпосередньо Учасниками, мають характерну лінію в правій частині документів вздовж сторінки, що свідчить про використання одного електронного пристрою для сканування.

2). Відповідно до вимог тендерної документації Учасники мають надати у складі тендерної пропозиції інформацію в довільній формі щодо відповідності учасника вимогам, зазначеним у статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» згідно додатку 5 до тендерної документації.

Обидва Учасники надали вказану інформацію у вигляді «Довідки», при цьому, не дотрималися послідовності викладення інформації, запропонованої в додатку 5 до тендерної документації.

3). Відповідно до тендерної документації Замовник вимагає надати листи-згоди на використання персональних даних згідно з додатком № 7 до тендерної документації. Обидва Учасники подали листи-згоди, ідентично їх оформивши: в правому верхньому кутку зазначили «Додаток №7»; під ним – найменування адресата: «Комунальному некомерційному підприємству «Львівський регіональний фтизіопульмонологічний клінічний лікувально-діагностичний центр»; листи датовані 16.05.2019.

При цьому, документи виконані однаковим шрифтом, однакові відступи та вирівнювання тексту.

4). На вимогу Замовника Учасники повинні були подати Відомості про учасника згідно з додатком № 8 в табличній формі.

Обидва Учасники надали подібні таблиці, що складаються з двох стовпців, другий стовпець зрізаний.

Текст в таблицях виконаний однаковим шрифтом.

При цьому Учасники подали неповну інформацію, яка вимагається Замовником, а саме: відсутня інформація щодо телефону, телефаксу, електронної пошти.

5). Замовник передбачає надати документ, складений та підписаний учасником з інформацією про джерело фінансування надання послуги без отримання передплати.

Обидва Учасники надали вказану інформацію з однаковим найменуванням - «ЛИСТ» та подібного змісту.

6). Відповідно до вимог тендерної документації меню готової їжі повинно складатися зі страв, розроблених з урахуванням основних принципів раціонального

харчування хворих, асортименту різноманітності їжі та її якості. Замовник не надає зразку форми меню.

Обидва Учасники подали меню, розроблені в ідентичній табличній формі з однаковими заголовками.

Таблиці складені з двох стовпців з однаковими назвами; текст виконаний однаковим шрифтом з однаковим вирівнюванням.

Обидва Учасники допустили одну і ту ж помилку «1ДЕНЬ» (без пробілу).

До вищевказаних меню обидва Учасники подали однакові за змістом примітки, які складаються з восьми пунктів.

Таким чином, однакове оформлення та представлення інформації не може пояснюватися випадковим збігом обставин. При умові самостійної підготовки, пропозиції учасників торгів повинні відрізнятися як за зовнішнім оформленням так і за змістом. У разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій. Проте, вищезазначені факти свідчать про обмін інформацією та спільну підготовку Учасниками пропозицій.

(8) Відповідно до вимог тендерної документації кінцевий строк подання пропозицій – 22.05.2019.

В Учасників для подання пропозицій було достатньо часу, а саме з дати опублікування оголошення 22.04.2019 до 22.05.2019.

Однак, згідно з інформацією розміщеною в системі «Prozorro», обидва Учасники подали свої пропозиції в останній, визначений Замовником, день – 22.05.2019 з невеликим проміжком у часі: ТОВ «ПНТ Львів» о 15:32:17; ФОП Пиндель С. М. о 16:54:20.

Відповідно до інформації від 14.08.2019 № 206/2360/13, наданої ДП «Прозорро», Учасники подавали свої пропозиції з одного і того ж електронного майданчика: «Держзакупівлі Онлайн».

Згідно з інформацією власника електронного торгівельного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» обидва Учасники подавали тендерні пропозиції для участі у процедурі закупівлі з однієї і тієї ж IP-адреси:

Також, обидва Учасники оплатили послуги за подання тендерних пропозицій в один день – 22.05.2019 з АТ КБ «Приватбанк».

Крім цього, відповідно до інформації наданої АТ КБ «Приватбанк», ФОП Пиндель С. М. в 2019 входив до автоматизованої системи «Клієнт – Банк IFOBS» також з IP-адреси:

Встановлено, що послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою: [REDACTED] надаються ТОВ «Берлайн».

Відповідно до інформації ТОВ «Берлайн» від [REDACTED] є статичною, у 2019, в т. ч. на момент проведення торгів, вона надавалася [REDACTED] (ідентифікаційний код юридичної особи: [REDACTED]) відповідно до договору на надання послуг до мережі Інтернет від [REDACTED] вказана IP-адреса зафіксована за офісом, розташованим в [REDACTED]

Договір підписував директор [REDACTED].

Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, приватних осіб-підприємців та громадських формувань, дата реєстрації ТОВ «ПНТ Львів» - 28.03.2019, єдиним засновником товариства є Норкус Ірмантас (97146, Кретингський р-н, м. Кретинга, вул. Кранто, буд. 2, Литва).

Також, відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, приватних осіб-підприємців та громадських формувань Норкус Ірмантас є кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТОВ «ПОНТЕМ.УА».

Отже, ТОВ «ПНТ Львів» та ТОВ «ПОНТЕМ.УА» пов'язані відносинами контролю.

Тобто, обидва Учасники використовували доступ до мережі Інтернет, який належав одній і тій же юридичній особі, кінцевий бенефіціарний власник якої є засновником одного з Учасників - ТОВ «ПНТ Львів».

Наведена інформація свідчить про обізнаність і поінформованість Учасників про діяльність кожного з них.

(9) Відповідно до інформації [REDACTED], наданої АТ КБ «Приватбанк» встановлено, що між ФОП Пинделем С. М. та ТОВ «ПОНТЕМ.УА» в 2019, в т. ч. під час проведення торгів, існували сталі господарські відносини:

дата	платник ТОВ «ПОНТЕМ.УА» Отримувач ФОП Пиндель С. М.	платник ФОП Пиндель С. М. Отримувач ТОВ «ПОНТЕМ.УА»
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

V. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ЕКОНОМІЧНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ

(10) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних закупівлях є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію.

(11) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях.

Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників.

Відтак, пропозиції конкурсних торгів, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, натомість Учасники, всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій з метою забезпечення перемоги одного з них.

VI. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

(12) ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пиндель С.М. не подавали до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України заперечень щодо викладеного у поданні Першого відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.12.2019 № 63-03/248п.

VII. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОЛЕГІЇ

(13) Вищенаведені обставини свідчать про порушення ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пиндель С.М. під час проведення Процедури закупівлі законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

VIII. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

(14) Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а саме:

- частини 2: за порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф;
- частини 5: якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом 2 частини 2 статті 52

Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів; частини 6: рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподатковуваних мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.

(15) Згідно з інформацією [REDACTED] Головного управління ГУ ДПС у Львівській області для ТОВ «ПНТ Львів» встановлено термін подання декларації з податку на прибуток за звітний податковий рік; відповідно термін подання декларації з податку на прибуток за 2019 не настав.

ТОВ «ПНТ - Львів» надіслано вимогу голови Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України [REDACTED] про подання інформації щодо доходу ТОВ «ПНТ Львів» за 9 місяців 2019 – відповідь від ТОВ «ПНТ Львів» не надходила.

Відповідно до інформації [REDACTED] Головного управління ГУ ДПС у Житомирській області ФОП Пиндель С. М. отримав дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 9 місяців 2019 в розмірі [REDACTED]

(16) При визначенні розміру штрафів Колегією враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, 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 нераціональне витрачання публічних коштів; невизнання ТОВ «ПНТ Львів» та ФОП Пиндель С. М. факту вчинення порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у справі № 63/1-01-77-2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами),

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, дії товариства з обмеженою відповідальністю «ПНТ Львів» (ідентифікаційний код юридичної особи: 42915838; місцезнаходження юридичної особи: 79005, м. Львів, вул. Тершаківців, буд. 1/2У) та фізичної особи-підприємця

Пинделя Сергія Михайловича (індивідуальний податковий номер: 2769710313; місцезнаходження: 13400, Житомирська обл., Андрушівський р-н, м. Андрушівка, вул. Корольова, 1, кв. 18) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у процедурі електронних торгів на закупівлю «ДК 21:2015:55520000-1 Кейтерингові послуги (Послуги з організації харчування)» (ідентифікатор тендера: UA-2019-04-22-001543-b), що проводились у 2019 комунальним некомерційним підприємством Львівської обласної ради «Львівський регіональний фтизіопульманологічний клінічний лікувально-діагностичний центр», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які спотворення результатів торгів.

2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ПНТ Львів» (ідентифікаційний код юридичної особи: 42915838) штраф у розмірі 68 000.00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Пинделя Сергія Михайловича (індивідуальний податковий номер: 2769710313) штраф у розмірі 2 100.00 (дві тисячі сто) гривень.

Штрафи підлягають 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 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. Лещишин