



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЛУГАНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

26 листопада 2019 р.

м. Северодонецьк

№ 42–р/к

Справа № 42

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ВД-СТРОЙ» (далі – ТОВ «ВД-СТРОЙ») і товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОКСІБУД» (далі – ТОВ «ПРОКСІБУД») подали пропозиції на участь у відкритих торгах, які проводились комунальним некомерційним підприємством «Центр первинної медико-санітарної допомоги» Біловодської селищної ради Біловодського району Луганської області (ідентифікаційний код юридичної особи 37336085), предмет закупівлі: будівництво комплексу адміністративно-господарських приміщень та гаражів для санітарного автотранспорту за адресою: вул. Петровського, смт. Біловодськ, Луганська область (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2019-04-05-000083-с) (далі – Торги).

При цьому, ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД» спільно готувалися до участі у Торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у Торгах.

За результатами розгляду справи № 42 такі дії ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ТОВ «ВД-СТРОЙ» – 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.
- на ТОВ «ПРОКСІБУД» – 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

Відповідно до п. 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 закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 42 про порушення ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) та подання відділу досліджень і розслідувань від 15.11.2019 № 184,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 04.09.2019 № 42-рп/к, у зв'язку з наявністю у діях товариства з обмеженою відповідальністю «ВД-СТРОЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37628855) і товариства з обмеженою відповідальністю «ПРОКСІБУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 41250203) – учасників процедури публічних закупівель, проведених комунальним некомерційним підприємством «Центр первинної медико-санітарної допомоги» Біловодської селищної ради Біловодського району Луганської області, (ідентифікаційний код юридичної особи 37336085), предмет закупівлі: будівництво комплексу адміністративно-господарських приміщень та гаражів для санітарного автотранспорту за адресою: вул. Петровського, смт. Біловодськ, Луганська область (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2019-04-05-000083-с) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, було розпочато розгляд справи № 42 (надалі – Справа).
- (2) Листом від 04.09.2019 № 03-05/1088 розпорядження надіслано ТОВ «ВД-СТРОЙ».
- (3) Листом від 04.09.2019 № 03-05/1089 розпорядження надіслано ТОВ «ПРОКСІБУД».
- (4) Листом від 15.11.2019 № 03-05/1536 копію подання з попередніми висновками у справі № 42 надіслано ТОВ «ПРОКСІБУД».
- (5) Листом від 15.11.2019 р. № 03-05/1537 копію подання з попередніми висновками у справі № 42 надіслано ТОВ «ВД-СТРОЙ».
- (6) Також у відповідності до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції інформацію щодо попередніх висновків у справі № 42 із зазначення дати, часу і місця розгляду справи розміщено на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України.

2. Відповідачі

- (7) Відповідно до інформації, наявної в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань щодо ТОВ «ВД-СТРОЙ»:
 - повне найменування юридичної особи: ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВД-СТРОЙ»;
 - ідентифікаційний код юридичної особи: 37628855;
 - місцезнаходження юридичної особи: 92800, Луганська обл., Біловодський район, селище міського типу Біловодськ, вулиця Ракетна, будинок 1;
 - керівник та підписант згідно статуту: ДЬОМІН ОЛЕКСАНДР ОЛЕКСАНДРОВИЧ;
 - основний вид економічної діяльності: код КВЕД 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель;
 - інформація про здійснення зв'язку з юридичною особою: 0501068242.
- (8) Відповідно до інформації, наявної в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань щодо ТОВ «ПРОКСІБУД»:
 - повне найменування юридичної особи: ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ПРОКСІБУД»;

- ідентифікаційний код юридичної особи: 41250203;
- місцезнаходження юридичної особи: 61103, Харківська обл., місто Харків, вулиця Двадцять третього серпня, будинок 20-А;
- керівник та підписант згідно: АРЦИБАШЕВ ВІТАЛІЙ ВІКТОРОВИЧ;
- основний вид економічної діяльності: код КВЕД 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель;
- інформація про здійснення зв'язку з юридичною особою: +380974836658.

- (9) Таким чином, на момент проведення Торгів ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Інформація щодо Торгів

- (10) Комунальним некомерційним підприємством «Центр первинної медико-санітарної допомоги» Біловодської селищної ради Біловодського району Луганської області (далі – Замовник) (ідентифікаційний код юридичної особи 37336085) 05.04.2019 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення (UA-2019-04-05-000083-с) щодо проведення Торгів, предмет закупівлі: будівництво комплексу адміністративно-господарських приміщень та гаражів для санітарного автотранспорту за адресою: вул. Петровського, смт. Біловодськ, Луганська область.
- (11) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) — 23.04.2019 (16 год. 00 хв.), початок електронного аукціону (дата і час) — 24.04.2019 (12 год. 03 хв.).
- (12) Очікувана вартість закупівлі — 5 707 426,00 гривень.
- (13) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД».
- (14) Ціна тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД»:

№ з/п	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн	Остаточна пропозиція, грн
1	ТОВ «ВД-СТРОЙ»	5 527 365,00	5 527 365,00
2	ТОВ «ПРОКСІБУД»	5 701 553,00	5 701 553,00

- (15) Згідно протоколу засідання тендерного комітету КНП «Біловодський ЦПМСД» від 07.05.2019 № 5/05042019 Торги відмінено.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (16) Аналізом інформації та матеріалів отриманих Відділенням, виявлено обставини, які свідчать про вчинення Відповідачами порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, що підтверджується наступним.

Використання Відповідачами спільної електронної поштової скриньки

- (17) Під час дослідження тендерної документації Відповідачів Відділенням встановлено, що Відповідачами у складі тендерних пропозицій – подано документ «Тендерна пропозиція». У вищезазначеному документі Відповідачами зазначено адресу електронної пошти vdstroy2017@gmail.com. Цю адресу електронної пошти також

зазначено на фірмовому бланку ТОВ «ВД-СТРОЙ».

- (18) Той факт, що Відповідачами у документі «Тендерна пропозиція» зазначено одну адресу електронної пошти, дає підстави вважати, що документ «Тендерна пропозиція» ТОВ «ПРОКСІБУД» було підготовлено на основі документу «Тендерна пропозиція» ТОВ «ВД-СТРОЙ» або ці документи готувались однією особою, що може свідчити про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між Відповідачами.

Спільні риси документів Відповідачів

- (19) У вихідних документах Відповідачів відсутні дати документів та реєстраційні номери.
- (20) Це може свідчити, що документи, подані Відповідачами для участі в Торгах готувала одна особа, а також про обізнаність дій Відповідачів й виключає існування конкурентної поведінки між ними.

Обладнання та матеріально-технічна база

- (21) У довідках про наявність матеріально-технічної бази Відповідачами зазначено низку обладнання з однаковими назвами та характеристиками, а саме:
- крани на автомобільному ходу, вантажопідйомність 10 т;
 - електростанції пересувні, потужність 2 кВт;
 - електростанції пересувні, потужність 4 кВт;
 - електростанції пересувні, потужність 30 кВт;
 - агрегати зварювальні пересувні з бензиновим двигуном, з номінальним зварювальним струмом 250-400 А;
 - установка для зварювання ручного дугового [постійного струму];
 - установка для зварювання ручного дугового [постійного струму] (працює від пересувної електростанції);
 - перетворювачі зварювальні з номінальним зварювальним струмом 315-500 А;
 - установки для гідравлічних випробувань трубопроводів, тиск нагнітання: низький 0,1 МПа [1 кгс/см²], високий 10 МПа [100 кгс/см²];
 - екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ходу, місткість ковша 0,25 м³;
 - бульдозери, потужність 79 кВт [108 к.с.];
 - розчинозмішувачі пересувні, місткість 150 л;
 - автогрейдери середнього типу, потужність 99 кВт [135 к.с.];
 - асфальтоукладальники універсальні, продуктивність 600 т/год;
 - котки дорожні самохідні гладкі, маса 5 т;
 - установки гідравлічні для труб, довжина продавлювання до 20 м (працює від пересувної електростанції);
 - апарати для стикового зварювання поліетиленових труб діаметром до 315 мм, потужність 3,7 кВт;
 - апарати для стикового зварювання поліетиленових труб діаметром до 315 мм, потужність 3,7 кВт (працює від пересувної електростанції);
 - апарати для стикового зварювання поліетиленових труб діаметром до 315 мм, потужність 3,7 кВт (працює від пересувної електростанції).
- (22) Також слід, зауважити, що у довідках про наявність матеріально-технічної бази назви вищезазначеного обладнання машин та механізмів зазначено Відповідачами з використанням однакових знаків пунктуації, та квадратних дужок.
- (23) Це може свідчити, що документи подані Відповідачами для участі в Торгах готувала одна особа, а також про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між ТОВ «ПРОКСІБУД» і ТОВ «ВД-СТРОЙ».

ТОВ «ВД-СТРОЙ» орендує офісне приміщення у ТОВ «ПРОКСІБУД»

- (24) Відповідно до інформації, наявної в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців і громадських формувань щодо ТОВ «ПРОКСІБУД», цей суб'єкт господарювання зареєстрований за адресою: 61103, Харківська область, місто Харків, вулиця Двадцять третього серпня, будинок 20-А.
- (25) У відповіді на вимогу Відділення надану листом від 09.08.2019 № 09/08/1 ТОВ «ВД-СТРОЙ» на питання щодо фактичних та юридичних адрес повідомило, зокрема, про орендоване офісне приміщення у ТОВ «ПРОКСІБУД» за адресою 61103, Харківська область, місто Харків, вулиця Двадцять третього серпня, будинок 20-А, а також що на час зазначених торгів фактично вело свою діяльність з орендованих приміщень. Також ТОВ «ВД-СТРОЙ» надало копію договору суборенди від 01.05.2017 № 01/05AP з додатковими угодами.
- (26) Отже, Відповідачі знаходяться за однією адресою: 61103, Харківська область, місто Харків, вулиця Двадцять третього серпня, будинок 20-А.
- (27) Використання Відповідачами у господарській діяльності однієї адреси дає підстави вважати про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між ними.

Використання Відповідачами спільної точки доступу до мережі Інтернет

- (28) За інформацією державного підприємства «Прозорро», наданою листом від 28.05.2019 № 206/1713/03 встановлено, що під час участі у Торгах ТОВ «ВД-СТРОЙ» заходило до аукціону з IP-адреси 178.165.87.50.
- (29) За інформацією товариства з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн» (оператор електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн»), наданою листом від 24.06.2019 № 240619-5 встановлено, що під час участі у Торгах ТОВ «ВД-СТРОЙ» подавало комерційні пропозиції з IP-адреси 178.165.87.50.
- (30) За інформацією Головного управління ДПС у Луганській області, наданою листом від 23.05.2019 № 4964/9/12-32-54-06 встановлено, що протягом 2018 – 2019 рр. ТОВ «ВД-СТРОЙ» надсило податкову звітність в тому числі з IP-адреси 178.165.87.50.
- (31) За інформацією публічного акціонерного товариства «Державний ощадний банк України», наданою листом від 25.06.2019 № 46/07/5246/12732БТ встановлено, що ТОВ «ВД-СТРОЙ» входило протягом 2018 – 2019 рр. до автоматизованої системи дистанційного обслуговування «Корпоративний – Клієнт банк» в тому числі з IP-адреси 178.165.87.50.
- (32) За інформацією акціонерного товариства «Комерційний Банк «Приватбанк», наданою листом від 27.06.2019 № 20.1.0.0/7-190619/3478 ТОВ «ПРОКСІБУД» входило протягом 2018 – 2019 рр. до електронного кабінету для перегляду/здійснення операцій по рахунках в тому числі з IP-адреси 178.165.87.50.
- (33) За інформацією товариства з обмеженою відповідальністю «УКРNET», наданою листом від 09.08.2019 № 266/01/01-08 ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД» протягом 2018 – 2019 рр. здійснювали доступ до електронних поштових скриньок в тому числі з IP-адреси 178.165.87.50.
- (34) Листом від 31.07.2019 № 42 товариство з обмеженою відповідальністю «МАКСNET» повідомило, що IP-адресу 178.165.87.50 закріплено за конфіденційна інформація м. Харків, вул. 23-го Августа, 20-А, кв. 10.
- (35) Використання Відповідачами у господарській діяльності однієї IP-адреси може свідчити про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між

Відповідачами та цілком підтверджує єдність інтересів та наявність обміну інформацією між ними.

Цінові пропозиції Відповідачів під час участі у Торгах

- (36) Відділенням встановлено, що цінові пропозиції Відповідачів відрізняються між собою менш ніж на 3 відсотка. При цьому, незважаючи на незначну різницю між ціновими пропозиціями ТОВ «ПРОКСІБУД» під час аукціону не знижувало ціни своєї первинної пропозиції.

Первинна пропозиція ТОВ «ВД-СТРОЙ», грн	Первинна пропозиція ТОВ «ПРОКСІБУД», грн	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону) ТОВ «ВД-СТРОЙ», грн	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону) ТОВ «ПРОКСІБУД», грн
5 527 365,00	5 701 553,00	5 527 365,00	5 701 553,00

- (37) Учасник, який дійсно прагне отримати перемогу в конкурсних торгах, намагається запропонувати найбільш економічно вигідну ціну на товар або послугу, оскільки єдиним критерієм в зазначених торгах була саме ціна, то зі зниженням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (38) Крім того, учасник який бере участь у процедурі закупівлі, для забезпечення своєї перемоги пропонував би максимально низьку ціну на товар або послугу, що відповідає принципам ефективної конкуренції на основі власних досягнень суб'єкта господарювання. Отже, той факт що Відповідачі під час проведення аукціону не зменшували цінові пропозиції свідчить про те, що ТОВ «ПРОКСІБУД» не збиралося перемагати у зазначеній процедурі закупівлі, а брало участь в торгах у якості «технічного» учасника з метою забезпечення перемоги ТОВ «ВД-СТРОЙ».

Фінансова допомога

- (39) Листом від 09.08.2019 № 09/08/1 ТОВ «ВД-СТРОЙ» надало Відділенню виписки з банківських рахунків у ПАТ «Державний Ощадний Банк України».
- (40) Аналізом отриманої інформації встановлено що ТОВ «ВД-СТРОЙ» надавало ТОВ «ПРОКСІБУД» зворотню фінансову допомогу на підставі договору від 18.01.2019 № ФД-180119-ВД
- (41) Відповідно до пп. 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України фінансова допомога – це фінансова допомога, надана на безповоротній або поворотній основі. Поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення. Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між ТОВ «ПРОКСІБУД» та ТОВ «ВД-СТРОЙ» стосувались надання зворотньої фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (42) Тобто, «ВД-СТРОЙ», вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йшло на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента. Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не

було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.

Інші факти узгодженості дій Відповідачами

- (43) Листом від 09.08.2019 № 09/08/1 ТОВ «ВД-СТРОЙ» повідомило, що між ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД» існують господарські відносини.
- (44) У додатках до листа від 23.05.2019 № 4964/9/12-32-54-06 Головне управління ДФС у Луганській області надало копії додатків 5 до Порядку заповнення та подання податкової декларації з податку на додану вартість, які подавались ТОВ «ВД-СТРОЙ».
- (45) Відділенням встановлено, що у додатку 5 до податкової декларації ТОВ «ВД-СТРОЙ», поданої 16.05.2019 р. у розділі II Податковий кредит у стовпчику «Постачальник (індивідуальний податковий номер)» зазначено індивідуальний податковий номер ТОВ «ПРОКСІБУД».
- (46) У додатках до листа (вхідн. №01-55/93 ДСК від 30.05.2019) Головне управління ДФС у Харківській області надало копії додатків 5 до Порядку заповнення та подання податкової декларації з податку на додану вартість, які подавались ТОВ «ПРОКСІБУД».
- (47) Відділенням встановлено, що у додатку 5 до податкової декларації ТОВ «ПРОКСІБУД» поданої 16.05.2019 р. у розділі I Податкові зобов'язання у стовпчику «Платник податку - покупець (індивідуальний податковий номер)» зазначено індивідуальний податковий номер ТОВ «ВД-СТРОЙ».
- (48) Отже, між Відповідачами існує господарська діяльність, а отже, існує вірогідність узгодження поведінки на торгах.
- (49) Крім того, до Відділення від Відповідачів з різницею у декілька днів надійшли клопотання від 29.07.2019 № 1 (ТОВ «ПРОКСІБУД») та від 26.07.2019 № 26/07/1 (ТОВ «ВД-СТРОЙ») про продовження строку надання інформації на вимоги.
- (50) При цьому Відповідачі мотивують продовження строку надання інформації на вимоги періодом податкової та фінансової звітності.
- (51) З огляду на вищезазначене, можливо припустити, що ТОВ «ВД-СТРОЙ» та ТОВ «ПРОКСІБУД» під час підготовки документації для участі у процедурах 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».

Властивості файлів

- (52) Відділенням було проаналізовано файли, які завантажені Відповідачами для участі в Торгах. Аналізом цих файлів встановлено, що файли ТОВ «ВД-СТРОЙ» і ТОВ «ПРОКСІБУД» мають однакові властивості: збігаються виробник PDF (Adobe PSL 1.3e for Canon), програма (Canon SC1001) та версія PDF (1.4 (Acrobat 5.x)).
- (53) Такий збіг властивостей файлів, дає підстави припустити, що конкурсна документація учасників Торгів готувалася на одному комп'ютері (ноутбуку) з використанням одного й тогож обладнання та технічних засобів.
- (54) Це може свідчити про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між Відповідачами й цілком підтверджує єдність інтересів та наявність обміну інформацією між ними.

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (55) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «ВД-СТРОЙ» та ТОВ «ПРОКСІБУД» є антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (56) 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.
- (57) Тендер (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).
- (58) 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).
- (59) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- використання Відповідачами однієї адреси електронної поштової скриньки;
 - схожість документації Відповідачів;
 - однакове обладнання та матеріально-технічна база;
 - використання Відповідачами однієї адреси;
 - використання Відповідачами спільної точки доступу до мережі Інтернет;
 - Відповідачі не знижували цінові пропозиції під час проведення аукціону;
 - фінансова допомога одного відповідача іншому;
 - господарські відносини між Відповідачами;
 - однакові властивості файлів конкурсної документації Відповідачів
- 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 (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (60) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах 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».
- (61) Внаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (ТОВ «ВД-СТРОЙ») було би одержано не на конкурентних засадах, що призвело б до спотворення результатів Торгів.
- (62) Узгодивши поведінку та тендерні пропозиції Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між ними і вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (63) Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод в будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність)

суб'єктів господарювання.

- (64) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (65) 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.
- (66) Частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (67) Отже, така поведінка Відповідачів є порушенням 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».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (68) На подання з попередніми висновками ТОВ «ВД-СТРОЙ» письмові зауваження та заперечення не надало.
- (69) На подання з попередніми висновками ТОВ «ПРОКСІБУД» надало заперечення від 25.11.2019 № 25/03, у яких не погоджується з висновками Відділення, вважає, що вони не відповідають обставинам справи. На думку ТОВ «ПРОКСІБУД» висновки Відділення про однакове обладнання та матеріально-технічну базу а також про схожість документації та наявність господарських відносин між Відповідачами хибно витлумачено Відділенням як наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій. Вважає, що оскільки торги було відмінено, право замовника на отримання найбільш вигідного для нього результату не було порушено.
- (70) Під час засідання у справі №42 адвокат Осика Максим Ігорович – представник обох Відповідачів (ТОВ «ПРОКСІБУД» і ТОВ «ВД-СТРОЙ») підтримав позицію ТОВ «ПРОКСІБУД», викладену в запереченнях, вважає що у діях Відповідачів відсутній склад порушення.
- (71) Також під час засідання у справі №42 Дьомін Олександр Олександрович – керівник ТОВ «ВД-СТРОЙ» зазначив, що порушення не визнає, але водночас стверджує, що у господарській діяльності ТОВ «ВД-СТРОЙ» можливе використання офісної та іншої техніки, яка належить ТОВ «ПРОКСІБУД», не заперечує про існування господарської діяльності між Відповідачами, а також про те що під час участі у Торгах ТОВ «ПРОКСІБУД» могло використовувати шаблони документів ТОВ «ВД-СТРОЙ», зокрема, фірмовий бланк.
- (72) У відповідь на вищезазначене адміністративна колегія Відділення зазначає, що для кваліфікації дій суб'єкта господарювання як антиконкурентних узгоджених не є обов'язковою умовою наявність негативних наслідків таких дій у вигляді завдання збитків, порушень прав та охоронюваних законом інтересів інших господарюючих суб'єктів чи споживачів, оскільки достатнім є встановлення самого факту погодження конкурентної поведінки, яка може мати негативний вплив на конкуренцію.
- (73) Крім того, недосягнення суб'єктами господарювання мети, з якою вони узгоджують власну конкурентну поведінку, з причин та обставин, що не залежать від їх волі, не є підставою для встановлення відсутності правопорушення, передбаченого статтею 6 Закону.

- (74) Відтак для визнання Відділенням порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчиненим достатнім є встановлення й доведення наявності наміру суб'єктів господарювання погодити (скоординувати) власну конкурентну поведінку, зокрема шляхом обміну інформацією під час підготовки тендерної документації, що, у свою чергу, призводить або може призвести до переваги одного з учасників під час конкурентного відбору з метою визначення переможця процедури закупівлі.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (75) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, що вищезазначені дії Відповідачів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених комунальним некомерційним підприємством «Центр первинної медико-санітарної допомоги» Біловодської селищної ради Біловодського району Луганської області, предмет закупівлі: будівництво комплексу адміністративно-господарських приміщень та гаражів для санітарного автотранспорту за адресою: вул. Петровського, смт. Біловодськ, Луганська область (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2019-04-05-000083-с)
- (76) Така поведінка Відповідачів є порушенням 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.

8. Визначення розміру штрафів

- (77) 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 оціночним шляхом.
- (78) Дохід (виручка) ТОВ «ВД-СТРОЙ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік складає конфіденційна інформація.
- (79) Дохід (виручка) ТОВ «ПРОКСІБУД» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік складає конфіденційна інформація.
- (80) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників торгів 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 необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 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 України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції

України 30 березня 2001 року 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 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 Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ВД-СТРОЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37628855) і товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОКСІБУД», (ідентифікаційний код юридичної особи 41250203) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження поведінки під час підготовки конкурсних пропозицій та участі у процедурі закупівлі, проведеної комунальним некомерційним підприємством «Центр первинної медико-санітарної допомоги» Біловодської селищної ради Біловодського району Луганської області, (ідентифікаційний код юридичної особи 37336085), предмет закупівлі: будівництво комплексу адміністративно-господарських приміщень та гаражів для санітарного автотранспорту за адресою: вул. Петровського, смт. Біловодськ, Луганська область (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2019-04-05-000083-с) з метою забезпечення перемоги товариства з обмеженою відповідальністю «ВД-СТРОЙ».

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ВД-СТРОЙ» (ідентифікаційний код юридичної особи 37628855) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, наведене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОКСІБУД», (ідентифікаційний код юридичної особи 41250203) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

Голова колегії

Костянтин МЄШКОВ