АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

11 березня 2021 року № 60/13-р/к справа № 108/60/116-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ААА+», ідентифікаційний код юридичної особи 41276001 (далі – ТОВ «ААА+») та товариство з обмеженою відповідальністю «Київбудінвест-ЛТД», ідентифікаційний код юридичної особи 39888658 (далі – ТОВ «Київбудінвест-ЛТД») подали пропозиції на участь у тендерній процедурі закупівлі «Вугілля кам'яне» (Лоти №№ 1, 2), яка проводилась відділом освіти Татарбунарської районної державної адміністрації Одеської області (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-06-23-000622-c (далі – Процедура закупівлі). Очікувана вартість закупівлі – 1 098 400,00 грн з ПДВ.

За результатами розгляду справи № 108/60/116-рп/к.19 дії ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2), що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ААА+» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Другого червня 2020 року Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – КОТВ АМКУ) змінило найменування на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 108/60/116-рп/к.19 про порушення ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Шостого відділу досліджень і розслідувань від 20.01.2021 № 60-03/24п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

(1) Розпорядженням адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – ОТВ АМКУ) від 02.08.2017

№ 18-рп/к розпочато розгляд справи № 15-08/2017 за ознаками вчинення ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» та ТОВ «ААА+» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у Процедурі закупівлі.

(2) ТОВ «ААА+» листом від 02.08.2017 № 02-03/1650 (вручено 12.08.2017) та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» листом від 02.08.2017 № 02-03/1647 (повернуто з причини «за закінченням встановленого строку зберігання») ОТВ АМКУ було направлено копію розпорядження про початок розгляду справи № 15-08/2017.

(3) Дорученням Антимонопольного комітету України від 11.03.2019 № 13-01/228 було передано матеріали вказаної вище справи КОТВ АМКУ.

(4) Розпорядженням адміністративної колегії КОТВ АМКУ від 16.10.2019 № 60/116-рп/к справі № 15-08/2017 присвоєно номер № 108/60/116-рп/к.19 та збір та аналіз доказів у справі № 15-08/2017 було вирішено доручити Четвертому відділу досліджень і розслідувань.

(5) У зв’язку зі зміною структури та штатного розпису і враховуючи службову необхідність, розпорядженням адміністративної колегії Відділенням від 12.06.2020 № 60/46-рп/к збір та аналіз доказів у справі № 108/60/116-рп/к.19 було вирішено доручити Шостому відділу досліджень і розслідувань.

(6) Листами від 21.01.2021 № 60-02/443 (причину повернення не зазначено) та 21.01.2021 № 60-02/442 (повернуто з причини «за закінченням терміну зберігання») ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 108/60/116-рп/к.19 (далі – Подання).

(7) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, які затверджені розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) та зареєстровані в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (далі – Правила розгляду справ) на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 02.03.2021 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 108/60/116-рп/к.19.

(8) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» та ТОВ «ААА+» не надали.

2. Відповідачі

(9) Відповідачами у справі є такі суб’єкти господарювання:

- ТОВ «ААА+», ідентифікаційний код юридичної особи 41276001. Адреса місцезнаходження [на момент проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2)]: 08154, Київська обл., м. Боярка, вул. Соборності, буд. 17. Основним видом діяльності ТОВ «ААА+» є неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90);

- ТОВ «Київбудінвест-ЛТД», ідентифікаційний код юридичної особи 39888658. Адреса місцезнаходження: 01133, м. Київ, Печерський Узвіз, буд. 2/12. Основним видом діяльності ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» є консультування з питань комерційної діяльності й керування (код КВЕД 70.22).

(10) Відповідно до інформації, розміщеної в ЄДР, ТОВ «ААА+» 07.11.2017 змінило адресу місцезнаходження на: 01135, м. Київ, вул. В'ячеслава Чорновола, буд. 10, кв. 120.

(11) Отже, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» (далі разом – Учасники) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

(12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:

Лот № 1

- ТОВ «ААА+». Тендерна пропозиція подана 09.07.2017 о 13:57-13:58;
- ТОВ «Київбудінвест-ЛТД». Тендерна пропозиція подана 08.07.2017 о 19:18-19:19.

(13) Процедура електронних торгів розпочалася 10 липня 2017 року об 11:56 та завершилася 10 липня 2017 року о 12:17.

Лот № 2

- ТОВ «ААА+». Тендерна пропозиція подана 09.07.2017 о 13:57-13:58.
- ТОВ «Київбудінвест-ЛТД». Тендерна пропозиція подана 08.07.2017 о 19:18-19:19.
- товариство з обмеженою відповідальністю «Енерго Прайм», ідентифікаційний код юридичної особи 39508928 (далі – ТОВ «Енерго Прайм»). Адреса місцезнаходження: 01042, м. Київ, б-р Лесі Українки, буд. 34, офіс 100. Тендерна пропозиція подана 07.07.2017 о 17:08, 14.07.2017 о 15:34, 16:05 та 17.07.2017 о 13:19.
- приватне акціонерне товариство «Виробниче об'єднання «Облпаливо», ідентифікаційний код юридичної особи 30514975 (далі – ПрАТ «ВО «Облпаливо»). Адреса місцезнаходження: 65023, м. Одеса, вул. Пастера, буд. 42, офіс 102. Тендерна пропозиція подана 04.07.2017 о 13:35.
- товариство з обмеженою відповідальністю «Донвуглересурси», ідентифікаційний код юридичної особи 25121804 (далі – ТОВ «Донвуглересурси»). Адреса місцезнаходження: 84200, Донецька обл., м. Дружківка, вул. Машинобудівників, буд. 34 Б. Тендерна пропозиція подана 07.07.2017 о 15:48-15:49.
- товариство з обмеженою відповідальністю «ОС - НОВА 2007», ідентифікаційний код юридичної особи 34922107 (далі – ТОВ «ОС - НОВА 2007»). Адреса місцезнаходження: 55310, Миколаївська обл., Арбузинський р-н, с-ще Кавуни, вул. Молодіжна, буд. 41. Тендерна пропозиція подана 06.07.2017 о 14:17.

(14) Процедура електронних торгів розпочалася 10 липня 2017 року о 12:04 та завершилася 10 липня 2017 року о 12:49.

(15) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) [див. таблиці 1, 2].

За Лотом № 1 Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ААА+»	498 000,00	498 000,00	0,00 %
2	ТОВ «Київбудінвест-ЛТД»	498 000,00	498 000,00	0,00 %

За Лотом № 2 Таблиця 2

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ААА+»	600 000,00	600 000,00	0,00 %
2	ТОВ «Київбудінвест-ЛТД»	600 000,00	600 000,00	0,00 %
3	ТОВ «Енерго Прайм»	505 500,00	442 500,00	12,46 %
4	ПрАТ «ВО «Облпаливо»	540 000,00	450 000,00	16,67 %
5	ТОВ «Донвуглересурси»	549 900,00	503 000,00	8,53 %
6	ТОВ «ОС - НОВА 2007»	600 000,00	600 000,00	0,00 %

(16) Процедура закупівлі за Лотами № 1, 2 була відмінена 03.08.2017 Замовником у зв'язку з відхиленням всіх тендерних пропозицій згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

(17) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» під час участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2).

4.1. Однакова контактна особа на майданчику та спільні засоби зв'язку

(18) АТ КБ «ПРИВАТБАНК» (лист від 26.09.2017 № 30.0.0.0/4-114914 БТ, вх. ОТВ АМКУ № 08-02/2054 від 28.09.2017) надало, зокрема інформацію про реєстраційні дані ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» (контактні дані відповідальних осіб, П.І.Б. контактних осіб, телефони, e-mail тощо), які використовувались Учасниками для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2).

(19) За результатами аналізу вказаної інформації Відділенням встановлено, що для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) документи Учасників були завантажені однією відповідальною особою – Гапком Станіславом Станіславовичем та зазначено спільні засоби зв'язку [див. таблицю 3].

Таблиця 3

Учасник	Дата реєстрації на ПриватМаркет	ПІБ контактної особи	Телефон контактної особи	E-mail контактної особи	Інші контактні дані
ТОВ «Київбудінвест-ЛТД»	04.08.2017	Гапко Станіслав Станіславович	+380969998869	trestbud1@gmail.com	+380443372401 +380443372402 aaaplus.ltd@gmail.com
ТОВ «ААА+»	04.08.2017	Гапко Станіслав Станіславович	+380969998869	trestbud1@gmail.com	+380443372401 +380443372402 aaaplus.ltd@gmail.com

(20) Відповідно до ЄДР та за інформацією, наданою ГУ ДФС у м. Києві (лист від 26.04.2019 № 11393/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-01/2152 від 06.06.2019), ТОВ «ААА+» у період проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2) використовувало у своїй господарській діяльності номери міського телефонного зв'язку – (044) 337-24-01, (044) 337-24-02.

(21) ТОВ «ІНТЕРТЕЛЕКОМ» листом від 28.09.2019 № 17/317-06 (вх. Одеського ОТВ АМКУ № 08-02/2115 від 05.10.2017) повідомило, що протягом 2017 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2), абонентські номери (044) 337-24-01, (044) 337-24-02 були підключені на ТОВ «Трестбуд-1».

(22) Відповідно до витягу з ЄДР, під час проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2)

єдиним засновником (учасником) ТОВ «Трестбуд-1» із часткою у статутному капіталі 100 % було товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХМАСТЕР», ідентифікаційний код юридичної особи 35316109 (далі – ТОВ «ТЕХМАСТЕР»).

(23) Єдиним засновником (учасником), керівником ТОВ «ТЕХМАСТЕР» із часткою у статутному капіталі 100 % був Гапко Станіслав Станіславович, який був і керівником ТОВ «Трестбуд-1».

(24) Отже, Гапко Станіслав Станіславович мав одноособовий вирішальний вплив на діяльність ТОВ «Трестбуд-1» та його єдиного засновника (учасника).

(25) Відповідно до витягу з ЄДР, засновниками (учасниками) ТОВ «ААА+» у період проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2), були:
- Гапко Віта Іванівна – із часткою у статутному капіталі 50 %;
- Гапко Станіслав Станіславович (керівник) – із часткою у статутному капіталі 50 %.

(26) Головне територіальне управління юстиції у Київській області листом від 05.06.2019 № 1027-16.14-27 (вх. № 60-01/2358 від 25.06.2019) надало інформацію, відповідно до якої Гапко Станіслав Станіславович та Гапко (Збарська) Віта Іванівна є чоловіком та дружиною (актовий запис про шлюб від 25.11.2012 № 499).

(27) Враховуючи наведене вище, ТОВ «Трестбуд-1», якому належали вказані вище номери телефонного зв'язку, пов'язане з одним із учасників (ТОВ «ААА+») через фізичну особу – Гапка Станіслава Станіславовича, який завантажував документи обох Учасників для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2).

4.2. Використання IP-адреси

(28) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 23.12.2020 № 206/01/3298/03, вх. № 60-01/5023 від 30.12.2020), ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) свої пропозиції подавали з одного електронного майданчика АТ КБ «ПРИВАТБАНК». IP-адреси заходження Учасниками в аукціон – відсутні.

(29) За інформацією, яка була надана АТ КБ «ПРИВАТБАНК» (лист від 26.09.2017 № 30.0.0.0/4-114914 БТ, вх. ОТВ АМКУ № 08-02/2054 від 28.09.2017), ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) свої пропозиції подавали з однієї IP-адреси **91.207.105.27**.

(30) Відповідно до відомостей з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **91.207.105.27** надаються фізичною особою-підприємцем Кірічоком Сергієм Валерійовичем, ідентифікаційний номер фізичної особи 2900108890 (далі – ФОП Кірічок С.В.).

(31) ФОП Кірічок С.В. листом від 27.02.2019 б/н (вх. АМКУ № 8-01/2690 від 04.03.2019) повідомив, що IP-адреса **91.207.105.27** фактично є адресою маршрутизаторів, яка за технологією NAT об'єднує близько 1000 користувачів одночасно. Також, в залежності від завантаженості лінії зв'язку або від завантаженості маршрутизатора група користувачів може бути перекомутована на інший, більш вільний маршрутизатор. Отже, визначити користувача зазначеної IP-адреси – неможливо.

(32) Отже, ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) подавали свої пропозиції з однієї IP-адреси.

(33) Також, ГУ ДФС у м. Києві (лист від 16.05.2019 № 12706/9/26-15-08-06-20, вх. № 60-01/2141 від 05.06.2019) повідомило, що ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» у період

проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2) подавало свою фінансову звітність, зокрема з IP-адреси **91.207.105.27**.

(34) Крім того, АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» листом від 20.06.2019 № 81-15-9/7173-БТ (вх. № 60-01/495кі від 25.06.2019), АТ «ПУМБ» листом від 20.06.2019 № 19.1/448 (вх. № 60-01/498кі від 25.06.2019) повідомили, що ТОВ «ААА+», зокрема у період проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2), здійснювало керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» [інформація знаходиться в матеріалах дослідження з грифом «Конфіденційно»] з IP-адреси **91.207.105.27**.

(35) Отже, ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» у період проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2) подавало свою фінансову звітність, а ТОВ «ААА+» – здійснювало керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк», з однієї IP-адреси, з якої Учасники для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) подавали свої тендерні пропозиції.

(36) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» діяли узгоджено.

4.3. Відсутність наміру перемоги

(37) ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» та ТОВ «ААА+» не мали намір отримати перемогу у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2), оскільки у складі своїх тендерних пропозицій надали лише Витяги з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців.

(38) Водночас за результатами аналізу Витягу з ЄДР, завантаженого ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» у складі своєї тендерної пропозиції для участі Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2), Відділенням встановлено, що вказаний витяг сформовано на запит Гапка Станіслава Станіславовича, який у період проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2) був керівником і одним із засновників (учасників) ТОВ «ААА+» (конкурент) із часткою у статутному капіталі 50 %.

(39) Отже, для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) для іншого учасника (ТОВ «Київбудінвест-ЛТД») завантажував документи та формував Витяг з ЄДР один із засновників (учасників) та керівник конкурента (ТОВ «ААА+»), що свідчить про обмін інформацією між Учасниками та спільну (узгоджену) підготовку Учасників до Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2).

5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

(40) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

(41) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні 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 новоствореними суб'єктами господарювання.

(42) 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).

(43) 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 безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).

(44) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- подання Учасниками своїх тендерних пропозицій під час участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) з однієї IP-адреси;
- подання ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» у період проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2) фінансової звітності, зокрема з IP-адреси, з якої Учасники подавали свої тендерні пропозиції під час участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2);
- здійснення ТОВ «ААА+» керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси, з якої Учасники для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) подавали свої тендерні пропозиції, а ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» подавало свою фінансову звітність;
- наявність в Учасників під час реєстрації для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) спільних засобів зв'язку, які належали ТОВ «Трестбуд-1», яке пов'язане з ТОВ «ААА+» через фізичну особу, який був керівником і одним із засновників (учасників) ТОВ «ААА+»;
- наявність в Учасників однієї контактної особи під час реєстрації для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2), який був одним із засновників (учасників) та керівником конкурента (ТОВ «ААА+»);
- завантаження для ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» документів для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) одним із засновників (учасників) та керівником конкурента (ТОВ «ААА+»);
- формування Витягу з ЄДР, наданого ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2), одним із засновників (учасників) та керівником конкурента (ТОВ «ААА+»);
- неподання Учасниками усіх документів для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2),
не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.

(45) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».

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

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

(47) Листами від 21.01.2021 № 60-02/443 та 21.01.2021 № 60-02/442 ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» відповідно було направлено копію Подання.

(48) Вказані листи були повернуті до Відділення. Причини повернення: «не зазначено» (ТОВ «ААА+»), «за закінченням терміну зберігання» (ТОВ «Київбудінвест-ЛТД»).

(49) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду справ, у разі, якщо немає можливості вручити копію подання з попередніми висновками особам, які беруть участь у справі, голова територіального відділення не пізніше, ніж за п'ять днів до дня розгляду справи забезпечує розміщення інформації щодо попередніх висновків у справі, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи.

(50) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 02.03.2021 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 108/60/116-рп/к.19.

(51) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» не надали.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

(52) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників, які полягали у:
- поданні Учасниками своїх тендерних пропозицій під час участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) з однієї IP-адреси;
- поданні ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» у період проведення Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2) фінансової звітності, зокрема з IP-адреси, з якої Учасники подавали свої тендерні пропозиції під час участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2);
- здійсненні ТОВ «ААА+» керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси, з якої Учасники для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) подавали свої тендерні пропозиції, а ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» подавало свою фінансову звітність;
- наявності в Учасників під час реєстрації для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) спільних засобів зв'язку, які належали ТОВ «Трестбуд-1», яке пов'язане з ТОВ «ААА+» через фізичну особу, який був керівником і одним із засновників (учасників) ТОВ «ААА+»;
- наявності в Учасників однієї контактної особи під час реєстрації для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2), який був одним із засновників (учасників) та керівником конкурента (ТОВ «ААА+»);
- завантаженні для ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» документів для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2) одним із засновників (учасників) та керівником конкурента (ТОВ «ААА+»);
- формуванні Витягу з ЄДР, наданого ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2), одним із засновників (учасників) та керівником конкурента (ТОВ «ААА+»);
- неподанні Учасниками усіх документів для участі у Процедурі закупівлі (Лоти №№ 1, 2),
є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі (Лоти №№ 1, 2).

(53) Така поведінка Учасників становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафів

(54) Згідно з абзацом першим частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом третім частини другої цієї статті, - у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом четвертим частини другої цієї статті, - у розмірі до двох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

(55) ГУ ДПС у м. Києві листами від 16.01.2021 № 667/5/26-15-04-18-14 (вх. № 60-01/290 від 21.01.2021), від 20.01.2021 № 1157/5/26-15-04-18-14 (вх. № 60-01/360 від 26.01.2021) повідомило, що фінансові звітності ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» за 9 місяців 2020 року відсутні.

(56) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «ААА+» та ТОВ «Київбудінвест-ЛТД» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

(57) У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12^1 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 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 у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, 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 і доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ААА+» (ідентифікаційний код юридичної особи 41276001; місцезнаходження: 01135, м. Київ, вул. В'ячеслава Чорновола, буд. 10, кв. 120) та товариство з обмеженою відповідальністю «Київбудінвест-ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи 39888658; місцезнаходження: 01133, м. Київ, Печерський Узвіз, буд. 2/12) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження умов участі у тендерній процедурі закупівлі «Вугілля кам'яне» (Лоти №№ 1, 2), яка проводилась відділом освіти Татарбунарської районної державної адміністрації Одеської області за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-06-23-000622-c.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою

відповідальністю «ААА+» (ідентифікаційний код юридичної особи 41276001) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Київбудінвест-ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи 39888658) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п’яти днів з дня сплати штрафу суб’єкт господарювання зобов’язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії **О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ**