



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

09 вересня 2021 року

м. Львів

№ 63/57-р/к

Справа № 63/8-01-130-2020

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Інтерм» (надалі – ТОВ «Інтерм», Товариство) та фізична особа підприємець Риндич Богдан Львович (надалі – ФОП Риндич Б.Л., Підприємець), подали заявки на участь у відкритих торгах на закупівлю «Тролейбуси MAN або еквівалент» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2016-08-25-000219-a (Лот 1,2)), які проводились КП "Електроавтотранс" Івано-Франківської міської ради (надалі – Торги).

При цьому, ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. (далі – Відповідачі, Учасники) під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання.

За результатами розгляду справи № 63/8-01-130-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції такі дії ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. 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 ТОВ «Інтерм» накладено штраф у розмірі 68 000 гривень.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Колегія), розглянувши матеріали справи № 63/8-01-130-2020 про порушення ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. 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 тому числі, подання Відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України в Івано-Франківській області від 02.08.2021 № 63-03/182п з попередніми висновками у справі № 63/8-01-130-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі – подання з попередніми висновками)),

ВСТАНОВИЛА:

1. ВІДПОВІДАЧІ.

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

- товариство з обмеженою відповідальністю «Інтерм» (ідентифікаційний код юридичної особи 31523818, юридична адреса: 76018, Івано-Франківська обл.,

м.Івано-Франківськ, вул. Грюнвальдська, будинок 23 А), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>), зареєстровано 25.05.2001. Основним видом діяльності є: Виробництво меблів для офісів і підприємств торгівлі (Код КВЕД 31.01).

- Фізична особа - підприємець Риндич Богдан Львович (ідентифікаційний номер 3024907930, юридичної адреса: 76018, Івано-Франківська обл., місто Івано-Франківськ, вул.Незалежності, 152, кв. 71), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>), зареєстровано 27.04.2016. Основним видом діяльності була: Торгівля іншими автотранспортними засобами (Код КВЕД 45.19). Запис про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця здійснено 17.05.2021, номер запису: 2001190060002032410.
- (2) Отже, ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. на момент участі у Торгах були суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ.

- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10.11.2020 № 63/102-рп/к розпочато розгляд справи № 63/8-01-130-2020, за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Інтерм» (ідентифікаційний код юридичної особи 31523818) та фізичною особою - підприємцем Риндич Б.Л. (ідентифікаційний номер 3024907930) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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 з ідентифікатором закупівель в системі «PROZORRO» UA-2016-08-25-000219-а (Лот 1,2).
- (4) Посвідчену копію подання про попередні висновки у справі від 02.08.2021 № 63-03/182 п надіслано Відповідачам листами Відділення від 04.08.2021 № 63-02/4329 до ТОВ «Інтерм» та 04.08.2021 № 63-02/4328 до ФОП Риндич Б.Л.
- (5) Інформація щодо подання від 02.08.2021 № 63-03/182 п з попередніми висновками у справі № 63/8-01-130-2020 та повідомлення про дату, час і місце розгляду справи 20.08.2021 року розміщені на сайті Відділення.

1. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (6) Ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «PROZORRO» UA-2016-08-25-000219-а (Лот 1,2).
- (7) Замовник – КП "Електроавтотранс" Івано-Франківської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 00432426) (Замовник).
- (8) Предмет закупівлі: Тролейбуси бувші в користуванні (ДК 021:2015: 34622000-3 — Залізничні та трамвайні пасажирські вагони і троллейбуси ДК 016:2010: 29.10.3 — Автомобілі для перевезення не менше ніж 10 людей).

Лот 1

- (9) Предмет закупівлі: Тролейбуси MAN або еквівалент.
- (10) Статус: Завершений.

- (11) Очікувана вартість: 2 900 000,00 грн з ПДВ.
 (12) Мінімальний крок аукціону: 25 000,00 грн з ПДВ.
 (13) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій 26 вересня 2016 16:00.
 (14) Згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій на Торги свої пропозиції подали:

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ "Інтерм"	2 900 000,00 грн з ПДВ	2 900 000,00 грн з ПДВ
ФОП "Риндич Богдан Львович"	2 890 000,00 грн без ПДВ	2 890 000,00 грн без ПДВ

- (15) З ФОП Риндич Б. Л. 24.10.2016 укладено Договір про закупівлю робіт за державні кошти № 1-10 на суму 2 890 000, 00 гривень.

Лот 2

- (16) Предмет закупівлі: Тролейбуси MAN або еквівалент.
 (17) Статус: Завершений.
 (18) Очікувана вартість: 3 690 000,00 грн з ПДВ.
 (19) Мінімальний крок аукціону: 25 025,00 грн з ПДВ.
 (20) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій 26 вересня 2016 16:00.
 (21) Згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій на Торги свої пропозиції подали:

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ "Інтерм"	3 690 000,00 грн з ПДВ	3 690 000,00 грн з ПДВ
ФОП "Риндич Богдан Львович"	3 675 000,00 грн без ПДВ	3 675 000,00 грн без ПДВ

- (22) З ФОП Риндич Б. Л. 24.10.2016 укладено Договір про закупівлю робіт за державні кошти № 2-10 на суму 3 675 000, 00 гривень.

2. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (23) Під час участі у конкурсних процедурах закупівель суб'єкти господарювання – учасники конкурсних процедур закупівель, повинні виступати як конкуренти, кожен з яких повинен мати на меті здобуття перемоги, при цьому будь-яка узгоджена поведінка учасників конкурсних торгів не допускається.
 (24) Разом з тим, аналіз матеріалів справи виявив обставини, що свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у Торгах, що підтверджує, зокрема, наступне.

4.1 Синхронність дій під час реєстрації на сайті, створення пропозицій на Торги та внесення змін.

- (25) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 19.08.2019 № 957/08 повідомило, що Відповідачі здійснювали дії, пов'язані з участю у Торгах:

Відповідачі	Дія, пов'язана з участю у торгах
	Реєстрація на сайті
ТОВ "Інтерм"	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Риндич Б. Л.	[інформація з обмеженим доступом]
	Лот 1: Створення пропозиції
ТОВ "Інтерм"	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Риндич Б. Л.	[інформація з обмеженим доступом]
	Лот 2: Створення пропозиції
ТОВ "Інтерм"	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Риндич Б. Л.	[інформація з обмеженим доступом]

Лот 1: Внесення змін	
ТОВ "Інтерм"	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>
ФОП Риндич Б. Л.	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>
Лот 2: Внесення змін	
ТОВ "Інтерм"	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>
ФОП Риндич Б. Л.	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>

- (26) Згідно з інформацією про Торги, кінцевий строк подання тендерних пропозицій встановлений 26 вересня 2016 16:00.
- (27) Отже, той факт, що тендерні пропозиції подані Відповідачами з одного електронного майданчика, в останній день з незначною різницею у часі (година), хоча Замовником відведено на це 33 дні, а саме період з *[інформація з обмеженим доступом]*, свідчить що Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії.

4.2 Оплата за участь у Торгах.

- (28) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 19.08.2019 № 957/08 повідомило, що Відповідачі здійснили оплату за участь у Торгах:

Відповідач	Час зарахування коштів	Банк платника
ТОВ "Інтерм"	26.09.2016	АТ «Укрсоцбанк»
ФОП Риндич Б. Л.	26.09.2016	АТ «Райффайзен банк АВАЛЬ»

- (29) Згідно з інформацією АТ «Укрсоцбанк» від 26.09.2019 № 04.6-21/69-16440 клієнт ТОВ «Інтерм» працював по системі Інтернет-банкінгу та Мобільного банкінгу фізичних і юридичних осіб GWS.
- (30) Згідно з інформацією АТ «Райффайзен банк АВАЛЬ» від 20.09.2019 № 81-15-9/11348-БТ клієнт ФОП Риндич Б. Л. здійснив оплату за участь у Закупівлі через транзитний рахунок, який не є клієнтським, через який проходять усі операції клієнтів здійснені у центрі самообслуговування.
- (31) Факт оплати за участь у Торгах обома Учасниками в один день не може бути випадковим збігом та свідчить про узгодженість поведінки Відповідачів щодо спільної підготовки тендерних пропозицій.

4.3 IP-адреси, з яких Відповідачі здійснювали реєстрацію на сайті, створювали пропозиції та вносили зміни до тендерних пропозицій.

- (32) ДП «ПРОЗОРРО» листом від 26.07.2019 № 206/2233/03 повідомило, що початкову пропозицію для участі в аукціоні ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. подавали з авторизованого електронного майданчика Закупки.Пром.УА та не заходили в аукціон.
- (33) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 19.08.2019 № 957/08 повідомило, що для забезпечення доступу до участі в Торгах тендерні пропозиції ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. були завантажені на електронний майданчик в один день, близький період часу та з однієї IP-адреси: 194.126.180.89.

Відповідачі	Дія	IP-адреса
ТОВ "Інтерм"	Реєстрація на сайті	194.126.180.89
ФОП Риндич Б. Л.		194.126.180.89
ТОВ "Інтерм"	Створення пропозиції (Лот 1)	194.126.180.89
ФОП Риндич Б. Л.		194.126.180.89
ТОВ "Інтерм"	Створення пропозиції (Лот 2)	194.126.180.89
ФОП Риндич Б. Л.		194.126.180.89
ТОВ "Інтерм"	Внесення змін (Лот 1)	194.126.180.89

ФОП Риндич Б. Л.		194.126.180.89
ТОВ "Інтерм"	Внесення змін (Лот 2)	194.126.180.89
ФОП Риндич Б. Л.		194.126.180.89

- (34) Відділенням встановлено, що IP-адреса 194.126.180.89 належить провайдеру ТОВ «Нетгруп».
- (35) ТОВ «Нетгруп» листом від 11.09.2019 № 19н/09-11/1 повідомило, що поштове підключення телекомунікаційних послуг за IP-адресою 194.126.180.89 знаходиться за адресою: м.Івано-Франківськ, вул. Макухи, 41Д та належить Ковалю Василю Павловичу згідно договору *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (36) Коваль В.П. листом від 02.03.2021 № 63-01/875 повідомив, що зв'язку з Відповідачами під час проведення Торгів і по дату надання відповіді на вимогу не мав, жодних усних чи письмових угод з ними не укладав.
- (37) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (38) Отже, той факт, що Відповідачі, які виступають конкурентами в Торгах, здійснювали реєстрацію на сайті, подання тендерних пропозиції та внесення змін з однієї IP-адреси, свідчить про те, що під час участі у вказаній процедурі закупівлі Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо участі у Торгах один одного.

4.4. Наявність господарських зв'язків між Відповідачами.

- (39) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, датою проведення державної реєстрації ФОП Риндич Б.Л. зазначено: 27.04.2016, тобто перед проведенням Тендеру.
- (40) АТ «Укрсоцбанк» листом від 26.09.2019 № 04.6-21/69-6440 повідомило про те, що *[інформація з обмеженим доступом]* між ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. було здійснено перерахунок коштів. А саме, ФОП Риндич Б.Л. оплатив ТОВ «Інтерм» *[інформація з обмеженим доступом]* за *[інформація з обмеженим доступом]* згідно договору *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (41) Слід зазначити, що розкриття тендерних пропозицій відбулося 10.10.2016 року, а переможцем по Лотах 1,2 став ФОП Риндич Б.Л., з яким Замовник 24.10.2016 уклав Договори про закупівлю робіт за державні кошти № 1-10 та № 2-10 на загальну суму 6 565 000, 00 гривень.
- (42) Отже, проведення між ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. банківських операцій з перерахування коштів, у період проведення Торгів, свідчить про те, що між Відповідачами існували господарські відносини, що обумовлювало узгодженість їх поведінки під час підготовки та участі у Торгах.

4.5 Використання однієї комп'ютерної техніки під час підготовки цінових пропозицій.

- (43) Здійснено аналіз PDF-документів, поданих Відповідачами на Торги. На сканованих документах, що подавались ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. для участі у Торгах, помітні однакові дефекти друку у вигляді чорної сітки по всьому документу.
- (44) Так, на довідках, що подавалися на Торги ТОВ «Інтерм», а саме Вих№24.pdf, Вих№30.pdf, Вих№23.pdf, Вих№26.pdf, Вих№29.pdf, Вих№28.pdf, Вих№25.pdf, Вих№27.pdf, Протокол.pdf, Наказ.pdf, Свідоцтво.pdf, Виписка.pdf, СтатутІНТЕРМ.pdf, Вих№26.pdf, Вих№31.pdf, помітні однакові дефекти друку у вигляді чорної полоси по всій довжині правої сторони листка та темної плями по центрі правої сторони документа. Крім того, на всіх вище перелічених документах спостерігається нехарактерні дефекти сканування, а саме, по всій площі документів наявна сітка крапок.
- (45) Документи ФОП Риндич Б.Л., а саме: Вих№3-09.pdf, Вих№7-09.pdf, Вих№5-09.pdf, Вих№6-09.pdf, Вих№4-09.pdf, Вих8-09.pdf, PDF-Виписка Риндич.pdf, PDF-Паспорт і ІК

Риндич.pdf, Вих№9-09разом.pdf, Вих№2-09PDF, Вих№2-09PDF, помітні однакові дефекти друку у вигляді чорної полоси по всій довжині правої сторони листка та темної плями по центрі правої сторони документа. Крім того, на всіх вище перелічених документах спостерігається нехарактерні дефекти сканування, а саме, по всій площі документів наявна сітка крапок.

- (46) Також, здійснено аналіз властивостей PDF-документів, поданих Відповідачами на Торги. Заголовок, автор, тема та ключові слова, програму, виробника PDF та версію могла задати особа, що створила цей документ у вихідній програмі, такій як Word або InDesign, або особа, що створила PDF-файл. Ця інформація генерується автоматично, змінити її неможливо.
- (47) За результатами аналізу даних властивостей електронних файлів PDF-документів Відділенням було встановлено, що всі документи до пропозицій на Торги ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. скановані на пристрої, який має параметри: версія PDF: 1.5 (Acrobat 6.x), виробник: PDF ABBYY FineReader 11 та мають однакові дефекти, отримані під час сканування.
- (48) Крім того, у параметрах документів «створено» та «змінено» зазначено що всі документи створені ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. 01.01.1601 3:00:00 та змінені: 01.01.1601 3:00:00.
- (49) Вищенаведене не може бути випадковим збігом та свідчить про те, що ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. створювали документи для участі у Торгах на одному пристрої або документи готувалися одним із учасників, та про узгодженість поведінки Відповідачів щодо спільної підготовки тендерних пропозицій.

4.6 Схожості в оформленні документів.

- (50) На документах, що подавались ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. для участі у Торгах, наявні однакові граматичні помилки, а назви цих документів схожі між собою.
- (51) Згідно з переліком документів, які визначені в додатках тендерної документації, Учасники надали пропозиції та довідки, які є ідентичними за зовнішнім виглядом, змістом і формою та відрізняються від форми, наданої Замовником.
- (52) Так, Додатком 1 до Тендерної документації передбачено форму тендерної пропозиції.
- (53) У розділі «Відомості про Учасника процедури закупівлі» Замовником передбачено заповнення Учасниками рядка, що повинен містити інформацію про особу, відповідальну здійснювати зв'язок з Замовником (ПІБ, посада, контактні телефони). Однак, обидва Учасники, зробили одну і ту ж граматичну помилку у слові «здійнювати» (пропущено букву «с»).
- (54) У розділі «Відомості про Учасника процедури закупівлі» Замовником передбачено заповнення Учасниками рядка, що повинен містити інформацію про місцезнаходження. Однак, обидва Учасники, зробили одну і ту ж граматичну помилку: скорочення міста написали як «М. Івано-Франківськ» (з великої букви М).
- (55) Змагальність торгів передбачає самостійні та незалежні дії (поведінку) кожного з учасників торгів та їх обов'язок готувати свої пропозиції окремо без обміну інформацією, що виключає нехарактерну схожість у оформленні документів, яка в сукупності з іншими обставинами свідчить про узгоджену поведінку.
- (56) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних 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. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише за умови, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних закупівель, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (57) Встановлені схожості в зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті довідок учасників та однакове відхилення від зразків Замовника, передбачених Тендерною

документацією, нехарактерні схожості у зовнішньому оформленні, змісті, однакове виділення розділовими знаками, не можуть бути пояснені будь-якими об'єктивними причинами та свідчать про обмін інформацією між Учасниками під час підготовки та участі у Торгах, а також про те, що документи для участі у Торгах готувались узгоджено або одним із учасників.

4.7 Аналіз цінових пропозицій.

- (58) Відповідно до пункту 1 Розділу 5 «Оцінка тендерної пропозиції» тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна». Ціна зазначається з ПДВ. Якщо учасник не платник ПДВ, то зазначається без ПДВ.
- (59) Відділенням здійснено аналіз цінових пропозицій Відповідачів, який вказує на те, що цінові пропозиції обох Відповідачів сформовано відповідно до розміру очікуваної вартості по Лоту 1 та 2, а не відповідно до економічно обґрунтованих розрахунків.
- (60) Під час участі у Торгах по Лоту 1 первинна цінова пропозиція ТОВ "Інтерм" рівна очікуваній вартості закупівлі, а саме 2 900 000,00 гривень.
- (61) ФОП Риндич Б.Л. пропонував цінову пропозицію нижчу на 10 тис грн, або 0,4 відсотки, відносно цінової пропозиції ТОВ «Інтерм», та не понижував її в ході відповідних електронних торгів.

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція	Різниця, грн/%
ТОВ "Інтерм"	2 900 000,00 грн з ПДВ	2 900 000,00грн з ПДВ	0,00 грн/ 0 %
ФОП "Риндич Богдан Львович"	2 890 000,00грн без ПДВ	2 890 000,00 грн без ПДВ	0,00 грн/ 0%
Різниця, грн./%	10 000,00 грн/0,4%	10 000,00/0,4%	

- (62) ТОВ «Інтерм» є платником податку на додану вартість, згідно свідоцтва про реєстрацію платника податку на додану вартість № 200012165.
- (63) Згідно виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ФОП Риндич Б.Л. є платником єдиного внеску (реєстраційний номер платника: 10000000616532).
- (64) У своїй тендерній пропозиції ТОВ «Інтерм» погоджувалося виконати вимоги договору за ціною (з урахуванням витрат на транспортування, поставку, усіх податків, зборів та платежів) 483 333,33 грн (без ПДВ) або 580 000,00 грн з ПДВ за 1 тролейбус, що відповідає очікуваній вартості одного тролейбуса. Ціна одного тролейбуса, за якою ФОП Риндич Б.Л. погоджувався виконати вимоги Замовника становила 578 000,00 грн.
- (65) Оскільки ФОП Риндич Б.Л. не є платником ПДВ, його цінова пропозиція мала б відрізнятися від цінової пропозиції ТОВ «Інтерм» на суму близько 20%, а не на формальну різницю у 2 000,00 грн на 1 тролейбусі.
- (66) Під час участі у Торгах по Лоту 2 первинна цінова пропозиція ТОВ "Інтерм" рівна очікуваній вартості закупівлі, а саме 3 690 000,00 гривень.
- (67) ФОП Риндич Б.Л. пропонував цінову пропозицію нижчу на 15 тис грн, або 0,4 відсотки, відносно цінової пропозиції ТОВ «Інтерм», та не понижував її в ході відповідних електронних торгів.

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція	Різниця, грн/%
ТОВ "Інтерм"	3 690 000,00 грн з ПДВ	3 690 000,00 грн з ПДВ	0,00 грн/ 0 %
ФОП "Риндич Богдан Львович"	3 675 000,00 Грн. без ПДВ	3 675 000,00 грн без ПДВ	0,00 грн/ 0%

Різниця, грн./%	15 000,00 грн/0,4%	15 000,00/0,4%	
-----------------	--------------------	----------------	--

- (68) У своїй тендерній пропозиції ТОВ «Інтерм» погоджувалося виконати вимоги договору за ціною (з урахуванням витрат на транспортування, поставку, усіх податків, зборів та платежів) 615 000,00 грн (без ПДВ) або 738 000,00 грн з ПДВ за 1 тролейбус, що відповідає очікуваній вартості одного тролейбуса. Ціна одного тролейбуса, за якою ФОП Риндич Б.Л. погоджувався виконати вимоги Замовника становила 735 000,00 грн.
- (69) Оскільки ФОП Риндич Б.Л. не є платником ПДВ, його цінова пропозиція мала б відрізнятися від цінової пропозиції ТОВ «Інтерм» на суму близько 20%, а не на формальну різницю у 3 000,00 грн на 1 тролейбусі.
- (70) Як вбачається із зазначеного, ТОВ «Інтерм», як по Лоту 1 так і по Лоту 2, не знижуючи своєї первинної пропозиції, фактично не було зацікавлене в результатах аукціону.
- (71) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у процедурах закупівель, задля забезпечення своєї перемоги у закупівлях пропонував би максимально низьку ціну на товар. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (72) Разом з тим, протягом електронного аукціону Учасники не змінювали свої цінові пропозиції, що свідчить про те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Торгах.
- (73) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних 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. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних закупівель, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (74) Такі факти свідчать про узгоджені дії між ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л., внаслідок чого під час проведення Торгів, конкуренцію між Відповідачами було усунена, а право на укладання договору було отримано ФОП Риндич Б.Л. не на конкурсних засадах, чим було спотворено конкуренцію.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ СУБ'ЄКТІВ ГОСПОДАРЮВАННЯ.

- (75) Згідно статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.
- (76) Держава, замовник та суспільство загалом зацікавлені в тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (77) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (78) Отже, узгоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними, і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

- (79) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (80) Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (81) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (82) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них та узгоджували свої дії, що підтверджується, зокрема таким:
- використання одного електронного майданчика;
 - синхронність дій у часі під час реєстрації на сайті, створення пропозицій на Торги та внесення змін;
 - синхронність дій у часі під час оплати за участь у Торгах;
 - оплата послуг електронного майданчика з одної IP-адреси;
 - спільна IP-адреса під час дій, пов'язаних з участю Відповідачів у Торгах;
 - наявність господарських зв'язків;
 - використання одної комп'ютерної техніки під час підготовки цінових пропозицій;
 - спільні технічні дефекти при скануванні документів;
 - схожості в оформленні документів;
 - неконкурентна поведінка при формуванні цінових пропозицій.
- (83) Так, вищенаведене в сукупності свідчить про вчинення ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів «Тролейбуси MAN або еквівалент» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2016-08-25-000219-а (Лот 1,2)), які проводились КП "Електроавтотранс" Івано-Франківської міської ради.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ.

- (84) ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. на подання з попередніми висновками у справі № 63/8-01-130-2020 не надали свої заперечення та міркування.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ.

- (85) Таким чином, доказами, зібраними у справі № 63/8-01-130-2020, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів «Тролейбуси MAN або еквівалент» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2016-08-25-000219-а (Лот 1,2)), які проводились КП "Електроавтотранс" Івано-Франківської міської ради.
- (86) Така поведінка ТОВ «Інтерм» та ФОП Риндич Б.Л. є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ.

- (87) Відповідно до частини першої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штрафи на об'єднання, суб'єктів господарювання: юридичних осіб; фізичних осіб; групу суб'єктів господарювання - юридичних та/або фізичних осіб, що відповідно до статті 1 цього Закону визнається суб'єктом господарювання, у випадках, передбачених частиною четвертою цієї статті.
- (88) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єктом господарювання є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою.
- (89) Оскільки, ФОП Риндич Б.Л. 17.05.2021 припинив господарську діяльність, то він, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не є суб'єктом господарювання та на нього не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (90) Відповідно до частини першої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства, яке передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, на суб'єкт господарювання накладається штраф у розмірі до десяти відсотків його доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (91) Згідно зі звітом про фінансові результати за 2020 рік ТОВ «Інтерм» загальна сума доходу за звітний (податковий) період становить *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (92) ГУ ДПС в Івано-Франківській області листом від 05.04.2021 № 3482/5/09-19-18-05-12 повідомило, що ФОП Риндич Б.Л. за 2020 рік доходи не декларував.
- (93) При визначенні розміру штрафу враховано, що вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Інтерм» виявлено вперше, не визнання вчинення порушення.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 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 Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що Товариство з обмеженою відповідальністю «Інтерм» (ідентифікаційний код юридичної особи 31523818, юридична адреса: 76018, м.Івано-Франківськ, вул. Грюнвальдська, 23 А) та фізична особа-підприємець Риндич Богдан Львович (ідентифікаційний номер 3024907930, юридична адреса: 76018, місто Івано-Франківськ, вул.Незалежності, 152, кв. 71) узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в відкритих торгах на закупівлю «Тролейбуси MAN або еквівалент» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2016-08-25-000219-а (Лот 1,2)), які проводились КП "Електроавтотранс" Івано-Франківської міської ради, 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 антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Інтерм» (ідентифікаційний код юридичної особи 31523818) штраф у розмірі 68 000 гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова Колегії

Ростислав ЛЕЩИШИН