



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО-СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

25.07.2024

м. Дніпро

№ 54/53-р/к

Справа №54/27-23

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація, доступ до якої обмежено)*, місцезнаходження: *(інформація, доступ до якої обмежено)*) та товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація, доступ до якої обмежено)*, місцезнаходження: *(інформація, доступ до якої обмежено)*) подали тендерні пропозиції для участі у торгах, проведених в системі електронних торгів Prozorro за оголошенням UA-2022-02-04-001968-а.

При цьому товариство з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» та товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 54/27-23 такі дії товариства з обмеженою «ГРУП ІНТРЕЙД» та товариства з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» 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 товариство з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень,
- на товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 54/27-23 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» та товариством з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та визначеного пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі № 54/27-23 Другого відділу досліджень і розслідувань Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30.05.2024 № 54-03/93п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Південно-східним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) на виконання доручення Антимонопольного комітету України від 21.03.2023 №13-01/131 і звернення громадської організації «Трансперенсі Інтернешнл Україна» від 14.03.2023 №ТІ-174 було проведено дослідження щодо дотримання товариством з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» та товариством з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» законодавства про захист економічної конкуренції під час їх участі у торгах за ідентифікатором у системі Prozorro: UA-2022-02-04-001968-а, які проводилися державним підприємством «Завод 410 Цивільної Авіації» (далі – Замовник).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 14.11.2023 №54/31-рп/к розпочато розгляд справи № 54/27-23 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» та товариством з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» 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 суб'єктів господарювання, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Листами від 15.11.2023 № 54-02/2328 товариству з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» та від 15.11.2023 № 54-02/2327 товариству з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР», надіслані копії розпорядження про початок розгляду справи № 54/27-23.
- (4) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення №4910112177710 лист від 15.11.2023 № 54-02/2328, яким товариство з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» направлялася копія розпорядження про початок розгляду справи №54/27-23, отримано 05.12.2023.
- (5) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення №4910112177729 лист від 15.11.2023 № 54-02/2327, яким товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» направлялася копія розпорядження про початок розгляду справи №54/27-23, отримано 21.11.2023.
- (6) Відділенням направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 54/27-23 від 30.05.2024 № 54-03/93п на адресу товариства з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» листом від 30.05.2024 № 54-02/1185е, яке відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення №0600926112772, отримано 11.06.2024.
- (7) Відділенням направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 54/27-23 від 30.05.2024 № 54-03/93п на адресу товариства з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» листом від 30.05.2024 № 54-02/1186е, яке відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення №0600926109372, отримано 05.06.2024.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (8) Відповідачами є такі суб'єкти господарювання:
 - а) товариство з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД», ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД», Відповідач 1), місцезнаходження: (*інформація, доступ до якої обмежено*).

Місцезнаходження ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» у період підготовки та участі у Торгах: (*інформація, доступ до якої обмежено*) (витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР) від 29.05.2024 № 33013703, код запити 592044463593, станом на 10.02.2022).

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності Відповідача 1 на момент проведення торгів є *(інформація, доступ до якої обмежено)* (код КВЕД *(інформація, доступ до якої обмежено)*).

- б) товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР», ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація, доступ до якої обмежено)*, (далі – ТОВ «СТЕНКОР», Відповідач 2), адреса місцезнаходження: *(інформація, доступ до якої обмежено)*.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності Відповідача 2 на момент проведення торгів є *(інформація, доступ до якої обмежено)* (код КВЕД *(інформація, доступ до якої обмежено)*).

Відповідач 1 та Відповідач 2 (далі разом – Відповідачі) внесені до ЄДР, здійснюють господарську діяльність, а отже, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктами господарювання.

- (9) Відповідач 1 та Відповідач 2 (далі разом – Відповідачі) внесені до ЄДР, здійснюють господарську діяльність, а отже, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктами господарювання.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (10) Державним підприємством «Завод 410 Цивільної Авіації» в системі електронних публічних закупівель «Prozorro» оголошено проведення Торгів, які проводились відповідно до вимог Наказу ДП «Прозорро» від 19.03.2019 №10 (зі змінами та доповненнями) та внутрішніх нормативних документів, як допорогова закупівля, з метою максимальної економії та ефективності,

за ідентифікатором закупівлі в системі: UA-2022-02-04-001968-а, назва предмета закупівлі:

- Лот 1 - «РГК 1:1 АВ-72 (АВ-72Т) – 2 компл. (ДК 021:2015 Код 34731000-0. Частини повітряних літальних апаратів.)

- Лот 2 - «РГК 1:1 АВ-72 (АВ-72Т) – 2 компл. (ДК 021:2015 Код 34731000-0. Частини повітряних літальних апаратів.)

Розмір бюджетного призначення за кошторисом (або очікувана вартість предмета закупівлі), який оголошений Замовником, становить загалом 1 540 000,00 грн. без ПДВ, з них:

- Лот 1 - 770 000,00 грн. без ПДВ.

- Лот 2 - 770 000,00 грн. без ПДВ.

Дата оприлюднення оголошення: 04 лютого 2022 року 14:35.

Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 14 лютого 2022 року до 00:00.

Дата та час проведення аукціону: 14 лютого 2022 11:41 (Лот 1), 12:04 (Лот 2).

Розмір кроку пониження ціни 7700 грн (Лот 1, Лот 2).

- (11) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:

- Лот 1 - ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД», ТОВ «СТЕНКОР» та ТОВ «АСКАРІЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація, доступ до якої обмежено)*).

- Лот 2 - ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД», ТОВ «СТЕНКОР».

- (12) Ціна кожної тендерної пропозиції для участі у Лоті 1 та Лоті 2 Торгу наведена у Таблиці 1.

Таблиця 1

	Лот 1	Лот 2
--	-------	-------

Найменування учасника	Ціна пропозиції учасника до початку аукціону, грн (без ПДВ)	Ціна пропозиції учасника після закінчення аукціону, грн (без ПДВ)	Ціна пропозиції учасника до початку аукціону, грн (без ПДВ)	Ціна пропозиції учасника після закінчення аукціону, грн (без ПДВ)
ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД»	760 000,00	752 000,00	760 000,00	760 000,00
ТОВ «СТЕНКОР»	763 000,00	755 000,00	763 000,00	763 000,00
ТОВ «АСКАРІЯ»	769 500,00	769 500,00	-	-

- (13) У «Повідомленні про намір укласти договір на закупівлю UA-2022-02-04-001968-а» зазначено, що за результатами проведеного аукціону пропозиції ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» під час участі у Торгах (Лоті 1 та Лоті 2) відповідали кваліфікаційним критеріям, встановленим в тендерній документації та були відсутні підстави для відмови, установлені ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (14) Відповідно до «Повідомлення про намір укласти договір на закупівлю UA-2022-02-04-001968-а», переможцем у Торгах (Лот 1, Лот 2) визнано ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД».
- (15) За інформацію ДП «ПРОЗОРРО» (лист від 19.09.2023 №206/01/1393/11) дані Торги знаходяться у статусі «Пропозиції розглянуті», тобто вони є не завершеними, файли договорів відсутні.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (16) Відповідачі, як окремі суб'єкти господарювання, які мають на меті одержання прибутку, під час участі у процедурах закупівель, мають діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (17) Аналіз змісту матеріалів Торгів, і отриманої інформації від третіх осіб, свідчить про узгодженість поведінки Відповідачів, що підтверджується наступним.

4.1. Подання Відповідачами однакових документів у складі своїх тендерних пропозицій

- (18) Відповідно до інформації ТОВ «Смарттендер» (авторизований електронний майданчик SmartTender.biz, з якого Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції), наданої листом від 26.09.2023 №558, ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» завантажило свою тендерну пропозицію 10 лютого 2022 року, ТОВ «СТЕНКОР» - 11 лютого 2022 року (див. Таблиця 2):

Таблиця 2

Найменування учасника	Дата подання тендерної пропозиції	Час подання тендерної пропозиції
ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД»	10 лютого 2022 року	15:42
ТОВ «СТЕНКОР»	11 лютого 2022 року	15:46

- (19) До того ж, згідно з інформації на офіційному сайті Державного підприємства «ПРОЗОРРО» (<https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2022-02-04-001968-a>), ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» завантажило 11 документів, підписаних електронно цифровим підписом, а ТОВ «СТЕНКОР» - 9 документів, підписаних електронно цифровим підписом (див. Таблицю 3):

Таблиця 3

№ п/	Документи ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» завантажені для участі у Лоті 1 та Лоті 2	№ п/	Документи ТОВ «СТЕНКОР» завантажені для участі у Лоті 1 та Лоті 2
------	--	------	---

1.	1.1 Довідка про виконання за попередні періоди аналогічних договорів.pdf	1.	1.1. Довідка про виконання за попередні періоди аналогічних договорів. pdf
2.	1.2 Довідка про обладнання.pdf	2.	1.2. Довідка про обладнання.pdf
3.	1.3 Спрощений фінансовий звіт Груп 2021 + квитанція.pdf	3.	1.3. Спрощений фінансовий звіт Груп 2021 + квитанція.pdf
4.	2. Технічна специфікація.pdf	4.	2. Технічна специфікація.pdf
5.	3. Цінова пропозиція (лот 1) нова виправл.pdf		
6.	3. Цінова пропозиція (лот 1) нова.pdf		
7.	3. Цінова пропозиція (лот 1).pdf	5.	3. Цінова пропозиція (лот 1).pdf
8.	3. Цінова пропозиція (лот 2).pdf	6.	3. Цінова пропозиція (лот 2).pdf
9.	4. Статут.pdf	7.	4. Статут.pdf
10.	4.1 Протокол.pdf	8.	4.1.Протокол.pdf
11.	4.2 Повноваження щодо підпису.pdf.	9.	4.2.Повноваження щодо підпису.pdf.
12.	sign.p7s	10.	sign.p7s

(20) За результатом аналізу документів, завантажених Відповідачами у складі своїх тендерних пропозицій для участі у Торгах (Лот 1 і Лот 2) встановлено, що ТОВ «СТЕНКОР» завантажило документи свого конкурента - ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» (окрім 2 файлів: «Цінова пропозиція (лот 1) нова виправл.pdf»; «Цінова пропозиція (лот 1) нова.pdf» та файлу електронного цифрового підпису, який в кожного Відповідача є індивідуальним).

(21) Завантаження ТОВ «СТЕНКОР» у складі своїх тендерних пропозицій на Торги (Лот 1 та Лот 2) документів свого конкурента - ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» (окрім 2 файлів: «Цінова пропозиція (лот 1) нова виправл.pdf»; «Цінова пропозиція (лот 1) нова.pdf», підтверджується і властивостями електронних файлів Відповідачів (див. таблицю 4).

Таблиця 4

ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД»					ТОВ «СТЕНКОР»				
Назва документа	Властивості файлу				Назва документа	Властивості файлу			
	Дата створення/змінення	Час створення/змінення	Заголовок, автор, Виробник PDF	Версія PDF		Дата створення/змінення	Час створення	Заголовок, автор, Виробник PDF	Версія PDF
1.1 Довідка про виконання за попередні періоди аналогічних договорів.pdf	Змінено 09.02.2022	Змінено 16:52	Виробник PDF: - iLovePDF	1.7 (Acrobat 8.x)	1.1 Довідка про виконання за попередні періоди аналогічних договорів.pdf	Змінено 09.02.2022	Змінено 16:52	Виробник PDF: - iLovePDF	1.7 (Acrobat 8.x)
1.2 Довідка про обладнання.pdf	Створено / змінено 26.07.2022	14:32	Виробник PDF: - Foxit ReaderPDF PrinterVersion 9.6.0.1818	1.7 (Acrobat 8.x)	1.2 Довідка про обладнання.pdf	Створено/ змінено 26.07.2022	14:32	Виробник PDF: - Foxit ReaderPDF PrinterVersion 9.6.0.1818	1.7 (Acrobat 8.x)
1.3 Спрощений фінансовий звіт Груп 2021 + квитанція.pdf	Змінено 23.02.2022	16:59	Виробник PDF: - iLovePDF	1.4 (Acrobat 5.x)	1.3 Спрощений фінансовий звіт Груп 2021 + квитанція.pdf	Змінено 23.02.2022	16:59	Виробник PDF: - iLovePDF	1.4 (Acrobat 5.x)

3. Технічна специфікація.pdf	Створено / змінено 10.02.2022	15:02	Заголовок: Microsoft Word - 2. "5E=VG=0 A?5F8DV:0FVO; Автор: usr31; Виробник PDF: Microsoft.Print To PDF	1.7 (Acrobat 8.x)	4. Технічна специфікація.pdf	Створено/ змінено 10.02.2022	15:02	Заголовок - Microsoft Word - 2. "5E=VG=0 A?5F8DV:0FVO; Автор - usr31; Виробник PDF - Microsoft.Print To PDF	1.7 (Acrobat 8.x)
3. Цінова пропозиція (лот 1).pdf	Створено / змінено 10.02.2022	14:57	Заголовок - Microsoft Word - 3. &V=>20 ?@>?>78FVO (;>B 1); Автор - usr31; Виробник PDF - Microsoft.Print To PDF	1.7 (Acrobat 8.x)	3. Цінова пропозиція (лот 1).pdf	Створено/ змінено 10.02.2022	14:57	Заголовок - Microsoft Word - 3. &V=>20 ?@>?>78FVO (;>B 1); Автор - usr31; Виробник PDF - Microsoft.Print To PDF	1.7 (Acrobat 8.x)
3. Цінова пропозиція (лот 2).pdf	Створено / змінено 10.02.2022	14:58	Заголовок - Microsoft Word - 3. &V=>20 ?@>?>78FVO (;>B 2); Автор - usr31; Виробник PDF - Microsoft.Print To PDF	1.7 (Acrobat 8.x)	3. Цінова пропозиція (лот 2).pdf	Створено/ змінено 10.02.2022	14:58	Заголовок - Microsoft Word - 3. &V=>20 ?@>?>78FVO (;>B 2); Автор - usr31; Виробник PDF - Microsoft.Print To PDF	1.7 (Acrobat 8.x)
4. Статут.pdf	-	-	-	1.4 (Acrobat 5.x)	4. Статут.pdf	-	-	-	1.4 (Acrobat 5.x)
4.1 Протокол.pdf	-	-	-	1.4 (Acrobat 5.x)	4.1 Протокол.pdf	-	-	-	1.4 (Acrobat 5.x)
4.2 Повноваження щодо підпису.pdf	Створено / змінено 23.06.2021	12:15	Виробник PDF: - Foxit ReaderPDF PrinterVersion 9.6.0.1818	1.7 (Acrobat 8.x)	4.2 Повноваження щодо підпису.pdf	Створено/ змінено 23.06.2021	12:15	Виробник PDF: - Foxit ReaderPDF PrinterVersion 9.6.0.1818	1.7 (Acrobat 8.x)

(22) При аналізі властивостей файлів встановлено, що 9 документів, завантажених Відповідачами, мають спільні нехарактерні особливості:

- однакову назву документів та їх нумерацію;
- створені/змінені в один день та час;
- три документи («5. Технічна специфікація.pdf», «3. Цінова пропозиція (лот 1).pdf», «3. Цінова пропозиція (лот 2).pdf») мають одного **Автора** usr31, мають однакові **заголовки** документів - Microsoft Word - 3. &V=>20 ?@>?>78FVO (;>B 2) та були підготовлені із використанням **одного виробника PDF** Microsoft.Print To PDF та **версії PDF** 1.7(Acrobat 8.x);
- два документи («1.1 Довідка про виконання за попередні періоди аналогічних договорів.pdf» та «1.3 Спрощений фінансовий звіт Груп 2021 + квитанція.pdf») були підготовлені із використанням **одного виробника PDF** iLovePDF та **версії PDF** 1.4 (Acrobat 5.x);
- два документи («1.2 Довідка про обладнання.pdf» та «4.2 Повноваження щодо підпису.pdf.») були підготовлені із використанням **одного виробника PDF** Foxit

ReaderPDF PrinterVersion 9.6.0.1818;

- такі документи як: «4. Статут.pdf», «4.1 Протокол.pdf» були підготовлені із використанням однієї версії PDF 1.4 (Acrobat 5.x), при цьому, такі параметри файлів, як «заголовок», «автор», «тема», «створено», «змінено», «програма», «виробник» у обох Відповідачів однаково не заповнені.

- (23) Отже, той факт, що в обох Відповідачів в складі тендерних пропозицій завантажено однакові файли, які створено за допомогою однакових додатків iLovePDF, Foxit ReaderPDF PrinterVersion 9.6.0.1818 та – Microsoft.Print To PDF, та які мають однакові особливості, а саме: час створення/змінення в один день та час, один автор, заголовок, свідчить про те, що такі файли створювались та редагувались на однакових пристроях та ймовірно однією особою, що вказує на узгодження ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» своєї поведінки під час підготовки та участі у Торгах.

4.2. Цінова поведінка Відповідачів під час аукціонів

- (24) Відповідно до пункту 7 «Перелік критеріїв оцінки конкурсної пропозиції» Тендерної документації, затвердженої на Торги (Лот 1 та Лот 2) Замовником, єдиним критерієм визначення переможця є ціна, (100%).
- (25) Очікувана вартість закупівлі встановлена Замовником у Лоті та у Лоті 2 становила 770 000 грн без ПДВ, а розмір кроку пониження ціни – 7 700 грн без ПДВ.
- (26) При аналізі цінових пропозицій Відповідачів під час їх участі в аукціонах (Лот 1 та Лот 2), встановлено наступне.

Лот 1:

- (27) Цінові пропозиції учасників, які приймали участь в аукціоні у Лоті 1 на початку аукціону та після його закінчення наведені у Таблиці 5:

Таблиця 5

Учасник	Первинна цінова пропозиція учасника, грн.	1 Раунд	Раунд 2	Раунд 3
ТОВ «СТЕНКОР»	763 000,00	755 000,00	755 000,00	755 000,00
ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД»	760 000,00	752 000,00	752 000,00	752 000,00
ТОВ «АСКАРІЯ»	769 500,00	769 500,00	769 500,00	769 500,00

- (28) Як видно з Таблиці 5, у Лоті 1 брали участь три учасника: ТОВ «СТЕНКОР», ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «АСКАРІЯ».
- (29) Найнижча первинна цінова пропозиція була запропонована ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та складала 760 000 грн. Найвища первинна цінова пропозиція була запропонована ТОВ «АСКАРІЯ» та складала 769 500 грн, первинна цінова пропозиція ТОВ «СТЕНКОР» становила 763 000 грн.
- (30) У подальшому ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» у першому раунді змінили/знизили свої первинні цінові пропозиції на однакову суму 8000 грн, це при тому, що крок пониження ціни Замовником був визначений у розмірі 7700 грн, що наведено у Таблиці 6.

Таблиця 6

Найменування учасника	Ціна пропозицій учасника, грн (з ПДВ)		Розмір пониження ціни, застосований учасником	
	до початку аукціону	після закінчення аукціону	%	грн
ТОВ «СТЕНКОР»	763 000,00	755 000,00	1,05	8 000,00
ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД»	760 000,00	752 000,00	1,06	8 000,00
ТОВ «АСКАРІЯ»	769 500,00	769 500,00	-	-

- (31) Вказане говорить, що ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» однаково не вірно у межах одного раунда визначили крок пониження на аукціоні, що свідчить про узгоджену поведінку Відповідачів і відсутність конкуренції між ними

Лот 2:

- (32) Цінові пропозиції Відповідачів, які приймали участь в аукціоні у Лоті 2 на початку аукціону та після його закінчення наведені у Таблиці 7:

Таблиця 7

Учасник	Первинна цінова пропозиція учасника, грн.	1 Раунд	Раунд 2	Раунд 3
ТОВ «СТЕНКОР»	763 000,00	763 000,00	763 000,00	763 000,00
ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД»	760 000,00	760 000,00	760 000,00	760 000,00

- (33) Як видно з Таблиці 7, у Лоті 2 брали участь тільки ТОВ «СТЕНКОР» та ГРУП ІНТРЕЙД».
- (34) Найнижча первинна цінова пропозиція була запропонована ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та складала 760 000 грн, первинна цінова пропозиція ТОВ «СТЕНКОР» становила 763 000 грн.
- (35) Упродовж усіх раундів аукціону у Лоті 2 ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» не змінювали свої первинні цінові пропозиції, на відміну від їх поведінки під час аукціону у Лоті 1, де приймав участь ще один суб'єкт господарювання.
- (36) До того ж, цінова пропозиція ТОВ «СТЕНКОР» у Лоті 1 та у Лоті 2 була вищою, ніж цінова пропозиція ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД».
- (37) Ураховуючи той факт, що ТОВ «СТЕНКОР» було обізнано з тендерними пропозиціями ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» і при цьому подало у Лоті 1 та у Лоті 2 вищі цінові пропозиції, то можна дійти висновку, що ТОВ «СТЕНКОР» виступало у якості технічного учасника задля забезпечення перемоги ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД».
- (38) Таким чином,
- пониження ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» у Лоті 1, де був інший учасник, під час аукціону своїх тендерних пропозицій;
 - пониження ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» у Лоті 1 під час аукціону своїх тендерних пропозицій на однаковий розмір, який не дорівнює розміру пониження ціни, визначеної Замовником;
 - не пониження ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» під час аукціону своїх пропозицій у Лоті 2, де були відсутні інші учасники;
 - подання ТОВ «СТЕНКОР» у Лоті 1 та у Лоті 2 вищих цінових пропозицій, ніж цінові пропозиції ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» (при тому, що ТОВ «СТЕНКОР» було обізнано з тендерними пропозиціями ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД»),
- свідчать про те, що ТОВ «СТЕНКОР» та ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» узгоджували свою цінову поведінку під участі в аукціоні Торгів (Лот 1 та Лот 2), внаслідок якої усувалась конкуренція між ними.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (39) Відповідно до абзацу другого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (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 (*в редакції яка діяла на момент вчинення порушення*).

- (40) Частиною другою статті 4 цього ж Закону передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (41) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (42) Абзацом першим частини першої статті 5 зазначеного Закону визначено, що 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.
- (43) За умовами частини другої цієї ж статті особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (44) 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.
- (45) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (46) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій за нормою частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (47) Отже, дії, спрямовані на спотворення результатів торгів, заборонені законом незалежно від наслідків настання таких дій у вигляді спотворення результатів торгів.
- (48) У ході розгляду даної справи Відділенням було встановлено ряд обставин, підтверджених зібраними доказами, які не можуть бути результатом випадкового збігу чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про вчинення Відповідачами антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів) а саме:
 - завантаженням ТОВ «СТЕНКОР» тендерної пропозиції свого конкурента - ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД», що підтверджується, також, властивостями файлів;
 - пониженням ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» своїх цінових пропозицій у Лоті 1, де був третій учасник, під час аукціону;
 - пониженням ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» у Лоті 1 під час аукціону своїх цінових пропозицій на однаковий розмір, який не дорівнює кроку пониження ціни, визначеної Замовником;
 - не пониженням ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» своїх цінових пропозицій у Лоті 2, де були учасниками лише вони;
 - поданням ТОВ «СТЕНКОР» у Лоті 1 та у Лоті 2 вищих цінових пропозицій, при тому, що було обізнано з тендерними пропозиціями ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД».
- (49) З огляду на вищевикладене, Відповідачі під час підготовки документації у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель та відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі».

- (50) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «СТЕНКОР» та ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовниками Торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (51) Враховуючи вищевикладене, така поведінка, ТОВ «СТЕНКОР» та ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (52) Відділенням направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 54/27-23 від 30.05.2024 № 54-03/93п на адресу товариства з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» листом від 30.05.2024 № 54-02/1185е, яке відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення №0600926112772, отримано 11.06.2024.
- (53) Відділенням направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 54/27-23 від 30.05.2024 № 54-03/93п на адресу товариства з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» листом від 30.05.2024 № 54-02/1186е, яке відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення №0600926109372, отримано 05.06.2024.
- (54) Відповідачами на подання з попередніми висновками у справі № 54/27-23 від 30.05.2024 № 54-03/93п пояснення, зауваження та заперечення не надавались, проте в ході розгляду справи надані наступні пояснення.
- (55) На вимогу Відділення № 54-02/1970 від 21.09.2023 ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» на питання щодо відомостей про посадових осіб товариства, які залучались до підготовки та збору документів, що були подані у складі тендерних пропозицій для участі у Торгах, надано наступну інформацію: **(початок цитати)** *«Здебільшого підготовкою та збором документів займається директор ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» - Особа 1 (єдиний учасник товариства і займає посаду директора). Однак,... надати однозначну відповідь із зазначенням конкретної особи та її даних, яка займалася підготовкою документів по тендеру за ідентифікатором в системі UA-2022-02-04-001968-а (Лот 1, Лот 2), який відбувся більше ніж півтора роки тому, я, як Директор не можу»* **(кінець цитати)**.
- (56) На вимогу Відділення від 24.04.2023 № 852 щодо надання ТОВ «СТЕНКОР» пояснення завантаження ним тендерної пропозиції ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» (окрім декількох документів), ТОВ «СТЕНКОР» листом від 12.05.2023 №333 (вх.№ 54-01/884 від 16.05.2023), зазначило, що у період 2021 – травня 2022рр. директором ТОВ «СТЕНКОР» був Особа 3. Як стало відомо новому директору ТОВ «СТЕНКОР» Особі 2 від колишнього директора Особи 3 **(початок цитати)** *«Особа 3 прийняв рішення брати участь у закупівлях за ідентифікатором UA-2022-02-04-001968-а (Лот 1, Лот 2), для чого йому було необхідно подати повний перелік документів, які вимагалися Замовником у тендерній документації. Враховуючи великий обсяг тендерної документації Замовника у закупівлях за ідентифікатором UA-2022-02-04-001968-а (Лот 1, Лот 2), а також те, що на майданчик вже були завантажені документи іншого учасника – ТОВ «Груп Інтрейд», директор ТОВ «СТЕНКОР» Особа 3 для пришвидшення підготовки документів для участі у закупівлі вирішив надати у складі своєї тендерної пропозиції такий самий перелік (накет) документів, як і ТОВ «Груп Інтрейд». Фактично Особа 3 прийняв рішення, що простіше для нього буде ознайомитися із документами, які були подані іншим учасником, і за аналогією здійснити підготовку документів ТОВ*

*«СТЕНКОР». Для цього він завантажив раніше подані і завантажені ТОВ «Груп Інтрейд» документи для участі у закупівлі за ідентифікатором UA-2022-02-04-001968-а у папку з назвою за номером тендеру. Після ознайомлення із документами ТОВ «Груп Інтрейд», Особа 3 на їх основі підготував документи ТОВ «СТЕНКОР» для участі у закупівлі UA-2022-02-04-001968-а і зберіг їх в тій же папці з номером тендеру, в яку раніше завантажив документи ТОВ «Груп Інтрейд». На стадії завантаження документів ТОВ «СТЕНКОР» як документів тендерної пропозиції на електронний майданчик для участі у закупівлі UA-2022-02-04-001968-а, Особа 3 помилково внаслідок своєї необачності завантажив не складені власноруч ним документи ТОВ «СТЕНКОР», а раніше завантажені документи ТОВ «Груп Інтрейд» (ті документи, з яких він брав приклад для підготовки документів, які використовував за аналогією). Саме у зв'язку з цим, у складі тендерної пропозиції ТОВ «СТЕНКОР» були помилково внаслідок особистої необачності Особа 3 завантажені всі ті документи, які раніше були завантажені ТОВ «Груп Інтрейд» у складі їх конкурсної пропозиції» **(кінець цитати)**.*

- (57) Такі доводи не можливо прийняти до уваги, оскільки відповідно до частини третьої статті 12 Закону України «Про публічні закупівлі»:

Електронна система закупівель повинна бути загальнодоступною та гарантувати недискримінацію, рівні права під час реєстрації всім заінтересованим особам та рівний доступ до інформації всім особам. Обмін і збереження інформації та документів має відбуватися з гарантуванням цілісності даних про учасників і їхніх тендерних пропозицій/пропозицій під час проведення процедури закупівлі/спрощеної закупівлі та їх конфіденційність до моменту розкриття тендерних пропозицій/пропозицій.

Електронна система закупівель під час отримання тендерних пропозицій/пропозицій забезпечує, зокрема, неможливість доступу будь-яких осіб до отриманих тендерних пропозицій/пропозицій (їх частин) до моменту настання дати і часу кінцевого строку подання.

Електронна система відповідає вимогам щодо, зокрема, можливості здійснювати ідентифікацію учасників і точно визначати час і дату отримання тендерних пропозицій/пропозицій (їх частин) за умови відсутності доступу до таких даних з боку будь-яких осіб до встановленого кінцевого строку подання та часу і дати розкриття їх тендерних пропозицій/пропозицій;

- (58) Відповідно до інформації Державного підприємства «ПРОЗОРРО» (вх.54-01/520 від 03.04.2023) ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНКОР» подавали свої тендерні пропозиції з авторизованого електронного майданчика SmartTender.biz, (суб'єкт господарювання ТОВ «Смарттендер»).
- (59) На вимогу Відділення ТОВ «Смарттендер» листом від 17.08.2023 №483 підтвердило те, що тендерні пропозиції учасників є конфіденційними до моменту розкриття тендерних пропозицій і до цього моменту є недоступними для ознайомлення і завантаження іншим учасникам, а також особам, які не подавали свої тендерні пропозиції.
- (60) Отже, пояснення ТОВ «СТЕНКОР», що директор ТОВ «СТЕНКОР» мав доступ до документів, які були завантажені іншим учасником на майданчик, не можливо прийняти до уваги, оскільки це технічно є не можливим та суперечить чинному законодавству.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (61) Доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про те, що Відповідачі під час їх участі у торгах за

оголошенням UA-2022-02-04-001968-а (предмет закупівлі: Лот 1 - «РГК 1:1 АВ-72 (АВ-72Т) – 2 компл. (ДК 021:2015 Код 34731000-0. Частини повітряних літальних апаратів) та Лот 2 - «РГК 1:1 АВ-72 (АВ-72Т) – 2 компл. (ДК 021:2015 Код 34731000-0. Частини повітряних літальних апаратів.), які проводилися Замовником, узгоджували свою поведінку.

- (62) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (63) 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.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (64) Відповідно до частини другої 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
- (65) Відповідно до 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.
- (66) Відповідно до абзацу другого частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у разі потреби розмір доходу (виручки) може бути визначений органами Антимонопольного комітету України на підставі адміністративної інформації, отриманої з інших джерел.
- (67) Торги проведені з таким результатом:
 - Торги знаходяться у статусі «Пропозиції розглянуті», тобто вони є не завершеними та файли договорів відсутні. Очікувана вартість предмета закупівлі), яка оголошена Замовником, становить загалом 1 540 000,00 грн. без ПДВ, з них:
 - Лот 1 - 770 000,00 грн. без ПДВ.
 - Лот 2 - 770 000,00 грн. без ПДВ.
- (68) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховано, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), 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.
- (69) Для з'ясування інформації щодо доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2023 рік, ТОВ «СТЕНКОР» направлено лист вих. №54-02/484е від 05.04.2024 та ТОВ «ГРУПІ ІНТРЕЙД» лист вих. №54-02/483е від 05.04.2024.
- (70) У відповідь на зазначені листи Відповідачами надано наступну інформацію:

- ТОВ «СТЕНКОР» листом від 25.04.2024 №188 надано копію фінансової звітності малого підприємства за 2023 рік, відповідно до якої чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) складає 0 грн.

Зазначена інформація підтверджується листом ГУ ДПС у Дніпропетровській області від 18.06.2024 №28833/5/04-36-04-04-10.

- ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» листом від 27.04.2024 №66-23/4 повідомило, що у зв'язку з тим, що товариство не мало можливості скласти та подати до контролюючого органу «Звіт про фінансові результати» за 2022 рік, то і на разі позбавлене можливості подати фінансову (бухгалтерську) звітність за 2023 рік, а також визначити показник доходу (виручки) за 2023 рік, тому запитувана інформація та документи не можуть бути надані з об'єктивних, незалежних причин.

Листом від 18.06.2024 №28833/5/04-36-04-04-10 ГУ ДПС у Дніпропетровській області надано інформацію про те, що ТОВ «ГРУП ІНТРЕЙД» останню податкову декларацію з податку на прибуток підприємства подавало за 2020 рік 23.02.2021 року.

- (71) Відповідно до абзацу третього пункту 2 розділу II Прикінцеві та перехідні положення Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» від 09.08.2023 №3295-IX передбачено, що «справи про узгоджені дії, концентрацію суб'єктів господарювання, справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом».

Враховуючи вищевикладене, 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 від 30 березня 2001 року за № 291/5482 (із змінами), 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 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація, доступ до якої обмежено)*, місцезнаходження: *(інформація, доступ до якої обмежено)*) та товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація, доступ до якої обмежено)*, місцезнаходження: *(інформація, доступ до якої обмежено)*) вчинили порушення, 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, на предмет закупівлі:

- Лот 1 - «РГК 1:1 АВ-72 (АВ-72Т) – 2 компл. (ДК 021:2015 Код 34731000-0. Частини повітряних літальних апаратів);

- Лот 2 - «РГК 1:1 АВ-72 (АВ-72Т) – 2 компл. (ДК 021:2015 Код 34731000-0. Частини повітряних літальних апаратів) за ідентифікатором в системі «Prozorro» UA-2022-02-04-001968-а.
2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ГРУП ІНТРЕЙД» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
 3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНКОР» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)) штраф у розмірі 68 000,00 (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 Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії

підпис

Лариса ГРЕЧАНА