

**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ****РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КІРОВОГРАДСЬКОГО
ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ**

від 27.02.2020

Кропивницький

№61/2-р/к

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Пожежно – технічний захист» і товариство з обмеженою відповідальністю «АПС - Кіровоград» подали пропозиції конкурсних торгів для у часті у торгах, проведених Управлінням освіти міської ради міста Кропивницького за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro», на закупівлю електромонтажних робіт UA-2018-07-23-000861-b (ЛОТ 1, ЛОТ 2, ЛОТ 3, ЛОТ 4):

- ЛОТ 1 - електромонтажні роботи для КЗ «Навчально-виховне об'єднання «Багатопрофільний ліцей – фізико-математична школа – загальноосвітня школа I-III ступенів № 18 – центр дитячої та юнацької творчості «Надія» Кіровоградської міської ради Кіровоградської області;

- ЛОТ 2 – електромонтажні роботи – для загальноосвітньої школи I-III ступенів № 4 Кіровоградської міської ради Кіровоградської області;

- ЛОТ 3 – електромонтажні роботи для КЗ «Навчально-виховне об'єднання Загальноосвітній навчальний заклад I-III ступенів № 20 – дитячий юнацький центр «Сузір'я» Кіровоградської міської ради Кіровоградської області;

- ЛОТ 4 - електромонтажні роботи для ДНЗ № 24 «Вогник» ім. Сухомлинського.

За результатами розгляду справи №04-ВДР/05-19 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «Пожежно - технічний захист» та товариства з обмеженою відповідальністю «АПС - Кіровоград» визнані порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон).

На порушників накладено штрафи:

На товариство з обмеженою відповідальністю «Пожежно - технічний захист» у розмірі 54 400 грн., на товариство з обмеженою відповідальністю «АПС - Кіровоград» у розмірі 54 400 грн.

Адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 04-ВДР/05-19 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Пожежно - технічний захист» і товариством з обмеженою відповідальністю «АПС - Кіровоград» законодавства про захист економічної конкуренції та подання відділу досліджень і розслідування Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.02.2020 №61-03/9П,

ВСТАНОВИЛА:

Адміністративною колегією Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянуто справу №04-ВДР/05-19, розпочату за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Пожежно - технічний захист» та товариством з обмеженою відповідальністю «АПС - Кіровоград» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини 2 другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю електромонтажних робіт UA-2018-07-23-000861-b (ЛОТ 1, ЛОТ 2, ЛОТ 3, ЛОТ 4):

- ЛОТ 1 - електромонтажні роботи для КЗ «Навчально-виховне об'єднання «Багатопрофільний ліцей – фізико-математична школа – загальноосвітня школа І-ІІІ ступенів № 18 – центр дитячої та юнацької творчості «Надія» Кіровоградської міської ради Кіровоградської області;

- ЛОТ 2 – електромонтажні роботи – для загальноосвітньої школи І-ІІІ ступенів № 4 Кіровоградської міської ради Кіровоградської області;

- ЛОТ 3 – електромонтажні роботи для КЗ «Навчально-виховне об'єднання Загальноосвітній навчальний заклад І-ІІІ ступенів № 20 – дитячий юнацький центр «Сузір'я» Кіровоградської міської ради Кіровоградської області;

- ЛОТ 4 - електромонтажні роботи для ДНЗ № 24 «Вогник» ім. Сухомлинського.

1. ВІДПОВІДАЧІ

(1) Відповідачами у справі № 04-ВДР/05-19 є суб'єкти господарювання:

а. товариство з обмеженою відповідальністю «АПС - Кіровоград» (ідентифікаційний код юридичної особи 36584833, адреса: м. Кіровоград, вул. Беляєва, 2) (далі – ТОВ «АПС - Кіровоград», **Відповідач-1**);

як вбачається з відомостей щодо ТОВ «АПС - Кіровоград», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності товариства є електромонтажні роботи (код КВЕД 43.21).

б. товариство з обмеженою відповідальністю «Пожежно – технічний захист» (ідентифікаційний код юридичної особи 38852332, адреса: м. Кіровоград, вул. Беляєва, 2) (далі – ТОВ «Пожежно – технічний захист», **Відповідач-2**);

як вбачається з відомостей щодо ТОВ «Пожежно – технічний захист», які містяться в ЄДР, основним видом діяльності товариства є електромонтажні роботи (код КВЕД 43.21)

(Відповідач-1 та Відповідач-2 далі разом – Відповідачі).

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

2. Процесуальні дії

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30.05.2019 № 61/4-рп/к розпочато розгляд справи № 04-ВДР/05-19 (далі - Справа) за ознаками вчинення ТОВ «Пожежно – технічний захист» і ТОВ «АПС - Кіровоград» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених 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 закупівлю електромонтажних робіт ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2018-07-23-000861-b (ЛОТ 1, ЛОТ 2, ЛОТ 3, ЛОТ 4) (далі - ТОРГИ), проведених Управлінням освіти міської ради міста Кропивницького (далі - Замовник) за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro».
- (3) Листами від 07.02.2020 № 61-02/151 та від 07.02.2020 № 61-02/152 Відповідачеві-2 та Відповідачеві-1 були направлені витяги подання з попередніми висновками у Справі від 06.02.2020 № 61-03/9П.

27.02.2020 Відділенням проведено слухання у Справі за участю представників Відділення та представників Відповідачів: від ТОВ «АПС - Кіровоград» - Назаров А. С. та від ТОВ «Пожежно – технічний захист», директор – Дорул А.М.

3. Обставини справи

3.1. Інформація про торги

- (4) Замовником проведено процедуру відкритих торгів відповідно до оголошення UA-2018-07-23-000861-b (чотири лота) опублікованого 23.07.2018 року у системі електронних закупівель «Prozorro».
- (5) Початок аукціону – 20 серпня 2018 року;
- (6) Предмет ТОРГІВ - електромонтажні роботи.
- (7) Строк поставки товарів (виконання робіт) до 31 грудня 2018 року.
- (8) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 17 серпня 2018 року.
- (9) Очікувана вартість – 1 971 300,0 грн. (з ПДВ).

3.1.1. ЛОТ 1

- (10) Дата розкриття ЛОТУ 1 – 20 серпня 2018 року.
- (11) Предмет ЛОТУ 1 - електромонтажні роботи для КЗ «Навчально-виховне об'єднання «Багатопрофільний ліцей – фізико-математична школа – загальноосвітня школа І-ІІІ ступенів № 18 – центр дитячої та юнацької творчості «Надія» Кіровоградської міської ради Кіровоградської області.
- (12) Очікувана вартість ЛОТУ 1 – 598 000,00 грн (з ПДВ);
- (13) Для участі у ЛОТІ 1 свої пропозиції надали два суб'єкта господарювання, а саме:

Таблиця 1

Учасник	Дата подання тендерної пропозиції	Час подання тендерної пропозиції	Первинна цінова пропозиція, грн. з ПДВ	Остаточна цінова пропозиція, грн з ПДВ	Відсоток зниження ціни, %
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	17.08.2018	06:50	598 000,0	598 000,0	0
ТОВ «АПС – Кіровоград»	17.08.2018	10:50	592 033,01	592 033,01	0

- (14) За результатами розгляду та оцінки тендерної пропозиції, переможцем визнано ТОВ «АПС - Кіровоград» (протокол засідання тендерного комітету від 22.08.2018 б/н) з ціновою пропозицією 592 033,01 гривень.
- (15) Між переможцем та Замовником укладено договір від 11.09.2018 №ДГ-0268/1686 на здійснення електромонтажних робіт для КЗ «Навчально-виховне об'єднання «Багатопрофільний ліцей – фізико-математична школа – загальноосвітня школа I-III ступенів № 18 – центр дитячої та юнацької творчості «Надія» Кіровоградської міської ради Кіровоградської області на суму – **592 033,01 грн.**

3.1.2. ЛОТ 2

- (16) Дата розкриття ЛОТУ 2 – 20 серпня 2018 року;
- (17) Предмет ЛОТУ 2 – електромонтажні роботи – для загальноосвітньої школи I-III ступенів № 4 Кіровоградської міської ради Кіровоградської області;
- (18) Очікувана вартість ЛОТУ 2 – 400 000,00 грн (з ПДВ);
- (19) Для участі у ЛОТІ 2 свої пропозиції надали два суб'єкта господарювання, що наведено в таблиці 2:

Таблиця 2

Учасник	Дата подання тендерної пропозиції	Час подання тендерної пропозиції	Первинна цінова пропозиція, грн. з ПДВ	Остаточна цінова пропозиція, грн з ПДВ	Відсоток зниження ціни, %
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	17.08.2018	06:52	400 000,0	400 000,0	0
ТОВ «АПС – Кіровоград»	17.08.2018	10:39	395 743,40	395 743,40	0

- (20) За результатами розгляду та оцінки тендерної пропозиції, переможцем визнано ТОВ «АПС - Кіровоград», (протокол засідання тендерного комітету від 22.08.2018 б/н) з ціновою пропозицією 395 743,40 гривень.
- (21) Між переможцем та Замовником укладено договір від 11.09.2018 №ДГ-0270/1687 на здійснення електромонтажних робіт для загальноосвітньої школи I-III ступенів № 4 Кіровоградської міської ради Кіровоградської області на суму – **395 743,40 грн.**

3.1.3. ЛОТ 3

- (22) Предмет ЛОТУ 3 – електромонтажні роботи для КЗ «Навчально-виховне об'єднання Загальноосвітній навчальний заклад I-III ступенів № 20 – дитячий юнацький центр «Сузір'я» Кіровоградської міської ради Кіровоградської області
- (23) Дата розкриття ЛОТУ 3 – 20 серпня 2018 року;
- (24) Очікувана вартість ЛОТУ 3 – 595 000,00 грн (з ПДВ);

- (25) Для участі у ЛОТІ 3 свої пропозиції надали два суб'єкти господарювання, що наведено в таблиці 3:

Таблиця 3

Учасник	Дата подання тендерної пропозиції	Час подання тендерної пропозиції	Первинна цінова пропозиція, грн. з ПДВ	Остаточна цінова пропозиція, грн з ПДВ	Відсоток зниження ціни, %
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	17.08.2018	06:53	595 000,0	501 500,0	15,71%
ТОВ «АПС – Кіровоград»	17.08.2018	10:39	501 990,52	496 040, 52	1,185%

- (26) За результатами розгляду та оцінки тендерної пропозиції, переможцем ЛОТУ 3 визнано ТОВ «АПС - Кіровоград», (протокол засідання тендерного комітету від 22.08.2018 б/н) з ціною пропозицією 496 040,52 гривень.
- (27) Між переможцем та Замовником укладено договір від 11.09.2018 №ДГ-0263/1685 на здійснення електромонтажних робіт для КЗ «Навчально-виховне об'єднання Загальноосвітній навчальний заклад І-ІІІ ступенів № 20 – дитячий юнацький центр «Сузір'я» Кіровоградської міської ради Кіровоградської області на суму – **496 040,52 грн.**

3.1.4. ЛОТ 4

- (28) Дата розкриття ЛОТУ 4 – 20 серпня 2018 року;
- (29) Предмет ЛОТУ 4 - електромонтажні роботи для ДНЗ № 24 «Вогник» ім. Сухомлинського;
- (30) Початок аукціону – 20 серпня 2018 року;
- (31) Очікувана вартість ЛОТУ 4 – 378 300,00 грн (з ПДВ);
- (32) Для участі у ЛОТІ 4 свої пропозиції надали два суб'єкти господарювання, а саме:

Таблиця 4

Учасник	Дата подання тендерної пропозиції	Час подання тендерної пропозиції	Первинна цінова пропозиція, грн з ПДВ	Остаточна цінова пропозиція, грн з ПДВ	Відсоток зниження ціни, %
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	17.08.2018	06:55	378 300,0	371 000,0	1,93%
ТОВ «АПС – Кіровоград»	17.08.2018	10:39	374 387,18	370 604,18	1,01%

- (33) За результатами розгляду та оцінки тендерної пропозиції, переможцем ЛОТУ 4 визнано ТОВ «АПС - Кіровоград», (протокол засідання тендерного комітету від 22.08.2018 б/н) з ціною пропозицією 370 604,18 гривень.
- (34) Між переможцем та Замовником укладено договір від 11.09.2018 №ДГ-0264/1684 на здійснення електромонтажних робіт для ДНЗ №24 «Вогник» ім. Сухомлинського на суму **370 604,18 грн.**

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

За результатами аналізу матеріалів Справи встановлено, що ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» вчинили антиконкурентні

узгоджені дії під час підготовки та участі у ТОРГАХ, що підтверджується наступним.

4.1. Пов'язаність Відповідачів

(35) Відповідно до інформації з ЄДР:

Розмір статутного капіталу ТОВ «АПС – Кіровоград» становить - 63000 грн;

засновниками ТОВ «АПС – Кіровоград» є наступні фізичні особи:

- Дрозд Юрій Васильович (Кіровоградська область, м. Кіровоград, вул. Цюлковського, 44), розмір внеску до статутного фонду становить 23625 грн., частка у статутному капіталі становить 37,5%;

- Явтушенко Маргарита Юріївна (Дніпропетровська область, м. Жовті Води, вул. Петровського, 54, кв. 35), розмір внеску до статутного фонду становить 15750 грн., частка у статутному капіталі становить 25%;

- Адамович Дмитро Олександрович (Київська область, м. Ірпінь, вул. Тургенівська, 10, кв.163), розмір внеску до статутного фонду становить 7875 грн., частка у статутному капіталі становить 12,5%;

- Адамович Олександр Олександрович (Кіровоградська область, м. Кропивницький, вул. Гагаріна, 9, кв. 185), розмір внеску до статутного фонду становить 7875 грн., частка у статутному капіталі становить 12,5%;

- Адамович Лідія Володимирівна (м. Київ, проспект Героїв Сталінграда, 10 А, корп. 6, кв. 61), розмір внеску до статутного фонду становить 7875 грн., частка у статутному капіталі становить 12,5%.

кінцевими бенефіціарними власниками є:

- Дрозд Юрій Васильович;

- Явтушенко Маргарита Юріївна.

(36) Розмір статутного капіталу ТОВ «Пожежно – технічний захист» становить - 5000 грн;

засновником ТОВ «Пожежно – технічний захист» є:

- Парфьонов Ігор Вікторович (Кіровоградська область, м. Кропивницький, пров. Курінний 19А), розмір внеску до статутного фонду становить 3125 грн., частка у статутному капіталі становить 62,5%;

- Білий Віктор Павлович (Дніпропетровська область, м. Кривий Ріг, вул. Хабаровська, 4а, кв.38), розмір внеску до статутного фонду становить 1875 грн., частка у статутному капіталі становить 37,5%.

кінцевим бенефіціарним власником є: Білий Віктор Павлович.

Відповідно до інформації з ЄДР, **Білий Віктор Павлович є керівником ТОВ «АПС - Кривий Ріг»** (ідентифікаційний код юридичної особи 36607394), **засновниками та кінцевими бенефіціарними власниками якого є:**

- Адамович Дмитро Олександрович;

- Адамович Олександр Олександрович;

- Адамович Лідія Володимирівна,

які є також **засновниками ТОВ «АПС – Кіровоград».**

(37) Крім того, за інформацією Головного управління Пенсійного фонду України в Кіровоградській області (лист від 26.11.2019 №21502/06-02) теперішній директор ТОВ «Пожежно – технічний захист» - Дорул Артем Миколайович у період з 01.11.2010 по 31.05.2012 був працівником ТОВ «АПС - Кіровоград».

(38) Наявність зазначених зв'язків між Відповідачами через посадових осіб, створює умови для обміну інформацією і взаємодії між товариствами, зокрема під час підготовки тендерних пропозицій та участі у ТОРГАХ.

4.2. Оренда нежитлових приміщень Відповідачами у одного суб'єкта господарювання за однією адресою.

(39) Відділенням встановлено, що як до, так і після оприлюднення Замовником оголошень про проведення ТОРГІВ (23.07.2018), між Відповідачами відбувалися господарські відносини, які полягали, зокрема, у наданні Відповідачем-1 в суборенду нежитлових та складських приміщень Відповідачу-2, що підтверджується наступним.

(40) Відповідно до інформації, розміщеної в ЄДР, ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» **зарєєстровані за однією адресою:** м. Кіровоград (м. Кропивницький), вул. Беляєва, 2.

(41) З матеріалів Справи слідує, що ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» **орендують приміщення у одного й того ж суб'єкта господарювання**, а саме, у малого приватного підприємства «ІНВЕСТ - ОПТИМ» (ідентифікаційний код юридичної особи 23098792, далі – МПП «ІНВЕСТ - ОПТИМ»).

(42) Так, ТОВ «АПС - Кіровоград» орендує приміщення (на 3 поверсі) у МПП «ІНВЕСТ - ОПТИМ» на підставі договорів оренди від 01.01.2018 №1 (нежитлові приміщення) та №2 (складські приміщення), а ТОВ «Пожежно – технічний захист» також орендує нежитлові та складські приміщення на підставі договору суборенди від 12.06.2017 №1 (за згодою орендодавця МПП «ІНВЕСТ – ОПТИМ»), укладеного з його конкурентом ТОВ «АПС - Кіровоград».

(43) При цьому, за інформацією МПП «ІНВЕСТ - ОПТИМ» (лист від 20.11.2019 №11) та відповідно до інформації розміщеної в ЄДР,

- засновником МПП «ІНВЕСТ - ОПТИМ» є Парфьонов Віктор Васильович.

- керівником МПП «ІНВЕСТ - ОПТИМ» є Парфьонов Ігор Вікторович, який у свою чергу є одним із кінцевих бенефіціарних власників ТОВ «Пожежно – технічний захист».

(44) Парфьонов Віктор Васильович та Парфьонов Ігор Вікторович перебувають у родинних зв'язках, а саме, Парфьонов Віктор Васильович є батьком, а Парфьонов Ігор Вікторович – сином.

(45) Ураховуючи вищезазначене, ТОВ «Пожежно – технічний захист» могло самостійно укласти договір оренди нежитлових приміщень з МПП «ІНВЕСТ - ОПТИМ» без свого конкурента - ТОВ «АПС - Кіровоград».

(46) Зазначені дії, свідчать про стале ведення ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» спільної господарської діяльності, що обумовило в подальшому їх домовленість щодо спільної участі у ТОРГАХ.

4.3. Спільне використання засобів телефонного зв'язку

(47) ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» на своїх фірмових бланках, при подачі податкової (в податкових деклараціях) та фінансової звітності зазначають **одні й ті ж номери телефонів**, а саме: (0522) 56-78-77, (0522) 56-78-75, (050) 488-03-31.

(48) За інформацією, наданою ПрАТ «ВФ Україна» (**інформація з обмеженим доступом**).

(49) За інформацією ПАТ «Укртелеком» (**інформація з обмеженим доступом**).

(50) **Інформація з обмеженим доступом.**

(51) Таким чином, використання ТОВ «АПС – Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» у своїй господарській діяльності однакових номерів телефону свідчить про ведення цими суб'єктами господарювання спільної господарської діяльності, що сприяло обміну інформацією під час підготовки та участі у ТОРГАХ.

4.4. Спільне використання однієї ІР-адреси.

(52) Згідно з інформацією ДП «Прозоро» від 31.10.2018 №206/3180/03 свої пропозиції для участі у ТОРГАХ ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» подавали з авторизованого електронного майданчика zakupki.prom.ua (ТОВ «Закупки.Пром.УА»).

(53) За інформацією авторизованого електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 30.01.2019 №122/01) ТОВ «Пожежно – технічний захист» та ТОВ «АПС - Кіровоград» **реєструвалися в системі електронних закупівель з однієї ІР- адреси**, що наведено в таблиці 6.

Таблиця 6

Учасник ТОРГІВ	ІР-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яка була здійснена учасником
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	91.201.240.232	2018-04-20	09:17	Реєстрація на сайті
ТОВ «АПС - Кіровоград»		2017-05-17	12:53	

(54) За інформацією Головного управління ДФС у Кіровоградській області (листи від 05.11.2018 №1140/10/11-28-08-01-21, від 30.08.2019 №14/10/11-28-04-02-17) ТОВ «Пожежно – технічний захист» та ТОВ «АПС - Кіровоград» **подавали податкову та фінансову звітність з однієї ІР- адреси (91.201.240.232)**.

(55) **Інформація з обмеженим доступом.**

(56) **Інформація з обмеженим доступом.**

- (57) Послуги з доступу до мережі Інтернет за IP- адресою 91.201.240.232, надаються товариство з обмеженою відповідальністю «Шторм - Нет» (ідентифікаційний код 37918512, далі – ТОВ «Шторм- Нет»).
- (58) ТОВ «Шторм - Нет» листом від 14.02.2019 №35 повідомило, що зазначена IP-адреса (91.201.240.232) є **статична та присвоєна ТОВ «АПС –Кіровоград»** згідно з договором від 18.12.2013№ШТ-0000711-13.
- (59) Кожен пристрій (комп'ютер, ноутбук, виділений сервер, мобільний телефон і т.д.) у мережі Інтернет має свою IP-адресу. IP-адреса є унікальним ідентифікатором (адресою) пристрою (найчастіше комп'ютера), що підключений до Інтернету.
- (60) Отже, ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» здійснювали реєстрацію в системі електронних закупівель для участі у ТОРГАХ, подачу податкової та фінансової звітності, вхід до дистанційного банківського обслуговування системи «клієнт – банк» з однієї IP-адреси свідчить про те, що вищевказані дії здійснювались з одного електронного пристрою або приміщення під час створеної сесії підключення до мережі Інтернет за цією IP-адресою.
- (61) Даний факт вказує на те, що Відповідачі знали про намір кожного з них взяти участь у ТОРГАХ та були ознайомлені зі змістом документів одне одного, які завантажувалися до електронної системи закупівель.

4.5. Синхронність дій Відповідачів у часі.

4.5.1. Завантаження тендерних пропозицій та файлів

- (62) ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» подавали свої тендерні пропозиції по ТОРГАХ **в один і той же день**, про що зазначено в таблиці 8.

Таблиця 8

Суб'єкт господарювання	ТОРГИ ЛОТ з/№	Оголошення про проведення торгів	Кінцевий строк подання тендерних пропозицій	Дата подання тендерних пропозицій учасниками	Час подання тендерних пропозицій учасниками
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	1	23.07.2018	17.08.2018	17.08.2018	06:50
ТОВ «АПС - Кіровоград»					10:50
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	2				06:52
ТОВ «АПС - Кіровоград»					10:39
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	3				06:53
ТОВ «АПС - Кіровоград»					10:39
ТОВ «Пожежно – технічний захист»	4				06:55
ТОВ «АПС - Кіровоград»					10:39

4.5.2. Перерахування коштів електронним майданчиком в один день

- (63) За інформацією ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 30.01.2019 №122/01) обидва Відповідача для участі у ТОРГАХ зі своїх банківських рахунків АТ «Райффайзен банк Аваль» перераховували кошти для участі у ТОРГАХ **в один і той же день** (06.08.2018), таблиця 9.

№ з/п	ІР- адреса	Учасники ТОРГІВ			
		ТОВ «АПС - Кіровоград»		ТОВ «Пожежно – технічний захист»	
		Дата здійснення платежу	Час входу до системи «клієт-банк» <i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Дата здійснення платежу	Час входу до системи «клієт-банк» <i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
1	91.201.240.232	06.08.2018	7:37:00	06.08.2018	7:42:00
		06.08.2018	14:13:00	06.08.2018	7:43:00
		06.08.2018	16:17:00	06.08.2018	15:43:00
		06.08.2018	18:32:00		

(64) Вказана синхронність дій під час завантаження тендерних пропозицій, оплати електронним майданчиком за участь у ТОРГАХ свідчить про узгодження своєї поведінки Відповідачами.

4.6. Уповноваження одних і тих же фізичних осіб на отримання кореспонденції

(65) Кіровоградською дирекцією АТ «Укрпошта» (лист від 04.11.2019 №34-16-14) надано копії заяв та довіреностей (від 02.01.2019 за №1, №1) ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» **на одних і тих же осіб**, які мають право на отримання простої, рекомендованої письмової кореспонденції, періодичних друкованих видань за адресою вул. Беляєва,2 (поверх 3, канцелярія):

- ТОВ «АПС - Кіровоград» уповноважило Коровко Н.О. та Журік Н.В. отримувати просту та рекомендовану кореспонденцію, періодичні друковані видання на 30 відділення Укрпошти з 03.01.2019 по 31.12.2019 на підставі довіреності № 1 від 02.01.2019.

- ТОВ «Пожежно – технічний захист» уповноважило Коровко Н.О. та Журік Н.В. отримувати просту та рекомендовану кореспонденцію, періодичні друковані видання на 30 відділення Укрпошти з 03.01.2019 по 31.12.2019 на підставі довіреності №1 від 02.01.2019;

(66) За інформацією Головного управління Пенсійного фонду України в Кіровоградській області (лист від 01.11.2018 №19850/06-02) громадянка Коровко Н.О. є працівником ТОВ «АПС - Кіровоград».

Крім того, копії розпорядження про початок розгляду справи про ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, надіслані Відділенням супровідними листами від 30.05.2019 № 61/02-777 та №61/02-778, ТОВ «Пожежно – технічний захист» та ТОВ «АПС - Кіровоград» були отримані однією й тією ж особою - Коровко Н.О. (повідомлення про вручення поштового відправлення від 04.06.2019 № 2500666905644, №2500666905636).

(67) Ураховуючи вищезазначене, ТОВ «Пожежно – технічний захист» у своїй господарській діяльності користується послугами працівника свого конкурента - ТОВ «АПС - Кіровоград» та одне робоче місце (кабінет канцелярії) для отримання поштових відправлень.

(68) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позицінують себе як конкуренти по відношенню один одного, будуть уникати ситуацій щодо використання одним суб'єктом господарювання працівників іншого суб'єкта господарювання, оскільки такі працівники за матеріальні або інші

вигоди можуть вдаватися до збирання інформації, у тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоди суб'єкту господарювання або надасть неправомірних переваг у конкуренції суб'єктів господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

- (69) Отже, надання Відповідачами повноважень на вчинення певних дій одним і тим же особам, підтверджує ведення спільної господарської діяльності, обмін інформацією між ними та створення умов для спільної підготовки до участі в ТОРГАХ що було б неможливим за наявності конкуренції між ними.

4.7. Надання поворотної фінансової допомоги

(70) *Інформація з обмеженим доступом.*

(71) *Інформація з обмеженим доступом.*

(72) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.

(73) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.

(74) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.

(75) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво – це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.

(76) У разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.

(77) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.

(78) *Інформація з обмеженим доступом.*

(79) Наведене свідчить про спільність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.

(80) Ураховуючи встановлені факти, тісна пов'язаність господарської діяльності ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» стала передумовою для погодження цими суб'єктами господарювання своїх дій під час підготовки та участі у ТОРГАХ.

4.8. Закупівля товарів, робіт, послуг один у одного.

(81) *Інформація з обмеженим доступом.*

(82) Інформація з обмеженим доступом.

(83) Отже, вищезказане свідчить, що за період 2017-2018 років між Відповідачами існували сталі господарські відносини.

(84) Внаслідок існування сталих господарських відносин між Відповідачами усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність як до, так і під час проведення ТОРГІВ та створені умови для координації господарської поведінки.

4.9. Спільні особливості електронних файлів.

(85) За результатами аналізу властивостей електронних файлів встановлено, що деякі електронні файли ТОВ «АПС - Кіровоград» та ТОВ «Пожежно – технічний захист» завантажені в електронну систему закупівель «Prozorro» по ТОРГАХ мають однакові особливості, які свідчать про єдине джерело походження цих файлів, а саме:

- параметр «Виробник PDF» містить значення «ABBYY Fine Reader 11», параметр «Версія PDF» – значення «1.4 Acrobat 5.x».

- готували в один день (16.08.2018) і заповнено тільки один параметр «Версія PDF» – значення «1.3 Acrobat 4.x».

- інші параметри файлів однаково не заповнені (див. додаток 2 до подання з попередніми висновками у справі №04—ВДР/05-19).

(86) Наведені обставини свідчать про те, що документи готувалися спільно або між Відповідачами відбувався обмін інформацією, що у свою чергу, свідчить про те, що Відповідачі узгодили умови участі у ТОРГАХ .

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

(87) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій формі; прийнятті об'єднанням рішень у будь-якій формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання

(88) 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, встановленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).

(89) Узгодженням дій учасників торгів (конкурсних торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення торгів.

Установлені адміністративною колегією Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України факти, у своїй

сукупності, свідчать про те, що на всіх стадіях конкурсних торгів Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них, що підтверджується, зокрема:

- пов'язаністю осіб;
- орендою нежитлових приміщень Відповідачами у одного суб'єкта господарювання за однією адресою;
- спільним використанням засобів телефонного зв'язку;
- спільним використанням однієї ІР – адреси при реєстрації в системі електронних закупівель «Prozorro»; при подачі податкової, фінансової звітності; при здійсненні входу до дистанційного банківського обслуговування системи «клієнт – банк»;
- завантаженням тендерних пропозицій в один день;
- перерахуванням коштів електронним майданчикам в один день;
- уповноваженням одних і тих же фізичних осіб щодо отримання кореспонденції;
- наданням поворотної фінансової допомоги;
- проведенням численних взаєморозрахунків за товари, роботи, послуги;
- спільним особливостями електронних файлів.

(90) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації та участі у ТОРГАХ, які проводило Управління освіти міської ради міста Кропивницько за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатори закупівель в системі UA-2018-07-23-000861-b (ЛОТ 1, ЛОТ 2, ЛОТ 3, ЛОТ 4), діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель.

(91) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції конкурсних торгів, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результати, проведених Замовником ТОРГІВ, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, тобто вчинили антиконкурентні узгоджені дії заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Остаточні висновки адміністративної колегії

(92) ТОВ «Пожежно – технічний захист» і ТОВ «АПС - Кіровоград» направлені копії витягів з подання про попередні висновки від 06.02.2020 №61-03/9П у Справі, відповідно, листами Відділення від 07.02.2020 № 61-02/151 та від 07.02.2020 №61-02/152 .

(93) На засіданні адміністративної колегії Відділення з приводу прийняття рішення у справі №04-ВДР/05-19, ТОВ «Пожежно – технічний захист» було визнано факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що підтверджується листом Підприємства від 27.02.2020 б/н, про що зафіксовано в протоколі засідання адміністративної колегії Відділення

(94) На засіданні адміністративної колегії Відділення з приводу прийняття рішення у справі №04-ВДР/05-19, ТОВ «АПС - Кіровоград» також було визнано факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що

підтверджується листом Підприємства від 27.02.2020 б/н, про що зафіксовано в протоколі засідання адміністративної колегії Відділення

Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, що дії Відповідачів, які полягали у:

- пов'язаності осіб;
- спільною орендою нежитлових приміщень Відповідачами у одного суб'єкта господарювання за однією адресою;
- спільним використанням засобів телефонного зв'язку;
- спільним використанням однієї ІР – адреси при реєстрації в системі електронних закупівель «Prozorro»; при подачі податкової, фінансової звітності; при здійсненні входу до дистанційного банківського обслуговування системи «клієнт – банк»;
- завантаженням тендерних пропозицій в один день;
- перерахуванням коштів електронним майданчикам в один день;
- уповноваженням одних і тих же фізичних осіб щодо отримання кореспонденції;
- наданням поворотної фінансової допомоги;
- проведенням численних взаєморозрахунків за товари, роботи, послуги;
- спільним особливостями електронних файлів.

- (95) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (96) Антиконкурентні узгоджені дій, які стосуються спотворення результатів торгів, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції (пункт 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).
- (97) 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (98) Відповідно до копії фінансової звітності мікропідприємств форма № 2 «Звіт про фінансові результати», наданих Головним управлінням ДПС у Кіровоградській області листом від 19.02.2020 № 2505/10/11-28-04-03-14, чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 9 місяців 2019 року у ТОВ «Пожежно – технічний захист» (**інформація з обмеженим доступом**).

- (99) Відповідно до копії фінансової звітності малого підприємства форма № 2 «Звіт про фінансові результати», наданих Головним управлінням ДПС у Кіровоградській області листом від 19.02.2020 № 2505/10/11-28-04-03-14, чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 9 місяців 2019 року у ТОВ «АПС - Кіровоград» **(інформація з обмеженим доступом)**.
- (100) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховані такі обставини:
- співпраця ТОВ «Пожежно – технічний захист» під час розгляду справи №04-ВДР/05-19, що сприяла з'ясуванню обставин справи;
 - співпраця ТОВ «АПС - Кіровоград» під час розгляду справи №04-ВДР/05-19, що сприяла з'ясуванню обставин справи;
 - визнання ТОВ «Пожежно – технічний захист» та ТОВ «АПС - Кіровоград» факту вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Пожежно – технічний захист» (ідентифікаційний код юридичної особи 38852332) і товариство з обмеженою відповідальністю «АПС - Кіровоград» (ідентифікаційний код 36584833) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю електромонтажних робіт (ЛОТ 1, ЛОТ 2, ЛОТ 3, ЛОТ 4), яку проводило Управління освіти міської ради міста Кропивницького за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-07-23-000861-b.

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Пожежно – технічний захист» штраф у розмірі 54 400 гривень.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АПС - Кіровоград» штраф у розмірі 54 400 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 Колегії

Лариса ГРЕЧАНА