



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

25 вересня 2019 року

№ 60/61-р/к

справа № 24/60/25-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Приватне підприємство «Акра Голд», ідентифікаційний код юридичної особи 34844459 (далі – ПП «Акра Голд») та приватне підприємство «Західноукраїнська компанія інженерних мереж», ідентифікаційний код юридичної особи 35661430 (далі – ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж») подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі із закупівлі «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Роботи з відведення поверхневих вод з території ПС 330 кВ «Богородчани» Івано-Франківських МЕМ (інв. № новий) (90722000-4 Відновлення довкілля)», яка проводилась державним підприємством «Національна енергетична компанія «Укренерго» (далі – Замовник) протягом I півріччя 2016 року за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-03-04-000035-b (далі – Процедура закупівлі). Очікувана вартість - 820 000,00 грн.

За результатами розгляду справи № 24/60/25-рп/к.19 такі дії ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ПП «Акра Голд» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 24/60/25-рп/к.19 про порушення ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Четвертого відділу досліджень і розслідувань від 02.05.2019 № 60-03/82п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 19.03.2019 № 60/25-рп/к розпочато розгляд справи № 24/60/25-рп/к.19 за ознаками вчинення ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» 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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (2) Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» надіслано вимогу про надання інформації від 10.12.2018 № 60-02/4475; ПП «Акра Голд» – вимогу про надання інформації від 10.12.2018 № 60-02/4474.
- (3) Листами від 27.05.2019 № 60-02/3116 та від 27.05.2019 № 60-02/3115 ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 24/60/25-рп/к.19 (далі – Подання).
- (4) ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» листом від 07.06.2019 № 07/06-335 (вх. № 60-01/2193 від 10.06.2019) надало заперечення на Подання.
- (5) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ПП «Акра Голд» не надало.

2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж», ідентифікаційний код юридичної особи 35661430. Адреса місцезнаходження (на момент проведення Процедури закупівлі): 76008, м. Івано-Франківськ, вул. Федьковича, 7А. Основним видом діяльності ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» є електромонтажні роботи (код КВЕД 43.21);
 - ПП «Акра Голд», ідентифікаційний код юридичної особи 34844459. Адреса місцезнаходження: 76018, м. Івано-Франківськ, вул. Горбачевського, 40, кв. 37. Основним видом діяльності ПП «Акра Голд» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).
- (7) Відповідно до витягу з ЄДР приватне підприємство «Акра Голд» (ідентифікаційний код юридичної особи 34844459) 04.05.2018 змінило адресу місцезнаходження на: 01034, м. Київ, вул. Ярославів вал, 36 А.
- (8) Згідно з витягом з ЄДР приватне підприємство «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» (ідентифікаційний код юридичної особи 35661430) 22.12.2017 змінило адресу місцезнаходження на: 76018, м. Івано-Франківськ, вул. Б. Хмельницького, 51-Б.
- (9) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

- (10) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
 - ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж». Адреса місцезнаходження: 76008, м. Івано-Франківськ, вул. Федьковича, 7А. Тендерна пропозиція подана 21.03.2016 о 17:48, 25.03.2016 о 10:44, 10:45;
 - ПП «Акра Голд». Адреса місцезнаходження: 76018, м. Івано-Франківськ, вул. Горбачевського, 40, кв. 37. Тендерна пропозиція подана 22.03.2016 о 13:59.
- (11) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти

господарювання запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція без ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	818 058,33	818 058,33	0,00 %
2	ПП «Акра Голд»	818 900,00	818 900,00	0,00 %

- (12) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж».
- (13) Із ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» Замовник уклав договір від 11.04.2016 № 40-4/1491-16 на загальну суму 981 670,00 грн з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (14) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» під час участі у Процедурі закупівлі.

4.1. Не зниження цінових пропозицій

- (15) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є «ціна». Тобто, пропозиція учасника ціна якої є найменша визначається найвигіднішою, та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника, такий учасник визначається переможцем торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (16) 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.
- (17) Разом з тим, протягом електронного аукціону ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» не змінювали свої цінові пропозиції, що свідчить про те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Процедурі закупівлі.
- (18) 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.

4.2. Використання IP-адрес

- (19) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 26.11.2018 № 206/3543/03, вх. № 60-01/4116 від 03.12.2018), ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» свої пропозиції для участі у Процедурі закупівлі подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Смарттендер» та заходили в аукціон з IP-адреси 62.122.203.70.

- (20) За інформацією, яка була надана ТОВ «Смарттендер» (лист від 21.12.2018 № 256, вх. № 60-01/32 від 03.01.2019), ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» для участі у Процедурі закупівлі подавали свої тендерні пропозиції з IP-адреси 10.11.12.6.
- (21) Відповідно до відомостей з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 62.122.203.70 надаються ТОВ «ЮТІМ».
- (22) ТОВ «ЮТІМ» листом від 23.01.2019 № 11 (вх. № 60-01/36кі від 29.01.2019) повідомило, що IP-адреса 62.122.203.70, відповідно до договору від 01.02.2016 № 01/02, була надана у користування ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» (м. Івано-Франківськ, вул. Хоткевича, 7 а) (інформація знаходиться з матеріалах дослідження з грифом «Конфіденційно»).
- (23) Інформація щодо суб'єкта господарювання, який надає послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 10.11.12.6, відсутня в мережі Інтернет.
- (24) Таким чином, ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» заходили в аукціон та подавали свої тендерні пропозиції для участі у Процедурі закупівлі з одних IP-адрес, одна з яких у період проведення Процедури закупівлі належала ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж».
- (25) Також, з IP-адреси 62.122.203.70 ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж», зокрема у період проведення Процедури закупівлі, подавало фінансову звітність (лист ГУ ДФС в Івано-Франківській області від 21.01.2019 № 286/9/09-19-08-01-15, вх. № 25.01.2019 № 60-01/260).
- (26) Крім цього, ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» протягом I півріччя 2016 року здійснювало керування банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси 62.122.203.70 (листи АТ «УкрСиббанк» від 08.02.2019 № 13-2-03/232»БТ», вх. № 60-01/80кі від 12.02.2019, та АТ «Райффайзен Банк Аваль» від 08.02.2019 № 81-15-9/1645-БТ, вх. № 60-01/79кі від 12.02.2019) [інформація знаходиться в матеріалах дослідження з грифом «Конфіденційно»].
- (27) Із вказаної IP-адреси ПП «Акра Голд» також протягом I півріччя 2016 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, здійснювало керування банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» (лист АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» від 21.03.2019 № 81-15-9/3391-БТ, вх. № 60-01/196кі від 25.03.2019) [інформація знаходиться в матеріалах дослідження з грифом «Конфіденційно»].
- (28) Таким чином, ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» заходили в аукціон та подавали свої тендерні пропозиції для участі у Процедурі закупівлі з одних IP адрес, одна з яких у період проведення Процедури закупівлі належала ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж», з якої Учасники здійснювали керування банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк», а ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» подавало фінансову звітність.
- (29) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі між ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» відбувався обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів, необхідних для

участі у Процедурі закупівлі, Учасники діяли узгоджено.

4.3. Спільні працівники

- (30) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням Пенсійного фонду України в м. Києві (лист від 23.11.2018 № 118531/06, вх. № 60-01/367кі від 29.11.2018) та Головним управлінням Пенсійного фонду України в Івано-Франківській області (лист від 15.11.2018 № 17545/11, вх. № 60-01/348кі від 19.11.2018), в ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» у період проведення Процедури закупівлі працювали та отримували заробітну плату наступні працівники:
- Бурко Микола Миколайович;
 - Денис Володимир Ігорович;
 - Йосипенко Ольга Іванівна;
 - Козіцький Дмитро Петрович;
 - Кулявець Андрій Юрійович;
 - Лозінська Любов Дмитрівна;
 - Махнюк Юрій Мирославович;
 - Онуфрейчук Святослав Васильович;
 - Чмелик Микола Тарасович.
- (31) За результатами аналізу довідок про наявність працівників, наданих Учасниками для участі у Процедурі закупівлі, та переліку усіх осіб, які працювали/працюють у І кварталі 2016 року, наданого ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» (лист від 23.01.2019 № 23/01-42, вх. № 60-01/301 від 30.01.2019), Відділенням встановлені посади деяких працівників ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» (див. таблицю 2).
- (32) Крім цього, у вказаних довідках працівники розділені на дві категорії: «Керівники» та «Працівники» (вказана інформація також відображена в таблиці 2).

Таблиця 2

№ з/п	ПІБ	ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»
		Посада/категорія	Посада/категорія
1	Кулявець Андрій Юрійович	Директор (відповідно до Витягу з ЄДР єдиний засновник (учасник) товариства із часткою 100 % статутного капіталу)	посаду не вказано
2	Лозінська Любов Дмитрівна	головний бухгалтер	посаду не вказано
3	Йосипенко Ольга Іванівна	бухгалтер («Керівники»)	посаду не вказано
4	Бурко Микола Миколайович	інженер з охорони праці («Керівники»)	посаду не вказано
5	Денис Володимир Ігорович	інженер	інженер-будівельник («Керівники»)
6	Козіцький Дмитро Петрович	інженер («Керівники»)	посаду не вказано
7	Махнюк Юрій Мирославович	лікар	посаду не вказано
8	Онуфрейчук Святослав Васильович	провідний інженер	посаду не вказано
9	Чмелик Микола Тарасович	головний інженер («Керівники»). Залучався до підготовки всіх документів та довідок для участі у Процедурі закупівлі	посаду не вказано

- (33) Отже, Кулявець Андрій Юрійович, будучи директором та єдиним засновником (учасником) із часткою 100 % статутного капіталу ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» перебував у трудових відносинах та отримував заробітну плату в ПП «Акра Голд».

- (34) Також, із ПП «Акра Голд» під час проведення Процедури закупівлі перебували у трудових відносинах та отримували заробітну плату наступні працівники ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»:
- Лозінська Любов Дмитрівна – головний бухгалтер;
 - Йосипенко Ольга Іванівна – бухгалтер;
 - Чмелик Микола Тарасович – головний інженер, який залучався до підготовки всіх документів та довідок для участі у Процедурі закупівлі;
 - Козіцький Дмитро Петрович – інженер із категорією «Керівники».
- (35) Крім цього, в ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» працював та отримував заробітну плату інженер-будівельник (Денис Володимир Ігорович) із категорією «Керівники» ПП «Акра Голд».
- (36) Існування зазначених трудових відносин унеможлиблює існування конкуренції між вказаними суб'єктами господарювання, в тому числі під час участі у Процедурі закупівлі.
- (37) Зазначені обставини свідчать про те, що під час участі у Процедурі закупівлі Учасники діяли не самостійно, а узгоджували свої дії.

4.4. Електронні поштові адреси

- (38) На офіційних бланках Учасників вказані наступні електронні поштові адреси:
- ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» - zukim.ua@gmail.com;
 - ПП «Акра Голд» - info@akra.if.ua.
- (39) За інформацією, наданою Головним управлінням ДФС в Івано-Франківській області (лист від 21.01.2019 № 286/9/09-19-08-01-15, вх. № 60-01/260 від 25.01.2019), ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» протягом I кварталу 2016 року подавало фінансову звітність з електронної поштової адреси: akragold@gmail.com.
- (40) ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» (лист від 23.01.2019 № 23/01-42, вх. № 60-01/301 від 30.01.2019) повідомило, зокрема (цитата): *«Приватне підприємство «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» не зверталось до сторонніх організацій з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності та не отримувало цих послуг протягом I кварталу 2016 року».*
- (41) Отже, головний бухгалтер ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» Лозінська Любов Дмитрівна, яка у період проведення Процедури закупівлі працювала та отримувала заробітну плату в ПП «Акра Голд», подавала фінансову звітність з електронної адреси, ім'я якої (akragold@gmail.com) ідентичне з юридичної назвою конкурента (ПП «Акра Голд»), що не може бути пояснено простим збігом та свідчить про спільну (узгоджену) поведінку Учасників під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі.

4.5. Господарські відносини

- (42) Відповідно до банківських виписок, наданих ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» (лист від 23.01.2019 № 23/01-42, вх. № 60-01/301 від 30.01.2019), між ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд», зокрема у період проведення Процедури закупівлі існували сталі господарські відносини у вигляді оплати за будівельні матеріали (див. таблицю 3).

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	09.02.2016	7 000,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	04.03.2016	2 500,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	04.03.2016	5 300,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	10.03.2016	16 000,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	15.03.2016	600,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	16.03.2016	5 100,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	18.03.2016	2 500,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	21.03.2016	2 000,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15
ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»	ПП «Акра Голд»	29.03.2016	3 700,00	За будівельні матеріали згідно з договором від 12.01.2015 № 1201/15

- (43) Отже, між Учасниками існували господарські відносини у вигляді оплати за будівельні матеріали до та під час проведення Процедури закупівлі.
- (44) Наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» могли бути обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

4.6. Особливості в оформленні документів

- (45) У додатку № 3 тендерної документації визначена форма пропозиції (далі – форма «Пропозиція»).
- (46) За результатами аналізу форм «Пропозиція» Учасників, Відділенням виявлені спільні особливості в їх оформленні, які відсутні у Замовника, а саме:
- у першому рядку першого стовпчика таблиці форми «Пропозиція» у Замовника зазначено «Відомості про учасника», при цьому в Учасників однаково у цьому стовпчику та рядку вказано «Відомості про підприємство/фізичну особу»;
 - у Замовника в третьому рядку першого стовпчика таблиці форми «Пропозиція» зазначено «Відомості про особу (осіб), яка уповноважена представляти інтереси учасника», разом з тим Учасники однаково вказали «Відомості про особу (осіб), які уповноважені представляти інтереси підприємства/фізичної особи»;
 - в абзаці п'ятому форми «Пропозиція» Замовника зазначено «...документи, передбачені пунктом 4 та Додатком 1 цієї Документації, ...», при цьому Учасники однаково у вказаному абзаці не вказали «та Додатком 1»: «...документи, передбачені пунктом 4 цієї Документації, ...»;

- відповідно до форми «Пропозиція» Замовника учасники мають вказати перелік документів. Учасники вказали однаковий перелік документів та в кінці кожного переліку однаково відсутній або наявний розділовий знак крапка;
- у п'ятому рядку другого стовпчика Учасники однаково виділили курсивом слова «без урахування ПДВ.». При цьому, у шостому рядку цього стовпчика Учасники слова «з урахуванням ПДВ.» не виділили курсивом;
- Учасники однаково у сьомому рядку другого стовпчика виділили курсивом номер телефонного зв'язку.

- (47) У додатку № 4 тендерної документації визначена форма довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід (далі – Довідка про працівників).
- (48) За результатами аналізу Довідок про працівників Учасників, Відділенням виявлені спільні особливості в їх оформленні, які відсутні у Замовника, а саме:
- у Замовника документ має назву «Довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід», тоді як в Учасників назва документа однаково відрізняється від назви Замовника: «Довідка про наявність працівників ПП «Акра Голд», «Довідка про наявність працівників ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж»;
 - Учасники однаково назви другого та четвертого стовпчика («ПБ, посада» та «Досвід роботи на зазначеній посаді (років)» відповідно) вказали з вирівнюванням по лівій межі, при цьому у Замовника назви цих стовпчиків вирівняно по центру;
 - перший стовпчик у Замовника має назву «№ n/n» та після номеру пункту стоїть крапка, разом з тим в Учасників у назві першого стовпчика однаково після позначки «№» відсутні слова «n/n» та після номерів пунктів крапка однаково відсутня;
 - у таблиці в Учасників однаково працівники розділені на дві категорії: «Керівники» та «Працівники», тоді як у Замовника такі особливості відсутні;
 - у четвертому стовпчику в Учасників досвід роботи однаково вирівняно по лівій межі;
 - в пунктах 7, 10, 11, 13, 17-21, 27, 28 (ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж») та 5, 8-10, 14-18, 21, 24, 25 (ПП «Акра Голд») стовпчику «Освіта із зазначенням навчального закладу та кваліфікації (в разі наявності)» Учасники однаково надали інформацію з вирівнюванням по лівій межі, тоді як інформація в інших пунктах вказана з вирівнюванням по центру.
- (49) Наведене свідчить про те, що під час підготовки форм «Пропозиція» та Довідок про працівників між ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» відбувався обмін інформацією або документи готувались одним із Учасників, а оскільки форма «Пропозиція» містить інформацію про цінові пропозиції, наведене також свідчить про те, що ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі Учасники діяли узгоджено.

5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (50) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (51) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація

конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореними суб'єктами господарювання.

- (52) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (53) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (54) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- заходження Учасниками в аукціон з однієї IP-адреси;
 - подання Учасниками тендерних пропозицій з однієї IP-адреси, яка належала ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та з якої вказаний учасник подавав фінансову звітність;
 - керування Учасниками банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з однієї IP-адреси, яка належала ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та з якої вказаний учасник подавав фінансову звітність;
 - наявність трудових відносин у директора, головного бухгалтера та бухгалтера та інших працівників ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» з ПП «Акра Голд»;
 - не зниження цінових пропозицій під час аукціону;
 - наявність господарських відносин;
 - використання одним із Учасників для подачі фінансової звітності електронної поштової адреси, ім'я якої ідентичне з юридичною назвою конкурента;
 - спільні особливості в оформленні документів, в тому числі форм «Пропозиція», які містять інформацію про цінові пропозиції, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.
- (55) З огляду на вищезазначене, ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (56) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовниками торгів, порушивши права замовників на отримання найбільш ефективних для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (57) Листами від 27.05.2019 № 60-02/3116 та від 27.05.2019 № 60-02/3115 ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» відповідно було направлено копію Подання.
- (58) Лист від 27.05.2019 № 60-02/3116 був отриманий ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» 30.05.2019, що підтверджується рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення.

- (59) На Подання ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» (лист від 07.06.2019 № 07/06-335, вх. № 60-01/2193 від 10.06.2019) надало свої зауваження та заперечення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.
- (60) Проте зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (61) Лист від 27.05.2019 № 60-02/3115 з копією Подання, який надісланий на адресу ПП «Акра Голд», був повернутий до Відділення. Причина повернення: «за закінченням терміну зберігання».
- (62) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у разі, якщо немає можливості вручити копію подання з попередніми висновками особам, які беруть участь у справі, голова територіального відділення не пізніше ніж за п'ять днів до дня розгляду справи забезпечує розміщення інформації щодо попередніх висновків у справі, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи.
- (63) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 18.09.2019 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 24/60/25-рп/к.19.
- (64) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ПП «Акра Голд» не надало.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (65) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та зауваженнями і запереченнями Учасника не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників, які полягали у:
- заходженні Учасниками в аукціон з однієї IP-адреси;
 - поданні Учасниками тендерних пропозиції з однієї IP-адреси, яка належала ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та з якої вказаний учасник подавав фінансову звітність;
 - керуванні Учасниками банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з однієї IP-адреси, яка належала ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та з якої вказаний учасник подавав фінансову звітність;
 - наявності трудових відносин у директора, головного бухгалтера, бухгалтера та інших працівників ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» з ПП «Акра Голд»;
 - не зниженні цінових пропозицій під час аукціону;
 - наявності господарських відносин;
 - використанні одним із Учасників для подачі фінансової звітності електронної поштової адреси, ім'я якої ідентичне з юридичною назвою конкурента;
 - спільних особливостях в оформленні документів, в тому числі форм «Пропозиція», які містять інформацію про цінові пропозиції,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі.
- (66) Така поведінка Учасників становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення

результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафів

- (67) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (68) Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом третім частини другої цієї статті, - у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом четвертим частини другої цієї статті, - у розмірі до двох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (69) За інформацією, наданою ГУ ДФС в Івано-Франківській області (лист від 05.04.2019 № 1008/9/09-19-55-12-19, вх. № 60-01/1376 від 12.04.2019) дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» за 2018 рік становить 52 058 140,00 грн.
- (70) ГУ ДФС у м. Києві листом від 04.04.2019 № 8457/9/26-15-12-14-16 (вх. № 60-01/1351 від 10.04.2019) повідомило, що інформацію щодо доходу від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) ПП «Акра Голд» за 2018 рік надати неможливо, у зв'язку із відсутністю декларації з податку на прибуток підприємств за 2018 рік.
- (71) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ПП «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» та ПП «Акра Голд» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (72) У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету

України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами і доповненнями), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що приватне підприємство «Акра Голд» (ідентифікаційний код юридичної особи 34844459; місцезнаходження: 01034, м. Київ, вул. Ярославів вал, 36 А) та приватне підприємство «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» (ідентифікаційний код юридичної особи 35661430; місцезнаходження: 76018, м. Івано-Франківськ, вул. Б. Хмельницького, 51-Б) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження умов участі у тендерній процедурі із закупівлі «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Роботи з відведення поверхневих вод з території ПС 330 кВ «Богородчани» Івано-Франківських МЕМ (інв. № новий) (90722000-4 Відновлення доквілля)», яка проводилась державним підприємством «Національна енергетична компанія «Укренерго» протягом I півріччя 2016 року за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2016-03-04-000035-b.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на приватне підприємство «Акра Голд» (ідентифікаційний код юридичної особи 34844459) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на приватне підприємство «Західноукраїнська компанія інженерних мереж» (ідентифікаційний код юридичної особи 35661430) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова адміністративної колегії

О. Хмельницький