



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

28.01.2020 року

№ 60/3-р/к

справа № 106/60/48-рп/к.18

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-Комерційна Фірма «Енергомонтажасоціація», ідентифікаційний код юридичної особи 32072811 (далі – ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація») та товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-Комерційна Фірма «Символ», ідентифікаційний код юридичної особи 21534314 (далі – ТОВ «ВКФ «Символ») подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі із закупівлі «Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тубінги та супутні вироби, код 44160000-9 за ДК 021:2015 (арматура до труб)», яка проводилась комунальним підприємством «Київський метрополітен» (далі Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-11-14-001042-а (далі - Процедура закупівлі або Торги). При цьому, ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» та ТОВ «ВКФ «Символ» узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 106/60/48-рп/к.18 такі дії ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» та ТОВ «ВКФ «Символ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Програмі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ВКФ «Символ» накладено штраф у розмірі 34 000,00 (тридцять чотири тисячі) гривень.

На ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» накладено штраф у розмірі 34 000,00 (тридцять чотири тисячі) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 106/60/48-рп/к.18 про порушення ТОВ «ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» 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 П'ятого відділу досліджень і розслідувань від 06.12.2019 № 60-03/257п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 29.08.2018 року № 60/48-рп/к розпочато розгляд справи № 106/60/48-рп/к.18 за ознаками вчинення ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» 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) ТОВ ВКФ «Символ» надіслано вимогу про надання інформації від 18.04.2018 № 60-02/1350 та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» – вимогу про надання інформації від 18.04.2018 № 60-02/1351.
- (3) Листами від 09.12.2019 № 60-02/7048 та від 09.12.2019 № 60-02/7048 ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 106/60/48-рп/к.18 (далі – Подання).
- (4) ТОВ ВКФ «Символ» листом від 23.12.2019 № 23122019 (вх. № 60-01/4628 від 27.12.2019) та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» листом від б/д № б/н (вх. № 60-01/65 від 03.01.2020) надали заперечення на Подання.

2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання (далі разом – Відповідачі):
 - ТОВ ВКФ «Символ», ідентифікаційний код юридичної особи 21534314. Адреса місцезнаходження (на момент проведення Процедури закупівлі): вул. Автозаводська, 54/19, м. Київ, 04114. Основним видом діяльності ТОВ ВКФ «Символ» є електромонтажні роботи (код КВЕД 43.21);
 - ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», ідентифікаційний код юридичної особи 32072811. Адреса місцезнаходження: вул. Андріївська, 19, м. Київ, 04070. Основним видом діяльності ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» є оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням (Код КВЕД 46.69).
- (6) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

- (7) Комунальним підприємством «Київський метрополітен» проводилась процедура закупівлі «Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьобінги та супутні вироби, код 44160000-9 за ДК 021:2015 (арматура до труб)». ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-11-14-001042-а (далі – Процедура закупівлі або Торги).
- (8) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 30.11.2017 року о 17:16.
- (9) Початок аукціону (дата і час): 01.12.2017 року о 12:04.
Тендерне забезпечення не вимагається.
В рамках Процедури закупівлі придбавалась арматура до труб.
- (10) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: 31.03.2018 року.
- (11) Очікувана вартість закупівлі - 65 270,40 (шістдесят п'ять тисяч двісті семдисять гривень сорок копійок).
- (12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
-ТОВ «ВКФ «Символ». Тендерна пропозиція подана 30.11.2017 о 15:09;
-ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація». Тендерна пропозиція подана 30.11.2017 о 14:28 та о 15:00;
-Товариство з обмеженою відповідальністю «СТАТУСПРО», ідентифікаційний код юридичної особи 40448307 – адреса місцезнаходження: вул. Пирогівський шлях, 34, м. Київ, 03083. Тендерна пропозиція подана 30.11.2017 о 14:48.
- (13) 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 з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ВКФ «Символ»	64 438,61	64 438,61	0 %
2	ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація»	58 399,27	57 421,27	1,67 %
3	ТОВ «СТАТУСПРО»	64 977,30	57 745,00	11,13 %

- (20) Тендерні пропозиції ТОВ «ВКФ «Символ», ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», ТОВ «СТАТУСПРО» були відхилені, як такі, що не відповідають умовам тендерної документації (протокол розгляду тендерних пропозицій від 07.12.2017 № 2764).
- (21) В результаті відхилення всіх тендерних пропозицій Процедура закупівель була відмінена Замовником на підставі статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» (протокол розгляду тендерних пропозицій від 12.12.2017 № 2797). Дата відміни торгів, відповідно до інформації в системі «Prozorro» – 12.12.2017.

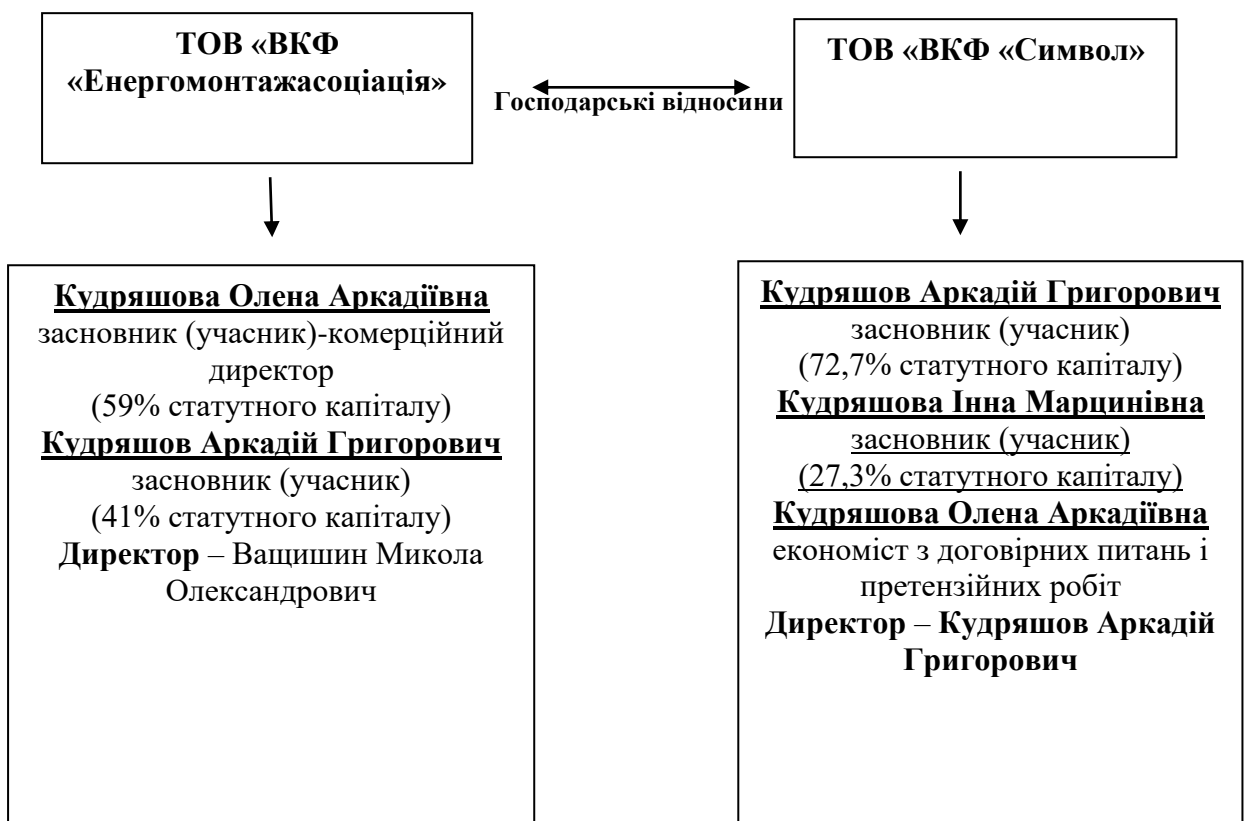
I. Пов'язаність Відповідачів.

- (22) Відповідно до Статутів, наданих Учасниками у складі тендерних пропозицій, було встановлено, що у період проведення Процедури закупівлі директором та

одним із засновників ТОВ «ВКФ Символ» був Кудряшов Аркадій Григорович, який в той же час є одним із засновників (учасників) ТОВ «ВКФ «Електроmontажасоціація».

- (23) Відповідно до інформації, що міститься у Витягу від 24.01.2020 № 1006240022 з Єдиного державного реєстра юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань станом на 15.11.2017 року, в графі «Перелік засновників (учасників) юридичної особи, у тому числі частки кожного із засновників/учасників» ТОВ ВКФ «Символ» зазначено Кудряшова Аркадія Григоровича з часткою 72,7 % та Кудряшову Інну Марцинівну з часткою 27,3%.
- (24) Відповідно до інформації, отриманої від відділу реєстрації актів цивільного стану Управління державної реєстрації в м. Києві листом від 08.05.2019 № 7335/3.1-44, Кудряшов А.Г. та Кудряшова І.М. є чоловіком та дружиною (актовий запис від 17.12.1977 № 3613).
- (25) У ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» в графі «Перелік засновників (учасників) юридичної особи, у тому числі частки кожного із засновників/учасників» зазначено Кудряшова Аркадія Григоровича з часткою 41 % та Кудряшову Олену Акрадіївну з часткою 59 % (див. схему 1).

Схема 1



- (26) Отже, засновники (учасники) ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» пов'язані родинними зв'язками, що свідчить про пов'язаність відносинами контролю між Учасниками Торгів.

П. Спільний працівник, який є одним із засновників ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація»

- (27) За результатами аналізу інформації, яка була надана Відділенню ГУ Пенсійного фонду України в м. Києві листом від 27.08.2018 №66675/06 (вх. від 31.08.2018 № 60-01/229кі), ТОВ ВКФ «Символ» листом № 18/05 та ТОВ «ВКФ

«Енергомонтажасоціація» листом № 19, було встановлено, що Кудряшова Олена Аркадіївна, зокрема під час участі у Процедурі закупівлі, працювала на посаді комерційного директора ТОВ «Енергомонтажасоціація» та одночасно займала посаду в ТОВ «ВКФ «Символ» економіста з договірних питань і претензійних робіт (за сумісництвом) (див. схему 1).

- (28) Наявність трудових 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 Кудряшова Олена Аркадіївна, була обізнаною стосовно діяльності та фінансової спроможності ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», що свідчить про узгоджений характер поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

III. Господарські відносини

- (29) За результатами аналізу договорів поставки та накладних документів, наданих у Додатку № 35-36 до Листа від 18.05.2018 № 18/05, вх. № 60-01/1853 від 30.05.2018 (далі – Лист № 18/05) ТОВ ВКФ «Символ» та Додатку № 21-22 до Листа від 22.05.2018 № 19, вх. № 60-01/1854 від 30.05.2018 (далі – Лист № 19) ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», було встановлено, що між ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», існували господарські відносини у вигляді поставки товарів, що підтверджуються видатковими накладними та банківськими виписками Учасників, а саме: [див. таблицю 2].

Таблиця 2

Договір	Предмет договору	Номенклатура
поставки № 06 від 03.01.2017	Поставка продукції виробничо-технічного та побутового призначення	Коробка відгалужуюча, вилка з вушком, колодка, металорукав, перфорований лоток, консоль з опорою, кабель, шинопровід Vector, автоматичний вимикач і т.д.
поставки № 3160418 від 16.04.2018	Поставка продукції виробничо-технічного та побутового призначення	
поставки № 1160418 від 19.04.2018	Поставка продукції виробничо-технічного та побутового призначення	
поставки № 11 від 02.01.2018	Поставка продукції виробничо-технічного та побутового призначення	
поставки № 2160418 від 16.04.2018	Поставка продукції виробничо-технічного та побутового призначення	
купівлі-продажу нерухомого майна від 20.06.2017 №1440	купівля-продаж нерухомого майна за адресою м.Київ вул.Автозаводська , 54/19-А	Нежилі приміщення загальною площею 671,10 кв.м

- (30) Як вбачається з таблиці 2 ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» придбав у ТОВ ВКФ «Символ» приміщення за адресою м.Київ вул.Автозаводська, 54/19-А. Відповідно до інформації з ЄДР та інформації, наданої ТОВ ВКФ «Символ» листом № 18/05 адреса м.Київ вул.Автозаводська, 54/19-А є адресою фактичного місцезнаходження ТОВ ВКФ «Символ».

- (31) Існування господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків.

IV. Пропозиція товару одного виробника.

- (32) За результатами опрацювання тендерних пропозицій ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», завантажених до системи електронних закупівель «ProZorro», зокрема цінових пропозицій та технічних документів, поданих Учасниками у складі тендерних пропозицій (технічні специфікації), встановлено наступне.
- (33) Відповідно до інформації, зазначеної у технічних специфікаціях (додаток 2) та сертифікатах відповідності, Учасники запропонували продукцію (муфти, гайки, хомути, тощо) однакових виробників – фірми «Діелектричні кабельні мережі України» та Cosmec S.R.L. (Італія).
- (34) Отже, Учасники запропонували продукцію одного виробника.

V. Спільні особливості в оформленні тендерної пропозиції.

- (35) Тендерною документацією встановлено, що для підтвердження тендерної пропозиції іншим вимогам документації, учаснику необхідно надати цінову тендерну пропозицію по формі, наведеній в Додатку 6 до Тендерної документації – Форма пропозиції.
- (36) Форма пропозиції складається, зокрема з таблиці, яка містить шість колонок, а саме інформацію про порядковий номер, найменування, кількість, вартість товару, ціну за одиницю.
- (37) Так, Відповідачами, відповідно до вимог Тендерної документації подано форми «Тендерна пропозиція», в яких форми таблиць, найменування товарів та їх артикули викладено у абсолютній ідентичності. Аналогічна послідовність найменування товарів Відповідачами вказана і в Технічних специфікаціях поданих за формою Додатку 2 тендерної документації ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» у складі своїх тендерних пропозицій.
- (38) Отже, ідентичність в оформленні тендерних пропозицій свідчить, що під час підготовки та участі у Торгах між Відповідачами торгів існував обмін інформацією, в тому числі в електронному вигляді, або підготовка тендерних пропозицій, поданих ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» на Торги, здійснювалась одним з учасників.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (39) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (40) 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.
- (41) 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).

- (42) 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).
- (43) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- пов'язаність Відповідачів;
 - директор одного із Відповідачів є засновником (учасником) іншого;
 - наявність спільного працівника, який займав керівну посаду та був одним із засновників ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація»;
 - наявність господарських відносин;
 - пропозиція товару одного виробника;
 - спільних особливостей в оформленні тендерних пропозицій,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.
- (44) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».
- (45) 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 замовника на отримання найбільш ефективних для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (46) На Подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ТОВ ВКФ «Символ» листом від 23.12.2019 № 23122019 (вх. № 60-01/4628 від 27.12.2019) та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» листом від б/д б/н (вх. № 60-01/65 від 03.01.2020) надали свої зауваження та заперечення. Як свідчать подані ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» відповіді, Відповідачі з висновками Відділення про порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції не згодні.
- (47) Зокрема, у своїх запереченнях ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» повідомляє, що відповідно до витягів з ЄДР станом на момент проведення Процедури закупівлі директором ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» значився Ващишин М.О. Згідно з положеннями Статуту ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» саме директор (керівник) здійснює управління господарською діяльністю товариства, зокрема самостійно приймає рішення у всіх комерційних питаннях, оціночна вартість яких не може

перевищувати суму в 2 мільйона гривень. Враховуючи, що Загальні збори учасників ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» не приймали жодного рішення з участі у Процедурі закупівлі, то впливу на господарську діяльність ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» його учасники не чинили, а отже відносин контролю між ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» та ТОВ ВКФ «Символ» не могло бути.

- (48) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (49) Відповідно до Статуту ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» Дирекція здійснює керівництво всією поточною діяльністю товариства. До компетенції Загальних зборів учасників ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», зокрема належить обрання та відкликання виконавчого органу (Дирекції), очолюваного директором і підзвітного Загальним зборам учасників, а також розгляд та вирішення будь-яких інших питань щодо діяльності ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація».
- (50) Отже, учасники ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» правомочні чинити вплив та отримувати звіти від Дирекції щодо будь-яких питань відносно господарської діяльності ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», а відсутність такого впливу під час спільної участі Відповідачів у Процедурі закупівлі ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» не доведена.
- (51) Враховуючи, що Відповідачі мали спільний склад учасників (засновників), зокрема під час участі у Процедурі закупівлі, а особи, які були у складі учасників (засновників) Відповідачів пов'язані родинними зв'язками та мали трудові відносини, займаючи керівні посади у ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» та ТОВ ВКФ «Символ», покладення на директора ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» обов'язків щодо прийняття рішень у всіх комерційних питаннях, оціночна вартість яких не може перевищувати суму в 2 мільйона гривень, не доводить відсутність впливу вказаних осіб на діяльність та поведінку Відповідачів, зокрема під час їх спільної участі у Процедурі закупівлі.
- (52) ТОВ ВКФ «Символ» у своїх запереченнях, зокрема зазначає, що на Кудряшову О.А. під час участі у тендері не було покладено обов'язків щодо підготовки та участі у процедурах закупівель товариства, а на електронному майданчику зареєстрований інший працівник, який займався безпосередньо підготовкою документів та участю в даних торгах.
- (53) Крім того, ТОВ ВКФ «Символ» зазначає, що одночасне працевлаштування Кудряшової О.А. в ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» жодним чином не впливає на виникнення певних прав та обов'язків між Відповідачами, а наявність трудових відносин не може вважатись доказом обізнаності про діяльність і фінансову спроможність.
- (54) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (55) Кудряшова О.А., будучи засновником (учасником) ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» разом із Кудряшовим А.Г., займала посаду комерційного директора ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», а отже входила до складу Дирекції ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» разом із Ващишиним М.О., а відтак не могла бути не обізнана про діяльність і фінансову спроможність ТОВ ВКФ «Символ».
- (56) В той же час Кудряшов А.Г. разом із Кудряшовою І.М. були засновниками (учасниками) ТОВ ВКФ «Символ», де Кудряшов А.Г. займав посаду директора

в останньому та, відповідно був керівником Кудряшової О.А., яка у ТОВ ВКФ «Символ» займала посаду економіста з договірних питань і претензійних робіт.

- (57) Статутом ТОВ ВКФ «Символ» передбачена компетенція Загальних зборів учасників та Директора, які аналогічні до компетенції Загальних зборів учасників та Дирекції ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», що визначені Статутом ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація».
- (58) Відповідно до витягу з ЄДР від 24.01.2020 № 1006240022 від 27.01.2020 №1006247350 станом на 14.11.2017 (дата оголошення Процедури закупівлі) Кудряшова О.А., Кудряшов А.Г. та Кудряшова І.М. зареєстровані за однією адресою: м. Київ, вул. Героїв Сталінграда, 18а, кв. 33.
- (59) За наведених обставин, між посадовими особами Відповідачів не могло не відбуватись обміну інформацією, оскільки це передбачає характер трудових відносин, якими вони пов'язані із Відповідачами та родинними відносинами, якими вони пов'язані між собою, а відтак відсутність у Кудряшової О.А. обов'язків щодо підготовки та участі ТОВ ВКФ «Символ» у торгах, враховуючи інші докази у справі, не спростовує висновок Відділення щодо узгодження Відповідачами поведінки під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.
- (60) У своїх запереченнях ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», зокрема зазначає, що є офіційним дистриб'ютором компанії ДКС (ПАТ «Діелектричні кабельні системи України»), що реалізує продукцію згідно з комерційним договором на відповідній території, в тому числі і ТОВ ВКФ «Символ», що за своєю господарською суттю є монтажною організацією (код КВЕД 43.21 Електромонтажні роботи).
- (61) У своїх запереченнях ТОВ ВКФ «Символ», зокрема зазначає, що електротехнічну продукцію реалізовує в рамках договорів підряду. Постійним постачальником цієї продукції є ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація». Господарські відносини між ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» є результатом господарської діяльності товариств та визначаються специфікою ринку продажу електротехнічної продукції. Такі відносини не заборонені законодавством, а отже їх наявність між ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» не свідчить про узгодженість дій. При цьому, ТОВ ВКФ «Символ» пояснює пропозицію товару одного виробника обмеженою пропозицією на ринку України специфічної продукції, яка вимагалась Замовником відповідно до Тендерної документації.
- (62) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (63) Згідно з інформацією, яка міститься на офіційному вебсайті ДКС (ПАТ «Діелектричні кабельні системи України»), а та знаходиться за посиланням <http://www.dkc.kiev.ua/uk/about/>, група компаній ДКС була заснована в 1998 році і на сьогоднішній момент є одним з провідних виробників кабеленесучих систем і електрощитового обладнання в Російській Федерації і Європі. ДКС працює з широкою мережею дистриб'юторів, не здійснюючи прямих продажів кінцевим користувачам.
- (64) Відповідно до інформації, яка міститься на сторінці «Де купити?» (http://www.dkc.kiev.ua/uk/where_to_buy/), ДКС (ПАТ «Діелектричні кабельні системи України») на території міста Києва має більше 40 дистриб'юторів, в тому числі і ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація».

- (65) Зазначене свідчить про те, що ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» не єдиний (ексклюзивний) постачальник (дистриб'ютор) продукції ДКС (ПАТ «Діелектричні кабельні системи України»), а отже специфіка ринку продажу електротехнічної продукції, зокрема виробництва ПАТ «Діелектричні кабельні системи України», на території міста Києва не обмежує покупця у виборі постачальника.
- (66) Таким чином, наявність господарських відносин між ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація», враховуючи специфіку ринку, характер таких господарських відносин, частоту та обсяг господарських операцій між Відповідачами, а також інші докази, встановлені в ході розгляду справи, свідчить про обмін інформацією у процесі здійснення господарської діяльності та узгодження поведінки під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.
- (67) Відповідачі у своїх запереченнях пояснюють спільні особливості у документах тендерних пропозицій використанням шаблонних зразків Замовника та пропозицією ідентичного товару одного виробника, що зумовило однакову послідовність назв та артикулів цієї продукції у їх пропозиціях.
- (68) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (69) У таблиці форми «Тендерна пропозиція» Відповідачі однаково додали додаткові рядки, які не передбачені формою, наданою Замовником у додатку 6 до Тендерної документації, а саме: рядки «разом з ПДВ» «разом без ПДВ», «ПДВ». Для прикладу, у ТОВ «Статуспро» така особливість відсутня.
- (70) Наявність таких особливостей в оформленні Форм пропозицій не може бути результатом випадкового збігу та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами, що, в свою чергу, є доказом узгодженої поведінки під час підготовки та участі у Торгах.
- (71) Зміст інших пояснень та заперечень, наданих ТОВ ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» у своїх відповідях на Подання з попередніми висновками не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (72) 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:
- пов'язаності Відповідачів;
 - директор одного із Відповідачів є засновником (учасником іншого);
 - наявності спільного працівника, який займав керівну посаду та був одним із засновників ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація»;
 - наявності господарських відносин;
 - пропозиції товару одного виробника;
 - спільних особливостях в оформленні тендерних пропозицій,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі.
- (73) 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».

7. Визначення розміру штрафів

- (74) 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 потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (75) За інформацією, наданою ГУ ДПС в м.Києві (лист від 28.12.2019 № /9/26-15-04-12-1, вх. № 60-01/126 від 13.01.2020) чистий дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) ТОВ ВКФ «Символ» за дев'ять місяців 2019 року становить 21 267 900,00 грн.
- (76) За інформацією, наданою ГУ ДПС в м.Києві (лист від 28.12.2019 № /9/26-15-04-12-1, вх. № 60-01/126 від 13.01.2020) чистий дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» за дев'ять місяців 2019 року становить 56 280 700,00 грн.
- (77) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «ВКФ «Символ» та ТОВ «ВКФ «Енергомонтажасоціація» 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.
- (78) 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 товариство з обмеженою відповідальністю «ВКФ «Енергомонтажасоціація» (ідентифікаційний код юридичної особи 32072811, м. Київ) та товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-Комерційна Фірма «Символ» (ідентифікаційний код юридичної особи 21534314, м. Київ) 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 «Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьюбінги та супутні вироби, код 44160000-9 за ДК 021:2015 (арматура до труб)», яка проводилась комунальним підприємством «Київський метрополітен» протягом II півріччя 2017 року за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-11-14-001042-а.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-Комерційна Фірма «Енергомонтажасоціація» (ідентифікаційний код юридичної особи 32072811, м. Київ) штраф у розмірі 34 000,00 гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-Комерційна Фірма «Символ» (ідентифікаційний код юридичної особи 21534314, м. Київ) штраф у розмірі 34 000,00 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

Члени колегії:

/ _____ /

(підпис)

А.Беркута

/ _____ /

(підпис)

Л. Маракіна

Юридичний відділ:

/ _____ /

(підпис)

Секретар колегії

Кириченко Є.

/ _____ /

(підпис)

Виконавець:

Головний спеціаліст 5 ВДР

Засуха В.

/ _____ /

(підпис)