



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО
МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

12 серпня 2020

№ 60/44-р/к

справа № 52/60/55-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ПБФ «ОВЕН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14140957) та ТОВ «Облгазсервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи 37923260) подали пропозиції на участь у торгах, за предметом «Послуги щодо очищення печей і димарів, технічне обслуговування димовентиляційних каналів», які проводились комунальним підприємством «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Дніпровського району м. Києва» [далі - Замовник] за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-11-05-002033-b, очікувана вартість – (далі – Процедура закупівлі).

При цьому, ПБФ «ОВЕН» і ТОВ «Облгазсервіс» діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Процедурі закупівлі.

За результатами розгляду справи № 52/60/55-рп/к.19 такі дії ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» 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 ПБФ «ОВЕН» накладено штраф на загальну суму – 68 000,00 гривень.

На ТОВ «Облгазсервіс» накладено штраф на загальну суму – 68 000,00 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 Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 52/60/55-рп/к.19 про порушення ПБФ «ОВЕН» і ТОВ «Облгазсервіс» 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 з попередніми висновками П'ятого відділу досліджень і розслідувань від 08.05.2020 № 60-03/71п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – КОТВ АМКУ) від 04.06.2019 № 60/55-рп/к розпочато розгляд справи № 52/60/55-рп/к.19 за ознаками вчинення ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» 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) Головою КОТВ АМКУ на адресу ПБФ «ОВЕН» надіслано вимогу про надання інформації від 16.05.2019 № 60-02/2922; ТОВ «Облгазсервіс» – вимогу про надання інформації від 16.05.2019 № 60-02/2920.
- (3) Листами від 13.05.2020 № 60-02/2556 та від 13.05.2020 № 60-02/2556, відповідно, ТОВ «Облгазсервіс» та ПБФ «ОВЕН» було направлено витяг з подання про попередні висновки від 08.05.2020 № 60-03/71п у справі 52/60/55-рп/к.19 (далі – Подання).
- (4) ТОВ «Облгазсервіс» листом від 25.05.2020 № 18, вх. № 60-01/1939 від 26.05.2020 (далі – Лист № 60-01/1939) та ПБФ «ОВЕН» листом від 26.05.2020 № 3, вх. № 60-01/1940 від 26.05.2020 (далі – Лист № 60-01/1940) надали відповідь на Подання.
- (5) Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 02 червня 2020 року найменування КОТВ АМКУ змінено на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення)

2. Відповідачі

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

- приватна багатогалузева фірма «ОВЕН» (далі – ПБФ «ОВЕН») (ідентифікаційний код юридичної особи 14140957). Адреса місцезнаходження: 73000, Херсонська обл., м. Херсон, Проїзд Військовий, буд. 6, оф. 219.

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ПБФ «ОВЕН» є монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування (код КВЕД 43.22);

- товариство з обмеженою відповідальністю «Облгазсервіс» (далі – ТОВ «Облгазсервіс») (ідентифікаційний код юридичної особи 37923260). Адреса місцезнаходження дату проведення процедури закупівлі): 73000, Херсонська обл., м. Херсон, вул. Петренко, б. 18, оф. 219. 28.12.2019 ТОВ «Облгазсервіс» змінило адресу місцезнаходження на: вул. Перекопська, б. 20, оф. 314, м. Херсон, Херсонська обл., 73013.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «Облгазсервіс» є монтаж водопровідних мереж, систем опалення та

кондиціонування (код КВЕД 43.22);

- (7) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

3.1. Інформація щодо Процедури закупівлі.

- (8) У 2018 році комунальним підприємством «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Дніпровського району м. Києва», за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro», було проведено процедуру електронних торгів на закупівлю за предметом «Послуги щодо очищення печей і димарів, технічне обслуговування димовентильяційних каналів», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-11-05-002033-b. Очікувана вартість закупівлі становить - 7 812 456,00 грн з ПДВ.
- (9) Відповідно до документації тендерних торгів Замовника, кінцевий строк подання до 18-00 години 05 грудня 2018 року.
- (10) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ПБФ «ОВЕН», тендерна пропозиція подана 04.12.2018 о 12:17;
 - ТОВ «Облгазсервіс», тендерна пропозиція подана 04.12.2018 о 15:28.
- (11) Тендерним комітетом Замовника було проведено розгляд тендерних пропозицій Відповідачів на їх відповідність кваліфікаційним критеріям, встановленим статтями 16 та 17 Закону України «Про публічні закупівлі» та умовам тендерної документації.
- (12) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника № 316 від 11.12.2018 за результатом розгляду тендерних пропозицій ТОВ «Облгазсервіс» та ПБФ «ОВЕН» на відповідність технічним вимогам та кваліфікаційним критеріям визначеним у Тендерній документації для процедури закупівлі за предметом «Послуги щодо очищення печей і димарів, технічне обслуговування димовентильяційних каналів (із змінами)», затвердженій протоколом № 78 від 30.10.2018 засідання тендерного комітету Замовника (далі – Тендерна документація), Відповідачів допущено до участі в аукціоні.
- (13) Процедура електронних торгів розпочалася 18 грудня 2018 року о 15 год. 58 хв. та завершилася 18 грудня 2018 року о 16 год. 19 хв.
- (14) За результатами проведення електронного аукціону Відповідачі запропонували наступні ціни на послуги щодо очищення печей і димарів, технічне обслуговування димовентильяційних каналів (див. табл. 1).

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн	
		Початкова	Кінцева
1	ПБФ «ОВЕН»	7 773 446,00	7 773 446,00
2	ТОВ «Облгазсервіс»	7 812 456,00	7 812 456,00

- (15) Згідно з умовами Тендерної документації єдиним критерієм оцінки пропозицій є ціна тендерної пропозиції з урахуванням податку на додану вартість (ПДВ).
- (16) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ПБФ «ОВЕН».
- (17) Із ПБФ «ОВЕН» Замовник уклав договір від 02.01.2019 № 19/1 на загальну суму 7 773

446,00 грн з ПДВ.

- (18) Протягом електронного аукціону ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» не змінювали свої цінові пропозиції, що свідчить про те, що Відповідачі заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (19) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» під час участі у **Процедурі закупівлі**.

3.2.1. Пов'язаність через фізичних осіб та контроль за банківськими рахунками

- (20) За інформацією, наданою ГУ ПФУ в Херсонській області листом від 18.03.2019 № 3856/06, вх. № 60-01/1094 від 22.03.2019 (далі – Лист № 60-01/1094) протягом липня – грудня 2018 року ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» мали наступних спільних працівників:

1. ОСОБА-1;
2. ОСОБА-2;
3. ОСОБА-3.

- (21) Наявність спільних працівників свідчить, про ведення Відповідачами спільної господарської діяльності.

- (22) Відповідно до ЄДР, засновниками ПБФ «Овен», станом на дату публікації оголошення про проведення Процедури закупівлі, були:

- ОСОБА-1, (Інформація-1);
- ОСОБА-4, (Інформація-2).

- (23) Відповідно до інформації, наданої Головним територіальним управлінням юстиції у Херсонській області (лист від 24.05.2019 № 3467/03.1-26, вх. № 60-01/442кі від 03.06.2019) [Інформація з обмеженим доступом].

- (24) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.

- (25) Отже, ОСОБА-1 та ОСОБА-2 є пов'язаними особами в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (26) ПАТ «РВС Банк» листом від 26.03.2019 № 342/19-БТ (вх. № 60-01/212кі від 28.03.2019) [далі – Лист № 60-01/212кі] надало інформацію, що рахунками ПБФ «Овен» мають право розпоряджатися:

- ОСОБА-1;
- ОСОБА-2.

- (27) Крім того, ПАТ «РВС Банк» було надано [Інформація з обмеженим доступом].

- (28) Публічне акціонерне товариство «Державний експортно-імпорتنний банк України» (далі – ПАТ «Укрексімбанк»), листом від 23.04.2019 № 0690804/9263-19, вх. № 60-01/307кі від 26.04.2019 (далі – Лист № 60-01/307кі) повідомило, що відповідно до діючих нормативно-правових документів, контроль щодо руху коштів по рахунках ПБФ «Овен», мав право здійснювати директор ОСОБА-1, по рахунках ТОВ «Облгазсервіс» - головний інженер ОСОБА-1.

- (29) Отже, контроль щодо руху коштів по рахунках як ПБФ «Овен», так і

ТОВ «Облгазсервіс» здійснював засновник та директор ПБФ «Овен» – ОСОБА-1.

- (30) Вищенаведене, свідчить, що ОСОБА-2 обіймав посаду головного інженера в ПБФ «Овен», а ОСОБА-1 перебував на посаді директора ПБФ «Овен», та, одночасно, головного інженера ТОВ «Облгазсервіс» у період проведення Процедури закупівлі.
- (31) Відповідно до Класифікатора професій ДК 003:2010, затвердженого і введеного в дію наказом Держспоживстандарту України від 28 липня 2010 № 327 посада «головний інженер» відноситься до керівних посад.
- (32) Таким чином, ПБФ «Овен» пов'язане відносинами контролю з ТОВ «Облгазсервіс» шляхом суміщення керівних посад громадянами України ОСОБА-1 та ОСОБА-1, пов'язаними родинними зв'язками, які, крім іншого, здійснювали контроль щодо руху коштів по банківським рахункам Відповідачів.
- (33) Вищевказане свідчить про єдність інтересів Відповідачів, а відтак, про відсутність конкуренції між ними.

3.2.2. Спільне місцезнаходження та використання засобів зв'язку

- (34) Згідно з пунктом 3 Додатку 2 до Тендерної документації, учасники повинні були надати, серед іншого, копію аналогічного договору щодо предмету закупівлі.
- (35) ПБФ «ОВЕН» надало копію договору № 01/18 від 20.01.2018, укладеного з ТОВ «Домінус» (ідентифікаційний код юридичної особи 33003129) на «виконання робіт з перевірки та прочистки димових та вентиляційних каналів від газових приладів у будинку» та копії актів приймання виконаних підрядних робіт до нього.
- (36) ТОВ «Облгазсервіс», в свою чергу, надало договір № 15/219 від 10.11.2015, укладений з ТОВ «Фінансові інвестиції» (ідентифікаційний код юридичної особи 32664478) на «виконання робіт з перевірки та прочистки димових та вентиляційних каналів від газових приладів в будинку» та копії актів приймання виконаних підрядних робіт до нього.
- (37) В реквізитах сторін вказаних договорів та актів приймання-передачі виконаних робіт до них за 2015 – 2018 роки Відповідачі вказали однакову адресу: м. Київ, вул. Лаврська, 6 та спільні номери телефонів: Телефон-1, Телефон-2.
- (38) Отже, Відповідачі, будучи зареєстрованими за різними адресами у м. Херсон, фактично знаходились за однією адресою у м. Києві, де спільно використовували однакові номери телефонів.
- (39) ТОВ «Інтертелеком» (ідентифікаційний код юридичної особи 30109015) листом від 23.01.2020 № 97/20 (вх. № 60-01/333 від 30.01.2020) повідомило, що протягом 2017 – 2018 років абонентський номер радіодоступу стандарту CDMA Телефон-1 зареєстровано на фізичну особу ОСОБА-1.
- (40) Відповідно до Замовлення № 1/1010579 від 24.03.2011 місцями встановлення радіодоступу абонентського номеру Телефон-1 визначено:
- м. Херсон, вул. Нафтовиків, 61, кв. 6;
 - м. Київ, ринок «Володимирський»;
 - м. Київ, ринок «Нивки»;
 - м. Київ, ринок «Петровка».
- (41) Приватне акціонерне товариство «Київстар» (ідентифікаційний код юридичної особи 21673832) (далі – ПрАТ «Київстар») листом від 29.01.2020 № 2314/02 (вх. № 60-01/107кі від 03.02.2020) повідомило, що телефонний номер Телефон-2 протягом 2016 – 2018 років використовувався третьою особою, яка не пов'язана з

Відповідачами.

- (42) Відповідно до інформації та копій документів, наданих ПАТ «РВС БАНК», зокрема в «Опитувальнику клієнта юридичної особи-резидента» ПБФ «ОВЕН» та на бланку ТОВ «Облгазсервіс», однаково зазначено контактний номер телефону Телефон-3.
- (43) Згідно з листом ПрАТ «Київстар» від 20.01.2020 № 1301/02 (вх. № 60-01/69кі від 21.01.2020), номер телефону мобільного зв'язку Телефон-3 надано в користування ОСОБА-2 з 26.10.2016 по дату надання відповіді.
- (44) Відповідно до ЄДР, у графі «Інформація про здійснення зв'язку з юридичною особою» ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» зазначили однаковий номер телефону: Телефон-4.
- (45) Цей номер телефону також вказано як контактний телефон ПБФ «Овен» у видаткових накладних, виписаних виробничо-впроваджуваною та зовнішньоекономічною асоціацією «Індустрія-Україна» для ПБФ «Овен» на реалізацію Термоанемометрів Testo 410-1 арт. 0560 4101.
- (46) Копії видаткових накладних було надано ПБФ «Овен» у складі власної тендерної пропозиції, як підтвердження наявності матеріально-технічної бази.
- (47) Головне управління ДФС у Херсонській області, Автономній республіці Крим та м. Севастополі листом від 21.03.2019 № 3462/9/21-22-08-01-16 (вх. № 60-01/1144 від 27.03.2019) повідомило, що протягом 2017 – 2018 років Відповідачі вказали як контактний номер, зокрема, Телефон-4.
- (48) Також, відповідно до картки зі зразками підписів посадових осіб ПБФ «Овен» від 24.10.2018, наданої АТ «Кредобанк» листом від 23.04.2019 № 2-3240 бт/19 (вх. № 60-01/306кі від 26.04.2019), [Інформація з обмеженим доступом].
- (49) Головне управління Держпраці у Херсонській області листом від 28.05.2019 № 01-08/374 (вх. № 60-01/2061 від 30.05.2019), крім іншого, надало заяви на продовження строку дії дозволу на виконання робіт з підвищеної небезпеки ТОВ «Облгазсервіс» від 03.10.2017 та ПБФ «Овен» від 04.02.2019, в яких зазначено контактний номер телефону Телефон-4.
- (50) Відповідно до листа ПрАТ «ВФ Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи 14333937) від 27.01.2020 № 02/КИ-Б/07 (вх. № 60-01/91кі від 28.01.2020) [Інформація з обмеженим доступом].
- (51) Враховуючи наведене, Відповідачі тривалий час (протягом 2017-2019 років) спільно використовували у своїй господарській діяльності номер телефону Телефон-4, який належить ОСОБА-1 – засновнику та директору ПБФ «Овен».
- (52) Здійснення господарської діяльності за однією адресою та використання Відповідачами у своїй господарській діяльності однакових номерів телефонів Телефон-1, Телефон-3, Телефон-4 (належать ОСОБА-1 – директору та засновнику ПБФ «ОВЕН») та Телефон-2, свідчить про наявність умов для обміну інформацією, зокрема під час підготовки та спільної участі у Процедурі закупівлі.

3.2.3. Використання спільних ІР-адрес

- (53) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 26.03.2019 № 206/1051/03, вх. № 60-01/1212 від 02.04.2019) ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» приймали участь у Процедурі закупівлі з авторизованого електронного майданчика zakupki.prom.ua (далі – ТОВ «Закупки.Пром.УА»).
- (54) Крім того, ДП «Прозорро» повідомило, що ТОВ «Облгазсервіс» та ПБФ «ОВЕН» для

участі у Процедурі закупівлі заходили в аукціон з IP-адреси IP-адреса-1, не здійснюючи при цьому кроків щодо зниження ціни.

- (55) За інформацією, яка була надана ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 17.04.2019 № 470/04, вх. № 60-01/1629 від 06.05.2019), ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» здійснювали дії, пов'язані з Процедурою закупівлі, зокрема завантажували тендерні пропозиції, з IP-адреси IP-адреса-1.
- (56) Відповідно до листа ТОВ «Мережа Ланет» від 23.03.2020 № 1-2303/2020вв, вх. № 60-01/1187 від 30.03.2020 IP-адреса IP-адреса-1 було надано в користування ПБФ «ОВЕН» на підставі договору надання телекомунікаційних послуг № 180348 від 21.03.2018.
- (57) Починаючи 21.03.2018 та в період проведення Процедури закупівлі послуги з доступу до мережі Інтернет надавалися за адресою: м. Київ, вул. Лаврська, буд. 6, оф. 17-18.
- (58) Таким чином, ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» приймали участь у Процедурі закупівлі зі спільної IP-адреси IP-адреса-1, яка надана в користування ПБФ «Овен».
- (59) ГУ ДФС у Херсонській області, автономній республіці Крим, та м. Севастополі листом від 21.03.2019 № 3462/9/21-22-08-01-16 (вх. № 60-01/1144 від 27.03.2019) повідомило, що ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» подавали звітність та використовували у своїй діяльності електронну поштову адресу e-mail-1.
- (60) Крім того, Відповідачі протягом вересня 2018 – лютого 2019 року подавали податкову звітність зі спільних IP-адрес: [Інформація з обмеженим доступом].
- (61) Відповідно до інформації, наданої ПрАТ «Фарлеп-Інвест» листом від 08.05.2019 № 351/04-11 (вх. № 60-01/330кі від 08.05.2019) [Інформація з обмеженим доступом].
- (62) Вищевказаними IP-адресами протягом 2018 року користувалося [Інформація з обмеженим доступом].
- (63) Відповідно до витягу з ЄДР від 09.01.2020 № 1005320677, станом на 05.11.2018 (дата публікації оголошення про проведення Процедури закупівлі) ОСОБА-1 займав посаду директора ТОВ «Облгазстрой».
- (64) Крім того, ТОВ «Облгазстрой» зареєстроване за однією адресою з ТОВ «Облгазсервіс»: м. Херсон, вул. Михайлівська (Петренка), буд. 18.
- (65) Отже, ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» подавали податкову звітність до органів ДФС з використанням спільних IP-адрес та електронної поштової скриньки e-mail-1, які належать третій особі – ТОВ «Облгазстрой», директором якого є ОСОБА-1 (директор та засновник ПБФ «Овен») та, яке знаходиться за однією адресою з ТОВ «Облгазсервіс».
- (66) Відповідно до інформації, наданої ПАТ «Укресімбанк» Листом № 60-01/307кі, [Інформація з обмеженим доступом].
- (67) АТ «Кредобанк» в листі від 23.04.2019 № 52-3240БТ/19 (вх. № 60-.01/306кі від 26.04.2019) повідомило, що [Інформація з обмеженим доступом]
- (68) Відповідно до регіональної реєстратури Інтернет для Європи, Близького Сходу та частини Азії, IP-адреси IP-адреса-2, IP-адреса-3, IP-адреса-4, IP-адреса-5 не належать до діапазону IP-адрес, послуги з доступу до мережі Інтернет за якими надаються у вказаному регіоні.
- (69) Отже, ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» протягом вересня 2018 – лютого 2019 року подавали податкову звітність та входили до систем «Клієнт-Банк» зі спільних IP-адрес.

- (70) Подання звітності до органів державної фіскальної служби зі спільних IP-адрес з використанням спільної електронної поштової скриньки, входження до банківських електронних кабінетів з однакових IP-адрес свідчить про обмін інформацією під час спільного ведення ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» господарської діяльності, а використання однієї IP-адреси, яка належить ПБФ «ОВЕН», для входження в аукціон та завантаження пропозицій – про узгодженість поведінки під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

3.2.4. Наявність господарських відносин між Відповідачами

- (71) Відповідно до виписок про рух коштів по рахункам ТОВ «Облгазсервіс» та ПБФ «ОВЕН», наданих ПАТ «Укргазбанк» листом від 17.04.2019 № 172/12274/2019 (вх. № 60-01/196кі від 23.04.2019) встановлено, [Інформація з обмеженим доступом].
- (72) Отже, ТОВ «Облгазсервіс» та ПБФ «ОВЕН» були пов'язані господарськими відносинами, в тому числі, пов'язані виконанням робіт, які були предметом Процедури закупівлі, що надавало їм можливість узгодити дії під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

3.2.5. Аналіз цінових пропозицій

- (73) ПБФ «Овен» у файлах Калькуляція ВК.pdf та Калькуляція ДК.pdf, а ТОВ «Облгазсервіс» у файлі калькуляції.pdf надало розрахунки вартості щодо обслуговування вентиляційних каналів та димовентиляційних каналів в житлових будинках.
- (74) За результатом проведеного порівняльного аналізу інформації, яка міститься у калькуляціях, Відділенням встановлено, що розрахунок Відповідачів пов'язаний спільною системою обчислення, а саме: кошторисна (калькуляційна) вартість перевірки одного вентиляційного та димовентиляційного каналів у Відповідачів відрізняється на однаковий коефіцієнт (див. табл. 3):

Таблиця 3

№ п/п	Вартість перевірки (грн)	Назва підприємства		Коефіцієнт співвідношення ПБФ «Овен» до ТОВ «Облгазсервіс»
		ПБФ «Овен»	ТОВ «Облгазсервіс»	
1	Вентканалів	35,82	36,00	0,005
2	Димовентканалів	65,68	66	0,005

- (75) Згідно з інформацією, наданою ГУ ПФУ в Херсонській області Листом № 60-01/1094 в листопаді 2018 року в ПБФ «Овен» працювало 16 чоловік, а в ТОВ «Облгазсервіс» - лише 4 особи.
- (76) Слід врахувати, що з 4 працівників ТОВ «Облгазсервіс» лише двоє – ОСОБА-2 та ОСОБА-3 мають відповідні знання та навички для виконання робіт з обслуговування вентиляційних та димовентиляційного каналів, що підтверджується документами, наданими Відповідачами у складі власних тендерних пропозицій.
- (77) Відповідно до Тендерної документації оцінка пропозицій Учасників здійснювалась за єдиним критерієм – «Ціна» (100 балів). Тендерна пропозиція учасника ціна якої є найменша, за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам Замовника, визначається найвигіднішою, а такий учасник визначається переможцем конкурсних торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (78) За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у процедурі

закупівлі, пропонував би максимально низьку ціну на товар, задля забезпечення своєї перемоги у процедурі закупівлі. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.

- (79) Враховуючи, що ціна на продукцію (товари, роботи, послуги) формується продавцем з урахуванням суми витрат різних видів ресурсів (сировини, праці, основних засобів, послуг, грошей, транспортних послуг тощо), очікуваного прибутку, дій покупців та інших продавців, ТОВ «Облгасервіс» при формуванні калькуляції вартості на роботи з перевірки одного вентиляційного та димовентиляційного каналів необхідно було знати розмір можливих витрат, мати у своєму штаті відповідних спеціалістів або вживати заходів задля залучення або гарантування залучення невластних ресурсів в тому числі людських.
- (80) Незначний коефіцієнт (0,005) різниці у вартості робіт з перевірки вентканалів та димовентканалів ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгасервіс» свідчить про відсутність застосування до формування ціни пропозиції індивідуальних показників підприємствами, що, відповідно, свідчить про відсутність цінової конкуренції між Відповідачами.

4. Кваліфікація порушення учасниками конкурентного законодавства

- (81) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні 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 новоствореним суб'єктам господарювання.
- (82) 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).
- (83) 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 безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, відмова від підписання договору тощо).
- (84) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- пов'язаність відносинами контролю;
 - наявність спільних працівників, які займають керівні посади;
 - здійснення контролю за банківськими рахунками пов'язаними особами;
 - спільне місцезнаходження;
 - використання однакових номерів телефонів під час здійснення господарської діяльності;
 - спільне використання IP-адреси, яка належить ПБФ «Овен» під час завантаження пропозицій та проведення аукціону;
 - не зниження цінових пропозицій під час проведення аукціону;
 - спільне використання IP-адрес та електронної пошти для подання податкової звітності та керування банківськими рахунками;

- пов'язаність господарськими відносинами;
- відсутність цінової конкуренції,

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.

- (85) З огляду на вищезазначене ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгасервіс» під час підготовки документації для участі у електронних торгах на закупівлю за предметом «Послуги щодо очищення печей і димарів, технічне обслуговування димовентиляційних каналів», яку проводило комунальне підприємство «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Дніпровського району м. Києва» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-11-05-002033-b 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».
- (86) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгасервіс» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (87) Листами від 13.05.2020 № 60-02/2556 та від 13.05.2020 № 60-02/2556, відповідно, ТОВ «Облгасервіс» та ПБФ «ОВЕН» було направлено витяг з подання про попередні висновки від 08.05.2020 № 60-03/71п у справі 52/60/55-рп/к.19.
- (88) Лист від 13.05.2020 № 60-02/2556, який був направлений на адресу ТОВ «Облгасервіс» (вул. Перекопська, б. 20 оф. 314, м. Херсон 73013) повернувся до Відділення, причина повернення – «за закінченням встановленого строку зберігання».
- (89) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 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 та доповненнями), 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.
- (90) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 06.08.2020 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 52/60/55-рп/к.19.
- (91) ТОВ «Облгасервіс» листом від 26.05.2020 № 60-01/1939 і ПБФ «ОВЕН» листом від 26.05.2020 № 60-01/1940 надали відповідь на Подання в яких звернулися з клопотанням щодо зменшення розміру штрафу, що накладатиметься Адміністративною колегією Відділення.

5. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (92) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та зауваженнями і запереченнями Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- пов'язаності відносинами контролю;
 - наявності спільних працівників, які займають керівні посади;
 - здійсненні контролю за банківськими рахунками пов'язаними особами;
 - спільному місцезнаходженні;
 - використанні однакових номерів телефонів під час здійснення господарської діяльності;
 - спільному використанні IP-адреси, яка належить ПБФ «Овен» під час завантаження пропозицій та проведення аукціону;
 - не зниженні цінових пропозицій під час проведення аукціону;
 - спільному використанні IP-адрес та електронної пошти для подання податкової звітності та керування банківськими рахунками;
 - пов'язаності господарськими відносинами;
 - відсутності цінової конкуренції,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі.
- (93) Така поведінка Відповідачів 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».

6. Визначення розміру штрафів

- (94) 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 потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (95) За інформацією ГУ ДПС у Херсонській області, автономній республіці Крим та м. Севастополі (лист від 02.06.2020 № 4365/9/21-22-04-05-10, вх. № 60-01/711кі від 11.06.2020) чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ПБФ «ОВЕН» за 2019 рік становить 12 074 800,00 гривень;
- (96) За інформацією ГУ ДПС у Херсонській області, автономній республіці Крим та м. Севастополі (лист від 02.06.2020 № 4366/9/21-22-04-05-10, вх. № 60-01/712кі від 11.06.2020) сума доходу платника єдиного податку третьої групи ТОВ «Облгазсервіс» за 2019 рік становить 1 727 864,76 гривень;
- (97) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс», спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими тендерними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

(98) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення було враховано такі обставини:

- дане порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ПБФ «ОВЕН» та ТОВ «Облгазсервіс» виявлено Відділенням вперше;

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 12¹ і 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 та доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії приватної багатогалузевої фірми «ОВЕН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14140957, м. Херсон) та товариства з обмеженою відповідальністю «Облгазсервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи 37923260, м. Херсон), під час участі у процедурі закупівлі «Послуги щодо очищення печей і димарів, технічне обслуговування димовентиляційних каналів», яка проводилась комунальним підприємством «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Дніпровського району м. Києва» за допомогою системи Прозорро, ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-11-05-002033-b, порушенням, яке 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, тендерів.

2. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на приватну багатогалузеву фірму «ОВЕН» (ідентифікаційний код юридичної особи 14140957, м. Херсон) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Облгазсервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи 37923260, м. Херсон) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова адміністративної колегії

О. Хмельницький