



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ЧЕРКАСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

15.08.2018

м. Черкаси

№ 73/9-р/к

Справа № 03-22-16/17

Про порушення законодавства про  
захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю СК «НЕВА» (надалі – ТОВ СК «НЕВА») та фізична особа-підприємець Авеян Бабкен Герасимович (надалі – ФОП Авеян Б.Г.) подали заявки для участі у торгах щодо закупівлі послуг поточного ремонту вулиці Центральна с. Ліпляво Канівського району Черкаської області, які було проведено у серпні-вересні 2017 року виконавчим комітетом Ліплявської сільської ради Канівського району Черкаської області (ідентифікатор закупівлі UA-2017-08-11-000717-с).

При цьому ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. узгоджували свою поведінку під час участі в торгах, що, зокрема, підтверджується:

- пов'язаністю фізичних осіб родинними зв'язками (Авеян Армен Бабкенович є сином Авеяна Бабкена Герасимовича, засновником та директором ТОВ СК «НЕВА»);
- використанням одних і тих же засобів зв'язку, електронної поштової скриньки, комп'ютерної техніки;
- поданням пропозицій з однієї IP-адреси;
- неодноразовим наданням поворотної фінансової допомоги;
- схожістю, тотожністю в оформленні, структурі та змісті документів.

За результатами розгляду справи № 03-22-16/17 такі дії ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеяна Б.Г. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів та є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладеного штрафи: на ТОВ СК «НЕВА» – 34000,00 грн.; на ФОП Авеяна Б.Г. – 10000,00 грн.

Відповідно до п.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 Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-22-16/17 про порушення ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеяном Б.Г. законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень і розслідувань від 06.06.2018 № 73/1-пв/к,

## **В С Т А Н О В И Л А:**

### **1. Процесуальні дії**

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.12.2017 № 36-рп/к розпочато розгляд справи за ознаками вчинення ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеяном Б.Г. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (2) Листами територіального відділення від 06.12.2017 № 03/1913 та від 06.12.2017 № 03/1914 до ФОП Авеяна Б.Г. та ТОВ СК «НЕВА» було направлено копію розпорядження про початок розгляду справи.
- (3) Листом територіального відділення від 06.06.2018 № 73-02/487-03 до ТОВ СК «НЕВА» направлено копію подання з попередніми висновками у справі від 06.06.2018 № 73/1-пв/к, яке повернулось до територіального відділення 08.07.2018 із закінченням встановленого строку зберігання. Копію цього подання було вручено директору ТОВ СК «НЕВА» 31.07.2018.
- (4) Лист територіального відділення від 06.06.2018 № 73-02/488-03 з копією подання з попередніми висновками було вручено ФОП Авеяну Б.Г. 06.06.2018.
- (5) Листами від 06.08.2018 № 2 ФОП Авеян Б.Г. та від 06.08.2018 № 42 ТОВ СК «НЕВА» надали відповідь на попередні висновки у справі.

### **2. Відповідачі**

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

а) ТОВ СК «НЕВА» є юридичною особою відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань, номер запису 1 023 102 0000 001302 від 14.01.2016. Основним видом діяльності ТОВ СК «НЕВА» є будівництво доріг і автострад (КВЕД 42.11).

б) ФОП Авеяна Б.Г. має свідоцтво про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця серії В00 № 900672, номер запису 2 023 017 0000 001026 від 14.09.2001. Основним видом діяльності ФОП Авеяна Б.Г. є будівництво доріг і автострад (КВЕД 42.11).

### **3. Інформація про процедуру закупівлі**

- (7) Виконавчим комітетом Ліпльавської сільської ради (вул. Центральна, 2, село Ліпльаво, Канівський район, Черкаська область) (надалі – Замовник), відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII (із змінами), у серпні-вересні 2017 року проведено процедуру закупівлі послуг поточного ремонту вулиці Центральна с. Ліпльаво Канівського району Черкаської області (код ДК 021:2015:45230000-8 - Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь) (надалі – Процедура закупівлі).

- (8) Оголошення про проведення Процедури закупівлі було розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу (prozorro.gov.ua) 11 серпня 2017 року о 19:39 за номером UA-2017-08-11-000717-с.
- (9) Строк поставки товару – до 31.12.2017.
- (10) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 06.09.2017 10.00.
- (11) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції надали наступні учасники:
  - ТОВ СК «НЕВА» (вул. Миру, буд. 25, м. Канів, Черкаська область, 19000, ідентифікаційний код юридичної особи – 40217322), цінова пропозиція – 1 306 519,86 (один мільйон триста шість тисяч п'ятсот дев'ятнадцять) грн. 86 коп.;
  - ФОП Авеян Б. Г. (вул. Миру, буд. 25, м. Канів, Черкаська область, 19000, ідентифікаційний номер фізичної особи платника податків та інших обов'язкових платежів - 2264915570), цінова пропозиція – 1 380 000,00 (один мільйон триста вісімдесят тисяч) грн.
- (12) Аукціон щодо визначення переможця Процедури закупівлі відбувся 07.09.2017 о 13:25.
- (13) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 07.09.2017.
- (14) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 14.09.2017 №4, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу, тендерну пропозицію ТОВ СК «НЕВА» відхилено, відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає вимогам та умовам тендерної документації, а саме: не надано документи, передбачені пунктами 1.1.5., 1.6., 1.7. частини 1 розділу «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації, пунктами 5.1., 5.1.1. частини 5 розділу «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації).
- (15) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 18.09.2017 №5, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу, тендерну пропозицію ФОП Авеян Б.Г. відхилено, відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає вимогам та умовам тендерної документації, а саме: не надано документи, передбачені частинами 1, 5, 6 розділів «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації та статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі»).
- (16) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 18.09.2017 №6, оприлюдненого на веб-порталі Уповноваженого органу, Процедура закупівлі була відмінена Замовником, відповідно до частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі», а саме: відхилення всіх тендерних пропозицій.

#### **4. Обставини справи**

- (17) Як було встановлено територіальним відділенням під час розслідування справи, ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б. Г. як окремі суб'єкти господарювання, які беруть участь у Процедурі закупівлі 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 вплинути на конкуренцію.
- (18) Разом з тим, за результатами аналізу пропозицій Учасників, документації конкурсних торгів Замовника, а також матеріалів, отриманих у ході розгляду справи,

встановлено обставини, які свідчать про те, що ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б. Г. узгодили між собою умови участі у Процедурі закупівлі з метою забезпечення перемоги одному з них, що підтверджується наступним.

#### **4.1. Пов'язаність учасників, що сприяє обміну інформацією між ними**

- (19) Аналіз інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань та інших документів, які знаходяться у справі, свідчить про наступне.
- (20) Місце проживання Авеяна Бабкена Герасимовича: 19000, Черкаська обл., м. Канів, вул. Миру, будинок, 25.
- (21) Місцезнаходження юридичної особи ТОВ СК «НЕВА»: 19000, Черкаська обл., м. Канів, вул. Миру, будинок, 25.
- (22) Тобто Учасники зареєстровані за однією адресою, що сприяє обміну інформації між ними.
- (23) Авеян Армен Бабкенович, згідно витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань та Статуту ТОВ СК «НЕВА», затвердженого рішенням засновника від 16.01.2016 № 01, є засновником та директором ТОВ СК «НЕВА».
- (24) За інформацією ТОВ СК «НЕВА» (лист від 13.03.2018 № 4) (вх. від 16.03.2018 № 73-01/197-03): *«Директор ТОВ СК «НЕВА» Авеян Армен Бабкенович, є сином Авеяна Бабкена Герасимовича»* (мовою оригіналу).
- (25) Отже, Авеян Армен Бабкенович та Авеян Бабкен Герасимович пов'язані родинними зв'язками, як батько та син.
- (26) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням Пенсійного фонду України в Черкаській області листом від 24.05.2018 № 23961/06-03, [REDACTED]
- (27) Відповідно до визначення статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», тендер (торги) – здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (28) Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що економічна конкуренція (конкуренція) – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.
- (29) Отже, участь у торгах суб'єктів господарювання – учасників, які пов'язані родинними зв'язками, може вказувати на відсутність змагання в торгах, оскільки справжність змагання під час участі в торгах забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях учасників. Зокрема, учасники повинні формувати пропозиції самостійно (незалежно від інших учасників). Враховуючи зазначене, під час участі в торгах пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам

умови, зокрема щодо ціни.

- (30) Таким чином, Учасники, на момент проведення процедури закупівлі, були пов'язані родинними зв'язками (Авеян Армен Бабкенович є сином Авеяна Бабкена Герасимовича), Авеян Бабкен Герасимович перебував у трудових відносинах з ТОВ СК «НЕВА», зареєстровані за однією адресою та мали можливість погоджувати свої дії і здійснювати обмін інформацією щодо їх господарської діяльності, у тому числі щодо участі у Процедурі закупівлі.

#### 4.2. Подання учасниками пропозицій з однієї IP-адреси та використання одних і тих же засобів зв'язку

- (31) Згідно з частиною 1 статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі», тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки у разі їх встановлення замовником, інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (32) Розміщення, отримання і передання інформації та документів під час проведення процедур закупівель, користування сервісами з автоматичним обміном інформацією забезпечує авторизований майданчик – авторизована Уповноваженим органом (Мінекономрозвитку) інформаційно-телекомунікаційна система, яка є частиною електронної системи закупівель.
- (33) За інформацією, наданою державним підприємством «ПРОЗОРРО» (лист від 28.11.2017 № 206/3621/06), ТОВ «СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б. Г. початкові пропозиції для участі в аукціоні подали через один і той же авторизований електронний майданчик товариства з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.онлайн» (м. Київ) (надалі - ТОВ «Держзакупівлі.онлайн»).
- (34) ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» листом від 11.12.2017 № 111217-1 надало реєстраційні дані Учасників Процедури закупівлі та перелік IP-адрес, з яких подавалися тендерні пропозиції (таблиця 1)

таблиця 1

Учасник	Адреса	Телефон, контактна особа	Логін, пошта	IP- адреса подання пропозиції/час подання
ТОВ СК «НЕВА»	19000, Черкаська область, м. Канів, вул. Миру, 25	+380663844848, Авеян Армен Бабкенович	ck-neva@ukr.net	<b>82.207.22.126;</b> 28.08.2017 09:56:00
ФОП Авеян Б.Г.	19000, Черкаська область, м. Канів, вул. Миру, 25	+380663844848, Авеян Бабкен Герасимович	<a href="mailto:armenchik@ukr.net">armenchik@ukr.net</a>	<b>82.207.22.126;</b> 31.08.2017 11:04:38

- (35) Таким чином, при здійсненні реєстрації на електронному авторизованому майданчику «Держзакупівлі.онлайн» Учасниками зазначено один і той же номер телефону - +380663844848.

- (36) Як встановило територіальне відділення, зазначений номер телефону належить Авеяну Армену Бабкеновичу та використовується ним при здійсненні господарської діяльності ТОВ «СК «НЕВА».
- (37) Також Учасники під час реєстрації на зазначеному майданчику та поданні тендерних пропозицій по Процедурі закупівлі у своїх e-mail: [ck-neva@ukr.net](mailto:ck-neva@ukr.net) та [armenichik@ukr.net](mailto:armenichik@ukr.net) використали доменне ім'я ukr.net.
- (38) За інформацією ТОВ «Укрнет» (лист вх. від 08.02.2018 № 401/03) при реєстрації електронної поштової скриньки [armenichik@ukr.net](mailto:armenichik@ukr.net) (ФОП Авеян Бабкен Герасимович) було вказано ім'я користувача: Армен Авеян.
- (39) Тобто реєстрацію електронної поштової скриньки ФОП Авеяна Бабкена Герасимовича - [armenichik@ukr.net](mailto:armenichik@ukr.net) здійснив Авеян Армен - засновник та директор ТОВ СК «НЕВА».
- (40) Також ТОВ «Укрнет» було надано інформацію стосовно IP – адрес, з яких здійснювався у період проведення Процедури закупівлі вхід до електронних поштових скриньок Учасників.
- (41) Проаналізувавши зазначену інформацію, територіальним відділенням було встановлено, що вхід до електронних поштових скриньок Учасників здійснювався одночасно та з різницею у часі 3-4 хв. з одних і тих же IP – адрес (таблиця 2).

таблиця 2

Електронна поштова скринька	IP – адреса	Дата входу	Час входу
<a href="mailto:armenichik@ukr.net">armenichik@ukr.net</a>	46.133.7.60	28.08.2017	18:25:41
<a href="mailto:ck-neva@ukr.net">ck-neva@ukr.net</a>	46.133.7.60	28.08.2017	18:25:20
<a href="mailto:armenichik@ukr.net">armenichik@ukr.net</a>	81.21.11.32	29.08.2017	06:31:44
<a href="mailto:ck-neva@ukr.net">ck-neva@ukr.net</a>	81.21.11.32	29.08.2017	06:31:15
<a href="mailto:armenichik@ukr.net">armenichik@ukr.net</a>	82.207.22.126	29.08.2017	12:49:16
<a href="mailto:ck-neva@ukr.net">ck-neva@ukr.net</a>	82.207.22.126	29.08.2017	12:53:44
<a href="mailto:armenichik@ukr.net">armenichik@ukr.net</a>	82.207.22.126	30.08.2017	13:23:08
<a href="mailto:ck-neva@ukr.net">ck-neva@ukr.net</a>	82.207.22.126	30.08.2017	13:26:59

- (42) Отже, здійснення реєстрації електронної поштової скриньки [armenichik@ukr.net](mailto:armenichik@ukr.net) Авеяном Арменом Бабкеновичем та факти одночасного чи майже одночасного входу з одних і тих же IP – адрес до поштових скриньок Учасників свідчать про спільне здійснення та обізнаність Учасників про господарську діяльність один одного та сприяє обміну інформації між ними.
- (43) ТОВ «СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б. Г. для участі у Процедурі закупівлі подавали свої тендерні пропозиції з однієї IP – адреси – **82.207.22.126**.
- (44) IP – адреса є загальноживаним терміном (скорочення від англ. Internet Protocol Address) – унікальна мережева адреса вузла в комп'ютерній мережі, побудованій за протоколом IP. У мережі Інтернет потрібна глобальна унікальність адреси. У випадку роботи в локальній мережі потрібна унікальність адреси в межах мережі.
- (45) IP – адреси є статичні та динамічні. Статична (постійна, незмінна) IP – адреса призначається користувачем у налаштуваннях пристрою або призначається автоматично при підключенні пристрою до мережі і не може бути присвоєна іншому пристрою.

- (46) Згідно з інформацією сайту «2 IP.UA», IP – адреса **82.207.22.126** належить провайдеру публічному акціонерному товариству «Укртелеком» (м. Київ) (надалі – ПАТ «Укртелеком»).
- (47) За інформацією, наданою ПАТ «Укртелеком» (лист від 06.02.2018 № 205-вих-800731-800922-2018), за IP – адресою **82.207.22.126** у період 11.08.2017-06.09.2017 послуги доступу до мережі Інтернет надавались комунальному підприємству "АВТО-РІКА" [REDACTED]
- (48) Між ПАТ «Укртелеком» та КП «АВТО-РІКА» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг від 07.08.2013 № 721. IP – адреса **82.207.22.126** є статичною (постійною).
- (49) Одночасно ПАТ «Укртелеком» повідомило, що послуги доступу до мережі Інтернет ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. не надавались.
- (50) За інформацією КП «АВТО-РІКА», підставою для використання ТОВ СК «НЕВА» IP – адреси **82.207.22.126**, за якою ПАТ «Укртелеком» надає послуги доступу до мережі Інтернет КП «АВТО-РІКА», є укладений трьохсторонній договір оренди нерухомого майна комунальної власності м. Канева, яке перебуває на балансі комунального підприємства (установи, організації) і останнім надається в оренду від 18.05.2017 № 138-017 (надалі - Договір).
- (51) Згідно Договору ТОВ «СК «НЕВА» (Орендар) прийняв в оренду нежиле приміщення для розміщення офісу, що знаходиться на балансі КП «АВТО-РІКА», загальною площею 15,5 кв.м за адресою: вул. 206 Дивізії, 1, м. Канів. Оплата за оренду приміщення та комунальні послуги, у тому числі послуги зв'язку, здійснюється один раз в місяць згідно розрахунку, що додається до Договору.
- (52) Щодо використання ФОП Авеян Б.Г. IP – адреси **82.207.22.126** КП «АВТО-РІКА» повідомило, що інформацію надати не може, оскільки господарські відносини з ним відсутні.
- (53) За інформацією ФОП Авеяна Б.Г. (лист без дати та номера) (вх. від 21.03.2018 № 73-01/251-03): *«Діапазон IP адрес, які використовував у 2017 році був тільки в приміщенні КП «АВТО-РІКА», яким безперешкодно та безоплатно може користуватися будь який громадянин, який знаходиться в приміщенні ...».* *«Техніка використовувалася мого сина.»* (мовою оригіналу).
- (54) КП «АВТО - РІКА» листом від 12.04.2018 № 12/4 (вх. від 18.04.2018 № 73-01/489-03) повідомило, що будь-який громадянин (не орендар), що знаходився в приміщенні КП «АВТО-РІКА» за адресою: вул. 206 Дивізії, 1 м. Канів безперешкодно користуватися послугами Інтернет у серпні-вересні 2017 року не міг без знання пароля. Пароль надавався директором, головним бухгалтером або адміністратором КП «АВТО-РІКА» лише для орендарів приміщення.
- (55) За інформацією ТОВ СК «НЕВА» (лист від 29.05.2018 № 12/4) (вх. від 01.06.2018 № 73-01/489-03), за місцем розташування офісу ТОВ СК «НЕВА» (вул. 206 Дивізії, 1, м. Канів) знаходиться один персональний комп'ютер (модель – OEM Pentium Dual - Core CPU E 5500).
- (56) Отже, ФОП Авеян Б.Г. подавав тендерну пропозицію для участі у Процедурі закупівлі у приміщенні ТОВ СК «НЕВА», при цьому використав комп'ютер, IP-адресу ТОВ СК «НЕВА» та відповідно його пароль для доступу до мережі Інтернет.

- (57) Таким чином, використання Учасниками при здійсненні реєстрації на електронному авторизованому майданчику одного і того ж номеру телефону, використання ФОП Авеян Б.Г. для подачі тендерної пропозиції по Процедурі закупівлі комп'ютерної техніки та користування Інтернетом ТОВ «СК «НЕВА» свідчать про можливість встановлення зв'язку один з одним та доступу до інформації на стадії підготовки та при поданні своїх тендерних пропозицій, а також доводять наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.

#### 4.3. Аналіз економічної поведінки на торгах

- (58) Як встановило відділення, Учасники в аукціон Процедурі закупівлі не заходили та початкові цінові пропозиції не змінювали, що свідчить про узгоджену поведінку суб'єктів господарювання та відсутність конкуренції між Учасниками. Оскільки, за наявності справжньої конкуренції у конкурсних процедурах закупівель, учасники змагаються між собою. При цьому змагальність учасників ґрунтується на непевності кожного з них щодо поведінки інших учасників і зумовлює необхідність кожним із учасників для здобуття перемоги пропонувати кращі умови за найнижчими цінами, що дає змогу замовнику отримати найвигіднішу пропозицію з існуючих.

#### 4.4. Наявність спільних засобів зв'язку

- (59) На фірмових бланках та у тендерних пропозиціях ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г., які подавались ними для участі у Процедурі закупівлі, зазначена однакова електронна поштова скринька, а саме: [ck-neva@ukr.net](mailto:ck-neva@ukr.net) та однаковий номер телефону: +380663844848, який зазначався Учасниками при здійсненні реєстрації на авторизованому електронному майданчику «Держзакупівлі.Онлайн».
- (60) Одночасно слід зазначити, що і у відповідях на вимогу територіального відділення на бланках ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. зазначено однаковий e-mail - [ck-neva@ukr.net](mailto:ck-neva@ukr.net) та номер телефону +380663844848.
- (61) ФОП Авеян Б. Г. повідомив територіальному відділенню (лист без дати, без номера) (вх. від 21.03.2018 № 73-01/251-03), що використовував номер телефону +380663844848 та електронну поштову скриньку - [ck-neva@ukr.net](mailto:ck-neva@ukr.net), які належать його синові Авеяну Армену Бабкеновичу (директорові ТОВ СК «НЕВА»).
- (62) Таким чином, ФОП Авеян Б. Г. під час підготовки та подачі документів для участі у Процедурі закупівлі використовував на фірмових бланках та в тендерних пропозиціях телефон, електронну поштову скриньку, які належали суб'єкту господарювання, що виступав його конкурентом у Процедурі закупівлі, що підтверджує пов'язаність ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. та обумовлює єдність їх інтересів.

#### 4.5. Неодноразове надання поворотної фінансової допомоги

- (63) За результатами аналізу інформації ПАТ «Державний ощадний банк України», наданою листом від 29.01.2018 № 121.10-15/044 (вх. від 30.01.2018 № 281/03), встановлено, що ТОВ «СК НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. протягом 2016-2017 років здійснювали перерахування грошових коштів один одному у вигляді поворотної фінансової допомоги.
- (64) Поворотну фінансову допомогу ТОВ «СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. надавали один одному згідно договорів про надання поворотної фінансової допомоги ■■■



у тому числі і під час участі ТОВ «СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. у Процедурі закупівлі.

- (65) Надання поворотної фінансової допомоги протягом 2016-2017 років свідчить про єдність економічних інтересів у Учасників та відсутність конкуренції між ними.
- (66) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України, поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (67) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (68) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі N10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (69) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під відсоток.
- (70) Отже, взаємовідносини між ТОВ «СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Учасниками один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (71) Враховуючи те, що Учасники здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, та за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.
- (72) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Учасників та є підставою для усунення конкуренції між ними.

#### **4.6. Неподання документів, передбачених Тендерною документацією Замовника**

- (73) Всупереч вимогам Тендерної документації Замовника у складі тендерної пропозиції, ФОП Авеян Б. Г. не надав інформацію та документи, які вимагались п.1.1 розділу «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» Тендерної документації, зокрема:
  - документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям;
  - інформацію щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»;
  - інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а також відповідної технічної специфікації, що повинна складатись з документів, визначених частиною 6 розділу «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації;
  - документи, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів тендерної пропозиції;

- інформацію у вигляді довідки в довільній формі, що містить погодження учасника щодо укладення договору про закупівлю за результатами даних відкритих торгів згідно істотних умов, що запропоновані замовником цих торгів.

- (74) Відповідно до вимог Тендерної документації Учасники повинні були надати локальні кошториси; календарний графік виконання послуг; довідки щодо: не притягнення до відповідальності за порушення Закону України «Про захист економічної конкуренції»; відсутності судимості за злочин, вчинений з корисливих мотивів; відсутності заборгованості зі сплати податків; відсутності корупційних правопорушень; наявності обладнання та матеріально-технічної бази; наявності працівників відповідної кваліфікації.
- (75) Однак ФОП Авеяном Б. Г. для участі у Процедурі закупівлі вищезазначені документи, передбачені вимогами Тендерної документації, надано не було. ФОП Авеян Б.Г. надав лише тендерну пропозицію у довільній формі, де зазначив (ПІБ, місцезнаходження, інформацію про банківські реквізити, телефон, факс, електронну пошту, предмет закупівлі, вартість пропозиції та посаду, ПІБ посадової особи, яку уповноважено на підписання документів у складі тендерної пропозиції), витяг з реєстру платників Єдиного податку та витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських організацій.

- (76) Отже, відсутність у складі тендерної пропозиції ФОП Авеяна Б.Г. інформації та документів, передбачених Тендерною документацією Замовника, свідчить про те, що ФОП Авеян Б.Г. не збирався вигравати торги, а виступав лише технічним гравцем.

#### **4.7. Схожість в оформленні документів Учасників, наданих у тендерних пропозиціях**

- (77) Аналіз пропозицій, поданих учасниками для участі у вищезазначеній процедурі відкритих торгів, свідчить про наявність узгодженої поведінки між ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеяном Б.Г. під час їх участі у Процедурі закупівлі.
- (78) Так, здійснивши порівняльний аналіз конкурсних пропозицій учасників Процедури закупівлі, виявлено ознаки спільної підготовки ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеяном Б. Г. поданих документів, які мають нехарактерну схожість та однакові помилки.
- (79) Зміст та порядок оформлення тендерних пропозицій, що подаються Учасниками, визначений Тендерною документацією на закупівлю послуг поточного ремонту вулиці Центральна у с. Ліпляво Канівського району Черкаської області (45230000-8 – «Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь»), затвердженою рішенням тендерного комітету Замовника 29.08.2017 без номера (у новій редакції).
- (80) Відповідно до вимог Замовника, Учасники повинні були надати заповнену та підписану тендерну пропозицію. Тендерна документація Замовника не містила зразку тендерної пропозиції. Тому Учасники повинні були готувати її самостійно.
- (81) Однак, обома Учасниками було надано тендерні пропозиції, які збігаються щодо компонування, візуального оформлення та мають однакові помилки.
- (82) Так, у Тендерних пропозиціях Учасників:

- у пунктах 2, 4 зазначено однакове місцезнаходження: **(вул. Миру, будинок 25, місто Канів, Черкаська обл., 19000)** та однакову електронну адресу **([ck-neva@ukr.net](mailto:ck-neva@ukr.net))**;

- у пункті 2 під час написання слова «**область**» Учасники застосували однакове скорочення та поставили однакові додаткові розділові знаки «**обл.,»**;

- у пункті 6 допущено однакову граматичну помилку при написанні слова «**мільйон**» у обох воно написано як «**мільіон**».

- на фірмових бланках Учасників зазначено однаковий номер телефону **+380663844848**.

- (83) У складі Тендерної документації Учасники подавали Витяги з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, які сформовано в одну дату (03.04.2017) з різницею в 5 хвилин (09:13:16, 09:18:31).
- (84) Така нехарактерна схожість та тотожність в оформленні, структурі, змісті документів, яка у сукупності з іншими, встановленими територіальним відділенням, обставинами свідчить про узгоджену поведінку Учасників, що призвело до спотворення результатів торгів.
- (85) Механізм конкурсної процедури закупівель утворює для замовника виключно коло тих реальних пропозицій, поданих учасниками, з яких він має прийняти (акцептувати) найкращу. В результаті можливість переміщення попиту замовника на предмет закупівлі обмежується лише колом існуючих в рамках процедури закупівлі пропозицій, які для нього і утворюють ринок.
- (86) Змагальність учасників конкурентних процедур закупівель ґрунтується на непевності кожного з них щодо поведінки інших учасників і зумовлює необхідність кожним з учасників для здобуття перемоги пропонувати кращі умови за найнижчими цінами.
- (87) Пропозиції конкурсних торгів учасників повинні відрізнятися одна від іншої, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, за умови, якщо учасники торгів готували їх окремо один від іншого, без обміну інформацією.
- (88) Враховуючи вищезазначене, можна припустити, що вказані суб'єкти господарювання співпрацювали при підготовці документації, яка вимагала від учасників, та були обізнані щодо участі один одного у зазначеній процедурі закупівлі.
- (89) Таким чином, за результатами аналізу документів, територіальним відділенням виявлені обставини, які можуть свідчити про те, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеян Б.Г. не змагались між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції, а діяли узгоджено.

## **5. Кваліфікація дій відповідачів**

- (90) Територіальним відділенням встановлено, що поведінка ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеяна Б.Г. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (91) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в будь-якій 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'єктом господарювання.

- (92) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення кокурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (93) 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 тощо).
- (94) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, участь ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеяна Б.Г. у Процедурі закупівлі є домовленістю, внаслідок якої усувалась конкуренція між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовником переможця у зв'язку з попередньою обізнаністю щодо результатів торгів.
- (95) Внаслідок такої взаємодії, конкуренцію Учасниками було усунуто, що могло спотворити результати Процедури закупівлі, оскільки саме здійснення кокурентного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця торгів.
- (96) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів або послуг з учасником, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам тендеру.
- (97) Отже, встановлені територіальним відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- пов'язаність фізичних осіб родинними зв'язками (Авеян Армен Бабкенович є сином Авеяна Бабкена Герасимовича);
  - використання одних і тих же засобів зв'язку, електронної поштової скриньки, комп'ютерної техніки;
  - подання Учасниками пропозицій з однієї IP-адреси;
  - неодноразове надання поворотної фінансової допомоги;
  - схожість, тотожність в оформленні, структурі, змісті документів
- 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.
- (98) З огляду на вищезазначене, Учасники під час підготовки документації для участі у процедурі закупівлі послуг поточного ремонту вулиці Центральна у с. Ліпляво Канівського району Черкаської області (код ДК 021:2015:45230000-8 - Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь) (номер процедури закупівлі UA-2017-08-11-000717-с), замовником яких був виконавчий комітет Ліпльавської сільської ради Канівського району Черкаської області, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у кокурентних процедурах закупівель та Законом України «Про публічні закупівлі».
- (99) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники 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 антикокурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «про захист економічної конкуренції».

## **6. Інформація Відповідачів на подання з попередніми висновками у справі**

- (100) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Учасники листами від 06.08.2018 № 2 (ФОП Авеяна Б.Г.) та від 06.08.2018 № 42 (ТОВ СК «НЕВА») надали відповіді, які свідчать про визнання ними порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час підготовки та участі у процедурі закупівлі послуг поточного ремонту вулиці Центральна с. Ліпляво Канівського району Черкаської області.

## **7. Остаточні висновки у справі**

- (101) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та визнанням Учасниками порушення законодавства про захист економічної конкуренції не спростовується висновок територіального відділення про те, що дії товариства з обмеженою відповідальністю СК «НЕВА» та фізичної особи-підприємця Авеяна Бабкена Герасимовича, які полягали у:
- координуваній підготовці конкурсної документації Учасників та формуванні цінових пропозицій;
  - обміну інформацією під час підготовки та під час проведення торгів безпосередньо;
  - пов'язаності фізичних осіб родинними зв'язками;
  - використанні одних і тих же засобів зв'язку, електронної поштової скриньки, комп'ютерної техніки;
  - поданні Учасниками пропозицій з однієї IP-адреси;
  - неодноразовому наданні поворотної фінансової допомоги;
  - схожості, тотожності в оформленні, структурі, змісті документів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, предметом закупівлі яких був «Поточний ремонт вулиці Центральна у с. Ліпляво Канівського району Черкаської області (код ДК 021:2015:45230000-8 - Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь), (номер процедури закупівлі UA-2017-08-11-000717-с), замовником яких був виконавчий комітет Ліплявської сільської ради Канівського району Черкаської області.
- (102) Така поведінка відповідачів є порушенням 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**

- (103) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього 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, у якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (104) Відповідно до Податкової декларації платника єдиного податку третьої групи (юридичні особи) за 2017 рік дохід (виручка) ТОВ СК «НЕВА» становив 4 767 093 (чотири мільйони сімсот шістьдесят сім тисяч дев'яносто три) гривні.

- (105) Відповідно до Податкової декларації платника єдиного податку фізичної особи – підприємця за 2017 рік доход (виручка) ФОП Авеяна Б.Г. становив 4 999 941 (чотири мільйони дев'ясот дев'яносто дев'ять тисяч дев'ятсот сорок одна) гривня.
- (106) При визначенні розміру штрафу враховано:
- ТОВ СК «НЕВА» та ФОП Авеяном Б.Г. порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчинено вперше;
  - відповідачі співпрацювали з територіальним відділенням та визнали факт вчинення порушення.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup> 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю СК «НЕВА» (вул. Миру, буд. 25, м. Канів, Черкаська область, 19000, ідентифікаційний код юридичної особи - 40217322) та фізична особа-підприємець Авеян Бабкен Герасимовича (вул. Миру, буд. 25, м. Канів, Черкаська область, 19000, ідентифікаційний номер фізичної особи платника податків та інших обов'язкових платежів - 2264915570) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом узгодження своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у процедурі закупівлі послуг поточного ремонту вулиці Центральна у с. Ліпляво Канівського району Черкаської області (код ДК 021:2015:45230000-8- Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь), (номер процедури закупівлі UA-2017-08-11-000717-с), яка проводилась виконавчим комітетом Ліплявської сільської ради Канівського району Черкаської області.

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю СК «НЕВА» штраф у розмірі 34000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Авеяна Бабкена Герасимовича штраф у розмірі 10000 (десять тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу необхідно надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду в двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії,  
голова Відділення

Ю.С. Чемич