



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ЧЕРНІГІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

19 вересня 2019 року

м. Чернігів

№ 75/15/21-р/к

Справа № 02-05/21-2019

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС», ідентифікаційний код юридичної особи 41064165 (далі – ТОВ ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС») та фізична особа-підприємець [REDACTED], ідентифікаційний номер [REDACTED] (далі – [REDACTED].) взяли участь у торгах із закупівлі: «Послуги гарячого харчування в закладах загальної середньої освіти Деснянської селищної ради (згідно з додатком) (ДК 021:2015: 55510000-8 — Послуги їдалень)», яка проводилась Деснянською селищною радою (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-03-26-000447-b (далі – Тендер).

За результатами розгляду справи № 02-05/21-2019 такі дії ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» та [REDACTED] визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Тендері, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» накладено штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.

На [REDACTED] накладено штраф у розмірі 5 000 (п'ять тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 02-05/21-2019 (далі – Справа) про порушення ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» (далі – Товариство, Учасник 1, Відповідач 1) та [REDACTED] (далі – Учасник 2, Відповідач 2) (далі разом – Учасники, Відповідачі) 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 у Справі відділу досліджень і розслідувань від 23.08.2019 № 75/16-пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

(1) Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 25.06.2019 № 75/21-2019/1-рп/к розпочато розгляд Справи за ознаками вчинення ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» та [REDACTED] 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, які стосуються спотворення результатів Тендеру.

(2) Відділенням ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» надіслано вимогу про надання інформації від 31.10.2018 № 75-02/601/2375; [REDACTED] – вимоги про надання інформації від 31.10.2018 № 75-02/602/2376; 24.07.2019 № 75-02/1332/1389.

(3) Листами від 23.08.2019 Відповідачам було направлено Подання з попередніми висновками № 75/16-пв/к у Справі: Відповідачу 1 - № 75-02/1483/1547 (отримано: 30.08.2019 - інформація про вручення відправлення з сайту <http://ukrposhta.ua>), Відповідачу 2 - № 75-02/1486/1550 (отримано: 10.09.2019 - інформація про вручення відправлення з сайту <http://ukrposhta.ua>).

(4) Листом вих. від 05.09.2019 № б/н (вих. від 09.09.2019 № 75-01/1521/1848) ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» надало відповідь на Подання з попередніми висновками у Справі.

(5) Листом вих. від 10.09.2019 № б/н (вих. від 13.09.2019 № 75-01/1540/1872) [REDACTED] надала відповідь на Подання з попередніми висновками у Справі.

2. Відповідачі

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

- ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 41064165, місцезнаходження: вулиця Довженка, будинок 44А/1, селище міського типу Десна, Козелецький район, Чернігівська область, 17024).

Як вбачається із відомостей щодо Товариства, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), його основним видом діяльності є: діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування (код КВЕД 56.10);

- [REDACTED] (ідентифікаційний номер [REDACTED], місце проживання: [REDACTED]; основним видом діяльності є: роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (код КВЕД 47.11); додатковим: діяльність у сфері бухгалтерського обліку й аудиту; консультування з питань оподаткування (код КВЕД 69.20).

(7) Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

(8) Правові та економічні засади здійснення закупівель товарів, робіт і послуг установлює Закон України «Про публічні закупівлі», відповідно до якого одним із принципів здійснення закупівель є добросовісна конкуренція серед учасників (частина перша статті 3).

(9) Разом з тим, Відділенням під час розслідування у Справі, у діях ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» та [REDACTED] під час підготовки до участі у Тендері виявлено ознаки антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру).

(10) За інформацією, розміщеною в системі електронних закупівель «Prozorro», пропозиції для участі у Тендері подали два суб'єкти господарювання:

- ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС»: 04.04.2018, 14:18:11;
- ██████████ 04.04.2018, 14:52:41.

(11) Очікувана вартість закупівлі: 1 490 000,00 грн. з ПДВ; мінімальний крок пониження ціни: 7 450,00 грн. з ПДВ.

(12) Процедура електронних торгів розпочалася 11 квітня 2018 року о 11 год. 07 хв. та завершилася 11 квітня 2018 року о 11 год. 28 хв.

(13) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни (Таблиця 1).

Таблиця 1

| Найменування учасника | Цінова пропозиція, грн з ПДВ | | | | Зниження ціни, грн | Кількість кроків |
|-----------------------|------------------------------|--------------|--------------|-----------------------------|--------------------|------------------|
| | Початкова | Раунд 1 | Раунд 2 | Раунд 3, кінцевий результат | | |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | 1 489 000,00 | 1 481 500,00 | 1 472 000,00 | 1 464 200,00 | 24 800,00 | 3,3289 |
| ██████████ | 1 490 000,00 | 1 481 550,00 | 1 474 100,00 | 1 464 300,00 | 25 700,00 | 3,4497 |

(14) Законом України «Про здійснення публічних закупівель» встановлено, зокрема:

- під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право подавати всі зацікавлені особи; для проведення процедури закупівлі має бути подано не менше двох пропозицій (частина друга статті 20);

- перед початком електронного аукціону автоматично розкривається інформація про ціни/приведені ціни тендерних пропозицій(частина перша статті 27);

- оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону (частина перша статті 28);

- у разі відхилення тендерної пропозиції, що за результатами оцінки визначена найбільш економічно вигідною, замовник розглядає наступну тендерну пропозицію з переліку учасників, що вважається найбільш економічно вигідною (абзац другий частини четвертої статті 28).

(15) Як вбачається з наведеної у Таблиці 1 інформації, Відповідачі заздалегідь домовились щодо ціни та узгоджено її зменшували з метою перемоги у Тендері Товариством, не знаючи про наявність чи відсутність інших учасників.

(16) Протокольним рішенням Замовника від 12.04.2018 № 14 ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» визнано переможцем Тендеру, так як пропозиція Товариства відповідає кваліфікаційним критеріям, встановленим у тендерній документації.

(17) Пропозиція ██████████ Замовником не розглядалася.

(18) Наведене вище підтверджує про домовленість та узгодженість дій Учасників під час підготовки до участі у Тендері та під час проведення аукціону.

(19) Учасники, за їх інформацією (листи ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» від 15.11.2018, вх. від 19.11.2018 № 75-01/543/1637, від 08.11.2018 № б/н, вх. від 09.11.2018 № 75-01/456/1540; ██████████ від 16.11.2018 № б/н, вх. від 19.11.2018

№ 75-01/542/1636) та відповідно до документів, розміщених у складі тендерних пропозицій, здійснюють господарську діяльність та знаходяться за однією адресою: смт Десна, вул. Довженка, 44А/1, будівля магазину «Оксамит» (далі – Приміщення).

(20) Приміщення, згідно Свідоцтва на право власності, виданого [REDACTED], належить фізичній особі [REDACTED] (далі – Власник), який з 03.01.2017, відповідно до Протоколу Загальних Зборів Засновників (Учасників) № 01/2017 та Наказу про призначення № 01-К, займає посаду директора ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС».

(21) З Учасниками Власник уклав договори оренди частин Приміщення від:

- 01.01.2016 № б/н з [REDACTED], площею 72 кв.м., (перший поверх магазину «Оксамит»);
- 10.01.2017 № б/н з ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС», площею 78 кв.м., 62 кв.м. (перший поверх та підвал магазину «Оксамит») (далі – Договори оренди).

(22) Отже, знаходження Відповідачів за однією адресою створювало умови для обміну інформацією між ними.

(23) Для Товариства Власником (директором якого він є) встановлена орендна плата за користування об'єктом оренди в розмірі одна гривня на місяць, в той час, як [REDACTED] має сплачувати за користування Приміщенням згідно договору оренди шість тисяч гривень на рік. Крім того, для Учасника 2 договором оренди передбачено продаж товару Орендодавцю (Власнику) зі знижкою, яка має бути обумовлена в межах від 10% до 20% від відпускної ціни. Варто зазначити, що подібних обов'язків для ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» Власником не передбачено (лист [REDACTED] від 16.11.2018 № б/н, вх. від 20.11.2018 № 75-01/561/1655; лист ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» від 08.11.2018 № б/н, вх. від 09.11.2018 № 75-01/456/1540).

(24) [REDACTED] під час підготовки до Тендеру та проведення аукціону, на підставі договору від 03.01.2017 № 3/17 надавала ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» бухгалтерські послуги (листи ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» від 18.06.2019 № 18/19, вх. від 24.06.2019 № 75-01/1218/1453; [REDACTED] від 20.06.2019 № б/н, вх. від 24.06.2019 № 75-01/1217/1452).

(25) Тобто, завдяки тому, що [REDACTED] мала доступ до документації Товариства, а посадова особа - директор ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» мав можливість, в свою чергу, впливати на господарську діяльність Учасника 2, Відповідачі були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Тендері, що, в свою чергу, підтверджує спільність інтересів, узгодивши дії при підготовці до Тендеру.

(26) ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» та [REDACTED] користуються одним номером телефону: (04646) 46 234 (листи ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» від 15.11.2018, вх. від 19.11.2018 № 75-01/543/1637; [REDACTED] від 16.11.2018 № б/н, вх. від 20.11.2018 № 75-01/561/1655) - умовами Договорів оренди не передбачено надання Учасникам послуг з користування телефоном.

(27) Користування Учасниками одним номером телефону також давало можливість обмінюватися інформацією, у тому числі, і задля участі у Тендері.

(28) Відповідно до інформації, отриманої від Учасників, на момент розміщення пропозицій Відповідачі користувалися доступом до мережі Internet в орендованому Приміщенні (листи від 15.11.2018, вх. від 19.11.2018 № 75-01/543/1637 та 16.11.2018 № б/н, вх. від 20.11.2018 № 75-01/561/1655). Варто зазначити, що Договорами оренди не передбачено користування Відповідачами доступом до мережі Internet.

(29) Надавачем послуг доступу до мережі Інтернет в Приміщенні є фізична особа – підприємець [REDACTED] (далі – [REDACTED] з яким Власник уклав відповідний договір від 01.01.2010 № 125/11 (лист від [REDACTED] від 28.02.2019 № б/н, вх. від 06.03.2019 № 75-01/488/568).

(30)) За інформацією ДП «Прозорро» (вих. від 12.11.2018 № 206/3352/03, вх. від 19.11.2018 № 75-01/544/1638) та ТОВ «Е-Тендер» (вих. від 13.12.2018 № 446, вх. від 17.12.2018 № 75-01/723/1854), Відповідачі розміщували свої пропозиції з електронного майданчика Е-Тендер в один день, близький проміжок часу та з однієї IP-адреси: 193.33.196.216:

- ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» 04.04.2018, 14:52:41;
- [REDACTED] 04.04.2018, 14:18:11.

(31) За інформацією, отриманою від акціонерного товариства комерційний банк «ПриватБанк» (лист від 16.05.2019 № Е.30.0.0.0/4-98973 БТ, вх. від 22.05.2019 № 75-01/36-К1, інформацію визначено як інформація з обмеженим доступом):

- Конфіденційна інформація.

(32) Конфіденційна інформація.

(33) Конфіденційна інформація.

(34) Одночасне використання Відповідачами однієї IP-адреси свідчить про постійний обмін інформацією між ними під час здійснення господарської діяльності, що, в свою чергу, дає підстави вважати про обізнаність та обмін інформацією Учасниками під час підготовки до Тендеру.

(35) За результатами аналізу створених тендерних пропозицій Учасників встановлено, що більшість файлів, завантажених ними до електронної системи закупівель у складі тендерних пропозицій, створені Відповідачами за допомогою одного й того ж програмного забезпечення Adobe Reader 8.0 for PDF 1.7.

(36) Послідовність створення Учасниками зазначених файлів наведено в Таблиці 3.

Таблиця 3

| Учасник | Найменування файлу | Дата розміщення файлу | Час розміщення файлу |
|-----------------------|---|-----------------------|----------------------|
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | Аналог договори.pdf | 04.04.2018 | 14:20 |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | Док що підтв кваліфік2.pdf | 04.04.2018 | 14:21 |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | Договор.pdf | 04.04.2018 | 14:21 |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | Док що підтв кваліфік1.pdf | 04.04.2018 | 14:21 |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | Пропозиція.pdf | 04.04.2018 | 14:22 |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | Докум що підтв відповідн кваліф крітер2.pdf | 04.04.2018 | 14:22 |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | Докум що підтв відповідн кваліф | 04.04.2018 | 14:22 |

| | | | |
|-----------------------|--|------------|-------|
| | критер1.pdf | | |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | ІНФО ПРО НЕОБХ ТЕХ, ЯКІС ТА КІЛЬК ХАРАКТ.pdf | 04.04.2018 | 14:23 |
| | Пропозиція.pdf | 04.04.2018 | 15:13 |
| | Докум що підтв відповідн кваліф критер.pdf | 04.04.2018 | 15:14 |
| | Інформація про якісні, кількісні характ.pdf | 04.04.2018 | 15:14 |
| | Док що підтв кваліфік.pdf | 04.04.2018 | 15:15 |
| | Договір+кальк.pdf | 04.04.2018 | 16:06 |
| ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» | Пропозиція уточнена.pdf (після аукціону) | 11.04.2018 | 11:49 |

(37) Наявність спільних «метаданих» файлів (програмне забезпечення, виробник PDF) та послідовне створення файлів свідчить про спільне використання Відповідачами однієї й тієї ж комп'ютерної техніки.

(38) Окремі документи, завантажені ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» та [REDACTED] у складі пропозицій до електронної системи закупівель, мають схожі дефекти друку (чорні пятки від тонера принтера в нижній та в верхній частинах аркуша), що також підтверджує можливість спільного використання Учасниками одного й того ж друкувального пристрою під час підготовки документів для участі в Тендері.

(39) Наведені вище обставини також свідчать про те, що під час підготовки документів, необхідних для участі у Тендері, Учасники діяли спільно (узгоджено).

(40) Тендерною документацією, затвердженою протокольним рішенням Замовника від 26.03.2018 за № 13 (далі – ТД), вимагалось розміщення Учасниками у складі пропозиції документів в довільній формі, зокрема:

(41) Гарантійного листа про зобов'язання надати закладам загальної середньої освіти з відвантаження продукції копії супровідних документів (додаток 1 до ТД). Так, Учасники надали довідки ідентично оформлені з ідентичним змістом та помилками, а саме: «[REDACTED] / Товариство з обмеженою відповідальністю «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» бере на себе зобов'язання надавати закладам освіти **копії супровідні документи відвантажених продуктів**».

(42) У Листах-згодах на обробку даних (абзац четвертий пункту 2 розділу 5 ТД). Відповідачами за змістом ідентично зазначено: «Фон [REDACTED] / Ми ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» в особі директора Бондаренко Леоніда Леонідовича, з метою забезпечення участі у процедурі торгів, цивільно-правових та господарських відносинах, надаємо згоду на обробку, зберігання, використання, поширення та доступ до наданих нами у тендерній пропозиції даних згідно Закону України «Про публічні закупівлі» та інших норм чинного законодавства. Наведена вище інформація також може надаватись третім особам». Так, [REDACTED] зазначає себе, фізичну особу, в множині. Крім того, довідки аналогічно оформлені: однаковий шрифт та розмір букв (12 розмір шрифту, стиль - Times New Roman), текст вирівняно по ширині сторінки.

(43) Довідки з інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі (додаток 1 до ТД). ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» та ██████████ надали довідки, схоже оформлені, за ідентичним змістом та аналогічними помилками, а саме:

1) заголовок оформлений стилістично ідентично, текст вирівняно по центру сторінки, в два рядки, виділено напівжирним шрифтом (слова «**предмета закупівлі**» надруковано на другому рядку): «**ІНФОРМАЦІЯ ПРО НЕОБХІДНІ ТЕХНІЧНІ, ЯКІСНІ ТА КІЛЬКІСНІ ХАРАКТЕРИСТИКИ предмета закупівлі**».

2) довідки Учасників надруковані однаковим шрифтом та розміром букв (12 розмір шрифту, стиль - Times New Roman), текст вирівняно по ширині сторінки;

3) Відповідачами зазначено: «*Режим і графік харчування дітей та примірне двотижнєве меню погоджено з начальником відділу освіти Деснянської селищної ради, підприємством, і затверджено Заступником начальника управління – начальником відділу безпеки харчових продуктів та ветеринарної медицини Головного управління Держспроспоживслужби в Чернігівській області. Працівники, пов'язані з організацією харчування, пройшли обов'язковий медичний огляд*».

Учасник 1 надав у складі тендерної документації режим, графік та двотижнєве меню та підтвердив наявність працівників відповідної кваліфікації, а ██████████ довідками зазначила, що режим, графік та 2-тижнєве меню будуть надані одразу після заключення договору (на момент подання тендерної пропозиції Учасник 2 їх не мала) та що не має в штаті працівників відповідної кваліфікації);

4) у абзаці п'ятому даної довідки Учасниками зазначено: «1. **Ми, Обов'язково забезпечимо** проведення щоденного бракеражу страв за участю працівників закладу у відповідності з діючим положенням про бракераж на підприємствах громадського харчування, що буде відображатись у журналі бракеражу сирової продукції та їдалень» (після коми, яка є пунктуаційною помилкою, слово «Обов'язково» написано з великої літери; в кінці абзацу Учасниками не поставлено ніяких знаків пунктуації);

5) у абзаці дев'ятому ██████████ та ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» вказали: «5. Забезпечимо всі їдальні засобами особистої гігієни, рукомийниками, рушниками, милом».

(44) У гарантійному листі щодо можливості забезпечення кількості послуг в повному обсязі (додаток 1 до ТД) Учасники зазначили: «██████████ / Товариство з обмеженою відповідальністю «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» підтверджує свої можливості забезпечення кількості послуг згідно з договором в повному обсязі» (ідентичний текст, розташування, речення не закінчене: не стоїть знак пунктуації);

(45) У інформаційній довідці щодо відповідності вимогам ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (додаток 2 до ТД) Відповідачі зазначили: «**Ми, ██████████ /Товариство з обмеженою відповідальністю «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» підтверджує** свою відповідність вимогам, визначеним у ст. 17 Закону».

(46) Формування довідок (які вимагалися Замовником у довільній формі) з однаковим текстом розташування, викладення, з аналогічними закінченнями слів дає підстави вважати, що довідки готувалися або однією особою, або спільно обома Учасниками.

(47) Відповідно до вимог ТД щодо надання аналогічних договорів, кожен учасник Тендеру повинен надати довідку в довільній формі про досвід виконання аналогічних договорів і додати до неї скановані договори щодо виконання аналогічних робіт та відгук про виконання аналогічних договорів (підпункт 3 пункту 5 розділу 3 ТД Замовника).

(48) Учасник 1 документально підтвердив надання аналогічних послуг, розмістивши скан-копії актів виконаних робіт та відгуку про якість надання послуг. У Учасника 2 такий

досвід відсутній (хоча за даними ЄДР веде господарську діяльність з 2012 року), що підтверджується відповідною довідкою, а це, в свою чергу, вказує на формальну участь [REDACTED] у Тендері.

(49) Пунктом 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» визначено що, тендер (торги) – здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).

(50) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це 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 товару на ринку.

(51) Перелічене вище свідчить про наявність постійних партнерських відносин між Учасниками, що, в свою чергу, підтверджує обмін інформацією між ними під час підготовки тендерних пропозицій.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

(52) Відділенням встановлено, що поведінка Відповідача 1 та Відповідача 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Тендеру.

(53) 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.

(54) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).

(55) Узгодженням дій учасників тендеру (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 пропозицій, так і на стадії безпосередньої участі у тендері.

(56) Установлені факти у своїй сукупності:

- здійснення господарської діяльності за однією адресою;
- користування одним номером телефону та доступом до мережі Internet;
- розміщення тендерних пропозицій з однієї IP-адреси;
- конфіденційна інформація;
- пов'язаність осіб у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
- надання у складі пропозицій ідентичних за змістом та з однаковими помилками документів на вимоги Замовника про їх надання у довільній формі,

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 Тендері, зокрема, про обмін між ними інформацією.

(57) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документів для участі у Тендері 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».

(58) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовниками торгів, порушивши права замовників на отримання найбільш ефективних для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

(59) Листом вих. від 05.09.2019 № б/н (вх. від 09.09.2019 № 75-01/1521/1848) ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» просило: «при прийнятті рішення врахувати, що наші дії не призвели до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдали збитків окремим особам чи суспільству, нами вжито всіх можливих заходів для усунення наслідків порушення, а також ми гарантуємо в подальшому дотримуватись законодавства України, у тому числі стосовно Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(60) Листом вих. від 10.09.2019 № б/н (вх. від 13.09.2019 № 75-01/1540/1872) [REDACTED] повідомила про відсутність зауважень до подання з попередніми висновками у Справі та просила врахувати, що порушення конкурентного законодавства вона вчинила вперше.

(61) Директор ТОВ «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС», Бондаренко Леонід Леонідович, присутній 19.09.2019 на засіданні адміністративної колегії Відділення щодо прийняття рішення у Справі, порушення визнав та просив застосувати мінімальний розмір штрафу і зобов'язався дотримуватись Товариством при здійсненні господарської діяльності вимог законодавства про захист економічної конкуренції.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

(62) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та поясненнями Учасників не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників, які полягали у:

- здійсненні господарської діяльності за однією адресою;
- користуванні одним номером телефону та доступом до мережі Internet;
- розміщенні тендерних пропозицій з однієї IP-адреси;
- пов'язаність осіб у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
- конфіденційна інформація;
- наданні у складі пропозицій ідентичних за змістом та з однаковими помилками документів на вимоги Замовника про їх надання у довільній формі,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Тендеру.

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

7. Визначення розміру штрафів

(64) 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, в якому накладається штраф.

(65) Якщо доходу (виручки) немає, штраф, передбачений абзацом другим частини другої статті 52 зазначеного Закону, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян (частина п'ята статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

(66) Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) Товариства з обмеженою відповідальністю «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» за 2018 рік – 3 264 600,00 грн. (Звіт про фінансові результати форма № 2 за 2018 рік).

(67) Інформація про чистий дохід фізичної особи - підприємця [REDACTED] від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік відсутня.

(68) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення було враховано такі обставини:

- визнання Відповідачами порушення;
- співпраця із Відділенням;
- своєчасне надання інформації.

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи: 41064165, місцезнаходження: вулиця Довженка, 44А/1, селище міського типу Десна, Козелецький район, Чернігівська область, 17024) та фізична особа-підприємець [REDACTED] (ідентифікаційний номер [REDACTED], місце проживання: [REDACTED])

) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження умов участі у тендерній процедурі із закупівлі «Послуги гарячого харчування в закладах загальної середньої освіти Деснянської селищної ради (згідно з додатком) (ДК 021:2015: 55510000-8 —

Послуги ідалень)), яка проводилась Деснянською селищною радою за допомогою електронної системи закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-03-26-000447-b.

2. За порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ШКІЛЬНИЙ СЕРВІС» штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.

3. За порушення, вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця [REDACTED] штраф у розмірі 5 000 (п'ять тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання копії рішення про накладення штрафу.

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

Рішення може бути оскаржено до господарського суду Чернігівської області у двомісячний строк з дня одержання копії рішення.

Голова



В. Виноградов