



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ОДЕСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

12.10.2017

м. Одеса

№ 20-р/к

Справа № 09-08/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 09-08/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі – Справа) Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України

ВСТАНОВЛЕНО

I. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

Антиконкурентні узгоджені дії, Товариства з обмеженою відповідальністю «Айскомпані» (ідентифікаційний код – 39425302) та Фізичної-особи підприємця Калачова Олега Володимировича (ідентифікаційний код – 2921705334), які стосуються спотворення результатів торгів [UA-2017-03-16-000464-a], [UA-2017-03-16-000443-a], проведених Спеціалізованим Одеським санаторієм «Салют» в системі електронних торгів Prozorro.

II. СТОРОНИ

Відповідачами у Справі (далі – **Відповідачі**) є:

товариство з обмеженою відповідальністю «Айскомпані» (ідентифікаційний код – 39425302, місцезнаходження: 65058, місто Одеса, вулиця Армійська, будинок 8Б, квартира 193 (далі – **ТОВ «Айскомпані»**)).

Як вбачається із відомостей щодо ТОВ «Айскомпані», які містяться в ЄДР (<https://usr.minjust.gov.ua>) основним видом діяльності є: код КВЕД 46.33 оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами.

Фізична особа-підприємець Калачов Олег Володимирович (ідентифікаційний код – [REDACTED] місцезнаходження: [REDACTED] (далі – **ФОП Калачов О.В.**)).

Як вбачається із відомостей щодо ФОП Калачов О.В., які містяться в ЄДР (<https://usr.minjust.gov.ua>) основним видом діяльності є: код КВЕД 46.33 оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами.

Таким чином, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

III. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

Розпорядженням адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 06.07.2017 № 12-рп/к розпочато розгляд справи № 09-08/2017 за ознаками вчинення ТОВ «Айскомпані» та ФОП Калачов О.В.

порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, яке кваліфікується пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів проведених Спеціалізованим Одеським санаторієм «Салют» з використанням електронних засобів відбору учасників за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» на закупівлі: ДК 021:2015: 15530000-2 — вершкове масло та ДК 021:2015: 15540000-5 — сирні продукти.

IV. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

Спеціалізований Одеський санаторій «Салют» (місцезнаходження: 65058, місто Одеса, вулиця Піонерська 28 код ЄДРПОУ – 24539732), проводила тендер на закупівлю ДК 021:2015: 15530000-2 — вершкове масло, [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-03-16-000464-a] (далі – **Торги 1**).

Вид та кількість поставки товарів: «масло солодковершкове 73 % жирності» 3500 кілограми, строк поставки: до 31 грудня 2017 року.

Строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 31.03.2017 до 16 год. 00 хв.

Дата розкриття тендерних пропозицій (дата і час) – 03.04.2017 о 14 год. 38 хв.

Тендерні пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

– ФОП Калачов О.В. з ціною пропозицією 502 750,00 (п'ятсот дві тисячі сімсот п'ятдесят) гривень;

– ТОВ «Оптіфуд» з ціною пропозицією 490 000,00 (чотириста дев'яносто тисяч) гривень;

– ТОВ «Айсккомпані» з ціною пропозицією 501 500,00 (п'ятсот одна тисяча п'ятсот) гривень.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 04.04.2017 № 73 на підставі пунктів 1 та 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ФОП Калачов О.В. була відхилена.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 04.04.2017 № 75 на підставі пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ТОВ «Оптіфуд» була відхилена.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 05.04.2017 № 77 на підставі пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ТОВ «Айсккомпані» була відхилена.

Відповідно до звіту про результати проведення процедури закупівлі [UA-2017-03-16-000464-a] від 16 квітня 2017 року, у зв'язку з відхиленням всіх тендерних пропозицій згідно із Законом України «Про публічні закупівлі», тендерним комітетом прийнято рішення про не укладення договору про закупівлю.

Спеціалізований Одеський санаторій «Салют» (місцезнаходження: 65058, місто Одеса, вулиця Піонерська 28 код ЄДРПОУ – 24539732), проводила тендер на закупівлю ДК 021:2015: 15540000-5 — сирні продукти, [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-03-16-000443-a] (далі – **Торги 2**).

Вид та кількість поставки товарів: сир кисломолочний 10% жирності 6900 кілограм та сир твердий 50% жирності 3900 кілограми, місце поставки: 65058, місто Одеса, Піонерська, 28, строк поставки: до 31 грудня 2016 року.

Строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 31.03.2017 до 16 год. 00 хв.

Дата розкриття тендерних пропозицій (дата і час) – 03.04.2016 о 14 год. 26 хв.

Тендерні пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

– ФОП Калачов О.В. з ціною пропозицією 1 076 450,00 (один мільйон сімдесят шість тисяч чотириста п'ятдесят) гривень;

– ТОВ «Оптіфуд» з ціною пропозицією 1 024 800,00 (один мільйон двадцять чотири тисячі чотириста п'ятдесят) гривень;

– ТОВ «Айскомпані» з ціною пропозицією 1 075 500,00 (один мільйон сімдесят п'ять тисяч п'ятсот) гривень.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 04.04.2017 № 72 на підставі пунктів 1 та 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ФОП Калачов О.В. була відхилена.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 04.04.2017 № 74 на підставі пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ТОВ «Оптіфуд» була відхилена.

Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 05.04.2017 № 76 на підставі пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ТОВ «Айскомпані» була відхилена.

Відповідно до звіту про результати проведення процедури закупівлі [UA-2017-03-16-000443-a] від 16 квітня 2017 року, у зв'язку з відхиленням всіх тендерних пропозицій згідно із Законом України «Про публічні закупівлі», тендерним комітетом прийнято рішення про не укладення договору про закупівлю.

V. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

ТОВ «Айскомпані» та ФОП Калачов О.В., як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у відкритих торгах мають діяти з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.

Строк подання тендерних пропозицій у Торгах 1 і 2 є 31.03.2017, тобто подання пропозицій Відповідачів здійснювалася протягом 1 дня. Отже, підготовка і участь у Торгах 1 і 2 відбувалась одночасно.

Аналіз змісту матеріалів відкритих торгів та отриманих під час розслідування справи № 09-08/2017 документів і інформації свідчить, про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у Торгах 1 і 2, що підтверджується наступним.

Пов'язаність Відповідачів, що сприяє обміну інформацією між ними

ТОВ «Айскомпані» та ФОП Калачов О.В., як до проведення Торгів 1 і 2, так і під час та після їх проведення були пов'язані між собою, що підтверджується наступним.

Відповідно до Статуту ТОВ «Айскомпані», вищим органом управління є загальні збори учасників. Вони складаються з учасників товариства.

Згідно зі Статутом в редакції 2016 року, затвердженого протоколом загальних зборів учасників від 14.02.2016 № 4, єдиним учасником ТОВ «Айскомпані» із часткою 100% у статутному капіталі є **Калачов Анатолій Володимирович** (паспорт серія _____ номер _____, виданий в _____), який зареєстрований за адресою _____

За результатами аналізу інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, Фізична особа-підприємець **Калачов Олег Володимирович** (ідентифікаційний код – _____), також зареєстрований за адресою _____

Однакові прізвища та по-батькові, панів Калачових, та місце проживання (реєстрація) за однією адресою, не можуть бути пояснені збігом обставин, а свідчать про наявність родинних зв'язків між ними.

Тобто, **Калачов Анатолій Володимирович** та **Калачов Олег Володимирович** є пов'язаними фізичними особами у розумінні ст. 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції». Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.

Зазначене свідчить, що завдяки наявності відносин контролю, враховуючи вирішальний вплив Калачова Анатолія Володимировича на формування складу, результати голосування, рішення органів управління і на господарську діяльність ТОВ «Айсккомпані» та вирішальний вплив Калачова Олега Володимировича на господарську діяльність ФОП Калачов О.В., Відповідачі, були об'єднані із діяльністю один одного та мали можливість доступу та обміну інформацією щодо господарської діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі у Торгах 1 і 2.

Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

Між ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. існували сталі ділові та господарські відносини, як до проведення Торгів 1 і 2, так і під час та після їх проведення, що обумовлювало узгодженість спільної поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у відкритих торгах і особливість ведення господарської діяльності.

ТОВ «Айсккомпані» у складі своїх тендерних пропозицій поданих на Торги 1 і 2, була надана довідка про наявність обладнання та матеріально технічної бази для виконання договору про закупівлю, в якій зазначено, що *ТОВ «Айсккомпані» укладено договір з Фізичною особою Калачовим Олегом Володимировичем щодо надання автомобільного транспорту в оренду. Для постачання продукції буде використовуватись один автомобіль (спеціалізований вантажний фургон ізотермічний В-марки) MERSEDES-BENS моделі sprinter 311 sdi, 2006 р. випуску, кузов № WDB , реєстраційний номер ВН АС.*

На підтвердження зазначеної інформації, ТОВ «Айсккомпані» було надано Договір на оренду автотранспортного засобу від січня 2017 року укладеного з громадянином Калачовим Олегом Володимировичем, строком до січня 2018 року. Відповідно до умов вказаного Договору на оренди автотранспортного засобу, **орендодавець Калачов О.В. передає, а орендар ТОВ «Айсккомпані» приймає в термінове платне користування (оренду), для здійснення господарської діяльності транспортний засіб, а саме: автомобіль спеціалізований вантажний фургон ізотермічний В-марки MERSEDES-BENS моделі sprinter 311 sdi, 2006 р. випуску, номер шасі (кузова, рами) № WDB , реєстраційний номер ВН АС, належний орендодавцю на підставі свідоцтва про реєстрацію ТЗ СХТ , виданого Центром ДАІ 5101 року (дата першої реєстрації року).**

На вимогу Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про надання інформації від 12.07.2017 № 02-03/1397, ФОП Калачов Олег Володимирович своїм листом (вх. № 14-02/1924 від 11.09.2017) також підтвердив, що між ФОП Калачов О.В. і ТОВ «Айсккомпані» були взаємовідносини з оренди вантажного транспортного засобу, власником якого він є та укладено Договір на оренду автотранспортного засобу від січня 2017 року.

Зазначене свідчить про тривалі господарські відносини між Відповідачами та інтереси стосовно спільної діяльності, які створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у Торгах 1 і 2.

Оскільки одночасне використання одного й того ж вантажного транспортного засобу двома різними суб'єктами господарювання, не пов'язаних між собою не є можливим.

За наявності справжньої конкуренції між Відповідачами, у разі відсутності власного вантажного транспортного засобу необхідного для поставки товарів, що були предметом закупівель, ТОВ «Айсккомпані» не мало можливості взяти участь у процедурах закупівель та повинно було утриматися від участі в Торгах 1 і 2.

Взаємозв'язок Відповідачів та той факт, що для забезпечення участі у процедурах закупівель ФОП Калачов О.В. надає ТОВ «Айсккомпані» в оренду спеціалізований вантажний фургон необхідний для поставки товарів, свідчить про домовленість щодо результатів торгів та доводить наявність антиконкурентних узгоджених дій між Відповідачами.

Крім того, відповідно до Акту прийому-передачі к договору оренди автотransпортного засобу від 2017, транспортний засіб здається в оренду строком на один рік до 2018 з орендною платою гривень щомісячно.

За інформацією ПАТ «УкрСибБанк» про рух коштів по рахунку ТОВ «Айсккомпані» № у період з 01.01.2017 по 30.07.2017, яку надано листом від 15.09.2017 № 13-2-3/883 «БТ»:

- 03.2017 ТОВ «Айсккомпані» перерахувало ФОП Калачов О.В. кошти в сумі гривень за оренду;
- 03.2017 ТОВ «Айсккомпані» перерахувало ФОП Калачов О.В. кошти в сумі гривень за оренду;
- 04.2017 ТОВ «Айсккомпані» перерахувало ФОП Калачов О.В. кошти в сумі гривень за оренду.

Отже, ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В., як до проведення Торгів 1 і 2, так і під час та після їх проведення, були пов'язані сталими господарськими відносинами, у зв'язку з чим Відповідачі були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу та обміну інформацією між ними щодо господарської діяльності, у тому числі щодо участі в Торгах 1 і 2.

Також слід звернути увагу, що у протоколах розгляду тендерних пропозицій від 05.04.2017 № 76 та № 77, тендерний комітет Спеціалізованого Одеського санаторію «Салют», який виступав Замовником Торгів 1 і 2, зазначив що згідно вимог додатку 3:

– Учасник повинен надати документи про дезінфекцію автотransпорту – учасник надає у складі тендерної пропозиції довідку про санітарну обробку автомобіля. Однак, оскільки даний автомобіль, згідно довідки про матеріально-технічну базу та договору оренди, є орендованим, то в довідці власник має бути ТОВ «Айсккомпані», оскільки після заключення договору оренди, майно переходить у власність орендаря. У довідці зазначено, що власник є ФОП Калачов О.В./ТОВ «Айсккомпані» (мова оригіналу).

Зазначені обставини свідчать про надання Калачовим Олегом Володимировичем активної допомоги своєму конкуренту під час підготовки тендерних пропозицій у процедурах закупівлі. За умови справжньої конкуренції (змагальності) між Відповідачами, Калачов О.В. утримався би надавати подібну допомогу своєму конкуренту ТОВ «Айсккомпані» у відкритих торгах.

В свою чергу, зацікавленість ТОВ «Айсккомпані» в участі ФОП Калачов О.В. на Торгах 1 і 2, пояснюється єдністю економічних інтересів Відповідачів, які створюють певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними при участі у конкурсних торгах.

Спільні засоби зв'язку

Відповідно до матеріалів справи, ФОП Калачов Олег Володимирович у своїй господарській діяльності та під час підготовки і участі у Торгах 1 і 2, використовує електронну пошту

скриньку **kalachev83@ukr.net**, яка є альтернативною електронною поштовою скринькою **icocompany@ukr.net**, що належить його конкуренту - ТОВ «Айсккомпані».

При цьому, електронна поштова скринька **kalachev83@ukr.net** була зареєстрована ТОВ «Айсккомпані», а електронна поштова скринька **icocompany@ukr.net** зареєстрована та використовується ТОВ «Айсккомпані» – , що підтверджується наступним.

ФОП Калачов Олег Володимирович своїм листом (вх. № 14-02/1924 від 11.09.2017) на вимогу Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про надання інформації від 12.07.2017 № 02-03/1397 повідомив, що підготовкою документів, які подавалися на Торги 1 і 2 займався особисто та для входу до кабінету учасника інформаційно-телекомунікаційної системи, що забезпечує проведення процедур закупівель використовував особисту електронну поштову скриньку **kalachev83@ukr.net**.

За інформацією ТОВ «Укрнет» наданою листом від 13.09.2017 № 248/01/01-08 (вх. № 08-08/1971 від 19.09.2017) при реєстрації електронної поштової скриньки **kalachev83@ukr.net** вказано ім'я « » та телефон **(067)**.

За інформацією ПрАТ «Київстар», наданою листом від 07.08.2017 № 18058/02 (вх. № 08-02/1674 від 09.08.2017) номер мобільного телефону **(067)** зареєстрований за ТОВ «Айсккомпані» на підставі Угоди про надання послуги рухомого (мобільного) зв'язку від № , яка була укладена з довіреною особою – (ТОВ «Айсккомпані»).

Таким чином, ФОП Калачов Олег Володимирович під час підготовки та подання своїх тендерних пропозицій на Торги 1 і 2, використовував електронну поштову скриньку , який є ТОВ «Айсккомпані».

При цьому, Калачов , враховуючи свій вирішальний вплив на рішення органів управління і на господарську діяльність ТОВ «Айсккомпані», був також обізнаний про комерційну частину тендерних пропозицій і відповідно ціну пропозицій обох Відповідачів.

Отже, використання ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. спільних засобів зв'язку, свідчить про можливість встановлювати зв'язок один з одним та доступу до інформації на стадії підготовки та при укладанні тендерних пропозицій. Зазначені обставини створюють певні умови для узгодженої поведінки Відповідачів та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у Торгах 1 і 2.

Крім того, слід зазначити, що у додаткових відомостях Угоди про надання послуги рухомого (мобільного) зв'язку від № , для здійснення зв'язку з ТОВ «Айсккомпані» зазначена електронна поштова скринька: **icocompany@ukr.net**.

Також, електронну поштову скриньку **icocompany@ukr.net** ТОВ «Айсккомпані» вказує в документах поданих у складі тендерних пропозицій на Торги 1 і 2, а саме:

- на фірмовому бланку та в текстовій частині довідки, яка містить відомості про учасника;
- довідка про наявність обладнання та матеріально технічної бази для виконання договору про закупівлю.

За інформацією ТОВ «Укрнет» наданою листом від 13.09.2017 № 248/01/01-08 (вх. № 08-08/1971 від 19.09.2017) електронна поштова скринька **icocompany@ukr.net**, зареєстрована на ім'я « » та номер телефону **(067)**.

Згідно із відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua>), починаючи з 07.05.2015 та у період проведення Торгів 1 і 2, перебуває у трудових відносинах з ТОВ «Айсккомпані» на посаді . Для здійснення зв'язку з юридичною особою вказано номер телефону **(067)**.

При цьому, альтернативною електронною поштовою скринькою **icescompany@ukr.net** є **kalachev83@ukr.net**, що створює певні умови для узгодженої поведінки Відповідачів та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у Торгах 1 і 2.

Таким чином, Калачов Олег Володимирович та були обізнані
із господарською діяльністю ФОП Калачов О.В. і ТОВ «Айсккомпані» та мали можливість доступу та обміну інформацією щодо господарської діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі в Торгах 1 і 2.

Також, слід звернути увагу, що за інформацією ТОВ «Укрнет» наданою листом від 13.09.2017 № 248/01/01-08, у період з 01.01.2017 по 30.06.2017 доступ до електронних поштових скриньок **kalachev83@ukr.net** та **icescompany@ukr.net** здійснювався з однакових ІР-адрес:

Отже, той факт, що ФОП Калачов О.В. та ТОВ «Айсккомпані», які виступають конкурентами в Торгах 1 і 2, як до їх проведення, так і під час та після їх проведення мали доступ до електронних поштових скриньок **kalachev83@ukr.net** та **icescompany@ukr.net** з однакових ІР-адрес, свідчить що Відповідачі протягом тривалого часу спільно здійснювали господарську діяльність, мали зв'язок один з одним та доступ до інформації про господарську діяльність, в тому числі щодо участі у Торгах 1 і 2.

Спільне подання тендерних документів на Торги

Листом від 09.06.2017 № 206/1684/07 (вх. № 08-08/1196 від 19.06.2017) ДП «Прозорро» повідомило, що ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. початкові тендерні пропозиції для участі в аукціоні подавали з авторизованого електронного майданчика **Держзакупівлі.Онлайн**.

За інформацією оператора авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі Онлайн», наданою листом від 20.09.2017 вих. № 200917-3 (вх. № 08-02/2064 від 02.10.2017) документи ФОП Калачов О.В. передбачені для подання у складі тендерних пропозицій на Торги 1 і 2, завантажував Калачов Олег Володимирович. Для входу до інформаційно-телекомунікаційної системи, що забезпечує проведення процедур закупівель використовувався телефонний номер (067) та e-mail:
kalachev83@ukr.net.

Під час завантаження документів передбачених для подання у складі тендерних пропозицій на Торги 1 і 2, для входу до інформаційно-телекомунікаційної системи, що забезпечує проведення процедур закупівель, ТОВ «Айсккомпані» використовувалися телефонний номер (067) та e-mail:
icescompany@ukr.net.

Інформація про реєстраційні дані Відповідачів

Відповідачі	Логін, пошта	Телефон, Контактна особа
ФОП Калачов О.В.	kalachev83@ukr.net	+38067- Калачов Олег Володимирович
ТОВ «Айсккомпані»	icescompany@ukr.net	+38067-

Отже, ФОП Калачов О.В. під час участі у Торгах 1 і 2, використовував електронну поштову скриньку **kalachev83@ukr.net**, яка є альтернативною електронною поштовою скринькою **icescompany@ukr.net**, що належить його конкуренту - ТОВ «Айсккомпані», і зареєстрована на ім'я ТОВ «Айсккомпані»
та телефонний мобільний номер (067) ТОВ «Айсккомпані».

Той факт, що Відповідачі подавали тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика та використовували спільні електронні поштові скриньки та телефонний номер, свідчить про спільну (узгоджену) підготовку та участь у Торгах 1 і 2.

Крім того, тендерні пропозиції для участі в Торгах 1 і 2, ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. завантажили на електронний майданчик з однієї унікальної мережевої

адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (Internet Protocol address), а саме:

Торги	Відповідачі	IP адреса	Дата та час публікації пропозицій
UA-2017-03-16-000464-a	ФОП Калачов О.В.		31.03.2017 о 11:31
Торги 1	ТОВ «Айсккомпані»		31.03.2017 о 13:48
UA-2017-03-16-000443-a	ФОП Калачов О.В.		31.03.2017 о 13:04
Торги 2	ТОВ «Айсккомпані»		31.03.2017 о 13:51

Отже, той факт, що ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В., які виступають конкурентами в Торгах 1 і 2, завантажують до інформаційно-телекомунікаційної системи свої тендерні пропозиції з однакових IP-адрес, не є природним та свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурах закупівель Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

Такі дії пов'язані з подачею тендерних пропозицій на участь у Торгах 1 і 2, доводять наявність між Відповідачами антиконкурентних узгоджених дій.

Поведінковий аспект Відповідачів

В ході аналізу матеріалів Торгів 1 і 2, з'ясовані обставини, які свідчать про координованість дій Відповідачів під час підготовки та подачі своїх тендерних пропозицій для участі у процедурах закупівель.

За результатами порівняльного аналізу цінових пропозицій Відповідачів поданих на Торги 1 і 2 встановлено, ФОП Калачов О.В. надав нижчу цінову пропозицію ніж ТОВ «Айсккомпані», проте в складі тендерної пропозиції не надав жодного кваліфікаційного документу. Замість цього, ФОП Калачов О.В. до інформаційно-телекомунікаційної системи <https://prozorro.gov.ua/>, були завантажені лише скановані пусті листи, які взагалі не містять жодної інформації.

Зазначене підтверджується протоколами розгляду тендерних пропозицій від 04.04.2017 № 72 та № 73, в яких зазначено, що ФОП Калачов О.В. не надав жодного документу, як на відповідність статті 16, так і відсутність підстав до статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».

Зв'язок ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. та дії ФОП Калачов О.В. щодо підготовки, та завантаження до інформаційно-телекомунікаційної системи вищезазначених документів для подання у складі своїх тендерних пропозицій на Торги 1 і 2, свідчать про їх спільні інтереси, зокрема, у господарській діяльності та відсутності між ними конкуренції.

При цьому, слід звернути увагу, що на вимогу Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про надання інформації від 12.07.2017 № 02-03/1397, ФОП Калачов О.В., своїм листом (вх. № 14-02/1924 від 11.09.2017) повідомив, що у період з 01.01.2017 по 30.06.2017 співробітників (найманих працівників), які перебували з ним у трудових відносинах відсутні.

Тобто, ФОП Калачов О.В. приймав участь у Торгах 1 і 2 не маючи кваліфікованого персоналу (співробітників) для поставки товарів що були предметом закупівель, що свідчить про координованість дій Відповідачів.

Зазначені обставини, дають підстави вважати, що ФОП Калачов О.В. приймав участь у Торгах 1 і 2, в якості «технічного конкурента» ТОВ «Айсккомпані».

Невідповідність тендерних пропозицій Відповідачів, вимогам Замовника

Крім того, в ході аналізу матеріалів Торгів 1 і 2, зокрема протоколів розгляду тендерних

пропозицій від 04.04.2017 № 72 та № 73 і протоколів розгляду тендерних пропозицій від 05.04.2017 № 76 та № 77, з'ясовано, що тендерним комітетом Спеціалізованого Одеського санаторію «Салют» були відхилені тендерні пропозиції обох Відповідачів, як такі, що не відповідають встановленим умовам тендерної документації та у зв'язку з наявністю підстав зазначених у статті 17 Закону України „Про здійснення державних закупівель”.

Відповідно до частини 35 статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», учасником процедури закупівлі є фізична особа, у тому числі фізична особа - підприємець, юридична особа (резидент або нерезидент), яка подала тендерну пропозицію або взяла участь у переговорах у разі застосування переговорної процедури закупівлі.

Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Відповідно до частини другої статті 6 зазначеного Закону, антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів. Отже, дії, спрямовані на спотворення результатів торгів, заборонені законом, незалежно від наслідків настання таких дій у вигляді спотворення результатів торгів.

При цьому необхідно звернути увагу на те, що ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. виконали всі можливі дії, які вважали необхідними для спотворення результатів торгів, але їх задум не було завершено з причин, які не залежали від їх волі.

Отже, з огляду на ту сукупність доказів та обставин, які встановлені Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України під час розгляду справи № 09-08/2017, їх наявність не може бути пояснена існуванням інших факторів, аніж наявністю узгоджених антиконкурентних дій Відповідачів.

VI. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

Участь ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. у Торгах 1 і 2, є домовленістю, в наслідок 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.

Внаслідок такої взаємодії, конкуренцію між Відповідачами було усунуто, чим було спотворено результати Торгів 1 і 2, оскільки саме здійснення конкурентного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця торгів.

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.

Узгодивши свої дії під час підготовки та участі у торгах, ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення торгів.

Отже, встановленими у справі № 09-02/2017 обставинами у їх сукупності доведено, що ТОВ «Айсккомпані» та ФОП Калачов О.В. вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі у торгах на закупівлі:

ДК 021:2015: 15530000-2 — вершкове масло, [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-03-16-000464-a];

ДК 021:2015: 15540000-5 — сирні продукти, [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-03-16-000443-a].

Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.

Таким чином, дії ТОВ «Айскомпані» та ФОП Калачов О.В., а саме: здійснення ними погодженої поведінки під час підготовки та участі у торгах [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-03-16-000464-a] та [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-03-16-000443-a] проведених Спеціалізованим Одеським санаторієм «Салют» є порушенням, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.

Відповідно до 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 № 169-р) (зі змінами), ТОВ «Айскомпані» та ФОП Калачов О.В. були надіслані листи з копіями попередніх висновків № 17-ПВ від 17.08.2017 за результатами збирання та аналізу доказів у справі № 09-08/2017.

Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 6510703748104 ФОП Калачов О.В. отримав 05.09.2017 лист Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 17.08.2017 № 02-03/1740 з копією попередніх висновків № 17-ПВ від 17.08.2017 у справі № 09-08/2017.

Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 6510703703313 ТОВ «Айскомпані» отримало 13.09.2017 лист Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 17.08.2017 № 02-03/1741 з копією попередніх висновків № 17-ПВ від 17.08.2017 у справі № 09-08/2017.

Від ТОВ «Айскомпані» та ФОП Калачов О.В. жодних міркувань, пропозицій, заперечень щодо висновків та пропозицій, викладених у попередніх висновках № 17-ПВ від 17.08.2017, не надходило.

VII. ДОХІД (ВИРУЧКА) СУБ'ЄКТА ГОСПОДАРЮВАННЯ ВІД РЕАЛІЗАЦІЇ ПРОДУКЦІЇ (ТОВАРІВ, РОБІТ, ПОСЛУГ) ЗА ОСТАННІЙ ЗВІТНИЙ РІК, ЩО ПЕРЕДУВАВ РОКУ, В ЯКОМУ НАКЛАДАЄТЬСЯ ШТРАФ

Відповідно до абзацу четвертого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи 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.

Згідно з інформацією, наданою ДПІ у Приморському районі м. Одеси ГУ ДФС в Одеській області листом від 26.09.2017 № 8103/9/15-53-08-03 (вх. № 08-02/2095 від 03.10.2017), розмір доходу ТОВ «Айскомпані» від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) за 2016 рік становить

гривень.

Згідно з інформацією Кілійського відділення Ізмайльської ОДПІ ГУ ДФС в Одеській області, наданою листом від 21.07.2017 № 698/10/15-32-13-02 (вх. № 11-02/1778 від 22.08.2017), ФОП Калачов О.В. протягом звітного періоду за 2016 рік надано податкову декларацію про майновий стан і доходи без відображення доходу та податкового зобов'язання (№ від).

Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України „Про захист економічної конкуренції” якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподаткованих мінімумів доходів громадян.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 вересня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р), зі змінами, адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариством з обмеженою відповідальністю «Айскомпані» (код ЄДРПОУ – 39425302) та фізичною особою-підприємцем Калачов Олег Володимирович (ідентифікаційний код – ██████████) вчинене порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, яке кваліфікується пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів на закупівлю: ДК 021:2015: 15530000-2 — вершкове масло, [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-03-16-000464-a], що проводилася Спеціалізованим Одеським санаторієм «Салют».
2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Айскомпані» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на фізичну особу-підприємця Калачова Олега Володимировича у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

4. Визнати, що товариством з обмеженою відповідальністю «Айскомпані» (код ЄДРПОУ – 39425302) та фізичною особою-підприємцем Калачов Олег Володимирович (ідентифікаційний код – 221700000) вчинене порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, яке кваліфікується пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів на закупівлю: ДК 021:2015: 15540000-5 — сирні продукти, [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-03-16-000443-а], що проводилася Спеціалізованим Одеським санаторієм «Салют».

5. За порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Айскомпані» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

6. За порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладити штраф на фізичну особу-підприємця Калачова Олега Володимировича у розмірі 68 000 (шістдесят вісім) гривень.

Голова колегії

Д.В. Корчак