



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ МИКОЛАЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

05 березня 2019р.

м. Миколаїв

№3-ріш

Справа №2-26.206/11-2018

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Нікспецсервіс» та товариство з обмеженою відповідальністю «Юг-Спецсервіс» протягом 2017-2018 років разом систематично приймали участь у електронних процедурах публічних закупівель, проведених Миколаївською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України». При цьому, ТОВ «Нікспецсервіс» доручало здійснювати від свого імені дії, пов'язані з участю у процедурах закупівель суб'єкту господарювання, який є пов'язаним з ТОВ «Юг-Спецсервіс» в розумінні положень чинного законодавства, Відповідачі на момент участі у процедурах закупівель мали стійкі господарські відносини, спільно використовували телефонні номери та ір-адресу, надавали та отримували фінансову допомогу один від одного, мали спільну, узгоджену стратегію поведінки під час участі у тендерах. Таким чином, за результатами дослідження всіх обставин справи, територіальним відділенням встановлено, що вказані суб'єкти господарювання узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендерах.

За результатами розгляду справи №2-26.206/11-2018, такі дії ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» визнано антиконкурентними узгодженим діями, що стосуються спотворення результатів торгів, проведених Миколаївською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України», що є порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на товариство з обмеженою відповідальністю «Юг-Спецсервіс» - 204 000,00 грн.; на товариство з обмеженою відповідальністю «Нікспецсервіс» – 204 000,00 грн.

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

Адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №2-26.206/11-2018 про вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Юг-Спецсервіс» та товариством з обмеженою відповідальністю «Нікспецсервіс» порушень законодавства про

захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання Відділу досліджень і розслідувань від 29.01.2019 р. №1-06/03-пв,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ.

- (1) До Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення, територіальне відділення) надійшло звернення Управління служби безпеки України в Миколаївській області від 07.02.2018 №64/20-1392, щодо обставин, які, зокрема, можуть свідчити про ознаки вчинення ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), під час спільної участі у процедурах публічних закупівель, проведених Миколаївською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України» протягом 2017-2018 років.
- (2) У зв'язку з вказаними обставинами, Відділенням було проведено дослідження фактів, викладених в листі Управління служби безпеки України в Миколаївській області, здійснено аналіз інформації, наданої всіма учасниками відповідних процедур закупівель та третіми особами до Відділення на виконання вимог про надання інформації.
- (3) За результатами проведеного Відділенням дослідження, у діях ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» було встановлено наявність ознак порушень законодавства про захист економічної конкуренції, у зв'язку з чим, розпорядженням адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 11.09.2018 №11-р за власною ініціативою розпочато розгляд справи №2-26.206/11-2018 за ознаками вчинення ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» трьох порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.
- (4) Головою Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на адресу ТОВ «Нікспецсервіс» було надіслано вимоги про надання інформації від 22.02.2018 №2-292/80-77, від 26.04.2018 №2-292/80-352 та від 08.10.2018 №64-02/2-292/80-965.
- (5) Головою Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на адресу ТОВ «Юг-Спецсервіс» було надіслано вимоги про надання інформації від 22.02.2018 №2-292/80-79 та від 08.10.2018 №64-02/2-292/80-966.
- (6) Листами від 01.02.2019р. №64-02/150 та від 01.02.2019р. №64-02/151 товариству з обмеженою відповідальністю «Юг-Спецсервіс» та товариству з обмеженою відповідальністю «Нікспецсервіс» відповідно було надіслано копії Подання про попередні висновки у справі від 29.01.2019 №1-06/03-пв.

- (7) Зауважень або заперечень до змісту Подання про попередні висновки, ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» не надали.

2. ВІДПОВІДАЧІ.

- (8) Відповідачами у справі є наступні суб'єкти господарювання:
- товариство з обмеженою відповідальністю «Нікспецсервіс» (ідентифікаційний код 33797953, місцезнаходження: 54046, м. Миколаїв, вул. Архітектора Старова, буд. 6) (надалі – ТОВ «Нікспецсервіс»). Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>), вказане Товариство зареєстроване 16.09.2005 року. Основним видом діяльності ТОВ «Нікспецсервіс», згідно з даними органів статистики про основний вид економічної діяльності юридичної особи, є збирання безпечних відходів (код КВЕД 38.11.)
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Юг-Спецсервіс» (ідентифікаційний код 36622957, місцезнаходження: 54017, м. Миколаїв, вул. Чкалова, буд. 32/3) (надалі – ТОВ «Юг-Спецсервіс»). Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>), вказане Товариство зареєстроване 21.09.2009 року. Основним видом діяльності ТОВ «Юг-Спецсервіс», згідно з даними органів статистики про основний вид економічної діяльності юридичної особи, є збирання небезпечних відходів (код КВЕД 38.12.)
- (9) Отже, ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» (надалі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ.

- (10) Предметом дослідження в даній справі є факти вчинення Відповідачами порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів тендерів (торгів), під час їх спільної участі у процедурах публічних закупівель за ідентифікаторами:
- UA-2017-08-09-001786-b;
 - UA-2017-08-09-000394-a;
 - UA-2017-12-29-000276-a (надалі разом – Процедури закупівель).

3.1. Інформація про Процедури закупівель.

- (11) Ідентифікатор Процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» **UA-2017-08-09-001786-b** (надалі – процедура №1).
- Замовник – Миколаївська філія Державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (ідентифікаційний код 38728444).
- Предмет закупівлі: Послуги у сфері поводження з радіоактивними, токсичними, медичними та небезпечними відходами за Кодом ДК 021:2015 90520000-8 (Видалення промасленого дрантя з суден).
- Очікувана вартість – 198 192,50 грн. з ПДВ.
- Перелік учасників:
- ТОВ «Науково-виробнича компанія «Укркопром» (ідентифікаційний код 39624900);
 - ТОВ «Українська наукова екологічна компанія» (ідентифікаційний код 37843793);

- ТОВ «Нікспецсервіс» (ідентифікаційний код 33797953);
- ТОВ «Юг-Спецсервіс» (ідентифікаційний код 36622957).

Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 05 вересня 2017р., переможцем процедури закупівлі визнано ТОВ «Юг-Спецсервіс», з переможцем укладено відповідний договір.

- (12) Ідентифікатор Процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» **UA-2017-08-09-000394-a** (надалі – процедура №2).

Замовник – Миколаївська філія Державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (ідентифікаційний код 38728444).

Предмет закупівлі: Утилізація сміття та поводження зі сміттям за Кодом ДК 021:2015 90510000-5 (Послуги з видалення відходів із суден).

Очікувана вартість – 794 238,72 грн. з ПДВ.

Перелік учасників:

- ТОВ «Науково-виробнича компанія «Укрекопром» (ідентифікаційний код 39624900);
- ТОВ «Українська наукова екологічна компанія» (ідентифікаційний код 37843793);
- ТОВ «Нікспецсервіс» (ідентифікаційний код 33797953);
- ТОВ «Юг-Спецсервіс» (ідентифікаційний код 36622957).

Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 11 вересня 2017р., переможцем процедури закупівлі визнано ТОВ «Юг-Спецсервіс», з переможцем укладено відповідний договір.

- (13) Ідентифікатор Процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» **UA-2017-12-29-000276-a** (надалі – процедура №3).

Замовник – Миколаївська філія Державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (ідентифікаційний код 38728444).

Предмет закупівлі: утилізація сміття та поводження зі сміттям за Кодом ДК 021:2015 90510000-5 (послуги з видалення відходів із суден).

Очікувана вартість – 1 992 187,50 грн. з ПДВ.

Перелік учасників:

- ТОВ «Науково-виробнича компанія «Укрекопром» (ідентифікаційний код 39624900);
- ТОВ «Українська наукова екологічна компанія» (ідентифікаційний код 37843793);
- ТОВ «Нікспецсервіс» (ідентифікаційний код 33797953);
- ТОВ «Юг-Спецсервіс» (ідентифікаційний код 36622957).

Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 02 березня 2018р., переможцем процедури закупівлі визнано ТОВ «Юг-Спецсервіс», з переможцем укладено відповідний договір.

3.2. Обставини, що свідчать про пов'язаність Відповідачів та використання ними спільних засобів зв'язку.

- (14) За результатами пошуку даних у відкритих джерелах в мережі Інтернет, здійсненого в межах розгляду даної справи, територіальним відділенням було встановлено, що протягом окремих періодів часу Відповідачі були пов'язаними особами в розумінні положень статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», з огляду, зокрема, на наступне.

Щодо ОСОБИ 1.

- (15) Згідно зі статутом ТОВ «Нікспецсервіс», затвердженим Загальними Зборами Учасників Товариства (протокол) №16 від 09.02.2015 року, копію якого було надано

вказаним суб'єктом господарювання до територіального відділення листом від 07.03.2018 №26, одним із засновників Товариства є ОСОБА 1 *«(інформація з обмеженим доступом)»*, частка якого у статутному капіталі ТОВ «Нікспецсервіс» становить 90%.

- (16) На виконання вимоги про надання інформації від 22.02.2018 №2-292/80-79, ТОВ «Юг-Спецсервіс» листом від 12.03.2018 №01/56, надало до територіального відділення копію наказу №15 від 01.11.2014р., згідно з яким ОСОБА 1 призначений на посаду виконуючого обов'язки директора ТОВ «Юг-Спецсервіс» з 01.11.2014р., та копію наказу №20 від 30.09.2016р., відповідно до якого, ОСОБУ 1 звільнено з вказаної посади з 30.09.2016р. за власним бажанням. Тобто, ОСОБА 1 у період часу з 01.11.2014р. по 30.09.2016р. був виконуючим обов'язки директора ТОВ «Юг-Спецсервіс».
- (17) Таким чином, ОСОБА 1, перебуваючи на посаді виконуючого обов'язки директора ТОВ «Юг-Спецсервіс», став засновником (учасником) іншого суб'єкта господарювання – ТОВ «Нікспецсервіс».
- (18) З метою встановлення об'єктивних обставин, що додатково свідчать про пов'язаність Відповідачів, територіальним відділенням до Головного управління Пенсійного фонду України в Миколаївській області було надіслано лист від 31.05.2018 №2-292/80-473, яким, зокрема, була запитана інформація щодо осіб, по яким ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» здійснювали відрахування на загальнообов'язкове державне пенсійне страхування протягом 2016р. – 31.05.2018р.
- (19) Листом від 14.06.2018 №4463/05.01 Головне управління ПФУ в Миколаївській області надало до територіального відділення запитовану інформацію та копії підтверджуючих документів, згідно з якими, в період з січня по вересень 2016р., ТОВ «Юг-Спецсервіс» здійснювало відрахування на загальнообов'язкове державне пенсійне страхування на ОСОБУ 1 *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (20) Отже, на підставі вищевикладеного, ОСОБА 1 в період з 09.02.2015р. по 30.09.2016р. одночасно був одним із засновників (учасників) ТОВ «Нікспецсервіс» з часткою у статутному капіталі 90% та виконуючим обов'язки директора ТОВ «Юг-Спецсервіс».
- (21) Щодо пов'язаності обох Відповідачів через ОСОБУ 1, то Відділення вважає за необхідне зауважити про наступне.
- (22) По-перше, дана обставина не є єдиним відокремленим елементом, а взаємопов'язана з іншими, встановленими під час розслідування у даній справі, доказами вчинення ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.
- (23) По-друге, виконання особою, яка є засновником одного суб'єкта господарювання (ТОВ «Нікспецсервіс») обов'язків директора іншого суб'єкта господарювання (ТОВ «Юг-Спецсервіс»), фактично, власного конкурента на ринку надання послуг пов'язаних зі збиранням відходів, свідчить про співпрацю та взаємодію цих двох юридичних осіб. Керування ОСОБОЮ 1 протягом півтора роки обома товариствами зумовлює його обізнаність та поінформованість про умови ведення ними господарської діяльності, наявність доступу до матеріалів з конфіденційною інформацією, тощо.
- (24) По-третє, пов'язаність Відповідачів через ОСОБУ 1, що мала місце протягом 2015-2016 років, свідчить про те, що їх узгоджена поведінка та співпраця має триваючий,

системний характер та не обмежена лише участю у досліджуваних у даній справі процедурах закупівель.

Щодо ОСОБИ 2 та ТОВ «Тетрайт».

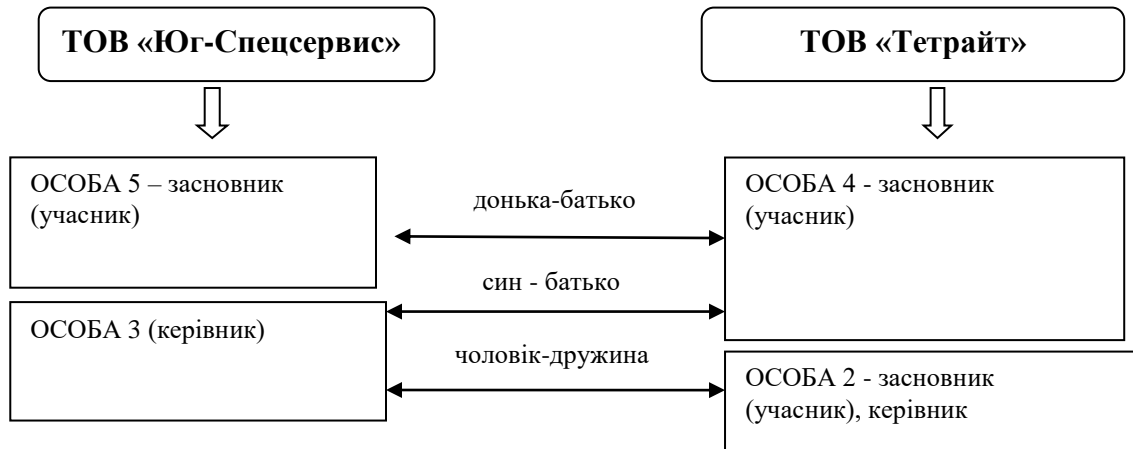
- (25) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань протягом періоду 2017-2019рр. :
- ТОВ «Юг-Спецсервіс» використовує телефонний номер *«(інформація з обмеженим доступом)»*;
 - ТОВ «Нікспецсервіс» використовує телефонні номери *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (26) В складі тендерних пропозицій до досліджуваних процедур закупівель, ТОВ «Юг-Спецсервіс» надавало скановані копії документів, оформлені на фірмовому бланку вказаного Товариства. Крім того, документи що надавались ТОВ «Юг-Спецсервіс» до територіального відділення на виконання вимог про надання інформації, також були оформлені на фірмових бланках Товариства.
- (27) Так, верхня частина фірмового бланку ТОВ «Юг-Спецсервіс» містить відомості про його контактні дані. Зокрема, в якості контактного телефонного номеру вказано номер *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (28) Документи, що були надані ТОВ «Нікспецсервіс» в складі власних тендерних пропозицій до Процедур закупівель, а також які надходили до територіального відділення, оформлені на фірмовому бланку Товариства, серед реквізитів якого зазначено, що ТОВ «Нікспецсервіс» використовує телефонний номер *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (29) Разом з тим, за результатами моніторингу даних, що знаходяться в системі електронних торгів «ProZorro», територіальним відділенням було встановлено, що ТОВ «Юг-Спецсервіс», приймаючи участь у процедурі закупівлі за ідентифікатором UA-2018-09-04-000681-b (вказана процедура не входить до складу досліджуваних у даній справі), в складі тендерної пропозиції надало довідку (від 07.09.2018р. №01/171) про контактні дані Товариства, згідно з якою, останнє під час здійснення господарської діяльності використовує:
- телефон: *«(інформація з обмеженим доступом)»*;
 - факс: *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (30) У зв'язку з вищевикладеним, в межах розгляду даної справи, територіальним відділенням на адресу ПАТ «Укртелеком» було направлено вимогу про надання інформації від 13.09.2018р. №64-02/2-292/80-866, якою було запитано інформацію про споживачів телекомунікаційних послуг, яким протягом періодів з 20.07.2017р. по 25.09.2017р. та з 09.12.2017р. по 22.03.2018р. (вказані періоди відповідають датам проведення усіх досліджуваних процедур закупівель) належали телефонні номери *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (31) ПАТ «Укртелеком» листом від 24.09.2018 №1648-вих-80Д731-80Д922-2018, надало до територіального відділення запитовану інформацію, згідно з якою, обидва вказані телефонні номери закріплені за адресою: м. Миколаїв, вул. Чкалова, буд. 32 та згідно з договором, належать ОСОБА 2, період користування номерами телефону: з 28.02.2007р. – станом на 24.09.2018р.

- (32) Таким чином, Відповідачі, які згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, мають різне місцезнаходження, під час здійснення господарської діяльності використовують телефонні номери, які належать ОСОБИ 2 та закріплені за однією адресою: м. Миколаїв, вул. Чкалова, буд. 32.
- (33) Крім того, ТОВ «Юг-Спецсервис» листом від 12.03.2018 №01/56, на виконання вимоги про надання інформації від 22.02.2018 №2-292/80-79, надало до територіального відділення:
- копію договору оренди від 20.08.2010р., згідно з яким, ТОВ «Юг-Спецсервис» орендує нежитлове приміщення площею 95 кв.м., що знаходиться за адресою: м. Миколаїв, вул. Чкалова, 32/3 у ОСОБИ 2 *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
 - копію наказу ТОВ «Юг-Спецсервис» №21 від 03.10.2016р., згідно з яким ОСОБА 3 приступив до виконання обов'язків директора ТОВ «Юг-Спецсервис» з 03.10.2016р. Станом на дату прийняття даного рішення, відомості щодо звільнення ОСОБИ 3 з вказаної посади – відсутні.
- (34) Територіальним відділенням (лист від 31.05.2018р. №2-292/80-473) у Головному управлінні Пенсійного фонду України в Миколаївській області було запитано інформацію про осіб, на яких ТОВ «Нікспецсервис» та ТОВ «Юг-Спецсервис» здійснювали відрахування на загальнообов'язкове державне пенсійне страхування протягом 2016р. – 07.09.2018р.
- (35) Листом від 14.06.2018 №4463/05.01, Головне управління Пенсійного фонду України в Миколаївській області надало до Відділення запитовану інформацію, узагальненим аналізом якої було встановлено, що ТОВ «Юг-Спецсервис» здійснювало відрахування на загальнообов'язкове державне пенсійне страхування на ОСОБУ 3 *«(інформація з обмеженим доступом)»* в період з листопада 2016р. – по червень 2018р.
- (36) У зв'язку зокрема, з викладеним вище, Відділення листом від 15.08.2018р. №2-292/91-750 звернулось до Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Миколаївській області стосовно надання інформації та копій підтверджуючих документів, на основі яких можливо було б встановити родинний/сімейний зв'язок між ОСОБОЮ 2 *«(інформація з обмеженим доступом)»* та ОСОБОЮ 3 *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (37) Згідно з наданою Головним територіальним управлінням юстиції у Миколаївській області інформацією (лист від 27.08.2018 №3.1-4.6/3-9-179), *«(інформація з обмеженим доступом)»* Миколаївським міським відділом державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Миколаївській області, зареєстровано шлюб між громадянином ОСОБА 3 та громадянкою ОСОБА 2 *«(інформація з обмеженим доступом)»*. Станом на момент надання відповіді Відділенню, відомості щодо розірвання шлюбу між вказаними фізичними особами відсутні.
- (38) Тобто, ОСОБА 3 (директор ТОВ «Юг-Спецсервис») та ОСОБА 2 (на ім'я якої зареєстровані телефонні номери, які використовують обидва Відповідачі), станом на момент проведення досліджуваних процедур закупівель та станом на дату прийняття даного рішення, є подружжям.
- (39) Крім того, як повідомило ТОВ «Юг-Спецсервис» (лист від 21.03.2018 №01-70), ОСОБА 3 є одним із засновників ТОВ «Соляні» (ідентифікаційний код 38790177), а

саме володіє часткою 50% від статутного фонду ТОВ «Соляні» та займає посаду виконуючого обов'язки директора вказаного товариства.

- (40) Відповідно до відомостей, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, адресою засновника (учасника) ТОВ «Соляні» ОСОБИ 3 є: *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (41) При цьому, за результатами пошуку даних у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, територіальним відділенням було встановлено, що в період 2017-2019рр.:
- ОСОБА 2 *«(інформація з обмеженим доступом)»* та ОСОБА 4 *«(інформація з обмеженим доступом)»* є засновниками (учасниками) з рівними частками у статутному капіталі товариства з обмеженою відповідальністю «Тетрайт» (ідентифікаційний код 38841315);
 - місцезнаходженням ТОВ «Тетрайт» є: м. Миколаїв, вул. Чкалова, буд. 32, кв. 3 (що також є адресою місцезнаходження ТОВ «Юг-Спецсервис»).
- (42) Враховуючи вищевикладене в сукупності, Відділення листом від 15.08.2018р. № 2-292/91-750 звернулось до Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Миколаївській області стосовно надання інформації та копій підтверджуючих документів, на основі яких можливо було б встановити родинний/сімейний зв'язок між ОСОБОЮ 3 та ОСОБОЮ 4.
- (43) У відповідь на запит Відділення, Головне територіальне управління юстиції в Миколаївській області листом від 27.08.2018 №3.1-4.6/3-9-179 повідомило, що оскільки місцем народження ОСОБИ 3, згідно з даними актового запису про шлюб між ним та ОСОБОЮ 2, є м. *«(інформація з обмеженим доступом)»*, підтвердити або спростувати факт перебування ОСОБИ 3 та ОСОБИ 4 у родинних відносинах неможливо.
- (44) Втім, враховуючи те, що вказані особи мають однакове прізвище *«(інформація з обмеженим доступом)»*, відповідні імена та по-батькові, зареєстровані за однією адресою *«(інформація з обмеженим доступом)»*, територіальне відділення має підстави вважати, що ОСОБА 4 є батьком ОСОБИ 3.
- (45) Крім того, з метою встановлення об'єктивних обставин, що можуть свідчити про пов'язаність ТОВ «Юг-Спецсервис» та ТОВ «Тетрайт», Відділення додатково звернулось до Головного територіального управління юстиції в Миколаївській області (лист від 07.09.2018 №64-02/2-292/91-836) стосовно надання копій документів щодо реєстрації актів цивільного стану (про народження, реєстрацію шлюбу, розірвання шлюбу тощо) відносно ОСОБИ 5 *«(інформація з обмеженим доступом)»*, яка в період 2017-2019рр. була єдиним засновником (учасником) ТОВ «Юг-Спецсервис».
- (46) Згідно з наданою Головним територіальним управлінням юстиції у Миколаївській області інформацією (лист від 13.09.2018 №3.1-4.6/3-9-194), *«(інформація з обмеженим доступом)»* Миколаївським міським відділом державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Миколаївській області, зареєстровано шлюб між громадянином *«(інформація з обмеженим доступом)»* та громадянкою ОСОБА 5 *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (47) Так, враховуючи те, що ОСОБА 4 та ОСОБА 5 мають однакове прізвище *«(інформація з обмеженим доступом)»*, відповідні імена та по-батькові, територіальне відділення має підстави вважати, що ОСОБА 4 є батьком ОСОБИ 5.

- (48) Враховуючи все вищевикладене в сукупності, відносини між засновниками (учасниками) та безпосередніми керівниками ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Тетрайт» мають наступний вигляд:



- (49) Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що контроль – вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (50) Отже, враховуючи все вищевикладене у сукупності, ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Тетрайт» є пов'язаними особами в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (51) У зв'язку з вищевикладеними фактами, Відділення звертає увагу на наступні обставини.
- (52) ТОВ «Нікспецсервіс» листом від 07.03.2018 №26, на виконання пунктів 4 та 5 вимоги про надання інформації від 22.02.2018 №2-292/80-77, якими було запитано інформацію стосовно майна та майнових прав, що належали Товариству на праві власності або користування протягом 2016-2017рр., повідомило що протягом вказаного періоду Товариство не володіло майном та/або майновими правами на праві власності та праві користування, та працювало за договорами доручення.

- (53) Вимогою про надання інформації від 26.04.2018 №2-292/80-352 у ТОВ «Нікспецсервіс» було, зокрема, запитано копії всіх договорів доручень, на підставі яких діяло Товариство в період протягом 2016-2017рр.
- (54) Листом від 10.05.2018 №01/23, на виконання вимоги про надання інформації від 26.04.2018 №2-292/80-352, ТОВ «Нікспецсервіс» надало копію одного договору доручення від 27.07.2017, укладеного між ТОВ «Нікспецсервіс» (довірителем) та ТОВ «Тетрайт» (повіреном) (ідентифікаційний код 38841315), предметом якого визначено (далі мовою оригіналу):
«За цим договором Повірений зобов'язується від Імені і за рахунок Довірителя здійснити такі юридичні дії:
а) знайти відповідних партнерів з надання в оренду основних фондів та МБП для надання послуг з видалення відходів із суден згідно Додатку №1.
б) укласти попередні договори про можливість передачі в оренду майна на термін, необхідний Довірителю для надання послуг в разі перемоги в тендерних закупівлях.
в) в разі перемоги в тендерних закупівлях від імені Довірителя, укласти договір оренди необхідного майна.»
- (55) Тобто, один із Відповідачів (ТОВ «Нікспецсервіс») доручає здійснювати від його імені юридичні дії, вчинення яких є необхідним для подальшого виконання робіт, що були предметами досліджуваних процедур закупівель, а саме знаходити партнерів для одержання в оренду основних фондів та матеріально-технічної бази для надання послуг з видалення відходів з суден, іншому суб'єкту господарювання (ТОВ «Тетрайт»), який є пов'язаним з другим Відповідачем (ТОВ «Юг-Спецсервіс») в розумінні положень статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (56) Підсумовуючи вищевикладене, Відділення констатує наступне.
- (57) Обидва Відповідачі в своїй господарській діяльності використовують один стаціонарний телефонний номер – *«(інформація з обмеженим доступом)»*. Вказаний телефонний номер, згідно з інформацією, наданою оператором телекомунікаційного зв'язку ПАТ «Укртелеком», належить ОСОБІ 2, та зареєстрований за адресою: м. Миколаїв, вул. Чкалова, буд. 32, за якою приміщення орендує ТОВ «Юг-Спецсервіс».
- (58) Таким чином, ТОВ «Нікспецсервіс» у своїй господарській діяльності використовує телефонний номер, який належить дружині керівника свого прямого конкурента у торгах (ТОВ «Юг-Спецсервіс») та зареєстрований за адресою, за якою ТОВ «Нікспецсервіс» фактично не знаходиться.
- (59) Окрім того, ТОВ «Нікспецсервіс» довіряє суб'єкту господарювання – ТОВ «Тетрайт», який є пов'язаним з ТОВ «Юг-Спецсервіс» в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», вчинити дії, безпосередньо пов'язані з участю ТОВ «Нікспецсервіс» у процедурах публічних закупівель.
- (60) Подібні взаємовідносини між Відповідачами не містять елементів конкурентної боротьби, а свідчать про єдність їх інтересів та тісну співпрацю як під час здійснення поточної господарської діяльності, так і під час виконання предметів процедур закупівель.

Щодо ТОВ «Соляні».

- (61) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «Юг-Спецсервіс» до територіального відділення (лист від 21.03.2018 №01-70), керівник Товариства – ОСОБА 3 протягом 2016р. – станом на 21.03.2018р. був одним із засновників ТОВ «Соляні»

(ідентифікаційний код 38790177), а саме володів часткою 50% від статутного фонду ТОВ «Соляні» та займав посаду виконуючого обов'язки директора вказаного товариства.

- (62) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань:
- місцезнаходженням ТОВ «Соляні» протягом 2017-2019рр. є м. Миколаїв, вул. Архітектора Старова, буд. 6 (за цією адресою також зареєстроване ТОВ «Нікспецсервіс»);
 - в період часу протягом 2017р. – 20.03.2018р. керівником ТОВ «Соляні» був ОСОБА 6.
- (63) Листом від 07.03.2018 №26 ТОВ «Нікспецсервіс» надало до територіального відділення копію статуту Товариства, відповідно до положень якого, в період з 09.02.2015р. – станом на 07.03.2018р., засновниками останнього були:
- ОСОБА 1 *«(інформація з обмеженим доступом)»*;
 - ОСОБА 7 *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (64) Так, Відділення звернулось до Головного територіального управління юстиції у Миколаївській області стосовно надання копій документів щодо реєстрації актів цивільного стану (про народження, реєстрацію шлюбу, розірвання шлюбу тощо) відносно ОСОБИ 7 *«(інформація з обмеженим доступом)»*.
- (65) За результатами аналізу інформації, наданої ГТУЮ у Миколаївській області (лист від 14.01.2019 №3.1.-1.11/9-7) до територіального відділення, було встановлено, що ОСОБА 7 та ОСОБА 6 є подружжям (згідно з актовим записом про шлюб *«(інформація з обмеженим доступом)»* складеним Миколаївським міським відділом РАЦС ГТУЮ у Миколаївській області).
- (66) Тобто, чоловік ОСОБИ 7 (засновниці (учасниці) ТОВ «Нікспецсервіс»), ОСОБА 6 протягом 2017р. – 20.03.2018р. був керівником суб'єкта господарювання (ТОВ «Соляні»), в якому засновником (учасником) є директор ТОВ «Юг-Спецсервіс» (ОСОБА 3).
- (67) При цьому, ТОВ «Нікспецсервіс» листом від 10.05.2018 №01/23, надало до Відділення копію Договору оренди нежитлового приміщення від 08.10.2014 року, згідно з яким, орендодавець - ТОВ «Соляні» зобов'язується передати орендареві - ТОВ «Нікспецсервіс» в строкове платне користування нежитлове приміщення. Об'єктом оренди є приміщення, загальною площею 6 кв.м., яке знаходиться за адресою м. Миколаїв, вул. Архітектора Старова, буд. 6. Термін дії вказаного договору був визначений сторонами та становив період з дня його підписання по 31 грудня 2015р. При цьому, в Договорі визначено, що у разі, якщо за 3 місяці до спливу строку оренди жодна зі сторін письмово не заявила про небажання продовжувати договір, договір вважається продовженим на тих самих умовах і на той самий строк.
- (68) Таким чином, оскільки вимогою про надання інформації від 26.04.2018р. №2-292/80-352 у ТОВ «Нікспецсервіс» була запитана інформація, щодо його юридичних та фактичних адрес саме протягом 2016-2017рр., територіальне відділення прийшло до висновку, що договір оренди нежитлового приміщення від 08.10.2014 року, укладений між ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Соляні», продовжував діяти протягом 2016-2017рр.
- (69) З наведеного слідує, що ОСОБА 3 будучи керівником ТОВ «Юг-Спецсервіс», одночасно був засновником ТОВ «Соляні». При цьому, ТОВ «Соляні» надає майно в оренду ТОВ «Нікспецсервіс» для використання в господарській діяльності.
- (70) Крім того, в ході проведення розслідування по даній справі, територіальним відділенням було встановлено, що між ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Соляні» існують стійкі господарські відносини, та *«(інформація з обмеженим доступом)»*.

- (71) Так, Відділенням на адресу ПАТ «УкрСиббанк» (04070, м. Київ, вул. Андріївська, буд. 2/12) було направлено вимогу про надання інформації від 05.12.2018 №64-02/1281, якою запитувалась інформація стосовно банківських операцій за всіма рахунками Відповідачів за період 2016-2018рр.
- (72) Листом від 18.12.2018р. №13-2-3/8914 «БТ» ПАТ «УкрСиббанк» надало до територіального відділення запитувану інформацію, узагальнений аналіз якої засвідчив наступне.
- (73) *«(Інформація з обмеженим доступом)».*
- (74) Отже, з вищевикладеного слідує, що ТОВ «Соляні», засновником (учасником) та виконуючим обов'язки директора якого протягом 2017р. – станом на 21.03.2018р. був ОСОБА 3 (протягом вказаного періоду часу також був керівником ТОВ «Юг-Спецсервіс»):
- перебуває в стійких господарських відносинах з ТОВ «Нікспецсервіс»;
 - надає ТОВ «Нікспецсервіс» майно в оренду;
 - *«(інформація з обмеженим доступом)».*
- (75) Встановлені обставини, поряд з іншими доказами, проаналізованими в рамках даної справи, свідчать про наявність різних напрямів та форм співпраці між ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс».
- (76) Так, зокрема, дані суб'єкти господарювання мають розвинуті господарські відносини через інших суб'єктів господарювання, в яких, зокрема, керівник одного з них виступає засновником (учасником).
- (77) До цього слід додати, що взаємовідносини у вигляді надання поворотної фінансової допомоги, надання елементів матеріально-технічної бази в оренду є факторами, які можуть впливати на формування та розвиток матеріально-технічної бази ТОВ «Нікспецсервіс», тобто, сприяють можливості ТОВ «Нікспецсервіс» приймати участь у процедурах закупівель та одержанню перемоги останнього у таких процедурах закупівель.
- (78) Отже, фізична особа ОСОБА 3, будучи керівником ТОВ «Юг-Спецсервіс», виступає конкурентом ТОВ «Нікспецсервіс», однак, як засновник ТОВ «Соляні» - співпрацює з ТОВ «Нікспецсервіс».
- (79) Вказана нелогічна система взаємовідносин, свідчить про вірність висновків Відділення та факти вчинення ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» порушень законодавства про захист економічної конкуренції.

3.3. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами та надання ними фінансової допомоги один одному.

- (80) За результатами аналізу інформації, наданої Відповідачами до територіального відділення, а також документів, що входили до складу тендерних пропозицій ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» до досліджуваних процедур закупівель, Відділенням встановлено, що в період 2017-2018рр., останні були клієнтами ПАТ «УкрСиббанк» (04070, м. Київ, вул. Андріївська, буд. 2/12, ідентифікаційний код 09807750).
- (81) Так, територіальним відділенням на адресу ПАТ «УкрСиббанк» (04070, м. Київ, вул. Андріївська, буд. 2/12, ідентифікаційний код 09807750) було направлено вимоги про надання інформації від 13.09.2018 №64-02/2-292/80-86 та від 05.12.2018 №64-02/1281, якими запитувались відомості, зокрема, щодо банківських операцій, які Відповідачі здійснювали на користь один одного в період часу з 01.01.2016р. – по грудень 2018р.
- (82) Листами від 24.09.2018 №13-2-3/1060 «БТ» та від 18.12.2018 №13-2-3/8914 «БТ», ПАТ «УкрСиббанк» (ідентифікаційний код 09807750), за підписами *«(інформація з*

обмеженим доступом)», надало до територіального відділення запитувану інформацію, аналіз якої засвідчив, що:

«(Інформація з обмеженим доступом)».

- (83)** Так, на виконання вимоги про надання інформації від 08.10.2018р. №64-02/2-292/80-966, ТОВ «Юг-Спецсервіс» листами від 17.10.2018р. №01/22 та від 26.10.2018 №01/218, надало до територіального відділення копії наступних договорів, укладених між ним та ТОВ «Нікспецсервіс»:
- договору про надання послуг від 25.01.2016р. *«(інформація з обмеженим доступом)»;*
 - договору про поворотну фінансову допомогу від 01.02.2016р. *«(інформація з обмеженим доступом)»;*
 - договору про надання поворотної фінансової допомоги від 23.05.2016р. *«(інформація з обмеженим доступом)»;*
 - договору про поворотну фінансову допомогу від 13.09.2016р. *«(інформація з обмеженим доступом)»;*
 - договору про поворотну фінансову допомогу від 27.01.2017р. *«(інформація з обмеженим доступом)»;*
 - договору про поворотну фінансову допомогу від 08.11.2017р. *«(інформація з обмеженим доступом)»;*
 - договору надання послуг від 17.04.2018р. *«(інформація з обмеженим доступом)»;*
 - договору про надання транспортних послуг від 01.05.2018р. *«(інформація з обмеженим доступом)»;*
 - договору про поворотну фінансову допомогу від 23.08.2018р. *«(інформація з обмеженим доступом)».*
- (84)** При цьому, узагальнений аналіз інформації, наданої ПАТ «УкрСиббанк» до територіального відділення листом від 18.12.2018 №13-2-3/8914 «БТ» засвідчив, що крім вказаних вище договорів, між ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» було укладено наступні договори:
- «(Інформація з обмеженим доступом)».*
- (85)** 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.
- (86)** Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (87)** Договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи. Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (88)** Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Відповідачами стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довірчі відносини між ними та впевненість щодо повернення коштів.
- (89)** Так як за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, Відповідачі позичаючи один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, могли за результатами господарської діяльності (без використання вилучених обігових коштів) отримати збитки.
- (90)** Тобто, Відповідачі, вилучаючи тимчасово з обороту своїх підприємств кошти, усвідомлено йшли на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента. Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному

ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.

- (91) Таким чином, ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс», в період участі в усіх досліджуваних процедурах закупівель, перебуваючи в статусі «конкурентів», фінансово підтримували один одного та виступали як контрагенти за господарськими договорами.

3.4. Щодо фінансових відносин між ТОВ «Юг-Спецсервіс», ТОВ «Нікспецсервіс», ТОВ «Нік-Спецсервіс», ТОВ «Новотор» та ТОВ «Соляні».

«(Інформація з обмеженим доступом)».

3.5. Узгоджене формування Відповідачами власних цінових пропозицій до процедур закупівель.

- (92) За результатами аналізу документів, що увійшли до складу тендерних пропозицій Відповідачів до досліджуваних процедур закупівель, територіальним відділенням встановлено наступне.

(93) Відповідно до частини першої 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 (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.

(94) В складі тендерної пропозиції до процедури закупівлі за ідентифікатором UA-2017-08-09-000394-а, ТОВ «Нікспецсервіс» 27 серпня 2017 року, розмістило скановані копії тендерної форми «Пропозиція» від 27.08.2017р. №146 та тендерної форми «Розрахунок» від 27.08.2017 №147.

(95) Так, згідно з тендерною формою «розрахунок» від 27.08.2017 №147, ТОВ «Нікспецсервіс» запропонувало надання послуг з видалення відходів з суден за ціною **4467,59 грн.** за кубічний метр. Заявлений замовником об'єм послуг з видалення відходів з суден становив 176 куб.метрів.

(96) Таким чином, первинна цінова пропозиція ТОВ «Нікспецсервіс» до вказаної процедури закупівлі склала 786 295,84грн (без ПДВ). Розрахований Товариством розмір ПДВ склав 157 259,17грн. Отже, загальна сума цінової пропозиції ТОВ «Нікспецсервіс» (разом з ПДВ) склала 943 555,01 грн.

(97) Згідно з частиною 5 статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі», учасник має право внести зміни або відкликати свою тендерну пропозицію до закінчення строку її подання без втрати свого забезпечення тендерної пропозиції. Такі зміни або заява про відкликання тендерної пропозиції враховуються в разі, якщо вони отримані електронною системою закупівель до закінчення строку подання тендерних пропозицій.

(98) Скориставшись правом внесення змін до тендерної пропозиції, ТОВ «Нікспецсервіс» відкликала частину документів, що увійшли до складу його тендерної пропозиції, а саме:

тендерну форму «Пропозиція» від 27.08.2017р. №146 та тендерну форму «Розрахунок» від 27.08.2017 №147.

- (99) 28 серпня 2017 року, ТОВ «Нікспецсервіс», додало до складу тендерної пропозиції до вказаної процедури закупівлі (UA-2017-08-09-000394-a) скановані копії зміненої тендерної форми «Пропозиція» від 27.08.2017р. №146 та зміненої тендерної форми «Розрахунок» від 27.08.2017 №147.
- (100) Згідно зі зміненою тендерною формою «розрахунок» від 27.08.2017 №147, ТОВ «Нікспецсервіс» запропонувало надання послуг з видалення відходів з суден за ціною 4061,45 грн. за кубічний метр. Заявлений замовником об'єм послуг з видалення відходів з суден становив 176 куб.метрів. Тобто, змінена первинна цінова пропозиція ТОВ «Нікспецсервіс» до вказаної процедури закупівлі склала 714 815,20грн (без ПДВ). Розрахований Товариством розмір ПДВ склав 142 963,04грн. Отже, загальна сума цінової пропозиції ТОВ «Нікспецсервіс» (разом з ПДВ) склала 857 778,24 грн.
- (101) В той же час, в складі тендерної пропозиції до тієї самої процедури закупівлі (UA-2017-08-09-000394-a), ТОВ «Юг-Спецсервіс» розмістило скановані копії тендерної форми «Пропозиція» від 27.08.2017р. №19/01-12 та тендерної форми «Розрахунок» від 27.08.2017 №19/01-13.
- (102) Відповідно до тендерної форми «розрахунок» від 27.08.2017 №19/01-13, ТОВ «Юг-Спецсервіс» запропонувало надання послуг з видалення відходів з суден за ціною **4467,59 грн.** за кубічний метр. Заявлений замовником об'єм послуг з видалення відходів з суден становив 176 куб.метрів.
- (103) Таким чином, первинна цінова пропозиція ТОВ «Юг-Спецсервіс» до вказаної процедури закупівлі склала 786 295,84грн (без ПДВ). Розрахований Товариством розмір ПДВ склав 157 259,17грн. Отже, загальна сума цінової пропозиції ТОВ «Нікспецсервіс» (разом з ПДВ) склала 943 555,01 грн.
- (104) З наведеного слідує, що розмір цінової пропозиції ТОВ «Нікспецсервіс» до вказаної процедури закупівлі (до внесення Товариством змін) був повністю ідентичним розміру цінової пропозиції ТОВ «Юг-Спецсервіс».
- (105) Згідно з частиною першою статті 27 Закону України «Про публічні закупівлі», розкриття тендерних пропозицій з інформацією та документами, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, та інформацією і документами, що містять технічний опис предмета закупівлі, здійснюється автоматично електронною системою закупівель відразу після закінчення електронного аукціону. Перед початком електронного аукціону автоматично розкривається інформація про ціни/приведені ціни тендерних пропозицій.
- (106) Відповідно до частини другої статті 27 Закону України «Про публічні закупівлі», під час розкриття тендерних пропозицій автоматично розкривається вся інформація, зазначена в пропозиціях учасників, та формується перелік учасників у порядку від найнижчої до найвищої запропонованої ними ціни/приведеної ціни. Не підлягає розкриттю інформація, що обґрунтовано визначена учасником конфіденційною. Конфіденційною не може бути визначена інформація про запроповану ціну, інші критерії оцінки, технічні умови, технічні специфікації та документи, що підтверджують відповідність кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 і вимогам, встановленим статтею 17 цього Закону.
- (107) Згідно з частиною першою статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі», оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.

- (108) Відтак, до кінця проведення електронного аукціону, документи, що входять до складу тендерних пропозицій учасників не відображаються в системі електронних торгів «ProZorro», інші учасники не мають можливості ознайомлюватись з ними.
- (109) Враховуючи вищевикладене в сукупності, встановлення Учасниками однакових цін на надання послуг з видалення відходів з суден у власних цінових пропозиціях до вказаної процедури закупівлі, є свідченням попередньої домовленості Відповідачів щодо формування їх цінових пропозицій, або ж формування цінових пропозицій однією особою, оскільки ймовірність розрахунку окремими самостійними суб'єктами господарювання абсолютно однакового розміру цінової пропозиції до процедури закупівлі є надзвичайно низькою, та залежить від сукупності різних зовнішніх факторів.
- (110) Однак, маючи на меті приховати вказані обставини, ТОВ «Нікспецсервіс» здійснило заміну документів «Пропозиція» та «Розрахунок» в складі власної тендерної пропозиції.
- (111) Територіальне відділення звертає увагу на тому, що розрахунки, та, відповідно, цінові пропозиції інших учасників процедури закупівлі за ідентифікатором UA-2017-08-09-000394-а відрізняються від розрахунків Відповідачів, а саме:
- згідно з тендерною формою «Розрахунок» від 29.08.2017р. №159, наданою ТОВ «Українська наукова екологічна компанія» в складі тендерної пропозиції до вказаної процедури закупівлі, вказаний суб'єкт господарювання запропонував надання послуг з видалення відходів з суден за ціною **4422,50 грн.** за кубічний метр. Первинна цінова пропозиція ТОВ «Українська наукова екологічна компанія» до вказаної процедури закупівлі склала 778360,00 грн. (без ПДВ);
 - згідно з тендерною формою «Розрахунок» від 28.08.2017р. №280852, наданою ТОВ «Науково-виробнича компанія «Укрекопром» в складі тендерної пропозиції до вказаної процедури закупівлі, вказаний суб'єкт господарювання запропонував надання послуг з видалення відходів з суден за ціною **4454,00 грн.** за кубічний метр. Первинна цінова пропозиція ТОВ «Науково-виробнича компанія «Укрекопром» до вказаної процедури закупівлі склала 783904,00 грн. (без ПДВ);
- (112) Вимогами про надання інформації від 22.02.2018 №2-292/80-77 та від 22.02.2018 №2-292/80-79, у ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» відповідно було запитано інформацію та копії підтверджуючих документів щодо матеріальних, фінансових, людських, інтелектуальних та ін. ресурсів, детальні розшифровки кожної статті витрат цінових пропозицій до досліджуваних у даній справі процедур закупівель, та іншу інформацію щодо здійснених ними розрахунків.
- (113) Листом від 22.03.2018 №01/21, ТОВ «Нікспецсервіс», у відповідь на вимогу про надання інформації, зазначило, зокрема, що первинна цінова пропозиція щодо кожної процедури закупівлі, в якій Товариство брало участь, базувалася на ціні Замовника, яка була зазначена у тендерних пропозиціях, та не потребувала детального розрахунку.
- (114) ТОВ «Юг-Спецсервіс», на виконання відповідної вимоги про надання інформації, листом від 21.03.2018 №01/70, зазначило, що при подачі тендерних пропозицій до процедур закупівель, калькуляція первинних цінових пропозицій не вимагалась.
- (115) Отже, обидва Відповідачі не надали до Відділення інформації та документів, за результатами аналізу яких можливо було б встановити, яким чином Учасниками було здійснено розрахунки первинних цінових пропозицій до досліджуваних процедур закупівель, в тому числі які б спростовували випадковий характер збігу розмірів цінових пропозицій Відповідачів, поданих для участі в процедурі №2 (ідентифікатор UA-2017-08-09-000394-а).

- (116) При цьому, варто зазначити, що в усіх досліджуваних процедурах закупівель, критерієм обрання переможця була «ціна -100%».
- (117) Статтею 3 Закону України «Про публічні закупівлі» встановлено, що одним із принципів здійснення публічних закупівель є максимальна економія та ефективність.
- (118) Вчинення учасниками процедур публічних закупівель узгоджених дій, в тому числі досягнення домовленості щодо формування цінових пропозицій свідчить як про антиконкурентний характер участі ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» в торгах, так і про значний відсоток вірогідності формування економічно необґрунтованої вартості їх цінових пропозицій, та як наслідок - розтрата, неефективного використання бюджетних коштів.

3.6. Закономірності результатів проведення процедур закупівель, в яких Відповідачі приймали участь разом та характер дій ТОВ «Нікспецсервіс» під час участі у них.

- (119) В усіх трьох досліджуваних процедурах закупівель, Замовником (Миколаївською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України»), переможцем було визнано ТОВ «Юг-Спецсервіс». При цьому, в процедурах закупівель №2 (UA-2017-08-09-000394-a) та №3 (UA-2017-12-29-000276-a), цінові пропозиції ТОВ «Нікспецсервіс» були меншими, порівняно з ціновими пропозиціями ТОВ «Юг-Спецсервіс».
- (120) Втім, у процедурах закупівель №2 та №3, згідно з протоколами засідання тендерного комітету Миколаївської філії ДП «АМПУ» від 05.09.2017 та від 13.02.2018 відповідно, тендерні пропозиції ТОВ «Нікспецсервіс» були відхилені Замовником, у зв'язку з ненаданням учасником (ТОВ «Нікспецсервіс») жодних документів, підтверджуючих його відповідність кваліфікаційним критеріям.
- (121) Тобто, навіть за умови, що ТОВ «Нікспецсервіс» пропонує до закупівлі цінову пропозицію, нижчу, порівняно з ціною пропозицією ТОВ «Юг-Спецсервіс», перемогу у процедурі закупівлі отримує саме ТОВ «Юг-Спецсервіс», оскільки тендерна пропозиція ТОВ «Нікспецсервіс» не відповідає вимогам тендерних документацій Замовника.
- (122) Слід зазначити, що листом від 14.06.2018 №4463/05.01, Головне управління Пенсійного фонду України в Миколаївській області надало до територіального відділення інформацію, згідно з якою, у період часу з березня 2016р. по травень 2018р. ТОВ «Нікспецсервіс» здійснювало відрахування на загальнообов'язкове державне пенсійне страхування лише на одну особу – ОСОБА 8 *«(інформація з обмеженим доступом)»*, який є керівником цього товариства.
- (123) Крім того, як було зазначено вище, ТОВ «Нікспецсервіс» листом від 07.03.2018р. №24, на виконання вимоги про надання інформації від 22.02.2018р. №2-292/80-77, повідомило територіальне відділення про те, що протягом періоду 2016-2017рр. у Товариства не було будь-якого власного майна та майнових прав.
- (124) Враховуючи викладені обставини (відсутність у ТОВ «Нікспецсервіс» найманих працівників, власного або орендованого майна, надання останнім тендерних пропозицій до Процедур закупівель, зміст яких не відповідав вимогам Замовника) територіальне відділення вважає за необхідне окреслити єдину мету участі ТОВ «Нікспецсервіс» у досліджуваних процедурах закупівель.

- (125) Відповідно до пункту 30 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», тендерна пропозиція - пропозиція щодо предмета закупівлі або його частини (лота), яку учасник подає замовнику відповідно до вимог тендерної документації;
- (126) Згідно з частиною першою 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 (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (127) Частиною другою статті 28 вказаного Закону встановлено, що до початку проведення електронного аукціону в електронній системі закупівель автоматично розкривається інформація про ціну та перелік усіх цін пропозицій, розміщений у порядку від найнижчої до найвищої ціни без зазначення найменувань та інформації про учасників.
- (128) Тобто, учасник, який подав тендерну пропозицію для участі у електронній процедурі публічної закупівлі, до початку проведення електронного аукціону не володіє інформацією про те, чи подали тендерні пропозиції інші суб'єкти господарювання для участі у такій процедурі закупівлі.
- (129) При цьому, згідно з положеннями частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі», замовник відмінює торги у разі, зокрема, подання для участі в них менше двох тендерних пропозицій.
- (130) Наведені обставини в сукупності свідчать про узгодженість дій Відповідачів, які полягають у тому, що ТОВ «Нікспецсервіс», не маючи необхідних власних або залучених ресурсів (зокрема, матеріально-технічної бази та достатньої кількості працівників) для виконання робіт, що були предметами процедур закупівель №1-№3, приймав участь у досліджуваних процедурах закупівель разом з ТОВ «Юг-Спецсервіс» в якості «технічного учасника», виключно з метою забезпечення визнання замовником процедур закупівель як таких, що «відбулись».
- (131) Таким чином, Відділення вважає за необхідне наголосити, що поведінковий аспект ТОВ «Нікспецсервіс», який полягає у незацікавленості останнього в отриманні перемоги у досліджуваних процедурах закупівель та вчиненні дій, направлених на забезпечення отримання перемоги ТОВ «Юг-Спецсервіс», враховуючи той факт, що ТОВ «Нікспецсервіс» доручає здійснювати від його імені юридичні дії, пов'язані з участю у процедурах закупівель суб'єкту господарювання, який є пов'язаним в розумінні положень чинного законодавства з ТОВ «Юг-Спецсервіс», наявність фінансових відносин між Відповідачами та пов'язаними з ними суб'єктами господарювання, є визначальною ознакою відсутності конкурентної складової у діях Відповідачів зокрема, під час участі у досліджуваних процедурах закупівель.

3.7. Синхронність дій Учасників у часі та використання ними однієї ір-адреси.

- (132) За результатами моніторингу системи електронних торгів «ProZorro», Відділенням було встановлено, що Відповідачі розміщували тендерні пропозиції до досліджуваних процедур закупівель в одні й ті самі дні послідовно один за одним.
- (133) У зв'язку з вищевикладеним, територіальним відділенням на адресу ДП «Прозорро», було надіслано вимогу про надання інформації від 05.06.2018 №2-292/80-486, якою було запитано інформацію про авторизовані електронні майданчики, з яких Відповідачі здійснювали всі дії, пов'язані з участю у досліджуваних процедурах закупівель.

- (134) Листом від 19.06.2018 №206/1703/03, ДП «Прозорро» повідомило територіальне відділення про те, що дії, пов'язані з участю у досліджуваних процедурах закупівель обидва Учасники здійснювали з авторизованого електронного майданчика «zakurki.prom.ua», оператором вказаного майданчика є ТОВ «Закупки.Пром.Уа» (ідентифікаційний код 40283641).
- (135) Вимогою про надання інформації від 19.07.2018 №2-292/80-677, територіальним відділенням у ТОВ «Закупки.Пром.Уа» було запитано інформацію, зокрема, про ір-адреси, з яких Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції для участі у досліджуваних процедурах закупівель.
- (136) ТОВ «Закупки.Пром.Уа» листом від 30.07.2018 №562/07 вказало, що Відповідачі здійснювали дії, пов'язані з розміщенням власних тендерних пропозицій до досліджуваних процедур закупівель з одних і тих самих ір-адрес (див. таблицю).

Процедура закупівлі (ідентифікатор)	Учасник процедури закупівлі	Дата та час подання тендерної пропозиції	Ір-адреса, яка використовувалась учасником для розміщення тендерної пропозиції
UA-2017-12-29-000276-a	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>20.01.2018 о 13:23год.</u> 20.01.2018 о 15:13 год.	«(інформація з обмеженим доступом)»
UA-2017-08-09-000394-a	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>28.08.2017 о 16:13 год.</u> 28.08.2017 о 16:57 год.	«(інформація з обмеженим доступом)»
UA-2017-08-09-001786-b	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>27.08.2017 о 13:26 год.</u> 27.08.2017 о 15:58 год.	«(інформація з обмеженим доступом)»

- (137) Згідно з частиною першою статті 1 Закону України «Про телекомунікації», провайдер телекомунікацій – суб'єкт господарювання, який має право на здійснення діяльності у сфері телекомунікацій без права на технічне обслуговування та експлуатацію телекомунікаційних мереж і надання в користування каналів електрозв'язку.
- (138) Відповідно до інформації, розміщеної в базі даних RIPE NCC (<https://www.ripe.net/>), на яку покладені функції розподілу і реєстрації інтернет-ресурсів у відповідному регіоні, ір-адреси «(інформація з обмеженим доступом)» належать до одного з блоків ір-адрес провайдера «Укртелеком».
- (139) Листом від 27.09.2018 №1667-вих-80Д731-80Д922, ПАТ «Укртелеком», на виконання вимоги територіального відділення від 18.09.2018 №64-02/2-292/80-876, повідомило, що:
- Ір-адреса «(інформація з обмеженим доступом)» станом на 13:23год. та 15:13 год. 20.01.2018р.,
 - Ір-адреса «(інформація з обмеженим доступом)» станом на 16:13год. та 16:57год. 28.08.2017р., та станом на 13:26 год. та 15:58год. 27.08.2017р., належали абоненту з логіном «(інформація з обмеженим доступом)», який зареєстрований на ОСОБУ 2, адреса надання послуг – «(інформація з обмеженим доступом)» (місце проживання ОСОБИ 2).

- (140) З наведеного слідує, що під час участі у досліджуваних процедурах закупівель, тендерні пропозиції Відповідачів розміщувались з однієї ір-адреси, яка зареєстрована на ім'я ОСОБИ 2 – засновниці (учасниці) ТОВ «Тетрайт» та дружини директора ТОВ «Юг-Спецсервіс». Як було зазначено вище, на ім'я вказаної особи також зареєстровані телефонні номери, які використовувалися Відповідачами під час здійснення господарської діяльності.
- (141) При цьому, територіальне відділення вважає за необхідне звернути увагу на той факт, що договором доручення від 27.07.2017р. б/н, укладеним між ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Тетрайт», не було передбачено вчинення останнім дій, пов'язаних з підготовкою тендерних пропозицій ТОВ «Нікспецсервіс» до досліджуваних процедур закупівель та їх розміщенням в системі «ProZorro».
- (142) Таким чином, розміщення тендерних пропозицій ТОВ «Нікспецсервіс» з ір-адреси, яка у відповідний проміжок часу належала засновниці ТОВ «Тетрайт» - ОСОБИ 2, не може бути пояснено виконанням попередніх господарських зобов'язань або простим збігом обставин.
- (143) Крім того, в межах розгляду даної справи, територіальним відділенням на адресу БАНКУ, клієнтами якого є Відповідачі, було направлено вимогу про надання інформації від 05.12.2018р. №64-02/1281, якою запитувалась інформація щодо ір-адрес, з яких ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» протягом 2016-2018 років входили до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «(інформація з обмеженим доступом)» для здійснення платежів (розрахунків), отримання довідок про стан рахунку, відсутність заборгованості тощо.
- (144) Листом від 18.12.2018 №13-2-3/914 «БТ», БАНК надало до Відділення запитувану інформацію, узагальнений аналіз якої засвідчив, що Відповідачі протягом 2016-2018 років використовували одні й ті самі ір-адреси для входу до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «(інформація з обмеженим доступом)», а саме:

№	Відповідач	Період часу, протягом якого ір-адреса використовувалась Відповідачем для входу до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «(інформація з обмеженим доступом)»	ір-адреса, яка використовувалась Відповідачем для входу до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «(інформація з обмеженим доступом)»
1	ТОВ «Нікспецсервіс» ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>05.01.2016 - 01.04.2016</u> <u>20.01.2016 - 19.02.2016</u>	«(інформація з обмеженим доступом)»
2	ТОВ «Нікспецсервіс» ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>04.04.2016</u> <u>04.04.2016</u>	«(інформація з обмеженим доступом)»
3	ТОВ «Нікспецсервіс» ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>05.04.2016 - 23.09.2016</u> <u>19.04.2016 - 23.09.2016</u>	«(інформація з обмеженим доступом)»
4	ТОВ «Нікспецсервіс» ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>26.09.2016 - 19.04.2017</u> <u>29.09.2016 - 19.04.2017</u>	«(інформація з обмеженим доступом)»
5	ТОВ «Нікспецсервіс» ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>26.04.2017 – 28.07.2017</u> <u>24.04.2017 – 03.08.2017</u>	«(інформація з обмеженим доступом)»
6	ТОВ «Нікспецсервіс» ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>22.08.2017 – 02.10.2017</u> <u>15.08.2017 – 10.10.2017</u>	«(інформація з обмеженим доступом)»
7	ТОВ «Нікспецсервіс» ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>19.10.2017 – 08.11.2017</u> <u>11.10.2017 – 21.11.2017</u>	«(інформація з обмеженим доступом)»

8	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>11.12.2017 – 19.12.2017</u> 24.11.2017 – 20.12.2017	«(інформація з обмеженим доступом)»
9	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>28.12.2017 – 30.11.2018</u> 26.12.2017 – 30.11.2018	«(інформація з обмеженим доступом)»

(145) Також, територіальним відділенням на адресу Головного управління Державної фіскальної служби України у Миколаївській області було направлено лист від 27.06.2018 №2-292/110-599 «Про надання інформації», яким, зокрема, було запитано дані стосовно ір-адрес, з яких ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» надсилали фінансові звіти в електронному вигляді протягом 2017р. -27.06.2018р до органів ДФС у Миколаївській області.

(146) Листом від 11.07.2018 №6861/9/14-29-08-08, ГУ ДФС у Миколаївській області надало до територіального відділення інформацію, детальний аналіз якої засвідчив, що Учасники використовували одні й ті самі ір-адреси для надіслання фінансових звітів у електронній формі до органів ДФС у одні й ті самі періоди часу (див. зведену таблицю).

№	Суб'єкт господарювання	Період часу, протягом якого ір-адреса використовувалась Учасником для надіслання електронних звітів до органів ДФС	ір-адреса, яка використовувалась Учасником для надіслання електронних звітів до органів ДФС
1	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>06.01.2017 – 19.04.2017</u> 10.01.2017 – 19.04.2017	«(інформація з обмеженим доступом)»
2	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>25.04.2017 – 25.07.2017</u> 25.04.2017 - 02.08.2017	«(інформація з обмеженим доступом)»
3	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>18.08.2017 – 20.09.2017</u> 16.08.2017 - 06.10.2017	«(інформація з обмеженим доступом)»
4	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>23.10.2017 – 18.11.2017</u> 13.10.2017 - 17.11.2017	«(інформація з обмеженим доступом)»
5	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>14.12.2017 – 20.12.2017</u> 14.12.2017 - 20.12.2017	«(інформація з обмеженим доступом)»
6	<u>ТОВ «Нікспецсервіс»</u> ТОВ «Юг-Спецсервіс»	<u>08.01.2018 – 18.06.2018</u> 11.01.2018 – 19.06.2018	«(інформація з обмеженим доступом)»

(147) Таким чином, з вищевикладеного слідує, що як під час участі у процедурах публічних закупівель, так і після їх проведення, обидва Відповідачі в одні й ті самі періоди часу використовують одні ір-адреси для входу до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування обслуговуючого банку та для надання електронних звітів про фінансову діяльність до органів ДФС. Викладені обставини свідчать, що Відповідачі узгоджено провадять як загальну господарську діяльність, так і, зокрема, узгоджено приймають участь у процедурах публічних закупівель.

(148) Все вищенаведене в сукупності свідчить про те, що ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» під час участі у Процедурах закупівель узгоджували свої дії, усунули між собою конкуренцію, чим порушили головний принцип публічних закупівель (створення конкурентного середовища між учасниками), в результаті чого результати Процедур закупівель були спотворені.

4. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕНЬ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА.

- (149) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (150) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (151) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція характеризується як «змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання...».
- (152) 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.
- (153) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (154) 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.
- (155) 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.
- (156) Отже, Закон України «Про захист економічної конкуренції» допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання. У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з іншим щодо умов своїх тендерних пропозицій, то усувається й самостійність в їх поведінці, та як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель. Якщо ж учасники замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує той результат, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемагає учасник торгів не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів спотворюють ці ж самі торги (тендери).
- (157) Узгодженням дій учасників тендерів (торгів) 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 тендерних пропозицій (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення тендерів.

- (158) Встановлені територіальним відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- пов'язаність Відповідачів та спільне використання ними телефонних номерів;
 - той факт, що ТОВ «Нікспецсервіс» доручає здійснювати від свого імені дії, пов'язані з участю у процедурах закупівель суб'єкту господарювання, який є пов'язаним з ТОВ «Юг-Спецсервіс» в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
 - синхронність дій Відповідачів та подання ними тендерних пропозицій з однієї ір-адреси, яка зареєстрована на ім'я дружини директора ТОВ «Юг-Спецсервіс»;
 - наявність стійких господарських відносин та фінансової підтримки між Відповідачами та пов'язаними з ними особами в розумінні положень статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
 - поведінковий аспект ТОВ «Нікспецсервіс» під час участі у досліджуваних процедурах закупівель.
- (159) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документів для участі у досліджуваних Процедурах закупівель 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».
- (160) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведених Замовником торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (161) Таким чином, дії ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс», що полягають в узгодженні своєї поведінки під час участі у процедурах закупівель за ідентифікаторами UA-2017-08-09-001786-b, UA-2017-08-09-000394-a та UA-2017-12-29-000276-a, внаслідок чого конкуренцію між ними під час участі у вказаних процедурах публічних закупівель було усунуто, є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (162) Існування ж інших, крім антиконкурентних узгоджених дій, факторів (умов), які б впливали на поведінку Відповідачів під час участі у досліджуваних процедурах закупівель, не вбачається.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ.

- (163) На подання з попередніми висновками у даній справі, копія якого була надіслана ТОВ «Юг-Спецсервіс» (лист від 01.02.2019р. №64-02/150) та ТОВ «Нікспецсервіс» (лист від 01.02.2019 №64-02/151), Відповідачі не надали до територіального відділення будь-яких зауважень та/або заперечень.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ.

- (164) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок адміністративної колегії територіального відділення про те, що дії Відповідачів, які полягають у:
- відмові Відповідачів від самостійної участі у процедурах закупівель та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни тендерних пропозицій (розміщення

власних тендерних пропозицій з однієї ір-адреси та послідовно один за одним, узгоджене формування Відповідачами власних цінових пропозицій до процедур закупівель, використання ними спільних засобів зв'язку, а також той факт, що ТОВ «Нікспецсервіс» доручає здійснювати від свого імені дії, пов'язані з участю у процедурах закупівель суб'єкту господарювання, який є пов'язаним з ТОВ «Юг-Спецсервіс» в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та ін.);

- координації власної поведінки як на стадії підготовки тендерних пропозицій, так і на стадії безпосередньо проведення процедур закупівель (забезпечується пов'язаністю Відповідачів між собою, наявністю стійких господарських відносин та фінансовою підтримкою один одного, формуванням спільної стратегії поведінки для досягнення єдиної мети – отримання прибутку, що досягається шляхом погодження дій Відповідачів та створенням ілюзії конкуренції під час участі у Процедурах закупівель), є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів процедур закупівель за ідентифікаторами UA-2017-08-09-001786-b, UA-2017-08-09-000394-a та UA-2017-12-29-000276-a, проведених Миколаївською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України».

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

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ.

- (166) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачені пунктами 1, 2 та 4 статті 50 цього Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) суб'єкта господарювання за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (167) Відділенням на адресу Головного управління ДФС України у Миколаївській області надіслано лист від 30.01.2019 №64-02/138, яким запитано інформацію щодо розміру доходів (виручки) ТОВ «Нікспецсервіс» та ТОВ «Юг-Спецсервіс» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік.
- (168) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДФС України у Миколаївській області листом від 11.02.2018р. №1189/9/14-29-12-04-18, станом на вказану дату граничний термін для подачі ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс» Податкової декларації з податку на прибуток підприємства та фінансової звітності за 2018 рік не сплив, та, відповідно, у Головного управління ДФС України у Миколаївській області запитувана інформація відсутня.
- (169) У зв'язку з вищевикладеними обставинами, інформацію про дохід (виручку) ТОВ «Юг-Спецсервіс» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік було запитано у Товариства листом від 14.02.2019 №64-02/256.
- (170) Втім, станом на дату прийняття даного рішення, ТОВ «Юг-Спецсервіс» не надало до Відділення інформацію стосовно доходу (виручки) Товариства від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік.
- (171) Інформацію про дохід (виручку) ТОВ «Нікспецсервіс» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік було запитано у Товариства листом від 14.02.2019 №64-02/255.
- (172) Станом на дату прийняття даного рішення, ТОВ «Нікспецсервіс» також не надало до Відділення інформацію стосовно доходу (виручки) Товариства від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік.

- (173) 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, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (174) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховано, зокрема, що узгоджені дії ТОВ «Юг-Спецсервіс» та ТОВ «Нікспецсервіс», спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими тендерними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, може мати результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи наведене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, та пунктами 5 та 23 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) (із змінами), адміністративна колегія Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «Нікспецсервіс» (ідентифікаційний код 33797953, місцезнаходження: 54046, м. Миколаїв, вул. Архітектора Старова, буд. 6) та товариства з обмеженою відповідальністю ТОВ «Юг-Спецсервіс» (ідентифікаційний код 36622957, місцезнаходження: 54017, м. Миколаїв, вул. Чкалова, буд. 32/3), які полягали в узгодженні своєї поведінки під час участі у процедурі закупівлі за предметом «Послуги у сфері поводження з радіоактивними, токсичними, медичними та небезпечними відходами за кодом ДК 021:2015 90520000-8 (Видалення промасленого дрантя з суден)», проведеній Миколаївською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України», ідентифікатор процедури закупівлі UA-2017-08-09-001786-b, внаслідок чого конкуренцію між ними під час участі у зазначених торгах було усунуто, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 (тендерів).
2. Відповідно до абзацу другого частини другої, частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВ «Нікспецсервіс» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

- 3.** Відповідно до абзацу другого частини другої, частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВ «Юг-Спецсервіс» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
- 4.** Визнати, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «Нікспецсервіс» (ідентифікаційний код 33797953, місцезнаходження: 54046, м. Миколаїв, вул. Архітектора Старова, буд. 6) та товариства з обмеженою відповідальністю «Юг-Спецсервіс» (ідентифікаційний код 36622957, місцезнаходження: 54017, м. Миколаїв, вул. Чкалова, буд. 32/3), які полягали в узгодженні своєї поведінки під час участі у процедурі закупівлі за предметом «Утилізація сміття та поводження зі сміттям за Кодом ДК 021:2015 90510000-5 (Послуги з видалення відходів із суден)», проведеній Миколаївською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України», ідентифікатор процедури закупівлі UA-2017-08-09-000394-а, внаслідок чого конкуренцію між ними під час участі у зазначених торгах було усунуто, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 (тендерів).
- 5.** Відповідно до абзацу другого частини другої, частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВ «Нікспецсервіс» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
- 6.** Відповідно до абзацу другого частини другої, частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВ «Юг-Спецсервіс» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
- 7.** Визнати, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «Нікспецсервіс» (ідентифікаційний код 33797953, місцезнаходження: 54046, м. Миколаїв, вул. Архітектора Старова, буд. 6) та товариства з обмеженою відповідальністю «Юг-Спецсервіс» (ідентифікаційний код 36622957, місцезнаходження: 54017, м. Миколаїв, вул. Чкалова, буд. 32/3), які полягали в узгодженні своєї поведінки під час участі у процедурі закупівлі за предметом «Утилізація сміття та поводження зі сміттям за Кодом ДК 021:2015 90510000-5 (послуги з видалення відходів із суден)», проведеній Миколаївською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України», ідентифікатор процедури закупівлі UA-2017-12-29-000276-а, внаслідок чого конкуренцію між ними під час участі у зазначених торгах було усунуто, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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 (тендерів).
- 8.** Відповідно до абзацу другого частини другої, частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене у пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВ «Нікспецсервіс» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
- 9.** Відповідно до абзацу другого частини другої, частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене у пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накладати на ТОВ «Юг-Спецсервіс» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім 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» суб'єкт господарювання зобов'язаний протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рішення адміністративної колегії Миколаївського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України може бути оскаржено до господарського суду Миколаївської області у двомісячний строк з дня його одержання.

**Голова адміністративної колегії
Миколаївського обласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету України**

В. Харченко