



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

## РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

м. Львів

28 січня 2021 року

№63/2-р/к

Справа № 63/7-01-48-2020/03-20

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Приватне підприємство «Волиньбуд Плюс» (вул. Травнева, 12, с. Овадне, Володимир-Волинський р-н., Волинська обл., 44720, ідентифікаційний код 41826805) та приватне підприємство «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» (вул. Монастирська, 27, с. Зимне, Володимир-Волинський р-н., Волинська обл., 44752, ідентифікаційний код 42558759), подали пропозиції для участі в торгах по предмету закупівлі за ДК 021:2015: 45450000-6 - Інші завершальні будівельні роботи: капітальний ремонт покрівлі в Оваднівському дитячому навчальному закладі в селі Овадне по вулиці Покровська, 23 Володимир-Волинського району Волинської області, яку проводила Оваднівська сільська рада у системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2019-05-07-000751-с.

За результатами розгляду справи № 63/7-01-48-2020/03-20 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції дії ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» щодо узгодження своєї поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах із зазначеної закупівлі кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

На ПП «Волиньбуд Плюс» накладено штраф в розмірі 68 000 грн.

На ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» накладено штраф в розмірі 68 000 грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/7-01-48-2020/03-20 про порушення ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Відділу досліджень та розслідувань у Волинській області від 09.12.2020 № 63-03/240п,

**ВСТАНОВИЛА:**

## 1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) До Волинського обласного територіального відділення (надалі – територіальне відділення) листом від 29.05.2019 року № 25 надійшло звернення громадської організації «Центр Юридичної Допомоги» (43000, вул. Шевченка, буд. 2, м. Луцьк, ідентифікаційний код 42065259) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, що проводились Оваднівською сільською радою Володимир-Волинського району Волинської області 23 травня 2019 року стосовно закупівлі код ДК 021:2015: 45450000-6 - Інші завершальні будівельні роботи: капітальний ремонт покрівлі в Оваднівському дитячому навчальному закладі в селі Овадне по вулиці Покровська, 23 Володимир-Волинського району Волинської області.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 13 лютого 2020 р. № 3 - рк розпочато розгляд справи № 3-20 у зв'язку з наявністю у діях ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» ознак порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Відповідачам, листом від 18.02.2020 № 53-02/34-116 було надіслано копії розпорядження адміністративної колегії територіального відділення від 13 лютого 2020 р. № 3 - рк.
- (4) Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) припинено з 1 червня 2020 року Волинське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України шляхом приєднання до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України. Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визначено правонаступником Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України та перейменоване на Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення).
- (5) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 25 червня 2020 р. № 63/47-рп/к справу № 3-20 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції прийнято до свого розгляду та присвоєно новий № 63/7-01-48-2020/03-20.
- (6) Подання від 09.12.2020 № 63-03/240п з попередніми висновками у справі № 63/7-01-48-2020/03-20 надіслано Відповідачам листами Відділення від 14.12.2020 № 63-02/5453 і № 63-02/5454 (вручено за довіреністю), а також на електронну пошту ПП «Волиньбуд Плюс».
- (7) Інформація щодо подання від 09.12.2020 № 63-03/240п з попередніми висновками у справі № 63/7-01-48-2020/03-20 та повідомлення про дату, час і місце розгляду справи 29.09.2020 року розміщена на сайті Відділення.

## 2. ВІДПОВІДАЧІ

- (8) Відповідачами у справі є:
  - (а) Приватне підприємство «Волиньбуд Плюс» (вул. Травнева, 12, с. Овадне, Володимир-Волинський р-н., Волинська обл., 44720, ідентифікаційний код 41826805) (надалі - ПП «Волиньбуд Плюс»);

- (9) Відповідно до даних, що містяться у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (надалі - ЄДР), основним видом діяльності ПП «Волиньбуд Плюс» є Електромонтажні роботи (код КВЕД 43.21).
- (b) Приватне підприємство «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» (вул. Монастирська, 27, с. Зимне, Володимир-Волинський р-н., Волинська обл., 44752, ідентифікаційний код 42558759) (надалі – ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг»).
- (10) Згідно з даними що містяться у ЄДР, основним видом діяльності ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» є Будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).
- (11) ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» надалі разом - Відповідачі.
- (12) Таким чином, ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### **3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ**

- (13) На веб-порталі ProZorro Замовником було опубліковано закупівлю, ідентифікатор якої UA-2019-05-07-000751-с, за кодом ДК 021:2015: 45450000-6 - Інші завершальні будівельні роботи: капітальний ремонт покрівлі в Оваднівському дитячому навчальному закладі в селі Овадне по вулиці Покровська, 23 Володимир-Волинського району Волинської області (надалі – Торги, Тендер).
- (14) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі згідно з річним планом закупівлі на 2019 рік зазначалася у розмірі 1 984 187,00 (один мільйон дев'ятсот вісімдесят чотири тисячі сто вісімдесят сім) гривень з ПДВ. Строк виконання робіт – до 31 грудня 2019 року.
- (15) Документацією конкурсних торгів Замовника, розробленою відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 року № 922-VIII та затвердженою рішенням конкурсної комісії від 06.05.2019р. протокол № 11-2019 (надалі - Документація), учасникам було запропоновано надати до 00 год. 00 хв. 23 травня 2019 року пропозиції конкурсних Торгів.
- (16) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі prozorro.gov.ua, свої тендерні пропозиції для участі у Торгах надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТзОВ "Рай-Буд" – 1 775 965,90 грн. (дискваліфіковано);
  - ПП «Волиньбуд Плюс» – 1 848 056,00 грн. (дискваліфіковано);
  - ТзОВ "Альфа-Буд Захід" - 1 784 187,00 грн. (дискваліфіковано);
  - ТзОВ "БК "Терон Девелопмент» - 1 910 556,00 грн. (дискваліфіковано);
  - ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» - 1 913 390,40 грн. (дискваліфіковано);
  - ПП «Дім Фасадів» - 1 892 682,01 грн. - переможець;
  - ТзОВ «Волинькобуд» - 1 962 014,40 грн. – не розглядався.
- (17) Відповідно до даних, що містяться в електронній системі публічних закупівель ProZorro, аукціон розпочався 23 травня 2019 о 11 год. 21 хв., а завершився - 23 травня 2019 о 12 год. 12 хв.
- (18) Проведення оцінки пропозицій конкурсних торгів відбулось 26.07.2019 року.

- (19) Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії від 12.06.2019 року № 13-2019 ТзОВ "Рай-Буд" було дискваліфіковано по причині не підтвердження кваліфікації відповідно до умов тендерної документації. Також, відповідно до даного протоколу було дискваліфіковано ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» так як дані підприємства пов'язані між собою через засновника: ПП «Волиньбуд Плюс» є єдиним засновником ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг».
- (20) Відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії від 24.06.2019 року № 15-2019 ТзОВ "Альфа-Буд Захід" було дискваліфіковано по причині відсутності цифрового підпису та кваліфікованого електронного підпису тендерної пропозиції.
- (21) Згідно з протоколом засідання конкурсної комісії від 26.06.2019 року № 16-2019 ТзОВ "БК "Терон Девелопмент» було дискваліфіковано по причині відкриття кримінального провадження стосовно посадової особи даного підприємства, а також у зв'язку з наявністю податкової заборгованості у ТзОВ "БК "Терон Девелопмент».
- (22) Отже, за результатами проведених торгів, відповідно до протоколу засідання конкурсної комісії від 26.06.2019 року № 16-2019 переможцем було визнано - ПП «Дім Фасадів» та укладено договір на виконання робіт, передбачених Тендером на суму 1 800 000,00 грн.

#### **4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ**

- (23) Учасники публічних процедур, під час підготовки тендерних пропозицій повинні формувати свої пропозиції, зокрема ціни, самостійно (незалежно від інших учасників тендеру), якщо дійсно мають намір перемогти у торгах, а не виконують роль технічного гравця для забезпечення перемоги іншого суб'єкта господарювання.
- (24) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких торгів формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (25) За результатами аналізу документів, отриманих в ході проведення розслідування та інформації з ProZorro територіальним відділенням було встановлено обставини, які свідчать про узгодженість дій (поведінки) ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» під час підготовки та участі в Торгах.

##### **4.1. Аналіз цінових пропозицій**

- (26) Відповідно до інформації, наданої ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» вартість цінової пропозиції була визначена кошторисною документацією, яка була розроблена на основі вихідних даних, вказаних у технічній документації Торгів.
- (27) Відділенням здійснено аналіз кошторисів, наданих ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» для участі у Торгах та встановлено наступне.
- (28) Кошториси Відповідачів створені в один день 21.05.2019 року та мають один номер (реєстр №36).

- (29) ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» в розрахунок початкової цінової пропозиції було закладено наступні складові: прямі витрати, в т.ч. заробітна плата; вартість матеріальних ресурсів; вартість експлуатації машин і механізмів; загальновиробничі витрати; кошторисний прибуток; кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій;
- (30) За результатами аналізу вищенаведених складових витрат встановлено, що при наявності різної кількості працівників (у ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» загалом 7 працівників, з яких 4 працівника будівельної спеціальності, тоді як у ПП «Волиньбуд Плюс» - 15, з яких будівельної спеціальності – 6) Відповідачами закладено у кошторис однакові витрати на заробітну плату – 313,213 тис. грн.
- (31) Крім того, ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» у кошторис робіт закладено однакові суми витрат на вартість експлуатації машин і механізмів – 3,742 тис. грн., загальновиробничі витрати – 175,485 тис. грн., кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій – 14,186 тис. грн.
- (32) При дотриманні учасниками публічних закупівель принципу конкурентної боротьби, зміст та наповнення їх цінових пропозицій, зокрема кошторисів, мають обґрунтовано відрізнятися одна від одної, оскільки витрати різних суб'єктів господарювання залежать від різноманітних індивідуальних зовнішніх факторів.
- (33) Ціни на роботи формуються виконавцем з урахуванням суми витрат різних видів ресурсів (сировини, праці, основних засобів, послуг, обслуговування транспорту тощо), очікуваного прибутку.
- (34) Отже, встановлені вище обставини неможливо пояснити випадковим збігом та виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції готувались кожним з Відповідачів окремо і без обміну інформацією між ними.

#### **4.2. Використання одного електронного майданчика та одних IP-адрес**

- (35) Відповідно до 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. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (36) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (37) Наразі існує 20 авторизованих електронних майданчиків і який майданчик вибрати в ProZorro, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.

- (38) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (39) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (40) В ході розгляду справи встановлено, що ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» здійснено реєстрацію та подання тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТзОВ «Е-ТЕНДЕР».
- (41) На вимогу територіального відділення від 10.06.2019 року № 1.60-790 ТзОВ «Е-ТЕНДЕР» (авторизованого електронного майданчика закупівель) листом від 08.07.2019 року № 245 повідомив, що Відповідачі використовували одну IP-адресу (Таблиця 1).

Таблиця 1

<i>Учасник</i>	<i>IP-адреса</i>	<i>Дата входу</i>
ПП «Волиньбуд Плюс»	93.75.177.16	22.05.2019 року
	176.241.151.81	23.05.2019 року
ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг»	93.75.177.16	22.05.2019 року
	176.241.151.81	23.05.2019 року

- (42) Зокрема, з IP-адреси 93.75.177.16 Відповідачі створювали чернетки тендерних пропозицій та здійснювали їх завантаження для участі в Торгах. IP-адреса 176.241.151.81 використовувалась Відповідачами на наступний день для перегляду інформації по Торгам.
- (43) Листом від 16.08.2019 року № 535/ВК ТзОВ «Воля-Кабель» повідомило, що протягом травня-червня 2019 року IP-адреса 93.75.177.16 була закріплена за абонентом Крамарем Олегом Андрійовичем, а надання телекомунікаційних послуг доступу до Інтернету надавалось за адресою вул. Кравчука, 7А, м. Луцьк – кафе «Млин».
- (44) Листом від 27.08.2019 року ПрАТ «Датагруп» повідомило територіальне відділення, що IP-адреса 176.241.151.81 використовувалась фізичною особою-підприємцем Семенюком Юрієм Олексійовичем (надалі – ФОП Семенюк Ю.О.) (адреса отримання послуг (включення) вул. Конякіна 2б, м. Луцьк).
- (45) Відповідно до інформації, наданої ПП «Волиньбуд Плюс», офісне приміщення за адресою вул. Конякіна 2б, м. Луцьк перебуває у користуванні підприємства на підставі договору оренди № 3 укладеного 03.01.2019 року з ФОП Семенюк Ю.О.
- (46) Таким чином, факт завантаження ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» в систему електронних закупівель своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТзОВ «Е-ТЕНДЕР», з одних IP-адрес є не випадковим та свідчить про те, що у період підготовки та участі у

торгах Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії, між ними відбувся фактичний обмін інформацією.

#### 4.3. Синхронність дій

- (47) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій ПП «Волиньбуд Плюс» подало свої документи для участі в Торгах 22.05.2019 року о 23 год. 22 хв., ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» в той же день об 23 год. 40 хв., тобто через 18 хвилин.
- (48) За інформацією, наданою ТОВ «Е-Тендер» встановлено, що ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» виконували дії, пов'язані з переглядом інформації по Торгах, а також створення та подання пропозиції для участі у Торгах приблизно в однакові проміжки часу. Відповідна інформація відображена у Таблиці 2.

Таблиця 2

Учасник	Дата та час входу	Дія, яку було здійснено
ПП «Волиньбуд Плюс»	22.05.2019 року 23:03-23:13 год.	Перегляд інформації по закупівлі, створення чернетки пропозиції
	22.05.2019 року 23:19 год.	Подання пропозиції у Торгах
	23.05.2019 року 11:16 та 11:31 год.	Перегляд інформації по закупівлі
ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг»	22.05.2019 року 23:32 -23:40 год.	Перегляд інформації по торгах, створення чернетки пропозиції
	22.05.2019 року 23:40 год.	Подання пропозиції у Торгах
	23.05.2019 року 12:18 та 12:20 год.	Перегляд інформації по Торгах

- (49) Як видно з Таблиці 2, ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» 22.05.2019 року в період часу з 23 год. 03 хв. по 23 год 13 хв. та з 23. год 32 хв. по 23 год 40 хв. відповідно здійснили перегляд інформації по Торгам.
- (50) ПП «Волиньбуд Плюс» 22.05.2019 року о 23 год 05 хв здійснив створення чернетки пропозиції, а ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» в цей день о 23 год 35 хв. (з інтервалом в 30 хв.) створив чернетку пропозиції.
- (51) Водночас, ПП «Волиньбуд Плюс» 22.05.2019 року о 23 год 19 хв здійснив подання пропозиції у Торгах, а ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» в цей день, о 23 год 40 хв. (з інтервалом в 21 хв.) також здійснив подання тендерної пропозиції.
- (52) Крім того, ПП «Волиньбуд Плюс» 23.05.2019 року о 11 год. 16 хв. та 11 год. 31 хв., тобто, під час проведення аукціону, здійснювали перегляд інформації по Торгам без зниження цінової пропозиції.
- (53) Водночас, ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» 23.05.2019 року о 12 год. 18 хв. та 12 год.20 хв. (через 6-8 хвилин після проведення аукціону) також здійснювало перегляд інформації по Торгам.
- (54) Згідно з інформацією щодо властивостей файлів, документів, завантажених Відповідачами на Торги, вони створені в один день 22.05.2019 року.

- (55) Торги були оголошені 7 травня 2019 року. Замовником кінцевий термін подання пропозицій встановлений до 00 год 00 хв 23 травня 2019 року, тобто учасники на підготовку та подання пропозицій мали 15 днів.
- (56) Таким чином, встановлені факти синхронності дій ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» при підготовці та участі в Торгах, не можуть пояснюватись збігом чи випадковістю та свідчать про те, що у період підготовки та участі у торгах Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії, між ними відбувся фактичний обмін інформацією.

#### **4.4. Пов'язаність відносинами контролю та спільна господарська діяльність**

- (57) Відповідно до абзацу четвертого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, 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.
- (58) Відповідно до даних з ЄДР ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» пов'язані між собою через засновника: ПП «Волиньбуд Плюс» є єдиними засновником ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» і відповідно володіє всіма його активами.
- (59) Крім того, відповідно до даних з ЄДР, а також трудового договору № 3-Н, укладеного 23.10.2018 року між ПП «Волиньбуд Плюс» та Набойчик І.І., остання є бухгалтером ПП «Волиньбуд Плюс» Набойчик І.І., та одночасно керівником ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг».
- (60) Водночас, відповідно до договорів № 5 та № 6 без дати, укладених між ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг», останнє підприємство зобов'язувалось виконати роботи підряду та субпідряду з реконструкції будівлі клубу в с. Ягідне Турійського району Волинської області, а також капітальний ремонт покрівлі загальноосвітньої школи I-II ступенів в с. Сусваль Володимир-Волинського району Волинської області.
- (61) Отже, ПП «Волиньбуд Плюс» перебуває у відносинах контролю відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» з ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг», здійснюють спільну господарську діяльність та координують свою діяльність.
- (62) Вищенаведене виключає конкуренцію між ними, зокрема під час підготовки та участі у Торгах.

#### **4.5. Особливості підготовки та подання тендерних пропозицій у Торгах**

- (63) Відповідно до вимог Документації, ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» у складі пропозицій конкурсних торгів повинні були надати Замовнику матеріали та документи відповідно до форм, наведених у додатках, а також довідки у довільній формі: інформаційна довідка про підприємство, довідка щодо захисту довкілля та розрахунки кошторису витрат.

- (64) Відділенням за результатами аналізу матеріалів, передбачених Документацією та наданих Відповідачами, встановлено наступне.
- (а) Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для виконання робіт зазначених у технічній частині тендерної документації:
- обома Відповідачами в слові «шуруповерт» допущено однакову орфографічну помилку: замість букви «о» в даному слові вони використали букву «у».
- в обох Відповідачів зазначено в наявності ідентичне обладнання в однаковій кількості при різній кількості працівників.
- (б) Лист-гарантія про захист довкілля в обох Відповідачів аналогічні за винятком назв підприємств та їх керівників, хоча Замовником вимагалось надання даної довідки в довільній формі.
- (65) Водночас, Відділенням встановлено, що ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» на вимогу, передбачену Замовником, не надав в складі тендерної документації довідку щодо позитивного відгуку виконання аналогічних робіт.
- (66) Наведене не може бути пояснене будь-якими об'єктивними причинами та свідчить про обмін інформацією під час підготовки та участі у Торгах.

#### **4.6. Підготовка документів на Торги одними особами**

- (67) Листом б/н, б/д (отриманий територіальним відділенням 19.07.2019 року) ПП «Волиньбуд Плюс» повідомило територіальне відділення, що посадовими особами, які готували документи для участі у Торгах є Набойчик Іванна Іванівна – бухгалтер (підготовка документів відповідно до тендерної пропозиції) та Сосновський Микола Леонтійович – головний інженер (підготовка кошторисної документації).
- (68) ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» листом б/н, б/д (отриманий територіальним відділенням 19.07.2019 року) повідомило територіальне відділення, що посадовою особою, яка готувала документи для участі у Торгах є директор - Набойчик Іванна Іванівна (підготовка документів відповідно до тендерної пропозиції).
- (69) Окрім того, ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» повідомили, що залучали третю особу для підготовки документації для участі у Торгах: фізичну особу-підприємця Зубілевич Віталій Леонідович (вул. Супутників, 13, кв. 2, м. Луцьк) (надалі – ФОП Зубілевич В.Л.).
- (70) Основним видом діяльності ФОП Зубілевич В.Л. за КВЕД є 62.01 комп'ютерне програмування.
- (71) Відповідно до договорів, укладених з ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» 11.04.2019 року ФОП Зубілевич В.Л. надав даним підприємствам послуги щодо забезпечення підготовки (оцифрування) та подання в електронному вигляді документації підприємства для участі в Торгах.
- (72) ФОП Зубілевич В.Л. листом б/н, б/д (отриманий територіальним відділенням 30.09.2019 року) повідомив, що посадовими особами, з якими контактував ФОП Зубілевич В.Л. були директор ПП «Волиньбуд Плюс» - Мунтян М.Г., директор ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» - Набойчик І.І., яка одночасно є і бухгалтером ПП «Волиньбуд Плюс».
- (73) Також, ФОП Зубілевич В.Л. повідомив, що здійснював оцифрування та завантаження тендерних пропозицій для участі у Торгах ПП «Волиньбуд Плюс та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» за адресою вул. Кравчука 7а, м. Луцьк.

- (74) За інформацією ФОП Зубілевич В.Л. з пропозицією про укладення договору та надання послуг до нього звернулась Набойчик І.І., яка здійснювала йому передачу документів для їх подальшого оцифрування та завантаження на електронний майданчик закупівель.
- (75) Таким чином, директор ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» (одночасно бухгалтер ПП «Волиньбуд Плюс») Набойчик І.І. володіла інформацією щодо цінкових пропозицій Відповідачів, так як, відповідно до письмових пояснень ФОП Зубілевичема В.Л., саме вона надала йому документи для оцифрування та завантаження.
- (76) Наведене доводить, що Відповідачі узгоджено здійснювали підготовку та подання своїх пропозицій на Торги.

## **5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ**

- (77) Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (78) Частиною першою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, є антиконкурентними узгодженими діями, вчинення яких відповідно до частини четвертої цієї статті забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.
- (79) Погоджена поведінка учасників процедур закупівель, яка усуває конкуренцію між ними, згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визнається антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (80) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- однакові суми витрат на деякі складові кошторису;
  - використання Відповідачами під час підготовки та участі в Торгах одного авторизованого електронного майданчика та однакових ІР-адрес;
  - синхронність дій під час підготовки та проведення Торгів;
  - однакові особливості оформлення тендерних пропозицій;
  - Відповідачі пов'язані відносинами контролю, здійснюють спільну господарську діяльність та мають спільних посадових осіб, які здійснюють керівництво підприємствами;
  - підготовка та подання документів на Торги одними особами
- не можуть бути результатами випадкового збігу обставин, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі у Торгах, зокрема про обмін інформацією між ними.
- (81) На підставі аналізу дій ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» встановлено, що під час підготовки до участі у торгах учасники діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції та необхідною умовою визначення переможця.
- (82) Узгодження ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

- (83) Відповідно до:
- Закону України «Про публічні закупівлі», метою цього закону є створення конкурентного середовища у сфері державних закупівель;
  - статті 5 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.
- (84) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних закупівлях є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренції.
- (85) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних торгів, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, натомість ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг», всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій.
- (86) Вищенаведені дії ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» у своїй сукупності вказують на те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій вони були обізнані щодо пропозицій один одного, що у свою чергу могло призвести до переваги одного з учасників під час конкурентного відбору з метою визначення переможця процедури закупівлі.
- (87) Таким чином, встановленими у справі обставинами доведено, що ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг», узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі товару за кодом ДК 021:2015: 45450000-6 - Інші завершальні будівельні роботи: капітальний ремонт покрівлі в Оваднівському дитячому навчальному закладі в селі Овадне по вулиці Покровська, 23 Володимир-Волинського району Волинської області, ідентифікатор закупівлі UA-2019-05-07-000751-с, проведених 23 травня 2019 року Оваднівською сільською радою, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

## **6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ**

- (88) До Відділення не надходило будь-яких зауважень чи заперечень на подання з попередніми висновками від ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг».

## **7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ**

- (89) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали в узгодженні поведінки, що стосується спотворення результатів відкритих торгів із закупівлі товару за кодом ДК 021:2015: 45450000-6 - Інші завершальні будівельні

роботи: капітальний ремонт покрівлі в Оваднівському дитячому навчальному закладі в селі Овадне по вулиці Покровська, 23 Володимир-Волинського району Волинської області, ідентифікатор закупівлі UA-2019-05-07-000751-с, проведених 23 травня 2019 року Оваднівською сільською радою, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

- (90) Такі дії ПП «Волиньбуд Плюс» та ПП «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» заборонені відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## **8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ**

- (91) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону накладається штраф у розмірі до 10 % доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) суб'єкта господарювання за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (92) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідачі не надали його розмір, за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене абзацом другим частини другої цієї статті, на суб'єкти господарювання накладається штраф у розмірі до двадцяти тисяч неоподаткованих мінімумів доходів громадян.
- (93) Відповідачі на вимоги Відділення не надали інформації про свій дохід (виручку) за 2020 рік.
- (94) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.
- (95) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нерациональне витрачання) публічних коштів.
- (96) При визначенні розміру штрафу враховані наступні обставини:
- вчинення порушення конкурсної законодавства вперше;
  - невизнання вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати, що приватне підприємство «Волиньбуд Плюс» (вул. Травнева, 12, с. Овадне, Володимир-Волинський р-н., Волинська обл., 44720, ідентифікаційний код 41826805) та приватне підприємство «Волиньбуд Плюс Інжиніринг» (вул. Монастирська, 27, с. Зимне, Володимир-Волинський р-н., Волинська обл., 44752, ідентифікаційний код 42558759), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі товару за ДК 021:2015: 45450000-6 - Інші завершальні будівельні роботи: капітальний ремонт покрівлі в Оваднівському дитячому навчальному закладі в селі Овадне по вулиці Покровська, 23 Володимир-Волинського району Волинської області, проведених Оваднівською сільською радою, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на приватне підприємство «Волиньбуд Плюс» (вул. Травнева, 12, с. Овадне, Володимир-Волинський р-н., Волинська обл., 44720, ідентифікаційний код 41826805) штраф в розмірі 68 000 грн.

3. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на приватне підприємство «Волиньбуд Плюс Інжиніринг», (вул. Монастирська, 27, с. Зимне, Володимир-Волинський р-н., Волинська обл., 44752, ідентифікаційний код 42558759) штраф в розмірі 68 000 грн.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова колегії

Ростислав ЛЕЩИШИН