



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«05» листопада 2019

Львів

№ 63/80 -р/к

Справа №3-01-48/2018

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче об'єднання «Облсількомунгосп» та товариство з обмеженою відповідальністю «Західбуденергозбереження» взяли участь у торгах на закупівлю ДК 021:2015: 45220000-5 Інженерні та будівельні роботи «Капітальний ремонт парку «700-річчя Львова», (номер ідентифікатора закупівлі UA-2017-07-07-000591-а), яку проводив Департамент містобудування Львівської міської ради.

При цьому ТОВ «Облсількомунгосп» та ТОВ «Західбуденергозбереження» діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи №3-01-48/2018 такі дії ТОВ «Облсількомунгосп» та ТОВ «Західбуденергозбереження» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворенням результатів торгів на закупівлю Департаментом містобудування Львівської міської ради «ДК 021:2015: 45220000-5 Інженерні та будівельні роботи «Капітальний ремонт парку «700-річчя Львова», що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на ТОВ «Облсількомунгосп» - 68 000 грн.

на ТОВ «Західбуденергозбереження» - 68 000 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №3-01-48/2018 та подання про попередні висновки у справі від 23.10.2019 №63-03/174п,

ВСТАНОВИЛА:

1 ПРЕДМЕТ СПРАВИ

(1) У зв'язку з наявністю у діях товариства з обмеженою відповідальністю науково-виробниче об'єднання «Облсількомунгосп» та товариства з обмеженою відповідальністю «Західбуденергозбереження» ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Відділення) розпочала розгляд справи №3-01-48/2018.

2. СТОРОНИ

(2) Відповідачами у справі (далі - Відповідачі) є:

(3) Товариство з обмеженою відповідальністю науково-виробниче об'єднання «Облсількомунгосп» [REDACTED]
[REDACTED] (далі – ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»).

(4) Як вбачається із відомостей щодо ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп», які містяться в ЄДР (<https://minjust.gov.ua>), основним видом господарської діяльності відповідно до класифікації видів економічної діяльності (КВЕД) є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).

(5) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.

(6) Товариству присвоєно ідентифікаційний код [REDACTED].

(7) Таким чином, ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» є суб'єктом господарюванням у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(8) Товариство з обмеженою відповідальністю «Західбуденергозбереження»
[REDACTED]
[REDACTED]).

(9) Як вбачається із відомостей щодо ТЗОВ «Західбуденергозбереження», які містяться в ЄДР (<https://minjust.gov.ua>), основним видом господарської діяльності відповідно до класифікації видів економічної діяльності (КВЕД) є діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (код КВЕД 71.12).

(10) ТЗОВ «Західбуденергозбереження» є юридичною особою, яка діє на підставі Статуту.

(11) ТЗОВ «Західбуденергозбереження» присвоєно ідентифікаційний код [REDACTED]

(12) Отже, ТЗОВ «Західбуденергозбереження» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

(13) До Відділення надійшло звернення Управління Служби безпеки України у Львівській області від 09.08.2018 року №62/8/1-1692 щодо погодження поведінки ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» під час здійснення державних закупівель розпорядниками бюджетних коштів Львівської області.

(14) Розпорядженням Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 18.10.2018 року № 63/58-рп/к розпочато розгляд справи №3-01-48/2018 (далі Справа).

(15) Листами від 19.10.2018 року №63-02/2311 та №63-02/2312 Відповідачам надіслано копію Розпорядження Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 18.10.2018 №63/58-рп/к.

4.ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

(16) Департамент містобудування Львівської міської ради у 2017 році провів відкриті торги на закупівлю ДК 021:2015: 45220000-5 Інженерні та будівельні роботи «Капітальний ремонт парку «700-річчя Львова», номер ідентифікатора закупівлі UA-2017-07-07-000591-а (далі – Торги).

(17) Строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 24.07.2017 до 18:10.

(18) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів 25.07.2017 о 14:08.

(19) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: 31 грудня 2017 року.

Пропозиції конкурсних торгів

(20) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у закупівлі свої пропозиції конкурсних торгів надали такі суб'єкти господарювання:

1. **ФОП Соболевський Тарас Ярославович** [REDACTED]

2. **ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»** [REDACTED]

3. ТОВ «АРКА-ПІК»

4. ПП «Будформат»

ТОВ «Гарантспецбуд ЛТД»

6. ТОВ «Львівська Дорожня Служба»

7. ТЗОВ «Західбуденергозбереження»

(21) Інформація щодо цінових пропозицій Учасників Торгів наведена в таблиці №1.

Цінові пропозиції Учасників

Таблиця №1

№ з/п	Найменування Учасника	Тендерна пропозиція, грн.		Відсоток зниження ціни
		Первинна	Остаточна	
1	ФОП Соболевський Тарас Ярославович	22 482 153,00	18 500 000,00	17,7
2	ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»	22 701 385,20	18 999 950,00	16,3
3	ТОВ «Арка-Пік»	22 706 909,29	18 999 998,00	16,3
4	ПП «Будформат»	23 105 074,80	19 000 000,00	17,7
5	ТОВ «Гарантспецбуд ЛТД»	21 803 720,40	19 988 000,00	8,3
6	ТОВ «Львівська Дорожня Служба»	23 104 603,20	20 720 000,00	10,3
7	ТЗОВ «Західбуденергозбереження»	22 698 505,20	22 200 000,00	2,2

(22) Відповідно до Протоколу розгляду тендерної пропозиції від 28 липня 2017 року пропозицію **ФОП Соболевський Тарас Ярославович** відхилено на підставі пункту першого та пункту четвертого частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», а саме: учасник не відповідає кваліфікаційним критеріям, установленим статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі», тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.

(23) За результатами розгляду Тендерним комітетом тендерної пропозиції учасника **ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»** встановлено, що тендерна пропозиція зазначеного учасника повністю відповідає вимогам тендерної документації, а ціна є найбільш економічно вигідною та становить **18 999 950,00 грн.** (Протокол розгляду тендерної пропозиції від 28 липня 2017 року).

(24) Замовником було акцептовано пропозицію конкурсних торгів **ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»** та укладено договір від 11.08.2017 року №30/17. Пропозиції інших учасників не розглядались.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

(25) Аналіз інформації та матеріалів, отриманих Відділенням під час розслідування Справи засвідчив, що **ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»** та **ТЗОВ «Західбуденергозбереження»** узгодили між собою умови участі у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

5.1 Пов'язаність Відповідачів через засновників та спільних працівників.

(26) Відповідно до абзацу 1 частини сьомої статті 11 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань» Відділення отримало в електронній формі Витяги з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – Витяг ЄДРПОУ) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп», ТЗОВ «Західбуденергозбереження» та суб'єктів господарювання, які пов'язані з ними, а саме:

[REDACTED]

(27) За результатами аналізу інформації, отриманої з Витягів ЄДРПОУ щодо ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп», ТЗОВ «Західбуденергозбереження» та [REDACTED] встановлено, що [REDACTED] є засновником та має відповідно частку у статутному капіталі наступних суб'єктів господарювання:

- ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» частка у статутному капіталі - [REDACTED];
- [REDACTED] частка у статутному капіталі - [REDACTED];
- ТЗОВ «Західбуденергозбереження» частка у статутному капіталі - [REDACTED].

(28) Крім того, [REDACTED] є кінцевим бенефіціарним власником (контролером) [REDACTED] та ТЗОВ «Західбуденергозбереження».

(29) Відповідно до інформації з офіційного сайту Міністерства юстиції України (<https://online.minjust.gov.ua>) засновниками [REDACTED] є:

- ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» розмір внеску до статутного фонду 100%
- ТЗОВ «Західбуденергозбереження»

[REDACTED]
(30) Кінцевий бенефіціарний власник (контролер) [REDACTED] є [REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]

(31) При цьому, необхідно зазначити, що:

- [REDACTED] є кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»;
- [REDACTED] є кінцевими бенефіціарними власниками (контролерами) ТЗОВ «Західбуденергозбереження».

(32) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп», [REDACTED] та [REDACTED] пов'язані між собою відносинами контролю через спільних засновників та бенефіціарних власників (контролерів).

(33) Отже, ТОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» на час проведення Торгів мали спільних засновників, бенефіціарних власників (контролерів) (Додаток Схема 1).

(34) У складі своїх Тендерних пропозицій ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» (довідка від 21.07.2017р. №70) та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» (довідка від 19.07.2017р. №19.07/12) надали перелік працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для виконання робіт відповідно до предмету закупівлі. Спільні працівники, вказані Відповідачами у зазначених довідках, наведені в таблиці 1.

Інформація щодо спільних працівників Відповідачів згідно з документами наданими в Тендерних пропозиціях

Таблиця 1

ППП	Займана посада на час проведення Торгів/Наказ про прийняття на роботу	
	ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»	ТЗОВ «Західбуденергозбереження»
[REDACTED]	виконавчий директор	головний інженер
	не надало копію наказу	Наказ від 17.01.2017р. №17.01/1К
[REDACTED]	провідний спеціаліст ГПП	інженер-проектувальник
	Наказ від 30.06.2017р. №12-к	Наказ від 30.11.2016р. №30.11/2К
[REDACTED]	провідний спеціаліст по кошторисно-договірних відносинах	інженер-кошторисник
	не надало копію наказу	Наказ від 19.07.2012р. №19.07/1к

(35) Отже, відповідно до інформації, наданої Відповідачами у складі своїх Тендерних пропозицій, у липні 2017 року під час проведення Торгів, вищезазначені працівники одночасно обіймали посади у ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження».

(36) У довідці «Загальні відомості про учасника», наданій у складі Тендерної пропозиції ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп», згідно з пунктом 10 щодо переліку контактних осіб та їх телефонів, які уповноважені діяти від імені Учасника і які мають право підписувати юридичні документи щодо виконання зобов'язань за результатами торгів зазначено особу [REDACTED].

(37) [REDACTED] надавав запит в Управління державної реєстрації юридичного департаменту Львівської міської ради та відповідно отримував Витяг від 17.07.2017р. №22999263 з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань щодо ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп».

(38) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» у складі Тендерної пропозиції надало копію Наказу від 30.06.2017р. №12-к щодо прийняття на роботу з 01.07.2017 року [REDACTED]

(39) Крім того, [REDACTED] на час проведення торгів є одним із засновників з часткою у статутному капіталі 9%, керівником та підписантом [REDACTED]

(40) Головне управління Пенсійного фонду України у Львівській області (листом від 27.11.2018р. №24372/06-24 та листом від 13.12.2018р. №25992/06-24) надало інформацію щодо працевлаштування у 2017 році працівників, які зазначені

Відповідачами у документах, наданих у складі своїх Тендерних пропозицій. Зазначена інформація наведена у таблиці №2.

Інформація про спільних працівників

Таблиця №2

ППП	Працевлаштування працівників у 2017 році			
	ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»	██████████	██████████	ТЗОВ «Західбуденергозбереження»
██████████	01.01.2017р. 31.12.2017р.	01.01.2017р. 31.12.2017р.	01.01.2017р. 30.11.2017р.	01.01.2017р. 31.12.2017р.
██████████	-	-	01.01.2017р. 30.11.2017р.	01.01.2017р. 31.12.2017р.
██████████	-	01.01.2017р. 31.12.2017р.	01.01.2017р. 30.11.2017р.	-

(41) Згідно з інформацією наданою ГУ Пенсійного фонду України у Львівській області встановлено, що працівники зазначені Відповідачами у своїх Тендерних пропозиціях, у 2017 році до/після та на час проведення Торгів одночасно перебували у трудових відносинах з ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп», ТЗОВ «Західбуденергозбереження», ТЗОВ ██████████ та ██████████.

(42) Тобто, завдяки тому, що працівниками Відповідачів є одні й ті ж особи, Відповідачі були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Торгах, що в свою чергу підтверджує спільне ведення господарської діяльності, спільність інтересів та пов'язаність Відповідачів та відповідно, відсутність між ними змагальності під час участі у Торгах.

(43) Разом з тим, єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з цими Відповідачами.

(44) Отже, розподіл цього результату задовольняє Відповідачів, оскільки в іншому випадку, з такими працівниками були б припинені трудові відносини.

(45) Трудові відносини, які виникають між працівниками та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядкові.

(46) У свою чергу, одночасне перебування працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.

(47) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.

(48) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за

матеріальні або інші вигоди можуть вдатися до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення, якої завдасть шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

(49) Отже, станом на липень 2017 року, вищезазначені працівники одночасно обіймали посади у ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та пов'язаними з ним відносинами контролю суб'єктами господарювання та ТЗОВ «Західбуденергозбереження».

(50) Отже, ТОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» на час проведення Торгів мали спільних засновників, бенефіціарних власників (контролерів) та спільних працівників, що сприяло обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності Відповідачів, в тому числі і щодо підготовки та участі у Торгах.

5.2 Наявність господарських відносин між Відповідачами

(51) ТЗОВ «Західбуденергозбереження» у складі своєї Тендерної пропозиції надало інформацію щодо наявного обладнання та матеріально-технічної бази, які є необхідними для виконання робіт відповідно до предмету закупівлі в тому числі перелік власного та орендованого обладнання.

(52) Згідно з Договором від 30.05.2017р. №30.05/1 ТЗОВ «Західбуденергозбереження» орендує у [REDACTED] дизельгенератор FORTE 62, насосну станцію електричну стаціонарну, зварювальний апарат, компресор, мініелектростанція Хонда, нагрівальний пристрій POLIS P4A 250, комплект RSP.

(53) Отже, з метою виконання робіт відповідно до предмету закупівлі ТЗОВ «Західбуденергозбереження» уклало вищезазначений договір щодо оренди обладнання з [REDACTED] яка пов'язана відносинами контролю з ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп».

(54) У складі своїх Тендерних пропозицій Відповідачі надали підтвердження наявності досвіду виконання аналогічних договорів, а саме:

- ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»: «Реконструкція парку-пам'ятки садово-паркового мистецтва місцевого значення «Парк курорт» м. Моршин Львівської області (Коригування)» Замовник – Моршинська міська рада Львівської області.
- ТЗОВ «Західбуденергозбереження»: «Капітальний ремонт площадок спортивної зони НОТ «Політехнік-2» НУ «Львівська Політехніка» в смт Славське Сколівського р-ну, Львівської обл.» та «Капітальний ремонт внутрішніх проїздів та елементів благоустрою біля корпусу №4 НОТ «Політехніка-2» НУ «Львівська Політехніка» на вул. І. Франка, 49в, смт Славське Сколівського району» Замовник – Національний університет «Львівська Політехніка»; «Будівництво баскетбольного майданчика в м. Яворові по вул. Львівській 32, в с. КП ЯМР «Стадіон ім. Є. Смука Львівської області» Замовник – Департамент розвитку та експлуатації ЖКГ Львівської обласної державної адміністрації

(55) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» надало копію Договору від 06.07.2015р. №33-13Р/2015 з Моршинською міською радою Львівської області щодо «Реконструкції парку-пам'ятки садово-паркового мистецтва місцевого значення «Парк курорт».

(56) Згідно з пунктом 2.5 вищезазначеного Договору ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»-Підрядник залучає до виконання робіт субпідрядні організації в тому числі:

- ТЗОВ «Західбуденергозбереження» (ідентифікаційний код юридичної особи 32894356)

(57) Отже, з метою виконання робіт згідно з предметом закупівлі ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» залучало субпідрядні організації, а саме конкурента у Торгах ТЗОВ «Західбуденергозбереження».

(58) Вищенаведене свідчить про господарські відносини безпосередньо між Відповідачами та пов'язаними з ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» суб'єктами господарювання відносинами контролю, які створюють певні умови для узгодженої поведінки.

(59) Отже, ще до оприлюднення Замовником оголошень про проведення Торгів між Відповідачами існували господарські відносини.

(60) Тобто, ще до подання Відповідачами своїх Тендерних пропозицій для участі у Торгах, ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» були пов'язані господарськими відносинами, що надавало їм можливість узгодити поведінку під час підготовки та проведення Торгів.

5.3 Знаходження Відповідачів за однією адресою.

(61) У своїх тендерних пропозиціях ТЗОВ «Західбуденергозбереження» надало довідку від 19.07.2017р. 319.07/5 Загальні відомості про учасника, в якій зазначено місцезнаходження та юридичну адресу – [REDACTED].

(62) Крім того, на офіційному бланку [REDACTED]

(63)ТЗОВ «Західбуденергозбереження» у своїх тендерних пропозиціях надало копію ліцензії Державної архітектурно-будівельної інспекції України від 25.08.2016 №31-л на «Господарську діяльність з будівництва об'єктів IV та V категорії складності, де зазначено адресу 79058, м.Львів, проспект Чорновола,67.

(64) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» у довідці Загальні відомості про учасника тендерної документації вказало місцезнаходження та юридичну адресу – [REDACTED]

(65) На офіційному бланку ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» зазначено адресу: [REDACTED].

(66) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» у своїх тендерних пропозиціях надало копію ліцензії Державної архітектурно-будівельної інспекції України від 18.04.2016 №15-л на «Господарську діяльність з будівництва об'єктів IV та V категорії складності, де зазначено адресу [REDACTED].

(67) Враховуючи викладене, ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження», під час проведення Торгів використовували для здійснення господарської діяльності приміщення, розташовані за однією адресою, що створило умови для обміну між ними інформацією під час підготовки до участі у Торгах.

5.4 Неподання одним з Відповідачів окремих документів, які вимагалися Замовником.

(68) Тендерною документацією передбачено, що для підтвердження згоди з істотними умовами Договору Учасник Торгів подає істотні умови (проект Договору), наведені в Додатку №4 Тендерної документації на своєму фірмовому бланку (у разі наявності), внизу зазначається посада, прізвище, ініціали, власноручний підпис уповноваженої особи Учасника, та завіряється печаткою Учасника.

(69) Невід'ємною частиною зазначеного Договору є: договірна ціна, дефектний акт, локальний кошторис, розрахунок загальновиробничих витрат до локального кошторису, підсумкова відомість ресурсів, зведений кошторисний розрахунок вартості об'єкта будівництва.

(70) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» надало документ «кошторисна документація. Рar», який містить всі вищезазначені документи, які є невід'ємною частиною Договору, тоді, як ТЗОВ «Західбуденергозбереження» надало тільки один документ «Договірна ціна», що містить зведений розрахунок вартості об'єкта будівництва.

(71) Ненадання всіх документів, які вимагалися замовником, могли бути підставою для відхилення тендерної пропозиції, про що було відомо ТЗОВ «Західбуденергозбереження».

(72) Отже, ТЗОВ «Західбуденергозбереження» не було зацікавлене у перемозі у Торгах.

5.5 Аналіз цінової поведінки Відповідачів та розрахунку цінової пропозиції

(73) Оскільки основним критерієм вибору переможця (за кількістю балів) у торгах є ціна, проведено аналіз цінових пропозицій Відповідачів.

(74) У своїх Тендерних пропозиціях Відповідачі надали розрахунок Договірної ціни на «Капітальний ремонт парку «700-річчя Львова» розроблений в програмному комплексі АВК-5 (далі – ПК АВК-5) в редакції 3.2.1 складений в поточних цінах станом на 4 липня 2017 року:

- ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» розрахунок первинної ціни – **22 701,3852 тис.грн.** розроблено в ПК АВК-5 (3.2.1) №163_ДЦ_ДЦ. Остаточна цінова пропозиція **18 999 950,00грн.**

- ТЗОВ «Західбуденергозбереження» розрахунок первинної ціни – **22 698, 5052 тис.грн.** розроблено в ПК АВК-5 (3.2.1) №189_ДЦ_ДЦ. Остаточна цінова пропозиція **22 200 000,00грн.**

(75) Необхідно зазначити, що ТЗОВ «Західбуденергозбереження» 21.07.2017 року о 19:00 надало в електронному вигляді тендерну пропозицію, в тому числі Договірну ціну в сумі **22 701,3852 тис.грн (АВК-5 (3.2.1) №163 ДЦ ДЦ)**. А вже 24.07.2017 року о 09:18 надало новий документ Договірну ціну із загальною сумою **22 698,5052 тис.грн. (АВК-5 (3.2.1) №189 ДЦ ДЦ)**, перекресливши при цьому попередньо наданий документ (АВК-5 (3.2.1) №163_ДЦ_ДЦ).

(76) ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» надало тендерну пропозицію 24.07.2017 року о 14:11 із Договірною ціною **22 701,3852 тис.грн. (АВК-5 (3.2.1) №163 ДЦ ДЦ)**.

(77) Вищенаведене в пункті 75 свідчить про те, що ТЗОВ «Західбуденергозбереження» 21.07.2017 року надало розрахунок ціни свого конкурента - ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» - **22 701,3852 тис.грн.** розроблений в ПК АВК-5 в редакції 3.2.1 з номером №163_ДЦ_ДЦ.

(78) Відповідно до інформації, отриманої від ТОВ «НВФ «АВК Созидатель» (лист від 03.12.2018р. №12/03/4-И), щодо офіційного придбання послуги на встановлення та послуги з питань визначення вартості будівельних робіт, у період до 11.08.2017 року, будь-якої версії ПК АВК-5 встановлено наступне:

- **ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп»** придбало 18.05.2009р. ПК АВК-5 (редакція 2.10.0 дві редакції з підсистемою Підрядник) та отримувало всі нові редакції (оновлення) ПК АВК-5 за умовами Договору в рамках терміну обслуговування до 18.05.2019р. (остання редакція, яку отримали офіційно 3.3.3.1).
- **ТЗОВ «Західбуденергозбереження»** придбало 14.09.2017р. ПК АВК-5 (редакція 3.2.2. дві інсталяції з підсистемою Підрядник) та отримує всі нові редакції (оновлення) ПК АВК-5 за умовами Договору в рамках терміну обслуговування до 14.09.2019р. (остання редакція, яку отримали офіційно 3.3.3.1).

(79) У вищезазначеному листі ТОВ «НВФ «АВК Созидатель» зазначило про те, що ПК АВК-5 немає легкого доступу. Користувач за Договором отримує диск в демонстраційному вигляді, отримує індивідуально для кожного комп'ютера сформовані персональні паролі доступу до програми ПК АВК-5.

(80) Оскільки, ТЗОВ «Західбуденергозбереження» придбало ПК АВК-5 (в редакції 3.2.2) 14.09.2017р., то на час підготовки та подання Тендерних пропозицій не мало технічної можливості для самостійного розрахунку договірної ціни «Капітальний ремонт парку «700-річчя Львова» в ПК АВК-5 (3.2.1) та використало можливості ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп».

(81) За результатами аналізу розрахунку договірної ціни ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» АВК-5 (3.2.1) №163_ДЦ_ДЦ та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» АВК-5 (3.2.1) №189_ДЦ_ДЦ встановлено, що Відповідачі заклали однакові суми по статтях витрат, а саме:

- заробітна плата (за наявності різної кількості працівників);
- вартість матеріальних ресурсів;

- вартість експлуатації будівельних машин і механізмів (маючи різну кількість власних та орендованих машин, механізмів та обладнання);
- загальновиробничі витрати;
- прибуток;
- кошти на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних організацій.

(82) Незначна різниця 2 400 грн. без ПДВ (**2 880 грн. з ПДВ**) закладена у «витратах підрядника, що пов'язані з устаткуванням», що в кінцевому результаті вплинула на різницю цінових пропозицій Відповідачів.

(83) Співпадіння розмірів усіх вищенаведених статей витрат за умови, що Відповідачі здійснювали розрахунок самостійно, є неможливим та дає підстави для висновку, що розрахунок ТЗОВ «Західбуденергозбереження» здійснювався з врахуванням розрахунку ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» .

(84) Крім того, різниця між первинними ціновими пропозиціями Відповідачів є несуттєвою та становить **2 880 грн.**, що у відсотковому співвідношенні становить **0,01%**.

(85) Наведене вище та незначний ціновий діапазон між вартістю робіт, запропонованою ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження», свідчить про обмін інформацією та попередню домовленість між Відповідачами щодо визначення цін.

6 ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ

(86) Матеріалами справи встановлено, що поведінка ТОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» становить анти конкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

(87) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладення ними угод у будь-якій формі, прийнятті об'єднаних рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які його створили, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.

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

(89) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації

(узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів тощо).

(90) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності:

- наявність господарських відносин (наявність договорів підряду, договорів оренди техніки);
- пов'язаність через спільних засновників та спільних працівників;
- неподання одним з Відповідачів усіх документів, які вимагалися тендерною документацією;
- узгодження цінової поведінки (закладення однакових витрат по таких статтях витрат, як заробітна плата, вартість матеріальних ресурсів, вартість експлуатації будівельних машин і механізмів при різній кількості власних та орендованих машин, механізмів та обладнання, загальновиробничі витрати, кошти на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних організацій тощо,

не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчить про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі у Торгах, зокрема про обмін інформацією.

(91) З огляду на викладене, Відповідачі під час підготовки Торгів діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурсних процедурах закупівель та за Законом України «Про публічні закупівлі».

(92) Узгодження ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» 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.

(93) Таким чином, дії ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю ДК 021:2015: 45220000-5 Інженерні та будівельні роботи «Капітальний ремонт парку «700-річчя Львова» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені 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.

(94) Додатково повідомляємо, що ТОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» листами від 04.11.2019 №48, від 04.11.2019 №04.11/2 звернулися з клопотаннями щодо перенесення засідання адміністративної колегії Відділення та надання можливості ознайомитися з матеріалами справи. При цьому листи-клопотання є абсолютно ідентичні за змістом та сформовані в один день (04.11.2019р), н

7. НАКЛАДЕННЯ ШТРАФІВ

(95) За порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на суб'єкта господарювання може бути накладений штраф у розмірі до **десяти відсотків виручки** від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній фінансовий рік, що передував року, в якому накладається штраф.

(96) За результатами діяльності у 2018 році дохід ТОВ НВО «Облсількомунгосп» склав – [REDACTED], ТЗОВ «Західбуденергозбереження» - [REDACTED]

(97) При визначенні розміру штрафу враховано наступні обставини:

- ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій вчинили вперше.
- ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» не визнали факт вчинення порушення.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48,52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 року №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03. 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 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами),

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» ([REDACTED] та ТЗОВ «Західбуденергозбереження» [REDACTED]

[REDACTED] щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю ДК 021:2015: 45220000-5 Інженерні та будівельні роботи «Капітальний ремонт парку «700-річчя Львова» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені 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.

2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ТЗОВ НВО «Облсількомунгосп» у розмірі 68 000 штраф.

3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ТЗОВ «Західбуденергозбереження» 68 000 штраф.

Суб'єкти господарювання зобов'язані сплатити штраф у двомісячний строк з дня отримання рішення про накладення штрафу.

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

Рішення може бути оскаржено до Господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова колегії

Р. Лещишин