



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

від 28 листопада 2019р.

Львів

№ 63/94-р/к

Справа № 3-01-62/2018

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» подали пропозицію для участі у торгах на закупівлю ДК 021:2015: 45000000-7 – Будівельні роботи та поточний ремонт «Реконструкція футбольного поля зі штучним покриттям по вул. Задорожній с. Угри Городоцького району» проведену Угрівською сільською радою Городоцького району Львівської області.

При цьому ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 3-01-62/2018 дії ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, 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 ТЗОВ ВКП «Спортавто» у розмірі 34 000 грн; на ПП «Обрій» у розмірі 34 000 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянула матеріали справи № 3-01-62/2018 про порушення ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» законодавства про захист економічної конкуренції та подання про попередні висновки третього відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 13.11.2019 № 63-03/198п,

ВСТАНОВИЛА:

- (1) Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянула справу № 3-01-62/2018, розпочату за ознаками вчинення ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Угрівською сільською радою Городоцького району Львівської області (далі – Замовник) допорогової закупівлі ДК 021:2015:45000000-7 – Будівельні роботи та поточний ремонт «Реконструкція футбольного поля зі штучним покриттям по вул. Задорожній с. Угри Городоцького району» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (номер ідентифікатора закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-12-06-004183-с) (далі – Закупівля).

1. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:

а) товариство з обмеженою відповідальністю виробничо-комерційне підприємство «Спортавто» (далі – ТЗОВ ВКП «Спортавто», Відповідач 1) [REDACTED], адреса місцезнаходження товариства (юридична адреса): [REDACTED].

Дата і номер запису про проведення державної реєстрації ТЗОВ ВКП «Спортавто» 21.03.1996, 12.08.2008 за № 1 415 120 0000 020654. Основним видом господарської діяльності ТЗОВ ВКП «Спортавто» є оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням (код КВЕД 46.73).

б) приватне підприємство «Обрій» (далі – ПП «Обрій», Відповідач 2) ([REDACTED], адреса місцезнаходження підприємства (юридична адреса): [REDACTED]; адреса місцезнаходження підприємства (юридична адреса) станом на 06.12.2017 року: [REDACTED]).

Дата і номер запису про проведення державної реєстрації ПП «Обрій» 30.10.1996, 14.02.2006 за №1 395 120 0000 000481. Основним видом господарської діяльності ПП «Обрій» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).

у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) За ознаками вчинення ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів Закупівлі, адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі — адміністративна колегія Відділення) прийняла розпорядження від 20.12.2018 № 63/73-рп/к про початок розгляду справи № 3-01-62/2018.
- (4) Листами від 21.12.2018 № 63-02/3231 та № 63-02/3230 ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» надіслано копію розпорядження від 20.12.2018 № 63/73-рп/к про початок розгляду справи № 3-01-62/2018.
- (5) Листом Відділення від 14.11.2019 № 63-02/4273 копію подання про попередні висновки у справі № 3-01-62/2018 було надіслано ТЗОВ ВКП «Спортавто» на юридичну адресу.
- (6) Листом Відділення від 14.11.2019 № 63-02/4272 копію подання про попередні висновки у справі № 3-01-62/2018 було надіслано ПП «Обрій» на юридичну адресу.
- (7) 18.11.2019 інформація про попередні висновки від 13.11.2019 № 63-03/198п у справі № 3-01-62/2018 та дату, час, місце розгляду справи № 3-01-62/2018 була розміщена на офіційному вебсайті Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.
- (8) На зазначене подання ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» листами від 26.11.2019 № 159/с (вх. № 63-01/2572 від 27.11.2019), б/н (вх. № 63-01/2571 від 27.11.2019), відповідно, надали свої визнання вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ЗАКУПІВЛЮ

- (9) 06.12.2017 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» Замовником опубліковано оголошення (UA-2017-12-06-004183-с) щодо проведення Закупівлі.
- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) - 15.12.2017 (17:01), початок електронного аукціону (дата і час) – 18.12.2017 (12:56), дата розкриття пропозицій 18.12.2017 (13:23).
- (11) Очікувана вартість закупівлі – 1 499 000,00 гривень з ПДВ.
- (12) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: 20 грудня 2017 року - 31 липня 2018 року.

- (13) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Закупівлі подані тендерні пропозиції від ТЗОВ ВКП «Спортавто», ПП «Обрій» та ПП «Інтол-Буд» (місцезнаходження: вул. Авіаційна, 114/52, м. Городок, Львівська обл., ідентифікаційний код юридичної особи 35010067).
- (14) Інформація щодо цінкових пропозицій учасників Закупівлі наведена в таблиці № 1.

Цінові пропозиції Учасників

Таблиця № 1

№ з/п	Найменування Учасника	Тендерна пропозиція, грн з ПДВ		Відсоток зниження ціни, %
		Первинна	Остаточна	
1	ТЗОВ ВКП «Спортавто»	1 494 000,00	1 440 000,00	3,6%
2	ПП «Обрій»	1 488 000,00	1 444 000,00	2,9%
3	ПП «Інтол-Буд»	1 445 580,00	1 445 580,00	0,0%

- (15) Відповідно до протоколу розгляду пропозицій допорогової закупівлі №49 від 19.12.2017 року встановлено, що пропозиція ТЗОВ ВКП «Спортавто» відповідає кваліфікаційним критеріям, встановленим Замовником, і ТЗОВ ВКП «Спортавто» визнано переможцем Закупівлі.
- (16) За результатами проведення Закупівлі між Замовником та ТЗОВ ВКП «Спортавто» укладено договір підряду від 21.12.2017 №21/12 на об'єкт «Реконструкція футбольного поля зі штучним покриттям по вул. Задорожній с. Угри Городоцького району».

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (17) Аналіз інформації та матеріалів, отриманих Відділенням під час розслідування Справи, засвідчив, що ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» узгодили між собою умови участі в Закупівлі. Зазначене підтверджується таким.

4.1 Використання Відповідачами спільних IP-адрес та електронної поштової скриньки

- (18) ДП «ПРОЗОРРО» листом від 08.10.2018 № 206/3010/03 повідомило про те, що ТЗОВ ВКП «Спортавто» і ПП «Обрій» початкову пропозицію для участі в аукціоні подали з авторизованого електронного майданчика SmartTender.biz.
- (19) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Смарттендер» (лист від 02.11.2018 № 170), встановлено, що Відповідачі здійснювали реєстрацію, вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь у процедурі закупівлі (номер ідентифікатора закупівлі UA-2017-12-06-004183-с), 14.12.2017 року у часовому проміжку 16:41 – 16:50, з однієї IP-адреси 46.200.120.156.
- (20) Львівська філія ПАТ «Укртелеком», листом від 29.11.2018 № 350-С100-5 повідомила, що [REDACTED] у часовому проміжку [REDACTED] послуги з доступу до мережі Інтернет з IP-адреси 46.200.120.156 надавались [REDACTED] за технологією ADSL, яка

дозволяє організувати постійно діючий високошвидкісний доступ до Інтернету по телефонній лінії. Таким чином, адресою надання послуги доступу до мережі Інтернет була адреса встановлення телефону, а саме [REDACTED].

- (21) Необхідно зазначити, що IP-адреса 46.200.120.156 належить до динамічного пулу IP-адрес ПАТ «Укртелеком». Динамічна IP-адреса призначається автоматично клієнту у випадковому порядку з пулу динамічних IP-адрес ПАТ «Укртелеком» при підключенні до мережі Інтернет і використовується протягом обмеженого проміжку часу, тобто динамічна IP-адреса не закріплена за одним користувачем і протягом доби може близько сорока семи раз присвоюватися різним абонентам.
- (22) Відповідно до Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (далі – Витяг ЄДРПОУ) Слонівський Ігор Михайлович на час проведення Закупівлі був засновником, керівником та підписантом ТЗОВ ВКП «Спортавто».
- (23) Отже, ПП «Обрій» подало свою тендерну пропозицію для участі у Закупівлі з IP-адреси, яка фактично зареєстрована та використовується керівником ТЗОВ ВКП «Спортавто», яке є конкурентом ПП «Обрій» у зазначеній Закупівлі.
- (24) АТ «Ощадбанк» листом від 22.08.2019 № 46-07/7709/14853БТ надало інформацію щодо IP-адрес з яких Відповідачі входили до автоматизованої системи дистанційного обслуговування «Корпоративний – Клієнт банк» у 2017 році, в тому числі під час проведення Закупівлі, наприклад
- (25) (Інформація з обмеженим доступом)
- (26) (Інформація з обмеженим доступом)
- (27) Відповідно до Витягу ЄДРПОУ на час проведення Закупівлі Рибко Богдан Володимирович був засновником, керівником та підписантом ПП «Обрій».
- (28) Необхідно зазначити, що відповідно до Витягу ЄДРПОУ від 14.10.2011 та від 06.03.2017 року встановлено, що засновником, керівником та підписантом ПП «Обрій», у зазначеному періоді, була Слонівська Лідія Ярославівна.
- (29) (Інформація з обмеженим доступом).
- (30) У складі Тендерних пропозицій Відповідачі у довідках «Загальні відомості про учасника» (довідки: ТЗОВ ВКП «Спортавто» від 11.12.2017 № 31/С та ПП «Обрій» від 11.12.2017 № 59-В) зазначили однакові електронні адреси prkcomaryk@ukr.net.
- (31) Листом від 20.05.2019 № 176/01/01-08 ТОВ «УКРНЕТ» (Інформація з обмеженим доступом).

- (32) Крім того, згідно з вищезазначеним, у пункті 31 цього рішення, листом ТОВ «УКРНЕТ» (Інформація з обмеженим доступом).
- (33) Відповідно до інформації з Витягу ЄДРПОУ Слонівський Ігор Михайлович, на час проведення Закупівлі, був засновником, керівником та підписантом МППФ «Комарик». Місце знаходження зазначеного суб'єкта господарювання та адресою реєстрації засновника, керівника та підписанта є вул. Чукаріна, 2/55, м. Львів, 79070.
- (34) Отже, ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» з метою покращення комунікації у здійсненні господарської діяльності спільно використовували електронну поштову скриньку, яка зареєстрована засновником, керівником та підписантом ТЗОВ ВКП «Спортавто» та МППФ «Комарик» Слонівським Ігорем Михайловичем.
- (35) Таким, чином наведене вище свідчить про доступ та обмін інформацією між Відповідачами та узгодженість їх поведінки під час підготовки та подання пропозицій для участі у Закупівлі.

4.2. Використання спільних засобів зв'язку

- (36) За результатами аналізу інформації, отриманої під час розслідування, було систематизовано інформацію щодо телефонних номерів, які використовували Відповідачі у господарській діяльності під час проведення Закупівлі, та встановлено наступне.
- (37) У складі тендерної документації Відповідачі надали довідки «Загальні відомості про учасника» та «Цінова пропозиція», зазначивши однаковий номер телефону, а саме телефон/факс (0231) 43-126 (ТОВ ВКП «Спортавто» документ від 11.12.2017 № 31/С, 11.12.2017 № 32/С та ПП «Обрій» документ від 11.12.2017 № 59-В, 11.12.2017 № 54-В).
- (38) Згідно з інформацією Львівської філії ПАТ «Укртелеком» (лист від 17.08.2018 № 240-С100-5) на використання вищезазначеного номеру телефону укладено [REDACTED] про надання послуг електрозв'язку з [REDACTED]
- (39) Також, у довідках «Загальні відомості про учасника» Відповідачі вказують контактний номер телефону 243-76-00, який, відповідно до інформації наданої ТОВ «Інтертелеком» листом від 07.11.2018 № 18/1802-06, зареєстрований за МППФ «Комарик» (ідентифікаційний код юридичної особи 13809039) за адресою вул. Чукаріна, 2/55, м. Львів, засновником та керівником, якої є Слонівський Ігор Михайлович.

- (40) ТОВ «Смарттендер» листом від 02.11.2018 № 170 надало інформацію про реєстраційні дані Відповідачів вищезазначеної процедури Закупівлі, а саме контактний номер телефону +38 067-671-39-33, який використали ТЗОВ ВКП «Спортакто» та ПП «Обрій» при реєстрації на авторизованому електронному майданчику SmartTender.biz.
- (41) Необхідно зазначити, що на час проведення Закупівлі номер телефону +38 067-671-39-33 зазначений у Витязі ЄДРПОУ ПП «Обрій» у розділі «інформація про здійснення зв'язку з юридичною особою».
- (42) Відповідно до інформації ПрАТ «Київстар» (лист від 10.11.2018 № 19834/05) (Інформація з обмеженим доступом).
- (43) (Інформація з обмеженим доступом).
- (44) (Інформація з обмеженим доступом).
- (45) З вищенаведеного встановлено, що ПП «Обрій» у господарській діяльності використовує номер телефону, який фактично належить та перебуває у використанні сина засновника та керівника ТЗОВ ВКП «Спортакто» Слонівського Ігоря Михайловича.
- (46) Отже, використання ТЗОВ ВКП «Спортакто» та ПП «Обрій» у господарській діяльності спільних телефонних номерів свідчить про доступ та обмін інформацією між Відповідачами до/після та на стадії підготовки і подання своїх пропозицій для участі у Закупівлі, а також, під час її проведення.

4.3 Наявність спільних працівників адміністративного складу персоналу

- (47) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням Пенсійного фонду України у Львівській області (лист від 03.12.2018 № 24834/06-24), встановлено, що у 2017 році [REDACTED] обіймала посаду бухгалтера у ТЗОВ ВКП «Спортакто» (з січня по грудень 2017) та у ПП «Обрій» (червень-грудень 2017).
- (48) Отже, ТЗОВ ВКП «Спортакто» та ПП «Обрій» на час проведення Закупівлі мали спільного бухгалтера, що сприяло обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності Відповідачів, в тому числі і щодо підготовки та участі в Закупівлі.
- (49) Тобто, завдяки тому, що працівником Відповідачів є одна й та ж особа, Відповідачі були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Закупівлі, 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 Закупівлі.

- (50) Разом з тим, єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певної особи, одночасно пов'язаної трудовими відносинами з цими Відповідачами.
- (51) Отже, розподіл цього результату задовольняє Відповідачів, оскільки в іншому випадку, з таким працівником були б припинені трудові відносини.
- (52) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядкові.
- (53) У свою чергу, одночасне перебування працівника у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працює відповідний працівник, графіку чи черговості виконуваної роботи.
- (54) 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.
- (55) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позицінують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільного працівника, оскільки такий працівник за матеріальні або інші вигоди може 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.
- (56) Отже, ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» на час проведення Закупівлі мали спільного працівника, що сприяло обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо підготовки та участі в Закупівлі.

4.4 Надання Відповідачами безвідсоткової фінансової допомоги на зворотній основі

- (57) Згідно з виписками про рух грошових коштів, наданих АТ «Ощадбанк» листом від 18.05.2019 № 86-07/3831/11423БТ (Інформація з обмеженим доступом).
- (58) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (59) Таке означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки вказані перерахування коштів збільшують шанси такого суб'єкта господарювання у змаганні, який ці кошти отримує, відносно до того суб'єкта господарювання, який ці кошти надає.

- (60) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво – це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (61) Саме тому, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток такого суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, відповідно зазначений суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (62) Крім того, оскільки, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, суб'єкт господарювання, надавши позику, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, може отримати замість прибутку наявний збиток.
- (63) Тобто, суб'єкт господарювання, вилучивши тимчасово з обороту товариства кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.
- (64) Зазначене свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, що створило умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунуло конкуренцію між ними під час участі у Закупівлі.

4.5 Схожість в оформленні документів Відповідачів

- (65) За результатами аналізу Тендерних пропозицій виявлено, що ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» у складі своїх пропозицій надали ідентичні за змістом, структурою і формою листи (однакові зміст, відступи і вирівнювання по тексту з різницею лише у назві Учасника, однакове помилкове зазначення назв Учасників через пробіл після початкових лапок), незважаючи на те, що Тендерною документацією щодо проведення допорогової закупівлі передбачено подання учасниками листів у довільній формі, а саме:
- Лист-погодження щодо підтвердження згоди з проектом Договору підряду у разі визначення учасника переможцем за процедурою Закупівлі;
 - Гарантійний лист щодо вчасного та якісного виконання учасником всього обсягу робіт на об'єкті.
- (66) Отже, така схожість в оформленні листів свідчить про обмін інформацією між ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» та спільну підготовку своїх пропозицій для участі у Закупівлі.

4.6 Однакове відхилення Відповідачами при оформленні документів від запропонованого Замовником зразка

- (67) У своїх Тендерних пропозиціях Відповідачі надали документи при оформленні яких однаково відхилились від запропонованого Замовником зразка, а саме:
- Загальні відомості про учасника

- Наявність кваліфікованих працівників, які мають необхідні знання та досвід
- Наявність обладнання і матеріально-технічної бази

- (68) Пунктом 2.3 додатку №1 Тендерної документації передбачено подання довідки, яка містить відомості про учасника, згідно із запропонованою формою Замовника.
- (69) Так, ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» надали документи, що містять відомості про Учасника у формі довідки «Загальні відомості про учасника», які є схожі за змістом і структурою, та відрізняються від форми, запропонованої Замовником.
- (70) Пунктом 2.6 додатку №1 Тендерної документації передбачено подання інформації про наявність кваліфікованих працівників, які мають необхідні знання та досвід, відповідно до запропонованої форми таблиці.
- (71) Відповідачі у складі Тендерних пропозицій на виконання вищезазначеного пункту надали по дві довідки про склад інженерно-технічних працівників та про наявність робітників основних будівельних професій у однакових табличних формах, які відмінні від запропонованого Замовником зразка.
- (72) Пунктом 2.7 додатку №1 Тендерної документації передбачено подання інформації про наявність обладнання і матеріально-технічної, відповідно до запропонованої форми таблиці.
- (73) ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» у складі Тендерних пропозицій на виконання вищезазначеного пункту надали інформацію про наявність обладнання та матеріально-технічної бази у однаковій табличній формі, в якій однаково змінили назву останнього стовпця/колонки.
- (74) Отже, внесення Відповідачами однакових змін до форм документів їхніх пропозицій для участі у Закупівлі порівняно із запропонованими Замовником зразками, свідчить про узгодження дій між ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» та спільну підготовку своїх пропозицій для участі у Закупівлі.

4.7 Надання Відповідачами документів, не передбачених Тендерною документацією

- (75) У складі своїх Тендерних пропозицій Відповідачі надали документи, які не передбачені Замовником у Тендерній документації, а саме:
- Копію Статуту
 - Копію паспорта та ідентифікаційного податкового номеру керівників
 - Копію Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань
 - Цінова пропозиція
 - Довідка про відсутність підстав для відмови
 - Лист-згода на обробку персональних даних

- (76) Необхідно зазначити, що деякі з вищезазначених документів наданих Відповідачами є ідентичні за змістом та структурою оформленням, а саме: «Цінова пропозиція», «Довідка про відсутність підстав для відмови» та «Лист – згода на обробку персональних даних».
- (77) Отже, надання Відповідачами документів не передбачених Тендерною документацією, в тому числі документів ідентичних за змістом та структурою оформлення, свідчить про спільну підготовку ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» своїх Тендерних пропозицій для участі в Закупівлі.

4.8 Однакові властивості файлів

- (78) Аналізом тендерних пропозицій, поданих ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» під час участі у Закупівлі, встановлено, що окремі документи, надані Відповідачами торгів, створені за допомогою однакових програм, а саме:

Таблиця №2

Назва документу	Суб'єкт господарювання	Опис властивостей		
		Версія програми PDF	Програма творець	Створено
1	2	3	4	5
«Цінова пропозиція.pdf»	ТЗОВ ВКП «Спортавто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:10:38
«Цінова пропозиція.pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 19:03:46
«Лист-погодження.pdf»	ТЗОВ ВКП «Спортавто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:06:20
«Лист-погодження.pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:27:15
«Лист-згода на обробку персональних даних. pdf»	ТЗОВ ВКП «Спортавто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:07:28
«Лист-згода на обробку персональних даних. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:26:17
«Лист про незалучення субпідрядника. pdf»	ТЗОВ ВКП «Спортавто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 19:42:12
«Лист-субпідрядники. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 19:15:29
«Загальні відомості про учасника. pdf»	ТЗОВ ВКП «Спортавто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:09:21
«Загальні відомості. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:25:14
«Довідка про наявність працівників. pdf»	ТЗОВ ВКП «Спортавто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:17:54
«Довідка про наявність робітників. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:31:11
«Довідка про наявність обладнання. pdf»	ТЗОВ ВКП «Спортавто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:12:52

«Довідка про обладнання. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:35:01
«Довідка про інженерних працівників. pdf»	ТЗОВ ВКП «Споравто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:40:41
«Довідка про інженерно технічних працівників. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 19:08:11
«Довідка про достовірність інформації. pdf»	ТЗОВ ВКП «Споравто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:42:42
«Довідка про достовірність інформації. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:54:32
«Довідка про відсутність підстав для відмови. pdf»	ТЗОВ ВКП «Споравто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:04:57
«Довідка про відсутність підстав для відмови. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:28:34
«Довідка про правомочність підпису. pdf»	ТЗОВ ВКП «Споравто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:03:46
«Довідка про право підпису. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:33:59
«Гарантійний лист. pdf»	ТЗОВ ВКП «Споравто»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:44:13
«Гарантійний лист. pdf»	ПП «Обрій»	PDF-1.2 (Acrobat 3.x)	ABBYY FineReader	14.12.2017 18:53:14

- (79) Отже, подання ТЗОВ ВКП «Споравто» та ПП «Обрій» у складі тендерних пропозицій Закупівлі електронних файлів з однаковими параметрами «Програма творець» та «Версія програми PDF» свідчить про єдине електронне джерело цих файлів, що в свою чергу доводить обставини спільної підготовки ТЗОВ ВКП «Споравто» та ПП «Обрій» своїх тендерних пропозицій під час участі у Закупівлі.

4.9 Аналіз цінової поведінки Відповідачів

- (80) Оскільки основним критерієм вибору переможця у торгах є ціна, проведено аналіз цінових пропозицій Відповідачів.
- (81) В Тендерній документації Замовник передбачив, що переможець процедури Закупівлі надає договірну ціну, в тому числі:
- порядковий локальний кошторис з розрахунком одиничної вартості;
 - об'єктний кошторис;
 - розрахунок прямих витрат і загальновиробничих витрат, розрахунок прибутку, коштів на покриття адміністративних витрат;
 - розрахунок загальновиробничих витрат до локальних кошторисів;
 - підсумкову відомість ресурсів;
 - розрахунок вартості експлуатації будівельних машин і механізмів.

- (82) ТЗОВ ВКП «Спортавто» первинну цінову пропозицію встановило на рівні 1 494 000 грн з ПДВ, що на 6 000 грн (0,4%) перевищувала відповідну цінову пропозицію ПП «Обрій», встановлену на рівні 1 488 000 грн з ПДВ.
- (83) Під час проведення аукціону Відповідачі знижували цінові пропозиції ТЗОВ ВКП «Спортавто» на 3,6%, ПП «Обрій» на 2,9%.
- (84) За результатами аукціону остаточна цінова пропозиція ПП «Обрій» перевищила відповідну пропозицію ТЗОВ ВКП «Спортавто» на 4 000 грн (0,3%).
- (85) Незначний ціновий діапазон між вартістю будівельних робіт, запропонованою ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» свідчить про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних торгів в частині визначення цін.
- (86) Отже, Відповідачі були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, що свідчить про те, що під час участі у Закупівлі ТЗОВ ВКП «Спортавто» та ПП «Обрій» не змагались між собою, а діяли узгоджено.

5. ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ

- (87) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій формі, прийнятті об'єднанням 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) Узгодження 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, а саме:
- використання Відповідачами спільних IP-адрес
 - використання спільних засобів зв'язку
 - наявність спільних працівників адміністративного складу персоналу
 - надання безвідсоткової фінансової допомоги на зворотній основі
 - схожість в оформленні документів Відповідачів
 - однакове відхилення Відповідачами при оформленні документів від запропонованого Замовником зразка

- надання Відповідачами документів не передбачених Тендерною документацією
- однакові властивості файлів
- аналіз цінової поведінки Відповідачів,

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

- (91) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки та участі у Закупівлі діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».
- (92) Узгодження поведінки у Закупівлі дозволила Відповідачам забезпечити перемогу у торгах певному суб'єкту господарювання, а саме: ТЗОВ ВКП «Спортавто».
- (93) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції конкурсних торгів, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, тобто вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. ВИЗНАННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ВЧИНЕННЯ ПОРУШЕННЯ

6.1. Визнання ТЗОВ ВКП «Спортавто»

- (94) ТЗОВ ВКП «Спортавто» на подання з попередніми висновками у справі листом від 26.11.2019 № 159/с (вх. № 63-01/2572 від 27.11.2019) надало визнання вчинення порушення.
- (95) Вищезазначеним листом ТЗОВ ВКП «Спортавто» просить визначити мінімальний розмір штрафу, оскільки, в даний момент завершує будівельні роботи і не зможе вчасно виплатити заробітну плату працівникам.

6.2. Визнання ПП «Обрій»

- (96) ПП «Обрій» на подання з попередніми висновками у справі листом б/н (вх. № 63-01/2571 від 27.11.2019) надало визнання вчинення порушення та просить визначити мінімальний розмір штрафу.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (97) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- використанні Відповідачами спільних IP-адрес;
 - використанні спільних засобів зв'язку;
 - наявності спільних працівників адміністративного складу персоналу;
 - схожості в оформленні документів Відповідачів;
 - наданні Відповідачами однакових документів не передбачених Тендерною документацією;
 - неподанні ПП «Обрій» документів передбачених Тендерною документацією;
 - однакових властивостях файлів;
 - цінovій поведінці Відповідачів,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Закупівлі.

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

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

(99) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

(100) Відповідно до інформації, наданої Городоцьким управлінням Головного управління ДПС у Львівській області листом від 13.09.2019 № 1160/10/ (вх. № 63-01/2041 від 20.09.2019), дохід ТЗОВ ВКП «Спортавто» від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку, за 2018 рік становить [REDACTED].

(101) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДПС у Львівській області листом від 22.11.2019 № 12173/10/04.4-09 (вх. № 63-01/2538 від 25.11.2019), дохід ПП «Обрій» від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку, за 2018 рік становить [REDACTED].

(102) При визначенні розміру штрафу було враховано визнання Відповідачами вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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 Відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю виробничо-комерційне підприємство «Спортавто» ([REDACTED]) та приватне підприємство «Обрій» ([REDACTED]) вчинили порушення, 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 на закупівлю ДК 021:2015: 45000000-7 – Будівельні роботи та поточний ремонт «Реконструкція футбольного поля зі штучним покриттям по вул. Задорожній с. Угри Городоцького району» проведеної Угрівською сільською радою Городоцького району Львівської області (номер ідентифікатора закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-12-06-004183-с).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю виробничо-комерційне підприємство «Спортавто» у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на приватне підприємство «Обрій» у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

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 Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Колегії

Р. Лещишин