



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ОДЕСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

29.10.2019

м. Одеса

№65/31-р/к

Справа №17-02/2019

**Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу**

Товариство з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД» і товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» подали пропозиції для участі в торгах, що проводилися у 2018 році Управлінням обласної ради з майнових відносин за кодом ДК 021:2015 (CPV) 45453000-7 — (Капітальний ремонт і реставрація) з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатори закупівель в системі: UA-2018-07-13-000231-а, UA-2018-08-16-002686-б).

Водночас товариство з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД» і товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 17-02/2019 такі дії товариства з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД» і товариства з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» визнано порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на товариство з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД» у розмірі 136 000,00 (сто тридцять шість тисяч) гривень, на товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» у розмірі 136 000,00 (сто тридцять шість тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 17-02/2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД» і товариством з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» та попередні висновки Адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 05.09.2019 №65/23-пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії товариства з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД», та товариства з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО», які стосуються спотворення результатів торгів, що проводилися Управлінням обласної ради з майнових відносин (місцезнаходження: пр-т Шевченка, буд. 4, м. Одеса, 65032, ідентифікаційний код юридичної особи - 23212638)

[UA-2018-07-13-000231-a; UA-2018-08-16-002686-b] в системі електронних закупівель Prozorro.

2. СТОРОНИ

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

- a. Товариство з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД», (ідентифікаційний код юридичної особи – 31768648, місцезнаходження: вулиця Преображенська, будинок 33, місто Одеса, 65045) (далі – **ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД»**, основним видом діяльності є: будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).
- b. Товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» (ідентифікаційний код юридичної особи – 35405235, місцезнаходження: бульвар Лідерсівський, будинок 15, офіс №520, місто Одеса, 65014 (далі – **ТОВ «БІЛД-ПРО»**) основним видом діяльності є: будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).

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

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(4) Розпорядженням адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 18.07.2019 № 65/22-рп/к розпочато розгляд справи № 17-02/2019 за ознаками вчинення ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50, які кваліфікуються пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Управлінням обласної ради з майнових відносин (місцезнаходження: пр-т Шевченка, буд. 4, м. Одеса, 65032, ідентифікаційний код юридичної особи 23212638) (далі - Замовник) [ідентифікатори закупівель: UA-2018-07-13-000231-a; UA-2018-08-16-002686-b].

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (5) Управління обласної ради з майнових відносин (ідентифікаційний код юридичної особи 23212638) проводило тендер на закупівлю: «Капітальний ремонт КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць», м. Одеса, проспект Шевченка, 31а», ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 (ДК 021:2015 (CPV) 45453000-7 (Капітальний ремонт і реставрація) [оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі - UA-2018-07-13-000231-a] (далі – **Торги 1**).
- (6) Вид та місце виконання робіт - капітальний ремонт КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць» за адресою: проспект Шевченка, 31-а міста Одеса, строк виконання робіт: до 31.12.2019 року, з урахуванням календарного графіку виконання робіт, але в будь-якому разі до повного виконання робіт.
- (7) Строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 01 серпня 2018 року до 18 год 00хв.
- (8) Дата розкриття тендерних пропозицій (дата і час) – 02 серпня 2018 об 11: год 32 хв.

Тендерні пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 1

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД»	97 049 804,12	94 500 000,00
ТОВ «БІЛД-ПРО»	95 240 425,90	94 710 000,00

- (9) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Управління обласної ради з майнових відносин від 15.08.2018 № 32 тендерну пропозицію ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» відхилено як таку, що не відповідає умовам тендерної документації, на підставі пункту четвертого частини першої статті 30 та частини сьомої статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (10) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Управління обласної ради з майнових відносин від 15.08.2018 № 33 тендерну пропозицію ТОВ «БІЛД-ПРО» відхилено як таку, що не відповідає умовам тендерної документації, на підставі пункту четвертого частини першої статті 30 та частини сьомої статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (11) Торги 1 відмінено у зв'язку з допущенням до аукціону менше двох учасників на підставі частини п'ятої статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (12) Управління обласної ради з майнових відносин (ідентифікаційний код юридичної особи - 23212638) проводило тендер на закупівлю: «Капітальний ремонт КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць», м. Одеса, проспект Шевченка, 31а» ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 (ДК 021:2015 (CPV) 45453000-7 (Капітальний ремонт і реставрація) [оголошення про проведення відкритих торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі - UA-2018-08-16-002686-b], (далі – **Торги 2**).
- (13) Вид та місце виконання робіт: капітальний ремонт КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць» за адресою: проспект Шевченка, 31-а міста Одеса, строк виконання робіт: до 31.12.2019 року, з урахуванням календарного графіку виконання робіт, але в будь-якому разі до повного виконання робіт.
- (14) Строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 03 вересня 2018 року до 18 год 00 хв.
- (15) Дата розкриття тендерних пропозицій (дата і час) – 04 вересня 2018 о 14 год 36 хв.

Тендерні пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 2

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ «БІЛД-ПРО»	96 000 000,00	96 000 000,00
ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД»	98 099 607,28	98 099 607,28

- (16) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 07.09.2018 № 44, тендерну пропозицію ТОВ «БІЛД-ПРО» відхилено як таку, що не відповідає умовам тендерної документації на підставі пункту чотири частини один статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» та у зв'язку з неподанням учасником забезпечення тендерної пропозиції, на підставі абзацу два пункту один частини один статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (17) За результатами оцінки тендерних пропозицій Торгів 2, 13.09.2018 було акцептовано тендерну пропозицію ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД», та Управління обласної ради з майнових відносин з ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» уклало договір підряду «Капітальний ремонт КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць» м. Одеса, проспект Шевченка, 31а» № 43 від 02.10.2018 на суму: 98 099 607,28 грн. (дев'яносто вісім мільйонів дев'яносто дев'ять тисяч шістсот сім) гривень 28 коп.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ ДІЙ

5.1 Спільне подання документів тендерних пропозицій на торги

- (18) 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.

Використання однакових IP – адрес при завантаженні тендерних пропозицій

- (19) Згідно з інформацією, наданою оператором авторизованого електронного майданчику ТОВ Держзакупівлі.онлайн листами від 20.06.2019 №200619-3 (вх. № 65-01/93КІ від 02.07.2019) та від 06.11.2018 №061118-5 (вх. № 65-01/2428 від 13.11.2018), ТДВ «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» свої тендерні пропозиції для участі в Торгах 1 та 2 завантажували на електронний майданчик з однакових унікальних мережевих адрес вузлів в комп'ютерній мережі, побудованих за протоколом IP (Internet Protocol address).

Перелік IP-адрес, з яких Відповідачі здійснювали вхід до кабінету учасника для подачі тендерних пропозицій для участі у торгах (згідно з інформацією ТОВ Держзакупівлі.онлайн).

Таблиця 3

Торги	Відповідачі	IP адреси	Дата та час подання пропозицій
UA-2018-07-13-000231-a Торги 1	ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД»	[Інформація з обмеженим доступом]	01.08.2018 16:44
	ТОВ «БІЛД-ПРО»	[Інформація з обмеженим доступом]	01.08.2018 17:15
UA-2018-08-16-002686-b Торги 2	ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД»	[Інформація з обмеженим доступом]	03.09.2018 16:32
	ТОВ «БІЛД-ПРО»	[Інформація з обмеженим доступом]	03.09.2018 17:24

- (20) Відповідно до інформації, наданої ДП «ПРОЗОРРО» листом від 05.07.2019 № 206/2009/03 (вх. № 65-01/1730 від 15.07.2019) учасники закупівель заходили на аукціон з наступних IP-адрес:

Таблиця 4

Торги	Назва учасника торгів	IP - адреса	Дата входу	Час входу
UA-2018-07-13-000231-a Торги 1	ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД»	[Інформація з обмеженим доступом]	02.08.2018 02.08.2018 02.08.2018	07:58 07:59 08:14
	ТОВ «БІЛД-ПРО»	[Інформація з обмеженим доступом]	02.08.2018	07:58
UA-2018-08-16-002686-b Торги 2	ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД»	[Інформація з обмеженим доступом]	04.09.2018 04.09.2018 04.09.2018	11:01 11:01 11:15
	ТОВ «БІЛД-ПРО»	[Інформація з обмеженим доступом]		

- (21) Згідно з інформацією суб'єкта господарювання, який надає послуги доступу до мережі Інтернет, ТОВ НВП «ТЕНЕТ», наданою листом від 22.03.2019 № 358 (вх. №65-01/704 від 26.03.19), 03.09.2018 з IP-адреси [Інформація з обмеженим доступом] послуги з доступу до мережі Інтернет надавалися лише одному абоненту – ТОВ «БІЛД-ПРО» та за адресою: Лідерсівський бульвар, будинок 15, офіс 520. Разом з тим у вказаному листі зазначено, що ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» не є абонентом послуг з доступу до мережі Інтернет, що надаються ТОВ НВП «ТЕНЕТ». Окрім цього, ТОВ «БІЛД-ПРО» є абонентом послуг з доступу до мережі

Інтернет, що надаються ТОВ НВП «ТЕНЕТ», що підтверджується копією договору про надання телекомунікаційних послуг [Інформація з обмеженим доступом].

- (22) Відповідно до листа ТОВ «БІЛД-ПРО» від 12.07.2019 № 12-01 (вх. № 65-01/1717 від 15.07.2019), що надійшов до Відділення у відповідь на вимогу про надання інформації від 06.06.2019 № 65-02/1480, завантаження документів для участі в торгах здійснював Теплицький Вадим Едуардович, директор товариства з комп'ютера, місцезнаходження якого наступне: бульвар Лідерсівський буд. 15, 5-й поверх, офіс 520, м. Одеса. 65014.
- (23) На основі викладеного, є всі підстави вважати, що тендерні пропозиції Відповідачів завантажувалися спільно учасниками, можливо однією особою, з одного пристрою, розміщеному в одному приміщенні, розташованому за однією адресою.
- (24) Спільне використання ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» однієї IP-адреси під час здійснення дій, пов'язаних з подачею тендерних пропозицій, свідчить про те, що під час підготовки тендерних пропозицій та участі у торгах, Учасники діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, що обумовлено завантаженням тендерних пропозицій з комп'ютера з унікальною IP-адресою, яка не може бути присвоєна іншому пристрою.

Синхронність дій

- (25) Проаналізувавши інформацію, що міститься на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, Відділенням встановлено, що на Торги 1 та 2 Відповідачі завантажували документи тендерних пропозицій в один день з незначним проміжком в часі, а саме:
- На Торги 1 ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» більшість документів завантажувало 01.08.2018 о 16 год 44 хв та о 16 год 45 хв, а ТОВ «БІЛД-ПРО» завантажило всі документи тендерної пропозиції 01.08.2018 о 17 год. 16 хв., тобто з різницею в часі близько 32 хв.
 - На Торги 2 Відповідачі завантажували документи з тендерною пропозицією в один день, 03.09.2018 з різницею в часі 52 хвилини, - ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» - о 16 год 33 хв., а ТОВ «БІЛД-ПРО» о 17 год. 25 хв.
- (26) Згідно з відомостями, які надав оператор авторизованого електронного майданчика, ТОВ Держзакупівлі.онлайн, листами від 20.06.2019 №200619-3 (вх. № 65-01/93КІ від 02.07.2019) та від 06.11.2018 №061118-5 (вх. № 65-01/2428 від 13.11.2018), як наведено в таблиці 3, Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції для участі в торгах в один день з незначним проміжком в часі, а саме:
- На Торги 1 ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» завантажувало тендерну пропозицію 01.08.2018 о 16 год 44 хв, а ТОВ «БІЛД-ПРО» - 01.08.2018 о 17 год. 15 хв;
 - На Торги 2 ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» завантажувало тендерну пропозицію 03.09.2018 о 16 год. 32 хв., а ТОВ «БІЛД-ПРО», - 03.09.2018 о 17 год 24 хв.
- (27) Разом з тим, слід звернути увагу на те, що з моменту розміщення оголошення про проведення торгів до кінцевого строку подачі тендерних пропозицій було достатньо часу для завантаження документів, у нашому випадку при проведенні Торгів 1 такий строк становив 20 днів, при проведенні Торгів 2 – 19 днів.
- (28) Необхідно зазначити, що такі суб'єктивні чинники, як індивідуальне планування кожним із суб'єктів господарювання тактики поведінки на торгах, хронології підготовки та створення документів для участі у торгах, наявність або відсутність доступу до обладнання, в тому числі доступу до мережі Інтернет в той чи інший момент (дату та час) тощо, за умови, що такі суб'єкти господарювання не погодили свою поведінку щодо участі у торгах, виключає, зокрема, вказану синхронність дій в часі.
- (29) Вищевикладене не може вважатися збігом обставин та свідчить, що тендерні пропозиції Відповідачів можливо завантажувала одна особа з одного пристрою та в один час, що вказує

на скоординовану поведінку та підтверджує обізнаність щодо участі один одного в торгах, більше того, про цінову сторону пропозиції.

- (30) Листом від 20.06.2019 №200619-3 (вх.№65-01/93КІ від 02.07.2019) ТОВ «Держакупівлі.онлайн» надало платіжні доручення, що підтверджують сплату грошових коштів учасником торгів за послуги оператора авторизованого майданчика з подання тендерних пропозицій на Торги 1, в яких міститься інформація про номер додатку (з реквізитами щодо призначення платежу, номеру рахунку, тощо) та дати.
- (31) У платіжних дорученнях Відповідачів про внесення авансу за послуги авторизованого майданчику вказана однакова дата формування додатку на підставі якого було здійснено сплату авансу – [Інформація з обмеженим доступом], не зважаючи на те, що саму операцію по сплаті грошових коштів учасниками банком проведено в різні дні: операцію по сплаті авансу ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» проведено [Інформація з обмеженим доступом], ТОВ «БІЛД-ПРО» - [Інформація з обмеженим доступом], що свідчить про те, що учасники діяли спільно при підготовці до участі у Торгах 1.

5.2 Спільна підготовка до участі в торгах в тому числі документів тендерної пропозиції

Схоже оформлення документів Відповідачів

- (32) Замовник торгів у тендерній документації, в тому числі в додатках до них, зазначив, які саме документи вимагаються ними для підтвердження відповідності учасника вимогам. Для певних документів задано форму викладення інформації, для більшості довідок визначено довільну форму та визначено лише інформацію, яку необхідно зазначити учасникам в цих документах, відтак учасники процедури закупівлі повинні були самостійно, на власний розсуд та власні вподобання викласти відомості у довідках, листах та інших документах, що виключає наявність спільних помилок та спільних особливостей в оформленні.
- (33) За результатами аналізу документів, наданих у складі тендерних пропозицій ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО», які подавались ними для участі у Торгах 1 та 2 встановлено, що для частини документів замовником задано: яку саме інформацію учасники повинні надати та форму її викладення (у вигляді таблиці), таких як довідки про матеріально-технічну базу, довідка про підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації, лист згода на обробку персональних даних, про виконання аналогічних договорів.
- (34) В довідках обох учасників про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, про наявність працівників відповідної кваліфікації, для яких замовником задано форму викладення інформації, спостерігаються схожості, а саме: використано такі елементи при відділенні інформації про суб'єкта господарювання (що міститься на бланку) від основного тексту по змісту довідки однією лінією; розмір поля, де міститься інформація про суб'єкта господарювання в зазначених документах учасника теж є однаковий; до тексту з інформацією про адресата довідки, замовника, застосовано «вирівнювання тексту по середині», а такі вимоги про деталі параметрів шрифту, розміру полів тощо, відсутні в зразках Замовника.
- (35) Окрім зазначених схожостей в довідках про наявність позитивного досвіду, наданих для участі в Торгах 2, учасники однаково виділили жирним шрифтом назву суб'єктів, з якими мали господарські відносини.
- (36) У додатку 2 до тендерних документацій торгів міститься перелік документів, які вимагаються замовником для підтвердження відповідності учасникам вимогам. Не зважаючи на довільну форму та відсутність шаблону, довідки містять низку спільних особливостей (способи виділення та розміщення тексту, викладення інформації, оформлення, тощо), що не може пояснюватися випадковим збігом.
- (37) Здійснивши аналіз документації тендерних пропозицій учасників, Відділенням також встановлено такі спільні особливості:

Торги 1

- У листах-згодах з проектом договору:

- а) заголовок обома учасниками виконаний великими літерами (можливо із застосуванням функції «Caps Lock») жирним шрифтом та застосовано вирівнювання по ширині;
- б) за змістом листи є однакові, не зважаючи що шаблон чи опис в тендерній документації відсутній;
- довідки про застосування заходів захисту довкілля в обох учасників однакові за змістом, за параметрами викладення та виділення тексту та заголовком документу.
- у довідках, в яких зазначається інформація стосовно відсутності підстав, визначених частинами 1 і 2 статті 17 Закону:
 - а) інформація про замовника виконана в правому полі документу та розміщена в одному рядку;
 - б) слово «довідка» виконана жирним шрифтом великими літерами з однаковою відстанню між ними;
 - в) інформація про учасника відділена від тексту по змісту (дизайн бланку) однаковою лінією;
 - г) в пунктах довідки з інформацією про відомості з єдиного державного реєстру судових рішень, про пов'язаність між учасниками та щодо антикорупційної програми, одні і ті ж слова однаково виділені жирним шрифтом та інформація однаково сформульована.

Торги 2

- у довідках, в яких зазначається інформація стосовно відсутності підстав, визначених частинами 1 і 2 статті 17 Закону:
 - а) інформація про замовника виконана жирним шрифтом, та всі літери в словах великі (можливо використовувалась функція «Caps Lock»);
 - б) слово «довідка» виконана жирним шрифтом великими літерами з однаковою відстанню між ними;
 - в) інформація про учасника відділена від тексту по змісту (дизайн бланку) однаковою лінією;
 - г) в пунктах довідки з інформацією про відомості з єдиного державного реєстру судових рішень, про пов'язаність між учасниками та щодо антикорупційної програми, одні і ті ж слова однаково виділені жирним шрифтом та інформація однаково сформульована.
- Довідка про застосування заходів захисту довкілля:
 - а) однакового змісту;
 - б) інформація про заходи, які будуть вжиті учасниками викладена по пунктах в однаковій послідовності;
 - в) до тексту з відомостями про замовника застосовано «вирівнювання посередині»;
 - г) слово «довідка» та інформація про підписанта довідки виконана жирним шрифтом.

(38) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між Відповідачами зазначені довідки та листи відрізнялися б, у тому числі і за змістом, не містили б в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, і для цих документів замовниками не надано шаблонів, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.

Використання одних пристроїв та програмного забезпечення

- (39)** Документи у складі своїх тендерних пропозицій учасники подавали з використанням мережі Інтернет в електронному форматі, в який вони переводилися з використанням певних програм відповідних версій.
- (40)** Слід звернути увагу, що більшість файлів з необхідними документами (пропозицією, довідками з інформацією про відповідність вимогам тендерної документації, тощо) для участі в Торгах 1 та 2 Відповідачами створювалися з використанням однакових версій програм, а саме: версія PDF - 1.6 (Acrobat 7.x).

Торги 1			
ТДВ "ВБМО «ОДЕСБУД»		ТОВ «БІЛД-ПРО»	
Дата та час створення	Назва файлів	Дата та час створення	Назва файлів
01.01.1985 13:01:39	1.Відомості про учасника	01.01.1985 4:56:40	1.Рішення про участь
01.01.1985 4:58:05	5.Копія платіжного документа	01.01.1985 4:56:59	2.Договірна ціна
01.01.1985 13:36:53	6.Копія договору з банком	01.01.1985 4:59:21	3.Лист-згода на оброб.даних
01.01.1985 13:18:12	8.Тендерна форма ПРОПОЗИЦІЯ	01.01.1985 5:00:13	4.Лист-згода за проектом договору
01.01.1985 13:13:28	30.Пояснювальна записка щодо розрахунку за ст.витрат ДЦ	01.01.1985 5:00:33	5.Довідка захист довкілля
01.01.1985 13:11:56	35.Довідка щодо захисту довкілля	01.01.1985 4:55:01	10.Довідка мат тех база
01.01.1985. 13:19:10	37.Проект договору про закупівлю	01.01.1985 4:53:57	17.Довідка_робітники 1
01.01.1985. 14:45:26	38.Лист-згода з проектом договору	01.01.1985 4:54:30	18.Довідка_робітники 2
01.01.1985. 13:03:51	39.Гарант.лист вик. робіт без попередньої поплати	01.01.1985 4:55:32	22.Довідка_досвід
01.01.1985. 14:55:15	41.Копія протоколу 1 про створення ТДВ та призначення директора	01.01.1985 4:56:02	33.Тендерна Пропозиція
01.01.1985 13:24:42	42.Копія наказу на призначення директора	01.01.1985 4:56:21	34.Довідка БАНК
01.01.1985 13:26:00	43.Копія наказу на призначення заступ. Директора гол.інж.		
01.01.1985 13:10:45	44.Протокол 29 про рішення прийняти участь та уповноваж. особи		
01.01.1985 13:11:26	45.Виписка з протоколу 29		
01.01.1985 13:11:26	46.Оригінал довіреності Тукан І.І.		
01.01.1985 13:31:45	47.Копія паспорту фізичної особи (Тукана І.І.)		
01.01.1985 9:33:49	48.Довідка наявн.обладнання та мат.тех. бази		
01.01.1985 13:22:14	49.Копії свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів		
01.01.1985 03:01:23	50.Балансова довідка		
01.01.1985 13:09:56	51.Довідка про наявність працівників відповід.кваліф.		
01.01.1985 13:08:56	52.Довідка про наявність працівників,які будуть залучені		
01.01.1985 13:30:53	53. Штатний розпис копія		
01.01.1985 13:17:42	54.Пояснювальна записка щодо відповід.назв. штатка		
01.01.1985 3:43:15	56.Копії документів,що підтв.наявність цивільно-правових відносин		

01.01.1985 13:18:50	58.Довідка про наявність позитивного досвіду		
01.01.1985 13:39:38	59.Копія зазначеного аналогічного договору		
01.01.1985 9:53:17	62.Довідка про країну виробника обладнання		
01.01.1985 13:25:01	63.Копія свідоцтва платника ПДВ		
01.01.1985 13:41:31	64.Копія витягу з Єдин.держ.реєстр.юр.осіб		
01.01.1985 13:33:47	65.Копія Статуту		
01.01.1985 13:38:08	66.Копію ліцензії		
01.01.1985 13:37:38	67.Копія дозволу Держгірпромнагляду		
01.01.1985 13:03:23	69.Оригінал довідки банку ПАТ УКРСОЦБАНК		
01.01.1985 13:26:19	70.Копія антикорупційної програми		
01.01.1985 13:25:20	71.Копія наказу про затв.антикорупц. програми		
01.01.1985 13:25:42	72.Копія наказу про призн.уповнов. з реалізації антикорупц. пр.		
01.01.1985 13:18:32	73.Лист-згода на обробку персональних даних Учасника		
01.01.1985 13:17:11	74.Довідка про відсутність підстав ч.1 і 2 ст.17		
01.01.1985 13:16:48	75.Довідка про інф. у єдиних держ.реєстрах		
01.01.1985 3:02:53	ПРОЕКТ ДОГОВОРУ		
01.01.1985 13:18:50	Реєстр наданих документів		
01.01.1985 3:02:25	ПРОПОЗИЦІЯ		

Торги 2

ТДВ "ВБМО «ОДЕСБУД»		ТОВ «БІЛД-ПРО»	
Дата та час створення	Назва файлів	Дата та час створення	Назва файлів
01.01.1985 10:43:37	1.Відомості про учасника	01.01.1985 6:38:27	1.Пропозиція
01.01.1985 9:10:49	5.Копія платіжного документа	01.01.1985 6:43:00	2.Відомості про учасника
01.01.1985 9:11:18	6.Копія договору з банком	01.01.1985 6:37:57	3.Лист-згода обробка даних ТОВ
01.01.1985 10:43:02	8.Тендерна форма ПРОПОЗИЦІЯ	01.01.1985 6:37:29	4.Довідка мат. тех. база
01.01.1985 11:18:07	12.Копія сертифікату кошторисника	01.01.1985 6:42:04	27.Дозвіл Держгірпромнагляду (копія)
01.01.1985 11:23:09	27.Пояснювальна записка щодо заробітної плати	01.01.1985 6:35:09	29.Довідка з банку
01.01.1985. 10:49:03	29.Гарантійний лист щодо забезпечення повного переліку машин та механізмів	01.01.1985 6:44:00	30.Антикорупційна програма (копія)

01.01.1985. 10:42:44	34.Пояснювальна записка щодо роз-ку витрат на перевез. та відрядж.робіт.	01.01.1985 6:42:26	31.Наказ антикорупц.прогрм
01.01.1985. 10:42:25	36.Пояснювальна записка щодо показників ЗВВта адмін. витрат	01.01.1985 6:47:18	32.Календарний графік виконання робіт
01.01.1985. 10:41:46	40.Довідка щодо захисту довкілля	01.01.1985 10:30:27	33.Лист-згода з проектом договору
01.01.1985. 10:40:50	41.Довідка про відсутність наміру залучати субпідрядників	01.01.1985 6:38:48	34.Довідка про субпідрядників
01.01.1985. 11:23:40	42.Проект договору	01.01.1985 10:31:21	35. Довідка захист довкілля
01.01.1985 10:39:23	43.Лист-згода з проектом договору	01.01.1985 6:41:26	36.Лист-згода щодо виконання робіт без авансу
01.01.1985 10:40:08	44.Гарант.лист вик. робіт без попередньої оплати	01.01.1985 6:43:30	37. Довідка відсутність підстав ч.1 і 2 ст.17
01.01.1985 3:06:30	46.Копія протоколу 1 про створення ТДВ та призначення директора	01.01.1985 6:35:35	38.Рішення про участь
01.01.1985 3:08:04	47.Копія наказу на призначення директора	01.01.1985 6:40:07	43.Довідка реєстрації
01.01.1985 3:08:26	48.Копія наказу на призначення заступ. Директора. гол. інж.	01.01.1985 6:47:40	44.Договірна ціна
01.01.1985 5:07:11	49.Протокол 30 про рішення прийняти участь у закупівлі та уповноваж.особи	01.01.1985 10:30:59	49.Лист-згода оброб перс.дан. директора
01.01.1985 10:40:26	50.Виписка з протоколу 30	01.01.1985 10:49:12	50.Сертифікат
01.01.1985 5:05:14	51.Оригінал довіреності Тукан І.І.	01.01.1985 6:47:40	Договірна ціна
01.01.1985 3:09:30	52.Копія паспорту фізичної особи (Тукана І.І.)	01.01.1985 5:01:29	Проект договору
01.01.1985 12:38:04	53.Довідка наявн.обладнання та мат.тех. бази	01.01.1985 5:00:18	Пропозиція
01.01.1985 3:11:53	54.Копії свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів	01.01.1985 10:49:32	Реєстр
01.01.1985 5:05:45	55.Балансова довідка		
01.01.1985 6:11:16	56.Довідка про наявність працівників відповід.кваліф.		
01.01.1985 6:11:16	57.Довідка про наявність працівників.які будуть залучені		
01.01.1985 3:14:43	58. Штатний розпис (копія)		
01.01.1985 6:14:33	59.Пояснювальна записка щодо відповід.назв. штатка		
01.01.1985 6:15:27	63.Довідка про наявність позитивного досвіду		
01.01.1985 3:02:41	64. Копія договору аналога		
01.01.1985 10:38:54	67. Довідка про країну виробника обладнання		
01.01.1985 4:05:07	68. Копія свідоцтва платника ПДВ		
01.01.1985 10:25:22	69. Копія витягу з ЄДРЮО		
01.01.1985 10:29:08	70. Статут (копія)		
01.01.1985 4:14:11	71.Копія ліцензії		

01.01.1985 4:14:45	72.Копія дозволу Держгірпромнагляду		
01.01.1985 3:49:57	75.Копія антикорупційної програми		
01.01.1985 3:48:51	76.Копія наказу про затв.антикорупц. програми		
01.01.1985 3:48:24	77.Копія наказу про призн.уповнов. з реалізації антикрупц. пр.		
01.01.1985 10:38:31	78.Лист-згода на обробку персональних даних Учасника		
01.01.1985 7:14:04	79.Довідка про відсутність підстав ч.1 і 2 ст.17		
01.01.1985 7:14:04	80.Довідка про інф. у єдиних держ.реєстрах		
01.01.1985 9:20:09	Реєстр наданих документів		

- (41) Разом з тим, як наведено в таблиці 5, у рубриці «властивості документа» вказано однакову дату створення значної кількості файлів - 01.01.1985 з невеликим інтервалом в часі. Така дата свідчить про те, що при налаштуванні пристрою задано неправильні параметри.
- (42) Для прикладу слід відзначити, що у складі тендерних пропозицій для участі в Торгах 2 учасниками надавалися сканкопії сертифікатів кошторисника, у рубриці «властивості документа» зазначено, що файл, завантажений ТОВ «БІЛД-ПРО», створено 01.01.1985 о 10:49, а ТДВ "ВБМО «ОДЕСБУД» - 01.01.1985 об 11:18, тобто з інтервалом в часі 29 хвилин.
- (43) Для підтвердження того що створення файлів для участі в торгах обома учасниками **01.01.1985** не є випадковістю, зазначаємо, що для участі в Торгах 1, ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» у складі тендерної пропозиції надав сканкопії: договірної ціни, оригіналу довідки банку, властивості файлів яких такі: створено **06.08.2018** о **19:00:09** та **31.07.2018** о **21:38:55** відповідно, а для участі в Торгах 2 – сканкію довідки про відсутність підстав, зазначених в пункті два частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», створену **18.09.2018** о **14:49**. Для участі в Торгах 1 ТОВ «БІЛД-ПРО» у складі тендерної пропозиції надав сканкопію документа – «12.Техпаспорт вантажний самоскид (копія)», змінену **10.05.2017** о **12:47:04** а для участі в Торгах 2 – «40.Протокол 01 17 заг.зборів (копія)», змінену **13.06.2017** о **9:53:50**. Отже, вказані файли були створені на пристрої, де налаштування дати та часу приведенні у відповідність. Також у властивостях зазначених файлів, наданих ТДВ "ВБМО «ОДЕСБУД», вказано, що документи створено за допомогою програми TCPDF, виробник - GPL Chostscript 9.24, версія – 1.7 (Acrobat 8.x), а ТОВ «БІЛД-ПРО», - виробник PDF: ilovepdf.com, версія – 1.4 (Acrobat 5.x).
- (44) Відділенням встановлено й таку спільну особливість сканкопій документів, перелік яких міститься в Таблиці 5, а саме: в рубриці «Властивість документу» розмір сторінки кожного зазначеного документу становить 209,9x296,7 мм. На відміну від наведеного, розміри сторінок інших документів тендерних пропозицій Відповідачів, що не увійшли до списку таблиці 5, мають інше значення, наприклад: 210x297мм (ТДВ "ВБМО «ОДЕСБУД» - 7.Технічні якісні кількісні та інші вимоги (для Торгів 1), Довідка МВС Малік (для Торгів 2); 210,3x297,0мм (ТОВ «БІЛД-ПРО» - 11.Техпаспорт екскаватор (копія) (для Торгів 1), 8.Оборотно-сальдова відомість (копія) (для Торгів 2).
- (45) У зв'язку з вищевикладеним, факт наявності відомостей про створення файлів 01.01.1985 з незначною різницею в часі створення файлів, про версію PDF - 1.6 (Acrobat 7.x), та про розмір сторінки 209,9x296,7 мм, - не може вважатися випадковим збігом обставин. Тому виявлені спільні особливості в документах та файлах свідчать, про те, що ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» спільно (узгоджено) їх готували.
- (46) У тендерній документації замовник зазначає, що учасники процедури закупівлі повинні надати в складі тендерної пропозиції документи, що підтверджують договірну ціну, а саме

розрахунки за статтями витрат згідно з вимогами ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 «Правила визначення вартості будівництва», проведені у ліцензійному програмному комплексі. Слід зазначити, що конкретних вимог до мови та версії програмного комплексу замовником не зазначено. Разом з тим, у тендерній документації вказано, що локальні кошториси, розрахунок загальновиробничих витрат, розрахунки прибутку та адміністративних витрат тощо, можуть бути надані у форматі EXCEL або WORD.

- (47) Не зважаючи на викладене, учасники торгів однаково надали свої розрахунки у форматі WORD та здійснені у програмному комплексі однієї версії - АВК-5(3.3.2)укр.
- (48) Крім того, Відповідачі у своїх тендерних пропозиціях надали кошторисні розрахунки «Договірна ціна», сформовані у програмному комплексі АВК-5 в редакції 3.1.6, яким присвоєні у верхньому колонтитулі номери, які вказують на порядок їх розробки. Слід звернути увагу на порядкові номери документу «Договірна ціна», що надав учасник Торгів 1 ТОВ «БІЛД-ПРО» та аналогічного документу, що надав для участі в Торгах 2 ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД».
- На Торги 1 ТОВ «БІЛД-ПРО» подав розрахунок «Договірна ціна», розроблений на програмному комплексі АВК-5, за № 200_ДЦ_ДЦ в поточних цінах станом на 16 липня 2018;
 - На Торги 2 ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» подав розрахунок «Договірна ціна», розроблений на програмному комплексі АВК-5, за № 214_ДЦ_ДЦ в поточних цінах станом на 17 серпня 2018;
 - Разом з тим, на Торги 2 ТОВ «БІЛД-ПРО» надав розрахунок «Договірна ціна», розроблений на програмному комплексі АВК-5, за № 5_ДЦ_ДЦ в поточних цінах станом на 22 серпня 2018;
- (49) Необхідно зазначити, що програмний комплекс АВК-5 – це програма, яка найчастіше використовується для автоматичного складання кошторисів. Особливістю програмного комплексу АВК-5 при формуванні кошторисів є автоматичне присвоєння їм порядкового номера в послідовному порядку їх розробки.
- (50) З вказаного випливає, що, якби ТОВ «БІЛД-ПРО» готувало розрахунок «Договірна ціна», для участі в Торгах 1 та 2 (за одним предметом закупівлі) на одному пристрої, то порядкові номери їх були б близькі за значенням. Та на відміну від цього, з урахуванням різниці в даті складення розрахунків, можна вважати, близькими за порядковими номерами розрахунок «Договірна ціна», наданий ТОВ «БІЛД-ПРО» на Торги 1 та розрахунок «Договірна ціна», наданий ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» на Торги 2.
- (51) На Торги 1 ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» надало два розрахунки договірної ціни за № 110_ДЦ_ДЦ та № 112_ДЦ_ДЦ в поточних цінах станом на 20 липня 2018 року, згідно з якими значення вартості витрат одних і тих же найменувань різні, окрім «заробітної плати». Розміри витрат по статтях, вказаних в розрахунок договірної ціни ТОВ «БІЛД-ПРО» за № 200_ДЦ_ДЦ, складеному в поточних цінах станом на 16 липня 2018 року також відрізняється від розмірів витрат, вказаних ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД», окрім по заробітній платі.
- (52) Разом з тим, згідно з відомостями розрахунків «Договірна ціна», наданих на Торги 2 ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» (№ 114_ДЦ_ДЦ в поточних цінах станом на 17 серпня 2018 року) та ТОВ «БІЛД-ПРО» на Торги 1 та 2 (№ 200_ДЦ_ДЦ в поточних цінах станом на 16 липня 2018 року та №5_ДЦ_ДЦ в поточних цінах станом на 22 серпня 2018 року) показники вартості заробітної плати, прибутку, коштів на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних організацій в обох учасників однакові. Слід зазначити, що усереднені показники для визначення розмірів кошторисного прибутку, адміністративних витрат, показники по загальній кошторисній трудомісткості, нормативної трудомісткості робіт, по загальній кошторисній заробітній платі, тощо, які вказані у пояснювальних записках до договірної ціни у вищезазначених розрахунках учасників теж однакові.
- (53) Таким чином, автоматично поставлені редакцією програми близькі послідовні номери (колонтитули) на зазначених документах Відповідачів, які вони подали на Торги 1 та 2 у складі

своїх пропозицій, а також наявність однакових показників витрат свідчать про те, що вони розроблені на одному комп'ютерному обладнанні, з використанням одного і того ж програмного комплексу, та підготовлені один на основі іншого, що також свідчить про обізнаність учасників щодо цінових пропозицій один одного під час підготовки та участі у Торгах 1 та 2.

- (54) Дослідивши локальні кошториси на будівельні роботи, надані Відповідачами у складі своїх тендерних пропозицій, які розроблені в програмному комплексі АВК-5(3.3.2) укр, (ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» для участі в Торгах 1 та 2, а ТОВ «БІЛД-ПРО» для участі в Торгах 2) Відділенням встановлено спільну особливість, а саме, Відповідачами були самостійно внесені **зміни до однакових показників витрат відповідних ресурсів**, що відображається значком «&» у шифрі ресурсу, а саме:
- У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-1 на загально-будівельні роботи такі зміни внесено до 132 показників витрат;
 - У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-2 на Покриття підлоги манежу внесено зміни до 1 показника витрат;
 - У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-4 на Водопровід та каналізація (внутрішні мережі) внесено зміни до 40 показників витрат;
 - У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-5 на Електроосвітлення внесено зміни до 19 показників витрат;
 - У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-6 на Вентиляція і кондиціонування внесено зміни до 69 показників витрат;
 - У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-7 на Улаштування автоматичної установки пожежної сигналізації, системи оповіщення людей про пожежу та системи передання тривожних сповіщень внесено зміни до 14 показників витрат;
 - У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-8 на Зовнішні мережі водопроводу та каналізації внесено зміни до 2 показників витрат;
 - У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-9 на Благоустрій території внесено зміни до 7 показників витрат;
 - У Локальному кошторисі на будівельні роботи № 2-1-10 на Трибуни внесено зміни до 2 показників витрат;
 - У Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-11 на вогнезахисну обробку металевих конструкцій внесено зміни до 1 показника витрат.
- (55) Співпадіння самостійних змін у однакових статтях витрат відповідних ресурсів, у локальних кошторисах в програмному комплексі АВК-5 за умови, що Відповідачі складали незалежно один від одного, є неможливим. Вищенаведене дає підстави для висновку, що локальний кошторис одного Відповідача здійснювався з урахуванням та/або на основі розрахунку локального кошторису іншого Відповідача.
- (56) Разом з тим, порівнюючи показники витрат, зазначених в локальних кошторисах на будівельні роботи, які надані учасниками торгів, було встановлено, що розміри витрат на заробітну плату (як за одиницю так і всього), експлуатації машин, деталізованих по найменуваннях конкретних робіт, в більшості випадків є однаковими, що також не можна вважати співпадінням.
- (57) Важливо вказати, що на договірну ціну в цілому так і на розмір витрат по окремих статтях, які покладені в основу договірної ціни, впливає низка факторів, такі як: потреби в трудових і матеріально-технічних ресурсах, терміни закінчення робіт, технології виконання робіт, використання конкретних матеріалів і конструкцій, якості будівельних робіт, кількість працівників відповідної кваліфікації, та вартість їх робіт, тощо, які встановлюються з дотриманням діючих норм і правил, технічної експлуатації будівельної техніки, безпечних умов праці та додержання вимог щодо застосування заходів із захисту довкілля.
- (58) Вищенаведене свідчить про те, що такі співпадіння, які спостерігаються у документації по деталізованих розрахунках витрат (локальних кошторисах), що обґрунтовує цінові пропозиції Відповідачів, не є випадковістю, що, в свою чергу, дає підстави вважати, що між ТДВ «ВБМО

«ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» відбувався обмін інформацією стосовно цінових пропозицій з метою забезпечення здобуття перемоги у торгах конкретного учасника, а це в сукупності з іншими ознаками підтверджує, що Відповідачі діяли спільно при підготовці до участі у вказаних торгах.

5.3 Аналіз цінових пропозицій

- (59) За результатами аналізу інформації тендерних пропозицій Відповідачів, зокрема цінових пропозицій, встановлено, що у Відповідачів під час участі у Торгах 1 ціни змінювались за певною тактикою та попереднім погодженням, а саме:

Таблиця 6

Учасники	Первинна пропозиція (грн)	Аукціон			Остаточна пропозиція (грн)
		Раунд 1	Раунд 2	Раунд 3	
ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД»	97 049 804,12	95 240 000,00	95 240 000,00	94 500 000,00	94 500 000,00
ТОВ «БІЛД-ПРО»	95 240 425,90	95 240 425,90	95 240 425,90	94 710 000,00	94 710 000,00

- (60) З таблиці 6 вбачається, що різниця між первинними ціновими пропозиціями ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» складає близько 1,9% (1 809 378,22 грн).
- (61) При цьому ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» здійснив крок пониження цінової пропозиції у першому раунді аукціону приблизно на 1,9% (1 809 804,12 грн), майже на стільки, скільки складала різниця між первинними ціновими пропозиціями учасників. З урахуванням того, що ТОВ «БІЛД-ПРО» своєї цінової пропозиції у першому раунді аукціону не змінювало, в результаті такої поведінки зі сторони учасників значення цінових пропозицій майже зрівнялися, та різниця між ними становила 0,0004% (425,9 грн.).
- (62) У другому раунді аукціону жоден з учасників не змінював своїх цінових пропозицій.
- (63) У третьому раунді обидва учасники понизили ціну тендерних пропозицій: ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» приблизно на 0,8% (740000,00 грн.) від попередньої ціни, а ТОВ «БІЛД-ПРО» - близько на 0,6% (530 425,9 грн.).
- (64) Проаналізувавши первинні та остаточні цінові пропозиції учасників Торгів 1 встановлено, що остаточна цінова пропозиція ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» на 3 % (2 549 804,12 грн.) менша за первинну цінову пропозицію. В свою чергу, остаточна цінова пропозиція ТОВ «БІЛД-ПРО» на 0,6 % (530 425,9 грн.) менша за первинну цінову пропозицію.
- (65) Важливо звернути увагу, що розмір мінімального кроку пониження ціни становить 530 345,98 грн, тобто 0,50%. Різниця між розміром суми пониження цінової пропозиції ТОВ «БІЛД-ПРО» та розміру мінімального кроку пониження ціни є не значною та становить 79,92 грн.
- (66) Проаналізувавши цінову поведінку учасників Торгів 1 під час аукціону, можна дійти висновку, що розміри цінових пропозицій, хронологія та розміри кроків пониження цін обох Відповідачів ТОВ, а також розмір остаточних цінових пропозицій свідчить про наявність домовленостей між учасниками щодо дій під час аукціону та про перемогу на торгах, що також дає підстави вважати що ТОВ «БІЛД-ПРО» імітував зацікавленість в перемозі на Торгах 1, та відігравав роль технічного учасника.
- (67) Розглянувши цінові пропозиції учасників Торгів 2 встановлено, що Відповідачі не змінювали своїх цінових пропозицій. Також варто зазначити, що цінова пропозиція ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» є вищою за цінову пропозицію ТОВ «БІЛД-ПРО» на 2 % (2 099 607,28 грн.). Разом з тим, враховуючи, що предмет закупівлі Торгів 1 та 2 один і той же, цінові пропозиції Відповідачів на Торги 2 є значно вищими за цінові пропозиції на Торги 1.
- (68) На підставі вищевикладеного можна дійти висновку, що Відповідачі не конкурували на Торгах 1 та 2, а співпрацювали між собою. Отже, цінові пропозиції були результатом домовленостей

між ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО», що виключає змагання між ними за перемогу в торгах, та свідчить про спільну мету - реалізувати предмет закупівлі за якомога вищу ціну, що, як наслідок, збільшує витрати державних коштів. Такі дії в умовах конкурсу (здійснення процедури закупівлі за державні кошти) є неправомірними та не були б можливими в умовах не узгодженої, самостійної поведінки кожного з Відповідачів.

5.4 Обставини, що можуть свідчити про технічну участь одного з Відповідачів

- (69) На Торги 1 Замовник згідно з тендерною документацією вимагав певні документи, а саме: такі, що підтверджують відповідність тендерної пропозиції учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмету закупівлі, в тому числі з розрахунками, що підтверджують розмір договірної ціни за статтями витрат (об'єктні, локальні кошториси, пояснювальні записки до них, тощо); такі, що містять інформацію про наміри учасника залучати субпідрядника, лист-згоду на виконання робіт без попередньої оплати, такі, що підтверджують забезпечення тендерної пропозиції у вигляді банківської гарантії, із інформацією про затвердження антикорупційної програми, проект договору, тощо.
- (70) ТОВ «БІЛД-ПРО», остаточна цінова пропозиція якого була більшою за цінову пропозицію ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД», не надало у складі своєї тендерної пропозиції для участі в Торгах 1 вищезазначені документи, що вимагалися Замовником торгів.
- (71) Відповідач, ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД», у складі своєї тендерної пропозиції надав всі документи, які вимагалися замовником. Незважаючи на це, його тендерна пропозиція була відхилена у зв'язку з невідповідністю умовам тендерної документації, а саме: у змісті довідок щодо переліку та виду обладнання наявні невідповідності у інформації та відсутній підпис повіреного на оригіналі довіреності.
- (72) З огляду на вищезазначене, зокрема на те, що ТОВ «БІЛД-ПРО» на Торги 1 не подав значну кількість суттєвих з огляду на характер предмету закупівлі (ремонтні роботи та реставрація) документів та інформації, таких як: об'єктні та локальні кошториси, розрахунки до них заробітної плати, розрахунки вартості експлуатації будівельних машин, ціни енергоносіїв та мастильних матеріалів, загальноновиробничих витрат, та інших, які вимагалися Замовником, можна дійти висновку, що ТОВ «БІЛД-ПРО» не було зацікавлене у перемозі на Торгах 1, що дає підстави вважати, що його участь у цих торгах була технічною.
- (73) Разом з тим, слід звернути увагу на те, що ТОВ «БІЛД-ПРО» був технічним учасником, тобто таким, що не зацікавлений в перемозі і на Торгах 2, виходячи з того, що будучи обізнаним щодо всіх вимог Замовника і наслідків їх невиконання, та маючи досвід відхилення тендерної пропозиції на Торгах 1, враховуючи й те, що в протоколі розгляду тендерної пропозиції тендерною комісією чітко зазначено підстави її відхилення, при подачі тендерної пропозиції для участі в Торгах 2 повторив ті ж помилки, - не надав документів, що деталізують і обґрунтовують розрахунок Договірної ціни та допустив недоліки в довідках про наявність обладнання та матеріально-технічної бази. Це, в свою чергу, призвело до відхилення тендерної пропозиції ТОВ «БІЛД-ПРО» (учасника що пропонував нижчу ціну на предмет закупівлі), та призвело до визнання переможцем та укладення договору з учасником, що пропонував вищу ціну на предмет закупівлі, таким чином збільшило розмір витрат державних коштів на закупівлю робіт з капітального ремонту КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць».

5.5 Поведінковий аспект Відповідачів

- (74) Так, згідно з протоколом засідання тендерного комітету Управління обласної ради з майнових відносин від 15.08.2018 № 32 тендерну пропозицію ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» відхилено як таку, що не відповідає умовам тендерної документації, на підставі пункту четвертого частини першої статті 30 та частини сьомої статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (75) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету управління обласної ради з майнових відносин від 15.08.2018 № 33 тендерну пропозицію ТОВ «БІЛД-ПРО» відхилено як таку, що

не відповідає умовам тендерної документації, на підставі пункту четвертого частини першої статті 30 та частини сьомої статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі».

- (76) Торги 1 відмінено у зв'язку з допущенням до аукціону менше двох учасників на підставі частини п'ятої статті 28 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (77) Відповідно до частини 35 статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», учасником процедури закупівлі є фізична особа, у тому числі фізична особа - підприємець, юридична особа (резидент або нерезидент), **яка подала тендерну пропозицію** або взяла участь у переговорах у разі застосування переговорної процедури закупівлі.
- (78) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (79) Відповідно до частини другої статті 6 зазначеного Закону, антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів. Отже, дії, спрямовані на спотворення результатів торгів, заборонені законом, незалежно від наслідків настання таких дій у вигляді спотворення результатів торгів.
- (80) При цьому необхідно звернути увагу на те, що ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» виконали всі можливі дії, які вважали необхідними для спотворення результатів торгів, але їх задум не було завершено з причин, які не залежали від їх волі.
- (81) Отже, з огляду на ту сукупність доказів та обставин, які встановлені Відділенням під час розгляду справи № 17-02/2019, їх наявність не може бути пояснена існуванням інших чинників, аніж антиконкурентних узгоджених дій Відповідачів.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (82) З огляду на ту сукупність доказів та обставин, які встановлені Одеським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України під час розгляду справи № 17-02/2019, їх наявність не може бути пояснена існуванням інших факторів, крім наявністю узгоджених антиконкурентних дій Відповідачів.
- (83) Участь ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» у Торгах 1 та 2 є домовленістю, внаслідок якої усувалась конкуренція між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовником переможця у зв'язку з попередньою обізнаністю щодо результатів торгів.
- (84) Внаслідок такої взаємодії конкуренцію між Відповідачами було усунуто, чим було спотворено результати Торгів 1 та 2, оскільки саме здійснення конкурентного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця торгів.
- (85) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів або послуг з учасником, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам тендеру.
- (86) Узгодивши свої дії під час підготовки та участі у торгах, ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення торгів.
- (87) Отже, встановленими у справі № 17-02/2019 обставинами у їх сукупності доведено, що ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі у відкритих торгах, проведених Управлінням обласної ради з майнових відносин на закупівлю «Капітальний ремонт КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць», м. Одеса, проспект Шевченка, 31а», ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 (ДК 021:2015 (CPV) 45453000-7 (Капітальний ремонт і реставрація) [оголошення про

проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатори закупівель - UA-2018-07-13-000231-a, UA-2018-08-16-002686-b].

- (88) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (89) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (90) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (91) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (92) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із Законом.
- (93) Таким чином, дії ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО», а саме, здійснення ними погодженої поведінки під час підготовки та участі у торгах, проведених Управлінням обласної ради з майнових відносин [ідентифікатори закупівель - [UA-2018-07-13-000231-a; UA-2018-08-16-002686-b], є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченими пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.
- (94) Доказами, які підтверджують вчинення ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, є документи, що містяться у матеріалах справи № 17-02/2019.
- (95) Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 № 169-р) (зі змінами), на адресу ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» листом від 06.09.2019 №65-02/2135 [Інформація з обмеженим доступом] та на адресу ТОВ «БІЛД-ПРО» листом від 06.09.2019 № 65-02/2138 [Інформація з обмеженим доступом] були надіслані попередні висновки №65/23-пв/к від 05.09.2019 за результатами розгляду справи №17-02/2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (96) Поштове відправлення [Інформація з обмеженим доступом] – лист про направлення попередніх висновків №65/23-пв/к від 05.09.2019 за результатами розгляду справи №17-02/2019 ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» отримано 12.09.2019. Поштове відправлення [Інформація з обмеженим доступом] – лист про направлення попередніх висновків №65/23-пв/к від 05.09.2019 за результатами розгляду справи №17-02/2019 ТОВ «БІЛД-ПРО» отримано 12.09.2019.
- (97) Від ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» та ТОВ «БІЛД-ПРО» до Відділення надійшли заперечення на попередні висновки №65/23-пв/к від 05.09.2019 від 28.10.2019 за вх. № 65-01/2353, та вх. № 65-01/2357 відповідно.

- (98) Представники Відповідачів з вищезазначеними попередніми висновками у справі не погоджуються.
- (99) Разом з тим, заперечення Відповідачів зводяться до переоцінки вже встановлених обставин у справі та полягають в аналізі кожної обставини (доказу) окремо, та в поясненні їх як випадковий збіг обставин.
- (100) Тому вказані заперечення Відповідачів спростовуються наявними в матеріалах справи сукупністю доказів.

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

- (101) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (102) Згідно з частиною п'ятою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (103) Згідно з інформацією, наданою листом ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» від 16.09.2019 № 1/138 (вх. № 65-01/2055 від 16.09.2019), розмір доходу:
- ТДВ «ВБМО «ОДЕСБУД» від будь-якої діяльності за 2018 рік становить [Інформація з обмеженим доступом].
- (104) Згідно з інформацією, наданою листом ТОВ «БІЛД-ПРО» від 12.07.2019 № 12-01 (вх. № 65-01/1717 від 15.07.2019), розмір доходу:
- ТОВ «БІЛД-ПРО» від будь-якої діяльності за 2018 рік становить [Інформація з обмеженим доступом].

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 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, із змінами та доповненнями, пунктами 5, 31, 32, 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції України, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5 та зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 із змінами, адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД», (ідентифікаційний код юридичної особи – 31768648) та товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» (ідентифікаційний код юридичної особи – 35405235) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Управлінням обласної ради з майнових відносин на закупівлю: «Капітальний ремонт КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць», м. Одеса, проспект Шевченка, 31а», ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 (ДК 021:2015 (CPV) 45453000-7 (Капітальний ремонт і

реставрація) [оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі - UA-2018-07-13-000231-a].

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

4. Визнати, що товариство з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД», (ідентифікаційний код юридичної особи – 31768648) та товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» (ідентифікаційний код юридичної особи – 35405235) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Управлінням обласної ради з майнових відносин на закупівлю «Капітальний ремонт КЗ «Одеська обласна школа вищої спортивної майстерності «Олімпієць», м. Одеса, проспект Шевченка, 31а» ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 (ДК 021:2015 (CPV) 45453000-7 (Капітальний ремонт і реставрація) [оголошення про проведення відкритих торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі - UA-2018-08-16-002686-b].

5. За порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з додатковою відповідальністю «ВИРОБНИЧЕ БУДІВЕЛЬНО-МОНТАЖНЕ ОБ'ЄДНАННЯ «ОДЕСБУД» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

6. За порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «БІЛД-ПРО» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладання штрафу.

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

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Рішення може бути оскаржене до Господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії

Д.В. Корчак