

Голові Південно-західного
міжобласного територіального
відділення Антимонопольного
комітету України
Олегу ФЕДОРЧУКУ

ПОДАННЯ №72-03/88п

З попередніми висновками
у справі №72/20-20

11 червня 2021 року

м. Хмельницький

За результатами забирання та аналізу доказів у справі №72/20-20 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, відділом досліджень і розслідувань у Тернопільській області Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, -

ВСТАНОВЛЕНО:

1. ВІДПОВІДАЧІ

- (1) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- а) товариство з обмеженою відповідальністю «ТОМ-ІнвестБуд» (місцезнаходження: вул. Вояків УПА, будинок 1, квартира 12, село Петриків, Тернопільський район, Тернопільська обл., 47720, ідентифікаційний код юридичної особи 33282104, р/р 26004118286 у АТ «Райффайзен Банк Аваль», МФО 300335) (надалі – ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»).

Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності підприємства є будівництво житлових і нежитлових будівель (КВЕД – 41.20).

 - б) товариство з обмеженою відповідальністю «Західтернобуд» (місцезнаходження: вул. Микулинецька, 46, м. Тернопіль, Тернопільська обл., 46005, з **28.12.2019 року** - вул. Січових Стрільців, 21, м. Київ, Шевченківський район, 04053, ідентифікаційний код юридичної особи 42029273, р/р 26001055122672 у ПАТ КБ «Приватбанк», МФО 338783) (надалі – ТОВ «Західтернобуд»).

Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності товариства є виготовлення виробів із бетону для будівництва (КВЕД – 23.61).
- (2) ТОВ «ТОМ-Інвестбуд» і ТОВ «Західтернобуд» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- ТОВ «ТОМ-Інвестбуд» та ТОВ «Західтернобуд» - разом Відповідачі.

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 26 червня 2020 року № 72/21-рп/к розпочато розгляд справи № 72/20-20 відносно ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Західтернобуд», за дії, які полягали в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-10-26-000294-с щодо закупівлі робіт: «Поточний ремонт покрівлі шатрового даху адмінбудівлі Зборівського відділення поліції Тернопільського ВП ГУНП в Тернопільській області за адресою: вул. Б.

Хмельницького, 44 в м. Зборів», які проводились ГУНП в Тернопільській області та UA-2019-09-26-001716-b щодо закупівлі робіт: «Реконструкція спортивного мультифункціонального майданчика за адресою вул. Ген. М. Тарнавського, 22 в м. Тернополі», які проводились Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради протягом жовтня 2018 року та вересня 2019 року і містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (4) Листами від 01.07.2020 р. №72-02/1207 та від 01.07.2020 р. №72-02/1208 розпорядження №72/21-рп/к від 26 червня 2020 року «Про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» було надіслане Відповідачам.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

Торги 1

- (5) У жовтні - листопаді 2018 року ГУНП в Тернопільській області проведено відкриті торги, ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-26-000294-с, щодо закупівлі робіт з поточного ремонту покрівлі шатрового даху адмінбудівлі Зборівського відділення поліції Тернопільського ВП ГУНП в Тернопільській області за адресою: вул. Б. Хмельницького, 44 в м. Зборів (надалі – Торги 1).
- (6) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2018-10-26-000294-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 18:00 год. 11 листопада 2018 року.
- (7) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі становить 364 621,00 грн. з ПДВ.
- (8) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 1 свої пропозиції подали два учасники:
1. ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд».
 2. ТОВ «Західтернобуд».
- (9) Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету ГУНП в Тернопільській області від 14 листопада 2018 року №152 переможцем Торгів 1 було визнано ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» з ціною пропозицією 360 000,00 гривень (з ПДВ). 26 листопада 2018 року ГУНП в Тернопільській області з ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» укладено договір про закупівлю № 81-18/1725.

Торги 2

- (10) У вересні – жовтні 2019 року Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради проведено відкриті торги, ідентифікатор закупівлі UA-2019-09-26-001716-b, щодо закупівлі робіт по реконструкції спортивного мультифункціонального майданчика за адресою вул. Ген. М. Тарнавського, 22 в м. Тернополі (надалі Торги 2).
- (11) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2019-09-26-001716-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 15:09 год. 13 жовтня 2019 року.
- (12) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі становить 2 182 730,00 грн. з ПДВ.
- (13) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 2 свої пропозиції подали два учасники:
1. ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд».
 2. ТОВ «Західтернобуд».

- (14) Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Управління житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради від 17 жовтня 2019 року №241 переможцем Торгів 2 було визнано ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» з ціновою пропозицією 1 895 500,00 гривень (з ПДВ). 29 жовтня 2019 року Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради з ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» укладено договір про закупівлю №1499.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (15) Проаналізувавши тендерні пропозиції ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Західтернобуд» були виявлені обставини, які свідчать про те, що Відповідачі узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (16) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

4.1. Спільне подання тендерних пропозицій на торги

(а) використання одного електронного майданчика.

- (17) 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) критеріями, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації та завантаження відповідних документів що вимагаються замовником у тендерній документації, документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (18) Доступ до системи «Prozorro» здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (19) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних «Prozorro». Авторизовані в системі «Prozorro» майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (20) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (21) Користувач самостійно вибирає майданчик із переліку авторизованих електронних майданчиків «Prozorro», спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (22) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 24.01.2020 № 206/171/03) ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Західтернобуд» подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».

- (23) Слід відмітити, що на сайті ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 15 електронних майданчиків.
- (24) Отже, погоджену поведінку ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Західтернобуд» підтверджують дії щодо обрання одного і того ж електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».

(б) використання однієї IP-адреси

- (25) За даними ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», лист від 14.02.2020 №140220-3, Відповідачі завантажували тендерні пропозиції на Торги з наступних IP-адрес (таблиця 1):

Таблиця 1

№ п/п	Відповідачі	IP-адрес	Місцезнаходження абонента
Торги 1 (2018 рік)			
1.	ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	195.137.185.135	Тернопільський район, с. Петриків, вул. Вояків УПА 1/12
2.	ТОВ «Західтернобуд»		Тернопільський район, с. Петриків, вул. Вояків УПА 1/12
Торги 2 (2019 рік)			
1.	ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	195.137.185.135	Тернопільський район, с. Петриків, вул. Вояків УПА 1/12
2.	ТОВ «Західтернобуд»	195.137.185.146	м. Тернопіль, вул. 15 Квітня, 1/1

- (26) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 24.01.2020 № 206/171/03) ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Західтернобуд» заходили в аукціон по Торгах 1 теж з IP-адреси **195.137.185.135**.
- (27) За даними сайту <https://2ip.ua/ua/> IP-адреси **195.137.185.135** та 195.137.185.146 та належать Інтернет провайдеру ПП «Пульсар».
- (28) За інформацією наданою ПП «Пульсар» (лист від 15.10.2019 №902) встановлено, що:
- відповідно до «Договору про надання послуг доступу до Інтернету від 26.02.2016» послуга за IP-адресою - **195.137.185.135** надавалась ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» по місцю знаходження абонента – Тернопільський район, с. Петриків, вул. Вояків УПА 1/12;
 - на підставі «Договору про надання послуг доступу до Інтернету від 08.02.2018», послуга доступу до мережі Інтернет за IP-адресою - 195.137.185.146 надавалась **ТОВ «Тернопіль Будпостач»** по місцю знаходження абонента – м. Тернопіль, вул. 15 Квітня, 1/1.
- (29) Таким чином, Відповідачі завантажували свої тендерні пропозиції на Торги 1 із IP-адреси, яка належить одному з них, а саме, ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд».
- (30) На Торги 2 для завантаження своєї тендерної пропозиції ТОВ «Західтернобуд» використовувало IP – адресу, яка належить ТОВ «Тернопіль Будпостач».
- (31) Учасниками ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд», відповідно до Статуту поданого у тендерній документації, є Мазурик Василь Романович (місце проживання - вул. Лесі Українки, 16/52) та Мазурик Віталій Романович (місце проживання Тернопільський район, с. Петриків, вул. Вояків УПА ,1/12).
- (32) У Статуті **ТОВ «Тернопіль Будпостач»** затвердженому установчими зборами товариства (протокол від 06.09.2017 року), зазначено, що учасниками товариства є громадяни України Крайчак Руслан Ярославович (місце проживання: вул. Клима

Савури, 5/53 м. Тернопіль, 46022) та **Крайчак Галина Романівна** (місце проживання: вул. Лесі Українки, 16/52).

- (33) Згідно з інформацією наданою Тернопільським міськрайонним відділом державної реєстрації актів цивільного стану (лист від 25.10.2019 №4184/14-01-09.6) [REDACTED]
- (34) Таким чином, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» пов'язано із **ТОВ «Тернопіль Будпостач»** відносинами контролю (родинні стосунки).
Крім того, за інформацією Головного управління пенсійного фонду України в Тернопільській області (лист від 15.10.2019 №10651/06-02) *(за визначенням управління пенсійного фонду дана інформація є з обмеженим доступом)* [REDACTED]
- (36) Отже, на Торги 2 ТОВ «Західтернобуд» подало тендерну пропозицію із IP-адреси суб'єкта господарювання, який пов'язаний відносинами контролю із ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд».
За інформацією Головного управління ДПС у Тернопільській області (лист від 18.08.2020 № 2198/10/19-00-02-01-03/18168) *(за визначенням державної податкової служби дана інформація є з обмеженим доступом)* ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Західтернобуд» у 2018-2019 роках, у період їх спільної участі у Торгах, для подання податкової звітності використовували IP-адресу [REDACTED]

Таблиця 2

Учасник	IP-адреса	Використання IP-адреси з вересня 2018 року по жовтень 2019 року
ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	[REDACTED]	постійно
ТОВ «Західтернобуд»	[REDACTED]	29 раз із 37 раз (подання податкових звітів)

- (38) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (39) Наведене свідчить про те, що ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Західтернобуд», в період підготовки та участі у Торгах, використовували одне обладнання та мали можливість обмінюватись інформацією щодо господарської та фінансової діяльності, в тому числі і щодо участі в Торгах.
- (40) Отже, той факт, що Відповідачі, які виступали конкурентами в Торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, використовували одну IP-адресу для подання тендерних пропозицій, для участі в аукціоні, а також для подання податкової звітності, створює умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у Торгах.
- 4.2 Синхронність дій Відповідачів у часі**
- (41) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (42) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (43) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 2 Відповідачі завантажили свої тендерні пропозиції в один день (Таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Відповідачі	Код згідно з ЄДРПОУ	Дата та час подання тендерних пропозицій
1.	ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	33282104	11 жовтня 2019 року 11:11
2.	ТОВ «Західтернобуд»	42029273	11 жовтня 2019 року 14:58

- (44) Слід відмітити, що відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2019-09-26-001716-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 15:09 год. 13 жовтня 2019 року незважаючи на це Відповідачі подали пропозиції 11 жовтня 2019 року за два дні до завершення кінцевого строку подання тендерних пропозицій.
- (45) Отже, погоджену поведінку Відповідачів підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.
- (46) За даними системи електронних закупівель ProZorro та відповідно до інформації наданої ДП «Прозорро» (лист від 24.01.2020 № 206/171/03) встановлено, що Відповідачі заходили в систему для участі в аукціоні по кожній з процедур практично в один час з різницею по Торгах 1 в 4 хв., Торгах 2 – 6 хв., задовго до початку аукціону (таблиця 3).

Таблиця 3

Відповідачі	Торги 1 12 листопада 2018 року період проведення аукціону з 15:44 до 17:05	Торги 2 15 жовтня 2019 року період проведення аукціону з 11:16 до 11:37
ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	13:35	08:13
ТОВ «Західтернобуд»	13:31	08:19

- (47) Таким чином, подання Відповідачами тендерних пропозицій на Торги 2 в один день та вхід до аукціонів на Торги 1 та Торги 2, задовго до того, як вони розпочиналися з незначною різницею у часі, вказує на їх обізнаність стосовно спільної участі у Торгах.

4.3 Одна контактна особа при участі Відповідачів у Торгах 1

- (48) При аналізі інформації наданої ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (лист від 14.02.2020 № 140220-3) встановлено, що контактною особою обох Відповідачів у Торгах 1 була Ленько Ірина Богданівна.
- (49) За інформацією наданою ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» (лист від 17.08.2020 № 517) Ленько Ірина Богданівна займає в товаристві посаду юрисконсульта з 23.06.2017 та була особою залученою до підготовки для участі товариства у Торгах.
- (50) За інформацією головного управління Пенсійного фонду України в Тернопільській області (лист від 14.08.2020 №1900-0602-8/12326) у трудових відносинах із ТОВ «Західтернобуд» Ленько Ірина Богданівна не перебувала.
- (51) Таким чином, зазначення Відповідачами однієї контактної особи для їх участі у Торгах 1 вказує на їх обізнаність щодо дій один одного на етапі підготовки тендерних документів.

4.4 Спільні працівники та господарських відносин між Відповідачами

- (52) За даними Головного управління Пенсійного фонду України в Тернопільській області (лист від 14.08.2020 № 1900-0602-8/12326) (за визначенням управління пенсійного фонду дана інформація є з обмеженим доступом) Відповідачі, в період з вересня 2018 року по жовтень 2019 року, мали спільних працівників (таблиця 5)

Таблиця 5

№ п/п	ПІБ працівника	ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» період роботи та посада	ТОВ «Західтернобуд» період роботи та посада
1.			
2.			
3.			

- (53) В ході дослідження в системі електронних закупівель ProZorro виявлено документи, які ТОВ «Західтернобуд», як учасник, подавало на інші торги (ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-25-001377-a), а саме кошторисні документи, які завірено підписами: «склав - В.Р. Мазурик», «перевірив – В.А. Кіцану».
- (54) Таким чином, Мазурик В.Р. (головний інженер ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»), готував кошторисну документацію для ТОВ «Західтернобуд» на торги у яких вони спільно не брали участі (ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-25-001377-a), що свідчить про узгодженість дій Відповідачів задля досягнення певного господарського результату, у зв'язку з чим вони не могли бути не обізнані з діяльністю один одного в тому числі і щодо участі в Торгах.
- (55) Єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з цими Відповідачами.
- (56) Отже, розподіл цього результату задовольняє учасників, оскільки в іншому випадку, з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (57) Трудові відносини, які виникають між працівниками та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк у відповідності до внутрішнього трудового розпорядку.
- (58) У свою чергу, одночасне перебування працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.
- (59) 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.
- (60) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе, як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні, або інші вигоди, можуть вдатись 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.
- (61) Таким чином, завдяки тому, що Відповідачі мали спільних працівників, вони були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість обмінюватись інформацією, зокрема і щодо участі у Торгах.
- (62) За інформацією наданою ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» (лист від 17.08.2020 № 517) встановлено, що між ним і ТОВ «Західтернобуд» були укладені господарські договори:
- «Договір поставки» від 14.09.2018 №69-18;
 - «Договір на надання послуг» від 14.09.2018 №69-1-18.

- (63) Наявність співпраці між Відповідачами підтверджують і дані отримані від банківських установ, клієнтами яких вони були.
- (64) Так, за інформацією АТ КБ «ПриватБанк» від 28.07.2020 №20.1.0.0.0/7-200717/3674 та Філії АТ «Укресімбанк» у м. Тернополі від 23.07.2020 №066-09/510-БТ (*інформація визначена банками, як банківська таємниця*), в період участі в Торгах, ТОВ «Західтернобуд» здійснював оплату на рахунок ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» (таблиця 6).

Таблиця 6

Період	кількість платежів	на суму	призначення платежу

- (65) Наявність договірних відносин між Відповідачами створює умови для ведення ними спільної господарської діяльності та свідчить про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою.

4.5 Однакові властивості файлів

- (66) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» і ТОВ «Західтернобуд» під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro, Відділенням встановлено, що файли Відповідачів створені у одному форматі «.pdf», виробник AdobePSL 1.3e for Canon версія 1,4 за допомогою програмного забезпечення CanonSC1001. Інформація подана у таблиці 7.

Таблиця 7

№ п / п	Учасник	Назва файлу	Особливості файлів			
			Програма	Дата створення	Виробник	Версія
Торги 1						
1.	ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	Технічна частина.pdf	Canon SC1011	09.11.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
2.		Проект дог.pdf	Canon SC1011	09.11.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
3.		Розрахунок ціни.pdf	Canon SC1011	09.11.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
4.		4Договір 5та шк.pdf	Canon SC1011	12.09.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
5.		4ДоговірДит відділ.pdf	Canon SC1011	12.09.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
6.		5відгукЦРЛ.pdf	Canon SC1011	12.09.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
7.		Кваліфікаційна частина.pdf	Canon SC1011	09.11.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)

1.	ТОВ «Західтернобуд»	Технічна частина. pdf	Canon SC1011	11.11. 2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
2.		Кваліфікаційна частина.pdf	Canon SC1011	11.11. 2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
Торги 2						
1.	ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	1 протокол.pdf	Canon SC1011	24.09. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
2.		2 наказ.pdf	Canon SC1011	24.09. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
3.		3 Про уповноважену особу.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
4.		4 Обладнання.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
5.		5 Працівники.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
6.		7ДЦ.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
7.		8 Підтверджуючі розрахунки.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
8.		8 Підсумкова.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
9.		9 Специфікація.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
10.		10 Довкілля.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
11.		11 Субпідряд.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
12.		13 погодження з умовами дог.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
13.		14 Щодо розрахДЦ.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
14.		15 щодо санкцій.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
15.		16 проект договору.pdf	Canon SC1011	10.10. 2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)

1.	ТОВ «Західтернобуд»	Розрахунки2.pdf	Canon SC1011	11.10.2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
2.		Розрахунки.pdf	Canon SC1011	11.10.2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
3.		Проект дог.pdf	Canon SC1011	11.10.2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
4.		Підсумкова.pdf	Canon SC1011	11.10.2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
5.		Копія статуту.pdf	Canon SC1011	11.11.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
6.		Копія протоколу.pdf	Canon SC1011	11.11.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
7.		Копія наказу.pdf	Canon SC1011	11.11.2018	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
8.		ДЦ.pdf	Canon SC1011	11.10.2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)
9.		Довідки.pdf	Canon SC1011	11.10.2019	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)

- (67) Отже, подання Відповідачами у складі тендерних пропозицій електронних файлів з однаковими параметрами: програма, виробник; версія, свідчить про те, що файли створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

4.6 Особливості тендерних пропозицій

а) схожість документів Відповідачів

- (68) Довідки про наявність кваліфікованих працівників, які Відповідачі подавали на Торги 1, зареєстровані в один день 08.11.2018.
- (69) У Додатку 2 Тендерної документації Замовника по Торгах 1 визначено, що для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям учасник у складі своєї тендерної пропозиції надає перелік документів, зокрема Довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, в якій зазначається інформація про наявні електричні інструменти, техніку учасника, які необхідні для виконання умов договору, за формою наданою Замовником.
- (70) На Торги 1 Відповідачі подавали довідки про наявність необхідного обладнання та матеріально технічної бази, в яких вказано однакові назви транспортних засобів та рік їх випуску, а саме: «*Вантажний фургон малотонажний-В ЗАЗ LANOS, 2014*»; «*Вантажний самоскид КАМАЗ 5511, 1986*»; «*Автокран КС 3575 ЗИЛ 133ГЯ, С2, 1982р.*»
- (71) У довідках обох Відповідачів марки (моделі) автомобілів вказано великими буквами, а у назві «*вантажний фургон малотонажний-В*» відсутні пробіли, що вказує на підготовку довідок однією особою або про обмін інформацією між ними.
- (72) За інформацією наданою ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд», листом від 17.08.2020 № 5/7, «*Вантажний фургон малотонажний-В ЗАЗ LANOS, 2014*» та «*Вантажний самоскид*

КАМАЗ 5511, 1986» є власністю товариства про що надано відповідні свідоцтва про реєстрацію машин.

- (73) ТОВ «Західтернобуд» у своїй довідці не вказало інформації про належність даного обладнання (власне чи орендоване), а отже свідомо не надало інформації, що вимагалась Замовником.
- (74) Усі Довідки, які Відповідачі подавали на Торги 2 зареєстровані в один день -10.10.2019.
- (75) Додатком 2 до Тендерної документації Замовника по Торгах 2 надано «*Проект договору про закупівлю робіт*» в якому текст подано не жирним шрифтом та у абзаці де вказано між ким укладено даний договір зазначено прізвище та ініціали начальника управління Соколовський О.І.
- (76) У проектах договорів обох Відповідачів, які вони подали на Торги 2, назву Підрядника надруковано жирним шрифтом і не зазначено прізвища та ініціалів начальника управління.
- (77) Наявність таких схожостей у документах не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обізнаність Відповідачів щодо дій один одного при підготовці тендерної документації та/або про обмін інформацією між ними.

b) надання ТОВ «Західтернобуд» не повного пакету документів

- (78) Згідно з частиною першою статтею 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у [статті 17](#) цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (79) Відповідно до пункту 4 частини першої статті 30 Закону Замовник відхиляє тендерну пропозицію в разі якщо тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.
- (80) При аналізі кошторисних документів по Торгах 1 встановлено, що у Додатку 1 Тендерної документації Замовника надано «Дефектний акт», яким визначено необхідні технічні та кількісні характеристики до предмета закупівлі, а саме об'єми та перелік необхідних робіт.
- (81) ТОВ «Західтернобуд» не надав жодних документів (розрахунки, локальні кошториси, договірна ціна, підсумкова відомість ресурсів, тощо), які б містили інформацію щодо вартості робіт, які вимагались Замовником та передбачені «Дефектним актом», а отже ТОВ «Західтернобуд» заздалегідь знало, що його пропозиція буде відхилена, оскільки вона не відповідає тендерній документації.
- (82) Отже, можна зробити висновок, що ТОВ «Західтернобуд» не було зацікавлено в перемозі та подавало тендерну пропозицію прикриття з метою забезпечення перемоги для ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд», а це свідчить про те, що Відповідачі діяли спільно, були обізнані про участь один одного у Торгах та штучно створювали/усунули конкуренцію між собою.

4.7 Аналіз кошторисних документів Відповідачів.

- (83) На Торги 2 Відповідачі подали кошторисну документацію, яка виконана в програмному комплексі АВК-5 при цьому в одні і тій ж редакції даної програми (3.4.1.1) укр.
- (84) Програмний комплекс АВК (найбільш поширена версія АВК-5) – це ліцензійна програма, що найчастіше використовується для автоматичного складання кошторисів.

Існує більше 50 редакцій програмного комплексу АВК-5. Особливістю комплексу АВК-5 при формуванні кошторисів є автоматичне присвоєння їм порядкового номеру в послідовному порядку їх розробки та вказується відповідна версія програмного комплексу АВК-5 (верхній колонтитул).

- (85) Кошторисна документація ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» складена в поточних цінах станом на 16 вересня 2019 року, вид договірної ціни: тверда, із порядковим номером кошторисної документації – 155.
- (86) ТОВ «Західтернобуд» подало кошторисні документи складені в поточних цінах станом на 4 жовтня 2019 року вид договірної ціни: тверда, із порядковим номером кошторисної документації – 160.
- (87) За інформацією ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» (лист від 17.08.2020 №517) із програмним комплексом АВК працювала інженер з проектно-кошторисних робіт – Станько Інна Олександрівна (Ліцензія №02/968-2-012018 дійсна до 28.02.2019, Ліцензія №02/968-3-032019 дійсна до 29 лютого 2020 року).
- (88) ТОВ «НВФ «АВК «Созидатель» листом від 11.02.2021 №02/11/3-Вих. повідомило що: *ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» офіційно придбало послугу на встановлення ПК АВК-5 та послуги з питань визначення вартості будівельних робіт при застосуванні ПК АВК-5 16.02.2016 у офіційного дилера – ПП «Строй-Смета». Користувач ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» одержує всі нові редакції (оновлення) ПК АВК-5 за умов Договору в рамках терміну обслуговування до 28.02.2022. ТОВ «Західтернобуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 42029273) ніякого відношення ні до нас, ні до жодного з наших дилерів не має (ніколи офіційно не отримували ліцензію на послуги з встановлення ПК АВК-5 та послуги з питань визначення вартості будівельних робіт при застосуванні ПК АВК-5). До ПК АВК-5 немає легкого доступу. Користувач за Договором отримує диск в демонстраційному вигляді, отримує індивідуально для кожного комп'ютера сформовані персональні паролі доступу до програми ПК АВК-5.*
- (89) Крім того, ТОВ «НВФ «АВК «Созидатель» зазначило, що суб'єкти господарювання самі вирішують яким програмним продуктом (офіційним чи «зломаним») їм користуватись.
- (90) Використання однієї редакції програмного комплексу АВК-5 вказує на підготовку даних документів однією особою або з відома обох Відповідачів.
- (91) При аналізі кошторисних документів, які ТОВ «Західтернобуд» подавало на Торги 2, встановлено невідповідність інформації наданої у Довідці про наявність необхідного обладнання, машин та механізмів та у «Підсумковій відомості ресурсів до локального кошторису №2-1-1 спортивний майданчик» (надалі – Підсумкова відомість ресурсів) у розділі II «Будівельні машини і механізми». Інформація надана в таблиці 8.

Таблиця 8

№ п/п	Перелік машин та механізмів наданих у Довідці	Перелік машин та механізмів наданих у кошторисній документації
1	Трактор БЕЛАРУС-892	Трактори на гусеничному ході, потужність 59кВт
2	Загальний вантажний бетонозмішувач-С КАМАЗ	Трактори на пневмоколісному ході, потужність 59кВт
3	Легковий універсал CHEVROLET Niva 2123	Крани на автомобільному ході, вантажопідйомність 6,3т
4	Вантажопасажирський-В FORD	Крани на автомобільному ході, вантажопідйомність до 16т
5	Спеціалізований вантажний самоскид КАМАЗ	Автонавантажувач, вантажопідйомність 2т
6		Автонавантажувач, вантажопідйомність 5т

7		<i>Навантажувачі одноковшеві, вантажопідйомність 4т</i>
8		<i>Автогідропідіймачі, висота підйому 28м</i>
9		<i>Підіймачі щоглові будівельні, вантажопідйомність 0,5т</i>
10		<i>Агрегати зварювальні пересувні з бензиновим двигуном, струм 250-400А</i>
11		<i>Установка для зварювання ручного дугового</i>
12		<i>Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ході, місткість ковша 0,25м³</i>
13		<i>Бульдозери, потужність 59кВт</i>
14		<i>Бульдозери, потужність 79кВт</i>
15		<i>Бульдозери, потужність 96кВт</i>
16		<i>Викорчовувачі-збирачі з трактором, потужність 79кВт</i>
17		<i>Розчиннозмішувачі пересувні, 65л</i>
18		<i>Розчиннозмішувачі пересувні, 150л</i>
19		<i>Автогрейдери середнього типу, 99 кВт</i>
20		<i>Автогрейдери середнього типу, 121 кВт</i>
21		<i>Котки дорожні причіпні кулачкові, 8т</i>
22		<i>Котки дорожні самохідні вібраційні гладко вальцеві, 8т</i>
23		<i>Котки дорожні самохідні вібраційні гладко вальцеві, 13т</i>
24		<i>Котки дорожні самохідні на пневмоколісному ході, 16т</i>
25		<i>Котки дорожні самохідні ґрунтові, 19т</i>
26		<i>Віброуцілювачі (віброплити) з бензиновим двигуном легкі, маса до 100 кг</i>
27		<i>Машини поливально-мийні, 6000 л</i>
28		<i>Машини бурильно-кранові на автомобілі, глибина буріння 3,5м</i>
29		<i>Крани на автомобільному ході для спорудження ліній електропередач, 10 т</i>

- (92) ТОВ «Західтернобуд» на Торги 2 надало Довідку від 10.10.2019 №28 де зазначено, що при виконанні робіт субпідрядні організації залучатись не будуть.
- (93) Таким чином, внесення до Підсумкової відомості ресурсів, витрат на машини яких у товариства фактично немає вказує на необґрунтованість закладених витрат і відповідно на те, що даний учасник не був зацікавлений в перемозі.
- (94) У Підсумкових відомостях ресурсів по Торгах 2 Відповідачами закладено однакові витрати по статтях «*витрати труда робітників-монтажників*» – 50,17 грн. та «*витрати труда робітників зайнятих керуванням та обслуговуванням автотранспорту при перевезенні ґрунту і будівельного сміття*» – 58,14 грн.
- (95) За умови, що суб'єктом господарювання господарська діяльність здійснюється самостійно та незалежно від будь-якого іншого суб'єкта господарювання відсутня вірогідність ідентичної заробітної плати робітників, залучених до виконання робіт, враховуючи, що Відповідачі Торгів мають різну кількість працівників.

- (96) Також, ТОВ «ТОМ-Інвестбуд» та ТОВ «Західтернобуд» у Підсумковій відомості ресурсів до локального кошторису у розділі IV. Будівельні матеріали, вироби і конструкції зазначили однакові транспортні складові, а в графі «*обґрунтування ціни*» зазначили однакову величину - 20км.
- (97) Перевезення матеріалів та виробів саме на відстань у 20 км не передбачено Замовником.
- (98) У разі, якщо б Відповідачі готували дані документи без узгодження своєї поведінки, відстань щодо транспортування виробів та конструкцій у статті витрат на транспортні складові були б різними, а отже даний факт свідчить про спільну підготовку тендерних пропозицій або про обмін інформацією між ними.

4.8 Поведінка під час електронних аукціонів Торгів

- (99) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (100) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни
- (101) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (102) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який бере участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (103) За даними системи електронних закупівель Prozorro Відповідачі не знижували ціни в аукціоні по Торгах 1. Дані наведено в таблиці 9.

Таблиця 9

<i>Учасник</i>	<i>Первинна пропозиція</i>	<i>Остаточна пропозиція</i>	<i>Різниця між ціновими пропозиціями учасників</i>
<i>ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»</i>	<i>360 000,00</i>	<i>360 000,00</i>	<i>1,2%</i>
<i>ТОВ «Західтернобуд»</i>	<i>364 620,00</i>	<i>364 620,00</i>	

- (104) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних процедурах, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (105) Під час участі у аукціоні по Торгах 2 Відповідачі тільки в першому раунді знизили свої цінові пропозиції та в подальшому зниження цін пропозицій не здійснювали. Дані наведено в таблиці 10.

Таблиця 10

<i>Учасник</i>	<i>Первинна</i>	<i>Остаточна</i>	<i>Різниця між первинною</i>
----------------	-----------------	------------------	------------------------------

	<i>пропозиція</i>	<i>пропозиція</i>	<i>та остаточною ціновою пропозицією</i>
ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	<i>1 910 850,00</i>	<i>1 895 500,00</i>	<i>15 350</i>
ТОВ «Західтернобуд»	<i>2 088 321,00</i>	<i>1 909 050,00</i>	<i>179 271,00</i>

- (106) При аналізі витрат Відповідачів встановлено, що зниження ТОВ «Західтернобуд» своєї тендерної пропозиції на 179 271 грн. при закладеному у кошторисі «Договірна ціна» прибутку в розмірі 23 130 грн. є економічно не доцільним, оскільки при заявлених витратах на виконання умов Тендерної документації, участь ТОВ «Західтернобуд» буде збитковою.
- (107) Таким чином, те, що Відповідачі не знижували цін при участі у Торгах 1, а також те, що у Торгах 2 ТОВ «Західтернобуд» знизив вартість своєї тендерної пропозиції до економічно не вигідної, з точки зору отримання прибутку та враховуючи сукупність інших доказів, свідчить про їх попередню домовленість щодо своїх дій та про узгодженість поведінки під час підготовки та участі у Торгах 1 та Торгах 2.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (108) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» і ТОВ «Західтернобуд» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (109) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (110) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (111) Тендери (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються, як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (112) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у 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).
- (113) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (114) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (115) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

- (116) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у тендерних пропозиціях однакових за оформленням, синхронність дій у часі, використання одних ІР-адрес, наявність спільних господарських відносин, працівників та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» і ТОВ «Західтернобуд» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (117) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» і ТОВ «Західтернобуд» під час підготовки документації для участі у торгах - UA-2018-10-26-000294-с щодо закупівлі робіт з поточного ремонту покрівлі шатрового даху адмінбудівлі Зборівського відділення поліції Тернопільського ВП ГУНП в Тернопільській області за адресою: вул. Б. Хмельницького, 44 в м. Зборів та UA-2019-09-26-001716-b щодо закупівлі робіт по реконструкції спортивного мультифункціонального майданчика за адресою вул. Ген. М. Тарнавського, 22 в м. Тернополі, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (118) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» і ТОВ «Західтернобуд» 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, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (119) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (120) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» і ТОВ «Західтернобуд», які полягали у схожості тендерних пропозицій, синхронності дій у часі, використанні одних ІР-адрес, наявності спільних господарських відносин, працівників та інше, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2018-10-26-000294-с, UA-2019-09-26-001716-b та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (121) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (122) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (123) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (124) Отже, вищезазначені дії ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» і ТОВ «Західтернобуд», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-10-26-000294-с щодо закупівлі робіт з поточного ремонту покрівлі шатрового даху адмінбудівлі Зборівського відділення поліції Тернопільського ВП ГУНП в Тернопільській області за адресою: вул. Б. Хмельницького, 44 в м. Зборів та UA-2019-09-26-001716-b щодо закупівлі робіт по реконструкції спортивного мультифункціонального майданчика за адресою вул. Ген. М. Тарнавського, 22 в м.

Тернополі, які проводились у листопаді 2018 року ГУНП в Тернопільській області та протягом вересня – жовтня 2019 року Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (125) 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 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 потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

За інформацією Головного управління ДПС у Тернопільській області (лист 01.04.2021 №1812/5/19-00-18-02-17/7817) дохід (виручка) ТОВ «ТОМ-Інвестбуд»

- (127) Головне управління ДПС у м. Києві (лист від 05.04.2021 №5/26-15-04-1814) повідомило, що фінансова звітність по ТОВ «Західтернобуд» за 2020 рік відсутня.
- (128) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови 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.
- (129) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), та пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами),

ПРОПОНУЄМО:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «ТОМ-Інвестбуд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33282104), товариства з обмеженою відповідальністю «Західтернобуд» (ідентифікаційний код юридичної особи -

42029273), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-10-26-000294-с щодо закупівлі: робіт з поточного ремонту покрівлі шатрового даху адмінбудівлі Зборівського відділення поліції Тернопільського ВП ГУНП в Тернопільській області за адресою: вул. Б. Хмельницького, 44 в м. Зборів, які проводились у листопаді 2018 року ГУНП в Тернопільській області, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

2. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ТОМ-Інвестбуд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33282104) штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
3. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання, відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Західтернобуд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 42029273) штраф у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
4. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «ТОМ-Інвестбуд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33282104), товариства з обмеженою відповідальністю «Західтернобуд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 42029273), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2019-09-26-001716-b щодо закупівлі: робіт по реконструкції спортивного мультифункціонального майданчика за адресою вул. Ген. М. Тарнавського, 22 в м. Тернополі, які проводились та протягом вересня – жовтня 2019 року Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
5. За вчинення порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього подання, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ТОМ-Інвестбуд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33282104) штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
6. За вчинення порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього подання, відповідно частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Західтернобуд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 42029273) штраф у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.