



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

23 вересня 2021 року

м. Львів

№ 63/63-р/к

справа № 63/8-01-105-2020

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Трејдербуд» (надалі – ТОВ «Трејдербуд», Товариство) та приватне підприємство «Мерсолекс-Б» (надалі – ПП «Мерсолекс-Б», Підприємство), подали заявки на участь у відкритих торгах на закупівлю «Будівництво каналізаційного колектора в м. Вишниця Чернівецької області (коригування) (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013)», проведених Вишницькою міською радою (ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-14-000810-b) (надалі – Торги).

При цьому, ТОВ «Трејдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» (надалі – Відповідачі, Учасники) під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання.

За результатами розгляду справи № 63/8-01-105-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції такі дії ТОВ «Трејдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «Трејдербуд» накладено штраф у розмірі 68 000 гривень.

На ПП «Мерсолекс-Б» накладено штраф у розмірі 68 000 гривень.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Колегія), розглянувши матеріали справи № 63/8-01-105-2020 про порушення ТОВ «Трејдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у тому числі, подання Відділу досліджень і розслідувань в Івано-Франківській області Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 01.09.2021 № 63-03/214п з попередніми висновками у справі № 63/8-01-105-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі – подання з попередніми висновками)),

ВСТАНОВИЛА:

1. ВІДПОВІДАЧІ.

(1) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- товариство з обмеженою відповідальністю «Трејдербуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 38132727, місцезнаходження юридичної особи: 78601, Івано-

Франківська обл., Косівський р-н, місто Косів, вул. Незалежності, будинок 40Б, квартира 1), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності Товариства є: Будівництво житлових і нежитлових будівель (Код КВЕД 41.20).

- приватне підприємство «Мерсолекс-Б» (ідентифікаційний код юридичної особи 40946885, місцезнаходження юридичної особи: 48400, Тернопільська обл., Бучацький район, місто Бучач, вул. Галицька, будинок 178), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності Підприємства є: Організація будівництва будівель (Код КВЕД 41.10).

- (2) Отже, ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ.

- (3) Івано-Франківським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України розглянуто звернення Управління Служби безпеки України в Івано-Франківській області від 21.11.2019 № 60/8-4372 нт (з додатками) щодо можливих порушень при проведенні тендерних процедур за участі ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» (надалі - Звернення).
- (4) Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) припинено з 1 червня 2020 року Івано-Франківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України шляхом приєднання до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України. Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визначено правонаступником Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України та перейменоване на Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (5) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24.09.2020 № 63/74-рп/к розпочато розгляд справи № 63/8-01-105-2020, за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Трейдербуд» та приватним підприємством «Мерсолекс-Б» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів з ідентифікатором закупівлі в системі «PROZORRO» UA-2018-06-14-000810-b.
- (6) Відділення, листами від 25.09.2020 № 63-02/4048 до ПП «Мерсолекс-Б» та № 63-02/4049 до ТОВ «Трейдербуд», надіслало розпорядження від 24.09.2020 № 63/74-рп/к адміністративної колегії Відділення про початок розгляду справи № 63/8-01-105-2020.
- (7) Посвідчену копію подання про попередні висновки у справі від 01.09.2021 № 63-03/214п надіслано Відповідачам листами Відділення від 01.09.2021 № 63-02/4819 до ТОВ «Трейдербуд» та 01.09.2021 № 63-02/4820 до ПП «Мерсолекс-Б».
- (8) Інформація щодо подання від 01.09.2021 № 63-03/214п з попередніми висновками у справі № 63/8-01-105-2020 та повідомлення про дату, час і місце розгляду справи 01.09.2021 року розміщені на сайті Відділення.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ.

- (9) Ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «PROZORRO» UA-2018-06-14-000810-b (надалі - Торги).
- (10) Замовник – Вишницька міська рада (ідентифікаційний код юридичної особи 04062096) (Замовник).
- (11) Предмет закупівлі: Будівництво каналізаційного колектора в м. Вишниця Чернівецької області (коригування) (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013).
- (12) Очікувана вартість – 28 826 955,00 грн з ПДВ.
- (13) Мінімальний крок аукціону: 144 134,00 грн.
- (14) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій 03 липня 2018 18:00.
- (15) Згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій на Торги свої пропозиції подали:

Учасники	ідентифікаційний код юридичної особи	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ Трейдербуд	38132727	28 740 173,42 грн з ПДВ	27 900 000,00 грн з ПДВ
ТОВ «Будівельник 2020»	37978257	28 354 324,00 грн з ПДВ	27 888 600,00 грн з ПДВ
ПП «Мерсолекс-Б»	40946885	28 826 955,00 грн з ПДВ	19 200 000,00 грн з ПДВ
ПП «ГРЕЙП 2002»	31964191	26 997 658,80 грн з ПДВ	19 177 777,00 грн з ПДВ
ТДВ «Чернівецька пересувна механізована колона №76»	01037595	23 898 378,00 грн з ПДВ	19 177 000,00 грн з ПДВ

- (16) З ТОВ «Трейдербуд» 28.09.2018 укладено Договір про закупівлю робіт за державні кошти № 836 на суму 27 900 000, 00 гривень.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ.

- (17) Під час участі у конкурсних процедурах закупівель суб'єкти господарювання – учасники конкурсних процедур закупівель повинні виступати як конкуренти, кожен з яких повинен мати на меті здобуття перемоги, при цьому будь-яка узгоджена поведінка учасників конкурсних торгів не допускається.
- (18) Разом з тим, аналіз матеріалів справи виявив обставини, що свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

4.1. Використання однієї ІР-адреси під час аукціону.

- (19) ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» початкову пропозицію для участі в аукціоні подавали з одного авторизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн (ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн») та заходили в аукціон з однієї ІР-адреси (інформація міститься у листі ДП «ПРОЗОРРО» від 24.10.2019 № 206/2818/03), а саме:

Відповідачі	ІР-адреси	Час входу в аукціон
ТОВ «Трейдербуд»	94.178.148.241	04.07.2018 09:24
ПП «Мерсолекс-Б»	94.178.148.241	04.07.2018 09:23

- (20) Дата та час проведення електронного аукціону Замовником визначено 04 липня 2018 року 12:37. Згідно з інформацією ДП «ПРОЗОРРО» (лист від 24.10.2019 № 206/2818/03) Відповідачі зайшли в аукціон 04.07.2018 о 09:23 (ПП «Мерсолекс-Б») та о 09:24 (ТОВ «Трейдербуд»), тобто за 3 години до його початку з різницею в 1 хвилину.
- (21) Встановлено, що IP-адреса 94.178.148.241 належить ПАТ «Укртелеком» (провайдер).
- (22) Провайдер зазначив, що IP-адреса 94.178.148.241 належить до числа динамічних IP-адрес, виділених ПАТ «Укртелеком», тобто не закріплена за жодним абонентом на постійній основі і може присвоюватися іншому абоненту під час кожного нового з'єднання з мережею Інтернет. У зв'язку з тим, що технічна можливість ПАТ «Укртелеком» дозволяє отримувати дані про абонента, якому виділялася певна IP-адреса, лише за наявності вихідних даних щодо дати та часу з'єднання з мережею Інтернет.
- (23) Так, IP-адреса 94.178.148.241 04.07.2018 о 09:23 та 09:24 виділялася у користування для отримання доступу до мережі Інтернет ТОВ «Квант Агро ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи 30760570, м. Косів, вул. Шевченка,13) (інформація міститься у листі ПАТ «Укртелеком» від 10.12.2019 № 1370-вих-80Д731-80Д922).
- (24) Згідно з витягом з авторизованої системи розрахунків з клієнтами ПАТ «Укртелеком», IP-адреса 94.178.148.241 виділялася у користування ТОВ «Квант Агро ЛТД» з [інформація з обмеженим доступом], вид підключення: телефонна лінія.
- (25) Крім того, ТОВ «Трейдербуд» направлялась податкова звітність з IP-адреси 94.178.148.241 у період проведення Торгів, а саме: [інформація з обмеженим доступом].
- (26) Отже, використання однієї IP-адреси, яка надавалася за одним адресом, та майже одночасний вхід в аукціон за 3 години до його початку, свідчить, що під час участі у Торгах Відповідачі діяли спільно та були обізнані щодо участі у Торгах один одного.

4.2. Особливості під час завантаження тендерних пропозицій.

- (27) Для забезпечення доступу до участі в Торгах тендерні пропозиції ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» були завантажені на електронний майданчик з різницею у 5 днів та з різних IP-адрес (інформація міститься у листі ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» від 19.11.2019 № 191119-9):

Відповідачі	UA-2018-06-14-000810-b	
	Час подання пропозиції	IP-адреси
ТОВ «Трейдербуд»	[інформація з обмеженим доступом]	94.178.148.241
ПП «Мерсолекс-Б»	[інформація з обмеженим доступом]	37.54.38.63

- (28) Встановлено, що IP-адреса 37.54.38.63 належить ПАТ «Укртелеком». IP-адреса 37.54.38.63 для отримання доступу до мережі Інтернет [інформація з обмеженим доступом] виділялася у користування ТОВ «Квант Агро ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи 30760570, м. Косів, вул. Шевченка, 13) (інформація міститься у листі ПАТ «Укртелеком» від 17.12.2019 № 1581-вих-80Д731-80Д922).
- (29) Згідно з витягом з авторизованої системи розрахунків з клієнтами ПАТ «Укртелеком», IP-адреса 37.54.38.63 виділялася у користування ТОВ «Квант Агро ЛТД» з [інформація з обмеженим доступом], вид підключення: телефонна лінія.

- (30) У пункті 4.1 зазначено, що згідно з витягом з авторизованої системи розрахунків з клієнтами ПАТ «Укртелеком», IP-адреса 94.178.148.241 виділялася у користування ТОВ «Квант Агро ЛТД» з [інформація з обмеженим доступом], вид підключення: телефонна лінія.
- (31) Отже, той факт, що Відповідачі, які виступають конкурентами на Торгах, подали тендерні пропозиції з різницею у п'ять днів, з різних IP-адрес, що виділялися у користування ТОВ «Квант Агро ЛТД», а також заходили в аукціон з одної IP-адреси, що виділялась також ТОВ «Квант Агро ЛТД», свідчить про те, що під час участі у вказаній процедурі закупівлі Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо участі один одного у Торгах.

4.3. Ведення господарської діяльності ТОВ «Трейдербуд», ПП «Мерсолекс-Б» та ТОВ «Квант Агро ЛТД» за одним адресом.

- (32) Відповідно до протоколу обшуку від 26.09.2018, який був доданий до звернення, у офісі за адресою вул. Незалежності, 40 Б, м. Косів, Івано-Франківська обл., здійснює свою професійну діяльність Ковалюк Олександра Дмитрівна, яка представилась як виконавчий директор ТОВ «Трейдербуд».
- (33) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань кінцевим бенефіціарним власником та керівником ТОВ «Трейдербуд» є Ковалюк Олександра Дмитрівна.
- (34) У ході проведення обшуку виявлено значну кількість фінансово-господарської документації ТОВ «Трейдербуд», ТОВ «Квант Агро ЛТД», ПП «Мерсолекс-Б», а саме:
- розпакований поштовий конверт, адресований ТОВ «Квант Агро ЛТД», з ухвалою про відкриття апеляційного провадження;
 - запакований поштовий конверт, адресований ТОВ «Квант Агро ЛТД», вул. Незалежності, 13, м. Косів;
 - проекти відомостей на виплату заробітної плати ТОВ «Квант Агро ЛТД» за вересень 2018 року;
 - спрощений фінансовий звіт суб'єкта малого підприємництва ТОВ «Квант Агро ЛТД» та інші.
 - довідки на торги, що готувалися ПП «Мерсолекс-Б», на яких наявні відтиски печатки ПП «Мерсолекс-Б» та підписані директором Мерзляковим С.О.
- (35) Вищенаведена інформація свідчить про ведення спільної господарської діяльності ТОВ «Трейдербуд», ПП «Мерсолекс-Б» та ТОВ «Квант Агро ЛТД».

4.4. Використання одної комп'ютерної техніки під час підготовки цінових пропозицій.

- (36) На всіх, без виключення, сканованих документах, що подавались ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» для участі у Торгах, помітні однакові дефекти друку у вигляді чорних повздовжніх полос, що не може бути випадковим збігом та свідчить про те, що Відповідачі створювали документи для участі у Торгах на одному пристрої або документи готувалися одним із учасників.

4.5. Поведінковий аспект формування цінових пропозицій.

- (37) Первинна цінова пропозиція ПП «Мерсолекс-Б» рівна очікуваній вартості закупівлі, а саме 28 826 955,00 гривень.
- (38) Первинна цінова пропозиція ТОВ «Трейдербуд» становила 28 740 173,42 гривень.

- (39) Різниця первинних цінових пропозицій ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» становить 86 781,56 гривень або 0,3 відсотка, різниця остаточних пропозицій - 8 700 000 гривень або 45 %.
- (40) В ході проведення аукціону ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» знижували свої цінові пропозиції:

Найменування учасника	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція	Різниця, грн, %
ПП «Мерсолекс-Б»	28 826 955,00 грн з ПДВ	19 200 000,00 грн з ПДВ	9 626 955,00 грн, 33%
ТОВ «Трейдербуд»	28 740 173,42 грн з ПДВ	27 900 000,00 грн з ПДВ	840 173,42 грн, 3%
Різниця, грн., %	86 781,56 грн, 0,3 %	8 700 000 грн, 45%	

- (41) ПП «Мерсолекс-Б» первинну пропозицію зменшило на 9 626 955,00 гривень або 33% та остаточна пропозиція склала 19 200 000,00 гривень, ТОВ «Трейдербуд» - на 840 173,42 гривень або 3 %, остаточна пропозиція склала 27 900 000,00 гривень та була найвищою за результатами аукціону.
- (42) В той же час проаналізувавши трудові ресурси Відповідачів встановлено, що з ТОВ «Трейдербуд» протягом другого-третього кварталу 2018 року (період проведення Торгів) у трудових відносинах перебувало 3 осіб (інформація міститься у листі ГУ ДПС в Чернівецькій обл. від 10.12.2019 № 3169/9/24-13-02-09).
- (43) ПП «Мерсолекс-Б» не подавало жодних звітів (інформацію про найманих працівників) (інформація міститься у листі ГУ ДПС в Тернопільській обл. від 03.12.2019 №1236/10/19-00-02-01-03/30430).
- (44) Щодо наявності матеріальних ресурсів ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» на вимогу Відділення не надало інформації.
- (45) Подання ПП «Мерсолекс-Б» цінової пропозиції на рівні очікуваної вартості без належного обґрунтування витрат (матеріальних, трудових) та розрахунку очікуваного прибутку, свідчить про незацікавленість ПП «Мерсолекс-Б» у перемозі та участь його у Торгах як технічний учасник.
- (46) Отже, ймовірність належного виконання робіт із ціновою пропозицією, яка є нижчою від очікуваної на 9 626 955,00 гривень або 33%, є досить низькою, та вказує на формальність її подання.

4.6. Неподання ПП «Мерсолекс-Б» повного пакету документів, передбачених тендерною документацією.

- (47) Замовник у тендерній документації вимагає інформацію про наявність обладнання та матеріально – технічної бази, а саме «Довідку про обладнання і механізми, що будуть залучені до виконання даного замовлення, із зазначенням власні чи орендовані».
- (48) На цю вимогу Замовника ПП «Мерсолекс-Б» не надало належно оформленої інформації.
- (49) Також Замовник у тендерній документації вимагає інформацію про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, а саме:
- 1) перелік і кваліфікацію працівників інженерно – технічних професій, що будуть залучені до виконання даного замовлення, із зазначенням посади, загального стажу роботи, стажу роботи на займаній посаді;

- 2) кількість та кваліфікація працівників робітничих професій, що будуть залучені до виконання даного замовлення.
- (50) На цю вимогу Замовника ПП «Мерсолекс-Б» також не надало належно оформленої інформації.
- (51) Згідно з протоколом № 4 засідання тендерного комітету Вижницької міської ради Чернівецької області пропозиція ПП «Мерсолекс - Б» не відповідає вимогам тендерної документації з наступних підстав:
- не подано тендерного забезпечення;
 - не подано анкети учасника торгів;
 - не подано копію Статуту;
 - не подано копію свідоцтва платника податку і Витягу з Реєстру платника податку;
 - не подано копій виконання аналогічних договорів та листів - відгуків;
 - не подано довідки з банку про відсутність заборгованості за кредитами;
 - не подано довідки про обладнання, працівників, довідки про аналогічні договори.
- (52) Враховуючи вищенаведене тендерну пропозицію ПП «Мерсолекс - Б» відхилено, як таку, що не відповідає вимогам тендерної документації.
- (53) Не завантаження ПП «Мерсолекс - Б» до системи публічних закупівель «Прозорро» документів, передбачених тендерною документацією замовника, свідчить про те, що ПП «Мерсолекс - Б» не мало наміру здобувати перемогу у Торгах та приймало участь у них лише з метою забезпечення перемоги ТОВ «Трейдербуд».

4.7. Фіктивне створення ПП «Мерсолекс-Б» задля технічної участі у торгах.

- (54) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, засновником та керівником ПП «Мерсолекс-Б» є Мерзляков Сергій Олексійович.
- (55) Вироком Івано-Франківського міського суду Івано-Франківської області від 05.12.2018 № 78324716 (номер справи 344/12754/18) (надалі - Вирок), Мерзлякова С.О. визнано винним у вчиненні злочину, передбаченого ч.1 ст.205 КК України (фіктивне підприємництво).
- (56) У Вироці, зокрема, зазначено, що 08 листопада 2016 року Мерзляков С.О. на пропозицію Вербіщука І.В., усвідомлюючи протиправний характер запропонованих йому дій, за грошову винагороду у розмірі 3 000 грн, з метою прикриття незаконної діяльності інших осіб, достовірно усвідомлюючи, що своїми діями призводить до реєстрації на його ім'я суб'єкта господарської діяльності, який буде використовуватися для прикриття незаконної діяльності інших осіб, перебуваючи на території м. Бучач Тернопільської обл., зареєстрував (створив) у Бучацькій районній державній адміністрації Тернопільської області, приватне підприємство «Мерсолекс-Б», код ЄДРПОУ 40946885, не маючи наміру здійснювати господарську діяльність підприємства, пов'язану з виробництвом товарів, виконанням робіт або наданням послуг, зазначених у його статуті, а також не маючи засобів для ведення господарської діяльності.
- (57) 29 листопада 2016 року Мерзляков С.О., перебуваючи в м. Калуш Івано-Франківської області, на вимогу та сприяння Вербіщука І.В., відкрив у ПАТ «Укргазбанк» розрахунковий рахунок № 26006924420795 для ПП «Мерсолекс-Б», усвідомлюючи, що фактично не буде здійснювати фінансово-господарську діяльність ПП «Мерсолекс-Б»,

як власник та керівник підприємства, буде сприяти та надасть змогу невстановленим особам використовуючи реквізити підприємства документально оформлювати неіснуючі операції з наданням послуг, робіт, поставкою товарів, які фактично не мали місце, а будуть відображатися лише документально з метою обгортівкування незаконно привласнених бюджетних коштів невстановленими особами.

- (58) Поряд з іншими суб'єктами господарювання, реєстрація Мерзляковим С.О. ПП «Мерсолекс-Б» охоплювалась його єдиним злочинним умислом та не містить ознак повторності. Реєстрація Мерзляковим С.О. ПП «Мерсолекс-Б» в органах державної влади, отримання необхідних реквізитів, а саме: назва, юридичний адрес, особисті дані службових осіб підприємства, індивідуального податкового номеру платника податків, відкриття поточного рахунку та отримання печатки підприємства, сприяло та надало можливість невстановленим особам, прикриваючись зовнішньо законним фактором реєстрації ПП «Мерсолекс-Б», здійснювати неконтрольовані державою фінансові операції та прикривати незаконну діяльність інших суб'єктів підприємницької діяльності. Крім цього, створення Мерзляковим С.О. ПП «Мерсолекс-Б» надало можливість заінтересованим особам вчиняти антиконкурентні узгоджені дії, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів) у сфері публічних закупівель, які проводяться з використанням створеного Мерзляковим С.О. фіктивного ПП «Мерсолекс-Б», як технічного учасника публічних закупівель, які приймають участь у публічних закупівлях в інтересах та на користь окремих суб'єктів господарювання.
- (59) Так встановлено, що невстановлені особи використовували фіктивне ПП «Мерсолекс-Б» для технічної участі, поряд з іншими публічними закупівлями товарів, робіт та послуг за державні кошти, і «Будівництво каналізаційного колектора в м. Вижниця Чернівецької області (коригування) (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013)», яку проводила Вижницька міська рада (ідентифікаційний код юридичної особи 04062096), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «PROZORRO» UA-2018-06-14-000810-b.
- (60) В підготовчому судовому засіданні Мерзляков С.О. беззастережно в повній мірі свою вину визнав (інформація міститься у Вироці).

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ЕКОНОМІЧНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ.

- (61) Згідно статті 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 товарів на ринку.
- (62) Держава, замовник та суспільство загалом зацікавлені в 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.
- (63) 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.

- (64) Отже, узгоджена 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.
- (65) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (66) Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (67) 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.
- (68) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них та узгоджували свої дії, що підтверджується, зокрема таким:
- використання одної IP-адреси ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» під час аукціону, яка належала ТОВ «Квант Агро ЛТД»;
 - завантаження цінових пропозицій з IP-адрес, які належали ТОВ «Квант Агро ЛТД»;
 - ведення господарської діяльності ТОВ «Трейдербуд», ПП «Мерсолекс-Б» та ТОВ «Квант Агро ЛТД» за одним адресом;
 - використання одної комп'ютерної техніки під час підготовки цінових пропозицій;
 - подання ПП «Мерсолекс-Б» економічно необґрунтованої цінової пропозиції;
 - неподання ПП «Мерсолекс-Б» повного пакету документів, передбачених тендерною документацією;
 - фіктивне створення ПП «Мерсолекс-Б» задля використання його третіми особами для участі у публічних закупівлях.
- (69) Так, вищенаведене в сукупності свідчить про вчинення ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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 «Будівництво каналізаційного колектора в м. Вижниця Чернівецької області (коригування) (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013)» (ідентифікатор закупівлі в системі електронних закупівель «PROZORRO» UA-2018-06-14-000810-b), які проводились Вижницькою міською радою.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ.

- (70) ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» на подання з попередніми висновками у справі № 63/8-01-105-2020 не надали свої заперечення та міркування.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ.

- (71) Таким чином, доказами, зібраними у справі № 63/8-01-105-2020, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів «Будівництво каналізаційного колектора в м. Вижниця Чернівецької області

(коригування) (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013», проведених Вишницькою міською радою (ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-14-000810-b).

- (72) Така поведінка ТОВ «Трейдербуд» та ПП «Мерсолекс-Б» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ.

- (73) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.
- (74) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (75) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (76) Згідно зі звітом про фінансові результати за 2020 рік ТОВ «Трейдербуд», загальна сума доходу за звітний (податковий) період становить *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (77) Згідно з інформацією ГУ ДПС у Тернопільській області від 18.08.2021 № 6027/5/19-00-18-02-17/20572 приватним підприємством «Мерсолекс-Б» за 2020 рік податкову декларацію з податку на прибуток підприємства не подано, інформація про дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік відсутня.
- (78) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (79) При визначенні розміру штрафу враховані наступні обставини:
- невизнання вчинення порушення;
 - відсутність сприяння Відділенню під час розгляду справи.

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Трејдербуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 38132727, місцезнаходження юридичної особи: 78601, Івано-Франківська обл., Косівський р-н, місто Косів, вул. Незалежності, будинок 40Б, квартира 1) та приватне підприємство «Мерсолекс-Б» (ідентифікаційний код юридичної особи 40946885, місцезнаходження юридичної особи: 48400, Тернопільська обл., Бучацький район, місто Бучач, вул. Галицька, будинок 178) узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в відкритих торгах на закупівлю «Будівництво каналізаційного колектора в м. Вижниця Чернівецької області (коригування) (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013)», ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-14-000810-b, проведених Вижницькою міською радою (ідентифікаційний код юридичної особи 04062096) у 2018 році, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Трејдербуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 38132727) штраф у розмірі 68 000 гривень.

3. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне підприємство «Мерсолекс-Б» (ідентифікаційний код юридичної особи 40946885) штраф у розмірі 68 000 гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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 територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова Колегії

Ростислав ЛЕЩИШИН