



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

20 жовтня 2022 року

м. Львів

№ 63/43-р/к

Справа № 63/8-01-77-2021

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Іспас Прогрес Буд» («Інформація, доступ до якої обмежено») та товариство з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» («Інформація, доступ до якої обмежено») подали заявки на участь у відкритих торгах «Нове будівництво водойми в с. Кобаки, урочище «Толока» Рожнівської сільської ради об'єднаної територіальної громади Косівського району Івано – Франківської області» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2019-11-21-001947-с (далі – Торги), проведених – Комунальним підприємством «Місцева пожежна охорона».

При цьому, товариство з обмеженою відповідальністю «Іспас Прогрес Буд» та товариство з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання.

За результатами розгляду справи № 63/8-01-77-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «Іспас Прогрес Буд» та товариства з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» 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 товариство з обмеженою відповідальністю «Іспас Прогрес Буд» накладено штраф у розмірі 68 000 гривень.

На товариство з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» накладено штраф у розмірі 20 000 гривень.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Колегія), розглянувши матеріали справи № 63/8-01-77-2021 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Іспас Прогрес Буд» та товариством з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у тому числі, подання Відділу досліджень у розслідувань в Івано-Франківській області Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.09.2022 №63-03/125п з попередніми висновками у справі № 63/8-01-77-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (далі – подання з попередніми висновками)),

ВСТАНОВИЛА:**1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 27 травня 2021 року № 63/84-рп/к розпочато розгляд справи № 63/8-01-77-2021, за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Іспас Прогрес Буд» та товариством з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» 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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів з ідентифікатором закупівель в системі «ProZorro»: UA-2019-11-21-001947-с.
- (2) Розпорядження про початок розгляду справи надіслано ТОВ «Іспас Прогрес Буд» листом від 27.05.2021 № 63-02/2909 та ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» листом від 27.05.2021 № 63-02/2908.
- (3) Посвідчену копію подання про попередні висновки у справі від 28.09.2022 №63-03/125п надіслано Відділенням ТОВ «Іспас Прогрес Буд» листом від 29.09.2022 № 63-02/1983 та ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» листом від 29.09.2022 № 63-02/1981.
- (4) 29.09.2022 інформацію щодо попередніх висновків у справі розміщено на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України.
- (5) Станом на дату прийняття рішення міркувань, пропозицій або заперечень щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні, від Відповідачів не надходило.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Іспас Прогрес Буд» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – ТОВ «Іспас Прогрес Буд»), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «Іспас Прогрес Буд» є: Будівництво житлових і нежитлових будівель (Код КВЕД (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*));
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – ТОВ «Вижницька біопаливна компанія»), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань одним із видів діяльності ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» є: Будівництво житлових і нежитлових будівель (Код КВЕД *«Інформація, доступ до якої обмежено»*)
- (7) Отже, ТОВ «Іспас Прогрес Буд» і ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ПРОЦЕДУРУ ЗАКУПІВЕЛЬ

- (8) Ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» - UA-2019-11-21-001947-с (далі – Закупівля або Торги).

- (9) Замовник – Комунальне підприємство «Місцева пожежна охорона» Рожнівської сільської ради об'єднаної територіальної громади Косівського району Івано-Франківської області («Інформація, доступ до якої обмежено») (далі – Замовник).
- (10) Предмет закупівлі - «Нове будівництво водойми в с. Кобаки, урочище «Толока» Рожнівської сільської ради об'єднаної територіальної громади Косівського району Івано – Франківської області (ДК 021:2015: 45240000-1 — Будівництво гідротехнічних об'єктів)».
- (11) Дата оприлюднення оголошення про проведення Закупівлі: 21 листопада 2019 року.
- (12) Кінцевий строк подання пропозицій: 08 грудня 2019 року.
- (13) Очікувана вартість: 4 948 099,00 грн з ПДВ.
- (14) Мінімальний крок аукціону: 24 740,50 грн.
- (15) Тендерні пропозиції на участь в Закупівлі подали наступні суб'єкти господарювання (див. табл. 1)

Таблиця 1

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн	Остаточна пропозиція, грн
ТОВ «Іспас Прогрес Буд»	4 948 099,00	3 675 000,00
ТОВ «Вижницька біопаливна компанія»	4 948 099,00	4 948 099,00
ТОВ «БУДПРОЕКТ ІФ»	4 731 044,00	3 700 000,00
ТОВ «КУПОЛ-ТРАНС»	4 061 419,36	4 061 419,36
ТОВ БУДІВЕЛЬНА ФІРМА ГРАНДТАВЕРБУД	4 599 406,51	4 574 666,00
ТОВ «БУД ПРОМ ЛАЙН»	4 587 190,63	4 587 190,63
ТОВ «XXI СТОЛІТТЯ ПЛЮС»	4 687 582,80	4 650 000,00

- (16) Замовник 16.12.2019 розмістив на сайті повідомлення про намір укласти договір з ТОВ «Іспас Прогрес Буд».
- (17) У зв'язку з надходженням скарги від ТОВ «БУД ПРОМ ЛАЙН» щодо неправомірного визначення переможця, Замовник згідно з протокольним рішенням №5 від 28.01.2020 відмінив Торги на підставі абзацу 3 частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі».

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

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

4.1 Спільні IP-адреси реєстрації на сайті електронного майданчика, подання тендерних пропозицій та входу в аукціон

- (30) Згідно з інформацією, наданою ДП «ПРОЗОРРО» листом від 17.12.2020 № 206/01/3226/03 (вх. № 63-01/142 від 14.01.2021), початкові пропозиції Відповідачі подавали з одного авторизованого електронного майданчика ТОВ «Е-ТЕНДЕР».
- (31) Дата та час проведення електронного аукціону Замовником визначено 09 грудня 2019 року 15:40. Згідно з інформацією ДП «ПРОЗОРРО» Відповідачі зайшли в аукціон 09.12.2019 о 13:29 (ТОВ «Іспас Прогрес Буд») та о 13:32 (ТОВ «Вижницька біопаливна

компанія») з однієї IP-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, тобто за 2 години до його початку з різницею в 3 хвилини.

- (32) Авторизований електронний майданчик ТОВ «Е-ТЕНДЕР» листом від 05.02.2021 № 82 (вх. № 63-01/464 від 09.02.2021) надав інформацію щодо реєстрації, входу до кабінету учасника та інших дій, пов'язаних з участю Відповідачів у Торгах.
- (33) ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» здійснило реєстрацію на сайті 24.08.2017 використовуючи IP-адресу *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (34) ТОВ «Іспас Прогрес Буд» здійснило реєстрацію на сайті 13.11.2019 використовуючи цю ж IP-адресу *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (35) ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» завантажило тендерну пропозицію на Торги та входило в аукціон з IP-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (36) ТОВ «Іспас Прогрес Буд» завантажило тендерну пропозицію на Торги та входило в аукціон з тієї ж IP-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (37) 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).
- (38) Відділенням встановлено, що IP-адреси: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* належать ТОВ «АргоКом».
- (39) Згідно з інформацією ТОВ «АргоКом» (лист від 20.10.2021 № 61/21, вх. від 25.10.2021 № 63-01/3681), за IP-адресою *«Інформація, доступ до якої обмежено»* у 2019 році та включно по серпень 2020 року послуги з доступу до мережі Інтернет надавалися фізичній особі Демчуку Василю Миколайовичу згідно з договором від 16.09.2021 № 1784/16/Д. Адреса за якою надавалися телекомунікаційні послуги: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (40) Листом від 18.02.2022 № 22/22 (вх. від 07.03.2022 № 63-01/35) ТОВ «АргоКом» повідомило, що IP-адреса *«Інформація, доступ до якої обмежено»* є такою, що використовується технологією NAT, у зв'язку з чим інформація щодо адреси підключення, абонентів тощо за період 2017-2020 років відсутня.
- (41) Отже, той факт, що ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд» використовували спільні IP-адреси: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* для реєстрації на сайті електронного майданчика та *«Інформація, доступ до якої обмежено»* для подання тендерних пропозицій і входу в аукціон свідчить про обізнаність Відповідачів щодо участі у Торгах та підготовки тендерних пропозицій.

4.2 Подання податкової звітності з однієї IP-адреси з використанням спільної поштової скриньки

- (42) Відповідно до інформації, отриманої від Головного управління ДПС у Чернівецькій області листом від 12.02.2021 № 1473/5/24-13-12-01-08 (вх. № 63-01/655 від 18.02.2021), ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» протягом 2019 року подавало квартальні податкові звіти з використанням IP-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та електронної пошти *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (43) Головне управління ДПС у Івано-Франківській області листом від 15.02.2021 № 1689/5/09-19-12-01-15 (вх. № 63-01/119кі від 22.02.2021) повідомило, що ТОВ «Іспас Прогрес Буд» протягом 2019 року подавало квартальні податкові звіти з використанням IP-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та електронної пошти *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (44) Отже, ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд» для подання податкової звітності використовували одну ІР-адресу «Інформація, доступ до якої обмежено» та електронну пошту «Інформація, доступ до якої обмежено», що свідчить про їх обізнаність щодо господарської діяльності один одного та характеризує їх як партнерів, а не конкурентів.

4.3 Вхід до електронних поштових скриньок Відповідачів з однієї ІР-адреси

- (45) З інформації, отриманої від ТОВ «УКРНЕТ» листом від 08.10.2021 № 579/01/01-08 (вх. № 63-01/841кі від 19.10.2021) встановлено, що протягом липня 2019 року - червня 2020 року здійснювався доступ до електронних поштових скриньок, вказаних Відповідачами при реєстрації на електронному майданчику ТОВ «Е-ТЕНДЕР» з однієї ІР-адреси: «Інформація, доступ до якої обмежено».
- (46) Так, ТОВ «Іспас Прогрес Буд» вказало логін, Е-mail «Інформація, доступ до якої обмежено», а ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» вказало логін, Е-mail – «Інформація, доступ до якої обмежено», для входу в які використовувалася ІР-адреса «Інформація, доступ до якої обмежено». Інформація щодо одночасного використання Відповідачами електронних скриньок в періоді проведення Торгів наведена в таблиці 2:

Таблиця 2

ТОВ «Іспас Прогрес Буд» («Інформація, доступ до якої обмежено»)		ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» («Інформація, доступ до якої обмежено»)	
ІР-адреса «Інформація, доступ до якої обмежено»			
21.11.2019-29.01.2020			
2019-12-09	20:46:20	2019-12-09	13:53:41; 14:08:44; 14:23:47; 14:39:03; 14:54:05; 15:09:10; 15:24:12; 15:39:22; 15:54:24; 16:09:33; 16:24:34; 16:39:42; 16:54:51; 17:09:55
2019-12-14	21:44:02	2019-12-14	10:04:22; 10:19:25; 10:34:28; 10:49:35; 11:04:37; 11:20:09; 11:32:34; 11:47:36; 11:47:41; 12:02:43; 12:18:46; 12:34:00; 12:49:05; 13:04:31; 13:04:34; 13:34:57; 13:50:05; 14:05:08; 14:20:16; 14:35:46; 14:51:32; 15:07:45; 15:22:50; 15:38:07; 15:38:12; 15:53:40

- (47) Здійснення входу до електронних поштових скриньок Відповідачів з однієї ІР-адреси «Інформація, доступ до якої обмежено» свідчить про їх обізнаність щодо участі один одного в Торгах та спільну підготовку тендерних пропозицій.

4.4 Використання однієї ІР-адреси входу до автоматизованої системи дистанційного банківського обслуговування «Інтернет-Клієнт-Банк» в АТ «Державний ощадний банк України»

- (48) Протягом II півріччя 2019 року – I півріччя 2020 року Відповідачі здійснювали вхід до електронного кабінету системи дистанційного банківського обслуговування «Інтернет-Клієнт-Банк» для проведення операцій з однієї ІР-адреси: «Інформація, доступ до якої обмежено» (інформація міститься в листі АТ «Державний ощадний банк України» від 12.10.2021 № 46/12-11/1/6390/10579-БТ (вх. № 63-01/836кі від 19.10.2021)). Детальна інформація щодо входу до системи дистанційного банківського обслуговування в період проведення Торгів наведена в таблиці 3:

ТОВ «Іспас Прогрес Буд»		ТОВ «Вижницька біопаливна компанія»	
IP-адреса «Інформація, доступ до якої обмежено»			
21.11.2019-29.01.2020			
22.11.2019	16:35:23; 16:35:37; 16:35:47; 16:36:20; 16:36:23; 16:37:12; 16:37:30; 16:37:42	22.11.2019	13:56:30; 13:56:57; 14:51:36; 14:51:58; 14:55:56
25.11.2019	15:17:14; 15:18:21; 15:19:23; 15:21:32; 15:21:36; 15:21:39; 15:23:12; 15:23:17; 15:23:21; 15:36:50; 15:36:54; 15:36:55; 15:36:58	25.11.2019	15:03:14; 15:03:32; 15:58:08; 15:58:11; 15:58:28; 15:58:36; 15:59:07; 15:59:29; 15:59:36; 15:59:47; 15:59:51; 15:59:58; 16:00:39; 16:00:50; 16:10:11; 16:18:55; 16:18:58; 16:18:59; 16:19:02; 16:21:01; 16:21:05; 16:21:08; 16:21:47; 16:21:51; 16:22:21; 16:22:24; 16:22:27; 16:22:54; 16:22:58; 16:23:01; 16:48:46
26.11.2019	08:46:51; 08:47:01; 08:47:24; 08:47:45; 08:50:31; 09:07:30	26.11.2019	15:44:10; 15:50:32; 15:58:07; 15:58:07
24.12.2019	09:55:43; 10:09:46; 10:09:54; 10:10:20; 10:11:00; 11:50:14; 11:50:38; 11:55:29; 11:55:32; 11:56:37; 11:56:41; 11:57:26; 11:57:30; 11:57:31; 11:58:22; 11:58:27; 11:58:28; 11:58:55; 16:13:38; 16:14:00; 16:14:51; 16:14:52; 16:14:53; 16:14:54; 16:15:19; 16:15:24; 16:15:29; 16:16:22; 17:00:06	24.12.2019	11:13:17; 11:13:48; 11:15:09; 11:19:13; 15:06:09; 15:08:08; 15:08:11; 15:08:12; 15:08:15; 15:37:48; 15:57:26; 15:57:38; 15:57:39; 15:58:04; 15:58:06; 15:58:07; 15:58:10; 16:03:59; 17:04:37; 17:05:20; 17:06:22; 17:07:00; 17:09:40; 17:10:44; 17:13:20; 17:14:13; 17:14:17; 17:14:20

- (49) Як встановлено в розділі 4.1 цього подання, IP-адреса «Інформація, доступ до якої обмежено» по 30.06.2020 надавалася фізичній особі Демчуку Василю Миколайовичу, адреса підключення: «Інформація, доступ до якої обмежено».
- (50) Отже, використання Відповідачами однієї IP-адреси «Інформація, доступ до якої обмежено» для здійснення входу до електронного кабінету системи дистанційного банківського обслуговування «Інтернет-Клієнт-Банк» в період проведення Торгів свідчить про те, що ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд» були пов'язані інтересами стосовно спільної господарської діяльності, що створювало умови для обміну інформацією та погодженої поведінки під час участі в Торгах.

4.5 Взаємоз'єднання між контактними телефонами Відповідачів

- (51) Згідно з інформацією ТОВ «Е-ТЕНДЕР» (лист від 05.02.2021 № 82, вх. № 63-01/464 від 09.02.2021), під час реєстрації на сайті електронних майданчиків для участі в Торгах ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» вказало контактний номер телефону «Інформація, доступ до якої обмежено». ТОВ «Іспас Прогрес Буд» у листі від 10.05.2021 № 41 (вх. № 63-01/1880 від 20.05.2021) зазначило робочий номер телефону «Інформація, доступ до якої обмежено».
- (52) Інформація щодо дзвінків між зазначеними номерами надана ПрАТ «Київстар» листом від 08.02.2022 № 3702/01 (вх. № 63-01/52кі від 14.02.2022) і наведена в таблиці 4:

Таблиця 4

ТОВ «Іспас Прогрес Буд»	Дата і година з'єднання	Тривалість з'єднання, с	ТОВ «Вижницька біопаливна компанія»
-------------------------	-------------------------	-------------------------	-------------------------------------

«Інформація, доступ до якої обмежено»	16.11.2019 11:52:22	89	«Інформація, доступ до якої обмежено»
«Інформація, доступ до якої обмежено»	23.12.2019 15:45:53	25	«Інформація, доступ до якої обмежено»
«Інформація, доступ до якої обмежено»	23.12.2019 15:53:09	35	«Інформація, доступ до якої обмежено»
«Інформація, доступ до якої обмежено»	23.12.2019 15:54:56	62	«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (53) Отже зазначене підтверджує, що під час участі в Торгах між Відповідачами здійснювалися неодноразові телефонні розмови, що в свою чергу вказує на наявність обміну інформацією між ними.

4.6 Ведення Відповідачами господарської діяльності за однією адресою

- (54) Відповідачі для участі в Торгах надали документи з ідентичними назвами: «Цінова пропозиції на закупівлю», в яких вказали однакову фактичну адресу здійснення господарської діяльності ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд»: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (55) У відповіді ТОВ «Іспас Прогрес Буд» від 10.05.2021 № 41 (вх. № 63-01/1880 від 20.05.2021) повідомило, що протягом 2019 року – I півріччя 2020 року орендувало приміщення у ФОП Колотило С.В. за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. В додатках до відповіді ТОВ «Іспас Прогрес Буд» надало копію Договору суборенди з ФОП Колотило С.В. від 02.01.2019 № 5. Предметом договору є: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Орендарю за цим договором надається у користування: «обладнання, меблі, телефонні лінії, телефонні апарати та інше майно, яке було встановлено та знаходиться в приміщенні».
- (56) У відповіді ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» від 04.06.2021 № 13 (вх № 63-01/2192 від 11.06.2021) повідомило, що протягом 2019 року – I півріччя 2020 року орендувало приміщення у ФОП Колотило С.В. за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. В додатках до відповіді ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» надало копію Договору суборенди з ФОП Колотило С.В. від 02.01.2019 № 7. Предметом договору є: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Суборендарю за цим договором надається у користування: «обладнання, меблі, телефонні лінії, телефонні апарати та інше майно, яке було встановлено та знаходиться в приміщенні».
- (57) Фактичне місцезнаходження Відповідачів за однією адресою, в одному приміщенні, свідчить про їх обізнаність щодо господарської діяльності один одного та обмін інформацією під час підготовки тендерних пропозицій на Торги.

4.7 Наявність спільних працівників

- (58) Згідно з відомостями з інформаційного фонду Державного реєстру фізичних осіб – платників податків ДПС України про анкетні дані працюючих співробітників, наданих Головним управлінням ДПС у Чернівецькій області листом від 12.02.2021 № 1473/5/24-13-12-01-08 (вх. № 63-01/655 від 18.02.2021) та Головним управлінням ДПС у Івано-Франківській області листом від 15.02.2021 № 1689/5/09-19-12-01-15 (вх. № 63-01/119кі від 22.02.2021), протягом 2019 року – I півріччя 2020 року з Відповідачами перебували у

трудових відносинах (отримували доходи) б фізичних осіб, а саме: «Інформація, доступ до якої обмежено», про що свідчать податкові розрахунки сум доходу, нарахованого (сплаченого) на користь платників податку, і сум утриманого з них податку (ф. № 1ДФ).

- (59) Слід зазначити, що «Інформація, доступ до якої обмежено» був керівником ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» в період проведення Торгів і, одночасно, перебував у трудових відносинах з ТОВ «Іспас Прогрес Буд» та отримував протягом 2019 року доходи за ознакою доходу 157.
- (60) Одночасно перебував у трудових відносинах з обома Відповідачами «Інформація, доступ до якої обмежено», а саме: на посаді заступника директора з 22.10.2018 в ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і на посаді юриста з 22.10.2018 в ТОВ «Іспас Прогрес Буд». Тобто, в один день 22.10.2018 «Інформація, доступ до якої обмежено» був працевлаштований Відповідачами.
- (61) Отже, одночасне перебування у трудових відносинах з Відповідачами шести працівників, в тому числі і директора та заступника директора ТОВ «Вижницька біопаливна компанія», зобов'язують їх, як працівників, виконувати певну роботу у визначений строк з дотриманням внутрішнього трудового розпорядку.
- (62) 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.
- (63) Отже, враховуючи пов'язаність через осіб, що перебували одночасно у трудових відносинах (отримували доходи) з обома Відповідачами, зокрема «Інформація, доступ до якої обмежено», ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд» були обізнані з діяльністю один одного та мали доступ до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Торгах, що в свою чергу свідчить про спільність інтересів і пов'язаність зазначених суб'єктів господарювання та як результат, відсутність між ними змагальності під час участі у Торгах.

4.8 Цінова поведінка Відповідачів на Торгах

- (64) Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.
- (65) Відповідно до пункту 1 Розділу V «Оцінка тендерної пропозиції» тендерної документації, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі критерію «Ціна».
- (66) Аналізом цінових пропозицій Відповідачів на Торгах встановлено, що ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд» початкову вартість цінових пропозицій подали в розмірі, який відповідав очікуваній вартості закупівлі - 4 948 099,00 грн. з ПДВ.
- (67) Щодо обґрунтування цінових пропозицій на Торгах, то ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» (лист від 04.06.2021 № 13, вх. № 63-01/2192 від 11.06.2021) повідомило, що цінові пропозиції були розраховані згідно з кошторисним розрахунком. ТОВ «Іспас Прогрес Буд» (лист від 10.05.2021 № 41, вх. № 63-01/1880 від 20.05.2021) повідомило, що ціни, вказані у ціновій пропозиції на Торгах, були розраховані директором, а інформація про надавача послуги з використанням програмного комплексу, за допомогою якого проведено розрахунок кошторисної вартості робіт, не відома.
- (68) В той же час, проаналізувавши трудові та матеріальні ресурси Відповідачів у період проведення Торгів, встановлено, що:
- протягом 2019 року – I півріччя 2020 року з ТОВ «Іспас Прогрес Буд» у трудових відносинах перебувало 33 особи, а з ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» - 17 осіб

- (інформація міститься в листах Відповідачів);
- протягом 2019 року – I півріччя 2020 року матеріально-технічна база складала у ТОВ «Іспас Прогрес Буд»: 6 приміщень (адміністративного, нежитлового, майстерні, складу, оглядової ями, дробільного), 6 орендованих і 4 власних транспортних засобів, 3 гідравлічних преси; у ТОВ «Вижницька біопаливна компанія»: орендоване офісне приміщення та 5 орендованих транспортних засобів (інформація міститься в листах Відповідачів).
- (69) Проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель <https://prozorro.gov.ua>, а саме сторінку зазначеної процедури закупівлі (UA-2019-11-21-001947-с) встановлено, що протягом трьох раундів аукціону ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» не понижувало цінову пропозицію, хоча Замовником було передбачено розмір мінімального кроку пониження ціни 24 740,50 грн, що свідчить про те, що даний суб'єкт господарювання не збирався перемагати у зазначеній процедурі закупівлі.
- (70) Подання ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» цінової пропозиції на рівні очікуваної вартості без належного обґрунтування витрат (матеріальних, трудових) свідчить про незацікавленість у перемозі та участь його у Торгах як «технічний» учасник.
- (71) Зі зменшенням ціни пропозиції зростала вірогідність перемоги в Торгах. Крім того, учасник який приймає участь в процедурі закупівлі, пропонував би максимально низьку ціну на товар, задля забезпечення своєї перемоги, що відповідає принципам ефективної конкуренції на основі власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (72) Отже, той факт, що трудові і матеріальні ресурси у ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» значно менші ніж у ТОВ «Іспас Прогрес Буд», а початкові цінові пропозиції запропоновані на рівні очікуваної вартості, свідчить про обізнаність та домовленість між Відповідачами відносно стратегії поведінки на Торгах.
- (73) При цьому, цінові пропозиції визначалися Відповідачами таким чином, щоб забезпечити перемогу заздалегідь визначеному суб'єкту господарювання – ТОВ «Іспас Прогрес Буд», оскільки ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» не понижало своєї цінової пропозиції під час аукціону, внаслідок чого конкуренція між Відповідачами була усунена.
- (74) Наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Відповідачів готувались кожним з них окремо та без обміну інформації між ними, і є свідченням того, що під час підготовки цінових пропозицій між ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» та ТОВ «Іспас Прогрес Буд» відбувався обмін інформацією або цінові пропозиції готувались Відповідачами погоджено.

4.9 Однакові властивості деяких електронних документів Відповідачів

- (75) Здійснено аналіз властивостей PDF-документів, поданих Відповідачами на Торги, що показує основну інформацію про документ. Заголовок, автор, тема та ключові слова, програму, виробника PDF та версію могла задати особа, що створила цей документ у вихідній програмі, такій як Word або InDesign, або особа, що створила PDF-файл. Ця інформація генерується автоматично, змінити її неможливо.
- (76) Так, за результатами аналізу властивостей PDF-документів, наданих ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» на Торги, встановлено, що документи, а саме: КОНТРАКТ.pdf, кошторис 7.pdf, кошторис.pdf мають параметри: Заголовок: **Automatically generated PDF from existing images.**, Автор: **User1**, Тема: **Images converted to PDF format.**, програма: - , виробник PDF: **Marvell Semiconductor, Inc.** – <http://www.marvell.com>, версія PDF: **1.6**.
- (77) Документи, подані ТОВ «Іспас Прогрес Буд», а саме: проект договору.pdf, договір на

роботи.pdf, свідоцтво на машини.pdf мають параметри: Заголовок: **Automatically generated PDF from existing images.**, Автор: **User1**, Тема: **Images converted to PDF format.**, програма: - , виробник PDF: **Marvell Semiconductor, Inc.** – <http://www.marvell.com>, версія PDF: **1.6**.

- (78) Один автор «User1» вищезазначених електронних документів тендерних пропозицій Відповідачів свідчить про те, що вони були створені однією особою та за допомогою одного програмного забезпечення.
- (79) Ідентичні властивості деяких електронних документів, поданих ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд» у складі своїх тендерних пропозицій на Торги, свідчать про те, що їх готували на одному пристрої або документи готувалися одним із Відповідачів та про узгодженість поведінки Відповідачів щодо спільної підготовки тендерних пропозицій.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (80) 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 визначити умови обороту товарів на ринку.
- (81) 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.
- (82) 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.
- (83) 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.
- (84) 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.
- (85) 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.
- (86) 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
- (87) 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:
- спільні IP-адреси реєстрації на сайті електронного майданчика, подання тендерних пропозицій та входу в аукціон;

- подання податкової звітності з однієї IP-адреси з використанням спільної поштової скриньки;
- вхід до електронних поштових скриньок Відповідачів з однієї IP-адреси;
- використання однієї IP-адреси входу до автоматизованої системи дистанційного банківського обслуговування «Інтернет-Клієнт-Банк» в АТ «Державний ощадний банк України»;
- взаємоз'єднання між контактними телефонами Відповідачів;
- ведення Відповідачами господарської діяльності за однією адресою;
- наявність спільних працівників;
- цінова поведінка Відповідачів на Торгах;
- однакові властивості деяких електронних документів Відповідачів.

(88) Так, вищенаведене в сукупності свідчить про вчинення ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд» 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: «Нове будівництво водойми в с. Кобаки, урочище «Толока» Рожнівської сільської ради об'єднаної територіальної громади Косівського району Івано – Франківської області», проведених комунальним підприємством «Місцева пожежна охорона», відповідно до оголошення UA-2019-11-21-001947-с.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (89) ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» на подання з попередніми висновками у справі № 63/8-01-77-2021 не надало свої заперечення та міркування.
- (90) ТОВ «Іспас Прогрес Буд» на подання з попередніми висновками у справі № 63/8-01-77-2021 не надало свої заперечення та міркування.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (91) Таким чином, доказами, зібраними у справі № 63/8-01-77-2021, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» та ТОВ «Іспас Прогрес Буд» не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів, проведених комунальним підприємством «Місцева пожежна охорона» з предметом закупівлі «Нове будівництво водойми в с. Кобаки, урочище «Толока» Рожнівської сільської ради об'єднаної територіальної громади Косівського району Івано – Франківської області» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2019-11-21-001947-с).

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (92) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства, яке передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, на суб'єкт господарювання накладається штраф у розмірі до десяти відсотків його доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (93) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС в Івано-Франківській області листом від 21.09.2022 № 04-03/7745/5/09-19 (вх. № 63-01/113кі від 27.09.2022) дохід ТОВ «Іспас Прогрес Буд» за 2021 рік становить «Інформація, доступ до якої обмежено».

- (94) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Чернівецькій області листом від 19.09.2022 № 4227/5/24-13-04-03-06 (вх. № 63-01/1111 від 27.09.2022) дохід ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» за 2021 рік становить *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (95) При визначенні розміру штрафу враховано, що ТОВ «Вижницька біопаливна компанія» і ТОВ «Іспас Прогрес Буд» вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 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 «Іспас Прогрес Буд» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та товариство з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в відкритих торгах на закупівлю «Нове будівництво водойми в с. Кобаки, урочище «Толока» Рожнівської сільської ради об'єднаної територіальної громади Косівського району Івано – Франківської області», проведених комунальним підприємством «Місцева пожежна охорона» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-11-21-001947-с, вчинили порушення, передбачене 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.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Іспас Прогрес Буд» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Вижницька біопаливна компанія» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 20 000 (двадцять тисяч) гривень.

Голова Колегії,
голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ