



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

від 30 березня 2023 р.

Львів

№ 63/10-р/к

Справа № 63/1-01-39-2021

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «МЮРЕВВ» та приватне підприємство «ТЕРМОБУД-КИЇВ» подали заявки на участь у процедурі електронних торгів за ідентифікатором закупівлі UA-2020-10-09-005809-с.

За результатами розгляду справи № 63/1-01-39-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції дії товариства з обмеженою відповідальністю «МЮРЕВВ» та приватного підприємства «ТЕРМОБУД-КИЇВ» у вищенаведеній процедурі електронних торгів кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

На товариство з обмеженою відповідальністю «МЮРЕВВ» накладено штраф у розмірі 68 000 грн.

На приватне підприємство «ТЕРМОБУД-КИЇВ» накладено штраф у розмірі 68 000 грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/1-01-39-2021 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «МЮРЕВВ» і приватним підприємством «ТЕРМОБУД-КИЇВ» законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 14.12.2022 № 63-03/173п (далі – подання з попередніми висновками),

ВСТАНОВИЛА:

1. ВІДПОВІДАЧІ

- (1) Товариство з обмеженою відповідальністю «МЮРЕВВ» (далі - ТОВ «МЮРЕВВ»):
 - ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED];
 - місцезнаходження юридичної особи: [REDACTED]
[REDACTED] (попереднє місцезнаходження юридичної особи: [REDACTED]);
 - основний вид діяльності: [REDACTED].
- (2) Приватне підприємство «ТЕРМОБУД-КИЇВ» (далі - ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ»):
 - ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED];
 - місцезнаходження юридичної особи: [REDACTED]
(попереднє місцезнаходження юридичної особи: [REDACTED]);
 - [REDACTED].
- (3) Отже, ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (4) Згідно з розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 16.03.2021 № 63/43-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 63/1-01-39-2021 за ознаками порушення ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (ідентифікатор закупівлі UA-2020-10-09-005809-с).
- (5) Відповідачам, листами від 17.03.2021 № 63-02/1479 (для ТОВ «МЮРЕВВ») та від 17.03.2021 № 63-02/1478 (для ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ») надіслано копії Розпорядження.
- (6) Відповідачам, листами від 06.02.2023 № 63-02/263 (для ТОВ «МЮРЕВВ», повернулися) та від 06.02.2023 № 63-02/264 (для ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ», повернулися), надіслано посвідчені копії подання з попередніми висновками.
- (7) Інформація про попередні висновки в справі № 63/1-01-39-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції оприлюднена 07.03.2023 на сайті Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (8) Галицькою районною адміністрацією Львівської міської ради (далі – Замовник) в системі електронних публічних закупівель оголошено проведення відкритих торгів за ідентифікатором закупівлі UA-2020-10-09-005809-с за предметом ГБН Г.1-218-182:2011 «Ремонт автомобільних доріг загального використання. Види ремонтів та переліки робіт» - ДК 021:2015 – 45233000-9 – Будівництво, влаштування фундаменту та покриття шосе, доріг (Капітальний ремонт центральної пішохідної алеї на пр. Свободи у м. Львові) (далі – Торги):
- очікувана вартість: 4 219 732 грн. з ПДВ;
 - процедура: відкриті торги;
 - подання пропозицій: до 26.10.2020;
 - аукціон: 27.10.2020;
 - свої пропозиції подали:

Таблиця 1			
№	найменування учасника	початкова пропозиція (грн. з ПДВ)	кінцева пропозиція (грн. з ПДВ)
1	ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ»	4 181 628,00	4 181 628,00
2	ТОВ «МЮРЕВВ»	4 219 732,00	4 219 732,00

- відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 28.10.2020 № 2/28.10 переможцем торгів визнано ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ»;
- між Галицькою районною адміністрацією Львівської міської ради та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» укладено договір поставки від 09.11.2020 № 171 та додаткову угоду від 03.12.2020 № 171/1.

4. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (9) За результатами аналізу матеріалів Торгів, інформації про діяльність Відповідачів, встановлено такі обставини.

4.1. Пов'язаність між Відповідачами

- (10) Згідно з документами, наданими ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» в пропозиціях на Торги, а саме:
- випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань;
 - Статутом підприємства, затвердженим рішенням власника від 21.06.2019 № 1; засновником та керівником ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» є [REDACTED]
- (11) Відповідно до інформації Державного реєстру актів цивільного стану громадян (лист Центрального міжрегіонального управління міністерства юстиції (м. Київ) від 23.11.2021 № 53156/5.1-44) та поданими ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» документами у тендерній документації на Торги [REDACTED] у Відділі реєстрації актів цивільного стану у Печерському

районному управлінні юстиції м. Києва 06.06.2008 за № 320 зареєстровано шлюб [REDACTED].

- (12) Листом ТОВ «МЮРЕВВ» від 11.01.2021 надало копію рішення учасника ТОВ «МЮРЕВВ» від 15.05.2019 № 1, згідно з яким, громадянка [REDACTED] створила ТОВ «МЮРЕВВ».

Відповідно до наказу від 15.05 2019 № 1 [REDACTED] приступила до виконання обов'язків директора ТОВ «МЮРЕВВ».

- (13) Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, наданого ТОВ «МЮРЕВВ» в документах пропозицій на Торги, 29.09.2020 відбулася зміна складу засновників (учасників) ТОВ «МЮРЕВВ».

- (14) Згідно з рішенням від 28.09.2020 № 2 учасника ТОВ «МЮРЕВВ» [REDACTED] (який володіє 100% статутного капіталу) вирішено звільнити з посади директора ТОВ «МЮРЕВВ» [REDACTED] з 28.09.2020 та призначити на посаду директора [REDACTED]

- (15) Тобто, [REDACTED] – засновник ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» перебуває в шлюбі з [REDACTED], яка до 28.09.2020 (за кілька днів до оголошення Торгів) була засновником та керівником ТОВ «МЮРЕВВ».

- (16) Отже, до проведення Торгів, Відповідачі були пов'язані між собою відносинами контролю, що створювало середовище взаємної обізнаності між ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ».

- (17) Відповідно до довідки про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, поданої ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» в пропозиціях на Торги, згідно з договорами:

- № 01/06 від 01.06.2020;
- № 02/06 від 05.06.2020;
- № 03/06 від 12.06.2020;
- № 714 від 11.06.2020;

ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» орендує будівельну техніку у Товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ» (далі - ТОВ «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ») (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]).

- (18) Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (станом на 20.10.2020) ТОВ «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ» зареєстроване за адресою: [REDACTED], що є адресою місцезнаходження ТОВ «МЮРЕВВ» на час Торгів та відповідно до рішення від 15.05.2019 № 1 учасника ТОВ «МЮРЕВВ» - місцем реєстрації [REDACTED].

Засновником ТОВ «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ» є [REDACTED], який є також засновником ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ».

- (19) Вищенаведена інформація свідчить про те, що між Відповідачами до проведення Торгів та під час їх проведення існували зв'язки (додаток 1 до подання), що свідчить про попередню обізнаність з діяльністю один одного.

4.2. Синхронність дій в часі

- (20) Згідно з листом від [REDACTED] ДП «ПРОЗОРРО» Відповідачі подавали тендерні пропозиції з авторизованого електронного майданчика zakurki.prom.ua – ТОВ «Закупки.Пром.УА».
- (21) Відповідно до листа ТзОВ «Закупки.Пром.УА» від [REDACTED] Відповідачі в один день – 22.10.2020, здійснили оплату за участь у Торгах.
- (22) Документи, що увійшли до складу тендерних пропозицій, згідно з листом ТзОВ «Закупки.Пром.УА» від [REDACTED] та реєстром отриманих пропозицій в системі «ProZorro», були створені та завантажені ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» в систему електронних закупівель «ProZorro» в один день – 23.10.2020.
- (23) Оскільки Відповідачі не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати публікації оголошення (09.10.2020) до кінцевої дати подання пропозицій (26.10.2020 о 10:00), подання ними своїх пропозицій в один і той самий день не може бути випадковим збігом обставин.
- (24) Вказана синхронність дій в часі вказує на координацію дій між Відповідачами в Торгах.

4.3. Спільність IP-адреси

- (25) Згідно з листом ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» [REDACTED], Відповідачі вчиняли дії в Торгах з використанням однієї IP-адреси:

Таблиця 2			
Суб'єкт господарювання	IP-адреса	Дата та час входу	Дія, яка була здійснена
ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ»	[REDACTED]	23.10.2020 10:27:58	створення пропозиції
ТОВ «МЮРЕВВ»	[REDACTED]	21.10.2020 13:41	реєстрація на сайті
ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ»	[REDACTED]	27.10.2020 10:22	захід в аукціон

- (26) Відповідно до листа АТ «УКРСИББАНК» від [REDACTED], ТОВ «МЮРЕВВ» входило до автоматизованої банківської системи дистанційного обслуговування з IP-адреси [REDACTED], а саме: 05.06.2020 об 12:00 год., 12:28 год. та 14:19 год.
- (27) Згідно з листом АТ «УКРСИББАНК» від [REDACTED], ТОВ «ТЕРМОБУД-КИЇВ» входило до автоматизованої банківської системи дистанційного обслуговування з IP-адреси [REDACTED], а саме: протягом 2020 - I кварталу 2021.
- (28) Послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою [REDACTED] надаються ТОВ СП «Інфоком».
- (29) Відповідно до листа ТОВ СП «Інфоком» від [REDACTED] IP-адреса [REDACTED] динамічна.
- (30) ТОВ СП «Інфоком» надало інформацію щодо клієнтів, яким надавався доступ до мережі Інтернет через зазначену IP-адресу; адреси підключення; дати початку, дати завершення та тривалості сесії; реальної IP-адреси.

Аналіз вищенаведеної інформації, засвідчив, що одним зі споживачів, якому надавався доступ до мережі Інтернет через IP-адресу [REDACTED] було ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ», натомість, доступ до мережі Інтернет через IP-адресу [REDACTED] ТОВ «МЮРЕВВ» не надавався:

Таблиця 3					
Підключилися	Відключилися	Тривалість	Реальна IP	Назва клієнта	Адреса підключення
18.03.2020 10:11	19.03.2020 10:10	23:59	[REDACTED]	ПП «Термобуд-Київ»	[REDACTED]
04.06.2020 8:16	06.06.2020 0:00	39:43	[REDACTED]	ПП «Термобуд-Київ»	[REDACTED]
26.10.2020 0:11	28.10.2020 0:00	47:48	[REDACTED]	ПП «Термобуд-Київ»	[REDACTED]
22.10.2020 0:11	24.10.2020 0:00	47:48	[REDACTED]	ПП «Термобуд-Київ»	[REDACTED]

20.10.2020 0:11	22.10.2020 0:00	47:48	Т	ПП «Термобуд- Київ»	Т
04.06.2020 0:00	06.06.2020 0:00	47:59	Т	ПП «Термобуд- Київ»	Т
20.10.2020 0:00	22.10.2020 0:00	47:59	Т	ПП «Термобуд- Київ»	Т

- (31) Інформація наведена в таблиці 3 вказує на те, що ТОВ «МЮРЕВВ» здійснювало реєстрацію на сайті 21.10.2020 о 13:41, а також, відповідно до листа АТ «УКРСИББАНК» від [REDACTED]» входило до автоматизованої банківської системи дистанційного обслуговування 05.06.2020 о 12:00 год., 12:28 год. та 14:19 год. під час сесії, що надавалась ПП «Термобуд-Київ» (адреса підключення [REDACTED]).
- (32) Отже, таке використання Відповідачами однієї IP-адреси не може вважатись випадковим збігом обставин та свідчить про координацію дій між ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «Термобуд-Київ».

4.4. Спільна електронна адреса

- (33) Встановлено, що Відповідачі подавали податкову звітність з однієї і тієї ж електронної адреси та однієї і тієї ж IP-адреси.
- (34) Згідно з листом ГУ ДПС у м. Києві від [REDACTED], ТОВ «МЮРЕВВ» протягом квітня-листопада 2020 (з 06.04.2020 до 30.11.2020) подавало податкову звітність з IP-адреси [REDACTED], використовуючи e-mail: [REDACTED].
- (35) Відповідно до листа ГУ ДПС у Київській обл. від [REDACTED], ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» протягом березня-листопада 2020 (з 31.03.2020 до 30.11.2020) подавало податкову звітність з IP-адреси [REDACTED], використовуючи e-mail: [REDACTED].
- (36) Згідно з інформацією провайдера – Товариство з обмеженою відповідальністю «Космонова» встановлено, що IP-адреса [REDACTED] виділена абоненту – Товариству з обмеженою відповідальністю [REDACTED] на підставі договору про надання телекомунікаційних послуг (послуг віртуального виділеного серверу) від 01.07.2019 № [REDACTED].

Адреса підключення віртуального виділеного серверу до мережі Інтернет: [REDACTED] за адресою: [REDACTED].

- (37) Відповідно до листа від [REDACTED], надісланого ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ», встановлено, що податкову звітність ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» у 2020 подавало [REDACTED] відповідно до договору про надання послуг з ведення бухгалтерського обліку від 03.01.19 № [REDACTED], і саме ТОВ [REDACTED] використовує доступ до мережі Інтернет.

Електронна пошта [REDACTED] належить фірмі ТОВ [REDACTED].

Крім цього, ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» повідомило, що ТОВ [REDACTED], крім ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ», обслуговує інших клієнтів, в т.ч. ТОВ [REDACTED], чим пояснюється використання ІР-адреси [REDACTED], яка належить ТОВ [REDACTED].

- (38) Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (станом на 20.10.2020) встановлено, що ТОВ [REDACTED], що на час Торгів співпадає з адресою реєстрації ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ».

Засновниками та кінцевими бенефіціарними власниками ТОВ [REDACTED] є [REDACTED].

- (39) Згідно з інформацією, наданою Відділом державної реєстрації актів цивільного стану у Київській області Управління державної реєстрації Центрального міжрегіонального управління Міністерства юстиції (м. Київ) листом від [REDACTED], виявлено такі актові записи:
- актовий запис [REDACTED] про народження [REDACTED], батьком якого є [REDACTED], матір'ю – [REDACTED], складений [REDACTED] виконавчим комітетом Ворзельської селищної ради міста Ірпеня Київської області;
 - актовий запис [REDACTED] про народження [REDACTED], батьком якого є [REDACTED], матір'ю – [REDACTED], складений [REDACTED] виконавчим комітетом Ворзельської селищної ради міста Ірпеня Київської області.

Тобто, [REDACTED] є рідними братами.

- (40) Відповідно до інформації, наданої ТОВ [REDACTED] від 05.10.2021 № 2021-10-05-1, наданої встановлено таке.

ТОВ [REDACTED] уклало договір від 04.10.2019 № [REDACTED] з ТОВ [REDACTED] про надання послуг з ведення бухгалтерського обліку, на підставі якого ТОВ [REDACTED] надає доступ до виділеного віртуального серверу, який підприємство орендує в ДАТА-ЦЕНТРУ для розміщення програмного комплексу М.Е.Дос для своїх цілей, що використовується для подання податкової та іншої звітності.

За цим договором ТОВ [REDACTED] може розміщувати також і свої бази даних та використовувати програму М.Е.Дос для своїх цілей.

Також, ТОВ [REDACTED] надає послуги з ведення бухгалтерського обліку ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» за договором від 03.01.2019 № [REDACTED] та ТОВ «МЮРЕВВ» за договором від 01.10.2020 № [REDACTED].

За цими договорами ТОВ [REDACTED] в числі іншого зобов'язаний подавати податкову, фінансову та іншу згідно діючого законодавства звітність.

Звітність подається через програму М.Е.Дос, що встановлена на віртуальному сервері, що орендує ТОВ [REDACTED].

- (41) Відповідно до інформації, наданої листом ГУ ДПС у м. Києві від [REDACTED], ТОВ «МЮРЕВВ» протягом квітня-листопада 2020 подавало податкову звітність з IP-адреси [REDACTED], використовуючи e-mail [REDACTED].

- (42) Отже, ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» уклали договори про надання послуг з ведення бухгалтерського обліку з однією і тією ж юридичною особою - ТОВ [REDACTED], при цьому ТОВ [REDACTED] надає вказані послуги для ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» з 03.01.2019, а для ТОВ «МЮРЕВВ» з 01.10.2020.

- (43) Тобто, подання податкової звітності ТОВ «МЮРЕВВ» з електронної адреси [REDACTED] та IP-адреси [REDACTED] з 06.04.2020 до 01.10.2020 не може бути пояснено укладенням договору від 01.10.2020 № [REDACTED].

- (44) Таке використання Відповідачами спільної IP-адреси, електронної адреси не може пояснюватися випадковим збігом обставин, а виникає тільки завдяки поінформованості про діяльність один одного.

4.5. Телефонічні зв'язки

- (45) Згідно з інформацією, наданою листом ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» від [REDACTED]:

- ПП «Термобуд-Київ» вказало такі контактні дані відповідальної особи при реєстрації на участь у торгах: [REDACTED], телефон: [REDACTED]; e-mail: [REDACTED];
 - ТОВ «МЮРЕВВ» вказало такі контактні дані відповідальної особи при реєстрації на участь у торгах: [REDACTED]; телефон: [REDACTED]; e-mail: [REDACTED].
- (46) У тендерній пропозиції ПП «ТЕРМОБУ-КИЇВ» в Торгах надано інформацію «Відомості про учасника», в якій зазначено такий контактний телефон: [REDACTED].
- (47) У тендерній пропозиції ТОВ «МЮРЕВВ» в Торгах надано інформацію «Відомості про учасника», в якій зазначено такий контактний телефон: [REDACTED].
- (48) Відповідно до інформації, наданої листом ПрАТ «Київстар» від [REDACTED]:
- номер телефону: [REDACTED] з 06.09.2017 по теперішній час використовується знеособлено;
 - номер телефону: [REDACTED] з 16.03.2009 по теперішній час належить Інформаційно-технологічній громадській організації [REDACTED];
 - номер телефону [REDACTED] з 16.01.2007 по теперішній час належить [REDACTED];
 - номер телефону [REDACTED] з 22.06.2006 по теперішній час належить [REDACTED];
- (49) З 01.09.2020 до 31.12.2020 між номерами телефонів [REDACTED] (який вказаний в контактних даних при реєстрації на участь в торгах ТОВ «МЮРЕВВ») та [REDACTED] (який вказаний в контактних даних при реєстрації на участь в торгах ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ») відбувалися з'єднання:

Таблиця 4					
Дата з'єднання	Номер, який здійснює виклик			Номер, який приймає виклик	
02.09.2020	[REDACTED]			[REDACTED]	
03.09.2020					
14.09.2020					
24.09.2020					
25.09.2020					
29.09.2020					
30.09.2020					
02.10.2020					
15.10.2020					
10.11.2020					
12.11.2020					
17.11.2020					
25.11.2020					
21.12.2020					
24.12.2020					

28.12.2020					
29.12.2020					
30.12.2020					

- (50) З 01.09.2020 до 31.12.2020 між номерами телефонів [REDACTED] (який вказаний в контактних даних при реєстрації на участь в торгах ТОВ «МЮРЕВВ») та [REDACTED] (який вказаний ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» у «Відомості про учасника») відбувалися з'єднання:

Таблиця 5					
Дата з'єднання	Номер, який здійснює виклик			Номер, який приймає виклик	
03.09.2020					
04.09.2020					
11.09.2020					
14.09.2020					
23.09.2020					
02.10.2020					
05.10.2020					
07.10.2020					
09.10.2020					
13.10.2020					
16.10.2020					
21.10.2020					
23.10.2020					
27.10.2020					
28.10.2020					
02.11.2020					
03.11.2020					
06.11.2020					
12.11.2020					
17.11.2020					
19.11.2020					
27.11.2020					
08.12.2020					
10.12.2020					
21.12.2020					
22.12.2020					
24.12.2020					
28.12.2020					
29.12.2020					
30.12.2020					

- (51) Отже, між ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» здійснювалися телефонні з'єднання до, під час та після проведення Торгів.

4.6. Господарські відносини

- (52) Згідно з інформацією, наданою листом ГУ ДПС у м. Києві від [REDACTED] та листом ГУ ДПС у Київській обл. від [REDACTED] встановлено, що ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» були пов'язані господарськими відносинами.
- (53) Відповідно до додатків 5 до податкової декларації з податку на додану вартість, які подавало ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» до Головного управління ДПС у Київській обл. встановлено, що ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» здійснило перерахування коштів ТОВ «МЮРЕВВ», як постачальнику: у жовтні 2020 на суму [REDACTED] з ПДВ; у листопаді 2020 – на суму [REDACTED] з ПДВ, у грудні 2020 – на суму [REDACTED] з ПДВ.
- (54) Наявність господарських відносин вказує на існування спільного середовища ведення господарської діяльності між ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» та ТОВ «МЮРЕВВ».

4.7. Фінансова допомога

- (55) Згідно з інформацією, наданою листом АТ «УКРСИББАНК» від [REDACTED], ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» відповідно до договору від [REDACTED] надавали один одному поворотну безвідсоткову фінансову допомогу:

Таблиця 6		
Дата	ТОВ «МЮРЕВВ» надало фінансову допомогу ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» (грн.)	ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» надало фінансову допомогу ПП «МЮРЕВВ» (грн.)
05.06.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
05.06.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
05.06.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
09.06.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
12.06.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
24.06.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
25.06.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
27.10.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
27.10.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
04.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
04.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
09.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
10.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
20.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
20.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
26.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
27.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
30.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]
30.11.2020	[REDACTED]	[REDACTED]

02.12.2020			
09.12.2020			
11.12.2020			
11.12.2020			
22.12.2020			
24.12.2020			
24.12.2020			
24.12.2020			
29.12.2020			
31.12.2020			
ВСЬОГО			

- (56) Як встановлено в пунктах 9, 17 подання, засновник ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» - [REDACTED], одночасно є засновником ТОВ «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ», а місцезнаходження ТОВ «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ»: [REDACTED], на час Торгів співпадає з місцезнаходженням ТОВ «МЮРЕВВ».
- (57) Відповідно до інформації, наданої листом АТ «УКРСИББАНК» від [REDACTED], ТОВ «МЮРЕВВ» та ТОВ «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ» відповідно до договору від [REDACTED] надавали один одному поворотну безвідсоткову допомогу:

Таблиця 7		
Дата	ТОВ «МЮРЕВВ» надав фінансову допомогу ТОВ «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ» (грн.)	ТОВ «ТЕТОН ДЕВЕЛОПМЕНТ» надав фінансову допомогу ПП «МЮРЕВВ» (грн.)
10.06.2020		
12.06.2020		
26.06.2020		
29.10.2020		
04.11.2020		
16.11.2020		
20.11.2020		
27.11.2020		
02.12.2020		
10.12.2020		
11.12.2020		
24.12.2020		
28.12.2020		
31.12.2020		

- (58) Згідно з підпунктом 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов’язковою до повернення.

- (59) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (60) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги або поворотного фінансового займу, оскільки вказані перерахування коштів збільшують шанси такого суб'єкта господарювання у змаганні, який ці кошти отримує, відносно до того суб'єкта господарювання, який ці кошти надає.
- (61) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (62) Згідно з статтею 42 Господарського кодексу України підприємництво – це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (63) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (64) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, розраховує на її повернення.
- (65) Наведені відомості свідчать про те, що ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» до, під час, та після проведення Торгів були пов'язані між собою спільними економічними інтересами, в т. ч. і через засновника ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» - Парфенюка Юрія Леонідовича.

4.7. Властивості файлів

- (66) За результатами аналізу властивостей електронних файлів, які завантажені ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» та ТОВ «МЮРЕВВ» в електронну систему закупівель встановлено, що вони мають спільні унікальні особливості, які свідчать про єдине джерело походження цих файлів, а саме співпадають значення таких параметрів як «автор», «версія PDF», «програма», «виробник PDF»:

Таблиця 8		
Параметри	ТОВ «МЮРЕВВ»	ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ»
назва файлу	Досвід	Довідка про досвід
автор	Користувач Windows	Користувач Windows
версія PDF	1.5	1.5
програма	Microsoft Word 2016	Microsoft Word 2016

виробник створено	ABBY FineReader15 21.10.2020	ABBY FineReader15 21.10.2020
назва файлу	Дані	Платіжне доручення Чижевського
версія PDF програма виробник	1.5 Canon SC 1011 ABBY Fin Readov 15	1.5 Canon SC 1011 ABBY Fin Readov 15
назва файлу версія PDF програма виробник	Заг.відомості 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15	Загальні відомості про учасника 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15
назва файлу версія PDF програма виробник	Довідка про довкілля 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15	Довідка захист довкілля 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15
назва файлу версія PDF програма виробник	Стаття 17 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15	Довідка ч.2 ст.17 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15
назва файлу версія PDF програма виробник	Довідка про дохід 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15	Довідка про дохід 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15
назва файлу версія PDF програма виробник	Працівники 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15	Довідка про працівників 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15
назва файлу версія PDF програма виробник	ТП 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15	ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15
назва файлу версія PDF програма виробник	Обладнання 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15	Довідка про обладнання 1.5 Microsoft Word 2016 ABBY FineReadov 15

- (67) Отже, подання ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» та ТОВ «МЮРЕВВ» у складі пропозицій документів з спільними параметрами підтверджує координацію дій між Відповідачами в Торгах.

4.8. Особливості оформлення документів

- (68) Відповідно до Таблиці 1 Додатку 1 тендерної документації Замовник вимагає надати Інформаційну довідку (форма довільна) щодо **наявності обладнання, матеріально-технічної бази та технологій необхідної** для виконання договору.

Обидва Відповідачі надали довідки з однаковим заголовком «Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази», інформація подана у табличній формі, що не передбачено тендерною документацією.

- (69) Відповідно до Додатку 2 тендерної документації Замовник вимагає надати інформацію «Тендерна пропозиція» за поданим зразком.

Обидва Відповідачі надали вказану інформацію однаково її оформивши: друге речення починається без абзацу, інформація щодо ціни виділена косим шрифтом.

- (70) Відповідно до пункту 13 Таблиці 2 Додатку 1 тендерної документації Замовник вимагає надати довідку у **довільній формі** із зазначенням учасником у тендерній пропозиції інформації про повне найменування, код ЄДРПОУ та місцезнаходження про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до закупівлі робіт чи послуг як субпідрядника/співвиконавця в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю.

Обидва Відповідачі надали інформацію у вигляді довідок однакового змісту.

- (71) ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» у своїй пропозиції подав створені ним документи на фірмових бланках, внизу фірмового бланка по ширині сторінки розміщена горизонтальна лінія, під якою з лівої сторони вказано електронну пошту: **termobudkiiv@gmail.com** (додаток 2 до подання).

Також, ТОВ «МЮРЕВВ» у трьох документах пропозиції, а саме:

- «ДОВІДКА про наявність обладнання та матеріально-технічної бази»;
 - «Довідка про виконання аналогічного договору (договорів)»;
 - «ДОВІДКА про наявність працівників»;
- аналогічно як ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» внизу сторінки розмістило інформацію: горизонтальна лінія, під якою з лівої сторони вказано електронну пошту: termobudkiiv@gmail.com (додаток 2 до подання).**

- (72) Отже, подібне оформлення пропозицій та зазначення однієї електронної пошти не може пояснюватися випадковим збігом та свідчить про те, що ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» та ТОВ «МЮРЕВВ» спільно (узгоджено) готували свої пропозиції на Торгів.

4.9. Поведінкові аспекти формування цінових пропозицій

- (73) Згідно з інформацією, наданої листом ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» від [REDACTED], розрахунок вартості робіт, що вказані в пропозиціях, які надавались для участі в процедурі закупівлі здійснено у програмному комплексі АВК-5 (3.5.2).

Відповідно до вищенаведеної інформації, на момент проведення торгів ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» мало у власному розпорядженні ресурси (фінансові, матеріальні, майнові, людські, технічні) для забезпечення виконання

обов'язків, які покладаються на підприємство у разі перемоги у процедурі закупівлі, що підтверджується:

- довідкою про наявність обладнання та матеріально-технічної бази (у підприємства наявні необхідні машини, механізми устаткування);
- довідкою про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід;
- у підприємства наявний досвід виконання аналогічних договорів (у 2019 виконано три аналогічних договори, на час проведення Закупівлі виконується один аналогічний договір);
- на вимогу замовника підприємство надало гарантійний лист, відповідно до якого обсяг річного доходу за 2019 не менший ніж очікувана вартість предмета закупівлі, а саме [REDACTED] тис. грн. (відповідно до форми 2 «Звіт про фінансові результати»).

- (74) Відповідно до інформації від 11.01.2021, наданої ТОВ «МЮРЕВВ» ціни на роботи у вказаних Торгах товариством не розраховувались.

Досвіду виконання аналогічних робіт товариство не мало.

У разі перемоги у процедурі закупівлі ТОВ «МЮРЕВВ» планувало стати генпідрядником та залучити до виконання місцеві субпідрядні організації, зокрема, [REDACTED]

Проте, відповідно до довідки, наданої в пропозиціях ТОВ «МЮРЕВВ», товариство вказало, що не залучатиме до виконання робіт субпідрядників.

На вимогу замовника ТОВ «МЮРЕВВ» надало гарантійний лист, відповідно до якого обсяг річного доходу за 2019 не менший ніж очікувана вартість предмета закупівлі, проте згідно з інформацією від [REDACTED] ГУ ДПС у м. Києві, відповідно до форми 2 «Звіт про фінансові результати», обсяг річного доходу за 2019 у ТОВ «МЮРЕВВ» відсутній.

- (75) Незважаючи на різний економічний стан Відповідачів та різний підхід до формування цін, вони відрізнялися незначно, всього на 0,9 %.
- (76) Згідно з тендерною документацією Замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі критерію «Ціна».

Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги у торгах. За таких обставин суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі задля забезпечення своєї перемоги пропонував би нижчу ціну, що відповідає принципам ефективної конкуренції.

Натомість, Відповідачі протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишали незмінною первинну пропозицію.

- (77) Відповідно до інформації, наданої листом ТОВ «МЮРЕВВ» (вх. від 14.01.2021), у нього відсутні аналогічні роботи, які б виконувалися у 2019-2020.

Однак, у тендерній пропозиції ТОВ «МЮРЕВВ» надає довідку про досвід виконання аналогічного договору з [REDACTED] договір від [REDACTED]

- (78) Така поведінка Відповідачів знаходиться за межами економічно-раціонального пояснення та реальної цінової конкуренції, яка б мала відображати природне бажання кожного учасника перемогти на відповідних процедурах закупівель.
- (79) З наведеного вбачається, що поведінка Відповідачів під час участі в Торгах є неприродною з точки зору реальної конкуренції та є характерним проявом антиконкурентних узгоджених дій.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (80) Згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (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.
- (81) 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.
- (82) За приписами пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (83) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (84) Пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (85) Отже, враховуючи приписи статті 5 і частини першої та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентна узгоджена поведінка може виражатися у будь-якій формі.
- (86) Узгодження учасниками торгів своїх тендерних пропозицій усуває конкуренцію та змагальність між учасниками, а отже спотворює результат,

порушує тим самим право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

- (87) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях, а саме підготовки тендерних пропозицій та участі в Торгах, Відповідачі були обізнані щодо їх участі в Торгах, що підтверджується, зокрема таким:
- пов'язаності Відповідачів через засновників;
 - спільності IP-адрес та e-mail;
 - синхронності дій в часі;
 - телефонічних зав'язків;
 - наявності господарських відносин;
 - надання фінансової допомоги;
 - спільних властивостей файлів;
 - подібності в оформленні документів;
 - поведінкових аспектів формування цінових пропозицій;
- вказують на те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій вони були обізнані щодо пропозицій один одного.
- (88) Установлені факти, перераховані в пункті 87 рішення, у своїй сукупності не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки та участі в Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (89) Отже, встановленими в справі № 63/1-01-39-2021 обставинами у їх сукупності доведено, що ТОВ «МЮРЕВВ» і ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: : «ГБН Г.1-218-182:2011 «Ремонт автомобільних доріг загального використання. Види ремонтів та переліки робіт» (ДК 021:2015 – 45233000-9 – Будівництво, влаштування фундаменту та покриття шосе, доріг (капітальний ремонт центральної пішохідної алеї на пр. Свободи у м. Львові) (ідентифікатор закупівлі UA-2020-10-09-005809-с)

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (90) ТОВ «МЮРЕВВ» та ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» не надавало заперечень у справі № 63/1-01-39-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (91) Згідно з частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону

України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

- (92) Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається в розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (93) Відповідно до інформації від [REDACTED] Головного управління ДПС у Львівській області дохід за 2022 ТОВ «МЮРЕВВ» склав [REDACTED] гривень.
- (94) Відповідно до інформації від [REDACTED] Головного управління ДПС у м. Києві дохід за 2022 ПП «ТЕРМОБУД-КИЇВ» [REDACTED].
- (95) При визначенні розмірів штрафів враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, 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 нерациональне витрачання публічних коштів.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «МЮРЕВВ» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) та Приватного підприємства «ТЕРМОБУД-КИЇВ» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах за предметом закупівлі: «ГБН Г.1-218-182:2011 «Ремонт автомобільних доріг загального використання. Види ремонтів та переліки робіт» (ДК 021:2015 – 45233000-9 –

Будівництво, влаштування фундаменту та покриття шосе, доріг (капітальний ремонт центральної пішохідної алеї на пр. Свободи у м. Львові) (ідентифікатор закупівлі UA-2020-10-09-005809-с) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункту 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «МІОРЕВВ» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункту 1 резолютивної частини рішення, накласти на приватне підприємство «ТЕРМОБУД-КИЇВ» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою 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 Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Згідно з статтею 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органу Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії,
голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ