



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

29 березня 2024 року

Хмельницький

№ 72/17-р/к

Справа № 72/39-21

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Івлєв Володимир Віталійович (місцепроживання: [REDACTED])

[REDACTED] ідентифікаційний номер - [REDACTED]) (далі - ФОП Івлєв В.В.) та товариство з обмеженою відповідальністю «Сістембуд ЛТД» (місцезнаходження: [REDACTED]; ідентифікаційний код юридичної особи - [REDACTED]) (далі – ТОВ «Сістембуд ЛТД») взяли участь у спрощених/допорогових закупівлях, які проводились комунальним підприємством «Тульчинводоканал» (ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) в березні 2019 року на закупівлю:

- «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Дранка, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин, (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-001809-а) (далі – Торги 1);
- «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Одаї, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-002101-а) (далі – Торги 2).

Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України встановлено, що ФОП Івлєв В.В. (ідентифікаційний номер [REDACTED]) та ТОВ «Сістембуд ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи - [REDACTED]) узгоджували свою поведінку під час участі у Торгах-1, 2, що, зокрема, підтверджується таким: пов'язаністю Відповідачів відносинами контролю, спільним використанням засобів зв'язку, наявністю спільних господарських відносин, спільною подачею тендерних пропозицій на Торги-1,2, спільним використанням одних і тих же ІР-адрес, нетиповою поведінкою під час формування цінової пропозиції та під час аукціонів Торгів-1,2.

За результатами розгляду справи № 72/39-21 дії ФОП Івлєва В.В. та ТОВ «Сістембуд ЛТД» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів Торгів - 1, 2, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафні санкції:

-на фізичну особу-підприємця Івлева В.В. (ідентифікаційний номер - [REDACTED]) загальною сумою 2 000,00 (дві тисячі) гривень.

-на товариство з обмеженою відповідальністю «Сістембуд ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи - [REDACTED]) загальною сумою 136000,00 (сто тридцять шість тисяч) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Пунктом 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України від 09.08.2023 № 3295-IX «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» визначено, що справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 72/39-21 про порушення ФОП Івлевим В.В. та ТОВ «Сістембуд ЛТД» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками у справі № 72/39-21 від 28.12.2023 № 72-03/177-п Відділу досліджень і розслідувань в Вінницькій області Відділення,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 04 червня 2021 року № 72/44-рп/к розпочато розгляд справи № 72/39-21 (далі - Справа) відносно ТОВ «Сістембуд ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи - [REDACTED]) та ФОП Івлева Володимира Віталійовича (ідентифікаційний номер - [REDACTED]) (далі разом – Відповідачі), за дії, які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у спрощених/допорогових закупівлях, щодо закупівлі:

- «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Дранка, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-001809-a);
- «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Одаї, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-002101-a),

і містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (2) Листами від 08.06.2021 № 72-02/2403, від 08.06.2021 № 72-02/2404 розпорядження адміністративної колегії Відділення про початок розгляду Справи від 04.06.2021 № 72/44-рп/к надіслано Відповідачам.
- (3) Подання з попередніми висновками у Справі направлено ФОП Івлєву В.В. із супровідним листом від 28.12.2023 № 72-02/2145.
- (4) Подання з попередніми висновками у Справі направлено ТОВ «Сістембуд ЛТД» із супровідним листом від 28.12.2023 № 72-02/2147.
- (5) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600074131058 ТОВ «Сістембуд ЛТД» отримало 03.01.2024 лист Відділення від 28.12.2023 № 72-02/2147 з копією подання з попередніми висновками у Справі.
- (6) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600074131627 ФОП Івлєв В.В. отримав 04.01.2024 лист Відділення від 28.12.2023 № 72-02/2145 з копією подання з попередніми висновками у Справі.
- (7) Листами від 14.03.2024 № 72-02/490 та від 14.03.2024 № 72-02/491 Відповідачам направлені запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (8) Відповідачі не надали Відділенню заперечення на подання з попередніми висновками у Справі.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (9) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) Товариство з обмеженою відповідальністю «Сістембуд ЛТД» (місцезнаходження: [REDACTED]; ідентифікаційний код юридичної особи - [REDACTED]).
Згідно з відомостями, які станом на березень 2019 року містились в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ «Сістембуд ЛТД» є [REDACTED] (КВЕД – [REDACTED]).
 - б) Фізична особа-підприємець Івлєв Володимир Віталійович (місцепроживання: [REDACTED]; ідентифікаційний номер [REDACTED]).
Згідно з відомостями, які станом на березень 2019 року містились в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Івлєва В.В. є [REDACTED] (КВЕД – [REDACTED]).
- (10) ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєв В.В. є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (11) В ході збору та аналізу доказів у Справі встановлено таке.

3.1. Інформація про Торги-1 (UA-2019-03-19-001809-а)

- (12) В березні 2019 року комунальним підприємством «Тульчинводоканал» (ідентифікаційний код – [REDACTED]) проведено спрощену/допорогову закупівлю UA-2019-03-19-001809-а на роботи з нового будівництва розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Дранка, Тульчинського району Вінницької області, ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин з очікуваною вартістю предмету закупівлі 1492144,00 грн. з ПДВ.
- (13) Згідно з Оголошенням про проведення закупівлі UA-2019-03-19-001809-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій до 12:00 год. 27 березня 2019 року.

- (14) Дата та час проведення електронного аукціону: 28.03.2019 о 11:07 год.
- (15) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 1% (14921,44 грн).
- (16) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах-1 свої пропозиції подали чотири учасники:
- ТОВ «Сістембуд ЛТД» (ідентифікаційний код – [REDACTED]);
 - ФОП Івлєв В.В. (ідентифікаційний номер - [REDACTED]);
 - ТОВ «Немирів Газ-Сервіс» (ідентифікаційний код - [REDACTED]);
 - ТОВ «Жмеринський райкомунсервіс» (ідентифікаційний код – [REDACTED]).
- (17) Цінові пропозиції, запропоновані учасниками, наведені в таблиці 1.

Таблиця 1

Найменування учасників	Первинна пропозиція, грн	Остаточна пропозиція, грн
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	1250000,00	950000,00
ФОП Івлєв В.В.	1000000,00	915000,00
ТОВ «Немирів Газ-Сервіс»	1304254,48	1180000,00
ТОВ «Жмеринський райкомунсервіс»	1290000,00	945000,00

- (18) Згідно з Протоколом розгляду тендерних пропозицій від 01.04.2019 року № 45 переможцем Торгів-1 визнано ТОВ «Сістембуд ЛТД» з ціною пропозицією 950000,00 грн та укладено з ним договір підряду від 15 квітня 2019 року № 16.

3.2. Інформація про Торги-2 (UA-2019-03-19-002101-а)

- (19) В березні 2019 року комунальним підприємством «Тульчинводоканал» (ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) проведено процедуру спрощеної/допорогової закупівлі UA-2019-03-19-002101-а на закупівлю робіт з Нового будівництва розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Одаї, Тульчинського району Вінницької області, ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин.
- (20) Згідно з Оголошенням про проведення закупівлі UA-2019-03-19-002101-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій встановлений до 10:00 год. 27 березня 2019 року.
- (21) Дата та час проведення електронного аукціону: 28.03.2019 о 14:13 год.
- (22) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі, який оголошений Замовником, становить – 1342610,00 грн. з ПДВ.
- (23) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 1% (13426,10 грн).
- (24) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах-2 свої пропозиції подали чотири учасники:
- ТОВ «Сістембуд ЛТД» (ідентифікаційний код – [REDACTED]);
 - ФОП Івлєв В.В. (ідентифікаційний номер - [REDACTED]);
 - ТОВ «Немирів Газ-Сервіс» (ідентифікаційний код - [REDACTED]);
 - ТОВ «Жмеринський райкомунсервіс» (ідентифікаційний код – [REDACTED]).
- (25) Цінові пропозиції, запропоновані учасниками, наведені в таблиці 2.

Таблиця 2

Найменування учасників	Первинна пропозиція, грн	Остаточна пропозиція, грн
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	1150000,00	928888,00
ФОП Івлєв В.В.	950000,00	914000,00
ТОВ «Немирів Газ-Сервіс»	1141205,83	1098000,00
ТОВ «Жмеринський райкомунсервіс»	1120000,00	927000,00

- (26) Згідно з Протоколом розгляду тендерних пропозицій від 02.04.2019 № 46 переможцем торгів визнано ТОВ «Сістембуд ЛТД» з ціною пропозицією 928888,00 грн з ПДВ та укладено з ним договір підряду від 15.04.2019 № 15.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (27) Аналіз документів, поданих ТОВ «Сістембуд ЛТД» і ФОП Івлєвим В.В. у складі тендерних пропозицій на Торги-1 і Торги-2, та інформації, зібраної Відділенням в ході розгляду Справи, виявлено обставини, які доводять факт узгодженої поведінки Відповідачів на різних стадіях підготовки та участі у Торгах-1, 2, що підтверджується таким.

4.1. Торги 1 (UA-2019-03-19-001809-а)

4.1.1. Пов'язаність Відповідачів відносинами контролю

- (28) Відповідно до даних з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, виписку з якого ТОВ «Сістембуд ЛТД» завантажило 27.03.2019 на Торги-1, засновниками ТОВ «Сістембуд ЛТД» є:
- Івлєв Володимир Віталійович із часткою вкладу у статутний капітал –  відсотків,
 - Грушко Віктор Петрович із часткою вкладу у статутний капітал –  відсотків.
- (29) Згідно із статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами вважаються юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (30) Отже, ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєв В.В. у період проведення Торгів-1 були пов'язаними відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки Івлєв В.В., завдяки володінню  відсотками частки ТОВ «Сістембуд ЛТД», має вирішальний вплив на його господарську діяльність.
- (31) Така пов'язаність Відповідачів відносинами контролю передбачає спільність інтересів, у тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку, наявності умов для обміну інформацією між ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєвим В.В. щодо господарської та фінансової діяльності і свідчить про те,

що під час підготовки та участі Відповідачів у Торгах-1, конкуренцію між ними було змінено на координацію.

4.1.2. Використання Відповідачами одних і тих же засобів зв'язку

- (32) Надаючи відомості про себе у формі «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ», що подавалась ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєвим В.В. на Торги-1, обидва Відповідачі зазначили один і той самий номер телефону для зв'язку: (НОМЕР 1).
- (33) Цей же номер (НОМЕР 1) ФОП Івлєв В.В. зазначив:
- при реєстрації фізичної особи-підприємця 25.05.2017 (згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань);
 - під час реєстрації електронної поштової скриньки на сервісі ukr.net (лист ТОВ «Укрнет» від 23.04.2021 № 234/01/01-08);
 - під час реєстрації та входу на майданчик Держзакупівлі.онлайн для завантаження тендерної пропозиції на Торги-1 (лист ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» від 30.07.2020 № 300720-3);
 - в тендерній пропозиції у розділі «відомості про учасника», що надавалась ним на Торги – 1.
- (34) За інформацією Головного Управління ДПС у Вінницькій області від 04.06.2020 № 13346/9/02-32-02-01 (вх. № 72-01/80кі від 05.06.2020) протягом 2019 року для зв'язку податкової служби з Відповідачами використовувались такі номери телефонів:
- з ФОП Івлєвим В.В.: НОМЕР 1;
 - з ТОВ «Сістембуд ЛТД»: НОМЕР 1 та НОМЕР 2.
- (35) За інформацією АТ КБ «ПРИВАТБАНК» (лист від 05.08.2020 № 20.1.0.0.0/7-200727/5045) протягом 2019 року для зв'язку з ФОП Івлєвим В.В. використовувався контактний номер телефону НОМЕР 1.
- (36) Використання в господарській діяльності обома Відповідачами одного і того ж телефонного номеру свідчить про спільне ведення ними господарської діяльності, що створює умови для обміну інформацією між ними та узгодження поведінки під час підготовки та участі у Торгах – 1.

4.1.3. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

- (37) Згідно з інформацією, наданою АТ КБ «██████████ БАНК» листом від 03.09.2020 № 20.1.0.0.0/7-200727/5045 стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєва В.В. встановлено, що між Відповідачами існували господарські відносини у вигляді розрахунків за надані / придбані товари, роботи, послуги, які здійснювалися в період як до проведення Торгів-1, так і під час їх проведення, таблиця 3.

Таблиця 3

Платник	Отримувач	Дата операції	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	16.01.2019	██████████	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	13.02.2019	██████████	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	15.02.2019	██████████	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	07.02.2019	██████████	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	12.02.2019	██████████	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	26.03.2019	██████████	Згідно рахунку

- (38) Таким чином, наведені докази свідчать про те, що у період підготовки і участі у Торгах-1, Відповідачі мали спільні господарські відносини, що створює передумови для узгодження своєї поведінки, обміну інформацією та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у Торгах-1.

4.1.4. Спільне подання тендерних пропозицій на Торги-1

4.1.4.1. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (39) Для подання тендерних пропозицій для участі у Торгах-1 Замовником встановлено 8-денний строк, протягом якого всі зацікавлені особи мали право підготувати та подати свої тендерні пропозиції.
- (40) За інформацією ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 30.07.2020 № 300720-3 (вх. № 72-01/157кі від 04.08.2020), Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції на Торги – 1 в один і той самий день (таблиця 4).

Таблиця 4

№ п /п	Найменування учасника	Дата	Час подання тендерних пропозицій	Кінцевий строк подання
1.	ТОВ «Сістембуд ЛТД»	27.03.2019	06:40	27.03.2019 до 12:00
2.	ФОП Івлєв В.В.	27.03.2019	08:38	

- (41) Оскільки, Відповідачі не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати опублікування оголошення до кінцевої дати подання пропозицій, подання ними своїх пропозицій в один і той же день та в близький час не може бути простим збігом і свідчить про узгодженість їх дій під час участі в Торгах-1.

4.1.4.2. Надання тендерних пропозицій з одного електронного майданчика

- (42) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (43) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (44) На сайті ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 10 електронних майданчиків.
- (45) Користувач самостійно обирає майданчик із переліку авторизованих електронних майданчиків «ProZorro», спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (46) Відповідно до інформації, наданої ДП «Прозорро» листом від 22.07.2019 № 206/2164/03 (вх. № 52-01/1099 від 29.07.2019) та листом від 11.06.2020 № 206/1364/03 (вх. № 72-01/803 від 22.06.2020), Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції на Торги – 1, з одного і того ж авторизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн (власник – ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»).
- (47) Оскільки Відповідачі не були обмежені у виборі електронного майданчика, така синхронність їх дій, що полягає в обранні одного і того ж електронного майданчика

(Держзакупівлі.Онлайн) для завантаження своїх тендерних пропозицій на Торги – 1, не може бути простим збігом обставин, а підтверджує погоджену поведінку Відповідачів під час підготовки та участі у Торгах – 1.

4.1.5. Використання однієї IP-адреси як під час участі в Торгах-1, так і в господарській діяльності

- (48) З інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листами від 30.09.2019 № 300919-2, від 30.07.2020 № 300720-3 (вх. № 72-01/157кі від 04.08.2020) встановлено, що під час завантаження документів (створення тендерних пропозицій) для участі в Торгах-1 Відповідачі використовували одну і ту ж IP – адресу (АДРЕСА 1) (таблиця 5).

Таблиця 5

№ п /п	Найменування суб'єкта господарювання	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку здійснено
1.	ТОВ «Сістембуд ЛТД»	АДРЕСА 1	27.03.2019	06:39	створення пропозиції
2.	ФОП Івлєв В.В.	АДРЕСА 1	27.03.2019	08:38	

- (49) Цю ж IP-адресу обидва Відповідачі використовували і під час участі в аукціоні Торгів-1 (листи ДП «Прозорро» від 22.07.2019 № 206/2164/03, від 11.06.2020 № 206/1364/03) (таблиця 6).

Таблиця 6

№ п/п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу
1	ТОВ «Сістембуд ЛТД»	АДРЕСА 1 АДРЕСА 2	28.03.2019	08:52 09:11
2	ФОП Івлєв В.В.	АДРЕСА 1	28.03.2019	09:13

- (50) За даними ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», при реєстрації особистого кабінету на сайті електронного майданчика, Відповідачі вказали такі електронні адреси:

-ТОВ «Сістембуд ЛТД» - [REDACTED]
 -ФОП Івлєв В.В. - [REDACTED]

- (51) З інформації, наданої адміністратором сервісу ukr.net - товариством з обмеженою відповідальністю «Укрнет» листом від 23.04.2021 № 234/01/01-08 (вх. № 72-01/326кі від 28.04.2021) з'ясовано, що протягом лютого-травня 2019 року (під час проведення Торгів-1) доступ до електронних поштових скриньок Відповідачів здійснювався з одних і тих же IP-адрес (таблиця 7).

Таблиця 7

№ з /п	Найменування учасника	e-mail	IP-адреси
1	ТОВ «Сістембуд ЛТД»	[REDACTED]	АДРЕСА 1 АДРЕСА 2 АДРЕСА 3 АДРЕСА 4
2	ФОП Івлєв В.В.	[REDACTED]	АДРЕСА 1 АДРЕСА 2 АДРЕСА 5 АДРЕСА 6

- (52) З інформації АТ КБ «[REDACTED] банк» (лист від 05.08.2020 № 20.1.0.0.0/7-200727/5045 (вх. № 72-01/209кі від 09.09.2020) встановлено, що протягом січня-червня 2019 року (у період до проведення Торгів-1, під час їх проведення та після) ФОП

- Івлєвим В.В. здійснювався вхід до автоматизованої системи інтернет-банкінгу (електронного кабінету) АТ КБ «[REDACTED] банк» з IP-адреси (АДРЕСА 1).
- (53) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Вінницькій області листом від 04.06.2020 № 13346/9/02-32-02-01 (вх. № 72-01/80кі від 05.06.2020), у період з 01.01.2019 по 10.06.2019 Відповідачі подавали податкову звітність з однієї електронної адреси: eo@pbank.com.ua із використанням однієї і тієї ж IP-адреси АДРЕСА 3.
- (54) 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).
- (55) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>), провайдером IP-адрес АДРЕСА 2 є ТОВ «Твін-Інет»; провайдером IP-адреси АДРЕСА 1 є ПрАТ «Київстар», провайдер IP-адреси АДРЕСА 3 не розolvиться.
- (56) ТОВ «Твін-Інет» (лист від 28.04.2021 № 16 (вх. №72-01/1278 від 05.05.2021) повідомило, що пул IP-адрес [REDACTED] (в тому числі IP-адреси АДРЕСИ 2, 5, 6) відноситься до динамічних і не виділяється якомусь конкретному абоненту. Обидва Відповідачі у період з березня (проведення аукціону Торгів – 1) по травень 2019 року не являлись абонентами ТОВ «Твін-Інет».
- (57) ПрАТ «Київстар» листом від 21.09.2020 № 23576/02 (вх № 72-01/224кі від 23.09.2020) повідомило, що IP-адреса АДРЕСА 1 відноситься до діапазону динамічних IP-адрес для доступу до мережі Інтернет (послуга «Домашній Інтернет») за технологією FTTB («Оптика в будинок») (договір з абонентом такої послуги укладається шляхом підтвердження згоди абонента в системі «Мій Київстар»). FTTB (Fiber To The Building) — технологія, яка з'єднує багатоквартирний будинок із сервером за допомогою оптичного волокна.
- (58) Отже, той факт, що Відповідачі, які мають різне місцезнаходження (один в м. Немирів, інший в м. Ладизин) і виступали конкурентами в Торгах-1, використовували одні і ті ж IP-адреси під час завантаження своїх тендерних пропозицій та входження в аукціон Торгів-1, до електронних поштових скриньок, автоматизованої системи інтернет-банкінгу, подання електронних податкових звітів із використанням однієї електронної поштової скриньки, свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурі закупівлі Відповідачі діяли спільно та узгоджували власні дії.
- (59) Зазначене підтверджує єдність їх інтересів та відсутність між ними конкуренції під час підготовки та участі у Торгах-1.

4.1.6. Нетипова поведінка одного з Відповідачів під час участі у Торгах-1

- (60) Відповідно до розділу «Оцінка тендерної пропозиції» Тендерної документації Торгів-1 Тендерна пропозиція відхиляється замовником у разі якщо:
- 1) учасник:
 - не відповідає кваліфікаційним критеріям, установленим статтею 16 Закону;
 - не надав забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником;
 - 2) переможець:
 - відмовився від підписання договору про закупівлю відповідно до вимог тендерної документації або укладення договору про закупівлю;
 - не надав документи, що підтверджують відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону;
 - 3) наявні підстави, зазначені у статті 17 і частині сьомій статті 28 Закону;
 - 4) тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.
- (61) Відповідно до тендерної документації, яка надавалась на Торги-1, Замовник

- вимагав забезпечення тендерної пропозиції, зазначивши, що пропозиції, які не супроводжуються забезпеченням тендерної пропозиції, будуть відхилені відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (62) Видом забезпечення тендерної пропозиції визначено Електронну банківську гарантію, що має відповідати вимогам законодавчих та нормативно-правових актів, зокрема вимогам Постанови НБУ від 15.12.2004 №639 «Про затвердження Положення про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах».
- (63) Отже, учасники Торгів-1 були обізнані, що їх пропозиція буде відхилена Замовником торгів, якщо вона не буде відповідати тендерній документації.
- (64) Аналіз документів, поданих учасниками для участі у Торгах-1 показав, що ФОП Івлєв В.В. завантажив до електронної системи закупівель ProZorro лише форму «Тендерна пропозиція».
- (65) Тобто, з усіх учасників, тільки ФОП Івлєв В.В. не завантажив до електронної системи закупівель ProZorro пакету документів, які вимагались Замовником торгів, зокрема відсутні довідки: про наявність обладнання та матеріально-технічної бази; про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід; про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів, Гарантійні листи про відсутність підстав для відмови в участі у процедурах закупівель. Не завантажено й розрахунку ціни, електронної банківської гарантії, що визначена Замовником як вид забезпечення тендерної пропозиції на Торги-1, та інших документів.
- (66) Таким чином, у разі перемоги ФОП Івлєва В.В. у Торгах-1, після розкриття тендерних пропозицій Замовник автоматично визнав би його тендерну пропозицію такою, що не відповідає тендерній документації і підлягає відхиленню.
- (67) З огляду на таке, можна зробити висновок, що ФОП Івлєв В.В. не був зацікавлений в перемозі у Торгах-1 і приймав участь лише як «технічний учасник», що надає тендерну пропозицію «прикриття» для забезпечення перемоги іншому - ТОВ «Сістембуд ЛТД», адже відповідно до частини другої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» (у редакції від 23.11.2018) тендер автоматично відміняється електронною системою закупівель у разі подання для участі у відкритих торгах менше двох тендерних пропозицій.
- (68) Така поведінка одного з Відповідачів не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про його «технічну участь» у Торгах-1, що підтверджує обізнаність Відповідачів про участь один одного у процедурі закупівлі та їх узгоджену поведінку під час проведення Торгів-1, що було б неможливим за наявності конкуренції між ними.

4.2. Торги-2 (UA-2019-03-19-002101-а)

4.2.1. Пов'язаність Відповідачів відносинами контролю

- (69) Відповідно до даних з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, виписку з якого ТОВ «Сістембуд ЛТД» завантажило 27.03.2019 на Торги-2, засновниками ТОВ «Сістембуд ЛТД» є:
- Івлєв Володимир Віталійович із часткою вкладу у статутний капітал – [REDACTED] відсотків,
 - Грушко Віктор Петрович із часткою вкладу у статутний капітал – [REDACTED] відсотків.
- (70) Згідно із статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який

- здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами вважаються юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (71) Отже, ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєв В.В. у період проведення Торгів-2 були пов'язаними відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки Івлєв В.В., завдяки володінню [REDACTED] відсотками частки ТОВ «Сістембуд ЛТД», має вирішальний вплив на його господарську діяльність.
- (72) Така пов'язаність Відповідачів відносинами контролю передбачає спільність інтересів, у тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку, наявності умов для обміну інформацією між ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєвим В.В. щодо господарської та фінансової діяльності і свідчить про те, що під час підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у Торгах-2, конкуренцію між ними було змінено на координацію.

4.2.2. Використання Відповідачами одних і тих же засобів зв'язку

- (73) Надаючи відомості про себе у формі «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ», що подавалась ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєвим В.В. на Торги-2, обидва Відповідачі зазначили один і той самий номер телефону для зв'язку: НОМЕР 1.
- (74) Цей же номер НОМЕР 1) ФОП Івлєв В.В. зазначив:
- при реєстрації фізичної особи-підприємця 25.05.2017 (згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань);
 - під час реєстрації електронної поштової скриньки на сервісі ukr.net (лист ТОВ «Укрнет» від 23.04.2021 № 234/01/01-08);
 - під час реєстрації та входу на майданчик Держзакупівлі.онлайн для завантаження тендерної пропозиції на Торги-2 (лист ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» від 30.07.2020 № 300720-3);
 - в тендерній пропозиції у розділі «відомості про учасника», що надавалась ним на Торги – 2.
- (75) За інформацією Головного Управління ДПС у Вінницькій області від 04.06.2020 № 13346/9/02-32-02-01 (вх. № 72-01/80кі від 05.06.2020) протягом 2019 року для зв'язку податкової служби з Відповідачами використовувались такі номери телефонів:
- з ФОП Івлєвим В.В.: НОМЕР 1;
 - з ТОВ «Сістембуд ЛТД»: НОМЕР 1 та НОМЕР 2.

- (76) За інформацією АТ КБ «[REDACTED]БАНК» (лист від 05.08.2020 № 20.1.0.0.0/7-200727/5045) протягом 2019 року для зв'язку з ФОП Івлєвим В.В. використовувався контактний номер телефону НОМЕР 1.
- (77) Використання в господарській діяльності обома Відповідачами одного і того ж телефонного номеру свідчить про спільне ведення ними господарської діяльності, що створює умови для обміну інформацією між ними та узгодження поведінки під час підготовки та участі у Торгах – 2.

4.2.3. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

- (78) Згідно з інформацією, наданою АТ КБ «[REDACTED]БАНК» листом від 03.09.2020 № 20.1.0.0.0/7-200727/5045 стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєва В.В. встановлено, що між Відповідачами існували господарські відносини у вигляді розрахунків за надані / придбані товари, роботи, послуги, які здійснювалися в період як до проведення Торгів-2 так і під час їх проведення, таблиця 8.

Таблиця 8

Платник	Отримувач	Дата операції	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	16.01.2019	[REDACTED]	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	13.02.2019	[REDACTED]	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	15.02.2019	[REDACTED]	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	07.02.2019	[REDACTED]	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	12.02.2019	[REDACTED]	За земляні роботи
ТОВ «Сістембуд ЛТД»	ФОП Івлєв В.В.	26.03.2019	[REDACTED]	Згідно рахунку

- (79) Таким чином, наведені докази свідчать про те, що у період підготовки і участі у Торгах-2 Відповідачі мали спільні господарські відносини, що створює передумови для узгодження своєї поведінки, обміну інформацією та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у Торгах- 2.

4.2.4. Спільне подання тендерних пропозицій на Торги-2

4.2.4.1. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (80) Для подання тендерних пропозицій для участі у Торгах-2 Замовником встановлено 8-денний строк, протягом якого всі зацікавлені особи мали право підготувати та подати свої тендерні пропозиції.
- (81) За інформацією ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 30.07.2020 № 300720-3 (вх. № 72-01/157кі від 04.08.2020), Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції на Торги – 2 в один і той самий день (таблиця 9).

Таблиця 9

№ п /п	Найменування учасника	Дата	Час подання тендерних пропозицій	Кінцевий строк подання
1.	ТОВ «Сістембуд ЛТД»	27.03.2019	06:37	27.03.2019 до 10:00
2.	ФОП Івлєв В.В.	27.03.2019	08:19	

- (82) Оскільки, Відповідачі не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати опублікування оголошення до кінцевої дати подання пропозицій, подання ними своїх пропозицій в один і той же день та в близький час не може бути простим збігом і свідчить про узгодженість їх дій під час участі в Торгах-2.

4.2.4.2. Надання тендерних пропозицій з одного електронного майданчика

- (83) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (84) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (85) На сайті ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 10 електронних майданчиків.
- (86) Користувач самостійно обирає майданчик із переліку авторизованих електронних майданчиків «ProZorro», спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (87) Відповідно до інформації, наданої ДП «Прозорро» листом від 22.07.2019 № 206/2164/03 (вх. № 52-01/1099 від 29.07.2019) та листом від 11.06.2020 № 206/1364/03 (вх. № 72-01/803 від 22.06.2020), Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції на Торги – 2, з одного і того ж авторизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн (власник – ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»).
- (88) Оскільки Відповідачі не були обмежені у виборі електронного майданчика, така синхронність їх дій, що полягає в обранні одного і того ж електронного майданчика (Держзакупівлі.Онлайн) для завантаження своїх тендерних пропозицій на Торги – 2, не може бути простим збігом обставин, а підтверджує погоджену поведінку Відповідачів під час підготовки та участі у Торгах – 2.

4.2.5. Використання однієї IP-адреси як під час участі в Торгах-2, так і в господарській діяльності

- (89) З інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листами від 30.09.2019 № 300919-2, від 30.07.2020 № 300720-3 (вх. № 72-01/157кі від 04.08.2020) встановлено, що під час завантаження документів (створення тендерних пропозицій) для участі в Торгах-2 Відповідачі використовували одну і ту ж IP – адресу АДРЕСА 1 (таблиця 10).

Таблиця 10

№ п /п	Найменування суб'єкта господарювання	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку здійснено
1.	ТОВ «Сістембуд ЛТД»	АДРЕСА 1	27.03.2019	06:37	створення пропозиції
2.	ФОП Івлєв В.В.	АДРЕСА 1	27.03.2019	08:18	

- (90) Цю ж IP-адресу використовував ФОП Івлєв В.В. під час участі в аукціоні Торгів-2 (листи ДП «Прозорро» від 22.07.2019 № 206/2164/03, від 11.06.2020 № 206/1364/03) (таблиця 11).

Таблиця 11

№ п/п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу
-------	-----------------------	-----------	------------	-----------

1	ТОВ «Сістембуд ЛТД»	АДРЕСА 2	28.03.2019	12:10
2	ФОП Івлєв В.В.	АДРЕСА 1	28.03.2019	12:00

- (91) За даними ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», при реєстрації особистого кабінету на сайті електронного майданчика, Відповідачі вказали такі електронні адреси:
 ТОВ «Сістембуд ЛТД» - [REDACTED]
 ФОП Івлєв В.В. - [REDACTED]
- (92) З інформації, наданої адміністратором сервісу ukr.net - товариством з обмеженою відповідальністю «Укрнет» листом від 23.04.2021 № 234/01/01-08 (вх. № 72-01/326кі від 28.04.2021) з'ясовано, що протягом лютого-травня 2019 року (в тому числі й під час проведення Торгів-2) доступ до електронних поштових скриньок Відповідачів здійснювався з одних і тих же IP-адрес (таблиця 12).

Таблиця 12

№ з /п	Найменування учасника	e-mail	IP-адреси
1	ТОВ «Сістембуд ЛТД»	[REDACTED]	АДРЕСА 1 АДРЕСА 2 АДРЕСА 3 АДРЕСА 4
2	ФОП Івлєв В.В.	[REDACTED]	АДРЕСА 1 АДРЕСА 2 АДРЕСА 5 АДРЕСА 6

- (93) З інформації АТ КБ «[REDACTED] банк» (лист від 05.08.2020 № 20.1.0.0.0/7-200727/5045 (вх. № 72-01/209кі від 09.09.2020) встановлено, що протягом січня-червня 2019 року (у період до проведення Торгів-2 під час їх проведення та після) ФОП Івлєвим В.В. здійснювався вхід до автоматизованої системи інтернет-банкінгу (електронного кабінету) АТ КБ «Приватбанк» з IP-адреси (АДРЕСА 1).
- (94) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Вінницькій області листом від 04.06.2020 № 13346/9/02-32-02-01 (вх. № 72-01/80кі від 05.06.2020), у період з 01.01.2019 по 10.06.2019 Відповідачі подавали податкову звітність з однієї електронної адреси: [REDACTED] із використанням однієї і тієї ж IP-адреси [REDACTED].
- (95) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу ТСП/IP (Інтернет).
- (96) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>), провайдером IP-адрес [REDACTED] є ТОВ «Твін-Інет»; провайдером IP-адреси АДРЕСА 1 є ПрАТ «Київстар», провайдер IP-адреси [REDACTED] не розов'язується.
- (97) ТОВ «Твін-Інет» (лист від 28.04.2021 № 16 (вх. № 72-01/1278 від 05.05.2021) повідомило, що пул IP-адрес [REDACTED] (в тому числі IP-адреси [REDACTED]) відноситься до динамічних і не виділяється якомусь конкретному абоненту. Обидва Відповідачі у період з березня (проведення аукціону Торгів – 2) по травень 2019 року не являлись абонентами ТОВ «Твін-Інет».
- (98) ПрАТ «Київстар» листом від 21.09.2020 № 23576/02 (вх № 72-01/224кі від 23.09.2020) повідомило, що IP-адреса АДРЕСА 1 відноситься до діапазону динамічних IP-адрес для доступу до мережі Інтернет (послуга «Домашній Інтернет») за технологією ФТТВ («Оптика в будинок») (договір з абонентом такої послуги укладається шляхом підтвердження згоди абонента в системі «Мій Київстар»). ФТТВ (Fiber To The Building) — технологія, яка з'єднує багатоквартирний будинок із сервером за допомогою оптичного волокна.

- (99) Отже, той факт, що Відповідачі, які мають різне місцезнаходження (один в м. Немирів, інший в м. Ладижин) і виступали конкурентами в Торгах-2, одночасно використовували одні і ті ж IP-адреси під час завантаження своїх тендерних пропозицій на Торги-2, під час входження до електронних поштових скриньок, автоматизованої системи інтернет-банкінгу, подання електронних податкових звітів із використанням однієї електронної поштової скриньки, свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурі закупівлі Відповідачі діяли спільно та узгоджували власні дії.
- (100) Зазначене підтверджує єдність їх інтересів та відсутність між ними конкуренції під час підготовки та участі у Торгах-2.

4.2.6. Спільна підготовка Відповідачами тендерної пропозиції на Торги-2

4.2.6.1. Схожість в оформленні

- (101) Для участі у Торгах-2, учасники завантажували в електронну систему ProZorro документи, що вимагались Замовником у тендерній документації до Торгів-2.
- (102) Проаналізувавши форму «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» учасників встановлено, що всі учасники при підготовці тендерної пропозиції використовували зразок, який надавався Замовником, однак заповнювали його в індивідуальний спосіб, тоді як форма «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєва В.В. має таку схожість (особливості) в оформленні, яка не передбачена зразком, а саме:
- 1.1. Однаковий стиль подання інформації про учасника (підкреслено, проте не виділено);
 - 1.2. Однаково зазначена інформація щодо банківських реквізитів; щодо видів діяльності;
 - 1.3. Вартість пропозиції обидва Відповідачі виділили жирним шрифтом із вирівнюванням «по центру»;
 - 1.4. Однаково зазначено: «Гарантійний строк на виконання роботи із збереженням їх якості «84- місяців».
- (103) Така схожість в оформленні документів свідчить про узгодженість дій ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєвим В.В., зокрема про те, що між суб'єктами відбувався обмін інформацією або про те, що документи готувала одна особа, адже якби тендерна документація на Торги-2, готувалась кожним з Відповідачів самостійно, то зміст і вигляд підготовлених документів були б різними.

4.2.6.2. Спільні особливості у назві електронних файлів Відповідачів

- (104) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених Відповідачами для участі у Торгах-2 до електронної системи закупівель ProZorro, виявлено, що файли, які містять інформацію про тендерну пропозицію Відповідачів, мають однакову назву, яка має спільні унікальні особливості:
- у ТОВ «Сістембуд ЛТД» - «п1 дод1 Тендерна пропозиція»;
 - у ФОП Івлєва В.В. - «дод1 Тендерна_пропозиція івлєв».
- (105) Одночасне використання обома Відповідачами у назві файлу нетипового позначення «дод1» свідчить про єдине джерело походження цих файлів, а саме: про спільну підготовку Відповідачів до участі в Торгах – 2, та обмін інформацією між ними.

4.2.7. Нетипова поведінка одного з Відповідачів під час участі у Торгах-2

- (106) Відповідно до розділу «Оцінка тендерної пропозиції» Тендерної документації Торгів-2 Тендерна пропозиція відхиляється замовником у разі якщо:
- 1) учасник:

- не відповідає кваліфікаційним критеріям, установленим статтею 16 Закону;
 - не надав забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником;
- 2) переможець:
- відмовився від підписання договору про закупівлю відповідно до вимог тендерної документації або укладення договору про закупівлю;
 - не надав документи, що підтверджують відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону;
- 3) наявні підстави, зазначені у статті 17 і частині сьомій статті 28 Закону;
- 4) тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.
- (107) Відповідно до тендерної документації, яка надавалась на Торги-2, Замовник вимагав забезпечення тендерної пропозиції, зазначивши, що пропозиції, які не супроводжуються забезпеченням тендерної пропозиції, будуть відхилені відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (108) Видом забезпечення тендерної пропозиції визначено Електронну банківську гарантію, що має відповідати вимогам законодавчих та нормативно-правових актів, зокрема вимогам Постанови НБУ від 15.12.2004 №639 «Про затвердження Положення про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах».
- (109) Отже, учасники Торгів-2 були обізнані, що їх пропозиція буде відхилена Замовником торгів, якщо вона не буде відповідати тендерній документації.
- (110) Аналіз документів, поданих учасниками для участі у Торгах-2 показав, що ФОП Івлєв В.В. завантажив до електронної системи закупівель ProZorro лише форму «Тендерна пропозиція».
- (111) Тобто, з усіх учасників, тільки ФОП Івлєв В.В. не завантажив до електронної системи закупівель ProZorro пакету документів, які вимагались Замовником торгів, зокрема відсутні довідки: про наявність обладнання та матеріально-технічної бази; про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід; про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів, Гарантійні листи про відсутність підстав для відмови в участі у процедурах закупівель. Не завантажено й розрахунку ціни, електронної банківської гарантії, що визначена Замовником як вид забезпечення тендерної пропозиції на Торги -2, та інших документів.
- (112) Таким чином, у разі перемоги ФОП Івлєва В.В. у Торгах-2, після розкриття тендерних пропозицій Замовник автоматично визнав би його тендерну пропозицію такою, що не відповідає тендерній документації і підлягає відхиленню.
- (113) З огляду на таке, можна зробити висновок, що ФОП Івлєв В.В. не був зацікавлений в перемозі у Торгах-2, і приймав участь лише як «технічний учасник», що надає тендерну пропозицію «прикриття» для забезпечення перемоги іншому - ТОВ «Сістембуд ЛТД», адже відповідно до частини другої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» (у редакції від 23.11.2018) тендер автоматично відміняється електронною системою закупівель у разі подання для участі у відкритих торгах менше двох тендерних пропозицій.
- (114) Така поведінка одного з Відповідачів не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про його «технічну участь» у Торгах-2, що підтверджує обізнаність Відповідачів про участь один одного у процедурах закупівель та їх узгоджену поведінку під час проведення Торгів-2, що було б неможливим за наявності конкуренції між ними.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (115) Наведені вище обставини свідчать про наявність між Відповідачами спільних інтересів та взаємозв'язків, обізнаності та системності поведінки під час підготовки та участі у Торгах – 1,2 , а також про те, що Відповідачі мали можливість узгодити та узгодили свою поведінку під час проведення Торгів - 1, 2, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (116) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (117) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (118) Тендери (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються, як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (119) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (120) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (121) 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.
- (122) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (123) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- у Торгах-1:
- пов'язаність Відповідачів відносинами контролю;
 - використання одних і тих же засобів зв'язку;
 - наявність спільних господарських відносин у період проведення Торгів-1;
 - спільне подання тендерних пропозицій Відповідачами;
 - використання Відповідачами одних і тих же IP-адрес;
 - нетипова поведінка одного з Відповідачів під час участі у Торгах-1 (зокрема, завантаження неповного комплекту документів одним з Відповідачів).
- у Торгах-2:
- пов'язаність Відповідачів відносинами контролю;
 - використання одних і тих же засобів зв'язку;

- наявність спільних господарських відносин у період проведення Торгів-2;
 - спільне подання тендерних пропозицій Відповідачами;
 - використання Відповідачами одних і тих же ІР-адрес;
 - спільна підготовка Відповідачами тендерної пропозиції (схожість в оформленні документів, спільні особливості у назві файлів);
 - нетипова поведінка одного з Відповідачів під час участі у Торгах-2 (зокрема, завантаження неповного комплекту документів одним з Відповідачів),
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєвим В.В. своєї поведінки при підготовці до участі та безпосередньо під час участі у Торгах - 1, 2, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (124) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєв В.В. під час підготовки та участі у спрощених/допорогових закупівлях, які проводились комунальним підприємством «Тульчинводоканал» (ідентифікаційний код юридичної особи – ██████████) в березні 2019 року:
- на закупівлю: «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Дранка, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин, (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-001809-a);
 - на закупівлю: «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Одаї, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-002101-a),
- діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (125) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєв В.В. тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (126) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (127) Зауважень чи заперечень на подання з попередніми висновками у Справі від Відповідачів не надходило.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (128) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду Справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєва В.В., які полягали у пов'язаності Відповідачів відносинами контролю; використанні одного і того ж засобу зв'язку; наявності спільних господарських відносин, синхронності в діях Відповідачів; використанні одних і тих же ІР-адрес; наданні тендерних пропозицій з одного електронного майданчика, схожості в оформленні документів, «технічній участі» одного з Відповідачів у Торгах-1, 2,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів спрощених/допорогових закупівель, які проводились комунальним підприємством «Тульчинводоканал» (ідентифікаційний код юридичної особи – ██████████) в березні 2019 року:

- на закупівлю: «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Дранка, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин, (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-001809-a);
- на закупівлю: «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Одаї, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-002101-a),

та обмежує Замовника у отриманні найбільш ефективного для нього результату.

- (129) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (130) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (131) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (132) Отже, дії ТОВ «Сістембуд ЛТД» та ФОП Івлєва В.В., які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у спрощених/допорогових закупівлях, які проводились комунальним підприємством «Тульчинводоканал» (ідентифікаційний код юридичної особи – ██████████) в березні 2019 року за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro»:
- на закупівлю: «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Дранка, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин, (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-001809-a);
 - на закупівлю: «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Одаї, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-002101-a),

є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (133) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки) штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (134) Частиною п'ятою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другої частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (135) Листом від 10.01.2024 № 2 (вх. № 72-01/136 від 18.01.2024) ТОВ «Сістембуд ЛТД» надало копію фінансової звітності за 2023 рік (із відміткою про отримання її ГУ ДПС у Вінницькій області). Відповідно до звіту про фінансові результати ТОВ «Сістембуд ЛТД» за 2023 рік розмір доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) становить [REDACTED] грн.
- (136) Відповідно до податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи – підприємця за 2023 рік, наданої ФОП Івлєвим В.В. листом б/н (вх. № 72-01/135 від 18.01.2024) (із відміткою про її отримання ГУ ДПС у Вінницькій області), розмір доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ФОП Івлєва В.В. за 2023 рік становить [REDACTED] грн.
- (137) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (138) Також адміністративною колегією Відділення при визначенні розміру штрафу ФОП Івлєву В.В. враховано обставини, які виникли у останнього внаслідок воєнної агресії РФ, та були підтверджені документально (лист від 22.01.2024 (вх. № 72-01/260 від 31.01.2024), зокрема: *(персональні дані)*).

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 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 № 291/5482, (зі змінами), пунктом 4 розділу VIII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Сістембуд ЛТД» (вул. [REDACTED]; ідентифікаційний код юридичної особи - [REDACTED]) та фізична особа – підприємець Івлєв Володимир Віталійович (вул. [REDACTED]; ідентифікаційний номер – [REDACTED]) вчинили порушення, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист

економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів спрощених/допорогових закупівель, які проводились комунальним підприємством «Тульчинводоканал» (ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) в березні 2019 року за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» на закупівлю: «Нове будівництво розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Дранка, Тульчинського району Вінницької області», ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин, (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-001809-a).

2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на фізичну особу-підприємця Івлєва Володимира Віталійовича (ідентифікаційний код - [REDACTED]) у розмірі 1000,00 (одна тисяча) гривень.

3. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Сістембуд ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи - [REDACTED]) у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Сістембуд ЛТД» (вул.

[REDACTED]) та фізична особа – підприємець Івлєв Володимир Віталійович (вул.

[REDACTED]) вчинили порушення, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів спрощених/допорогових закупівель, які проводились комунальним підприємством «Тульчинводоканал» (ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) в березні 2019 року за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» на закупівлю робіт з Нового будівництва розвідувально-експлуатаційної свердловини та водопровідної мережі в с. Одаї, Тульчинського району Вінницької області, ДК 021:2015: 45262220-9 — Буріння водних свердловин (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-19-002101-a).

5. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на фізичну особу-підприємця Івлєва Володимира Віталійовича (ідентифікаційний код - [REDACTED]) у розмірі 1000,00 (одна тисяча) гривень.

6. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Сістембуд ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи - [REDACTED]) у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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

Згідно з частиною тринадцятою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафу, суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії,
голова Відділення

Олег ФЕДОРЧУК