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

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

26 квітня 2024 року | Хмельницький | № 72/33 - р/к
справа № 72/48 - 21

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» (*інформація, доступ до якої обмежено*) та товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті» (*інформація, доступ до якої обмежено*) взяли участь у відкритих торгах:

UA-2018-02-21-001199-b щодо закупівлі послуги: «Експлуатаційне утримання автомобільних доріг загального користування державного значення у Тернопільській області (влаштування, обслуговування, ремонт та утримання об'єктів існуючого стаціонарного штучного освітлення; влаштування, організація та обслуговування, ремонт та утримання світлофорних об'єктів) ДК 021:2015: 45230000-8 — Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь, які проводились Службою автомобільних доріг у Тернопільській області.

За результатами розгляду справи № 72/48-21 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» та товариства з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафні санкції:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» (*інформація, доступ до якої обмежено*) 68 000 гривень;
- на товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті», (*інформація, доступ до якої обмежено*) 68 000 гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи №72/48-21 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» та товариством з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №72/48-21

від 20 грудня 2023 року № 72-03/166-п Відділу досліджень та розслідувань в Тернопільській області Відділення

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(1) На виконання доручення Голови Антимонопольного комітету України від 09.12.2020 №13-01/1226 Відділення провело дослідження щодо наявності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції у діях товариства з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» (*інформація, доступ до якої обмежено*) та товариства з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті» (*інформація, доступ до якої обмежено*) під час підготовки та участі у відкритих електронних торгах.

(2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 2 липня 2021 року №72/53-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи №72/48-21 (далі - Справа) за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» та товариством з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті» порушення, передбаченого 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, під час підготовки та участі у електронних торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-21-001199-b, проведених Службою автомобільних доріг у Тернопільській області.

(3) Копія Розпорядження про початок Справи направлена:
- товариству з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» листом від 06.07.2021 № 72-02/2795;
- товариству з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті» листом від 06.07.2021 № 72-02/2799.

(4) Витяги з подання з попередніми висновками у справі № 72/48-21 від 20.12.2023 №72-03/166-п надіслані:

- ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» за його місцезнаходженням згідно з даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (*інформація, доступ до якої обмежено*) листом від 21.12.2023 №72-02/2116 (рекомендоване поштове відправлення №0600072566944);
- ТОВ «БК «Інтерсіті» за його місцезнаходженням згідно з даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (*інформація, доступ до якої обмежено*) листом від 21.12.2023 №72-02/2117 (рекомендоване поштове відправлення № 0600072568106).

(5) Вказані листи повернуто УДППЗ «Укрпошта» на адресу Відділення, 31.01.2024 лист адресований ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» (причина повернення «*за закінченням терміну зберігання*»), 20.01.2024 лист адресований ТОВ «БК «Інтерсіті» (причина повернення «*адресат відсутній за вказаною адресою*»).

(6) На підставі пункту 6 розділу VII 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 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), Інформацію щодо попередніх висновків у Справі розміщено 16.04.2024 на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України -

https://southwestmtv.amcu.gov.ua/news/informatsiia-pro-provedennia-administratyvnoi-kolehii-pivdenno-zakhidnoho-mtv-amku-u-spravi-7248-21-tov-ukr-prom-montazh-ta-tov-budivelna-korporatsiia-intersiti із зазначенням дати, часу та місця розгляду Справи.

(7) Відповідачі не надали Відділенню заперечень на подання з попередніми висновками у Справі.

2. ВІДПОВІДАЧІ

(8) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:

a) **товариство з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж»** (далі - ТОВ «Укр-Пром-Монтаж»), (*інформація, доступ до якої обмежено*).

Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР) основним видом діяльності ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» є (*інформація, доступ до якої обмежено*);

b) **товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті»** (далі – ТОВ «БК «Інтерсіті»), (*інформація, доступ до якої обмежено*).

Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР основним видом діяльності ТОВ «БК «Інтерсіті» (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(9) ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

(10) Відповідачі спільно взяли участь у торгах, що проводилися Службою автомобільних доріг у Тернопільській області (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(11) В системі електронних закупівель «Prozorro» 21 лютого 2018 року Замовником розміщено оголошення про проведення відкритих торгів, ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-21-001199-b, щодо закупівлі послуги: «Експлуатаційне утримання автомобільних доріг загального користування державного значення у Тернопільській області (влаштування, обслуговування, ремонт та утримання об'єктів існуючого стаціонарного штучного освітлення; влаштування, організація та обслуговування, ремонт та утримання світлофорних об'єктів) ДК 021:2015: 45230000-8 — Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь (далі - Торги).

(12) Згідно з Оголошенням про проведення Торгів, кінцевий строк подання тендерних пропозицій - 26 березня 2018 року до 10 год. 00 хв.

(13) Початок аукціону – 10 квітня 2018 року о 12 год. 29 хв.

(14) Очікувана вартість предмету закупівлі - 26 261 495,00 UAH з ПДВ.

(15) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подало 5 суб'єктів господарювання (таблиця 1):

Таблиця 1

Найменування учасника	Первинна цінова пропозиція, грн з ПДВ	Остаточна цінова пропозиція, грн з ПДВ
ТОВ «СЕА Електротехніка»	25 299 900,00	5 900 000,00
ТОВ «Міжнародні інженерні системи»	25 800 000,00	11 900 000,00
ПМП «Софіт»	26 260 910,00	6 000 000,00

ТОВ «Укр-Пром-Монтаж»	24 160 122,00	5 899 997,00
ТОВ «БК «Інтерсіті»	25 321 876,00	25 321 876,00

(16) За результатами аукціону, відповідно до протоколів засідання тендерного комітету Замовника від 18.04.2018 № 57, від 25.04.2018 № 66, від 26.04.2018 №69 тендерні пропозиції ТОВ «Укр-Пром-Монтаж», ТОВ «СЕА Електротехніка» та ПМП «Софіт» відхилено.

(17) Згідно з Протоколом №71 засідання тендерного комітету Замовника від 26.04.2018, переможцем Торгів стало ТОВ «Міжнародні інженерні системи», з яким Замовником укладено договір № 13Е від 10.05.2018 на суму 11 900 000,00 грн з ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

(18) За результатами аналізу матеріалів Справи встановлено, що ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті» узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах. Зазначене підтверджується таким.

4.1. Використання Відповідачами одних і тих самих IP – адрес

4.1.1 Використання одних і тих самих IP-адрес під час участі в Торгах

(19) За інформацією, наданою ТОВ «Смарттендер» листом від 31.03.2021 № 302 (вх. № 72-01/1052 від 05.04.2021), Відповідачі завантажували свої тендерні пропозиції на Торги з однієї і тієї самої IP – адреси (таблиця 2):

Таблиця 2

№ п /п	Найменування Відповідача	IP - адреса
1	ТОВ «Укр-Пром-Монтаж»	185.128.235.192
2	ТОВ «БК «Інтерсіті»	185.128.235.192

(20) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Укрнет» листом від 16.04.2021 №214/01/01-08 (вх. № 72-01/304кі від 21.04.2021), із IP – адреси (*інформація, доступ до якої обмежено*)Відповідачі здійснювали вхід до своїх поштових скриньок (ТОВ «БК «Інтерсіті» - (*інформація, доступ до якої обмежено*), ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» - (*інформація, доступ до якої обмежено*) напередодні оголошення про Торги (*інформація, доступ до якої обмежено*) та в період Торгів (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(21) IP - адреса **185.128.235.192,** за даними сайту https://2ip.ua/ua/, належить Інтернет провайдеру ТОВ «Гігатранс Україна».

(22) Листом від 16.04.2021 №1604/1 (вх. № 72-01/1496 від 01.06.2021) ТОВ «Гігатранс Україна» повідомило, що дана IP - адреса була делегована абоненту фізичній особі – (Особа 1) на підставі Договору про надання телекомунікаційних послуг № АП-051016 від 05.10.2016. Адреса надання послуг: (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(23) Під час аналізу інформації, наданої ДП «Прозорро» листом від 04.03.2021 №206/01/688/04 (вх. № 72-01/854 від18.03.2021), встановлено, що для входу в аукціон Торгів (10.04.2018) Відповідачі використовували одну і ту саму IP – адресу: **78.154.171.94.**

(24) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Укрнет» листом від 16.04.2021 №214/01/01-08 (вх. № 72-01/304кі від 21.04.2021), із IP – адреси (*інформація, доступ до якої обмежено*) обидва Відповідачі здійснювали вхід до своїх поштових скриньок (ТОВ

«БК «Інтерсіті» - (*інформація, доступ до якої обмежено*), ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» - (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(25) В ході аналізу інформації, отриманої від АТ «Банк Український капітал» (лист від 15.03.2021 №10/1/08/ 197/БТ (вх. № 72-01/192кі від 17.03.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено*), встановлено, що ТОВ «БК «Інтерсіті» використовувало IP - адресу (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(26) За даними ресурсу https://2ip.ua/ua/, послуги доступу до мережі Інтернет з IP - адреси 78.154.171.94 надавались Інтернет провайдером ТОВ «Євротранстелеком».

(27) ТОВ «Євротранстелеком» листом від 22.04.2021 №321 (вх. № 72-01/1177 від 22.04.2021) надало інформацію, що IP – адреса 78.154.171.94 використовувалась ТОВ «Лого-світ» на підставі договору № 02/2017/LOGO-SVIT від 20.02.2017. Юридична адреса ТОВ «Лого-світ» - (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(28) Листом від 27.08.2021 б/н (вх. № 72-01/2245 від 31.08.2021) ТОВ «Лого-світ» повідомило, що орендує додаткове офісне приміщення за адресою: (*інформація, доступ до якої обмежено*), за яким закріплена IP – адреса 78.154.171.94 і яке іноді здається в суборенду.

(29) Відповідно до договору суборенди № 02/04-18 від 01.04.2018 ТОВ «Лого-світ» передало ТОВ «БК «Інтерсіті» у тимчасове платне користування частину нежитлового приміщення (об'єкт суборенди), що знаходиться за адресою: (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(30) В ході аналізу інформації, наданої АТ «Банк «Український капітал» листом від 15.03.2021№10/1/08/-197/БТ (вх. № 72-01/192кі від 17.03.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено),* виявлено, що ТОВ «БК «Інтерсіті» (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(31) Разом із суборендою даного приміщення орендар має право користуватись доступом до Інтернету за IP – адресою (*інформація, доступ до якої обмежено*), яка офіційно зареєстрована за ТОВ «Лого-світ».

(32) Таким чином, Відповідачі завантажували свої тендерні пропозиції у систему електронних торгів «Prozorro» та входили в аукціон Торгів із використанням одних і тих самих IP-адрес, що свідчить про спільне використання ними одного обладнання для доступу до мережі Інтернет.

4.1.2 Використання одних і тих самих IP - адрес під час подання звітності

(33) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДПС у м. Києві листом від 11.03.2021 №6672/5/26-15-12-07-19 (вх. №72-01/204кі від 22.03.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено)*, ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті», використовували IP - адресу (*інформація, доступ до якої обмежено*)для подання податкової звітності протягом І півріччя 2018 року.

(34) Відповідно до інформації отриманої від АТ «Банк Український капітал» (лист від 15.03.2021 №10/1/08/ 197/БТ (вх. № 72-01/192кі від 17.03.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено*), IP - адресу (*інформація, доступ до якої обмежено*)ТОВ «БК «Інтерсіті» використовувало для входу до електронного кабінету для проведення операцій по рахунках (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(35) За даними Інтернет провайдера ТОВ «Вінтелепорт», наданими листом від 05.05.2021 №01/167 (вх. №72-01/358кі від 11.05.2021), (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(36) Листом від 29.12.2021 №001/29.12.2021 (вх. № 72-01/3372 від 31.12.2021) ТОВ «Ферум» повідомило, що не пов'язане відносинами контролю із Відповідачами, не надавало допомоги щодо відправлення податкової звітності, а також не надавало Відповідачам приміщення чи телекомунікаційні мережі (телефон, Інтернет, тощо) в оренду, проте зазначило, що використовувало тип підключення до мережі Інтернет WI-FI з відкритим доступом.

(37) Слід зазначити, що юридичні та фактичні адреси (місцезнаходження) Відповідачів наступні:

- ТОВ «БК «Інтерсіті» - (*інформація, доступ до якої обмежено*) (відповідно до витягу з ЄДР за кодом 136229530822 від 07.09.2023 та Довідки про підприємство від 22.03.2018 №22/03-2 наданої в складі тендерної пропозиції);

- ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» - (*інформація, доступ до якої обмежено*) (відповідно до витягу з ЄДР за кодом 204344451333 від 07.09.2023 та Довідки про підприємство від 23.03.2018 №4098-1/23/03-4 наданої в складі тендерної пропозиції).

(38) Таким чином, адреса розташування точки доступу до мережі Інтернет за вище зазначеною IP - адресою (м. Вінниця) не збігається з місцезнаходженням Відповідачів (м. Київ), що може свідчити про відсутність випадкового збігу обставин щодо спільного використання обладнання в мережі для подання податкової звітності.

(39) 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).

(40) Отже, той факт, що Відповідачі, які виступали конкурентами в Торгах, завантажували свої тендерні пропозиції, брали участь в аукціоні та надсилали податкову звітність із застосуванням одних і тих самих IP-адрес свідчить про наявність умов для обміну інформацією між ними, а також про те, що у період підготовки та участі у процедурі закупівлі Відповідачі діяли спільно та використовували одне обладнання для доступу до мережі Інтернет.

4.2 Пов'язаність Відповідачів через засоби зв'язку

4.2.1. Контактні номери телефонів Відповідачів належать одній особі

(41) В ході розгляду справи встановлено, що в період проведення Торгів (21.02.2018 – 10.05.2018), Відповідачі в своїй господарській діяльності використовували наступні номера телефонів: (*інформація, доступ до якої обмежено*) (ТОВ «БК «Інтерсіті») та (*інформація, доступ до якої обмежено*) (ТОВ «Укр-Пром-Монтаж»)

(42) ТОВ «БК «Інтерсіті» зазначило номер телефону (*інформація, доступ до якої обмежено*):

- на усіх бланках документів, які ТОВ «БК «Інтерсіті» подавало на Торги;

- як телефон для контактів у Довідці про підприємство від 22/03/2018 р. № 22/03-2, яка подана ТОВ «БК «Інтерсіті» на Торги;

- для зв'язку із банком АТ «Банк Український капітал» (лист від 15.03.2021 №10/1/08/ 197/БТ (вх. № 72-01/192кі від 17.03.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено*);

- як контактний номер при взаємодії із Головним управлінням ДПС в м. Києві (лист від 11.03.2021 №6672/5/26-15-12-07-19 (вх. № 72-01/204кі від 22.03.2021);

- при реєстрації на майданчику ТОВ «Смарттендер» (лист від 31.03.2021 № 302 (вх. № 72-01/1052 від 05.04.2021).

(43) ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» зазначило номер телефону (*інформація, доступ до якої обмежено*):

- у Довідці про підприємство від 23.03.2018 вих. № 4098-1/23/03-4, яка подана Відповідачем на Торги;

- для зв'язку із банком АТ «Альфа-банк» (лист банку від 16.04.2021 № 08614/БТ (вх. № 72-01/319кі від 27.04.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено*);

- як контактний номер при взаємодії із Головним управлінням ДПС в м. Києві (лист від 11.03.2021 № 6672/5/26-15-12-07-19 (вх. № 72-01/204кі від 22.03.2021).

(44) ТОВ «Інтертелеком», до номерного ресурсу якого належать вказані номери, листом від 07.02.2022 № 111/22 (вх. № 72-01/418 від 09.02.2022) повідомило:

- абонентські номери (*інформація, доступ до якої обмежено*) були підключені на (Особа 2), яка зареєстрована за адресою: (*інформація, доступ до якої обмежено*);

- (Особа 2) обслуговувалась ТОВ «Інтертелеком» на умовах публічного договору, а оскільки ТОВ «Інтертелеком» є оператором мобільного зв'язку то прив'язки до почтової адреси не має.

(45) Використання Відповідачами номерів телефонів, які зареєстровані на одну і ту саму особу, вказує на наявність умов для обміну інформацією між ними щодо дій один одного, зокрема і щодо участі в Торгах.

4.2.2 Вказання Відповідачами одних і тих самих мобільних номерів телефонів при реєстрації своїх електронних поштових скриньок

(46) За даними ТОВ «Смарттендер», наданими листом від 31.03.2021 №302 (вх. № 72-01/1052 від 05.04.2021), встановлено, що Відповідачі при реєстрації на майданчику, зазначали інформацію щодо електронних поштових скриньок та контактної особи:

- ТОВ «БК «Інтерсіті» - контактна особа (Особа 3), поштові скриньки - *cc_intercity@ukr.net, bkintercity@ukr.net;*

- ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» - контактна особа (Особа 4), поштові скриньки – *ukrprom40988841@ukr.net, info_green-light@ukr.net.*

(47) ТОВ «Укрнет» листом від 16.04.2021 №214/01/01-08 (вх. № 72-01/304кі від 21.04.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено)* надало інформацію, яка була вказана користувачами при реєстрації зазначених електронних поштових скриньок (таблиця 3):

Таблиця 3

(*інформація, доступ до якої обмежено)*

(48) У складі тендерних пропозицій Відповідачів наявні листи з інформацією щодо особи уповноваженої на підпис документів тендерної документації та на укладання договору відповідно до яких уповноваженою особою:

- ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» є директор (Особа 3) (лист № 4098-1/23/03 від 23.03.2018);

- ТОВ «БК «Інтерсіті» є директор (Особа 4) (лист № 22/03-1 від 22.03.2018).

(49) Вказані номера телефонів належать до номерного фонду оператора мобільного зв'язку ТОВ «лайфселл», яке листом від 11.08.2023 № 3560д (вх. № 72-01/1392 від 14.08.2023), повідомило, що номера телефонів належать знеособленим користувачам.

(50) Згідно з інформацією наданою Головним управлінням ДПС у м. Києві листом від 11.03.2021 №6672/5/26-15-12-07-19 (вх. №72-01/204кі від 22.03.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено*) ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» подавало звітність із електронної поштової скриньки – (*інформація, доступ до якої обмежено*), а ТОВ «БК «Інтерсіті» із – (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(51) Дані електронні поштові скриньки використовувались Відповідачами і для подання «Повідомлення про реєстрацію електронного цифрового підпису» на адресу приймального шлюзу Держстату (лист Державної служби статистики України від 09.03.2021 №11.1-08/89-21 (вх. № 72-01/258 кі від 08.04.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(52) ТОВ «Укрнет» листами від 17.06.2021 № 330/01/01-08 (вх. № 72-01/449 кі від 23.06.2021) та від 09.07.2021 № 393/01/01-08, надало інформацію, яка була вказана абонентами при реєстрації зазначених електронних поштових скриньок (таблиця 4):

Таблиця 4

(*інформація, доступ до якої обмежено*)

(53) Номер телефону (*інформація, доступ до якої обмежено)* належать до номерного фонду оператора мобільного зв'язку ПрАТ «Київстар», яке листом від 28.08.2023 № 24075/01 (вх. № 72-01/1493 від 31.08.2023) повідомило, що номер телефону у 2018 році обслуговувався на умовах передплаченого зв'язку, телекомунікаційні послуги за яким надаються знеособлено (анонімно).

(54) Таким чином, реєстрація Відповідачами поштових електронних скриньок із вказанням однакових номерів телефонів вказує на наявність умов для обміну інформацією щодо дій один одного, зокрема і щодо підготовки та участі в Торгах.

4.3 Синхронність дій Відповідачів у часі

(55) За інформацією, наданою ТОВ «Смарттендер» листом від 31.03.2021 №302 (вх. № 72-01/1052 від 05.04.2021), ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті» подали свої тендерні пропозиції на Торги в один день з різницею 8 хвилин (таблиця 5):

Таблиця 5

№ п /п	Найменування Відповідача	Дія, яку було здійснено учасником	Дата та час подання тендерних пропозицій
1	ТОВ «Укр-Пром-Монтаж»	Подання комерційної пропозиції на суму 24160122,00 грн, завантаження документів до пропозиції	23.03.2018 о 17:14
2	ТОВ «БК «Інтерсіті»	Подання комерційної пропозиції на суму 25321876,00 грн, завантаження документів до пропозиції	23.03.2018 о 17:22

(56) Надання Відповідачами тендерних пропозицій на Торги в один день не може вважатися випадковим збігом обставин, оскільки вони не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати опублікування оголошення до кінцевої дати подання пропозицій.

(57) Крім того, за результатами аналізу властивостей PDF-файлів, завантажених Відповідачами в електронну систему закупівель задля участі у Торгах, встановлено, що дані файли створено в один день 23.03.2018 із різницею в часі 15 хв. (ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» створено файл о 11:36, ТОВ «БК «Інтерсіті» о 11:51).

(58) Разом з тим, за даними ТОВ «Науково-виробниче підприємство «Інформаційні технології» наданими листом від 11.10.2021 № 447 (вх. № 72-01/2775 від 18.10.2021), Відповідачі здійснювали оплату на рахунок майданчика задля участі у Торгах в один день 19.03.2018.

(59) Така синхронність дій ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті» у часі щодо подання тендерних пропозицій, створення електронних файлів та оплати майданчику за участь у Торгах не може вважатись випадковим збігом обставин, вказує на скоординовану поведінку між Відповідачами та свідчить про обмін інформацією між ними щодо підготовки та участі у Торгах.

4.4 Спільні особливості подання та оформлення документів на Торги

4.4.1 Особливості подання документів

(60) Відповідно до Тендерної документації, затвердженої рішенням тендерного комітету Замовника Протокол № 23 від 21.02.2018 (далі – Тендерна документація), учасник повинен розмістити (завантажити) в електронній системі закупівель всі документи передбачені тендерною документацією до кінцевого строку подання тендерних пропозицій (пункт 1 розділу «Інструкція з підготовки тендерної документації»).

(61) Тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх установлення замовником), та завантаження файлів, які надаються в сканованому вигляді в форматі Portable Document Format (PDF) або ін.

(62) При аналізі документів, завантажених ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті» до електронної системи закупівель ProZorro, встановлено, що подача документів здійснювалась в один спосіб.

(63) Обидва Відповідачі подали на Торги всі документи одним файлом (у форматі «pdf») з однаковими назвами за винятком назви учасника:

- ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» завантажило файл з назвою «тернополь укр-пром-монтаж .compressed.pdf» у якому 22 документи на 59 аркушах;

- ТОВ «БК «Інтерсіті» завантажило файл з назвою «тернополь інтерсіті .compressed.pdf» у якому 19 документів на 56 аркушах.

(64) Спосіб у який Відповідачі завантажували свої тендерні пропозиції не був передбачений вимогами тендерної документації, а однакова назва файлу, за винятком назви Відповідача, та зазначення міста Тернопіль російською мовою свідчить про підготовку даних документів з відома обох Відповідачів або одним з них.

4.4.2 Однакові назви довідок

(65) В ході аналізу документів, наданих Відповідачами в складі тендерної пропозиції, встановлено, що окремі довідки (листи) обох Відповідачів мають аналогічну назву, а саме:

- «Довідка про підприємство, у якій вказати повне найменування учасника, юридичну та фактичну адресу, інформацію про керівника (прізвище, ім'я по батькові, посада), телефон, факс, електрону пошту, банківські реквізити»;

- «Довідка у довільній формі, що містить інформацію про наявність у учасника основних працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід»;

- «Довідка у довільній формі, що містить інформацію про наявність у учасника основного обладнання та матеріально-технічної бази для надання послуг»;

- «Довідка в довільній формі про наявність досвіду виконання аналогічного договору»;

- «Гарантійний лист, в якому міститься ствердження про зобов'язання Учасника надати послуги по предмету закупівлі, згідно додатку 1 до тендерної документації та відповідно до умов проекту договору викладеному в додатку 2 до тендерної документації, за кінцеву ціну, що буде подана учасником на електронному аукціоні».

(66) Те, що назви окремих довідок Відповідачів є однаковими (для назви використано цитати з тендерної документації Замовника), не може бути випадковістю, а підтверджує спільну підготовку цих довідок, та/або виконання їх одним Відповідачем за зразком іншого.

4.4.3 Схожість в оформленні документів

(67) Всі довідки та листи, які Відповідачі подавали на Торги мають певну схожість в оформленні, а саме: назва довідки (листа), ініціали та посада виконані жирним шрифтом одного розміру, а місце для підпису позначено горизонтальною рискою (**Директор _____ ПІБ Відповідача**).

(68) Відповідно до вимог розділу «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» Тендерної документації Відповідачі повинні надати, зокрема, лист гарантію, щодо дотримання норм чинного законодавства України (в т.ч. Закону України «Про санкції» та ін.) та довідки у довільній формі про обов'язок учасника застосовувати заходи із захисту довкілля при виконанні робіт із зазначенням заходів.

(69) Під час аналізу документу «*Лист - підтвердження, щодо дотримання норм чинного законодавства України (в т.ч. Закону України "Про санкції" та ін.)*» від 22.03.2018 № 22/03-11 наданого ТОВ «БК «Інтерсіті» та «*Лист гарантії, щодо дотримання норм чинного законодавства України (в т.ч. Закону України "Про санкції" та ін.)*» від 23.03.2018 № 4098-1/23/03-1 наданого ТОВ «Укр-Пром-Монтаж», встановлено, що листи обох Відповідачів містять однаковий перелік нормативних актів, які зазначено послідовно.

(70) Написання назви, зазначених у листах нормативних актів, мають певні спільні особливості, а саме:

- після назви «*Рішення РНБО від 28 квітня 2017 року введено в дію Указом Президента України від 15.05.2017 № 133/2017 «Про застосування персональних спеціальних економічних та інших обмежувальних заходів (санкцій)*» зазначено словосполучення «*згідно додатків*», проте Відповідачами жодних додатків не надано (абзац 3 листів);

- у обох Відповідачів не правильно зазначено назву органу виконавчої влади Кабінету Міністрів України, упущено слово «України» (абзаци 5, 6 листів);

- після назви «*Постанови Кабінету Міністрів України від 30 грудня 2015р. № 1147 «Про заборону ввезення на митну територію України товарів, що походять з Російської Федерації*» зазначено у дужках – «*діє до 31 грудня 2017 року включно*» (абзац 7 листів).

(71) Довідки про обов'язок учасника застосовувати заходи із захисту довкілля при виконані робіт із зазначенням заходів, які надані Відповідачами на Торги, містять однакову фразу: «*даємо згоду застосовувати заходи з екологічної безпеки і захисту довкілля, а саме..*» та перелік певних однакових заходів, які будуть ними застосовуватись:

- «*не порушувати екологічні права і законні інтереси Замовника та інших суб'єктів*»;

- «*компенсувати шкоду, заподіяну в разі забруднення або іншого негативного впливу на природне середовище*»;

- «*не допускати розливу нафтопродуктів, мастил та інших речовин…*»;

- «*не допускати засмічення території Замовника…*»;

- «*дотримуватись вимог чинного природоохоронного законодавства України під час виконання зобов'язань за результатами процедури закупівлі*».

(72) Крім того, під час аналізу, поданих Відповідачами «Довідок про наявність у учасника основного обладнання та матеріально-технічної бази для надання послуг», також виявлено певні спільні особливості щодо їх оформлення, а саме:

- перелік будівельних машин та механізмів по 19 позиціях у обох Відповідачів однаковий (ТОВ «БК «Інтерсіті» - 19 позицій, ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» 20 позицій (позиція «*агрегат обпресувальний*» є тільки у ТОВ «Укр-Пром-Монтаж»);

- із наявної техніки власним у обох Відповідачів є «*перетворювач зварювальний з номінальним зварювальним струмом 315-500А*», «*установка для зварювання ручного дугового[постійного струму]*» та «*компресор пересувний з двигуном внутрішнього згорання, тиск до 686 кПа [7ат], подача 2,2 м3/хв.*»;

- наявні спільні пунктуаційні та граматичні помилки (відсутність пробілів між словами «*..дугового[постійного струму]*», «*…електропередачі,вантажопідйомність 10 т*», «*..на базіавтомобіля*»; застосовано неправильний відмінок однини «*Машина бурильно-кранові..*») та однаково зроблені абзаци між словами у найменуваннях машин та механізмів.

(73) Наявність у документах Відповідачів не властивих схожостей щодо змісту та помилок була б не можливою якщо б вказані документи готувались кожним із них індивідуально.

(74) Отже, наведене свідчить про обмін інформацією між Відповідачами щодо підготовки документів на Торги або про підготовку документів одним з них.

4.4.4. Спільні характерні властивості файлів

(75) За результатами аналізу властивостей PDF-файлів (властивості, які автоматично вписуються у файл під час створення), завантажених в електронну систему закупівель ProZorro ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті» задля участі у Торгах, встановлено, що вказані файли мають спільні унікальні особливості, зокрема, однакові значення параметрів PDF-файлів (таблиця 6).

Таблиця 6

№ п/п	Відповідач	Назва файлу	Особливості файлів		
			Програма	Виробник PDF	Версія PDF
1.	ТОВ «Укр-Пром-Монтаж»	тернополь укр-пром-монтаж .compressed.pdf	VueScan – http://www.hamrick.com	3-Heights(TM) PDF Optimization Shell 4.8.25.2 (http://pdf-tools.com)	1.4(Acrobat 5.x)

2.	ТОВ «БК «Інтерсіті»	тернополь інтерсіті .compressed.pdf	VueScan – http://www.hamrick.com	3-Heights(TM) PDF Optimization Shell 4.8.25.2 (http://pdf-tools.com)	1.4(Acrobat 5.x)

(76) Наведене свідчить про єдине джерело походження цих файлів, зокрема використання одного комп'ютерного обладнання для сканування документів, що вказує на спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

4.5 Поведінка Відповідачів під час електронного аукціону

(77) Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.

(78) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.

(79) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.

(80) Інформацію щодо первинних та остаточних пропозицій Відповідачів надано в таблиці 7.

Таблиця 7

Відповідачі	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція	Різниця між первинною та остаточною пропозиціями
ТОВ «Укр-Пром-Монтаж»	24 160 122,00	5 899 997,00	18 260 125
ТОВ «БК «Інтерсіті»	25 321 876,00	25 321 876,00	0

(81) За результатами електронного аукціону встановлено, що ТОВ «БК «Інтерсіті» на жодному етапі аукціону не знижувало ціну, що вказує на його не зацікавленість у перемозі, оскільки суб'єкт господарювання, який є учасником торгів та має бажання виграти, пропонував би максимально низьку ціну своєї пропозиції.

(82) ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» відповідно до Протоколу засідання тендерного комітету Замовника № 53 від 12.04.2018, визнано переможцем Торгів, так як його пропозиція мала найнижчу ціну.

(83) Відповідно до Протоколу засідання тендерного комітету Замовника № 57 від 18.04.2018 було розглянуто питання щодо відхилення тендерної пропозиції переможця торгів ТОВ «Укр-Пром-Монтаж», оскільки переможцем торгів у строк, що не перевищує п'яти днів з дати оприлюднення на веб-порталі уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір, не були надані замовнику документи, що підтверджують відсутність підстав, визначених статтею 17 Закону.

(84) Разом з тим, Замовником 17.04.2018 отримано лист № 4098-1/23/03 від ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» про відмову від підписання договору про закупівлю стосовно предмету закупівлі.

(85) В ході аукціону Торгів ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» знизило ціну своєї тендерної пропозиції більш ніж у 4 рази, що є економічно не доцільним з погляду ведення беззбиткової підприємницької діяльності та вказує на те, що ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» не мало наміру дійсно бути переможцем Торгів та було «технічним» учасником.

(86) Крім того, відповідно до відомостей з інформаційного фонду Державного реєстру фізичних осіб-платників податків ДПС України (лист Головного управління ДПС у м.

Києві від 11.03.2021 №6672/5/26-15-12-07-19 (вх. №72-01/204кі від 22.03.2021) та згідно з інформацією наданою Головним управлінням пенсійного фонду України в м. Києві листом від 12.03.2021 №2600-07-05-5/42446 (вх. № 72-01/208кі від 22.03.2021) встановлено, що у ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» у першому півріччі 2018 року працювало дві фізичні особи (Особа 3 та Особа 5).

(87) У довідці № 4098-1/23/03-8 від 23.03.2018, поданій в складі тендерної пропозиції, ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» вказало про те, що залучати субпідрядні організації до виконання робіт не буде.

(88) Таким чином, у ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» не було достатньої кількості працівників для виконання робіт, які передбачені вимогами тендерної документації Замовника, що вказує на те, що ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» не мало наміру дійсно бути переможцем Торгів та було «технічним» учасником.

(89) Така поведінка Відповідачів, під час аукціону є нехарактерною при дотриманні ними конкурентної боротьби і свідчить про те, що у період підготовки та участі у Торгах Відповідачі діяли спільно та узгодили свої дії.

4.6. Взаємозв'язок Відповідачів з одними і тими самими суб'єктами господарювання

(90) В ході розгляду Справи, встановлено, що обидва Відповідачі мали сталі господарські відносини із одними і тими самими суб'єктами господарювання - приватним підприємством «Матриця» (*інформація, доступ до якої обмежено)* (далі – ПП «Матриця») та товариством з обмеженою відповідальністю «Сантуан» (*інформація, доступ до якої обмежено)* (далі - ТОВ «Сантаун»).

4.6.1. Взаємозв'язок Відповідачів із ПП «Матриця»

(91) За інформацією, наданою АТ «Банк «Український капітал» листом від 15.03.2021 №10/1/08-197/БТ (вх. № 72-01/192кі від 17.03.2021) та АТ «Альфа-Банк» листом від 16.04.2021 №08614/БТ (вх. № 72-01/319кі від 27.04.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено*), встановлено, що до оприлюднення замовником оголошення про проведення Торгів, у період їх проведення та після ТОВ «БК «Інтерсіті» та ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» не одноразово здійснювало оплату на рахунок ПП «Матриця» за (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(92) Інформацію щодо розрахунків між Відповідачами та ПП «Матриця» в період участі у Торгах (21.02.2018 – 10.05.2018) надано в таблиці 8:

Таблиця 8

(*інформація, доступ до якої обмежено)*

(93) При аналізі інформації наведеної в таблиці 8 також встановлено, що обидва Відповідачі здійснювали оплату за товарно-матеріальні цінності на рахунок ПП «Матриця» на підставі одного і того самого договору (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(94) Відповідно до довідки щодо наявності в учасника основного обладнання та матеріально-технічної бази для надання послуг від 23.03.2018 № 4098-1\23\03-5, яку ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» подало на Торги, 16 найменувань техніки орендується у ПП «Матриця».

(95) Разом з тим, в ході розгляду Справи, виявлено, що ТОВ «БК «Інтерсіті» подавало на інші торги (UA-2018-03-30-000200-b), у яких ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» не було його конкурентом, Довідку щодо наявності будівельних машин та механізмів від 13.04.2018 № 13/04-3, в якій зазначено, що 10 машин (кран, автогідропідіймач, бортові автомобілі, тощо) орендуються у ПП «Матриця» (договір № 456 від 01.11.2017).

(96) Тобто, Відповідачі мали тісні господарські відносини з ПП «Матриця» та в залежності від того чи брали вони спільно участь у торгах чи порізно подавали різну інформацію

щодо оренди його техніки, що вказує на їх обізнаність щодо дій один одного та на наявність умов для узгодження таких дій, зокрема і щодо участі у Торгах.

4.6.2 Взаємозв'язок Відповідачів з ТОВ «Сантаун»

(97) В період участі у Торгах (21.02.2018 – 10.05.2018), ТОВ «БК «Інтерсіті» мало відкритий рахунок у АТ «Банк «Український капітал», а ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» - у АК «Альфа-Банк».

(98) Відповідно до інформації, наданої АТ «Банк «Український капітал» листом від 15.03.2021 № 10/1/08-197/БТ (вх. № 72-01/192кі від 17.03.2021) та АТ «Альфа-Банк» листом від 16.04.2021 № 08614/БТ (вх. № 72-01/319кі від 27.04.2021) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(99) Інформація щодо надання та отримання Відповідачами поворотної фінансової допомоги від ТОВ «Сантаун», зокрема до оголошення Замовника щодо проведення торгів та в період участі у Торгах (21.02.2018 – 10.05.2018) наведена в таблицях 9, 10.

Таблиця 9

(*інформація, доступ до якої обмежено*)

Таблиця 10

(*інформація, доступ до якої обмежено*)

(100) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в їх діях з метою досягнення певних результатів, надання та отримання фінансової допомоги від одного суб'єкта господарювання не було б економічно доцільним для їх господарської діяльності.

(101) Таким чином, наведена інформація свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів через фінансову підтримку їх третьою особою, що створює певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час підготовки та участі у Торгах.

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

(102) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «БК «Інтерсіті» та ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).

(103) 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.

(104) 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.

(105) 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).

(106) 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).

(107) 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.

(108) 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.

(109) 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.

(110) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:

- використання одних і тих самих IP - адрес (під час участі в Торгах, для подання звітності);

- пов'язаність Відповідачів через засоби зв'язку (контактні номери телефонів Відповідачів належать одній особі, вказання Відповідачами одних і тих самих мобільних номерів телефонів при реєстрації своїх електронних поштових скриньок);

- синхронність дій Відповідачів у часі;

- спільні особливості подання та оформлення документів на Торги (особливості подання документів, однакові назви довідок, схожість в оформленні документів, спільні характерні властивості файлів);

- поведінка Відповідачів під час електронного аукціону;

- взаємозв'язок Відповідачів з одними і тими самими суб'єктами господарювання (ПП «Матриця», ТОВ «Сантаун»),

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «БК «Інтерсіті» та ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.

(111) З огляду на зазначене, ТОВ «БК «Інтерсіті» та ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» під час підготовки та участі у торгах: UA-2018-02-21-001199-b щодо закупівлі послуг: «Експлуатаційне утримання автомобільних доріг загального користування державного значення у Тернопільській області (влаштування, обслуговування, ремонт та утримання об'єктів існуючого стаціонарного штучного освітлення; влаштування, організація та обслуговування, ремонт та утримання світлофорних об'єктів) ДК 021:2015: 45230000-8 — Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь, 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».

(112) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «БК «Інтерсіті» та ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» 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.

(113) 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

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

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

(115) 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 «БК «Інтерсіті» та ТОВ «Укр-Пром-Монтаж», які полягали у використанні одних і тих самих IP-адрес, пов'язаності Відповідачів через засоби зв'язку, використанні одних і тих самих мобільних номерів телефонів при реєстрації електронних поштових скриньок, синхронності дій у часі, наявності спільних особливостей оформлення документів та інше, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2018-02-21-001199-b, та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.

(116) 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.

(117) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

(118) 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.

(119) Дії ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-02-21-001199-b, які проводились Службою автомобільних доріг у Тернопільській області (*інформація, доступ до якої обмежено*) щодо закупівлі послуг «Експлуатаційне утримання автомобільних доріг загального користування державного значення у Тернопільській області (влаштування, обслуговування, ремонт та утримання об'єктів існуючого стаціонарного штучного освітлення; влаштування, організація та обслуговування, ремонт та утримання світлофорних об'єктів) ДК 021:2015: 45230000-8 — Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

(120) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт,

послуг) за звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

(121) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

(122) За інформацією Головного управління ДПС у м. Києві (лист від 13.03.2024 № 7289/5/26-15-12-07-03 (вх. № 72-01/617 від 14.03.2024), в інформаційних ресурсах ГУ ДПС у м. Києві відсутня інформація щодо подання податкової декларації з податку на прибуток підприємств та фінансової звітності ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті».

(123) Листами від 14.03.2024 №72-02/488 та №72-02/489 вимоги щодо надання інформації про розмір доходу (виручки) за результатами здійснення Відповідачами діяльності у 2023 році, було надіслано ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» (рекомендоване поштове відправлення 0600900075941) та ТОВ «БК «Інтерсіті» (рекомендоване поштове відправлення 0600900076352).

(124) Вказані листи повернуто УДППЗ «Укрпошта» на адресу Відділення, лист адресований ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» (причина повернення «*адресат відсутній за вказаною адресою*»), лист адресований ТОВ «БК «Інтерсіті» (причина повернення «*за закінченням терміну зберігання*»).

(125) Відповідно до пункту 3 розділу VII 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 за №5, зареєстрованим у міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 23 листопада 2023 року №16-рп), листи із вимогами щодо надання інформації ТОВ «Укр-Пром-Монтаж» та ТОВ «БК «Інтерсіті» від 14.03.2024 №72-02/488 та №72-02/489 розміщено на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 04.04.2024 https://southwestmtv.amcu.gov.ua/news/pro-publikatsiiu-vymohy-pro-nadannia-informatsii-tov-budivelna-kompaniia-intersiti-vid-14032024-72-02489-ta-tov-ukr-prom-montazh-vid-14032024-72-02488.

(126) Відповідачі не надали Відділенню інформації про розмір доходу (виручки) за результатами здійснення діяльності у 2023 році.

(127) 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.

Відповідно до пункту 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» 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.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р та 52 зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), та 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, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» (*інформація, доступ до якої обмежено*) та товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті» (*інформація, доступ до якої обмежено*) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів з ідентифікатором UA-2018-02-21-001199-b, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах по закупівлі послуги: «Експлуатаційне утримання автомобільних доріг загального користування державного значення у Тернопільській області (влаштування, обслуговування, ремонт та утримання об'єктів існуючого стаціонарного штучного освітлення; влаштування, організація та обслуговування, ремонт та утримання світлофорних об'єктів) ДК 021:2015: 45230000-8 — Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь», які проводились Службою автомобільних доріг у Тернопільській області.
2. 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

   2.1 товариство з обмеженою відповідальністю «Укр-Пром-Монтаж» (*інформація, доступ до якої обмежено*) у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;

   2.2 товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна корпорація «Інтерсіті» (*інформація, доступ до якої обмежено*) у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою 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 накладання 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.

Відповідно до частини тринадцятої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії,
голова Відділення Олег ФЕДОРЧУК