



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

12 вересня 2024 р.

м. Львів

№ 63/97-р/к

Справа № 63/8-01-16-2024

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом), далі – ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ») і фермерське господарство «ПОЛОНИНА ДІЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом), далі – ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ») подали заявки на участь у відкритих торгах, які проведені Управлінням капітального будівництва в Івано-Франківській області (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) з предметом закупівлі «Нове будівництво критого спортивного залу на території Кривопільської ЗОШ І-ІІІ ст. в с. Кривопілля, прис. Центр, Верховинського району, Івано-Франківської області (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (ДК 021:2015 - 45000000-7 – Будівельні роботи та поточний ремонт)» (ідентифікатор процедури закупівлі UA-2019-07-16-001624-b) (далі – Торги, Закупівля).

При цьому, ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» і ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» (далі – Відповідачі, Учасники) під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання.

За результатами розгляду справи № 63/8-01-16-2024 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції такі дії ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» і ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» накладено штраф у розмірі 34 000,00 (тридцять чотири тисячі) гривень.

На ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» накладено штраф у розмірі 34 000,00 (тридцять чотири тисячі) гривень.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія, Колегія), розглянувши матеріали справи № 63/8-01-16-2024 про порушення ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» і ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень у розслідувань в Івано-Франківській області Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету

України від 28.08.2024 № 63-03/214-п з попередніми висновками у справі № 63/8-01-16-2024 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 08.02.2024 року № 63/16-рп/к розпочато розгляд справи № 63/8-01-16-2024 за ознаками вчинення ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» і ФГ «ПОЛОНІНА ДІЛ» порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, які проведені Управлінням капітального будівництва в Івано-Франківській області (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)) з предметом закупівлі «Нове будівництво критого спортивного залу на території Кривопільської ЗОШ І-ІІІ ст. в с. Кривопілля, прис. Центр, Верховинського району, Івано-Франківської області (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (ДК 021:2015 - 45000000-7 – Будівельні роботи та поточний ремонт» (ідентифікатор процедури закупівлі UA-2019-07-16-001624-b).
- (2) Розпорядження про початок розгляду справи № 63/8-01-16-2024 надіслано ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» листом від 09.02.2024 № 63-02/445 (отримано 27.02.2024) та ФГ «ПОЛОНІНА ДІЛ» листом від 09.02.2024 № 63-02/446 (отримано 20.02.2024).
- (3) Посвідчену копію подання від 28.08.2024 № 63-03/214-п про попередні висновки у справі № 63/8-01-16-2024 надіслано ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» листом від 28.08.2024 № 63-02/2949е (отримано 06.09.2024) і ФГ «ПОЛОНІНА ДІЛ» листом від 28.08.2024 № 63-02/2947е (отримано 05.09.2024).
- (4) Інформація щодо попередніх висновків у справі № 63/8-01-16-2024 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції розміщена 05.09.2024 на офіційному веб-сайті Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України <https://westernmtv.amcu.gov.ua> (у розділі «Рішення та розпорядження»).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (5) Відповідачами у справі № 63/8-01-16-2024 (далі - Справа) є:
- (6) Товариство з обмеженою відповідальністю «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*), місцезнаходження юридичної особи: (*інформація з обмеженим доступом*)), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності є: (*інформація з обмеженим доступом*).
- (7) Фермерське господарство «ПОЛОНІНА ДІЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*), місцезнаходження юридичної особи: (*інформація з обмеженим доступом*)), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності є: (*інформація з обмеженим доступом*).
- (8) Отже, ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНІНА ДІЛ» (далі разом – Учасники або Відповідачі) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ПРОЦЕДУРУ ЗАКУПІВЛІ

- (9) Ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «PROZORRO» – UA-2019-07-16-001624-b (далі – Торги, Закупівля).

- (10) Замовник – Управління капітального будівництва в Івано-Франківській області (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація з обмеженим доступом)*).
- (11) Предмет закупівлі – «Нове будівництво критого спортивного залу на території Кривопільської ЗОШ І-ІІІ ст. в с. Кривопілля, прис. Центр, Верховинського району, Івано-Франківської області (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (ДК 021:2015 - 45000000-7 – Будівельні роботи та поточний ремонт»).
- (12) Кінцевий строк подання пропозицій – 01 серпня 2019 року до 14:13 год.
- (13) Очікувана вартість – 6 902 370,00 грн з ПДВ.
- (14) Мінімальний крок аукціону – 69 023,70 грн.
- (15) Вид тендерного забезпечення – електронна гарантія.
- (16) Сума тендерного забезпечення – 30 000,00 гривень.
- (17) Тендерні пропозиції на участь в Торгах подали (таблиця 1):

Таблиця 1

Найменування учасника	Ідентифікаційний код учасника	Дата і час подання тендерних пропозицій
ТОВ «ПЛАНЕТАБУД»	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	31 липня 2019 15:54
ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ»	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	01 серпня 2019 08:09
ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ»	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	01 серпня 2019 11:53

- (18) Відхилення тендерних пропозицій не відбулось, усі учасники були допущені до аукціону.
- (19) Первинні та остаточні пропозиції в Торгах (таблиця 2):

Таблиця 2

Найменування учасника	Початкова пропозиція, грн з ПДВ	Кінцева пропозиція, грн з ПДВ
ТОВ «ПЛАНЕТАБУД»	6 236 470,00	6 236 470,00
ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ»	6 902 370,00	6 902 370,00
ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ»	6 833 356,00	6 833 356,00

- (20) За результатами проведення Торгів переможцем визнано ТОВ «ПЛАНЕТАБУД», з яким укладено договір на закупівлю підрядних робіт за державні кошти від 20.08.2019 року № 9 т на суму 6 236 470,00 грн з ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

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

4.1. Одночасний вхід в аукціон з однієї IP-адреси

- (23) Згідно з інформацією, наданою державним підприємством «ПРОЗОРРО» листом від 17.09.2019 № 206/2563/03 (вх. № 59-01/1104 від 23.09.2019) (далі – ДП «ПРОЗОРРО»),

ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» одночасно заходили в аукціон з однієї IP-адреси (таблиця 3):

Таблиця 3

Учасники	IP-адрес	Дата та час входу
ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ»	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	02.08.2019 11:18
ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ»	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	02.08.2019 11:18

- (24) Встановлено, що право користування IP-адресою *(інформація з обмеженим доступом)* у 2019 році належала провайдеру комунікаційних послуг фізичній особі-підприємцю Саїву Ігорю Степановичу *(інформація з обмеженим доступом)*, ідентифікаційний номер фізичної особи *(інформація з обмеженим доступом)*, далі – ФОП Саїв І.С.) (провайдер).
- (25) Згідно з інформацією, наданою ФОП Саївим І.С. листом від 15.10.2019 б/н (вх. № 59-01/1188 від 18.10.2019), IP-адреса *(інформація з обмеженим доступом)* динамічна.
- (26) 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). Використання однієї IP – адреси на технічно не пов'язаних пристроях (комп'ютерах) є неможливим.
- (27) Отже, той факт, що ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» одночасно входили в аукціон з однієї динамічної IP-адреси, свідчить про використання спільних пристроїв для доступу до мережі Інтернет та обізнаність один одного щодо участі у Торгах.

4.2. Використання однієї IP-адреси під час подання тендерних пропозицій

- (28) Початкову пропозицію для участі в аукціоні ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» подавали з авторизованих електронних майданчиків «Держзакупівлі.Онлайн» (власник: товариство з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн», далі – ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн») та «Українська універсальна біржа» (власник: товариство з обмеженою відповідальністю «Українська універсальна біржа», далі – ТОВ «Українська універсальна біржа») відповідно *(інформація міститься у листі ДП «ПРОЗОПРО» від 17.09.2019 № 206/2563/03, вх. № 59-01/1104 від 23.09.2019)*.
- (29) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» листом від 08.10.2019 № 081019-4 (вх. № 59-01/1173 від 11.10.2019), ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» подало тендерну пропозицію для участі у Торгах 01 серпня 2019 року о 08:09 з IP-адреси *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (30) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «Українська універсальна біржа» листом від 21.10.2019 № В-294/6, ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» подало тендерну пропозицію 01 серпня 2019 року об 11:53 з IP-адреси *(інформація з обмеженим доступом)* та здійснювало інші дії, пов'язані з участю у Торгах, з IP-адрес: *(інформація з обмеженим доступом)*, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (31) Так, зокрема, з IP-адреси *(інформація з обмеженим доступом)* ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» здійснило:
- *(інформація з обмеженим доступом)* вхід на сторінку Закупівлі;
 - *(інформація з обмеженим доступом)* накладення електронного цифрового підпису/кваліфікованого цифрового підпису на опубліковану (подану) тендерну пропозицію на Закупівлю;

- (інформація з обмеженим доступом) завантаження електронного цифрового підпису/кваліфікованого цифрового підпису на опубліковану (подану) тендерну пропозицію на Закупівлю.

- (32) Встановлено, що послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою (інформація з обмеженим доступом) надавались публічним акціонерним товариством «Укртелеком» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом), далі – ПАТ «Укртелеком»).
- (33) Згідно з інформацією, наданою ПАТ «Укртелеком» листом від 17.12.2019 № 1583-вих-80Д731-80Д922 (вх. № 59-01/1401 від 20.12.2019), IP-адреса (інформація з обмеженим доступом) виділялася у користування за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- (34) Відповідно до інформації ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ», наданої листом від 18.12.2019 № 26 (вх. № 59-01/1409 від 20.12.2019), на вимогу від 04.12.2019 № 59-02/1969, фактичною адресою ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» є (інформація з обмеженим доступом), послуги з доступу до мережі інтернет для ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» надає ПАТ «Укртелеком».
- (35) Отже, дії, пов'язані з поданням тендерних пропозицій ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ», які виступають конкурентами в Торгах, з однієї IP-адреси, виділялася у користування за фактичною адресою ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ», свідчать про те, що під час участі у вказаній процедурі закупівлі Учасники діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

4.3. ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» здійснювало вхід до електронного кабінету системи дистанційного обслуговування «Клієнт-Банк» з IP-адреси, з якої Учасники входили в аукціон

- (36) Відповідно до інформації акціонерного товариства «Райффайзен Банк Аваль» (далі – АТ «Райффайзен Банк Аваль») від 11.10.2019 № 20.1.0.0.0/7-191003/2725 (вх. № 59-01/1191 від 21.10.2019), ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» здійснювало вхід до електронного кабінету системи дистанційного обслуговування «Клієнт-Банк» (інформація з обмеженим доступом) з IP-адреси (інформація з обмеженим доступом), тобто в один день та час, близький входу в аукціон Відповідачами.
- (37) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет). Використання однієї IP – адреси на технічно не пов'язаних пристроях (комп'ютерах) є неможливим.
- (38) Отже, зазначені факти не можуть бути випадковим збігом, а свідчать про наявність спільної точки доступу до мережі Інтернет, а також про наявність умов для обміну інформацією між ними.

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

- (39) Відділенням здійснено аналіз властивостей PDF-документів, поданих Учасниками на Торги, що показує основну інформацію про документ. Заголовок, автор, тема та ключові слова, програму, виробника PDF та версію могла задати особа, що створила цей документ у вихідній програмі, такій як Word або InDesign, або особа, що створила PDF-файл. Ця інформація генерується автоматично, змінити її неможливо.
- (40) За результатами аналізу даних властивостей PDF-документів наданих Відповідачами на Торги, встановлено наявність спільних властивостей в частині електронних файлів, які були подані Учасниками Торгів (таблиця 4):

Таблиця 4

ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ»			ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ»		
Назва документа	Створено/ змінено	Властивості	Назва документа	Створено/ змінено	Властивості

Тендерна пропозиція.pdf	01.08.2019, 8:13	www.ilovepdf.com, версія PDF: 1.7	Пропозиція.pdf	01.08.2019, 7:22	www.ilovepdf.com, версія PDF: 1.7
Інформація про обладнання Додаток 2.pdf		версія PDF: 1.7	Інформація про обладнання.pdf		версія PDF: 1.7
Лист щодо відсутності підстав Додаток 3.pdf	01.08.2019, 8:20	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7	Лист щодо відсутності підстав для відмови.pdf	31.07.2019, 17:37	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7
Графік Карпати Будінвест.pdf	01.08.2019, 07:45	ABBYY FineReader 12 версія PDF: 1.5	Календарний графік.pdf	31.07.2019, 18:25	ABBYY FineReader 12 версія PDF: 1.5
Інформація про обладнання Додаток 2.pdf	01.08.2019, 08:20	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7	Інформація про обладнання.pdf	31.07.2019, 17:36	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7
Інформація про субпідрядників Додаток 6.pdf	01.08.2019, 08:25	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7	Довідка про субпідрядника.pdf	31.07.2019, 17:32	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7
Довідка про наявність досвіду.pdf	01.08.2019, 08:36	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7	Довідка про наявність документально підтвердженого досвіду.pdf	31.07.2019, 17:30	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7
Довідка про захист персональних даних Додаток 7.pdf	01.08.2019, 08:25	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7	Довідка про захист персональних даних.pdf	31.07.2019, 17:29	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7
Антикорупційна програма.pdf	01.08.2019, 08:10	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7	Антикорупційна програма.pdf	31.07.2019, 17:23	www.ilove pdf.com, версія PDF: 1.7

- (41) Крім того, електронні файли, що подавались ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» для участі у Торгах, містять однакові дефекти друку, а саме: у нижньому правому куті аркуша у вигляді темної полоси з однаковим розташуванням та однаково темний фон сканованого аркуша.
- (42) З огляду на викладене, наявність однакових властивостей електронних файлів, завантажених в електронну систему закупівель, а також однакові дефекти друку та/або сканування свідчать про використання ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» спільного обладнання для їх виготовлення для участі в Торгах.
- (43) Отже, встановлені обставини доводять, зокрема, що ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» узгоджено здійснювали підготовку до участі в Торгах, що підтверджується наявністю спільних властивостей електронних файлів, завантажених в електронну систему закупівель, та використання ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» одного й того ж обладнання для їх виготовлення.

4.5. Схожості в оформленні довідок та наявність спільних помилок

- (44) Проаналізувавши електронні файли «Антикорупційна програма.pdf», надані у складі тендерних пропозицій ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» та ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ», встановлено, що вони містять сканований документ «Антикорупційна програма», титульні сторінки якого мають наступний вигляд (зображення 1).

Зображення 1
(інформація з обмеженим доступом).

- (45) Як вбачається з Зображення 1 ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» допустилось помилки у назві: «АНТИКОРУПЦІЙНА ПРОГРАМА ФЕРМЕРСЬКОГО ГОСПОДАРСТВА ТзОВ «Карпати Будінвест».
- (46) Крім того, антикорупційні програми ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» однаково затверджені у 2017 році та мають однакове оформлення; титульні та останні сторінки документів мають однаковий дефект друку у вигляді темної полоси у нижньому правому куті з однаковим розташуванням на аркуші та однаково темний фон сканованого аркуша.
- (47) Проаналізувавши електронні файли «Довідка_6.pdf» та «Довідка про непритягнення до корупційних правопорушень.jpeg», надані у складі тендерних пропозицій ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» відповідно, встановлено, що вони є схожими як за своїм зовнішнім оформленням, так і за змістовим наповненням, та мають спільну помилку, а саме замість «згідно із законом» однаково зазначено «згідно із заковом» (зображення 2).

Зображення 2
(інформація з обмеженим доступом).

- (48) У Додатку 1 «Тендерна пропозиція» до тендерної документації Замовник зазначає: «Вивчивши всі вимоги Замовника, на виконання зазначеного вище, ми, уповноважені на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати роботи по даному предмету закупівлі та визначили, що наша пропозиція складає _____ (числом) _____ (прописом) грн. (з ПДВ / без ПДВ)*».
- (49) За результатом аналізу електронних файлів «Пропозиція.pdf» та «Тендерна пропозиція.pdf», в яких містяться тендерні пропозиції ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» і ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» відповідно, встановлено, що Відповідачі вартість виконаних робіт однаково зазначають з ПДВ, хоча ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» не є платником податку на додану вартість, згідно з інформацією ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ», наданого листом від 18.12.2019 № 26 (вх. № 59-01/1409 від 20.12.2019).
- (50) Сукупність виявлених схожостей у тендерних пропозиціях Відповідачів не може бути випадковим збігом обставин, а свідчать про узгодженість поведінки Учасників щодо спільної підготовки тендерних пропозицій.

4.6. Використання однакового програмного комплексу при визначенні цінових пропозицій та схожості в їх оформленні

- (51) У тендерній документації Замовником не визначено програмний комплекс, в якому учасники повинні подавати кошторисні матеріали.
- (52) Натомість, всі кошториси виконання робіт Учасників створені в одному програмному комплексі «АС – 4» версія 19.1.
- (53) ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ», у зв'язку з відсутністю власного програмного комплексу, за виготовленням кошторисних розрахунків зверталось до ПМП «Обрій» на безоплатній основі (інформація міститься в листі ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» від 18.12.2019 № 26, вх. від 20.12.2019 № 59-01/1409), а ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» повідомило, що договору купівлі, обслуговування та оновлення програмного комплексу «АС – 4»

немає та інших суб'єктів господарювання не залучало (інформація міститься в листі ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» від 20.12.2019 № 21, вх. від 27.12.2019 № 59-01/1438).

- (54) Проаналізувавши «Відомість матеріалів та конструкцій» встановлено, що вартість будівельних матеріалів, виробів та конструкції, в тому числі відпускна ціна, транспортна складова та заготівельно-складські витрати, є однаковою у обох Учасників та становить 3 116 251 гривень.
- (55) Крім того, вартість виконаних робіт у локальних кошторисах, наданих Відповідачами, є однаковою (таблиця б).

Таблиця б

ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ»			ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ»		
Кошторис	Назва робіт	Всього до сплати, грн.	Кошторис	Назва робіт	Всього до сплати, грн.
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-1-1-1-1-1	демонтаж існуючої будівлі школи	304510,80	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-1-1-1-1-1	демонтаж існуючої будівлі школи	304510,80
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-2-1-2-1-1	загальнобудівельні роботи	4197178,80	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-2-1-2-1-1	загальнобудівельні роботи	4197178,80
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-2-1-2-1-2	внутрішні сантехнічні роботи	623540,40	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-2-1-2-1-2	внутрішні сантехнічні роботи	623540,40
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-2-1-2-1-3	електрообладнання та електроосвітлення	156879,60	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-2-1-2-1-3	електрообладнання та електроосвітлення	156879,60
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-2-1-2-1-4	сигналізацію загазованості	21231,60	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-2-1-2-1-4	сигналізацію загазованості	21231,60
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-2-1-2-1-5	автоматичну пожежну сигналізацію та оповіщення про пожежу	69118,80	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-2-1-2-1-5	автоматичну пожежну сигналізацію та оповіщення про пожежу	69118,80
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-2-1-2-1-6	блискавкозахист	39177,60	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-2-1-2-1-6	блискавкозахист	39177,60
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-2-1-2-1-7	технологічне обладнання	159010,80	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-2-1-2-1-7	технологічне обладнання	159010,80
Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 22-4-1-4-1-1	електропостачання 0,4 кВ	47733,60	Локальний кошторис з розрахунком договірної ціни № 4-4-1-4-1-1	електропостачання 0,4 кВ	47733,60
Локальний кошторис з	водопровід В1	63218,40	Локальний кошторис з	водопровід В1	63218,40

розрахунком договірної ціни № 22-6-1-6-1-1			розрахунком договірної ціни № 4-6-1-6-1-1		
Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 22-6-1-6-1-2	каналізацію K1	57866,40	Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 4-6-1-6-1-2	каналізацію K1	57866,40
Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 22-6-1-6-1-3	тепломережу	108106,80	Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 4-6-1-6-1-3	тепломережу	108106,80
Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 22-7-1-7-1-1	мощення	528129,60	Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 4-7-1-7-1-1	мощення	528129,60
Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 22-7-2-7-2-1	озеленення	201020,40	Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 4-7-2-7-2-1	озеленення	201020,40
Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 22-7-3-7-3-1	підпірну стінку	70284,00	Локальний кошторис розрахунком договірної ціни № 4-7-3-7-3-1	підпірну стінку	70284,00

- (56) У разі, якщо Відповідачі виступають як конкуренти на Торгах, ціна визначається ними на підставі певних розрахунків, виходячи з індивідуальних для кожного суб'єкта господарювання розмірів витрат: на заробітну плату, матеріали, користування приміщеннями, транспортних і накладних витрат, сплати податків і зборів та прогнозованого прибутку.
- (57) Наведене вище не може бути збігом обставин та свідчить, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією.

4.7. Формальна різниця цінових пропозицій та не здійснення Учасниками кроків щодо зниження власних цінових пропозицій

- (58) ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» на час проведення Торгів перебувало на спрощеній системі оподаткування - єдиний податок 3 групи за ставкою 5 %, а ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» - на загальних підставах оподаткування та платником ПДВ (*інформація з обмеженим доступом*)).
- (59) Первинна цінова пропозиція ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» дорівнює очікуваній вартості закупівлі, а саме 6 902 370,00 гривень.
- (60) Первинна цінова пропозиція ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» становила 6 833 356,00 гривень.
- (61) Різниця первинних цінових пропозицій ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» становить 69 014 грн, або 1,0 %.
- (62) Оскільки ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» не є платником ПДВ, його цінова пропозиція мала б бути нижчою від цінової пропозиції ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» на суму близько 20 %, а не на формальну різницю у 1,0 %.
- (63) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у процедурі закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги пропонував би максимально низьку ціну на товар. Зазначене відповідає принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень.

- (64) Разом з тим, в ході аукціону Учасники не змінювали свої цінові пропозиції, що свідчить про те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Торгах.
- (65) Отже, різниця між ціновими пропозиціями ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ», що складає 69 014 грн, або 1,0 %, не може бути звичайною чи випадковою обставиною при формуванні ціни, а вказує на те, що Відповідачі готували тендерні пропозиції узгоджено, були обізнані щодо поведінки один одного та не виступали як конкуренти у Торгах.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (66) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у Торгах та узгоджували свої дії, що підтверджується таким:
- ✓ одночасний вхід в аукціон з однієї IP-адреси,
 - ✓ використання однієї IP-адреси під час подання тендерних пропозицій,
 - ✓ ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» здійснювало вхід до електронного кабінету системи дистанційного обслуговування «Клієнт-Банк» з IP-адреси, з якої Учасники входили в аукціон,
 - ✓ використання учасниками однієї комп'ютерної техніки під час підготовки цінових пропозицій,
 - ✓ схожості в оформленні довідок та наявність спільних помилок,
 - ✓ використання однакового програмного комплексу при визначенні цінових пропозицій та схожості в їх оформленні,
 - ✓ формальна різниця цінових пропозицій та не здійснення Учасниками кроків щодо зниження власних цінових пропозицій.
- (67) Наведені вище обставини у своїй сукупності свідчать про те, що Відповідачі мали можливість узгодити та узгодили свою поведінку під час участі в Торгах замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (68) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція характеризується як «змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку».
- (69) Держава, замовник та суспільство загалом зацікавлені в тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (70) 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.
- (71) Отже, узгоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними, і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (72) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

- (73) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (74) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (75) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (76) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (77) Отже, встановленими у Справі обставинами в їх сукупності доведено, що ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНІНА ДІЛ» вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведеними Управління капітального будівництва в Івано-Франківській області (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)), з предметом закупівлі «Нове будівництво критого спортивного залу на території Кривопільської ЗОШ І-ІІІ ст. в с. Кривопілля, прис. Центр, Верховинського району, Івано-Франківської області (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (ДК 021:2015 - 45000000-7 – Будівельні роботи та поточний ремонт» (ідентифікатор процедури закупівлі UA-2019-07-16-001624-b).

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (78) ФГ «ПОЛОНІНА ДІЛ» на подання від 28.08.2024 № 63-03/214-п про попередні висновки у справі № 63/8-01-16-2024 листом від 09.09.2024 № 15 (вх. № 63-01/2154 від 11.09.2024) повідомило про визнання вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, та просить застосувати мінімальні штрафні санкції.
- (79) ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» на подання від 28.08.2024 № 63-03/214-п про попередні висновки у справі № 63/8-01-16-2024 листом від 11.09.2024 № 2/09 (вх. № 63-01/2169 від 12.09.2024) повідомило про визнання вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, та просить не застосувати штрафні санкції.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (80) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНІНА ДІЛ», не спростовується те, що своїми діями, які полягають в узгодженні поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах з предметом закупівлі: «Нове будівництво критого спортивного залу на території Кривопільської ЗОШ І-ІІІ ст. в с. Кривопілля, прис. Центр, Верховинського району, Івано-Франківської області (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (ДК 021:2015 - 45000000-7 –

Будівельні роботи та поточний ремонт») (ідентифікатор процедури закупівлі UA-2019-07-16-001624-b), проведеними Управлінням капітального будівництва в Івано-Франківській області (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)), вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (81) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, органи Комітету накладають штраф на суб'єктів господарювання 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.
- (82) Відповідно до підпункту 2 пункту 4 розділу IV Порядку визначення розміру штрафу, що накладається за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 14 грудня 2023 року № 22-рп, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 25 січня 2024 року за № 123/41468 (далі - Порядок), визначення базового розміру штрафу за вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів, базовий розмір штрафу встановлюється в розмірі до 30 відсотків від суми договору, укладеного за результатами торгів, аукціону, конкурсу, тендеру, з урахуванням ступеня негативного впливу на конкуренцію, інтереси замовника, що встановлюється в кожному конкретному випадку вчинення порушення, з урахуванням обставин справи, а в разі визнання торгів, аукціону, конкурсу, тендеру такими, що не відбулися, - у розмірі до 30 відсотків від суми очікуваної вартості торгів, конкурсу, тендеру або початкової ціни реалізації лота під час проведення аукціону, з урахуванням ступеня негативного впливу на конкуренцію, інтереси замовника, що встановлюється в кожному конкретному випадку вчинення порушення з урахуванням обставин справи.
- (83) Як зазначалось вище, за результатами проведення Торгів переможцем визнано ТОВ «ПЛАНЕТАБУД», з яким укладено договір на закупівлю підрядних робіт за державні кошти від 20.08.2019 року № 9 т на суму 6 236 470,00 грн з ПДВ.
- (84) Пунктом I розділу V Порядку передбачено, що у разі наявності обставин, що беруться до уваги під час визначення розміру штрафу, базовий розмір штрафу збільшується або зменшується з урахуванням цих обставин.
- (85) При визначенні розміру штрафу враховується наступне:
- вчинення порушення ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» виявлено вперше;
 - ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» та ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» сприяли в розслідуванні справи (своєчасне та повне подання інформації на вимоги голови Відділення);
 - ФГ «ПОЛОНИНА ДІЛ» визнало вчинення порушення;
 - ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» визнало вчинення порушення.
- (86) Згідно з пунктом 1 розділу VI Порядку, розмір доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, у якому накладається штраф, відповідно до якого визначається граничний розмір штрафу, визначається:
- на підставі документально підтверджених відомостей, наданих відповідачем;
 - на підставі відомостей, визначених формою № 2 «Звіт про фінансові результати (Звіт про сукупний дохід)», наведеною в додатку I до Національного положення

(стандарту) бухгалтерського обліку 1 «Загальні вимоги до фінансової звітності», затвердженого наказом Міністерства фінансів України від 07 лютого 2013 року № 73, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 28 лютого 2013 року за № 336/22868, або на підставі фінансової звітності та консолідованої фінансової звітності, складеної за таксономією фінансової звітності за міжнародними стандартами фінансової звітності, для суб'єктів господарювання, які для ведення бухгалтерського обліку застосовують міжнародні стандарти фінансової звітності.

(87) Відповідно до інформації з фінансової звітності малого підприємства, а саме Звіту про фінансові результати за 2023 рік (код рядка 2000), наданої Головним управлінням ДПС в Івано-Франківській обл. листом від 21.03.2024 № 3697/5/09-19-04-03-05 (вх. № 63-01/258кі від 26.03.2024) чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2023 рік становить:

- ФГ «ПОЛОНІНА ДІЛ» – *(інформація з обмеженим доступом)*;
- ТОВ «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» – *(інформація з обмеженим доступом)*.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 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 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація з обмеженим доступом)*), місцезнаходження юридичної особи: *(інформація з обмеженим доступом)*) і фермерське господарство «ПОЛОНІНА ДІЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація з обмеженим доступом)*), місцезнаходження юридичної особи: *(інформація з обмеженим доступом)*), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах на закупівлю «Нове будівництво критого спортивного залу на території Кривопільської ЗОШ І-ІІІ ст. в с. Кривопілля, прис. Центр, Верховинського району, Івано-Франківської області (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (ДК 021:2015 - 45000000-7 – Будівельні роботи та поточний ремонт» (ідентифікатор процедури закупівлі UA-2019-07-16-001624-b), проведеними Управлінням капітального будівництва в Івано-Франківській області (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація з обмеженим доступом)*), вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, на товариство з обмеженою відповідальністю «КАРПАТИ БУДІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація з обмеженим доступом)*) накласти штраф у розмірі 34 000,00 (тридцять чотири тисячі) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, на фермерське господарство «ПОЛОНІНА ДІЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи

(інформація з обмеженим доступом)) накласти штраф у розмірі 34 000,00 (тридцять чотири тисячі) гривень.

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

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Колегії,
Голова Відділення

Олександр КРИЖАНОВСЬКИЙ