



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

17 жовтня 2024 р.

Львів

№ 63/129-р/к

Справа № 63/1-01-44-2021

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Мішем» та приватне підприємство «Євроімакс - Інвест» подали заявки на участь у процедурах електронних торгів за ідентифікаторами закупівель:

- a) UA-2019-02-25-001700-с;*
- b) UA-2019-06-19-000511-а;*
- c) UA-2020-01-28-001654-а.*

За результатами розгляду справи № 63/1-01-44-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції:

- a) дії товариства з обмеженою відповідальністю «Мішем» та приватного підприємства «Євроімакс - Інвест» у вищенаведених процедурах електронних торгів кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів;*
- b) на товариство з обмеженою відповідальністю «Мішем» накладено штрафи у сукупному розмірі 204 000 (двісті чотири тисячі) гривень;*
- c) на приватне підприємство «Євроімакс - Інвест» накладено штрафи у сукупному розмірі 204 000 (двісті чотири тисячі) гривень.*

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції № 63/1-01-44-2021 і подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень та розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 03.10.2024 № 63-03/276-П (далі – подання з попередніми висновками),

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів за ідентифікаторами :
- a) UA-2019-02-25-001700-с;
 - b) UA-2019-06-19-000511-а;
 - c) UA-2020-01-28-001654-а.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Відповідачами у Справі (далі – Відповідачі) є суб'єкти господарювання:
- a) товариство з обмеженою відповідальністю «Мішем» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*), місцезнаходження (*інформація з обмеженим доступом*) (далі – ТОВ «Мішем»): як вбачається з відомостей щодо ТОВ «Мішем», які містять в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), підприємство зареєстроване 16.11.2015, основним видом діяльності є (*інформація з обмеженим доступом*);
 - b) приватне підприємство «Євроімакс-Інвест» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*), місцезнаходження: (*інформація з обмеженим доступом*) (далі – ПП «Євроімакс-Інвест»): як вбачається з відомостей щодо ПП «Євроімакс-Інвест», які містять в ЄДР, підприємство зареєстроване 24.12.2012, основним видом діяльності юридичної особи є (*інформація з обмеженим доступом*).
- (3) Отже Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (4) Згідно з розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 25.03.2021 № 63/49-рп/к розпочато розгляд справи № 63/1-01-44-2021 про порушення товариства з обмеженою відповідальністю «Мішем» та приватного підприємства «Євроімакс-Інвест» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 і пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконтурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів за номерами ідентифікаторів закупівель UA-2019-02-25-001700-с, UA-2019-06-19-000511-а, UA-2020-01-28-001654-а.
- (5) Листом Відділення від 26.03.2021 № 63-02/1655 копія розпорядження від 25.03.2021 № 63/49-рп/к надіслана товариству з обмеженою відповідальністю «Мішем».

- (6) Листом Відділення від 26.03.2021 № 63-02/1657 копія розпорядження від 25.03.2021 № 63/49-рп/к надіслана приватному підприємству «Євроімакс-Інвест».
- (7) Згідно з поштовим відправленням № *(інформація з обмеженим доступом)* лист Відділення від 26.03.2021 № 63-02/1655 повернувся до Відділення із відміткою «за закінченням терміну зберігання».
- (8) Лист Відділення від 26.03.2021 № 63-02/1657 не повертався до Відділення.
- (9) У зв'язку з неможливістю вручення товариству з обмеженою відповідальністю «Мішем» та приватному підприємству «Євроімакс-Інвест» копії розпорядження від 25.03.2021 № 63/49-рп/к, на підставі статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», інформація про розпорядження адміністративної колегії Відділення від 25.03.2021 № 63/49-рп/к про початок розгляду справи № 63/1-01-44-2021 оприлюднено в газеті «Урядовий кур'єр» (від 28.08.2024 № 174).
- (10) Листами Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 04.10.2024 № 63-02/3652е (для ПП «Євроімакс - Інвест») та від 04.10.2024 № 63-02/3653е (для ТОВ «Мішем») надіслані копії подання про попередні висновки та повідомлення про дату та час розгляду справи № 63/1-01-44-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (11) Враховуючи неможливість вручити копію подання про попередні висновки у справі, інформація про попередні висновки в справі № 63/1-01-44-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, із зазначенням дати, часу і місця її розгляду, оприлюднена 11.10.2024 на веб-сайті Антимонопольного комітету України.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

4.1. Торги № 1 (період проведення з 25.02.2019 по 12.04.2019)

- (12) Департаментом міського господарства Ужгородської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи *(інформація з обмеженим доступом)* (далі – Замовник) проведено відкриті торги на закупівлю: Капітальний ремонт вул. Собранецької (від вул. Митної до міжнародного пункту пропуску «Ужгород») в м. Ужгород (ідентифікатор закупівлі UA-2019-02-25-001700-с), опубліковані 25.02.2019 на вебпорталі «PROZORRO» (далі – Торги № 1).
- (13) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 13.03.2019 до 12:00 год.
- (14) Очікувана вартість: 37 427 437,00 грн. з ПДВ.
- (15) Предмет закупівлі: Капітальний ремонт вул. Собранецької (від вул. Митної до міжнародного пункту пропуску «Ужгород») в м. Ужгород .
- (16) Дата проведення електронного аукціону: 14.03.2019.

(17) Згідно з реєстром пропозицій свої пропозиції подали:

- a) ТОВ «Мішем»;
- b) ПП «Євроілекс-Інвест»;
- c) ТОВ «Техно-Буд-Центр»;

Таблиця 1		
Суб'єкт господарювання	Початкова пропозиція (грн.)	Кінцева пропозиція (грн.)
ТОВ «Мішем»	37 128 017,51	34 100 000,00
ТОВ «Євроілекс-Інвест»	37 053 000,00	35 989 130,00
ТОВ «Техно-Буд-Центр»	35 990 130,00	35 990 130,00

(18) За результатами аукціону, тендерні пропозиції:

- a) Відповідно до протоколу розгляду конкурсних пропозицій найбільш економічно вигідну пропозицію подало ТОВ «МІШЕМ» з ціною пропозицією - 34 100 000,00 грн;
- b) За результатами проведеної процедури закупівлі між Департаментом міського господарства Ужгородської міської ради та ТОВ «МІШЕМ» укладено договір від 12.04.2019 № 19-01/1217462.

4.2. Торги № 2 (період проведення з 19.06.2019 по 31.07.2019)

(19) Замовником проведено відкриті торги на закупівлю: «Капітальний ремонт вул. Гагаріна у м. Ужгород» (ідентифікатор закупівлі UA-2019-06-19-000511-а), опубліковані 19.06.2019 на вебпорталі «PROZORRO» (далі – Торги № 2).

(20) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 05.07.2019 до 10:30 год.

(21) Очікувана вартість: 36 008 821,00 грн. з ПДВ.

(22) Предмет: «Капітальний ремонт вул. Гагаріна у м. Ужгород».

(23) Дата проведення електронного аукціону: 08.07.2019.

(24) Згідно з реєстром пропозицій свої пропозиції подали:

- a) ПП «Євроілекс-Інвест»;
- b) ТОВ «Будівельна компанія «Антрол»;
- c) ТОВ «Техно-Буд-Центр»;
- d) ТОВ «Мішем»;

Таблиця 2		
Суб'єкт господарювання	Початкова пропозиція (грн.)	Кінцева пропозиція (грн.)
ПП «Євроілекс-Інвест»	28 807 056,00	26 999 999,00
ТОВ «Будівельна компанія «Антрол»	34 950 000,00	27 000 000,00
ТОВ «Техно-Буд-Центр»	33 488 200,00	29 999 995,00
ТОВ «Мішем»	35 308 800,00	35 308 800,00

(25) За результатами аукціону:

- a) Відповідно до протоколу розгляду конкурсних пропозицій найбільш економічно вигідну пропозицію подало ПП «Євроімакс-Інвест» з ціною пропозицією – 26 999 999,00 грн;
- b) За результатами проведеної процедури закупівлі між Департаментом міського господарства Ужгородської міської ради та ПП «Євроімакс-Інвест» укладено договір від 31.07.2019 № 19-01/1217361.

4.3. Торги № 3 (період проведення з 28.01.2020 по 24.03.2020)

- (26) Замовником проведено відкриті торги на закупівлю: «Капітальний ремонт вул. Івана Анкудінова у м. Ужгород» (ідентифікатор закупівлі UA-2020-01-28-001654-a), опубліковані 28.01.2020 на вебпорталі «PROZORRO» (далі – Торги № 3).
- (27) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 14.02.2020 до 11:22 год.
- (28) Очікувана вартість: 12 216 661,00 грн. з ПДВ.
- (29) Предмет: «Капітальний ремонт вул. Івана Анкудінова у м. Ужгород».
- (30) Дата проведення електронного аукціону: 17.02.2020.
- (31) Згідно з реєстром пропозицій свої пропозиції подали:
 - a) ТОВ «ШБУ -77»;
 - b) ПП «Євроімакс-Інвест»;
 - c) ТОВ «Мішем»;
 - d) ТОВ «Техно-Буд-Центр»;
 - e) ТОВ «СЕМ Білдінг»;

Таблиця 3		
Суб'єкт господарювання	Початкова пропозиція (грн.)	Кінцева пропозиція (грн.)
ТОВ «ШБУ-77»	11 307 107,00	11 277 107,00
ПП «Євроімакс-Інвест»	11 920 000,00	11 306 000,00
ТОВ «Мішем»	11 316 661,00	11 316 661,00
ТОВ «Техно- Буд- Центр»	11 605 820,00	11 605 820,00
ТОВ «СЕМ Білдінг»	12 100 800,00	12 100 800,00

- (32) За результатами аукціону, тендерні пропозиції:
 - a) Тендерну пропозицію ТОВ «ШБУ-77» відхилено як таку, що не відповідає умовам тендерної документації (пункт 4 частини 1 ст. 30 Закону України «Про публічні закупівлі»;
 - b) Відповідно найбільш економічно вигідну пропозицію обрано ПП «Євроімакс-Інвест» з ціною пропозицією - 11 306 000,00 грн;
 - c) За результатами проведеної процедури закупівлі Департаментом міського господарства Ужгородської міської ради було вирішено зменшити обсяги закупівлі, відповідно було укладено договір з ПП «Євроімакс-Інвест» від 24.03.2020 № 20-12/1217442 із внесеними змінами щодо обсягів, відповідно ціна пропозиції зменшалася та склала – 10 954 098,03 грн;

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (33) Аналіз матеріалів Справи засвідчив, що Відповідачі узгоджували між собою умови участі у Торгах № 1, у Торгах № 2 та у Торгах № 3, що підтверджується таким.

4.1. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій під час участі Відповідачів у Торгах № 1

5.1.1. Наявність господарських відносин

- (34) Відповідно до інформації ТОВ «Мішем», наданою листом від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), між Відповідачами під час та після Торгів № 1 здійснювались банківські перерахунки:

Таблиця 4				
Дата та час платежу	Платник коштів	Отримувач коштів	Сума переказу, грн.	Призначення платежу
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>				

- (35) Відповідно до розшифровок податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів (Д5), наданих у листі ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678):

- a) серед контрагентів розділу II. Податковий кредит наявна інформація про ПП «Євроімакс – Інвест» (ПН *(інформація з обмеженим доступом)*):

Таблиця 5		
Період складання	Обсяг постачання (без податку на додану вартість), грн.	Сума податку на додану вартість (основна ставка), грн.
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- b) серед контрагентів розділу I. Податкові зобов'язання наявна інформація про ПП «Євроімакс – Інвест» (ПН *(інформація з обмеженим доступом)*):

Таблиця 6		
Період складання	Обсяг постачання (без податку на додану вартість), грн.	Сума податку на додану вартість (основна ставка), грн.
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- (36) Відповідно до інформації ТОВ «Мішем», наданою листом від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678) встановлено, що:

- a) у оборотно – сальдовій відомості ТОВ «Мішем по рахунку *(інформація з обмеженим доступом)*, серед контрагентів ТОВ «Мішем» наявне ПП «Євроімакс – Інвест»:

Таблиця 7
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- б) у оборотно – сальдовій відомості ТОВ «Мішем по *(інформація з обмеженим доступом)*», серед контрагентів ТОВ «Мішем» наявне ПП «Євроімекс – Інвест»:

Таблиця 8
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- (37) Згідно з Договором купівлі – продажу від 13.04.2018 № 3, наданого листом ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), ПП «Євроімекс – Інвест» зобов'язується у 2018 році поставити ТОВ «Мішем» продукцію (згідно із специфікацією: асфальтобетонну суміш), а ТОВ «Мішем» - прийняти і оплатити отриману продукцію окремими партіями та у строки згідно заявок ТОВ «Мішем»; строк дії договору: до 31.12.2018, за умови виконання своїх зобов'язань, у частині виконання грошових зобов'язань до повного взаємного розрахунку.

- (38) Виконання договірних зобов'язань підтверджується такими видатковими накладними:

Таблиця 9					
Вид документа	Дата та номер документа	Назва товару	Сума товару, грн.	Постачальник	Отримувач
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>					

- (39) Відповідно до Договору надання послуг від *(інформація з обмеженим доступом)*, ТОВ «Мішем» зобов'язується надати послуги спеціальними машинами та механізмами, а ПП «Євроімекс – Інвест» зобов'язується прийняти та оплатити такі послуги; строк дії договору: до 31.12.2020.

- (40) Виконання договірних зобов'язань підтверджується такими актами надання послуг:

Таблиця 10					
Вид документа	Дата та номер документа	Назва послуги	Сума робіт, грн.	Замовник	Виконавець
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>					

- (41) Відповідно до тендерної пропозиції ПП «Євроімекс – Інвест» у Торгах № 1, ПП «Євроімекс – Інвест» надало у власній тендерній пропозиції інформацію щодо наявності у нього атестату виробництва від 25.01.2002 № 044 щодо стану виробництва Асфальтобетонних сумішей на АБЗ «ДС-168» *((інформація з обмеженим доступом))*.

- (42) У тендерній пропозиції ТОВ «Мішем» інформація про наявність атестату виробництва Асфальтобетонних сумішей – відсутня.

- (43) Наявність господарських відносин між Відповідачами свідчить про обізнаність учасників таких відносин щодо конкурентоспроможності (стану фінансових, матеріальних, людських ресурсів) один одного.
- (44) До того ж, наявність господарських відносин призводить до виникнення у сторін таких відносин, певних прав та обов'язків, у зв'язку з чим в учасників відносин виникають зобов'язання дотримуватись певної поведінки на ринку, тобто взаємна невизначеність, яка породжується конкуренцією, замінюється на координацію конкурентної політики.
- (45) Отже, Відповідачі були пов'язані між собою **сталими** господарськими відносинами, що свідчить про єдність інтересів і зацікавленість в результатах роботи один одного, а наявність предмету господарських відносин, **характерного для виконання договірних зобов'язань в результаті перемоги на Торгах № 1**, створює умови для обміну інформацією між Відповідачами в Торгах № 1.

5.1.2. Комунікація Відповідачів

- (46) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Закарпатській області, листом від 13.01.2021 № 111/5/07-16-12-02-10 (вх. від 19.01.2021 № 63-01/193) та наданою ГУ ДПС у Київській області, листом від 22.01.2021 № 680/5/10-36-18-04 (вх. від 09.02.2021 № 63-02/57кі):
- a) ПП «Євроілекс – Інвест» для подання податкової звітності під час проведення Торгів № 1 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*);
 - b) ТОВ «Мішем» для подання податкової звітності під час проведення Торгів № 1 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*).
- (47) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», листом від 14.01.2021 № 140121-8 (вх. від 20.01.2021 № 63-01/37кі) та наданою інформації ТОВ «Смарттендер», листом від 06.01.2021 № 17 (вх. від 20.01.2021 № 63-01/215):
- a) ПП «Євроілекс – Інвест» для подання тендерних пропозицій у Торгах № 1 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*);
 - b) ТОВ «Мішем» для подання тендерних пропозицій у Торгах № 1 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*).
- (48) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «УКРНЕТ», листом від 08.04.2021 № 195/01/01-08 (вх. від 15.04.2021 № 63-01/292кі), між зазначеними електронними скриньками під час виконання ТОВ «Мішем» зобов'язання за укладеним договором Торгів № 1 відбувалось електронне листування:

Таблиця 11
(інформація з обмеженим доступом)

- (49) Отже, спілкування Відповідачів за допомогою засобів електронного поштового зв'язку протягом тривалого періоду під час виконання договірних зобов'язань та при врахуванні інформації про характер господарських відносин є обставиною, яка вказує на наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та координацію ними своїх дій (в тому числі під час підготовки та участі у Торгах № 1).

5.1.3. Спільні особливості формування документів тендерних пропозицій в Торгах

- (50) Згідно з підпунктом 1 пункту 1 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність обладнання та матеріально-технічної бази у довільній формі.
- (51) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника, найменування довідки, а також місце підпису директора.
- (52) Згідно з підпунктом 1 пункту 2 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.
- (53) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника та найменування довідки.
- (54) Згідно з підпунктом 2 пункту 3 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору.
- (55) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування довідки.
- (56) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника та найменування довідки.
- (57) Відповідно до Розділу 2 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (58) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням місце підпису директора, а також використали усі великі літери «ІНФОРМАЦІЙНА ДОВІДКА» із

використанням напівжирного накреслення, при цьому при продовженні найменування такої довідки у ПП «Євроімакс – Інвест» змінюється формат назви.

- (59) Відповідно до приміток до п. 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника у Торгах № 1, Замовником встановлено надання довідки «Відомості про учасника» у довільній формі.
- (60) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» надали такі довідки, сформувавши інформацію у табличній формі та спільно виділивши жирним накресленням інформацію, котра безпосередньо стосується суб'єкта господарювання (Додаток 1).
- (61) Згідно з пунктом 2 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання забезпечення тендерної пропозиції у формі банківської гарантії.
- (62) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» оформили банківську гарантію в один день – 11.03.2019 року.
- (63) Відповідно до пункту 6 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.
- (64) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» подали таку інформацію з використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням місце підпис директора.
- (65) Згідно з пунктом 7 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає у разі непланування залучення субпідрядних організацій в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю надання довідки в довільній формі про незалучення такого субпідрядника.
- (66) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» надали таку інформацію з використанням подібного візуального оформлення: виділення напівжирним шрифтом найменування довідки та предмету закупівлі.
- (67) За умови самостійної підготовки документів, що надаються в складі тендерних пропозицій, зазначені довідки, подані ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест», не містили б у собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники готують їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі та суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (68) Отже, вищенаведені подібності оформлення документів пропозицій не є випадковим збігом обставин та свідчать про те, що ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» спільно (узгоджено) готували свої пропозиції на Торги № 1.

5.1.4. Спільні особливості формування кошторисних розрахунків в Торгах

- (69) Відповідно до кошторисних розрахунків, наданих у тендерних пропозиціях Відповідачів у Торгах № 1, встановлено, що кошторисні розрахунки ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест», розраховані у одній версії програмного комплексу АВК: АВК – 5 (3.3.3.1) укр.
- (70) Згідно з листом ТОВ «НВФ «АВК Созидатель» від 17.02.2021 № 02/17/1-Вих. (вх. від 22.02.2021 № 63-01/742):
- a) ТОВ «Мішем» одержувало всі нові редакції (оновлення) ПК АВК – 5 за умов Договору в рамках терміну обслуговування до 31.07.2018;
 - b) ПП «Євроімакс – Інвест» одержувало всі нові редакції (оновлення) ПК АВК – 5 за умов Договору в рамках терміну обслуговування до 31.01.2022 (остання редакція, яку отримало ПП «Євроімакс – Інвест» офіційно - 3.5.4.).
- (71) Відповідно до офіційного сайту ТОВ «НВФ «АВК Созидатель», редакція ПК АВК – 5 у версії 3.3.3.1 стала доступною з 13.11.2018 року.
- (72) Отже, наявність спільної версії кошторисного комплексу виключають можливість того, що запропоновані кошторисні розрахунки Відповідачів, які були покладені в основу цінових пропозицій Відповідачів готувалися кожним з них окремо, без обміну інформацією між ними, а це у свою чергу свідчить про те, що під час підготовки документів, необхідних для участі в Торгах № 1, Відповідачі діяли узгоджено.

5.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій під час участі Відповідачів у Торгах № 2

5.2.1. Наявність господарських відносин

- (73) Відповідно до інформації ТОВ «Мішем», наданою листом від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), між Відповідачами до, під час та після Торгів № 2 здійснювались банківські перерахунки:

Таблиця 12				
Дата та час платежу	Платник коштів	Отримувач коштів	Сума переказу, грн.	Призначення платежу
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>				

- (74) Відповідно до розшифровок податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів (Д5), наданих у листі ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678):
- a) серед контрагентів розділу II. Податковий кредит наявна інформація про ПП «Євроімакс – Інвест» (ПІН *(інформація з обмеженим доступом)*):

Таблиця 13		
Період складання	Обсяг постачання (без податку на додану вартість), грн.	Сума податку на додану вартість (основна ставка), грн.
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- b) серед контрагентів розділу I. Податкові зобов'язання наявна інформація про ПП «Євроілекс – Інвест» (ПН *(інформація з обмеженим доступом)*):

Таблиця 14		
Період складання	Обсяг постачання (без податку на додану вартість), грн.	Сума податку на додану вартість (основна ставка), грн.
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- (75) Відповідно до інформації ТОВ «Мішем», наданою листом від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678) встановлено, що:

- a) у оборотно – сальдовій відомості ТОВ «Мішем по рахунку *(інформація з обмеженим доступом)*, серед контрагентів ТОВ «Мішем» наявне ПП «Євроілекс – Інвест»:

Таблиця 15		
Сальдо на початок періоду	Обороти за період	Сальдо на кінець періоду
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- b) у оборотно – сальдовій відомості ТОВ «Мішем по рахунку *(інформація з обмеженим доступом)*, серед контрагентів ТОВ «Мішем» наявне ПП «Євроілекс – Інвест»:

Таблиця 16		
Сальдо на початок періоду	Обороти за період	Сальдо на кінець періоду
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- (76) Згідно з Договором купівлі – продажу від 13.04.2018 № 3, наданого листом ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), ПП «Євроілекс – Інвест» зобов'язується у 2018 році поставити ТОВ «Мішем» продукцію (згідно із специфікацією: асфальтобетонну суміш), а ТОВ «Мішем» - прийняти і оплатити отриману продукцію окремими партіями та у строки згідно заявок ТОВ «Мішем»; строк дії договору: до 31.12.2018, за умови виконання своїх зобов'язань, у частині виконання грошових зобов'язань до повного взаємного розрахунку.

- (77) Виконання договірних зобов'язань підтверджується такими видатковими накладними:

Таблиця 17					
Вид документа	Дата та номер документа	Назва товару	Сума товару, грн.	Постачальник	Отримувач
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>					

- (78) Відповідно до Договору надання послуг (*інформація з обмеженим доступом*), ТОВ «Мішем» зобов'язується надати послуги спеціальними машинами та механізмами, а ПП «Євроімакс – Інвест» зобов'язується прийняти та оплатити такі послуги; строк дії договору: до 31.12.2020.
- (79) Виконання договірних зобов'язань підтверджується такими актами надання послуг:

Таблиця 18					
Вид документа	Дата та номер документа	Назва послуги	Сума робіт, грн.	Замовник	Виконавець
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>					

- (80) Наявність господарських відносин між Відповідачами свідчить про обізнаність учасників таких відносин щодо конкурентоспроможності (стану фінансових, матеріальних, людських ресурсів) один одного.
- (81) До того ж, наявність господарських відносин призводить до виникнення у сторін таких відносин, певних прав та обов'язків, у зв'язку з чим в учасників відносин виникають зобов'язання дотримуватись певної поведінки на ринку, тобто взаємна невизначеність, яка породжується конкуренцією, замінюється на координацію конкурентної політики.
- (82) Отже, Відповідачі були пов'язані між собою **сталими** господарськими відносинами, що свідчить про єдність інтересів і зацікавленість в результатах роботи один одного, а наявність предмету господарських відносин, **характерного для виконання договірних зобов'язань в результаті перемоги на Торгах № 2**, створює умови для обміну інформацією між Відповідачами в Торгах № 2.

5.2.2. Комунікація Відповідачів

- (83) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Закарпатській області, листом від 13.01.2021 № 111/5/07-16-12-02-10 (вх. від 19.01.2021 № 63-01/193) та наданою ГУ ДПС у Київській області, листом від 22.01.2021 № 680/5/10-36-18-04 (вх. від 09.02.2021 № 63-02/57кі):
- ПП «Євроімакс – Інвест» для подання податкової звітності під час проведення Торгів № 2 використовувало електронну скриньку euroinvestbuh@ukr.net;
 - ТОВ «Мішем» для подання податкової звітності під час проведення Торгів № 2 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*).
- (84) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», листом від 14.01.2021 № 140121-8 (вх. від 20.01.2021 № 63-01/37кі) та наданою інформації ТОВ «Смарттендер», листом від 06.01.2021 № 17 (вх. від 20.01.2021 № 63-01/215):
- ПП «Євроімакс – Інвест» для подання тендерних пропозицій у Торгах № 2 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*);

b) ТОВ «Мішем» для подання тендерних пропозицій у Торгах № 2 використовувало електронну скриньку *(інформація з обмеженим доступом)*.

(85) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «УКРНЕТ», листом від 08.04.2021 № 195/01/01-08 (вх. від 15.04.2021 № 63-01/292кі), між зазначеними електронними скриньками у період проведення Торгів № 2 відбувалось електронне листування:

Таблиця 19	
Період проведення Торгів	Дата електронного листування
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	

(86) Отже, спілкування Відповідачів за допомогою засобів електронного поштового зв'язку протягом тривалого періоду під час виконання договірних зобов'язань та при врахуванні інформації про характер господарських відносин є обставиною, яка вказує на наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та координацію ними своїх дій (в тому числі під час підготовки та участі у Торгах № 2).

5.2.3. Спільні особливості формування документів тендерних пропозицій в Торгах

(87) Згідно з підпунктом 1 пункту 1 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність обладнання та матеріально-технічної бази у довільній формі.

(88) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника, найменування довідки, а також місце підпису директора.

(89) Згідно з підпунктом 1 пункту 2 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.

(90) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника та найменування довідки.

(91) Згідно з підпунктом 2 пункту 3 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору.

(92) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування довідки.

- (93) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника та найменування довідки.
- (94) Відповідно до Розділу 2 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (95) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням місце підпису директора, а також викорисали усі великі літери «ІНФОРМАЦІЙНА ДОВІДКА» із використанням напівжирного накреслення, при цьому при продовженні найменування такої довідки у ПП «Євроімакс – Інвест» змінюється формат назви.
- (96) Відповідно до приміток до п. 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника у Торгах № 2, Замовником встановлено надання довідки «Відомості про учасника» у довільній формі.
- (97) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» надали такі довідки, сформувавши інформацію у табличній формі та спільно виділивши жирним накресленням інформацію, котра безпосередньо стосується суб'єкта господарювання (Додаток 2).
- (98) Відповідно до пункту 6 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.
- (99) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» подали таку інформацію з використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням місце підпис директора.
- (100) Згідно з пунктом 7 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає у разі непланування залучення субпідрядних організацій в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю надання довідки в довільній формі про незалучення такого субпідрядника.
- (101) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» надали таку інформацію з використанням подібного візуального оформлення: виділення напівжирним шрифтом найменування довідки та предмету закупівлі.
- (102) За умови самостійної підготовки документів, що надаються в складі тендерних пропозицій, зазначені довідки, подані ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест», не містили б у собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники готують їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі та суб'єктивні підходи до його підготовки.

- (103) Отже, вищенаведені подібності оформлення документів пропозицій не є випадковим збігом обставин та свідчать про те, що ТОВ «Мішем» та ПП «Євроілекс – Інвест» спільно (узгоджено) готували свої пропозиції на Торги № 2.

5.2.4. Послідовність дій в часі

- (104) Згідно з інформацією наданими ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», листом від 14.01.2021 № 140121-8 (вх. від 20.01.2021 № 63-01/37кі) та листом ТОВ «Смарттендер» (вх. від 20.01.2021 № 63-01/215) від 06.01.2021 № 17, Відповідачі у Торгах № 2 подавали документи пропозицій в один день з невеликою різницею в часі:

Таблиця 20
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- (105) Оскільки, Відповідачі не були обмежені в часі щодо подання тендерних пропозицій від дати опублікування оголошення (19.06.2019) до кінцевої дати подання пропозицій (05.07.2019), подання тендерних пропозицій у один день (04.07.2019) з різницею в часі в 1 хвилину не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про координацію дій між ТОВ «Мішем» та ПП «Євроілекс – Інвест» у Торгах № 2.

5.3. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій під час участі Відповідачів у Торгах № 3

5.3.1. Наявність господарських відносин

- (106) Відповідно до інформації ТОВ «Мішем», наданою листом від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), між Відповідачами до та після Торгів № 3 здійснювались банківські перерахунки:

Таблиця 21
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- (107) Відповідно до розшифровок податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів (Д5), наданих у листі ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678):

- а) серед контрагентів розділу II. Податковий кредит наявна інформація про ПП «Євроілекс – Інвест» (ПН *(інформація з обмеженим доступом)*):

Таблиця 22		
Період складання	Обсяг постачання (без податку на додану вартість), грн.	Сума податку на додану вартість (основна ставка), грн.
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- б) серед контрагентів розділу I. Податкові зобов'язання наявна інформація про ПП «Євроілекс – Інвест» (ПН *(інформація з обмеженим доступом)*):

Таблиця 23		
Період складання	Обсяг постачання (без податку на додану вартість), грн.	Сума податку на додану вартість (основна ставка), грн.
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

(108) Відповідно до інформації ТОВ «Мішем», наданою листом від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678) встановлено, що:

- a) у оборотно – сальдовій відомості ТОВ «Мішем по рахунку *(інформація з обмеженим доступом)*, серед контрагентів ТОВ «Мішем» наявне ПП «Євроімакс – Інвест»:

Таблиця 24		
Сальдо на початок періоду	Обороти за період	Сальдо на кінець періоду
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- b) у оборотно – сальдовій відомості ТОВ «Мішем по рахунку *(інформація з обмеженим доступом)*, серед контрагентів ТОВ «Мішем» наявне ПП «Євроімакс – Інвест»:

Таблиця 25		
Сальдо на початок періоду	Обороти за період	Сальдо на кінець періоду
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

(109) Відповідно до Договору надання послуг від *(інформація з обмеженим доступом)*, ТОВ «Мішем» зобов'язується надати послуги спеціальними машинами та механізмами, а ПП «Євроімакс – Інвест» зобов'язується прийняти та оплатити такі послуги; строк дії договору: до 31.12.2020.

(110) Виконання договірних зобов'язань підтверджується такими актами надання послуг:

Таблиця 26					
Вид документа	Дата та номер документа	Назва послуги	Сума робіт, грн.	Замовник	Виконавець
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>					

(111) Згідно з Договором купівлі – продажу від *(інформація з обмеженим доступом)*, наданого листом ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), ПП «Євроімакс – Інвест» зобов'язується у 2020 році поставити ТОВ «Мішем» продукцію (згідно із специфікацією: асфальтобетон дрібнозернистий тип Б, А-10 марка 1, марка 2), а ТОВ «Мішем» - прийняти і оплатити отриману продукцію окремими партіями та у строки згідно заявок ТОВ «Мішем»; строк дії договору: до 31.12.2020, за умови виконання своїх зобов'язань, у частині виконання грошових зобов'язань до повного взаємного розрахунку.

- (112) Відповідно до Договору купівлі – продажу від *(інформація з обмеженим доступом)*, наданого листом ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), ПП «Євроімакс – Інвест» зобов’язується у 2020 році поставити ТОВ «Мішем» продукцію (згідно із специфікацією: пісок природний гранітний (митий), щебінь із гравію різних фракцій (митий)), а ТОВ «Мішем» - прийняти і оплатити отриману продукцію окремими партіями та у строки згідно заявок ТОВ «Мішем»; строк дії договору: до 31.12.2020, за умови виконання своїх зобов’язань, у частині виконання грошових зобов’язань до повного взаємного розрахунку.
- (113) Згідно з Договором підряду від 26.11.2020 № 26/11/20, наданого листом ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), ТОВ «Мішем» приймає на себе зобов’язання у п’ятнадцятиденний термін виконати роботи: «Влаштування асфальтобетонного покриття» за адресою: *(інформація з обмеженим доступом)*, за умови виконання своїх зобов’язань, у частині виконання грошових зобов’язань до повного взаємного розрахунку.
- (114) Згідно з Договором купівлі – продажу від *(інформація з обмеженим доступом)*, наданого листом ТОВ «Мішем» від 02.02.2021 № 02/02/2021 (вх. від 23.02.2021 № 63-01/678), ПП «Євроімакс – Інвест» зобов’язується у 2018 році поставити ТОВ «Мішем» продукцію (згідно із специфікацією: асфальтобетонну суміш), а ТОВ «Мішем» - прийняти і оплатити отриману продукцію окремими партіями та у строки згідно заявок ТОВ «Мішем»; строк дії договору: до 31.12.2018, за умови виконання своїх зобов’язань, у частині виконання грошових зобов’язань до повного взаємного розрахунку.
- (115) Виконання договірних зобов’язань підтверджується такими видатковими накладними:

Таблиця 27
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- (116) Наявність господарських відносин між Відповідачами свідчить про обізнаність учасників таких відносин щодо конкурентоспроможності (стану фінансових, матеріальних, людських ресурсів) один одного.
- (117) До того ж, наявність господарських відносин призводить до виникнення у сторін таких відносин, певних прав та обов’язків, у зв’язку з чим в учасників відносин виникають зобов’язання дотримуватись певної поведінки на ринку, тобто взаємна невизначеність, яка породжується конкуренцією, замінюється на координацію конкурентної політики.
- (118) Отже, Відповідачі були пов’язані між собою **сталими** господарськими відносинами, що свідчить про єдність інтересів і зацікавленість в результатах роботи один одного, а наявність предмету господарських відносин, **характерного для виконання договірних зобов’язань в результаті перемоги на Торгах № 3**, створює умови для обміну інформацією між Відповідачами в Торгах № 3.

5.3.2. Комунікація Відповідачів

- (119) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Закарпатській області, листом від 13.01.2021 № 111/5/07-16-12-02-10 (вх. від 19.01.2021 № 63-01/193) та наданою ГУ ДПС у Київській області, листом від 22.01.2021 № 680/5/10-36-18-04 (вх. від 09.02.2021 № 63-02/57кі):
- a) ПП «Євроімакс – Інвест» для подання податкової звітності під час проведення Торгів № 3 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*);
 - b) ТОВ «Мішем» для подання податкової звітності під час проведення Торгів № 3 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*).
- (120) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», листом від 14.01.2021 № 140121-8 (вх. від 20.01.2021 № 63-01/37кі) та наданою інформації ТОВ «Смарттендер», листом від 06.01.2021 № 17 (вх. від 20.01.2021 № 63-01/215):
- a) ПП «Євроімакс – Інвест» для подання тендерних пропозицій у Торгах № 3 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*);
 - b) ТОВ «Мішем» для подання тендерних пропозицій у Торгах № 3 використовувало електронну скриньку (*інформація з обмеженим доступом*).
- (121) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «УКРНЕТ», листом від 08.04.2021 № 195/01/01-08 (вх. від 15.04.2021 № 63-01/292кі), між зазначеними електронними скриньками у період проведення Торгів № 3 відбувалось електронне листування:

Таблиця 28
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- (122) Отже, спілкування Відповідачів за допомогою засобів електронного поштового зв'язку протягом тривалого періоду під час виконання договірних зобов'язань та при врахуванні інформації про характер господарських відносин є обставиною, яка вказує на наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та координацію ними своїх дій (в тому числі під час підготовки та участі у Торгах № 3).

5.3.3. Спільні особливості формування документів тендерних пропозицій в Торгах

- (123) Згідно з підпунктом 1 пункту 1 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність обладнання та матеріально-технічної бази у довільній формі.
- (124) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника, найменування довідки, а також місце підпису директора.

- (125) Згідно з підпунктом 1 пункту 2 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.
- (126) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника та найменування довідки.
- (127) Згідно з підпунктом 2 пункту 3 таблиці 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору.
- (128) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування довідки.
- (129) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням найменування замовника та найменування довідки.
- (130) Відповідно до Розділу 2 Додатку 2 тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (131) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» у власних тендерних пропозиціях надали такі довідки із використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням місце підпису директора, а також викорисали усі великі літери «ІНФОРМАЦІЙНА ДОВІДКА» із використанням напівжирного накреслення, при цьому при продовженні найменування такої довідки у ПП «Євроімакс – Інвест» змінюється формат назви.
- (132) Відповідно до приміток до п. 1 Додатку 2 тендерної документації Замовника у Торгах № 1, Замовником встановлено надання довідки «Відомості про учасника» у довільній формі.
- (133) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» надали такі довідки, сформувавши інформацію у табличній формі та спільно виділивши жирним накресленням інформацію, котра безпосередньо стосується суб'єкта господарювання (Додаток 3).
- (134) Відповідно до пункту 6 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.

- (135) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» подали таку інформацію з використанням подібного візуального оформлення: виділили напівжирним накресленням місце підпис директора.
- (136) Згідно з пунктом 7 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає у разі непланування залучення субпідрядних організацій в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю надання довідки в довільній формі про незалучення такого субпідрядника.
- (137) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» надали таку інформацію з використанням подібного візуального оформлення: виділення напівжирним шрифтом найменування довідки та предмету закупівлі.
- (138) Згідно з пунктом 2 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання забезпечення тендерної пропозиції у формі банківської гарантії.
- (139) ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» оформили банківську гарантію в один день – 12.02.2020 року.
- (140) Відповідно до пункту 6 Розділу III тендерної документації Замовника, Замовник вимагає надання інформації про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.
- (141) За умови самостійної підготовки документів, що надаються в складі тендерних пропозицій, зазначені довідки, подані ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест», не містили б у собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники готують їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі та суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (142) Отже, вищенаведені подібності оформлення документів пропозицій не є випадковим збігом обставин та свідчать про те, що ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімакс – Інвест» спільно (узгоджено) готували свої пропозиції на Торги № 3.

6. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (143) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідачів становить антиконкурентні узгоджені дії, що стосуються спотворення результатів Торгів 1-3.
- (144) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах 1-3 та узгодження між ними спільної поведінки з метою забезпечення перемоги почергово Відповідачів у Торгах 1-3.
- (145) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема

при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.

- (146) 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).
- (147) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких Учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни тендерних пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки тендерної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення тендеру.
- (148) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах 1-3 Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах, що підтверджується, зокрема, наступним:
 - a) у Торгах № 1: наявністю господарських відносин; комунікацією Відповідачів; спільними особливостями формування документів тендерних пропозицій в торгах; спільними особливостями формування кошторисних розрахунків;
 - b) у Торгах № 2: наявністю господарських відносин; комунікацією Відповідачів; спільними особливостями формування документів тендерних пропозицій в торгах; послідовністю дій в часі;
 - c) у Торгах № 3: наявністю господарських відносин; комунікацією Відповідачів; комунікацією Відповідачів; спільними особливостями формування документів тендерних пропозицій в торгах.
- (149) З огляду на зазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах 1-3 діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагались між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (150) Наведені вище обставини у своїй сукупності свідчать про те, що Відповідачі мали можливість узгодити та узгодили свою поведінку під час участі в Торгах 1-3, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (151) 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...».
- (152) Узгоджені дії, які суперечать зазначеним вище цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної

конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.

- (153) Отже, узгоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними, і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища під час вибору замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (154) 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.
- (155) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (156) 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.
- (157) 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.
- (158) 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.
- (159) Отже, Закон України «Про захист економічної конкуренції» допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (160) У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з іншим щодо умов своїх пропозицій конкурсних торгів, то усувається й самотійність в їх поведінці, а як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель.
- (161) Якщо ж учасники замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує того результату, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемагає учасник торгів не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до

законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому, такі узгоджені дії учасників торгів спотворюють ці ж самі торги (тендери).

- (162) Дії ТОВ «Мішем» і пп «Євроілекс – Інвест», які полягають в узгодженні поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах:
- a) Капітальний ремонт вул. Соборницької (від вул. Митної до міжнародного пункту пропуску «Ужгород») в м. Ужгород, ідентифікатор закупівлі UA-2019-02-25-001700-с, замовник – Департамент міського господарства Ужгородської міської ради;
 - b) Капітальний ремонт вул. Гагаріна у м. Ужгород, ідентифікатор закупівлі UA-2019-06-19-000511-а, замовник – Департамент міського господарства Ужгородської міської ради;
 - c) Капітальний ремонт вул. Івана Анкудінова у м. Ужгород, ідентифікатор закупівлі UA-2020-01-28-001654-а, замовник – Департамент міського господарства Ужгородської міської ради;
- є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, які передбачені 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.

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ

- (164) ПП «Євроілекс-Інвест» не надавало заперечень у справі № 63/1-01-44-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (165) ТОВ «Мішем» надало заперечення від 17.10.2024 № ЗВ/01/24 (вх. від 17.10.2024 № 63-01/2509) (далі – заперечення) на подання з попередніми висновками.
- (166) Як свідчить подане ТОВ «Мішем» заперечення, ТОВ «Мішем» з висновками у справі № 63/1-01-44-2021 про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не згодне.
- (168) Своєю чергою, наведені у справі № 63/1-01-44-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції висновки ґрунтуються на сукупності фактів та доказів, зібраних під час її розгляду.
- (169) Заперечення ТОВ «Мішем» є безпідставними з врахуванням, зокрема, такого:
- a) ТОВ «Мішем» здійснює фрагментацію доказів з метою їх представлення відірвано один від одного, натомість, сукупність виявлених особливостей свідчить про узгодження поведінки Учасників;
 - b) мотиви ТОВ «Мішем» мають декларативний характер (виключно, заперечувальний характер), не спростовують відповідних висновків, що ґрунтуються на встановлених фактичних обставинах та не враховують ні дійсного правового змісту антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (де правове значення має сама по собі фактична відсутність змагальності внаслідок узгодження учасниками торгів поведінки), ані меж виключної компетенції органів Антимонопольного комітету України (зокрема, щодо правової кваліфікації наявної події);

- c) сама узгоджена поведінка Відповідачів не відповідає суті торгів і безпідставно ототожнювати формальну кількість учасників торгів та їх пропозиції з змагальністю;
- d) для кваліфікації дій суб'єктів господарювання як антиконкурентні узгоджені дії не є обов'язковим з'ясування настання наслідків у формі відповідно недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання (конкурентів, покупців) чи споживачів, зокрема через заподіяння їм шкоди (збитків) або іншого реального порушення їх прав чи інтересів, чи настання інших відповідних наслідків, натомість, достатнім є встановлення самого факту вчинення дій, визначених законом як антиконкурентні узгоджені дії (частина друга статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»);
- e) положення статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не містять положень кількості доказів, якими слід доводити порушення законодавств про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
- f) встановлене у рішення спільне середовище свідчить про поєднання інтересів Учасників, що усуває непевність, а відтак усувається конкуренція між ними;
- g) внаслідок наявності господарських відносин між Відповідачами усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність щодо їх поведінки під час участі в Торгах, оскільки:
 - наявність господарських відносин між Учасниками зумовлює виникнення між ними певних прав та обов'язків;
 - пов'язаність господарськими відносинами свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів, зацікавленість в результатах роботи один одного, наявність середовища для обміну інформацією між Учасниками в Торгах та відсутність конкуренції між ними;
- h) листування між електронними поштовими скриньками Учасників свідчить про обмін інформацією між Відповідачами, що підтверджує наявність середовища для обміну інформацією та координацію дій між ТОВ «Мішем» та ПП «Євроімекс – Інвест»;
- i) синхронність дій Учасників в торгах є проявом їх узгодженої поведінки;
- j) дії третіх осіб в торгах не впливають на оцінку органом Антимонопольного комітету України дій Учасників.

8. НАКЛАДЕННЯ ШТРАФІВ

- (170) За порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф згідно з статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (171) Відповідно до листа Головного управління ДПС у Київській обл. від 25.03.2024 № 5886/5/10-36 (вх. від 12.04.2024 № 63-01/962), дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «Мішем» за 2023 склав *(інформація з обмеженим доступом)*.

- (172) Відповідно до листа Головного управління ДПС у Закарпатській обл. від 22.03.2024 № 3290/5/07-16-04-03-07 (вх. від 01.04.2024 № 63-01/845), дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ПП «Євроімекс – Інвест» за 2023 склав (*інформація з обмеженим доступом*).
- (173) Згідно з пунктом 2 розділу II Прикінцевих та перехідних положень Закону України «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 Законом України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України», розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності Законом України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України».

Враховуючи викладене, на підставі статей 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статей 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктів 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пункту 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Мішем» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*) та приватне підприємство «Євроімекс – Інвест» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*), узгодивши свою поведінку під час участі у конкурсних торгах за предметом закупівлі: «Капітальний ремонт вул. Собранецької (від вул. Митної до міжнародного пункту пропуску «Ужгород») в м. Ужгород» (ідентифікатор закупівлі UA-2019-02-25-001700-с), вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
- 1.2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 1 цієї резолютивної частини, накласти на товариство з

обмеженою відповідальністю «Мішем» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

- 1.3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 1 цієї резолютивної частини, накласти на приватне підприємство «Євроімекс – Інвест» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

2. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Мішем» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*) та приватне підприємство «Євроімекс – Інвест» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)), узгодивши свою поведінку під час участі у конкурсних торгах за предметом закупівлі: «Капітальний ремонт вул. Гагаріна у м. Ужгород» (ідентифікатор закупівлі UA-2019-06-19-000511-a), вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
 - 2.1. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 2 цієї резолютивної частини, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Мішем» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
 - 2.2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 2 цієї резолютивної частини, накласти на приватне підприємство «Євроімекс – Інвест» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Мішем» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*) та приватне підприємство «Євроімекс – Інвест» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*))), узгодивши свою поведінку під час участі у конкурсних торгах за предметом закупівлі: «Капітальний ремонт вул. Івана Анкудінова у м. Ужгород» (ідентифікатор закупівлі UA-2020-01-28-001654-a), вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
 - 3.1. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 3 цієї резолютивної частини, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Мішем» (ідентифікаційний код

юридичної особи (інформація з обмеженим доступом) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

- 3.2.** За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 3 цієї резолютивної частини, накласти на приватне підприємство «Євроімекс – Інвест» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова Колегії,
Голова Відділення

Олександр КРИЖАНОВСЬКИЙ

Додаток 1
Додаток 2
Додаток 3
(інформація з обмеженим доступом)