



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

19 червня 2019 р.

Київ

№ 38-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» подали пропозиції для участі в торгах:

- «Реконструкція транспортної розв'язки на перетині проспекту Перемоги з вул. Гетьмана у Солом'янському та Шевченківському районах м. Києва. (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (45000000-7 Будівельні роботи та поточний ремонт) (генпідрядні роботи)», яка проводилась комунальним підприємством «Дирекція будівництва шляхово-транспортних споруд м. Києва» (далі – Замовник) у системі електронних державних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі - UA-2018-02-21-000440-а.

При цьому ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 108/60/50-рп/к.18 такі дії ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» визнано порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон).

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «Північно-український будівельний альянс» у розмірі 56 000 000,00 грн, на ТОВ «Спецбуд-Плюс» – у розмірі 56 000 000,00 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України (далі – ТАК АМКУ), розглянувши матеріали справи № 108/60/50-рп/к.18 про порушення ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» законодавства про захист економічної конкуренції та подання п'ятого відділу досліджень і розслідувань Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 26.04.2019 № 60-03/81п,

ВСТАНОВИЛА:

- (1) ТАК АМКУ розглянуто справу № 108/60/50-рп/к.18, розпочату за ознаками вчинення ТОВ «Північно-український будівельний альянс» та ТОВ «Спецбуд-Плюс» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених

пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю:

- «Реконструкція транспортної розв'язки на перетині проспекту Перемоги з вул. Гетьмана у Солом'янському та Шевченківському районах м. Києва. (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (45000000-7 Будівельні роботи та поточний ремонт) (генпідрядні роботи)», яка проводилась Замовником у системі електронних державних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі - UA-2018-02-21-000440-а (далі – Процедура закупівлі або Торги).

1. ВІДПОВІДАЧІ

(2) Відповідачами у Справі (далі – Відповідачі) є такі суб'єкти господарювання:

(а) товариство з обмеженою відповідальністю «Північно-український будівельний альянс», ідентифікаційний код юридичної особи 35129952 (далі – **ТОВ «Північно-український будівельний альянс», Відповідач-1**). Адреса місцезнаходження товариства: вул. Горького (Антоновича), буд. 131, м. Київ, 03150.

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), ТОВ «Північно-український будівельний альянс» зареєстровано 09.10.2007, основним видом діяльності товариства з обмеженою відповідальністю «Північно-український будівельний альянс» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20);

(б) товариство з обмеженою відповідальністю «Спецбуд-Плюс», ідентифікаційний код юридичної особи 36590344 (далі – **ТОВ «Спецбуд-Плюс», Відповідач-2**). Адреса місцезнаходження товариства: вул. Рибальська, буд. 13, м. Київ, 01011.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «Спецбуд-Плюс» є організація будівництва будівель (код КВЕД 41.10);

у розумінні статті 1 Закону ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» є суб'єктами господарювання.

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(3) Розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 29.08.2018 № 60/50-рп/к розпочато розгляд справи № 108/60/50-рп/к.18 за ознаками вчинення ТОВ «Спецбуд-Плюс» та ТОВ «Північно-український будівельний альянс» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

(4) Відповідачеві-1 листом від 26.04.2019 № 60-02/2596 та Відповідачеві-2 листами від 26.04.2019 № 60-02/2595 та від 07.05.2019 № 60-02/2772 було направлено подання з попередніми висновками у справі від 26.04.2019 № 60-03/81п.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

(5) Як було встановлено ТАК АМКУ, ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» під час участі у **Процедурі закупівлі** діяли узгоджено, що

підтверджується таким.

3.1. Інформація про Торги

- (6) У 2018 році Замовником було проведено процедуру закупівлі «Реконструкція транспортної розв'язки на перетині проспекту Перемоги з вул. Гетьмана у Солом'янському та Шевченківському районах м. Києва. (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (45000000-7 Будівельні роботи та поточний ремонт) (генпідрядні роботи)», за допомогою системи електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі - UA-2018-02-21-000440-а (далі – **Процедура закупівлі**).
- (7) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі** свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:
- ТОВ «Спецбуд-Плюс»;
- ТОВ «Північно-український будівельний альянс».
- (8) Процедура електронних торгів розпочалася 07.06.2018 о 11:40 та завершилась 07.06.2018 о 12:01.
- (9) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували такі ціни для участі у **Процедурі закупівлі** (див. табл. 1).

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн	
		Початкова	Кінцева
1	ТОВ «Північно-український будівельний альянс»	599 513 000,00	598 499 000,00
2	ТОВ «Спецбуд-Плюс»	598 615 000,00	598 500 000,00

- (10) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «Північно-український будівельний альянс».
- (11) Із ТОВ «Північно-український будівельний альянс» Замовник уклав договір від 26.06.2018 № 26/06-18 на загальну суму 598 499 000,00 грн з ПДВ.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (12) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» під час участі у **Процедурі закупівлі**.

3.2.1. Спільне входження Відповідачів в одну корпорацію

- (13) За результатами аналізу інформації, отриманої Відділенням під час розгляду справи № 108/60/50-рп/к.18 встановлено, що ТОВ «Спецбуд-Плюс» та ТОВ «Північно-український будівельний альянс» є членами Української державної будівельної корпорації «Укрбуд» (далі – УДБК «Укрбуд», Корпорація)
- (14) Корпорація є самостійним виробничо-господарським комплексом, який здійснює свою діяльність на принципах господарського розрахунку і самоврядування в інтересах підприємств та організації, які входять до її складу.
- (15) До складу Корпорації входять державні (дочірні) підприємства-засновники, утворені на базі державного майна колишнього Міністерства будівництва УРСР.
- (16) Вступ до Корпорації та членство в Корпорації здійснюються згідно із затвердженим порядком на основі Договору про членство, взаємовідносини та співпрацю.

- (17) Корпорація відповідно до Статуту здійснює, зокрема:
- координацію діяльності членів Корпорації з метою розширення можливостей виробничого й соціального розвитку, виконання державних завдань та програм підвищення ефективності використання виробничих потужностей, матеріальних, трудових, фінансових та інших ресурсів;
 - надання допомоги членам Корпорації в питаннях удосконалення економічної роботи та організаційної структури, впровадження нових технологій, консервації та списання виробничих потужностей і основних засобів виробництва, реструктуризації підприємств, розробки бізнес-планів, норм витрат матеріалів;
 - вирішення питань соціального захисту працівників підприємств-членів Корпорації.
- (18) Відповідно до Умов Корпоративних договорів:
1. Корпорація і Підприємство зобов'язуються своїми діями не завдати збитків або шкоди одне одному, взаємодіяти у вирішенні своїх спільних питань на взаємовигідних засадах.
 2. Корпорація, зокрема, зобов'язується: надавати інформацію щодо проведення українських та міжнародних тендерів на виконання будівельно-монтажних робіт, міжнародних та вітчизняних виставок і ярмарок, симпозіумів та інших заходів.
 3. Підприємство, зокрема, зобов'язується: брати участь у проведенні засідань Ради та Правління Корпорації, нарад, галузевих семінарів, інших заходах та виконувати їх рішення з питань, які стосуються Підприємства.
 4. За окремими договорами з Підприємством Корпорація надає послуги та виконує роботи, зокрема:
 - надає Підприємству допомогу в розробленні бізнес-планів із питань: ціноутворення, покращення фінансового стану, консервації та списання виробничих потужностей і основних засобів виробництва та інших;
 - виконує генпідрядні функції з будівництва, ремонту, реконструкції об'єктів;
 - здійснює пошук підрядних робіт, об'єктів незавершеного будівництва та передає їх для виконання Підприємству, залучає інвесторів та інвестиції на їх будівництво.
- (19) Спільне входження ТОВ «Спецбуд-Плюс» та ТОВ «Північно-український будівельний альянс» в одну Корпорацію, зважаючи на одночасність підписання ними договорів про членство, взаємодію та співпрацю з Корпорацією, обумовлює наявність спільного економічного інтересу зазначених суб'єктів господарювання з Корпорацією, а відтак надає можливість вільного обміну інформацією в межах здійснення Відповідачами їх господарської діяльності, та з урахуванням інших обставин цієї справи створило умови для обміну інформацією між Відповідачами.

3.2.2. Надання фінансової допомоги

- (20) ТОВ «Північно-український будівельний альянс» листом від 03.08.2018 № 0699 (вх. № 60-01/2907 від 16.08.2018) надало договір безвідсоткової поворотної фінансової допомоги № 106-Ф від 05.06.2018. Згідно з умовами договору, ТОВ «Спецбуд-Плюс» надає безвідсоткову поворотну фінансову допомогу ТОВ «Північно-український будівельний альянс» у розмірі 5 000 000,00 гривень строком до 05.06.2023.

- (21) Відповідно до платіжного доручення від 05.06.2018 № 22081, наданого листом ТОВ «Північно-український будівельний альянс» від 03.08.2018 № 0699 (вх. № 60-01/2907 від 16.08.2018), зі штампом банку про проведення платежу від 05.06.2018, завіреного печаткою ТОВ «Північно-український будівельний альянс», згідно з яким ТОВ «Спецбуд-Плюс» (з Рахунка 1 в ПАТ «КБ «Глобус») надає зворотну безвідсоткову фінансову допомогу ТОВ «Північно-український будівельний альянс» (на Рахунок 2 в АБ «Укргазбанк»), згідно з договором № 106-Ф від 05.06.2018 у сумі 5 000 000,00 грн без ПДВ.
- (22) Платіжним дорученням від 05.06.2018 № 127 зі штампом банку про проведення платежу від 05.06.2018, завіреним печаткою ТОВ «Північно-український будівельний альянс» та наданим листом від 03.08.2018 № 0699 (вх. № 60-01/2907 від 16.08.2018), ТОВ «Північно-український будівельний альянс» повертає зворотну безвідсоткову фінансову допомогу згідно з договором № 106-Ф від 05.06.2018 у сумі 5 000 000,00 грн без ПДВ з Рахунка 2 в АБ «Укргазбанк» на Рахунок 3 в АБ «Укргазбанк» ТОВ «Спецбуд-Плюс».
- (23) За результатами аналізу виписок за банківськими рахунками ТОВ «Північно-український будівельний альянс» перерахувало 05.06.2018 (у період проведення **Процедури закупівлі**) на рахунок ТОВ «Спецбуд-Плюс» 5 000 000,00 гривень за призначенням платежу: повернення зворотної безвідсоткової фінансової допомоги за договором № 106-ф від 05.06.2018.
- (24) Разом з тим, під час аналізу переліку IP-адрес, з яких здійснювався доступ до рахунків ТОВ «Спецбуд-Плюс» Рахунок 3 в АБ «Укргазбанк» і ТОВ «Північно-український будівельний альянс» Рахунок 2, розміщених в АБ «Укргазбанк», між якими 05.06.2018 здійснювалась банківська операція з повернення фінансової допомоги, було встановлено, що зазначені суб'єкти господарювання успішно входили до електронної системи «Клієнт-Банк» з однакової IP-адреси – IP-адреса 1. При цьому, ТОВ «Спецбуд-Плюс» було здійснено 3 входи, ТОВ «Північно-український будівельний альянс» - 30, о 9 годині 27 хвилин цього ж дня обидва учасники одночасно входили до своїх рахунків із зазначеної вище IP-адреси.
- (25) Відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або інших видів компенсацій у вигляді користування такими коштами.
- (26) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (27) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.
- (28) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (29) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.

- (30) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (31) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (32) Отже, надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

3.2.3. Виконання робіт для одних і тих самих генпідрядників, які є членами Корпорації та господарські відносини Відповідачів

- (33) Відповідно до інформації, наданої Відповідачами, та інформації, наданої листом Головного управління контррозвідувального захисту інтересів держави у сфері економічної безпеки Служби безпеки України (далі – ГУ КЗЕ СБУ) від 31.10.2018 № 8/2/3-8746 (вх. 60-01/3782 від 31.10.2018), встановлено, що протягом 2018 року, у тому числі періоду участі в Торгах, ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» мали господарські відносини з одними й тими ж суб'єктами господарювання, які також входять до складу УДБК «Укрбуд» та яким Відповідачі як субпідрядники виконували роботи з будівництва житлових будинків, комплексів тощо, а саме:
- товариство з обмеженою відповідальністю «Укрбуд Девелопмент», ідентифікаційний код юридичної особи 32920218 (далі – ТОВ «Укрбуд Девелопмент»);
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестиційна Компанія «Укрбуд Інвест», ідентифікаційний код юридичної особи 39066158 (далі – ТОВ «ІК «Укрбуд Інвест»);
 - приватне акціонерне товариство «Укренергомонтаж», ідентифікаційний код юридичної особи 16403289 (далі – ПАТ «Укренергомонтаж»);
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна Компанія «Укрбудмонтаж», ідентифікаційний код юридичної особи 34482827 (далі – ТОВ «БК «Укрбудмонтаж»);
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Форвард Київ-Сервіс 16», ідентифікаційний код юридичної особи 41613640 (далі – ТОВ «Форвард Київ-Сервіс 16»).
- (34) Забезпечення господарської діяльності Відповідачів шляхом взаємодії ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» з однаковими генпідрядниками, які також є членами Корпорації, враховуючи спільне входження в одну комерційну структуру та наявність фінансової підтримки між Відповідачами, створює умови для координації поведінки ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» під час здійснення своєї господарської діяльності, у тому числі для узгодження умов ведення господарської діяльності, розподілу матеріально-технічної бази, фінансових витрат тощо, у зв'язку з наявністю спільного комерційного інтересу та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та про узгодженість дій під час участі у **Процедурі закупівлі**.
- (35) Відповідно до інформації, наданої листом Головного підрозділу детективів Національного антикорупційного бюро (далі – ГПД НАБУ) від 22.04.19 № 0423-076/13623 (вх. № 60-01/1482 від 22.04.2019), встановлено, що у період з 02.10.2018 по 14.02.2019, ТОВ «Спецбуд-Плюс» виписало ТОВ «Північно-український будівельний альянс» податкові накладні на загальну суму понад

200 мільйонів гривень з призначенням платежу «гарячекатання арматурна сталь», «металоконструкції» тощо, а 26.12.2018 ТОВ «Північно-український будівельний альянс» виписало для ТОВ «Спецбуд-Плюс» податкові накладні на загальну суму 6 000 000, 00 гривень з призначенням платежу «арматура».

- (36) Отже, між Відповідачами існували господарські відносини у вигляді оплати за металеві конструкційні матеріали після проведення **Процедури закупівлі**.
- (37) Наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ТОВ «Спецбуд-Плюс» та ТОВ «Північно-український будівельний альянс» могли бути обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного на протязі своєї діяльності, в тому числі і після проведення Процедури закупівлі.
- (38) Крім того, виникнення договірних відносин після проведення Процедури закупівлі свідчить про подальшу реалізацію попередніх домовленостей щодо залучення переможцем Процедури закупівлі іншого учасника, в тому числі, шляхом закупівлі у такого учасника товарів, робіт або послуг, навіть у разі, якщо вони і прямо не пов'язані з предметом Процедури закупівлі.

3.2.4. Спільна адреса

- (39) За результатами аналізу документів, що містяться у складі тендерних пропозицій Відповідачів, а також матеріалів, отриманих в ході розгляду справи, зокрема наданих листом ГУ КЗЕ СБУ від 31.10.2018 № 8/2/3-8746 (вх. № 60-01/3782 від 31.10.2018), Відділенням встановлено, що ТОВ «Північно-український альянс» та ТОВ «Спецбуд-плюс» знаходяться за адресою: **вул. Богданівська, 10, м. Київ, 03049**, що підтверджується, зокрема, таким:
1. Згідно з ЄДР, а також на всіх фірмових бланках та в господарських договорах ТОВ «Північно-український будівельний альянс» адресу: **вул. Богданівська, 10, м. Київ, 03049** вказано як юридичну, поштову та фактичну.
 2. У ТОВ «Спецбуд-плюс» адресу: **вул. Богданівська, 10, м. Київ, 03049** вказано як фактичну, зокрема:
 - у розділі «Реквізити та підписи сторін» договору про надання послуг від 22.09.2013 (дійсний) № 1704/2013, укладеного з ТОВ «Інформаційно-Транспортна Мережева Компанія» (інтернет-провайдер ТОВ «Спецбуд-плюс») [далі – Договір № 1704/2013];
 - у специфікації від 01.05.2018 № 8, що є додатком до Договору № 1704/2013, зокрема, зазначено: *«Провайдер надає Замовнику телекомунікаційні послуги – доступу до мережі Інтернет (надалі Послуги) з використанням некомутованого з'єднання за адресою: м. Київ, вул. Богданівська, 10.»*;
 - у сертифікаті відповідності адміністративних приміщень організації вимогам стандарту СОУ ОЕМ 008.002.36.067:2011 Зелений офіс, реєстраційний номер UA.08.002.482, виданому ТОВ «Спецбуд-плюс» Центром екологічної сертифікації та маркування ВГО «Жива планета» 24.04.2018 (у період проведення **Процедури закупівлі**);
 - у договорах підряду ТОВ «Спецбуд-плюс» із ТОВ «ІК «Укрбуд Інвест» від 05.10.2015 № 05/10-15 та з товариством з обмеженою відповідальністю «УКРБУД ДЕВЕЛОПМЕНТ» від 26.12.2016 № 26/12-16, від 02.03.2016 № 02/03-16, від 01.12.2015 № 01/12-15;

- договори на лабораторне забезпечення з товариством з обмеженою відповідальністю «Науково-виробничий центр «Київський Будпроект» від 19.02.2018 № 19-02/18;
 - договори оренди нежилых приміщень із приватним акціонерним товариством «Київсоцбуд» від 02.09.2013 № 02/09-13 (завантажені в Торгах, на підтвердження наявності матеріально-технічної бази).
- (40) За інформацією, наданою ТОВ «Північно-український будівельний альянс» (лист від 03.08.2018 № 0699, вх. № 60-01/2907 від 16.08.2018), Відділенням встановлено, що ТОВ «Північно-український будівельний альянс» фактично знаходиться та здійснює господарську діяльність за адресою: **вул. Богданівська, 10, м. Київ**, згідно з договором оренди від 01.12.2017 № КБ/18-0001 (далі – Договір № КБ/18-0001), укладеним із Державним публічним акціонерним товариством «Будівельна компанія «Укрбуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33298371).
- (41) Фактична адреса місцезнаходження ТОВ «Спецбуд-плюс», відповідно до інформації, наданої листом Товариства від 07.08.2018 № 228/18 (вх. № 60-01/2519 від 07.08.2018), – **вул. Богданівська, 10, м. Київ**, згідно з договором оренди від 01.12.2017 № КБ/18-0015 (далі – Договір № КБ/18-0015), укладеним із Державним публічним акціонерним товариством «Будівельна компанія «Укрбуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33298371).
- (42) Отже, протягом 2018 року, у тому числі під час підготовки та участі у **Процедурі закупівлі**, ТОВ «Північно-український альянс» та ТОВ «Спецбуд-плюс» фактично знаходились та здійснювали господарську діяльність за однією адресою.
- (43) Знаходження ТОВ «Північно-український альянс» і ТОВ «Спецбуд-плюс» за однією адресою вказує на наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та узгодження ними дій під час підготовки та участі у **Процедурі закупівлі**.

3.2.5. Спільне використання засобів зв'язку

- (44) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, у розділі «Інформація про здійснення зв'язку з юридичною особою» у ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» зазначені такі телефонні номери: **(044) 287-87-09** та **(044) 287-87-02** відповідно.
- (45) Вказані номери телефонів також зазначено на фірмових бланках Відповідачів, крім того, ці телефони також вказані Відповідачами в документах, які були завантажені ними у свої тендерні пропозиції, подані для участі у **Процедурі закупівлі**.
- (46) Під час розгляду справи Відділенням було направлено вимогу від 04.10.2018 № 60-02/3391 про надання інформації до публічного акціонерного товариства «Укртелеком» (ідентифікаційний код юридичної особи 21560766) (далі – ПАТ «Укртелеком»).
- (47) (Інформація з обмеженим доступом)
- (48) (Інформація з обмеженим доступом)
- (49) Отже, ТОВ «Північно-український будівельний альянс» використовувало у своїй господарській діяльності в період підготовки та участі у **Процедурі закупівлі** абонентський номер телефону, який належить ТОВ «Спецбуд-Плюс».
- (50) Наведені вище обставини вказують на ведення спільної господарської діяльності, що

у свою чергу свідчить про наявність умов для обміну інформацією між ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» та узгодження ними дій під час підготовки та участі в Торгах.

3.2.6. Взаємодія між Відповідачами через пов'язаних з ними осіб

- (51) Відповідно до статуту ТОВ «Північно-український будівельний альянс», затвердженим рішенням загальних зборів учасників ТОВ «Північно-український будівельний альянс» № 3 від 13.04.2018 засновником ТОВ «Північно-український будівельний альянс» є Особа 1, який володіє часткою у розмірі 100% Статутного капіталу.
- (52) Крім того, згідно з інформацією, наданою ПАТ «КБ «Глобус» листом від 08.08.2018 № 649-БТ (вх. № 60-01/197-кі від 09.09.2018), Банк надав Відповідачам забезпечення тендерної пропозиції у формі банківських гарантій.
- (53) Для отримання гарантії ТОВ «Північно-український будівельний альянс» до Банку було надано зокрема, протокол загальних зборів учасників, відповідно до якого директору Товариства Особа 2 були надані повноваження щодо отримання гарантії в розмірі 3 042 850 грн, для участі Товариства у Процедурі закупівлі.
- (54) Зазначений протокол було підписано присутнім Учасником Товариства Особа 1.
- (55) При цьому, виходячи зі змісту протоколу Особа 1 був обізнаний про наміри ТОВ «Північно-український будівельний альянс» щодо участі у Процедурі закупівлі.
- (56) За інформацією наданою листом ГПД НАБУ від 23.04.19 № 0423-076/13782 (вх. № 60-01/1495 від 23.04.2019) Особа 1 належить Номер телефону 1.
- (57) Відповідно до статуту ТОВ «Спецбуд-Плюс», затвердженого рішенням загальних зборів учасників ТОВ «Спецбуд-Плюс» № 10 від 01.12.2014 засновником ТОВ «Спецбуд-Плюс» є компанія «Міуріт Бізнес Лімітед», реєстраційний номер 139,645.
- (58) Зазначений статут підписано компанія «Міуріт Бізнес Лімітед» в особі Повіреного Особа 3, що діє на підставі довіреності від 03.10.2014.
- (59) Для отримання гарантії ТОВ «Спецбуд-Плюс» до Банку було надано зокрема, протокол загальних зборів учасників, відповідно до якого директору Товариства Особа 4 були надані повноваження щодо отримання гарантії в розмірі 3 042 850 грн, для участі Товариства у Процедурі закупівлі.
- (60) Зазначений протокол було підписано присутнім Учасником Товариства «Міуріт Бізнес Лімітед», в особі Повіреного Особа 3, що діяв на підставі генеральної довіреності від 04.10.2017.
- (61) При цьому, виходячи зі змісту протоколу Особа 3 був обізнаний про наміри Товариства щодо участі у Процедурі закупівлі.
- (62) За інформацією наданою листом ГПД НАБУ від 23.04.19 № 0423-076/13782 (вх. № 60-01/1495 від 23.04.2019) Особа 3 належить Номер телефону 2.
- (63) Так, відповідно до відомостей, наданих ГПД НАБУ від 24.04.19 № 0423-076/13973 (вх. № 60-01/1536 від 24.04.2019), виявлено, що між повіреним засновника ТОВ «Спецбуд-Плюс» Особа 3 та засновником ТОВ «Північно-український будівельний альянс» Особа 1 відбувалися телефонні розмови шляхом

використання вищевказаних телефонних номерів.

- (64) У період з 21.02.2018 (дата оголошення про проведення Процедури закупівлі) по 26.06.2018 (дата укладання договору) відбулося 29 телефонних дзвінків. Такі дзвінки відбувалися: 21.02.2018 (дата оголошення про проведення Процедури закупівлі) о 19:28 - 1 телефонне з'єднання, тривалістю - 119 секунд, а 26.06.2018 (дата укладання договору) о 17:59 та 20:25 – 2 з'єднання, тривалістю – 20 та 25 секунд відповідно.
- (65) Отже, викладені вище факти свідчать про тісну комунікацію та координацію між Відповідачами через пов'язаних з ними осіб.

3.2.7. Наявність спільних працівників

- (66) За інформацією, наданою Головним управлінням Пенсійного фонду України в м. Києві листами від 04.09.2018 № 71168/06 (вх. № 60-01/246кі від 07.09.2018) та від 06.09.2018 № 72589/06 (вх. № 60-01/251кі від 10.09.2018), встановлено, що Особа 5, Особа 6, Особа 7, Особа 8 перебували в трудових відносинах з ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» у період проведення **Процедури закупівлі** [інформація міститься в матеріалах справи під грифом «конфіденційно»].
- (67) Разом з тим, єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами із цими Відповідачами.
- (68) Отже, розподіл цього результату задовольняє зазначених Відповідачів, оскільки в іншому випадку з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (69) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядку.
- (70) У свою чергу одночасне перебування декількох або багатьох працівників у трудових відносинах із різними суб'єктами господарювання, передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіка чи черговості виконуваної роботи.
- (71) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (72) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, у тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

3.2.8. Контроль рахунків

- (73) За інформацією, наданою публічним акціонерним товариством акціонерним банком «УКРГАЗБАНК» (далі – АБ «УКРГАЗБАНК»), листом від 15.02.2019 № БТ-1063 (вх. № 60-01/97кі від 18.02.2019), ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» у період проведення **Процедури закупівлі** входили до

електронних кабінетів системи «Клієнт-Банк» для здійснення фінансових операцій з одних IP-адрес, зокрема: **IP-адреса 1**, **IP-адреса 2**.

- (74) Також, за інформацією, наданою публічним акціонерним товариством «Державний ощадний банк України» (далі – АТ «Ощадбанк»), листом від 20.02.2019 № 46-07/1172/4726-БТ (вх. № 60-01/131кі від 28.02.2019), ТОВ «Північно-український будівельний альянс» та ТОВ «Спецбуд-Плюс» у період проведення **Процедури закупівлі** входили до електронних кабінетів системи «Клієнт-Банк» для здійснення фінансових операцій, зокрема з IP-адреси: **IP-адреса 2** (інформація з обмеженим доступом):
- (75) Для керування своїми рахунками протягом періоду участі у Процедурах закупівель Відповідачі неодноразово входили до кабінетів у системі «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси та в один і той самий час.
- (76) Наведені обставини у вигляді входження в систему «Клієнт-Банк» з метою керування своїми поточними банківськими рахунками ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» з однакових IP-адрес та в один і той самий час свідчать про спільне ведення господарської діяльності, у тому числі під час проведення **Процедури закупівлі**, та створюють умови для обміну інформацією між Відповідачами.

3.2.9. Використання однакових IP-адрес

- (77) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 06.07.2018 № 206/1879/03, вх. № 60-01/2264 від 16.07.2018), Відділенням встановлено, що ТОВ «Північно-український будівельний альянс» та ТОВ «Спецбуд-Плюс» свої тендерні пропозиції для участі в Торгах подавали з електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» та заходили в електронний аукціон з таких IP-адрес:
- ТОВ «Північно-український будівельний альянс» - з IP-адреси **95.67.14.187**;
- ТОВ «Спецбуд-Плюс» - з IP-адреси **95.67.14.158**.
- (78) За інформацією, яка була надана ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 25.07.2018 № 250718-2, вх. № 60-01/2469 від 03.08.2018), Відділенням встановлено, що ТОВ «Північно-український будівельний альянс» та ТОВ «Спецбуд-Плюс» для участі у **Процедурі закупівлі** подавали свої тендерні пропозиції з IP-адрес:
- ТОВ «Північно-український будівельний альянс» - з IP-адреси **95.67.14.187**;
- ТОВ «Спецбуд-Плюс» - з IP-адреси **95.67.14.158**.
- (79) Відповідно до регіональної реєстратури Інтернет для Європи, Близького Сходу та частини Азії, послуги з доступу до мережі Інтернет з використанням IP-адрес **95.67.14.187** та **95.67.14.158** належать до діапазону IP-адрес, виділених товариству з обмеженою відповідальністю «Космонова» (далі – ТОВ «Космонова»).
- (80) ТОВ «Космонова» листом від 15.08.2018 № 622/08 (вх. № 60-01/2941 від 21.08.2018) повідомило, що фактична адреса розташування обладнання (віртуальних виділених серверів), яке використовує IP-адреси **95.67.14.187** та **95.67.14.158** для доступу до мережі Інтернет: вул. М. Грінченка, 2/1, м. Київ (адреса місцезнаходження дата-центру ТОВ «Космонова»).
- (81) Крім того, листом від 26.09.2018 № 644/09 (вх. № 60-01/3402 від 04.10.2018), ТОВ «Космонова» надало інформацію, згідно з якою встановлено, що технологія надання послуг доступу до мережі Інтернет за допомогою обладнання дата-центру (віртуальних виділених серверів) з використанням IP-адрес, що належать дата-центру

(в тому числі IP-адрес 95.67.14.187 та 95.67.14.158, з яких було подано тендерні пропозиції), передбачає використання зовнішніх підключень до обладнання дата-центру з інших IP-адрес, які можуть обслуговуватись іншими провайдером телекомунікацій.

- (82) Так, за даними протоколу збору трафіку системи логування статистичних показників мережних взаємодій ТОВ «Космонова», найбільша кількість підключень до обладнання (віртуальних виділених серверів), яке використовує IP-адреси 95.67.14.187 та 95.67.14.158 для доступу до мережі Інтернет у період кінця червня по вересень 2018 року, здійснювалася з однієї IP-адреси - 217.66.96.6.
- (83) Відповідно до даних із мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет з використанням IP-адреси 217.66.96.6 надає товариство з обмеженою відповідальністю «Інформаційно-Транспортна Мережева компанія», ідентифікаційний код юридичної особи 38077546 (далі – ТОВ «ІТМК»).
- (84) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Спецбуд-Плюс» (лист від 07.08.2018 № 228/18, вх. № 60-01/2519 від 07.08.2018) і ТОВ «Північно-український будівельний альянс» (лист від 03.08.2018 № 0699, вх. № 60-01/2907 від 16.08.2018), Відділенням встановлено, що послуги з доступу до мережі Інтернет протягом 2018 року (у тому числі в період проведення **Процедури закупівлі**) надавались Відповідачам за адресою: вул. Богданівська, 10, м. Київ ТОВ «ІТМК» за договорами про надання послуг:
- від 22.08.2013 № 1704/2013 (ТОВ «Спецбуд-Плюс»);
 - від 17.11.2014 № 19372/2014 (ТОВ «Північно-український будівельний альянс»).
- (85) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «ІТМК» (лист від 01.02.2019 № 2019-1, вх. № 60-01/402 від 06.02.2019) IP-адреса 217.66.96.6 входить до блоку IP-адрес, підключених до мережі Інтернет за адресою: м. Київ, вул. Богданівська, 10.
- (86) Тобто, адреса фактичного розташування обладнання для здійснення доступу до мережі Інтернет: м. Київ, вул. Богданівська, 10 (адреса фактичного місцезнаходження ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс»).
- (87) Отже, найбільша кількість підключень до віртуальних виділених серверів, з яких Відповідачі брали участь у **Процедурі закупівлі**, здійснювалася з однієї IP-адреси, що свідчить про спільну узгоджену поведінку ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс», у тому числі під час підготовки та участі у **Процедурі закупівлі**.
- (88) Згідно з інформацією, наданою Головним Управлінням ДФС в м. Києві (лист від 16.10.2018 № 31440/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-01/3750 від 30.10.2018) та Офісом великих платників податків ДФС (лист від 23.11.2018 № 13751/9/28-10-42-02-05, вх. № 60-01/4073 від 27.11.2018), ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» протягом першого півріччя 2018 року, у тому числі під час участі у **Процедурі закупівлі**, подавали звітність в електронній формі, зокрема з однієї IP-адреси – IP-адреса 3.
- (89) За інформацією, наданою ТОВ «Космонова» листом від 04.04.2019 № 150/04 (вх. № 60-01/1261 від 04.04.2019), IP-адреса 3 виділена для користування товариству з обмеженою відповідальністю «Розумтех», ідентифікаційний код юридичної особи 39679000, юридична адреса: вул. Антоновича (Горького), 131, м. Київ [адреса реєстрації ТОВ «Північно-український будівельний альянс»] (далі – ТОВ «Розумтех») за договором на надання телекомунікаційних послуг від 18.06.2015. № 2/2836-180615. Згідно з додатком № 1 до договору на надання телекомунікаційних

послуг від 18.06.2015 № 2/2836-180615 адреса включення: **вул. Богданівська, 10, м. Київ** (адреса фактичного місцезнаходження ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс»).

- (90) ТОВ «Розумтех» листом від 20.02.2019 № 001 (вх. № 60-01/641 від 21.02.2019) повідомило, що не надавало Відповідачам послуг щодо забезпечення введення бухгалтерського обліку та податкової звітності.
- (91) Отже, Відповідачі звітували в органи Державної фіскальної служби України протягом першого півріччя 2018 року, в тому числі в період проведення **Процедури закупівлі**, з однієї IP-адреси, яка використовується ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» у господарській діяльності за їх фактичним місцезнаходженням.

3.2.10. Спільні особливості в оформленні документів

- (92) Відповідно до вимог тендерної документації по **Процедурі закупівлі** ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» для забезпечення тендерної пропозиції повинні надати банківську гарантію (скановану копію оригіналу або документ з електронним підписом).
- (93) На виконання вказаної вимоги, Відповідачі у складі своїх тендерних пропозицій для участі у **Процедурі закупівлі** однаково надали скановані листи про надання банківських гарантій (далі – Листи) ПАТ «Комерційний банк «Глобус» (далі – ПАТ «КБ «Глобус» або Банк), а саме:
- ТОВ «Північно-український будівельний альянс» - **Лист від 04.04.2018 № 1-1607;**
 - ТОВ «Спецбуд-Плюс» - **Лист від 04.04.2018 № 1-1609.**
- (94) Зазначені Листи датовані одним днем – 04.04.2018 та мають близьку реєстраційну нумерацію.
- (95) Отже, ТОВ «Північно-український будівельний альянс» та ТОВ «Спецбуд-Плюс» на виконання вимог тендерної документації щодо надання тендерного забезпечення у вигляді банківських гарантій однаково надали замість банківських гарантій Листи Банку.

3.2.11. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (96) ТОВ «Спецбуд-Плюс» та ТОВ «Північно-український будівельний альянс» подавали свої тендерні пропозиції в один день (05.04.2018) та у близький проміжок часу, а саме:
- ТОВ «Спецбуд-Плюс». Тендерна пропозиція подана **05.04.2018 о 14:05.**
 - ТОВ «Північно-український будівельний альянс». Тендерна пропозиція подана **05.04.2018 о 13:29.**
- (97) Згідно з інформацією, наданою ПАТ «КБ «Глобус» листом від 05.09.2018 № 744-БТ (вх. № 60-01/256-кі від 10.09.2018), Банк надав Відповідачам забезпечення тендерної пропозиції у формі банківських гарантій [інформація міститься в матеріалах справи під грифом «конфіденційно»], а саме (далі разом - Гарантії):
- ТОВ «Північно-український будівельний альянс» - **Гарантія від 04.04.2018 № 7816;**
 - ТОВ «Спецбуд-Плюс» - **Гарантія від 04.04.2018 № 7817.**
- (98) ТОВ «Північно-український будівельний альянс» та ТОВ «Спецбуд-Плюс» звернулись до одного Банку (ПАТ «КБ «Глобус»), в якому отримали Гарантії,

датовані одним днем та з послідовною реєстраційною нумерацією.

- (99) Договори про членство, взаємодію та співпрацю із Корпорацією укладені ТОВ «Спецбуд-Плюс» та ТОВ «Північно-український будівельний альянс» в один день - 17.04.2013 та мають послідовну реєстраційну нумерацію - № 435 та № 436 відповідно.
- (100) ТОВ «Спецбуд-Плюс» та ТОВ «Північно-український будівельний альянс» уклали договори «Про надання телекомунікаційних послуг Дата Центру» з ТОВ «Космонова» в один день – 29.03.2018.
- (101) Договори на виконання робіт з комплексного обслуговування в сфері інформатизації укладені ТОВ «Спецбуд-Плюс» та ТОВ «Північно-український будівельний альянс» з ТОВ «Розумтех» в один день – 05.09.2017 та мають послідовну реєстраційну нумерацію, а саме:
- від 05.09.2017 № ІТ-2017/09-03 (ТОВ «Спецбуд-Плюс»);
 - від 05.09.2017 № ІТ-2017/09-04 (ТОВ «Північно-український будівельний альянс»).
- (102) Синхронність дій у часі вказує на системний погоджений характер поведінки Відповідачів у господарській діяльності, у тому числі під час участі у Процедурі закупівлі та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та про узгодженість дій під час участі у **Торгах**.

4. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (103) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів, зокрема при укладенні ними угод в будь-якій формі; прийнятті об'єднанням рішень у будь-якій 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.
- (104) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (105) Узгодженням дій учасників торгів є відмова таких учасників від самостійної участі в торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни тендерних пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення.
- (106) Установлені ТАК АМКУ факти у своїй сукупності, а саме:
- спільне входження Відповідачів в одну Корпорацію;
 - надання фінансової допомоги;
 - виконання робіт для одних і тих самих генпідрядників, які є членами Корпорації та господарські відносини між Відповідачами;
 - наявність спільної адреси;
 - спільне використання засобів зв'язку;
 - взаємодія між Відповідачами;
 - наявність спільних працівників;
 - використання однакових ІР-адрес для податкового звітування та для входу до

електронних кабінетів системи «Клієнт-Банк»;

- однакове надання Відповідачами листів банку замість банківських гарантій;
- банківські гарантії та листи щодо Процедури закупівлі видані одним банком в один день та мають послідовну реєстраційну нумерацію;
- спільні особливості в оформленні документів;
- синхронність дій Відповідачів у часі,

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників та свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в торгах, зокрема про обмін інформацією між ними.

- (107) З огляду на зазначене, Відповідачі під час підготовки документації та участі в тендерній процедурі закупівлі «Реконструкція транспортної розв'язки на перетині проспекту Перемоги з вул. Гетьмана у Солом'янському та Шевченківському районах м. Києва. (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (45000000-7 Будівельні роботи та поточний ремонт) (генпідрядні роботи)», яка проводилась комунальним підприємством «Дирекція будівництва шляхово-транспортних споруд м. Києва» за допомогою системи електронних державних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі - UA-2018-02-21-000440-а, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель.
- (108) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (ТОВ «Північно-український будівельний альянс») одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (109) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, тобто вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (110) На подання з попередніми висновками у справі № 108/60/50-рп/к.18 (далі – Подання), яке було надіслано сторонам у справі, ТОВ «Північно-український будівельний альянс» листом від 17.05.2019 № 0764 (вх. № 60-01/1847 від 17.05.2019) і ТОВ «Спецбуд-Плюс» листом від 16.05.2019 № 109/19 (вх. № 60-01/1848 від 17.05.2019) надали свої заперечення. Як свідчать подані відповіді, Відповідач-1 та Відповідач-2 з висновками, викладеними в поданні з попередніми висновками у справі, не погоджуються.
- (111) Проте зміст наданих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у поданні з попередніми висновками.
- (112) ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» надали зауваження щодо обставин, викладених у розділі 5.1 Подання, зокрема, обоє однаково зазначають:

«Правовідносини між членами Корпорації та самою Корпорацією регулюються Статутом Корпорації, договорами про членство та іншими угодами та формуються на принципі господарської самостійності.

Корпорація не має права втручатись у діяльність таких Підприємств та не відповідає за їх зобов'язання, а підприємства-члени Корпорації не відповідають по зобов'язаннях Корпорації.

Крім того, взаємовідносини таких членів Корпорації між собою окремо

Статутом Корпорації та/або Договорами про членство не регламентуються, та будуються такими підприємствами відповідно до вимог чинного законодавства на принципах свободи та самостійності підприємницької діяльності.»

(113) Такі твердження ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» спростовуються наступним.

(114) Корпорація відповідно до Статуту здійснює, зокрема:

- координацію діяльності членів Корпорації з метою розширення можливостей виробничого й соціального розвитку, виконання державних завдань та програм підвищення ефективності використання виробничих потужностей, матеріальних, трудових, фінансових та інших ресурсів;
- надання допомоги членам Корпорації в питаннях удосконалення економічної роботи та організаційної структури, впровадження нових технологій, консервації та списання виробничих потужностей і основних засобів виробництва, реструктуризації підприємств, розробки бізнес-планів, норм витрат матеріалів;
- вирішення питань соціального захисту працівників підприємств-членів Корпорації.

(115) Відповідно до Умов Корпоративних договорів:

1. Корпорація і Підприємство зобов'язуються своїми діями не завдати збитків або шкоди одне одному, взаємодіяти у вирішенні своїх спільних питань на взаємовигідних засадах.

2. Корпорація, зокрема, зобов'язується: надавати інформацію щодо проведення українських та міжнародних тендерів на виконання будівельно-монтажних робіт, міжнародних та вітчизняних виставок і ярмарок, симпозіумів та інших заходів.

3. Підприємство, зокрема, зобов'язується: брати участь у проведенні засідань Ради та Правління Корпорації, нарад, галузевих семінарів, інших заходах та виконувати їх рішення з питань, які стосуються Підприємства.

4. За окремими договорами з Підприємством Корпорація надає послуги та виконує роботи, зокрема:

- надає підприємству допомогу в розробці бізнес-планів з питань: ціноутворення, покращення фінансового стану, консервації та списання виробничих потужностей і основних засобів виробництва та інших;
- виконує генпідрядні функції з будівництва, ремонту, реконструкції об'єктів;
- здійснює пошук підрядних робіт, об'єктів незавершеного будівництва та передає їх для виконання Підприємству, залучає інвесторів та інвестиції на їх будівництво.

(116) Отже, положення Статуту та умови Корпоративних договорів передбачали певні елементи координації дій членів Корпорації, у тому числі і з питань, які стосуються участі в торгах. Підтвердженням такого висновку є і те, що в торгах взяли участь саме члени Корпорації, а враховуючи обставини справи у їх сукупності, участь у торгах суб'єктів господарювання, які були членами Корпорації, мала антиконкурентний характер.

(117) ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» надали зауваження щодо обставин, викладених у розділі 5.4 Подання, зокрема обоє зазначають, що приміщення за вказаною адресою є багатоповерховою офісною

спорудою, де знаходиться більше десяти різних суб'єктів господарювання різної форми власності.

- (118) Такі твердження ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» спростовуються наступним.
- (119) Відповідно до Договору № КБ/18-0015, укладеним із Державним публічним акціонерним товариством «Будівельна компанія «Укрбуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33298371), ТОВ «Спецбуд-Плюс» орендує офісні приміщення за адресою: **вул. Богданівська, 10, м. Київ.**
- (120) Відповідно до Договору № КБ/18-0001, укладеним із Державним публічним акціонерним товариством «Будівельна компанія «Укрбуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33298371), ТОВ «Північно-український будівельний альянс» також орендує офісні приміщення за адресою: **вул. Богданівська, 10, м. Київ.**
- (121) Крім того, згідно з додатками до Договорів оренди № КБ/18-0015 та № КБ/18-0001 ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» мають приміщення на спільних поверхах 0 та 9.
- (122) Отже, знаходження ТОВ «Північно-український альянс» і ТОВ «Спецбуд-плюс» на одних поверхах за однією адресою вказує на наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами.
- (123) ТОВ «Північно-український будівельний альянс» та ТОВ «Спецбуд-Плюс» надали зауваження щодо обставин, викладених у розділі 5.9 Подання, зокрема обоє зазначають, що IP-адреса 217.66.96.6 використовується по вул. Богданівська, 10 в динамічному режимі з пулу IP-адрес, що надає провайдер. Тому, цією адресою користуються всі компанії та товариства, розташовані територіально по вул. Богданівська, 10. З використанням цієї ж адреси транслюється сигнал вільної точки доступу для всіх бажаних гостей офісу. IP-адреса 95.67.19.101 - це адреса обладнання, що знаходиться в дата-центрі. Ним користуються декілька компаній, з якими співпрацює товариство з обмеженою відповідальністю «Розумтех».
- (124) Такі твердження ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» спростовуються наступним.
- (125) Відповідно до таблиці 3 Подання, ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» входили, зокрема, до електронних кабінетів системи «Клієнт-Банк» для здійснення фінансових операцій в однаковий час та в один і той же день, отже, враховуючи наведене, зазначеним суб'єктам господарювання виділялась одна IP-адреса з пулу IP-адрес одночасно, що свідчить про їх спільну й погоджену поведінку.
- (126) ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» надали зауваження щодо обставин, викладених у розділі 5.10 Подання, зокрема обоє зазначають, що Відповідачі надали банківські гарантії у своїх тендерних пропозиціях.
- (127) Відповідно до вимог тендерних документів, за **Процедурою закупівлі** ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» для забезпечення тендерної пропозиції повинні надати банківську гарантію (скановану копію оригіналу або документ з електронним підписом)
- (128) Однак Відповідачі додатково завантажили листи про надання банківських гарантії, які не вимагалися тендерною документацією. Крім того, Відповідачі однаково завантажили по два архівних файли, які містять банківські гарантії.
- (129) Така спільна поведінка в поданні та завантаженні своїх тендерних пропозицій не може

бути випадковим збігом обставин та свідчить про антиконкурентні узгоджені дії Відповідачів.

- (130) Усі інші зауваження, надані ТОВ «Північно-український будівельний альянс» листом від 17.05.2019 № 0764 (вх. № 60-01/1847 від 17.05.2019) і ТОВ «Спецбуд-Плюс» листом від 16.05.2019 № 109/19 (вх. № 60-01/1848 від 17.05.2019), не спростовують висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (131) Крім того, заперечення ТОВ «Північно-український будівельний альянс» і ТОВ «Спецбуд-Плюс» мають ідентичну структуру, а їх тексти є майже однаковими за своїм смисловим навантаженням, мовними зворотами, що в них використовуються, та наповнені однаковими ключовими словами, отже, зауваження до Подання могли бути підготовлені однією особою або Відповідачі обмінювались інформацією.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

- (132) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України про те, що дії **Відповідачів**, які полягали у:

- спільному входженні Відповідачів в одну корпорацію;
 - наданні фінансової допомоги;
 - виконанні робіт для одних і тих самих генпідрядників, які є членами Корпорації та господарськими відносинами між Відповідачами;
 - наявності спільної адреси;
 - спільному використанні засобів зв'язку;
 - взаємодії між Відповідачами;
 - наявності спільних працівників;
 - використанні однакових ІР-адрес для податкового звітування та для входження до електронних кабінетів системи «Клієнт-Банк»;
 - однаковому наданні Відповідачами листів банку замість банківських гарантій;
 - виданні банківських гарантій та листів одним банком в один день та з послідовною реєстраційною нумерацією;
 - спільних особливостях в оформленні документів;
 - синхронності дій Відповідачів у часі,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів **Процедури закупівлі**.

- (133) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (134) Відповідно до частини другої статті 52 Закону за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (135) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2018 рік чистий дохід Відповідача-1 від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2018 році становив

842 428 тис. грн.

- (136) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2018 рік чистий дохід Відповідача-2 від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2018 році становив 947 952 тис. грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Північно-український будівельний альянс» (ідентифікаційний код юридичної особи 35129952, м. Київ) і товариство з обмеженою відповідальністю «Спецбуд-Плюс» (ідентифікаційний код юридичної особи 36590344, м. Київ) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі в тендерній процедурі закупівлі «Реконструкція транспортної розв'язки на перетині проспекту Перемоги з вул. Гетьмана у Солом'янському та Шевченківському районах м. Києва. (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013) (45000000-7 Будівельні роботи та поточний ремонт) (генпідрядні роботи)», яка проводилась комунальним підприємством «Дирекція будівництва шляхово-транспортних споруд м. Києва» за допомогою системи електронних державних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі - UA-2018-02-21-000440-а

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Північно-український будівельний альянс» штраф у розмірі 56 000 000,00 (п'ятдесят шість мільйонів) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Спецбуд-Плюс» штраф у розмірі 56 000 000,00 (п'ятдесят шість мільйонів) гривень.

Голова Колегії

Ю. ТЕРЕНТЬЄВ