



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ТИМЧАСОВА АДМІНІСТРАТИВНА КОЛЕГІЯ
РІШЕННЯ

26 грудня 2019 р.

Київ

№ 97-р/тк

Справа № 143-26.13/102-18

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ПрАТ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» та ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» подали тендерні пропозиції для участі в торгах на закупівлю робіт: «Реконструкція Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» по вулиці Васляєва, 1 у м. Миколаїв», проведену Миколаївським міським палацом культури «Молодіжний» відповідно до оголошення № UA-2017-08-23-001549-а.

При цьому ПрАТ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» та ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 143-26.13/102-18 такі дії визнано порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на ПрАТ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» – у розмірі 6 650 533 грн та ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» – у розмірі 339 999 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 143-26.13/102-18 про порушення ПрАТ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» і ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» законодавства про захист економічної конкуренції та подання Департаменту розслідувань порушень законодавства про захист економічної конкуренції від 05.12.2019 № 143-26.13/102-18/535-спр (далі – Справа),

ВСТАНОВИЛА:

- (1) Антимонопольним комітетом України розглянуто справу № 143-26.13/102-18, розпочату за ознаками вчинення ПрАТ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» і ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються створення результатів торгів на закупівлю робіт: «Реконструкція Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» по вулиці Васляєва, 1 у

м. Миколаїв», проведеноу Миколаївським міським палацом культури «Молодіжний» відповідно до оголошення № UA-2017-08-23-001549-а.

1. СТОРОНИ

- (2) Відповідачами у Справі (далі – **Відповідачі**) є суб'єкти господарювання, перелічені в другому розділі цього Рішення, а саме:
- (3) ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» (далі – ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8») (ідентифікаційний код юридичної особи 05409952, місцезнаходження: 54022, Миколаївська обл., м. Миколаїв, ВУЛ. ТОЛСТОГО, буд. 2, корпус Б).
- (4) Як вбачається з відомостей щодо ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності товариства є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).
- (5) Товариство з обмеженою відповідальністю (далі – ТОВ «ІНВЕСТ – БУД») (ідентифікаційний код юридичної особи 41322969, місцезнаходження: 54034, Миколаївська обл., м. Миколаїв, ВУЛИЦЯ КУЗНЕЦЬКА, буд. 211)
- (6) Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «ІНВЕСТ – БУД», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності товариства є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).
- (7) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (8) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 18.09.2018 № 01/209-р розпочато розгляд справи № 143-26.13/102-18 за ознаками вчинення ПрАТ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» та ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 41322969) порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «Реконструкція Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» по вулиці Васяєва, 1 у м. Миколаїв», проведеноу Миколаївським міським палацом культури «Молодіжний» відповідно до оголошення № UA-2017-08-23-001549-а.
- (9) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 143-26.13/102-18 складено подання з попередніми висновками від 05.12.2019 № 143-26.13/102-18/535-спр.
- (10) Копію подання з попередніми висновками від 05.12.2019 № 143-26.13/102-18/535-спр надіслано Відповідачам листами від 06.12.2019 № 143-26.13/05-16113, № 143-26.13/05-16114.
- (11) ПрАТ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» та ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» не надали Комітету своїх зауважень, заперечень або міркувань у відповідь на подання з попередніми висновками у справі № 143-26.13/102-18.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (12) Миколаївським міським палацом культури «Молодіжний» відповідно до оголошення № UA-2017-08-23-001549-а проведено процедуру закупівлі: «Реконструкція Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» по вулиці Васляєва, 1 у м. Миколаїв».
- (13) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 11.09.2017 до 19.00.
- (14) Початок аукціону: 12.09.2017 о 14.00.
- (15) Строк поставки товарів (надання послуг, виконання робіт): 2017 – 2020 роки.
- (16) В аукціоні брали участь:

- ТОВ «ЖИТЛОРЕМБУД-НІКА»;
- ПрАТ БК «Житлопромбуд-8»;
- ТОВ «ІНВЕСТ - БУД»;
- ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ПРАЙМ ДЕВЕЛОПМЕНТ»;
- ТОВ «ТРЕСТБУД-1»

- (17) Аукціон відбувався таким чином:

Початкові заявки

ТОВ «ЖИТЛОРЕМБУД-НІКА» 92 770 032,67 грн

ПрАТ БК «Житлопромбуд-8» 92 977 330,66 грн

ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ПРАЙМ ДЕВЕЛОПМЕНТ» 93 213 435,82 грн

ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» 93 261 241,88 грн

ТОВ «ТРЕСТБУД-1» 93 281 000,00 грн

Раунд 1

ТОВ «ТРЕСТБУД-1» 93 281 000,00 грн

ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» 92 794 835,00 грн

ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ПРАЙМ ДЕВЕЛОПМЕНТ» 93 213 435,82 грн

ПрАТ БК «Житлопромбуд-8» 92 510 924,00 грн

ТОВ «ЖИТЛОРЕМБУД-НІКА» 92 300 000,00 грн

Раунд 2

ТОВ «ТРЕСТБУД-1» 93 281 000,00 грн

ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ПРАЙМ ДЕВЕЛОПМЕНТ» 93 213 435,82 грн

ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» 91 800 000,00 грн

ПрАТ БК «Житлопромбуд-8» 92 044 518,00 грн

ТОВ «ЖИТЛОРЕМБУД-НІКА» 91 799 000,00 грн

Раунд 3

ТОВ «ТРЕСТБУД-1» 93 281 000,00 грн

ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ПРАЙМ ДЕВЕЛОПМЕНТ» 93 213 435,82 грн

ПрАТ БК «Житлопромбуд-8» 90 044 517,00 грн

ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» 90 050 000,00 грн

ТОВ «ЖИТЛОРЕМБУД-НІКА» 90 043 000,00 грн мінімум

Оголошення результатів

ТОВ «ТРЕСТБУД-1» 93 281 000,00 грн

ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ПРАЙМ ДЕВЕЛОПМЕНТ» 93 213 435,82 грн

ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» 90 050 000,00 грн

ПрАТ БК «Житлопромбуд-8» 90 044 517,00 грн

ТОВ «ЖИТЛОРЕМБУД-НІКА» 90 043 000,00 грн мінімум

- (18) Пропозиція ТОВ «ЖИТЛОРЕМБУД-НІКА» була відхилена згідно з протоколом від 22.09.2019 № 01/22-09, про що 22 вересня 2017 року в електронній системі Прозорро була опублікована відповідна інформація.
- (19) За результатами проведеної процедури закупівлі Замовником був укладений договір від 06.11.2017 № 181 з переможцем – ПрАТ БК «Житлопробуд-8» на загальну суму 90 044 517,00 грн з ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (20) Аналіз матеріалів справи № 143-26.13/102-18 свідчить про вчинення ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» і ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю робіт: «Реконструкція Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» по вулиці Васляєва, 1 у м. Миколаїв», проведених Миколаївським міським палацом культури «Молодіжний» відповідно до оголошення № UA-2017-08-23-001549-а.

4.1. Оренда обладнання

- (21) Учасники торгів ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» і ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» уклали договори щодо оренди одного й того ж обладнання з одним й тим самим суб'єктом – ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» (ідентифікаційний код юридичної особи 33133066, місцезнаходження: 54022, Миколаївська обл., м. Миколаїв, ВУЛИЦЯ ТОЛСТОГО, буд. 2 Б).
- (22) ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» у складі своєї пропозиції надало довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для виконання робіт за предметом закупівлі.
- (23) Для підтвердження правових підстав щодо наявності залученого обладнання, машин та механізмів, на виконання вимог ТД, ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» подало копію договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.08.2017, укладеного з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», та лист ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» від 04.08.2017 № 28/1 щодо підтвердження орендодавця (надавача послуг, власника тощо) про незаперечення використання його машин та механізмів для надання послуг учасником за предметом закупівлі, та який у разі потреби буде продовжено для повного виконання умов договору.
- (24) ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» у складі своєї пропозиції також надало довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для виконання робіт за предметом закупівлі, копію договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 18.08.2017, укладеного з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», та лист ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» від 08.09.2017 № 30 щодо підтвердження орендодавця (надавача послуг, власника тощо) про незаперечення використання його машин та механізмів для надання послуг учасником за предметом закупівлі, та який у разі потреби буде продовжено для повного виконання умов договору.
- (25) При цьому переліки орендованого майна до договорів оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.08.2017 і від 18.08.2017 є повністю ідентичними і складаються із 187 одиниць.

Завищення цінових пропозицій

- (26) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2017 № 7 (вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018), 52 одиниці з 64 одиниць автотранспорту, який перебував у користуванні ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», є орендованим. Орендованим у тому числі і в ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».

- (27) Отже, ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» здає свій власний автотранспорт, будівельні машини і механізми в оренду ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО».
- (28) При цьому у своїй довідці про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для виконання робіт за предметом закупівлі, ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» зазначило автотранспорт як «залучений згідно з договором оренди з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» від 18.08.2017».
- (29) Так, ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2017 № 7 (вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) надало копії договорів оренди автотранспорту та іншої техніки, укладених, зокрема, з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».
- (30) Договір оренди автотранспорту та іншої техніки № 010816/01 від 01.08.2016 був укладений строком до 31.12.2016, орендна плата за 30 одиниць техніки становила 86 000 грн за повний місяць оренди.
- (31) Згідно з актом повернення предмета оренди від 31.12.2016, ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» повернуло ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» орендований автотранспорт та іншу техніку.
- (32) Слід зазначити, що 30 одиниць техніки, які є предметом договору оренди автотранспорту та іншої техніки № 010816/01 від 01.08.2016, укладеного між ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» (Орендарем) і ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» (Орендодавцем), були предметом іншого договору – від 04.01.2016 № 16/01/04, укладеного між ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» (Орендарем) і ТОВ «МИКОЛАЇВ-С» (ідентифікаційний код юридичної особи 33969034) (Орендодавцем) (вартість оренди – 3 000 000 грн за весь період оренди), які згідно з додатковою угодою № 1 від 01.08.2016 та актом повернення предмета оренди від 01.08.2016 були повернуті ТОВ «МИКОЛАЇВ-С».
- (33) Договір оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.01.2017 був укладений ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» (як Орендарем) з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» (як Орендодавцем) строком до 30.09.2017, орендна плата за 13 одиниць автотранспорту та іншої техніки становила 58 400 грн за повний місяць оренди.
- (34) Додатковою угодою № 1 від 01.09.2017 до договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.01.2017 перелік автотранспорту та іншої техніки викладений у новій редакції, встановлено орендну плату за 30 одиниць автотранспорту та іншої техніки в розмірі 116 000 грн за повний місяць, строк оренди встановлений до 30.09.2017.
- (35) Інші додаткові угоди щодо продовження строку договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.01.2017 ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» не уклалися.
- (36) Згідно з актом повернення предмета оренди від 30.09.2017, ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» повернуло ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» орендований автотранспорт та іншу техніку.
- (37) Крім цього, відповідно до договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.10.2017 № 01/10/2017, укладеного ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» (Орендар) і товариством з обмеженою відповідальністю «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ» (Орендодавець) (ідентифікаційний код юридичної особи 31498572), у користування надається 56 одиниць автотранспорту та іншої техніки, яка згідно з інформацією Головного сервісного центру МВС України (лист вх. № 8-01/15096 від 12.12.2018) належить, зокрема, ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8». Строк оренди – до 31.12.2017. Розмір орендної плати в договорі від 01.10.2017 № 01/10/2017 не визначений.

- (38) Як зазначалося вище, 22.09.2017 наймінімальнішу пропозицію учасника ТОВ «ЖИТЛОРЕМБУД-НІКА» за результатами аукціону було відхилено та за результатами аукціону наступна мінімальна пропозиція – ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».
- (39) Разом із тим автотранспорт та інша техніка, яка, зокрема зазначена ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» у довідці про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для виконання робіт за предметом закупівлі, копії договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 18.08.2017, укладеного ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», як така, що буде використовуватися під час виконання робіт за предметом закупівлі у Торгах, надана в орендне користування іншим суб'єктом господарювання – Орендодавцем ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ» Орендарю ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО».
- (40) У свою чергу, відповідно до договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 18.08.2017, укладеного ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», поданого ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» у складі своєї пропозиції, за користування автотранспортом та іншою технікою, які, зокрема, належить ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», Орендар – ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» має сплачувати орендну плату.
- (41) При цьому на час проведення Торгів (зокрема на 11.09.2017) учасниками ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ» із частками по 50 % у кожного були/є Особа 1 і Особа 2, які у свою чергу разом з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» є учасниками ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», а Особа 1 (із часткою більше 50 %) є учасником ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» (схема наведена у додатку до цього рішення).
- (42) За інформацією Головного територіального управління юстиції у Миколаївській області (лист від 09.10.2019 вх. № 7-05/962-кі), (інформація з обмеженим доступом).
- (43) Отже, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ», ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» і ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» є єдиним суб'єктом господарювання як такі, що пов'язані відносинами контролю.
- (44) **При цьому укладення низки договорів оренди (в межах єдиного суб'єкта господарювання) призвело до штучного завищення цінових пропозицій Відповідачами.**
- (45) У розрахунку ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» договірної ціни на реконструкцію Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» (файл: r_360_ДЦ_ДЦ) визначено вартість експлуатації будівельних машин і механізмів у розмірі 5108,05142 тис. грн.
- (46) У розрахунку ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» договірної ціни на реконструкцію Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» (файл: r_287_ДЦ_ДЦ) визначено вартість експлуатації будівельних машин і механізмів у розмірі 4068,96398 тис. грн.
- (47) Зміст договорів оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.08.2017 і від 18.08.2017, укладених ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» і ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», є практично однаковим.
- (48) Зокрема, у підпункті 3.5 зазначених договорів визначено: «Орендар оплачує Орендодавцю орендну плату за експлуатацію орендованого автотранспорту та

іншої техніки на підставі узгоджених договірних ціл вартості машино-години або машино-зміни за фактично відпрацьований час».

- (49) Разом із тим договірні ціни вартості машино-години відповідного орендованого автотранспорту та іншої техніки визначені тільки в договорі від 18.08.2017, укладеному ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО».
- (50) **При цьому, як зазначалося вище, ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» орендус у ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» у тому числі і власній же автотранспорт та іншу техніку.**
- (51) У договорі від 01.08.2017, укладеному ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» відсутні будь-які дані щодо вартості оренди, що унеможливило підготовку ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» економічно обгрунтованої цінової пропозиції на Торги.
- (52) Водночас ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» у складі своєї пропозиції надало низку кошторисів щодо виконання певних видів робіт.
- (53) Зокрема, у розрахунку договірної ціни на реконструкцію Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» (файл: r_287_ДЦ_ДЦ) визначено вартість експлуатації будівельних машин і механізмів у розмірі 4068,96398 тис. грн.
- (54) Така саме ситуація спостерігається і в решті розрахунків. Наприклад, у підсумковій відомості ресурсів до локального кошторису № 1-1-1 «знос дерев» (файл: r_287_ДЦ_ИВРЛС_1-1-1) визначено вартість будівельних машин і механізмів у розмірі 121 941,90 грн. У стовпчику «Обгрунтування ціни» у цій підсумковій відомості ресурсів ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» зазначило: «Оренда».
- (55) Разом із тим у договорі від 01.08.2017, укладеному ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», відсутні будь-які дані щодо вартості оренди відповідних машин і механізмів.
- (56) **Отже, за умов відсутності вихідних даних щодо орендної плати будівельних машин і механізмів, ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» не могло здійснити економічно обгрунтований розрахунок вартості експлуатації будівельних машин і механізмів.**

Неможливість надання в оренду Відповідачам автотранспорту та іншої техніки до 31.12.2017

- (57) На час укладання ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» з Відповідачами договорів оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.08.2017 з ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» та від 18.08.2017 з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» мало два чинних договори.

Договір з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8»

- (58) Договір оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.01.2017 був укладений ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» (як Орендарем) з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» (як Орендодавцем) **строком до 30.09.2017**. орендна плата **за 13 однинць** автотранспорту та іншої техніки становила 58 400 грн за повний місяць оренди.
- (59) Додатковою угодою № 1 **від 01.09.2017** до договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.01.2017 перелік автотранспорту та іншої техніки викладений у новій редакції, встановлено орендну плату **за 30 однинць** автотранспорту та іншої техніки в розмірі 116 000 грн за повний місяць, строк оренди встановлений **до 30.09.2017**.

- (60) Інші додаткові угоди щодо продовження строку договору оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.01.2017 ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» не укладалися.
- (61) Згідно з актом повернення предмета оренди від 30.09.2017, ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» повернуло ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» орендований автотранспорт та іншу техніку.

Договір з ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ»

- (62) Договір позички транспортних засобів та механізмів від 01.01.2017 був укладений ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» (як Користувачем) з ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ» (як Позичкодавцем) **строком до 30.09.2017**, орендна плата за 18 одиниць транспортних засобів та механізмів у договорі не визначена, умови оплати за користування транспортними засобами та механізмами не встановлені. Виходячи з наведеного договір позички транспортних засобів та механізмів від 01.01.2017 був укладений на безоплатній основі. **Пунктом 2 зазначеного договору визначено, що транспортні засоби є власністю Позичкодавця і зареєстровані за ним.**
- (63) Так, відповідно до інформації, наданої Державною службою України з питань праці (лист від 01.10.2019 вх. № 7-05/11267) за ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ» зареєстровано (дата реєстрації 02.01.2013) 8 технологічних транспортних засобів: 6 кранів, бульдозер і автогрейдер.
- (64) Відповідно до інформації, наданої Регіональним сервісним центром МВС у Миколаївській області (лист від 04.10.2019 № 7-01/11481), протягом 2016 – 2018 років за ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ» зареєстровано 19 транспортних засобів та один легковий ВАЗ 2105, який 07.07.2016 був знятий з обліку у зв'язку з перереєстрацією на нового власника.
- (65) Додатковою угодою № 1 **від 01.09.2017** (під час підготовки до Торгів) до договору позички транспортних засобів та механізмів від 01.01.2017 перелік автотранспорту та іншої техніки викладений у новій редакції у кількості **26 одиниць** транспортних засобів та механізмів, строк оренди встановлений **до 30.09.2017**.
- (66) Так, згідно з наданою Регіональним сервісним центром МВС у Миколаївській області (лист від 04.10.2019 № 7-01/11481) і Державною службою України з питань праці (лист від 01.10.2019 вх. № 7-05/11267) інформацією, передані ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ» у позику ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», зокрема, ЮМЗ 111 01, А/в 139 19, ЛАЗ 4901, МАЗ 081-05, МАЗ 083-47, КАМАЗ 3007, КАМАЗ 3008, ЭО 3322 тощо, не зареєстровані за ТОВ «ЖИТЛОПРОМБУДМЕХАНІЗАЦІЯ».
- (67) Отже, ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» мало в користуванні орендований та позичений автотранспорт та іншу техніку тільки **до 30.09.2017**.
- (68) За умов справжньої конкуренції та відсутності єдності інтересів між зазначеними суб'єктами господарювання, ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» не могло гарантувати надання в орендне користування Відповідачам відповідні транспортні засоби та механізми **до 31.12.2017** (без укладання відповідних додаткових угод), проте саме цей строк - **до 31.12.2017** визначено укладеними ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» з Відповідачами договорами оренди автотранспорту та іншої техніки: від 01.08.2017 з ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» та від 18.08.2017 з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».

- (69) За умов дійсного наміру ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» отримати перемогу в Торгах, наявності справжньої конкуренції між Відповідачами, у тому числі й на Торгах, ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» не змогло б спланувати роботу та розрахувати вартість робіт без необхідних даних, зокрема, вартості оренди автотранспорту та іншої техніки.
- (70) Зазначене свідчить про узгодженість дій ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» і ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» під час підготовки та участі в Торгах, у тому числі й щодо попередньої домовленості про результати Торгів.
- (71) Укладення обома учасниками Торгів договорів оренди автотранспорту та іншої техніки з одним і тим самим орендодавцем – ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» обумовлено тим, що ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» і ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» є такими, що пов'язані відносинами контролю (а також зареєстровані за одним місцезнаходженням).
- (72) Так, на час підготовки та проведення Торгів Особа 1 є засновником ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» із часткою більше 50 % і засновником ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» із часткою 59,80 % (схема наведена в додатку до цього рішення).
- (73) Крім цього, фактично ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» за договором оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.08.2017 з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» орендувало автотранспорт, який у тому числі належить іншому учаснику - ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».
- (74) Так, ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2017 № 7 (вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) надало інформацію щодо всього автотранспорту та/або іншої техніки, що перебувають (перебували) у власності, оренді або в користуванні ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» протягом 2016 – 2017 років.
- (75) Зокрема, у договорі оренди автотранспорту та іншої техніки від 01.08.2017, укладеному ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО», зазначено два напівпричепа (номери за порядком у переліку до цього договору 15 і 16). Разом із тим напівпричепа з державними номерами ВЕ9783ХТ і ВЕ9395ХТ зареєстровані за ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».
- (76) Загалом у користуванні ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» знаходилося три екскаватори, каток, а також ще 16 інших великогабаритних транспортних засобів, зареєстрованих за ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».
- (77) **Отже, укладення договору від 01.08.2017 з ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» суб'єктом господарювання, пов'язаним відносинами контролю з іншим учасником – ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», на оренду автотранспорту та іншої техніки, яка у тому числі належить іншому учаснику – ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», свідчить про погодження ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» і ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» результатів Торгів.**

Гарантійні листи ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО»

- (78) Як зазначалося вище, у складі своїх пропозицій ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», і ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» подали листи ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО».
- (79) ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» у складі своєї пропозиції подало лист ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» від 04.08.2017 № 28/1 щодо підтвердження орендодавця (надавача послуг, власника тощо) про незаперечення використання його машин та механізмів для надання послуг учасником за предметом закупівлі, та яким у разі потреби буде продовжено для повного виконання умов договору.

- (80) ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» у складі своєї пропозиції також надало лист ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» від 08.09.2017 № 30 щодо підтвердження орендодавця (надавача послуг, власника тощо), про незаперечення використання його машин та механізмів для надання послуг учасником за предметом закупівлі, та який у разі потреби буде продовжено для повного виконання умов договору.
- (81) Враховуючи, що переважна більшість одиниць машин і механізмів, наданих ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» в орендне користування Відповідачам, є орендованими зі строком оренди до 30.09.2017, за умов справжньої конкуренції та відсутності єдності інтересів між суб'єктами господарювання, ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» не мало б фактичної можливості гарантувати Відповідачам використання машин та механізмів для надання послуг учасником за предметом закупівлі.
- (82) У свою чергу, за умов справжньої конкуренції між Відповідачами, у тому числі й на Торгах, ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» намагалося б гарантовано отримати в орендне користування необхідну техніку та інше будівельне обладнання з визначеними умовами оренди.

4.2. Інформація про взаємозв'язок Відповідачів

- (83) За інформацією Управління захисту економіки в Миколаївській області Департаменту захисту економіки Національної поліції України від 18.10.2017 № 5222/39/113/01-17-2017, громадянин Особа 3 (індивідуальний податковий номер (інформація з обмеженим доступом)) – засновник (25 %) ТОВ «ІНВЕСТ - БУД», працює на посаді заступника генерального директора з виробничих питань ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».
- (84) Так, згідно з даними з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, зокрема, на 11.09.2017 (тобто, на дату кінцевого строку подання тендерних пропозицій) засновником ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» є Особа 3 із часткою в статутному фонді 25 %.
- (85) Відповідно до інформації, наданої Державною податковою інспекцією в Інгульському районі м. Миколаєва Головного управління ДФС листами від 27.03.2018 № 140/9/14-02-08-01-19 і від 13.09.2019 № 20/10/14-29-50-06-14, з 28.11.2016 (тобто, як до проведення Торгів, так і після їх проведення) та, зокрема, по 30.06.2019 Особа 3 пов'язаний трудовими відносинами з іншим учасником Торгів – ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».
- (86) Отже, Особа 3, зокрема на час проведення Торгів, є засновником (25 %) ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» та працює на посаді заступника генерального директора з виробничих питань ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», що сприяло обміну інформацією під час підготовки та участі у Торгах та обумовлювало попередні домовленості щодо їх результатів.
- (87) Крім цього, у складі своєї пропозиції ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» надало довідку від 07.09.2017 № 18 про наявність в учасника працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для виконання робіт за предметом закупівлі, у якій, зокрема, вказано таких осіб: Особа 4; Особа 5; Особа 6; Особа 7; Особа 8; Особа 9; Особа 10 та інші.
- (88) Одночасно, відповідно до інформації, наданої Державною податковою інспекцією в Інгульському районі м. Миколаєва Головного управління ДФС листом від 27.03.2018 № 139/9/14-02-08-01-19, зазначені та інші особи протягом, зокрема, 2016 – 2017 років пов'язані трудовими відносинами з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8».

- (89) Виходячи з наведеного, ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» і ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» пов'язані між собою, зокрема, через спільних працівників, у т. ч. які займають керівні посади (схема наведена в додатку до цього рішення).
- (90) Також Відповідачі пов'язані між собою через спільних працівників ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» і ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» (з останнім обидва Відповідачі уклали угоди на оренду одного й того ж обладнання).
- (91) Відповідно до листа Державної податкової інспекції в Інгільському районі м. Миколаєва Головного управління ДФС від 27.03.2018 № 138/9/14-02-08-01-19 (вх. № 11-149/3869 від 02.04.2018) були пов'язані трудовими відносинами і з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», і з ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» такі особи: Особа 11 (з 01.12.2017 на ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО»), Особа 12, Особа 13 (з 01.02.2017 на ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО»), Особа 14, Особа 15, Особа 16, Особа 17.
- (92) Відповідно до інформації, наданої Державною податковою інспекцією в Інгільському районі м. Миколаєва Головного управління ДФС листом від 27.03.2018 № 139/9/14-02-08-01-19 (вх. № 11-149/3869 від 02.04.2018), з ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» та ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» трудовими відносинами були пов'язані такі особи:
- Особа 18 (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював майстром цеху МК з 01.04.2009 по 31.03.2016);
 - Особа 19 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював електрогазозварником з 25.04.2012 по 31.03.2016);
 - Особа 20 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював електрогазозварником з 14.09.2010 по 31.03.2016);
 - Особа 21 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював формувальником з 03.08.2009 по 01.08.2016);
 - Особа 2 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працює директором з 01.10.2004);
 - Особа 22 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював електрогазозварником з 22.04.2015 по 31.03.2016);
 - Особа 23 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював електрогазозварником з 14.09.2010 по 31.03.2016);

- Особа 24 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7 (вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював електрогазозварником з 25.02.2016 по 31.03.2016);
- Особа 25 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював оператором БРВ з 01.04.2009 по 01.08.2016);
- Особа 26 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював формувальником з 28.04.2015 по 01.08.2016);
- Особа 27 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював електрогазозварником з 26.06.2012 по 31.03.2016);
- Особа 28 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працював формувальником ЗБВ з 01.09.2015 по 01.08.2016);
- Особа 16 (ідентифікаційний номер (інформація з обмеженим доступом)) (відповідно до інформації, наданої ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» листом від 04.04.2018 № 7, вх. № 8-143/4189 від 06.04.2018) в ТОВ «МИКОЛАЇВБУДАВТО» працювала комірником з 13.01.2014 по 15.08.2016).

4.3. Однакові назви файлів

- (93) Про обмін інформацією між Відповідачами свідчать також практично однакові назви файлів кошторисів за винятком цифрового позначення: 360 у файлах ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» і 287 у файлах ТОВ «ІНВЕСТ - БУД».
- (94) Стосовно цифрових позначень у назвах файлів, слід зазначити, що:
- ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» завантажило до електронної системи Прозорро imd-файл: 360.imd;
 - ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» завантажило до електронної системи Прозорро imd-файл: 287.imd.
- (95) Кошториси обох учасників склалися відповідно до дефектних актів, наведених у додатку 4 до тендерної документації Замовника.
- (96) Проте назви файлів обох учасників не містять текстових елементів, наведених у додатку 4 до тендерної документації Замовника. Наприклад:

Документ	Назви файлів	
	ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8»	ТОВ «ІНВЕСТ - БУД»
Договірна ціна	r_360_ДЦ_ДЦ	r_287_ДЦ_ДЦ
Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису № 1-	r_360_ДЦ_ИВРЛС_1-1-1	r_287_ДЦ_ИВРЛС_1-1-1

1-1 Знос дерев		
Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису № 2-1-1 Розбірні роботи	r_360_ДЦ_ИВРЛС_2-1-1	r_287_ДЦ_ИВРЛС_2-1-1
Локальний кошторис на будівельні роботи № 1-1-1 на Знос дерев Знос дерев	r_360_ДЦ_ЛС1_1-1-1	r_287_ДЦ_ЛС1_1-1-1
Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-1 на Розбірні роботи Реконструкція будівлі палацу культури (МПК)	r_360_ДЦ_ЛС1_2-1-1	r_287_ДЦ_ЛС1_2-1-1
Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-2 на Загальнобудівельні роботи будівлі в вісях 1-25 , Блоки 1,2,3 . (Земляні роботи. Підлоги. Віконні та дверні блоки , облицювання зі склінням фасадної системи, підвісні стелі, внутрішнє оздоблення будівлі, зовнішнє оздоблення фасадів з утепленням) Реконструкція будівлі палацу культури (МПК)	r_360_ДЦ_ЛС1_2-1-2	r_287_ДЦ_ЛС1_2-1-2
Розрахунок загальновиробничих витрат до локального кошторису № 6-4-1 на Господарсько-питний водопровід В1	r_360_ДЦ_ОПРЛС_6-4-1	r_287_ДЦ_ОПРЛС_6-4-1
Локальний кошторис на придбання устаткування, меблів та інвентарю № 4-1-2 придбання обладнання комплектної трансформаторної підстанції 2КТПГС Комплектна трансформаторна підстанція 2КТПГС	r_360_ДЦ_ЛС2_4-1-2	r_287_ДЦ_ЛС2_4-1-2

- (97) Отже, кошториси складені українською мовою, а назви файлів в обох учасників – російською. Наприклад, файл Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису № 1-1-1 «знос дерев» названий: ДЦ_ИВРЛС_1-1-1, тобто «договорная цена итоговая ведомость ресурсов локальная смета 1-1-1» (мовою оригіналу).
- (98) У складі своїх пропозицій Відповідачі подали розрахунки ціни пропозиції. Так, надані кошториси виконані в програмному комплексі АВК-5 ряду 3.2.1.
- (99) Листом від 06.02.2019 № 02/06/5-И (вх. № 8-01/1728 від 11.02.2019) товариство з обмеженою відповідальністю «НВФ «АВК СОЗИДАТЕЛЬ» (ідентифікаційний

код юридичної особи 35738219) надало інформацію про те, що ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» не отримувало ліцензію на послуги з встановлення програмного комплексу АВК-5.

- (100) Натомість ПрАТ «БК «ЖИТЛЮПРОМБУД-8» 30.01.2009 придбало послугу на встановлення програмного комплексу АВК-5 та одержує всі нові редакції (оновлення).
- (101) При цьому програмний комплекс АВК-5 не має легкого доступу. Користувач за договором отримує диск у демонстраційному вигляді, отримує індивідуально для кожного комп'ютера сформовані персональні паролі доступу до програми АВК-5.
- (102) **Зазначене свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та/або підготовку кошторисів однією і тією ж особою.**

4.4. Спільні об'єднувальні особливості кошторисів

- (103) Крім однакових назв файлів, абсолютно ідентичну назву мають і назви кошторисів.
- (104) Наприклад, до дефектного акта № 1-1-1 на знос дерев обидва Відповідачі надали кошториси з ідентичною назвою:

«Локальний кошторис на будівельні роботи № 1-1-1
на Знос дерев
Знос дерев»

- (105) Отже, обидва Відповідачі продублювали в назві кошторису вид будівельних робіт.
- (106) До дефектного акта № 2-1-1 на розбірні роботи дерев обидва Відповідачі надали кошториси з ідентичною назвою:

«Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-1
на Розбірні роботи
Реконструкція будівлі палацу культури (МПК)».

- (107) Отже, обидва Відповідачі зазначили в назві кошторису: Реконструкція будівлі палацу культури (МПК), що є відсутнім у дефектному акті № 2-1-1.
- (108) До дефектного акта № 2-1-2 «На Загальнобудівельні роботи будівлі в вісях 1-25, Блоки 1,2,3. (Земляні роботи. Підлоги. Віконні та дверні блоки, облицювання зі склінням фасадної системи, підвісні стелі, внутрішнє оздоблення будівлі, зовнішнє оздоблення фасадів з утепленням)» обидва Відповідачі надали кошториси з ідентичною назвою:

«Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-2
на Загальнобудівельні роботи будівлі в вісях 1-25, Блоки 1,2,3. (Земляні роботи.
Підлоги. Віконні та дверні блоки, облицювання зі склінням фасадної системи,
підвісні стелі, внутрішнє оздоблення будівлі, зовнішнє оздоблення фасадів з
утепленням)

Реконструкція будівлі палацу культури (МПК).

Основа: креслення (специфікації) № 243-2012, АС, АР».

- (109) Отже, обидва Відповідачі зазначили в назві кошторису: Реконструкція будівлі палацу культури (МПК), що є відсутнім у дефектному акті № 2-1-2.
- (110) Така саме ситуація стосується і решти однакових кошторисів, поданих Відповідачами у складі своїх пропозицій.

- (111) Загалом і ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8», і ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» завантажили до електронної системи Прозорро понад 200 файлів з кошторисами кожний.
- (112) **Зазначене свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та/або підготовку кошторисів однією і тією ж особою.**

4.5. **Одне й те саме місцезнаходження**

- (113) У складі своєї пропозиції ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» надало заповнену форму тендерної пропозиції на фірмовому бланку, на якому зазначено місцезнаходження: м. Миколаїв, вул. Кузнєцька, 211. Це ж місцезнаходження зазначено й на фірмовому бланку, на якому надано протокол загальних зборів від 28.08.2017 (файл: «Право підпису.pdf»).
- (114) Одночасно ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» у Відомостях про учасника, поданих у складі пропозиції, зазначило: юридична адреса: м. Миколаїв, вул. Толстого, 26, місцезнаходження і поштова адреса: м. Миколаїв, вул. Кузнєцька (Скороходова), 211. Це ж місцезнаходження: м. Миколаїв, вул. Скороходова, 211, зазначено і в протоколі № 1/2013 від 29.03.2013 чергових загальних зборів акціонерів, наданому у складі пропозиції ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» (файл: «повноваження.pdf»), у довідках про наявність працівників, обладнання (файл: «працівники механізми.pdf»).
- (115) Слід зазначити, що вул. Скороходова була перейменована на вул. Кузнєцьку, як історичну назву з 1835 р., згідно з розпорядженням Миколаївського міського Голови від 19 лютого 2016 року № 28 р «Про перейменування об'єктів топоніміки».
- (116) Виходячи з наведеного обидва Відповідачі вказували одне й те саме місцезнаходження: м. Миколаїв, вул. Скороходова, 211, що обумовлює обмін інформацією між Відповідачами, зокрема, під час підготовки та участі в Торгах.

5. **КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ**

- (117) Узгодивши свої дії під час підготовки та участі в Торгах ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» та ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Торгів.
- (118) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (119) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод 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.
- (120) 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.

- (121) 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.
- (122) Отже, дії Відповідачів, що полягають, зокрема, в:
- укладенні договорів оренди автотранспорту та іншої техніки з одним і тим самим суб'єктом господарювання, що є пов'язаним відносинами контролю з одним із Відповідачів - ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8»;
 - оренді Відповідачами одного й того ж автотранспорту та іншої техніки;
 - завищенні Відповідачами своїх цінових пропозицій;
 - взаємозв'язку між Відповідачами;
 - спільних об'єднувальних особливостях кошторисів;
 - одному й той самому місцезнаходженні Відповідачів,
- у їх сукупності свідчать про вчинення ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» та ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «Реконструкція Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» по вулиці Васляєва, 1 у м. Миколаїв», проведену Миколаївським міським палацом культури «Молодіжний» відповідно до оголошення № UA-2017-08-23-001549-а.
- (123) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи 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.
- (124) Відповідно до інформації, наданої ЦОП № 1 ДПІ у м. Миколаєві Миколаївського управління ГУ ДФС у Миколаївській області листом від 13.12.2019 № 357/9/14-29-50-05-18 (вх. № 7-05/15158 від 17.12.2019), розмір чистого доходу ПрАТ «БК «ЖИТЛОПРОМБУД-8» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік становить 129 983 тис. грн (або дохід від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку – 152 816 561 грн).
- (125) Відповідно до інформації, наданої ЦОП № 1 ДПІ у м. Миколаєві Миколаївського управління ГУ ДФС у Миколаївській області листом від 13.12.2019 № 357/9/14-29-50-05-18 (вх. № 7-05/15158 від 17.12.2019), ТОВ «ІНВЕСТ - БУД» податкової декларації з податку на прибуток підприємства та звіт про фінансові результати за 2018 рік до контролюючого органу не надало.
- (126) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що приватне акціонерне товариство «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» (ідентифікаційний код юридичної особи 05409952) і товариство з обмеженою відповідальністю «ІНВЕСТ - БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 41322969) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «Реконструкція Миколаївського міського палацу культури «Молодіжний» по вулиці Васляєва, 1 у м. Миколаїв», проведену Миколаївським міським палацом культури «Молодіжний» відповідно до оголошення № UA-2017-08-23-001549-а.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне акціонерне товариство «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «ЖИТЛОПРОМБУД-8» штраф у розмірі 6 650 533 (шість мільйонів шістсот п'ятдесят тисяч п'ятсот тридцять три) гривні.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ІНВЕСТ - БУД» штраф у розмірі 339 999 (триста тридцять дев'ять тисяч дев'яносто дев'ять) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення може бути оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії

І. КОПАЙГОРА

