



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

19 грудня 2023 р.

Київ

№ 77-р/тк

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП» (далі – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП») та товариство з обмеженою відповідальністю «ЗТС ГРУПП» (далі – ТОВ «ЗТС ГРУПП») подали пропозиції для участі у відкритих торгах на закупівлю робіт:

«Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995», проведеною Службою автомобільних доріг у Кіровоградській області (ідентифікаційний код юридичної особи 24718432) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2020-07-30-008093-с).

При цьому ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки й участі в зазначених вище торгах.

За результатами розгляду справи № 54/45-21 такі дії ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» визнано порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у розмірі – 36 959 499 грн;
- на ТОВ «ЗТС ГРУПП» у розмірі – 196 899 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 54/45-21 про порушення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» законодавства про захист економічної конкуренції та подання Відділу досліджень і розслідувань в Кіровоградській області Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 21.11.2023 № 54-03/147-П з попередніми висновками в зазначеній справі,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю робіт: «Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995», проведених Службою автомобільних доріг у Кіровоградській області за допомогою електронної системи публічних закупівель

«Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2020-07-30-008093-с (далі – Торги).

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення) від 15.06.2021 № 54/51-рп/к розпочато розгляд справи № 54/45-21 за ознаками вчинення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Службою автомобільних доріг у Кіровоградській області за допомогою електронної системи публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2020-07-30-008093-с.
- (3) Листом від 15.06.2021 № 54-02/2263 розпорядження адміністративної колегії Відділення від 15.06.2021 № 54/51-рп/к надіслано ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», яке отримало розпорядження 28.06.2021 (рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення, виплату поштового переказу № 4900401586585).
- (4) Листом від 15.06.2021 № 54-02/2264 розпорядження адміністративної колегії Відділення від 15.06.2021 № 54/51-рп/к надіслано ТОВ «ЗТС ГРУПП». Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 4900401586577 лист від 15.06.2021 № 54-02/2264 повернено до Відділення з позначкою «за закінченням терміну зберігання».
- (5) У зв'язку з неможливістю вручення ТОВ «ЗТС ГРУПП» копії розпорядження від 15.06.2021 № 54/51-рп/к, на підставі статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», інформацію про прийняте адміністративною колегією Відділення розпорядження від 15.06.2021 № 54/51-рп/к про початок розгляду справи № 54/45-21 оприлюднено в газеті «Урядовий кур'єр» № 215 від 09.11.2021.
- (6) Листами від 21.11.2023 № 54-02/2382 та № 54-02/2383 Відділення надіслало ТОВ «ЗТС ГРУПП» та ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», відповідно, копії подання з попередніми висновками у справі № 54/45-21.
- (7) Згідно з трекінгом поштових відправлень АТ «Укрпошта» ТОВ «ЗТС ГРУПП» не отримало лист Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 21.11.2023 № 54-02/2382 з копією Подання про попередні висновки у справі (відправлення № 4910112209825).
- (8) Інформацію щодо попередніх висновків у справі із зазначенням дати, часу й місця розгляду справи № 54/45-21 13.12.2023 розміщено на офіційному сайті Антимонопольного комітету України.
- (9) ТОВ «ЗТС ГРУПП» на Подання про попередні висновки у справі не надало зауважень і заперечень.
- (10) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 4910112209833, лист від 21.11.2023 № 54-02/2383 вручено ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» 11.12.2023.
- (11) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» листом від 19.12.2023 № 19-12/23 (вх. № 8-01/15056 від 19.12.2023) надало заперечення на Подання.

3. ВІДПОВІДАЧІ

- (12) Відповідачами у справі є суб'єкти господарювання:
 - а) товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП» (далі – ТОВ «ДС ПРОМ

ГРУП») (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено»).

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) (витяг із ЄДР від 21.06.2023 за кодом 43006669307 станом на 30.07.2020, витяг від 20.07.2023 за кодом 320407578452 станом на 20.08.2020 та витяг від 29.06.2023 за кодом 608751504999 станом на 29.06.2023), основним видом діяльності ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» є «інформація, доступ до якої обмежено»;

- б) товариство з обмеженою відповідальністю «ЗТС ГРУПП» (далі – ТОВ «ЗТС ГРУПП») (ідентифікаційний код юридичної особи «інформація, доступ до якої обмежено» (витяг із ЄДР від 29.06.2023 за кодом 430430483070 станом на 29.06.2023).

На момент проведення Торгів адреса місцезнаходження ТОВ «ЗТС ГРУПП»: «інформація, доступ до якої обмежено» (витяг із ЄДР від 21.06.2023 за кодом 245753444040 станом на 30.07.2020).

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР (витяг із ЄДР від 21.06.2023 за кодом 43006669307 станом на 30.07.2020, витяг від 20.07.2023 за кодом 462126405075 станом на 20.08.2020 та витяг від 29.06.2023 за кодом 430430483070 станом на 29.06.2023), основним видом діяльності ТОВ «ЗТС ГРУПП» є «інформація, доступ до якої обмежено».

ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (13) Служба автомобільних доріг у Кіровоградській області (далі – Замовник) проводила відкриті торги на закупівлю - «Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995», ідентифікатор процедури закупівлі в системі Prozorro UA-2020-07-30-008093-с (далі – Торги).

- (14) Дата оприлюднення оголошення: 30 липня 2020 року 18.40;
- (15) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 19 серпня 2020 року 10.00;
- (16) Початок аукціону: 20 серпня 2020 року 11.18;
- (17) Очікувана вартість закупівлі: 65 350 020,00 грн з ПДВ;
- (18) Розмір мінімального кроку пониження ціни: 326 750,10 грн;
- (19) Розмір мінімального кроку пониження ціни, % 0,50 %.
- (20) Відповідно до тендерної документації Замовника строк поставки товарів (надання послуг, виконання робіт): 24 грудня 2021 року.
- (21) Замовник передбачив критерії вибору переможця: ціна 100 %.
- (22) Для участі в Торгах пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 1

Найменування учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»	18 серпня 2020 року 14.38
ТОВ «Енергетично-дорожнє будівництво»	19 серпня 2020 року 08.56
ТОВ «Укршляхбуд»	17 серпня 2020 року 19.26

ТОВ «ЗТС ГРУПП»	18 серпня 2020 року 22.54
ТОВ «Ростдорстрой»	18 серпня 2020 року 13.55

- (23) Первинні, остаточні цінові пропозиції учасників Торгів та приведена ціна становили:

Таблиця 2

№ п/п	Найменування учасника	Первинна цінова пропозиція, грн із ПДВ	Остаточна цінова пропозиція, грн із ПДВ
1	ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»	65 000 000,00	61 900 000,00
2	ТОВ «Енергетично-дорожнє будівництво»	62 000 000,00	62 000 000,00
3	ТОВ «Укршляхбуд»	65 312 979,76	62 400 000,00
4	ТОВ «ЗТС ГРУПП»	65 350 000,00	62 500 000,00
5	ТОВ «Ростдорстрой»	65 300 000,00	65 300 000,00

- (24) Відповідно до Звіту про результати проведення процедури закупівлі (дата формування звіту: 09 вересня 2020 року) переможцем Торгів обрано ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», з яким Замовник уклав договір підряду № 181/20 від 09.09.2020 за договірною ціною робіт 61 900 000,00 грн (з ПДВ).

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (25) Аналіз матеріалів справи № 54/45-21 свідчить про узгоджену поведінку ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» під час підготовки та участі в Торгах, що підтверджується таким.

5.1. Господарські відносини між Відповідачами

- (26) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» листами від 09.04.2021 № 09/04/2021-18 (вх. № 54-01/1224 від 19.04.2021) та від 05.10.2023 № 05/10/2023-1 (вх. № 54-01/1823 від 05.10.2023), ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» співпрацювало з ТОВ «ЗТС ГРУПП» відповідно до договорів:

«інформація, доступ до якої обмежено»

- (27) Крім того, за результатами аналізу відомостей з єдиного реєстру податкових накладних (далі – ЄРПН), отриманих листами від Головного управління Державної податкової служби у Запорізькій області (лист від 24.02.2021 № 10892/6/08-01-12-01-08 (вх. № 54-01/81кі від 10.03.2021)) та від Головного управління Державної податкової служби у Київській області (лист від 20.09.2023 № 14810/5/10-36-24-01 (вх. № 54-01/431кі від 29.09.2023)), підтверджено документально оформлення постачання товарів, надання послуг між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП».

- (28) За даними ЄРПН, ТОВ «ЗТС ГРУПП» у період січень-грудень 2020 року зареєструвало податкові накладні згідно зі зведеною таблицею 3:

«інформація, доступ до якої обмежено»

- (29) Як вбачається з таблиці, основним постачальником товарів, наданням послуг для ТОВ «ЗТС ГРУПП» за вказаний період було ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», яке відобразило постачання товарів та надання послуг на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*, або *«інформація, доступ до якої обмежено»*, при загальній сумі придбаних товарів на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (30) У свою чергу, основним покупцем товарів, послуг ТОВ «ЗТС ГРУПП» було ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», якому оформлено постачання товарів, надання послуг на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*, або *«інформація, доступ до якої обмежено»*,

при загальній сумі реалізованих товарів
«інформація, доступ до якої обмежено».

- (31) Згідно з даними з ЄРПН, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у період січень-грудень 2020 року зареєструвало податкові накладні згідно зі зведеною таблицею 4:
«інформація, доступ до якої обмежено»
- (32) Як вбачається з таблиці, основним постачальником для ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» за зазначений період було ТОВ «ЗТС ГРУПП», яке відобразило постачання товарів та надання послуг на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*, або *«інформація, доступ до якої обмежено»*, при загальній сумі придбаних товарів та наданих послуг на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (33) У свою чергу, основним покупцем у ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» було ТОВ «ЗТС ГРУПП», якому оформлено постачання товарів, надання послуг на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*, або *«інформація, доступ до якої обмежено»*, при загальній сумі реалізованих товарів *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (34) Отже, зазначене вище підтверджує наявність господарських відносин між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП», внаслідок наявності яких між Відповідачами усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність щодо їх поведінки під час участі в Торгах, оскільки наявність господарських відносин між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» зумовлює виникнення в них певних прав та обов'язків по відношенню один до одного.

5.2. Наявність фінансової допомоги

- (35) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» надавало ТОВ «ЗТС ГРУПП» поворотну фінансову допомогу.
- (36) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» листом від 05.10.2023 № 05/10/2023-1 (вх. № 54-01/1823 від 05.10.2023) надало копії чинних протягом 2020 року договорів позики (поворотної фінансової допомоги) *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
«інформація, доступ до якої обмежено»
- (37) Зазначене також підтверджується інформацією, наданою ПАТ АБ «Укргазбанк» листом від 26.05.2021 № БТ-6471 (вх. № 54-01/223кі від 31.05.2021) та АТ «Перший український міжнародний банк» листом від 19.05.2021 № 19.3-02/213 (вх. № 54-01/239кі від 02.06.2021):
«інформація, доступ до якої обмежено»
- (38) Отже, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» були пов'язані між собою фінансовими відносинами, зокрема поворотною фінансовою допомогою.
- (39) 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.
- (40) 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.
- (41) 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.

- (42) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки надається на безвідсотковій основі.
- (43) 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.
- (44) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (45) 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.
- (46) Наведене свідчить про єдність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.

5.3. Комунікація між Відповідачами

- (47) ТОВ «Смарттендер» листом від 20.05.2021 № 438 (вх. № 54-01/1480 від 24.05.2021) надало дані учасників при реєстрації на електронному майданчику, зокрема:
- ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» (контактна особа – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»), номер телефону *«інформація, доступ до якої обмежено»*;
 - ТОВ «ЗТС ГРУПП» (контактна особа – *«інформація, доступ до якої обмежено»* (директор)), номер телефону *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (48) Згідно з інформацією, наданою ПрАТ «Київстар» листом від 21.02.2022 № 5031/01 (вх. № 54-01/106кі від 06.04.2022), телекомунікаційні послуги надаються за абонентськими номерами:
- «інформація, доступ до якої обмежено»*
- (49) Відповідно до інформації ПрАТ «Київстар», між абонентськими номерами *«інформація, доступ до якої обмежено»* (ТОВ «ЗТС ГРУПП») і *«інформація, доступ до якої обмежено»* (ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП») у період до оголошення Торгів відбувалися неодноразові телефонні розмови:
- «інформація, доступ до якої обмежено»*
- (50) Отже, викладені факти свідчать про тісну комунікацію та координацію між Відповідачами до оголошення Торгів.

5.4. Сприяння Відповідачами один одному в можливості здійснювати господарську діяльність

- (51) Згідно з додатком № 1 до тендерної документації Замовника Учасник Торгів надає у складі тендерної пропозиції документальне підтвердження наявності асфальтобетонного(их) заводу(ів), зазначеного в довідці згідно з вимогами таблиці 3 додатка № 1.
- (52) ТОВ «ЗТС ГРУПП» у складі тендерної пропозиції надало довідку № 2-02 від 17.08.2019, у якій вказано, що згідно з договором поставки *«інформація, доступ до якої обмежено»*, який укладено з ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», для виконання робіт ТОВ «ЗТС ГРУПП» планує використати асфальтобетонний завод, що знаходиться за адресою: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (53) Листом від 05.10.2023 № 05/10/2023-1 (вх. № 54-01/1823 від 05.10.2023) ТОВ «ДС

ПРОМ ГРУП» надало копію Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (54) При цьому ТОВ «ЗТС ГРУПП» також у складі тендерної пропозиції листом від 17.08.2019 № 3-02 надало таблицю – транспортну схему, у якій у колонках із назвою «Найменування (асфальтобетонна суміш/ЩМАС) вид, тип, марка» зазначено: Суміші асфальтобетонні гарячі і теплі, «Виробник/Постачальник Місце виробництва/постачання» – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» *«інформація, доступ до якої обмежено»*, «Місце доставки» - *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (55) Отже, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» зобов'язалося виготовити та поставити своєму конкуренту – ТОВ «ЗТС ГРУПП» – суміші асфальтобетонні гарячі й теплі, які виробляються на асфальтобетонному заводі, про наявність якого ТОВ «ЗТС ГРУПП» зазначило у складі тендерної пропозиції на Торги.
- (56) Варто зауважити, що ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» надало довідку № 13 від 10.08.2020, у якій вказано, що ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» планує використати для виконання робіт щодо предмета закупівлі той же самий асфальтобетонний завод, що й ТОВ «ЗТС ГРУПП», який перебуває у власності ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП».
- (57) Разом із цим на виконання вимог додатка № 1 до тендерної документації Замовника ТОВ «ЗТС ГРУПП» у складі пропозиції надало гарантійний лист № 5/3 від 18.08.2020 від ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», відповідно до якого ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» гарантує безперебійне постачання ТОВ «ЗТС ГРУПП» сумішей асфальтобетонних та щобеневомастиковий асфальтобетон в необхідній кількості та в зазначені терміни протягом всього строку надання послуг за предметом закупівлі «Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995».
- (58) Крім того, на виконання вимог додатка № 1 до тендерної документації Замовника в частині залучення випробувальної лабораторії для проведення вхідного та операційного контролю (далі – випробувальна лабораторія), яка спроможна виконувати контроль якості будівельних матеріалів, виробів і конструкцій, необхідних для надання послуг, що є предметом закупівлі, ТОВ «ЗТС ГРУПП» у тендерній пропозиції вказало, що планує використати випробувальну лабораторію ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» на підставі укладеного договору *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (59) Листом від 05.10.2023 № 05/10/2023-1 (вх. № 54-01/1823 від 05.10.2023) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» надало копію Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (60) Отже, ТОВ «ЗТС ГРУПП» використовує / використовувало для своєї господарській діяльності асфальтобетонний завод та випробувальну лабораторію, які належать його конкуренту – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП».
- (61) Крім вищевказаних договорів, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» листами від 09.04.2021 № 09/04/2021-18 (вх. № 54-01/1224 від 19.04.2021) та від 05.10.2023 № 05/10/2023-1 (вх. № 54-01/18232 від 05.10.2023) також надало копії договорів, укладених між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП», які були чинними протягом 2020 року. *«інформація, доступ до якої обмежено»*
- (62) Отже, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» сприяло ТОВ «ЗТС ГРУПП» у можливості здійснення господарської діяльності у сфері будівництва доріг, надавши останньому послуги машинами та механізмами, лабораторні послуги, послуги бригадами робітників, з приготування та видачі будівельних сумішей з матеріалів, постачання обладнання, оренди майна (техніки).
- (63) У свою чергу, ТОВ «ЗТС ГРУПП» сприяло ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у можливості здійснення господарської діяльності у сфері будівництва доріг, надавши останньому послуги машинами та механізмами, з перевезення вантажу, автотранспортом,

будівельною технікою та вантажопідійомними механізмами, з виконання робіт із влаштування покриттів та основ дорожнього одягу, з виготовлення та постачання гранітної кам'яно-щебеневої продукції, постачання товару, оренди асфальтозмішувальної установки.

- (64) Враховуючи викладене, використання ТОВ «ЗТС ГРУПП» для здійснення господарської діяльності асфальтобетонного заводу та випробувальної лабораторії, які належать / використовуються його конкурентом – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», сприяння один одному в можливості здійснення господарської діяльності у сфері будівництва доріг свідчить про спільне здійснення Відповідачами господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними, у тому числі під час підготовки до участі та участі в Торгах.

5.5. Використання Відповідачами однієї і тієї ж IP-адреси для входу в аукціон Торгів

- (65) Згідно з інформацією, наданою ДП «ПРОЗОРРО» листом від 16.04.2020 № 206/01/1075/04 (вх. № 54-01/1234 від 20.04.2021), IP-адреси, з яких Відповідачі заходили в аукціон, були такими:

Таблиця 7

Назва учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку здійснено
ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»	<i>«інформація, доступ до якої обмежено»</i>	2020-08-20	08.04	Заходив в аукціон
ТОВ «ЗТС ГРУПП»	<i>«інформація, доступ до якої обмежено»</i>	2020-08-20	08.05	Заходив в аукціон

- (66) Відповідно до даних із мережі Інтернет (RIPE Database) IP-адреса *«інформація, доступ до якої обмежено»* належить ТОВ «ІСП ШТОРМ» *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (67) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «ІСП ШТОРМ» листом від 14.09.2023 № 217 (вх. № 54-01/1686 від 15.09.2023), ТОВ «ІСП ШТОРМ» у період з 01.06.2020 по 31.12.2020 (у період підготовки, проведення та після Торгів) надавало послуги доступу до мережі Інтернет **на території** *«інформація, доступ до якої обмежено»*, IP-адреса *«інформація, доступ до якої обмежено»* належить до категорії NAT-адрес.
- (68) При цьому ТОВ «ІСП ШТОРМ» листом від 14.09.2023 № 217 (вх. № 54-01/1686 від 15.09.2023) повідомило, що в період з 01.06.2020 по 31.12.2020 (у період підготовки, проведення та після Торгів) надавало телекомунікаційні послуги ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» відповідно до договору *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (69) Разом із цим, відповідно до інформації, наданої ТОВ «ІСП ШТОРМ» листом від 10.02.2022 № 11 (вх. № 54-01/422 від 14.02.2022), ТОВ «ІСП ШТОРМ» з ТОВ «ЗТС ГРУПП» будь-яких договорів про надання телекомунікаційних послуг не уклало.
- (70) Отже, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП», місцезнаходження яких на момент участі в Торгах: *«інформація, доступ до якої обмежено»* (витяг із ЄДР ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» від 20.07.2023 за кодом 320407578452 станом на 20.08.2020) та *«інформація, доступ до якої обмежено»* (витяг із ЄДР ТОВ «ЗТС ГРУПП» від 20.07.2023 за кодом 462126405075 станом на 20.08.2020), відповідно, заходили в аукціон з однієї IP-адреси, послуги доступу з якої надає ТОВ «ІСП ШТОРМ», яке уклало договір про надання телекомунікаційних послуг з одним із Відповідачів – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП».
- (71) При цьому, як вже зазначалося вище, ТОВ «ІСП ШТОРМ» у період з 01.06.2020 по 31.12.2020 (у період підготовки, проведення та після Торгів) надавало

телекомунікаційні послуги ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» за адресою: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (72) Вхід Відповідачів в аукціон з однієї IP-адреси в *«інформація, доступ до якої обмежено»*, місцезнаходження яких на момент участі в Торгах: *«інформація, доступ до якої обмежено»* (ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП») та *«інформація, доступ до якої обмежено»* (ТОВ «ЗТС ГРУПП»), при тому, що в ТОВ «ІСП ШТОРМ» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг у *«інформація, доступ до якої обмежено»* з одним із Відповідачів – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», вказує на те, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією, координація своїх дій під час їх участі в аукціоні.

5.6. Спільна підготовка Відповідачів до Торгів

5.6.1. Залучення Відповідачами під час підготовки до участі в Торгах однієї особи

- (73) У відповідях на Вимоги ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» листом від 09.04.2021 № 09/04/2021-18 (вх. № 54-01/1224 від 19.04.2021) та ТОВ «ЗТС ГРУПП» листом від 09.04.2021 № 09.04.21 вих-1 (вх. № 54-01/1225 від 19.04.2021) повідомили про те, що для підготовки тендерних пропозицій та завантаження документів вони залучали третю особу. На підтвердження цього ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» надали договори, укладені з *«інформація, доступ до якої обмежено»* про надання послуги з підготовки тендерних пропозицій для участі в Торгах *«інформація, доступ до якої обмежено»* та *«інформація, доступ до якої обмежено»* відповідно.
- (74) Крім цього, *«інформація, доступ до якої обмежено»* повинна була надати ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» послуги з підготовки документів, а саме: підготовка правових висновків, тендерних пропозицій для участі в Торгах, подання тендерних пропозицій для участі в Торгах та завантаження до електронної системи «Prozorro» тендерних пропозицій для участі в Торгах, здійснення правової експертизи документів.
- (75) Слід зазначити, що місце складання Договорів *«інформація, доступ до якої обмежено»* та № *«інформація, доступ до якої обмежено»*: *«інформація, доступ до якої обмежено»*, яке є місцезнаходженням ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», у той час як місцезнаходженням ТОВ «ЗТС ГРУПП» на момент укладення Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»* є *«інформація, доступ до якої обмежено»*, а *«інформація, доступ до якої обмежено»*, згідно з реквізитами, зазначеними у вказаних договорах: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (76) При цьому Договори *«інформація, доступ до якої обмежено»* та *«інформація, доступ до якої обмежено»* укладені з *«інформація, доступ до якої обмежено»* лише на Торги, які є предметом розгляду цієї справи, у той час як, за повідомленням ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» (лист від 09.04.2021 № 09/04/2021-18) та ТОВ «ЗТС ГРУПП» (лист від 09.04.2021 № 09.04.21 вих-1), вказані товариства брали протягом 2020 року участь: ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» – у 148 та ТОВ «ЗТС ГРУПП» – у 4 закупівлях.
- (77) При цьому в актах приймання-передачі (без номера та без дати) наданих послуг за Договорами *«інформація, доступ до якої обмежено»* та *«інформація, доступ до якої обмежено»* однаковим способом, як для ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», так і для та ТОВ «ЗТС ГРУПП», зазначено: «Ми, що нижче підписалися, представник Виконавця *«інформація, доступ до якої обмежено»*, з одного боку і представник Замовника, іншого боку, уклали цей акт про те, що Виконавець виконав роботи (надав послуги) згідно договору. Сторони претензій одна до одної не мають. Акт складений за місцем Замовника. *«інформація, доступ до якої обмежено»*».
- (78) У складі своїх відповідей ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» (лист від 09.04.2021 № 09/04/2021-18) (вх. № 54-01/1224 від 19.04.2021) та ТОВ «ЗТС ГРУПП» (лист від 09.04.2021

№ 09.04.21 вих-1) (вх. № 54-01/1225 від 19.04.2021), відповідно, надали розписки *«інформація, доступ до якої обмежено»* (без дати), у яких зазначено, що вона отримала готівкою за надані послуги, згідно з Договорами *«інформація, доступ до якої обмежено»* та *«інформація, доступ до якої обмежено»*, від громадянина *«інформація, доступ до якої обмежено»* (на момент укладання Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»* – директор ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП») *«інформація, доступ до якої обмежено»* та громадянина *«інформація, доступ до якої обмежено»* (на момент укладання Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»* – директор ТОВ «ЗТС ГРУПП») *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (79) Додатково слід зазначити, що, за повідомленням Державної податкової служби (лист від 14.04.2023 № 4778/99-00-20-01-04-05) (вх. № 54-01/639 від 21.04.2023), відомості про доходи *«інформація, доступ до якої обмежено»* за період з 01.01.2020 по 31.12.2020 відсутні.
- (80) Крім того, за інформацією, наданою Пенсійним фондом України (лист від 07.04.2023 № 2800-050203-5/18944) (вх. № 54-01/563 від 10.04.2023), до бази даних реєстру застрахованих осіб Державного реєстру загальнообов'язкового державного соціального страхування відомостей стосовно *«інформація, доступ до якої обмежено»* за період з 01.01.2020 по 31.12.2020 не надходило. За даними центральної бази одержувачів пенсій, станом на березень 2023 року *«інформація, доступ до якої обмежено»* перебуває на обліку в Головному управлінні Пенсійного фонду України в м. Києві.
- (81) У відкритих джерелах відсутня будь-яка інформація щодо *«інформація, доступ до якої обмежено»*, зокрема оголошення про надання нею послуг із підготовки тендерних пропозицій у публічних закупівлях.
- (82) При цьому ринок послуг підготовки тендерних пропозицій у 2020 році був конкурентним, зокрема, відповідно до відкритих джерел інформації, на цьому ринку здійснювали діяльність ТОВ «ДіяРІГС», тендерне агентство «Радник», тендерне агентство «Тендер ОК», адвокатське об'єднання «Артіус», Е-тендер та ін.
- (83) Отже, враховуючи, що ринок надання послуг, пов'язаних із підготовкою тендерних пропозицій, є конкурентним, а Відповідачі могли звернутися до різних суб'єктів господарювання або фізичних осіб з метою підготовки тендерних пропозицій для участі в Торгах, зокрема, залежно від свого місцезнаходження, звернення Відповідачів до одної і тієї самої фізичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*, з урахуванням того факту, що відсутня інформація про діяльність цієї третьої особи в цій сфері (підготовка тендерних пропозицій, надання юридичних або інших консультацій тощо), не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про узгодженість поведінки ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» під час підготовки та участі в Торгах.

5.6.2. Сприяння ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у прийнятті ТОВ «ЗТС ГРУПП» участі в Торгах

- (84) Як зазначено вище, основним видом діяльності Відповідачів є будівництво доріг і автострад.
- (85) Відповідачі мають самостійно, незалежно один від одного здійснювати свою діяльність та конкурувати між собою.
- (86) При цьому на виконання вимог додатка № 1 до тендерної документації Замовника ТОВ «ЗТС ГРУПП» у складі пропозиції надало гарантійний лист № 5/3 від 18.08.2020 від ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», відповідно до якого ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» гарантує безперебійне постачання ТОВ «ЗТС ГРУПП» сумішів асфальтобетонних та щебенево-мастиковий асфальтобетон у необхідній кількості та в зазначені терміни протягом

всього строку надання послуг за предметом закупівлі «Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995».

- (87) Зазначене свідчить про те, що під час підготовки до участі в Торгах ТОВ «ЗТС ГРУПП» отримало від ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» документ, який завантажило у складі своєї тендерної пропозиції.
- (88) Такий документ надав можливість ТОВ «ЗТС ГРУПП» взяти участь у Торгах та бути допущеним Замовником до аукціону.
- (89) Цей документ вимагався тендерною документацією і його ненадання могло бути підставою для відхилення тендерної пропозиції ТОВ «ЗТС ГРУПП».
- (90) Надання ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» зазначеного документа ТОВ «ЗТС ГРУПП» свідчить про зацікавленість ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» в участі ТОВ «ЗТС ГРУПП» у Торгах за наявності домовленостей та для перемоги ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП».

5.6.3. Спільні особливості електронних файлів

- (91) На виконання вимог Замовника Відповідачі завантажили свої тендерні пропозиції для участі в Торгах:
- ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» завантажило тендерну пропозицію, яка складалася із 48 файлів у форматі «PDF»;
 - ТОВ «ЗТС ГРУПП» завантажило тендерну пропозицію, яка складалася з 3 файлів у форматі «PDF», у яких містяться сканкопії 22, 8 та 17 документів відповідно.
- (92) Аналіз властивостей електронних файлів, що були завантажені у складі тендерних пропозицій ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» в електронну систему закупівель Prozorro на Торгах, наведено в таблиці 8:

Таблиця 8

Учасник	Файл (назва)	Заголовок	Автор	Тема	Ключові слова	Створено	Відредаговано	Програма	Виробник PDF	Версія PDF
ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»	Довіреність_Губанова_І_П_13_01_2020_Завірена_копія	-	-	-	-	13.01.2020 12:30:27	18.08.2020 15:02:59	HP Scan	HP Scan Extended Application	1.7 (Acrobat 8.x)
	Завірена_копія_Банківська_Ліцензія_Губанова_І_П	-	-	-	-	13.01.2020 11:03:13	13.01.2020 11:03:13	HP Scan	HP Scan Extended Application	1.7 (Acrobat 8.x)
	Виписка_1_6433	-	-	-	-	18.08.2020 15:01:43	18.08.2020 15:01:43	HP Scan	HP Scan Extended Application	1.7 (Acrobat 8.x)
	Генерал_на_Угода_2_2515	-	-	-	-	24.03.2020 18:05:02	24.03.2020 22:55:51	HP Scan	HP Scan Extended Application	1.7 (Acrobat 8.x)
	Довідка_1_6433	-	-	-	-	18.08.2020 15:01:43	18.08.2020 15:01:43	HP Scan	HP Scan Extended Application	1.7 (Acrobat 8.x)
	Завірена_копія_Довіреність_Воводіна_К_В_13_01_2020	-	-	-	-	12.03.2020 15:18:42	12.03.2020 15:18:42	HP Scan	HP Scan Extended Application	1.7 (Acrobat 8.x)

	Лист щодо зміни форми власності Губанова	-	-	-	-	03.08.2020 18:26:30	03.08.2020 18:26:30	HP Scan	HP Scan Extended Application	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «ЗТС ГРУПП »	Ч.1 Тендерна пропозиція	-	-	-	-	-	18.08.2020 22:35:08	-	-	1.3 (Acrobat 4.x)
	Ч.2 Тендер- на пропо- зиція	-	-	-	-	03.03.2020 13:56:25	18.08.2020 22:37:36	HP Scan	HP Scan Extended Applicati on	1.7 (Acrobat 8.x)
	Ч.3 Тендер- на пропо- зиція	-	-	-	-	03.03.2020 13:56:25	18.08.2020 22:39:44	HP Scan	HP Scan Extended Applicati on	1.7 (Acrobat 8.x)

- (93) Під час аналізу властивостей файлів встановлено, що усі файли, крім одного файлу ТОВ «ЗТС ГРУПП» «Ч.1 Тендерна пропозиція», обох Відповідачів були підготовлені з використанням однакової програми «HP Scan», однакового виробника PDF «HP Scan Extended Application» та версії PDF «1.7 (Acrobat 8.x)», а такі параметри файлів, як «заголовок», «автор», «тема», «ключові слова», «виробник PDF», обидва Відповідачі однаково не заповнили.
- (94) Разом із цим деякі файли відредаговані в один день, 18.08.2020, при цьому спостерігається послідовність: спочатку були відредаговані файли ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», а потім ТОВ «ЗТС ГРУПП», що свідчить про підготовку документів із використанням, імовірно, одного робочого місця та, імовірно, однією особою.
- (95) Вищенаведене доводить спільну підготовку ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» своїх тендерних пропозицій до участі в Торгах.

5.6.4. Спільні особливості в оформленні Відповідачами своїх тендерних пропозицій

- (96) Проаналізувавши інформацію, яка міститься на сайті електронного порталу публічних закупівель «Prozorro» у відкритому доступі, встановлено таке.
- (97) Згідно з вимогами частини 5 «Кваліфікаційні критерії до учасників та вимоги, установлені статтею 17 Закону» розділу III тендерної документації Замовника, Учасник процедури закупівлі в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції в **довільній формі** підтверджує відсутність підстав, передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13 частини першої та частиною другою статті 17 Закону.
- (98) При цьому, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» надали документи з однаковим змістом, а саме:

ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»:

- гарантійний лист № 5 від «10» серпня 2020 року;
- довідка про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі № 14 від «10» серпня 2020 року.

ТОВ «ЗТС ГРУПП»:

- гарантійний лист № 1/7-1 від «17» серпня 2020 року;
- довідка про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі № 5/2-1 від «15» серпня 2020 року;

Товариство з обмеженою відповідальністю
«ДС ПРОМ ГРУП»

№5 від «10» серпня 2020 р.

Гарантійний лист

Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП», гарантує, що на момент розкриття тендерної пропозиції відсутні підстави для відмови йому в участі процедури закупівлі - **Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий - Тернопіль - Кропивницький - Знаменка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 - км 720+995 (UA-2020-07-30-000933-с), відшкодуно до вимог частини першої та другої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».**

Директор ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

Скан-копія 1. Гарантійний лист ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

ZTS GROUP

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ЗТС ГРУПП»

№177-1 від «17» серпня 2020 р.

Гарантійний лист

Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗТС ГРУПП», гарантує, що на момент розкриття тендерної пропозиції відсутні підстави для відмови йому в участі процедури закупівлі - **Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий - Тернопіль - Кропивницький - Знаменка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 - км 720+995 (UA-2020-07-30-000933-с), відповідно до вимог частини першої та другої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».**

Директор ТОВ «ЗТС ГРУПП»

Скан-копія 2. Гарантійний лист ТОВ «ЗТС ГРУПП»

Товариство з обмеженою відповідальністю
«ДС ПРОМ ГРУП»

№14 від «10» серпня 2020 р.

Голові тендерного комітету

Довідка про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі

Ми, Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП» (далі-Учасник) підтверджуємо, що Заявник не має жодної з підстав для відмови нам в участі у процедурі закупівлі, передбачених пунктами 2, 4, 5, 6, 10 частини 1 та частини 2 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», а саме:

- 1) відомості про Учасника, не внесені до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;
- 2) службову (посадову) особу Учасника, яку уповноважено Учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі а саме: **директора Мусієнко Дмитра Володимировича**, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення корупційного правопорушення або правопорушення, пов'язаного з корупцією;
- 3) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій у результаті торгів (тендерів);
- 4) службову (посадову) особу Учасника, яка підписала тендерну пропозицію – **директор Мусієнко Дмитро Володимирович**, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів (зокрема, пов'язаний з хабарництвом, шахрайством та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку;
- 5) Учасник не визнаний у встановленому законом порядку банкрутом та стосовно нього не відкрита ліквідаційна процедура;
- 6) у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань в наявності інформація, передбачена пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань»;
- 7) Учасник (юридична особа), має антикорупційну програму та уповноваженого з реалізації антикорупційної програми, якщо вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) або робіт довіреної чи перевищує 20 мільйонів гривень;
- 8) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» що є учасником процедури закупівлі є особою, до якої не застосовано санкцію у вигляді заборони на здійснення у неї публічних закупівель товарів, робіт і послуг згідно з законодавством;
- 9) Службову (посадову) особу Учасника – **директор Мусієнко Дмитро Володимирович** учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі відповідальності за вчинення правопорушень будь-якими формами торгівлі людьми;
- 10) Учасник не має заборгованості зі сплати податків (зобов'язаних платежів).

Директор ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

Мусієнко Д.В.

Скан-копія 3. Довідка про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

ZTS GROUP

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ЗТС ГРУПП»

№5/2-1 від «15» серпня 2020 р.

Голові тендерного комітету

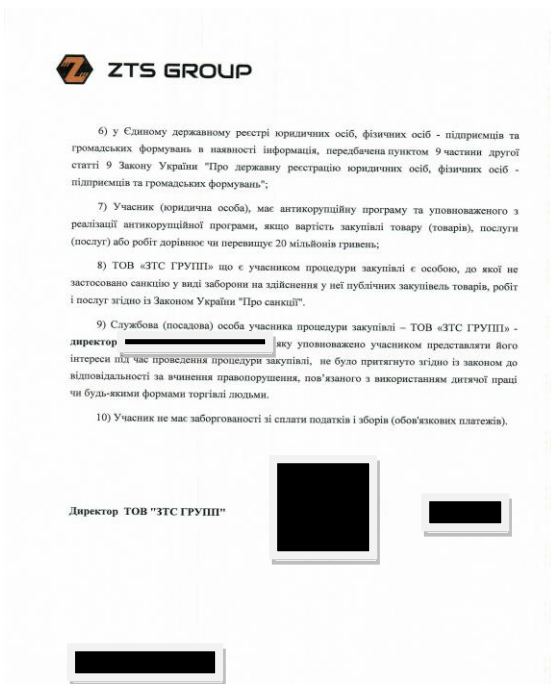
Довідка про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі

Ми, Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗТС ГРУПП» (далі-Учасник) підтверджуємо, що Заявник не має жодної з підстав для відмови нам в участі у процедурі закупівлі, передбачених пунктами 2, 4, 5, 6, 10 частини 1 та частини 2 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», а саме:

- 1) відомості про Учасника, не внесені до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;
- 2) службову (посадову) особу Учасника, яку уповноважено Учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі а саме: **директора Ігоря Станіславовича Прудяна**, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення корупційного правопорушення або правопорушення, пов'язаного з корупцією;
- 3) ТОВ «ЗТС ГРУПП» протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів);
- 4) службову (посадову) особу Учасника, яка підписала тендерну пропозицію – **директор Ігор Станіславович Прудян**, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів (зокрема, пов'язаний з хабарництвом, шахрайством та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку;
- 5) Учасник не визнаний у встановленому законом порядку банкрутом та стосовно нього не відкрита ліквідаційна процедура;

Директор ТОВ «ЗТС ГРУПП»

Скан-копія 4. Довідка про відсутність підстав для участі в процедурі закупівлі ТОВ «ЗТС ГРУПП» (аркуш 1)

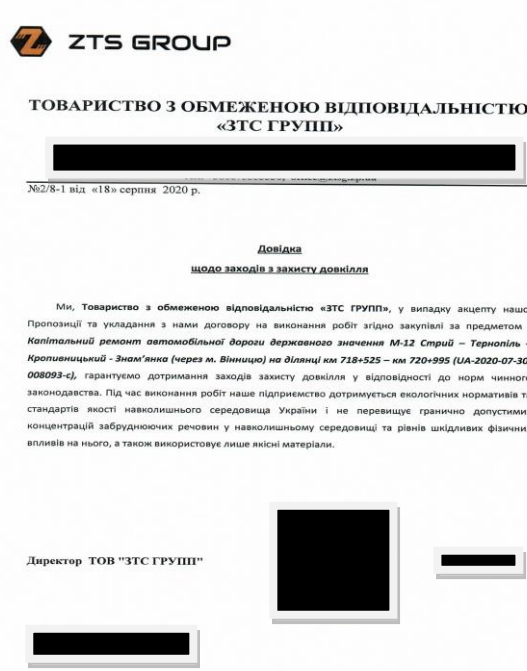


Скан-копія 5. Довідка про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі ТОВ «ЗТС ГРУПП» (аркуш 2)

- (99) Відповідно до частини 1 «Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції» розділу III тендерної документації Замовника тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, та завантаження файлів, зокрема, з довідкою **довільної форми** про застосування заходів із захисту довкілля.
- (100) Проте ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» надали вказані довідки про застосування заходів із захисту довкілля від 10.08.2020 № 7 та від 18.08.2020 № 2/8-1, відповідно, з однаковим змістом:



Скан-копія 6. Довідка щодо заходів з захисту довкілля ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»



Скан-копія 7. Довідка щодо заходів з захисту довкілля ТОВ «ЗТС ГРУПП»

- (101) Відповідно до частини 1 «Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції» розділу III тендерної документації Замовника тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, та завантаження файлів, зокрема, з інформацією про субпідрядників згідно з додатком № 6.
- (102) У зв'язку із тим, що ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» не планували залучати субпідрядників, вони подали не інформацію про субпідрядників згідно з додатком № 6, а листи довільної форми з однаковим змістом про незалучення субпідрядників:



№8 від «10» серпня 2020 р.

Інформація про субпідрядника

Ми, Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП», не плануємо залучати субпідрядні організації для виконання робіт згідно закупівлі за предметом - Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий - Тернопіль - Кропивницький - Знаменка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 - км 720+995 (UA-2020-07-30-008093-с), а зобов'язуємося виконувати роботи самостійно.

Директор ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ЗТС ГРУПП»

№8/8-1 від «18» серпня 2020 р.

Інформація про субпідрядника

Ми, Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗТС ГРУПП», не плануємо залучати субпідрядні організації для виконання робіт згідно закупівлі за предметом - Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий - Тернопіль - Кропивницький - Знаменка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 - км 720+995 (UA-2020-07-30-008093-с), а зобов'язуємося виконувати роботи самостійно.

Директор ТОВ "ЗТС ГРУПП"

Скан-копія 8. Інформація про субпідрядників
ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»Скан-копія 9. Інформація про субпідрядників
ТОВ «ЗТС ГРУПП»

- (103) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» також подали у складі тендерних пропозицій листи-погодження № 9 від 10.08.2020 та № 4/8-1 від 18.08.2020, а також гарантійні листи № 11 від 10.08.2020 та № 5/8-1 від 18.08.2020 відповідно.
- (104) При цьому усі вищевказані листи також мають однаковий зміст:



№9 від «10» серпня 2020 р.

Лист погодження

Ми, Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП», ознайомилися з договором підляку згідно закупівлі Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий - Тернопіль - Кропивницький - Знаменка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 - км 720+995 (UA-2020-07-30-008093-с), та погоджуємося з основними умовами договору, які обов'язково будуть включені до договору про закупівлю згідно Додатку 7 до тендерної документації.

Директор ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ЗТС ГРУПП»

№4/8-1 від «18» серпня 2020 р.

Лист погодження

Ми, Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП», ознайомилися з договором підляку згідно закупівлі Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий - Тернопіль - Кропивницький - Знаменка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 - км 720+995 (UA-2020-07-30-008093-с), та погоджуємося з основними умовами договору, які обов'язково будуть включені до договору про закупівлю згідно Додатку 7 до тендерної документації.

Директор ТОВ "ЗТС ГРУПП"

Скан-копія 10. Лист-погодження
ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»Скан-копія 11. Лист-погодження
ТОВ «ЗТС ГРУПП»

Товариство з обмеженою відповідальністю
«ДС ПРОМ ГРУП»

№11 від «10» серпня 2020 р.

Гарантійний лист

ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» гарантує можливість виготовлення запланованих обсягів випуску асфальтобетону та/або ЦМАС щомісячно протягом строку виконання робіт необхідного виду(тину) в потрібній кількості протягом усього строку надання послуг за предметом закупівлі «Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий – Тернопіль – Кропивницький - Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995 (UA-2020-07-30-008093-с)», а саме:

№ п/п	Найменування (асфальтобетонна суміш/ЦМАС) вид, тип, марка	Термін поставки (місяць*)	Обсяг (т)
1	Суміші асфальтобетонні гарячі і теплі [асфальтобетон щільний] (дорожні)(аеродромні), що застосовуються у нижніх шарах покриттів, крупнозернисті, тип А, марка 1	1-2	4066,1
2	Суміші асфальтобетонні гарячі і теплі [асфальтобетон пористий] (дорожні)(аеродромні), що застосовуються у нижніх шарах покриттів, крупнозернисті, марка 1	2	6052,48
3	Щебенево-мастиковий асфальтобетон ЦМА-20	2-3	2101,02

*відлік починається з моменту можливого виконання робіт по влаштуванню дорожнього одягу

Директор ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

Скан-копія 12. Гарантійний лист
ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

5.6.5. Завантаження одним Відповідачем документа з найменуванням іншого Відповідача

(105) ТОВ «ЗТС ГРУПП», подаючи тендерні пропозиції, у листі-погодженні № 4/8-1 від 18.08.2020 вказало назву свого конкурента: «Ми, **Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП»**, ознайомилися із договором підряду згідно закупівлі **Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995 ...**»:



ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ЗТС ГРУПП»

№5/8-1 від «18» серпня 2020 р.

Гарантійний лист

ТОВ «ЗТС ГРУПП» гарантує можливість виготовлення запланованих обсягів випуску асфальтобетону та/або ЦМАС щомісячно протягом строку виконання робіт необхідного виду(тину) в потрібній кількості протягом усього строку надання послуг за предметом закупівлі «**Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий – Тернопіль – Кропивницький - Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995 (UA-2020-07-30-008093-с)**», а саме:

№ п/п	Найменування (асфальтобетонна суміш/ЦМАС) вид, тип, марка	Термін поставки (місяць*)	Обсяг (т)
1	Суміші асфальтобетонні гарячі і теплі [асфальтобетон щільний] (дорожні)(аеродромні), що застосовуються у нижніх шарах покриттів, крупнозернисті, тип А, марка 1	1-2	4066,1
2	Суміші асфальтобетонні гарячі і теплі [асфальтобетон пористий] (дорожні)(аеродромні), що застосовуються у нижніх шарах покриттів, крупнозернисті, марка 1	2	6052,48
3	Щебенево-мастиковий асфальтобетон ЦМА-20	2-3	2101,02

*відлік починається з моменту можливого виконання робіт по влаштуванню дорожнього одягу

Директор ТОВ "ЗТС ГРУПП"

Скан-копія 13. Гарантійний лист
ТОВ «ЗТС ГРУПП»



ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ
«ЗТС ГРУПП»

№4/8-1 від «18» серпня 2020 р.

Лист погодження

Ми, Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП», ознайомилися з договором підряду згідно закупівлі **Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий – Тернопіль – Кропивницький - Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995 (UA-2020-07-30-008093-с)**, та погодзуємося з основними умовами договору, які обов'язково будуть включені до договору про закупівлю згідно Додатку 7 до тендерної документації.

Директор ТОВ "ЗТС ГРУПП"

І. С. ПРЯДУН

Скан-копія 14. Лист-погодження ТОВ «ЗТС ГРУПП»

(106) Отже, схожість в оформленні зазначених вище довідок, листів та зазначення у тендерній пропозиції назви конкурента свідчить, що ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» були обізнані щодо участі один одного в Торгах, а документи, які входили до складу тендерних пропозицій Торгів, готувалися спільно та/або однією особою.

5.6.6. Однакове подання документів, які не передбачені тендерною документацією Замовника для юридичних осіб

(107) Згідно з вимогами частини 5 «Кваліфікаційні критерії до учасників та вимоги, установлені статтею 17 Закону» розділу III тендерної документації Замовника **переможець-фізична особа** надає лист-згоду на доступ, обробку, використання та поширення персональних даних, які передбачено Законом України «Про публічні закупівлі», відповідно до додатка № 4.

(108) У своїх тендерних пропозиціях ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» – **юридичні особи** – подали лист-згоду на доступ, обробку, використання та поширення персональних даних, які передбачено Законом України «Про публічні закупівлі», відповідно до додатка № 4 (які вимагалися лише для **переможця Торгів – фізичної особи**), що свідчить про одночасне неправильне розуміння вимог Замовника.

(109) Отже, цей збіг обставин, а саме: неправильне розуміння вимог Замовника вказує на те, що документи для Торгів готувала одна особа, у результаті чого відбувався обмін інформацією між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» під час підготовки до участі в Торгах, що свідчить про узгодженість дій між Відповідачами.

5.7. Синхронність дій Відповідачів у часі

(110) Згідно з інформацією, наданою ДП «ПРОЗОРРО» (лист від 16.04.2021 № 206/01/1075/04) (вх. № 54-01/1234 від 20.04.2021), ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» подавали свої початкові пропозиції для участі в Торгах з одного авторизованого електронного майданчика SmartTender.biz, який належить ТОВ «Смарттендер».

(111) Відповідно до частини третьої статті 20 Закону України «Про публічні закупівлі» строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів із дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.

(112) Згідно з відомостями, наданими ТОВ «Смарттендер» (лист від 20.05.2021 № 438) (вх. № 54-01/1480 від 24.05.2021), Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції для участі в Торгах:

Таблиця 9

Найменування учасника	Дата подання тендерних пропозицій	Час подання тендерних пропозицій
ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»	18 серпня 2020 року	14.38.59
ТОВ «ЗТС ГРУПП»	18 серпня 2020 року	22.54.27

(113) Тобто ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» подавали свої тендерні пропозиції до електронної системи закупівель з одного авторизованого електронного майданчика за один день до кінцевого строку подання тендерних пропозицій у межах однієї доби.

(114) Отже, погоджену поведінку ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» підтверджує синхронність дій у часі, яка не може бути випадковим збігом обставин, оскільки учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.

6. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (115) Наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» до участі в Торгах, що підтверджується, зокрема, таким:
- наявністю між Відповідачами господарських відносин;
 - наданням ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» поворотної фінансової допомоги ТОВ «ЗТС ГРУПП»;
 - комунікацією між Відповідачами до Торгів;
 - сприянням Відповідачами один одному в можливості здійснювати господарську діяльність;
 - використанням Відповідачами однієї і тієї ж IP-адреси для входу в аукціон Торгів;
 - залученням ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» під час підготовки до участі в Торгах однієї особи;
 - сприянням ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у прийнятті ТОВ «ЗТС ГРУПП» участі в Торгах;
 - спільними особливостями електронних файлів ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП»;
 - спільними особливостями в оформленні Відповідачами своїх тендерних пропозицій;
 - зазначенням ТОВ «ЗТС ГРУПП» у тендерній пропозиції назви конкурента – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»;
 - однаковим поданням документів, які не передбачені в тендерній документації Замовника для юридичних осіб;
 - поданням Відповідачами своїх пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика в один день,
- що не може бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в Торгах, зокрема, про обмін інформацією між ними.
- (116) Отже, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» узгодили свою поведінку під час проведення та участі в Торгах, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї поведінки.
- (117) Така координація поведінки ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» призвела до усунення між ними конкуренції під час підготовки та участі в Торгах.
- (118) Вказані факти в сукупності свідчать про те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій Відповідачі були обізнані щодо конкурсних пропозицій один одного, що дозволило їм забезпечити перемогу у відкритих торгах певному суб'єкту господарювання.
- (119) Отже, у діях ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» вбачається узгодження дій, які усували конкуренцію між ними під час підготовки та участі в Торгах.
- (120) Тобто, встановленими у справі № 54/45-21 обставинами в їх сукупності доведено, що ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (121) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (122) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (123) 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.

- (124) 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.
- (125) 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.

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ

- (126) Листами від 21.11.2023 № 54-02/2382 (номер поштового відправлення 4910112209825), від 21.11.2023 № 54-02/2383 (номер поштового відправлення 4910112209833) ТОВ «ЗТС ГРУПП» та ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», відповідно, було направлено копії подання з попередніми висновками у справі № 54/45-21 (далі – Подання).
- (127) Згідно з трекінгом поштових відправлень АТ «Укрпошта» ТОВ «ЗТС ГРУПП» не отримало лист Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 21.11.2023 № 54-02/2382 з копією Подання (відправлення № 4910112209825).
- (128) Інформацію щодо попередніх висновків у справі із зазначенням дати, часу й місця розгляду справи № 54/45-21 13.12.2023 розміщено на офіційному сайті Антимонопольного комітету України.
- (129) Зауважень або заперечень ТОВ «ЗТС ГРУПП» до змісту Подання не надало.
- (130) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 4910112209833 лист від 21.11.2023 № 54-02/2383 вручено ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» 11.12.2023.
- (131) На Подання ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» листом від 19.12.2023 № 19-12/23 (вх. № 8-01/15056 від 19.12.2023) надало свої зауваження та заперечення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо наявності господарських відносин між Відповідачами.

- (132) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у своїх запереченнях зазначає, що наявність господарських відносин між Відповідачами не може бути свідченням узгодженої поведінки, оскільки: *«...наявність господарських відносин між учасниками Торгів не суперечить приписам чинного законодавства, не перешкоджає їх участі в Торгах, адже змагальність при їх проведенні забезпечується самостійністю та незалежністю дій (поведінки) кожного з учасників».*
- (133) **Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не береться до уваги та спростовується таким.**
- (134) Як встановлено матеріалами справи [за результатами аналізу відомостей з єдиного реєстру податкових накладних (далі – ЄРПН), отриманих листами від Головного управління Державної податкової служби у Запорізькій області (лист від 24.02.2021 № 10892/6/08-01-12-01-08 (вх. № 54-01/81кі від 10.03.2021) та від Головного управління

Державної податкової служби у Київській області (лист від 20.09.2023 № 14810/5/10-36-24-01 (вх. № 54-01/431кі від 29.09.2023)], основним постачальником товарів, виконавцем послуг для ТОВ «ЗТС ГРУПП» протягом 2020 року було ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», яке поставило товарів та надало послуг на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*, або *«інформація, доступ до якої обмежено»*, при загальній сумі придбаних товарів, робіт, послуг на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (135) У свою чергу, основним покупцем товарів, послуг ТОВ «ЗТС ГРУПП» було ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», якому поставлено товарів, надано послуг на суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*, або *«інформація, доступ до якої обмежено»*, при загальній сумі реалізованих товарів, робіт, послуг *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (136) Отже, питома вага господарських операцій між Відповідачами перевищувала половину (а в ТОВ «ЗТС ГРУПП» – дві третини) валового обороту Відповідачів, наслідком чого є залежність один від одного та зацікавленість у результатах господарської діяльності один одного.
- (137) Як зазначає у своїх запереченнях ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»: *«сторони є вільними у виборі контрагентів, у визначенні умов договору тощо»*. Водночас як основних контрагентів Відповідачі обрали один одного, що свідчить про їх надійність як партнера один для одного.
- (138) Це підтверджується також тим, що між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП», зокрема, протягом 2020 року, у тому числі під час проведення Торгів, існували господарські відносини у вигляді надання послуг машинами та механізмами, лабораторних послуг, послуг бригадами робітників, з приготування та видачі будівельних сумішей з матеріалів, постачання обладнання, оренди майна (техніки), перевезення вантажу автотранспортом, будівельною технікою та вантажопідійомними механізмами, з виконання робіт із влаштування покриттів та основ дорожнього одягу, виготовлення та постачання гранітної кам'яно-щелевеної продукції, постачання товару, оренди асфальтозмішувальної установки.
- (139) ТОВ «ЗТС ГРУПП» використовувало для своєї господарської діяльності асфальтобетонний завод та випробувальну лабораторію, які належать його конкуренту – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП».
- (140) Отже, ще до подання Відповідачами власних тендерних пропозицій Замовнику та під час їх підготовки вони були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що обумовило їх домовленість про результати Торгів із метою забезпечення перемоги ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП».
- (141) Відповідно до частини першої статті 173 Господарського кодексу України господарським визнається зобов'язання, що виникає між суб'єктом господарювання та іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених цим Кодексом, в силу якого один суб'єкт (зобов'язана сторона, у тому числі боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського характеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати майно, сплатити гроші, надати інформацію тощо), або утриматися від певних дій, а інший суб'єкт (управнена сторона, у тому числі кредитор) має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку.
- (142) За приписами частини першої статті 174 Господарського кодексу України господарські зобов'язання можуть виникати, зокрема, з господарського договору та інших угод, передбачених законом, а також з угод, не передбачених законом, але таких, які йому не суперечать.

- (143) У Поданні не зазначається, що описані господарські відносини між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» заборонені чинним законодавством. У Поданні констатується факт наявності таких господарських відносин (включаючи надання фінансової допомоги), які за умов справжньої конкуренції між Відповідачами були б неможливі, оскільки за своїм визначенням конкуренція виключає спільний господарський інтерес, наявний у Відповідачів.
- (144) Отже, наявність між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» господарських відносин, які обумовлюють єдність інтересів Відповідачів, у сукупності з іншими встановленими в цьому рішенні обставинами, підтверджують як раз ту обставину, що надавала їм можливість обмінюватися інформацією та координувати свою діяльність.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо надання / повернення фінансової допомоги між Відповідачами.

- (145) Щодо наявності фінансової допомоги між Відповідачами ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» зазначає: *«...правовідносини Відповідачів в частині надання та повернення фінансової допомоги знаходяться поза періодом проведення Торгів та не підтверджують висновків, зроблених Відділом у Поданні. Крім того, Відділом не досліджувалися питання щодо домовленостей сторін, котрі були досягнуті в процесі переговорів про надання фінансової допомоги та не відображені в договорах про надання фінансової допомоги».*

Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не береться до уваги за таких обставин.

- (146) Незважаючи на те, що договори поворотної фінансової допомоги між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» були укладені у 2018–2019 роках, перерахунки коштів за ними здійснювалися протягом 2020 року.
- (147) Як вже встановлено, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» надало ТОВ «ЗТС ГРУПП» протягом 2020 року поворотну фінансову допомогу на загальну суму *«інформація, доступ до якої обмежено»*, у свою чергу, ТОВ «ЗТС ГРУПП» повернуло ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» протягом вказаного періоду кошти за надання поворотної фінансової допомоги в сумі *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (148) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» листом від 05.10.2023 № 05/10/2023-1 (вх. № 54-01/1823 від 05.10.2023) надало копії чинних протягом 2020 року договорів позики (поворотної фінансової допомоги) *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (149) При цьому строк дії Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»*. Враховуючи інформацію, наведену в таблиці 5, Договір *«інформація, доступ до якої обмежено»* діяв і в 2020 році.
- (150) У свою чергу, відповідно до Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»* ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» надає ТОВ «ЗТС ГРУПП» поворотну фінансову допомогу у сумі *«інформація, доступ до якої обмежено»* гривень. *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (151) Зважаючи на те, що періодом, у який проводилися Торги UA-2020-07-30-008093-с, є часовий період з 30.07.2020 (дата оголошення Торгів) по 09.09.2020 (дата укладення із замовником договору підяду *«інформація, доступ до якої обмежено»*), Договір *«інформація, доступ до якої обмежено»* діяв під час підготовки та участі Відповідачів у Торгах.
- (152) Поворотна фінансова допомога — сума коштів, що надійшла платникові податків у

користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення (п.п. 14.1.257 ПКУ).

- (153) Отже, поворотна фінансова допомога – це угода, що надається без набуття фінансової вигоди.
- (154) Взаємовідносини між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» щодо надання / отримання поворотної фінансової допомоги свідчить про їх фінансову підтримку один одного в господарській діяльності, а, отже, про відсутність конкуренції між ними, у тому числі й під час участі в Торгах.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо комунікації між Відповідачами.

- (155) У своїх запереченнях ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» про комунікацію між Відповідачами зазначає: *«Номер телефону «інформація, доступ до якої обмежено» було закріплено за відділом забезпечення, який жодним чином не пов'язаний з підготовкою тендерної документації... Остання комунікація між відповідачами здійснювалась за два дні до оприлюднення оголошення, тобто в період коли жоден з відповідачів не знав про означені Торги... Між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» були наявні господарські відносини, отже їх комунікація в телефонному режимі цілком виправдана... Сам по собі факт мобільної комунікації між відповідачами за відсутністю інформації стосовно змісту таких розмов, не свідчить про те, що між відповідачами відбувся обмін інформацією під час підготовки та участі у Торгах, тісну комунікацію та координацію...».*

Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» спростовується таким.

- (156) Відповідно до статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» доказами у справі можуть бути будь-які фактичні дані, які дають можливість встановити наявність або відсутність порушення, та які встановлюються такими засобами: поясненнями сторін і третіх осіб, поясненнями службових осіб та громадян, письмовими доказами, речовими доказами й висновками експертів.
- (157) У свою чергу, органи Антимонопольного комітету України доводять координацію (узгоджені дії) суб'єктів господарювання в будь-якій узгодженій поведінці (дії, бездіяльності) учасників торгів, у тому числі їх посадових осіб та працівників, зокрема під час укладання ними угод у будь-якій формі, в тому числі усних домовленостей таких осіб.
- (158) ТОВ «Смарттендер» листом від 20.05.2021 № 438 (вх. № 54-01/1480 від 24.05.2021) надало дані учасників під час реєстрації на електронному майданчику, зокрема:
- ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» (контактна особа – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»), номер телефону *«інформація, доступ до якої обмежено»*;
 - ТОВ «ЗТС ГРУПП» (контактна особа – *«інформація, доступ до якої обмежено»* (директор)), номер телефону *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (159) У Поданні зазначена інформація виключно щодо часу з'єднань у конкретні дати для визначення наявності комунікацій між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» до проведення Торгів.
- (160) У свою чергу, підтвердження ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» факту наявності виявлених телефонних з'єднань свідчить про сформоване стале спілкування між Відповідачами, внаслідок якого між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» за допомогою

телефонних номерів, які використовували Відповідачі під час здійснення господарської діяльності, відбувалися телефонні розмови. Наведені обставини свідчать про координацію ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» своєї поведінки на постійній основі.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо використання спільної IP-адреси.

- (161) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у своїх запереченнях не погоджується з висновками пункту 65 Подання, а саме використання Відповідачами спільної IP-адреси, та зазначає, що *«...Відсутність укладеного договору про надання телекомунікаційних послуг між ТОВ «ЗТС ГРУПП» та ТОВ «ІСП ШТОРМ» не свідчить про обмін інформацією між відповідачами та координацію своїх дій, оскільки вхід ТОВ «ЗТС ГРУПП» в аукціон Торгів міг здійснюватися з будь-якого ПЕОМ іншого користувача, що використовує цю ж IP-адресу та який не перебуває з ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у жодних відносинах. Відділом не здобуто відомостей про користувачів за визначений часовий період, що виключає можливість встановити коло та кількість користувачів, які користувалися цією ж IP-адресою».*

Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не береться до уваги та спростовується таким.

- (162) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «ІСП ШТОРМ» листом від 14.09.2023 № 217 (вх. № 54-01/1686 від 15.09.2023), ТОВ «ІСП ШТОРМ» у період з 01.06.2020 по 31.12.2020 (у період підготовки, проведення та після Торгів) надавало послуги доступу до мережі Інтернет **на території «інформація, доступ до якої обмежено»**, IP-адреса *«інформація, доступ до якої обмежено»* належить до категорії NAT-адрес.
- (163) Отже, незважаючи на те, що IP-адреса *«інформація, доступ до якої обмежено»* належить до категорії NAT-адрес, скористатися вказаною IP-адресою **на території «інформація, доступ до якої обмежено» міг лише той суб'єкт господарювання, з яким ТОВ «ІСП ШТОРМ» уклало договір про надання телекомунікаційних послуг.**
- (164) ТОВ «ІСП ШТОРМ» листом від 14.09.2023 № 217 (вх. № 54-01/1686 від 15.09.2023) повідомило, що в період з 01.06.2020 по 31.12.2020 (у період підготовки, проведення та після Торгів) надавало телекомунікаційні послуги ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» відповідно до договору *«інформація, доступ до якої обмежено»* за адресою: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (165) Разом із цим відповідно до інформації, наданої ТОВ «ІСП ШТОРМ» листом від 10.02.2022 № 11 (вх. № 54-01/422 від 14.02.2022), ТОВ «ІСП ШТОРМ» з ТОВ «ЗТС ГРУПП» будь-яких договорів про надання телекомунікаційних послуг не уклало.
- (166) Отже, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП», місцезнаходження яких на момент участі в Торгах: *«інформація, доступ до якої обмежено»* (витяг із ЄДР ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» від 20.07.2023 за кодом 320407578452 станом на 20.08.2020) та *«інформація, доступ до якої обмежено»* (витяг із ЄДР ТОВ «ЗТС ГРУПП» від 20.07.2023 за кодом 462126405075 станом на 20.08.2020), відповідно, заходили в аукціон з однієї IP-адреси, послуги доступу з якої надаються ТОВ «ІСП ШТОРМ», яким укладено договір про надання телекомунікаційних послуг з одним із Відповідачів – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП».
- (167) Вхід Відповідачами в аукціон з однієї IP-адреси в *«інформація, доступ до якої обмежено»*, місцезнаходження яких на момент участі в Торгах: *«інформація, доступ до*

якої обмежено» (ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП») та *«інформація, доступ до якої обмежено»* (ТОВ «ЗТС ГРУПП»), при тому, що в ТОВ «ІСП ШТОРМ» укладено договір про надання телекомунікаційних послуг у *«інформація, доступ до якої обмежено»* з одним із Відповідачів – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», вказує на те, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією, координація своїх дій під час їх участі в аукціоні.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо залучення Відповідачами під час підготовки до участі в Торгах однієї особи.

- (168) У своїх запереченнях ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не погоджується з тим, що залучення Відповідачами однієї особи свідчить про узгодженість поведінки між Відповідачами під час підготовки та участі в Торгах, при цьому ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» зазначає: *«Відділ приходиться до нічим не підтвердженого висновку про те, що Договори «інформація, доступ до якої обмежено» та «інформація, доступ до якої обмежено» укладені з «інформація, доступ до якої обмежено» лише на Торги... Означені договори укладалися відповідачами в різні часові періоди, задовго до оприлюднення оголошення про Торги... Відсутність у відкритих джерелах інформації про «інформація, доступ до якої обмежено» як спеціаліста у певній галузі жодним чином не виключає можливості укладання з нею угод на надання послуг у відповідній сфері двома і більше замовниками таких послуг внаслідок отримання усних рекомендацій від осіб, котрі здійснюють діяльність у цій же сфері. Сам по собі факт залучення Товариством до підготовки тендерної документації цієї особи не порушує публічний порядок та конкурентне законодавство».*

Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» спростується таким.

- (169) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» листом від 09.04.2021 № 09/04/2021-18 (вх. № 54-01/1224 від 19.04.2021) та ТОВ «ЗТС ГРУПП» листом від 09.04.2021 № 09.04.21 вих-1 (вх. № 54-01/1225 від 19.04.2021) повідомили про те, що для підготовки тендерних пропозицій та завантаження документів вони залучали третю особу. На підтвердження цього ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» надали договори, укладені з *«інформація, доступ до якої обмежено»* про надання послуги з підготовки тендерних пропозицій для участі в **Торгах «інформація, доступ до якої обмежено»** та *«інформація, доступ до якої обмежено»* відповідно.
- (170) Крім цього, *«інформація, доступ до якої обмежено»* повинна була надати ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» послуги з підготовки документів, а саме: підготовка правових висновків, тендерних пропозицій для участі в **Торгах**, подання тендерних пропозицій для участі в **Торгах** та завантаження до електронної системи «Prozorro» тендерних пропозицій для участі в **Торгах**, здійснення правової експертизи документів.
- (171) Договори *«інформація, доступ до якої обмежено»* та *«інформація, доступ до якої обмежено»* укладені з *«інформація, доступ до якої обмежено»* **лише на Торги**, які є предметом розгляду цієї справи, у той час як, за повідомленням ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» (лист від 09.04.2021 № 09/04/2021-18) та ТОВ «ЗТС ГРУПП» (лист від 09.04.2021 № 09.04.21 вих-1), вказані товариства приймали протягом 2020 року участь: ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» – у 148 та ТОВ «ЗТС ГРУПП» – у 4 закупівлях.
- (172) В актах приймання-передачі (без номера та без дати) наданих послуг за Договорами *«інформація, доступ до якої обмежено»* та *«інформація, доступ до якої обмежено»*, однаковою способом як для ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», так і для ТОВ «ЗТС ГРУПП», зазначено: «Ми, що нижче підписалися, представник Виконавця *«інформація, доступ до якої обмежено»*, з одного боку і представник Замовника, іншого боку, уклали цей акт про те, що Виконавець виконав роботи (надав послуги) згідно договору. Сторони

претензій одна до одної не мають. Акт складений за місцем Замовника. *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (173) Отже, місце складання Договорів *«інформація, доступ до якої обмежено»* та *«інформація, доступ до якої обмежено»*: *«інформація, доступ до якої обмежено»*, яке є місцезнаходженням ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», у той час як місцезнаходження ТОВ «ЗТС ГРУПП» на момент укладення Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»* є *«інформація, доступ до якої обмежено»*, а *«інформація, доступ до якої обмежено»*, згідно з реквізитами, зазначеними у вказаних договорах: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (174) У складі своїх відповідей ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» (лист від 09.04.2021 № 09/04/2021-18) (вх. № 54-01/1224 від 19.04.2021) та ТОВ «ЗТС ГРУПП» (лист від 09.04.2021 № 09.04.21 вих-1) (вх. № 54-01/1225 від 19.04.2021), відповідно, надали розписки *«інформація, доступ до якої обмежено»* (без дати), у яких зазначено, що вона отримала готівкою за надані послуги, згідно з Договорами *«інформація, доступ до якої обмежено»* та *«інформація, доступ до якої обмежено»*, від громадянина *«інформація, доступ до якої обмежено»* (на момент укладання Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»* – директор ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП») *«інформація, доступ до якої обмежено»* та громадянина *«інформація, доступ до якої обмежено»* (на момент укладання Договору *«інформація, доступ до якої обмежено»* – директор ТОВ «ЗТС ГРУПП») *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (175) За повідомленням Державної податкової служби (лист від 14.04.2023 № 4778//99-00-20-01-04-05) (вх. № 54-01/639 від 21.04.2023) відомості про доходи *«інформація, доступ до якої обмежено»* за період з 01.01.2020 по 31.12.2020 відсутні.
- (176) За інформацією, наданою Пенсійним фондом України (лист від 07.04.2023 № 2800-050203-5/18944) (вх. № 54-01/563 від 10.04.2023), до бази даних реєстру застрахованих осіб Державного реєстру загальнообов'язкового державного соціального страхування відомостей стосовно *«інформація, доступ до якої обмежено»* за період з 01.01.2020 по 31.12.2020 не надходило. За даними центральної бази одержувачів пенсій, на березень 2023 року *«інформація, доступ до якої обмежено»* перебуває на обліку в Головному управлінні Пенсійного фонду України в м. Києві.
- (177) У відкритих джерелах відсутня будь-яка інформація щодо *«інформація, доступ до якої обмежено»*, зокрема оголошення про надання нею послуг із підготовки тендерних пропозицій у публічних закупівлях.
- (178) При цьому ринок послуг підготовки тендерних пропозицій у 2020 році був конкурентним, зокрема відповідно до відкритих джерел інформації, на цьому ринку здійснювали діяльність ТОВ «ДіяРІГС», тендерне агентство «Радник», тендерне агентство «Тендер ОК», адвокатське об'єднання «Артіус», Е-тендер та ін.
- (179) Отже, враховуючи, що ринок надання послуг, пов'язаних із підготовкою тендерних пропозицій, є конкурентним, а Відповідачі могли звернутися до різних суб'єктів господарювання або фізичних осіб із метою підготовки тендерних пропозицій для участі в Торгах, зокрема, залежно від свого місцезнаходження, звернення Відповідачів до однієї фізичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*, з урахуванням відсутності інформації щодо діяльності цієї третьої особи в цій сфері (підготовка тендерних пропозицій, надання юридичних або інших консультацій тощо), не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про узгодженість поведінки ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» під час підготовки та участі в Торгах.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо сприяння ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у прийнятті ТОВ «ЗТС ГРУПП» участі в Торгах.

(180) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у своїх запереченнях зазначає: *«Відділ вважає, що таке сприяння відбулося у зв'язку з наданням ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» гарантійного листа № 5/3 від 18.08.2020 та вказує, що зазначене свідчить про те, що під час підготовки до участі в Торгах ТОВ «ЗТС ГРУПП» отримало від ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» документ, який завантажило у складі своєї тендерної пропозиції. Товариство заперечує проти таких тверджень та повідомляє, що такий лист ним не складався, тим більше – не надавався ТОВ «ЗТС ГРУПП» і до отримання Подання не знало про таку обставину. Документом, який би міг підтвердити або спростувати цю обставину може бути висновок експерта, виданий за результатами проведеної почеркознавчої/технічної експертизи, який Відділом не замовлявся та відсутній в матеріалах справи. Обставини створення цього документу Товариству невідомі».*

Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не береться до уваги та спростовується таким.

(181) Відповідно до пункту 5 «Кваліфікаційні критерії до учасників та вимоги, установлені статтею 17 Закону» розділу III «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації Замовника для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям учасник у складі своєї тендерної пропозиції надає, зокрема, документи відповідно до додатка № 1, які підтверджують наявність в учасника обладнання, матеріально-технічної бази та технологій.

(182) Згідно з додатком № 1 до тендерної документації Замовника, у разі відсутності власного, орендованого (лізинг) асфальтобетонного заводу учасник Торгів надає, зокрема, гарантійний лист із зазначенням номера та дати договору від Виробника (Постачальника) асфальтобетону та/або ЩМАС, адресований Учаснику, про безперебійне постачання Учаснику асфальтобетону та/або ЩМАС із зазначенням кожної марки, типу, кількості та щомісячних обсягів поставки / відвантаження протягом всього строку надання послуг за предметом закупівлі.

(183) Ураховуючи, що в ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» на момент оголошення про проведення Торгів був у наявності асфальтобетонний завод, такий гарантійний лист повинно було подати лише ТОВ «ЗТС ГРУПП».

(184) На виконання вимог додатка № 1 до тендерної документації Замовника ТОВ «ЗТС ГРУПП» у складі пропозиції надало гарантійний лист № 5/3 від 18.08.2020 від ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» з підписом та печаткою директора ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» *«інформація, доступ до якої обмежено»*, відповідно до якого ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» гарантує безперебійне постачання ТОВ «ЗТС ГРУПП» сумішів асфальтобетонних та щебенево-мастиковий асфальтобетон у необхідній кількості та в зазначені терміни протягом всього строку надання послуг за предметом закупівлі *«Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995».*



Товариство з обмеженою відповідальністю

«ДС ПРОМ ГРУП»

№5/3 від «18» серпня 2020 р.

Гарантійний лист

Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП», гарантує, безперервне постачання Товариству з обмеженою відповідальністю «ЗТС ГРУПП»: Суміші асфальтобетонні гарячі і теплі [асфальтобетон щільний] (дорожні)(аеродромні), що застосовуються у нижніх шарах покриттів, крупнозернисті, тип А, марка І; Суміші асфальтобетонні гарячі і теплі [асфальтобетон пористий](дорожні)(аеродромні), що застосовуються у нижніх шарах покриттів, крупнозернисті, марка І; Щебенево-мастиковий асфальтобетон ЦМА-20 в необхідній кількості та в зазначені терміни для поставки/відвантаження протягом всього строку надання послуг за предметом закупівлі - **Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий – Тернопіль – Кропивницький - Знам'янка** (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995 (UA-2020-07-30-008093-с).

Директор ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

Скан-копія 15. Гарантійний лист № 5/3 від 18.08.2020 ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»

- (185) При цьому ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не надало доказів про звернення до правоохоронних органів щодо притягнення до відповідальності посадових осіб ТОВ «ЗТС ГРУПП» за підробку вищевказаного документа, в разі наявності цього факту.
- (186) Водночас для кваліфікації дій суб'єктів господарювання як антиконкурентних узгоджених дій в органів Антимонопольного комітету України відсутня обов'язкова необхідність проведення експертизи, оскільки законодавство про захист економічної конкуренції цього не вимагає. Згідно з приписами законодавства про захист економічної конкуренції, питання збору, оцінки та аналізу доказів у справі є компетенцією виключно органів Антимонопольного комітету України, які самостійно визначають джерела, спосіб одержання та обсяг відомостей, необхідних для повного й об'єктивного з'ясування обставин справи.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо спільних особливостей електронних файлів.

- (187) Щодо наявності спільних особливостей електронних файлів у Відповідачів ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» зазначає: *«Щодо посилання в Поданні на спільні особливості електронних файлів, які були завантажені як пропозиції ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП», а саме, подання їх в одному форматі pdf, Товариство зазначає, що цей формат визначений в тендерних документаціях як обов'язковий для замовників, а використання програмного офісного забезпечення «HP Scan» виробника PDF» «HP Scan Extended Application» та версії PDF тощо, є стандартним програмним забезпеченням, що встановлюється при використанні комп'ютерної та офісної оргтехніки більшістю суб'єктів господарювання в своєму документообігу. Крім того, Товариство наголошує на тому, що наведений Відповідачем у пункті 91 Подання порівняльний аналіз за параметрами «заголовок», «автор», «тема» тощо, які обома Відповідачами не були заповнені, не доводить координацію дій Відповідачів. Зазначаємо про відсутність синхронності дій відповідачів у часі під час завантаження файлів в електронну систему закупівель.*
- Товариство окремо зазначає, що зовнішні ознаки в оформленні документів не можуть самі по собі свідчити про те, що між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» відбувся обмін інформацією при підготовці конкурсних пропозицій. Для встановлення*

дійсної спільності використання електронних файлів та спільності походження цих файлів, Відділ мав би звернутися до експертної установи для проведення технічної експертизи документів для встановлення факту підготовки та оформлення документів для участі у процедурі закупівлі одним із учасників, проте з Подання слідує, що Відділ експертне дослідження не замовляв, а відтак відповідні твердження Відділу не підтверджені доказами».

Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не береться до уваги за таких обставин.

- (188) Замовник у тендерній документації не встановив жодних вимог щодо властивостей електронних файлів.
- (189) Отже, скановані копії документів, які подають учасники у складі тендерної пропозиції, могли мати будь-яке розширення, наприклад, .doc, .docx, .ppt, .pptx, .pdf, .jpeg, .png та/або розширення програм, що здійснюють архівацію даних.
- (190) При тому, що існують інші програми для сканерів і багатофункціональних пристроїв, які широко використовуються в Україні для сканування документів, наприклад, Canon, Samsung та інші.
- (191) Проте, під час аналізу властивостей файлів встановлено, що усі файли, крім одного файлу ТОВ «ЗТС ГРУПП» «Ч.1 Тендерна пропозиція», обох Відповідачів були підготовлені з використанням однакової програми «HP Scan», однакового виробника PDF «HP Scan Extended Application» та версії PDF «1.7 (Acrobat 8.x)», а такі параметри файлів, як «заголовок», «автор», «тема», «ключові слова», «виробник PDF», обидва Відповідачі однаково не заповнили.
- (192) Разом із цим деякі файли відредаговані в один день, 18.08.2020, при цьому спостерігається послідовність: спочатку були відредаговані файли ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», а потім ТОВ «ЗТС ГРУПП», що свідчить про підготовку документів із використанням, імовірно, одного робочого місця та, імовірно, однією особою.
- (193) Згідно з вимогами частини 5 «Кваліфікаційні критерії до учасників та вимоги, установлені статтею 17 Закону» розділу III тендерної документації Замовника, Учасник процедури закупівлі в електронній системі закупівель під час подання тендерної пропозиції в **довільній формі** підтверджує відсутність підстав, передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13 частини першої та частиною другою статті 17 Закону.
- (194) При цьому ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» надали документи з однаковим змістом.
- (195) Відповідно до частини 1 «Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції» розділу III тендерної документації Замовника тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, та завантаження файлів, зокрема, з довідкою **довільної форми** про застосування заходів із захисту довкілля.
- (196) Проте ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» надали вказані довідки про застосування заходів із захисту довкілля від 10.08.2020 № 7 та від 18.08.2020 № 2/8-1, відповідно, з однаковим змістом.
- (197) Відповідно до частини 1 «Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції» розділу III тендерної документації Замовника тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, та завантаження файлів, зокрема, з інформацією про

субпідрядників згідно з додатком № 6.

- (198) У зв'язку із тим, що ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» не планували залучати субпідрядників, вони подали не інформацію про субпідрядників згідно з додатком № 6, а листи **довільної форми** з однаковим змістом про незалучення субпідрядників.
- (199) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» також подали у складі тендерних пропозицій листи-погодження № 9 від 10.08.2020 та № 4/8-1 від 18.08.2020, а також гарантійні листи № 11 від 10.08.2020 та № 5/8-1 від 18.08.2020 відповідно.
- (200) При цьому усі вищевказані листи також мають однаковий зміст.
- (201) Вищенаведене доводить спільну підготовку ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП» своїх тендерних пропозицій до участі в Торгах.
- (202) Як уже зазначалося в пункті 190 цього рішення, для кваліфікації дій суб'єктів господарювання як антиконкурентних узгоджених дій в органів Антимонопольного комітету України відсутня обов'язкова необхідність проведення експертизи, оскільки законодавство про захист економічної конкуренції цього не вимагає. Згідно з приписами законодавства про захист економічної конкуренції, питання збору, оцінки та аналізу доказів у справі є компетенцією виключно органів Антимонопольного комітету України, які самостійно визначають джерела, спосіб одержання та обсяг відомостей, необхідних для повного й об'єктивного з'ясування обставин справи.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо завантаження одним Відповідачем документа з найменуванням іншого Відповідача.

- (203) ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у своїх запереченнях щодо завантаження одним Відповідачем документа з найменуванням іншого Відповідача зазначає: *«Вимоги всіх Замовників до складу та змісту документів, подання яких вимагається для участі в тендері, в більшості випадках нічим не відрізняються та є ідентичними. За таких обставин не можна виключати ймовірності того, що особа, яка готувала тендерну пропозицію ТОВ «ЗТС ГРУПП», могла відшукати тендерні пропозиції інших учасників, в тому числі ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», торги по яких закінчилися до моменту оприлюднення оголошення по спірним Торгам, з метою скачування таких документів та використання їх як шаблонної форми для підготовки своєї пропозиції у Торгах. Цим обґрунтовується допущена технічна помилка, зроблена ТОВ «ЗТС ГРУПП» у листі погодженні № 4/8-1 від 18.08.2020 щодо зазначення назви свого конкурента – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»».*

Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не береться до уваги та спростовується таким.

- (204) На кожні окремі торги замовники розміщують свої вимоги до переліку та змісту документів тендерних пропозицій учасників у вигляді тендерної документації.
- (205) При цьому умовами тендерної документації визначаються умови відхилення тендерної пропозиції учасника, про що детально зазначено в пункті 3 розділу V тендерної документації Торгів.
- (206) Листи-погодження № 9 від 10.08.2020 та № 4/8-1 від 18.08.2020 стосуються виключно умов договору підряду Торгів. Отже, такий лист не може бути наявний у складі тендерних пропозицій в інших процедурах закупівлі, оскільки за своїм змістом стосується погодження з основними умовами договору саме Торгів UA-2020-07-30-008093-с.

- (207) Згідно зі статтею 12 Закону України «Про публічні закупівлі» електронна система закупівель повинна бути загальнодоступною та гарантувати недискримінацію, рівні права під час реєстрації всім заінтересованим особам та рівний доступ до інформації всім особам. Обмін і збереження інформації та документів має відбуватися з гарантуванням цілісності даних про учасників і їхніх тендерних пропозицій / пропозицій під час проведення процедури закупівлі / спрощеної закупівлі та їх конфіденційність до моменту розкриття тендерних пропозицій / пропозицій.
- (208) Електронна система закупівель під час отримання тендерних пропозицій / пропозицій забезпечує, зокрема: неможливість доступу будь-яких осіб до отриманих тендерних пропозицій / пропозицій (їх частин) до моменту настання дати й часу кінцевого строку подання.
- (209) Отже, за умов відсутності доступу до змісту тендерних пропозицій один одного в електронній системі prozorro.gov.ua до моменту настання дати й часу кінцевого строку подання тендерних пропозицій, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» подали у складі тендерних пропозицій листи-погодження № 9 від 10.08.2020 та № 4/8-1 від 18.08.2020, які не вимагалися тендерною документацією замовника та **які мають однаковий зміст.**
- (210) При цьому **ТОВ «ЗТС ГРУПП»** у листі-погодженні № 4/8-1 від 18.08.2020 вказало назву свого конкурента: *«Ми, Товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП», ознайомилися із договором підряду згідно закупівлі Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995...».*
- (211) Отже, ідентичність зазначених вище листів та зазначення в тендерній пропозиції назви конкурента свідчить, що ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» були обізнані щодо участі один одного в Торгах, а документи, які входили до складу тендерних пропозицій Торгів, готувалися спільно та/або однією особою.

Спростування заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» щодо однакового подання документів, які не передбачені тендерною документацією Замовника для юридичних осіб.

- (212) Щодо однакового подання документів, які не передбачені тендерною документацією Замовника для юридичних осіб, ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» зазначає: *«Обставини щодо подання обома відповідачами листа-згоди на доступ, обробку, використання та поширення персональних даних, вимога щодо подання якого стосувалася виключно фізичних осіб, пояснюється тим, що замовник встановив форму такого листа (Додаток № 4). Під час підготовки своїх тендерних пропозицій Товариство керується принципом «повноти та достатності документів», який зводиться до того, що замовнику необхідно подати максимальний повний пакет документів, навіть якщо вимога прямо не стосується конкретного учасника, оскільки зайво поданий документ не матиме наслідків для учасника у вигляді відхилення його пропозиції».*

Вказане заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не береться до уваги за таких обставин.

- (213) Згідно з вимогами частини 5 «Кваліфікаційні критерії до учасників та вимоги, установлені статтею 17 Закону» розділу III тендерної документації Замовника **переможець – фізична особа** надає лист-згоду на доступ, обробку, використання та поширення персональних даних, які передбачено Законом України «Про публічні закупівлі», відповідно до додатка № 4.
- (214) У своїх тендерних пропозиціях ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» –

юридичні особи – подали лист-згоду на доступ, обробку, використання та поширення персональних даних, які передбачено Законом України «Про публічні закупівлі», відповідно до додатка № 4 (які вимагалися лише для **переможця Торгів-фізичної особи**), що свідчить про одночасне неправильне розуміння вимог Замовника.

- (215) Цей збіг обставин, а саме: неправильне розуміння вимог Замовника **обома учасниками Торгів (ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП»)**, вказує на те, що документи для Торгів готувала одна особа, у результаті чого відбувався обмін інформацією між ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» під час підготовки до участі в Торгах, що свідчить про узгодженість дій між Відповідачами.
- (216) Отже, заперечення ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП», викладені в листі від 19.12.2023 № 19-12/23 (вх. № 8-01/15056 від 19.12.2023), не можуть бути взяті до уваги під час розгляду справи № 54/45-21, а зміст заперечень ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» не спростовує висновків щодо наявності антиконкурентних узгоджених дій у діях Відповідачів під час їх участі в Торгах.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

- (217) Отже, доказами, зібраними у справі № 54/45-21, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок про те, що дії ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП», які полягали в:

- наявності між Відповідачами господарських відносин;
- наданні ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» поворотної фінансової допомоги ТОВ «ЗТС ГРУПП»;
- комунікації між Відповідачами до Торгів;
- сприянні Відповідачами один одному в можливості здійснювати господарську діяльність;
- використанні Відповідачами однієї і тієї ж IP-адреси для входу в аукціон Торгів;
- залученні ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» та ТОВ «ЗТС ГРУПП» під час підготовки до участі в Торгах однієї особи;
- сприянні ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» у прийнятті ТОВ «ЗТС ГРУПП» участі в Торгах;
- спільних особливостях електронних файлів ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» і ТОВ «ЗТС ГРУПП»;
- спільних особливостях в оформленні Відповідачами своїх тендерних пропозицій;
- зазначенні ТОВ «ЗТС ГРУПП» у тендерній пропозиції назви конкурента – ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП»;
- однакових поданнях документів, які не передбачені в тендерній документації Замовника для юридичних осіб;
- поданнях Відповідачами своїх пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика в один день,

є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995», проведених Службою автомобільних доріг у Кіровоградській області, ідентифікатор закупівлі в системі № UA-2020-07-30-008093-с.

- (218) 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 України «Про захист економічної конкуренції».

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (219) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (220) Згідно з інформацією, наданою Центральним міжрегіональним управлінням Державної податкової служби по роботі з великими платниками податків листом від 28.06.2023 № 1262/5/31-00-12-01-07, чистий дохід ТОВ «ДС ПРОМ ГРУП» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становив *«інформація, доступ до якої обмежено»* гривень.
- (221) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням Державної податкової служби у Київській області листом від 09.06.2023 № 9038/5/10-36-12-01-07, чистий дохід ТОВ «ЗТС ГРУПП» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становив *«інформація, доступ до якої обмежено»* гривень.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 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 (із змінами), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*) і товариство з обмеженою відповідальністю «ЗТС ГРУПП» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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, на закупівлю: «Капітальний ремонт автомобільної дороги державного значення М-12 Стрий-Тернопіль-Кропивницький-Знам'янка (через м. Вінницю) на ділянці км 718+525 – км 720+995», проведених Службою автомобільних доріг у Кіровоградській області, ідентифікатор торгів у системі UA-2020-07-30-008093-с.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ДС ПРОМ ГРУП» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 36 959 499 (тридцять шість мільйонів дев'ятсот п'ятдесят дев'ять тисяч чотириста дев'яносто дев'ять) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ЗТС ГРУПП» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 196 899 (сто дев'яносто шість тисяч вісімсот дев'яносто дев'ять) гривень.

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

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

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

Голова Колегії

Павло КИРИЛЕНКО