



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

4 жовтня 2019 року

м. Хмельницький

№ 26 -р/к

справа №02-06/12-19

Про порушення законодавства  
про захист економічної  
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» (31100, м. Красилів, вул. М.Грушевського, б. 235, ідентифікаційний код юридичної особи – 39405380), товариство з обмеженою відповідальністю «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» (вул. Гагаріна, б. 5, офіс 207, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код юридичної особи – 39801179) взяли участь у відкритих торгах (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: розроблення містобудівної документації (генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради) (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування), що відбувся у жовтні - листопаді 2017 року (замовник торгів – Чорноострівська селищна рада (31310, Україна, Хмельницька обл., смт. Чорний Острів, вул. Незалежності, 13) (надалі – Замовник).

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України було встановлено, що відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується наступним: подачею документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняттям участі в аукціоні; майже одночасним поданням документів, наданих у складі Тендерних пропозицій; подачею своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; завантаження їх з використанням IP - адрес, які знаходяться за однією адресою; використанням одних IP-адреси для входження до електронних поштових скриньок та до електронного кабінету для здійснення банківських операцій.

За результатами розгляду справи № 02-06/12-19 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39405380), товариства з обмеженою відповідальністю «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39801179) визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до інформації, розміщеної на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань державна реєстрація товариства з обмеженою відповідальністю «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» припинена 10 червня 2019 року, номер запису про державну реєстрацію припинення юридичної особи: 16731110004014564.

На порушника накладено штрафні санкції:

- товариство з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» 35 162,00 (тридцять п'ять тисяч сто шістьдесят дві) гривні.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 02-06/12-19 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» та товариством з обмеженою відповідальністю «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №02-06/12-19 від 20 вересня 2019 року №72-03/44-п Відділу досліджень та розслідувань Відділення, за участю представника товариства з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» – адвоката Остапчука Олександра Олександровича (на підставі довіреності від 01 жовтня 2019 року )

### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **Процесуальні дії**

- (1) Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Здійснено аналіз матеріалів тендеру та розглянуто лист Управління захисту економіки в Хмельницькій області Департаменту захисту економіки Національної поліції України №5443/39/121/01 від 31 липня 2018 року (вх. №72-01/1147 від 06 серпня 2018 року) про можливі ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час проведення тендеру (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: розроблення містобудівної документації (генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради) (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування), що відбувся у жовтні - листопаді 2017 року (замовник торгів – Чорноострівська селищна рада (31310, Україна, Хмельницька обл., смт. Чорний Острів, вул. Незалежності, 13).
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 12 квітня 2019 року №13-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/12-19 відносно товариства з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» (31100, м. Красилів, вул. М.Грушевського, б. 235, ідентифікаційний код юридичної особи – 39405380), товариства з обмеженою відповідальністю «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» (вул. Гагаріна, б. 5, офіс 207, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код юридичної особи – 39801179) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: Послуга з розроблення містобудівної документації, генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування), які проводились у жовтні - листопаді 2017 року Чорноострівською селищною радою (31310, Україна, Хмельницька обл., смт. Чорний Острів, вул. Незалежності, 13) та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
- (4) На адресу товариства з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» (надалі – ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ») були направлені вимоги про надання інформації від 08 серпня 2018 року

- №72-02/1711, від 26 вересня 2018 року №72-02/1942 та від 14 серпня 2019 року №72-02/1498.
- (5) На адресу товариства з обмеженою відповідальністю «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» (надалі – ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ») була направлена вимога про надання інформації від 08 серпня 2018 року №72-02/1712.
  - (6) На адресу товариства з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн» була направлена вимога про надання інформації від 28 серпня 2018 року №72-02/1786.
  - (7) На адресу товариства з обмеженою відповідальністю «Хмельницькінфоком» було направлено вимоги про надання інформації від 25 вересня 2018 року №72-02/1933, від 11 липня 2019 №72-02/1333.
  - (8) На адресу головного управління Пенсійного фонду України в Хмельницькій області була направлена вимога про надання інформації від 26 вересня 2018 року №72-02/1943.
  - (9) На адресу державного підприємства «ПРОЗОРРО» була направлена вимога про надання інформації від 24 січня 2019 року №72-02/149.
  - (10) На адресу акціонерного товариства комерційний банк «Приватбанк» була направлена вимога про надання інформації від 24 січня 2019 року №72-02/148.
  - (11) На адресу Головного управління ДФС у Хмельницькій області було направлено вимогу про надання інформації від 11 липня 2019 №72-02/1339.
  - (12) Листом від 23 вересня 2019 року №72-02/1640 на адресу ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» надіслано подання з попередніми висновками у справі від 20 вересня 2019 року №72-03/44 п.
  - (13) Листом від 23 вересня 2019 року №72-02/1639 на адресу ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

## **2. Відповідачі**

- (14) Відповідачі у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - а) ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» (вулиця Гагаріна, будинок 5, офіс 207, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код юридичної особи – 39801179). Згідно з інформацією, розміщеною на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» є діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (код КВЕД 71.12 ).  
Відповідно до інформації, розміщеної на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань державна реєстрація ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» припинена 10 червня 2019 року, номер запису про державну реєстрацію припинення юридичної особи: 16731110004014564.
  - б) ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» (31100, м. Красилів, вулиця М. Грушевського, будинок 235, ідентифікаційний код юридичної особи – 39405380). Згідно з інформацією, розміщеною на офіційному веб-сайті Міністерства юстиції України щодо Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» є діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (код КВЕД 71.12 ).
- (15) ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» та ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## **3. Обставин справи**

- (16) В ході збору та аналізу доказів у справі №02-06/12-19 встановлено наступне.

- (17) Протягом жовтня - листопада 2017 року Чорноострівською селищною радою було проведено відкриті торги (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: розроблення містобудівної документації (генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради) (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування) (надалі - Торги).
- (18) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів (UA-2017-10-23-001966-b) кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 18:00 год 08 листопада 2017 року.
- (19) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасника:
- а) ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39801179).
  - б) ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39405380).
- (20) Відповідно до Витягу з Протоколу №154 засідання тендерного комітету Чорноострівської селищної ради від 13 листопада 2017 року переможцем відкритих торгів (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: розроблення містобудівної документації, генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування) визнано ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ», тендерна пропозиція якого, за результатом аукціону, визначена найбільш економічно вигідною. Вартість предмету закупівлі 1 659 900,00 (з ПДВ). За результатами Торгів Замовник уклав з ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» договір про закупівлю послуг №317/2017 від 29 листопада 2017 року.
- (21) Листами ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» вх. № 72-01/1398 від 05 жовтня 2018 року та ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» вх. № 72-01/1233 від 20 жовтня 2018 року надали до Відділення запитувану інформацію та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов, тощо із Замовником торгів під час підготовки до участі у тендері не проводилось. Використовували стандартні шаблони (форми) для підготовки документів, взяті з тендерної документації для процедури закупівель.
- (22) Проаналізувавши тендерні пропозиції ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» та ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» (надалі - Учасники) були виявлені обставини, які свідчать про те, що Учасники узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (23) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.
- (24) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (25) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (26) Проаналізувавши інформацію щодо дати та часу подачі Учасниками своїх тендерних пропозицій встановлено, що ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» та ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» розмістили свої пропозиції на електронному сайті публічних закупівель в один день (07 листопада 2017 року), за день до закінчення строку подання документів (о 10:56 год. та 13:03 год. відповідно).
- (27) Отже, погоджену поведінку ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» та ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки

Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.

- (28) Згідно із статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону.
- (29) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (30) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (31) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (32) За результатами аналізу проведеного електронного аукціону встановлено, що Учасники протягом трьох етапів електронного аукціону під час Торгів не здійснювали пониження ціни, а залишили незмінними розміри первинних цінових пропозицій (таблиця 1).

Таблиця 1

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн. (з ПДВ)	Остаточна пропозиція, грн. (з ПДВ)
1.	ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ»	1 659 900,00	1 659 900,00
2.	ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ»	1 660 800,00	1 660 800,00

- (33) Вищезазначений факт підтверджує відсутність конкуренції між ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» та ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» під час участі у Торгах.
- (34) Те, що ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» та ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» під час аукціону не зменшували своїх цінових пропозицій, свідчить про обізнаність Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгодженість своїх цінових пропозицій під час участі у Торгах.
- (35) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника, про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації та завантаження відповідних документів що вимагаються замовником у тендерній документації, документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (36) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (37) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю

електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісом з автоматичним обміном інформацією.

- (38) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь процедури закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (39) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 05 лютого 2019 року №206/383/03), Відділенням встановлено, що ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» та ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (40) З інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 07 вересня 2018 року №070918-4), встановлено, що Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: Послуга з розроблення містобудівної документації, генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування), які проводились Замовником протягом жовтня-листопада 2017 року, через електронний майданчик Держзакупівлі.Онлайн використовувались наступні IP - адреси:  
 - ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» - **94.230.193.65** (07 листопада 2017 року в 10:56:16);  
 - ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» - **94.230.207.99** (07 листопада 2017 року в 13:03:42).
- (41) Листом від 14 лютого 2019 року №Е.30.0.0.0/4-36079БТ акціонерне товариство комерційний банк «Приватбанк» повідомило Відділення, що протягом листопада 2017 року ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» та ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» використовували одні IP – адреси: [REDACTED] під час входження до електронного кабінету для здійснення банківських операцій.
- (42) IP – адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (43) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location> провайдером IP-адрес [REDACTED] є товариство з обмеженою відповідальністю «Хмельницькінфоком» (надалі - ТОВ «Хмельницькінфоком»).
- (44) Листами від 02 жовтня 2018 року №170 та від 15 липня 2019 року №56 ТОВ «Хмельницькінфоком» повідомило Відділення, що IP-адреси [REDACTED] було надано для користування ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» згідно з договором про надання послуг цілодобового доступу до мережі Інтернет [REDACTED]
- (45) Також, ТОВ «Хмельницькінфоком» повідомило Відділення, що комп'ютерне обладнання, яким використовувались IP-адреси [REDACTED], знаходиться за **однією адресою**: вул. Гагаріна, 5, м. Хмельницький.
- (46) Таким чином, з метою подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах (UA-2017-10-23-001966-b), під час входження до електронного кабінету для здійснення банківських операцій ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» використовувало IP – адреси: [REDACTED], які належать його конкуренту в Торгах -ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ».
- (47) Крім того, Учасники використовували обладнання (комп'ютер чи пристрої у мережах), яке знаходилось за однією адресою. Ця адреса є юридичною адресою ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» та адресою фактичного знаходження ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ».
- (48) Листом від 25 березня 2019 року №111/01/01-08 ТОВ «УКРНЕТ» повідомило Відділення, що протягом жовтня - листопада 2017 року Учасниками здійснювався доступ до

електронних поштових скриньок [atlas-zem@ukr.net](mailto:atlas-zem@ukr.net), [nk.zemexpert@ukr.net](mailto:nk.zemexpert@ukr.net) з наступних IP адрес: [REDACTED].

- (49) Таким чином, Учасниками при входженні до своїх електронних поштових скриньок спільно використовуються вищезазначені IP-адреси.
- (50) Отже, той факт, що ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» та ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ», які виступали конкурентами в Торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували їх з використанням IP - адрес, які знаходяться за однією адресою, використовували одні IP-адреси для входження до електронних поштових скриньок та до електронного кабінету для здійснення банківських операцій свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурах закупівлі Учасники діяли спільно та про узгодження їхніх дій під час участі у Торгах.
- (51) Відповідно до тендерної документації Замовника, для підтвердження відповідності Кваліфікаційним критеріям Учасникам необхідно було надати Довідку в довільній формі про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.
- (52) Проаналізувавши вказані довідки встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом та курсивом одних і тих самих тестових елементів, однаковий текст в стовпчиках, тощо зокрема:
- (а) надана інформація зведена в таблицю, що не передбачено Замовником;
  - (б) в обох випадках однакові назви стовбців та виділено їх жирним шрифтом;
  - (в) в обох Учасників бухгалтером зазначено одну особу – Суконко Тетяну Олександрівну.
- (53) Листом від 18 вересня 2019 року за вх. №72-01/1170 ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» надало до Відділення договір про надання послуг з ведення бухгалтерського обліку, укладеного з ФОП Суконко Тетяною Олександрівною.
- (54) Наявність трудових відносин ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» та ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» з одним і тих же працівником свідчить про спільну господарську діяльність та пов'язаність суб'єктів господарювання між собою, що підтверджує обмін інформацією про господарську та фінансову діяльність цих суб'єктами господарювання, в тому числі і щодо участі у торгах.
- (55) Аналогічність оформлення вказаних документів, які надійшли з пропозиціями учасників вказує на те, що Учасники спільно готували Тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у Торгах.
- (56) Для підтвердження відповідності Кваліфікаційним критеріям Учасникам необхідно було надати Довідку в довільній формі про наявність обладнання та матеріально-технічної бази.
- (57) Проаналізувавши вказані довідки ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом та курсивом одних і тих самих тестових елементів, однаковий текст в стовпчиках, тощо, зокрема:
- (а) надана інформація зведена в таблицю, що не передбачено Замовником;
  - (б) прізвище та ініціали директорів в обох випадках виділено жирним шрифтом;
  - (в) в обох випадках однакові назви стовбців (виділено їх жирним шрифтом) і розділів в таблиці;
  - (г) в обох Учасників зазначене однакове обладнання, а саме: приймач RTK GNSS S660, плотер (формат A0) моделі Designjet 500, принтер EPSON модель L120, ноутбук Asus модель X540LA, ноутбук Lenovo G50-30 модель CeIN2840/2/500DVD та монітор Philips модель 278G4DHSD/00;

(д) офісне приміщення знаходиться за однією адресою: м. Хмельницький, вул. Гагаріна, буд. 5 (офіси № 207 та № 211).

- (58) Такі однакові особливості не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці довідки готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.
- (59) Для підтвердження відсутності підстав відмови в участі у процедурі закупівлі, учаснику необхідно надати Гарантійний лист, про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі (із їх зазначенням), що визначені у частині 1 та частині 2 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (60) Здійснивши аналіз наданих ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» Гарантійних листів встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом та курсивом одних і тих самих тестових елементів, однаковий текст, тощо, зокрема:
- (а) в обох випадках для позначення абзаців Учасниками застосовано маркери у вигляді жирних крапок;
  - (б) прізвище та ініціали директорів, назви Учасників і назва предмету закупівлі в обох випадках виділено жирним шрифтом;
  - (в) назва документа «**Гарантійний лист**» в обох випадках виділено жирним шрифтом.
- (61) Оформлення цих документів повинно здійснюватись у довільній формі, яка непередбачена тендерною документацією Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожного листа, підготовленого самостійно окремим учасником.
- (62) При аналізі Тендерних пропозицій Учасників встановлено, що вони містять Інформаційні довідки щодо залучення субпідрядних організацій.
- (63) Проаналізувавши вказані довідки встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом та курсивом одних і тих самих тестових елементів, однаковий текст тощо:
- (а) назва документа в обох випадках виділено жирним шрифтом;
  - (б) в обох випадках допущено однакові стилістичні помилки (Товариство в довідках прописано як «підприємство»);
  - (в) в обох випадках однаковий текст довідки;
  - (г) посада та найменування особи, яка підписала Інформаційну довідку, виділено жирним шрифтом, що не передбачено в Тендерній документації Замовника.
- (64) Аналогічність оформлення вказаних документів, які надійшли з пропозиціями учасників вказує на те, що Учасники спільно готували Тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у Торгах.
- (65) Згідно з тендерною документацією Замовника, для підтвердження можливості надання послуг за даною процедурою закупівлі, Учасники повинні надати оригінал або нотаріально завірнену копію довідки з обслуговуючого банку про наявність рахунку (рахунків) в учасника і відсутність простроченої заборгованості за кредитами.
- (66) Для участі в Торгах ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» були надані Довідки про відкриття рахунків в ПАТ КБ «Приватбанк», що видані в один день за послідовними номерами з різницею в вісім хвилин. Слід зазначити, що вказані довідки виданні одним відділенням банку (проспект Миру 72/5, м. Хмельницький, 29017).
- (67) Для участі в Торгах ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» були надані Довідки про стан позичкової заборгованості.
- (68) При аналізі зазначених довідок, Відділенням встановлено, що вони видані одним банком (ПАТКБ «Приватбанк»), в один день з різницею в три хвилини.



- (69) Отже, наявність рахунків в одному банку, отримання довідок за послідовними номерами, в один день та майже одночасно (різниця в вісім та три хвилини) свідчить про співпрацю між ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ», що підтверджує обмін інформацією між ними при підготовці тендерних пропозицій торгів та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (70) Наведене свідчить про те, що документи, які були подані на торги у складі тендерних пропозицій ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

#### **4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства**

- (71) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (72) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (73) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (74) Тендери (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (75) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (76) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (77) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (78) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (79) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняття участі в аукціоні; майже одночасне подання документів, наданих у складі Тендерних пропозицій; подача своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; завантаження їх з використанням IP - адрес, які знаходяться за однією адресою; використання одні IP-адреси для входження до електронних поштових скриньок та до електронного кабінету для здійснення банківських операцій та інші не можуть бути результатом випадкового збігу

обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (80) З огляду на вищезазначене, ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» під час участі у жовтні - листопаді 2017 року у відкритих торгах (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: Послуга з розроблення містобудівної документації, генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування), які проводились Чорноострівською селищною радою (31310, Україна, Хмельницька обл., смт. Чорний Острів, вул. Незалежності, 13) діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (81) Внаслідок узгодженості поведінки ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників - ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (82) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (83) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

#### **5. Заперечення Відповідачів та їх спростування**

- (84) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/12-19 від 20 серпня 2019 року №72-03/44-п ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» листом від 02 жовтня 2019 року №147/2019 повідомило Відділення, що визнає власну вину та погоджується з висновками Відділення. В цьому ж листі ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» висловило клопотання про застосування найменшої суми штрафу.
- (85) Під час засідання адміністративної колегії представник ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» визнав факт вчинення антиконкурентних узгоджених дій та звернувся з клопотанням про незастосування значних штрафних санкцій.

#### **6. Остаточні висновки**

- (86) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» підтверджуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» і ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ», які полягали у: подачі документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийнятті участі в аукціоні; майже одночасному поданні документів, наданих у складі Тендерних пропозицій; подачі своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; завантаженні їх з використанням IP - адрес, які знаходяться за однією адресою; використанні одні IP-адреси для входження до електронних поштових скриньок та до електронного кабінету для здійснення банківських операцій та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів (торгів) (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: розроблення містобудівної документації, генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування) та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (87) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища

при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

- (88) Вищезазначені дії ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» та ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ», які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки документів та участі у жовтні - листопаді 2017 року у відкритих торгах (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: Послуга з розроблення містобудівної документації, генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування), які проводились Чорноострівською селищною радою (31310, Україна, Хмельницька обл., смт. Чорний Острів, вул. Незалежності, 13) є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (89) В ході розгляду справи встановлено, ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» припинило свою діяльність. Згідно з інформацією з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань дата зняття з обліку: 10 червня 2019 року, номер запису про державну реєстрацію припинення юридичної особи: 16731110004014564.
- (90) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» справа про порушення законодавства про захист економічної конкуренції закривається якщо відповідача - юридичну особу ліквідовано.
- (91) Враховуючи вищезазначене, провадження у справі №03-06/12-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції відносно ТОВ «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» слід закрити.

#### **6. Визначення розміру штрафу**

- (92) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (93) Згідно з інформацією Головного управління ДФС у м. Хмельницькому, наданою листом від 18 липня 2019 року № 28210/22-01-54-09, дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» за 2018 рік склав 1054872,0 грн.
- (94) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (95) Водночас, при визначенні розміру штрафу враховано такі обставини:
- ТОВ «АТЛАС-ЗЕМ» визнало факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12<sup>1</sup>, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

### ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» (31100, м. Красилів, вул. М. Грушевського, б. 235, ідентифікаційний код юридичної особи – 39405380), товариства з обмеженою відповідальністю «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» (вул. Гагаріна, б. 5, офіс 207, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код юридичної особи – 39801179), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-10-23-001966-b) щодо закупівлі: Послуга з розроблення містобудівної документації, генеральних планів та планів зонування території населених пунктів Чорноострівської селищної ради (ДК 021:2015: 71410000-5 — Послуги у сфері містобудування), які проводились у жовтні - листопаді 2017 року Чорноострівською селищною радою (31310, Україна, Хмельницька обл., смт. Чорний Острів, вул. Незалежності, 13) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «АТЛАС-ЗЕМ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 39405380) у розмірі 35 162,00 (тридцять п'ять тисяч сто шістьдесят дві) гривні.
3. Відповідно до абзацу четвертого статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», провадження у справі №02-06/12-19 в частині порушення товариством з обмеженою відповідальністю «НК ЗЕМЕКСПЕРТ» (вул. Гагаріна, б. 5, офіс 207, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код юридичної особи – 39801179) закрити без прийняття рішення по суті у зв'язку з ліквідацією юридичної особи (відповідача).

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня одержання рішення про накладання штрафу.

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

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії  
голова відділення

О.Федорчук