



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

24 липня 2020 року

Хмельницький

№ 72/32-р/к

справа №930-УД

Про порушення законодавства  
про захист економічної  
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ТОМ-ІнвестБуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33282104, місцезнаходження: 47720, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Петриків, вул. Вояків УПА, будинок 1, квартира 12) (далі - ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» або Відповідач 1) та товариство з обмеженою відповідальністю «Тернопіль Будпостач» (ідентифікаційний код юридичної особи 41570010, місцезнаходження: 46023, Тернопільська обл., місто Тернопіль, вул. 15 Квітня, будинок 1/1) (далі - ТОВ «Тернопіль Будпостач» або Відповідач 2) взяли участь у відкритих торгах: UA-2019-03-21-001662-с, UA-2019-03-22-002261-б, UA-2019-04-01-000648-с.

Проте, як було встановлено Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України, відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема підтверджується: пов'язаністю Відповідачів; наявністю господарських відносин; використанням в господарській діяльності однієї ІР- адреси; наявністю спільних працівників; особливістю завантаження та схожістю тендерної документації; технічною участю у Торгах ТОВ «Тернопіль Будпостач» та інші.

За результатами розгляду справи №930-УД такі дії ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» і ТОВ «Тернопіль Будпостач», визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів зазначених торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи у загальному розмірі: ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» – 204 000,00 (двісті чотири тисячі) гривень; ТОВ «Тернопіль Будпостач» – 204 000,00 (двісті чотири тисячі) гривень.

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 Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянувши матеріали справи №930-УД про порушення ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач» 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 №930-УД від 20 січня 2020 року №69-03/2п Відділу

досліджень та розслідувань Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

## ВСТАНОВИЛА:

### 1. Процесуальні дії

- (1) Тернопільським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Тернопільській області.
- (2) Розглянуто звернення Управління Служби безпеки України в Тернопільській області від 20.08.2019 №69/14-2346, щодо можливих порушень законодавства про захист економічної конкуренції в діях учасників відкритих торгів, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради (місцезнаходження: 46001, Тернопільська обл., м. Тернопіль, вул. Коперника,1) (далі – Замовник), ідентифікатори закупівель UA-2019-03-21-001662-с, UA-2019-03-22-002261-б, UA-2019-04-01-000648-с.
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30.10.2019 №69/35-рп/к розпочато розгляд справи №930-УД за ознаками вчинення ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (4) Листом від 22 січня 2020 року №69-02/60 ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» було направлено подання з попередніми висновками у справі №930-УД 22 січня 2020 року №69-03/2п.
- (5) Листом від 22 січня 2020 року №69-02/60 ТОВ «Тернопіль Будпостач» було направлено подання з попередніми висновками у справі №930-УД 22 січня 2020 року №69-03/2п.
- (6) Листом від 17 липня 2020 року №72-02/1447 ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (7) Листом від 17 липня 2020 року №72-02/1448 ТОВ «Тернопіль Будпостач» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

### 2. Відповідачі

- (8) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - а) **ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»** (ідентифікаційний код юридичної особи 33282104. Місцезнаходження юридичної особи: 47720, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Петриків, вул. Вояків УПА, будинок 1, квартира 12). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності товариства є будівництво житлових і нежитлових будівель (КВЕД 41.20).
  - б) **ТОВ «Тернопіль Будпостач»** (ідентифікаційний код юридичної особи 41570010. Місцезнаходження юридичної особи: 46023, Тернопільська обл., місто Тернопіль, вул. 15 Квітня, будинок 1/1). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності товариства є діяльність посередників у торгівлі деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічними виробами (КВЕД 46.13).

ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### **3. Обставини справи**

(9) В ході збору та аналізу доказів у справі №930-УД встановлено наступне.

#### **3.1. Інформація про торги**

##### **Торги 1**

- (10) 21 березня 2019 року в системі «ProZorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2019-03-21-001662-с** «Капітальний ремонт прилеглої території до фонтану з влаштуванням пандусу в сквері на вул. Чорновола в м. Тернополі» (далі – Торги 1).
- (11) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали чотири учасники: ТОВ «Інвестиційна Компанія Укрбудсервіс», Тернопільське міське шляхове ремонтно-будівельне підприємство «Міськшляхрембуд», ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач».
- (12) Відповідно до Звіту про результати проведення процедури закупівлі від 28 травня 2019 року, Замовником укладено договір із ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» на суму 5 559 505,20 УАН.

##### **Торги 2**

- (13) 22 березня 2019 року в системі «ProZorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2019-03-22-002261-б** «Капітальний ремонт вул. Чорновола (ділянка від вул. І. Франка до театрального майдану) в м. Тернополі» (далі – Торги 2).
- (14) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали п'ять учасників: ТОВ «АВАКС ПРОФ», ТОВ «Тернопільбуд», Тернопільське міське шляхове ремонтно-будівельне підприємство «Міськшляхрембуд», ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач».
- (15) Відповідно до Звіту про результати проведення процедури закупівлі від 11 червня 2019 року, Замовником укладено договір із ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» на суму 7 430 000,00 УАН.

##### **Торги 3**

- (16) 1 квітня 2019 року в системі «ProZorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів, ідентифікатор закупівлі **UA-2019-04-01-000648-с** «Капітальний ремонт привокзального майдану залізничного вокзалу в м. Тернопіль» (далі – Торги 3).
- (17) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали чотири учасники: ТОВ «АВАКС ПРОФ», ТОВ «Тернопільбуд», ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач».
- (18) Відповідно до Звіту про результати проведення процедури закупівлі від 21 травня 2019 року, Замовником укладено договір із ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» на суму 7 930 000,00 УАН.
- (19) Торги 1, Торги 2 та Торги 3 разом – Торги, Закупівлі.
- (20) Здійснивши аналіз тендерних пропозицій Відповідачів та матеріалів дослідження були виявлені обставини, які свідчать, про те, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах, що підтверджується наступним.

#### **3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій**

- (21) За результатами аналізу тендерних пропозицій ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач» (далі – разом Відповідачі) Відділення виявило наступні обставини, які свідчать, що учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.

### **3.2.1. Пов'язаність Відповідачів**

- (22) **3.2.1.1** У Статуті ТОВ «Тернопіль Будпостач» затвердженому установчими зборами товариства (протокол від 06.09.2017 року), зазначено, що учасниками товариства є громадяни України Крайчак Руслан Ярославович (місце проживання: вул. Клима Савури, 5/53 м. Тернопіль, 46022) та Крайчак Галина Романівна (місце проживання: **вул. Лесі Українки, 16/52**, м. Тернопіль).
- (23) Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі ЄДР) від 28.10.2019 №1005894881, керівником ТОВ «Тернопіль Будпостач» є Крайчак Руслан Ярославович.
- (24) Засновниками та бенефіціарними власниками ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» (витяг з ЄДР від 21.10.2019 №1005866755) є:
- Мазурик Василь Романович (частка 50 %), місце проживання - **вул. Лесі Українки, 16/52**, м. Тернопіль;
  - Мазурик Віталій Романович (частка 50%) місце проживання Тернопільський район, с. Петриків, вул. Вояків УПА ,1/12.
- (25) Керівником та підписантом ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» є Мазурик Василь Романович
- (26) За адресою проживання Мазурика Віталія Романовича зареєстровано юридичну особу - ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд».
- (27) Згідно з інформацією наданою Тернопільським міськрайонним відділом державної реєстрації актів цивільного стану, листом від 25.10.2019 №4184/14-01-09.6, Мазурик Василь Романович, Мазурик Віталій Романович та Мазурик (Крайчак) Галина Романівна перебувають у родинних стосунках (брати і сестра).
- (28) **3.1.1.2.** За інформацією наданою банками ПАТ КБ «ПриватБанк» (лист від 06.09.2019 №20.1.0.0.0/7-190903/2882) та філією АТ «Укресімбанк» (лист від 10.09.2019 №066-09/2301-БТ) [REDACTED]. Тобто, на час проведення Торгів, Відповідачі перебували у тісних господарських відносинах.

### **3.2.2. Один авторизований майданчик**

- (29) Доступ до системи ProZoggo здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (30) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZoggo. Авторизовані в системі ProZoggo 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 сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (31) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (32) Станом на 01 січня 2019 існує більше 10 авторизованих електронних майданчиків і який майданчик вибрати в ProZoggo, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (33) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 02.09.2019 № 206/2487/03) ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач» приймали участь в Торгах з одного авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».

### **3.2.3. Використання в господарській діяльності однієї IP-адреси**

- (34) Послуги доступу до мережі Інтернет обом Відповідачам надає один провайдер - ПП «Пульсар».
- (35) За інформацією ПП «Пульсар» (лист від 15.10.2019 №902) відповідно до Договору про надання послуг доступу до Інтернету від 26.02.2016 послуга за IP – адресою - **195.137.185.135** надається ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» по місцю знаходження абонента – Тернопільський район, с. Петриків, вул. Вояків УПА 1/12.
- (36) На підставі Договору про надання послуг доступу до Інтернету від 08.02.2018 послуга за IP – адресою - **195.137.185.146** надається ТОВ «Тернопіль Будпостач» по місцю знаходження абонента – м. Тернопіль, вул. 15 Квітня, 1/1.
- (37) За інформацією Головного управління ДПС у Тернопільській області (лист від 18.10.2019 №664/10/19-00-04-04-245/26530) протягом січня – вересня 2019 року звітність ТОВ «Тернопіль Будпостач» неодноразово (6 випадків) надсилалась з IP-адреси - [REDACTED].
- (38) ПАТ КБ «ПриватБанк» (лист від 06.09.2019 №20.1.0.0.0/7-190903/2882) надав інформацію, при аналізі якої встановлено, що у 2019 році ТОВ «Тернопіль Будпостач» в основному використовував IP-адресу - [REDACTED] для здійснення входу до клієнт-банкінгу.
- (39) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (40) Використання Відповідачами однієї IP- адреси вказує на ведення спільної господарської діяльності та на обмін інформацією між ними.

### **3.2.4. Спільні працівники**

- (41) При аналізі інформації надано листом від 15.10.2019 №10651/06-02 Головним управлінням пенсійного фонду України в Тернопільській області, встановлено, що протягом лютого - травня 2019 року, тобто на час проведення Торгів, у трудових відносинах з обома Відповідачами перебували - [REDACTED].
- (42) За інформацією ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд», наданою листом від 18.11.2019 №329, [REDACTED] працює у товаристві на посаді головного інженера з 17.06.2016 по даний час. [REDACTED] працює на посаді «виконроб» з 01.08.2017 по даний час.
- (43) Як зазначено вище, [REDACTED] є одним із засновників ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд».
- (44) Наявність спільних працівників вказує на тісну співпрацю та обмін інформацією між Відповідачами.
- (45) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе, як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні, або інші вигоди, можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоду суб'єкту господарювання, або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкта господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

### 3.2.5. Особливості завантаження та схожість тендерної документації Відповідачів

- (46) **3.2.5.1** При аналізі документів розміщених в системі електронних закупівель «Prozorro» встановлено, що публічні документи на кожні з Торгів Відповідачі завантажували в один день. Інформація надана в таблиці.

Відповідачі	Торги 1	Торги 2	Торги 3
ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	08.04.2019 10:27	08.04.2019 10:09	17.04.2019 14:39
ТОВ «Тернопіль Будпостач»	08.04.2019 12:33	08.04.2019 10:23	17.04.2019 14:07

- (47) Така синхронність дій у часі вказує на погоджену поведінку Відповідачів та не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.
- (48) **3.2.5.2** За даними системи електронних закупівель «ProZorro» та інформацією наданою ДП «Прозорро» (лист від 02.09.2019 № 206/2487/03) встановлено, що Відповідачі заходили в систему для участі в аукціоні по кожній з процедур практично в один час, задовго до початку аукціону. Дані наведено в таблиці.

Відповідачі	Торги 1 10 квітня 2019 року період проведення аукціону з 12:17 до 12:50	Торги 2 10 квітня 2019 року період проведення аукціону з 11:40 до 12:19	Торги 3 18 квітня 2019 року період проведення аукціону з 13:46 до 14:19
ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	09:13	08:31	10:38
ТОВ «Тернопіль Будпостач»	09:18	08:32	10:43

- (49) **3.2.5.3** Більшість довідок, які Відповідачі подавали на Торги 1 та Торги 2 створені в один день – 05.04.2019.
- (50) **3.2.5.4** Документи, які Відповідачі завантажили на Торги 3 мають однакові цифри у назві документа, а довідки створені в один день 16.04.2019. Дані наведено в таблиці.

ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	ТОВ «Тернопіль Будпостач»
16 Проект договору.pdf	16 Договір.pdf
12 Статут.pdf	12 Статут Будпостач.pdf
9Підтверджуючі р.pdf	9 довідка підтвердження.pdf
7Дц.pdf	7Договірна ціна.pdf
4Наказ.pdf	4Наказ Будпостач.pdf
3 Протокол.pdf	3 Протокол Будпостач.pdf
1ст 17.pdf	1Ст 17.pdf

- (51) **3.2.5.5.**Ряд документів поданих Відповідачами на Торги 1, Торги 2 мають однакові сліди від дій технічних пристроїв (цятки по нижньому краю документів). Наприклад документи подані ТОВ «Тернопіль Будпостач» - «12 Погодження з ум договору (1).pdf», «5 Про субпідряд (1).pdf», «4 Наказ Будпостач.pdf», «3 Протокол Будпостач.pdf»;

ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» - «15 Щодо санкцій.pdf», «14 Щодо ДЦ.pdf», «13 Погодження з ум договору.pdf», «12 Статут.pdf», «6Субпідряд.pdf» та інші документи подані на Торги.

(52) Варто зазначити, що документи обох Відповідачів, які стосуються виконання ними умов договору - «12 Погодження з ум договору (1).pdf», «13 Погодження з ум договору.pdf» мають ідентичні назви та послідовні номери.

(53) **3.2.5.6** Сліди від технічного засобу (горизонтальна лінія у верхній частині документа) наявні на кошторисних документах поданих Відповідачами на усі Торги. Документи на яких є сліди наведено в таблиці (назви документів подано в оригіналі).

Відповідачі	Торги 1	Торги 2	Торги 3
ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд»	10 Розрахунки фонтан.pdf 10 Підсумкова фонтан.pdf 10 лок Фонтан.pdf 9 ДЦ фонтан.pdf	10 Підтверджуючі розр вул Чорновола.pdf 9 ДЦ вул Чорновола.pdf	9 Підтверджуючі р.pdf 8 Підтверджуючі р.pdf 7 Дц.pdf
ТОВ «Тернопіль Будпостач»	9 Фонтан локальний 2.pdf 9 Фонтан Локальний 1.pdf 9 Фонтан локальний 3.pdf 8 Фонтан договірна.pdf	9 Чорновола підсумкова.pdf 8 Чорновола договірна.pdf	8 Підсумкова відомість.pdf 8 локальний кошторис.pdf 7 Договірна ціна.pdf

(54) Наведене свідчить про використання Відповідачами одного технічного пристрою.

### **3.2.6. Властивості файлів.**

(55) Усі документи, які Відповідачі подавали на Торги створені у форматі «pdf», хоча Замовником не вимагалось у тендерній документації конкретного формату документів.

(56) За результатами аналізу властивостей електронних файлів документів, які завантажувались Відповідачами на Торги встановлено, що файли ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач» мають спільні унікальні особливості, які свідчать про єдине джерело походження цих файлів, а саме, всі кошторисні документи, а також проекти договорів закупівлі створені за допомогою одного програмного забезпечення – Canon SC1001 в одній версії pdf -1.4 (Acrobat 5.x), виробник PDF – Adobe PSL 1.3e for Canon.

(57) Усі файли документів поданих Відповідачами на Торги 3 за винятком – «4 Наказ Будпостач. pdf» та «3 Протокол Будпостач. pdf» - також створені за допомогою одного програмного забезпечення – Canon SC1001 в одній версії pdf -1.4 (Acrobat 5.x), виробник PDF – Adobe PSL 1.3e for Canon.

(58) Спільні властивості документів Відповідачів свідчать про узгодженість їх поведінки та, враховуючи інші обставини справи, про спільну підготовку пропозицій у Торгах.

### **3.2.7. Технічна участь у Торгах ТОВ «Тернопіль Будпостач»**

(59) На вимогу Відділення ТОВ «Тернопіль Будпостач» (лист від 18.11.2019 б/н) повідомило, що: «на момент підготовки та подачі пропозиції на Торги на балансі товариства не знаходилися жодні ресурси», а комп'ютерна техніка, принтер та сканер знаходяться у приватній власності головного бухгалтера Косович Олени Ярославівни. Відповідно до наданого штатного розпису та зазначених дат працевлаштування встановлено, що на час підготовки та участі у Торгах у ТОВ «Тернопіль Будпостач» працювало 6 людей, в тому числі генеральний директор Крайчак Р.Я. та головний бухгалтер Косович О.Я.

(60) У даному листі ТОВ «Тернопіль Будпостач» також повідомило, що на етапі підготовки та проведення торгів інші суб'єкти господарювання не залучались і, що у товариства відсутні будь-які дозвільні документи на здійснення робіт пов'язаних із створенням об'єктів архітектури.



- (61) Відсутність в достатній кількості матеріальних та людських ресурсів та те, що ТОВ «Тернопіль Будпостач» жодного разу не перемагало в торгах вказують на його технічну участь у Торгах з метою забезпечення перемоги ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд».

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

- (62) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (63) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (64) 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.
- (65) 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.
- (66) 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).
- (67) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень 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 тендеру.
- (68) Матеріали справи свідчать про співпрацю між Відповідачами при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (69) 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.
- (70) 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.
- (71) 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.
- (72) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: пов'язаність Відповідачів; наявність господарських відносин; використання в господарській діяльності однієї IP-адреси; спільні працівники; однакові особливості завантаження та схожість тендерної документації; технічна участь у Торгах ТОВ «Тернопіль Будпостач» та інші не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.



- (73) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах, ідентифікатори закупівлі UA-2019-03-21-001662-с, UA-2019-03-22-002261-б, UA-2019-04-01-000648-с, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (74) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Замовниками Торгів, порушивши право Замовників на отримання найбільш ефективного для них результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (75) 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**

- (76) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №930-УД від 22 січня 2020 року №69-03/2п ТОВ «Тернопіль Будпостач» будь-яких зауважень чи заперечень по результатах розгляду справи не надало.
- (77) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №930-УД від 22 січня 2020 року №69-03/2п ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» будь-яких зауважень чи заперечень по результатах розгляду справи не надало.
- (78) Уповноважений представник ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» на засіданні адміністративної колегії Відділення повідомив, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнає та звернулося з клопотанням про застосування мінімального розміру штрафних санкцій.

### **6. Остаточні висновки**

- (79) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач», які полягали у: пов'язаністю Відповідачів; наявністю господарських відносин; використанні в господарській діяльності однієї IP- адреси; наявністю спільних працівників; особливостю завантаження та схожістю тендерної документації; технічною участю у Торгах ТОВ «Тернопіль Будпостач» та інші, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів, ідентифікатори закупівлі UA-2019-03-21-001662-с, UA-2019-03-22-002261-б, UA-2019-04-01-000648-с та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (80) 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.
- (81) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (82) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (83) Отже, вищезазначені дії ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» та ТОВ «Тернопіль Будпостач», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у торгах за процедурою відкритих торгів, ідентифікатори закупівлі UA-2019-03-21-001662-с, UA-2019-03-22-002261-б, UA-2019-04-01-000648-с, є порушеннями 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

## 7. Визначення розміру штрафу

- (84) 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.
- (85) Згідно з листа ТОВ «ТОМ-ІнвестБуд» від 03 лютого 2020 року №11 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік склав ██████████ грн.
- (86) На адресу ТОВ «Тернопіль Будпостач» була направлена вимога від 22 січня 2020 року №69-02/59 про надання інформації, зокрема, довідки про дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік.
- (87) ТОВ «Тернопіль Будпостач» на вимогу Відділення від 22 січня 2020 року №69-02/59, інформацію про дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік не надало.
- (88) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (89) 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.
- (90) Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №930-УД від 22 січня 2020 року №69-03/2п у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

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, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТОМ-ІнвестБуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33282104, місцезнаходження: 47720, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Петриків, вул. Вояків УПА, будинок 1, квартира 12) та товариство з обмеженою відповідальністю «Тернопіль Будпостач» (ідентифікаційний код юридичної особи 41570010, місцезнаходження: 46023, Тернопільська обл., місто Тернопіль, вул. 15 Квітня, будинок 1/1) вчинили порушення, що передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-21-001662-с, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради.
2. За вчинення порушення, 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 «ТОМ-ІнвестБуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33282104) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Тернопіль Будпостач» (ідентифікаційний код юридичної особи 41570010) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТОМ-ІнвестБуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33282104, місцезнаходження: 47720, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Петриків, вул. Вояків УПА, будинок 1, квартира 12) та товариство з обмеженою відповідальністю «Тернопіль Будпостач» (ідентифікаційний код юридичної особи 41570010, місцезнаходження: 46023, Тернопільська обл., місто Тернопіль, вул. 15 Квітня, будинок 1/1.) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-22-002261-б, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради.
5. За вчинення порушення, зазначене у пункті 4 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 «ТОМ-ІнвестБуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33282104) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
6. За вчинення порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Тернопіль Будпостач» (ідентифікаційний код юридичної особи 41570010) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
7. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТОМ-ІнвестБуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33282104, місцезнаходження: 47720, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Петриків, вул. Вояків УПА, будинок 1,

квартира 12) та товариство з обмеженою відповідальністю «Тернопіль Будпостач» (ідентифікаційний код юридичної особи 41570010, місцезнаходження: 46023, Тернопільська обл., місто Тернопіль, вул. 15 Квітня, будинок 1/1.) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2019-04-01-000648-с, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради.

8. За вчинення порушення, зазначене у пункті 7 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «ТОМ-ІнвестБуд» (ідентифікаційний код юридичної особи 33282104) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
9. За вчинення порушення, зазначене у пункті 7 резолютивної частини цього рішення відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Тернопіль Будпостач» (ідентифікаційний код юридичної особи 41570010) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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

Олег ФЕДОРЧУК