



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

13 жовтня 2020 р.

Київ

№ 23-р/тк

Справа № 908-УД

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Приватне мале підприємство «Софіт» (ідентифікаційний код юридичної особи 14038153) і товариство з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» (ідентифікаційний код юридичної особи 41884500) подали пропозиції на участь у відкритих торгах із закупівлі робіт:

- «реконструкція будівлі Тернопільського обласного спеціалізованого будинку дитини з влаштуванням шатрового даху, за адресою м. Тернопіль, вул. Академіка Сахарова, 2 (Коригування кошторисної документації)», які проведені комунальним підприємством Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест» у серпні 2018 року;
- «реконструкція блоку діагностики та невідкладної допомоги приймального відділення Тернопільської обласної клінічної психоневрологічної лікарні по вул. Тролейбусна, 14 в м. Тернопіль. Коригування», які проведені комунальним підприємством Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест» у вересні 2018 року.

При цьому приватне мале підприємство «Софіт» і товариство з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в торгах.

За результатами розгляду справи № 908-УД такі дії приватного малого підприємства «Софіт» і товариства з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю робіт:

- «реконструкція будівлі Тернопільського обласного спеціалізованого будинку дитини з влаштуванням шатрового даху, за адресою м. Тернопіль, вул. Академіка Сахарова, 2 (Коригування кошторисної документації)», які проведені комунальним підприємством Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест» у серпні 2018 року;
- «реконструкція блоку діагностики та невідкладної допомоги приймального відділення Тернопільської обласної клінічної психоневрологічної лікарні по вул. Тролейбусна, 14 в м. Тернопіль. Коригування», які проведені комунальним підприємством Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест» у вересні 2018 року,

що є порушеннями, встановленими пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на приватне мале підприємство «Софіт» у розмірі 96 840,00 грн;
- на товариство з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» у розмірі 6 427 250,00 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 908-УД про порушення приватним малим підприємством «Софіт» і товариством з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» законодавства про захист економічної конкуренції та подання відділу досліджень і розслідувань Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 03.12.2019 № 69-03/115п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю робіт:
- «реконструкція будівлі Тернопільського обласного спеціалізованого будинку дитини з влаштуванням шатрового даху, за адресою м. Тернопіль, вул. Академіка Сахарова, 2 (Коригування кошторисної документації)», які проведені комунальним підприємством Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест» у серпні 2018 року;
 - «реконструкція блоку діагностики та невідкладної допомоги приймального відділення Тернопільської обласної клінічної психоневрологічної лікарні по вул. Тролейбусна, 14 в м. Тернопіль. Коригування», які проведені комунальним підприємством Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест» у вересні 2018 року.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- приватне мале підприємство «Софіт», ідентифікаційний код юридичної особи 14038153 (далі - ПМП «Софіт», Відповідач 1). Місцезнаходження: вул. Гайова, 47, Тернопільська обл., м. Тернопіль, 46003.

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (далі - ЄДРПОУ), основним видом діяльності ПМП «Софіт» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20);

- товариство з обмеженою відповідальністю «Проф Буд», ідентифікаційний код юридичної особи 41884500 (далі - ТОВ «Проф Буд», Відповідач 2). Місцезнаходження: вул. Крушельницької, 18, офіс 904, Тернопільська обл., м. Тернопіль, 46003.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДРПОУ, основним видом діяльності ТОВ «Проф Буд» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).

- (3) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Відповідачі є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (4) Розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 11.05.2019

№ 69/12-рп/к розпочато розгляд справи № 908-УД за ознаками вчинення ПМП «Софіт» (ідентифікаційний код юридичної особи 14038153) і ТОВ «Проф Буд» (ідентифікаційний код юридичної особи 41884500) порушень, передбачених 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, що проводило комунальне підприємство Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест», ідентифікатори закупівель UA-2018-08-09-001303-b та UA-2018-09-28-001657-с.

- (5) ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд» направлені витяги з подання про попередні висновки від 03.12.2019 № 69-03/115-п у справі, відповідно, листом від 03.12.2019 № 69-02/1676 та листом від 03.12.2019 № 69-02/1677.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Інформація про торги

4.1.1. Торги 1

- (6) Комунальним підприємством Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест» (місцезнаходження: 46017, Україна, Тернопільська обл., м. Тернопіль, вул. Київська, 3а) (далі – Замовник) у системі «ProZorro» 09.08.2018 розміщено оголошення про проведення відкритих торгів «Реконструкція будівлі Тернопільського обласного спеціалізованого будинку дитини з влаштуванням шатрового даху, за адресою м. Тернопіль, вул. Академіка Сахарова, 2 (Коригування кошторисної документації)» (ДК 021:2015: 45200000-9 — Роботи, пов'язані з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва), ідентифікатор закупівлі UA-2018-08-09-001303-b (далі – Торги 1).
- (7) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 24 вересня 2018 року о 13.42.
- (8) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали вісім учасників, у тому числі ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд»:

Найменування учасника процедури закупівлі	Ціна пропозиції учасника до початку аукціону, грн з ПДВ	Ціна пропозиції учасника після закінчення аукціону, грн з ПДВ
ТОВ «СК-Рембудреставрація»	13 433 122,80	12 900 662,01
ТОВ «Тернопіль-ВМП»	14 432 818,00	12 999 000,00
ТОВ «Обрій ЛТД»	15 847 495,00	13 000 000,00
ТОВ «Проф Буд»	17 360 522,89	15 600 014,00
ТОВ «Інженерно-будівельна компанія Архітектор»	16 861 259,00	15 800 000,00
ТОВ «Укрспецресурс-Інвест»	17 495 095,00	17 120 000,00
ТОВ «Тернопільбуд»	17 655 222,00	17 122 758,00
ПМП «Софіт»	17 471 879,19	17 471 879,19

- (9) Тендерні пропозиції ТОВ «СК-Рембудреставрація», ТОВ «Тернопіль-ВМП», ТОВ «Обрій ЛТД», ТОВ «Проф Буд», ТОВ «Інженерно-будівельна компанія Архітектор» були відхилені Замовником.

- (10) Згідно зі Звітом про результати проведення процедури закупівлі UA-2018-08-09-001303-b від 30 жовтня 2018 року, Замовником 29 жовтня 2018 року укладено договір із ТОВ «Укрспецресурс-Інвест» на суму 17 120 000,00 грн.

4.1.2. Торги 2

- (11) 28 вересня 2018 року Замовником у системі «ProZorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів «Реконструкція блоку діагностики та невідкладної допомоги приймального відділення Тернопільської обласної клінічної психоневрологічної лікарні по вул. Тролейбусна, 14 в м. Тернопіль. Коригування». (ДК 021:2015: 45200000-9 — Роботи, пов'язані з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва), ідентифікатор закупівлі UA-2018-09-28-001657-c (далі – Торги 2).
- (12) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 13 жовтня 2018 року о 16.36.
- (13) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали п'ять учасників, у тому числі ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд»:

Найменування учасника процедури закупівлі	Ціна пропозиції учасника до початку аукціону, грн з ПДВ	Ціна пропозиції учасника після закінчення аукціону, грн з ПДВ
ТОВ «Росана-Архбудком»	7 014 504,88	6 942 159,16
ТОВ «Тербудвей»	7 054 375,20	6 978 331,00
ПП «Еверест-Тер»	7 148 799,50	7 112 625,00
ТОВ «Проф Буд»	7 200 766,26	7 130 000,00
ПМП «Софіт»	7 232 983,57	7 232 983,57

- (14) Тендерні пропозиції ТОВ «Росана-Архбудком», ТОВ «Тербудвей», ПП «Еверест-Тер» були відхилені Замовником.
- (15) Згідно зі Звітом про результати проведення процедури закупівлі UA-2018-09-28-001657-c від 14 листопада 2018 року, Замовником 13 листопада 2018 року укладено договір із ТОВ «Проф Буд» на суму 7 130 000,00 грн.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (16) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд» під час підготовки та участі в Торгах 1 і Торгах 2.

5.1. Пов'язаність Відповідачів

- (17) Відповідно до витягу з ЄДРПОУ від 25.10.2019 № 1005889857, Засновником із часткою 100 % та керівником ПМП «Софіт» з 11.05.2017 та по цей час є ОСОБА 1.
- (18) Засновником із часткою 100 %, керівником і підписантом ТОВ «Проф Буд» з 23.01.2018 та по цей час є ОСОБА 2, що підтверджується витягом з ЄДРПОУ від 25.10.2019 № 1005889906.
- (19) ОСОБА 1 відповідно до витягу з ЄДРПОУ від 25.10.2019 № 1005889906 є підписантом ТОВ «Проф Буд» з 12.12.2018.
- (20) Призначення ОСОБА 1, засновника і керівника ПМП «Софіт», підписантом ТОВ «Проф Буд» свідчить про єдність інтересів Відповідачів.
- (21) ОСОБА 1 із часткою 50 % та ОСОБА 3 із часткою 50 % з 22.06.2010 до 03.04.2015 були засновниками ТОВ «Газ-Пласт-Буд». ОСОБА 2 був керівником товариства з

- 10.02.2012 по 14.05.2018 (витяги з ЄДРПОУ від 28.10.2019 № 1005893806, № 1005891794).
- (22) Відповідно до протоколу зборів учасників ТОВ «Газ-Пласт-Буд» від 30.03.2015 № 30/03/15 ОСОБА 1 та ОСОБА 3 продали свої частки ОСОБА 2, який згідно з витягом з ЄДРПОУ від 28.10.2019 № 1005891758, з 03.04.2015 по 15.05.2018 був засновником ТОВ «Газ-Пласт-Буд» із часткою 100 %.
- (23) Згідно з довідками ТОВ «Газ-Пласт-Буд» від 12.08.2016 № 71 та від 07.10.2016 № 116, які товариство подавало під час участі в публічних закупівлях (ідентифікатори закупівель UA-2016-08-03-000339-а та UA-2016-09-19-000039-а), ОСОБА 1 працював у товаристві на посаді заступника директора та мав досвід роботи на цій посаді 4 роки.
- (24) Відповідно до штатного розпису ТОВ «Газ-Пласт-Буд» та відомостей про отримання заробітної плати за 2017 рік, отриманих у ході проведення перевірки ТОВ «Газ-Пласт-Буд» (наказ в. о. голови територіального відділення від 20.12.2017 № 17), ОСОБА 1 протягом 2017 року працював у товаристві на посаді інженера.
- (25) Згідно з витягом з ЄДРПОУ від 28.10.2019 № 1005891758, місцезнаходженням ТОВ «Газ-Пласт-Буд» із часу реєстрації 22.06.2010 по 14.05.2018 була адреса: вул. Березина, 2, м. Кременець Тернопільської області.
- (26) Крім того, за цією адресою знаходяться такі суб'єкти господарювання:
- з 14.02.2012 по цей час - ТОВ «Газ-Пласт-Транс», ідентифікаційний код юридичної особи 34039233, єдиним засновником якого з 07.04.2015 по цей час є ОСОБА 1, керівником та підписантом з 02.07.2014 по цей час також є ОСОБА 1 (витяги з ЄДРПОУ від 28.10.2019 № 1005892915, від 25.11.2019 № 1006007340);
 - з 16.04.2013 по цей час - ТОВ «Гарант Захід Плюс», ідентифікаційний код юридичної особи 38440288, засновниками якого є ОСОБА 1 та ОСОБА 3 із частками по 50 %, кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - ОСОБА 1 (витяг з ЄДРПОУ від 28.10.2019 № 1005893023);
 - з 01.12.2017 року по цей час - ТОВ «Газ Пласт», ідентифікаційний код юридичної особи 41774066, засновником із часткою 100 % та керівником і підписантом якого з 30.11.2017 (згідно зі статутом) є ОСОБА 4 (витяг з ЄДРПОУ від 28.10.2019 № 1005893119).
- (27) Одночасно керівником та єдиним засновником ТОВ «Газ-Сервіс-Буд», ідентифікаційний код юридичної особи 32291569, місцезнаходження: м. Кременець, вул. 107 Кременецької дивізії, 50/9, з 07.04.2015 та по цей час є ОСОБА 3 (витяги з ЄДРПОУ від 28.10.2019 № 1005893181, від 25.11.2019 № 1006007757).
- (28) Отже, ТОВ «Газ-Пласт-Буд», засновником та керівником якого до 15.05.2018 був ОСОБА 2 (засновник та керівник Відповідача 2), тривалий час здійснювало діяльність за однією і тією ж адресою із суб'єктами господарювання, пов'язаними з ОСОБА 1 (засновником та керівником Відповідача 1).
- (29) Крім того, надання повноважень підписанта від імені ТОВ «Проф Буд» засновнику та керівнику іншого учасника Торгів свідчить про наявність тісних відносин між керівниками Відповідачів, які сприяють координації поведінки між Відповідачами.
- (30) Зазначені обставини вказують на наявність умов для узгодження Відповідачами дій під час підготовки та участі в Торгах 1 і Торгах 2.
- (31) Схема взаємозв'язків між суб'єктами господарювання наведена в додатку 1 до цього рішення.

5.2. Надання фінансової допомоги

- (32) Листом від 13.03.2019 № 19.1/183 АТ «ПУМБ», листом від 09.04.2019 № 10-1-ЗБТ АТ «АБ «Радабанк» та листами від 13.03.2019 № Е.30.0.0.0/4-59022БТ, від 31.05.2019 № Е.30.0.0.0/4-108410БТ АТ КБ «Приватбанк» надали інформацію щодо руху грошових коштів по рахунках ТОВ «Проф Буд» та ПМП «Софіт» за період з 01.06.2018 по 31.12.2018.
- (33) За результатами аналізу цих даних встановлено, що Відповідачі постійно надавали один одному фінансову допомогу, зокрема й під час проведення Торгів 1 та Торгів 2.
- (34) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (35) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (36) Фінансову допомогу в період із червня 2018 по грудень 2018 року Відповідачі також надавали пов'язаним із ними суб'єктам господарювання, які зазначені в пункті 5.1 цього рішення, та отримували її від них.
- (37) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (38) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (39) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (40) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (41) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (42) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (43) *(Інформація з обмеженим доступом).*
- (44) Схема надання фінансової допомоги між суб'єктами господарювання наведена в додатку 2 до цього рішення.
- (45) 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 надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами.
- (46) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (47) За своєю суттю фінансова допомога може надаватись між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (48) Суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (49) Враховуючи це, взаємовідносини між ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд», які стосувались надання фінансової допомоги один одному, а також отримання її від інших пов'язаних із ними суб'єктів господарювання, свідчать про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності.

5.3. Спільна підготовка та участь Відповідачів у Торгах

5.3.1. Фінансування витрат Відповідача 1, пов'язаних з участю в Торгах 1

- (50) Листом від 09.04.2019 № 422/04 ТОВ «Закупки.Пром.УА» повідомило, що ПМП «Софіт» за послуги електронного майданчика під час участі в Торгах 1 оплатило 14.09.2018 1 700 грн.

- (51) Згідно з даними АТ «ПУМБ» (лист від 13.03.2019 № 19.1/183) *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (52) Відповідно до інформації, наданої АТ КБ «Приватбанк» листом від 31.05.2019 № Е.30.0.0.0/4-108410БТ, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (53) Наведене підтверджує зацікавленість ТОВ «Проф Буд» щодо участі в Торгах 1 ПМП «Софіт», що за умов справжньої конкуренції було б неможливо.

5.3.2. Використання однієї і тієї ж IP-адреси

- (54) За інформацією електронних майданчиків ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 09.04.2019 № 422/04) і ТОВ «Держзакупівлі.онлайн.» (лист від 02.04.2019 № 020419-2), Відповідачі подавали тендерні пропозиції на Торги 1 з однієї і тієї ж IP-адреси 195.162.70.89.
- (55) ТОВ «Держзакупівлі.онлайн.» листом від 02.04.2019 № 020419-2 повідомило, що ТОВ «Проф Буд» подавало тендерну пропозицію на Торги 2 з тієї ж IP-адреси 195.162.70.89.
- (56) Відповідно до інформації АТ «ПУМБ» (лист від 13.03.2019 № 19.1/183), АТ «АБ «Радабанк» (лист від 09.04.2019 № 233/10-1-3БТ) та АТ КБ «Приватбанк» (листи від 13.03.2019 № Е.30.0.0.0/4-59022БТ та від 31.05.2019 № Е.30.0.0.0/4-108410БТ), *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (57) Головне управління ДФС у Тернопільській області (лист від 26.04.2019 № 2054/10/19-00-12-03-24/10302) повідомило, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (58) Відповідно до інформації провайдера ПП «ІВ-КОМ» (лист від 20.05.2019 № 25), на час участі Відповідачів у Торгах 1 і Торгах 2 та по травень 2019 року за допомогою IP-адреси 195.162.70.89 забезпечувався доступ до мережі Інтернет ТОВ «Газ Пласт», місце надання послуги: вул. Березина, 2, м. Кременець, Тернопільська обл., 47002.
- (59) Як зазначалося вище, за вказаною адресою здійснює діяльність ряд суб'єктів господарювання, пов'язаних із ОСОБА 1, засновником та керівником ПМП «Софіт», крім того, ТОВ «Газ Пласт» пов'язане з Відповідачами наданням та отриманням фінансової допомоги.
- (60) Пунктом 11 вимог відділення від 14.05.2019 № 69-02/1079 та № 69-02/1080 у Відповідачів вимагалась інформація про всі їх юридичні та фактичні адреси протягом 2018 року.
- (61) ПМП «Софіт» листом від 27.05.2019 № 27/05 повідомило, що його фактичною та юридичною адресою є вул. Гайова, 47, м. Тернопіль.
- (62) ТОВ «Проф Буд» у листі від 27.05.2019 № 41 зазначило, що товариство зареєстроване за адресою: вул. Крушельницької, 18, м. Тернопіль, де і знаходиться в приміщенні, яке орендує.
- (63) Використання Відповідачами однієї і тієї ж IP-адреси за місцезнаходженням: вул. Березина, 2, м. Кременець, Тернопільська обл. для подання звітності до органів державної фіскальної служби та входження до банківських електронних кабінетів свідчить про спільне ведення ними господарської діяльності, а подання тендерних пропозицій з тієї ж IP-адреси доводить їх спільну підготовку до Торгів та обізнаність щодо змісту пропозицій один одного.

5.3.3. Використання ПМП «Софіт» IP-адреси працівника ТОВ «Проф Буд»

- (64) За даними ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 09.04.2019 № 422/04), на Торги 2 ПМП «Софіт» подавало тендерну пропозицію з IP-адреси 5.58.99.94.

- (65) У ході дослідження встановлено, що в період проведення Торгів із серпня по жовтень 2018 року IP-адреса 5.58.99.94 належала абоненту ОСОБА 5 (лист провайдера ТОВ «Колумбус.Юнет» від 06.05.2019 № 06/05/19).
- (66) За інформацією ТОВ «Проф Буд» (лист від 27.05.2019 № 41), ОСОБА 5 працює в ТОВ «Проф Буд» на посаді «кошторисник» із 12.04.2018.
- (67) *(Інформація з обмеженим доступом)* листом Головного управління Пенсійного фонду України в Тернопільській області від 23.05.2019 № 6581/05.
- (68) Завантаження тендерних пропозицій Відповідача 1 з IP-адреси працівника Відповідача 2 підтверджує обмін інформацією між Відповідачами та узгодженість їх дій під час участі в Торгах 2.

5.3.4. Спільна участь в аукціоні

- (69) ДП «Прозорро» листом від 13.03.2019 № 206/924/03 надало інформацію, що ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд» заходили в аукціон для участі в Торгах 1 і Торгах 2 з однієї і тієї ж IP-адреси 195.162.70.89 та водночас:

Процедура закупівлі	ПМП «Софіт»	ТОВ «Проф Буд»
	IP-адреса та час коли учасник заходив в аукціон	IP-адреса та час коли учасник заходив в аукціон
Торги 1	195.162.70.89 25.09.2018 -11:12	195.162.70.89 25.09.2018 -11:13
Торги 2	195.162.70.89 16.10.2018 -09:34	195.162.70.89 16.10.2018 -09:34

- (70) Як вже зазначено вище, IP-адреса 195.162.70.89 належить ТОВ «Газ Пласт», місце надання послуги: вул. Березина, 2, м. Кременець, Тернопільська обл., 47002, де знаходиться ряд суб'єктів господарювання, пов'язаних із ОСОБА 1, засновником та керівником ПМП «Софіт».
- (71) Вхід в аукціони через однакову IP-адресу та водночас вказує на спільну участь та домовленість Відповідачів щодо результатів Торгів 1 і 2.

5.4. Спільна підготовка документів тендерних пропозицій

5.4.1. Використання одного й того ж програмного забезпечення

- (72) За результатами аналізу властивостей електронних файлів встановлено, що файли, які завантажені ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд» в електронну систему закупівель, мають спільні унікальні особливості, які свідчать про єдине джерело походження цих файлів, а саме, вони створені за допомогою програми «Canon».
- (73) Тендерна пропозиція ПМП «Софіт», подана на Торги 1 та Торги 2, складалася з невеликої кількості одних і тих самих документів з однаковими назвами файлів, за винятком того, що на Торги 1 додатково завантажений кошторис.
- (74) Інформація про документи, надані ПМП «Софіт» на Торги 1 та Торги 2, наведена в таблиці:

Назва файлу	Назва або зміст документа	Програма
Статут.PDF	Статут ПМП «Софіт»	Canon
Наказ на призначення	Копія наказу на призначення керівника	Canon

керівника.PDF		
file.PDF	Відомості про підприємство	Canon
file0001.PDF	Довідка про повноваження на підпис договору	Canon
file0002.PDF	Довідка про термін дії тендерної документації	Canon
file0003.PDF	Інформація учасника щодо застосування заходів доквілля	Canon
file0004.PDF	Лист на підтвердження згоди з істотними умовами договору	Canon
file0005.PDF	Лист – гарантія (санкції)	Canon
file0006.PDF	Довідка про підтвердження відповідності пропозиції вимогам замовника	Canon
file0007.PDF	Довідка про повноваження підпису тендерної пропозиції	Canon

- (75) Отже, параметр «Програма» всіх файлів ПМП «Софіт» містив значення «Canon».
- (76) Параметр «Програма» файлів ТОВ «Проф Буд», завантажених для участі в Торгах, розширення яких містило великі літери «PDF», теж має значення «Canon».
- (77) Інформацію щодо таких документів ТОВ «Проф Буд» надано в таблиці:

Торги 1	Торги 2	
Назва файлу		Програма
підтвердження основних характеристик обладнання.PDF	Лист згода учасника.PDF	Canon
проект договору.PDF	проект договору.PDF	Canon
копія ідентифікаційного кода керівника.PDF	копія ідентифікаційного кода керівника.PDF гарантійний лист про якість робіт.PDF	Canon
копія паспорта керівника.PDF	копія паспорта керівника.PDF	Canon
Антикорупційна програма.PDF	Антикорупційна програма.PDF	Canon
наказ на затвердження антикорупційної програми.PDF	наказ на затвердження антикорупційної програми.PDF	Canon
копія витягу з реєстру платників ПДВ.PDF	копія витягу ПДВ.PDF	Canon
копія Статуту учасника.PDF	копія статуту.PDF	Canon
витяг ЄДРПОУ.PDF	Витяг ЄДРПОУ.PDF	Canon
Копія штатного розпису.PDF	Копія штатного розпису.PDF	Canon

копії дипломів працівників ІТР.PDF	документи про освіту ІТР.PDF	Canon
копії дозволів Держгірпромнагляду.PDF	лист-згода на обробку персональних даних.PDF	Canon
копії свідоцтв про реєстрацію на автомобільну техніку.PDF	відомості про учасника.PDF	Canon
копія договору надання транспортних послуг.PDF	Довідка про субпідрядників	Canon
копія наказу на призначення керівника.PDF	копія наказу на призначення керівника.PDF	Canon
копія ліцензії учасника.PDF	копія ліцензії учасника.PDF	Canon
Опис.PDF	довідка постачальників про обладнання.PDF	Canon

- (78) У таблиці вище наведено всі документи ТОВ «Проф Буд», параметр «Програма» файлів яких є значення «Canon», які товариство подавало на Торги 1, та 17 документів з 50 з тими ж властивостями файлів, які подавало на Торги 2.
- (79) При цьому частина файлів, завантажених ТОВ «Проф Буд» для участі в Торгах 2, має такі ж назви (від «file0001.PDF» до «file0011.PDF»), як і файли, завантажені ПМП «Софіт» для участі в Торгах 1 та Торгах 2.
- (80) Спільні властивості документів Відповідачів свідчать про узгодженість їх поведінки та, враховуючи інші обставини справи, про спільну підготовку пропозицій у Торгах 1 і Торгах 2.

5.4.2. Визначення ТОВ «Проф Буд» субпідрядником суб'єкта господарювання, який пов'язаний з ПМП «Софіт»

- (81) У складі тендерних пропозицій, поданих ТОВ «Проф Буд» на Торги 1 та Торги 2, є інформація про залучення ТОВ «Газ-Сервіс-Буд» субпідрядником для виконання загальних будівельних робіт та будівництва водопроводу й каналізації.
- (82) На Торги 1 ТОВ «Проф Буд» надало лист від 03.09.2018 № 262 згідно з яким ТОВ «Газ-Сервіс-Буд», як субпідрядник, буде виконувати роботи на загальну суму 2 604 078,43 грн, що становить 15 % ціни тендерної пропозиції учасника.
- (83) Під час участі в Торгах 2 ТОВ «Проф Буд» надало у складі тендерної пропозиції лист від 08.10.2018 № 331, в якому зазначено, що ТОВ «Газ-Сервіс-Буд», як субпідрядник, виконає робіт на суму 720 076,63 грн, що становить 10 % ціни тендерної пропозиції учасника.
- (84) Отже, ТОВ «Проф Буд» планувало залучити до виконання робіт суб'єкта господарювання, який опосередковано пов'язаний з ПМП «Софіт» через засновників.

5.4.3. Наявність однакових дефектів на документах Відповідачів

- (85) На всіх документах, крім кошторису, які подало на Торги ПМП «Софіт», наявні однакові дефекти від дії технічного пристрою під час їх виготовлення.
- (86) Дефекти полягають у численних крапках, рисках та плямах. Найбільш характерною є пляма у вигляді неправильного овалу, витягнутого зверху донизу в нижній правій частині аркуша.

- (87) Документи ТОВ «Проф Буд», параметр «Програма» файлів яких містить значення «Сапон», які товариство подавало на Торги 1 та Торги 2, та інформацію про які зазначено вище, мають такий самий дефект у вигляді плями в нижній правій частині аркуша.
- (88) Цей факт вказує на використання Відповідачами під час підготовки тендерної документації одного й того ж технічного пристрою.

5.4.4. Однакові помилки та особливості документів Відповідачів

- (89) Документи Відповідачів, які вони готували на Торги, містять однакові пунктуаційні помилки, а саме зайві відступи перед розділовими знаками.
- (90) Наприклад, у довідці ПМП «Софіт» про відповідність пропозиції вимогам Замовника написано: «...підтверджує про те , що...». В аналогічній довідці ТОВ «Проф Буд»: «...підтверджує про те , що...»
- (91) Крім того, у заголовку цієї довідки ТОВ «Проф Буд» зробило аналогічну помилку: «...якісним , кількісним...»
- (92) Аналогічні відступи є в довідках ПМП «Софіт» щодо гарантії дотримання чинного законодавства, терміну дійсності тендерної пропозиції, інформації щодо застосування заходів із захисту довкілля та в довідці «Відомості про підприємство», які підприємство подавало на Торги 1 та Торги 2.
- (93) У документах ТОВ «Проф Буд», які товариство подавало на Торги 1, такі помилки є в довідках (листах) від 03.09.2018 щодо дотримання умов тендерної пропозиції (лист № 258), про якість робіт та будівельних матеріалів (№ 253), термін дійсності тендерної пропозиції (№ 243), у довідці про уповноважену особу на підписання тендерної пропозиції (№ 239), застосування заходів із захисту довкілля (№ 246), про відсутність підстав відмови (№ 242), про дотримання вимог законодавства (№ 251).
- (94) Аналогічні помилки містять документи ТОВ «Проф Буд», які товариство подавало на Торги 2, а саме: ряд довідок від 08.10.2018 про відсутність підстав відмови (№ 323), про захист довкілля (№ 319), про особу, уповноважену підписувати тендерні пропозиції (№ 316), гарантійний лист про гарантійний термін (№ 313), відомості про учасника (№ 312), лист-згода на обробку персональних даних (№ 326), лист-гарантія (санкції) (№ 330), лист про термін дії пропозиції (№ 324), гарантійний лист про якість робіт та будівельних матеріалів (№ 314), лист про згоду учасника (№ 328).
- (95) Відповідно до додатка 2 до Тендерної документації Замовника на Торги 1 та Торги 2 мала бути надана інформація щодо захисту довкілля у формі довідки за підписом уповноваженої особи учасника із зазначенням переліку заходів.
- (96) Довідки ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд», подані на Торги 1 та Торги 2, містять однаковий перелік таких заходів, а саме: «Не допускати розливу нафтопродуктів, мастил та інших хімічних речовин на ґрунт, асфальтове покриття; під час експлуатації автотранспорту викид відпрацьованих газів не повинен перевищувати допустимі норми; не допускати складування сміття у несанкціонованих місцях; компенсувати шкоду, заподіяну в разі забруднення або іншого негативного впливу на природне середовище».
- (97) Аналогічні довідки інших учасників Торгів 1 та Торгів 2 відрізняються від довідок Відповідачів переліком заходів щодо захисту довкілля, їх формулюванням, послідовністю зазначення тощо.
- (98) Наведене підтверджує спільну підготовку Відповідачами документів на Торги.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (99) У ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідача 1 та Відповідача 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (100) 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.
- (101) 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).
- (102) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі в 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 тендера.
- (103) Матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки до участі в Торгах 1 та Торгах 2.
- (104) Установлені Тимчасовою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України факти у своїй сукупності, а саме:
- пов'язаність Відповідачів;
 - надання Відповідачами один одному та пов'язаним із ними суб'єктам господарювання фінансової допомоги;
 - здійснення входу до електронного кабінету системи «Клієнт-Банк» з однієї і тієї ж IP-адреси;
 - подання фінансової звітності в органи ДФС з однієї і тієї ж IP-адреси;
 - завантаження тендерних пропозицій на Торги 1 з однієї і тієї ж IP-адреси;
 - використання Відповідачем 1 для завантаження тендерної пропозиції на Торги 2 IP-адреси працівника Відповідача 2;
 - одночасна участь в аукціоні з однієї і тієї ж IP-адреси;
 - фінансування Відповідачу 1 витрат, пов'язаних з оплатою послуг електронного майданчика;
 - однакові властивості документів Відповідачів та однакові дефекти на них;
 - однакові помилки та особливості оформлення документів,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки та участі в Торгах, зокрема про обмін між ними інформацією.
- (105) З огляду на зазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (106) 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».

- (107) Дії ПМП «Софіт» і ТОВ «Проф Буд», які полягають в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі в торгах за процедурою відкритих торгів, ідентифікатори закупівель UA-2018-08-09-001303-b, UA-2018-09-28-001657-c, є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченими 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. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (108) На подання № 69-03/115п від 03.12.2019 «Про попередні висновки у справі № 908 (далі - Подання) ТОВ «Проф Буд» надало заперечення (лист від 16.12.2019 № 16/12-01), які не можуть бути взяті до уваги, оскільки спростовуються матеріалами справи.
- (109) У своїх запереченнях Відповідач 2 не погоджується з обставинами, наведеними в Поданні, однак жодним чином не спростовує фактів, якими обґрунтовуються вчинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції.
- (110) ПМП «Софіт» відповіді на Подання, яке отримане за довіреністю уповноваженою особою 04.12.2019, не надало.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

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

- пов'язаності Відповідачів;
 - наданні Відповідачами один одному та пов'язаним із ними суб'єктам господарювання фінансової допомоги;
 - здійсненні входу до електронного кабінету системи «Клієнт-Банк» з однієї і тієї ж IP-адреси;
 - поданні фінансової звітності в органи ДФС з однієї і тієї ж IP-адреси;
 - завантаженні тендерних пропозицій на Торги 1 з однієї і тієї ж IP-адреси;
 - використанні Відповідачем 1 для завантаження тендерної пропозиції на Торги 2 IP-адреси працівника Відповідача 2;
 - одночасній участі в аукціоні з однієї і тієї ж IP-адреси;
 - фінансуванні Відповідачу 1 витрат, пов'язаних з оплатою послуг електронного майданчика;
 - наявності однакових властивостей документів Відповідачів та однакових дефектів на них;
 - наявності однакових помилок та особливостей оформлення документів,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів 1 та Торгів 2.

- (112) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (113) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки)

суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (114) За інформацією, наданою ПМП «Софіт» (лист від 16.01.2020 № 16/01), дохід ПМП «Софіт» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік становив 968,4 тис. грн.
- (115) За інформацією, наданою ТОВ «Проф Буд» (лист від 16.01.2020 № 3), дохід ТОВ «Проф Буд» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік становив 64 272,5 тис. грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що приватне мале підприємство «Софіт» (ідентифікаційний код юридичної особи 14038153) і товариство з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» (ідентифікаційний код юридичної особи 41884500) 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 на закупівлю робіт «Реконструкція будівлі Тернопільського обласного спеціалізованого будинку дитини з влаштуванням шатрового даху, за адресою м. Тернопіль, вул. Академіка Сахарова, 2 (Коригування кошторисної документації)» (ДК 021:2015: 45200000-9 — Роботи, пов'язані з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва), які проводило комунальне підприємство Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест», ідентифікатор закупівлі UA-2018-08-09-001303-b.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне мале підприємство «Софіт» штраф у розмірі 48 420 (сорок вісім тисяч чотириста двадцять) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» штраф у розмірі 3 213 625 (три мільйони двісті тринадцять тисяч шістьсот двадцять п'ять) гривень.

4. Визнати, що приватне мале підприємство «Софіт» і товариство з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» 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 на закупівлю робіт «Реконструкція блоку діагностики та невідкладної допомоги приймального відділення Тернопільської обласної клінічної психоневрологічної лікарні по вул. Тролейбусна, 14 в м. Тернопіль. Коригування» (ДК 021:2015: 45200000-9 — Роботи, пов'язані з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва), які проводило комунальне підприємство Тернопільської обласної ради «Тернопількомунінвест», ідентифікатор закупівлі UA-2018-09-28-001657-с.

5. За порушення, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне мале підприємство «Софіт» штраф у розмірі 48 420 (сорок вісім тисяч чотириста двадцять) гривень.

6. За порушення, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Проф Буд» штраф у розмірі 3 213 625 (три мільйони двісті тринадцять тисяч шістсот двадцять п'ять) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова Колегії

О. ПІЩАНСЬКА

Схема пов'язаності суб'єктів господарювання

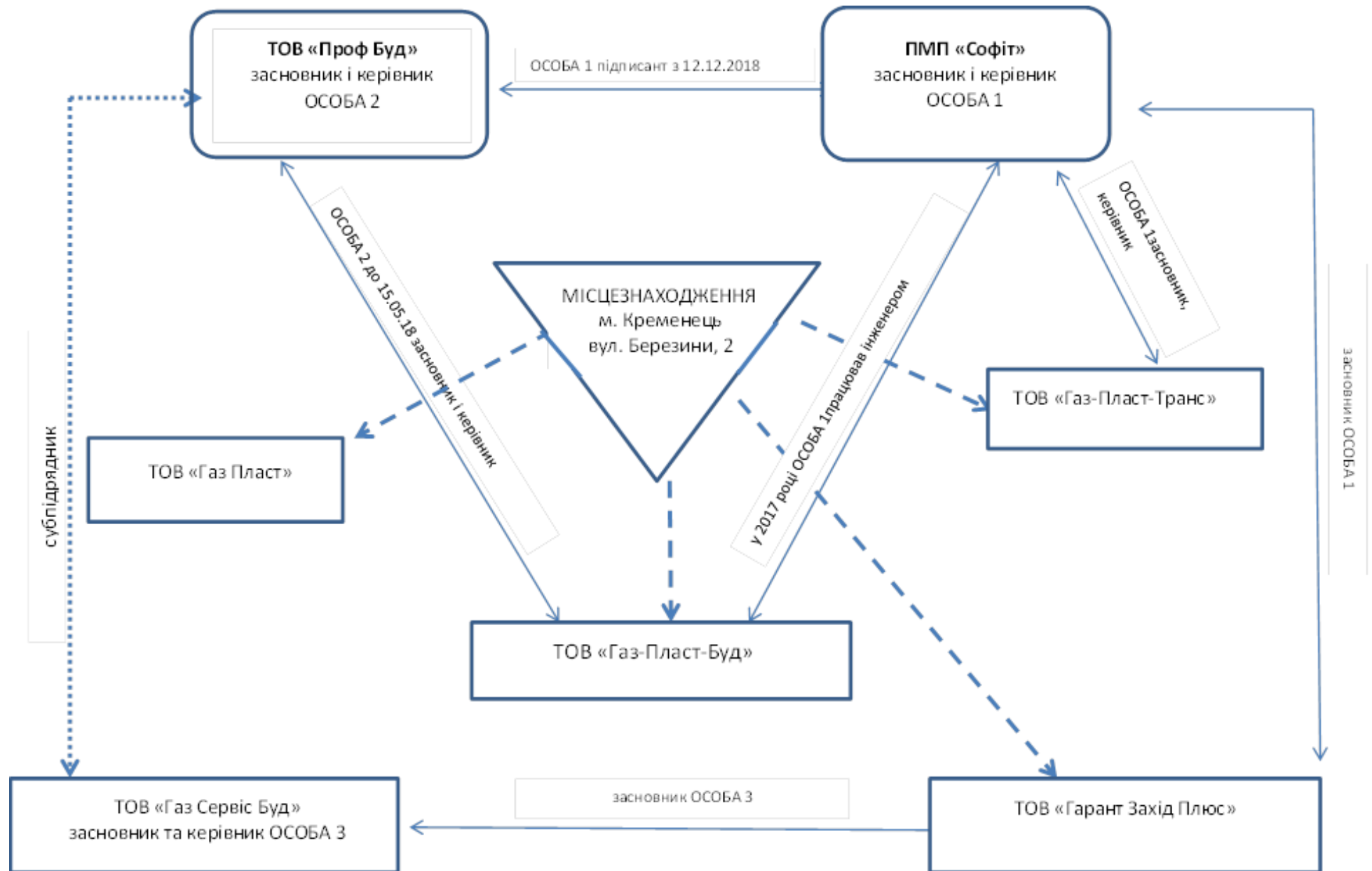


Схема надання фінансової допомоги
(Інформація з обмеженим доступом)

Додаток 2
до рішення Тимчасової
адміністративної колегії АМКУ
від 13.10.2020 № 23-р/тк