



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ**  
**ЧЕРНІВЕЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**  
**Р І Ш Е Н Н Я**  
**АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**  
м. Чернівці

Від 18 жовтня 2018 року

№20

Справа №02-27/8

*Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції,  
накладення штрафу та  
закриття провадження у справі*

Фізична особа-підприємець Цимбалюк Андрій Сергійович, товариство з обмеженою відповідальністю «Алтай Буд-Інвест» та товариство з обмеженою відповідальністю «Сенс Груп» подали заявки на участь у допороговій закупівлі за предметом закупівлі: «Поточний ремонт на вул.С.Бандери (колишня вул.М.Ватутіна) в м.Чернівці» (надалі – Закупівля) з розміром бюджетного призначення за кошторисом або очікуваною вартістю закупівлі робіт 149432,00 грн. з ПДВ, проведеної Департаментом житлово-комунального господарства Чернівецької міської ради. При цьому, товариство з обмеженою відповідальністю «Алтай Буд-Інвест», фізична особа-підприємець Цимбалюк Андрій Сергійович та товариство з обмеженою відповідальністю «Сенс Груп» під час участі у процедурі допорогової закупівлі вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи №02-27/8 такі дії фізичної особи-підприємця Цимбалюка Андрія Сергійовича та товариства з обмеженою відповідальністю «Сенс-Груп» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів тендеру (торгів) - допорогової закупівлі за предметом закупівлі: «Поточний ремонт на вул.С.Бандери (колишня вул.М.Ватутіна) в м.Чернівці», що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

В той же час, щодо товариства з обмеженою відповідальністю «Алтай Буд-Інвест» закрито провадження у справі без прийняття рішення по суті у зв'язку із його ліквідацією.

На товариство з обмеженою відповідальністю «Сенс Груп» накладено штраф у розмірі 22666,00 (двадцять дві тисячі шістьсот шістьдесят шість) грн.

Відповідно до пункту 4 частини 1 статті 7 Закону України «Про публічні закупівлі» вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №02-27/8 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Алтай Буд-Інвест», фізичною особою-підприємцем Цимбалюком Андрієм Сергійовичем та товариством з обмеженою

відповідальністю «Сенс Груп» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі - Закон), та подання завідувача юридичного сектору від 04.10.2018, -

## ВСТАНОВИЛА:

### 1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням голови Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету від 27.11.2017 №10 було розпочато розгляд справи №02-27/8 за ознаками вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.
- (2) Головою Відділення (в.о. голови Відділення) надіслано Цимбалюку Андрію Сергійовичу вимогу про надання інформації від 12.03.2018 №01-16/346; товариству з обмеженою відповідальністю «Алтай Буд-Інвест» вимоги про надання інформації від 07.03.2018 №01-16/339 та від 06.09.2018 №74-02/760; товариству з обмеженою відповідальністю «Сенс Груп» вимоги про надання інформації від 06.03.2018 №01-16/336, від 08.06.2018 №74-02/284, від 25.06.2018 №74-02/405 та від 06.09.2018 №74-02/759.
- (3) Вимоги про надання інформації також направлялися ДП «Прозорро» (лист від 11.01.2018 №01-16/71), ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 31.01.2018 №01-16/240), ГУ Пенсійного фонду України у Чернівецькій області (лист від 20.02.2018 №01-14/300), ГУ ДФС у Чернівецькій області (лист від 20.02.2018 №01-14/299, від 05.06.2018 №74-02/175), ПАТ «Укртелеком» (лист від 08.06.2018 №74-02/185).
- (4) Листами від 08.10.2018 №74-02/944, №74-02/945 та №74-02/946 ТОВ «Алтай Буд-Інвест», ТОВ «Сенс Груп» та Цимбалюку А.С. направлено витяги із подання з попередніми висновками у справі від 04.10.2018.
- (5) Листами від 08.10.2018 №74-02/947, №74-02/948 та №74-02/949 відповідачам у справі надіслано запрошення на засідання адміністративної колегії на 18.10.2018 об 11 год. 00 хв.

### 2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- Фізична особа-підприємець Цимбалюк Андрій Сергійович (реєстраційний номер облікової картки платника податків – \_\_\_\_\_, адреса: проспект Незалежності, 90, кв.18, м.Чернівці, 58029).

Види економічної діяльності за КВЕД: 43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування, 43.29 Інші будівельно-монтажні роботи, 43.31 Штукатурні роботи, 43.33 Покриття підлоги й облицювання стін, 43.39 Інші роботи із завершення будівництва, 43.91 Покрівельні роботи, 43.99 Інші спеціалізовані будівельні роботи, н. в. і. у., 77.32 Надання в оренду будівельних машин і устаткування, 47.52 Роздрібна торгівля залізними виробами, будівельними матеріалами та санітарно-технічними виробами в спеціалізованих магазинах, 77.12 Надання в оренду вантажних автомобілів, 42.11 Будівництво доріг і автострад (основний).

В той же час, згідно запису від 31.01.2018 №20380060002044605 вказаний суб'єкт господарювання припинив свою підприємницьку діяльність як фізична особа-підприємець.

**(надалі – Відповідач 1)**

- Товариство з обмеженою діяльністю «Алтай Буд-Інвест» (ідентифікаційний код: 37835803, адреса: проспект Незалежності, 90, офіс 18, м.Чернівці. 58029).

Види економічної діяльності за КВЕД: 42.99 Будівництво інших споруд, н. в. і. у., 43.29 Інші будівельно-монтажні роботи, 43.31 Штукатурні роботи, 43.33 Покриття підлоги й облицювання стін, 43.34 Малярні роботи та скління, 43.39 Інші роботи із завершення будівництва, 43.91 Покрівельні роботи, 43.99 Інші спеціалізовані будівельні роботи, н. в. і. у., 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель, 42.11 Будівництво доріг і автострад (основний).

В той же час, згідно запису від 27.09.2018 №10381110014007376 вказаний суб'єкт господарювання припинив свою підприємницьку діяльність.

**(надалі – Відповідач 2)**

- Товариство з обмеженою відповідальністю «Сенс Груп» (ідентифікаційний код 33564442, адреса: село Чагор, Глибоцький район, Чернівецька обл., 60412).

Види економічної діяльності за КВЕД: 42.99 Будівництво інших споруд, н. в. і. у., 43.21 Електромонтажні роботи, 43.91 Покрівельні роботи, 46.73 Оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням, 41.10 Організація будівництва будівель (основний), 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель.

**(надалі – Відповідач 3)** (Відповідач 1, Відповідач 2 та Відповідач 3 разом – Відповідачі)

### 3. Обставини справи

- (7) За посиланням №UA-2017-06-15-001112-b в системі електронних закупівель «ProZorro» 15.06.2017 Департаментом житлово-комунального господарства Чернівецької міської ради (надалі – **Замовник**) розміщено Оголошення від 15.06.2017 року (надалі – **Оголошення**) про проведення допорогової закупівлі за предметом закупівлі: «Поточний ремонт на вул.С.Бандери (колишня вул.М.Ватутіна) в м.Чернівці» (надалі – **Закупівля**) з розміром бюджетного призначення за кошторисом або очікуваною вартістю закупівлі робіт 149432,00 грн. з ПДВ.
- (8) З метою участі у аукціоні за вказаним Оголошенням тендерні пропозиції подали три суб'єкти господарювання – ТОВ «Алтай Буд-Інвест», ФОП Цимбалюк А.С. та ТОВ «Сенс Груп» з ціновими пропозиціями 127 074,34 грн., 129 120,61 грн. та 132 158,04 грн. відповідно. Аукціон відбувся в три раунди, протягом яких жоден із учасників процедури конкурсних торгів не понижав стартову ціну.
- (9) За наслідками проведеної Замовником процедури Закупівлі переможця не визначено у зв'язку із відхиленням пропозицій всіх учасників Закупівлі.
- (10) Аналізом файлів та документів, які подані учасниками у складі цінових пропозицій, а також інформації, отриманої територіальним відділенням, були встановлені обставини, які свідчать про антиконкурентну узгоджену поведінку учасників даної закупівлі, з огляду на наступне.

- (11) Згідно витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 31.08.2017 за №1002971897, кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТОВ «Алтай Буд-Інвест» є Цимбалюк Андрій Сергійович, який також являється засновником даної юридичної особи та підписантом. Ідентифікаційний код фізичної особи - Цимбалюка А.С., зазначений у витязі №1002971897 – **2794904590**. При цьому, згідно витягу з Єдиного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 21.09.2017 №1003043669 Цимбалюк Андрій Сергійович протягом періоду проведення Закупівлі був керівником Відповідача №2.

Додатково, згідно інформації, яка отримана територіальним відділенням від ГУ Пенсійного фонду України в Чернівецькій області (лист від 02.03.2018 №6647/04) у період з 01.01.2014 по 31.03.2014 Цимбалюк Андрій Сергійович перебував із ТОВ «Алтай Буд-Інвест» у трудових відносинах.

В той же час, Цимбалюк А.С. брав участь у досліджуваній Закупівлі в якості учасника – фізичної особи-підприємця Цимбалюка Андрія Сергійовича (реєстраційний номер облікової картки платника податків – **2794904590**), що підтверджується інформацією, яка додана Відповідачем 1 до тендерної пропозиції, зокрема відомостями згідно витягу з реєстру платників єдиного податку від 11.07.2016, свідоцтва про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця Серія В01 №400647.

Згідно пункту 20 частини 1 статті 1 Закону України «Про запобігання та протидію легалізації (відмиванню) доходів, одержаних злочинним шляхом, фінансуванню тероризму та фінансуванню розповсюдження зброї масового знищення» кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - фізична особа, яка незалежно від формального володіння має можливість здійснювати вирішальний вплив на управління або господарську діяльність юридичної особи безпосередньо або через інших осіб, що здійснюється, зокрема, шляхом реалізації права володіння або користування всіма активами чи їх значною часткою, права вирішального впливу на формування складу, результати голосування, а також вчинення правочинів, які надають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління, або яка має можливість здійснювати вплив шляхом прямого або опосередкованого (через іншу фізичну чи юридичну особу) володіння однією особою самостійно або спільно з пов'язаними фізичними та/або юридичними особами часткою в юридичній особі у розмірі 25 чи більше відсотків, статутного капіталу або прав голосу в юридичній особі.

Згідно статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами вважаються юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому

числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.

Отже, Відповідач 1 та Відповідач 2 пов'язані відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки Цимбалюк А.С., будучи засновником та підписантом, має можливість здійснювати вирішальний вплив на управління та господарську діяльність ТОВ «Алтай Буд-Інвест».

- (12) Юридичною адресою ТОВ «Алтай Буд-Інвест» є проспект Незалежності, 90, офіс 18, м.Чернівці, 58029 (згідно витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 31.08.2017 за №1002971897), що збігається із місцем проживання ФОП Цимбалюк А.С. - проспект Незалежності, 90: кв.18, м.Чернівці, 58029 (згідно витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 31.08.2017 за №1002971941).
- (13) Фактична адреса, яка надана ТОВ «Алтай Буд-Інвест» та ФОП Цимбалюк А.С. замовнику для участі у процедурі конкурсних торгів однакова, а саме: «**58000, м.Чернівці, вул. 29 Березня 7/3**».
- (14) Відповідно до пункту 4 Оголошення учасник до початку аукціону повинен надати в електронному (сканованому) вигляді наведені в Оголошенні документи. Для ідентифікації документа скановані файли учасник повинен називати скорочено по імені документу. Кожний документ надавати окремо, а не в «стиснутих» папках (zip, rar тощо).

Аналізом документів, наданих ФОП Цимбалюк А.С., ТОВ «Алтай Буд-Інвест», ТОВ «Сенс Груп» у складі цінових пропозицій вбачається, що вказані документи надано у однаковому форматі pdf, в один день – 26.06.2017, із орієнтовним інтервалом в пів години. При цьому, назви вказаних файлів у багатьох випадках однакові, як наприклад: «ІТП», «конт.дані», «відс.заб.», «робітники», «договора обекти», «обекти».

- (15) Згідно підпункту 3 пункту 4 Оголошення учасник подає довідку у довільній формі, що містить інформацію про наявність інженерно-технічного персоналу.

В той же час, Відповідачем 1 та Відповідачем 2 подані однакові Довідки «Наявність інженерно-технічних працівників, які мають необхідні знання та досвід\*» від 23.06.2017 №6 та від 22.06.2017 №5 відповідно. Зокрема, оформлення таблиць, назви стовбців та зміст інформації в таблицях, розміщення тексту та відступів на довідках в цілому однакові. У рядках 2 (окрім стовбця «посада»), 3, 4, 5, 6 таблиць зазначених довідок відображені у одному і тому ж порядку однакові посади працівників, які мають необхідні знання та досвід, а також однакові відомості щодо П.І.Б., досвіду роботи, способу працевлаштування (штатний/найманий). У третьому стовбці першого рядка у обох довідках зроблена помилка: замість напису «П.І.Б.» пропущена крапка та зазначено «П.І.Б.» Довідки у Відповідача 1 та Відповідача 2 підписані однією і тією ж особою – Цимбалюком А.С.

При цьому, Відповідачем 3 у складі своєї пропозиції подана Довідка «Наявність інженерно-технічних працівників, які мають необхідні знання та досвід\*» від 22.05.2017 №5, яка також має схожість із довідками, поданими Відповідачем 1 та Відповідачем 2.

Зокрема, Відповідачем 3 у третьому стовбці першого рядка довідки зроблено таку ж помилку, як і Відповідачем 1 та Відповідачем 2: замість напису «П.І.Б.» пропущена

крапка та зазначено «П.ІБ.»; у всіх трьох випадках збігається формулювання примітки, а саме: «\*примітка: при умові укладання угоди на виконання робіт для професійного та швидкого виконання робіт гарантуємо збільшення кількості працівників.», а також формулювання та розміщення тексту першого рядка таблиці.

Зазначене не може пояснюватися у простому співпадінні дій суб'єктів господарювання, зумовлених специфікою відповідного товарного ринку.

Також, у довідках ТОВ «Алтай Буд-Інвест», ТОВ «Сенс Груп» та ФОП Цимбалюка А.С. зазначено одні і ті ж посади юриста та інженера-проектувальника в частині кошторисної документації (ПІБ, досвід роботи тощо), зокрема:

- Юрист Загарія Олександр Миколайович;
- Інженер проектувальник в частині кошторисної документації Рикова Тетяна Михайлівна.

Як повідомлено ТОВ «Сенс Груп», жодних правових (в тому числі цивільних) договорів з вказаними особами товариством не укладалося. Однак, як повідомлено ТОВ «Алтай Буд-Інвест», товариством неодноразово укладалось із вказаними особами цивільно-правові угоди на виконання конкретних робіт у випадках, коли товариство вигравало торги та укладало договори підряду із замовником.

Зазначене свідчить про суто формальну участь ТОВ «Сенс Груп» у Закупівлі.

- (16) Згідно цього ж підпункту 3 пункту 4 Оголошення учасник подає довідку у довільній формі, що містить інформацію про наявність робітників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід .

В той же час, Відповідачем 1, Відповідачем 2 та Відповідачем 3 подані однакові Довідки «Наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід\*» від 23.06.2017 №5, від 22.06.2017 №4 та від 22.05.2017 №6 відповідно. Зокрема, оформлення таблиць, назви граф та зміст інформації в таблицях, розміщення тексту та відступів на довідках в цілому однакові. У рядках 3-6 таблиць довідок відображені у тому ж самому порядку із однаковими відступами тотожні відомості щодо посад працівників, їх прізвищ та ініціалів, стажу роботи, досвіду виконання аналогічних робіт та способу працевлаштування (штатний/найманий). Так, наприклад, рядок 3 таблиць довідок містить наступну інформацію: «1 – Майстер з укладання тротуарної плитки та бетону – Романцов Д.В. – найманий – 7 років – 4 роки». Також, у п'ятому стовбці п'ятого рядка довідок проставлено неправильне відмінювання іменника «рік» у родовому відмінку, а саме: замість напису «5 років» зазначено «5 роки».

Зокрема, у ТОВ «Алтай Буд-Інвест», ТОВ «Сенс Груп» та ФОП Цимбалюка А.С. збігаються відомості щодо наступних працівників:

- Майстер з укладання тротуарної плитки та бетону Романцов Д.В.;
- Майстер з укладання тротуарної плитки та бетону Пітик М.М.;
- Підсобний робітник Ротарь С.С.;
- Підсобний робітник Підгурський Ю.Ю.

Як повідомлено ТОВ «Сенс Груп», жодних правових (в тому числі цивільних) договорів з вказаними особами товариством не укладалося.



Однак, як повідомлено ТОВ «Алтай Буд-Інвест», товариством неодноразово укладались із вказаними особами цивільно-правові угоди на виконання конкретних робіт у випадках, коли товариство вигравало торги та уклало договори підряду із замовником.

Зазначене свідчить про суто формальну участь ТОВ «Сенс Груп» у Закупівлі.

- (17) Згідно підпункту 9 пункту 4 Оголошення учасник подає довідку підприємства в довільній формі або уповноваженого органу про те, що учасник не зареєстрований в офшорних зонах.

В той же час, Відповідачем 1, Відповідачем 2 та Відповідачем 3 сформовані та подані для участі у процедурі конкурсних торгів однакового змісту із однаковим заголовком Гарантійні листи (щодо офшорних зон) від 23.06.2017 №3, від 22.06.2017 №2 та від 22.05.2017 №1 відповідно. Так, у даних гарантійних листах зазначено: «... учасник конкурсних торгів, повідомляє, що не зареєстрований в офшорних зонах, перелік яких встановлений Кабінетом Міністрів України від 23.02.2011 №143-р «Перелік офшорних зон».

- (18) Згідно підпункту 5 пункту 4 Оголошення учасник подає інформаційну довідку, яка містить відомості про досвід виконання аналогічних видів робіт (виконання робіт за бюджетні кошти за 2015-2016 роки та два відгуки від бюджетної організації або від комунального підприємства на підтвердження досвіду виконання цих договорів).

В той же час, Відповідачем 1 та Відповідачем 2 подані для участі у процедурі конкурсних торгів «Дані про об'єкти, на якому виконувались роботи» від 23.06.2017 №10 та від 22.06.2017 №6 відповідно, які мають схожості за зовнішнім оформленням вказаних листів та способом форматування тексту. Також, у таблицях вказаних листів збігаються розміри тексту; помилково пропущено четвертий стовбець таблиць, де відсутні будь-які відомості; листи підписані однією особою – Цимбалюком А.С., у обох листах зазначені однакові номер телефону – «(0372) 54-68-63» та адреса.

- (19) Згідно підпункту 4 пункту 4 Оголошення учасник подає довідку у довільній формі, що містить інформацію про наявність в учасника відповідного обладнання та матеріально-технічної бази для виконання умов договору, підтверджена завіреною копією документа на право власності або право користування матеріально-технічної бази.

В той же час, Відповідачем 1 та Відповідачем 2 подані для участі у процедурі конкурсних торгів однакові листи із відомостями щодо наявної техніки, від 23.06.2017 №4 та від 22.06.2017 №3 відповідно. Зокрема, оформлення таблиць, назви стовбців та зміст інформації в таблицях (перелік оснащення, їхня кількість та технічний стан, інформація щодо володіння, користування та розпорядження оснащенням), розміщення тексту та відступів у даних листах однаково, лист підписаний однією особою – Цимбалюком А.С. Також, між пунктами 9-10 таблиць зазначених листів (рядок 11-12 таблиць) відсутня нумерація.

У вказаних листах, окрім іншого, міститься наступна однакова інформація: «**Підприємство** забезпечене відповідно до технологічних вимог виконання будівельно-монтажних робіт технікою, обладнанням, устаткуванням та інструментами. Наявність техніки відповідає вимогам ДБН Г.1-5-96 «Нормативна база оснащення будівельних організацій» ...». Принагідно зазначити, що фізична особа-підприємець не є підприємством у розумінні ст.62 Господарського кодексу

України. Відповідно, посилання ФОП Цимбалюка А.С. про те, що «підприємство забезпечене...» може свідчити про те, що ~~вказана~~ документація оформлювалася ним узгоджено із ТОВ «Алтай Буд-Інвест».

Також, аналізуючи лист ТОВ «Сенс-Груп» із відомостями щодо наявної техніки, від 22.05.2017 №4 вбачається його загальна схожість із аналогічними листами ФОП Цимбалюка А.С. та ТОВ «Алтай Буд-Інвест». Зокрема, у всіх трьох випадках суб'єктами господарювання зазначено однакову інформацію, а саме: «... *забезпечене/забезпечений відповідно до технологічних вимог виконання будівельно-монтажних робіт технікою, обладнанням, устаткуванням та інструментами. Наявність техніки відповідає вимогам ДБН Г.1-5-96 «Нормативна база оснащення будівельних організацій». Вся техніка, обладнання та устаткування своєчасно проходять технічне обслуговування та знаходяться у належному технічно-справному стані», «Техніка, що орендується, винаймається разом з механізаторами та відповідним обладнанням» (курсивом – мова оригіналу). Також, у всіх трьох випадках збігається оформлення таблиць, назви стовбців та частково зміст інформації у таблицях, зокрема: збігаються відомості, розміщені в рядках 3, 4, 5 таблиць; збігаються відомості за наступним оснащенням: відбійний молоток, дріль-шуруповерт, ескаватор (орендований у одного і того ж суб'єкта господарювання – ФОП Горюнової О.В.).*

- (20) Згідно підпункту 13 пункту 4 Оголошення учасник подає у вигляді листа в довільній формі контактні дані компанії-Учасника (з зазначенням реквізитів Учасника: назви, коду ЄДРПОУ, місцезнаходження, поштова адреса, телефони, електронної адреси, відомості про контактну особу (ППП, посада, контактний телефон).

На виконання вищезазначеного, Відповідачем 1 та Відповідачем 2 подані для участі у процедурі конкурсних торгів однаково оформлені відомості про контактні дані (згідно листів від 23.06.2017 №2 та від 22.06.2017 №1 відповідно). У вказаних листах, окрім іншого, збігається інформація про:

- юридичну та фактичну адресу Відповідача 1 та Відповідача 2 – «Юридична адреса [без двокрапки] 58000, м.Чернівці. просп.Незалежності, 90 кв.18» та «Фактична адреса: 58000, м.Чернівці, вул. 29 Березня 7/3»;
- контактні телефони – «т./моб.+38(050)26-24-779» та «т./ф (0372) 54-68-63».

Зазначені листи підписані однією фізичною особою – Цимбалюком А.С.

- (21) Згідно підпункту 1 пункту 4 Оголошення учасник подає пропозицію, яка включає, зокрема заповнену «Форму пропозиції» згідно Додатку №2. Також, пунктом 4 Оголошення зазначено, що якщо документи, які вимагаються у складі пропозиції не передбачені для Учасника законодавством України, Учасник повинен надати довідку у довільній формі про те, що ці документи не подаються з посиланням на відповідні норми законодавства України.

Так, згідно бланку пропозиції (додаток 2 до Оголошення), учасник вказує вартість предмету закупівлі (стартова сума) в гривнях цифрами та прописом без ПДВ та з урахуванням ПДВ. В той же час, Відповідачем 1 та Відповідачем 2 подано пропозиції від 26.06.2017 №13, в яких вказано лише одну суму – без ПДВ. При цьому, в даних пропозиціях зазначено однакові контактні відомості ФОП Цимбалюка А.С. та ТОВ «Алтай Буд-Інвест», зокрема відомості щодо адрес та контактних номерів телефону.

На обґрунтування відсутності у пропозиціях Відповідача 1 та Відповідача 2



відомостей стосовно вартості предмету закупівлі (стартової суми) з ПДВ, вказаними учасниками подано однакового змісту та однакового оформлення довідки від 26.06.2017 №11. В даний довідках зазначено: «Ретельно вивчивши наданий перелік документів, що надаються учасником у складі цінової пропозиції на електронні торги на предмет закупівлі «Поточний ремонт вул.С.Бандери.(колишня вул.М.Ватутіна) в м.Чернівцях», повідомляємо наступне: - в ціновій пропозиції нами внесено зміни виключно технічного характеру, у зв'язку з тим, що [суб'єкт господарювання] не являється платником ПДВ, тому в таблицях вказані остаточні суми.». Вказані довідки підписані однією фізичною особою – Цимбалюком А.С.

- (22) Відповідач 1, Відповідач 2 та Відповідач 3 для участі у Закупівлі свої початкові пропозиції подавали з одного і того ж авторизованого електронного майданчика – zakurki.prom.ua, який належить товариству з обмеженою відповідальністю «Закупки.Пром.УА» (лист ДП «Прозорро» від 24.01.2018 №206/163/06).
- (23) Згідно інформації, яка отримана від ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 08.02.2018 №119/02), Відповідачем 1, Відповідачем 2 та Відповідачем 3 реєстрація для участі у Закупівлі (створення пропозиції) здійснювалась через одну IP-адресу – 91.124.13.219, 26.06.2017 о 13:04, 12:24 та 13:46 відповідно.

Послуги з доступу до мережі Інтернет за вищезазначеною IP-адресою надаються ПАТ «Укртелеком».

Згідно інформації, отриманої від ПАТ «Укртелеком», вказана IP-адреса призначалась у користування абоненту (ідентифікаційний код \_\_\_\_\_). Послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 91.124..13.219 надаються за технологією ADSL. ADSL – це технологія, яка дозволяє організувати постійно діючий високошвидкісний доступ до Інтернет по існуючій телефонній лінії. Таким чином, адресою надання послуги доступу до мережі Інтернет є адреса встановлення телефону:

Відповідно, вбачається, що ТОВ «Алтай Буд-Інвест», ТОВ «Сенс Груп» та ФОП Цимбалюк А.С. реєстрацію для участі у Закупівлі (створення пропозиції) здійснювали за допомогою мережі Інтернет, з однієї адреси: місто Чернівці, вулиця 29 Березня, будинок 7, квартира 3.

З метою отримання інформації щодо прав на користування протягом 01.05.2018-31.07.2017 приміщенням за адресою: місто Чернівці, вулиця 29 Березня, будинок 7, квартира 3, ТОВ «Алтай Буд-Інвест» та ТОВ «Сенс Груп» направлено відповідні вимоги про надання інформації.

Як повідомлено ТОВ «Сенс Груп», у товариства відсутні будь-які документи щодо права власності за вказаною адресою.

В той же час, як повідомлено ТОВ «Алтай Буд-Інвест», приміщенням за адресою в м.Чернівці по вул. 29 Березня, 7, кв.3 товариство користувалось у 2017 році, відповідно до договору оренди приміщення. Вказаний договір укладався терміном на один рік та строк його дії закінчився 31.12.2017.

Таким чином, на момент участі відповідачів у Закупівлі приміщення за адресою: місто Чернівці, вулиця 29 Березня, будинок 7, квартира 3, знаходилося у користуванні ТОВ «Алтай Буд-Інвест».

- (24) Згідно інформації, отриманої від ПАТ «Укртелеком», за адресою: м.Чернівці, вул. 29 Березня, 7, кв.3, з якої відповідачі у даній справі здійснювали реєстрацію (створення

пропозиції) для участі у Закупівлі, встановлено наступний номер телефону: (0372) 54-68-63. Вказаний номер телефону був вказаний ТОВ «Алтай Буд-Інвест», ТОВ «Сенс Груп» та ФОП Цимбалюком А.С. у поданих пропозиціях від 26.06.2017 у графі «відомості про підприємство».

- (25) Оплату коштів з метою участі у Закупівлі Відповідачем 1 та Відповідачем 2 здійснювалось через одну банківську установу – ПАТ «КБ «ГЛОБУС», у однаковий час – 23.06.2017.

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

- (26) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідачів становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (27) Тендер (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).
- (28) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) 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 конкурсу (поділ лотів тощо).
- (29) Установлені Відділенням факти, підтверджені зібраними доказами у справі, у своїй сукупності 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 Закупівлі, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (30) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки для участі у Закупівлі 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».
- (31) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі 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, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

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

- (32) На подання про попередні висновки у справі №02-27/8 Відповідачі не надали письмових зауважень та заперечень.

#### **6. Остаточні висновки Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України**

- (33) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженнями усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів під час участі у процедурі допорогової закупівлі за предметом закупівлі: «Поточний ремонт на вул.С.Бандери (колишня вул.М.Ватутіна) в

м.Чернівці», проведеної Департаментом житлово-комунального господарства Чернівецької міської ради через систему електронних закупівель «ProZorro» (ID: UA-2017-06-15-001112-b), є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів тендеру (торгів).

- (34) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.
- (35) Водночас, відповідно до абзацу 4 частини 1 статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо відповідача – юридичну особу ліквідовано.
- (36) Так, згідно запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 27.09.2018 №10381110014007376 Відповідач 2 – товариство з обмеженою відповідальністю «Алтай Буд-Інвест», припинив свою діяльність шляхом ліквідації.

## 7. Визначення розміру штрафу

- (37) Згідно абзацу 2 частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачені пунктами 1, 2 та 4 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (38) Згідно інформації, яка листом від 12.06.2018 №2950/9/24-13-08-10 отримана від Головного управління ДФС у Чернівецькій області розмір доходу ТОВ «Сенс Груп» від будь-якої діяльності за 2017 рік склав ( ) гривень.
- (39) 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 замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (40) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення було враховано такі обставини:
- результат Закупівлі – переможця не визначено у зв'язку із відхиленням пропозицій всіх учасників Закупівлі. Відповідно, Замовником не понесено будь-яких перевитрат (нераціонального витрачання) публічних коштів у зв'язку із антиконкурентною узгодженою поведінкою Відповідачів;
  - вартість Закупівлі – очікувана вартість закупівлі робіт – 149432,00 грн.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 49 та 52 Закону України «Про захист

економічної конкуренції», пунктами 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за №291/5482 (із змінами) та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

### ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що **фізична особа-підприємець Цимбалюк Андрій Сергійович** (проспект Незалежності, 90, кв.18, м.Чернівці, 58029, РНОКПП ) та **товариство з обмеженою відповідальністю «Сенс Груп»** (село Чагор, Глибоцький район, Чернівецька обл., 60412, ідентифікаційний код 33564442) 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 тендеру (торгів), шляхом участі у процедурі допорогової закупівлі за предметом закупівлі: «Поточний ремонт на вул.С.Бандери (колишня вул.М.Ватутіна) в м.Чернівці», проведеної Департаментом житлово-комунального господарства Чернівецької міської ради через систему електронних закупівель «ProZorro» (ID: UA-2017-06-15-001112-b).

2. Закрити провадження у справі №02-27/8 стосовно товариства з обмеженою відповідальністю «Алтай Буд-Інвест».

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Сенс Груп» штраф у розмірі 22666,00 (двадцять дві тисячі шістсот шістдесят шість) грн.

Штраф підлягає сплаті у **двомісячний строк** з дня одержання рішення.

Відповідно до частини 8 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду Чернівецької області у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії,

Голова територіального відділення



Д.О. Янишев