



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

7 грудня 2018 року

м. Тернопіль

№ 69/11 - р/к

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Євробуд-Груп» та товариство з обмеженою відповідальністю «ВБФ «Гефест» брали участь у торгах, які були проведені у червні - липні 2018 року Управлінням капітального будівництва Тернопільської обласної державної адміністрації процедури відкритих торгів (UA-2018-06-25-000004-b) щодо закупівлі: Капітальний ремонт водолікувального відділення Товстенської РЛК в смт. Товсте по вул. Робітничача,1, код ДК 021:2015:45000000-7 «Будівельні роботи та поточний ремонт». При цьому ТОВ «Євробуд-Груп» та ТОВ «ВБФ «Гефест» одночасно подавали тендерні пропозиції, використовували одну IP-адресу при завантаженні документів, розпоряджались грошовими активами один одного, вчиняли однакові помилки та ідентично оформляли власні документи, що подавались ними на торги, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендерах.

За результатами розгляду справи №891- УД такі дії ТОВ «Євробуд-Груп» та ТОВ «ВБФ «Гефест», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів по закупівлі: Капітальний ремонт водолікувального відділення Товстенської РЛК в смт. Товсте по вул. Робітничача,1, код ДК 021:2015:45000000-7 «Будівельні роботи та поточний ремонт», що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на ТОВ «Євробуд-Груп» -52992,00 грн.;

на ТОВ «ВБФ «Гефест»- 52992,00 грн.

Відповідно до п. 4 частини першої статті 17 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 Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 891- УД про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Євробуд-Груп» та товариством з обмеженою відповідальністю «ВБФ «Гефест» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі - Закон), та подання відділу досліджень і розслідувань від 19.11.2018 №69-03/121п

ВСТАНОВИЛА:**1. Процесуальні дії**

- (2) У серпні 2018 року відділення отримало ряд звернень щодо можливого порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях учасників торгів під час проведення у червні - липні 2018 року Управлінням капітального будівництва Тернопільської обласної державної адміністрації процедури відкритих торгів (UA-2018-06-25-000004-b) щодо закупівлі: Капітальний ремонт водолікувального відділення Товстенської РЛК в смт. Товсте по вул. Робітнича,1, код ДК 021:2015:45000000-7 «Будівельні роботи та поточний ремонт» від:
- Управління спецпідрозділу по боротьбі з корупцією та організованою злочинністю Управління Служби безпеки України в Тернопільській області від 09.08.2018 №69/14-7451;
 - Управління Служби безпеки України в Тернопільській області від 09.08.2018 №69/8-4174;
 - Прокуратури Тернопільської області від 13.08.2018 №05/1-607вих18;
 - громадської організації «Центр громадського моніторингу та досліджень» від 10.08.2018 №1008-785;
 - Антимонопольного комітету України згідно з дорученням від 31.08.2018 №13-01/722 до звернення громадської організації «Центр протидії корупції» від 09.08.2018 №18_0809_577ЦПК.
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 31.08.2018 №69-8-рп/к розпочато розгляд справи №891-УД 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.
- (4) Листами від 13.08.2018 №69-02/530 та від 18.10.2018 №69-02/841 товариству з обмеженою відповідальністю «Євробуд-Груп», від 13.08.2018 №69-02/531 та від 17.10.2018 №69-02/838 товариству з обмеженою відповідальністю «ВБФ «Гефест» направлено вимоги про надання інформації.

2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- Товариство з обмеженою відповідальністю «Євробуд-Груп», адреса: вул. 15 Квітня, будинок 6, офіс 47 в місті Тернополі, ідентифікаційний код 41423757 (надалі – ТОВ «Євробуд-Груп», Відповідач 1).
ТОВ «Євробуд-Груп» є юридичною особою, здійснює господарську діяльність за КВЕД 41.10 «Організація будівництва будівель», є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
 - Товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-будівельна фірма «Гефест», адреса: вул. 15 Квітня, будинок 6, кімната 47 в місті Тернополі, ідентифікаційний код – 38535552 (надалі – ТОВ «ВБФ «Гефест», Відповідач 2).
ТОВ «ВБФ «Гефест» є юридичною особою, здійснює господарську діяльність за КВЕД 25.11 (основний) «Виробництво будівельних металевих конструкцій і частин конструкцій», є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- Відповідач 1 та Відповідач 2 разом – Відповідачі, Учасники.

3. Обставини справи

- (6) Протягом червня - липня 2018 року Управління капітального будівництва Тернопільської обласної державної адміністрації (надалі – Управління капітального будівництва, Замовник) було проведено відкриті торги (UA-2018-06-25-000004-b) щодо закупівлі: Капітальний ремонт водолікувального відділення Товстенської РЛК в смт. Товсте по вул. Робітнича,1, код ДК 021:2015:45000000-7 «Будівельні роботи та поточний ремонт.
- (7) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали два учасника – Відповідачі.
- (8) Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Управління капітального будівництва про кваліфікацію тендерної пропозиції на закупівлі: Капітальний ремонт водолікувального відділення Товстенської РЛК в смт. Товсте по вул. Робітнича,1, код ДК 021:2015:45000000-7 «Будівельні роботи та поточний ремонт» від 18.07.2018 року прийнято рішення про намір укласти договір про закупівлю з переможцем торгів ТОВ «Євробуд-Груп», тендерна пропозиція якого була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі 5 887 949,00 гривень.
- (9) Здійснивши аналіз тендерних пропозицій ТОВ «Євробуд-Груп» та ТОВ «ВБФ «Гефест» та матеріали дослідження були виявлені обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у торгах.
- (10) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки та участі в торгах:
- (11) **3.1.** Згідно з даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань та інформацією, наданою Учасниками, вони зареєстровані та знаходяться за однією адресою - вул. 15 Квітня, будинок 6, кімната 47 в місті Тернополі.
- (12) Листом від 30.10.2018 б/н (вх.. 01.11.2018 №69-01/508) ТОВ «Гефест» надало копію договору суборенди від 02.01.2018 (надалі – Договір суборенди), згідно якого товариство з обмеженою відповідальністю «СТП Сервіс» (ідентифікаційний код 41188916, надалі – ТОВ «СТП Сервіс») передає ТОВ «Гефест» у тим часове володіння та користування на умовах оренди нежитлове приміщення корпус №10, розташоване за адресою: м. Тернопіль, вул.15 Квітня, 6 .
- (13) ТОВ «Євробуд-Груп» в додатку до листа від 07.11.2018 б/н надано копію договору суборенди від 02.01.2018 відповідно до якого ТОВ «Євробуд-Груп» орендується у ТОВ «СТП Сервіс» нежитлове приміщення корпусу №10, розташоване за адресою: м. Тернопіль, вул.15 Квітня, 6. Площа приміщення складає 124 кв. м..
- (14) Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань засновником ТОВ «СТП Сервіс» є Ваврух Юрій Несторович.
- (15) **3.2.** У відомостях про учасника торгів, наданих у складі тендерної пропозиції, ТОВ «Євробуд-Груп» та ТОВ «ВБФ «Гефест» зазначили одну поштову адресу – 46023, місто Тернопіль, а/с 262.
- (16) На вимогу Відділення від 05.10.2018 №69-02/795 Тернопільська дирекція ПАТ «Укрпошта» листом від 19.10.2018 №069/01-127 повідомила, що абонементна скринька №262 (індекс 46023) протягом 2018 року надається в користування юридичній особі, а саме ТОВ «ВБФ «Гефест», юридична адреса: м. Тернопіль, вул., 15 Квітня, буд 6, кімната 47, ідентифікаційний код 3835552. А також зазначила, що відповідно до Правил надання послуг поштового зв'язку, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 05.03.2009 №270 (із змінами) - абонементна скринька надається у користування фізичній або юридичній особі згідно із встановленими тарифами за письмовою заявою, що подається на ім'я керівника об'єкта поштового зв'язку.

- (17) В додатку до листа Тернопільська дирекція ПАТ «Укрпошта» надала копію заяви ТОВ «ВБФ «Гефест» від 20.02.2018 щодо прохання надати абонементну скриньку №262 на термін з 01.01.2018 по 31.12.2018 для одержання періодичних видань, письмової кореспонденції тощо.
- (18) Листом від 07.11.2018 ТОВ «Євробуд-Груп» повідомило, що договори на отримання телекомунікаційних послуг та послуг поштового зв'язку відсутні
- (19) **3.3.** У формі тендерної пропозиції «Цінова пропозиція» ТОВ «Євробуд-Груп» зазначило номер свого телефону 0352 42 24 43. Аналогічний номер телефону вказаний у проекті договору на закупівлю в розділі 14 «Юридичні адреси сторін», наданому ТОВ «Євробуд-Груп» в складі тендерної пропозиції.
- (20) Цей же номер телефону є у договорі підряду від 23.11.2017 №75, укладеного між Бережанською міською радою та ТОВ «Євробуд-Груп», у договорі про виконання робіт від 16.11.2017 №316 між Байковецькою сільською радою та ТОВ «Євробуд-Груп», копії яких надані товариством для підтвердження наявності аналогічних договорів.
- (21) У відомостях про учасника торгів ТОВ «ВБФ «Гефест» вказало контактний номер телефону 42 24 43.
- (22) Таким чином, Відповідачі в господарській діяльності використовують один номер телефону.
- (23) На вимогу Відділення від 12.10.2018 №69-02/829 ТОВ «Інтертелеком» листом від 08.11.2018 №18/1811-06 повідомило, що абонентський номер 035-242-24-43 був зареєстрований за ТОВ «СТП Сервіс».
- (24) Листом від 30.10.2018 б/н (вх.. 01.11.2018 №69-01/508) ТОВ «Гефест» повідомило, що договір на отримання телекомунікаційних послуг відсутній. Використання номеру 42-24-43 здійснюється в межах Договору суборенди.
- (25) **3.4.** Відповідно до даних з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань:
- засновником та керівником ТОВ «СТП Сервіс» є Ваврух Юрій Несторович;
 - засновником та керівником ТОВ «Євробуд-Груп» є Ваврух Юрій Несторович;
 - засновником та керівником ТОВ «ВБФ «Гефест» є Ваврух Наталія Ярославівна.
- (26) Управління Служби безпеки України у Тернопільській області листами від 09.08.2018 року №69/8-4174, №69/14-7451 повідомило Відділення, що Ваврух Юрій Несторович та Ваврух Наталія Ярославівна є подружжям.
- (27) Згідно копії паспорта Вавруха Ю.Н., наявного в тендерній пропозиції, ним укладено шлюб з гр. Лука Наталія Ярославівна.
- (28) Копія довідки Міністерства внутрішніх справ серії ААА №0073767, надана Прокуратурою Тернопільської області в додатку до листа від 13.08.2018 №05/1-вих18 підтверджує, що Ваврух (Лука) Наталія Ярославівна є однією особою.
- (29) Тобто, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та Закону України «Про публічні закупівлі» Ваврух Юрій Несторович та Ваврух Наталія Ярославівна є пов'язаними особами.
- (30) **3.5.** Відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2018-06-25-000004-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 00:00 год. 11 липня 2018 року.
- (31) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі торгів свої тендерні пропозиції Відповідачі подавали наступним чином (таблиця 1):

Таблиця 1.

№ п /п	Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
--------	-----------------------	------------------------------	--

1.	ТОВ «Євробуд-Груп»	41423757	10 липня 2018 року 20:05
2.	ТОВ «ВБФ «Гефест»	38535552	10 липня 2018 року 20:13

- (32) Таким чином, надання Тендерних пропозицій Учасниками до електронної системи закупівель відбулося в один день 10 липня 2018 року та майже в один час, з різницею 8 хв.
- (33) 3.6. Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (34) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (35) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (36) Відповідно до інформації Державного підприємства «ПРОЗОРРО» (лист від 31.08.2018 №206/2466/03) Відповідачі зареєстровані на одному авторизованому майданчику E-tender (ТОВ «Е-Тендер»).
- (37) За даними Державного підприємства «ПРОЗОРРО» Учасники заходили в аукціон 11 липня 2018 року о 8 годині 7 хвилин з однієї IP-адреси – 5.58.58.220.
- (38) На вимогу Відділення від 25.09.2018 №69-02/734 ТОВ «Е-Тендер» листом від 10.10.2018 №370 повідомило, що Відповідачами створення чернетки пропозиції, створення пропозиції та подання пропозиції здійснювалось в один день із незначною різницею в часі та подавались із однієї IP-адреси – 5.58.58.220 (таблиця 2).

Таблиця 2

Суб'єкт господарювання	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
ТОВ «Євробуд-Груп»	5.58.58.220	10.07.2018	20:02:51	Створення чернетки пропозиції
	5.58.58.220	10.07.2018	20:05:58	Подано пропозицію
	5.58.58.220	10.07.2018	20:05:59	Створено пропозицію
ТОВ «ВБФ «Гефест»	5.58.58.220	10.07.2018	20:12:06	Створення чернетки пропозиції
	5.58.58.220	10.07.2018	20:13:29	Подано пропозицію
	5.58.58.220	10.07.2018	20:13:29	Створено пропозицію

- (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) Таким чином, Учасники використовували для входу в аукціон у відкритих торгах одне обладнання (комп'ютер чи пристрої у мережах).
- (41) ПП «Колумбус» (оператор телекомунікаційних послуг) на вимогу Відділення від 23.10.2018 №69-02/854 повідомило (лист від 26.10.2018 №60), що між ним та ТОВ «СТП Сервіс» укладено договір від 15.09.2017 № 170915012 «Про надання телекомунікаційних послуг». Адреса надання послуг доступу до мережі Інтернет: м. Тернопіль, вул. 15 Квітня, буд. 6. IP-адреса 5.58.58.220 належить абоненту - ТОВ «СТП Сервіс».
- (42) 3.7. Згідно вимог пунктів 5 та 6 Тендерної документації, затвердженої Замовником, Учасники торгів були зобов'язані подати у складі тендерної пропозиції документи на

- підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, а також інформацію про технічні, якісні та кількісні характеристики закупівель, а саме відомості про:
- наявність обладнання та матеріально-технічної бази;
 - наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід;
 - наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору;
 - розрахунок договірної ціни та кошторис;
 - план графік виконання робіт;
 - план фінансування робіт;
 - гарантійний термін на виконанні роботи (не менше 10 років).
 - копію ліцензії учасника торгів на відповідний вид діяльності з переліком видів робіт відповідно до Технічного завдання;
 - копію чинних дозволів на виконання робіт та експлуатацію механізмів, що становлять підвищену небезпеку відповідно до Технічного завдання.
- (43) Згідно частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» відсутність документів, що підтверджують відповідність кваліфікаційним критеріям, є підставою для відхилення тендерної пропозиції.
- (44) ТОВ «ВБФ «Гефест» в складі тендерної пропозиції подало всього 4 документа:
- копію свідоцтва від 01.06.2013 №200125944 про реєстрацію платником ПДВ;
 - копію виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців від 04.10.2015;
 - копію витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців від 06.03.2013 №873468;
 - довідку про учасника на І листку.
- (45) Подання ТОВ «Гефест» неповного пакету документів, визначених тендерною документацією, свідчить, що це товариство брало участь в торгах як технічний учасник, виключно з метою забезпечити перемогу ТОВ «Євробуд-Груп».
- (46) **3.8.** Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.
- (47) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (48) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (49) Проаналізувавши проведені електронні аукціони (таблиця 3) встановлено наступне.

Таблиця 3.

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ТОВ «ВБФ «Гефест»	5 942 424,00	5 942 424,00
2.	ТОВ «Євробуд-Груп»	5 947 423,96	5 887 949,00

- (50) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.

- (51) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (52) ТОВ «ВБФ «Гефест» первинно подало найнижчу цінову пропозицію (різниця в цінових пропозиціях Учасників склала 4999,96 грн.), проте не прийняло участь в аукціоні з огляду на те, що було технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.
- (53) **3.9.** Відповідачі спільно готують документацію, зокрема, і при участі в інших процедурах публічних закупівель.
- (54) Так, наприклад, ТОВ «Євробуд-Груп» при участі в закупівлі UA-2017-09-13-001689-с «Реконструкція загальноосвітньої школи I-II ступенів по вул. Озерна, 95 с. Ренів Зборівського району Тернопільської області» загрузив в систему електронних закупівель «Prozorro» довідку про наявність аналогічних договорів, завірену печаткою ТОВ «ВБФ «Гефест».
- (55) **3.10.** Відповідачі пов'язані господарськими відносинами.
- (56) ТОВ «Євробуд-Груп» згідно договору від 07.08.2017 року виконувало для ТОВ «ВБФ «Гефест» капітальний ремонт приміщення гуртожитку на суму 353 648 грн.
- (57) Листом від 30.10.2018 б/н (вх. 01.11.2018 №69-01/508) ТОВ «Гефест» надало копії видаткових накладних на реалізацію товару (будматеріалів) ТОВ «Євробуд-Груп» у 2017 році та поточному 2018 році, а саме:
- від 11.08.2017 №РН-0000006 на суму 51580,10 грн.;
 - від 22.11.2017 №РН-0000009 на суму 39446,64 грн.;
 - від 29.11.2017 №РН-0000010 на суму 36837,60 грн.;
 - від 22.01.2018 №ВН-0000010 на суму 30690,00 грн.
- (58) **3.11.** Згідно інформації АТ «Альфа-Банк» (лист від 30.08.2018 №351/БТ-26-б/б) та АТ КБ «ПриватБанк» (лист від 10.09.2018 №Е.30.0.0/4-642544 БТ) (дана інформація зазначена банком, як *банківська таємниця*) Відповідачі протягом 2018 року неодноразово здійснювали між собою банківські операції по наданню та поверненню безвідсоткової фінансової допомоги.
- (59) Листом від 07.11.2018 б/н ТОВ «Євробуд-Груп» надало копію Договорів фінансової допомоги від 31.10.2017 та від 30.11.2017 відповідно до яких ТОВ «ВБФ «Гефест» зобов'язується надати ТОВ «Євробуд-Груп» фінансову допомогу, а останній повернути її у визначений даним договором строк. Сума фінансової допомоги становить відповідно 100 тис. грн. та 200 тис. грн.
- (60) За умов справжнього змагання Учасників на ринку послуг та робіт, що були предметом закупівлі на торгах Відповідачі маючи на меті отримання переваг у конкуренції один з одним, утримались би поповнювати грошові активи свого конкурента (через надання фінансової допомоги) для проведення ними господарських операцій, чим, в тому числі, убезпечили би себе від ризиків, пов'язаних з неотриманням перемоги у зазначених торгах.
- (61) **3.12.** Згідно інформації АТ «Альфа-Банк» (лист від 30.08.2018 №351/БТ-26-б/б) та АТ КБ «ПриватБанк» (лист від 10.09.2018 №Е.30.0.0/4-642544 БТ) (дана інформація зазначена банком, як *банківська таємниця*) Відповідачі в період з 01.01.2018р. по 31.07.2018р. входили до електронного кабінету для здійснення банківських операцій з однієї ІР-адреси – 5.58.58.220.
- (62) Наведені докази в сукупності підтверджують, що Відповідачі поєднані спільними фінансовими інтересами, фактично здійснюють господарську діяльність як єдиний

суб'єкт господарювання, не конкурують між собою, та погодили свою поведінку при проведенні досліджуваних торгів.

4. Кваліфікація дій Відповідачів

- (63) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка ТОВ «Євробуд-Груп» та ТОВ «ВБФ «Гефест» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (64) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (65) Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (66) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (67) 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.
- (68) 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).
- (69) 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.
- (70) Узгодженням дій учасників тендеру (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 конкурсу.
- (71) Матеріали дослідження свідчать про співпрацю між Учасниками Торгів при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (72) Встановлені обставини у своїй сукупності, а саме:
- знаходження Відповідачів за однією адресою;
 - використання в господарській діяльності однакових адрес поштового зв'язку та номера телефону;
 - пов'язаність Відповідачів відносинами контролю;
 - одночасне подання тендерних пропозицій;
 - реєстрація на одній авторизованій площадці та участь в аукціоні з однієї IP-адреси;
 - неподання ТОВ «ВБФ «Гефест» в складі тендерної пропозиції практично всіх документів, які вимагались тендерною документацією;
 - ТОВ «ВБФ «Гефест» не знижувало ціну під час аукціону;
 - спільна підготовка документів на торги;
 - наявність господарських відносин між Відповідачами;
 - надання безвідсоткової фінансової допомоги;
 - здійснення банківських операцій з однієї IP-адреси

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією, та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції.

- (73) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у торгах (UA-2018-06-25-000004-b) щодо закупівлі: Капітальний ремонт водолікувального відділення Товстенської РЛК в смт. Товсте по вул. Робітнича,1, код ДК 021:2015:45000000-7 «Будівельні роботи та поточний ремонт» діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагались між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (74) Унаслідок узгодженості поведінки відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (Відповідач 1), одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (75) 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 анти конкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (76) Дії ТОВ «Євробуд-Груп» та ТОВ «ВБФ «Гефест», які полягають в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі у торгах (UA-2018-06-25-000004-b) щодо закупівлі: Капітальний ремонт водолікувального відділення Товстенської РЛК в смт. Товсте по вул. Робітнича,1, код ДК 021:2015:45000000-7 «Будівельні роботи та поточний ремонт» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

5. Визначення розмірів штрафів

- (77) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього 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.
- (78) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2017 рік чистий дохід ТОВ «Євробуд-Груп» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2017 році становив 3708,9 тисяч гривень.
- (79) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2017 рік чистий дохід ТОВ «ВБФ «Гефест» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2017 році становив 4104,5 тисяч гривень.
- (80) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 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 ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевищити (нераціональне витрачання) публічних коштів.

- (81) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією було враховано пом'якшуючу обставину – співпраця під час розгляду справи та визнання факту вчинення порушення Відповідачами (лист ТОВ «ВБФ «Гефест» вх. від 07.12.2018 №69-01/585 та лист ТОВ «Євробуд-Груп» вх. від 07.12.2018 №69-01/586).

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року 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 за №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року за №169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВ «Євробуд-Груп» (вул. 15 Квітня, 6/47, м. Тернопіль, ідентифікаційний код 41423757) та ТОВ «ВБФ «Гефест» (вул. 15 Квітня, 6/47, м. Тернопіль, ідентифікаційний код – 3853555) 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 поведінки при підготовці та участі у торгах щодо закупівлі: Капітальний ремонт водолікувального відділення Товстенської РЛК в смт. Товсте по вул. Робітничка,1, код ДК 021:2015:45000000-7 «Будівельні роботи та поточний ремонт» (ідентифікатор закупівлі у системі «Prozorro» UA-2018-06-25-000004-b).

2. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ТОВ «Євробуд-Груп» штраф у розмірі 52 992 гривні.

3. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ТОВ «ВБФ «Гефест» штраф у розмірі 52 992 гривні.

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 Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують його сплату.

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

В. о. голови

А.Г. Левченко