



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

05 червня 2019 року

м. Тернопіль

№ 69/14 - р/к

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» (надалі – ПП «Промінвестбуд-Т») та товариство з обмеженою відповідальністю «Вигода-Буд» (надалі - ТОВ «Вигода-Буд») брали участь у відкритих торгах, ідентифікатори закупівель:

UA-2017-10-11-000812-b, замовник - управління капітального будівництва Тернопільської обласної державної адміністрації;

UA-2018-08-23-002177-a, замовник – відділ культури і туризму, спорту та охорони здоров'я Тереховлянської районної державної адміністрації;

UA-2018-08-08-001463-b, замовник – Золотниківська сільська рада;

UA-2018-10-25-000836-b, замовник – Золотниківська сільська рада

При цьому ПП «Промінвестбуд-Т» та ТОВ «Вигода-Буд», узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 904 - УД такі дії ПП «Промінвестбуд-Т» та ТОВ «Вигода-Буд», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів зазначених вище процедур закупівель, що є порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи в загальному розмірі:

- ПП «Промінвестбуд-Т» - 272 000 грн.;
- ТОВ «Вигода-Буд» - 272 000 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 № 904 - УД про порушення ПП «Промінвестбуд-Т» та ТОВ «Вигода-Буд» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень і розслідувань від 22.04.2019 №69-03/42п

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.03.2019 №69/8-рп/к розпочато розгляд справи № 904-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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) На адресу ТОВ «ВИГОДА-БУД» та ПП «Промінвестбуд-Т» Відділенням були направлені вимоги від 01.01.2019 № 69-02/18 та від 21.01.2019 № 69-02/81 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у вищезазначених торгах.
- (3) Відділенням надіслано вимогу ДП «Прозорро» від 04.01.2019 №69-02/13 про надання інформації для встановлення авторизованих електронних майданчиків, IP-адреси, тощо.
- (4) Відділенням надіслано вимогу ПАТ «Альфа-Банк» від 04.01.2019 № 69-02/12 про надання необхідної інформації.
- (5) Відділенням надіслано вимогу ТОВ «Е-ТЕНДЕР» від 31.01.2019 № 69-02/139 про надання інформації.
- (6) Відділенням надіслано вимогу Тернопільській філії ПАТ «Укртелеком» від 31.01.2019 № 69-02/138 про надання інформації.
- (7) Відділенням надіслано вимогу ПАТ «Укртелеком» від 04.03.2019 № 69-02/333 про надання інформації.
- (8) Відділенням надіслано вимогу Головному управлінню ДФС у Тернопільській області від 13.05.2019 №69-02/701.
- (9) Листами від 22.04.2019 № 69-02/628 та №69-02/629 ПП «Промінвестбуд-Т» та ТОВ «Вигода-Буд» було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 22.04.2019 №69-03/42п.
- (10) У зв'язку з неотриманням листів ПП «Промінвестбуд-Т» та ТОВ «Вигода-Буд», Подання з попередніми висновками у справі розміщено 07.05.2019 на субсайті Відділення у рубриці «До уваги суб'єктів господарювання».

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (11) Відповідачами у справі є суб'єкти господарювання:
 - (і) Товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД», ідентифікаційний код юридичної особи - 41557691, місцезнаходження: 48130, Тернопільська обл., Тербовлянський район, селище міського типу Дружба, вулиця Лесі Українки, будинок 1А, офіс 2.
 ТОВ «ВИГОДА-БУД» здійснює господарську діяльність за КВЕД:
 43.12 Підготовчі роботи на будівельному майданчику;
 43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування;
 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель (основний).
 ТОВ «ВИГОДА-БУД», є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Надалі - Відповідач – 1.

- (ii) Приватне підприємство «Промінвестбуд-Т», ідентифікаційний код юридичної особи – 40526793, місцезнаходження: 47708, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Довжанка, вулиця Містечко, будинок 41.

ПП «Промінвестбуд-Т» здійснює господарську діяльність за КВЕД:

- 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель (основний);
- 43.21 Електромонтажні роботи;
- 43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування;
- 43.31 Штукатурні роботи;
- 43.32 Установлення столярних виробів;
- 43.33 Покриття підлоги й облицювання стін;
- 43.34 Малярні роботи та скління;
- 43.39 Інші роботи із завершення будівництва;

ПП «Промінвестбуд-Т», є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Надалі - Відповідач-2.

Відповідач–1 та Відповідач-2 - разом Відповідачі, Учасники.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (12) **3.1.** Відповідачі спільно прийняли участь в наступних торгах:

Торги 1

- (13) 11 жовтня 2017 року управлінням капітального будівництва Тернопільської обласної державної адміністрації (надалі – Замовник №1) в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів UA-2017-10-11-000812-b по предмету закупівлі: «Реконструкція частини цокольного поверху головного корпусу під шкільну їдальню, заміна вікон і дахового покриття в Тербовлянській ЗОШ I-III ступенів №2 по вул. Січових Стрільців, 23 в м. Тербовлі Тернопільській області», код ДК 021:2015:45200000-9 — Роботи, пов'язані з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва (надалі - Торги 1).
- (14) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали два учасники:
- ТОВ «ВИГОДА-БУД»;
- ПП «Промінвестбуд-Т».
- (15) Згідно з Протоколом розгляду тендерних пропозицій Замовника №1 від 31.10.2017 переможцем Торгів 1 визнано ПП «Промінвестбуд-Т» та прийнято рішення про намір укласти договір про закупівлю, оскільки його тендерна пропозиція була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі становила 4 072 900,00 гривень.
- (16) 20 листопада 2017 року між Замовником №1 та Відповідачем-2 укладено договір № 36 про закупівлю робіт, які оголошені у Торгах 1 на суму 4 072 900,00 гривень.

Торги 2

- (17) 23 серпня 2018 року відділом культури і туризму, спорту та охорони здоров'я Тербовлянської районної державної адміністрації (надалі – Замовник №2) в системі «Prozorro»

розміщено оголошення про проведення відкритих торгів UA-2018-08-23-002177-а по предмету закупівлі: «Капітальний ремонт по утепленню фасадів, заміні частини покрівлі, заміні частини вікон на металопластикові, в центральному корпусі Комунальної установи Тереховлянської районної ради «Тереховлянська центральна районна лікарня» по вул. Січових Стрільців, 25 в м. Тереховлі Тернопільської області. Коригування.» (код ДСТУ Б Д.1.1-1:2013), код ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація (надалі - Торги 2).

- (18) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали п'ять учасників:
- ТОВ «ВИГОДА-БУД»;
 - ПП «Промінвестбуд-Т»;
 - ПП «ЕНЕРГОЕКОСЕРВІС»;
 - ПП «ЄВРОЦЕНТР»;
 - ТОВ «Будівельна компанія «ВАЛК».
- (19) Згідно з Протоколом розгляду тендерних пропозицій Замовника №2 від 20.09.2018 переможцем Торгів 2 визнано ПП «Промінвестбуд-Т» та прийнято рішення про намір укласти договір про закупівлю.
- (20) 03 жовтня 2018 року між Замовником №2 та Відповідачем-2 укладено договір № 1/48 про закупівлю робіт за бюджетні кошти, які оголошені у Торгах 2 на суму 2 899 000,00 гривень.

Торги 3

- (21) 08 серпня 2018 року Золотниківською сільською радою (надалі - Замовник №3) в системі «Prozogo» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів UA-2018-08-08-001463-b по предмету закупівлі: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 – Капітальний ремонт із застосуванням енергозберігаючих технологій (заміна віконних та дверних блоків, утеплення фасаду головного корпусу) в Золотниківській ЗОШ І-ІІІ ступенів по вул. Містечко, 40 в с. Золотники Тереховлянського району Тернопільської області», код ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація (надалі - Торги 3).
- (22) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали п'ять учасників:
- ТОВ «ВИГОДА-БУД»;
 - ПП «Промінвестбуд-Т»;
 - ФОП Іванов Семен Аркадійович;
 - ТОВ "СК-РЕМБУДРЕСТАВРАЦІЯ";
 - ТОВ "АВАКС ПРОФ"
- (23) Очікувана вартість предмета закупівлі: 4 477 489,00 грн.
- (24) 12 жовтня 2018 року згідно Закону України «Про публічні закупівлі» Замовником №3 всі тендерні пропозиції були відхилені, оскільки вони не відповідали умовам тендерної документації.

Торги 4

- (25) 25 жовтня 2018 року Замовником №3 в системі «Prozogo» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів UA-2018-10-25-000836-b по предмету закупівлі: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 – Капітальний ремонт із застосуванням енергозберігаючих технологій (заміна віконних та дверних блоків, утеплення фасаду головного корпусу) в Золотниківській ЗОШ І-ІІІ ступенів по вул. Містечко, 40 в с. Золотники Тереховлянського району Тернопільської області», код ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація (надалі Торги 4).
- (26) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали чотири учасники:

- ТОВ «ВИГОДА-БУД»;
 - ПП «Промінвестбуд-Т»;
 - Кооператив «Будівельник»;
 - ТОВ "ГАЛКОН ПЛЮС";
- (27) Переможцем Торгів 4 визнано ПП «Промінвестбуд-Т» та прийнято рішення про намір укласти договір про закупівлю.
- (28) 05 грудня 2018 року між Замовником №3 та Відповідачем-2 укладено договір № 05/12 про закупівлю робіт за бюджетні кошти, які оголошені у Торгах 4 на суму 4 107 757,00 гривень.
- (29) Надалі - Торги 1, Торги 2, Торги 3, Торги 4 – разом Торги. Замовник №1, Замовник №2, Замовник №3 – разом Замовники.
- (30) **3.2.** Здійснивши аналіз тендерних пропозицій Учасників та матеріали дослідження були виявлені обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку на різних стадіях підготовки та участі у Торгах.
- (31) **3.2.1.** Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (32) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (33) 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.
- (34) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (35) Державне підприємство «ПРОЗОРРО» листом від 23.01.2019 №206/252/03 надало інформацію, що Учасники початкові пропозиції для участі у Торгах подавали з авторизованого електронного майданчика ТОВ «Е-Тендер» (юридична адреса: 04119, м. Київ, вул. Дегтярівська, 21, літ. «А»).
- (36) За даними Державного підприємства «ПРОЗОРРО» Учасники заходили в аукціон (Торги 4) 14 листопада 2018 року о 12 год. 52 хв. і з однієї ІР-адреси – 94.179.63.233.
- (37) **3.2.2.** Згідно даних ТОВ «Е-Тендер» (лист від 26.02.2019 №78) Відповідачі здійснювали вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь у Торгах в одні дні, з одних ІР-адрес та в окремих випадках із незначною різницею в часі. Приклади наведені у таблиці 1.

Таблиця 1

Дія, яку було здійснено учасником	ПП «Промінвестбуд-Т»			ТОВ «ВИГОДА-БУД»		
	IP - адрес	Дата входу	Час входу	IP - адрес	Дата входу	Час входу
Створення чернетки пропозиції Торги 1	94.179.44.50	26.10.2017	20:00:41	94.179.44.50	26.10.2017	19:57:18
Подано пропозицію Торги 1	94.179.44.50	26.10.2017	21:33:09	94.179.44.50	26.10.2017	21:05:44
Створення чернетки пропозиції Торги 2	94.179.7.154	07.09.2018	16:58:58	94.179.7.154	07.09.2018	11:16:38
Подано пропозицію Торги 2	94.179.7.154	07.09.2018	19:02:10	94.179.7.154	07.09.2018	11:16:38
Створення чернетки пропозиції Торги 3	94.179.38.232	13.09.2018	09:55:08	94.179.38.232	13.09.2018	14:06:49
Подано пропозицію Торги 3	94.179.38.232	13.09.2018	12:08:27	94.179.38.232	13.09.2018	14:37:24
Створення чернетки пропозиції та подано пропозицію Торги 4	94.179.10.70	12.11.2018	12:08:10	94.179.62.100	09.11.2018	17:39:16
Перегляд документів Торги 4	94.179.10.70 94.179.63.233	12.11.2018 14.11.2018	12:44:46 10:40:37	94.179.10.70 94.179.63.233	12.11.2018 14.11.2018	12:43:24 13:45:35

- (38) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані за використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (39) Відповідно до інформації сайту «2 IP.UA» зазначені IP – адреси належать провайдеру публічному акціонерному товариству «Укртелеком» (надалі – ПАТ «Укртелеком»).
- (40) На вимогу Відділення ПАТ «Укртелеком» листом від 13.03.2019 надано інформацію, яка зазначена провайдером, як «інформація з обмеженим доступом», [REDACTED].
- (41) Згідно договору оренди № 1289 від 16.02.2018 ПП «Промінвестбуд – Т» до 01.01.2019 орендувало частину нежитлового приміщення за тією ж самою адресою: вул. Качали, 5, м. Тернопіль.
- (42) Договір про надання послуг бізнес-мережі від 27.03.2015 № 1244 укладений з Бутницькою Наталією Михайлівною, директором ПП БК «Твій Дім».

- (43) В той же час, Бутницька Н.М., згідно протоколу установчих зборів № 1 від 31.08.2017 є директором ТОВ «ВИГОДА – БУД».
- (44) Таким чином, завантаження тендерних пропозицій Відповідачів та вхід на майданчик ТОВ «Е-Тендер» та аукціон здійснювалося із одних ІР-адрес, які зареєстровані за фактичним місцезнаходженням Відповідача – 2.
- (45) **3.2.3.** За інформацією ТОВ «Е-Тендер» (лист від 26.02.2019 № 78) з майданчиком контактувала Зьола Світлана Юріївна тел. 380502366307, від імені Відповідача – 1 та Відповідача – 2. Згідно довідки про наявність інженерно-технічних працівників, завантаженої ПП «Промінвестбуд-Т» на Торги 4, Зьола С.Ю. є бухгалтером даного підприємства.
- (46) **3.2.4.** Відповідачі мають відкриті поточні рахунки в банківських установах, зокрема, у банку ПАТ «Альфа-Банк», який листом від 09.01.2019 №79/БТ-26-б/б (надалі – Лист) надав інформацію, яка зазначена банком, як «банківська таємниця», [REDACTED]
- (47) **3.2.5.** За даними Головного управління ДФС у Тернопільській області (лист від 22.05.2019 №2302/10/19-00-12-03-24/12585, зазначено як «інформація з обмеженим доступом») [REDACTED]
- (48) **3.2.6.** Замовником № 3 у пункті 3 додатку 1 «Інформація про відповідність учасників кваліфікаційним критеріям» тендерної документації Торгів 3 та Торгів 4 встановлена вимога надати інформацію про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для виконання Договору про закупівлю із зазначенням ПІБ, найменування професії (посади), освіти, спеціальності та стажу роботи.
- (49) Учасник ПП «Промінвестбуд-Т» у складі своєї тендерної пропозиції подав довідку про наявність інженерно-технічних працівників, із зазначенням їх прізвищ, серед яких: провідний інженер Бутницька Н.М. та майстер по будівництву Малкович А.М.
- (50) Згідно листа ПП «Промінвестбуд-Т» від 05.03.2019 вх. № 69-01/169 протягом 2017-2018 років Малкович А.М. був штатним працівником даного підприємства, а Бутницька Н.М. працювала за сумісництвом по договору.
- (51) Водночас, Бутницька Н.М., є директором конкуруючого підприємства ТОВ «ВИГОДА – БУД», а Малкович А.М. був секретарем установчих зборів Відповідача-1.
- (52) **3.2.7.** Відповідачі в господарській діяльності використовують один номер телефону.
- (53) На бланках довідок ПП «Промінвестбуд – Т», які підприємство завантажило у систему «Прозорро» під час участі у Торгах зазначено номер телефону (0352) 43 10 70. Цей же номер телефону вказаний у всіх копіях аналогічних договорів, у розділі «Юридичні адреси, банківські реквізит та підписи Сторін», які ТОВ «ВИГОДА-БУД» завантажувало в складі своїх тендерних пропозицій.
- (54) ТФ ПАТ «Укртелеком» листом від 07.02.2019 №05/2-08-0004 повідомило, що абонентом номеру (0352) 43 10 70 є приватне підприємство будівельна компанія «Твій Дім». Номер встановлений за адресою: м. Тернопіль, вул. Качали, 5.
- (55) Договір про надання телекомунікаційних послуг бізнес-мережі № 1244 від 27.03.2015 укладений між ТФ ПАТ «Укртелеком» з однієї сторони та ПП БК «Твій Дім» в особі директора Бутницької Наталії Михайлівни з іншої сторони.

- (56) Як зазначено вище, адреса за якою встановлений даний номер телефону до 01.01.2019 була фактичною адресою ПП «Промінвестбуд – Т», а Бутницька Наталія Михайлівна є директором ТОВ «ВИГОДА – БУД».
- (57) **3.2.8.** На Вимогу Відділення Відповідач - 2 у листі від 05.03.2019 вх. № 69-01/169 повідомив, що листування із Замовником та учасниками Торгів не здійснювалось; тендерну документацію готували самостійно; нарад, консультацій, зборів, розмов тощо з Замовником торгів під час підготовки до участі у конкурсі не проводилось.
- (58) При аналізі тендерних пропозицій Учасників було встановлено, що окремі документи, які Замовники вимагали на Торги в довільній формі, у двох Відповідачів мають однакові особливості оформлення, а саме: зміст, розміщення тексту на сторінці, відступи, шрифт, жирні виділення, тощо.
- (59) Довідка щодо розрахунку середньомісячного рівня кошторисної заробітної плати (надалі – Розрахунок) оформлена Відповідачами однаково з спільними помилками.
- (60) В заголовку Розрахунку (Торги 1) допущені однакові помилки, а саме, зайвий інтервал в кінці речення після слова перед крапкою «*бюджету_*» Відсутні пропуски після розділових знаків «*вул . Січових Стрільців,23*». Текст Розрахунку містить однакові жирні виділення, однакові пропуски після абзаців, окремі слова написані іншим розміром. Зокрема, словосполучення «*проводити обчислення*» в середині тексту написано дрібнішим шрифтом, а слово «*ОБ'ЄКТ*» написано великими літерами.
- (61) У заголовку Розрахунку (Торги 2) також допущені однакові помилки: відсутній інтервал після дужок перед словом «*переоснащення)об'єктів*», зайвий інтервал в кінці речення після слова перед крапкою «*бюджету_*». У слові «*угоди*» підкреслена остання буква.
- (62) Розрахунки, які Відповідачі подали на Торги 3 та Торги 4, однакові за змістом і розміщенням тексту, жирними виділеннями, інтервалами між абзацами, які не стандартні, підкресленнями та нумерацією пунктів та підпунктів, закінченнями сторінок однаковими реченнями.
- (63) Довідки «Лист-згода на обробку персональних даних» та «Гарантійний лист щодо застосування заходів із захисту довкілля» у Відповідачів також однакові за змістом та оформленням.
- (64) **3.2.9.** В документах обох Відповідачів, поданих на Торги 2, Торги 3, Торги 4, наявні однакові сліди від дій технічних пристроїв (розміщення синьої крапки з правого боку документів), що свідчить про використання Відповідачами одного пристрою (сканер, принтер тощо).
- (65) **3.2.10.** При формуванні довідки про банкрутство на Торги 4 Відповідачі надали копії, отримані з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство з однаковою вихідною датою 02.11.2018, різницею в часі 3 хвилини і майже послідовними вихідними номерами (о 12:03:26 № 344132 та 11:59:59 № 344129).
- (66) Сканкопії зазначених довідок створені в один день - 08.11.2018 з незначною різницею в часі 15:39:52 та 16:59:55.
- (67) **3.2.11.** Усі тендерні документи, які Відповідачі завантажили до електронної системи закупівель створені в одній версії PDF 1,3 (Acrobat 4.x) за допомогою одного програмного забезпечення Canon, а окремі документи створені в один день: «Банківська гарантія» (Торги 2) 13.09.2018; «Довідка про відповідальність», «Довідка про відсутність заборгованості», «Довідка про кваліфікованих працівників» (Торги 3) 07.09.2018.
- (68) **3.2.12.** Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі кри-

теріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.

- (69) Незважаючи на те, що цінова пропозиція ПП «Промінвестбуд-Т» була нижчою лише у Торгах 1 його визнано переможцем у всіх Торгах, оскільки тендерні пропозиції його конкурентів, які пропонували нижчі ціни, були відхилені.
- (70) Причина відхилення тендерних пропозицій ТОВ «ВИГОДА-БУД» на Торгах 2, Торгах 3, Торгах 4 була одна і та ж, а саме, не надання копії ліцензії на провадження господарської діяльності у будівництві.
- (71) Той факт, що ТОВ «ВИГОДА-БУД» подавало на Торги тендерні пропозиції, завідомо знаючи, що вони будуть відхилені по причині невідповідності умовам тендерної документації Замовників, вказує на те, що Відповідач – 1 виступав в ролі технічного учасника і не був зацікавлений у перемозі.
- (72) **3.2.13.** Відповідачі пов'язані господарськими відносинами.
- (73) Згідно інформації ПАТ «Альфа-Банк» наданої у Листі (зазначено банком, як «банківська таємниця») [REDACTED]

4. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (74) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідача – 1 та Відповідача – 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (75) 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.
- (76) 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).
- (77) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення тендеру.
- (78) Матеріали справи свідчать про співпрацю між Учасниками Торгів при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (79) Виявлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- реєстрація на одному авторизованому майданчику;
 - використання однакових ІР-адрес для завантаження тендерних пропозицій на електронний майданчик та під час участі в аукціоні;
 - з майданчиком контактувала одна особа, як представник двох Відповідачів;

- використання однакових IP-адрес для входу до електронного кабінету для здійснення операцій по банківських розрахункових рахунках;
- використання однієї електронної скриньки та однакових IP-адрес для надсилання податкової звітності;
- спільні працівники;
- використання в господарській діяльності одного номеру телефону;
- окремі документи Відповідачів мають однакові особливості оформлення, помилки, тощо;
- однаковий дефект на документах двох Відповідачів;
- послідовні вихідні номери довідки про банкрутство;
- тендерні документи Відповідачів створені в одній версії PDF та за допомогою одного програмного забезпечення;
- неподання Відповідачем– 1 на Торги документів, які вимагалися у тендерній документації Замовників;
- наявність господарських відносин між Відповідачами, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (80) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах: UA-2017-10-11-000812-b, UA-2018-08-23-002177-a, UA-2018-08-08-001463-b, UA-2018-10-25-000836-b 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».
- (81) 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».

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (82) Відповідачі не надали свої зауваження та заперечення на подання з попередніми висновками.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (83) Таким чином, доказами зібраними у справі та дослідження усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, доводиться, що їх дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів, які проводилися управлінням капітального будівництва Тернопільської обласної державної адміністрації, відділом культури і туризму, спорту та охорони здоров'я Тербовлянської районної державної адміністрації, Золотниківською сільською радою.
- (84) Така поведінка Учасників становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, заборонених відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (85) 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 ре-

алізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

- (86) Згідно листа Головного управління ДФС у Тернопільській області сума доходу за податковий (звітний) період 2018 року ТОВ «Вигода-Буд» становила 2815,7 тис. грн., ПП «Промінвестбуд-Т» - 3703,4 тис. грн.
- (87) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур Торгів, спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, 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 перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (88) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано обтяжуючі обставини – створення Відповідачами перешкод у розслідуванні справи та відмова від співпраці.

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 товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 41557691, місцезнаходження: 48130, Тернопільська обл., Тербовлянський район, селище міського типу Дружба, вулиця Лесі Українки, будинок 1А, офіс 2) та приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» (ідентифікаційний код юридичної особи 40526793, місцезнаходження: 47708, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Довжанка, вулиця Містечко, будинок 41) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах **UA-2017-10-11-000812-b** по предмету закупівлі: «Реконструкція частини цокольного поверху головного корпусу під шкільну їдальню, заміна вікон і дахового покриття в Тербовлянській ЗОШ I-III ступенів №2 по вул. Січових Стрільців, 23 в м. Тербовлі Тернопільській області», код ДК 021:2015: 45200000-9 — Роботи, пов'язані з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва, які проводило у жовтні 2017 року управління капітального будівництва Тернопільської обласної державної адміністрації.
2. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД» штраф у розмірі 68000 гривень.

3. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» штраф у розмірі 68000 гривень.
4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 41557691, місцезнаходження: 48130, Тернопільська обл., Тербовлянський район, селище міського типу Дружба, вулиця Лесі Українки, будинок 1А, офіс 2) та приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» (ідентифікаційний код юридичної особи 40526793, місцезнаходження: 47708, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Довжанка, вулиця Містечко, будинок 41) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах **UA-2018-08-23-002177-а** по предмету закупівлі: «Капітальний ремонт по утепленню фасадів, заміні частини покрівлі, заміні частини вікон на металопластикові, в центральному корпусі Комунальної установи Тербовлянської районної ради «Тербовлянська центральна районна лікарня» по вул. Січових Стрільців, 25 в м. Тербовлі Тернопільської області. Коригування.» (код ДСТУ Б Д.1.1-1:2013), код ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація, які проводив у вересні 2018 року відділ культури і туризму, спорту та охорони здоров'я Тербовлянської районної державної адміністрації.
5. За порушення вказане у пункті 4 резолютивної частини рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД» штраф у розмірі 68000 гривень.
6. За порушення вказане у пункті 4 резолютивної частини рішення, накладити на приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» штраф у розмірі 68000 гривень.
7. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 41557691, місцезнаходження: 48130, Тернопільська обл., Тербовлянський район, селище міського типу Дружба, вулиця Лесі Українки, будинок 1А, офіс 2) та приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» (ідентифікаційний код юридичної особи 40526793, місцезнаходження: 47708, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Довжанка, вулиця Містечко, будинок 41) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах **UA-2018-08-08-001463-б** по предмету закупівлі: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 – Капітальний ремонт із застосуванням енергозберігаючих технологій (заміна віконних та дверних блоків, утеплення фасаду головного корпусу) в Золотниківській ЗОШ І-ІІІ ступенів по вул. Містечко, 40 в с. Золотники Тербовлянського району Тернопільської області», код ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація, які проводила у вересні 2018 року Золотниківська сільська рада.
8. За порушення вказане у пункті 7 резолютивної частини рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД» штраф у розмірі 68000 гривень.
9. За порушення вказане у пункті 7 резолютивної частини рішення, накладити на приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» штраф у розмірі 68000 гривень.
10. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи 41557691, місцезнаходження: 48130, Тернопільська обл., Тербовлянський район, селище міського типу Дружба, вулиця Лесі Українки, будинок 1А, офіс 2) та приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» (ідентифікаційний код юридичної особи 40526793, місцезнаходження: 47708, Тернопільська обл., Тернопільський район, село Довжанка, вулиця Містечко, будинок 41) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підго-

товці та участі у відкритих торгах **UA-2018-10-25-000836-b** по предмету закупівлі: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 – Капітальний ремонт із застосуванням енергозберігаючих технологій (заміна віконних та дверних блоків, утеплення фасаду головного корпусу) в Золотниківській ЗОШ I-III ступенів по вул. Містечко, 40 в с. Золотники Тербовлянського району Тернопільської області», код ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація, які проводила у листопаді 2018 року Золотниківська сільська рада.

11. За порушення вказане у пункті 10 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ВИГОДА-БУД» штраф у розмірі 68000 гривень.
12. За порушення вказане у пункті 10 резолютивної частини рішення, накласти на приватне підприємство «Промінвестбуд-Т» штраф у розмірі 68000 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 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 територіального відділення –
голова адміністративної колегії

Н.Є. Черномаз