



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

8 серпня 2019 року

м. Тернопіль

№ 69/22 - р/к

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», фізична особа-підприємець Корильчук Б.Ф та товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія – «Авангард» брали участь у відкритих торгах, ідентифікатори закупівель UA-2017-11-16-000961-b, UA-2018-12-18-001271-a та UA-2019-01-31-000952-a, по закупівлі Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень.

При цьому товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», фізична особа-підприємець Корильчук Б.Ф та товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія – «Авангард» узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у торгах.

За результатами розгляду справи №907-УД такі дії товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», дочірнього підприємства «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», фізичної особи-підприємця Корильчука Б.Ф та товариства з обмеженою відповідальністю «Компанія – «Авангард» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, ідентифікатори закупівель UA-2017-11-16-000961-b, UA-2018-12-18-001271-a та UA-2019-01-31-000952-a, по закупівлі Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень, що є порушенням передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи в загальному розмірі:

ТДВ «Зелене господарство» - 69 151 грн.

ДП «Озеленення» ТДВ «Зелене господарство» - 115 354 грн.

ФОП Корильчук Б.Ф – 1 402 грн.

ТОВ «Компанія - Авангард» - 31 410 грн.

Відповідно до пункту 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 №907-УД про порушення товариством з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», дочірнім підприємством «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», фізичною особою-підприємцем Корильчуком Б.Ф та товариством з обмеженою відповідальністю «Компанія – «Авангард», законодавства про захист

економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», подання відділу досліджень і розслідувань від 17.07.2019 №69-03/83п «Про попередні висновки у справі №907-УД»

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 11.04.2019 №69/11-рп/к розпочато розгляд справи № 907-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) Листами від 13.12.2018 № 69-02/1030, від 21.03.2019 №69-02/411 та від 15.05.2019 №69-02/728 направлено вимоги Державному підприємству «ПРОЗОПРО».
- (3) Листами від 16.01.10.2019 №69-02/65 та від 16.05.2019 №69-02/731 направлено вимоги ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (4) Листом від 26.02.2019 №69-02/297 направлено вимогу про надання інформації АТ «УкрСиббанк».
- (5) Листом від 26.02.2019 №69-02/296 направлено вимогу про надання інформації ПАТ «Приватбанк».
- (6) Листом від 27.02.2019 №69-02/308 направлено вимогу ТОВ «Колумбус.НЕТ».
- (7) На адреси товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», дочірнього підприємства «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство», фізичної особи-підприємця Корильчука Б.Ф та товариства з обмеженою відповідальністю «Компанія – «Авангард» направлені вимоги від 07.05.2019 № 69-02/676, №69-02/677, №69-02/678 та №69-02/679 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у вищезазначених торгах.
- (8) Листом від 16.05.2019 №69-02/736 направлено вимогу Тернопільській міській раді.
- (9) Листами від 17.07.2019 №№69-02/1093 – 1096 Відповідачам направлено копію подання від 17.07.2019 №69-03/83п «Про попередні висновки у справі №907-УД».

2. Відповідачі

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

- **Товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство»** (далі Відповідач 1 або ТДВ «Зелене господарство»), вказане скорочене найменування, згідно з відомостями, які містяться у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР). ТДВ «Зелене господарство» зареєстроване 12.06.1996, дата запису: 15.12.2010, номер запису в ЄДР про проведення державної реєстрації юридичної особи, яка утворена в результаті перетворення 1 646 145 0000 006196.

Місцезнаходження: 46013, Тернопільська обл. м. Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83. Ідентифікаційний код юридичної особи 03353259.

ТДВ «Зелене господарство» є платником податків, має печатку зі своїм найменуванням та здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД:

81.30 Надання ландшафтних послуг (основний);

01.19 Вирощування інших однорічних і дворічних культур;

47.76 Роздрібна торгівля квітами, рослинами, насінням, добривами, домашніми тваринами та кормами для них у спеціалізованих магазинах.

ТДВ «Зелене господарство» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- **Дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство»** (далі Відповідач 2 або ДП «Озеленення»). ДП «Озеленення» зареєстроване 28.01.2002, дата запису: 05.12.2008, номер запису 1 646 120 0000 005012.

Місцезнаходження: 46013, Тернопільська обл., місто Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83. Ідентифікаційний код юридичної особи 31830621.

ДП «Озеленення» є платником податків, має печатку зі своїм найменуванням та здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД, зокрема :

81.29 Інші види діяльності із прибирання (основний);

01.19 Вирощування інших однорічних і дворічних культур;

47.76 Роздрібна торгівля квітами, рослинами, насінням, добривами, домашніми тваринами та кормами для них у спеціалізованих магазинах.

ДП «Озеленення» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- **Фізична особа – підприємець Корильчук Богдан Філімонович** (далі Відповідач 3 або ФОП Корильчук Б.Ф.) - ідентифікаційний код 1753321939.

Зареєстрований у Тернопільській міській раді 07.05.2012 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи 2 646 000 0000 021446.

Місце проживання: 46027, Тернопільська обл., місто Тернопіль, вул. Загребельна, будинок 1.

Фізична особа – підприємець Корильчук Богдан Філімонович є платником податків, має печатку зі своїм найменуванням та здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД, зокрема:

47.76 Роздрібна торгівля квітами, рослинами, насінням, добривами, домашніми тваринами та кормами для них у спеціалізованих магазинах (основний);

01.19 Вирощування інших однорічних і дворічних культур;

01.30 Відтворення рослин;

01.61 Допоміжна діяльність у рослинництві;

46.22 Оптова торгівля квітами та рослинами.

ФОП Корильчук Б.Ф. є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- **Товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія-«Авангард»** (далі Відповідач 4 або ТОВ «Компанія –«Авангард», вказане скорочене найменування, згідно з відомостями, які містяться у ЄДР). ТОВ «Компанія – «Авангард» зареєстроване 03.12.1999, дата запису: 21.12.2011, номер запису в ЄДР про проведення державної реєстрації юридичної особи, яка утворена в результаті перетворення 1 646 145 0000 007079.

Місцезнаходження: 46012, Тернопільська обл. м. Тернопіль, вул. Бригадна, буд. 35. Ідентифікаційний код юридичної особи 30622473.

ТОВ «Компанія – «Авангард» є платником податків, має печатку зі своїм найменуванням та здійснює господарську діяльність за кодами КВЕД, зокрема:

01.11 Вирощування зернових культур (крім рису), бобових культур і насіння олійних культур;

01.13 Вирощування овочів і баштанних культур, коренеплодів і бульбоплодів;

01.61 Допоміжна діяльність у рослинництві;

46.18 Діяльність посередників, що спеціалізуються в торгівлі іншими товарами;

46.75 Оптова торгівля хімічними продуктами (основний).

ТОВ «Компанія – «Авангард» є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідач 1, Відповідач 2, Відповідач 3 та Відповідач 4 - разом Відповідачі.

3. Обставини справи

(11) Відповідачі спільно взяли участь у наступних торгах:

ТОРГИ 1

(12) 16 листопада 2017 року Управлінням житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради (46001, Україна, Тернопільська обл., Тернопіль, вул. Коперника, 1), (надалі – Замовник) в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів з публікацією англійською мовою, ідентифікатор закупівлі UA-2017-11-16-000961-b по закупівлі Послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень на 2018 рік (ДК 021:2015:77310000-6) CPV: 77310000-6.

(13) Рішенням тендерного комітету Замовника від 16.11.2017 №117 затверджено тендерну документацію на закупівлю «Послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень на 2018 р.» (ДК 021:2015 код 77310000-6 - Послуги з озеленення територій та утримання зелених насаджень).

***Лот 1** Послуги щодо благоустрою території міста (облаштування газонів, садіння дерев, кущів, чагарників, видалення сухих та аварійних дерев та догляд за ними)*

(14) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі: 7 000 000, 00 грн.

(15) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасники ДП «Озеленення» та ФОП Корильчук Б.Ф.

(16) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі №UA-2017-11-16-000961-b Замовником 16 січня 2018 року укладено договір про закупівлю послуг щодо благоустрою території міста із ДП «Озеленення» на суму 6 907 600,00 грн. з ПДВ.

***Лот 2** Садіння літніх та багаторічних квітників, декоративних насаджень – малі архітектурні споруди та догляд за ними.*

(17) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі: 4 362 600, 00 грн.

(18) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасники ТДВ «Зелене господарство» та ФОП Корильчук Б.Ф.

(19) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі №UA-2017-11-16-000961-b Замовником 16 січня 2018 року укладено договір про закупівлю послуг по Садінні літніх та багаторічних квітників, декоративних насаджень – малих архітектурних споруд та догляд за ними із ТДВ «Зелене господарство» на суму 4 334 200,00 грн. з ПДВ.

ТОРГИ 2

(20) 18 грудня 2018 року Замовником в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів з публікацією англійською мовою, ідентифікатор закупівлі -UA-2018-12-18-001271-a по закупівлі Послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень на 2019 рік (ДК 021:2015:77310000-6) CPV: 77310000-6.

***Лот 1** Послуги щодо благоустрою території міста (облаштування газонів, садіння дерев, кущів, чагарників, видалення сухих та аварійних дерев та догляд за ними)*

(21) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі - 7 124 000,00 грн.

(22) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасники ДП «Озеленення» та ФОП Корильчук Б.Ф.

***Лот 2** Садіння літніх та багаторічних квітників, декоративних насаджень – малі архітектурні споруди та догляд за ними*

- (23) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі - 4 009 000,00 грн.
- (24) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасники ТДВ «Зелене господарство» та ФОП Корильчук Б.Ф.
- (25) Торги UA-2018-12-18-001271-а відмінено 29.01.2019 відповідно до Протоколу №12 засідання тендерного комітету Замовника.

ТОРГИ 3

- (26) 31 січня 2019 року Замовником в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів з публікацією англійською мовою, ідентифікатор закупівлі **UA-2019-01-31-000952-а** по закупівлі Послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень на 2019 рік (ДК 021:2015:77310000-6) CPV: 77310000-6.

Лот 1 Послуги щодо благоустрою території міста (облаштування газонів, садіння дерев, кущів, чагарників, видалення сухих та аварійних дерев та догляд за ними)

- (27) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі – 5 460 000,00 грн.
- (28) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасники ДП «Озеленення» та ТОВ «Компанія-«Авангард».
- (29) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 15.03.2019 №53 переможцем торгів по Лоту 1 визнано ДП «Озеленення».
- (30) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі **UA-2019-01-31-000952-а** Замовником 29 березня 2019 року укладено договір про закупівлю послуг щодо благоустрою території міста із ДП «Озеленення» на суму 5 194 000,00 грн. з ПДВ.

Лот 2 Садіння літніх та багаторічних квітників, декоративних насаджень – малі архітектурні споруди та догляд за ними

- (31) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі - 3 228 000,00 грн.
- (32) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасники ТДВ «Зелене господарство» та ТОВ «Компанія - «Авангард».
- (33) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 15.03.2019 №54 переможцем торгів по Лоту 2 визнано ТДВ «Зелене господарство».
- (34) Згідно із Звітом про результати процедури закупівлі **UA-2019-01-31-000952-а** Замовником 29 березня 2019 року укладено договір про закупівлю послуг по Садінні літніх та багаторічних квітників, декоративних насаджень – малих архітектурних споруд та догляд за ними із ТДВ «Зелене господарство» на суму 3 182 000,00 грн. з ПДВ.
- (35) Торги 1, Торги 2, Торги 3 – надалі Торги, Закупівлі.
- (36) Здійснивши аналіз тендерних пропозицій Відповідачів та матеріали дослідження були виявлені обставини, які свідчать, що вони узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.

- (37) **3.1.** Відповідачі є пов'язані відносинами контролю.

- (38) Відповідно до інформації з ЄДР засновниками ТДВ «Зелене господарство» є:

Панцьо Іван Іванович (внесок 175 947.93 грн., 46.985%);
 Панцьо Стефанія Єлісеївна (внесок: 120 353.38 грн., 32.139%);
 Корильчук Неоніла Іванівна (внесок 78 178.69 грн., 20.877%).

- (39) ТДВ «Зелене господарство» листом від 22.05.2019 №48 на вимогу Відділення від 07.05.2019 №69-02/676, повідомило, що засновник ТДВ «Зелене господарство» Корильчук Н.І. є пов'язаною особою із Панцьом І.І., оскільки вона його донька та із Корильчуком Б.Ф який є її свекром.
- (40) ТДВ «Зелене господарство» є засновником Відповідача 2 – ДП «Озеленення». Обидва Відповідачі здійснюють діяльність за адресою - м. Тернопіль, проспект Степана Бандери,83 та використовують однакові номери телефонів – 24-33-75, 24-35-59, факс 24-40-06.
- (41) ФОП Корильчук Б.Ф. у складі своєї тендерної пропозиції надав копію Свідоцтва платника єдиного податку №1302994 у якому місцем провадження господарської діяльності вказано м. Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83.
- (42) Згідно з даними ЄДР та наказу ТДВ «Зелене господарство» від 21.12.2014 №45 «Про покладення обов'язків» - Миськів Іван Богданович є директором ДП «Озеленення».
- (43) Миськів Іван Богданович є директором та одним із власників ТОВ «НАЗАР-ТРАНС» з часткою в статутному капіталі 20%. Інші власники ТОВ «НАЗАР-ТРАНС» Корильчук Назар Богданович з часткою 20%, Корильчук Неоніла Іванівна з часткою 45% та Боднар Петро Петрович з часткою 15%. Дане товариство знаходиться у м. Тернополі по вул. Загребельна, 1.
- (44) Відповідно до інформації з ЄДР місце проживання Корильчука Богдана Филімоновича – м. Тернопіль, вул. Загребельна,1.
- (45) Єдиним засновником ТОВ «Компанія - «Авангард» є Бойко Юрій Ростиславович, який є керівником даного товариства, відповідно до інформації з ЄДР, а також є співзасновником з часткою 33,3% та керівником споживчого кооперативу «Зеленбуд», співзасновниками якого є Корильчук Неонілла Іванівна та Лісняк Наталія Іванівна із часткою у статутному капіталі 33,3% кожен.
- (46) **3.2.** Відповідачі пов'язані господарськими відносинами.
- (47) **3.2.1.** Відповідач 1 та Відповідач 2 є клієнтами акціонерного товариства «УкрСиббанк». На вимогу територіального відділення від 26.02.2019 №69-02/297 АТ «УкрСиббанк» листом від 20.03.2019 №13-2-03/446-БІ надав інформацію, яка зазначена банком, як «банківська таємниця», стосовно операцій по рахунках ТДВ «Зелене господарство» та ДП «Озеленення».

- (51) **3.2.2.** За інформацією Головного управління ДФС у Тернопільській області, наданою листом від 24.07.2019 №3337/10/19-00-08-01-03/19160, Відповідачі у 2017 – 2019 роках направляли звітність з одних ІР – адрес – 192.168.189.137; 10.85.1.12.
- (52) **3.3.** 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.

- (53) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (54) 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.
- (55) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (56) Наразі існує 20 авторизованих електронних майданчиків і який майданчик вибрати в ProZorro, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (57) За інформацією ДП «Прозорро» (листи від 08.01.2019 №206/94/03 та від 24.05.2019 №206/1693/03) ДП «Озеленення», ТДВ «Зелене господарство», ФОП Корильчук Б.Ф. та ТОВ «Компанія – «Авангард» подавали свої тендерні пропозиції для участі в Торгах із одного авторизованого електронного майданчика ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН (юридична назва ТОВ «Держзакупівлі.онлайн.»).
- (58) **3.4.** За інформацією ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (листи від 30.01.2019 №300119-4 та від 24.05.2019 №240519-11) Відповідачі під час завантаження документів (подання тендерних пропозицій) для участі у Торгах використовували однакові IP- адреси. Дані наведено в таблицях 1, 2, 3.

Торги 1 - UA-2017-11-16-000961-b

Таблиця 1

Учасник	IP адреса	Дата входу	Час входу
ФОП Корильчук Б.Ф	5.58.82.4	12.12.2017	12:31:32
ДП «Озеленення»	5.58.82.4	11.12.2017	12:18:01
ТДВ «Зелене господарство»	5.58.82.4	11.12.2017	12:01:05

Торги 2 – 2018-12-18-001271-a

Таблиця 2

Учасник	IP адреса	Дата входу	Час входу
ФОП Корильчук Б.Ф	95.135.18.83	16.01.2019	09:18
ДП «Озеленення»	95.135.5.237	11.01.2019	20:55
ТДВ «Зелене господарство»	95.135.5.237	12.01.2019	11:32

Торги 3 – UA-2019-01-31-000952-a

Таблиця 3

Учасник	IP адреса	Дата входу	Час входу
ДП «Озеленення»	95.135.45.97	26.02.2019	20:37:34
ТДВ «Зелене господарство»	95.135.45.97	26.02.2019	20:47:01
ТОВ «Компанія-«Авангард»	95.135.45.97	26.02.2019	20:53:09

- (59) 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).

- (60) IP - адреса **-5.58.82.4** за інформацією ТОВ «Колумбус. НЕТ» (лист від 11.03.2019 вх. №69-01/221) присвоєна абоненту - Тернопільська міська рада (Договір про надання послуг доступу до мережі Інтернет №5 від 17.01.2019).
- (61) На вимогу Відділення Тернопільська міська рада, листом від 28.05.2019 №8041/02-Ю, повідомила, що у 2017-2019 роках Відповідачі не звертались у виконавчий комітет Тернопільської міської ради за допомогою у підготовці, оформленні та подачі документів для участі у торгах. Крім того, міська рада повідомила, що точка доступу до мережі Інтернет із використанням IP-адреси – **5.58.82.4** розміщена за адресою вул. Листопадова, 5, а також використовується комп'ютерним обладнанням, що знаходиться за адресою вул. Листопадова, 6 та вул. Коперника,1. За вказаними адресами розміщені і бездротові точки доступу до інтернету (WI-FI).
- За інформацією ПАТ «Укртелеком» (лист від 11.06.2019 №584-вих-80Д731-80Д822-2019) *(інформація визначена ПАТ «Укртелеком», як інформація з обмеженим доступом)*
- (64) В ході дослідження встановлено, що ФОП Корильчук Б.Ф. послуги доступу до мережі «Інтернет» отримував від ТОВ «Колумбус», а інші Відповідачі від ПАТ «Укртелеком» за місцем їх реєстрації.
- (65) Таким чином, завантаження тендерних пропозицій з однакових IP- адрес не може бути випадковістю та вказує на факт завантаження документів Відповідачами на кожні з Торгів з одного комп'ютера.
- (66) **3.5.** Тендерні документи Відповідачів, які вони подавали на Торги, мають ряд особливостей, які не можуть бути випадковими та вказують на узгодженість поведінки ТДВ «Зелене господарство», ДП «Озеленення», ФОП Корильчука Б.Ф та ТОВ «Компанія – «Авангард» під час участі у Торгах.
- (67) **3.5.1.** Додатком 4 до Тендерної документації по Торгах 1 Замовником надано типову форму Довідки про підтвердження відсутності підстав відмови учаснику торгів в участі у процедурі закупівлі згідно ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі» та зазначено, що учасник повинен завантажити довідку в електронну систему закупівель окремим PDF – файлом.
- (68) Відповідачі всупереч вимогам Замовника щодо завантаження довідки PDF – файлом надали дані Довідки заархівованими програмою архіватором .rar у форматі .jpg із однаковими назвами файлів
- ДП «Озеленення» - 1 001.jpg; 2 001.jpg 3 001.jpg;
 ФОП Корильчук Б.Ф. - 1 001.jpg; 2 001.jpg.
 ТДВ «Зелене господарство» - 1 001.jpg; 2 005.jpg 3 002.jpg
- (69) **3.5.2.** Документи Відповідачів, що подавалися ними на Торги 1, зокрема і ті, які відповідно до вимог Тендерної документації складаються у вигляді довідки у довільній формі, зареєстровані в один день 1 грудня 2017 року.
- (70) **3.5.3.** По Лоту 1 Торгів 1 довідки Відповідачів мають однакові послідовні номери від №1 до №7, а по Лоту 2 нумерація у ФОП Корильчука Б.Ф. та сама що і у Лоті 1, а у ТДВ «Зелене господарство» нумерація довідок від №71 до № 77.
- (71) **3.5.4.** Окремі Довідки, які надавались Відповідачами на Торги 1 по обох лотах ідентичні за змістом, шрифтом, розміщенням на аркуші, помилками та відсутністю переносів. На приклад, довідки щодо:
- залучення субпідрядних організацій;
 - про погодження з істотними умовами договору;
 - відповідності тендерної пропозиції вимогам замовника згідно з Додатком 2 Тендерної документації;
 - застосування санкцій до учасника.

- (72) **3.5.5.** Назви публічних документів, які подані Відповідачами на Торги мають не типову схожість, а Відповідачі, які не були переможцями у Торгах (ФОП Корильчук Б. Ф. та ТОВ «Компанія - «Авангард») подавали однакові пакети тендерних пропозицій по обох лотах на кожні з Торгів учасниками яких вони були.
- (73) **3.5.6.** ДП «Озеленення», ТДВ «Зелене господарство», ТОВ «Компанія - «Авангард» та ФОП Корильчук Б.Ф. на кожні з Торгів подавали документи в однакових форматах. Так, на Торги 1 у форматі jpg., на Торги 2 та Торги 3 у форматі pdf.
- (74) **3.5.7.** Тендерні документи, які Відповідачі завантажили до електронної системи закупівель на Торги 2 та Торги 3 створені в одній версії PDF 1,3 (Acrobat 4.x) за допомогою одного програмного забезпечення Canon.
- (75) **3.5.8.** На документах, які Відповідачі подавали на Торги 2 та Торги 3 є однакові сліди (плями, цятки) від дії технічних пристроїв, що свідчить про використання Відповідачами одних технічних пристроїв (принтер, сканер, тощо).
- (76) **3.6.** В ході дослідження матеріалів справи та інформації наданої Відповідачем 3 (лист від 22.05.2019 вх. №69-01/410) та Відповідачем 4 (лист від 22.05.2019 №22/05), встановлено ряд фактів, які характеризують ФОП Корильчука Б.Ф. та ТОВ «Компанія – «Авангард», як технічних учасників Торгів
- (77) **3.6.1.** На вимоги Відділення щодо надання Відповідачами інформації про виконання аналогічних робіт по озелененню території для інших суб'єктів господарювання (п. 10 Вимоги) – ФОП Корильчук Б.Ф. та ТОВ «Компанія – «Авангард» повідомили, що протягом 2017-2019 років роботи по озелененню територій не здійснювались.
- (78) **3.6.2.** За даними Інтернет - ресурсів у сфері публічних закупівель (clarity-project.info, bi.prozorro.org):
 - ФОП Корильчук Б.Ф. брав участь тільки у двох відкритих торгах, а саме у Торгах 1 та Торгах 2;
 - ТОВ «Компанія – «Авангард» брало участь тільки у одних конкурентних торгах, а саме у Торгах 3
- (79) **3.6.3.** На Торги 1 ФОП Корильчук Б.Ф. та на Торги 3 ТОВ «Компанія - «Авангард» надали Довідки «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» та «Про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід» у яких тільки зазначено інформацію що у суб'єкта господарювання наявні обладнання, матеріально-технічна база та кваліфіковані працівники, проте, яка саме техніка чи обладнання наявні не вказано.
- (80) **3.7.** 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.
- (81) 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.
- (82) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (83) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який бере 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.
- (84) За інформацією ДП «Прозорро» (листи від 08.01.2019 № 206/94/03 та від 24.05.2019 №206/1693/03) Відповідачі не заходили в аукціони по Торгах 1 та Торгах 3 та

відповідно не знижували ціни, а отже не були зацікавлені перемогти у Торгах, оскільки заздалегідь знали їх результат. Інформацію надано в таблицях 4,5.

Торги 1

Лот 1

Таблиця 4

№п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ФОП Корильчук Б.Ф	6 991 500,00	6 991 500,00
2.	ДП «Озеленення» ТДВ «Зелене господарство»	6 907 600,00	6 907 600,00

Лот 2

№п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ФОП Корильчук Б.Ф	4 354 600,00	4 354 600,00
2.	ТДВ «Зелене господарство»	4 334 200,00	4 334 200,00

Торги 3

Лот 1

Таблиця 5

№п /п	Учасник	Первинна пропозиція,грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ТОВ «Компанія-«Авангард»	5 430 000,00	5 430 000,00
2.	ДП «Озеленення»	5 194 000,00	5 194 000,00

Лот 2

№ п/п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ТОВ «Компанія-«Авангард»	3 200 000,00	3 200 000,00
2.	ТДВ «Зелене господарство»	3 182 000,00	3 182 000,00

4. Кваліфікація порушення відповідачами конкурентного законодавства

- (85) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідача 1, Відповідача 2, Відповідача 3 та Відповідача 4 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (86) 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.
- (87) 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).
- (88) 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.
- (89) Матеріали справи свідчать про співпрацю між Відповідачами при підготовці тендерних пропозицій на Торги та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (90) Виявлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- Відповідачі пов'язані відносинами контролю;
 - використовують одне місце провадження господарської діяльності;
 - реєстрація на одному авторизованому майданчику;

- використання однакових IP-адрес для завантаження тендерних пропозицій у систему Prozorro;
 - не заходили в аукціон задля змагання;
 - окремі документи Відповідачів мають однакові особливості оформлення, помилки, тощо;
 - однаковий дефект на документах Відповідачів;
 - ряд документів Відповідачів створені в одній версії PDF та за допомогою одного програмного забезпечення;
 - 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.

- (91) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах, ідентифікатори закупівель - UA-2017-11-16-000961-b, UA-2018-12-18-001271-a та UA-2019-01-31-000952-а 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».
- (92) 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».
- (93) Дії ТДВ «Зелене господарство», ДП «Озеленення» ТДВ «Зелене господарство», ФОП Корильчука Б.Ф та ТОВ «Компанія – «Авангард», які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у торгах, ідентифікатори закупівель - UA-2017-11-16-000961-b, UA-2018-12-18-001271-a та UA-2019-01-31-000952-а, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (94) Листами від 8.08.2019 (ТДВ «Зелене господарство» - №60, ДП «Озеленення» ТДВ «Зелене господарство» - №24, ФОП Корильчука Б.Ф – вх. №69-01/663 та ТОВ «Компанія – «Авангард» - №08/08/1-19), які були надані на засідання адміністративної колегії, Відповідачами визнано факт вчинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції, надано фінансові документи щодо важкого матеріального стану та клопотання щодо застосування не значних штрафних санкцій.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (95) 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 житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради.
- (96) Така поведінка Відповідачів 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

- (97) 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.

- (98) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2018 рік чистий дохід ТДВ «Зелене господарство» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) становив 2 527,4 тисяч гривень.
- (99) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2018 рік чистий дохід ДП «Озеленення» ТДВ «Зелене господарство» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) становив 3 160,9 тисяч гривень.
- (100) Відповідно до Податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи - підприємця за 2018 рік обсяг доходу ФОП Корильчука Б.Ф. від господарської діяльності становив 14, 025 тисяч гривень.
- (101) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2018 рік чистий дохід ТОВ «Компанія – «Авангард» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) становив 73 140,8 тисяч гривень.
- (102) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників Торгів, 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 перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (103) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України були враховані пом'якшуючі обставини – співпраця під час розгляду справи з територіальним відділенням, що сприяла з'ясуванню обставин справи, визнання вчинення порушення, сезонність робіт з озеленення та важкий фінансовий стан Відповідачів.

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 фізична особа-підприємець Корильчук Богдан Філімонович (ідентифікаційний код 1753321939, місце проживання: 46027, Тернопільська обл. місто Тернопіль, вул. Загребельна,1) та дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» (ідентифікаційний код юридичної особи 31830621, місцезнаходження: 46013, Тернопільська обл., м. Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83) і товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» (ідентифікаційний код юридичної особи 03353259, місцезнаходження: 46013, Тернопільська обл., м. Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83) 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 які проводило у жовтні 2017 року Управління житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради по закупівлі Послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень на 2018 рік (ДК 021:2015:77310000-6) CPV: 77310000-6 (ідентифікатор закупівлі UA-2017-11-16-000961-b).

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» штраф у розмірі 41 446 гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» штраф у розмірі 26 005 гривень.

4. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Корильчука Богдана Філімоновича штраф у розмірі 701 гривня.

5. Визнати, що фізична особа-підприємець Корильчук Богдан Філімонович (ідентифікаційний код 1753321939, місце проживання: 46027, Тернопільська обл. місто Тернопіль, вул. Загребельна,1) та дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» (ідентифікаційний код юридичної особи 31830621, місцезнаходження: 46013, Тернопільська обл., м. Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83) і товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» (ідентифікаційний код юридичної особи 03353259, місцезнаходження: 46013, Тернопільська обл., м. Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83) 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, які проводило у грудні 2018 року Управління житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради по закупівлі Послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень на 2019 рік (ДК 021:2015:77310000-6) CPV: 77310000-6 (ідентифікатор закупівлі UA-2018-12-18-001271-a).

6. За порушення, вказане в пункті 5 резолютивної частини рішення, накладити на дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» штраф у розмірі 42 744 гривні.

7. За порушення, вказане в пункті 5 резолютивної частини рішення, накладити на товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» штраф у розмірі 24 054 гривні.

8. За порушення, вказане в пункті 5 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Корильчука Богдана Філімоновича штраф у розмірі 701 гривня.

9. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія - «Авангард» (ідентифікаційний код юридичної особи 30622473, місце знаходження: 46012, Тернопільська обл. місто Тернопіль, вул. Бригадна, буд. 35) та дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» (ідентифікаційний код юридичної особи 31830621, місцезнаходження: 46013, Тернопільська обл., м. Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83) і товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» (ідентифікаційний код юридичної особи 03353259, місцезнаходження: 46013, Тернопільська обл., м. Тернопіль, проспект Степана Бандери, 83) 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 які проводило у січні 2019 року Управління житлово-комунального господарства, благоустрою та екології Тернопільської міської ради закупівлі Послуг з озеленення територій та утримання зелених насаджень на 2019 рік (ДК 021:2015:77310000-6) CPV: 77310000-6 (ідентифікатор закупівлі UA-2019-01-31-000952-a).

10. За порушення, вказане в пункті 9 резолютивної частини рішення, накласти на дочірнє підприємство «Озеленення» товариства з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» штраф у розмірі 31 164 гривні.

11. За порушення, вказане в пункті 9 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з додатковою відповідальністю «Зелене господарство» штраф у розмірі 19 092 гривні.

12. За порушення, вказане в пункті 9 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія - «Авангард» штраф у розмірі 31 410 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