

Голові Південно-західного  
міжобласного територіального  
відділення Антимонопольного  
комітету України  
Олегу ФЕДОРЧУКУ

ВИТЯГ З ПОДАННЯ №72-03/88 - п

З попередніми висновками  
у справі №72/83-21

« 10 » \_\_\_\_\_ липня \_\_\_\_\_ 2023 року

**1. Процесуальні дії**

- (1) На виконання доручення Антимонопольного комітету України від 11.06.2021 №13-06/585 щодо розгляду звернення громадської організації «Всеукраїнське об'єднання «Антикорупційний блокпост» від 25 травня 2021 року №25/05-01 проведено аналіз матеріалів тендеру про ознаки вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Дортрейд Поділля» (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі - ТОВ «Дортрейд Поділля») та приватним акціонерним товариством «Хмельницьке шляхово-будівельне управління №56» (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі - ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56») порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час їх участі у відкритих торгах UA-2018-05-24-000666-b щодо закупівлі (Лот 3): Асфальтобетон - ДК 021:2015: 44110000-4 — Конструкційні матеріали, що проводились протягом травня-червня 2018 року Філією «Південно-Західна залізниця» ПАТ «Укрзалізниця» (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 08 грудня 2021 року №72/93-рп/к розпочато розгляд справи №72/83-21 відносно ТОВ «Дортрейд Поділля» (*інформація, доступ до якої обмежено*) та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (*інформація, доступ до якої обмежено*) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі в торгах: UA-2018-05-24-000666-b (Лот 3) щодо закупівлі: Асфальтобетон – ДК 021:2015:44110000-4 – Конструкційні матеріали, що проводились протягом травня-червня 2018 року Філією «Південно-західна залізниця» ПАТ «Укрзалізниця».
- (3) Відділення, листами від 09.12.2021 №72-02/5156 до ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56 та від 09.12.2021 №72-02/5157 до ТОВ «Дортрейд Поділля», надіслало копію розпорядження від 08.12.2021 №72/93-рп/к адміністративної колегії Відділення про початок розгляду справи №72/83-21.

**2. Відповідачі**

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - (а) ТОВ «Дортрейд Поділля» (*інформація, доступ до якої обмежено*). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «Дортрейд Поділля» є (*інформація, доступ до якої обмежено*).

Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, ТОВ «Дортрейд Поділля» змінило місцезнаходження юридичної особи: *(інформація, доступ до якої обмежено)*. Також, змінено вид діяльності: *(інформація, доступ до якої обмежено)*.

- (б) ПрАТ «Хмельницьке шляхово-будівельне управління №56» *(інформація, доступ до якої обмежено)*. Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» є *(інформація, доступ до якої обмежено)*. Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ПрАТ «Хмельницьке шляхово-будівельне управління №56» змінило назву на акціонерне товариство «Ю АР ДІ Українські дороги» та місцезнаходження юридичної адреси: *(інформація, доступ до якої обмежено)*. ТОВ «Дортрейд Поділля» та АТ «Ю АР ДІ Українські дороги» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### **3. Інформація про торги**

- (5) У травні-червні 2018 року Філією «Південно-Західна залізниця» ПАТ «Укрзалізниця» *(інформація, доступ до якої обмежено)* проведено процедуру відкритих торгів UA-2018-05-24-000666-b щодо закупівлі (Лот 3): Асфальтобетон - ДК 021:2015: 44110000-4 — Конструкційні матеріали (надалі - Торги).
- (6) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2018-05-24-000666-b (Лот 3) кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 25 червня 2018 року 17: 00.
- (7) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі, який оголошений Замовником, становить 253 000,00 грн. (без ПДВ).
- (8) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали чотири учасники:  
-ТОВ «Дортрейд Поділля» з ціною пропозицією – 253 917, 10 грн.  
-Комунальне підприємство по будівництву, ремонту та експлуатації доріг виконавчого комітету Хмельницької міської ради з ціною пропозицією – 226 417, 10 грн.  
-ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») з ціною пропозицією - 249 166,67 грн.  
-ТОВ «СПЕЦАВТОІНВЕСТ» з ціною пропозицією – 232 917,10 грн.
- (9) Згідно з Протоколом розгляду тендерних пропозицій на закупівлю «44110000-4 Конструкційні матеріали (асфальтобетон)» Лот №3 від 10 липня 2018 року №491-А переможцем Торгів по Лоту №3 було визнано ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») *(інформація, доступ до якої обмежено)* з ціною пропозицією 222 080,00 грн. без ПДВ, Замовником було укладено з ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») договір поставки пз/нх №181158/ню від 24 липня 2018 року.

### **4. Спільна підготовка Відповідачів до торгів**

#### **4.1 Встановлення антиконкурентних узгоджених дій**

- (10) За результатами аналізу тендерних пропозицій ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») (далі - Відповідачі)

Відділення виявило обставини, які можуть свідчити, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.

- (11) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

#### 4.1.1 Використання однієї і тієї ж IP-адреси Відповідачами

- (12) З інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 06.07.2021 №060721-5) встановлено, що Відповідачі під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в Торгах використовували одну і ту ж IP-адресу: *(інформація, доступ до якої обмежено)* (Таблиця 1)

Таблиця 1

№п/п	Найменування Відповідача	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено
1	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	Подання пропозиції
2	ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56 (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	

- (13) Також, ДП «Прозорро» (лист від 18.06.2021 №206/01/1503/04) повідомило Відділення, що ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») *(інформація, доступ до якої обмежено)* заходило в аукціон з IP-адреси *(інформація, доступ до якої обмежено)*.

- (14) Згідно з листами ПАТ АБ «Південний» від 21.10.2021 №232-001-43823-2021-БТ, АТ «Райффайзен Банк Аваль» від 13.10.2021 №81-15-9/10605-БТ ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») спільно використовували одну і ту ж IP-адресу: *(інформація, доступ до якої обмежено)* для входження в систему при здійсненні платежів (Таблиця 2):

Таблиця 2

№п/п	Найменування Відповідача	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено Відповідачем
Банк Південний					
1	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	Входження в систему при здійсненні платежів
2	ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	
АТ «Райффайзен Банк Аваль»					
1	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	Входження в систему при здійсненні платежів
2	ПрАТ	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	

	«Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	<i>доступ до якої обмежено)</i>	<i>доступ до якої обмежено)</i>	<i>доступ до якої обмежено)</i>	
--	---	---------------------------------	---------------------------------	---------------------------------	--

- (15) Відповідно до листа Головного управління ДПС у Хмельницькій області від 05 липня 2021 року №5469/5/22-01-12-01-15, Відділенням встановлено, що до та після проведення торгів ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») при наданні управлінню податкової звітності та інших документів спільно використовували одні і ті ж IP-адреси: *(інформація, доступ до якої обмежено)* (Таблиця 3):

Таблиця 3

№п/п	Найменування Відповідача	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено
1	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	Подання податкової звітності
2	ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	
1	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	Подання податкової звітності
2	ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	

- (16) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 06.07.2021 №060721-5 (вх. №72-01/528кі від 19.07.2021) повідомило Відділення про те, що Відповідачі вказали наступні реєстраційні дані:
- ТОВ «Дортрейд Поділля» логін – *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
  - ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») логін – *(інформація, доступ до якої обмежено)*
- (17) Листом ТОВ «УКРНЕТ» від 29.06.2023 року №291/01/01-08 (вх. №72-01/199кі від 04.07.2023) повідомило Відділення, що ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») використовували одну і ту ж IP-адресу протягом 2018 року під час використання електронних поштових скриньок (Таблиця 4):

Таблиця 4

№п/п	Найменування Відповідача	Електронна поштова скринька	IP-адреса	Дата входу	Час входу
1	ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>
2	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої)</i>	<i>(інформація, доступ до якої)</i>

				обмежено)	обмежено)
--	--	--	--	-----------	-----------

- (18) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ua/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адрес: (інформація, доступ до якої обмежено) є ТОВ «Х-CITY».
- (19) Листом від 26 липня 2021 року №659-02 ТОВ «Х-CITY» повідомило Відділення, що IP-адресу (інформація, доступ до якої обмежено) використовувало ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР Ді Українські дороги»).
- (20) 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).
- (21) Отже, Відповідачі використовували з метою подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах торгів UA-2018-05-24-000666-b (Лот 3) одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах).
- (22) Отже, той факт, що ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР Ді Українські дороги»), які виступали конкурентами в Торгах, завантажували свої тендерні пропозиції із застосуванням однієї і тієї ж IP-адреси, використовували одну і ту ж IP-адресу для подачі документів до ДПС, здійсненні платежів у банку свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурі закупівлі Відповідачі були пов'язані між собою, діяли спільно та були обізнані про участь один одного у Торгах.

#### 4.1.2 Використання одного і того ж електронного майданчика Відповідачами

- (23) 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. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (24) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (25) 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.
- (26) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (27) Згідно з інформацією, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 18.06.2021 №206/01/1503/04), Відділенням встановлено, що ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР Ді Українські дороги») свої пропозиції для участі

у Торгах подавали з одного електронного майданчика: *(інформація, доступ до якої обмежено)*.

- (28) Слід відмітити, що на сайті публічні закупівлі ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 13 електронних майданчиків.
- (29) Отже, погоджену поведінку ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») підтверджують дії щодо обрання одного і того ж електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».

#### 4.1.3 Уповноваження Відповідачами однієї і тієї ж особи, яка перебувала в трудових відносинах з конкурентом у Торгах, при використанні банківських рахунків

- (30) Здійснивши аналіз інформації, отриманої від ПАТ АБ «Південний (лист від 21.10.2021 №232-001-43823-2021-БТ) було встановлено, що ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») використовувався один і той же номер телефону *(інформація, доступ до якої обмежено)* для обслуговування банківських рахунків за весь час обслуговування рахунків (Таблиця 5) та вказали наступні реєстраційні дані:

Таблиця 5

№п/п	ТОВ «Дортрейд Поділля»	ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)
Номер рахунку	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>
Дата відкриття рахунку	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>
Контактний телефон	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>
За ким закріплений номер телефону	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>

- (31) Відповідно до інформації наданою ГУ ПФУ в Хмельницькій області листом від 07.07.2021 №2200-0604-5/34816 (вх. №72-01/502кі від 09.07.2021), Відділенням встановлено, що *(інформація, доступ до якої обмежено)* був працівником ПрАТ Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») в період з *(інформація, доступ до якої обмежено)* по *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (32) В зв'язку із вище викладеним, зв'язок між Відповідачами, зокрема через фізичну особу *(інформація, доступ до якої обмежено)*, свідчить про спільне здійснення ними господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними.

#### 4.1.4 Наявність господарських відносин між Відповідачами

- (33) Під час збору та аналізу доказів Відділенням встановлено, що між ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») існували господарські відносини, як до проведення Торгів, так і під час їх проведення.
- (34) За результатами аналізу інформації, отриманої від ПАТ КБ «Акордбанк» (лист від 13 жовтня 2021 року №4790) стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками Відповідачів, встановлено, що між ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») існували спільні господарські відносини у вигляді взаємних розрахунків інформація

про які наведено нижче (Таблиця 6):

Таблиця 6

Платник	Найменування одержувача	Дата перерахунку	Сума коштів, грн..	Призначення платежу
ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>
ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>
ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>
ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	ТОВ «Дортрейд Поділля»	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>

- (35) Отже, як до проведення Торгів так і під час їх проведення, ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») були пов'язані господарськими відносинами, які створюють умови до доступу та обміну інформацією між ними щодо господарської та фінансової діяльності, у тому числі щодо участі в Торгах, у зв'язку з чим Відповідачі були обізнані діяльністю один одного.
- (36) Таким чином, наведена інформація свідчить про те, що зазначені суб'єкти господарювання пов'язані між собою господарськими відносинами у період підготовки і участі у Торгах.
- (37) Спільні господарські відносини між ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») створюють певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених Торгах.

#### 4.1.5 Властивості файлів

- (38) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що файли Відповідачів створені з

використанням одного програмного забезпечення (Таблиця 7):

Таблиця 7

Найменування Відповідача	Назва файлу	Особливості файлів		
		Дата створення	Програма/виробник	Версія
ТОВ «Дортрейд Поділля»	Довідка про відсутність підстав (ст.17)	25.06.2018 15:20:09	Canon SC 1001	1.4 (Acrobat 5.x)
ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	Довідка про відсутність підстав (ст.17)	25.06.2018 11:34:09	Canon SC 1001	1.4 (Acrobat 5.x)
ТОВ «Дортрейд Поділля»	Гарантійний лист	25.06.2018 15:23:42	Canon SC 1001	1.4 (Acrobat 5.x)
ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги»)	Гарантійний лист	25.06.2018 11:48:28	Canon SC 1001	1.4 (Acrobat 5.x)

- (39) Отже, подання ТОВ «Дортрейд Поділля», ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами: програма, версія, дата створення свідчить про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

#### 4.1.6. Синхронність дій Відповідачів в часі

- (40) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (41) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (42) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі Торгів свої Тендерні пропозиції Відповідачі подали в один день з незначною різницею в часі (таблиця 8):

Таблиця 8

№п/п	Найменування Відповідача	Код згідно з ЄДРПОУ Відповідача	Дата	Час подання тендерних пропозицій
1	ТОВ «Дортрейд Поділля»	(інформація, доступ до якої	25 червня 2018 року	14:32



		<i>обмежено)</i>		
2	ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР Ді Українські дороги»)	<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	25 червня 2018 року	12:11

- (43) Таким чином, надання Тендерних пропозицій Відповідачами до електронної системи закупівель, відбулося в один день, з різницею в часі 2 години 21 хв.
- (44) Отже, погоджену поведінку ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР Ді Українські дороги») підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.

## **5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства**

- (45) Відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР Ді Українські дороги») становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (46) Згідно зі статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між 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.
- (47) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання в будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (48) Тендери (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).
- (49) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (50) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (51) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушення законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.

- (52) Отже, погоджена поведінка учасників усуває змагальність (конкуренцію) між ними і як наслідок призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності
- (53) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- Використання однієї і тієї ж IP-адреси Відповідачами;
  - Використання одного і того ж електронного майданчика Відповідачами;
  - Уповноваження Відповідачами однієї і тієї ж особи, яка перебувала в трудових відносинах з конкурентом у Торгах, при використанні банківських рахунків;
  - Наявність господарських відносин між Відповідачами;
  - Спільні властивості файлів;
  - Синхронність дій Відповідачів в часі,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, що свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (54) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») під час участі у торгах UA-2018-05-24-000666-b щодо закупівлі (Лот 3): Асфальтобетон - ДК 021:2015: 44110000-4 — Конструкційні матеріали, що проводились протягом травня-червня 2018 року Філією «Південно-Західна залізниця» ПАТ «Укрзалізниця» (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (55) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (56) 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.

## **6. Остаточні висновки**

- (57) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно вплинули на поведінку ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (ТОВ «Ю АР ДІ Українські дороги») не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (ТОВ «Ю АР ДІ Українські дороги»), які полягали у:
- Використанні однієї і тієї ж IP-адреси Відповідачами;
  - Використанні одного і того ж електронного майданчика Відповідачами;
  - Уповноваженні Відповідачами однієї і тієї ж особи, яка перебувала в трудових відносинах з конкурентом у Торгах, при використанні банківських рахунків;
  - Наявності господарських відносин між Відповідачами;
  - Спільних властивостях файлів;
  - Синхронності дій Відповідачів в часі.
- (58) Вищезазначені дії ТОВ «Дортрейд Поділля» та ПрАТ «Хмельницьке ШБУ-56» (ТОВ «Ю АР ДІ Українські дороги»), які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі в торгах UA-2018-05-24-000666-b щодо закупівлі (Лот 3): Асфальтобетон - ДК 021:2015: 44110000-4 — Конструкційні матеріали, що

проводились протягом травня-червня 2018 року Філією «Південно-Західна залізниця» ПАТ «Укрзалізниця» (*інформація, доступ до якої обмежено*) є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

#### **7. Визначення розміру штрафу**

- (59) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує постійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (60) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділенням 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 анти конкурентних 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 цінами, сформованими в умовах конкуренції, що у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup>, 14 Закону України «Про антимонопольний комітет України», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстроване в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року №291/5482, (зі змінами), пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, що зареєстроване у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (зі змінами),

#### **ПРОПОНУЄМО:**

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Дортрейд Поділля» (*інформація, доступ до якої обмежено*) та приватне акціонерне товариство «Хмельницьке шляхово-будівельне управління №56» (АТ «Ю АР ДІ Українські дороги») (*інформація, доступ до якої обмежено*) вчинили порушення, що передбачене 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: UA-2018-05-24-000666-b (Лот 3) щодо закупівлі: Асфальтобетон – ДК 021:2015:44110000-4 –

Конструкційні матеріали, які проводились філією «Південно-Західна залізниця» ПАТ «Укрзалізниця» протягом травня-червня 2018 року.

2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладати штраф на:

- 2.1. товариство з обмеженою відповідальністю «Дортрейд Поділля» (*інформація, доступ до якої обмежено*) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік.

- 2.2. приватне акціонерне товариство «Хмельницьке шляхово-будівельне управління №56» (акціонерне товариство «Ю АР ДІ Українські дороги») (*інформація, доступ до якої обмежено*) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік

Погоджено:

Заступник голови Відділення

Віталій ЛУЦЮК

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА

Виконавець:

Головний спеціаліст Другого ВДР

Роман МИКУЛЬСЬКИЙ

