



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**

**ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

12 липня 2024 року

Хмельницький

№ 72/63- п/к
справа № 937-УД

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд- 2016», місцезнаходження: *(Інформація, доступ до якої обмежено)* та товариство з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» *(Інформація, доступ до якої обмежено)* брали участь у відкритих торгах на закупівлю робіт «Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м. Тернополі. Джерело фінансування - кошти міського бюджету, код за ДК 021:2015: 45110000-1 — Руйнування та знесення будівель і земляні роботи», ідентифікатор закупівлі UA-2019-08-16-001447-b, які проводилися Тернопільською міською радою.

При цьому товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд- 2016» та товариство з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 937-УД такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд- 2016» та товариства з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результату торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафні санкції:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд- 2016» *(Інформація, доступ до якої обмежено)* - 68000,00(шістдесят вісім тисяч) гривень;
- на товариство з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» *(Інформація, доступ до якої обмежено)* гривень.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи №937-УД про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд- 2016» та товариством з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №937-УД від 10 травня 2024 року № 72-03/94-п Відділу досліджень та розслідувань в Тернопільській області Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України¹ від 06.03.2020 № 69/3-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 937-УД (далі – Справа) за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд- 2016», товариством з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1», приватним підприємством «Спецбудтранс» порушень, передбачених 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 на закупівлю:
- «Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м. Тернополі. Джерело фінансування - кошти міського бюджету, код за ДК 021:2015: 45110000-1 — Руйнування та знесення будівель і земляні роботи», ідентифікатор закупівлі UA-2019-08-16-001447-b, замовник - Тернопільська міська рада;
 - «Капітальний ремонт ділянки вулиць Зелена від вул. Шевченка до будинку №17 , від вул. Шевченка до будинку №25, від будинку №30 до будинку №44 в с. Курники Тернопільського району Тернопільської області», код за ДК 021:2015: 45230000-8 — Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь», ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-23-000030-b, замовник - Байковецька сільська рада;
 - «Капітальний ремонт ділянки вулиць Зелена від вул. Шевченка до будинку №17 , від вул. Шевченка до будинку №25, від будинку №30 до будинку №44 в с. Курники Тернопільського району Тернопільської області», код за ДК 021:2015: 45230000-8 — Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг, аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь», ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-12-001735-a, замовник - Байковецька сільська рада.
- (2) Копія Розпорядження про початок Справи направлена:
- товариству з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд- 2016» листом від 06.03.2020 № 69-02/268;
 - товариству з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» листом від 06.03.2020 № 69-02/267;
 - приватному підприємству «Спецбудтранс» листом від 06.03.2020 № 69-02/266.
- (3) Відповідно до розпорядження адміністративної колегії Відділення від 12 травня 2023 року № 72/49-рп/к матеріали Справи, які стосуються ознак вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд-2016» та приватним підприємством «Спецбудтранс» порушень законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів, які проводилися Байковецькою сільською радою:

¹ Відповідно до пункту 4.1. розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 №23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами), з 01 червня 2020 року припинено Тернопільське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України шляхом приєднання його до Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України. Згідно з пунктом 7.4. вказаного Розпорядження з 02 червня 2020 року змінено найменування Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України на Південно-західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України

- UA-2018-02-12-001735-a, предмет закупівлі: «Капітальний ремонт ділянки вулиць Зелена від вул. Шевченка до будинку №17, від вул. Шевченка до будинку №25, від будинку №30 до будинку №44 в с. Курники Тернопільського району Тернопільської області»;
- UA-2018-06-23-000030-b, предмет закупівлі: «Капітальний ремонт ділянки вулиць Зелена від вул. Шевченка до будинку №17, від вул. Шевченка до будинку №25, від будинку №30 до будинку №44 в с. Курники Тернопільського району Тернопільської області»

виділені в окреме провадження з присвоєнням новій справі номеру 72/42-23.

- (4) Копії розпорядження «Про виділення справи» від 12.05.2023 № 72/49-рп/к:
- направлено товариству з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд - 2016» листом від 22.05.2023 № 72-02/1051, отримано ним 07.06.2023;
 - направлено приватному підприємству «Спецбудтранс» листом від 22.05.2023 № 72-02/1050, отримано ним 23.06.2023.
- (5) Витяг з подання з попередніми висновками у справі № 937-УД від 10 травня 2024 року № 72-03/94-п:
- направлено товариству з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд - 2016» листом від 15.05.2024 № 72-02/929е (рекомендоване поштове відправлення № 0600921048855) та отримано ним 05.06.2024;
 - направлено товариству з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» листом від 15.05.2024 № 72-02/930е (рекомендоване поштове відправлення № 0600921050752) та отримано ним 24.05.2024.

2. ВІДПОВІДАЧІ.

- (6) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:
- (а) товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд - 2016» (далі – ТОВ «Інвестбуд - 2016», Відповідач 1), *(Інформація, доступ до якої обмежено)*
- Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «Інвестбуд - 2016» є *(Інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (б) товариство з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» (далі – ТОВ «Львів-Буд 1», Відповідач 2), *(Інформація, доступ до якої обмежено)*.
- Місцезнаходження під час проведення Торгів: *(Інформація, доступ до якої обмежено)*, що підтверджується даними з ЄДР, витяг від 16.10.2023 № 31632214, сформований станом на 16.08.2019.
- Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «Львів - Буд 1» є *(Інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (7) В розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Інвестбуд - 2016» та ТОВ «Львів - Буд 1» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (8) Відповідачі спільно взяли участь у відкритих торгах з ідентифікатором закупівлі UA-2019-08-16-001447-b (далі - Торги), що проводилися Тернопільською міською радою *((Інформація, доступ до якої обмежено)* далі - Замовник).
- (9) В електронній системі закупівель «Prozorro» 16 серпня 2019 року Замовником розміщено оголошення про проведення відкритих торгів, на закупівлю «Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м. Тернополі. Джерело фінансування - кошти міського бюджету, код за ДК 021:2015: 45110000-1 — Руйнування та знесення будівель і земляні роботи»

- (10) В оголошенні про проведення Торгів встановлений кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 02 вересня 2019 року, 09 год. 00 хв.
- (11) Початок аукціону: 03 вересня 2019 року, 13 год. 40 хв.
- (12) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі – 30 817 713,80 грн (з ПДВ).
- (13) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали 8 суб'єктів господарювання (Таблиця 3.1):

Таблиця 3.1

Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція, грн, з ПДВ	Кінцева цінова пропозиція, грн, з ПДВ
ТОВ «Монтаж Сервіс-Буд»	30 028 172,00	16 500 000,00
ТОВ «Інвестбуд-2016»	23 679 897,00	21 898 000,00
ТОВ «Авакс-Проф»	26 985 000,00	21 899 000,00
ТОВ «Будмонтажсервіс І»	28 277 044,80	21 900 000,00
ТОВ «Альманах 2000»	24 799 712,57	23 499 000,00
ТОВ «Львів-Буд 1»	30 370 774,88	27 995 238,07
ТОВ «Тернопільбуд»	28 682 670,00	28 682 670,00
ТОВ «Макбуд»	30 515 000,00	30 515 000,00

- (14) За результатами аукціону, відповідно до протоколу розкриття тендерних пропозицій від 03.09.2019, відхилено тендерні пропозиції учасників: ТОВ «Монтаж Сервіс-Буд», ТОВ «Інвестбуд-2016» через невідповідність пропозицій вимогам тендерної документації Замовника.
- (15) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 16.09.2019 № 115 переможцем Торгів визнано ТОВ «Авакс Проф», з яким Замовник 04.10.2019 уклав договір № 312 на суму 21 899 000,00 грн (з ПДВ).

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ У ТОРГАХ (період проведення 16.08.2019 - 04.10.2019).

- (16) За результатами аналізу матеріалів Справи встановлено, що ТОВ «Інвестбуд- 2016» та ТОВ «Львів-Буд 1» узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах. Зазначене підтверджується таким.

4.1. Господарські відносини між Відповідачами.

- (17) В складі тендерної пропозиції ТОВ «Львів-Буд 1» завантажило договір № 280819 «Про виконання робіт із використанням спецтехніки», укладений 28.08.2019 (в період проведення Торгів) між Відповідачами.
- (18) Предметом договору від 28.08.2019 №280819 є виконання робіт та надання послуг ТОВ «Інвестбуд - 2016» технічно справними машинами та механізмами на замовлення ТОВ «Львів-Буд 1».
- (19) При аналізі інформації ГУДПС України у Тернопільській області, наданої листом від 15.07.2021 № 10123/6/19-00-18-05/17178 (вх. №72-01/1881 від 16.07.2021) встановлено, що між Відповідачами (*Інформація, доступ до якої обмежено*) (див. додаток 1, табл.1.1).
- (20) В період 21.11.2019-16.12.2019 (*Інформація, доступ до якої обмежено*), що підтверджується інформацією АТ КБ «Приватбанк», наданою листом від 30.01.2020 № 20.1.0.0.0/7-191227/4487 (вх. № 69-01/7кі від 30.01.2020) (див. додаток 1, табл.1.3).
- (21) Отже, ще в період підготовки до Торгів, Відповідачі були зацікавлені в спільній діяльності, домовилися про співпрацю та уклали договір (від 28.08.2019 № 280819) щодо певних господарських операцій, які були реалізовані після завершення Торгів. Наведене свідчить про єдність економічних інтересів, що могло спонукати Відповідачів до узгодження поведінки під час проведення Торгів.

4.1.2. Господарські відносини між ТОВ «Інвестбуд-2016» та суб'єктом господарювання, пов'язаним відносинами контролю з іншим Відповідачем, ТОВ «Львів-Буд 1».

- (22) Впродовж 2019 року, включно період проведення Торгів, між ТОВ «Інвестбуд-2016» та товариством з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 2» (*Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (23) (*Інформація, доступ до якої обмежено*) надані ГУДПС України в Тернопільській області листом від 15.07.2021 № 10123/6/19-00-18-05/17178 (вх. №72-01/1881 від 16.07.2021) (див. додаток 1, табл. 1.2).
- (24) Відповідно до інформації АТ КБ «Приватбанк», наданої листом від 30.01.2020 № 20.1.0.0.0/7-191227/4487 (вх. № 69-01/7кі від 30.01.2020) (*Інформація, доступ до якої обмежено*) (див. додаток 1, табл. 1.4).
- (25) Під час розгляду Справи було з'ясовано, що в 2019 році, включно в період проведення Торгів, ТОВ «Львів-Буд 1» і ТОВ «Львів-Буд 2» були пов'язані відносинами контролю в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»:
 - одні й ті самі фізичні особи, ОСОБА 1 та ОСОБА 2, одночасно були засновниками (з частками в статутному фонді по 50%) ТОВ «Львів-Буд 1» та ТОВ «Львів-Буд 2»;
 - при цьому, ОСОБА 1 був керівником ТОВ «Львів-Буд 1», а ОСОБА 2 - керівником ТОВ «Львів-Буд 2».
- (26) Наведене підтверджується витягами з ЄДР (період вчинення реєстраційних дій: з 26.04.2019 по 22.02.2020):
 - по ТОВ «Львів-Буд 1» - від 29.07.2020 № 1006963329 та № 1006963364, сформованих відповідно станом на 27.05.2019 та 23.03.2020; від 16.10.2023 № 31632214, сформований станом на 16.08.2019;
 - по ТОВ «Львів-Буд 2» - від 29.07.2020 № 1006964056 та № 1006964084, сформованих відповідно станом на 27.04.2019 та 23.02.2020; від 16.10.2023 № 31632237, сформований станом на 16.08.2019.
- (27) Фізичні особи ОСОБА 1 та ОСОБА 2 мали вирішальний вплив на господарську діяльність обох підприємств, ТОВ «Львів-Буд 1» і ТОВ «Львів-Буд 2», безпосередньо завдяки праву володіння рівнозначними частками у статутних капіталах кожного із вказаних суб'єктів господарювання та були обізнані щодо умов господарської та фінансової діяльності вказаних суб'єктів господарювання, так як одночасно займали керівні посади в обох товариствах, та були зацікавлені в економічних здобутках та отриманні прибутку обома підприємствами.
- (28) Слід зазначити, що Дубовик О.М. здійснював загальне керівництво ТОВ «Львів-Буд 1» (наказ ТОВ «Львів-Буд 1» від 28.11.2017 № К1), був відповідальним за ведення бухгалтерського обліку (наказ ТОВ «Львів-Буд 1» від 28.11.2017 № ІК) впродовж 2019 року, та був уповноваженим представляти інтереси підприємства в процедурі Торгів (довідка ТОВ «Львів-Буд 1» від 29.08.2019 № 29/08/19-20).
- (29) За інформацією ГУДПС України у Львівській області, наданою листом б/д б/н (вх. №72-01/1905 від 20.07.2021) встановлено, (*Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (30) Аналізуючи хронологію створення документів за інформацією, наданою ГУДПС України у Тернопільській області листом від 15.07.2021 № 10123/6/19-00-18-05/17178 (вх. №72-01/1881 від 16.07.2021), ГУ ДПС у Львівській області б/н б/д (вх. 72-01/1905 від 20.07.2021) та АТ КБ «Приватбанк» від 30.01.2020 № 20.1.0.0.0/7-191227/4487 (вх. № 69-01/7кі від 30.01.2020), встановлено, (*Інформація, доступ до якої обмежено*) (див. додаток 1, таблиці 1.2,1.4), що дозволяло оптимізувати оподаткування господарської діяльності (зважаючи на приписи Податкового кодексу України щодо адміністрування податку на додану вартість) та свідчить про планування суб'єктами господарювання спільної фінансово-господарської діяльності загалом.

- (31) Таким чином, ще до оприлюднення оголошення щодо проведення Торгів, між одним Відповідачем (ТОВ «Інвестбуд-2016»), та ТОВ «Львів-Буд 2», пов'язаним відносинами контролю з іншим Відповідачем (ТОВ «Львів-Буд 1») існували господарські відносини, що призводить до позиціонування цих суб'єктів господарювання не як конкурентів, а як партнерів.
- (32) Отже, як до подання тендерних пропозицій, так і після завершення Торгів, Відповідачі були пов'язані інтересами стосовно спільної діяльності, що створило умови для узгодження поведінки та обумовило обмін інформацією щодо участі в Торгах.

4.2. Спільна підготовка Відповідачів до Торгів.

4.2.1. Особливості залучення ТОВ «Львів-Буд 1» матеріально-технічної бази, необхідної для участі в Торгах.

- (33) Пунктом 5 «Кваліфікаційні критерії до учасників» розділу III «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації, Замовником були встановлені кваліфікаційні критерії, зокрема, щодо матеріально-технічної бази та обладнання, яке використовуватиметься для виконання робіт за предметом Торгів, про що потрібно було долучити інформацію в довільній формі щодо наявності обладнання, складських приміщень та транспортних засобів, необхідних для виконання робіт, правових підстав його використання (власне, орендоване), чинних договорів оренди, використання, лізингу тощо (в випадку відсутності власних засобів) із зазначенням найменування, місцезнаходження, код ЄДРПОУ суб'єкта господарювання з яким укладено такий договір, а також строк (термін) дії такого договору.
- (34) В складі тендерної пропозиції на Торги ТОВ «Львів-Буд 1» завантажило довідку «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2, в якій вказало перелік будівельних машин та механізмів та зазначило, що: «<...> орендує обладнання та матеріально-технічну базу, складські приміщення у ТЗОВ «Інвестбуд-2016» згідно Договору №28082019 від 28.08.2019, строк дії договору – до повного виконання всіх зобов'язань <...>».
- (35) Відповідно до умов договору №280819 від 28.08.2019 експлуатація будівельних машин виконується працівниками ТОВ «Інвестбуд-2016».
- (36) Як зазначило ТОВ «Інвестбуд-2016» в листі від 13.10.2020 без номеру (вх. № 72-01/1610 від 13.10.2020), вказані в довідці ТОВ «Львів-Буд 1» «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2 будівельні машини та механізми орендувалися ним у:
- приватного підприємства «Спецбудтранс» ((Інформація, доступ до якої обмежено), далі – ПП «Спецбудтранс»);
 - товариства з обмеженою відповідальністю «Спецтрансінвест» ((Інформація, доступ до якої обмежено), далі – ТОВ «Спецтрансінвест»);
 - фізичної особи – підприємця Логінського Михайла Богдановича ((Інформація, доступ до якої обмежено), далі – ФОП Логінський М.Б.)
- за договорами, зокрема:
- ПП «Спецбудтранс» - від 01.03.2018 № 01032018, від 01.02.2019 № 010219;
 - ТОВ «Спецтрансінвест» - від 01.03.2018 б/н, від 01.02.2019 № 010219;
 - ФОП Логінським М.Б. – від 01.02.2018 б/н, від 01.03.2018 б/н.
- (37) Разом з тим, Відділенням встановлено, що між ТОВ «Львів-Буд 1» та ПП «Спецбудтранс», ТОВ «Спецтрансінвест», ФОП Логінським М.Б. були укладені прямі договори на оренду техніки та механізмів, включно із зазначеними в довідці «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2:
- з ПП «Спецбудтранс» - від 30.07.2019 № 300819;
 - з ТОВ «Спецтрансінвест» - від 02.09.2019 № 020919;
 - з ФОП Логінським М.Б. – від 26.08.2019 № 260819.

- (38) Наведене підтверджується інформацією, наданою листом ДП «Прозорро» від 07.06.2023 № 206/01/856/11 (вх. № 72-01/172-кі від 19.06.2023) (Додаток 2).
- (39) Слід зазначити що керівний склад та/або засновники ТОВ «Інвестбуд-2016», ТОВ «Спецтрансімвест», ПП «Спецбутранс» та ФОП Логінський М.Б. пов'язані родинними відносинами, зокрема:
- ОСОБА 3 та ОСОБА 4 є подружжям та батьками ОСОБИ 5 та ОСОБИ 6, що підтверджується інформацією, наданою листами ВДРАЦС у Тернопільській області Південно-західного міжрегіонального управління Міністерства юстиції від 27.01.2021 № 18/06.3-01.09.6 (вх. № 72-01/68кі від 02.02.2021) та УДР Західного міжрегіонального управління Міністерства юстиції від 20.04.2023 № 810/9.6-23/9.6/954 (вх. № 72-01/127кі від 25.04.2023);
 - ОСОБА 3 є засновником ПП «Спецбутранс» (з часткою в статутному фонді 100 %) (за даними з ЄДР, витяг від 27.09.2023 № 31504103 станом на 16.08.2019);
 - ОСОБА 5 є засновником ТОВ «Інвестбуд-2016» (з часткою в статутному фонді 100 %) (за даними з ЄДР, витяг від 28.09.2023 № 31515155 станом на 16.08.2019) та бухгалтером ПП «Спецбудтранс» з правом підпису документів (про що зазначено в листі ГУ ДПС у Тернопільській області від 04.09.2020 № 2331/10/19-00-02-01-03/19370, вх. № 72-01/1264);
 - ОСОБА 6 є засновником ТОВ «Спецтрансімвест» (з часткою в статутному фонді 100 %) (за даними з ЄДР, витяг від 27.09.2023 № 31504058 станом на 16.08.2019).
- (40) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (41) В розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Інвестбуд 2016», ТОВ «Спецтрансімвест», ФОП Логінський М.Б., ПП «Спецбудтранс» пов'язані відносинами контролю.
- (42) Така пов'язаність через засновників та осіб керівного складу відповідача у Справі, ТОВ «Інвестбуд-2016», та ТОВ «Спецтрансімвест», ПП «Спецбутранс» та ФОП Логінського М.Б., передбачає спільність інтересів, включно, щодо умов ведення господарської, фінансової діяльності та отримання прибутку.
- (43) ТОВ «Львів-Буд 1» при залученні техніки, необхідної для виконання робіт за предметом Торгів, мало можливість використовувати необхідні будівельні машини та механізми без залучення ТОВ «Інвестбуд-2016», проте обрало співпрацю з конкурентом, що дозволяло ТОВ «Інвестбуд-2016» отримати додатковий прибуток.
- (44) Таким чином, Відповідачі співпрацювали в період підготовки до Торгів, зокрема, ТОВ «Інвестбуд-2016» погодилося надати ТОВ «Львів-Буд 1» допомогу в отриманні необхідних для участі в Торгах, приміщень та автомобілів, а також забезпечило залучення власних працівників, необхідних для експлуатації будівельних машин та механізмів, що підтверджує єдність інтересів та відсутність між ними конкуренції.

4.2.2. Відповідачі домовилися між собою про спільне виконання робіт за предметом Торгів.

- (45) За інформацією, наданою ТОВ «Львів-Буд 1» в складі тендерної пропозиції на Торги, для виконання частини робіт згідно з технічною специфікацією за предметом Торгів ним планувалося залучення субпідрядника.
- (46) На підтвердження ТОВ «Львів-Буд 1» завантажено документи, зокрема:
- копію договору від 28.08.2019 № 280819 «Про виконання робіт із використанням спецтехніки», за умовами якого ТОВ «Інвестбуд 2016» надає на користь та в інтересах замовника, ТОВ «Львів-Буд 1», зокрема, послуги технічно справними машинами та механізмами на об'єктах замовника за його замовленнями;
 - копію ліцензії Держархбудінспекції України від 09.08.2017 № 33-Л, видану ТОВ «Інвестбуд-2016», на право провадження господарської діяльності з будівництва

об'єктів щодо виконання робіт у сфері будівництва об'єктів транспортної інфраструктури (код 3.00.00) за видом робіт «Дороги автомобільні» (код 3.02.00);

- «Довідку, про залучення субпідрядника» від 29.08.2019 №29/08/19-3, в якій повідомляється про залучення субпідрядної організації, ТОВ «Інвестбуд-2016», для виконання земляних робіт на об'єкті за предметом Торгів «Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м.Тернополі»;

- лист-згоду від 28.08.2019 б/н, в якому ТОВ «Інвестбуд-2016»: «<...>погоджується виконувати земельні роботи при реконструкції благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м.Тернополі<...>».

- (47) Слід зазначити, що за вимогами тендерної документації Торгів (п. 5 «Кваліфікаційні критерії до учасників», п. 7 «Інформація про субпідрядника (у випадку закупівлі робіт) розділу III «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції»), ненадання таких документів могло бути підставою для відхилення тендерної пропозиції ТОВ «Львів-Буд 1».
- (48) В документі «Календарний графік та план фінансування робіт», завантаженим ТОВ «Львів-Буд 1» в складі тендерної пропозиції на Торги, виконавцем етапу «Земляні роботи» з фінансуванням в сумі 29832736,13 грн зазначене ТОВ «Інвестбуд-2016».
- (49) Враховуючи, що за розрахунками ТОВ «Львів-Буд 1» загальна кошторисна вартість робіт за предметом Торгів становила 30370117,88 грн, то для власного виконання ним залишено робіт на суму 537381,67 грн.
- (50) Таким чином, ТОВ «Львів-Буд 1» запланувало залучення ТОВ «Інвестбуд -2016» до виконання робіт за предметом Торгів - в розмірі 98,2% від загального обсягу робіт, на що Відповідач 1 дав згоду (лист-згода від 28.08.2019 б/н).
- (51) Така співпраця з конкурентом була запланована та задовільняла обох Відповідачів, про що ТОВ «Львів-Буд 1» зазначило в листі від 11.06.2020 б/н (вх. № 72-01/872 від 03.07.2020): «<...> у разі перемоги в закупівлі ТОВ «Львів-Буд 1» розраховувало як отримати прибуток від виконання робіт, так і оплатити роботу субпідрядника - ТОВ «ІНВЕСТБУД-2016» <...>».
- (52) А ТОВ «Інвестбуд-2016» своїми діями забезпечило можливість для ТОВ «Львів-Буд 1» взяти участь у Торгах. Адже наявність зазначених вище документів, зокрема, договору від 28.08.2019 № 280819 «Про виконання робіт із використанням спецтехніки», ліцензії Держархбудінспекції України від 09.08.2017 № 33-Л, листа-згоди від 28.08.2019 б/н від ТОВ «Інвестбуд-2016» у складі тендерної пропозиції ТОВ «Львів-Буд 1» дозволило останньому взяти участь у процедурі закупівлі та відповідати кваліфікаційним вимогам Замовника.
- (53) Наведене підтверджує факт комунікації Відповідачів з приводу участі в Торгах та узгодження ними спільної поведінки, яка стає можливою лише за умови, що суб'єкти господарювання не конкурують між собою, діють скоординовано з метою досягнення спільних результатів.

4.2.3. Спільна підготовка кошторисних розрахунків, завантажених Відповідачами в складі тендерних пропозицій на Торги

4.2.3.1. Обставини виконання кошторисних розрахунків

- (54) Відповідно до пункту 6 «Інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» розділу III «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації Замовника Торгів, учасникам на етапі подання тендерних пропозицій потрібно було завантажити (в форматі «pdf» та у форматі «imd») документальне підтвердження відповідності робіт (послуг) тендерній документації, зокрема, кошторисні розрахунки (договірну ціну, пояснювальну записку, локальні кошториси та підсумкові відомості ресурсів, тощо), виконані згідно з вимогами ДСТУ

БД.1.1-1:2013 «Правила визначення вартості будівництва», з урахуванням змін та доповнень.

ТОВ «Львів-Буд 1»

- (55) Кошторисні розрахунки, завантажені Відповідачем 2 в складі тендерних пропозицій, містять позначку щодо виконання в програмному комплексі «Автоматизований випуск кошторисів» (далі – ПК АВК-5), до пропозиції долучені розрахунки в форматі «pdf» та інформаційна модель у форматі «imd».
- (56) Листом від 06.11.2020 № 06/11-2 (вх. № 72-01/1900 від 09.11.2020) ТОВ «Львів-Буд 1» повідомило, що в 2018-2019 роках кошторисна документація виконувалася штатними працівниками компанії.
- (57) Інформації щодо підстав використання ПК АВК-5, щодо залучення стороннього виконавця для створення кошторисної документації, підприємством не зазначено.
- (58) ТОВ «НВФ «АВК Созидатель» листом від 28.04.2023 №04/28/1-Вих (вх. № 72-01/823 від 01.05.2023) повідомило, що ТОВ «Львів-Буд 1» ніколи офіційно не отримувало ліцензії на ПК АВК-5 та не було його користувачем, включно в період підготовки та проведення Торгів.

ТОВ «Інвестбуд-2016»

- (59) Кошторисні розрахунки, завантажені Відповідачем 1 в складі тендерних пропозицій, містять позначку щодо виконання в ПК АВК-5, до пропозиції долучені розрахунки в форматі «pdf» та інформаційна модель у форматі «imd».
- (60) Листом від 13.10.2020 б/н (вх. № 72-01/1610 від 13.10.2020) ТОВ «Інвестбуд-2016» повідомило, що кошторисну документацію за предметом Торгів виконувало для нього ТОВ «Автодор-Проект» (*Інформація, доступ до якої обмежено*) та надало копію договору від 01.01.2017 № 010717, предметом якого було надання інженерно-геодезичних послуг та послуг по складанню кошторисної документації.
- (61) ТОВ «Автодор-Проект» в листі від 25.11.2020 № 612 (вх. від 26.11.2020 № 72-01/2037) підтвердило факт укладання договору 01.01.2017 № 010717, предметом якого є надання інженерно-геодезичних послуг та послуг по складанню кошторисної документації та уточнило, що в період 2017-2019 роки фактично послуги згідно з даним договором не надавалися.
- (62) ТОВ «НВФ «АВК Созидатель» листом від 28.04.2023 №04/28/1-Вих (вх. № 72-01/823 від 01.05.2023) повідомило, що ТОВ «Інвестбуд-2016» придбавало 23.05.2017 послуги з питань визначення вартості будівництва при застосуванні ПК АВК-5 в офіційного дилера ТОВ «НВФ «АВК Созидатель», ПП «Строй-Смета».
- (63) ПП «Строй-Смета» у листі від 20.09.2023 б/н (вх. № 72-01/1622 від 21.09.2023) повідомило, що в період 2018-2020 роки ТОВ «Інвестбуд-2016» мало наміри придбати послуги з питань визначення вартості будівельних робіт при застосуванні ПК АВК-5 та ліцензії на супровід на 2 комп'ютери та укладало договори.
- (64) На підтвердження наведеного, ПП «Строй-Смета» також долучило копії договорів та актів прийому передачі послуг з правом користування ПК АВК-5 в період 2017-2020 роки.
- (65) При аналізі наданих ПП «Строй-Смета» документів, зокрема, договорів від 08.05.2018 № 02/1198, від 13.05.2019 № 02/1198-2 та актів прийому передачі послуг (на суму 3200,00 грн кожний) від 23.08.2018 б/н, від 13.06.2019 б/н встановлено таке:
 - в преамбулах документів замовником-користувачем зазначено ТОВ «Інвестбуд-2016» в особі директора Логінської Галини Борисівни;
 - документи підписані директором ТОВ «Інвестбуд-2016», Логінською Галиною Борисівною;
 - в розділі щодо адреси та реквізитів замовника – користувача вказано назву та ідентифікаційний номер ТОВ «Інвестбуд-2016», в частині платіжних реквізитів –

зазначено адресу місцезнаходження (вул. Січових Стрільців, 104, с. Байківці) та розрахунковий рахунок (*Інформація, доступ до якої обмежено*) у АТ «Райффайзенбанк Аваль».

- (66) За інформацією АТ «Райффайзенбанк Аваль», наданою листом від 25.03.2020 № 81-15-9/2820-БТ (вх. № 69-01/18кі від 30.03.2020) (банківська таємниця):
- (*Інформація, доступ до якої обмежено*);
 - (*Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (67) Факт оплати ПП «Спецбудтранс» послуг ПП «Строй-Смета» підтвердило у листі від 20.09.2023 б\н (вх. № 72-01/1622 від 21.09.2023) та долучило реєстр банківських документів з інформацією щодо поступлення коштів від ПП «Спецбудтранс» за період 2017-2023 роки, зокрема, (*Інформація, доступ до якої обмежено*)
- (68) Як вже зазначалося, керівний склад та/або засновники ПП «Спецбудтранс» та ТОВ «Інвестбуд-2016» пов'язані родинними відносинами.
- (69) Така пов'язаність через засновників та осіб керівного складу відповідача у Справі, ТОВ «Інвестбуд-2016», та ПП «Спецбудтранс» передбачає спільність інтересів, включно, щодо умов ведення господарської діяльності.
- (70) ТОВ «НВФ «АВК Созидатель» в листі від 28.04.2023 №04/28/1-Вих (вх. № 72-01/823 від 01.05.2023) зазначило, що до ПК АВК-5 не має легкого доступу; користувач за договором отримує індивідуально для кожного комп'ютера сформовані персональні паролі доступу до ПК АВК-5; всі редакції ПК АВК-5 встановлюються на одному комп'ютері та є доступні до використання.
- (71) ПП «Строй-Смета» у листі від 20.09.2023 б\н (вх. № 72-01/1622 від 21.09.2023), ПП «ССБ Електронікс» у листі від 20.09.2022 № 12 (вх. №72-01/1620 від 20.09.2023) зазначили, що можливо використовувати всі версії ПК АВК-5 одночасно на одному комп'ютері, відсутнє обмеження по перенесенню файлів інформаційного блоку даних між різними версіями ПК АВК-5 з нижчої версії у вищу.
- (72) Таким чином, наявні умови щодо використання ПК АВК-5, правами на яке володіло ПП «Спецбудтранс», при підготовці Відповідачами тендерних пропозицій для участі в Торгах, зважаючи на партнерський характер відносин ТОВ «Львів-Буд 1» та ТОВ «Інвестбуд-2016» в період проведення Торгів (про що свідчать обставини зазначені, зокрема, в розділах 4.1, 4.2 цього рішення).

4.2.3.2. Спільні особливості виконання кошторисних розрахунків.

- (73) Кошториси, подані Відповідачами на Торги, виконані з різною вартістю об'єкту будівництва та різною кількістю розрахунків в складі кошторису.
- (74) Проте, при аналізі документів в складі кошторисів встановлені особливості (щодо зазначення назви предмету Торгів в однакових документах, способу розрахунку окремих показників, використання ресурсів, тощо), які вказують на спільне джерело створення документації, що підтверджується наступним

Спільні особливості редагування назви предмета закупівлі

- (75) Кошторисна документація Відповідачів виконана в цінах станом на одну дату, 29.08.2019, дата створення файлів інформаційної моделі (ТОВ «Львів-Буд1» - «7.7 64.imd», ТОВ «Інвестбуд-2016» - «41.imd») також 29.08.2019.
- (76) В складі кошторисної документації Відповідачі подали розрахунки «Договірна ціна», в яких з однаковими особливостями зазначена назва предмету Торгів щодо якого здійснювалися розрахунки: «Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м.Тернополі, що здійснюється в 2019 році».
- (77) В обох випадках назва відредагована, в порівнянні із зазначеною в тендерній документації: частина виділена шрифтом з жирним накресленням: «Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул.

Микулинецька в м.Тернополі» та самостійно доданий текст, виконаний шрифтом звичайного накреслення: «що здійснюється в 2019 році».

- (78) В інших документах (тендерної пропозиції, кошторисних розрахунків, тощо) Відповідачі вказують назву предмету закупівлі відповідно до зазначеної в тендерній документації Торгів («Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м.Тернополі») та не додають фразу, що відноситься до періоду проведення робіт («<...> що здійснюється в 2019 році»).
- (79) Відповідно до складених та завантажених Відповідачами календарних планів (графіків), роботи виконуються впродовж 2019 та 2020 років (ТОВ «Львів-Буд 1» - період 4 квартал 2019 року – 4 квартал 2020 року; ТОВ «Інвестбуд-2016» - період жовтень 2019 року-вересень 2020 року).
- (80) Також тендерна документація Торгів не містила умови щодо завершення робіт в 2019 році.
- (81) Така схожість щодо виконання кошторисної документації та створення файлів інформаційних моделей в один день, 29.08.2019, та оформлення документу кошторису «Договірна ціна» (однаково відредагована назва предмету закупівлі) підтверджує спільну підготовку Відповідачами тендерних пропозицій, обмін інформацією під час підготовки до участі у Торгах або використання одного електронного джерела при створенні документації.

Застосування однакового ступеня точності (п'ять знаків після коми) при виконанні розрахунків.

- (82) Окремі документи в складі кошторису, зокрема, «Договірна ціна», «Пояснювальна записка» (в частині відомостей про договірну ціну), «Об'єктний кошторис», «Прямі та загальновиробничі витрати» виконані Відповідачами зі спільною особливістю – розраховані з однаковим ступенем точності, в тис. грн з п'ятьма знаками після коми.
- (83) За вимогами тендерної документації Торгів ціна тендерної пропозиції учасника повинна бути розрахована відповідно до ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 «Правила визначення вартості будівництва», з урахуванням змін та доповнень.
- (84) За приписами ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 щодо ступеню точності наведення даних, зокрема, відповідно до розділу 5.11.2: «<...>**Підсумкові дані** в кошторисній документації наводяться в такому порядку:
- у локальних кошторисах (локальних кошторисних розрахунках) підсумкові дані «Всього по кошторису» (у гривнях, людино - годинах) заокруглюються до цілих чисел;
 - в об'єктних кошторисах (об'єктних кошторисних розрахунках) підсумкові дані з локальних кошторисів (локальних кошторисних розрахунків) зазначаються в тисячах (гривень, людино - годин) із заокругленням до трьох знаків після коми;
 - у зведених кошторисних розрахунках вартості об'єкта будівництва (зведені витрати) підсумкові дані з об'єктних кошторисів (об'єктних кошторисних розрахунків) зазначаються в тисячах гривень із заокругленням до трьох знаків після коми <...>»
- (85) ПК АВК-5 дозволяє виконувати розрахунки з більшою точністю (зокрема, п'ятьма знаками після коми), проте, така опція не вмикається автоматично, її застосування вимагає втручання користувача при виконанні проекту в налаштуваннях програми.
- (86) Отже, при самостійному створенні розрахунків за предметом Торгів і таке співпадіння було би виключене. Наведене вказує на співпрацю, використання одного екземпляра програми під час виконання розрахунків.

Внесення змін в розцінки одних і тих самих ресурсів .

- (87) Відповідачами змінені нормативні значення в одних й тих самих ресурсах (нормах), використаних при виконанні кошторисних розрахунків, про що свідчить спосіб візуалізації таких змінених позицій, зокрема, в локальних кошторисах (див. табл.4.2.2):

Таблица 4.2.2

Шифр ресурсу	Етап та види робіт
Очищення територій від насаджень	
E1-197-1	Корчування пнів у ґрунтах природного залягання викорчувувачами-збирачами на тракторі потужністю 79 кВт [108 к.с.] з переміщенням пнів до 5 м, діаметр пнів до 24 см
E1-197-2	Корчування пнів у ґрунтах природного залягання викорчувувачами-збирачами на тракторі потужністю 79 кВт [108 к.с.] з переміщенням пнів до 5 м, діаметр пнів до 32 см
E1-197-3	Корчування пнів у ґрунтах природного залягання викорчувувачами-збирачами на тракторі потужністю 79 кВт [108 к.с.] з переміщенням пнів до 5 м, діаметр пнів понад 32 см
E1-200-1	Оббивання землі з викорчуваних пнів викорчувувачами-збирачами на тракторі потужністю 79 кВт [108 к.с.], діаметр пнів до 24 см
E1-200-2	Оббивання землі з викорчуваних пнів викорчувувачами-збирачами на тракторі потужністю 79 кВт [108 к.с.], діаметр пнів понад 24 см
ДН5-2-1	Навантажування або розвантажування колод та пнів загальною масою, що підіймається 0,3 т
Земляні роботи	
E1-130-2	Ущільнення ґрунту причіпними котками на пневмоколісному ходу масою 25 т за перший прохід по одному сліду при товщині шару 30 см
E1-130-8 к=5	Ущільнення ґрунту причіпними котками на пневмоколісному ходу масою 25 т за кожний наступний прохід по одному сліду при товщині шару 30 см
E1-130-1	Ущільнення ґрунту причіпними котками на пневмоколісному ходу масою 25 т за перший прохід по одному сліду при товщині шару 25 см
E1-130-7 к=7	Ущільнення ґрунту причіпними котками на пневмоколісному ходу масою 25 т за кожний наступний прохід по одному сліду при товщині шару 25 см
Дорога	
ЕН27-69-1	Улаштування дорожніх корит із переміщенням ґрунту на відстань до 100 м при глибині корита до 250 мм
ЕН27-12-4	Улаштування вирівнювальних шарів основи із щебенево-піщаної суміші автогрейдером

- (88) Текст найменування позиції локального кошторису, в якому ресурси були піддані редагуванню, позначається курсивом на екрані та при друці, така візуалізація не була відключена користувачем у налаштуваннях програми.
- (89) В тендерній документації Замовника не містилося вказівки щодо обов'язковості втручання в склад (розцінку тощо) ресурсу, отже зміна однакових кошторисних норм, про що свідчить візуалізація таких дій, вказує на скоординоване виконання розрахунків.

Відповідачі однаково не запланували використання автомобільного транспорту, необхідного для виконання робіт з перевезення вантажів за предметом Торгів.

- (90) Технічним завданням до тендерної документації замовника передбачалося виконання робіт щодо перевезення будівельних вантажів автомобільним транспортом, зокрема, «Перевезення лісоматеріалів транспортом загального призначення з напівпричіпом на відстань 20 км», шифр С331-11, «Перевезення інших вантажів транспортом загального призначення на відстань 20 км», шифр С331-9-2.
- (91) Виконання таких робіт було заплановано Відповідачами, ТОВ «Львів-Буд 1» - в документі «Локальний кошторис на будівельні роботи № 7-1-1» та ТОВ «Інвестбуд-2016» - в документі «Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-1».
- (92) В документах щодо наявної матеріально-технічної бази Відповідачі (ТОВ «Інвестбуд-2016» в листі від 29.08.2019 №2908/18, ТОВ «Львів-Буд 1» в довідці від 29.08.2019

№29/08/19-2) зазначили про наявні в них вантажні автомобілі, які будуть використані при виконанні робіт за предметом Торгів (див. табл.4.2.3):

Таблиця 4.2.3

ТОВ «Інвестбуд-2016»		ТОВ «Львів-Буд 1»	
Назва	Кількість, шт.	Назва	Кількість, шт.
Сідловий тягач Volvo	2	самоскид Shacman	1
Сідловий тягач DAF	2	самоскид Man	1
самоскид Scania	3	автомобіль Man	1
самоскид Renault	1	Автомобіль КАМАЗ	1
самоскид Shacman	2		

- (93) Проте, при аналізі документів кошторисів, зокрема «Підсумкової відомості ресурсів до локального кошторису № 7-1-1» (очищення території від насаджень), «Підсумкової відомості ресурсів до локального кошторису № 7-1-2» (земляні роботи), «Підсумкової відомості ресурсів до локального кошторису № 7-1-3» (дорога), завантажених ТОВ «Львів-Буд 1» та «Підсумкової відомості ресурсів до локального кошторису № 2-1-1», завантаженого ТОВ «Інвестбуд-2016», не виявлено інформації щодо залучення Відповідачами в будь-якому вигляді (використання власних машин, оренда, послуга, тощо) належного автомобільного транспорту для виконання робіт (перевезення будівельних вантажів) за предметом Торгів.
- (94) Таке однакове виконання розрахунків будівництва, що не передбачає залучення необхідних ресурсів для виконання робіт, може бути пояснене виконанням документів за взірцем іншого Відповідача. Особливості виконання робіт, зокрема, необхідність використання автомобільного транспорту, були би враховані при самостійному створенні кошторисів.

Використання однакових норм, ресурсів, не передбачених технічним завданням за предметом Торгів.

- (95) Відповідачами в кошторисних розрахунках використані ресурси/норми в однакових обсягах, прямо не передбачені технічним завданням за предметом Торгів, зокрема обладнання (або механізми), та будівельні матеріали, які ТОВ «Львів-Буд 1» вказало в підсумкових відомостях ресурсів до локальних кошторисів № 7-1-1 (Очищення території від насаджень), № 7-1-2 (Земляні роботи), № 7-1-3 (Дорога), а ТОВ «Інвестбуд-2016» - в підсумковій відомості ресурсів до локального кошторису № 2-1-1 (враховані всі етапи робіт Очищення території від насаджень, Земляні роботи, Дорога) (див. табл. 4.2.4):

Таблиця 4.2.4

Обґрунтування (шифр норми)	Назва	Одиниця виміру	Обсяг (кількість)
СН209-1400	Розпушувачі причіпні (без трактора)	машино-година	0,01424
С1421-9452	Щебінь із природного каменю для будівельних робіт, фракція 10-20 мм, марка М1000 і більше	м ³	2,67
С1421-9454	Щебінь із природного каменю для будівельних робіт, фракція 40-70 мм, марка М1000 і більше	м ³	33,642
С1421-9472	Щебінь із природного каменю для будівельних робіт, фракція 40-70 мм, марка М400 і більше	м ³	2,47418
С1421-10634	Пісок природний, рядовий	м ³	0,4895

- (96) Слід зазначити, що в технічному завданні до тендерної документації Замовником зазначалися найменування робіт та їх обсяги. Види та обсяг роботи механізмів, або обладнання, види та кількість будівельних матеріалів Відповідачі обирали самостійно.
- (97) Наведені спільні особливості щодо виконання кошторисної документації не є випадковими та вказують на співпрацю Відповідачів під час створення документації.

Спільні особливості визначення Відповідачами в кошторисній документації показників вартості експлуатації будівельних машин та механізмів.

- (98) Технічним завданням тендерної документації Торгів передбачено виконання робіт із залученням спеціальних будівельних машин та механізмів (котків, грейдерів, екскаваторів, бульдозерів, автомобільного транспорту, тощо).
- (99) При складанні кошторисів, відповідно до вимог п 6.2.5. ДСТУ БД.1.1- 1:2013, вартість експлуатації будівельних машин та механізмів враховується у складі прямих витрат та визначається з урахуванням положень, зокрема, ДСТУ-Н Б Д. 1.1-2:2013 «Настанова щодо визначення прямих витрат у вартості будівництва».
- (100) Відповідно до положень ДСТУ-НБД.1.1-2:2013 в кошторисних розрахунках вартість машино-години роботи власної та орендованої будівельної техніки обчислюється із врахуванням різних елементів витрат, зважаючи на умови конкретних договорів (оренди будівельної техніки, надання послуг, тощо), якими конкретизуються витрати, які несуть сторони.
- (101) Відповідно до п. 6.2 ДСТУ-НБД.1.1-2:2013 вартість машино-години роботи власної техніки враховує всі елементи витрат, які несе власник техніки, зокрема:
- заробітну плату робітників, зайнятих на керуванні та обслуговуванні будівельних машин та механізмів;
 - амортизаційні відрахування, витрати на заміну частин, що швидко спрацьовуються;
 - вартість матеріальних ресурсів на ремонт і технічне обслуговування та перебазування машин;
 - плату за проведення періодичних оглядів вантажопідйомних механізмів в органах виконавчої влади, що забезпечують реалізацію державної політики з промислової безпеки, охорони праці, державного гірничого нагляду, охорони надр та державного регулювання у сфері безпечного поводження з вибуховими матеріалами промислового призначення тощо).
- (102) Загальновиробничі та адміністративні витрати, а також прибуток, враховуються в ціні пропозиції в цілому по об'єкту будівництва і обчислюються з урахуванням трудовитрат робітників, зайнятих на керуванні та обслуговуванні власних машин та механізмів будівельної організації.
- (103) Відповідно до п. 6.2.1.3 ДСТУ-НБД.1.1-2:2013 вартість машино-години будівельної техніки, що орендується, приймається за ціною, що склалася в регіоні, при обчисленні загальновиробничих та адміністративних витрат, а також прибутку в цілому по будові трудовитрати робітників, зайнятих на керуванні та обслуговуванні цієї будівельної техніки, не враховуються.
- (104) При аналізі розрахунків вартості машино-години експлуатації будівельних машин та механізмів, завантажених Відповідачами в складі кошторисної документації (ТОВ «Львів-Буд 1» - для частини машин, ТОВ «Інвестбуд-2016» - для всіх машин), виявлено, що такі розрахунки виконані за правилами, передбаченими для власної техніки, що не відповідає умовам договорів, за якими Відповідачі залучають будівельну техніку для виконання робіт за предметом Торгів, що підтверджується наступним.

ТОВ «Інвестбуд-2016»

- (105) В розрахункових таблицях «2-1. Підсумкова вартість експлуатації машин», «2-2. Розрахункова вартість експлуатації однієї машино-години» ТОВ «Інвестбуд-2016» враховує такі елементи витрат:
- заробітна плата;
 - амортизаційні відрахування;
 - частини, що швидко спрацьовуються;
 - енергоносії;
 - гідравлічна рідина;
 - мастильні матеріали;
 - ремонт, техобслуговування, податки
- (106) Зазначені розрахунки вартості виконувалися для будівельних машин та механізмів, які ТОВ «Інвестбуд-2016» використовуватиме для виконання робіт за предметом Торгів, за переліком відповідно до документу «Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису 2-1-1»:
- крани на автомобільному ході при роботі на монтажі технологічного устаткування, вантажопідйомність 10 т;
 - навантажувачі одноковшеві універсальні фронтальні, пневмоколісні, вантажопідйомність 5,0 т;
 - екскаватори одноковшеві дизельні на гусеничному ході, місткість ковша 1 м³;
 - бульдозери САТ D6 MXL, потужність 116 кВт (155 к.с.);
 - автогрейдери САТ-140, тип важкий, потужність 123 кВт (165 к.с.);
 - коток дорожній самохідний ґрунтовий вібраційний, маса 12,8 т
- (107) Відповідно листа ТОВ «Інвестбуд-2016» від 29.08.2019 №2908/187 щодо наявної матеріально-технічної бази, вказані будівельні машини орендуються ним у ТОВ «Спецтрансінвест» та ПП «Спецбудтранс» за договорами від 01.02.2019 № 010219 та № 010219. Факт приймання – передавання в користування будівельних машин та механізмів за вказаними договорами оформлено Актами від 01.02.2019 б/н.
- (108) Відповідно до умов договорів від 01.02.2019 № 010219 орендар, ТОВ «Інвестбуд-2016»:
- приймає у строкове платне користування об'єкти оренди - транспортні засоби (факт приймання – передавання в користування будівельних машин та механізмів за вказаними договорами оформлено Актами від 01.02.2019 б/н);
 - керування об'єктами оренди та їх технічна експлуатація здійснюється екіпажем (обслуговуючим персоналом), який перебуває у трудових відносинах з орендарем, який і несе витрати на утримання екіпажу та об'єкти оренди;
 - орендар самостійно проводить технічне обслуговування, поточний, та капітальний ремонт об'єктів оренди.
- (109) Таким чином, при розрахунку однієї машино-години вартості експлуатації будівельних машин ТОВ «Інвестбуд-2016» мало право враховувати витрати, які він несе відповідно до умов договорів від 01.02.2019 № 010219, за виключенням витрат за розділом амортизаційні відрахування.

ТОВ «Львів-Буд 1»

- (110) ТОВ «Львів-Буд 1» не мало власних будівельних машин (станом на вересень 2019 року, що підтверджується листом від 06.11.2020 № 06/11-2 (вх. № 72-01/1900 від 09.11.2020) та не надало підтвердження використання техніки іншого суб'єкта господарювання за іншим договором, ніж №280819 від 28.08.2019 з ТОВ «Інвестбуд - 2016».
- (111) У підсумкових відомостях ресурсів до локальних кошторисів 7-1-1, 7-1-2, 7-1-3 ТОВ «Львів-Буд 1» зазначає будівельні машини та механізми, які зазначені ним в документі «Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від

- 29.08.2019 №29/08/19-2 та які залучаються за договором №280819 від 28.08.2019 з ТОВ «Інвестбуд-2016».
- (112) За договором №280819 від 28.08.2019 ТОВ «Інвестбуд-2016», виконавець, надає ТОВ «Львів-Буд 1», замовнику, послуги технічно справними машинами та механізмами на об'єктах замовника.
- (113) За умовами договору №280819 від 28.08.2019:
- ТОВ «Львів-Буд 1» зобов'язується:
 - оплатити надані виконавцем послуги та виконані роботи;
 - створити та дотримуватися умови для безпечної експлуатації техніки;
 - ТОВ «Інвестбуд-2016» зобов'язується:
 - надати замовнику техніку з обслуговуючим персоналом, який має право на керування такою технікою;
 - забезпечувати техніку паливом та/або електроенергією у кількості, достатній для надання послуг;
 - за свій рахунок виконувати поточний ремонт та технічне обслуговування техніки в разі необхідності.
- (114) Таким чином, за умовами договору №280819 від 28.08.2019 ТОВ «Львів-Буд 1» не несло жодних витрат (на оплату праці, поточний ремонт та технічне обслуговування, запчастини, енергоресурси, пальне та мастильні матеріали), так як отримувало послугу, яка надавалася з використанням спецтехніки, екіпажа, ресурсів ТОВ «Інвестбуд-2016».
- (115) Отже в розрахунках вартості машино-години експлуатації будівельних машин проставляється лише вартість послуги, витрати за елементами не розраховуються, також коригуються амортизаційні відрахування та прибуток.
- (116) При аналізі даних розрахункових таблиць ТОВ «Львів-Буд 1» «2-1.Розрахункова вартість експлуатації однієї машино-години машин», «2-2. Підсумкова вартість експлуатації машин» встановлено, що вартість машино-години експлуатації для частини будівельних машин розраховувалася за елементами витрат.
- (117) Такі машини були використані на етапі «Дорога», що підтверджується документом «Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису 7-1-3»:
- бульдозери, потужність 132 кВт (180 к.с.);
 - автогрейдери середнього типу, потужність 99 кВт (135 к.с.);
 - автогрейдери середнього типу, потужність 121 кВт (165 к.с.);
 - котки дорожні причіпні кулачкові, маса 8 т;
 - котки дорожні самохідні вібраційні гладковальцеві, маса 8 т.
- (118) Відповідно до вищевказаних розрахункових таблиць враховані такі елементи витрат:
- заробітна плата;
 - амортизаційні відрахування;
 - частини, що швидко спрацьовуються;
 - енергоносії;
 - гідравлічна рідина;
 - мастильні матеріали;
 - ремонт, техобслуговування, податки;
 - перебазування.
- (119) Такий спосіб розрахунку вартості машино-години був би можливим в випадку використання власної техніки, або, якщо за умовами договору (надання послуг, оренди) такі витрати покладалися би на ТОВ «Львів-Буд 1» як користувача техніки (орендаря, отримувача послуги, тощо).
- (120) Отже, ТОВ «Львів-Буд 1» не мало підстав нараховувати витрати по частині будівельних машин за елементами заробітна плата; амортизаційні відрахування; частини, що швидко спрацьовуються; енергоносії; гідравлічна рідина; мастильні матеріали; ремонт, техобслуговування, податки, перебазування, про що вказано в

розрахункових таблицях «2-1. Розрахункова вартість експлуатації однієї машино-години машин», «2-2. Підсумкова вартість експлуатації машин», так як не несло цих витрат.

- (121) Таким чином, виявлені такі спільні риси при виконанні Відповідачами розрахунків вартості машино-години експлуатації будівельної техніки та механізмів (ТОВ «Інвест-Буд 2016» - для всіх машин, ТОВ «Львів-Буд 1» - для машин, використаних на етапі «Дорога»):
- розрахунки однаково виконані виходячи з правил, передбачених ДСТУ-НБД.1.1-2:2013 при умові використання **власної техніки**. Залучення лише власної техніки, або розрахунки, притаманні умовам залучення тільки власної техніки, не впливало з вимог тендерної документації Замовника та не було законодавчо обумовлено.
 - розрахунки не враховували умови договорів, за якими залучена будівельна техніка для виконання робіт за предметом Торгів, зокрема ТОВ «Львів-Буд 1» для машин, використаних на етапі «Дорога» мало право проставити лише вартість послуги з відповідним корегуванням адміністративних витрат та прибутку.
- (122) Одночасно, програмними комплексами для створення кошторисної документації, зокрема, ПК АВК-5, передбачена можливість створення кошторисної документації та виконання розрахунків для випадків отримання послуг, оренди необхідних машин. Користувачем при редагуванні вартості машино-години в таких випадках зазначається наявність, або відсутність, певного елемента витрат щодо конкретних механізмів враховуючи умови договорів.
- (123) Завищення Відповідачами в однаковий спосіб вартості експлуатації будівельних машин та механізмів, який не враховує умови залучення Відповідачами техніки, не впливало з вимог тендерної документації Торгів та не встановлено законодавчо, підтверджує відсутність самостійного виконання розрахунків кошторису, або використання для розрахунків одного взірця.

4.2.4. Спільні особливості оформлення тендерних пропозицій Відповідачів.

4.2.4.1 Документи в складі тендерних пропозицій Відповідачів мають однаковий реквізит «Дата документу»

- (124) При аналізі тендерних пропозицій Відповідачів встановлено, що на документах в їх складі (довідки, гарантійні листи) проставлено однаковий реквізит «дата документу» - 29 серпня 2019 року. Кошторисна документація, зокрема документ «Договірна ціна», також виконана в цінах станом на 29 серпня 2019 року, про що зазначено на розрахунках.
- (125) Відповідно до тендерної документації Торгів, Замовником був визначений період для подання тендерних пропозицій для участі у Торгах – 16.08.2019 - 02.09.2019. Таким чином, у кожного з учасників було достатньо часу для підготовки документів тендерної пропозиції.
- (126) Наведена схожість в оформленні Відповідачами документів тендерних пропозицій в один день (за п'ять днів до кінцевого терміну подання тендерних пропозицій), свідчить про скоординовану поведінку між Відповідачами та узгодженість їх дій під час підготовки (тендерної документації) до Торгів.

4.2.4.2. Однакові граматичні помилки та особливості подання інформації в документах щодо підтвердження наявності необхідної матеріально-технічної бази

- (127) Учасникам Торгів в складі тендерної пропозиції потрібно було надати довідку в довільній формі щодо наявності матеріально-технічної бази (обладнання, складських приміщень та транспортних засобів, необхідних для виконання робіт, правових підстав його використання (власне, орендоване)) та зазначити інформацію про наявність чинних договорів оренди, використання, лізингу тощо (в випадку відсутності власних засобів) та вказати: найменування, місцезнаходження, код ЄДРПОУ суб'єкта

господарювання з яким укладено такий договір, а також строк (термін) дії такого договору.

- (128) Відповідачі завантажили такі документи (ТОВ «Львів-Буд 1» - довідку «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2, ТОВ «Інвестбуд-2016» - лист щодо наявності складу комплектів будівельних машин від 29.08.2019 №2908/18) та долучили копії договорів щодо підстав використання матеріально-технічної бази (ТОВ «Львів-Буд 1» - від 28 серпня 2019 року № 280819, укладеного з ТОВ «Інвестбуд-2016»; ТОВ «Інвестбуд-2016» - від 010219 від 01 лютого 2019 року, укладені з ПП «Спецтрансбуд», ТОВ «Спецтрансінвест»).
- (129) Перелік обладнання (механізмів, устаткування, транспортних засобів, тощо) Відповідачі подали в табличних формах, в яких однаково, в окремих графах, вказали інформацію щодо стану техніки, зазначивши: «Справний», та терміну експлуатації (ТОВ «Львів-Буд 1») або року випуску (ТОВ «Інвестбуд-2016»).
- (130) Проте, Замовником в тендерній документації Торгів не встановлювалося вимоги щодо зазначення інформації про термін експлуатації (або рік випуску) та стан (нове, справне, тощо) обладнання та техніки.
- (131) Також Замовником в тендерній документації Торгів та в роз'ясненні до процедури Торгів від 23 серпня 2019 року (відкритий доступ, матеріали Торгів в електронній системі закупівель «Прозогго») не встановлювалося вимоги щодо долучення копій документів про підстави використання матеріально технічної бази (потрібно було лише зазначити інформацію)
- (132) В переліку технічних засобів (зазначений ТОВ «Львів-Буд 1» - в довідці «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2, ТОВ «Інвестбуд-2016» - в листі щодо наявності складу комплектів будівельних машин від 29.08.2019 №2908/18), які використовуватимуться для виконання робіт за предметом Торгів, Відповідачі зазначають про наявність машини типу коток та зазначають назву з однаковою граматичною помилкою «Каток». Вид обладнання (машина з масивним циліндром, що обертається навколо осі, для вирівнювання та вкочування ґрунту, шляхового покриття, коткування шляхового полотна) має назву «Коток» (див. табл. 4.2.5):

Таблиця 4.2.5

№ з/п	Відповідач	Марка машини та номер в переліку технічних засобів
1	ТОВ «Львів-Буд 1»	20. Каток Bomag VW 174 Ас 9,2 т 21. Ґрунтовий каток DYNAPAC CA270D
2	ТОВ «Інвестбуд-2016»	16. Каток дорожній вібраційний Bomag BW 174 17. Каток дорожній вібраційний Bomag BW 135 AD 18. Каток ґрунтовий DYNAPAC CA270D

- (133) В договорах щодо оренди спецтехніки від 01.02.2019 № 010219 між ТОВ «Інвестбуд-2016» та ПП «Спецбудтранс», від 01.02.2019 № 010219 між ТОВ «Інвестбуд-2016» та ТОВ «Спецтрансінвест», а також в кошторисній документації обох Відповідачів, назва машини «Коток» написана вірно.

Однакові особливості написання найменування підприємства в документах обох Відповідачів.

- (134) Обидва Відповідачі застосовують написання власної назви підприємства без виділення лапками: «<...>ТОВ_Інвестбуд – 2016_<...>». Правильно: «<...>ТОВ «Інвестбуд – 2016» <...>» в окремих документах, які стосувалися обставин залучення матеріально-технічної бази та виконання ТОВ «Інвестбуд-2016» етапу робіт за предметом Торгів для ТОВ «Львів-Буд 1»:

- ТОВ «Львів-Буд 1» в довідці «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2 – в стовпці табличної форми щодо права

користування машиною, механізмом, тощо навпроти назви машини зазначено:
 «<...>Оренда_ТОВ Інвестбуд-2016_<...>»;
 - ТОВ «Інвестбуд-2016» в листі-згоді (щодо виконання етапу земельних робіт) від 28.08.2019 б/н – в тексті листа : «<...> підрядник ТОВ_Інвестбуд-2016 погоджується виконувати <...> Місцезнаходження підрядника ТОВ_Інвестбуд-2016_<...> Директор ТОВ_Інвестбуд-2016_<...>».

- (135) За даними з ЄДР, найменування юридичної особи та скорочене у разі його наявності, зокрема, українською мовою: «товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд-2016» , ТОВ «Інвестбуд-2016»» (витяг з ЄДР № 31515155 від 28.09.2023 , виконаний станом на 16.08.2019).
- (136) Отже, вказана особливість написання найменування юридичної особи (ТОВ_Інвестбуд – 2016) без виділення лапками не визначене Відповідачем 1 шаблоном.
- (137) Викладене свідчить, що вказані документи, подані Відповідачами на Торги, створювалися спільно та/або з використанням одного й того ж зразка (шаблону) документа іншого Відповідача, що, у свою чергу, підтверджує наявність обміну інформацією між ними та спільну (узгоджену) підготовку документів тендерних пропозицій.

4.2.5. Наявність однакових дефектів на документах.

- (138) В складі тендерної пропозиції на Торги Відповідачами завантажені документи, які містять однакові дефекти сканування (друку):
 - полоса, по довшій частині аркушів на відстані орієнтовно 65 мм від краю, в верхній, або нижній, частині в залежності від розташування аркуша під час друку (сканування) (Додаток 3, малюнок 1). Перелік файлів з аналогічними дефектами подано в таблиці 4.2.6 :

Таблиця 4.2.6

Назва файлу з документами	
ТОВ «Львів-Буд 1»	ТОВ «Інвестбуд-2016»
<ul style="list-style-type: none"> ●1. ККВ ст 16.pdf ●2. ВД ст 17 ддатов 2.pdf ●3. Додаток 4 Тех специфікація.pdf ●4. форма тендерна пропозиція .pdf ●5. повноваження директора.pdf ●6. Проект договору додаток 5.pdf ●7. інші документи.pdf ●7.2. статут ЛБ1.pdf ●7.3. Ліцензія доозвола.pdf ●7.7. Кошторис і графік.pdf ●7.8Лист-згода на обробку даних049.pdf 	<ul style="list-style-type: none"> ● Розрахунок експлуатації машин.pdf ● Локальний кошторис.pdf ● Відомість ресурсів до локального кошторису.pdf ● Матеріально-технічна база +.pdf (друга сторінка) ● Довідки про відсутність підстав для відови +.pdf (сьома сторінка)

- (139) Характерно виражені сліди (від принтерної фарби, або спричинені дефектом друкуючого, чи скануючого пристрою) на документах Відповідачів вказують на використання ними при підготовці документів під час участі в Торгах одних і тих самих технічних пристроїв (сканера, принтера, тощо).

5.КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (140) У ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідачів становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результату Торгів
- (141) 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.

- (142) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (143) Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (144) Відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (145) Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (146) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (147) Узгодженням дій учасників Торгів є їх відмова від самостійної участі у ньому та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни цінових пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії участі в аукціонах.
- (148) Наведені факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки та участі в Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі одне одного в них, що підтверджується, зокрема:
- договірними відносинами, господарськими відносинами Відповідачів між собою;
 - господарськими відносинами одного Відповідача з суб'єктом господарювання, пов'язаним відносинами контролю з іншим Відповідачем;
 - використанням Відповідачем 2 матеріально-технічної бази Відповідача 1 для виконання робіт за предметом Торгів;
 - погодженням розподілу виконання робіт за предметом Торгів;
 - спільною підготовкою та однаковими особливостями виконання кошторисних розрахунків;
 - однаковими помилками та спільними особливостями оформлення окремих документів, зразки яких не надавалися Замовником;
 - наявністю однакових дефектів друку та/або сканування на документах.
- Вказані обставини та їх характер 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 в Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (149) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документів для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували і координували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах.
- (150) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведених Замовником Торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (151) ТОВ «Львів-Буд 1» листом від 27.06.2024 № 73 (вх. № 72-01/1597 від 28.06.2024) не надало зауважень або заперечень до змісту подання з попередніми висновками у справі № 937-УД від 10 травня 2024 року № 72-03/94-п, витяг з якого був направлений листом Відділення від 15.05.2024 № 72-02/930е (рекомендоване поштове відправлення № 0600921050752) та 24.05.2024 отриманий Відповідачем 2.
- (152) Одночасно, у листі від 27.06.2024 № 73 (вх. № 72-01/1597 від 28.06.2024) ТОВ «Львів-Буд 1» зазначило, що не вчиняло антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів з ідентифікатором UA-2019-08-16-001447-b та просило при вирішенні справи по суті врахувати факт запровадження Указом Президента України від 24.02.2022 № 64/2022 правового режиму воєнного стану та оголошення загальної мобілізації Указом Президента України від 24.02.2022 № 69/2022, що істотно впливає на здійснення підприємницької діяльності та фінансове становище ТОВ «Львів-Буд 1».
- (153) ТОВ «Інвестбуд – 2016» в особі представника адвоката Деревінського Ігоря Миколайовича (свідоцтво на право зайняття адвокатською діяльністю 000381 від 30.08.2019) листом від 27.06.2024 б/н (вх. № 72-01/1607 від 28.06.2024), листом б/д б/н (вх. № 72-01/1767 від 12.07.2024) надало письмові пояснення до змісту подання з попередніми висновками у справі № 937-УД від 10 травня 2024 року № 72-03/94-п (далі – Подання), витяг з якого був направлений листом Відділення від 15.05.2024 № 72-02/929е (рекомендоване поштове відправлення № 0600921048855) та 05.06.2024 отриманий Відповідачем 1.
- (154) ТОВ «Інвестбуд-2016», зокрема, вважає:
- договір про виконання робіт із використанням спецтехніки № 280819 від 28.08.2019 з ТОВ «Львів-Буд 1» не укладеним, оскільки у ТОВ «Інвестбуд-2016» він відсутній;
 - згідно умов проекту цього договору оренда матеріально-технічної бази та транспортних засобів не передбачалася;
 - завантажена копія договору від 28.09.2019 №280819 «Про виконання робіт із використанням спецтехніки» - це проект договору, наданий для ТОВ «Львів-Буд 1» за їхнім запитом ... копію ліцензії Держархбудінспекції України від 09.08.2017 №33-Л, видану ТОВ «Інвестбуд-2016», ТОВ «Інвестбуд-2016» надавав ТОВ «Львів-Буд 1» для ознайомлення на їх запит;
 - лист-згода від 28.08.2019 [про згоду ТОВ «Інвестбуд-2016» виконувати земельні роботи при реконструкції благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м. Тернополі. Примітка Відділення] не може вважатися такою яку варто брати до уваги, оскільки договору субпідряду між ТОВ «Інвестбуд-2016» та ТОВ «Львів-Буд 1» не укладалося..... Лист-згода від 28.08.2019 не може вважатися дійсною;
 - ТОВ «Інвестбуд-2016» одночасно зазначає, що про використання проекту договору від 28.09.2019 №280819 в тендерній пропозиції під час участі у процедурі закупівлі йому стало відомо після розкриття тендерних пропозицій інших учасників закупівлі. У зв'язку із чим є доцільним витребувати цей договір у ТОВ «Львів-буд 1» з метою підтвердження його укладення, оскільки у Товариства він відсутній.

Вказані заперечення ТОВ «Інвестбуд-2016» не беруться до уваги та спростовується таким.

- (155) Відповідно до пункту 5 «Кваліфікаційні критерії до учасників» розділу III «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» тендерної документації, Замовником були встановлені кваліфікаційні критерії, зокрема, щодо матеріально-технічної бази та обладнання, яке використовуватиметься для виконання робіт за предметом Торгів, про що потрібно було долучити інформацію в довільній формі щодо наявності обладнання, складських приміщень та транспортних засобів, необхідних для виконання

- робіт, правових підстав його використання (власне, орендоване), чинних договорів оренди, використання, лізингу тощо (в випадку відсутності власних засобів) із зазначенням найменування, місцезнаходження, код ЄДРПОУ суб'єкта господарювання з яким укладено такий договір, а також строк (термін) дії такого договору.
- (156) За інформацією, наданою ТОВ «Львів-Буд 1» в складі тендерної пропозиції на Торги, для виконання частини робіт згідно з технічною специфікацією за предметом Торгів ним планувалося залучення субпідрядника, про що ним завантажений документ «Довідка, про залучення субпідрядника» від 29.08.2019 №29/08/19-3, в якій повідомляється про залучення субпідрядної організації, ТОВ «Інвестбуд-2016», для виконання земляних робіт на об'єкті за предметом Торгів «Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м.Тернополі».
- (157) На підтвердження залучення ТОВ «Інвестбуд-2016», ТОВ «Львів-Буд 1» завантажено в складі тендерної пропозиції документи від **ТОВ «Інвестбуд-2016» з печаткою та підписом директора, Смоляка І.А.**, зокрема:
- копію договору від 28.08.2019 № 280819 «Про виконання робіт із використанням спецтехніки», за умовами якого ТОВ «Інвестбуд -2016» надає на користь та в інтересах замовника, ТОВ «Львів-Буд 1», зокрема, послуги технічно справними машинами та механізмами на об'єктах замовника за його замовленнями та надає в оренду матеріально-технічну базу (складські приміщення (пункт 1.1 договору від 28.08.2019 № 280819);
 - лист-згоду від 28.08.2019 б/н, в якому ТОВ «Інвестбуд-2016»: «<...>погоджується виконувати земельні роботи при реконструкції благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м.Тернополі<...>».
- (158) При цьому, ТОВ «Інвестбуд-2016» не надало доказів про звернення до правоохоронних органів щодо притягнення до відповідальності посадових осіб ТОВ «Львів-Буд 1» за підробку вищевказаних документів, в разі наявності цього факту.
- (159) Разом з тим, ТОВ «Інвестбуд-2016» в листі від 27.06.2024 б/н (вх. № 72-01/1607 від 28.06.2024) **підтвердив комунікацію з ТОВ «Львів-Буд 1» про Торги під час їх проведення та свою обізнаність щодо намірів ТОВ «Львів-Буд 1» брати участь в Торгах**, зазначаючи про надання ТОВ «Львів-Буд 1» копії ліцензії Держархбудінспекції України від 09.08.2017 №33-Л, виданої ТОВ «Інвестбуд-2016», листа-згоди від 28.08.2019 (про виконання етапу земельних робіт за предметом Торгів), договору 28.08.2019 № 280819, укладеного 28.08.2019 в м.Тернополі.
- (160) Одночасно, згідно з приписами законодавства про захист економічної конкуренції, питання збору, оцінки та аналізу доказів у справі є компетенцією виключно органів Антимонопольного комітету України, які самостійно визначають джерела, спосіб одержання та обсяг відомостей, необхідних для повного й об'єктивного з'ясування обставин справи.
- (161) Також, в ході розгляду Справи виявлені обставини які свідчать про практику щодо надання допомоги та планування спільного виконання робіт з ТОВ «Львів-Буд 1» з боку ТОВ «Інвестбуд-2016» та пов'язаних з ним відносинами контролю (в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції») ТОВ «Спецтрансінвест», ПП «Спецбудтранс», ФОП Логінським М.Б.
- (162) Зокрема, аналогічні листи-згоди (щодо виконання етапу робіт), надання в оренду техніки завантажені ТОВ «Львів-Буд 1» в складі тендерної пропозиції на відкриті торги з ідентифікатором закупівлі UA-2019-09-05-002402-b період проведення яких (05.09.2019 - 22.10.2019) співпав з періодом проведення Торгів, наведене підтверджується інформацією ДП «Прозорро», наданою листом від 07.06.2023 № 206/01/856/11 (вх. № 72-01/172-кі від 19.06.2023).

- (163) ТОВ «Інвестбуд-2016» вважає неможливим визначати господарські відносини з ТОВ «Львів-Буд 1» та ТОВ «Львів-Буд 2» як партнерські, та зазначає:
- Оскільки між відповідачами договір № 280819 від 28.08.2019 не був укладений, а також були відсутні будь які господарські відносини, які б впливали з дій відповідачів на виконання цього договору то жодної єдності інтересів, узгоджених дій чи антиконкурентної поведінки в діях ТОВ «Інвестбуд-2016» немає;
 - ТОВ «Інвестбуд-2016» надавав послуги спецтехнікою для ТОВ «Львів-Буд 2». Даного роду співпраця не є забороненою. Проте ця співпраця не може бути визначена як єдність економічних інтересів адже аналогічні послуги спецтехніки в різні періоди в Товариства замовляли і інші суб'єкти господарювання, включно з тими що брали участь в цих торгах (наприклад ТОВ «Макбуд» та ТОВ «Авакс-Проф»). ТОВ «Інвестбуд-2016» має в наявності будівельні машини, а різні юридичні особи які здійснюють будівельну діяльність в Тернопільській області замовляють послуги цих машин. Товариство створено з метою отримання прибутку шляхом надання різноманітних послуг шляхом укладення договорів які у свою чергу тягнуть наявність господарських відносин.

Вказані заперечення ТОВ «Інвестбуд-2016» не беруться до уваги та спростовується таким.

- (164) Відповідно до статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» доказами у справі можуть бути будь-які фактичні дані, які дають можливість встановити наявність або відсутність порушення, та які встановлюються такими засобами: поясненнями сторін і третіх осіб, поясненнями службових осіб та громадян, письмовими доказами, речовими доказами й висновками експертів.
- (165) У свою чергу, органи Антимонопольного комітету України доводять координацію (узгоджені дії) суб'єктів господарювання в будь-якій узгодженій поведінці (дії, бездіяльності) учасників торгів, у тому числі їх посадових осіб та працівників, зокрема під час укладання ними угод у будь-якій формі, в тому числі усних домовленостей таких осіб.
- (166) Як зазначалося в розділі 4.1.2 Подання, в 2019 році, включно в період проведення Торгів, ТОВ «Львів-Буд 1» і ТОВ «Львів-Буд 2» були пов'язані відносинами контролю в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», зокрема, фізичні особи ОСОБА 1 та ОСОБА 2 мали вирішальний вплив на господарську діяльність обох підприємств, ТОВ «Львів-Буд 1» і ТОВ «Львів-Буд 2», безпосередньо завдяки праву володіння рівнозначними частками у статутних капіталах кожного із вказаних суб'єктів господарювання та були обізнані щодо умов господарської та фінансової діяльності вказаних суб'єктів господарювання, так як одночасно займали керівні посади в обох товариствах, та були зацікавлені в економічних здобутках та отриманні прибутку обома підприємствами.
- (167) При цьому, Дубовик О.М. здійснював загальне керівництво ТОВ «Львів-Буд 1» (наказ ТОВ «Львів-Буд 1» від 28.11.2017 № К1), був відповідальним за ведення бухгалтерського обліку (наказ ТОВ «Львів-Буд 1» від 28.11.2017 № ІК) впродовж 2019 року, був уповноваженим представляти інтереси підприємства в процедурі Торгів (довідка ТОВ «Львів-Буд 1» від 29.08.2019 № 29/08/19-20).
- (168) За інформацією ГУДПС України у Львівській області, наданою листом б/д б/н (вх. №72-01/1905 від 20.07.2021) встановлено (Інформація, доступ до якої обмежено).
- (169) Разом з тим, в 2019 році послуги із залученням спецтехніки в м.Тернополі надавали також (за інформацією у відкритому доступі в мережі Інтернет, включно в електронній системі закупівель «Prozorro») ТОВ «Авакс-Проф», ТОВ «Спецбудтранс», ТОВ «Спецтрансінвест», ФОП Логінський Б.М., ФОП Мазур М.М., ФОП Головка О.М., ФОП Мелюдина П.С., ТОВ «Агрохім», ТЗОВ ФОП Кульба Б.А., ФОП Швайка В.Д. та інші.

- (170) За хронологією створення документів, встановленою за інформацією, наданою ГУДПС України у Тернопільській області листом від 15.07.2021 № 10123/6/19-00-18-05/17178 (вх. №72-01/1881 від 16.07.2021), ГУ ДПС у Львівській області б/н б/д (вх. 72-01/1905 від 20.07.2021) та АТ КБ «Приватбанк» від 30.01.2020 № 20.1.0.0.0/7-191227/4487 (вх. № 69-01/7кі від 30.01.2020), виявлено, *(Інформація, доступ до якої обмежено)* (див. додаток 1, таблиці 1.2,1.4), що дозволяло оптимізувати оподаткування господарської діяльності (зважаючи на приписи Податкового кодексу України щодо адміністрування податку на додану вартість) та **свідчить про планування суб'єктами господарювання спільної фінансово-господарської діяльності загалом.**
- (171) *Як зазначило ТОВ «Інвестбуд-2016»: «Наявність господарських відносин не може слугувати безумовною умовою наявності партнерства...Товариство створено з метою отримання прибутку шляхом надання різноманітних послуг шляхом укладення договорів які у свою чергу тягнуть наявність господарських відносин.»*
- (172) Під час проведення Торгів ТОВ «Інвестбуд-2016» мало господарські відносини з ТОВ «Львів-Буд 2» та сприяло участі ТОВ «Львів-Буд 1» в Торгах, уклавши договір 28.08.2019 № 280819 щодо надання послуг технічно справними машинами та механізмами, погодившись надати в оренду матеріально-технічну базу (складські приміщення), надавши згоду виконувати етап земельних робіт під час Торгів (лист-згода від 28.09.2019 б/н), забезпечивши залучення власних працівників, необхідних для експлуатації будівельних машин та механізмів (за умовами договору від 28.08.2019 № 280819).
- (173) Наведені обставини щодо обрання ТОВ «Львів-Буд 1», ТОВ «Львів-Буд 2» та ТОВ «Інвестбуд-2016» один одного як контрагентів, свідчить про їх надійність як партнерів один для одного.
- (174) Відповідно до частини першої статті 173 Господарського кодексу України господарським визнається зобов'язання, що виникає між суб'єктом господарювання та іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених цим Кодексом, в силу якого один суб'єкт (зобов'язана сторона, у тому числі боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського характеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати майно, сплатити гроші, надати інформацію тощо), або утриматися від певних дій, а інший суб'єкт (управнена сторона, у тому числі кредитор) має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку.
- (175) За приписами частини першої статті 174 Господарського кодексу України господарські зобов'язання можуть виникати, зокрема, з господарського договору та інших угод, передбачених законом, а також з угод, не передбачених законом, але таких, які йому не суперечать.
- (176) У Поданні не зазначається, що описані господарські відносини та зобов'язання, що з них випливають, між ТОВ «Інвестбуд-2016», ТОВ «Львів-Буд 2», укладання договору від 28.08.2019 № 280819 та надання листа-згоди від 28.09.2019 б/н ТОВ «Львів-Буд 1» (із подальшими господарськими відносинами в періодах поза межами Торгів) заборонені чинним законодавством.
- (177) У Поданні констатується факт наявності таких господарських відносин, які в сукупності та взаємозв'язку підтверджують спільний господарський інтерес та сприяє обміну інформацією між Відповідачами.
- (178) Разом з тим, наявність між Відповідачами договору від 28.08.2019 № 280819 та надання ТОВ «Інвестбуд-2016» листа-згоди від 28.09.2019 б/н ТОВ «Львів-Буд 1», яким підтверджує виконання етапу робіт за предметом Торгів, свідчить про узгодження Відповідачами в рамках таких відносин вартості робіт, які ТОВ «Львів-Буд 1» погоджувалося оплатити, а ТОВ «Інвестбуд-2016» погоджувалося виконати (обсяги, зокрема, земляних робіт, зазначалися Замовником в додатку № 4 до тендерної документації Торгів).

- (179) Отже, наявність в період підготовки та проведення Торгів господарських операцій між одним відповідачем, ТОВ «Інвестбуд-2016», та ТОВ «Львів-буд 2», пов'язаним відносинами контролю з іншим відповідачем, ТОВ «Львів-Буд 1» при одночасному укладанні між Відповідачами договору від 28.08.2019 № 280819, наявності згоди одного відповідача (ТОВ «Інвестбуд-2016») виконувати належними йому машинами та механізмами із залученням власних робітників, для іншого відповідача (ТОВ «Львів-Буд 1») етап земельних робіт за предметом Торгів, свідчить про відносин, які обумовлюють єдність інтересів Відповідачів, у сукупності з іншими встановленими в цьому рішенні обставинами, підтверджують як раз ту обставину, що надавала їм можливість обмінюватися інформацією та координувати свою діяльність.
- (180) Одночасно, під час розгляду справи Відділенням не виявлено доказів щодо дій ТОВ «Інвестбуд- 2016», які б свідчили про аналогічну співпрацю щодо участі в Торгах з іншими учасниками Торгів, зокрема, ТОВ «Макбуд», ТОВ «Авакс-Проф», про яких згадується в листі від 27.06.2024 б/н (вх. № 72-01/1607 від 28.06.2024).
- (181) ТОВ «Інвестбуд-2016» зазначає наступне щодо обставин підготовки кошторисних розрахунків, завантажених в складі тендерної пропозиції на Торги:
- ТОВ «Інвестбуд-2016» не надавало доступ до ПК АВК-5 жодному суб'єкту господарювання;
 - ТОВ «Інвестбуд-2016» у період 2018-2020 рік використовувало різні варіанти роботи із кошторисними розрахунками, в тому числі залучало сторонні організації, розробляло кошторисну документацію силами наявних на той час працівників, ще не заборонено законом та не передбачає жодного підтвердження кваліфікації такого працівників;
 - Оскільки пройшов значний час із моменту створення кошторисної документації та фізичної відсутності особи яка її розробляла та працювала, тому є доцільним призначити експертне дослідження стосовно спільних ознак у кошторисній документації ТОВ Інвестбуд-2016 Та ТОВ Львівбуд-1.

Вказані заперечення ТОВ «Інвестбуд-2016» не беруться до уваги та спростовується таким.

- (182) На поставлені у вимозі Відділення від 25.08.2020 № 72-02/1791 запитання:
- «3.1. Яке програмне забезпечення, зокрема, для створення проектно-кошторисної документації, використовувалося вашим підприємством в 2018-2019 роках.Зазначити інформацію щодо назви, виробника, підстав користування (ліцензія тощо) суб'єкта господарювання (фізичної особи), який здійснював технічний супровід, оновлення, налаштування тощо. Відповідь підтвердити копіями документів.
18. Вказати назви суб'єктів господарювання (або ПБ працівників, фізичних осіб), які виконували проектно-кошторисну документацію протягом 2018-2019 років, зокрема, подану Вашим підприємством на Торги»
- ТОВ «Інвестбуд 2016» в листі від 13.10.2020 б/н (вх. № 72-01/1610 від 13.10.2020) повідомило:
- «3.1. Товариство замовляло створення проектно-кошторисної документації у ТОВ «Автодор-Проект» Підстава – договір № 010717 від 01.01.2017 (копія додається). Яке саме програмне забезпечення використовувалося Товариству невідомо».
- 18.Проектно-кошторисна документація виконувалась ТОВ «Автодор-Проект»»,
- (183) ТОВ «Автодор-Проект» в листі від 25.11.2020 № 612 (вх. від 26.11.2020 № 72-01/2037) підтвердило факт укладання договору 01.01.2017 № 010717, та уточнило, що в період 2017-2019 роки фактично послуги згідно з даним договором не надавалися.

- (184) При дослідженні Відділенням обставин створення кошторисної документації, виявлено, що ліцензії на супровід на 2 комп'ютери видані та оплачені ПП «Спецбудтранс», що підтвердило ПП «Строй-Смета» у листі від 20.09.2023 б\н (вх. № 72-01/1622 від 21.09.2023), до якого долучило копії договорів та актів прийому передачі послуг з правом користування ПК АВК-5 в період 2017-2020 роки, реєстр банківських документів з інформацією щодо поступлення коштів від ПП «Спецбудтранс» за період (*Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (185) Як вже зазначалося, керівний склад та/або засновники ПП «Спецбутранс» та ТОВ «Інвестбуд-2016» пов'язані родинними відносинами.
- (186) Така пов'язаність через засновників та осіб керівного складу відповідача у Справі, ТОВ «Інвестбуд-2016», та ПП «Спецбутранс» передбачає спільність інтересів, включно, щодо умов ведення господарської діяльності, можливість спільно та узгоджено впливати на господарську діяльність суб'єктів господарювання.
- (187) В Поданні **не стверджується**, що ТОВ «Інвестбуд-2016» надавало доступ до ПК АВК-5, проте, зазначається про наявність умов щодо використання ПК АВК-5, правами на яке володіло ПП «Спецбудтранс», при підготовці тендерних пропозицій для участі в Торгах, зважаючи на інші встановлені в цьому рішенні обставини, зокрема партнерський характер відносин Відповідачів, та зазначені, зокрема, в розділах 4.1, 4.2 цього рішення.
- (188) Водночас, Відділення вважає необхідним зазначити, що для кваліфікації дій суб'єктів господарювання як антиконкурентних узгоджених дій в органів Антимонопольного комітету України відсутня обов'язкова необхідність проведення експертизи, оскільки законодавство про захист економічної конкуренції цього не вимагає. Згідно з приписами законодавства про захист економічної конкуренції, питання збору, оцінки та аналізу доказів у справі є компетенцією виключно органів Антимонопольного комітету України, які самостійно визначають джерела, спосіб одержання та обсяг відомостей, необхідних для повного й об'єктивного з'ясування обставин справи.
- (189) ТОВ «Інвестбуд-2016» також вважає збігом та випадковістю спільні особливості кошторисної документації, завантаженої відповідачами в складі тендерної пропозиції на Торги.

Вказані заперечення ТОВ «Інвестбуд-2016» не беруться до уваги та не спростовують зазначене в Поданні спростовується таким, зокрема:

Створення кошторисної документації Відповідачів 29.08.2019. Такою самою датою створена і документація інших учасників Торгів

- (190) Наведене не підтверджується інформацією електронної системи закупівель «Prozorro» (відкритий доступ) щодо створення учасниками Торгів кошторисної документації (Таблиця 6.1.):

Таблиця 6.1

Найменування учасника	Кошторисна документація створена в цінах станом на дату	Дата, проставлена на інших документах тендерної пропозиції
ТОВ «Інвестбуд-2016»	29.08.2019	29.08.2019
ТОВ «Львів-Буд 1»	29.08.2019	29.08.2019
ТОВ «Авакс-Проф»	30.08.2019	30.08.2019
ТОВ «Будмонтажсервіс І»	22.08.2019	28.08.2019, 30.08.2019
ТОВ «Альманах 2000»	28.08.2019	23.08.2019, 29.08.2019, 30.08.2019
ТОВ «Монтаж Сервіс-Буд»	24.08.2019	31.08.2024, окремі документи – без дати
ТОВ «Тернопільбуд»	Дата не зазначена	29.08.2019
ТОВ «Макбуд»	Кошторисна документація не	22.08.2019

- | | | |
|--|-------------|--|
| | завантажена | |
|--|-------------|--|
- (191) *Відповідач 1 стверджує, що однакова редакція предмету закупівлі та використання однакових шрифтів- зумовлене копіюванням їх з тендерної документації Замовника, всі схожості в кошторисній документації виникли тому, що всі види робіт з шифрами ресурсів надані Замовником.*
- (192) В розділі Подання «Спільні особливості редагування назви предмету закупівлі» описані спільні особливості редагування Відповідачами **назви предмету закупівлі** в Торгах, які відрізняються від зазначеної Замовником в тендерній документації Торгів, отже не зумовлені копіюванням з тендерної документації Замовника Торгів.
- (193) У вказаному розділі Подання Відділенням не зазначалася інформація щодо спільної назви файлу чи документу тендерних пропозицій, в яких Відповідачі зазначають назву предмету закупівлі зі спільними особливостями редагування.
- (194) В додатку 4 до тендерної документації Замовника подане технічне завдання із зазначенням найменування робіт та їх обсягів.
- (195) В тендерній документації Замовника не містилося вказівки щодо обов'язковості втручання в склад, параметри розцінки тощо,
- (196) В розділі Подання «Внесення змін в розцінки одних і тих самих ресурсів» аналізуються окремі ресурси, в яких Відповідачі змінювали параметри розцінок .
- (197) Разом з тим, в тендерній документації Замовника (Додаток 4 до тендерної документації) такі позиції зазначені Замовником без ознак втручання.
- (198) Програма АВК-5 застосовує візуалізацію (на екрані та при друці) курсивом тексту найменування позиції локального кошторису, якщо користувач змінює параметри розцінок.
- (199) Втручання в параметри розцінок однакових видів робіт, зазначених в таблиці 4.2.2, про що свідчить візуалізація таких дій (виділення курсивом), вказує на скоординоване виконання розрахунків.
- (200) *ТОВ «Інвестбуд-2016» вважає використання відповідачами назви машини «каток» замість «коток», тому, що це «калька» з російської мови, яку використовують багато інших юридичних і фізичних осіб в зв'язку з історичними умовами русифікації.*
- (201) Неправильне зазначення назви машини з однаковою граматичною помилкою («Каток» замість «Коток») Відповідачами підтверджує, що документи, зокрема, ТОВ «Львів-Буд 1» - довідку «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2, ТОВ «Інвестбуд-2016» - лист щодо наявності складу комплектів будівельних машин від 29.08.2019 №2908/18 для Торгів готувала одна особа, у результаті чого відбувався обмін інформацією між ТОВ «Інвестбуд-2016» та ТОВ «Львів-Буд 1» під час підготовки до участі в Торгах, що свідчить про узгодженість дій між Відповідачами.
- (202) В договорах щодо оренди спецтехніки від 01.02.2019 № 010219 між ТОВ «Інвестбуд-2016» та ПП «Спецбудтранс», від 01.02.2019 № 010219 між ТОВ «Інвестбуд-2016» та ТОВ «Спецтрансінвест», а також в кошторисній документації обох Відповідачів, назва машини «Коток» написана вірно.
- (203) *ТОВ «Інвестбуд-2016» вважає написання назви товариства без лапок (ТОВ Інвестбуд 2016) шаблоном, що використовувалась в господарських відносинах між підприємствами тому виникла при підготовці тендерної документації.*
- (204) Лише в окремих різних документах, ТОВ «Львів-Буд 1» - в довідці «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2, а ТОВ «Інвестбуд-2016» - в листі-згоді (щодо виконання етапу земельних робіт) від 28.08.2019 б/н і тільки в цих документах, зазначили назву Відповідача 1 в форматі: «<...>ТОВ Інвестбуд – 2016_<...>».
- (205) За даними з ЄДР, найменування юридичної особи та скорочене у разі його наявності, зокрема, українською мовою: «товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд-

- 2016» , ТОВ «Інвестбуд-2016»» (витяг з ЄДР № 31515155 від 28.09.2023 , виконаний станом на 16.08.2019).
- (206) Отже, вказана особливість написання найменування юридичної особи (ТОВ_Інвестбуд – 2016) без виділення лапками не визначене Відповідачем 1 шаблоном.
- (207) Викладене свідчить, що вказані документи, подані Відповідачами на Торги, створювалися спільно та/або з використанням одного й того ж зразка (шаблону) документа іншого Відповідача, що, у свою чергу, підтверджує наявність обміну інформацією між ними та спільну (узгоджену) підготовку документів тендерних пропозицій.
- (208) *ТОВ «Інвестбуд-2016» також:*
- зауважує, що кошторисна документація Відповідачів створена в різних версіях програми АВК-5;
 - вважає стандартним налаштуванням програми АВК версії 3.4.1.1 щодо зазначення підсумкових даних, зокрема в документах «Договірна ціна», «Пояснювальна записка» тощо із 5 знаками після коми та пропонує звернутися до розробника за експертною оцінкою.
- (209) ТОВ «НВФ «АВК Созидатель» в листі від 28.04.2023 №04/28/1-Вих (вх. № 72-01/823 від 01.05.2023) зазначило, що до ПК АВК-5 не має легкого доступу; користувач за договором отримує індивідуально для кожного комп'ютера сформовані персональні паролі доступу до ПК АВК-5; всі редакції ПК АВК-5 встановлюються на одному комп'ютері та є доступні до використання.
- (210) ПП «Строй-Смета» у листі від 20.09.2023 б\н (вх. № 72-01/1622 від 21.09.2023), ПП «ССБ Електронікс» у листі від 20.09.2022 № 12 (вх. №72-01/1620 від 20.09.2023) зазначили, що можливо використовувати всі версії ПК АВК-5 одночасно на одному комп'ютері, відсутнє обмеження по перенесенню файлів інформаційного блоку даних між різними версіями програми АВК-5, зокрема з нижчої версії у вищу.
- (211) Відповідно до інформації ТОВ «НВФ «АВК Созидатель» розміщеній у відкритому доступі за посиланням <https://avk5.com.ua/>:
- в ПК АВК – 5 в редакції 3.4.1.1 , зокрема, внесені актуальні данні для визначення вартості будівельних робіт, зокрема, додані нормативно-довідкові матеріали СОУ Д.2.2-40781863-001:2019, СОУ Д.2.2-40781863-002:2019 СОУ Д.2.7-40781863-001:2019, СОУ Д.2.4-40438660-001:2019, СОУ Д.2.7-40438660-001:2019;
 - внесено зміни в розрахунок вартості проектних робіт для об'єктів телекомунікаційних мереж;
 - доповнено перелік реквізитів для формування документів користувача;
 - для інформаційної строки «Будівельні машини» до реквізитів додані складові для розрахунку мастил (розхід та ціна).
- (212) Отже, внесені зміни в ПК АВК – 5 в редакції 3.4.1.1 не стосувалися приписів ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 щодо ступеню точності наведення даних, зокрема, відповідно до розділу 5.11.2: « <...>Підсумкові дані в кошторисній документації<...>».
- (213) Слід зазначити, що підсумкові дані зокрема, в документі «Договірна ціна» (виконаному в ПК АВК-5) переможця в Торгах, ТОВ «Авакс-Проф» зазначені, відповідно до вимог ДСТУ Б Д.1.1-1:2013.
- (214) Отже, наведені пояснення ТОВ «Інвестбуд-2016» не спростовують інформації, зазначеної в Поданні.
- (215) *ТОВ «Інвестбуд-2016» вважає дефекти на документах, зазначені в розділі 4.2.5. Подання несправністю фотобарабана принтера.*
- (216) Дане твердження Відповідача не спростовує фактів викладених у Поданні. Наявність спільних дефектів на документах Відповідачів може свідчити про використання для їх створення одного офісного обладнання.
- (217) Зміст документів, поданих у файлах ТОВ «Інвестбуд-2016» (« Розрахунок експлуатації машин.pdf», «Локальний кошторис.pdf», «Відомість ресурсів до локального

кошторису.pdf», «Матеріально-технічна база +.pdf (друга сторінка)) та ТОВ «Львів-Буд 1» (зокрема, «Додаток 4 Тех специфікація.pdf», «форма тендерна пропозиція .pdf», «7.7. Кошторис і графік.pdf») містить інформацію, зокрема, щодо цінових пропозицій, отже Відповідачі були обізнані щодо цінової пропозиції один одного, а це, в свою чергу, є підтвердженням того, що під час підготовки документів та участі у Торгах діяли узгоджено.

- (218) Слід зазначити, що аналогічний дефект (полоса, по довшій частині аркушів) наявний на копіях документів ТОВ «Інвестбуд-2016» (наказах з кадрової роботи, договорах оренди машин, актах прийому-передачі об'єктів оренди), які стосувалися умов його участі в Торгах, та наданих Відділенню листом від 13.10.2020 б/н (вх. № 72-01/1610 від 13.10.2020).
- (219) Крім цього, Відповідач не надав жодних доказів випадковості використання спільного офісного обладнання, яке залишає однаковий дефект, при підготовці своїх тендерних пропозицій
- (220) *ТОВ «Інвестбуд-2016» зазначає також що ним заплановано використання автомобільного транспорту, необхідного для виконання робіт з перевезення вантажів за предметом Торгів, та зазначає перелік робіт, зокрема, «Перевезення лісоматеріалів транспортом загального призначення з напівпричіпом на відстань 20 км», шифр С331-11, «Перевезення інших вантажів транспортом загального призначення на відстань 20 км», шифр С331-9-2 тощо, зазначених в кошторисній документації, завантаженій в складі тендерної пропозиції на Торги.*
- (221) У відповідній частині розділу 4.2.3.2 Подання **не стверджується** про непланування Відповідачем 1 виконання переліку робіт відповідно до технічного завдання (додаток 4 до тендерної документації Замовника Торгів).
- (222) Відділенням не виявлено інформації щодо залучення Відповідачами в будь якому вигляді (використання власних машин, оренда, послуга, тощо) належного автомобільного транспорту для виконання робіт (перевезення будівельних вантажів) за предметом Торгів.
- (223) Слід зазначити, що в кошторисній документації переможця Торгів, ТОВ «Авакс-Проф», зазначена інформація щодо використання відповідних машин.
- (224) Таким чином, наведене заперечення ТОВ «Інвестбуд-2016» не спростовує інформацію, наведену в Поданні.
- (225) *З приводу твердження ТОВ «Інвестбуд-2016», що тендерна документація інших учасників Торгів, зокрема, ТОВ «Тернопільбуд», ТОВ «Авакс-Проф», ТОВ «Альманах-Транссервіс», ТОВ «Альманах-2000», ТОВ «МонтажСервісБуд» також частково схожа на документацію ТОВ «Інвестбуд-2016», зокрема в частині однакової дати створення документації, однакового помилкового застосування назви машини («каток» замість «коток»), зазначаємо наступне.*
- (226) Предметом справи є вчинення Відповідачами антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (227) Під час розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів Відділенням проводиться збір доказів, які в тій чи іншій мірі можуть свідчити про узгодженість поведінки учасників торгів, обмін інформацією між ними, спільну підготовку пропозицій конкурсних торгів тощо.
- (228) Всі докази, наведені у Поданні та даному рішенні, а саме, договірні та подальші господарські операції Відповідачів між собою; господарські відносини одного Відповідача з суб'єктом господарювання, пов'язаним відносинами контролю з іншим Відповідачем; використанням Відповідачем 2 матеріально-технічної бази Відповідача 1 для виконання робіт за предметом Торгів; погодженням розподілу виконання робіт за предметом Торгів; спільною підготовкою та однаковими особливостями виконання кошторисних розрахунків; однаковими помилками та спільними особливостями

оформлення окремих документів, зразки яких не надавалися Замовником; наявністю однакових дефектів друку та/або сканування на документах у своїй **сукупності** свідчать саме про факт вчинення Відповідачами порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій на Торгах.

- (229) Слід зазначити, що ТОВ «Альманах-2000» та ТОВ «Альманах-Транссервіс» не були учасниками Торгів, а окремі схожості, наявні в тендерних пропозиціях Торгів інших учасників Торгів, не доводять збіг обставин в контексті всієї інформації, зазначеної у відповідних розділах Подання та цього рішення.
- (230) Отже, заперечення та пояснення ТОВ «Інвестбуд-2016» викладені в листі від 27.06.2024 б/н (вх. № 72-01/1607 від 28.06.2024), листі від листом б/д б/н (вх. № 72-01/1767 від 12.07.2024), не можуть бути взяті до уваги під час розгляду справи № 937-УД, а зміст заперечень ТОВ «Інвестбуд-2016» не спростовує висновків щодо наявності антиконкурентних узгоджених дій у діях Відповідачів під час їх участі в Торгах.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (231) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «Інвестбуд-2016» та ТОВ «Львів-Буд 1», які полягали у використанні Відповідачем 2 матеріально-технічної бази Відповідача 1 для виконання робіт за предметом Торгів, погодженням розподілу виконання робіт за предметом Торгів, спільною підготовкою та однаковими особливостями виконання кошторисних розрахунків, однаковими помилками та спільними особливостями оформлення окремих документів, зразки яких не надавалися Замовником, наявністю однакових дефектів друку та/або сканування на документах, зважаючи на господарські відносини Відповідачів між собою, а також на господарські відносини одного Відповідача з суб'єктом господарювання, пов'язаним відносинами контролю з іншим Відповідачем є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів та обмежує Замовника у виборі цінкових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (232) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) 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.
- (233) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (234) Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (235) Відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (236) Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (237) Таким чином, встановленими у справі обставинами у їх сукупності та взаємозв'язку доведено, що дії ТОВ «Інвестбуд-2016» та ТОВ «Львів-Буд 1», які полягають в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі у торгах з ідентифікатором UA-2019-08-16-001447-b є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченими 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.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (238) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом першим 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.
- (239) Відповідно до копії звіту про фінансові результати ТОВ «Інвестбуд-2016» (форма №2-м) за 2023 рік, чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт послуг) становив (*Інформація, доступ до якої обмежено*), що підтверджується інформацією, наданою листом Головного управління Державної податкової служби України у Тернопільській області від 20.03.2024 № 1391/5/19-00-04-05-04 (вх. № 72-01/142кі від 03.04.2024).
- (240) Відповідно до копії звіту про фінансові результати ТОВ «Львів-Буд 1» (форма №2-м) за 2023 рік, чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт послуг) становив (*Інформація, доступ до якої обмежено*), що підтверджується інформацією, наданою листом Державної служби статистики від 11.04.2024 № 15.1.2.-11/221-24 (вх. № 72-01/935 від 17.04.2024).
- (241) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (аукціонів, торгів, тендерів, тощо) 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 ціновими пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на отримання найбільшої вигоди, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, призвело до недоотримання ним коштів.
- (242) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення були враховані, зокрема, такі обставини, як створення перешкод у розслідуванні Справи з боку ТОВ «Львів-Буд 1».
- (243) Відповідно до пункту 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України від 09.08.2023 № 3295-IX «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р та 52 зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), та пунктом 4 розділу VIII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРШИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд- 2016» (*Інформація, доступ до якої обмежено*) і товариство з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» (*Інформація, доступ до якої обмежено*) 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 з ідентифікатором UA-2019-08-16-001447-b по закупівлі робіт із предметом «Реконструкція благоустрою території для облаштування індустріального парку за адресою вул. Микулинецька в м.Тернополі. Джерело фінансування - кошти міського бюджету, код за ДК 021:2015: 45110000-1 — Руйнування та знесення будівель і земляні роботи», які проводилися Тернопільською міською радою.

2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Інвестбуд - 2016» (*Інформація, доступ до якої обмежено*) у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Львів-Буд 1» (*Інформація, доступ до якої обмежено*) у розмірі 68000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладання штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду в двомісячний строк з дня його одержання.

Відповідно до частини тринадцятої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії,
Голова Відділення

Олег ФЕДОРЧУК

Додаток 1

Інформація з Єдиного реєстру податкових накладних ТОВ «Інвестбуд-2016» за період червень-грудень 2019 року за операціями з ТОВ «Львів-Буд 1»

Таблиця 1.1

Номер податкової накладної	Дата складання/реєстрації податкової накладної	Загальний обсяг операцій, грн	Покупець	Примітка
<i>Інформація доступ до якої обмежено</i>				

Інформація з Єдиного реєстру податкових накладних ТОВ «Інвестбуд-2016» за період червень-грудень 2019 року за операціями з ТОВ «Львів-Буд 2»

Таблиця 1.2

Номер податкової накладної	Дата складання/реєстрації податкової накладної	Загальний обсяг операцій, грн	Покупець	Примітка
<i>Інформація доступ до якої обмежено</i>				

Продовження Додатку 1

Інформація щодо отримання ТОВ «Інвестбуд-2016» оплати від ТОВ «Львів-Буд 1» за виконані роботи, надані послуги, поставлені товарно-матеріальні цінності в 2019 році

Таблиця 1.3

Номер документу	Дата складання документу	Сума, грн	Платник	Примітка
<i>Інформація доступ до якої обмежено</i>				

Інформація щодо отримання ТОВ «Інвестбуд-2016» оплати від ТОВ «Львів-Буд 2» за виконані роботи, надані послуги, поставлені товарно-матеріальні цінності в 2019 році

Таблиця 1.4.

Номер документу	Дата складання документу	Сума, грн	Платник	Примітка
<i>Інформація доступ до якої обмежено</i>				

Перелік машин та механізмів, зазначених ТОВ «Львів-Буд 1» в довідці «Про наявність обладнання та матеріально-технічної бази» від 29.08.2019 №29/08/19-2

Перелік машин та механізмів	Назва суб'єкта господарювання, власника машин та механізмів
Екскаватор KOMATSU PW180 зона роботи 360*, ковш 1.1. м.куб	<i>Інформація доступ до якої обмежено</i>
Екскаватор навантажувач KOMATSU WB-93, різні ковші	
Автокран GROVE 4080 довжина стріли 52 м в/п 80 тон	
Автокран XCMG 25 К 5-1 довжина стріли 39,5 м + гусьок 8,5 м	
Автокран довжина стріли 21 м вантаж. 25 тон	
Автокран KC3575 довжина стріли 15 м вантаж 10 тон	
Бульдозер CAT D6	
Фронтальний навантажувач СЕМ 5 т	
Автогрейдер CAT 140 М	
Коток Bomag VW 174 Ас 9.2т	
Грунтовий коток Дунарас	