



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

23 квітня 2019 р.

місто Львів

№ 63/25-р/к

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім» подали свої тендерні пропозиції для участі в процедурі закупівелі: «Поточний ремонт даху лабораторії адмінкорпусу КЗ "Львівська обласна клінічна психіатрична лікарня на вул.Кульпарківській ,95 , м.Львів» (ідентифікатор закупівлі UA-2017-05-29-000783-b), Замовником якого є Комунальний заклад «Львівська обласна клінічна психіатрична лікарня на вул. Кульпарківській, 95.

Про те, як було встановлено Відділенням відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі в торгах, що, зокрема підтверджується тим, що Відповідачі спільно володіють рядом підприємств, використовували для участі в закупівлі спільний електронний майданчик та спільну IP – адресу, пов'язані договірними відносинами (субпідряд), та відносинами щодо надання фінансової допомоги через ФОП, що є родичем конкурента по торгам.

За результатами розгляду справи №2-01-55/2017 такі дії ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів та є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: ПП «Львівдах» сукупний розмір складає 68000 грн., ТОВ «Ваш Білий Дім» сукупний розмір складає 68000 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2-01-55/2017 про порушення ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання Другого відділу досліджень та розслідувань від 9 квітня № 63-03/56п,

ВСТАНОВИЛА:

1.Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 05.10.2017 року №55/рп/к розпочато розгляд справи

№2-01-55/2017 за ознаками вчинення ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (2) Відповідачам листами від 06.10.2017 р. № 13/04-1825, №13/04-1826 199 надіслано копії розпоряджень від 05.10.2017 р. №55рп/к про початок розгляду справи №2-01-55/2017.
- (3) Головою Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надіслано вимоги:
- КЗ ЛОР «Львівська обласна клінічна психіатрична лікарня» 03.08.2017 року №13/04-422;
 - ДП «Прозорро» 29.03.2018 року №63-02/291в;
 - ПП «Львівдах» 20.04.2018 р. №63-02/489в;
 - ТОВ «Е-тендер» 24.04.2018 р. №63-02/507 в;
 - Головне управління Пенсійного фонду 26.04.2018 р. №63-02/540в;
 - Миколаївське відділення Стрийської ОДП 16.05.2018 р. №63-02/724з;
 - Яворівське відділення Горолицької об'єднаної ДП 16.05.2018 р. №63-02/723;
 - ДП НТЦ «Уарнет» 01.06.2018 р. №63-02/893в;
 - Львівська дирекція Укрпошта 08.06.2018 №63-02/991в;
 - ТОВ «Ваш Білий Дім» 20.04.2018 р. №63-02/488в;
 - АВК Созидатель 10.01.2019 р. №63-02/79в;
 - ПАТ «АКБ Львів» 31.01.2019 р. №63-02/425в;
 - Головне управління Державної фіскальної служби від 31.01.2019 р. №63-02/423;
 - Стрийське управління ДФС у Львівській області 06.03.2019 р. №63-02/819;
- (4) Листами від 10.04.2019 р. №63-02/1212, №63-02/1213 ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім» було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 09.04.2019 р. №63-03/56п та одночасно повідомлено про засідання Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, яке відбудеться 23 квітня о 10:15, Відповідач 1 подання з попередніми висновками отримав 17 квітня 2019 року, Відповідач 2 не отримав, відповідно до інформації отриманої на сайті «Укрпошта», розділ «Відстежити».
- У зв'язку з тим, що Подання з попередніми висновками не було отримано ТОВ «Ваш Білий Дім» та відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р із змінами) дане Подання 11.04.2019 р. було розміщене на офіційному веб - сайті Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (5) **Приватне підприємство «Львівдах»** (ідентифікаційний код 37000388, юридична адреса: 81053, Львівська обл., Яворівський р-н, м. Новояворівськ, вул. Привокзальна, буд. 3), далі ПП «Львівдах», **Відповідач 1.**

ПП «Львівдах» відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основний вид діяльності - Будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20), а також Електромонтажні роботи (код КВЕД 43.21), Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування (код КВЕД 43.22), Покрівельні роботи (код КВЕД 43.91), Інші спеціалізовані будівельні роботи, н. в. і. у. (код КВЕД 43.99), Роздрібна торгівля залізними

виробами, будівельними матеріалами та санітарно-технічними виробами в спеціалізованих магазинах (код КВЕД 47.52), Діяльність у сфері архітектури (код КВЕД 71.11), Діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (код КВЕД 71.12).

- (6) Товариство з обмеженою відповідальністю «Ваш білий Дім» (81600, Львівська обл., Миколаївський район, місто Миколаїв, вулиця Болоня, будинок 65, ідентифікаційний номер юридичної особи – 41014664), далі – ТОВ «Ваш Білий Дім», Відповідач 2.

ТОВ «Ваш Білий Дім» відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основний вид діяльності - неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90), виробництво інших машин і устаткування загального призначення, н. в. і. у.; (код КВЕД 28.29), монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування; (код КВЕД 43.22), діяльність у сфері архітектури; (код КВЕД 71.11), ремонт і технічне обслуговування інших машин і устаткування; (код КВЕД 43.19), будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).

- (7) Отже Відповідачі в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

3.1. Інформація про торги:

- (8) На офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України «Prozorro» від 29 травня 2017 року Комунальним Закладом Львівської Обласної Ради "Львівська Обласна Клінічна Психіатрична Лікарня", було опубліковано оголошення про проведення відкритих торгів по предмету закупівлі: «Поточний ремонт даху лабораторії адмінкорпусу КЗ "Львівська обласна клінічна психіатрична лікарня на вул. Кульпарківській, 95, м. Львів», ідентифікатор закупівлі UA-2017-05-29-000783-b.

- (9) **Інформація про закупівлю:**

- Місце виконання робіт: 79021, Україна, Львівська область, Львів, вул. Кульпарківська, 95
- Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів: 14 червня 2017 14:00;
- Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів: 15 червня 2017 11:39;

- (10) **Тендерні пропозиції для участі у зазначеній процедурі закупівлі подали:**

- ТОВ «Ваш Білий Дім» з ціновою пропозицією 219 444,17 гривень;
- ПП «Львівдах» з ціновою пропозицією 202 762,57 гривень;

- (11) Під час проведення аукціону ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім» цінові пропозиції не змінювали.

- (12) За результатами оцінки пропозицій конкурсних торгів, було акцептовано пропозицію ПП «Львівдах» та 19 червня 2017 року надіслано повідомлення про намір укласти договір. Замовником з ПП «Львівдах» укладено договір від 07.07.2017 р. №84 на суму 202 762,57 гривень.

3.2. Інформація про пов'язаність відповідачів

- (13) Засновником ПП «Львівдах» є Кіцила Іван Тадейович (100 %) (адреса: вул. Широка, буд. 72, кв. 78, м. Львів, 79052), засновником ТОВ «Ваш Білий Дім» є Олійник Ярослав Святославович (100%).

Зазначені особи спільно володіють рядом підприємств:

- учасники ТОВ «Управляюча компанія Новий Львів» є Кіцила Іван Тадейович (засновник ПП «Львівдах») з часткою 50 % та Олійник Ярослав Святославович (засновник ТОВ «Ваш Білий Дім») з часткою 50 % власності;
- бенефіціарні власники ТОВ «Простір Плюс» (юридична адреса: 79034, м. Львів, вул. Литвиненка, буд.3): ТОВ «Галицька інвестиційно-лізингова компанія» (де 0,083 % у власності Олійник Я.С., один з бенефіціарів - Кіцила І.Т.), ТОВ «Мальви-метал» (52,25 % Олійник Я.С. та 47,75 % у Олійник Н.Я.) та Олійник Н. Є. (0,474%), Олійник С.Я.
- Олійник Наталія Євгенівна (52,25%) та Олійник Ярославович Святославович (47,75%) є засновниками (учасниками) ТОВ «Мальви-Метал», що знаходиться за адресою **вул. Привокзальна, 3, м. Новояворівськ, Яворівський район, Львівська область, 81053**. ТОВ «Вояж- Львів», ТОВ «Простір Плюс», ПП «Львівдах», ТОВ «ЛВФ Мальви» є засновниками (учасниками) ТОВ «Мальви-Меблі», що знаходиться за адресою: вул. Привокзальна, 3, м. Новояворівськ, Яворівський район, Львівська область, 81053 (**юридична адреса ПП «Львівдах»**);
- В переліку засновників ТОВ «Мальви Меблі» числиться Кіцила Іван Тадейович, та його підприємство ПП «Львівдах», Олійник Наталія Євгенівна, Олійник Святослав Ярославович, «Львівська взуттєва фабрика Мальви» (власники Олійник Н.Є. та Олійник Я.С.);
- Олійник Наталія Євгенівна (50%) та **Олійник Ярослав Святославович (50%)** є засновниками (учасниками) ТЗОВ «ЛВФ "Мальви"», що знаходиться за адресою: **вул. Привокзальна, 3, м. Новояворівськ, Яворівський р-н, Львівська обл., 81053 (юридична адреса ПП «Львівдах»);**

- (14) Відповідно до тендерної пропозиції, яку подало ТОВ «Ваш Білий Дім», а саме протокол №1 установчих зборів учасників, зазначено, що Олійник Ярослав Святославович є учасником установчих зборів та засновником ТОВ «Ваш Білий Дім», який залишає за собою право бути головою установчих зборів учасників ТОВ «Ваш Білий Дім».

Зазначаємо, що відповідно до інформації отриманої від Головного управління Пенсійного фонду у Львівській області (відповідь від 10.05.2018 р. №8725/06-24, вх. від 22.05.2018 р. №63-01/622) Олійник Святослав Ярославович протягом 2016-2017 р. працював у ПП «Львівдах».

За інформацією отриманою від Управління державної реєстрації актів цивільного стану від 15.01.2019 р. №327/03.1-06-33 (вх. 15.01.2019 р. №63-01/97) підтверджується пов'язаність осіб сімейними відносинами:

- Відповідно до актового запису №3956 від 12.07.1995 року про народження Олійник Ярослава Святославовича, його батьком записаний Олійник Святослав Ярославович.
- про шлюб №1397 від 05.06.1983 року щодо Олійник Святослава Ярославовича та Мартинюк (Олійник) Наталії Євгенівни;

Тобто фірми, що є конкурентами у закупівлі є пов'язані через працівника Олійник С.Я. який є батьком власника ТОВ «Ваш Білий Дім».

- (15) Богів І.Є. який відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців є власником та керівником ТОВ «Ваш Білий Дім» також є засновником ТОВ «БМ Будкомфорт» (50% частка). Доцільно зазначити, що зазначене підприємство знаходиться за адресою – 79034, Львівська обл., м. Львів, Сихівський р-н, вул. Литвиненка, буд. 3, цю ж адресу, як адресу виробничих потужностей та адресу для листування в Торгах зазначає ПП «Львівдах».

- (16) Пов'язаність відповідачів також підтверджується наявністю договірних відносин: між ними, відповідно до інформації отриманої від ПП «Львівдах» (відповідь на вимогу від 20.04.2018 р. №63-02/489в) 31.03.2017 року був укладений Договір субпідряду, згідно з яким ТОВ «Ваш Білий Дім» є офіційним субпідрядником щодо виконання таких робіт: «Поточного ремонту системи вентиляції в бактеріологічній лабораторії КУ ЛОР «Львівський регіональний фтизіопульмонологічний клінічний лікувально-діагностичний центр». Зазначене свідчить про наявність тривалих договірних відносин між Відповідачами, так як термін виконання робіт – до 30 грудня 2017 року. Тобто ще до участі у Торгах Відповідачі були знайомі одним із одним, а факт укладення договору субпідряду свідчить про високий рівень довіри, великий рівень ефективності та надійності партнерських відносин.

3.3. Аналіз тендерної документації

- (17) Відповідно до вимог тендерної документації Замовника, учасники Торгів повинні подати цінову пропозицію відповідно до зразку. ТОВ «Ваш Білий Дім» цінової пропозиції не надав. ПП «Львівдах» цінову пропозицію подало згідно вимог Замовника.
- (18) Аналізуючи подану Відповідачами документацію слід зазначити, ТОВ «Ваш Білий Дім» подав документацію не в повному складі, а вибірково (відсутні основні документи, які вимагав Замовник: цінова пропозиція, довідка про матеріально - технічну базу, довідка про працівників, довідка щодо укладених аналогічних договорів, лист згода на обробку персональних даних), про те у складі подав – статут, Виписку з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців, ліцензію ДАБІ, дозвіл Головного управління Держпраці, витяг з реєстру платників податків, кошторис на будівельні роботи, розрахований в програмному комплексі АВК – 5. Враховуючи зазначене, а саме вибірковість подачі документів, відсутність цінової пропозиції, відсутність аукціону під час проведення торгів свідчить про технічний характер участі ТОВ «Ваш Білий Дім».

Оскільки в разі прийняття участі ТОВ «Ваш Білий Дім» у Торгах на конкурентних засадах, саме Товариство безпосередньо зацікавлене у підготовці повного переліку документів відповідно до вимог Замовника, сформувало б цінову пропозицію, а не зазначили її виключно як цифру при реєстрації на участь у закупівлі. Внаслідок такої поведінки ТОВ «Ваш Білий Дім» забезпечує перемогу ПП «Львівдах».

3.4. Аналіз нецінової поведінки Відповідачів під час участі у Торгах

- (19) На підставі інформації отриманої від ДП «Прозорро» (від 17.04.2018 р. №206/919/03, вх. від 19.03.2018 р. №63-01/400) ТОВ «Ваш Білий Дім» та ПП «Львівдах» для участі у торгах використовували електронний майданчик **ТОВ «Е-тендер»**.
- (20) ТОВ «Е-тендер» у відповіді на вимогу (від 23.05.2018 р. №175, вх. 30.05.2018 №63-01/671), зазначило, що Учасники здійснювали публікування своїх початкових пропозицій для участі у торгах використовували при цьому спільну ІР – адресу **194.44.216.190**.
- (21) За наявною у Відділенні інформацією ІР – адреса **194.44.216.190** належить провайдеру ДП НТЦ «Уарнет». За інформацією отриманої від зазначеного провайдера (відповідь на вимогу від 14.06.2018 р. №150, вх. від 19.06.2018 р. №63-01/867) ІР – адреса **194.44.216.190** в період проведення Торгів закріплена за ПП «Львівдах» згідно Договору №156564 від 01.10.2015 р. Зазначене свідчить про те, що Відповідач 1 та Відповідач 2 під час участі у закупівлі використовували спільне комп'ютерне обладнання.
- (22) За інформацією отриманою від Головного управління ДФС у Львівській області (відповідь на вимогу від 21.02.2019 р. №63-01/467), спільне використання ІР- адреси, підтверджується

відомостями, щодо ІР – адрес, з яких Відповідачі надсилали Головному управлінню ДФС У Львівській області податкову звітність, приклади :

Учасник	Час	дата	ІР - адреса
ПП «Львівдах»	11:34	12.04.2017	194.44.216.190
ТОВ «Ваш Білий Дім»	11:34	р.	
ПП «Львівдах»	15:34	22.05.2017	194.44.216.190
ТОВ «Ваш Білий Дім»	15:11	Р.	

Зазначена у п.19 –22 інформація свідчить про те, що Відповідачі спільно здійснювали свою діяльність, а те що власник ІР – адреси є ПП «Львівдах» свідчить про те, що пропозиції завантажувались саме з обладнання цього підприємства. Подача податкової звітності в одному і той же час, або з невеликою різницею у часі з однієї ІР – адреси, додатково підтверджує про наявність у Відповідачів спільного комп'ютерного обладнання. Зазначений факт унеможливило конкуренцію між Відповідачами, та свідчить про наявність узгодженої поведінки між ними.

- (23) Обидва відповідачі обслуговуються в банку – ПАТ АКБ «Львів», за адресою м. Львів, вул. Сербська, 1. Доцільно зазначити, що ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім» зареєстровані в м. Новояворівськ та м. Миколаїв.

3.5. Наявність договірних відносин між Відповідачами

- (24) Спеціалістами Відділення було здійснено аналіз руху коштів по рахунках, які Відповідачі зазначили у тендерній пропозиції у Торгах. На підставі здійсненого аналізу, доцільно зазначити, що наявність договірних відносин між Відповідачами підтверджується сталими договірними зв'язками, що базуються на укладенні договорів та наявності фінансової допомоги, зокрема **(конфіденційна інформація)**:

Між Відповідачами наявні договірні партнерські відносини, які базуються на ряді укладених договорів, наприклад:

ПП «Львівдах» здійснив оплату ТОВ «Ваш Білий Дім» за роботи зг. дог. 03-31\17 від 31.03.17р. :

- [REDACTED] року у сумі [REDACTED] гривень;
- [REDACTED] року у сумі [REDACTED] гривень;
- [REDACTED] року у сумі [REDACTED] гривень;
- [REDACTED] року у сумі [REDACTED] гривень (ремонт зг.рах.15 від 10.11.17);
- [REDACTED] року у сумі [REDACTED] гривень (оплата зг. акту №2 за 10 2017р);

ТОВ «Ваш Білий Дім» здійснив переказ коштів ПП «Львівдах»:

- [REDACTED] р. за ремонт зг.рах.15 від 10,11,17 у сумі [REDACTED] гривень;
- [REDACTED] р. за оплату зг. акту №2 за 10 2017р. у сумі [REDACTED] гривень;

ГП «Львівдах» здійснило переказ коштів

Дім) - за поверн. кред. заборг. за матер. зг. акту від 07.09.2017р: є засновником ТОВ «Ваш Білий

- [illegible]

Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу Поворотна фінансова допомога - сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення;

- (25) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (26) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі №10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин учасниками яких є юридичні особи.
- (27) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатись фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (28) Враховуючи інформацію викладену у пункті 24, взаємовідносини між ПП «Львівдах» та [REDACTED] стосувались надання позики/ зворотної допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (29) Так як за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, ПП «Львівдах» позичивши кошти [REDACTED] з огляду на інфляційні показники та інші чинники, може отримати замість прибутку наявний збиток.
- (30) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки [REDACTED] не є економічно доцільним для господарської діяльності Відповідача 2.

3.6 Аналіз цінової пропозиції

- (31) Оскільки основним критерієм вибору переможця (за кількістю балів) у торгах є ціна, спеціалісти здійснили аналіз цінових пропозицій учасників торгів.

Відповідно до вимог документації Замовника (торги 1-11), розрахунок ціни пропозиції повинен бути здійснений за статтями витрат договірної ціни у відповідності до Державних будівельних норм ДСТУ Б.Д.1.1-1-2013 та будівельних норм.

- (32) Відповідачі у своїх тендерних пропозиціях [REDACTED] надали кошторисні розрахунки розроблені в програмному комплексі АВК – 5. Слід зазначити, що програмний комплекс АВК – 5 – це програма, що найчастіше використовується для автоматичного складання кошторисів. Популярність даної програми пояснюється не лише зручністю використання її інтерфейсу, та й функціональними можливостями, що допомагають фахівцям зі складання кошторисів оптимізувати фінансові, трудові ресурси і вносити їх у відповідності до діючих норм законодавства.

Також слід відмітити, що на момент проведення торгів існувало більше 40 редакцій програмного комплексу АВК – 5, а Відповідачі у Торгах використовували такі програмні комплекси АВК-5:

ПП «Львівдах»	АВК – 5 3.2.0
ТОВ «Ваш Білий Дім»	АВК – 5 3.2.0

Додатковим свідченням узгодженої поведінки ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім» під час участі у Торгах є наступні факти:

Відповідно до інформації отриманої від АВК Созидатель (відповідь на вимогу від 10.01.2019 р. №63-02/79в):

ТОВ «Ваш Білий Дім» ніякого відношення до АВК Созидатель та будь яких інших дилерів програмного комплексу АВК – 5 не має, про те у складі тендерної пропозиції для участі у Торгах ТОВ «Ваш Білий Дім» подає розрахунок вартості будівельних робіт виконаний саме у програмному комплексі АВК – 5.

ПП «Львівдах» є офіційний користувачем програмного комплексу АВК – 5, який придбаний у офіційного дилера ПП «СББ Електронікс», остання редакція, яку отримав ПП «Львівдах» згідно укладеного договору є редакція 3.3.1, відповідно до укладеного договору обслуговування до 16.01.2020 року.

Зазначений факт може свідчити про те, що програмний комплекс АВК – 5 був куплений для використання обома Відповідачами одного програмного комплексу, цей факт додатково підтверджується наявністю у двох Відповідачів спільної IP –адреси, яка свідчить про те, що Відповідачі використовували одне комп'ютерне обладнання, яке належить ПП «Львівдах» та здійснювали з нього завантаження документації для участі у торгах.

- (33) Особливістю програмного комплексу АВК-5 при формуванні кошторисів є автоматичне присвоєння їм порядкового номеру в послідовному порядку їх розробки та вказується редакція програмного комплексу АВК-5 (верхній колонтитул).

Внесення змін до показників витрат відповідних ресурсів у програмному комплексі АВК-5 позначається знаком «+» у шифрі такого ресурсу. Якщо ресурс обирається самостійно, у програмному комплексі АВК-5 це відображається значком «&» у шифрі ресурсу. Якщо користувач змінює параметри розцінок локальних кошторисів це відображається програмним комплексом АВК-5 курсивом.

У розрахунках договірної ціни кошторисів Відповідачів зазначаються однакові розрахунки по витратах, а саме:

- Розділ 9 – прибуток;
- Розділ 10 - кошти на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних організацій;

Доцільно зазначити, що такі співпадиння не могли виникнути випадково, оскільки наведені витрати залежать від багатьох факторів, які не можуть бути однаковими для всіх суб'єктів господарювання. Розрахунок прибутку безпосередньо залежить від кількості залучення працівників, організацій, від організації процесу здійснення будівельних робіт, від правильного врахування всіх ризиків, а розрахунок витрат будівельно - монтажних організацій безпосередньо залежить від вибору суб'єкта, який буде здійснювати зазначені роботи.

- (34) При дослідженні кошторисів Відповідачів, виявлено, що ТОВ «Ваш Білий Дім» подаючи свої кошторисні розрахунки не підписує їх, відсутня інформація про особу, яка його склала та особу, яка перевіряла зазначені кошториси. Можна зробити висновок, що даний документ розроблявся фахівцями ПП «Львівдах», а вже на його основі ТОВ «Ваш Білий Дім» базувала свою цінову пропозицію, будучи технічним учасником.

Щодо аналізу безпосередньо цінкових пропозицій Відповідачів:

Учасник	Початкова пропозиція	Остаточна пропозиція	Різниця у %
ПП «Львівдах»	202 762,57	202 762,57	7,6
ТОВ «Ваш Білий Дім»	219 444,17	219 444,17	

Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурентних закупівлях, є конкурентами, а отже, повинні змагатись між собою з метою здобуття завдяки власним

досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься в пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних закупівель, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови. Враховуючи те, що учасники використовували спільний електронний майданчик, IP – адресу, наявні довготривалі договірні відносини, відносини, що базуються на фінансовій допомозі, спільно володіють рядом підприємств, що знаходяться за одною і тою ж адресою унеможливорює справжність змагання між учасниками та знижує рівень прозорості під час проведення закупівлі, а зважаючи на вимогу статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» (замовник відміняє торги в разі подання для участі в них менше двох тендерних пропозицій) ТОВ «Ваш Білий Дім» не маючи наміру фактично виконувати роботи, діючи в інтересах ПП «Львівдах», своїми діями, які мали на меті формальну участь у торгах спотворили конкуренцію.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (35) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача – 1 та Відповідача – 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (36) 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'єктам господарювання.
- (37) Торги відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами встановленими цим Законом. (крім переговорної процедури закупівлі).
- (38) Узгоджені дії учасників Торгів (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лоту, тощо).
- (39) З огляду на вищезазначене Відповідачі під час підготовки документації для участі у Закупівлі діяли не самостійно, та не змагались між собою, саме змагальність є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (40) Узгодивши свою поведінку та тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Замовником торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили анти конкурентні узгоджені дії заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Остаточні висновки Відділення

- (41) Пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятись, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.
- (42) Крім того, відповідно до:
- статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про публічні закупівлі» здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.
- (43) У розумінні:
- частини 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;
 - пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.
- (44) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді анти конкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.
Таким чином доказами зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ПП «Львівдах» та ТОВ «Ваш Білий Дім».

6. Визначення розміру штрафу

- (45) Відповідно до ч. 2 статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (46) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління Державної фіскальної служби (лист від [REDACTED] р. [REDACTED], вх. від [REDACTED] р. [REDACTED]) за 2018 рік чистий дохід Відповідача-1 у 2018 році становив [REDACTED] гривень
- (47) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління Державної фіскальної служби (лист від [REDACTED] р. [REDACTED], вх. [REDACTED] р. [REDACTED]) за 2018 рік чистий дохід Відповідача-2 у 2018 році становив [REDACTED];
- (48) Водночас при визначенні розміру штрафу Відділенням було враховано те, що:
- Відповідачі не визнали факт вчиненого порушення.
 - ПП «Львівдах» вчиняє порушення не вперше. (рішення адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 26.03.2019 р. №63/11-р/к).

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії **Приватного підприємства «Львівдах»** (ідентифікаційний код 37000388, юридична адреса: 81053, Львівська обл., Яворівський р-н, м. Новояворівськ, вул. Привокзальна, буд. 3) та **Товариство з обмеженою відповідальністю «Ваш білий Дім»** (81600, Львівська обл., Миколаївський район, місто Миколаїв, вулиця Болоня, будинок 65, ідентифікаційний номер юридичної особи – 41014664) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Поточний ремонт даху лабораторії адмінкорпусу КЗ "Львівська обласна клінічна психіатрична лікарня на вул. Кульпарківській, 95, м. Львів», ідентифікатор закупівлі UA-2017-05-29-000783-b порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій, що стосується спотворення результатів торгів.
2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на Приватне підприємство «Львівдах» штраф у розмірі 68 000 гривень.
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на Товариство з обмеженою відповідальністю «Ваш Білий Дім» штраф у розмірі 68 000 гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова

Лещишин Р.В.