



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЛЬВІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

06 вересня 2019 р.

м. Львів

№ 63/59 р/к

Про визнання вчинення порушень
законодавства про захист економічної
конкуренції та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Гідробуд-М» та фізична особа – підприємець Маршалок Володимир Ярославович подали заявки на участь у торгах щодо закупівлі:

- «пісок» (ДК 021:2015:14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі (ідентифікатор тендера: UA-2018-08-17-000334-b), що проводились Львівським міським комунальним підприємством «Львівводоканал» (вул. Зелена, 64, м. Львів);
- «послуги з вивезення ТПВ (твердих побутових відходів) з населених пунктів Тростянецької сільської ради Тростянецької об'єднаної територіальної громади Миколаївського району Львівської області» (ДК 021:2015:95010000-5 – утилізація сміття та поводження зі сміттям (ідентифікатор тендера: UA-2018-12-11-000231-b), що проводились комунальним підприємством «Тростянецьке житлово-комунальне управління» (вул. Грушевського, 15, с. Тернопілля, Миколаївський р-н, Львівська обл.).

За результатами розгляду справи № 63/1-01-29-2019 дії товариства з обмеженою відповідальністю «Гідробуд-М» (далі – ТОВ «Гідробуд-М», Учасники, Відповідачі) (ідентифікаційний код юридичної особи: 01036968; місцезнаходження юридичної особи: 81614, Львівська обл., Миколаївський р-н, с. Тростянець) та фізичної особи – підприємця Маршалок Володимира Ярославовича (далі – ФОП Маршалок В.Я., Учасники, Відповідачі) (реєстраційний номер платника податків: 2949116896; місцезнаходження: 81614, Львівська область, Миколаївський район, с. Тростянець, вулиця Зелена, 27) у процедурі електронних торгів на закупівлю:

- «послуги з вивезення ТПВ (твердих побутових відходів) з населених пунктів Тростянецької сільської ради Тростянецької об'єднаної територіальної громади Миколаївського району Львівської області» (ДК 021:2015:95010000-5 – утилізація сміття та поводження зі сміттям (ідентифікатор тендера: UA-2018-12-11-000231-b) кваліфіковано як порушення 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 антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів;

- «пісок» (ДК 021:2015:14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі, що проводились Львівським міським комунальним підприємством «Львівводоканал» (ідентифікатор тендер: UA-2018-08-17-000334-b) кваліфіковано як порушення 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 антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

На ТОВ «Гідробуд-М» накладено штрафи у розмірі 136 000 грн.

На ФОП Маршалок В.Я. накладено штрафи у розмірі 136 000 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Колегія), розглянувши матеріали справи № 63/1-01-29-2019 про порушення ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини 2 статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» і подання Першого відділу досліджень та розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.08.2019 № 63-03/137п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпочато розгляд справи № 63/1-01-29-2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (розпорядження Колегії від 16.05.2019 № 63/36 рп/к) і справи № 63/1-01-30-2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (розпорядження Колегії від 16.05.2019 № 63/36 рп/к) за ознаками вчинення ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. порушень законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини 2 статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

Відповідачам, листами від 17.05.2019: № 63-02/2108 (до ТОВ «Гідробуд-М»), № 63-02/2109 (до ФОП Маршалок В.Я.), № 63-02/2107 (до ТОВ «Гідробуд-М») і № 63-02/2106 (до ФОП Маршалок В.Я.), надіслано розпорядження Колегії Відділення від 16.05.2019 № 63/36-рп/к та від 16.05.2019 № 63/37-рп/к.

- (2) Розпорядженням Колегії від 06.06.2019 № 63/46 рп/к справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції № 63/1-01-29-2019 і № 63/1-01-30-2019 об'єднано в справу про порушення законодавства про захист економічної конкуренції № 63/1-01-29-2019.

Відповідачам, листами від 07.06.2019: № 63-02/2393 (до ТОВ «Гідробуд-М») і № 63-02/2394 (до ФОП Маршалок В.Я.), надіслано розпорядження Колегії Відділення від 06.06.2019 № 63/46-рп/к.

- (3) Відповідачам, листами від 20.08.2019: № 63-02/3191 (до ТОВ «Гідробуд-М») та і № 63-02/3190 (до ФОП Маршалок В.Я.), надіслано подання Першого відділу досліджень та розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.08.2019 № 63-03/137п.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) ТОВ «Гідробуд-М»: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань одним з видів діяльності є вантажний автомобільний транспорт (КВЕД 49.41).
ФОП Маршалок В.Я.: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності є вантажний автомобільний транспорт (КВЕД 49.41).
Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ

- (5) Закупівля-1

Львівське міське комунальне підприємство «Львівводоканал» через систему електронних закупівель провело закупівлю «пісок» (ДК 021:2015:14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі (ідентифікатор тендера: UA-2018-08-17-000334-b) (Закупівля-1).

Очікувана вартість Закупівлі-1: 1 380 000.00 грн. (з ПДВ).

Закупівля-1 оголошена: 17.08.2018.

Процедура Закупівлі-1: відкриті торги.

Подання пропозицій: до 05.09.2018.

Аукціон: 06.09.2018.

Закупівля-1 не відбулася.

Згідно з реєстром пропозицій свої пропозиції подали:

- ТОВ «Гідробуд-М» з ціною пропозицією 1 379 880.00 грн. з ПДВ;
- ФОП Маршалок В.Я. з ціною пропозицією 1 374 000.00 грн. з ПДВ.

Відповідно до:

- протоколу № 81-2 засідання тендерного комітету Львівського міського комунального підприємства «Львівводоканал» вирішено відхилити тендерну пропозицію переможця торгів ФОП Маршалок В. Я.;
- протоколу № 81-3 засідання тендерного комітету Львівського міського комунального підприємства «Львівводоканал» вирішено відхилити тендерну пропозицію ТОВ «Гідробуд-М»;
- протоколу № 81-3 засідання тендерного комітету Львівського міського комунального підприємства «Львівводоканал» електронні відкриті торги № UA-2018-08-17-000334-b відмінено.

- (6) Закупівля-2

Комунальне підприємство «Тростянецьке житлово-комунальне управління» через систему електронних закупівель провело закупівлю «послуги з вивезення ТПВ (твердих побутових відходів) з населених пунктів Тростянецької сільської

ради Тростянецької об'єднаної територіальної громади Миколаївського району Львівської області» (ДК 021:2015:95010000-5 – утилізація сміття та поводження зі сміттям (ідентифікатор тендера: UA-2018-12-11-000231-b) (Закупівля-2). Очікувана вартість Закупівлі-2: лот I – 780 000.00 грн. (з ПДВ); лот II – 72 000.00 грн. (з ПДВ).

Закупівля-2 оголошена: 11.12.2018.

Процедура Закупівлі-2: відкриті торги.

Подання пропозицій: 11.12.2018 1047 год. до 27.12.2018 18.00 год.

Аукціон: 28.12.2018.

Закупівля-2 за лотом II відмінена в зв'язку з недостатньою кількістю поданих пропозицій.

Закупівля-2 за лотом I завершена 28.12.2018.

Згідно з реєстром пропозицій свої пропозиції на лот I подали:

- ТОВ «Гідробуд-М» з ціною пропозицією 779 000.00 грн. з ПДВ;
- ФОП Маршалок В.Я. з ціною пропозицією 780 000.00 грн. з ПДВ.

Переможцем торгів по лоту I визначено ТОВ «Гідробуд-М» з ціною пропозицією 779 000.00 грн. (з ПДВ).

4. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (7) Здійснено аналіз документації торгів, пропозицій Учасників, інших документів, які стосуються предмета Закупівлі-1 і Закупівлі-2, діяльності Учасників і встановлено такі обставини.

- (a) Відповідно до інформації, розміщеної в єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, одним з засновників та керівником ТОВ «Гідробуд-М» є Ярошевський Микола Стефанович (81614, Львівська область, Миколаївський район, с. Тростянець, вул. Зелена, 23) (дата реєстрації 28.12.2006).

Ярошевський Микола Стефанович є кінцевим бенефіціарним власником ТОВ «Гідробуд-М».

Відповідно до інформації, розміщеної в єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань фізична особа-підприємець Маршалок Володимир Ярославович зареєстрований 15.02.2011 за адресою 81614, Львівська область, Миколаївський район, с. Тростянець, вул. Зелена, 27.

У тендерній документації Замовник вимагає надати копію сторінок паспорта уповноваженої особи на підписання документів пропозиції та договору.

Відповідно до наданих пропозицій уповноваженою особою у ТОВ «Гідробуд-М» є Ярошевський Микола Стефанович; уповноваженою особою у ФОП Маршалок В.Я. є Маршалок Володимир Ярославович.

Аналіз копій паспортів уповноважених осіб показав, що Маршалок Володимир Ярославович перебуває у шлюбі із Ярошевською Наталією Миколаївною.

Відповідно до інформації [REDACTED] Управління Служби безпеки України у Львівській області згідно з актовими записами відділу Державної реєстрації та актів цивільного стану Управління Державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Львівській області, батьком [REDACTED] є [REDACTED].

Згідно з інформацією Головного управління Пенсійного фонду України у Львівській області від 06.03.2019 № 6038/06-24 і від 22.04.2019 № 10685/06-24

та інформацією Стрийського управління ГУ ДФС у Львівській області від 19.03.2019 № 3232/10/54.12-14, у 2018 році у трудових відносинах з ТОВ «Гідробуд-М» перебували Маршалок Володимир Ярославович та Маршалок Наталія Миколаївна.

Відповідно до інформації ТОВ «Гідробуд-М» від 27.03.2019 № 21 встановлено, що Маршалок [REDACTED] Наталія Миколаївна працює на посаді бухгалтера з 17.01.2013.

Отже, наведене вище свідчить про те, що учасники обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу та обміну інформацією щодо господарської діяльності, в тому числі щодо участі у торгах.

- (б) Згідно з наданою інформацією ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. орендують транспортні засоби у одного і того ж суб'єкта господарювання МП «Вектор», директором якого є Ярошевський Андрій Миколайович.

Відповідно до інформації від 22.02.2019 № 62/8/1-647 Управління Служби безпеки України у Львівській області власником МП «Вектор» до 01.01.2019 був Ярошевський Андрій Миколайович і згідно з актовими записами відділу Державної реєстрації та актів цивільного стану Управління Державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Львівській області, батьком [REDACTED] є [REDACTED].

Крім того, Ярошевський Андрій Миколайович є заступником директора у ТОВ «Гідробуд-М».

Вказані обставини не можуть бути випадковими, а свідчать про обізнаність і поінформованість Учасників про діяльність кожного з них.

- (в) Встановлено, що між Учасники у 2018 існували сталі господарські відносини, що підтверджується договором:

- від 01.04.2018; від 25.05.2018; від 02.06.2018; від 21.06.2018; від 14.09.2018 про надання поворотної фінансової допомоги;
- від 10.01.2018 № 7 про надання транспортних послуг, згідно з яким ФОП Маршалок В.Я. надає ТОВ «Гідробуд-М» регулярні послуги по перевезенню вантажу.

Вказане також підтверджується інформацією Стрийського управління ГУ ДФС у Львівській області; виписками про рух грошових коштів за рахунками відкритими Учасниками в АТ «Райффайзен банк Аваль» та АТ «Приватбанк».

Згідно з інформацією Стрийського управління ГУ ДФС у Львівській області протягом 2018 ФОП Маршалок В.Я. реалізовано продукції та надано послуг ТОВ «Гідробуд-М» на суму [REDACTED].

Відповідно до інформації АТ «Райффайзен банк Аваль» ТОВ «Гідробуд-М» у 2018 надав ФОП Маршалку В.Я. фінансову позику на суму [REDACTED], а ФОП Маршалок В.Я. надав ТОВ «Гідробуд-М» фінансову позику на суму [REDACTED].

Надання один одному безвідсоткової фінансової допомоги протягом 2018 свідчить про єдність їх економічних інтересів та відсутність конкуренції між ними.

Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це 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.

Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.

Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.

Враховуючи викладене, взаємовідносини між ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я., стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Учасниками один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.

Так як, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами. Учасники позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.

Тобто, Учасники вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йдуть на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансово підтримати свого конкурента.

Враховуючи те, що Учасники 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 не було б економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.

- (г) ДП «Прозорро» надало інформацію про те, що Учасники заходили в аукціон у Закупівлі-1 та Закупівлі-2 з IP-адреси – 194.44.237.194.

Крім того, згідно з інформацією Стрийського управління ГУ ДФС у Львівській області ТОВ «Гідробуд-М» подавало податкові звіти з цієї ж IP-адреси.

Відповідно до інформації АТ «Райффайзен Банк Аваль» від 03.05.2019 № 81-15-9/5094-БТ обидва Учасники у 2018 здійснювали вхід до електронного кабінету системи дистанційного обслуговування «Клієнт-Банк» для здійснення операцій з IP-адреси – 194.44.237.194.

Встановлено, що послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 194.44.237.194 надаються ДП НТЦ «Уарнет».

Відповідно до інформації від 17.05.2019 № 159 ДП НТЦ «Уарнет», IP-адреса 194.44.237.194 у 2018 році була надана у користування ФОП Галамай А.І.

Згідно з інформацією від 31.05.2019 № 31/05 ФОП Галамай А.І. використовує IP-адресу -194.44.237.194 для надання телекомунікаційних послуг в будинку об'єднаної територіальної громади с. Тростянець, також цією IP-адресою користується ТОВ «Гідробуд-М» відповідно до укладеної угоди № 0728.

В свою чергу, згідно з інформацією від 09.06.2019 № 28 ТОВ «Гідробуд-М» повідомив, що адреса, за якою отримано доступ до мережі Інтернет за IP-адресою 194.44.237.194 є Львівська область, Миколаївський район, с. Тростянець, вул. Зелена, 2.

У відповідь на вимогу, ФОП Маршалок В.Я. листом від 06.06.2019 № 2 повідомляє, що використовує доступ до мережі Інтернет згідно з договором № 0729 від 30.12.2013 за адресою с. Тростянець, вул. Зелена, 27, а у вказаний час (2018 р.) можливо використовував інші IP-адреси, через те, що часто зупинявся

на обід і використовував відкриті мережі доступу, в тому числі і Тростянецької ОТГ за адресою с. Тростянець, вул. Зелена, 2.

- (г) Відповідно до інформації від 15.05.2019 № 25361/10/54.17-14 ДФС України Головного управління ДФС у Львівській області, надано копії заяв ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. про надання довідок про відсутність заборгованості з податків, зборів, платежів, які датовані одним днем – 29.08.2018 р.; та копії довідок про відсутність заборгованості з податків, зборів, платежів, що контролюються органами доходів і зборів від 03.09.2019 з відміткою про отримання, тобто в один день.
- (д) ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень» листом від 26.04.2019 № 05-1/2/2435-БТ надав копії заяв ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. про надання гарантії забезпечення тендерної пропозиції (у Закупівлі-1) поданих в один день - 23.08.2018 та копії рахунків про оплату комісійної винагороди за надання банківської гарантії в один день – 29.08.2018.
- (е) Вказані обставини не можуть бути випадковими, а свідчать про можливість доступу та обміну інформацією щодо господарської діяльності, в тому числі щодо участі у торгах.
- (8) Закупівля-1
 - (а) Відповідно до інформації, наданої ДП «Прозорро» від 11.03.2019 № 206/885/03, Учасники подавали свої пропозиції з одного і того ж авторизованого електронного майданчика SmartTender.bis.
Згідно з тендерною документацією кінцевий строк подання пропозицій до 05.09.2017 16:00 год.
В Учасників для подачі пропозицій було достатньо часу, а саме, з дати опублікування оголошення 17.08.2018 до 05.09.2018.
Однак, відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій у системі ProZorro обидва Учасники подали пропозиції в один день 05.09.2018 з різницею у 33 хвилини, а саме: ТОВ «Гідробуд-М» - 05.09.2018 об 13.38 год.; ФОП Маршалок В.Я. – 05.09.2018 об 14.11 год., що також підтверджується інформацією, наданою власником електронного майданчика ТОВ «Смарттендер», з якого Учасники подавали пропозиції.
Крім того, обидва Учасники подали пропозиції з однієї і тієї ж IP-адреси – 194.44.237.194.
Також, ДП «Прозорро» надало інформацію про те, що Учасники заходили в аукціон з цієї ж IP-адреси – 194.44.237.194.
IP-адреса – це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
Зазначене свідчить, що подання пропозицій та вчинення інших дій під час участі у тендері обома учасниками відбувалося узгоджено.
 - (б) Спосіб оформлення документів і зміст поданих пропозицій ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. свідчить про їх подібність (подібне відхилення від запропонованих Замовником зразків документів).

- (б¹) Під час дослідження властивостей файлів, завантажених Учасниками до електронної системи закупівель було встановлено, що обидва Учасники подали документи пропозицій у форматі pdf (версія 1.5).

Також встановлено, що всі файли створені Учасниками, створені за допомогою однієї і тієї ж програми «PaperPovt 11.0».

Також встановлено, що окремі файли Учасниками створені в один день та приблизно в однаковий час, наприклад: «Довідка МВС»; «Довідка-лист про субпідряд», «Наказ на директора», «Наявність штату та накази», «Паспорт, інд. код».

- (б²) Всі документи, за винятком, наданих іншими організаціями, подано Учасниками на фірмових бланках, на яких вказано номер та дату їх оформлення, хоча у Замовника така вимога відсутня.

Фірмові бланки обох Учасників мають подібне оформлення та послідовність викладення інформації.

Назви Учасників викладено однаковим шрифтом.

Під назвою Учасників в однаковій послідовності зазначено: юридична адреса; ідентифікаційний код; індивідуальний податковий номер; розрахунковий рахунок в банку; засоби зв'язку.

- (б³) Для підтвердження відповідності Учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» Замовник вимагає надання інформації в довільній формі.

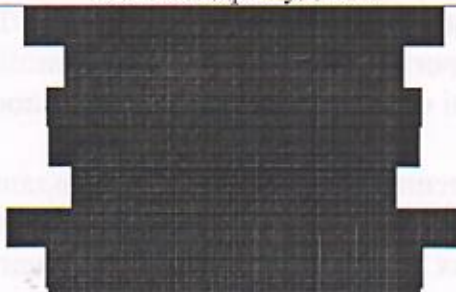
Обидва Учасники надали вказану інформацію аналогічно її оформивши, припустившись однакових пунктуаційних помилок.

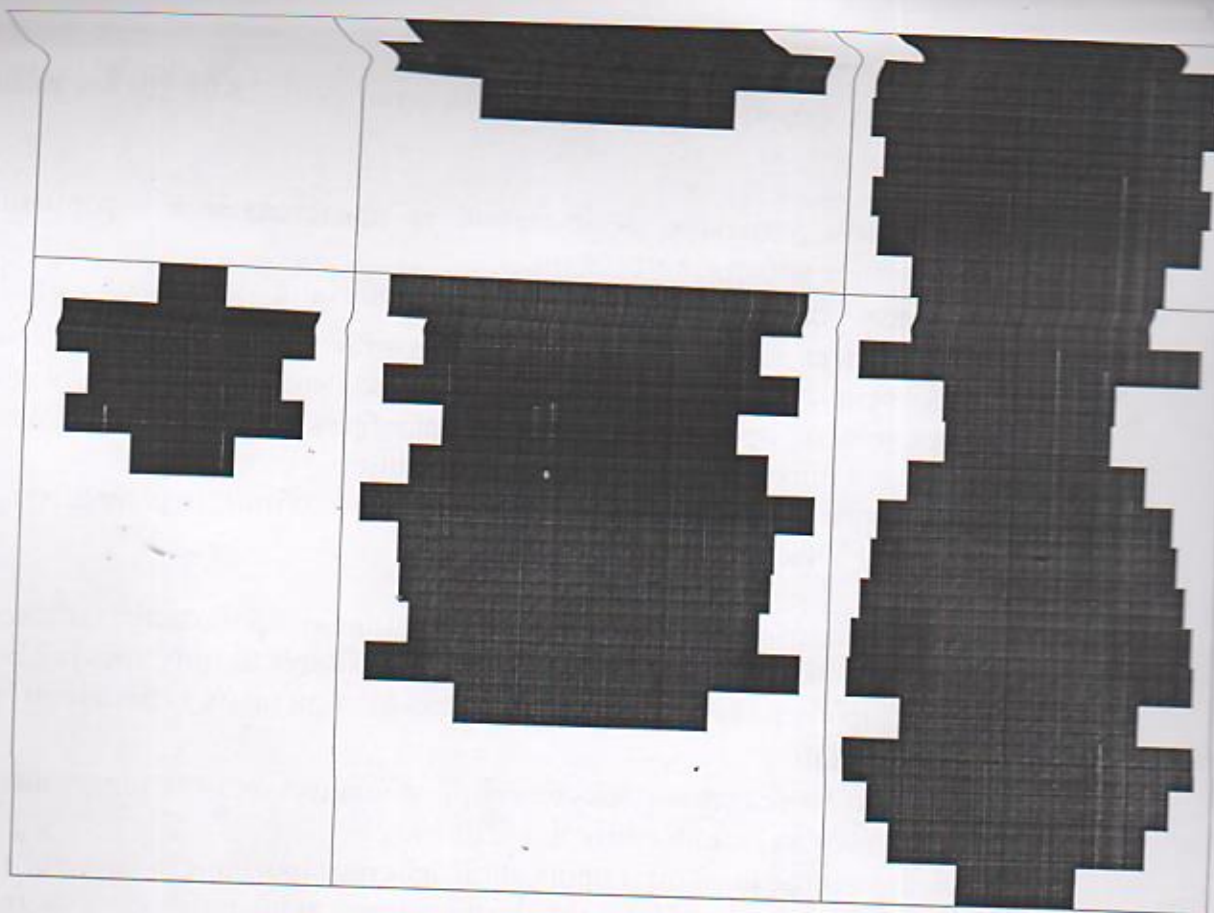
Слід зазначити, що ФОП Маршалок В.Я. надав вказану інформацію як для юридичної особи, а не як для фізичної особи-підприємця.

- (б⁴) В тендерній документації Замовник вимагає надати інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а також відповідну технічну специфікацію – згідно з формою Додатку 2 до тендерної документації.

На вказану вимогу Учасники надали однакову інформацію:

- листи однакового змісту щодо відповідності технічним та якісним характеристикам (в листах вказаний адресат «Тендерному комітету Львівське міське комунальне підприємство «Львівводоканал»; допущені однакові граматичні помилки);
- договори, укладені з одними і тими ж постачальниками продукції та документи що підтверджують технічні та якісні характеристики продукції:

Постачальник	ТОВ «Гідробуд-М»	ФОП Маршалок В.Я.
		



Крім того, Учасники додатково до договорів, укладених з Миколаївською міжгосподарською шляхо-будівельною ділянкою № 38, надали лист з назвою «Уповноважуючий документ», виданий Миколаївською міжгосподарською шляхо-будівельною ділянкою № 38 з однаковими номерами «25» щодо визначення офіційних дилерів.

- (б⁵) Учасники надали однакові листи про співпрацю на постійній основі, датовані 18.08.2018 з послідовними номерами, видані приватною агрофірмою «Дністер» (с. Верин Миколаївського району).
- (б⁶) Замовник вимагає надати інформацію про залучення/не залучення субпідрядника.
На вказану вимогу Учасники надали абсолютно однакову за змістом «Довідку».
- (б⁷) Тендерною документацією передбачено надання інформації у довільній формі щодо відповідності предмету закупівлі заходам із захисту довкілля.
На вказану вимогу обидва Учасники надали абсолютно однакову інформацію у вигляді документу «Гарантійний лист щодо застосування під час виконання робіт заходів із захисту довкілля».
- (б⁸) У складі тендерних пропозицій обидва Учасники подали документи, що вимагаються Замовником для переможця торгів, а саме:
- довідки про відсутність заборгованості з податків, зборів, платежів, що контролюються органами доходів і зборів, видані однією датою 03.09.2018 р. за майже послідовними номерами;
 - довідки з МВС України про не притягнення до відповідальності службової/посадової особи.

Крім того, Учасники у складі тендерних пропозицій подали витяги з Єдиного Державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, сформовані в один день 28.08.2018 з різницею у 12 хвилин.

- (б⁹) Таким чином, однакове оформлення та представлення інформації не може пояснюватися випадковим збігом.

При умові самостійної підготовки, пропозиції учасників торгів повинні відрізнятися як за зовнішнім оформленням так і за змістом.

У разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.

Проте, вищезазначені факти свідчать про обмін інформацією та спільну підготовку Учасниками пропозицій.

- (в) У своїх пропозиціях Учасники подали цінові пропозиції з дуже незначною різницею - 0,4 % (ФОП Маршалок запропонував ціну піску 229 грн/м куб., ТОВ «Гідробуд-М» - 229, 98 грн/м куб), при цьому протягом аукціону не понижували ціни.

Відповідно до тендерної документації замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі критерію «Ціна».

Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги у торгах.

За таких обставин суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі задля забезпечення своєї перемоги пропонував би нижчу ціну, що відповідає принципам ефективної конкуренції.

Натомість, Учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишали незмінною первинну пропозицію

На вимогу Відділення щодо розрахунку ціни пропозиції, ФОП Маршалок В. Я. повідомив, що вартість піску [REDACTED] розраховувалась, виходячи з ціни у кар'єрі ПАФ «Дністер» [REDACTED] Як стверджує ТОВ «Гідробуд-М» (лист від 27.03.2019 р.) ціна пропозиції розраховувалась відсотком до відпускної ціни.

Відповідно до листа від 02.05.2019 № 33 ТОВ «Гідробуд-М» надав розрахунок вартості 1 м.куб. піску з перевезенням, в якому вказано вартість піску, однак згідно з наданими копіями договорів на закупівлю піску вказано, що ціна узгоджується сторонами на момент поставки.

Отже, такий незначний діапазон між цінами на продукцію, може свідчити про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних торгів в частині визначення цін.

- (9) Закупівля-2

- (а) Відповідно до інформації, наданої ДП «Прозорро» від 11.03.2019 № 206/885/03, Учасники подавали свої пропозиції з одного і того ж авторизованого електронного майданчика SmartTender.bis.

Згідно з тендерною документацією кінцевий строк подання пропозицій до 27.12.2017 18:00 год.

В Учасників для подачі пропозицій було достатньо часу, а саме, з дати опублікування оголошення 11.12.2018 до 27.12.2018.

Однак, відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій у системі ProZorro обидва Учасники подали пропозиції в один день 27.12.2018 р., а саме: ФОП Маршалок В.Я. об 13.58 год.; ТОВ «Гідробуд-М» об 16.02 год., що також підтверджується інформацією, наданою власником електронного майданчика ТОВ «Смарттендер», з якого Учасники подавали пропозиції. Крім того обидва Учасники подали пропозиції з однієї і тієї ж IP-адреси – 194.44.237.194.

Також, ДП «Прозорро» надало інформацію про те, що ТОВ «Гідробуд-М» заходило в аукціон з цієї ж IP-адреси – 194.44.237.194.

IP-адреса – це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).

Зазначене свідчить, що подання пропозицій та вчинення інших дій під час участі у тендері обома учасниками відбувалося узгоджено.

(б) Спосіб оформлення документів і зміст поданих пропозицій ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. свідчить про їх подібність (подібне відхилення від запропонованих Замовником зразків документів).

(б¹) Під час дослідження властивостей файлів, завантажених Учасниками до електронної системи закупівель було встановлено, що обидва Учасники подали документи пропозицій у форматі pdf (версія 1.5). Також встановлено, що всі файли Учасників були створені за допомогою однієї і тієї ж програми «PaperPovt 11.0»; файли «Цінова пропозиція» створені Учасниками в один день та наближено в однаковий час.

(б²) Всі документи, за винятком, наданих іншими організаціями, подано Учасниками на фірмових бланках, на яких вказано номер та дату їх оформлення, хоча у Замовника така вимога відсутня.

Фірмові бланки обох Учасників мають подібне оформлення та послідовність викладення інформації.

Назви Учасників викладено однаковим шрифтом.

Під назвою Учасників в однаковій послідовності зазначено: юридична адреса; ідентифікаційний код; індивідуальний податковий номер; розрахунковий рахунок в банку; засоби зв'язку.

(б³) Таким чином, однакове оформлення та представлення інформації не може пояснюватися випадковим збігом.

При умові самостійної підготовки, пропозиції учасників торгів повинні відрізнятися як за зовнішнім оформленням так і за змістом.

У разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.

Проте, вищезазначені факти свідчать про обмін інформацією та спільну підготовку Учасниками пропозицій.

(в) У своїх пропозиціях Учасники подали цінові пропозиції з дуже незначною різницею - 0,1 % (ФОП Маршалок запропонував вартість вивезення ТПВ – [REDACTED] ТОВ «Гідробуд-М» - [REDACTED]), при цьому протягом аукціону не понижували ціни.

Відповідно до тендерної документації замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі критерію «Ціна».

Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги у торгах. За таких обставин суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі задля забезпечення своєї перемоги пропонував би нижчу ціну, що відповідає принципам ефективної конкуренції.

Натомість, Учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишали незмінною первинну пропозицію.

На вимогу Відділення щодо розрахунку ціни пропозиції, ФОП Маршалок В. Я. повідомив, що вартість послуг встановлювалась відповідно до оголошеної Замовником ціни.

ТОВ «Гідробуд-М» надав розрахунок витрат послуг по вивезенню ТПВ (за 1 м.куб.)

Такий незначний діапазон між цінами на продукцію, може свідчити про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних торгів в частині визначення цін.

- (г) Учасник ФОП Маршалок В.Я. у складі тендерних пропозицій подав тільки сім документів.

У інформації, яка була надана на вимогу Відділення, ФОП Маршалок В.Я. не надав підтвердження того, що на момент подачі своєї пропозиції для участі у торгах, підприємець мав у власному розпорядженні ресурсів (окрім транспортних засобів), які б дозволяли забезпечувати виконання обов'язків у разі перемоги у Закупівлі-2 та не здійснював заходів щодо їх залучення. Наведене свідчить про те, що ФОП Маршалок В.Я. не мав на меті брати участь у вищезазначеній процедурі Закупівлі-2 з метою отримання перемоги, а лише подавав свою пропозицію як технічний кандидат.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ЕКОНОМІЧНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ

- (10) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних закупівлях є конкурентами, а отже, повинні змагатися 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 процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних торгів, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, натомість Учасники, всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій з метою забезпечення перемоги одного з них.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (11) ФОП Маршалок В.Я. не подав до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України заперечень щодо викладеного у поданні Першого відділу досліджень та розслідувань Львівського обласного

територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.08.2019 № 63-03/137п.

ТОВ «Гідробуд-М» подало відповідь (далі - відповідь) на подання Першого відділу досліджень та розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.08.2019 № 63-03/137п.

Заперечення, викладені у відповіді, у цілому стосуються недоведення наявності антиконкурентних узгоджених дій, спростовуються матеріалами справи № 63/1-01-29-2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та сукупністю обставин, викладених вище.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОЛЕГІЇ

(12) Вищенаведені обставини свідчать про порушення:

- ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів, під час проведення процедури Закупівлі-1;
- ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини 2 статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів, під час проведення процедури Закупівлі-2.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

(13) Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції»:

- частини 2: за порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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;
- частини 5: якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу голови територіального відділення Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом 2 частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів;
- частини 6: рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподатковуваних мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.

Відповідно до інформації Стрийського управління Головного управління ДФС у Львівській області від [REDACTED] ТОВ «Гідробуд-М» отримало дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 в [REDACTED] ФОП Маршалок В.Я. отримало дохід від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 в розмірі [REDACTED]

При визначенні розміру штрафів Колегією враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (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 конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом нераціональне витрачання публічних коштів; невизнання ТОВ «Гідробуд-М» та ФОП Маршалок В.Я. факту вчинення порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у справі № 63/1-01-29-2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами),

КОЛЕГІЯ ПОСТАНОВИЛА:

- I¹. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Гідробуд-М» (ідентифікаційний код юридичної особи: 01036968; місцезнаходження юридичної особи: 81614, Львівська область, Миколаївський район, с. Тростянець) та фізичної особи – підприємця Маршалок Володимира Ярославовича (реєстраційний номер платника податків: 2949116896; місцезнаходження: 81614, Львівська область, Миколаївський район, с. Тростянець, вулиця Зелена, 27) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у торгах на закупівлю «пісок» (ДК 021:2015:14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі, що проводились Львівським міським комунальним підприємством «Львівводоканал» (ідентифікатор тендер: UA-2018-08-17-000334-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 антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
- I². На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті I¹ резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Гідробуд-М» (ідентифікаційний код юридичної особи: 01036968) штраф у розмірі 68 000 грн.
- I³. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті I¹ резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-

підприємця Маршалок В.Я. (реєстраційний номер платника податків: 2949116896) штраф у розмірі 68 000 грн.

- П¹. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Гідробуд-М» (ідентифікаційний код юридичної особи: 01036968; місцезнаходження юридичної особи: 81614, Львівська область, Миколаївський район, с. Тростянець) та фізичної особи – підприємця Маршалок Володимира Ярославовича (реєстраційний номер платника податків: 2949116896; місцезнаходження: 81614, Львівська область, Миколаївський район, с. Тростянець, вулиця Зелена, 27) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у торгах на закупівлю «послуги з вивезення ТПВ (твердих побутових відходів) з населених пунктів Тростянецької сільської ради Тростянецької об'єднаної територіальної громади Миколаївського району Львівської області» (ДК 021:2015:95010000-5 – утилізація сміття та поводження зі сміттям (ідентифікатор тендера: UA-2018-12-11-000231-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 антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
- П². На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті П¹ резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Гідробуд-М» (ідентифікаційний код юридичної особи: 01036968) штраф у розмірі 68 000 грн.
- П³. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті П¹ резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Маршалок В.Я. (реєстраційний номер платника податків: 2949116896) штраф у розмірі 68 000 грн.

Штрафи підлягають 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 Колегії

Р. Лещинин