



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

27 лютого 2020 р.

місто Львів

№ 63/11р/к

Справа № 63/2-01-105-2019

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Приватне підприємство Науково-виробнича фірма «Екотоп» та Приватне підприємство «Ріал» подали свої тендерні пропозиції для участі у закупівлі: «ДК 021:2015: 71320000-7 — Послуги з інженерного проектування», ідентифікатор закупівлі UA-2019-09-06-000673-с, Замовником якої виступав Госпрозрахунковий відділ капітального будівництва при Стрийському міськвиконкомі.

За результатами розгляду справи № 63/2-01-105-2019 дії Приватного підприємства Науково-виробнича фірма «Екотоп» (ідентифікаційний номер юридичної особи – 23269986) та Приватного підприємства «Ріал» (ідентифікаційний номер юридичної особи – 13818222) кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене 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 Приватне підприємство Науково-виробнича фірма «Екотоп» накладено штраф у розмірі 68 000 гривень.

На Приватне підприємство «Ріал» накладено штраф у розмірі 68 000 гривень.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №63/2-01-105-2019 про порушення Приватним підприємством Науково-виробнича фірма «Екотоп» та Приватним підприємством «Ріал» 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 про попередні висновки Другого відділу досліджень і розслідувань від 10 лютого 2020 року №63-03/21п

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Госпрозрахунковим відділом капітального будівництва при Стрийському міськвиконкомі (ідентифікаційний код юридичної особи - 22415859) (далі – Замовник) на закупівлі: ДК 021:2015: 71320000-7 — Послуги з інженерного проектування, ідентифікатор закупівлі: UA-2019-09-06-000673-с.

2. Сторони у справі

- (2) Головою Антимонопольного комітету України Львівському обласному територіальному відділенню надано доручення від 20.11.2019 № 13-01/1203 (вх. № 63-01/471К від 20.11.2019) провести дослідження щодо дотримання законодавства про захист економічної конкуренції ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал», під час їх підготовки та участі у процедурі закупівлі № UA-2019-09-06-000673-с. Додатком до доручення була копія звернення Громадської організації «ТОМ 14» від 17.10.2019 №19/636.

Відповідачі у Справі

а) Приватне підприємство Науково-виробнича фірма «Екотоп», ідентифікаційний номер юридичної особи – 23269986, адреса: 79000, Львівська обл., місто Львів, вул. Коперника, будинок 10, офіс 6А (далі – ПП НВФ «Екотоп», Відповідач 1). Як вбачається з відомостей щодо ПП НВФ «Екотоп», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ПП НВФ «Екотоп» є діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (Код КВЕД 71.12); Дослідження й експериментальні розробки у сфері інших природничих і технічних наук (Код КВЕД 72.19).

б) Приватне підприємство «Ріал», ідентифікаційний номер юридичної особи: 13818222, адреса: 79013, Львівська обл., місто Львів, вул. Коновальця Є., будинок 25, квартира 2, (далі ПП «Ріал», Відповідач 2). Як вбачається з відомостей щодо ПП «Ріал», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ПП Ріал є оброблення та видалення небезпечних відходів (Код КВЕД 38.22); Діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультування в цих сферах (Код КВЕД 71.12), а також Технічні випробування та дослідження (Код КВЕД 71.20).

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

3. Процесуальні дії

- (4) Доручення Антимонопольного комітету України (вхідний відділення від 20.11.2019 №63-01/471К);
- (5) Подання про початок розгляду справи від 11.12.2019 р. №63-03/238п;
- (6) Розпорядження про початок розгляду справи від 12.12.2019 р. №63/117-рп/к;
- (7) Листи про надсилання копії розпорядження про початок розгляду справи 13.12.2019 р. №63-02/4664, №63-02/4665;
- (8) Подання про попередні висновки від 10.02.2020р. №63-03/21п;
- (9) Листи про надсилання копії подання про попередні висновки у справі від 11.02.2020р. №63-02/676, №63-02/677.

4. Інформація про торги

Ідентифікатор закупівлі (UA-2019-09-06-000673-с)

- (10) **Замовник:** Госпрозрахунковий відділ капітального будівництва при Стрийському міськвиконкомі, (ідентифікаційний код юридичної особи: 22415859; адреса: 82400, Україна, Львівська обл., місто Стрий, вул. Шевченка, 71).
- (11) **Закупівля:**
- ✓ Предмет закупівлі: Класифікація за ДК 021:2015: 71320000-7 — Послуги з інженерного проектування;
 - ✓ Ідентифікатор закупівлі: UA-2019-09-06-000673-с;
 - ✓ Очікувана вартість Закупівлі: 2000 000.00 грн. (з ПДВ);
 - ✓ Процедура закупівлі: відкриті торги;
 - ✓ Закупівля оголошена: 06 вересня 2019;
 - ✓ Подання пропозицій: до 21 вересня 2019 17:00;
 - ✓ Початок аукціону: 23 вересня 2019 12:14;
 - ✓ Повідомлення про намір укласти договір: 25 вересня 2019 16:11;
 - ✓ Договір укладено: 11 жовтня 2019 16:21.
- (12) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету 23 вересня 2019 року найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ПП НВФ «Екотоп» в результаті чого йому було надіслано повідомлення про намір укласти договір. Замовник (Госпрозрахунковий відділ капітального будівництва при Стрийському міськвиконкомі) уклав з ПП НВФ «Екотоп» договір №1-10-19 на виконання проектних робіт на суму 1 980 000,00 грн.

5. Обставини, які свідчать про погодження поведінки на етапі подання тендерних пропозицій

- (13) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:
- ПП «Ріал» - дата та час подання тендерних пропозицій: 19 вересня 2019 16:57;
 - ПП НВФ «Екотоп» - дата та час подання тендерних пропозицій: 20 вересня 2019 17:49;

Пропозиції конкурсних торгів:

№	Найменування Учасників	Початкова цінова пропозиція Грн.	Остаточна цінова пропозиція грн
1	ПП НВФ «Екотоп»	1 980 000,00	1 980 000,00
2	ПП «Ріал»	1 992 000,00	1 992 000,00

- Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 21 вересня 2019 року;

Подання документів:

- (14) Аналіз матеріалів Торгів засвідчив, що ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал» діяли узгоджено під час підготовки та участі у торгах:
- ДК 021:2015: 71320000-7 — Послуги з інженерного проектування що підтверджується наступним:
- (15) Відповідно до інформації отриманої від ДП Прозоро початкові пропозиції ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал» для участі у процедурі закупівлі подавали з одного авторизованого електронного майданчика «СмартТендер.біз». Також за наданою інформацією відомо, що ПП НВФ «Екотоп» створювало свою пропозицію з IP адреси [REDACTED]. Водночас IP адреса ПП «Ріал» відсутня в системі логуювання по можливій причині блокування бібліотеки в браузері учасника.

- (16) Відповідно до інформації отриманої від Залізничного управління ДПС у Львівській області (лист від 03.12.2019р. №3141/9/54.10, вх. 05.12.2019 р. №63-01/2640), ПП «Ріал» надсило податкову звітність виключно з IP-адреси [REDACTED] що співпадає, за інформацією Галицького управління ДПС у Львівській області (лист від 05.12.2019р. №3232/9/13-01-51-09, вх. 10.12.2019 р. №63-01/2677) з IP-адресою [REDACTED], з якої подавало свою податкову звітність ПП НВФ «Екотоп». Враховуючи те, що податкова звітність поступала до органів ДФС систематично (місяць, квартал, рік).- Зазначена інформація свідчить про наявність спільного доступу до мережі інтернет ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал», який вони використовували у господарській діяльності та для участі у закупівлях.
- (17) Варто зауважити, що електронна скринька ПП НВФ «Екотоп» - 23269986@mavak.in.ua та електронна скринька ПП «Ріал» - 13818222@mavak.in.ua з яких Відповідачі надсилали податкову звітність мають стилістично однаковий спосіб оформлення.
- (18) Згідно листа ТзОВ «Техноцентр маяк» (лист від 20.12.2019 № 26 вх. від 20.12.2019 № 63-01/2743) доступ до поштових скриньок ПП НВФ «Екотоп» 23269986@mavak.in.ua та ПП «Ріал» 13818222@mavak.in.ua було здійснено з однієї ж IP адреси [REDACTED]. Разом з тим, поштову скриньку з назвою 23269986 реєстрував директор ПП НВФ «Екотоп» Івашко Ігор Андійович. А поштову скриньку з назвою 13818222 директор ПП «Ріал» Рапіта Петро Михайлович.
- Враховуючи те, що зазначені електронні адреси стилістично подібні, а також враховуючи факт доступу до поштових скриньок, що здійснювався за однією ж IP адресою, яка є тотожною з IP адресою, з якою подавалась податкова звітність та з якої було здійснено вхід у систему «Клієнт-банк», то даний факт виключає випадковий збіг та свідчить про можливість доступу та обміну інформацією між Відповідачами.
- (19) Варто зауважити, що номер телефону бухгалтера ПП «Ріал» [REDACTED], який ПП «Ріал» вказувало в договорах на протязі 2019 року повністю співпадає з основним номером телефону/факсу їх конкурента, який зазначений на бланку ПП НВФ «Екотоп» - [REDACTED].
- Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «Інтертелеком» (лист від 16.12.2019 №63-01/2723) № тел. [REDACTED] зареєстрований за ПП «Ріал», яке зареєстровано за адресою – Львівська обл., м. Львів, вул. Коновальця, буд.25, кв.2.
- (20) Отже, ПП НВФ «Екотоп» у господарській діяльності використовує номер телефону, який офіційно зареєстрований та використовується ПП «Ріал».
- (21) Використання Відповідачами № тел. [REDACTED], який встановлений за адресою Львівська обл., м. Львів, вул. Коновальця, буд.25, кв.2 до/після та під час проведення Торгів вказує на спільність ведення господарської діяльності та є свідченням узгодження їхньої поведінки під час участі у конкурсних Торгах.
- (22) Також слід зазначити, що Відділенням отримана інформація від АТ «Кредобанк» (лист від 26.12.2019 №52-103096т/19, вх. 27.12.2019р. №63-01/331), а саме Протоколу з'єднань клієнта IFOBS (система віддаленого доступу) за період з 02.01.2019 по 25.12.2019. Встановлено, що ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал» використовували однакові операційні системи, host (ПК) та IP адреси в різний часовий період в тому числі до та під час підготовки та участі у Закупівлі, що підтверджує наявність спільного комп'ютерного обладнання обох учасників Торгів. (Див. Таблицю № 1) (конфіденційна інформація).

Таблиця №1

СГ	ПІБ	ОС	HOST (ПК)	IP адреса	Початок	Кінець

	керівника				сесії	сесії
ПП НВФ «Екото п»	Івашко Ігор Андрійов ич	Windows 7 (7601/Serv ice Pack 1)	PC-BUCH (PC- BUCH\US ER)		17.01.20 19 о 09:06:37	17.01.20 19 о 09:06:59
ПП «Ріал»	Рапіта Петро Михайлов ич	Windows 7 (7601/Serv. ice Pack 1)	PC-BUCH (PC- BUCH\US ER)		17.01.20 19 о 08:47:05	17.01.20 19 о 08:47:31
ПП НВФ «Екото п»	Івашко Ігор Андрійов ич	Windows 7 (7601/Serv ice Pack 1)	PC-BUCH (PC- BUCH\US ER)		01.04.20 19 о 14:05:12	01.04.20 19 о 14:27:36
ПП «Ріал»	Рапіта Петро Михайлов ич	Windows 7 (7601/Serv ice Pack 1)	PC-BUCH (PC- BUCH\US ER)		01.04.20 19 о 15:18:49	01.04.20 19 о 15:28:06
ПП НВФ «Екото п»	Івашко Ігор Андрійов ич	Windows 7 (7601/Serv ice Pack 1)	PC-BUCH (PC- BUCH\US ER)		11.09.20 19 о 14:14:08	11.09.20 19 о 14:14:46
ПП «Ріал»	Рапіта Петро Михайлов ич	Windows 7 (7601/Serv ice Pack 1)	PC-BUCH (PC- BUCH\US ER)		11.09.20 19 о 07:49:28	11.09.20 19 о 08:57:15
ПП НВФ «Екото п»	Івашко Ігор Андрійов ич	Windows 7 (7601/Serv ice Pack 1)	PC-BUCH (PC- BUCH\US ER)		11.09.20 19 о 14:18:38	11.09.20 19 о 14:19:25
ПП «Ріал»	Рапіта Петро Михайлов ич	Windows 7 (7601/Serv ice Pack 1)	PC-BUCH (PC- BUCH\US ER)		11.09.20 19 о 16:20:38	11.09.20 19 о 16:21:00

- (23) Слід зазначити, що Івашко Ігор Андрійович – це керівник ПП НВФ «Екотоп» на момент участі у Закупівлі, а Рапіта Петро Михайлович – керівник ПП «Ріал» на момент участі в Закупівлі. Згідно даних в таблиці №1 виявлено, що **фактичні конкуренти** у закупівлі «Послуги з інженерного проектування» використовують спільне комп'ютерне обладнання. Як вбачається із зазначеного ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал», під час входу в систему «Клієнт-банк» використовували однакові IP адреси, дата співпадає з мінімальною різницею в

часі. Дана обставина **виключає співпадіння**, а свідчить про доступ до мережі Інтернет з однієї IP адреси.

- (24) Під час дослідження походження файлів, завантажених ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал» до електронної системи закупівель встановлено, що документи мають спільні властивості, що свідчить про однакове їх походження дане підтверджується таким (Див. Таблицю № 2,3):

ПП НВФ «Екотоп» Таблиця 2

Назва документа	Опис властивостей		
	програма	версія	Дата створення/дата останнього збереження
Витяг з Єдиного державного Реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	16.09.2019 08:51
Витяг з реєстру платників податків.pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	20.09.2019 11:08
Виписка з Єдиного державного Реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	16.09.2019 08:45
Відомості про учасникаю.pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	20.09.2019 11:11
Довідка про надання послуг без залучення сторонніх суб'єктів господарювання. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	18.09.2019 09:29
Гарантійний лист щодо дотримання принципів добросовісної конкуренції. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	18.09.2019 17:23
Гарантійний лист щодо	Haru Free PDF	1.3(Acrobat 4.x)	18.09.2019 17:24

формування ціни пропозиції. pdf	Library 2.1.0		
Довідка щодо неподання звіту про рух грошових коштів. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	19.09.2019 17:24
Довідка банку про відкриття рахунок. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	16.09.2019 08:52
Довідка про наявність матеріально-технічного забезпечення. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	18.09.2019 15:44
Довідка про дотримання заходів із захисту довкілля. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	18.09.2019 09:28
Лист-згода на обробку персональних даних директора. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	16.09.2019 08:43
Лист-згода на обробку персональних даних працівників. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	19.09.2019 17:25
Лист-згода що погодження проекту договору. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	18.09.2019 09:28
Гарантійний лист. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	16.09.2019 08:43
Проект договору на виконання проектних робіт. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	16.09.2019 08:42
Статут. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	18.09.2019 16:37
Технічні вимоги. pdf	Haru Free PDF Library	1.3(Acrobat 4.x)	16.09.2019 08:53

	2.1.0		
Цінова пропозиція. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	20.09.2019 17:41

ПП «Ріал»

Таблиця 3

Назва документа	Опис властивостей		
	програма	версія	Дата створення/дата останнього збереження
Лист-гарантія. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	19.09.2019 16:08
Проект договору на виконання проектних робіт. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	19.09.2019 16:06
Фінансовий звіт. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	16.09.2019 15:31
Технічні вимоги. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	19.09.2019 16:07
Цінова пропозиція. pdf	Haru Free PDF Library 2.1.0	1.3(Acrobat 4.x)	19.09.2019 16:08

- (25) Отже, подання ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал» у складі тендерних пропозицій електронних файлів з однаковими параметрами «Програма творець», «Програма виробник» та «Версія програми PDF» свідчить про використання спільного доступу до мережі Інтернет. Вказаний факт унеможливає наявність конкуренції між учасниками та підтверджує можливість обміну інформацією між ними на стадії підготовки пропозиції для участі у закупівлі та безпосередньо під час проведення закупівлі.

Формальний підхід ПП «Ріал» до участі у торгах.

- (26) Відповідно до тендерної документації Замовника: «Тендерна пропозиція, яка подається учасником повинна складатися з документів, що передбачені в Додатку №1 до тендерної документації».

Відповідно до Додатку 1 документації конкурсних торгів учасникам необхідно було подати:

- ✓ Документи, що підтверджують наявність обладнання та матеріально-технічної бази учасника;
- ✓ Документи, що підтверджують наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід;
- ✓ Документи, що підтверджують наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів.

Документація конкурсних торгів ПП «Ріал» складалась лише з таких документів:

- ✓ Витяг з реєстру платників податків.pdf;
- ✓ Виписка з Єдиного державного Реєстру юридичних осіб та фізичних осіб підприємців.pdf;
- ✓ Витяг з Єдиного державного Реєстру юридичних осіб та фізичних осіб підприємців.pdf
- ✓ Довідка щодо не внесення відомостей до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення. pdf;
- ✓ Лист-гарантія. pdf;
- ✓ Наказ на прийняття на посаду директора. pdf;
- ✓ Проект договору на виконання проектних робіт. pdf;
- ✓ Фінансовий звіт. pdf;
- ✓ Свідоцтво про державну реєстрацію. pdf;
- ✓ Статут. pdf;
- ✓ Технічні вимоги. pdf;
- ✓ Цінова пропозиція. pdf.

- (27) Як вбачається із зазначеного, ПП «Ріал» не подав всіх документів необхідних для участі у торгах, що може свідчити про формальну його участь, як технічного кандидата.

Аналіз цінових пропозицій

- (28) Відповідно до тендерної документації Замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на підставі одного критерію – «ціна». Отже, учасники задля забезпечення своєї перемоги мали би пропонувати ціну, що відповідає принципам ефективності.

Враховуючи зазначене відділенням було проаналізовано надання своїх цінових пропозицій ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал», та встановлено наступне:

- Цінова пропозиція ПП «Ріал» складала 1992 000,00грн.
- Цінова пропозиція ПП НВФ «Екотоп» складала 1980 000,00грн.

Різниця цінової пропозиції складає 12 000 тис. грн., що становить 0,6 %. Вищезазначене дає підстави для висновку про дуже низький відсоток в різниці цінових пропозицій учасників, тобто, цінова пропозиція практично не відрізнялася.

- (29) Додаток №1 Тендерної документації Замовника передбачає надання інформації щодо матеріально-технічної бази учасників торгів, тобто матеріальних і нематеріальних засобів необхідних для виконання замовлення, а також надання інформації щодо відповідних працівників, необхідних для якісного та ефективного виконання робіт, які були предметом закупівлі: -інженера-проектувальника та інженерів-проектувальників відповідних знань. Для виконання умов договору по предмету закупівлі учасники мають володіти, станом на момент подачі документів матеріальними та нематеріальними активами.

- (30) Складова вартості робіт Закупівлі за: ДК 021:2015 — 71320000 - 7 - Послуги з інженерного Проектування («Виготовлення проектно - кошторисної документації на реконструкцію каналізаційних очисних споруд м. Стрия Львівської області») включає, зокрема виробничу собівартість. При цьому **виробнича собівартість є частиною собівартості та включає такі витрати:**

- прями матеріальні витрати;
- прямі витрати на оплату праці;
- інші прями витрати;
- змінні загальновиробничі витрати;

— постійні розподілені загально виробничі витрати.

- (31) Таким чином, при розрахунку витрат необхідно було враховувати витрати на оплату праці. Відповідно до інформації з ГУ пенсійного фонду України у Львівській області відсутні застраховані особи, які перебували у трудових відносинах з ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал». Отже ціна не була розрахована відповідно до витрат а формувалась задля забезпечення перемоги ПП НВФ «Екотоп».
- (32) У складі свої пропозицій ПП НВФ «Екотоп» було надано довідку про наявність матеріально-технічного забезпечення та відомості про головного інженера-проектувальника та інших інженерів-проектувальників. У свою чергу ПП «Ріал» не завантажено зазначених документів, а надано лише цінову пропозицію, в якій зазначено лише сума 1 992 000,00 грн.
- (33) Отже, із врахуванням зазначеного, можна зробити висновок, що ПП «Ріал» не підходив до формування цінової пропозиції конкурентним шляхом, а подав вартість робіт, виходячи із очікуваної вартості закупівлі та відповідно до цінової пропозиції ПП НВФ «Екотоп». Така поведінка учасників є погодженою, що виключає можливість змагальності та свідчить про узгодженість дій Відповідачів.
- (34) Відповідно до розділу 3 пункту 4.1 тендерної документації Замовника: *«Замовником вимагається надання учасником забезпечення цінової пропозиції у формі електронної банківської гарантії, оформленої відповідно до вимог постанови Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639, із зобов'язанням банку у разі виникнення обставин, передбачених підпунктом 2 пункту 4 цього ж Розділу, відшкодувати на рахунок ГОСПРОЗРАХУНКОВОГО ВІДДІЛУ КАПІТАЛЬНОГО БУДІВНИЦТВА ПРИ СТРИЙСЬКОМУ МІСЬКВИКОНКОМІ кошти у сумі забезпечення тендерної пропозиції, визначеній в підпункті 2.3 цього розділу. Перерахування коштів здійснюється на р/р35441187038499 ДКСУ у м Київ МФО 820172 Код ЄДРПОУ 22415859. Електронна банківська гарантія повинна мати електронний цифровий підпис уповноваженої особи банку.*

Банківська гарантія повинна бути надана банківською установою, в якій держава прямо чи опосередковано володіє часткою понад 75% статутного капіталу банку, або комерційною банківською установою, яка має довгостроковий кредитний рейтинг за національною шкалою не нижче «іаАА» (у випадку відсутності рейтингу за національною шкалою у банків іноземних банківських груп рейтинг материнських іноземних банківських груп від однієї з рейтингових компаній Fitch, Moody's, S&P має бути не нижче підвищеного інвестиційного класу (А-, або вищий)) та її не включено до переліку юридичних осіб, щодо яких державними органами України, США або країн ЄС застосовано спеціальні економічні чи інші обмежувальні санкції з повним покриттям грошовою масою. На підтвердження наявності повного покриття банківської гарантії грошовою масою (відповідного забезпечення) надається довідка з банку. Електронна банківська гарантія та довідка на підтвердження наявності повного покриття банківської гарантії грошовою масою (відповідного забезпечення) завантажуються в електронну систему закупівель безпосередньо Учасником через електронний майданчик.

4.3. Розмір забезпечення цінової пропозиції: 10000,00 (десять тисяч грн.) гривень. Крім того банківська гарантія повинна супроводжуватись повним покриттям грошовою масою.

4.4. Строк дії забезпечення тендерної пропозиції: не менше 90-то календарних днів, з дати кінцевого терміну подання пропозиції.

4.5. Разом із банківською гарантією надається:

- копія ліцензії, виданої банку. Зазначена копія повинна бути завірена банком;

- копія документа про повноваження особи, котра підписує банківську гарантію.

Зазначена копія повинна бути завірена банком

- документ, виданий банком, який підтверджує грошове покриття банківської гарантії, як наприклад довідка, видана банком про залишок коштів на розрахунковому рахунку, або копія депозитного договору, або копія кредитного договору або інший документ на розсуд учасника;

- доказ внесення грошового покриття.

4.6. Усі витрати, пов'язані з поданням забезпечення цінової пропозиції, здійснюються за рахунок учасника.

4.7. Пропозиції, що не супроводжуються документальним підтвердженням надання забезпечення тендерної пропозиції, відхиляються Замовником відповідно до статті 30 Закону.

У складі своїх пропозицій ПП «Екотоп» подало банківську гарантію № 1028/2019/ЛьОД-МСБ-Г надану ПАТ АТ «Укргазбанк». ПП «Ріал» не було надано забезпечення тендерної пропозиції.

Враховуючи зазначене, ПП «Ріал» в разі участі у торгах на конкретних умовах, без погодження своєї поведінки з ПП НВФ «Екотоп» було би зацікавлене подати документи відповідно до вимог замовника, однак саме погоджена поведінка відповідачів зумовила формальну участь ПП «Ріал» у торгах за для забезпечення перемоги ПП НВФ «Екотоп».

6. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

(35) На підставі аналізу дій Відповідачів під час участі у закупівлі встановлено:

- Використання спільного електронного майданчика для участі у закупівлі;
- Використання спільного засобу зв'язку, який офіційно належить одному з Відповідачів;
- Використання однієї спільної IP-адреси, з якої здійснювався доступ до поштових скриньок ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал»;
- Участь ПП «Ріал», як технічного кандидата, що підтверджується неподання всіх документів, які вимагав Замовник;
- Пропозицій електронних файлів з однаковими параметрами «Програма творець», «Програма виробник» та «Версія програми PDF»;
- Формування ціни.

(36) 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 та для забезпечення здорової конкуренції повинен проводитись аукціон.

(37) Проте, вищезазначені факти не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчить про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі у Торгах, зокрема про обмін інформацією.

(38) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

- (39) Узгодження ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.
- (40) Узгодження поведінки на Торгах дозволила Відповідачам забезпечити перемогу у торгах певному суб'єкту господарювання, а саме: ПП НВФ «Екотоп», а інший учасник – ПП «Ріал» приймав участь у торгах у якості технічного учасника.
- (41) Таким чином, дії ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал», щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлі ДК 021:2015: 71320000-7 — Послуги з інженерного проектування, ідентифікатор, закупівлі UA-2019-09-06-000673-с, проведених Госпрозрахунковим відділом капітального будівництва при Стрийському міськвиконкомі є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

7. Кваліфікація порушення конкурентного законодавства

- (42) Відділенням було встановлено, що поведінка ПП НВФ «Екотоп» та ПП «Ріал» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (43) 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.
- (44) 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).
- (45) 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).
- (46) З огляду на вищезазначене Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах 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».
- (47) 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».

8. Висновки Адміністративної колегії Відділення

- (48) Пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятися, 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.
- (49) Крім того, відповідно до:
- статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про публічні закупівлі» здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.
- (50) У розумінні:
- п. 1 ст. 50 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.
- (51) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.
- (52) Таким чином доказами зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

9. Визначення розміру штрафу

- (53) Згідно з статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а саме:
- Частина 2: за 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;
 - Частина 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 неоподаткованих мінімумів;
 - Частина 6: рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподаткованих мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.
- (54) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДПС у Львівській області (лист від 17.02.2020 р. № 7488/10/51-04, вх. від 19.02.2020 р. №63-01/514):
- Дохід (виручка) від діяльності за 3 квартали 2019 року ПП НВФ «Екотоп» становить ██████ грн.
 - Дохід (виручка) від діяльності за 2019 рік ПП «Ріал» не надано.
- (55) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України береться до уваги, що

законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.

Враховуючи 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 Науково-виробнича фірма «Екотоп» (ідентифікаційний номер юридичної особи – 23269986, адреса: 79000, Львівська обл., місто Львів, вул. Коперника, будинок 10, офіс 6А) та Приватного підприємства «Ріал» (ідентифікаційний номер юридичної особи: 13818222, адреса: 79013, Львівська обл., місто Львів, вул. Коновальця Є., будинок 25, квартира 2) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлі: ДК 021:2015: 71320000-7 — Послуги з інженерного проектування, ідентифікатор закупівлі UA-2019-09-06-000673-с, замовником яких був Госпрозрахунковий відділ капітального будівництва при Стрийському міськвиконкомі (ідентифікаційний код юридичної особи: 22415859), 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 у пункті 1 накласти на Приватне підприємство Науково-виробнича фірма «Екотоп» штраф у розмірі 68 000 гривень.
3. За порушення вказане у пункті 1 накласти на Приватне підприємство «Ріал» штраф у розмірі 68 000 гривень.

Згідно з:

- частиною 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф сплачується у двомісячний строк з дня одержання рішення;
- частиною 8 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до територіального відділення Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу;
- частиною 1 статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» відповідач може оскаржити рішення повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова

Лецишин Р.В.