



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

30 квітня 2020 р.

місто Львів

№ 63/33-р/к

Справа № 63/2-01-96-2019

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Гідроспецбуд» та товариство з додатковою відповідальністю «Добротвіренергобуд» подали свої тендерні пропозиції для участі у закупівлі: «Монтажно-ремонтні роботи на шлакопроводі», ідентифікатор закупівлі UA-2017-04-28-001344-b, «Монтажно-ремонтні роботи на шлакопроводі», ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-02-001211-b, Замовник - Державне підприємство "Калуська Теплоелектроцентрально-нова".

За результатами розгляду справи №63/2-01-96-2019 дії Товариство з обмеженою відповідальністю «Гідроспецбуд» та товариства з додатковою відповідальністю «Добротвіренергобуд» 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 Товариство з обмеженою відповідальністю «Гідроспецбуд» накладено штраф сукупний розмір якого становить 74 000,00 гривень;

На товариство з додатковою відповідальністю «Добротвіренергобуд» накладено штраф сукупний розмір якого становить 136 000,00 гривень;

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/2-01-96-2019 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Гідроспецбуд» та товариством з додатковою відповідальністю «Добротвіренергобуд» 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 і розслідувань від 10 квітня 2020 року № 63-03/64п

ВСТАНОВИЛА

1.Процесуальні дії

- (1) Доручення Голови Антимонопольного комітету України від 20.03.2019 р. № 63-01/77К щодо дослідження дотримання законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Гідроспецбуд», ТДВ «Добротвіренергобуд».
- (2) Подання про початок розгляду справи від 18.11.2019 р. № 63-03/206п;
- (3) Розпорядження про початок розгляду справи 21.11.2019 р. № 63/107-рп/к;

- (4) Листи Відповідачам про надсилання копії розпорядження про початок розгляду справи від 22.11.2019 р. № 63-02/4384, № 63-02/4383.
- (5) Подання про попередні висновки у справі від 10.04.2020 р. № 63-03/64п;
- (6) Листи про надсилання копій подань з попередніми висновками у справі від 13.04.20250 р. № 63-02/1569, № 63-02/1570.
- (7) 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 21.04.2020 р. було розміщене на офіційному веб - сайті Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

2. Відповідачі

- (8) Товариство з додатковою відповідальністю «Добротвіренергобуд» (ідентифікаційний код 04855230, юридична адреса: 80411, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Матяші, вулиця Центральна, будинок 14 А), далі – Відповідач 1, ТДВ «Добротвіренергобуд».
- (9) Як вбачається з відомостей щодо ТДВ «Добротвіренергобуд», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності є Будівництво житлових і нежитлових будівель (Код КВЕД 41.20).
- (10) Товариство з обмеженою відповідальністю «Гідроспецбуд» (ідентифікаційний код 25237677, юридична адреса: 80411, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Матяші, вул.Центральна, будинок 14, корпус Г), далі – Відповідач 2 , ТОВ «Гідроспецбуд».
- (11) Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «Гідроспецбуд», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності є оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням (код КВЕД 46.73).
- (12) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

Торги № 1

- (13) На офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України «Prozorro» від 28 квітня 2017 року Державне підприємство "Калуська Теплоелектроцентрально-нова" яке виступало Замовником конкурсних торгів, опубліковано оголошення про проведення відкритих торгів по предмету закупівлі: «Монтажно-ремонтні роботи на шлакопроводі», ідентифікатор закупівлі UA-2017-04-28-001344-b.
- (14) Місце поставки товарів або місце виконання робіт чи надання послуг: 77304, Україна, Івано-Франківська область, м. Калуш, вул. Промислова,1;
- (15) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 14.05.2017 р.;
- (16) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів: 15.05.2017 р.;

(17) Очікувана вартість закупівлі: 996 000,00 гривень;

(18) **Пропозиції конкурсних торгів:**

№	Найменування Учасників	Початкова цінова пропозиція Грн.	Остаточна цінова пропозиція грн
1	ТОВ «Гідроспецбуд»	992 000,00	910 925,40
2	ТДВ «Добротвіренергобуд»	964 900,00	870 000,00
3	ТОВ «Ю-тем ТМ Львів»	921 828,67	869 000,00

(19) Відповідно до протоколу розгляду пропозицій конкурсних торгів 104/2017 від 22.05.2017 р. тендерним комітетом найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ «ЮТЕМ-ТМ ЛЬВІВ», про те проаналізувавши тендерну документацію зазначеного учасника, тендерним комітетом було прийнято рішення відхилити пропозицію ТОВ «ЮТЕМ-ТМ» на підставі п.1 ч. 1 та п.4 ч. 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає кваліфікаційному критерію устанавленому статтею 16 Закону та умовам тендерної документації).

(20) Відповідно до протоколу розгляду пропозицій конкурсних торгів №140/17 від 22.06.2017 року найбільш економічно вигідною пропозицією визнано пропозицію ТДВ «Добротвіренергобуд», проте після здійсненого аналізу документації учасника, тендерний комітет відхилив пропозицію ТДВ «Добротвіренергобуд» на підставі п. 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації Замовника).

(21) Наступною найбільш економічно вигідною пропозицією визнано пропозицію ТОВ «Гідроспецбуд» (протокол тендерного комітету №142/2017 від 23.06.2017 р.), проте після здійсненого аналізу документації учасника пропозицію ТОВ «Гідроспецбуд» було відхилено на підставі п. 1 частина перша та п. 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає кваліфікаційному критерію встановленому статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі»).

(22) Закупівля була відмінена на підставі відхилення всіх тендерних пропозицій згідно з Законом про публічні закупівлі.

Торги №2

(23) На офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України «Prozorro» від 2 червня 2017 року Державне підприємство "Калуська Теплоелектроцентрально-нова" яке виступав Замовником конкурсних торгів, опубліковано оголошення про проведення відкритих торгів по предмету закупівлі: «Монтажно-ремонтні роботи на шлакопроводі», ідентифікатор закупівлю UA-2017-06-02-001211-b.

(24) Місце поставки товарів або місце виконання робіт чи надання послуг: 77304, Україна, Івано-Франківська область, м. Калущ, вул. Промислова, 1;

(25) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 18 червня 2017 року;

(26) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів: 19 червня 2017 року;

(27) Очікувана вартість закупівлі: 996 000,00 гривень;

(28) **Пропозиції конкурсних торгів:**

№	Найменування Учасників	Початкова цінова пропозиція Грн.	Остаточна цінова пропозиція грн
1	ТОВ «Гідроспецбуд»	991 820,00	991 820,00
2	ТДВ «Добротвіренергобуд»	964 560,00	964 560,00

- (29) Відповідно до протоколу розгляду пропозицій конкурсних торгів №140/17 від 22.06.2017 року найбільш економічно вигідною пропозицією визнано пропозицію ТДВ «Добротвіренергобуд», проте після здійсненого аналізу документації учасника, тендерний комітет відхилив пропозицію ТДВ «Добротвіренергобуд» на підставі п. 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації Замовника).
- (30) Наступною найбільш економічно вигідною пропозицією визнано пропозицію ТОВ «Гідроспецбуд» (протокол тендерного комітету №142/2017 від 23.06.2017 р.), проте після здійсненого аналізу документації учасника пропозицію ТОВ «Гідроспецбуд» було відхилено на підставі п. 1 частина перша та п. 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає кваліфікаційному критерію встановленому статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі»).
- (31) Закупівля була відмінена на підставі відхилення всіх тендерних пропозицій згідно з Законом про публічні закупівлі
- (32) За інформацією отриманою від ДП «Прозорро» (лист від 08.04.2019 р. № 206/1184/03, вх. від 24.04.2019 р. № 63-01/874) ТОВ «Гідроспецбуд» та ТДВ «Добротвіренергобуд» брали участь у торгах 1, 2 використовуючи при цьому однаковий електронний майданчик – ТОВ «Закупки.пром.юа». При цьому слід зазначити, що у торгах 1 учасники заходили в аукціон з однакової ір – адреси [REDACTED].
- (33) ТОВ «Закупки.пром.юа» у відповідь на вимогу від 22.05.2019 р. № 621/05, вх. від 24.05.2019 р. № 63-01/1216 зазначив, що учасники під час участі у Торгах, а саме створювали свої пропозиції використовуючи при цьому спільну ір – адресу [REDACTED]. Слід зазначити, що пропозиції учасників для участі у закупівлі 1 створювались в один день – 12.05.2017 р.
- (34) Використовуючи програму 2ip.ua було встановлено, що послуги доступу до мережі Інтернет за зазначеною ір – адресою у пункті 29 надаються ДП НТЦ «Уарнет». За інформацією отриманою від ДП НТЦ «Уарнет» (лист від 01.07.2019 р. № 196, вх. від 01.07.2019 р. № 63-01/1512) ір – адреса [REDACTED] – змінна (динамічна), а враховуючи те, що провайдер зберігає log – файли динамічних ір- адрес від 2 до 6 календарних місяців, суб'єкта за яким закріплена ір –адреса встановити не можливо. (оскільки торги були проведені в 2017 році).**(конфіденційна інформація)**
Подання пропозицій та участь у торгах з одного електронного майданчика ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» не може бути випадковим збігом обставин, так як існує багато інших електронних майданчиків - ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн», ТОВ «Смарттендер», ТОВ «Е – Тендер», ТОВ «Закупівлі УА» «Закупівлі24» (ПАТ КБ «Приватбанк»), ТОВ «Українська універсальна біржа», ПП «Тендер онлайн», ТОВ «ІТ Контракт» та ін. (всього 19 майданчиків). Що стосується синхронності створення цінових пропозицій з використанням однієї ір – адреси, зазначений факт також виключає випадковий збіг тому, що наявність однакової ір – адреси свідчить про можливість доступу до мережі Інтернет з однієї точки доступу.
- (35) Для деталізації інформації щодо використання учасниками спільних ір – адрес, відділення звернулось до ПАТ «Кредобанк», який у відповідь на вимогу від 18.12.2019 р. № 52-100

[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

хоста в цій мережі (Наприклад, адреса яку використовували Відповідачі [REDACTED] є мережею [REDACTED], в якій знаходиться хост (вузол зв'язку) з адресою [REDACTED], а також інші аналогічні випадки зазначені у Таблиці № 1).

Також слід зазначити, що зазначені у таблиці 1 ір- адреси, закріплені за провайдером ДП НТЦ «Уарнет». Згідно інформації отриманої від ДП НТЦ «Уарнет» ір – адреси зазначені в таблиці 1 відносяться до динамічних ір – адрес, лог – файли яких зберігаються провайдером від 2 до 6 місяців, враховуючи, що закупівлі відбулись у 2017 році, встановити власника вказаних у таблиці 1 ір – адрес неможливо.

Таким чином у ТДВ «Доброутвіренергобуд» та ТОВ «Гідроспецбуд» спільний доступ до однієї з Інтернет мереж, а надалі вже розподіл безпосередньо до персональних комп'ютерів що й обумовлює відмінність в останніх двох цифрах (адреса хоста (вузол зв'язку)).

Згідно з інформацією наведеною в таблиці, Відповідач 1, 2 систематично протягом тривалого періоду, що включає в себе період проведення закупівлі мали спільну точку доступу до мережі Інтернет, спільну матеріально – технічну базу (комп'ютерне обладнання), що може свідчити про можливість обміну між учасниками закупівлі інформацією як на стадії підготовки пропозицій для участі у закупівлі так і під час проведення закупівлі, що унеможливує наявність конкуренції між учасниками та свідчить про можливість обміну інформацією як на стадії підготовки до закупівлі так і безпосередньо під час проведення торгів.

Як вбачається із аналізу матеріалів щодо входу Відповідачів до системи «Клієнт – Банк» у всіх зазначених випадках перша ір – адреса повністю ідентична. Другі ір – адреси між якими відмінність полягає тільки в двох останніх цифрах не спростовує спільного доступу до мережі Інтернет. Факт погодження поведінки підсилюється обставинами де початок і кінець з'єднання обох Відповідачів відбувається синхронно в даті та часі, відмінність часу 2-3 хвилини. Зазначені обставини виключають випадковий збіг, а доводять погоджену поведінку.

Пов'язаність учасників

(36) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців одним із засновників ТОВ «Гідроспецбуд» та ТДВ «Доброутвіренергобуд» є Лепех Володимир Михайлович. В свою чергу керівник ТОВ «Гідроспецбуд» - Фридер Ольга Петрівна є одним із засновників ТДВ «Доброутвіренергобуд».

Тобто товариства, які виступають конкурентами під час участі у закупівлях фактично пов'язані через своїх засновників.

Тобто у учасників, які фактично виступали конкурентами у закупівлі 1, 2 присутня пов'язаність через засновників.

Враховуючи те, що учасники є конкурентами у закупівлі 1, 2, їхня участь у закупівлі має здійснюватись на конкурентних засадах. Маючи пов'язаність через засновників, конкуренція між ними фактично унеможливується, та свідчить про наявну між учасниками тісну комунікацію та координацію дій через пов'язаних осіб.

(37) Також слід зазначити, що за інформацією отриманою від Головного управління Пенсійного фонду у Львівській області (лист від 29.10.2019 р. №29262/06-24, вх. від 05.11.2019 р. № 63-

01/2396) у 2017 році у ТОВ «Гідроспецбуд» працювала Кіселевич Ольга Ярославівна (період січень – грудень).

Згідно відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців одним із засновників ТДВ «Добротвіренергобуд» є Кіселевич Ярослав Михайлович.

За інформацією отриманою від Відділу державної реєстрації актів цивільного стану (Львівська область), лист від 19.11.2019 р. № 4309/03.1-06-33, вх. від 29.11.2019 р. № 63-01/2599 щодо наявності актових записів встановлено:

- актовий запис [REDACTED], складений [REDACTED] Кам'янка-Бузьким районним відділом ДРАЦС щодо Кіселевич Ярослава Михайловича 28.08.1961 р.н. та [REDACTED]

Тобто Кіселевич Ярослав Михайлович є засновником та безпосередньо отримує заробітну плату від ТДВ «Добротвіренергобуд», дружина якого є працівником ТОВ «Гідроспецбуд».

- (38) Обидва учасники відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб підприємців ТОВ «Гідроспецбуд» та ТДВ «Добротвіренергобуд» розташовані поряд один з одним. ТОВ «Гідроспецбуд» - Львівська область, Кам'янка-Бузький район, с. Матяші, вул. Центральна, буд. 14, корпус Г, ТДВ «Добротвіренергобуд» - Львівська область, с. Матяші, вул. Центральна, буд. 14, корпус А.
- Здійснення господарської діяльності за однією адресою, а саме - с. Матяші, вул. Центральна, буд. 14 у тому числі під час підготовки та участі у торгах 1, 2, ще раз додатково підтверджує пов'язаність відповідачів, вказує на наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та узгодження ними дій під час підготовки та участі у процедурі закупівлі.

Договірні відносини

- (39) Згідно інформації отриманої від АТ КБ «Приватбанк» (лист від 21.01.2020 р. № 20.1.0.0/7-200115/353, вх. від 29.01.2020 р. №63-01/21кі) у ТДВ «Добротвіренергобуд» тривали договірні відносини з ТОВ «Гідроспецбуд», цей факт підтверджують систематичні перекази коштів за надання послуг та постачання товару ТОВ «Гідроспецбуд» (конфіденційна інформація), а саме

- [REDACTED] року [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень, за будматеріали;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за будматеріали;
- [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] за щебінь;
- [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за цемент;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за цемент;
- [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за цемент;
- [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень, за будматеріали;
- [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] за будматеріали;
- [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за щебінь;
- [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за щебінь;
- [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] за цемент;

- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] за цемент;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за цемент;
- [REDACTED] р. [REDACTED] » здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за цемент;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за матеріали;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за матеріали;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] за цемент;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за щебінь;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за будматеріали;
- [REDACTED] року [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за будматеріали;
- [REDACTED] року ТДВ « [REDACTED] » здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за будматеріали;
- [REDACTED] р. [REDACTED] здійснила оплату [REDACTED] у сумі [REDACTED] гривень за будматеріали;

На підставі зазначеного встановлено, що учасники було знайомі між собою та співпрацювали в період до проведення закупівлі так і під час неї.

(40)

Аналіз особливостей тендерних документацій:

1. Цінова пропозиція (Торги 1, 2):

- ТОВ «Гідроспецбуд» цінову пропозицію у складі тендерної документації не подав.
- ТДВ «Добротвіренергобуд» цінову пропозицію у складі тендерної документації подав.

Не подання ТОВ «Гідроспецбуд» тендерної пропозиції свідчить про незацікавленість учасника у участі у закупівлі, та унеможливує проведення закупівлі на конкурентних засадах незважаючи на те, що учасник брав участь у аукціоні (закупівля 1) тому що фактично відсутні підстави для здійснення аналізу на підставах з яких розраховувалась тендерна пропозиція зазначеного учасника.

2. Тендерна пропозиція у Торгах 1, 2 ТДВ «Добротвіренергобуд» підписана особою, чії повноваження не підтверджені документально, так як керівником підприємства є Лепех Михайло Володимирович, а тендерну пропозицію підписала бухгалтер – Прокопейко Ганна.

3. Згідно вимог тендерної документації Торги 1, 2 учасники повинні подати тендерну пропозицію в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх установлення замовником), та завантаження файлів у вигляді сканованих кольорових копій оригіналів документів у форматі pdf. Про те слід зазначити, що обидва учасники завантажили тендерну пропозицію та документацію до неї у форматі jpg та doc. Враховуючи перелік існуючих форматів електронних документів, слід зазначити, що таке спів падіння, є умисним, а враховуючи той факт, що учасники створювали свої пропозиції використовуючи при цьому спільну ip – адресу, свідчить про те, що учасники під час підготовки до участі у закупівлях та безпосередньо під час проведення закупівель могли здійснювати обмін інформацією між собою та безпосередньо під час проведення закупівель.

4. Довідка щодо відповідності учасників статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (а саме, щодо відсутності притягнення до відповідальності за порушення Закону України «Про

захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів»):

- Обидва учасники зазначену довідку подають, про те слід зазначити, що ТОВ «Гідроспецбуд» завантажує довідку у форматі **doc**, з відсутністю підпису керівника підприємства.
- Відповідно до вимог тендерної документації зазначена довідка подається у довільній формі, про те обидва учасники копіюють текст вказаний у вимозі замовника, з однаковими відхиленнями, а саме у обох учасників відсутнє вирівнювання тексту по центру, після слова «..учасник...» у обох учасників поставлено кілька пропусків після яких продовжується текст.

5. Довідка щодо виконання аналогічних договорів (*Торги 1, 2*):

- ТДВ «Добротвіренергобуд» у закупівлі 1 подає довідку у форматі **doc**, відсутній прізвище та ініціали керівника та його підпис. У Торгах 2 ТДВ «Добротвіренергобуд» завантажує довідку у форматі **jpg** згідно вимог Замовника.
- ТОВ «Гідроспецбуд» довідку не завантажив у Торгах 1, 2.

6. Документи, що підтверджують повноваження посадової особи, щодо підписання документів тендерної пропозиції:

- ТОВ «Гідроспецбуд» не завантажив такі документи;
- ТДВ «Добротвіренергобуд» завантажив такі документи;

7. Інформація про технічні, якісні кількісні характеристики предмету закупівлі згідно вимог Замовника:

- ТОВ «Гідроспецбуд» та ТДВ «Добротвіренергобуд» таку інформацію у торгах 1 не завантажили.
- ТОВ «Добротвіренергобуд» у Торгах 2 завантажили зазначену інформацію, про те слід зазначити що довідка підписана особою чий повноваження не підтвержені документально, так як керівником підприємства є Лепех Михайло Володимирович, а тендерну пропозицію підписала бухгалтер – Прокопейко Ганна. ТОВ «Гідроспецбуд» зазначену довідку не завантажив.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

(41) На підставі аналізу дій Відповідачів під час участі у Торгах 1, 2 встановлено:

- використання спільного електронного майданчика;
- спільні ір – адреси (під час входу в аукціон закупівлі, під час входу в систему Клієнт – Банк обслуговуючого банку)
- пов'язаність через засновників;
- пов'язаність працівника з засновником конкурента родинними зв'язками;
- наявність стабільних тривалих договірних відносин, що свідчить про високий рівень довіри при співпраці, та спільність фінансових інтересів.
- наявність перерахунків коштів між Відповідачами згідно укладених договорів.

(42) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурентних торгах, є конкурентами, 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 невідомі іншим учасникам закупівлі умови. Також слід зазначити, що для забезпечення конкурентної закупівлі повинен проводитись аукціон.

- (43) 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 участі у торгах, зокрема про обмін інформацією.
- (44) Узгодження ТОВ «Гідроспецбуд» та ТДВ «Добротвіренергобуд» 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.
- (45) Таким чином, дії ТОВ «Гідроспецбуд» та ТДВ «Добротвіренергобуд» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «Монтажно-ремонтні роботи на шлакопроводі», ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-02-001211-b, Замовник - Державне підприємство "Калуська Теплоелектроцентрально-нова" є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій.
- (46) Таким чином, дії ТДВ «Добротвіренергобуд» та ТОВ «Гідроспецбуд» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю: «Монтажно-ремонтні роботи на шлакопроводі», ідентифікатор закупівлі UA-2017-04-28-001344-b, Замовник - Державне підприємство "Калуська Теплоелектроцентрально-нова" є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій.

- (47) За порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на суб'єкт господарювання може бути накладений штраф у розмірі до десяти відсотків виручки від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік
- (48) Слід зазначити що станом на дату прийняття Подання про попередні висновки у справі ТОВ «Гідроспецбуд» та ТДВ «Добротвіренергобуд» не визнали факт вчинення правопорушень.

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (49) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача – 1, 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (50) 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.
- (51) 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).
- (52) 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).

- (53) 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».
- (54) 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».

6. Остаточні висновки Адміністративної колегії

- (55) Відповідно до:
- статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про публічні закупівлі» здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.
- (56) 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.

- (57) 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.

Таким чином доказами, зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

7. Визначення розміру штрафу

- (58) 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.

- (59) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДПС у Львівській області (лист від 23.04.2020 р. № 17279/10/58.4-20):

- Дохід (виручка) від діяльності за 2019 р. ТОВ «Гідроспецбуд» становить ██████████ гривень;

- Дохід (виручка) від діяльності за 2019 р ТДВ «Добротвіренергобуд» становить ██████ гривень;

- (60) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Львівського обласного територіального відділення було враховано те, що ТДВ «Добротвіренергобуд» та ТОВ «Гідроспецбуд» не визнали факт вчинених правопорушень.
- (61) 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.

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 ТОВ «Гідроспецбуд» (ідентифікаційний код 25237677, юридична адреса: 80411, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Матяші, вул.Центральна, будинок 14, корпус Г) та ТДВ «Добротвіренергобуд» (ідентифікаційний код 04855230, юридична адреса: 80411, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Матяші, вулиця Центральна, будинок 14 А) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю: «Монтажно-ремонтні роботи на шлакопроводі», ідентифікатор закупівель UA-2017-06-02-001211-b 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 стосується спотворення результатів торгів.
2. За порушення вказане у пункті 1 накладити штраф на ТОВ «Гідроспецбуд» у розмірі 37 000,00 гривень.
3. За порушення вказане у пункті 1 накладити штраф на ТДВ «Добротвіренергобуд» у розмірі 68 000, 00 гривень.
4. Визнати дії ТОВ «Гідроспецбуд» (ідентифікаційний код 25237677, юридична адреса: 80411, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Матяші, вул.Центральна, будинок 14, корпус Г) та ТДВ «Добротвіренергобуд» (ідентифікаційний код 04855230, юридична адреса: 80411, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Матяші, вулиця Центральна, будинок 14 А) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю: «Монтажно-ремонтні роботи на шлакопроводі», ідентифікатор закупівель UA-2017-04-28-001344-b 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 стосується спотворення результатів торгів.

5. За порушення вказане у пункті 4 накласти штраф на ТОВ «Гідроспецбуд» у розмірі 37 000,00 гривень;

6. За порушення вказане у пункті 4 накласти штраф на ТДВ «Добротвіренергобуд» у розмірі 68 000,00 гривень.

Голова

Лещишин Р.В.