



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ІВАНО-ФРАНКІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

22.08.2018 № 59/16-р/к

Справа № 9/2018

м. Івано-Франківськ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Галичина Проект» (код ЄДРПОУ 37830983; вул. Грушевського, 21, с. Олеша, Тлумацький район, Івано-Франківська область, далі – ТОВ «Галичина Проект») і товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» (код ЄДРПОУ 39427425; вул. Г. Мазепи, 11/2, м. Івано-Франківськ, далі – ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття») подали заявки на участь у торгах, які проводились Болехівською міською радою Івано-Франківської області (код ЄДРПОУ – 41337190; далі - Замовник), назва предмета закупівлі - «Будівництво каналізаційних мереж вулицями Данила Галицького, Залізнична, Котляревського, Воїнів УПА, 24 Серпня, Гузіївська, площа Івана Франка в м. Болехові» (CPV ДК 021:2015:45230000-8 (Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь), оприлюдненій в електронному вигляді на веб-порталі «PROZORRO» (ідентифікатор закупівлі – «Prozorro»-UA-2017-10-05-002099-с), (надалі – Закупівля, Торги).

Проте, як було встановлено територіальним відділенням, ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» подали тендерні пропозиції в один день з коротким інтервалом часу, використовували одну IP-адресу при завантаженні документів, передбачених для подання у складі тендерних пропозицій, внесли однакові реєстраційні дані на авторизований електронний майданчик для участі в Закупівлі, подали однакові документи в тендерних пропозиціях, які завірені печаткою ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» тощо.

Зазначені обставини у їх сукупності свідчать про те, що ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Торгах.

За результатами розгляду справи № 9/2018 такі дії ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «Галичина Проект» – 68 000,00 гривень, на ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» - 68 000,00 гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Івано-Франківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 9/2018 про порушення ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень і розслідувань від 01.08.2018 № 77,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Відділенням у ході розгляду звернення товариства з обмеженою відповідальністю «Ем. Ай. Інжиніринг Україна» (код за ЄДРПОУ - 38293320) від 06.11.217 № 0611/17-1, отриманого дорученням Антимонопольного комітету України від 13.12.2017 № 13-01/502, проаналізовано матеріали Торгів, які знаходяться в електронній системі закупівель «PROZORRO» за посиланням <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-10-05-002099-c>.
- (2) За результатами проведеного аналізу розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 11.05.2018 № 10 розпочато розгляд справи № 9/2018, у зв'язку з наявністю в діях ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» (надалі разом – Відповідачі або Учасники) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Відповідачам листами Відділення від 15.05.2018 № 59-02/513 (до ТОВ «Галичина Проект») та № 59-02/514 (до ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття») були надіслані копії розпорядження Колегії від 11.05.2018 № 10 про початок розгляду справи № 9/2018.
- (4) Відділення надіслало вимоги про надання інформації:
 - від 30.01.2018 № 02-11/68, від 17.04.2018 № 05-02/401 та від 04.06.2018 № 59-02/562 до ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття»;
 - від 30.01.2018 № 02-11/69, від 17.04.2018 № 05-02/400 та від 04.06.2018 № 59-02/563 до ТОВ «Галичина Проект»;
 - від 12.02.2018 № 04-07/35 до ДП «Прозоро»;
 - від 14.02.2018 № 02-11/132 та від 17.04.2018 № 59-02/398 до ПАТ «ВіЕс Банк»;
 - від 14.02.2018 № 02-11/133 до КБ «Приватбанк»;
 - від 02.04.2018 № 59-02/310 до ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА»;
 - від 16.04.2018 № 59-02/393 до ДПІ у м. Івано-Франківську;
 - від 18.04.2018 № 59-02/410 до ПАТ «Київстар»;
 - від 04.06.2018 № 59-02/564 до Тлумацького відділення Тисменицької ОДПІ ГУ ДФС у Івано-Франківській області.
- (5) Відповідачам листами Відділення від 01.08.2018 № 59-02/802 (до ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття») та № 59-02/803 (до ТОВ «Галичина Проект») були

надіслані копії подання від 01.08.2018 № 77 «Про попередні висновки у справі № 9/2018».

- (6) 22 серпня 2018 року адміністративною колегією Відділення, за участю представників ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття», було проведено слухання у справі № 9/2018 та прийнято рішення про порушення. Представники ТОВ «Галичина Проект» на слухання не з'явилися.
- (7) Заперечень та зауважень до подання від 01.08.2018 № 77 з попередніми висновками у справі № 9/2018 від ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» не надходило.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (8) Відповідачами у справі є ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття».
- (9) ТОВ «Галичина Проект» є юридичною особою. Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань, дата запису в Єдиному державному реєстрі про проведення державної реєстрації юридичної особи – 03.11.2011, номер запису - 1 117 102 0000 000709. Основний вид діяльності за КВЕД - «42.91 Будівництво водних споруд».
- (10) ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» є юридичною особою. Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань, дата запису в Єдиному державному реєстрі про проведення державної реєстрації юридичної особи - 06.10.2014 номер запису: 1 119 102 00000 13112. Основний вид діяльності за КВЕД – «41.10 Організація будівництва будівель (основний)».
- (11) Здійснюючи свою діяльність, учасники Закупівлі в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктами господарювання.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (12) Закупівля проводилась згідно з оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-10-05-002099-с, яке було оприлюднене 05 жовтня 2017 року.
- (13) Очікувана вартість Закупівлі – 18 640 453,00 гривень.
- (14) Кінцевий строк подання пропозиції – 23 жовтня 2017 року, 18.05 год.
- (15) Початок аукціону – 24 жовтня 2017 року, 12.19 год.
- (16) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 93 202,27 гривень.
- (17) Строк поставки товару – 10 листопада 2017 року – 30 листопада 2018 року.
- (18) Єдиним критерієм вибору переможця є «Ціна» (100%).
- (19) Згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій, учасниками Торгів були:
 - ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» (далі – Учасник 1);
 - ТОВ «Галичина Проект» (далі – Учасник 2),
 - ТОВ «Ем. Ай. Інжиніринг» (далі – заявник).
- (20) Первинна пропозиція Учасника 1 склала 13 548 850,00 гривень, Учасника 2 – 15 555 386,00 гривень, заявника - 17 588 069,44 гривень.
- (21) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 30 жовтня 2017 року № 38, за результатами аналізу тендерних пропозицій учасників Закупівлі прийнято рішення про відхилення пропозицій усіх трьох учасників, як таких, що не

відповідають вимогам тендерної документації, згідно з частиною першою статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі».

- (22) Таким чином, Торги не відбулися.
- (23) ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття», як окремі суб'єкти господарювання, метою діяльності яких є одержання прибутку під час участі у процедурах закупівель, мають діяти самостійно для здобуття перемоги в Закупівлі завдяки власним досягненням.
- (24) Проте, аналіз змісту матеріалів про вищезазначену Закупівлю, які Відділенням отримані в електронній системі закупівель за посиланням <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-10-05-002099-c>, та аналіз отриманих під час розслідування справи № 9/2018 документів та інформації, свідчить про узгодженість поведінки Учасників під час підготовки та участі у Закупівлі, що підтверджується наступним.

3.1 Одночасне подання тендерних пропозицій

- (25) Строк подання тендерних пропозицій у Закупівлі є періодом з 05.10.2017 (дата оприлюднення оголошення про проведення Закупівлі) по 23.10.2017 (кінцевого строку подання тендерних пропозицій відповідно до оголошення про проведення відкритих торгів UA-2017-10-05-002099-c), тобто на подання тендерних пропозицій учасникам Торгів надавалось 19 днів.
- (26) Отже, Учасники мали достатньо часу для подачі тендерних пропозицій в різний проміжок часу.
- (27) Натомість, на вимогу Відділення ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» – оператор авторизованого електронного майданчика, з якого ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» подавали (завантажували в центральну базу даних «Прозорго») свої тендерні пропозиції, надало інформацію про те, що тендерні пропозиції Учасників були створені та зареєстровані в центральній базі даних «Прозорго» в один і той же день, а саме 23 жовтня 2017 року з різницею в часі в 24 хв. (17:25 год. – ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» та 17:49 год. - ТОВ «Галичина Проект»).
- (28) Даний факт дає підстави стверджувати те, що Учасники, які повинні добросовісно конкурувати між собою відповідно до вимог статті 3 Закону України «Про публічні закупівлі» (один із основних принципів здійснення закупівель), під час участі у Закупівлі та підготовці тендерних пропозицій діяли спільно, узгоджуючи свої дії.

3.2 Спільне використання IP-адреси при завантаженні документів, передбачених для подання у складі тендерних пропозицій

- (29) ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» надали Відділенню інформацію про IP-адреси, з яких Учасники виконували дії, пов'язані з участю у Закупівлі, а саме:

ТОВ «Галичина Проект»

Таблиця 1

| № з/п | IP адреса | Дата входу | Час входу | Дія, яку було здійснено учасником |
|-------|----------------|------------|-----------|-----------------------------------|
| 1. | 89.162.247.134 | 23.10.2017 | 17:49 | Створення пропозиції |

Таблиця 2

| № з/п | IP адреса | Дата входу | Час входу | Дія, яку було здійснено учасником |
|-------|----------------|------------|-----------|-----------------------------------|
| 1. | 89.162.247.134 | 23.10.2017 | 17:25 | Створення пропозиції |
| 2. | | | 17:27 | Внесення змін |
| 3. | | | 17:48 | Внесення змін |
| 4. | | | 17:56 | Внесення змін |

- (30) Тобто, Учасники входили в електронну систему закупівель під час створення пропозицій для участі в Торгах з однієї IP-адреси – [інформація з обмеженим доступом].
- (31) Причому, вказана IP-адреса використовувалась [інформація з обмеженим доступом]. Дана інформація визначена ПАТ «ВіЕс Банк» конфіденційною.
- (32) [інформація з обмеженим доступом].
- (33) Таким чином, факт завантаження Учасниками в систему електронних закупівель своїх тендерних пропозицій з однієї IP-адреси, яка належить Учаснику 1, не є природним та випадковим і свідчить про те, що у період підготовки та участі у Закупівлі ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» і ТОВ «Галичина Проект» діяли спільно, узгоджуючи свої дії.

3.3 Однакові реєстраційні дані Учасників, внесені на авторизований електронний майданчик для участі в Закупівлі

- (34) З інформації оператора авторизованого електронного майданчика ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА», з якого ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» подавали (завантажували в центральну базу даних «Prozorro») свої тендерні пропозиції, встановлено, що під час реєстрації на майданчику Учасники вказали один контактний номер телефону: +380501832180.
- (35) Як з'ясовано Відділенням у ході розгляду справи, цей номер телефону належить керівнику ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» Гайдичуку Сергію Миколайовичу.
- (36) Перерахування коштів для участі в Закупівлі здійснювалось Учасниками в один день - 23.10.2017 та з одного банківського рахунку – № 29028006010100 АТ «Ощадбанк» у м. Івано-Франківськ, одним платежем на суму 1700 гривень.
- (37) Дані обставини не можуть бути випадковими та вказують на те, що ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» у період підготовки та участі у Закупівлі діяли спільно, узгоджуючи свої дії.

3.4 Підготовка документів Учасників на участь в Торгах здійснювалась із залученням третьої особи

- (38) Учасники надали Відділенню інформацію про те, що підготовку, фотокопіювання, сканування та подання в електронному вигляді через електронну систему закупівель документів, необхідних для участі в Закупівлі, здійснювала фізична особа-підприємець Туєшин Іван Тарасович (вул. Дорошенка, 2, м. Надвірна, Івано-Франківська область, 760400; ідентифікаційний код 3435500196; далі – ФОП Туєшин І.Т.).
- (39) Відповідачі надали Відділенню копію договору, укладеного з ФОП Туєшиним І.Т.: від

29.09.2017 б/н - ТОВ «Галичина Проект» та від 10.10.2017 б/н - ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття».

- (40) Предметом цих договорів передбачено надання наступного переліку послуг:
- підготовка та формування документів тендерних пропозицій;
 - складання довідок, письмової інформації, інших необхідних документів;
 - фотокопіювання документів, сканування документів, інше копіювання документів тендерних пропозицій;
 - подання документів тендерних пропозицій на електронний майданчик;
 - інші дії, пов'язані із підготовкою та поданням документів тендерних пропозицій;
 - інша спеціалізована офісна допоміжна діяльність: набір та друк документів, записування інформації на носії, вичитування коректур тощо.
- (41) Вартість послуг, згідно з умовами договорів, визначається сторонами за домовленістю по факту їх надання за результатами кожного календарного місяця та фіксується в актах про надані послуги.
- (42) При цьому, замовник перераховує вартість послуг тільки у випадку, якщо тендер відбувся, торги проведені без порушень чинного законодавства і документи тендерної пропозиції не містять помилок та інших неточностей.
- (43) Тобто, оскільки Торги не відбулися, Учасники не здійснювали оплати послуг ФОП Туєшину І.Т.
- (44) *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (45) Згідно з відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Туєшина І.Т. за КВЕД є 46.49 Оптова торгівля іншими товарами господарського призначення. Причому, зареєстрований як суб'єкт підприємницької діяльності 29.06.2017 та через півроку – 29.12.2017 припинив діяльність.
- (46) У ході розгляду справи № 9/2018 Учасники не надали вмотивованих пояснень, що ФОП Туєшин І.Т. є особою, яка може надавати послуги, пов'язані з участю в тендерних закупівлях, не вказали конкретних джерел, з яких вони дізнались про те, що ним надаються такі послуги, як і не надали підтвердження щодо звернень до ФОП Туєшина І.Т. стосовно можливості надання ним послуг.
- (47) Враховуючи, що ринок надання правової допомоги (юридичних послуг) у сфері закупівель достатньо конкурентний, звернення майже в один період часу двох різних суб'єктів господарювання – ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття», один з яких зареєстрований в с. Олеша Тлумацького району Івано-Франківської області, інший – у м. Івано-Франківську, за правовою допомогою до ФОП Туєшина І.Т., місце реєстрації та проживання якого є м. Надвірна Івано-Франківської області, не може бути простим збігом обставин та виникнути саме по собі.
- (48) Одночасне укладання з однією і тією ж особою договорів могло виникнути лише за умови узгодженості поведінки Учасників або з метою приховування такої поведінки.

3.5 Окремі однакові документи надані в тендерній пропозиції ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття», та завірені печаткою ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття»

- (49) Як встановлено Відділенням, у тендерних пропозиціях Учасник 2 подав окремі

документи, які завірені печаткою Учасника 1, а саме:

- (50) *3.5.1. Вимогами п.1 ч.1 додатку 1 тендерної документації Замовника передбачено, що на підтвердження відповідності встановленим кваліфікаційним критеріям учасникам необхідно подати відомості про наявність обладнання та матеріально-технічної бази і, зокрема, підтвердити документально інформацію про автомобільну техніку копіями технічних паспортів.*
- (51) При аналізі цих документів встановлено, що ТОВ «Галичина Проект» у файлі з назвою «Техпаспорти.pdf» надало копію свідоцтва про реєстрацію транспортного засобу «Газ 3809», 2002 року випуску, реєстраційний номер 14735 ІВ, завіреного печаткою ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття», котре також подало аналогічний документ з такою ж назвою файлу у свої тендерних пропозиціях.
- (52) У файлі з назвою «Техпаспорт 2.jpg» ТОВ «Галичина Проект» надало копію свідоцтва про реєстрацію транспортного засобу «МАЗ 555102», 2005 року випуску, реєстраційний номер АТ 6746АВ, власником якого є корпорація ТОВ «Смарагд Прикарпаття» (м. Надвірна, Івано-Франківська область). Такий же файл з документами подано ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття».
- (53) *3.5.2 Вимогами п. 2 ч. 2 додатку 1 тендерної документації Замовника передбачено, що на підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, учасникам необхідно надати інформацію про сертифікованого головного інженера проекту (підтвердити копією сертифікату) та сертифікованого спеціаліста інженера технічного нагляду (підтвердити копією сертифікату).*
- (54) Як встановлено Відділенням, ТОВ «Галичина проект» у складі тендерних пропозицій завантажено файл з назвою «Документ 0001.pdf», в якому міститься цивільно-правовий договір, укладений між ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» та інженером-проектувальником Микитеском Василем Івановичем на виконання робіт з інженерного проектування, а також копію кваліфікаційного сертифіката, виданого гр. Микитеску В.І. атестаційною архітектурно-будівельною комісією Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України серії АР № 008079.
- (55) Аналогічні документи завантажено ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» у файлі з назвою «КК_Сертифікат спеціаліста з технагляду. pdf».
- (56) У файлі з назвою «Документ 0002.pdf» ТОВ «Галичина Проект» міститься інший цивільно-правовий договір, укладений між ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» та інженером-проектувальником Микитеском В.І. про надання послуг технічного нагляду, а також копія кваліфікаційного сертифіката, виданого гр. Микитеску В.І. атестаційною архітектурно-будівельною комісією Всеукраїнської громадської організації «Гільдія інженерів технічного нагляду за будівництвом об'єктів архітектури» серії АТ № 004437.
- (57) Також, у файлі з назвою «Документ 0003.pdf» ТОВ «Галичина Проект» надало ще один цивільно-правовий договір, укладений між ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» та інженером-проектувальником гр. Іванків Н.М. на виконання робіт з будівництва та консультування в сфері проектування. Цей же договір надано і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» у файлі «КК_інженер проектувальник.pdf».
- (58) *3.5.3. Відповідно до п. 6.3 Інструкції з підготовки тендерних пропозицій тендерної документації Замовника, для підтвердження відповідності тендерної пропозиції технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам замовника, учасник у складі*

тендерної пропозиції повинен, зокрема, надати:

сертифікат відповідності (оригінальна копія, яка замовлена в органі по сертифікації на бланку суворої звітності УкрСЕПРО з водяним знаком «копія»), терміном дії не менше трьох років щодо підтвердження органом по сертифікації відповідності труби з НПВХ для каналізації вимогам ДСТУ Б В.2.5-32:2007 (перелік вимог, щодо яких підтверджена відповідність, має включати мінімальний перелік згідно з п.1.5(б) ДСТУ Б В.2.5-32:2007);

сертифікат відповідності (оригінальна копія, яка замовлена в органі по сертифікації на бланку суворої звітності УкрСЕПРО з водяним знаком «копія»), щодо підтвердження органом по сертифікації відповідності деталей з'єднувальних компресійних вимогам ДСТУ Б В.2.7-179:2009.

- (59) На виконання зазначених вимог обидва Учасники подали однакові документи у файлі з назвою «Сертифікати.pdf», в яких на 25-ти аркушах завантажено: висновки державної санітарно-епідеміологічної експертизи на труби ПВХ, видані на замовлення ТОВ «Калуський трубний завод», та з'єднувальні деталі, видані на замовлення ТОВ «ТД «Євротрубпласт»; звіт про результати технічного нагляду за сертифікованою системою управління якістю ТОВ «Калуський трубний завод» з додатками; сертифікати відповідності на виробництво труб поліетиленових і труб з НПВХ, видані ТОВ «ТД «Євротрубпласт»; сертифікат на систему управління якістю виробництва труб ТОВ «Калуський трубний завод».
- (60) Копії усіх зазначених документів завірені печаткою ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття».
- (61) Оскільки третя особа, в даному випадку ФОП Туешин І.Т. не має права, зокрема, розпоряджатись печатками Відповідачів, той факт, що документи ТОВ «Галичина Проект» завірені печаткою ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття», не може бути спростованим наведеною обставиною щодо залучення до підготовки документів третьої особи, а свідчить про спільні та узгоджені дії Учасників.

3.6 Схожість формування цінових пропозицій Учасників

- (62) *3.6.1 Згідно з п. 1.1.6. тендерної документації Замовника, ціною тендерної пропозиції є договірна ціна, що пропонується згідно з предметом закупівлі у цілому та за умовами торгів є твердою. Ціна тендерної пропозиції учасника щодо проведення відповідних робіт повинна бути розрахована відповідно до ДСТУ Б Д. 1. 1-1: 2013.*
- (63) *При розрахунку вартості тендерної пропозиції учасником враховується ціна предмету закупівлі відповідно до цієї тендерної документації та всі витрати, пов'язані з виконанням зобов'язань Учасника процедури закупівлі по виконанню договору «під ключ», в тому числі вартість:*
- *вартість робіт, включаючи всі матеріали і ресурси;*
 - *вартість інших елементів і послуг, зазначених у тендерній документації.*
- *договір "під ключ" – договір на спорудження і здачу об'єкта замовнику в стані, повністю готовому до експлуатації.*
- (64) *До складу цієї ціни учасник включає прямі, загальновиробничі та інші втрати на будівництво об'єкту (відрядження, перевезення працівників, тощо), прибуток, кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій, кошти на покриття додаткових витрат, пов'язаних з інфляційними процесами, кошти на сплату податків, зборів, обов'язкових платежів.*
- (65) *Учасник надає у складі тендерної пропозиції заповнену форму ТЕНДЕРНА*

ПРОПОЗИЦІЯ «ЦІНОВА ПРОПОЗИЦІЯ», яка наведена в Додатку 4 до тендерної документації, ціна вказуються з двома десятковими знаками.

- (66) На виконання зазначених вимог Учасники надали свої цінові пропозиції: ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» - 13 548 850 грн., ТОВ «Галичина Проект» - 15 555 386 грн.
- (67) При цьому, у формах тендерної пропозиції вбачаються спільні особливості в їх оформленні: Учасник 1 і Учасник 2 заповнили форми ручним почерком, хоча інші документи були виконані комп'ютерним набором, а ціну пропозиції, всупереч вимогам Замовника, вказали цифрами без десяткових знаків після коми.
- (68) *3.6.2 Відповідно до п. 6.3 тендерної документації Замовника, на підтвердження відповідності пропозицій технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам, учасникам необхідно надати розрахунок договірної ціни та кошторис на виконання робіт.*
- (69) Жодних вимог щодо програмного комплексу, в якому має бути здійснений розрахунок договірної ціни та складені кошторисні розрахунки, у тендерній документації Замовника Торгів не встановлено.
- (70) Проте, кошторисні розрахунки, які подавалися на Торги, виконані Учасниками у програмному комплексі АС-4 версія 17.1.
- (71) *3.6.3 При детальному аналізі зведеного кошторисного розрахунку вартості об'єкта будівництва, наданого Учасниками у складі тендерних пропозицій, виявлено наступне.*
- (72) Зведений кошторисний розрахунок вартості об'єкта будівництва повинен відповідати формі № 5, встановленій ДСТУ Б Д. 1. 1-1: 2013 (додаток И), якою передбачено, що розрахунок повинен бути складений в поточних цінах станом на певну визначену дату.
- (73) Однак, ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» і ТОВ «Галичина Проект» не вказали дати, тобто однаково не зазначили необхідну інформацію.
- (74) Примірна номенклатура зведеного кошторисного розрахунку вартості об'єкта будівництва та порядок його заповнення наведено в додатку К ДСТУ Б Д. 1. 1-1: 2013, про що приміткою зазначено Учасниками в наданих кошторисних розрахунках.
- (75) Номенклатурою передбачено, що до розрахунку вартості об'єкта будівництва може входити 12 найменувань глав, будинків, будівель, споруд, лінійних об'єктів інженерно-транспортної інфраструктури, робіт і витрат, а також: кошторисний прибуток, кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій, кошти на покриття ризиків усіх учасників будівництва, кошти на покриття додаткових витрат, пов'язаних з інфляційними процесами, податки, збори та обов'язкові платежі.
- (76) Однак, ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» і ТОВ «Галичина Проект» здійснили ідентичний кошторисний розрахунок, у якому визначили вартість робіт за двома главами – «об'єкти основного призначення» та «кошти на утримання служби замовника», а також включили: кошторисний прибуток, кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій та єдиний податок з обороту (5%).
- (77) При цьому, обидва Учасники, наприклад, кошти на покриття ризиків усіх учасників будівництва та кошти на покриття додаткових витрат, пов'язаних з інфляційними процесами, які згідно з п. 1.1.6. тендерної документації Замовника могли входити до складу ціни тендерної пропозиції, однаково не включили до кошторису.
- (78) Згідно з приміткою, зазначеною у кошторисах Учасників, загальна кошторисна вартість вказана в графі 7 та складається з кошторисної вартості будівельних робіт, устаткування, меблів, інвентарю та інших витрат (гр.4+гр.5+гр.6).

- (79) Як вбачається з даних кошторису, кошторисна вартість будівельних робіт (гр.4) в Учасника 1 склала 11757,989 тис. гривень, в Учасника 2 – 13312,165 тис. гривень, а кошторисна вартість устаткування, меблів та інвентарю (гр.5) є однаковою в обох Учасників – 1047,210 тис. гривень.
- (80) Вимогами п. 5.1.4 ДСТУ Б Д. 1. 1-1: 2013 передбачено, що до вартості устаткування, меблів та інвентарю, що враховуються у кошторисах на будівництво, належать: вартість придбання (виготовлення) і доставки на приоб'єктний склад комплектів усіх видів устаткування, транспортних засобів, технологічно пов'язаних з процесом виробництва, інструменту, інвентарю та інше.
- (81) Самостійне здійснення учасником кошторисних розрахунків вартості об'єкта будівництва виключає можливість визначення однакової вартості устаткування, оскільки кожен учасник має в наявності різну матеріально-технічну базу, необхідну для виконання робіт, і несе різні витрати на їх утримання та експлуатацію.

4. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (82) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (83) Наведені у справі №9/2018 обставини у їх сукупності підтверджують, що запропоновані тендерні пропозиції готувались Учасниками спільно і між ними здійснювався обмін інформації, а отже, Відповідачі не мали наміру змагатись між собою під час участі у Закупівлі, а діяли узгоджено, внаслідок чого конкуренція між ними була усунута.
- (84) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (85) Тендер (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, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (86) Узгодженням дій учасників тендеру (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 безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (87) Як свідчать матеріали справи №9/2018, підтверджені зібраними доказами, та встановлені Відділенням факти у їх сукупності, а саме:
- одночасне подання тендерних пропозицій;
 - спільне використання IP-адреси при завантаженні документів, передбачених для подачі у складі тендерних пропозицій;
 - внесення Учасниками однакових реєстраційних даних на авторизований електронний майданчик для участі в Закупівлі;

звернення до однієї особи (ФОП Туєшина І.Т.) при підготовці Відповідачами документів на участь в Торгах;

подача ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» в складі тендерних пропозицій однакових документів, та завірені документів печаткою одного учасника - ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття»;

схожості формування цінових пропозицій Учасників,

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін інформації між ними.

- (88) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є умовою участі у конкурентних процедурах закупівель згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».
- (89) Така поведінка ТОВ «Галичина Проект» і ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів з предметом закупівлі «Будівництво каналізаційних мереж вулицями Данила Галицького, Залізнична, Котляревського, Воїнів УПА, 24 Серпня, Гузіївська, площа Івана Франка в м. Болехові» (CPV ДК 021:2015: 45230000-8 (Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь), ідентифікатор закупівлі - UA-2017-10-05-002099-с, замовником яких була Болехівська міська рада Івано-Франківської області.
- (90) Антиконкурентні узгоджені дії заборонені відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (91) На засіданні адміністративної колегії Відділення 22.08.2018 під час слухання у справі № 9/2018 директор ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» - Гайдичук Сергій Миколайович визнав вчинення порушення.

5. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ.

- (92) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (93) Згідно з фінансовим звітом суб'єкта малого підприємництва за 2017 рік чистий дохід ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2017 рік склав 3 541,4 тис. гривень.
- (94) Згідно з інформацією, отриманою від Головного управління ДФС в Івано-Франківській області, обсяг доходу ТОВ «Галичина Проект» від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2017 рік склав 3 524,1 тис. гривень.
- (95) При визначенні розміру штрафу Відділенням 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 необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Ураховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3(2) 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 (із змінами), пунктом 29 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 та доповненнями, адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Галичина Проект» (код ЄДРПОУ 37830983; вул. Грушевського, 21, с. Олеша, Тлумацький район, Івано-Франківська область) і товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» (код ЄДРПОУ 39427425; вул. Г. Мазепи, 11/2, м. Івано-Франківськ), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в конкурсних торгах з предметом закупівлі «Будівництво каналізаційних мереж вулицями Данила Галицького, Залізнична, Котляревського, Воїнів УПА, 24 Серпня, Гузіївська, площа Івана Франка в м. Болехові» (CPV ДК 021:2015: 45230000-8 (Будівництво трубопроводів, ліній зв'язку та електропередач, шосе, доріг аеродромів і залізничних доріг; вирівнювання поверхонь), ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-10-05-002099-с, замовником яких є Болехівська міська рада Івано-Франківської області (код ЄДРПОУ – 41337190), вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладати на ТОВ «Галичина Проект» (код ЄДРПОУ 37830983) штраф у розмірі 68 000,00 гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладати на ТОВ «Будівельна компанія «Третє тисячоліття» (код ЄДРПОУ 39427425) штраф у розмірі 68 000,00 гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною восьмою 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 документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії,
голова Відділення

Т.М. Савчин

Члени колегії

В.В. Тимків

М.Б. Кривоніс