



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ІВАНО-ФРАНКІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

27.02.2020 № 59/4-р/к

Справа № 8/2019

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Новобуд-СК» (ідентифікаційний код юридичної особи 33484027), далі – ТзОВ «Новобуд-СК» або Учасник 1 та товариство з обмеженою відповідальністю «Митар-Брошнів» (ідентифікаційний код юридичної особи 37521562), далі – ТОВ «Митар-Брошнів» або Учасник 2, подали тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах проведених Державним підприємством "Солотвинське лісове господарство", (код ЄДРПОУ 22184176, 77753, Івано-Франківська обл., Богородчанський район, селище міського типу Солотвин ВУЛИЦЯ ГРУШЕВСЬКОГО буд. 22), далі - Замовник), назва предмета закупівлі: лісозаготівля (ДК 021:2015: 77210000-5 — Лісозаготівельні послуги), оприлюднених в електронному вигляді на веб-порталі «PROZORRO» (ідентифікатор закупівлі – UA-2017-06-21-001938-b (Лот 2, Лот 5) (далі – Торги, Закупівля).

При цьому, ТзОВ «Новобуд-СК» та ТОВ «Митар-Брошнів» (далі - Відповідачі) під час підготовки до участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Торгах, що зокрема підтверджується наступним: пов'язаність через використання одного телефонного номеру, однієї електронної адреси, однієї IP-адреси, наявність господарських зв'язків та застосування однієї матеріально-технічної бази, відсутність змагання за перемогу (не зменшення цінових пропозицій), надання Відповідачами в складі тендерних пропозицій документів, схожих за оформленням та змістом, та з однаковими орфографічними помилками.

За результатами розгляду справи № 8/2019 (далі - Справа) такі дії ТзОВ «Новобуд-СК» та ТОВ «Митар-Брошнів» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що 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 ТзОВ «Новобуд-СК» накладено штраф у розмірі - 34 000,00 гривень, на ТОВ «Митар-Брошнів» – 34 000,00 гривень.

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 8/2019 про порушення ТзОВ «Новобуд-СК» та ТОВ «Митар-Брошнів» 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 відділу досліджень і розслідувань від 25.07.2018 № 74,

ВСТАНОВИЛА:**1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ.**

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), проведених Державним підприємством "Солотвинське лісове господарство", оприлюднених в електронному вигляді на веб-порталі «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2017-06-21-001938-b (Лот 2, Лот 5) (далі – Торги, Закупівля).

2. ВІДПОВІДАЧІ.

- (2) Згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій учасниками Торгів були (далі разом – Учасники, Відповідачі):
- (3) Товариство з обмеженою відповідальністю «НОВОБУД-СК» (ідентифікаційний код юридичної особи 33484027, місцезнаходження юридичної особи: 77611, Івано-Франківська обл., Рожнятівський район, селище міського типу Брошнів-Осада, ВУЛИЦЯ 22 СІЧНЯ, будинок 54Д), згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>), зареєстровано 11.07.2005 року. Основним видом діяльності Товариства, згідно даних органів статистики про основний вид економічної діяльності юридичної особи, є Лісозаготівлі, код КВЕД 02.20.
- (4) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "МИТАР-БРОШНІВ" (ідентифікаційний код юридичної особи 37521562, місцезнаходження юридичної особи: 77611, Івано-Франківська обл., Рожнятівський район, селище міського типу Брошнів-Осада, ВУЛИЦЯ ГАЛЕЧКО, будинок 4, квартира 2) згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>) зареєстровано 01.03.2011 року. Основним видом діяльності Товариства, згідно даних органів статистики про основний вид економічної діяльності юридичної особи, є Лісозаготівлі, код КВЕД 02.20.
- (5) Отже, ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (6) Звернення управління захисту економіки в Івано-Франківській області департаменту захисту економіки Національної поліції України від 29.08.2018 вх. № 59-01/894.
- (7) Розпорядженням адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 18.04.2019 № 59/12-рп розпочато розгляд справи № 8/2019 (далі – Справа), за ознаками вчинення ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" 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 антиконтурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (8) Відповідачам листами Голови Відділення від 07.05.2019 № 59-02/554 (ТЗОВ "НОВОБУД-СК") та від 07.05.2019 № 59-02/555 (ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ") були надіслані розпорядження Адміністративної колегії Відділення від 18.04.2019 № 59/12-рп.

- (9) Відповідачам листами від 07.02.2020 № 59-02/139 (до ТОВ «Новобуд-СК») та від 07.02.2020 № 59-02/138 (до ТОВ «Митар-Брошнів») були надіслані копії подання про попередні висновки у справі № 8/2019 від 07.02.2020 № 59-03/8-п.
- (10) 19.02.2020 року на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України <http://www.amc.gov.ua> (суб-сайті Відділення) у рубриці «Головна - До уваги суб'єктів господарювання - Інформація про попередні висновки у справі» розміщено інформацію про попередні висновки у справі № 8/2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «Новобуд-СК» та про розгляд зазначеної справи на засіданні адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 27 лютого 2020 року о 12:00 год.
- (11) Відповідну інформацію опубліковано у офіційному друкованому виданні області – газета «Галичина» 20.02.2020 № 8(5517).
- (12) 27.02.2020 Відділенням проведено слухання у справі за участю представників Відділення. Відповідачі на слуханні були відсутні.
- (13) На Подання з попередніми висновками Відповідачі не надали зауважень та пропозицій.

4.ІНФОРМАЦІЯ ПРО ПРОЦЕДУРУ ЗАКУПІВЛІ.

- (14) Ідентифікатор Процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2017-06-21-001938-b, Лот 2 (надалі – Процедура №1).
- (15) Замовник – Державне підприємство "Солотвинське лісове господарство" (ідентифікаційний код 22184176).
- (16) Предмет закупівлі: лісозаготівля (ДК 021:2015: 77210000-5 — Лісозаготівельні послуги).
- (17) Очікувана вартість – 136 250,00грн. з ПДВ.
- (18) Початок: 10 липня 2017 15:58
- (19) Закінчення: 10 липня 2017 16:19
- (20) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 07 липня 2017 18:00.
- (21) Перелік учасників:
 - ТЗОВ "НОВОБУД-СК";
 - ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ".
- (22) Переможець – ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ".
- (23) Між переможцем та замовником, за результатами проведення процедури публічної закупівлі, укладено Договір про надання послуг, пов'язаних з лісівництвом від 24.07.2017р. №ТГ-15-2017.
- (24) Ідентифікатор Процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2017-06-21-001938-b, Лот 5 (надалі – Процедура №2).
- (25) Замовник – Державне підприємство "Солотвинське лісове господарство" (ідентифікаційний код 22184176).
- (26) Предмет закупівлі: лісозаготівля (ДК 021:2015: 77210000-5 — Лісозаготівельні послуги).
- (27) Очікувана вартість – 98 717,00грн. з ПДВ.
- (28) Початок: 10 липня 2017 12:20
- (29) Закінчення: 10 липня 2017 12:41
- (30) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 07 липня 2017 18:00.
- (31) Перелік учасників:
 - ТЗОВ "НОВОБУД-СК";
 - ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ".

- (32) Переможець – ТЗОВ "НОВОБУД-СК".
- (33) Між переможцем та замовником, за результатами проведення процедури публічної закупівлі, укладено Договір про надання послуг, пов'язаних з лісівництвом від 25.07.2017р. №ТМ-17-2017.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ.

- (34) Під час участі у конкурсній процедурі закупівлі суб'єкти господарювання – учасники конкурсних процедур закупівель, повинні виступати як конкуренти, кожен з яких повинен мати на меті здобуття перемоги, при цьому будь-яка узгоджена поведінка учасників конкурсних торгів не допускається.
- (35) Разом з тим, порівняльний аналіз тендерних пропозицій Учасників Закупівлі виявив обставини, що свідчать про узгодженість поведінки вказаних суб'єктів господарювання під час підготовки та участі у Торгах.

5.1. Використання Учасниками спільних телефонних номерів.

- (36) Згідно з відомостями, що містяться в ЄДР, в інформації про здійснення зв'язку з юридичною особою ТЗОВ "НОВОБУД-СК" не зазначено телефонного номера. Ця ж інформація відсутня і у відомостях ЄДР щодо ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ".
- (37) Під час аналізу тендерних пропозицій до досліджуваних процедурах закупівель, територіальним відділенням було встановлено, що в анкеті учасника ТЗОВ "НОВОБУД-СК" зазначений наступний телефонний номер в якості контактної: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (38) Цей самий телефонний номер: *(інформація з обмеженим доступом)* поданий у анкеті учасника ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ".
- (39) Також, за інформацією отриманою від ТЗОВ «Смарттендер» листом за вх. № 185 від 13.11.2018 даний телефонний номер: *(інформація з обмеженим доступом)* обоє Учасників використали у реєстраційних даних.
- (40) За результатами аналізу відповідей учасників, Відділенням було виявлено, що вищевказаний телефонний номер використовується ТЗОВ "НОВОБУД-СК" під час здійснення господарської діяльності, зокрема, він зазначений у фінансовому звіті суб'єкта малого підприємництва (форма № 1-м, № 2-м).
- (41) Отже, Учасники під час здійснення господарської діяльності використовують один телефонний номер: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (42) При цьому, ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ", приймаючи разом участь у процедурі публічних закупівель по Лотах 2 та 5, позиціонують себе як конкуренти.
- (43) Факт пов'язаності осіб ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" через використання контактної номеру телефону свідчить про можливість обміну інформацією між ними та спільність інтересів, в тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку тощо.

5.2. Синхронність дій Учасників у часі та використання ними однієї електронної адреси та ір-адреси.

- (44) В ході аналізу інформації розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, з'ясовані обставини, які свідчать про координованість дій Відповідачів під час підготовки та подачі своїх тендерних пропозицій для участі в Торгах, що підтверджується наступним:

- (45) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (46) Територіальним відділенням на адресу ДП «Прозорро», було надіслано вимогу про надання інформації від 17.08.2018 № 59-02/917, якою було запитано інформацію про авторизовані електронні майданчики, з яких Учасники здійснювали дії, пов'язані з участю у процедурах закупівель.
- (47) Листом від 09.09.2018 № 206/2323/03, у відповідь на вимогу про надання інформації, ДП «Прозорро» повідомило територіальне відділення про те, що усі дії, пов'язані з участю у досліджуваних процедурах закупівель обидва Учасники здійснювали з авторизованого електронного майданчика «SmartTender.biz», оператором вказаного майданчика є ТОВ НВП «Інформаційні технології» (ідентифікаційний код юридичної особи 30116577).
- (48) Вимогою про надання інформації від 10.10.2018 № 59-02/1076, територіальним відділенням у ТОВ НВП «Інформаційні технології» було запитано інформацію, зокрема, про IP-адреси, з яких Учасники подавали свої тендерні пропозиції для участі у процедурах закупівель.
- (49) ТОВ НВП «Інформаційні технології» листом від 29.10.2018 № 771 (за вх. № 59-01/1133 від 05.11.2018) вказало, що з 06.08.2018 оператором майданчика «smarttender» є ТОВ «Смарттендер» (ідентифікаційний код юридичної особи 41817392).
- (50) Вимогою про надання інформації від 06.11.2018 № 59-02/1194, територіальним відділенням у ТОВ «Смарттендер» було запитано інформацію, зокрема, про IP-адреси, з яких Учасники подавали свої тендерні пропозиції для участі у процедурах закупівель.
- (51) За інформацією, наданою оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «Смарттендер» листом від 13.11.2018 № 185 (за вх. № 59-01/1184 від 20.11.2018) для забезпечення доступу до участі в торгових процедурах, встановлено, що тендерні пропозиції ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" для участі в Торгах по Лоту 2 та по Лоту 5 були завантажені на електронний майданчик «smarttender» з однакових унікальних мереж адрес вузлів в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (Internet Protocoladdress), а саме:

Таблиця 1

Торги	Відповідачі	Час подання пропозиції	IP-адреси
UA-2017-06-21-001938-b, Лот 2	ТЗОВ "НОВОБУД-СК"	07.07.2017 о 13:52	(інформація з обмеженим доступом)
	ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"	07.07.2017 о 13:26	(інформація з обмеженим доступом)
UA-2017-06-21-001938-b, Лот 5	ТЗОВ "НОВОБУД-СК"	07.07.2017 о 13:52	(інформація з обмеженим доступом)

			доступом)
	ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"	07.07.2017 о 13:26	(інформація з обмеженим доступом)

- (52) Крім того, НВП ТОВ «Інформаційні технології», яке до 05.08.2018 було оператором майданчика «smarttender», листом від 29.10.2018 № 771 (за вх. № 59-01/1133 від 05.11.2018) повідомив, що з метою участі у Торгах по Лоту 2 та лоту 5 ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" здійснили перерахування коштів в один день та час, а саме, 07.07.2017 о 12:10 та 07.07.2017 о 12:15, відповідно.
- (53) Отже, подання тендерних пропозиції з однієї ІР-адреси та синхронність дій у часі ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ", які виступають конкурентами в Торгах по лоту 2 та Лоту 5 свідчить про те, що під час участі у вказаній процедурі закупівлі та підготовки тендерних пропозицій Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.
- (54) З наведеного слідує, що під час участі в досліджуваних процедурах закупівель, тендерні пропозиції Учасників розміщувались з однієї і тієї ж самої ір-адреси. Наведені обставини, враховуючи той факт, що Учасники знаходяться за різними адресами, виключають можливість випадкового збігу обставин, та, в свою чергу, свідчить про узгодженість дій ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" під час участі у Процедурах закупівель.
- (55) Учасниками для участі у Торгах надано форми тендерних пропозицій (анкети учасників), у яких ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" зазначають одну електронну адресу, а саме: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (56) Отже, використання ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" в господарській діяльності одного телефонного номера, однієї електронної адреси, однієї ІР-адреси свідчить про обізнаність з діяльністю один одного та можливість обміну інформацією між Учасниками щодо господарської діяльності, в тому числі на стадії підготовки та при укладанні тендерних пропозицій. під час участі у процедурі закупівлі UA-2017-06-21-001938-b за лотом 2 та Лотом 5.

5.3. Наявність господарських зв'язків між Учасниками Торгів.

- (57) За результатами аналізу відповідей Учасників на вимоги голови територіального відділення, встановлено, що обоє мають відкриті рахунки в одному банку: АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ». А саме, ТЗОВ "НОВОБУД-СК" – *(інформація з обмеженим доступом)*, ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" – *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (58) У зв'язку з цим, територіальним відділенням на адресу АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ», було надіслано вимогу про надання інформації від 04.02.2019 № 59-02/136, якою було запитано інформацію про рух коштів між Учасниками за період з 01.01.2017 по 31.12.2017.
- (59) Листом від 26.02.2019 № 81-15-9/2335-БТ (за вх. № 59-01/258 від 04.03.2019), у відповідь на вимогу про надання інформації, АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» повідомило територіальне відділення про те, що протягом 2017 року ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" проведено 19 платежів ТЗОВ "НОВОБУД-СК" на загальну суму: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (60) Отже, проведення між ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" як до проведення Торгів по Лотах 2 та 5, так і під час та після їх проведення, банківських операцій з перерахування коштів у господарській діяльності, свідчить про те, що між ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" існували сталі ділові та господарські відносини, як до проведення процедури закупівлі UA-2017-06-21-001938-

в за Лотом 2 та Лотом 5, так і під час та після їх проведення, що обумовлювало узгодженість спільної поведінки Учасників під час підготовки та участі у цих торгах.

- (61) Відповідно до підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов’язковою до повернення.
- (62) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для їх господарської діяльності.
- (63) Крім того, згідно з інформацією отриманою від Головного управління ДФС в Івано-Франківській обл. листом від 20.05.2019 № 2342/9/09-19-08-01-19 (вх. від 28.05.2019 № 59-01/721), ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" податкову звітність у січні-вересні 2019 року направляли з однієї ІР-адреси (*інформація з обмеженим доступом*), з використанням однієї електронної пошти (*інформація з обмеженим доступом*).
- (64) Доступ до мережі Інтернет за ІР-адресою (*інформація з обмеженим доступом*), яка згідно з інформації ТОВ «Нетгруп» від 16.09.2019 № 19н/06-16/1 є динамічною, мають значна кількість користувачів, тобто не закріплена за будь-яким конкретним абонентом.
- (65) Згідно інформації отриманої від ТОВ «УКРNET» листом від 12.06.2019 вих № 200/01/01-08 (вх.№ 59-01/802 від 18.06.2019) електронна поштова скринька (*інформація з обмеженим доступом*) зареєстрована 26.01.2015; при реєстрації вказано ім’я(*інформація з обмеженим доступом*).
- (66) Слід зауважити, що даний номер телефону та електронна адреса неодноразово пов’язує Учасників (вище наведено).
- (67) Доступ до електронної поштової скриньки (*інформація з обмеженим доступом*) до, після та під час проведення Торгів, також здійснювався з ІР-адреси (*інформація з обмеженим доступом*).
- (68) Згідно з інформацій отриманих від АТ «Райффайзен Банк Аваль» від 17.05.2019 № 81-15-9/5761-БТ Відділенням встановлено, що Відповідачі протягом 2017 року входили до автоматизованої системи дистанційного обслуговування «Клієнт-банк» з одних ІР-адрес, а саме:

Дата	ІР-адрес	
05.01.2017	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	ТЗОВ "НОВОБУД-СК"
		ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"
17.01.2017-26.01.2017	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	ТЗОВ "НОВОБУД-СК"
		ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"
01.02.2017	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	ТЗОВ "НОВОБУД-СК"
		ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"
27.02.2017-28.02.2017	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	ТЗОВ "НОВОБУД-СК"
		ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"
02.03.2017-06.02.2017	<i>(інформація з</i>	ТЗОВ "НОВОБУД-СК"

	<i>обмеженим доступом)</i>	ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"
27.04.2017	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	ТЗОВ "НОВОБУД-СК" ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"
09.06.2017-12.06.2017	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	ТЗОВ "НОВОБУД-СК" ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"
20.06.2017-10.07.2017	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	ТЗОВ "НОВОБУД-СК" ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"

(69) Отже, використання ТЗОВ "НОВОБУД-СК" з ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" в господарській діяльності одного телефонного номеру, однієї електронної скриньки та одних ІР-адрес, вказує, що Відповідачі здійснюють діяльність за однією адресою та про можливість встановлювати зв'язок один з одним та доступу до інформації на стадії підготовки та при подачі тендерних пропозицій. Зазначені обставини створюють певні умови для узгодженої поведінки Відповідачів та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у Торгах.

5.4. Використання однієї матеріально-технічної бази.

(70) Відповідачі під час підготовки та участі у Торгах за Лотом 2 та Лотом 5 використовували одні й ті самі засоби, що підтверджується довідками про обладнання та МТБ, які вони надали у складі тендерних пропозицій, ТЗОВ "НОВОБУД-СК" з ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" зазначають про наявність:

- трактор ТТ-55;
- бензопили – «Штіль», «Хусварна»;
- гідроклин;
- валочна вилка, сокири;
- каски, спецвзуття, спецодяг, бачок для води;
- попереджуючі знаки;
- автомобіль Урал-Фіскарс, автомобіль Урал.

(71) Так, при дотриманні учасниками принципу конкурентної боротьби, зміст та наповнення їх цінових пропозицій (калькуляцій, розрахунків) мають обґрунтовано відрізнятися одна від одної, при чому вони не можуть різнитися з певним алгоритмом, оскільки, витрати різних суб'єктів господарювання залежать від різноманітних індивідуальних зовнішніх факторів.

(72) Нехарактерні особливості при формуванні вартості матеріальних ресурсів, не є природними і не можуть виникнути випадково при формуванні цін. Ціни на роботи, матеріальні ресурси тощо, формуються виконавцем з урахуванням суми витрат різних видів ресурсів (сировини, праці, основних засобів, послуг, обслуговування транспорту, грошей тощо), очікуваного прибутку, строку виконання робіт. Отже, у разі встановлення нехарактерних особливостей формування цін учасниками, зазначене виключає можливість того, що запропоновані цінові пропозиції готувались кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними.

(73) Крім того, довідка про обладнання та МТБ має однакове оформлення у обох Учасників, а саме:

- після назви Учасника, після слів «лісозаготівель», «підготовчо-», «спецвзуття», «спецодяг», «Фіскарс» обидва підприємства перед комою проставили зайвий пробіл;
- після слів «гідроклин», «води» обидва Учасники перед крапкою проставили зайвий пробіл;

- дані довідки Підприємства підписали як Підприємці – Юрковський В.В. та Тринів М.В., що насправді є керівниками ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" відповідно.
- (74) На вимогу Замовника Учасники надали анкети учасників торгів, які відрізняються від форми Замовника, що передбачено Додатком 1 до тендерної документації та мають наступні схожості:
- всі пункти виділені жирним шрифтом, курсивом з підкресленням;
 - зовнішнє оформлення тексту однакове;
 - у п. 5 анкети зазначено однакові дані контактної особи: *(інформація з обмеженим доступом)*.
 - Учасники склали анкету учасника торгів з 8-ми пунктів (однаково доповнили пунктом 8 «Інші відомості», в якому не міститься жодних даних), хоча Замовником у тендерній документації передбачено лише 7 пунктів в такій анкеті.
- (75) Вказане свідчить, що Учасники спільно готували свої пропозиції, так як відповідні довідки мали однакове стилістичне оформлення та спільні помилки.
- (76) Характер, кількість збігів та наявність схожостей у документах, які надавались ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" для участі у процедурі закупівлі UA-2017-06-21-001938-b за Лотом 2 та Лотом 5, неможливо пояснити випадковим збігом обставин і свідчить, що документи для участі у Торгах готувались обома Учасниками спільно та узгоджено з використанням одних і тих же файлів або про те, що документи готувались однією особою, що виключає можливість того, що тендерні пропозиції готувались кожним з Учасників окремо та без обміну інформацією між ними.

5.5. Поведінковий аспект Учасників під час підготовки тендерних пропозицій.

- (77) Відділення вважає за необхідне акцентувати увагу на характері дій ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" під час підготовки та проведення досліджуваної процедури закупівлі (Лот 2).
- (78) Так, ТЗОВ "НОВОБУД-СК" пропонувало цінову пропозицію вищу на **1 відсоток**, відносно цінової пропозиції ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ", та не понижувала її в ході відповідних електронних торгів.

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТЗОВ "НОВОБУД-СК"	136 250,00	136 250,00
ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"	135 488,00	135 488,00

- (79) По Лоту 5 досліджуваної процедури закупівлі ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" пропонувало цінову пропозицію вищу на **1 відсоток**, відносно цінової пропозиції ТЗОВ "НОВОБУД-СК", та не понижувала її в ході відповідних електронних торгів.

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ"	98 238,00	98 238,00
ТЗОВ "НОВОБУД-СК"	97 280,00	97 280,00

- (80) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у процедурах закупівель, задля забезпечення своєї перемоги у закупівлях пропонував би максимально низьку ціну на товар. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.

- (81) Разом з тим, протягом електронного аукціону Учасники не змінювали свої цінові пропозиції, що свідчить про те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Торгах.
- (82) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у 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.
- (83) Викладені обставини в сукупності з тим фактом, що по Лоту 2 досліджуваної процедури закупівлі ТЗОВ "НОВОБУД-СК" пропонувало цінові пропозиції вище, порівняно з ціновими пропозиціями ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ", та не понижували їх в ході електронних аукціонів, можуть бути свідченням того, що ТЗОВ "НОВОБУД-СК" приймало участь у процедурі закупівлі по Лоту 2 в якості «технічного» учасника, а саме виключно з метою визнання Замовником процедур закупівель такими, що відбулись. Відповідно, такі дії ТЗОВ "НОВОБУД-СК" були спрямовані на забезпечення отримання перемоги ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" у досліджуваній процедурі закупівлі (Лот 2).
- (84) Викладені обставини в сукупності з тим фактом, що по Лоту 5 досліджуваної процедури закупівлі ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" пропонувало цінові пропозиції вище, порівняно з ціновими пропозиціями ТЗОВ "НОВОБУД-СК", та не понижували їх в ході електронних аукціонів, можуть бути свідченням того, що ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" приймало участь у процедурі закупівлі по Лоту 5 в якості «технічного» учасника, а саме виключно з метою визнання Замовником процедур закупівель такими, що відбулись. Відповідно, такі дії ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" були спрямовані на забезпечення отримання перемоги ТЗОВ "НОВОБУД-СК" у досліджуваній процедурі закупівлі (Лот 5).
- (85) Таким чином, системний аналіз вищевикладених обставин, а саме:
- наявність стійких ділових відносин між Учасниками,
 - використання спільних засобів зв'язку,
 - надання Учасниками в складі тендерних пропозицій однієї і тієї ж довідки про обладнання та МТБ, та документів, схожих за оформленням та змістом;
 - поведінка Учасників, яка свідчить про незацікавленість кожного у визнанні його переможцем по окремих Лотах Процедури закупівлі,
- в сукупності свідчить про узгодженість поведінки Учасників під час участі у Процедурі закупівлі по Лоту 2 та Лоту 5.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

(86) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка Учасника – 1 та Учасника – 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.

(87) 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'єктом господарювання.

(88) 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).

(89) Узгодженням дій учасників Торгів 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 тендеру.

(90) Матеріали справи свідчать про співпрацю між Учасниками Торгів при підготовці тендерних пропозицій та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

(91) Виявлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:

- наявність стійких ділових відносин між Учасниками,
- використання спільних засобів зв'язку (телефону, електронної адреси, IP-адрес),
- надання Учасниками в складі тендерних пропозицій однієї і тієї ж довідки про обладнання та МТБ, та документів, схожих за оформленням та змістом;
- поведінка Учасників, яка свідчить про незацікавленість кожного у визнанні його переможцем по окремих Лотах Процедури закупівлі,

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

(92) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-21-001938-b 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».

(93) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

(94) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція характеризується як «змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання...».

(95) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

(96) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

(97) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

(98) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.

(99) Отже, Закон України «Про захист економічної конкуренції» допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання. У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з іншим щодо умов своїх пропозицій конкурсних торгів, то усувається й самостійність в їх поведінці, а як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель. Якщо ж учасники замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує той результат, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемагає учасник торгів не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів спотворюють ці ж самі торги (тендери).

(100) Вищенаведене свідчить про те, що під час підготовки пропозицій та участі у процедурі закупівлі учасники діяли не самостійно, не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції, а узгоджували свої дії. Внаслідок цього конкуренцію між Учасниками було усунуто, а Учасники отримали право на укладення договору не на конкурентних засадах.

(101) Враховуючи те, що ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ", є конкурентами при одночасній участі в тендерній закупівлі, виявлення співпадінь в оформленні конкурсних пропозицій цих Учасників торгів свідчить про те, що ще на стадії здійснення підготовки своїх конкурсних пропозицій учасники були обізнані щодо пропозицій один одного, а отже, погодили свою поведінку при формуванні пропозицій конкурсних торгів до проведення Замовником Торгів. Погоджена поведінка Учасників усуває змагальність (конкуренцію) між ними, і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

(102) Вищезазначені дії ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ", які полягають в узгодженні поведінки під час підготовки документів та участі в Торгах є порушенням, передбаченим 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.

(103) Отже, встановленими у Справі обставинами у їх сукупності доведено, що ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів закупівель, проведених Державним підприємством "Солотвинське лісове господарство", оприлюднених в електронному вигляді на веб-порталі «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2017-06-21-001938-b (Лот 2, Лот 5).

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ.

(104) Відповідачі не надали жодних зауважень та заперечень на подання про попередні висновки у справі.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ.

(105) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів, проведених Державним підприємством "Солотвинське лісове господарство", (код ЄДРПОУ 22184176, 77753, Івано-Франківська обл., Богородчанський район, селище міського типу Солотвин ВУЛИЦЯ ГРУШЕВСЬКОГО буд. 22), назва предмета закупівлі: лісозаготівля (ДК 021:2015: 77210000-5 — Лісозаготівельні послуги), оприлюднених в електронному вигляді на веб-порталі «PROZORRO» (ідентифікатор закупівлі – UA-2017-06-21-001938-b (Лот 2, Лот 5).

(106) Така поведінка ТЗОВ "НОВОБУД-СК" та ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ.

(107) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.

(108) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).

(109) Відповідно до ч. 2 статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

(110) Відповідно до ч.5 статті 52 Закону, якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається штраф у розмірі до двадцяти тисяч неоподаткованих мінімумів доходів громадян.

(111) Відповідачі не надали розміри доходу (виручки) за 2019 рік.

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 Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що Товариство з обмеженою відповідальністю «НОВОБУД-СК» (ідентифікаційний код юридичної особи 33484027) та товариство з обмеженою відповідальністю "МИТАР-БРОШНІВ" (ідентифікаційний код юридичної особи 37521562), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в відкритих торгах на закупівлю: лісозаготівля (ДК 021:2015: 77210000-5 — Лісозаготівельні послуги), оприлюднених в електронному вигляді на веб-порталі «PROZORRO» (ідентифікатор закупівлі – UA-2017-06-21-001938-b (Лот 2, Лот 5), проведених Державним підприємством "Солотвинське лісове господарство" (код ЄДРПОУ 22184176) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини, накладати на ТЗОВ «НОВОБУД-СК» (ідентифікаційний код юридичної особи 33484027) штраф у розмірі 34 000,00 грн (тридцять чотири тисячі гривень).

3. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини, накладати на ТОВ "МИТАР-БРОШНІВ" (ідентифікаційний код юридичної особи 37521562) штраф у розмірі 34 000,00 грн (тридцять чотири тисячі гривень).

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

Відповідно до частини восьмої 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 колегії

Т.Савчин