



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

від 30 березня 2023 р.

Львів

№ 63/11-р/к

Справа № 63/1-01-22-2022

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Фортіс - Львів» та Товариство з обмеженою відповідальністю «БК «Теплобудсервіс» подали заявки на участь у процедурі електронних торгів за ідентифікатором закупівлі UA-2021-07-23-005350-b.

За результатами розгляду справи № 63/1-01-22-2022 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції дії товариства з обмеженою відповідальністю Фортіс - Львів» та товариства з обмеженою відповідальністю «БК «Теплобудсервіс» у вищенаведеній процедурі електронних торгів кваліфіковано як 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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

На товариство з обмеженою відповідальністю «Фортіс - Львів» накладено штраф у розмірі 20 000 грн.

На товариство з обмеженою відповідальністю «БК «Теплобудсервіс» накладено штраф у розмірі 20 000 грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/1-01-22-2022 про порушення Товариством з обмеженою відповідальністю «Фортіс - Львів» та Товариством з обмеженою відповідальністю «БК «Теплобудсервіс» законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від [REDACTED] (далі – подання з попередніми висновками),

ВСТАНОВИЛА:

1. ВІДПОВІДАЧІ

- (1) Товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна Компанія «Теплобудсервіс» (далі – ТОВ «БК «Теплобудсервіс»):
- a) ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED];
 - b) місцезнаходження юридичної особи: [REDACTED];
[REDACTED];
[REDACTED]
- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Фортіс - Львів» (далі – ТОВ «Фортіс - Львів»):
- a) ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED];
 - b) місцезнаходження юридичної особи: [REDACTED];
[REDACTED];
 - c) [REDACTED]
- (3) Отже, ТОВ «Фортіс - Львів» та ТОВ «БК «Теплобудсервіс» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (4) Згідно з розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від [REDACTED] (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 63/1-01-22-2022 за ознаками порушення ТОВ «Фортіс - Львів» та ТОВ «БК «Теплобудсервіс» 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, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (5) Відповідачам, листами від [REDACTED] (для ТОВ «Фортіс - Львів») та від [REDACTED] (для ТОВ «БК «Теплобудсервіс») надіслано копії Розпорядження.
- (6) Відповідачам, листами від [REDACTED] (для ТОВ «Фортіс - Львів», отримані [REDACTED]) та від [REDACTED] (для ТОВ «БК «Теплобудсервіс», отримано [REDACTED]), надіслано посвідчені копії подання з попередніми висновками.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (7) Відділом освіти, культури, молоді та спорту Івано-Франківської селищної ради Львівської області (далі – Замовник) в системі електронних публічних

закупівель проведено Торги з такими параметрами:

- a) ідентифікатор закупівлі: UA-2021-07-23-005350-b;
- b) предмет закупівлі: «Капітальний ремонт покриття Домажирського закладу загальної середньої освіти І-ІІІ ступенів Івано-Франківської селищної ради за адресою: Львівська область, Яворівський район, с. Домажир, вул. Центральна, 1. ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація»;
- c) очікувана вартість закупівлі: 2 891 749,00 грн. з ПДВ;
- d) процедура закупівлі: відкриті торги;
- e) подання пропозицій в закупівлі: 23.07.2021 – 08.08.2021;
- f) аукціон в закупівлі: 09.08.2021;
- g) згідно з реєстром (дата та час розкриття тендерної пропозиції 09.08.2021 о 13:45) свої пропозиції в Торгах подали:

Таблиця 1			
№	Найменування Учасника	Початкова пропозиція з ПДВ, грн.	Кінцева пропозиція з ПДВ, грн.
1	ТОВ «БК «Теплобудсервіс»	2 735 790,00 грн. з ПДВ	2 735 790,00 грн. з ПДВ
2	ТОВ «Фортіс - Львів»	2 809 467,00 грн. з ПДВ	2 809 467,00 грн. з ПДВ

- h) відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 17.08.2021 № 95 економічно вигідною та такою, що відповідає вимогам та умовам тендерної документації визнано пропозицію ТОВ «БК «Теплобудсервіс» та укладено договір поставки від 03.09.2021 № 251.

4. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (8) За результатами аналізу матеріалів Торгів, інформації про діяльність Відповідачів, встановлено такі обставини.

4.1. Спільні властивості файлів

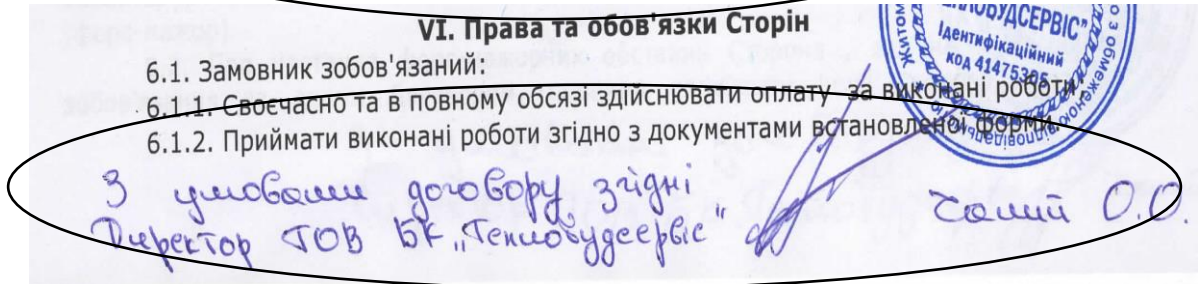
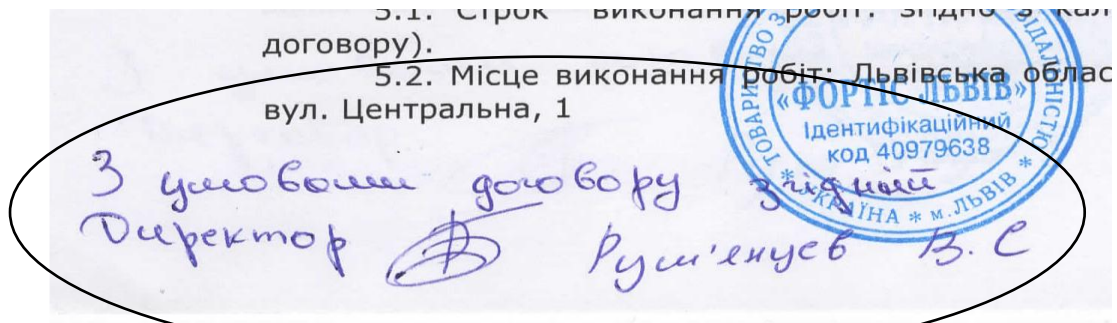
- (9) За результатами аналізу властивостей електронних файлів, які завантажені Відповідачами до електронної системи закупівель встановлено, що ТОВ «Фортіс - Львів» та ТОВ «БК «Теплобудсервіс» використовували спільне програмне забезпечення [REDACTED]:

Таблиця 2	
Перелік документів ТОВ «Фортіс-Львів»	Перелік документів ТОВ «БК «Теплобудсервіс»
Аналогічні договори з актами виконаних робіт	Аналогічні договори № 1,2,3
Витяг з ЄДР	Витяг з ЄДР
Довідка про наявність матеріально – технічної бази та технологій, необхідні для виконання робіт з капітального ремонту покрівлі	Довідка про наявність матеріально – технічної бази та технологій, необхідні для виконання робіт з капітального ремонту покрівлі
Договірна ціна	Договірна ціна
Локальний кошторис	Локальний кошторис
Підсумкова відомість ресурсів	Підсумкова відомість ресурсів
Проект договору	Проект договору
Розрахунок розміру кошторисної заробітної плати	Розрахунок розміру кошторисної заробітної плати
Технічне завдання	Технічне завдання
Перелік документів ТОВ «Фортіс - Львів»	Перелік документів ТОВ «БК «Теплобудсервіс»
Цінова пропозиція	Цінова пропозиція
Довідка про застосування заходів із захисту довкілля	Довідка про застосування заходів із захисту довкілля
Лист згода на обробку персональних даних	Довідка про надання згоди на обробку персональних даних

- (10) Отже, подання ТОВ «Фортіс - Львів» та ТОВ «БК «Теплобудсервіс» у складі пропозицій документів з спільними параметрами підтверджує координацію дій між Відповідачами в Торгах.

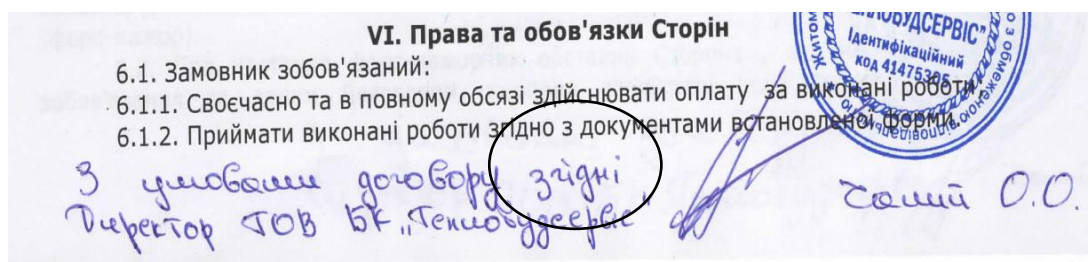
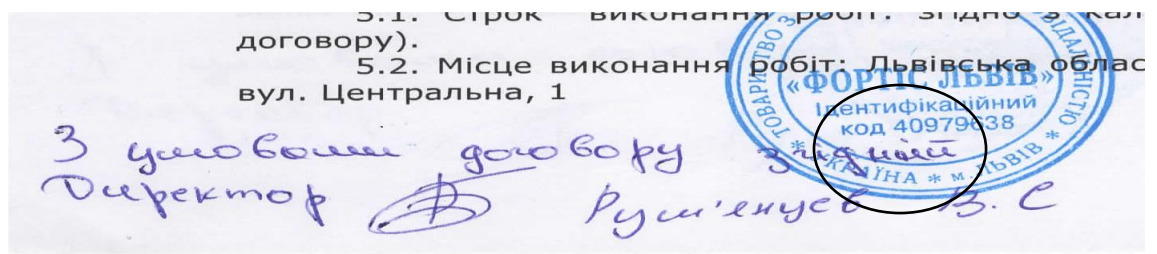
4.2. Спільні особливості оформлення тендерних пропозицій

- (11) У Додатку 1 (Відповідність кваліфікаційним критеріям) пункту III (Інші документи) в підпункті 6 (Згода на включення істотних умов договору до договору про закупівлю) написи Відповідачів «з умовами договору згідний Директор Рум'янцев В.С.» (ТОВ «Фортіс - Львів») та «з умовами договору згідні Директор ТОВ «БК «Теплобудсервіс» Чалий О.О.» (ТОВ «БК «Теплобудсервіс») містять подібності в написанні та кольорі кулькової ручки:



Фотоматеріал 1. Подібності в написах на документах тендерних пропозицій

- (12) У Додатку 1 (Відповідність кваліфікаційним критеріям) пункту III (Інші документи) в підпункті 6 (Згода на включення істотних умов договору до договору про закупівлю) **написання ТОВ «Фортіс - Львів» на першій сторінці проекту договору містить описку, котра вказує на попереднє використання фрази напису («... згідні»), ідентичного до напису на документах ТОВ «БК «Теплобудсервіс»:**



Фотоматеріал 2. Подібності в написанні на документах тендерних пропозицій

- (13) Відповідно до пункту 3 Розділу 4 тендерної документації Замовника (Інша інформація), переможець в Торгах повинен подати повну довідку, видану Департаментом інформатизації МВС України (територіальним органом з надання послуг МВС України), щодо (не)притягнення до кримінальної відповідальності, відсутність (наявність) судимості або обмежень, передбачених кримінальним процесуальним законодавством України та цінові

пропозицію відповідно до додатку 4, **проте Відповідачі надали їх в складі власних тендерних пропозицій.**

- (14) Відповідачі в складі власних тендерних пропозицій **подали Штатний розпис, хоча такий документ не був зазначений у тендерній документації Замовника.**
- (15) Отже, подібне оформлення пропозицій не може пояснюватися випадковим збігом та свідчить про те, що ТОВ «Фортіс - Львів» та ТОВ «БК «Теплобудсервіс» спільно (узгоджено) готували свої пропозиції на Торгів.

4.3. Технічний характер участі ТОВ «Фортіс - Львів»

- (16) Згідно з пунктом 7 Розділу 3 тендерної документації Замовника (Інформація та документи, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника щодо підпису документів, засвідчення копій документів тендерної пропозиції та договору про закупівлю за результатами процедури закупівлі) та документами, поданими Учасниками в власних тендерних пропозиціях, було встановлено, що:
 - a) у довідці «Про наявність в учасника процедури закупівлі обладнання, матеріально – технічної бази та технологій» **ТОВ «Фортіс - Львів» відсутнє обладнання, встановлене вимогою Замовника як обов’язкове: автовишка, самоскид, бортовий автомобіль;**
 - b) у Додатку 1 (Відповідність кваліфікаційним критеріям) пункту I (Документи, які повинен надати учасник у складі тендерної пропозиції, для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям встановленим замовником відповідно до ст. 16 Закону) у підпункті 1 (Наявність в учасника процедури закупівлі обладнання, матеріально – технічної бази та технологій) **ТОВ «Фортіс - Львів» відхилилося від встановленої Замовником в таблиці 1 Додатку 1 форми та не надав підтверджуючих документів щодо копій договорів оренди, лізингу, надання послуг тощо на запропоновану автомобільну техніку та копію технічних договорів на орендовану та власну автомобільну техніку;**
 - c) у Додатку 1 (Відповідність кваліфікаційним критеріям) пункту I (Документи, які повинен надати учасник у складі тендерної пропозиції, для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям встановленим замовником відповідно до ст. 16 Закону) у підпункті 2 (Наявність в Учасника процедури закупівлі працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід) **ТОВ «Фортіс - Львів» не подало довідки щодо наявності, кваліфікації та досвіду основних спеціалістів (інженерно – технічних працівників) учасника для виконання замовлення (таблиця 2 додатку 1), документи про освіту та/або підвищення кваліфікації основних спеціалістів, довідку про наявність робітників основних будівельних професій учасника на виконання замовлення (таблиця 3 додатку 1) та копії посвідчення та**

протоколу уповноваженої особи учасника про проходження навчання з питань охорони праці;

- d) у Додатку 1 (Відповідність кваліфікаційним критеріям) пункту I (Документи, які повинен надати учасник у складі тендерної пропозиції, для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям встановленим замовником відповідно до ст. 16 Закону) у підпункті 3 (Наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів)) **ТОВ «Фортіс - Львів» не подало довідки встановленої форми (таблиця 4 додатку 1) та оригінали або нотаріально посвідчені копії листа – відгука про виконання договору, що наведена в довідці;**
- e) у Додатку 1 (Відповідність кваліфікаційним критеріям) пункту II (Документи для підтвердження відсутності підстав відмови участі в процедурі Закупівлі відповідно до ст. 17 Закону) в підпункті 2.1. (для юридичних осіб) **ТОВ «Фортіс - Львів» відхилилося від встановленої Замовником форми надання документів, які підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям:**

Таблиця 3	
Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, встановлені Замовником	Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, подані ТОВ «Фортіс-Львів»
Відомості про юридичну особу, яка є учасником внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення	Службова (посадова) особа учасника процедури закупівлі не була засуджена за кримінальне правопорушення, вчинене з корисливих мотивів (зокрема, пов'язаний з хабарництвом, шахрайством та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку
Суб'єкта господарювання (учасника) протягом останніх трьох років було притягнуто до відповідальності за порушення, передбачене 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	Службова (посадова) особа учасника процедури закупівлі, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, особу, яка є учасником, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи

(тендерів)	будь - якими формами торгівлі людьми
Юридична особа, яка є учасником, не має антикорупційної програми чи уповноваженого з реалізації антикорупційної програми, якщо вартість закупівлі товару (товарів), послуги (послуг) або робіт дорівнює або перевищує 20 мільйонів гривень	Відсутні факти не виконання своїх зобов'язань за раніше укладеним договором про закупівлю, що призвело до його дострокового розірвання і було застосовано санкції у вигляді штрафів та/або відшкодування збитків – протягом трьох років з дати дострокового розірвання такого договору. А в разі, якщо такі факти були, то Учасник сплатив або зобов'язався сплатити відповідні зобов'язання та відшкодування завданих збитків.

- f) у Додатку 1 (Відповідність кваліфікаційним критеріям) пункту III (Інші документи) в підпункті 1 (Правомочність на укладення договору про закупівлю та підписання тендерних пропозицій) ТОВ «Фортіс - Львів» не надало виписку з протоколу засновників або копію протоколу засновників та довіреність або доручення; ТОВ «Фортіс - Львів» надало витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань за березень 2021, хоча умовами тендерної документації Замовника було встановлений часовий лаг не більше місячної давнини відносно кінцевого терміну подання тендерної пропозиції (08.08.2021 – кінцевий термін, отже коректний часовий період отримання – не пізніше 08.07.2021);
- g) відповідно до пункту 8 Розділу 3 тендерної документації Замовника (Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета Закупівлі) та документів, поданих Учасниками в власній тендерній пропозиції Закупівлі, було встановлено, що ТОВ «Фортіс - Львів» не подало у власній тендерній пропозиції Закупівлі таких документів, встановлених Замовником як обов'язкові: календарний план виконання робіт (відповідно до «Рекомендацій зі складання додатків до договору підряду капітальному будівництві», затверджених наказом Міністерство регіонального розвитку та будівництва України від 13.01.2009 № 2), гарантійний лист про гарантійний термін на виконанні роботи (не менше 5 років), копію ліцензії Учасника торгів на відповідні види робіт, відповідно до технічного завдання тендерної документації чи довідку у довільній формі, за власноручним підписом уповноваженої особи учасника, завірені печаткою, що даний вид робіт не підлягає ліцензуванню чи на нього необхідний дозвіл.
- (17) Відповідно до пункту 2 Розділу III (Забезпечення тендерної пропозиції), Замовником вимагається надання Учасником забезпечення тендерної пропозиції у формі електронної банківської гарантії, натомість, ТОВ «Фортіс - Львів» подало банківську гарантію, котра не відповідає зазначеній вимозі, а

саме: вона оформлена 12.03.2021, що не відповідає часовому проміжку проведення Торгів (липень – серпень 2021).

- (18) Разом з тим ТОВ «Фортіс - Львів» здійснювало витрати, у тому числі фінансові (оплата послуг Оператора майданчика) за подання учасником тендерної пропозиції), чим забезпечувало перемогу ТОВ «БК «Теплобудсервіс», оскільки згідно з частиною другою статті 20 Закону України «Про публічні закупівлі» для проведення відкритих торгів має бути подано не менше двох тендерних пропозицій.
- (19) За таких обставин дії ТОВ «Фортіс - Львів» із забезпечення перемоги ТОВ «БК «Теплобудсервіс» в Торгах не мали на меті здобуття перемоги.
- (20) При конкурентному формуванні тендерних пропозицій, учасник подаватиме документи, котрі відповідатимуть вимогам тендерної документації замовника, оскільки, пропозицію потенційного переможця може бути відхилено через невідповідність таким вимогам, незважаючи на ціну.
- (21) Невідповідність пропозиції ТОВ «Фортіс - Львів» в Торгах вимогам, встановленим Замовником, свідчить про те, що ТОВ «Фортіс - Львів» несумлінно ставилося до подання документів.
- (22) Отже, невідповідність пропозиції ТОВ «Фортіс - Львів» в Торгах вимогам, встановленим Замовником, свідчить про те, що ТОВ «Фортіс - Львів» заздалегідь відмовилось від конкуренції в Торгах.

4.4. Спільна IP - адреса

- (23) Згідно з інформацією, поданою ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» листом від [REDACTED] та ДП «Прозорро» листом від [REDACTED], Відповідачі здійснювали такі дії з використанням спільної IP – адреси:

Таблиця 4		
IP - адреса	Найменування Відповідача	Дія, яку було здійснено Відповідачем
[REDACTED]	ТОВ «БК «Теплобудсервіс»	Створення пропозиції в Торгах
		Редагування пропозиції в Торгах
		Вхід в аукціон Торгів
	ТОВ «Фортіс - Львів»	Реєстрація на сайті Zakupki.prom.ua
		Створення пропозиції в Торгах

- (24) Відповідно до інформації веб-сайту 2IP послуги з доступу до IP – адреси [REDACTED] надаються ТОВ «ВОЛЯ – КАБЕЛЬ».

- (25) Згідно з інформацією, поданою ТОВ «ВОЛЯ – КАБЕЛЬ» листом від [REDACTED], IP – адреса [REDACTED] є динамічною, а інформація про користувачів зберігається на серверах лише 365 днів.
- (26) Додатково зазначаємо, що відповідно до інформації, поданої ТОВ «УКРНЕТ» листом від [REDACTED], ТОВ «Фортіс – Львів» використовувало IP – адресу [REDACTED] для реєстрації електронної поштової скриньки [REDACTED] (згідно з листом ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» [REDACTED] вказана ТОВ «Фортіс – Львів» у контактних даних, поданих в пропозиціях на Торги).
- (27) Отже, таке використання Відповідачами однієї IP-адреси не може вважатись випадковим збігом обставин та свідчить про координацію дій між ТОВ «Фортіс-Львів» та ТОВ «БК Теплобудсервіс».

4.5. Синхронність дій в часі

- (28) Документи, що ввійшли до складу тендерних пропозицій, згідно з листом ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» [REDACTED] та реєстром отриманих пропозицій в системі, **були завантажені ТОВ «Фортіс-Львів» та ТОВ «БК Теплобудсервіс» в систему електронних закупівель в один день – 06.08.2021.**
- (29) Оскільки Відповідачі не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати публікації оголошення (23.07.2021) до кінцевої дати подання пропозицій (08.08.2021), подання ними своїх пропозицій в один і той самий день (з спільної IP-адреси) не може бути випадковим збігом обставин.
- (30) Згідно з інформацією, поданою ДП «Прозорро» листом від [REDACTED], Відповідачі **заходили в аукціон до його початку** з невеликою різницею в часі (1 хвилини), а саме:

Таблиця 5		
Найменування Відповідача	Час початку аукціону	Час входу Відповідачів в аукціон
ТОВ «Фортіс - Львів»	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «БК «Теплобудсервіс»	[REDACTED]	[REDACTED]

- (31) Вказана системна синхронність дій в часі вказує на координацію дій між Відповідачами в Торгах.

4.6. Аналіз цінових пропозицій

- (32) Замовник не визначав програмний комплекс, в якому учасники повинні подавати кошторисні матеріали.
- (33) Зазначається, що програмний комплекс [REDACTED] - це програма, яка найчастіше використовується для автоматичного складання кошторисів.

- (34) Популярність цієї програми пояснюється не лише зручністю використання її інтерфейсу, а й функціональними можливостями, що допомагають фахівцям зі складання кошторисів оптимізувати фінансові і трудові ресурси і в нормувати їх у відповідності до діючих норм законодавства.
- (35) Також слід відзначити, що на момент проведення торгів існувало близько 50 редакцій програмного комплексу [REDACTED].
- (36) Згідно з інформацією ТОВ «Науково виробнича Фірма «АВК Созидатель» [REDACTED], ТОВ «Фортіс - Львів» та ТОВ «БК «Теплобудсервіс» ніякого відношення ні до [REDACTED].
- (37) Натомість, Відповідачі надали кошториси, розроблені у Програмному комплексі [REDACTED] в одній і тій самій редакції [REDACTED].
- (38) Обидва Відповідачі завантажили кошторисні матеріали в форматі PDF.
- (39) Відповідно до кошторисного розрахунку, поданого у тендерній документації Відповідачів у [REDACTED]:

[REDACTED]

Таблиця 6		
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

[REDACTED]

(40) Вищезазначені обставини не могли виникнути випадково, оскільки, наведені ресурси залежать від багатьох факторів, які не можуть бути однаковими для всіх суб'єктів господарювання.

(41) Згідно зі статтею 42 Господарського Кодексу України підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.

(43) Отже, зазначене виключає можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Відповідачів готувалися кожним з них окремо, без обміну інформацією між ними, а це у свою чергу свідчить про те, що під час підготовки документів, необхідних для участі в Торгах, Відповідачі діяли узгоджено.

(44) У системі електронних торгів Відповідачі вказали цінові пропозиції з невеликою різницею та протягом аукціону не знижували їх:

Таблиця 8				
Найменування Учасника	Початкова пропозиція	Остаточна пропозиція	Різниця в грн.	Різниця в %
ТОВ «Фортіс - Львів»	2 809 467,00 грн.	2 809 467,00 грн.	73 677,00 грн.	2,55 %
ТОВ «БК «Теплобудсервіс»	2 735 790,00 грн.	2 735 790,00 грн.		

- (45) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників в Торгах була «ціна», тобто, пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів.
- (46) Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (47) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би таку ціну на продукцію, яка забезпечила б йому перемогу у Торгах.
- (48) Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (49) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у 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.
- (50) Разом з тим, протягом аукціону у Торгах ТОВ «Фортіс - Львів» та ТОВ «БК Теплобудсервіс» не змінювали свої цінові пропозиції.
- (51) Такі особливості у поведінці Відповідачів під час аукціону свідчить про попередню домовленість ТОВ «Фортіс - Львів» та ТОВ «БК Теплобудсервіс» під час підготовки пропозицій конкурсних Торгів в частині визначення цін.
- (52)  що свідчить про технічний характер участі ТОВ «Фортіс - Львів» в Торгах.
- (53) Отже, зазначене вище виключає можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Відповідачів готувалися кожним з них окремо, без обміну інформацією між ними, а це в свою чергу свідчить про те, що під час підготовки документів, необхідних для участі в Торгах, Відповідачі діяли узгоджено.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (54) Згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (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 товарів на ринку.
- (55) Відповідно до статті 5 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.
- (56) За приписами пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (57) 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.
- (58) Пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (59) Отже, враховуючи приписи статті 5 і частини першої та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентна узгоджена поведінка може виражатися у будь-якій формі.
- (60) Узгодження учасниками торгів своїх тендерних пропозицій усуває конкуренцію та змагальність між учасниками, а отже спотворює результат, порушує тим самим право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.
- (61) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях, а саме підготовки тендерних пропозицій та участі в Торгах, Відповідачі були обізнані щодо їх участі в Торгах, що підтверджується, зокрема таким:
- a) спільними властивостями файлів (програма та версія PDF);
 - b) спільними особливостями оформлення тендерних пропозицій (подібності в написанні, наявності описки, характером поданих документів);

- c) технічним характером участі ТОВ «Фортіс - Львів» (неподання повної змістовної частини документації);
 - d) спільною ІР – адресою (використання однієї ІР-адреси в системі електронних закупівель);
 - e) синхронністю дій в часі (завантаження документів та участь в аукціоні в системі електронних закупівель);
 - f) аналізом цінових пропозицій (параметри ресурсів та поведінкові аспекти формування цінових пропозицій).
- (62) Установлені факти, перераховані в пункті 61 рішення, у своїй сукупності не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки та участі в Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (63) Отже, встановленими в справі № 63/1-01-22-2022 обставинами у їх сукупності доведено, що ТОВ «Фортіс - Львів» і ТОВ «БК «Теплобудсервіс» вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 торгів на закупівлю: «Капітальний ремонт покриття Домажирського закладу загальної середньої освіти І-ІІІ ступенів Івано-Франківської селищної ради за адресою: Львівська область, Яворівський район, с. Домажир, вул. Центральна, 1. ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація»; (ідентифікатор торгів UA-2021-07-23-005350-b).

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (64) ТОВ «Фортіс - Львів» не надавало заперечень у справі № 63/1-01-22-2022 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (65) ТОВ «БК «Теплобудсервіс» не надавало заперечень у справі № 63/1-01-22-2022 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (66) Згідно з частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

- (67) Відповідно до абзацу першого частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається в розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (68) Згідно із інформацією ГУ ДПС у Житомирській області, наданої листом від [REDACTED], дохід від реалізації продукції за 2022 рік (товарів, робіт, послуг) ТОВ «БК «Теплобудсервіс» становить [REDACTED] грн.
- (69) Відповідно до інформації ГУ ДПС у Львівській області, наданої листом від [REDACTED], дохід за 2022 рік ТОВ «Фортіс - Львів» становить [REDACTED] грн.
- (70) ТОВ «Фортіс – Львів» листом (без дати та №, вх. [REDACTED]) визнало факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (71) При визначенні розмірів штрафів 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 нерациональне витрачання публічних коштів.

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що Товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна Компанія «Теплобудсервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) та Товариство з обмеженою відповідальністю «Фортіс - Львів» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 торгів на закупівлю «Капітальний ремонт покриття Домажирського закладу загальної середньої освіти І-ІІІ ступенів Івано-Франківської селищної ради за адресою: Львівська область, Яворівський район, с. Домажир, вул. Центральна, 1. ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація»; (ідентифікатор торгів UA-2021-07-23-005350-b).

2. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на Товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельна Компанія «Теплобудсервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) штраф у розмірі 20 000 (двадцять тисяч) гривень.
3. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на «Фортіс - Львів» (ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) штраф у розмірі 20 000 (двадцять тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою 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 Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Згідно з статтею 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органу Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії,
голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ