



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ
ВІДДІЛЕННЯ**

**ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО-СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ**

02 вересня 2021 р

м. Дніпро

№ 54/35-р/к
Справа №54/1-21

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа – підприємець Мороз Ігор Леонідович (далі – ФОП Мороз І.Л., Відповідач 1) та товариство з обмеженою відповідальністю «Промпроектенергобуд» (ТОВ «Промпроектенергобуд», Відповідач 2) подали заявки на участь у торгах для надання послуг з «Капітального ремонту центральної алеї парку Зелений Гай у м. Дніпро» та «Послуг з будівництва та поточного ремонту «Арки центрального входу (ворота) парку Лазаря Глоби». При цьому ФОП Мороз І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд» залучали для виконання робіт одних і тих самих осіб, використовували однакову ІР адресу (при подачі тендерних пропозицій), мали зв'язок через третю особу, надавали один одному безвідсоткову фінансову допомогу та створювали та редагували файли тендерної пропозиції на одному пристрої, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендерах.

За результатами розгляду справи № 54/1-21 такі дії ФОП Мороза І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), 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 ФОП Мороза І.Л. – 107 090 грн.;

на ТОВ «Промпроектенергобуд – 100 105 грн.

Відповідно до п. 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 закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи 54/1-21 про порушення ФОП Морозом І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд», законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом першим статті 50 та визначених пунктом четвертим частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон) під час їх участі у торгах за оголошеннями № UA-2017-08-31-000831-а та № UA-2017-09-08-000988-с, та подання Третього відділу досліджень і розслідувань Південно

– східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 17.08.2021 року № 54-03/102п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Дніпропетровським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України, на виконання доручення Антимонопольного комітету України від 13.08.2019 року №13-01/805 проводилось дослідження щодо дотримання законодавства про захист економічної конкуренції у публічних закупівлях, які було проведено:
 - Комунальним підприємством «Міська інфраструктура» Дніпровської міської ради на закупівлю «Капітальний ремонт центральної алеї парку Зелений Гай у м. Дніпро», оголошення № UA-2017-08-31-000831-а (далі – Процедура закупівлі 1);
 - Комунальним підприємством «Центральний міський дитячий парк Лазаря Глоби» Дніпровської міської ради на закупівлю «Послуги з будівництва та поточного ремонту «Арки центрального входу (ворота)», оголошення UA-2017-09-08-000988-с (далі – Процедура закупівлі 2).
- (2) Відповідно до підпункту 7.5. пункту 7 Розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами), Дніпропетровське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України змінено найменування на Південно-східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення) 15 червня 2020 року.
- (3) Зміна найменування відбулася у зв'язку із початком виконання функцій покладених Положенням про територіальне відділення, що були віднесені до компетенції Запорізького та Кіровоградського обласних територіальних відділень Антимонопольного комітету України.
- (4) За результатом проведеного дослідження розпорядженням адміністративної колегії Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.01.2021 №54/1-рп/к було розпочато розгляд справи № 54/1-21 за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом першим статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», визначеного пунктом четвертим частини другої статті 6 цього Закону, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються спотворення результатів торгів у діях Відповідачів під час участі у Процедурах закупівель 1-2.
- (5) Територіальним відділенням, надсилалася вимога про надання інформації Відповідачу 1 від 26.10.2020 №54-02/3490, вимогу не було отримано.
- (6) Територіальним відділенням, надсилалася вимога про надання інформації Відповідачу 2 від 26.10.2020 №54-02/3508, вимогу не було отримано.
- (7) Листами від 17.08.2021 року № 54-02/3045 та від 17.08.2021 року № 3044 Відповідачеві-1 та Відповідачеві-2 відповідно було направлено витяги з Подання з попередніми висновками у справі від 17.08.2021 року № 54-03/102п.

2. Відповідачі

- (8) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

а) Фізична особа - підприємець Мороз Ігор Леонідович (ідентифікаційний код 2346500338, юридична адреса: 49000, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вулиця

Кармалюка, будинок 15, КВЕД - 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель (основний));

б) Товариство з обмеженою відповідальністю «Промпроектенергобуд» (ідентифікаційний код 32964716, юридична адреса: 49000, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вулиця Миколи Руденка, будинок 53, КВЕД - 33.12 Ремонт і технічне обслуговування машин і устаткування промислового призначення (основний), серед неосновних - 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель). (далі - Відповідач-1 та Відповідач-2 разом – «Відповідачі»).

- (9) Учасники Процедур закупівель 1-2 - ФОП Мороз І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд» мають розрахункові рахунки в установах банку, укладають договори, здійснюють господарські операції, тобто, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи.

3.1. Інформація про торги.

3.1.1. Процедура закупівлі 1.

- (10) Замовником по процедурі закупівлі 1 було комунальне підприємство «Міська інфраструктура» Дніпровської міської ради (ідентифікаційний код - 39754779) (далі – КП «Міська інфраструктура» ДМР). Місцезнаходження замовника: 49000, Україна, Дніпропетровська обл., м. Дніпро, проспект Дмитра Яворницького, 75.
- (11) Відповідно до оголошення № UA-2017-08-31-000831-а про проведення відкритих торгів очікувана вартість по процедурі закупівлі 1 складала - 19 053 312,00 UAH.

Інформація про предмет закупівлі:

Капітальний ремонт центральної алеї парку Зелений Гай у м. Дніпро.

Місце виконання робіт чи надання послуг: 49000, Україна, Дніпропетровська область, м. Дніпро, парк Зелений Гай.

Строк виконання робіт (надання послуг): 30 вересня 2018 року.

ДК 021:2015: 45300000-0 — Будівельно-монтажні роботи «Капітальний ремонт центральної алеї парку Зелений Гай у м. Дніпрі».

Розмір мінімального кроку пониження ціни: 95 267,00 UAH або 0,50 %.

Для участі у процедурі закупівлі пропозиції подали наступні суб'єкти господарювання:

Найменування учасника	Ідентифікаційний код учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
ФОП Мороз Ігор Леонідович	2346500338	17 вересня 2017 року 23:49
ТОВ «Промпроектенергобуд»	32964716	17 вересня 2017 року 00:53

- (12) Аукціон по процедурі закупівлі 1 було проведено **19 вересня 2017 року (завершено о 15:24)**.

- (13) Інформація щодо цінових пропозицій в аукціоні по процедурі закупівлі 1 наведена в Таблиці 1.

Таблиця 1

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн.	Раунд 1	Раунд 2	Раунд 3
ФОП Мороз Ігор Леонідович	19 053 312,00	19 053 312,00	19 053 312,00	19 053 312,00

ТОВ «Промпроектенергобуд»	19 053 312,00	19 053 312,00	18 958 045,00	18 958 045,00
------------------------------	---------------	---------------	---------------	----------------------

- (14) Замовником 10 жовтня 2017 року було укладено договір з переможцем аукціону ТОВ «Промпроектенергобуд» вартістю 18 958 045,00 грн.

3.1.2. Процедура закупівлі 2.

- (15) Замовником по Процедурі закупівлі 2 було комунальне підприємство «Центральний міський дитячий парк Лазаря Глоби» Дніпровської міської ради (ідентифікаційний код - 02131858) (далі – КП «Центральний міський дитячий парк Лазаря Глоби»). Місцезнаходження замовника: 49000, Україна, Дніпропетровська обл., м. Дніпро, пр. К. Маркса, 95 (нині - Д. Яворницького, 95).
- (16) Відповідно до оголошення № UA-2017-09-08-000988-с про проведення відкритих торгів очікувана вартість по Процедурі закупівлі 2 складала - 261 000,00 УАН.
- (17) Інформація про предмет закупівлі:

Послуги з будівництва та поточного ремонту «Арки центрального входу (ворота)».

Місце виконання робіт чи надання послуг: 49000, Україна, Дніпропетровська область, місто Дніпропетровськ, пр. Карла Маркса (Д. Яворницького), 95.

Строк виконання робіт (надання послуг): 31 жовтня 2017 року.

ДК 021:2015: 45000000-7 — Будівельні роботи «Послуги з будівництва та поточного ремонту «Арки центрального входу (ворота)»

Розмір мінімального кроку пониження ціни 100,00 грн або 0,04%.

Для участі у Процедурі закупівлі 2 пропозиції подали наступні суб'єкти господарювання:

Найменування учасника	Ідентифікаційний код учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
ФОП Мороз Ігор Леонідович	2346500338	23 вересня 2017 року 11:19
ТОВ «Промпроектенергобуд»	32964716	23 вересня 2017 року 11:30

- (18) Аукціон по Процедурі закупівлі 2 було проведено **25 вересня 2017 року (завершено о 15:17)**.
- (19) Інформація щодо цінових пропозицій в аукціоні по Процедурі закупівлі 2 наведена в Таблиці 2.

Таблиця 2

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн.	Раунд 1	Раунд 2	Раунд 3
ФОП Мороз Ігор Леонідович	261 000,00	261 000,00	260 800,00	260 600,00
ТОВ «Промпроектенергобуд»	261 000,00	260 900,00	260 900,00	260 700,00

- (20) Замовником 10 жовтня 2017 року було укладено договір з переможцем аукціону ФОП Мороз І.Л. вартістю 260 600,00 грн.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій (докази у справі).

- (21) Згідно з пунктом четвертим частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», одним із видів антиконкурентних узгоджених дій є узгоджені дії, що стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

- (22) За результатом проведеного аналізу матеріалів Процедур закупівель 1-2 встановлено наступні характерні спільні особливості при оформленні Відповідачами тендерних пропозицій, а саме:

3.2.1. Взаємозв'язок відповідачів через третіх осіб.

- (23) ТОВ «Закупки.Пром.Уа» листом від 03.04.2020 року №414/04 надано наступну інформацію щодо реєстраційних даних на майданчику та логін під яким ТОВ «Промпроектенергобуд» та ФОП Мороз І.Л. здійснювався вхід до електронного майданчику, зокрема у Процедурах закупівель 1-2.
- (24) Так, у ТОВ «Промпроектенергобуд» e-mail, вказаний при реєстрації: *Електронна поштова скринька 1*; логін, для входу на майданчик – *Електронна поштова скринька 1*, номер телефону – *Номер телефону 1*, П.І.Б. контактної особи – **«Дмитрий Брусенцев»**.
- (25) У ФОП Мороз І.Л. e-mail, вказаний при реєстрації: – *Електронна поштова скринька 2*; логін, для входу на майданчик – *Електронна поштова скринька 2*, номер телефону – *Номер телефону 2*, П.І.Б. контактної особи – **«Ігорь Мороз»**.
- (26) Як зазначалось вище, юридична адреса - ТОВ «Промпроектенергобуд», місто Дніпро, вулиця Миколи Руденка, будинок 53.
- (27) У ході дослідження було встановлено, що e-mail адреса *Електронна поштова скринька 2*, зазначена в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, як засіб зв'язку *Суб'єкт господарювання 1*.
- (28) ГУ управління пенсійного фонду України у Дніпропетровській області листом від 28.05.2021 року №0400-010704-5/72641 надано інформацію щодо працівників, зокрема по *Суб'єкт господарювання 1*, відповідно до якої Мороз Ігор Леонідович у 2016 – 2019 році рахувався у штаті *Суб'єкт господарювання 1*
- (29) ГУ ДПС у Дніпропетровській області листом від 10.06.2021 року №36574/6/04-36-12-04-05 надано звіти 1ДФ за період 2016 – 2019 роки, зокрема по *Суб'єкт господарювання 1*, відповідно до яких керівником юридичної особи було зазначено Мороза Ігоря Леонідовича (ідентифікаційний код – 2346500338), тобто у т.ч. під час підготовки та участі в Процедурах закупівель 1- 2.
- (30) [Інформація з обмеженим доступом]

Фотокопія 1

(31) [Інформація з обмеженим доступом]

- (32) Тобто, реєстраційні дані на електронному майданчику закупівель ТОВ «Промпроектенергобуд» а саме, дані про контактну особу **Дмитро Брусенцев** та *Номер телефону 1*, співпадають з даними, які зазначені *Суб'єкт господарювання 1* [Інформація з обмеженим доступом], в якій Дмитро Брусенцев був представником та яку було проведено у той час, коли директором *Суб'єкт господарювання 1* був Мороз І.Л.
- (33) Тобто, Дмитро Брусенцев – директор ТОВ «Промпроектенергобуд» та ФОП Мороз І.Л. були знайомі ще до початку проведення Процедур закупівель 1 -2, що свідчить про наявність умов для обміну інформацією, зокрема під час підготовки та участі у Процедурах закупівель 1-2.
- (34) Як зазначалось вище, юридична адреса - ТОВ «Промпроектенергобуд», місто Дніпро, вулиця Миколи Руденка, будинок 53.
- (35) Відповідно до даних, зазначених в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, юридична адреса ТОВ ТПК

«Аурум ЛТД» - 49061, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, проспект Сергія Нігояна, будинок 73.

- (36) *[Інформація з обмеженим доступом]* Суб'єкт господарювання 1 у складі тендерної пропозиції завантажено лист від 24.09.2016 року б/н в якому зазначено, що Суб'єкт господарювання 1 зареєстровано по адресу г. Днепропетровск проспект С. Нигояна (проспект Калинина), 73. Фактическое местонахождение офиса, производства и складских помещений ул. **Войцеховича, 53**. Адрес электронной почты *Електронна поштова скринька 1*.
- (37) Відповідно до розпорядження міського голови м. Дніпропетровськ від 26.11.2015 року №897-р «Про перейменування топонімів м. Дніпропетровська» вулицю Войцеховича було перейменовано на **вулицю Миколи Руденка**.
- (38) **Тобто, юридичні адреси ТОВ «Промпроектенергобуд» та Суб'єкт господарювання 1, в якому Мороз І.Л. був директором, зокрема у період підготовки та участі у Процедурах закупівель 1-2, ідентичні.**
- (39) У складі тендерних пропозицій Процедури закупівлі 1, учасниками подавалися безпосередньо тендерні пропозиції, форма яких була затверджена замовником.
- (40) У затвердженій формі передбачена графа «Місцезнаходження», так учасниками у Процедурі закупівлі 1 зазначено наступне:
- ФОП Мороз І.Л. - 49128, м. Дніпро, вул. Кармалюка, буд. 15 (лист від 15.09.2017 №12);
 - ТОВ «Промпроектенергобуд» - 49128, **м. Дніпро, вул. Кармалюка, буд. 30** (листи від 04.09.2017 №170904/21).
- (41) У Процедурі закупівлі 2 ФОП Мороз І.Л. листом від 20.09.2017 року №9 надано «Відомості про учасника» в яких в графі місцезнаходження зазначено: 49000, м. Дніпро, вул. Кармалюка, буд. 15.
- (42) ТОВ «Промпроектенергобуд» в пункті 10 проекту договору «Реквізити, підписи сторін» зазначено адресу **49000, м. Дніпро, вул. Кармалюка, буд. 30**
- (43) У ході дослідження було встановлено, що Мороз Ігор Леонідович є засновником ще низки суб'єктів господарювання, зокрема фермерського господарства «Сура» (ідентифікаційний код – 20258545, далі – ФГ «Сура»).
- (44) Відповідно до даних Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань у ФГ «Сура» серед засновників зазначено також Мороза Леоніда Васильовича та зазначено його адресу, а саме: Україна, 49000, Дніпропетровська обл., **місто Дніпро, вулиця Кармалюка, будинок 30**.
- (45) Південно – східне міжрегіональне управління Міністерства юстиції листом від 19.04.2021 року №6445/503/05.1-42 повідомило, що за даними Державного реєстру актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Дніпропетровській області на Мороза Ігоря Леонідовича 30.03.1964 року народження батьком є Мороз Леонід Васильович, який проживає за адресою м. Дніпропетровськ, вул. Кармалюка, 30/1.
- (46) **Отже, ТОВ «Промпроектенергобуд» у документах, які складали частину тендерної пропозиції Процедур закупівель 1-2 зазначало адресу/місцезнаходження (м. Дніпро, вул. Кармалюка, будинок 30) ідентичну до домашньої адреси Мороза І.Л., який разом із ФОП Морозом І.Л. є співзасновником ФГ «Сура» та які перебувають у родинних стосунках та є пов'язаними фізичними особами.**
- (47) Крім того, ГУ ДПС у Дніпропетровській області листом від 10.06.2021 року №36574/6/04-36-12-04-05 надано Перелік ІР- адрес та електронних скриньок, з яких подавалась електронна звітність Суб'єкт господарювання 1, ФОП Мороз І.Л. та ТОВ

«Промпроектенергобуд» за результатом аналізу якої встановлено, що зазначені суб'єкти господарювання використовували для подачі звітності однакову електронну поштову скриньку, а саме *Електронна поштова скринька 3*, зокрема у період з липня по листопад 2017 року.

- (48) Використання ФОП Морозом І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд» однакової електронної поштової скриньки для подачі звітності до органів ДПС, зокрема у період підготовки та після проведення аукціону у *Процедурі закупівлі*, свідчить про ведення цими суб'єктами господарювання спільної господарської діяльності, що сприяло обміну інформацією під час підготовки та участі у *Процедурах закупівель 1-2*.

3.2.2. Наявність спільних працівників.

- (49) ТОВ «Промпроектенергобуд» у складі тендерної пропозиції у *Процедурі закупівлі 1* було надано «Довідку про наявність працівників інженерно – технічних спеціальностей відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід» від 04.09.2017 року №170904/1.
- (50) У довідці зазначено, що ТОВ «Промпроектенергобуд» має у своєму штаті працівників відповідної кваліфікації для виконання робіт у *Процедурі закупівлі 1* (4 особи), у т. ч. директор – Брусенцев Дмитро Іванович (освіта – Придніпровська державна академія будівництва та архітектури, промислове і цивільне будівництво, НР №45887706) та виконроб – **Ковальов Віктор Васильович** (освіта - Придніпровська державна академія будівництва та архітектури, промислове і цивільне будівництво, НР №45887721).
- (51) ФОП Мороз І.Л. у складі тендерної пропозиції у *Процедурі закупівлі 2* завантажено файл «Наявність працівників будівельних спеціальностей відповідної кваліфікації», в цьому файлі є «Довідка про наявність працівників будівельних спеціальностей відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід» від 20.09.2017 року №8, в якій зазначено, що ФОП Мороз І.Л. має у штаті працівників відповідної кваліфікації для виконання робіт у *Процедурі закупівлі 2*.

У вищезазначеному файлі містяться наступні документи:

- згода на обробку персональних даних по: **Ковальову Віктору Васильовичу** від 14.06.2014 року, **Ткаченку Станіславу Вікторовичу** від 15.05.2015 року; **Дернову Володимирі Володимировичу** від 14.06.2014 року, **Пилипенку Тетяні Василівні** від 11.05.2015 року;
 - наказ на призначення з оформленням безстрокового трудового договору: від 14.06.2014 року №140614 Ковальова В.В. арматурником з 14.06.2014 року; від 15.05.2015 року №150515 Ткаченка С.В. бетонярем з 15.05.2015 року; від 14.06.2014 року №140614 Дернова В.В. електрогазозварником з 14.06.2014 року; від 21.05.2015 року №150511 Пилипенко Т.В. штукатуром з 21.05.2015 року;
 - сканкопії документів про освіту зазначених працівників.
- (52) Завантажена сканкопія диплома Ковальова В.В., низької якості та неможливо повністю побачити його номер, ідентифікується лише серія та останні три цифри номеру (НР №*****721).
- (53) У той же час на сканкопії диплома можна побачити наступне «**Ковальов Віктор Васильович** закінчив у 2013 році вищий навчальний заклад **Придніпровська державна академія будівництва та архітектури** і отримав вищу освіту за *** «**Промислове і цивільне будівництво**» і здобув *** **інженера – будівельника**. Підписано ректором, датовано **25.12.2013 року**.
- (54) Номер диплому, який зазначено ТОВ «Промпроектенергобуд» в листі від 04.09.2017 року №170904/1 по працівнику Ковальову В.В. НР №45887721, відповідно до реєстру про освіту, розташованого в Єдиній державній електронній базі з питань освіти (<https://info.edbo.gov.ua/edu-documents/>) було видано **Ковальову Віктору**

Васильовичу 25.12.2013 року, заклад - Державний вищий навчальний заклад «Придніпровська державна академія будівництва та архітектури», спеціальність – Промислове і цивільне будівництво, професійна кваліфікація – інженера – будівельника.

- (55) Крім того, в ході дослідження було встановлено, що Департамент гуманітарної політики Дніпровської міської ради проводив закупівлю робіт «Капітального ремонту будівлі КЗО «СЗШ № 8» ДМР за адресою: м. Дніпро, вул. Прапорна, 23», оголошення UA-2017-09-01-001367-b з кінцевим строком виконання робіт 22.12.2017 року.
- (56) В закупівлі UA-2017-09-01-001367-b перемогу одержало товариство з обмеженою відповідальністю «Бест Вей Компані» (далі – ТОВ «Бест Вей Компані»), з яким 24.11.2017 року було укладено договір.
- (57) В тендерній пропозиції ТОВ «Бест Вей Компані», яку було подано 17.09.2017 року, міститься «Довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації» без номеру та дати.
- (58) В довідці ТОВ «Бест Вей Компані» наведено перелік працівників, серед яких наявні у т.ч.: головний інженер – **Брусенцев Дмитро Іванович**, виконроб – **Ковальов Віктор Васильович**, електрозварювальник ручного зварювання – **Дернов Володимир Володимирович**, слюсар – монтажних – **Ткаченко Станіслав Вікторович**, штукатур – **Пилипенко Тетяна Василівна**.
- (59) Головне управління ДПС у Дніпропетровській області листом від 13.04.2020 року №37363/10/04-36-50-82 надало інформацію, що у ТОВ «Промпроектенергобуд» у III та IV кварталі 2017 року мало у штаті 1 працівника – Брусенцева Д.І., а ФОП Мороз І.Л. не надавав до органів ДПС інформації щодо працюючих осіб.
- (60) ТОВ «Промпроектенергобуд» не подавало інформацію щодо осіб, яких планувало залучати для виконання робіт у Процедурі закупівлі 2, а ФОП Мороз І.Л. не надавав таку інформацію по Процедурі закупівлі 1.
- (61) В рамках розгляду справи було встановлено, що у іншій закупівлі, а саме: №UA-2017-09-01-001367-b, ТОВ «Бест Вей Компані» планувало залучати до роботи, із терміном виконання до 22 грудня 2017 року, Брусенцева Д.І. – директора ТОВ «Промпроектенергобуд» та Ковальова В.В., якого планували залучати до виконання робіт ТОВ «Промпроектенергобуд» у Процедурі закупівлі 1 (строк виконання робіт за договором з 10 жовтня 2017 року по 31 грудня 2018 року), а ФОП Мороз І.Л. у Процедурі закупівлі 2 (строк виконання робіт за договором з 10 жовтня 2017 року по 31 грудня 2017 року).
- (62) Отже, Ковальова В.В. планували залучати до виконання робіт одразу три суб'єкта господарювання, у т.ч. ФОП Мороз І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд» строки виконання яких перетинались.
- (63) Крім того, як зазначалось вище в тендерній документації у Процедурі закупівлі 1, а саме пункті 6 «Інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі» Розділу III «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» зазначено, що *для підтвердження відповідності тендерної пропозиції технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам замовника учасник у складі тендерної пропозиції повинен надати, зокрема копії наказу про призначення інженерно-технічного працівника (виконроба) відповідального*
 - *за отримання контрольної картки на тимчасове порушення благоустрою та його відновлення та збереження природного середовища;*
 - *складання актів на закриття прихованих робіт,*
 - *ведення журналу виконання робіт,*
 - *відповідального за представлення на розгляд замовнику в термін до 25 числа поточного місяця актів № КБ-2-в і довідки № КБ-3 про вартість виконаних*

будівельних робіт з наданням копій накладних на матеріали та обладнання, сертифікатів відповідності, паспортів на встановлене технологічне обладнання.

- (64) У складі тендерної пропозиції ТОВ «Промпроектенергобуд» міститься сканкопія наказу від 04.09.2017 №17/09/04 згідно з яким такою відповідальною особою призначено Ковальова В.В.
- (65) **Тобто, обидва учасника Процедур закупівель 1-2 планували залучати для виконання робіт одну й ту саму особу Ковальова В.В., по роботах строк виконання яких перетинався та яка була відповідальна у ТОВ «Промпроектенергобуд» у Процедурі закупівлі 1.**
- (66) Єдність інтересів зазначених суб'єктів господарювання Процедур закупівель 1-2 обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами із цими суб'єктами господарювання Процедур закупівель 1-2.
- (67) Отже, розподіл цього результату задовольняє зазначених суб'єктів господарювання, оскільки в іншому випадку з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (68) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з дотриманням внутрішнього трудового розпорядку.
- (69) У свою чергу одночасне перебування декількох або багатьох працівників у трудових відносинах із різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіка чи черговості виконуваної роботи.
- (70) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а навпаки ведуть свої господарську діяльність скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (71) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, наприклад в межах проведення публічних закупівель, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть здійснювати збирання інформації, у т.ч. комерційної таємниці, розголошення якої може задати шкоду суб'єкту господарювання або надати неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

3.2.3. Наявність фінансової допомоги.

- (72) *Банківська установа 1* листом від : *[Інформація з обмеженим доступом]* надано інформацію щодо банківських операцій учасників Процедур закупівель 1-2 за період серпень – жовтень 2017 року.
- (73) Відповідно до цієї інформації, протягом серпня – жовтня 2017 року між Відповідачами та пов'язаним з ними *Суб'єкт господарювання 1* здійснювались операції з надання фінансової допомоги.
- (74) Детальна інформація щодо таких операцій наведена в Таблиці 3.

Таблиця 3

[Інформація з обмеженим доступом]

- (75) Надання Відповідачами та пов'язаним із ними *Суб'єкт господарювання 1* один одному фінансової допомоги у серпні – жовтні 2017 року свідчить про єдність їх економічних інтересів та про відсутність конкуренції між ними.
- (76) Відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України, поворотна фінансова допомога – це 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.
- (77) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (78) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (79) Враховуючи зазначене, взаємовідносини між учасниками стосувались надання поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (80) Так як, за договором безпроцентної поворотної допомоги відсутнє отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, суб'єктами господарювання, позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (81) Тобто, суб'єкт господарювання, вилучивши тимчасово з обороту кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.
- (82) Виходячи з наведеного, суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (83) Отже, за своєю суттю, фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки надається на безвідсотковій основі.
- (84) Тобто, Відповідачі були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що вказує на наявність умов для обміну інформацією між ними та узгодження ними своїх дій, що було б неможливим за наявності конкуренції між ними.

3.2.4. Використання одних і тих же ІР адрес при подачі тендерних пропозицій.

- (85) За інформацією автоматизованого електронного майданчика ТОВ «Закупки.пром.УА» (лист від 03.04.2020 №414/04) подання пропозицій здійснювались ТОВ «Промпроектенергобуд» та ФОП Мороз І.Л. у Процедурах закупівель 1-в наступні дати та час та з наступних ІР адрес:

Процедура закупівлі 1:

- ТОВ «Промпроектенергобуд» – завантаження пропозиції здійснено 17.09.2017 року о 00:53:35, редагування пропозиції - **17.09.2017 року о 23:03:45**, з ІР адреси **93.75.133.0**;
- ФОП Мороз І.Л. - завантаження пропозиції **17.09.2017 року о 23:49:17**, з ІР адреси **93.75.133.0**.

Процедура закупівлі 2:

- ТОВ «Промпроектенергобуд» – завантаження пропозиції здійснено **23.09.2017 року о 11:30:55**, з IP адреси **93.75.133.0**;
- ФОП Мороз І.Л. - завантаження пропозиції **23.09.2017 року о 11:19:03**, з IP адреси **93.75.133.0**.

- (86) Тобто, учасниками тендерні пропозиції у Процедурах закупівель 1-2 подавалися, редагувалися в один і той же день та з незначною різницею у часі з однієї IP адреси, а саме:
- по Процедурі закупівлі 1 з різницею в **46 хвилин** з IP адреси **93.75.133.0**;
 - по Процедурі закупівлі 2 – **11 хвилин**, з IP адреси **93.75.133.0**.
- (87) Відповідно до інформації, зазначеної в мережі інтернет, вищезазначена IP адреса – 93.75.133.0 – належить товариству з обмеженою відповідальністю «Воля-Кабель».
- (88) ТОВ «Воля-Кабель» листами від 23.06.2020 №344/ВК та від 20.11.2020 №668/ВК зазначило, що не укладало договори з надання телекомунікаційних послуг ні з ФОП Морозом І.Л., ні з ТОВ «Промпроектенергобуд» за адресами: м. Дніпро, вулиця Кармалюка, буд.15 та Кармалюка, буд. 30 (місцезнаходження вищезазначених суб'єктів господарювання) та вказало, що IP адреса 93.75.133.0 – належить до динамічного пулу IP-адрес підприємства.
- (89) Динамічна IP адреса - це ідентифікатор пристрою в комп'ютерній мережі провайдера, що виділяється пристрою динамічно за DHCP (протоколом динамічної конфігурації хосту).
- (90) Більшість провайдерів Інтернет використовують DHCP, щоб призначати IP адреси пристроям своїх клієнтів, в момент підключення цих пристроїв до мережі. Так як IPv4 протокол має обмежений адресний простір, кількість вільних адрес в мережі провайдера також обмежено. Так як не всі клієнти провайдера підключаються до Інтернету одночасно, має сенс призначати вільну адресу з пулу саме в момент підключення. Це дає можливість в цілому обслуговувати більшу кількість клієнтів, чим реальна кількість вільних адрес у володінні провайдера. Як наслідок, якщо клієнт відключається від мережі, його IP адреса повертається в пул вільних адрес провайдера та може бути призначена іншому пристрою іншого клієнта, що підключається. На відміну від динамічних, статичні IP адреси призначаються конкретному пристрою та не можуть бути перевикористані, навіть якщо пристрій відключено від мережі.
- (91) Тобто, той факт, що подача та/або редагування пропозицій у Процедурах закупівель 1-2 здійснювалась з однієї динамічної IP-адреси з невеликим проміжком часу, свідчить про те що такі дії здійснювались ФОП Мороз І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд» з одного пристрою або з однієї мережі.
- (92) **Отже, дії учасників були однакові, а саме: завантаження та редагування документів у складі своїх пропозицій, були виконані з однієї динамічної IP – адреси, в один день з невеликим проміжком у часі.**

3.2.5. Синхронність створення файлів та їх однакові властивості.

- (93) Під час здійснення аналізу тендерних пропозицій було встановлено наступні спільні особливості при оформленні ФОП Мороз І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд» своїх пропозицій у Процедурах закупівель 1-2:
- (94) Схожість метаданих завантажених документів, а саме:
- (95) Відповідно до електронних властивостей файлів у Процедурах закупівель 1-2, переважно виробником pdf зазначено – Microsoft® Word 2010, автор документів Люда.
- (96) Декілька прикладів, щодо метаданих файлів завантажених у складі тендерних пропозицій у Процедурах закупівель 1-2 наведено в Таблиці 4.

Таблиця 4

Інформація щодо метаданих файлів тендерних пропозицій					
Учасник	Назва док-ту	Дата та час створення док-ту	Дата та час зміни документу	Автор документу	Виробник PDF
Процедура закупівлі 1 (UA-2017-08-31-000831-a)					
ФОП Мороз І.Л.	Витяг з ЄДРПОУ	17.09.2017, 22:16:24	17.09.2017, 22:16:24	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази	17.09.2017, 22:22:48	17.09.2017, 22:22:48	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Право підпису	17.09.2017, 22:24:29	17.09.2017, 22:24:29	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Проект договору будівельного підряду	17.09.2017, 22:32:44	17.09.2017, 22:32:44	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Свідоцтво про держреєстрацію	17.09.2017, 22:19:20	17.09.2017, 22:19:20	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Тендерна пропозиція	17.09.2017, 22:36:20	17.09.2017, 22:36:20	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Тех.Завдання	17.09.2017, 22:43:57	17.09.2017, 22:43:57	USER	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Повноваження посадової особи	13.09.2017, 20:51:56	13.09.2017, 20:51:56	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Відомості з ЄДРПОУ	16.09.2017, 13:58:08	16.09.2017, 13:58:08	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Довідка про наявність обладнання та маттехбазі	16.09.2017, 21:10:57	16.09.2017, 21:10:57	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Наказ про призначення відповідальної особи	16.09.2017, 21:33:52	16.09.2017, 21:33:52	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Проект договору будівельного підряду	16.09.2017, 21:44:50	16.09.2017, 21:44:50	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ	16.09.2017, 23:42:36	16.09.2017, 23:42:36	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Тех.Завдання_додаток №2	16.09.2017, 22:04:37	16.09.2017, 22:04:37	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Ліцензія	16.09.2017, 20:24:56	16.09.2017, 20:24:56	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Довідка щодо залучення субпідрядних організацій	17.09.2017, 21:57:44	17.09.2017, 21:57:44	Люда	Microsoft ® Word 2010
Процедура закупівлі 2 (UA-2017-09-08-000988-c)					
ФОП Мороз І.Л.	Відомості про учасника	23.09.2017, 09:46:00	23.09.2017, 09:46:00	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Гарантійний лист щодо захисту довкілля	23.09.2017, 09:48:56	23.09.2017, 09:48:56	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Довідка про відсутність підстав для відмови в участі	23.09.2017, 09:50:12	23.09.2017, 09:50:12	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Довідка щодо незалучення субпідрядних організацій	23.09.2017, 09:41:48	23.09.2017, 09:41:48	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Довідка щодо необхідності ліцензії	23.09.2017, 09:53:04	23.09.2017, 09:53:04	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	Матеріально-технічна база	23.09.2017, 09:06:16	23.09.2017, 09:06:16	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ	23.09.2017, 08:44:38	23.09.2017, 08:44:38	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	ТЕХНІЧНИЙ ОПИС	23.09.2017, 09:31:29	23.09.2017, 09:31:29	Люда	Microsoft ® Word 2010
ФОП Мороз І.Л.	ПРОЕКТ ДОГОВОРУ	23.09.2017, 09:39:23	23.09.2017, 09:39:23	Люда	Microsoft ® Word 2010

ТОВ «Промпроектенергобуд»	Витяг з реєстру платників єдиного податку	16.09.2017, 14:02:33	16.09.2017, 14:02:33	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Відомості з ЄДРПОУ	16.09.2017, 13:58:08	16.09.2017, 13:58:08	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Ліцензія	16.09.2017, 20:24:56	16.09.2017, 20:24:56	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Повноваження посадової особи	13.09.2017, 20:51:56	13.09.2017, 20:51:56	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	ПРОЕКТ ДОГОВОРУ підряду	23.09.2017, 10:27:17	23.09.2017, 10:27:17	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	Статут	13.09.2017, 05:36:54	13.09.2017, 05:36:54	Люда	Microsoft ® Word 2010
ТОВ «Промпроектенергобуд»	ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ	23.09.2017, 10:22:31	23.09.2017, 10:22:31	Люда	Microsoft ® Word 2010

- (97) У Процедурі закупівлі 1 ФОП Мороз І.Л. було завантажено файли, які було створено 17.09.2017 року у часових межах з 22:00 по 23:00, подано пропозицію 17.09.2017 року о 23 год 49 хв, тобто одразу після створення pdf файлів.
- (98) Більшість файлів тендерної пропозиції ТОВ «Промпроектенергобуд» у Процедурі закупівлі 1 було створено 16.09.2017 року у часових межах з 20:00 по 00:00 год, подано пропозицію 17.09.2017 року о 00 год 53 хв., тобто одразу після створення файлів.
- (99) Але файл «Довідка щодо залучення субпідрядних організацій_» було створено 17.09.2017 року о 21 год 57 хв., автор документу «Люда», файл додано до пропозицій на електронному майданчику 17.09.2017 року о 23 год. 03 хв.
- (100) Відповідно до інформації, зазначеної на сайті Прозорро, файл «Довідка щодо залучення субпідрядних організацій_» долучено 17.09.2017 о 23 год 03 хв.
- (101) Тобто, завантажені файли учасниками Процедури закупівлі 1 переважно створені одним і тим самим автором «Люда», а деякі документи, створювались та завантажувались в один і той самий день та час.
- (102) У Процедурі закупівлі 2 ФОП Мороз І.Л. завантажено файли, переважно створені 23.09.2017 року, у часових межах з 09:00 по 10:00, автор «Люда», пропозицію подано 23.09.2017 о 11 год 19 хв.
- (103) Більшість файлів пропозиції ТОВ «Промпроектенергобуд» містять загальні відомості і мають аналогічні метаданні, завантажені у Процедурі закупівлі 1.
- (104) Але 2 файли, а саме «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» та «ПРОЕКТ ДОГОВОРУ підряду» було створено 23.09.2017 року у часових межах з 10:20 по 10:30, автор «Люда», пропозицію подано 23.09.2017 року о 11 год 30 хв.
- (105) **Отже, той факт, що у Відповідачів, у складі тендерних пропозицій Процедур закупівель 1- 2 завантажено файли, які було створено в один і той же день та майже в один і той же час, автором яких зазначено «Люда» не може бути випадковим збігом обставин і вказує на те, що створення тендерних пропозицій та їх завантаження здійснювалося на одному комп'ютері та/або однією особою.**
- (106) Крім того, під час аналізу документів тендерних пропозицій встановлено наявність схожих особливостей оформлення документів. Схожість спостерігається в оформлених Проектах договорів та полягають у наступному.
- (107) У Процедурі закупівлі 1 обидва учасника використовують слово ПРОЕКТ (шрифтом більшим, ніж інший текст договору) на першій сторінці перед словом договір, та на сьомій сторінці біля віз директорів.
- (108) Візуальне відображення такого оформлення наведено в Додатку 1 до рішення у справі.

- (109) Отже, той факт, що Відповідачами у складі тендерних пропозицій завантажено файли створені в один і той день та майже в один і той же час, автором яких зазначено «Люда», та які містять однакові спільні особливості оформлення, **свідчить про те, що створення файлів тендерних пропозицій Відповідачами у Процедурах закупівель 1-2 здійснювалось на одному пристрої та/або однією особою.**

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (110) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача-1 та Відповідача-2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (111) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.
- (112) 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).
- (113) 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 безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (114) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, а саме: наявність взаємозв'язків через третіх осіб, залучення для виконання робіт одних і тих самих осіб, надання та отримання безвідсоткової фінансової допомоги, здійснення дії з однакових IP-адрес (при подачі тендерних пропозицій), наявність спільних нехарактерних особливостей оформлення пропозицій, свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів.
- (115) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- наявності взаємозв'язків через третіх осіб;
 - залучення для виконання робіт одних і тих же осіб;
 - наявності фінансової допомоги;
 - використанні однакових IP-адрес (при подачі тендерних пропозицій);
 - створення та редагуванні файлів тендерної пропозиції на одному пристрої (схожість метаданих та наявність схожих нехарактерних особливостей документів)
- 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 між ними інформацією.
- (116) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Процедурах закупівель 1-2 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».
- (117) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договорів за результатами аукціонів, проведених в рамках Процедур закупівель 1-2 Відповідачами одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.

- (118) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (119) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідачами свої зауваження та заперечення до Відділення не надавались.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (120) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та зауваженнями і запереченнями Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- наявності взаємозв'язків через третіх осіб;
- залучення для виконання робіт одних і тих же осіб;
- наявності фінансової допомоги;
- використанні однакових ІР- адрес (при подачі тендерних пропозицій);
- створення та редагуванні файлів тендерної пропозиції на одному пристрої (схожість метаданих та наявність схожих нехарактерних особливостей документів) є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених:
 - Комунальним підприємством «Міська інфраструктура» Дніпровської міської ради на закупівлю «Капітальний ремонт центральної алеї парку Зелений Гай у м.Дніпрі», оголошення № UA-2017-08-31-000831-а;
 - Комунальним підприємством «Центральний міський дитячий парк Лазаря Глоби» Дніпровської міської ради на закупівлю «Послуги з будівництва та поточного ремонту «Арки центрального входу (ворота)», оголошення UA-2017-09-08-000988-с.

- (121) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

7. Визначення розміру штрафів

- (122) 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (123) ГУ ДПС у Дніпропетровській області листом від 05.03.2021 року №8896/6/04-36-24-04-18 надано інформацію щодо доходу (виручки) за 2020 рік Відповідачів, який складав у:

- ТОВ «Промпроектенергобуд» - *[Інформація з обмеженим доступом]*;
- ФОП Мороз І.Л. – *[Інформація з обмеженим доступом]*.

- (124) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів,

тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), 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.

(125) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано такі обставини:

- (i) порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій ФОП Мороза І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд» вчинено вперше;
- (ii) дії ФОП Мороза І.Л. та ТОВ «Промпроектенергобуд» призвели до усунення конкуренції між цими суб'єктами господарювання під час підготовки та участі у Процедурах закупівель 1-2;
- (iii) обсяги задіяних ринків.

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 Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа – підприємець Мороз Ігор Леонідович (ідентифікаційний код – 2346500338, юридична адреса м. Дніпро, вулиця Кармалюка, будинок 15) та товариство з обмеженою відповідальністю «Промпроектенергобуд» (ідентифікаційний код – 32964716, юридична адреса м. Дніпро, вулиця Миколи Руденка, будинок 53) 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, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгу) проведеного комунальним підприємством «Міська інфраструктура» Дніпровської міської ради на закупівлю «Капітальний ремонт центральної алеї парку Зелений Гай у м. Дніпро», оголошення № UA-2017-08-31-000831-а.

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу – підприємця Мороза Ігоря Леонідовича штраф у розмірі 68 000 гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Промпроектенергобуд» штраф у розмірі 61 000 гривень.

4. Визнати, що фізична особа – підприємець Мороз Ігор Леонідович (ідентифікаційний код – 2346500338, юридична адреса м. Дніпро, вулиця Кармалюка, будинок 15) та товариство з обмеженою відповідальністю «Промпроектенергобуд»

(ідентифікаційний код – 32964716, юридична адреса м. Дніпро, вулиця Миколи Руденка, будинок 53) 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, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгу) проведеного комунальним підприємством «Центральний міський дитячий парк Лазаря Глоби» Дніпровської міської ради на закупівлю «Послуг з будівництва та поточного ремонту «Арки центрального входу (ворота)», оголошення UA-2017-09-08-000988-с.

5. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу – підприємця Мороза Ігоря Леонідовича штраф у розмірі 39 090 гривень.

6. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Промпроектенергобуд» штраф у розмірі 39 105 гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії

Дмитро МЕЛЬНИК

Члени адміністративної колегії:

Лариса ГРЕЧАНА

Олександр БІЛИЙ

Наталія ІГНАТЕНКО

Денис ТИМАРЄВ

Секретар адміністративної колегії:

Ольга МОСЯКІНА

ТОВ «Промпроектенергобуд» Процедура закупівлі 1 (UA-2017-08-31-000831-a)	ФОП Мороз І.Л.								
ПРОЕКТ ДОГОВІР № _____ м. Дніпро « _____ » _____ 2017 року Комунальне підприємство «Міська інфраструктура» Дніпровської міської ради (далі Замовник), в особі директора Басової Наталії Вікторівни, що діє на підставі Статуту, з одного боку, та Товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОМПРОЕКТЕНЕРГОБУД» (далі Підприємство), в особі директора Брусенцева Дмитра Івановича, який діє на підставі Статуту, з іншого боку, уклали цей Договір про таке: 1. Предмет Договору 1.1. За договором будівельного підряду «Підприємство» зобов'язується збудувати і здати у встановлений строк об'єкт або виконати інші будівельні роботи відповідно до проектно-кошторисної документації виконати роботи (СРВ 45300000-0 Будівельно-монтажні роботи) «Капітальний ремонт центральної алеї парку Зелений Гай у м.Дніпрі», а «Замовник» зобов'язується надати підприємцю будівельний майнданчик (фронт робіт), передати затверджену проектно-кошторисну документацію, прийняти об'єкт або закінчені будівельні роботи та оплатити їх. 2. Вартість робіт 2.1. Загальна вартість робіт за цим Договором визначена протоколом погодження договірної ціни що є невід'ємною частиною цього Договору (Додаток 1), складає 19 853 312,00 (дев'ятнадцять мільйонів п'ятдесят три тисячі триста двадцять) грн. Без ПДВ. 2.2. Договірна ціна є твердою та складається на підставі погоджених сторонами кошторисів на виконання робіт. Перегляд договірної ціни підтверджується розрахунками і здійснюється шляхом оформлення додаткових угод, підписаних обома Сторонами. 2.3. Вартість робіт переглядається Сторонами у разі: - зменшення обсягів закупівлі, зокрема з урахуванням фактичного обсягу видатків замовника. - зміни ціни за одиницю товару не більше ніж на 10 відсотків у разі коливання ціни такого товару на ринку, за умови, що зазначена зміна не призведе до збільшення суми, визначеної в договорі. - узгодженої зміни ціни в бік зменшення (без зміни кількості (обсягу) та якості товарів, робіт і послуг) - зміни ціни у зв'язку із зміною ставок податків і зборів пропорційно до змін таких ставок - іншими обставинами за згодою Сторін. 2.4. Вартість робіт може бути зменшена за взаємною згодою Сторін залежно від реального фінансування видатків. Виконання підстав для внесення змін до договірної ціни повинно бути в обов'язковому порядку документально підтверджено з внесенням змін до календарного графіку. 2.5. Якщо під час реконструкції виникне потреба у виконанні додаткових робіт, не врахованих проектною документацією, Підприємство зобов'язаний негайно письмово повідомити Замовника про обставини, що призвели до необхідності виконання таких робіт та подати Замовнику пропозиції з відповідними розрахунками. Замовник, розглядає зазначені пропозиції, приймає рішення по суті та повідомляє про нього Підприємство. Якщо Підприємство не повідомляє Замовника в установленому порядку про необхідність виконання додаткових робіт, він не може вимагати від Замовника оплати виконаних додаткових робіт і відшкодування завданих йому збитків, якщо не доведе, що проведення таких робіт було необхідним в інтересах Замовника, зокрема, у зв'язку з тим, що зупинення робіт загрожувало знищенням або пошкодженням Об'єкту реконструкції. 3. Строк і порядок виконання робіт 3.1. Термін виконання робіт: згідно календарного плану виконання робіт, що є невід'ємною частиною даного Договору (Додаток 6). 3.2. Перегляд строків виконання робіт можливий при наявності наступних обставин: - виникнення обставин непереборної сили; - зупинення робіт згідно письмової вказівки Замовника. 19	ПРОЕКТ ДОГОВІР № _____ м. Дніпро « _____ » _____ 2017 року Комунальне підприємство «Міська інфраструктура» Дніпровської міської ради (далі Замовник), в особі директора Басової Наталії Вікторівни, що діє на підставі Статуту, з одного боку, та Приватний підприємець Мороз Ігор Леонідович (далі Підприємство), в особі директора Мороз Ігор Леонідовича, який діє на підставі Статуту, з іншого боку, уклали цей Договір про таке: 1. Предмет Договору 1.1. За договором будівельного підряду «Підприємство» зобов'язується збудувати і здати у встановлений строк об'єкт або виконати інші будівельні роботи відповідно до проектно-кошторисної документації виконати роботи (СРВ 45300000-0 Будівельно-монтажні роботи) «Капітальний ремонт центральної алеї парку Зелений Гай у м.Дніпрі», а «Замовник» зобов'язується надати підприємцю будівельний майнданчик (фронт робіт), передати затверджену проектно-кошторисну документацію, прийняти об'єкт або закінчені будівельні роботи та оплатити їх. 2. Вартість робіт 2.1. Загальна вартість робіт за цим Договором визначена протоколом погодження договірної ціни що є невід'ємною частиною цього Договору (Додаток 1), складає 19 853 312,00 (дев'ятнадцять мільйонів п'ятдесят три тисячі триста двадцять) грн. Без ПДВ. 2.2. Договірна ціна є твердою та складається на підставі погоджених сторонами кошторисів на виконання робіт. Перегляд договірної ціни підтверджується розрахунками і здійснюється шляхом оформлення додаткових угод, підписаних обома Сторонами. 2.3. Вартість робіт переглядається Сторонами у разі: - зменшення обсягів закупівлі, зокрема з урахуванням фактичного обсягу видатків замовника. - зміни ціни за одиницю товару не більше ніж на 10 відсотків у разі коливання ціни такого товару на ринку, за умови, що зазначена зміна не призведе до збільшення суми, визначеної в договорі. - узгодженої зміни ціни в бік зменшення (без зміни кількості (обсягу) та якості товарів, робіт і послуг) - зміни ціни у зв'язку із зміною ставок податків і зборів пропорційно до змін таких ставок - іншими обставинами за згодою Сторін. 2.4. Вартість робіт може бути зменшена за взаємною згодою Сторін залежно від реального фінансування видатків. Виконання підстав для внесення змін до договірної ціни повинно бути в обов'язковому порядку документально підтверджено з внесенням змін до календарного графіку. 2.5. Якщо під час реконструкції виникне потреба у виконанні додаткових робіт, не врахованих проектною документацією, Підприємство зобов'язаний негайно письмово повідомити Замовника про обставини, що призвели до необхідності виконання таких робіт та подати Замовнику пропозиції з відповідними розрахунками. Замовник, розглядає зазначені пропозиції, приймає рішення по суті та повідомляє про нього Підприємство. Якщо Підприємство не повідомляє Замовника в установленому порядку про необхідність виконання додаткових робіт, він не може вимагати від Замовника оплати виконаних додаткових робіт і відшкодування завданих йому збитків, якщо не доведе, що проведення таких робіт було необхідним в інтересах Замовника, зокрема, у зв'язку з тим, що зупинення робіт загрожувало знищенням або пошкодженням Об'єкту реконструкції. 3. Строк і порядок виконання робіт 3.1. Термін виконання робіт: згідно календарного плану виконання робіт, що є невід'ємною частиною даного Договору (Додаток 6). 3.2. Перегляд строків виконання робіт можливий при наявності наступних обставин: - виникнення обставин непереборної сили; - зупинення робіт згідно письмової вказівки Замовника. 19								
13. Реквізити Сторін: <table border="0"> <tr> <td align="center">«Замовник»</td> <td align="center">«Підприємство»</td> </tr> <tr> <td> КП «Міська інфраструктура» ДМР 49000, м.Дніпро, просп. Д.Яворницького, 75 тел. (056) 767-03-36 Код ЄДРПОУ 39754779 МФО _____ Р/р _____ в _____ М.П. (підпис) </td> <td> Товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОМПРОЕКТЕНЕРГОБУД» 49000, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вулиця КАРМАЛЮКА, будинок 30, Код ЄДРПОУ 32964716, п/рах 26000050230492 у ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК», МФО 305299, E-mail: 44cogleg44@i.ru Директор ТОВ «ПРОМПРОЕКТЕНЕРГОБУД» ПРОЕКТ  Брусенцев Д.І. </td> </tr> </table>	«Замовник»	«Підприємство»	КП «Міська інфраструктура» ДМР 49000, м.Дніпро, просп. Д.Яворницького, 75 тел. (056) 767-03-36 Код ЄДРПОУ 39754779 МФО _____ Р/р _____ в _____ М.П. (підпис)	Товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОМПРОЕКТЕНЕРГОБУД» 49000, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вулиця КАРМАЛЮКА, будинок 30, Код ЄДРПОУ 32964716, п/рах 26000050230492 у ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК», МФО 305299, E-mail: 44cogleg44@i.ru Директор ТОВ «ПРОМПРОЕКТЕНЕРГОБУД» ПРОЕКТ  Брусенцев Д.І.	13. Реквізити Сторін: <table border="0"> <tr> <td align="center">«Замовник»</td> <td align="center">«Підприємство»</td> </tr> <tr> <td> КП «Міська інфраструктура» ДМР 49000, м.Дніпро, просп. Д.Яворницького, 75 тел. (056) 767-03-36 Код ЄДРПОУ 39754779 МФО _____ Р/р _____ в _____ М.П. (підпис) </td> <td> Приватний підприємець Мороз Ігор Леонідович 49128, м. Дніпро, вул. Кармалюка, буд. 15 ПІП 2346500338 п/р 26005136131001 в КБ ПАТ «Приватбанк», МФО 305299 E-mail: aurum1duna@gmail.com Директор ПРОЕКТ  Мороз І.Л. </td> </tr> </table>	«Замовник»	«Підприємство»	КП «Міська інфраструктура» ДМР 49000, м.Дніпро, просп. Д.Яворницького, 75 тел. (056) 767-03-36 Код ЄДРПОУ 39754779 МФО _____ Р/р _____ в _____ М.П. (підпис)	Приватний підприємець Мороз Ігор Леонідович 49128, м. Дніпро, вул. Кармалюка, буд. 15 ПІП 2346500338 п/р 26005136131001 в КБ ПАТ «Приватбанк», МФО 305299 E-mail: aurum1duna@gmail.com Директор ПРОЕКТ  Мороз І.Л.
«Замовник»	«Підприємство»								
КП «Міська інфраструктура» ДМР 49000, м.Дніпро, просп. Д.Яворницького, 75 тел. (056) 767-03-36 Код ЄДРПОУ 39754779 МФО _____ Р/р _____ в _____ М.П. (підпис)	Товариство з обмеженою відповідальністю «ПРОМПРОЕКТЕНЕРГОБУД» 49000, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вулиця КАРМАЛЮКА, будинок 30, Код ЄДРПОУ 32964716, п/рах 26000050230492 у ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК», МФО 305299, E-mail: 44cogleg44@i.ru Директор ТОВ «ПРОМПРОЕКТЕНЕРГОБУД» ПРОЕКТ  Брусенцев Д.І.								
«Замовник»	«Підприємство»								
КП «Міська інфраструктура» ДМР 49000, м.Дніпро, просп. Д.Яворницького, 75 тел. (056) 767-03-36 Код ЄДРПОУ 39754779 МФО _____ Р/р _____ в _____ М.П. (підпис)	Приватний підприємець Мороз Ігор Леонідович 49128, м. Дніпро, вул. Кармалюка, буд. 15 ПІП 2346500338 п/р 26005136131001 в КБ ПАТ «Приватбанк», МФО 305299 E-mail: aurum1duna@gmail.com Директор ПРОЕКТ  Мороз І.Л.								