



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

Р І Ш Е Н Н Я АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ДНІПРОПЕТРОВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

26.09.2019

м. Дніпро

№ 54/12-р/к

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» та ТОВ «МІСТОКОМБУД» та накладання штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД» (далі – ТОВ «МІСТОКОМБУД») та **товариство з обмеженою відповідальністю «БУДМАКС-КОМПАНІ» (далі – ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ»)** (далі – Учасники, Відповідачі) взяли участь у закупівлі за державні кошти послуги: «Поточний ремонт внутрішньо-будинкових мереж водопостачання, водовідведення, електропостачання та їх аварійне обслуговування», [дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель №244179, ВДЗ №398(11.12.2015) від 11.12.2015], які проводились департаментом житлово-комунального господарства та будівництва Дніпродзержинської (Кам'янської) міської ради (далі - Замовник) (далі - Торги, Закупівля).

Проте, як встановлено Дніпропетровським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення) Відповідачі узгоджували свою поведінку, що зокрема підтверджуються схожістю оформлення тендерної документації, однаковою ціною, однаковим обладнанням, працівниками та сталими господарськими відносинами протягом певного періоду часу.

За результатами розгляду справи № 27/05-03-2/17 такі дії Відповідачів під час участі у закупівлі за державні кошти послуги: «Поточний ремонт внутрішньо-будинкових мереж водопостачання, водовідведення, електропостачання та їх аварійне обслуговування», [дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель №244179, ВДЗ №398(11.12.2015) від 11.12.2015], які проводились департаментом житлово-комунального господарства та будівництва Дніпродзержинської (Кам'янської) міської ради, визнані антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення торгів, що є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ТОВ «МІСТОКОМБУД» за вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення Торгів у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
- на ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» за вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення Торгів у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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

Адміністративна колегія Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - адміністративна колегія), розглянувши матеріали справи № 27/05-03-2/17, про порушення ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), та подання з попередніми висновками у справі від 10.09.2019 року № 54-03/32п, Четвертого відділу досліджень і розслідувань,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

1. Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 06.04.2017 року №28/01-15/05-17 р розпочато розгляд справи № 27/05-03-2/17 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 в діях Відповідачів під час участі у Торгах.
2. Територіальним відділенням проведено позапланові виїзні перевірки Відповідачів.
3. Територіальним відділенням надіслані вимоги банківським установам.
4. Територіальним відділенням надіслані вимоги третім особам.
5. Територіальним відділенням надіслано лист ГУ Пенсійного фонду у Дніпропетровській області.
6. Територіальним відділенням надіслано лист ГУ ДФС у Дніпропетровській області.
7. Територіальним відділенням було надіслано лист на адресу Прокуратури Дніпропетровської області.
8. Листами територіального відділення від 10.09.2019 року № 54-02/1958 та № 1957 ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» та ТОВ «МІСТОКОМБУД» відповідно було надіслано подання про попередні висновки у справі.
9. ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» не надано заперечень та зауважень на подання про попередні висновки у справі.
10. ТОВ «МІСТОКОМБУД» не надано заперечень та зауважень на подання про попередні висновки у справі.

2. Відповідачі

11. Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

а) Товариство з обмеженою відповідальністю «БУДМАКС-КОМПАНІ» (ЄДР– 39091713) (місцезнаходження: вулиця Калинова, 87 Ж, м. Дніпропетровськ (м. Дніпро), Дніпропетровська область, 49087). Згідно інформації з ЄДР: Код КВЕД 43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування (основний); Код КВЕД 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля; Код КВЕД 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель.

б) Товариство з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД» (ЄДР 39397553) (місцезнаходження: бульвар Рубіновий, 14, м. Дніпропетровськ (м. Дніпро), 49000). Код КВЕД 43.21 Електромонтажні роботи; Код КВЕД 43.39 Інші роботи із завершення будівництва; Код КВЕД 43.99 Інші спеціалізовані будівельні роботи, н.в. і. у.; Код КВЕД 81.10 Комплексне обслуговування об'єктів; Код КВЕД 71.12 Діяльність у сфері інжинірингу, геології та геодезії, надання послуг технічного консультивання в цих сферах; Код КВЕД 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель (основний) та ін.

12. Учасники торгів - ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» мають Статути, свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи, самостійні баланси, розрахункові рахунки в установах банку, печатки, укладають договори, здійснюють господарські операції, тобто, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

13. Департамент житлово-комунального господарства та будівництва Дніпродзержинської (Кам'янської) міської ради (надалі - Замовник) є розпорядником бюджетних коштів та замовником у березні 2016 року закупівлі за державні кошти послуги: «Поточний ремонт внутрішньо-будинкових мереж водопостачання, водовідведення, електропостачання та їх аварійне обслуговування» з урахуванням ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 (надалі - Торги). Очікувана вартість предмета закупівлі – 10 000 000 (десять мільйонів гривень).

14. Відповідно до Звіту про результати проведення процедур відкритих і двоступеневих торгів та попередньої кваліфікації від 30.03.2016 № 14-16, для участі у Торгах, які проводилися Замовником, подали пропозиції конкурсних торгів наступні суб'єкти господарювання:

а) Товариство з обмеженою відповідальністю «БУДМАКС-КОМПАНІ» (ЄДР – 39091713) (місцезнаходження: вулиця Калинова, 87 Ж, м. Дніпропетровськ (м. Дніпро), Дніпропетровська область, 49087);

б) Товариство з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД» (ЄДР – 39397553) (місцезнаходження: бульвар Рубіновий, 14, м. Дніпропетровськ (м. Дніпро), 49000);

в) Товариство з обмеженою відповідальністю «Ліга-ЄС» (ЄДР - 30815382) (місцезнаходження: вулиця Червоноармійська, 22/2, м. Дніпродзержинськ (м. Кам'янське), Дніпропетровська область, 51925);

15. Ціни пропозицій конкурсних торгів, поданих учасниками, становили:

а). Товариство з обмеженою відповідальністю «БУДМАКС-КОМПАНІ» - 10 000 000, 0 (з ПДВ);

б). Товариство з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД» - 10 000 000, 0 (з ПДВ);

в). Товариство з обмеженою відповідальністю «Ліга-ЄС» 10 000 000, 0 (з ПДВ);

16. До оцінки Замовником допущенні пропозиції конкурсних торгів двох суб'єктів господарювання, а саме:

а). Товариство з обмеженою відповідальністю «БУДМАКС-КОМПАНІ» (58,01 балів);

б). Товариство з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД» (99,1балів);

в). Товариство з обмеженою відповідальністю «Ліга -ЄС» (пропозиція була відхилена через невідповідність тендерної документації).

17. Переможцем Торгів визначено Товариство з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД», з яким Замовником 09.03.2016 року укладено договір № 61-16 про закупівлю робіт за державні кошти, які були предметом закупівлі, на суму 10 000 000,0 грн. (з ПДВ).

3.1. Докази у справі

18. Аналіз матеріалів проведення Торгів показав наступні характерні спільні особливості при оформленні учасниками ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» своїх пропозицій конкурсних торгів.

19. Відповідно до вимог Документації конкурсних торгів Замовника пропозиція конкурсних торгів, яка подається учасником процедури закупівлі, повинна бути запечатана у одному конверті, який у місцях склеювання повинен містити відбитки печатки учасника (у разі наявності) процедури закупівлі. Крім того, Замовником передбачено перелік інформації, яку необхідно було зазначити учасниками на конверті, зокрема:

- повне найменування і місце знаходження замовника;
- назва предмета закупівлі відповідно до оголошення про проведення відкритих торгів, номер державного офіційного друкованого видання, у якому було опубліковане оголошення про проведення процедури закупівлі, номер оголошення;
- повне найменування (прізвище, ім'я, по батькові) учасника процедури закупівлі, його місцезнаходження (місце проживання) ідентифікаційний код за ЄДР, номери контактних телефонів;
- маркування: «Не відкривати до 23.02.2016 до 13.00 год.» (зазначаються дата та час розкриття пропозиції конкурсних торгів, зазначених в оголошення про проведення процедури закупівлі).

Поряд із цим, Замовником не передбачено зразок оформлення конвертів.

20. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» подали свої пропозиції конкурсних торгів, конверти яких були оформлені у схожий спосіб:

- конверти ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» були виконані у вигляді коробки (в яких надсилається посилки «Нової пошти»), на які було наклеєно аркуш паперу з реквізитами учасників та Замовника;
- інформація, яку необхідно було, відповідно до вимог Замовника, зазначити на конверті, ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» нанесена у схожий спосіб;
- на конвертах ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» не зазначені номер державного офіційного друкованого видання, у якому було опубліковано оголошення про проведення процедури закупівлі, номер оголошення (як вимагалось в тендерній документації Замовника);

- на конвертах ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» не зазначено час до якого необхідно відкрити тендерну документацію, а зазначено: «Не відкривати до ____ год. ____ хв. 23 лютого 2016 р».

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

21. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» надали свої пропозиції в один день – 22.02.2016 року.

22. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» надали свої пропозиції конкурсних торгів із реєстрами документів, які мають однакові особливості оформлення та викладення тексту:

- Реєстри пропозицій конкурсних торгів обох учасників мають схожий текст та шрифт, а також орфографічні помилки, міжстроковий інтервал: (початок цитати)
- «1. Реєстр документів:
- 2. Пропозиція
- 3. **Документів**, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів пропозиції конкурсних торгів.
- 4. Інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.
- 5. **Довідка , про** впровадження підприємством заходів по захисту...»
- 13 Лист – підтвердження е, що...» (кінець цитати).

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

23. Відповідно до вимог документації конкурсних торгів Замовником визначено, що учасники подають відповідно заповнене технічне завдання (згідно додатку) та розрахунки до нього.

ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» надали Калькуляції виконані у вигляді таблиць з однаковими назвами, що може свідчити про використання ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» однієї програми для розрахунків.

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

24. Відповідно до Документації конкурсних торгів Замовника, усі документи, що готуються Учасником, викладаються українською мовою.

ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» надали довідки «**Калькуляція** стоимости машино-часа автомобиля (с топливом) в дневное время» «**Калькуляція** стоимости машино-часа автомобиля (с топливом) в ночное время», однакового змісту, викладені російською мовою.

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

25. Відповідно до Документації конкурсних торгів Замовника, пропозиція конкурсних торгів Учасника повинна складатися з довідки в довільній формі на бланку підприємства за підписом керівника, яка містить документально підтверджену інформацію про відповідність кваліфікаційним критеріям та іншої інформації передбаченої

документацією та додатками до неї, зокрема довідки «Наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічних договорів».

ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» надали довідки «Довідка про досвід виконання аналогічних договорів», які виконані в однаковий спосіб, а саме: великими літерами викладено: «МІСЬКЕ КОМУНАЛЬНОГО ПІДПРИЄМСТВО «ДНІПРОПЕТРОВСЬКІ МІСЬКІ ТЕПЛОВІ МЕРЕЖІ», а далі меншим шрифтом за нумерацією викладені номери договорів.

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

26. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» надані довідки від АТ «УКРСИББАНК», відділення № 213 від 16 лютого 2016 року за вихідними послідовними номерами: № 52-2-213-20/41, № 52-2-213-20/42 (ТОВ «МІСТОКОМБУД») та № 52-2-213-20/44, № 52-2-213-20/43 (ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ»).

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

27. АТ «УкрСиббанк» (далі - Банк) листом від 19.06.2017 року № 13-2-3/28695 повідомило територіальне відділення, що **[Інформація з обмеженим доступом]**.

28. За результатом аналізу вказаних заяв, територіальним відділенням встановлено, що заяви обох Учасників мають схоже оформлення, а саме: схожий текст самої заяви, відсутність коми перед літерою «а», слово «заява» виконано великими літерами, дата довідки 16.02.2016р.: (початок цитати) «

[Інформація з обмеженим доступом]

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

29. Окрім того, територіальним відділенням у Банку були запитані ІР – адреси, з яких учасники здійснювали розрахунки. Банк повідомив, що за період 2015 року, січень-березень 2016 року, ІР –адреса, у обох учасників зокрема була **[Інформація з обмеженим доступом]**

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

30. За результатом аналізу «Клієнт банк» (Інформації про рух коштів), яка надана Банком по ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ», встановлено:

Дата	Учасник	Сума	Підстава сплати коштів
[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]

обмеженим доступом]		обмеженим доступом]	
[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]	[Інформація з обмеженим доступом]

Отже Учасники мали сталі господарські відносини протягом 2015 року (між ними було укладено договір від 20.02.2015 року №2015/2/1) та протягом 2016 року, зокрема березня 2016 року.

31. За інформацією ГУ ДФС у Дніпропетровській області були надані ІР адреси за період протягом червня – грудня 2015 року, січня – червня 2016 року, з яких надходили податкові документи, в тому числі податкова звітність:

ІР-адреса (червень – грудень 2015р) ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ»
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]

Отже ІР адреси Учасників та блоки ІР адрес за період червень – грудень 2015 року були однакові

ІР-адреса (червень-грудень 2015р.) ТОВ «МІСТОКОМБУД»
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]

ІР адреси за період січень-червень 2016 року:

ІР-адреса ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ»
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]

IP-адреса ТОВ «МІСТОКОМБУД»
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]
[Інформація з обмеженим доступом]

Отже IP адреси Учасників та блоки IP адрес за період червень – грудень 2015 року були однакові

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

32. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» надані довідки, а саме «Відомості про учасника», викладені у вигляді таблиці, хоча Замовником не вимагалась таблична форма.

ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС - КОМПАНІ» надані довідки «Повна інформаційна довідка з Єдиного реєстру підприємств, щодо яких порушено провадження у справі про банкрутство» за номерами близькими до послідовних № 87 274, дата формування: 11.02.2016 11:27:00 (ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ») та № 87 272, дата формування: 11.02.2016 11:25:05 (ТОВ «МІСТОКОМБУД»). Дата запиту обох довідок: 11.02.2016, номер запиту 86596 (ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ») та номер запиту 86594 (ТОВ «МІСТОКОМБУД»). Довідки сформовані автоматично та містять QR код.

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

33. ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» у складі пропозиції Торгів надана інформаційна довідка з Єдиного реєстру осіб які вчинили корупційні правопорушення від 05.02.2016 року № 646302 (час 11:18:20) на ім'я [Інформація з обмеженим доступом]

ТОВ «МІСТОКОМБУД» надана інформаційна довідка з Єдиного реєстру осіб які вчинили корупційні правопорушення від 16.02.2016 року № 663418 (час 17:21:32) на ім'я [Інформація з обмеженим доступом]

Головне територіальне управління юстиції у Дніпропетровській області надало копії запитів (у довільній формі з якими вищевказані особи зверталися за отриманням довідок). Зазначені запити виконані обома учасниками в однаковий спосіб та містять однаковий текст (за виключенням ПІБ особи):

Згори аркуша міститься:

[Інформація з обмеженим доступом]

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

34. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС - КОМПАНІ» надані «Довідка про працівників відповідної кваліфікації», які має однаковий шрифт, текст та зміст та схожість в оформленні: «Доводимо до Вашого відома, що працівники ... мають відповідну кваліфікацію, необхідні знання та досвід... Досвід роботи працівників підприємства в залежності від займаної посади не менше 5 років. Всі фахівці підприємства мають вищу освіту як технічну так і економічну...».

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

35. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС - КОМПАНІ» надані «Довідки, що товариство не пропонує дати посадовій особі винагороду». Довідки Учасників схожі в оформленні, а саме: «ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ та назва товариства виконані великими літерами, а далі текст викладено меншим шрифтом».

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

36. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС - КОМПАНІ» надані Статути товариств, які зареєстровані у одного нотаріуса, а саме [Інформація з обмеженим доступом] – приватний нотаріус Дніпропетровського міського нотаріального округу.

37. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС - КОМПАНІ» надана «Довідка про наявність матеріально-технічної бази та обладнання» (надалі -Довідка) виконана у вигляді таблиці за затвердженою формою Замовника.

У обох учасників у Довідці зазначене однакове найменування обладнання та матеріально-технічної бази, кількість обладнання та однакові власне та орендоване обладнання (окрім складських приміщень та телефону).

Окрім того, Довідка виконана на українсько-російській мові та містить однакові орфографічні помилки, наприклад:

п.24 довідки «зварювальний апапат», п.85 «точило електрическое».

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

38. ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС - КОМПАНІ» у «Довідці про наявність матеріально-технічної бази та обладнання» зазначене однакове обладнання, яке зазначене як власне обладнання у обох учасників та надані, зокрема однакові гарантійні талони, чеки з ТОВ [Інформація з обмеженим доступом], сертифікати відповідності на одне і теж саме обладнання: наприклад:

[Інформація з обмеженим доступом]

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

39. Розрахунки обох Учасників виконані в одному програмному комплексі «СМЕТА ХХІ (версія 21.2.0)». Поряд із цим, слід зазначити, що ціни обох учасників були однакові і тендерна пропозиція складала 10 000 000 грн, хоча розрахунки обох учасників містили різні розрахунки.

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

40. Поряд із цим, слід зазначити, що задля проведення об'єктивного дослідження, територіальним відділенням було проведено позапланові виїзні перевірки ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» у період з 11 жовтня 2017 року по 30 листопада 2017 року, з метою отримання документів, що сприяли б об'єктивному розгляду справи.

41. Обидва товариства в ході перевірки зазначили, що не можуть надати запитовані в ході проведення перевірки документи, оскільки усі документи були вилучені прокуратурою Дніпропетровської області.

42. В той же час, Прокуратура Дніпропетровської області, повідомила територіальне відділення листом від 31.10.2017 року № 17/1-4985вих 17, що вказані документи, які вилучались під час проведення обшуків у кримінальному провадженні [**Інформація з обмеженим доступом**] у ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» були повернуті 18.08.2017 року представнику за довіреністю зазначених підприємств.

43. Отже обидва Товариства, намагалися приховати документи, що запитувались територіальним відділенням в ході проведення перевірки.

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

44. Поряд із цим, територіальним відділенням було направлено лист на адресу ГУ Пенсійного фонду в Дніпропетровській області.

45. ГУ Пенсійного фонду в Дніпропетровській області, листом від 19.04.2018 року № 8695/06-02/27, надало інформацію щодо працівників, що наявна в реєстрі застрахованих осіб Державного реєстру загальнообов'язкового державного соціального страхування.

46. За результатом аналізу отриманої інформації, встановлено, що ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» та ТОВ «МІСТОКОМБУД» мали однакових працівників в один і той же період часу, а саме: [**Інформація з обмеженим доступом**].

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

47. Окрім того, територіальним відділенням було направлено лист на адресу ГУ Державної фіскальної служби у Дніпропетровській області з метою отримання Додатків 5 «Розшифровок податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів» за червень – грудень 2015 року та січень- серпень 2016 року.

48. За результатом аналізу отриманої від ГУ ДФС у Дніпропетровській області (лист від 07.12.2017 року) територіальним відділенням встановлено, що між ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» складені податкові накладні за певний період часу, зокрема [**Інформація з обмеженим доступом**] в тому числі і в період під час підготовки та участі у Торгах.

Зазначені обставини не можуть пояснюватись випадковим збігом та свідчать у сукупності про обмін інформацією між обома учасниками під час підготовки та участі у Торгах.

49. За результатом аналізу документів та матеріалів, які подавалися третім учасником торгів, а саме ТОВ «Ліга-ЄС», встановлено, що документи не мають схожості з ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» та ТОВ «МІСТОКОМБУД». Так, документи подавалися у запечатаному конверті білого кольору на відміну від Учасників, які подавали документи у коробці, реєстр вказаних довідок містить інше викладення тексту, довідки про наявність

працівників та обладнання викладено в інший спосіб. Розрахунки виконані в програмному комплексі АВК.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

50. Справжність змагання при проведенні процедури конкурсних торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів, в тому числі і щодо цінової пропозиції. Зокрема, учасники під час підготовки своїх конкурсних пропозицій мають конкурувати між собою та повинні формувати їх самостійно (незалежно від інших учасників).

51. Дотримання Учасниками торгів принципу змагальності та присутності конкуренції між ними повинно бути першочерговою умовою участі суб'єктів господарювання у торгах, а справжність змагання при проведенні торгів має забезпечуватись таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів учасників. Враховуючи зазначене, під час проведення торгів, пропозиція, що перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови та ціни.

52. Враховуючи те, що Учасники є пов'язаними особами метою їх участі у Торгах було забезпечення спільного комерційного інтересу, зокрема, щодо отримання прибутку, що впливало на їх поведінку під час участі у Торгах, а отже, між Учасниками була відсутня економічна конкуренція, одним із результатів якої є здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими учасниками торгів.

53. Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ринок товару (товарний ринок) це сфера обороту товару (взаємозамінних товарів), на який протягом певного часу і в межах певної території є попит і пропозиція.

54. Відповідно до частини першої статті 6 Закону антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

55. Територіальним відділенням було встановлено, що поведінка Відповідачів становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

56. 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.

57. 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).

58. 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).

59. Установлені територіальним відділенням факти у своїй сукупності, 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 зокрема, про обмін між ними інформацією.

60. З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах 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».

61. Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників ТОВ «МІСТОКОМБУД» одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.

62. 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».

63. Таким чином, дії товариства з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД» (ЄДР 39397553) та товариства з обмеженою відповідальністю «БУДМАКС-КОМПАНІ» (ЄДР 39091713) під час закупівлі за державні кошти послуги: «Поточний ремонт внутрішньо-будинкових мереж водопостачання, водовідведення, електропостачання та їх аварійне обслуговування», [дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель №244179, ВДЗ №398(11.12.2015) від 11.12.2015], які проводились департаментом житлово-комунального господарства та будівництва Дніпродзержинської (Кам'янської) міської ради є порушенням 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.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

64. Подання з попередніми висновками у справі було надіслано сторонам у справі:

- ТОВ «МІСТОКОМБУД» листом від 10.09.2019 року №54-02/1952 (лист про направлення подання та запрошення на засідання колегії) (отримано 20.09.2019 року згідно повідомлення про вручення поштового відправлення);
- ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» листом від 10.09.2019 року № 54-02/1958 (лист про направлення подання та запрошення на засідання колегії) (не отримано).

65. В той же час територіальним відділенням на сайті Дніпропетровського обласного територіального відділення було розміщено інформацію про засідання адміністративної колегії у даній справі.

66. Відповідачами пояснень та заперечень не надано.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії територіального відділення.

67. Таким чином, доказами зібраними у справі та дослідженням усієї сукупності факторів доведено, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД» (ЄДР 39397553) та товариства з обмеженою відповідальністю «БУДМАКС-КОМПАНІ» (ЄДР 39091713) під час закупівлі за державні кошти послуги: «Поточний ремонт внутрішньо-будинкових мереж водопостачання, водовідведення, електропостачання та їх аварійне обслуговування», [дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель №244179, ВДЗ №398(11.12.2015) від 11.12.2015], які проводились департаментом житлово-комунального

господарства та будівництва Дніпродзержинської (Кам'янської) міської ради є порушенням 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.

7. Визначення розміру штрафу

68. Відповідно до абзацу другого частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом першим 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.

69. Відповідно до звіту про фінансові результати (звіт про сукупний дохід) за 2018 рік ТОВ «МІСТОКОМБУД», наданого ГУ ДФС у Дніпропетровській області [код рядка 2000], чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) становить **[інформація з обмеженим доступом]** тисяч гривень.

70. Відповідно до звіту про фінансові результати (звіт про сукупний дохід) за 2018 рік ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ», наданого ГУ ДФС у Дніпропетровській області [код рядка 2000], чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) становить **[Інформація з обмеженим доступом]** тисяч гривень.

71. При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників торгів спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату належить 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.

72. Водночас при визначенні розміру штрафу враховано:

- порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» вчинено вперше;

- дії ТОВ «МІСТОКОМБУД» та ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» призвели до усунення конкуренції між цими суб'єктами господарювання під час участі у Торгах.

На підставі викладеного вище, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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, зареєстрованого 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), 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, адміністративна колегія

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «МІСТОКОМБУД» (ЄДР 39397553) та товариства з обмеженою відповідальністю «БУДМАКС-КОМПАНІ» (ЄДР 39091713) під час у закупівлі за державні кошти послуги: «Поточний ремонт внутрішньо-будинкових мереж водопостачання, водовідведення, електропостачання та їх аварійне обслуговування», [дата оприлюднення і номер оголошення про проведення процедури закупівлі, розміщеного на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель №244179, ВДЗ №398(11.12.2015) від 11.12.2015], які проводились департаментом житлово-комунального господарства та будівництва Дніпродзержинської (Кам'янської) міської ради порушенням 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.

1.1. Накласти на ТОВ «БУДМАКС-КОМПАНІ» (ЄДР 39091713) за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції зазначеного у пункті 1, відповідно до абзацу другої частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

1.2. Накласти на ТОВ «МІСТОКОМБУД» (ЄДР 39397553) за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції зазначеного у пункті 1, відповідно до абзацу другої частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) 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 Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова
адміністративної колегії

О.Я. ТУРКОВСЬКИЙ

Члени колегії:

Є.О. ВАРНАКОВ

В.П. ГАРАГУЛЯ

В.М. ОНІЩЕНКО

Н.В. ІГНАТЕНКО

Секретар колегії:

С.О. НАЛІВКІНА