



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
Дніпропетровське обласне територіальне відділення

РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

26.03.2020 р.

м. Дніпро

№ 54/3-р/к

Справа №54-5/19

*Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу*

Адміністративна колегія Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія) розглянувши подання про попередні висновки у справі, Третього відділу досліджень і розслідувань Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення) від 04.11.2019 року № 54-03/48оп, та матеріали справи №54/9-19, розпочатої розпорядженням адміністративної колегії від 28.03.2019 року № 54-6/рп/к, за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Дівітея» та приватного підприємства «Промресурс КР» під час участі у процедурах закупівель, які проводились Державним підприємством «Об'єднана Компанія «Укрвуглереструктуризація» за допомогою електронних закупівель «Prozorro»

**ВСТАНОВЛЕНО**

**1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- 1) 22.10.2018 року (вхідний №54-01/1213) до Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – територіальне відділення) надійшла на розгляд заява ТОВ «Будмонтажсервіс -1»;
- 2) 02.11.2018 року (вхідний №54-01/275К), до територіального відділення надійшло доручення Антимонопольного комітету України від 02.11.2018 року №13-028930, щодо розгляду заяви ТОВ «Будмонтажсервіс -1»;
- 3) 28.03.2019 року розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення №54-6/рп/к розпочато розгляд справи №54/5-19;
- 4) 01.04.2019 року листом №54-02/683 ТОВ «Будмонтажсервіс - 1» повідомлено про початок розгляду справи №54/5-19;
- 5) 01.04.2019 року листом №54-02/698 ТОВ «Дівітея» направлено копію розпорядження про початок розгляду справи №54/5-19;
- 6) 01.04.2019 року листом №54-02/701 ПП «Промресурс КР» направлено копію розпорядження про початок розгляду справи №54/5-19;

**2. СТОРОНИ ПО СПРАВІ**

### **ЗАЯВНИК**

Товариство з обмеженою відповідальністю «Будмонтажсервіс 1».

Юридична адреса: вул. Михайла Бойчука 17, м. Київ, 01103.

Ідентифікаційний код 35876701.

ТОВ «Будмонтажсервіс 1» здійснює господарську діяльність із спеціалізованих будівельних робіт (КВЕД 43.99).

Отже, ТОВ «Будмонтажсервіс 1» є юридичною особою, здійснює господарську діяльність, надає платні послуги споживачам на договірних засадах, а отже, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктом господарювання.

### **ВІДПОВІДАЧІ**

**Товариство з обмеженою відповідальністю «Дівітея».**

Юридична адреса: проспект Мануйловський 7, м. Дніпро, 49023.

Ідентифікаційний код 37861608.

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «Дівітея» було ліквідовано 27.07.2019 року.

В той же час, до 27.07.2019 року ТОВ «Дівітея» здійснювало господарську діяльність із спеціалізованих будівельних робіт (КВЕД 43.99).

Отже, ТОВ «Дівітея», до 27.07.2019 року було юридичною особою, здійснювало господарську діяльність, надавало платні послуги на договірних засадах, а отже, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», було суб'єктом господарювання.

**Приватне підприємство «Промресурс КР».**

Юридична адреса: вулиця Лісопильна 10, м. Дніпро, 49000.

Ідентифікаційний код 35005091.

ПП «Промресурс КР» здійснює господарську діяльність із спеціалізованих будівельних робіт (КВЕД 43.99).

Отже, ТОВ «Промресурс КР» є юридичною особою, здійснює господарську діяльність, надає платні послуги на договірних засадах, а отже, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є суб'єктом господарювання.

### **3. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ**

7) Товариство з обмеженою відповідальністю «Дівітея» (далі – ТОВ «Дівітея») та приватне підприємство «Промресурс КР» (далі – ПП «Промресурс КР») приймали участь у наступних процедурах закупівель:

ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 Роботи з рекультивації та озеленення проммайданчику та вугільного складу у районі Димитрівської ТЕЦ згідно з проектом ліквідації розрізу «Верболюзівський» (ДК 021:2015 "45112000-5 Землерийні та інші земляні роботи"), яка проводилася Державним підприємством «Об'єднана Компанія «Укрвуглереструктуризація» (далі - Замовник) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2018-08-16-001816-b (далі - Процедура закупівлі-1). Очікувана вартість закупівлі - 6 743 958, 58 грн;

ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 Роботи з фізичної ліквідації та охорони навколишнього середовища згідно з проектом ліквідації шахти ім. Артема (ДК 021:2015 "45220000-5 інженерні і а будівельні роботи"), яка проводилася Замовником за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2017-09-26-

000763-а (далі - Процедура закупівлі-2). Очікувана вартість закупівлі - 94 074 712,38 грн;

ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 Залишкові роботи із фізичної ліквідації та гірничотехнічної рекультивації породних відвалів колишньої шахти №40 згідно з проектом ліквідації шахти «Гірник» (ДК 021:2015 «45110000-1 Руйнування та знесення будівель і земляні роботи»), яка проводилася Замовником за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2017-11-09-001908-с (далі - Процедура закупівлі-3). Очікувана вартість закупівлі – 994 062,38 грн;

ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 Роботи з фізичної ліквідації свердловин згідно з проектом ліквідації шахти «Гірник» (ДК 021:2015 «45220000-5 Інженерні роботи»), яка проводилася Замовником за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2017-09-08-002081-с (далі - Процедура закупівлі-4). Очікувана вартість закупівлі – 361 280,40 грн.

8) Під час дослідження щодо дотримання законодавства про захист економічної конкуренції у діях ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» під час участі у процедурах закупівель 1,2,3,4 було встановлено наступне.

#### Щодо Процедури закупівлі - 1

9) 16.08.2018 року Державне підприємство «Об'єднана Компанія «Укрвуглереструктуризація» (далі - Замовник) на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель опублікувало оголошення № 2725948 про проведення публічної закупівлі за процедурою «Відкриті торги» по предмету: ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 Роботи з рекультивації та озеленення проммайданчику та вугільного складу у районі Димитрівської ТЕЦ згідно з проектом ліквідації розрізу «Верболозівський» (ДК 021:2015 "45112000-5 Землерийні та інші земляні роботи"), ідентифікатор закупівлі UA-2018-08-16-001816-в.

10) Єдиним критерієм для визначення переможця у Процедурі закупівлі -1 була ціна.

11) Аналіз поведінки учасників при поданні пропозицій і на аукціоні а також документів, поданих учасниками у складі тендерних пропозицій, свідчить про наявність ознак узгодженої поведінки ТОВ «Дівітея» і ПП «Промресурс КР» під час підготовки та участі в Процедурі закупівлі-1, що підтверджується наступним.

12) Відповідно до Протоколу розкриття тендерних пропозицій Процедури закупівлі-1, тендерні пропозиції надали наступні учасники:

1) ТОВ «Будмонтажсервіс 1». Тендерна пропозиція подана 12.09.2018 о 10:50;

2) ТОВ «Дівітея». Тендерна пропозиція подана 21.09.2018 о 11:19;

3) ПП «Промресурс КР». Тендерна пропозиція подана 21.09.2018 о 15:04.

13) Отже, навіть з урахуванням того, що період прийому тендерних пропозицій складав більше місяця з 16.08.2018 року до 24.09.2018 року ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» завантажували свої тендерні пропозиції в один день 21.09.2018 року.

14) Подавши свої документи, вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні цінові пропозиції для участі у Процедурі закупівлі-1.

№	Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція	Кінцева цінова пропозиція
1	ТОВ «Будмонтажсервіс 1»	6 353 341,20	6 353 341,20
2	ТОВ «Дівітея»	6 676 093,36	6 608 487,00
3	ПП «Промресурс КР»	6 693 932,64	6 650 400,00

15) Торги між учасниками проходили наступним чином:

Раунд 1

ПП «Промресурс КР»- 6 693 932,64 грн.

ТОВ «Дівітея» - **6 642 288,00** грн. - зменшено

ТОВ «Будмонтажсервіс 1» -6 353 341,20 грн. – мінімум

Раунд 2

ПП «Промресурс КР»- **6 650 400,00** грн. - зменшено

ТОВ «Дівітея» - **6 608 487,00** грн. - зменшено

ТОВ «Будмонтажсервіс 1» -6 353 341,20 грн. – мінімум

Раунд 3

ПП «Промресурс КР»- 6 650 400,00 грн.

ТОВ «Дівітея» - 6 608 487,00 грн.

ТОВ «Будмонтажсервіс 1» -6 353 341,20 грн. – мінімум

- 16) За аналізом проведених торгів вбачається, що Відповідачі навіть не пробували конкурувати на аукціоні і навмисно не знижували свої пропозиції до найнижчої із запропонованих, зробивши лише мінімальні кроки, які жодним чином не могли вплинути на результати торгів чи позицію цих учасників у процедурі закупівлі.
- 17) Дана поведінка може свідчити про координацію дій Відповідачів на вище описаному аукціоні, що могла призвести до усунення між ними конкуренції під час проведення Процедури закупівлі-1 та спотворення результатів торгів.
- 18) Переможцем Процедури закупівлі-1 було визнано ТОВ «Дівітея».
- 19) В той же час, ТОВ «Будмонтажсервіс 1» звернулось зі скаргою щодо проведення Процедури закупівлі-1 до Антимонопольного комітету України.
- 20) Рішенням постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель скаргу було задоволено.
- 21) 12.11.2018 року результати Процедури закупівлі-1 було скасовано Замовником.
- 22) Провівши порівняльний аналіз документів, які входили до складу тендерних пропозицій Відповідачів, можна виокремити наступні спільні об'єднуючі особливості.
- 23) Назви документів, які Відповідачі завантажили у складі своїх тендерних пропозицій, є переважно однаковими, містять нехарактерні формулювання та однаково згруповані, наприклад: однаковий архів із назвою «дозвола», окремо оформлені файли «договірна ціна» і «пояснювальна записка», нехарактерна назва файлу «прайс», документ «Аналіз вартості механізмів для виконання робіт з рекультивації та озеленення промайданчку та вугільного складу у районі Димитрівської ТЕЦ згідно з проектом ліквідації розрізу «Верболозівський» у обох пропозиціях однаково названий «порівняльна відомість» тощо.
- 24) Відповідно до вимог тендерної документації учасники Процедури закупівлі-1 для забезпечення тендерної пропозиції повинні надати банківську гарантію (документ з електронним підписом).
- 25) На виконання вказаної вимоги, Відповідачі у складі своїх тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1 надали скановані банківські гарантії, видані ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень».
- 26) Отже, Учасники звертались до одного банку (ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень») для отримання банківських гарантій.
- 27) Відповідно до інформації, яка міститься у архівних файлах, які формуються банком при видачі електронної гарантії, файл з банківською гарантією ТОВ «Дівітея» був останній раз змінений банком 19.09.2018 року о 15:15 годині, а файл з банківською гарантією ПП «Промресурс КР» був останній раз змінений банком 19.09.2018 року о 15:17 годині.

28) Дана обставина свідчить, що вказані вище банківські гарантії видавалися Відповідачам майже одночасно.

29) У пакетах тендерних пропозицій Відповідачів, поданих під час участі у Процедурі закупівлі-1, міститься низка документів, текст яких є схожим та мають певні нехарактерні для таких типів документів спільні риси оформлення, при тому, що відповідно до документації Процедури закупівлі-1 форма таких документів мала бути довільною. Схожості виявлені в таких документах:

1. Антикоруційна програма та наказ про затвердження антикорупційної програми ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР», які розробляються кожним підприємством окремо для внутрішнього використання, містить повністю ідентичні положення, форму, шрифти та міжрядкові інтервали.

У тексті Антикоруційної програми ПП «Промресурс КР» підприємство у певних розділах назване «товариство».

2. Довідка у довільній формі про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору (договорів) за останні 4 роки, яка вимагається тендерною документацією на підтвердження кваліфікаційного критерію, обома учасниками надана з ідентичним викладенням тексту «...виконало і приймає участь у виконанні наступних видів ремонтних і будівельних робіт...», незважаючи на те, що дане формулювання передбачає множинність договорів, а ПП «Промресурс КР» подало дані лише про один договір.

Окрім того обидва учасники в однаковий спосіб назвали файл з цим документом: «довідка про досвід».

3. Документація на Процедуру закупівлі-1 містить вимогу надати копію (копії) договору, акту (актів) приймання виконаних робіт на підтвердження досвіду виконання аналогічного договору. Відповідно до документації, копії документів, що вимагаються згідно цієї тендерної документації, перед виготовленням кольорової сканкопії з такого документу для її завантаження в систему також завіряються підписом та печаткою учасника.

Договори та акти приймання виконаних робіт, які надані Відповідачами на підтвердження досвіду виконання аналогічного договору однаково не завірені підписом та печаткою.

4. Подані Відповідачами у складі тендерних пропозицій розрахунки адміністративних та загальновиробничих витрат, форма яких тендерною документацією не встановлена, складені учасниками в однаковій формі.

30) Також зазначені розрахунки містять нехарактерну спільну особливість, адже вони складені за однаковий період з 01.04.2017 року по 01.04.2018 року, тоді як тендерна документація містить вимогу визначати розмір адміністративних та загальновиробничих витрат в розрахунку договірної ціни на основі величини таких витрат, яка склалася в організації підрядника за попередній звітний період (рік), тобто з 01.01.2017 року по 31.12.2017 року.

31) Подані Відповідачами у складі тендерних пропозицій аналізи ринку послуг з оренди будівельних машин і механізмів, форма яких тендерною документацією не встановлена, складені учасниками в ідентичній формі та містять повністю однакову назву «Аналіз вартості механізмів для виконання робіт з рекультивації та озеленення промайданчику та вугільного складу у районі Димитрівської ТЕЦ згідно з проектом ліквідації розрізу «Верболозівський».

32) В обох пропозиціях даний документ названий Відповідачами однаково: «порівняльна відомість».

- 33) Отже, схожість в оформленні документів з однаковими характерними особливостями не може бути випадковим збігом, а свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі-1.
- 34) Враховуючи наведене, при дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками Процедури закупівлі-1 вищенаведена інформація, подана в пакеті тендерної пропозиції ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР», мала б відрізнятись одна від одної, у тому числі й за зовнішнім оформленням, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники процедури закупівлі готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до їх підготовки.
- 35) Такі висновки підтверджуються проведеним аналізом тендерної документації, що надавалась ТОВ «Будмонтажсервіс 1» для участі у Процедурі закупівлі-1, яка за своїм зовнішнім оформленням суттєво відрізняється від тієї яка була надана ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР».
- 36) За інформацією Державного підприємства «ПРОЗОРРО» (далі - ДП «Прозорро»), учасники Процедури закупівель - 1 ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» початкові пропозиції для участі в процедурі закупівель подавали з автоматизованого електронного майданчика [zakupki.prom.ua](http://zakupki.prom.ua) (ТОВ «Закупки.Пром.Уа», м. Київ).
- 37) Отже, майданчики у обох учасників були однакові.
- 38) ТОВ «Дівітея» внесло необхідну оплату для участі у закупівлі (1700 грн.) 12.09.2018 року о 15:20 годин, через Криворізьку філію АТ КБ «Приват Банк».
- 39) ПП «Промресурс КР» внесло необхідну оплату для участі у закупівлі (1700 грн.) 12.09.2018 року о 15:30 годин, через Криворізьку філію АТ КБ «Приват Банк».
- 40) Тобто, обидва учасники закупівлі вносили плату через один банк, в один день з різницею у 10 хвилин.
- 41) Для створення конкурсної пропозиції ТОВ «Дівітея» 21.09.2018 року о 11:19 годині використовувало наступну ІР адресу – 93.127.43.16.
- 42) ПП «Промресурс КР» створювало конкурсну пропозицію 21.09.2018 року о 15:04 годині з цієї ж ІР адреси – 93.127.43.16.
- 43) Таким чином ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» подавали конкурсні пропозиції в один день з однієї ІР адреси.
- 44) ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» для створення кошторисної документації використовували програмний комплекс АВК -5 (3.3.2) укр.
- 45) Згідно з пунктами 4.7, 4.8 Правил визначення вартості будівництва (ДСТУ Б.Д.1.1-1: 2013) (далі – Правила), на підставі норм розраховуються тільки прямі витрати у вартості будівництва, а решта витрат, зазначених в пункті 4.8.1 Правил, визначається розрахунково, що унеможливорює їх ідентичність. До розрахункових витрат, зокрема, відносяться загальновиробничі витрати, **кошторисний прибуток, кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій**, ризики всіх учасників тощо.
- 46) За результатами аналізу договірної ціни, наданої у складі тендерної документації ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР», встановлено, що **кошторисний прибуток та кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій у обох Відповідачів однакові.**
- 47) **Кошторисний прибуток становив - 9,09207, кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій - 3,31703.**

48) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі-1 діяли не самостійно, а координували свою поведінку при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема обмінювалися між собою інформацією.

### Щодо Процедури закупівлі - 2

49) 26.09.2017 року Замовник на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель опублікував оголошення № 2725948 про проведення публічної закупівлі за процедурою «Відкриті торги» по предмету: ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 Роботи з фізичної ліквідації шахти ім. Артема» (ДК 021:2015 "45220000-5 Інженерні та будівельні роботи"), ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-26-000763-а.

50) Єдиним критерієм для визначення переможця у процедурі закупівлі -2 була ціна.

51) Аналіз поведінки учасників при поданні пропозицій і на аукціоні а також документів, поданих учасниками у складі тендерних пропозицій, можуть свідчити про наявність ознак узгодженої поведінки ТОВ «Дівітея» і ПП «Промресурс КР» під час підготовки та участі в Процедурі закупівлі-2, що підтверджується наступним.

52) Відповідно до Протоколу розкриття тендерних пропозицій Процедури закупівлі-2, тендерні пропозиції надали наступні учасники:

1. Приватне підприємство «Спеціалізоване управління-424». Тендерна пропозиція подана 15.10.2017 о 14:06 годині;

2. Товариство з обмеженою відповідальністю «Дівітея». Тендерна пропозиція подана 13.10.2017 о 17:20 годині;

3. Приватне підприємство «Промресурс КР». Тендерна пропозиція подана 13.10.2017 о 16:55 годині.

53) Отже, навіть з урахуванням того, що період прийому тендерних пропозицій складав майже місяць з 26.09.2017 року до 16.10.2017 року, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» завантажували свої тендерні пропозиції в один день 13.10.2017 року.

54) Подавши свої документи, вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні цінові пропозиції для участі у Процедурі закупівлі-2.

№	Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція	Кінцева цінова пропозиція
1	ПП «Спеціалізоване управління-424»	87 810 349,96	86 870 300,00
2	ТОВ «Дівітея»	90 728 455,85	90 200 000,00
3	ПП «Промресурс КР»	92 312 540,83	87 200 000,00

55) Торги між учасниками проходили наступним чином:

Раунд 1

ПП «Промресурс КР»- **90 500 000,00** грн. - зменшено

ТОВ «Дівітея» - **90 200 000,00** грн. - зменшено

ПП «Спеціалізоване управління-424» -87 810 349,96 грн. – мінімум

Раунд 2

ПП «Промресурс КР»- **87 700 000,00** грн. - зменшено

ТОВ «Дівітея» - 90 200 000,00 грн.

ПП «Спеціалізоване управління-424» -**87 340 300, 00** грн. – мінімум

Раунд 3

ТОВ «Дівітея» - 90 200 000, 00 грн.

ПП «Промресурс КР» - **87 200 000,00** грн. - зменшено

ПП «Спеціалізоване управління-424» -**86 870 300,00** грн. – мінімум

- 56) За результатами торгів вбачається, що ТОВ «Дівітея» навіть не пробувало конкурувати на аукціоні і умисне не знижувало свою пропозицію до найнижчої із запропонованих.
- 57) Тендерна пропозиція ПП «Спеціалізоване управління-424» була відхилена Замовником, як така, що не відповідає вимогам тендерної документації (протокол розгляду тендерних пропозицій № 20/10/2017 ІВ від 20.10.2017 року). Рішення про відхилення оскаржувалося учасником до Замовника.
- 58) Тендерна пропозиція ПП «Промресурс КР» теж була відхилена Замовником, як така, що не відповідає умовам тендерної документації (протокол розгляду тендерних пропозицій № 26/10/2017 ІВ-2 від 26.10.2017 року). ПП «Промресурс КР» за роз'ясненням причин відхилення не зверталось, рішення про відхилення не оскаржувалося.
- 59) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «Дівітея», яка за результатами аукціону була найвищою.
- 60) Переможцем було визнано ТОВ «Дівітея»
- 61) Дана поведінка свідчить про координацію дій Відповідачів на вищеописаному аукціоні, що призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Процедури закупівлі-2 та спотворення результатів торгів.
- 62) Провівши порівняльний аналіз документів, які входили до складу тендерних пропозицій Відповідачів, можна виокремити наступні спільні об'єднуючі особливості.
- 63) Назви документів, які Відповідачі завантажили у складі своїх тендерних пропозицій, є переважно однаковими, містять нехарактерні формулювання та однаково згруповані, наприклад, окремо оформлені додатки до договору з однаково застосованим принципом групування та найменування файлів «02-01 частина 1», «02-02 озеленення», повністю ідентичні назви файлів «довідка працівники» та «довідка механізми» тощо.
- 64) Відповідно до вимог тендерної документації учасники Процедури закупівлі-2 для забезпечення тендерної пропозиції повинні надати банківську гарантію (документ з електронним підписом).
- 65) На виконання вказаної вимоги, Відповідачі у складі своїх тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-2 надали скановані банківські гарантії, видані ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень», датовані одним днем – 13.10.2018 року (день подачі тендерної документації).
- 66) Отже, Учасники звертались в один день до одного банку (ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень») для отримання банківських гарантії, що може свідчити про спільну (узгоджену) поведінку Відповідачів під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі 2.
- 67) У пакетах тендерних пропозицій Відповідачів, поданих під час участі у Процедурі закупівлі-2, міститься низка документів, текст яких є схожим та має певні нехарактерні для таких типів документів, спільні риси оформлення, при тому, що відповідно до документації Процедури закупівлі-2 форма таких документів мала бути довільною. Схожості виявлені в таких документах:
1. *Довідка у довільній формі про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору (договорів) за останні 4 роки, яка вимагається тендерною документацією на підтвердження кваліфікаційного критерію, обома учасниками надана з ідентичним викладенням тексту «...виконало і приймає участь у виконанні наступних видів ремонтних і будівельних робіт...».*



2. Документація на Процедуру закупівлі-2 містить вимогу надати копію (копії) договору, акту (актів) приймання виконаних робіт на підтвердження досвіду виконання аналогічного договору. Відповідно до документації, копії документів, що вимагаються згідно цієї тендерної документації, перед виготовленням кольорової скан-копії з такого документу для її завантаження в систему також завіряються підписом та печаткою учасника.

Договори та акти приймання виконаних робіт, які надані Відповідачами на підтвердження досвіду виконання аналогічного договору однаково не завірені підписом та печаткою.

3. Подані Відповідачами у складі тендерних пропозицій розрахунки адміністративних та загальновиробничих витрат, форма яких тендерною документацією не встановлена, складені учасниками в однаковій формі.

Також зазначені розрахунки містять нехарактерну спільну особливість, адже вони складені за періоди з 01.06.2016 року по 01.06.2017 року (ТОВ «Дівітея») та з 01.08.2016 року по 01.08.2017 року (ПП «Промресурс КР»), тоді як тендерна документація містить вимогу визначати розмір адміністративних та загальновиробничих витрат в розрахунку договірної ціни на основі величини таких витрат, яка склалася в організації підрядника за попередній звітний період (рік), тобто з 01.01.2016 року по 31.12.2016 року.

68) Враховуючи наведене, при дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками Процедури закупівлі-2 вищенаведена інформація, подана в пакеті тендерної пропозиції ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР», мала б відрізнятися одна від одної, у тому числі й за зовнішнім оформленням, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники процедури закупівлі готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до їх підготовки.

69) Такі висновки підтверджуються проведеним аналізом тендерної документації, що надавалась ПП «Спеціалізоване управління-424» для участі у Процедурі закупівлі-2, яка за своїм зовнішнім оформленням суттєво відрізняється від тієї яка була надана ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР».

70) За інформацією ДП «Прозорро», учасники Процедури закупівель - 2 ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» початкові пропозиції для участі в процедурі закупівель подавали з автоматизованого електронного майданчика [zakupki.prom.ua](http://zakupki.prom.ua) (ТОВ «Закупки.Пром.Уа», м. Київ).

71) Отже, майданчики у обох учасників були однакові.

72) ТОВ «Дівітея» внесло необхідну оплату для участі у закупівлі (1700 грн.) 03.10.2017 року о 15:27 годині, через АТ «УкрСиббанк».

73) ПП «Промресурс КР» внесло необхідну оплату для участі у закупівлі (1700 грн.) 03.10.2017 року о 13:08 годині, через Криворізьку філію АТ КБ «Приват Банк».

74) Тобто, обидва учасники закупівлі вносили плату в один день.

75) Для створення конкурсної пропозиції ТОВ «Дівітея» 13.10.2017 року о 17:20 годині використовувало наступну IP адресу – 93.127.43.16, для внесення змін 14.10.2017 року – 46.118.59.117.

76) ПП «Промресурс КР» створювало конкурсну пропозицію 13.10.2017 року о 16:55 годині з цієї ж IP адреси – 93.127.43.16, та вносило зміни 15.10.2017 року до конкурсної пропозиції з IP адреси - 46.118.59.117.

77) Таким чином ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» використовували для створення конкурсних пропозицій та внесення змін одні й ті ж самі IP адреси.

78) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі-2 діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема обмінювалися між собою інформацією.

### Щодо Процедури закупівлі-3

79) 09.11.2017 року Замовник на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель опублікував оголошення № 1663986 про проведення публічної закупівлі за процедурою «Відкриті торги» по предмету: ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 Залишкові роботи із фізичної ліквідації та гірничотехнічної рекультивациі породних відвалів колишньої шахти №40 згідно з проектом ліквідації шахти «Гірник» (ДК 021:2015 «45110000-1 Руйнування та знесення будівель і земляні роботи»), ідентифікатор закупівлі: UA-2017-11-09-001908-с.

80) Єдиним критерієм для визначення переможця у Процедурі закупівлі -3 була ціна.

81) Аналіз поведінки учасників при поданні пропозицій і на аукціоні, а також документів, поданих учасниками у складі тендерних пропозицій, свідчить про наявність ознак узгодженої поведінки ТОВ «Дівітея» і ПП «Промресурс КР» під час підготовки та участі в Процедурі закупівлі-3, що підтверджується наступним.

82) Відповідно до протоколу розкриття тендерних пропозицій, тендерні пропозиції надали наступні учасники:

- 1) ТОВ «Дівітея». Тендерна пропозиція подана 24.11.2017 о 09:24 годині;
- 2) ПП «Промресурс КР». Тендерна пропозиція подана 24.11.2017 о 16:49 годині.

83) Отже, навіть з урахуванням того, що період прийому тендерних пропозицій складав майже місяць, з 09.11.2017 року до 27.11.2017 року, ТОВ «Дівітея» і ПП «Промресурс КР» завантажували свої тендерні пропозиції в один день 24.11.2017 року, що може свідчити про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі-3

84) Подавши свої документи, вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні цінові пропозиції для участі у Процедурі закупівлі-3.

№	Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція	Кінцева цінова пропозиція
1	ТОВ «Дівітея»	980 044,54	980 044,54
2	ПП «Промресурс КР»	974 568,30	974 568,30

85) Таким чином, Відповідачі взагалі не конкурували між собою на аукціоні і не знижували свої пропозиції.

86) Переможцем було визнано ПП «Промресурс КР»

87) Дана поведінка може свідчити про координацію дій Відповідачів на зазначеному аукціоні, що могла призвести до усунення між ними конкуренції під час проведення Процедури закупівлі-3 та спотворення результатів торгів.

88) Провівши порівняльний аналіз документів, які входили до складу тендерних пропозицій Відповідачів, можна виокремити наступні спільні об'єднуючі особливості.

89) Назви документів, які Відповідачі завантажили у складі своїх тендерних пропозицій, є переважно однаковими, містять нехарактерні формулювання та однаково згруповані, наприклад: однаковий архів із назвою «дозвола», окремо оформлені файли «договірна ціна» і «пояснювальна записка», однаково згруповані розрахунки заробітної плати, адміністративних і загальнопромислових витрат, нехарактерна назва файлу «прайс» тощо.

90) Відповідно до вимог тендерної документації учасники Процедури закупівлі-3 для забезпечення тендерної пропозиції повинні падати банківську гарантію (документ з електронним підписом).

91) На виконання вказаної вимоги, Відповідачі у складі своїх тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-3 надали скановані банківські гарантії, видані ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень», датовані одним днем 20.11.2017 року.

92) Отже, Учасники звертались в один день до одного і того ж банку (ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень») для отримання банківських гарантії.

93) Відповідно до інформації, яка міститься у архівних файлах, які формуються банком при видачі електронної гарантії, файл з банківською гарантією ТОВ «Дівітея» був останній раз змінений банком 20.11.2017 року о 15:20 годині, а файл з банківською гарантією ПП «Промресурс КР» був останній раз змінений банком 20.11.2017 року о 15:21 годині.

94) Це свідчить, що вказані вище банківські гарантії видавалися Відповідачам одночасно. Зазначена обставина може також свідчити про спільну (узгоджену) поведінку Відповідачів під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі-3, зокрема банківської гарантії.

95) Згідно з даними витягів на момент участі у Процедурі закупівлі-3 юридичні адреси Відповідачів знаходилися у сусідніх офісах.

96) У пакетах тендерних пропозицій Відповідачів, поданих під час участі у Процедурі закупівлі-3, міститься низка документів, текст яких є схожим та має певні нехарактерні для таких типів документів, спільні риси оформлення, при тому, що відповідно до документації Процедури закупівлі-3 форма таких документів мала бути довільною. Схожості виявлені в таких документах:

1. *Довідка у довільній формі про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору (договорів) за останні 4 роки, яка вимагається тендерною документацією на підтвердження кваліфікаційного критерію, обома учасниками надана з ідентичним викладенням тексту «...виконало і приймає участь у виконанні наступних видів ремонтних і будівельних робіт...».*

2. *Документація на Процедурі закупівлі-3 містить вимогу надати копію (копії) договору, акту (актів) приймання виконаних робіт на підтвердження досвіду виконання аналогічного договору. Відповідно до документації копії документів, що вимагаються згідно цієї тендерної документації, перед виготовленням кольорової сканкопії з такого документу для її завантаження в систему також завіряються підписом та печаткою учасника.*

*Договори та акти приймання виконаних робіт, які надані Відповідачами на підтвердження досвіду виконання аналогічного договору однаково не завірені підписом та печаткою.*

3. *Подані Відповідачами у складі тендерних пропозицій розрахунки адміністративних та загальновиробничих витрат, форма яких тендерною документацією не встановлена, складені учасниками в однаковій формі.*

*Також зазначені розрахунки містять нехарактерну спільну особливість, адже вони складені за періоди з 01.06.2016 року по 01.06.2017 року (ТОВ «Дівітея») та з 01.08.2016 року по 01.08.2017 року (ПП «Промресурс КР»), тоді як тендерна документація містить вимогу визначати розмір адміністративних та загальновиробничих витрат в розрахунку договірної ціни на основі величини таких витрат, яка склалася в організації підрядника за попередній звітний період (рік), тобто з 01.01.2016 року по 31.12.2016 року.*

4. Також Відповідачами подані повністю однакові форми сканованих документів розрахунку розміру середньомісячної кошторисної заробітної плати, яка враховується при визначенні вартості будівництва, форма яких теж не визначена тендерною документацією.

97) Отже, схожість в оформленні документів і однаковими характерними особливостями не може бути випадковим збігом, а свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі-3.

98) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками Процедури закупівлі-3 вищенаведена інформація, подана в пакеті тендерної пропозиції ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР», мала б відрізнятися одна від одної, у тому числі й за зовнішнім оформленням, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники процедури закупівлі готували їх окремо один від одного, без обміну інформацією, мав би відображати індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до їх підготовки.

99) За інформацією ДП «Прозорро», учасники Процедури закупівель - 3 ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» початкові пропозиції для участі в процедурі закупівель подавали з автоматизованого електронного майданчика [zakupki.prom.ua](http://zakupki.prom.ua) (ТОВ «Закупки.Пром.Уа», м. Київ).

100) Отже, майданчики у обох учасників були однакові.

101) ТОВ «Дівітея» внесло необхідну оплату для участі у закупівлі (510 грн.) 16.11.2017 року о 15:07 годин, через АТ «УкрСиббанк».

102) ПП «Промресурс КР» внесло необхідну оплату для участі у закупівлі (510 грн.) 16.11.2017 року о 15:07 годин, через Криворізьку філію АТ КБ «Приват Банк».

103) Тобто, обидва учасники закупівлі вносили плату в один день.

104) Для створення конкурсної пропозиції ТОВ «Дівітея» 24.11.2017 року о 09:24 та 16:30 годині використовувало наступну IP адресу – 93.127.43.16.

105) ПП «Промресурс КР» створювало конкурсну пропозицію 24.11.2017 року о 16:49 годин з цієї ж IP адреси – 93.127.43.16., та вносило зміни 26.11.2017 року до конкурсної пропозиції з IP адреси - 37.229.51.51.

106) Таким чином ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» використовували для створення конкурсних пропозицій одну IP адресу в один день.

107) Згідно з пунктами 4.7, 4.8 Правил, на підставі норм розраховуються тільки прямі витрати у вартості будівництва, а решта витрат, зазначених в пункті 4.8.1 Правил, визначається розрахунково, що унеможливує їх ідентичність. До розрахункових витрат, зокрема, відносяться загальновиробничі витрати, **кошторисний прибуток, кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій**, ризики всіх учасників тощо.

108) За результатами аналізу договірної ціни, наданої у складі тендерної документації ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР», встановлено, що **кошторисний прибуток та кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій у обох Відповідачів однакові.**

109) **Кошторисний прибуток становив - 4,82895, кошти на покриття адміністративних витрат будівельних організацій - 13,37975.**

110) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі-3 діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема обмінювалися між собою інформацією.

#### Щодо Процедури закупівлі-4

111) 08.09.2017 року Замовник на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель опублікував оголошення № 1458747 про проведення публічної закупівлі за процедурою «Відкриті торги» по предмету: ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 Роботи з фізичної ліквідації свердловин згідно з проектом ліквідації шахти «Гірник» (ДК 021:2015 «45220000- 5 інженерні та будівельні роботи»), ідентифікатор закупівлі: UA-2017-09-08-002081-с.

112) Єдиним критерієм для визначення переможця у Процедурі закупівлі - 4 була ціна.

113) Аналіз поведінки учасників при поданні пропозицій і на аукціоні, а також документів, поданих учасниками у складі тендерних пропозицій, свідчить про наявність ознак узгодженої поведінки ТОВ «Дівітея» і ПП «Промресурс КР» під час підготовки та участі в Процедурі закупівлі-4, що підтверджується наступним.

114) Відповідно до протоколу розкриття тендерних пропозицій, тендерні пропозиції надали наступні учасники:

- 1) ТОВ «Дівітея». Тендерна пропозиція подана 27.09.2017 року 14:03 годині;
- 2) ПП «Промресурс КР». Тендерна пропозиція подана 03.10.2017 року о 17:02 годині.

115) Подавши свої документи, вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні цінові пропозиції для участі у Процедурі закупівлі-4.

№	Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція	Кінцева цінова пропозиція
1	ТОВ «Дівітея»	354 190,76	354 190,76
2	ПП «Промресурс КР»	357 499,15	357 499,15

116) За результатами аналізу проведення аукціону встановлено, що Відповідачі не конкурували між собою на аукціоні і умисно не змінювали свої пропозиції.

117) Переможцем було визнано ТОВ «Дівітея».

118) Провівши порівняльний аналіз документів, які входили до складу тендерних пропозицій Відповідачів, можна виокремити наступні спільні об'єднуючі особливості.

119) Назви документів, які Відповідачі завантажили у складі своїх тендерних пропозицій, є переважно однаковими, містять нехарактерні формулювання та однаково згруповані, наприклад: однаковий архів із назвою «дозвола», окремо оформлені файли «договірна ціна» і «пояснювальна записка», однаково згруповані розрахунки заробітної плати, адміністративних і загальновиробничих витрат, нехарактерна назва файлу «прайс» тощо.

120) Згідно з даними витягів на момент участі у Процедурі закупівлі-4 юридичні адреси Відповідачів знаходилися у сусідніх офісах.

121) У пакетах тендерних пропозицій Відповідачів, поданих під час участі у Процедурі закупівлі-4, міститься низка документів, текст яких є схожим та має певні нехарактерні для таких типів документів, спільні риси оформлення, при тому, що відповідно до документації Процедури закупівлі-4 форма таких документів мала бути довільною. Схожості виявлені в таких документах:

1. Довідка у довільній формі про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору (договорів) за останні 4 роки, яка вимагається тендерною документацією на підтвердження кваліфікаційного критерію, обома учасниками надана з ідентичним викладенням тексту «...виконало і приймає участь у виконанні наступних видів ремонтних і будівельних робіт...».

2. Документація на Процедурі закупівлі-4 містить вимогу надати копію

(копії) договору, акту (актів) приймання виконаних робіт на підтвердження досвіду виконання аналогічного договору. Відповідно до документації копії документів, що вимагаються згідно цієї тендерної документації, перед виготовленням кольорової скан-копії з такого документу для її завантаження в систему також завіряються підписом та печаткою учасника.

Договори та акти приймання виконаних робіт, які надані Відповідачами на підтвердження досвіду виконання аналогічного договору однаково не завірені підписом та печаткою.

3. Подані Відповідачами у складі тендерних пропозицій розрахунки адміністративних та загальновиробничих витрат, форма яких тендерною документацією не встановлена, складені учасниками в однаковій формі.

Також зазначені розрахунки містять нехарактерну спільну особливість, адже вони складені за періоди з 01.06.2016 року по 01.06.2017 року (ТОВ «Дівітея») та з 01.08.2016 року по 01.08.2017 року (ПП «Промресурс КР»), тоді як тендерна документація містить вимогу визначати розмір адміністративних та загальновиробничих витрат в розрахунку договірної ціни на основі величини таких витрат, яка склалася в організації підрядника за попередній звітний період (рік), тобто з 01.01.2016 року по 31.12.2016 року.

4. Також Відповідачами подані повністю однакові форми розрахунку розміру середньомісячної кошторисної заробітної плати, яка враховується при визначенні вартості будівництва, форма яких теж не визначена тендерною документацією.

122) Отже, схожість в оформленні документів з однаковими характерними особливостями не може бути випадковим збігом, та може свідчити про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі у Процедурі закупівлі-4.

123) За інформацією ДП «Прозорро», учасники Процедури закупівель - 4 ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» початкові пропозиції для участі в процедурі закупівель подавали з автоматизованого електронного майданчика zakurki.prom.ua (ТОВ «Закупки.Пром.Уа», м. Київ).

124) Отже, майданчики у обох учасників були однакові.

125) Для створення конкурсної пропозиції ТОВ «Дівітея» 27.09.2017 року о 14:03 годині використовувало наступну IP адресу – 93.127.43.16.

126) ПП «Промресурс КР» створювало конкурсну пропозицію 03.10.2017 року о 17:02 годині з цієї ж IP адреси – 93.127.43.16.

127) Крім того ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» вносили зміни до конкурсної пропозиції з однієї IP адреси - 93.127.43.16.

128) Таким чином ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» для створення конкурсних пропозицій використовували одну IP адресу.

129) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі-4 діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема обмінювалися між собою інформацією.

### **ІНШІ ФАКТИ, ЯКІ СВДІЧАТЬ ПРО УЗГОДЖЕНІСТЬ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ**

130) Згідно із даними Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань від 16.10.2018 року № 1004536692 ТОВ «Дівітея» 14.02.2017 року змінило свою адресу з Дніпропетровська

обл., м. Кривий Ріг, Жовтневий р-н, вул. Невська, буд. 2-А на адресу м. Київ Печерський р-н, вул. Чигоріна, буд. 49, офіс 5.

131) Відповідно до Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 16.10.2018 року № 1004536687 ПП «Промресурс КР» 14.02.2017 року змінило своє місцезнаходження з адреси Дніпропетровська обл. П'ятихатський р-н. м. П'ятихатки, вул. Шкільна, буд. 94 на адресу м. Київ, Печерський р-н, вул. Чигоріна, буд. 49, офіс 4.

132) Таким чином, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» з 14.02.2017 року по 16.07.2018 року були зареєстровані за однією адресою, а саме:

133) Юридична адреса ТОВ «Дівітея»: м. Київ, вул. Чигорна 49, офіс 5.

134) Юридична адреса ПП «Промресурс КР»: м. Київ, вул. Чигорна 49, офіс 4.

135) 16.07.2018 року ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» знову одночасно змінили своє місцезнаходження.

136) ТОВ «Дівітея» з адреси м. Київ Печерський р-н, вул. Чигоріна, буд. 49, офіс 5 на адресу Дніпропетровська обл., місто Дніпро, просп. Мануїльський, буд. 7.

137) ПП «Промресурс КР» з адреси м. Київ, Печерський р-н, вул. Чигоріна, буд. 49, офіс 4 на адресу Дніпропетровська обл. місто Дніпро, вул. Калинова, буд. 68.

138) **Окрім того перелік змін, які вносилися при реєстрації теж ідентичний: в обох випадках зміна місцезнаходження, зміна видів діяльності та зміна додаткової інформації.**

139) Відповідно до інформації, яка була отримана від ТОВ «Дівітея», фактичним розміщенням робочих місць, на яких готувались документи, що подавались у складі конкурсних пропозиції торгів є адреса: **м. Кривий Ріг, вул. Криворіжсталі 21, офіс 103**. Реєстраційний номер комп'ютера: 94-E9-79-A8-3E-5B.

140) Відповідно до інформації, яка була отримана від ПП «Промресурс КР», фактичним розміщенням робочих місць, на яких готувались документи, що подавались у складі конкурсних пропозиції торгів є адреса: **м. Кривий Ріг, вул. Криворіжсталі 21, офіс 103а**. Реєстраційний номер комп'ютера: 7C-8B-CA-14-F4-18.

141) Таким чином, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» готували документи, що подавались у складі конкурсних пропозиції торгів знаходячись у сусідніх офісах.

142) Вказані вище обставини та синхронність у діях обох Відповідачів не можуть бути пояснені простим збігом та можуть свідчити про узгодженість поведінки цих суб'єктів господарювання під час цих дій.

143) За інформацією ТОВ «Дівітея» реєстрація у системі електронних закупівель «Prozorro», завантаження документів а також безпосередня участь у аукціоні відбувалась з комп'ютера № **00-C2-C6-17-3D-88**, який знаходився за адресою м. Кривий Ріг, вул. Криворіжсталі 21, офіс 103.

144) За інформацією ПП «Промресурс КР» реєстрація у системі електронних закупівель «Prozorro», завантаження документів а також безпосередня участь у аукціоні відбувалась з комп'ютера № **00-C2-C6-17-3D-88**, який знаходився за адресою м. Кривий Ріг, вул. Криворіжсталі 21, офіс 103а.

145) **Таким чином, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» брали участь у процедурах закупівель 1,2,3,4 з одного комп'ютера.**

146) Вказані вище обставини не можуть бути пояснені простим збігом та можуть свідчити про узгодженість поведінки цих суб'єктів господарювання під час цих дій.

147) Також було встановлено, що ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» для створення та завантаження тендерної документації для участі у Процедурах закупівель 1,2,3,4 використовували одну IP адресу - **93.127.43.16**.

- 148) За інформацією отриманою від інтернет провайдера ПрАТ «Фарлеп-Інвест», ІР адреса - 93.127.43.16 є статичною, та з 31.07.2014 року належить фізичній особі-підприємцю [інформація з обмеженим доступом].
- 149) Враховуючи наведене, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» для створення та завантаження тендерної документації для участі у Процедурах закупівель 1,2,3,4 використовували одну **статичну ІР адресу - 93.127.43.16.**
- 150) ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» формували свої кошториси для участі у Процедурах закупівель 1,2,3,4 за допомогою програмного комплексу АВК 5 (3.3.2) укр.
- 151) За отриманою від виробника програмного комплексу АВК 5 ТОВ «НВК фірма Созидатель» інформацією, цей комплекс у офіційного дилера [інформація з обмеженим доступом] у квітні 2018 року офіційно придбало ТОВ «Дівітея».
- 152) *Окрім того, ТОВ «НВК фірма Созидатель», зазначила, що ПК АВК-5 немає легкого доступу. Користувач за Договором отримує диск в демонстраційному вигляді, отримує для кожного комп'ютера сформовані персональні паролі доступу до програми ПК АВК-5.*
- 153) Таким чином, ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» створювали свої кошториси для участі у Процедурах закупівель 1,2,3,4 за допомогою програмного комплексу АВК 5 (3.3.2) укр, який належить ТОВ «Дівітея».
- 154) Відповідачі у складі своїх тендерних пропозицій однаково надали Витяги з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, датовані 2017 роком.
- 155) Разом з тим, тендерною документацією не вимагалось надання учасниками Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.
- 156) Окрім того надання такого документу датованого 2017 роком, а не 2018 роком є нехарактерною ознакою, адже зазвичай витяги отримуються учасниками на дату подання або підготовки тендерної пропозиції, щоб відобразити усі актуальні відомості про юридичну особу, тоді як Відповідачі подали витяги з реєстру, які містять неактуальну інформацію про їх місцезнаходження, види діяльності та додаткову інформацію.
- 157) Отже, Учасники у складі своїх тендерних пропозицій однаково надали документи, які не вимагались умовами тендерної документації, з однаково неактуальною інформацією в них.
- 158) Як зазначило ПП «Промресурс КР» однією з осіб, відповідальних за підготовку документів для участі у Процедурах закупівель 1,2,3,4 була [інформація з обмеженим доступом] – інженер з проектно-кошторисних робіт.
- 159) За інформацією отриманою від Головного управління Пенсійного фонду України в Дніпропетровській області, [інформація з обмеженим доступом] до липня 2017 року працювала у ТОВ «Дівітея», а вже з вересня 2017 року працює в ПП «Промресурс КР».
- 160) Таким чином, обмін інформацією між ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» під час створення тендерної документації для участі у Процедурах закупівель 1,2,3,4 міг відбуватись через найманого працівника - [інформація з обмеженим доступом].
- 161) **За отриманою інформацією, між ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» укладались договори про надання поворотної фінансової допомоги від 26.12.2016 року № 4, від 20.03.2018 року №4, від 01.10.2018 року №8.**



162) За договором поворотної фінансової допомоги від 26.12.2016 року № 4, ТОВ «Дівітея» надало ПП «Промресурс КР» позику на суму [інформація з обмеженим доступом]. Дата повернення до 28.02.2017 року.

163) За договором поворотної фінансової допомоги від 20.03.2018 року № 4, ТОВ «Дівітея» надало ПП «Промресурс КР» позику на суму [інформація з обмеженим доступом]. Дата повернення до 30.08.2018 року.

164) За договором поворотної фінансової допомоги від 01.10.2018 року № 8, ТОВ «Дівітея» надало ПП «Промресурс КР» позику на суму [інформація з обмеженим доступом]. Дата повернення до 31.12.2017 року.

165) Таким чином, ТОВ «Дівітея» надало ПП «Промресурс КР» фінансову допомогу на загальну суму [інформація з обмеженим доступом].

166) Наведене свідчить про наявність сталих господарських відносин між ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР».

167) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками Процедури закупівлі-4 вищенаведена інформація, подана в пакеті тендерної пропозиції ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР», мала б відрізнитись одна від одної, у тому числі й за зовнішнім оформленням, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники процедури закупівлі готували їх окремо один від одного, без обміну інформацією, мав би відображати індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до їх підготовки.

#### 4. ВИСНОВКИ ПО СПРАВІ

168) Матеріалами справи встановлено, що поведінка ПП «Промресурс КР» і ТОВ «Дівітея» під час участі у Процедурах закупівель 1,2,3,4 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

169) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в будь-якій 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 господарювання, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.

170) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).

171) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в 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).

172) Установлені територіальним відділенням факти у своїй сукупності:

- відмова у цінній конкуренції під час Процедур закупівель 1,2,3,4;
- одночасна зміна місцезнаходження та видів діяльності;
- надання Відповідачами один одному поворотної фінансової допомоги;
- подання/створення комерційної пропозиції та завантаження необхідної документації ТОВ «Дівітея» та ПП «Промресурс КР» з використанням однієї IP-адреси;

- участь в аукціоні щодо *Процедур закупівель 1,2,3,4 з одного комп'ютера з використанням однієї IP-адреси;*
- *однаковий запланований прибуток та витрати на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних організацій (Процедури закупівель 1,3);*
- *схожість документів, наданих Відповідачами на Процедури закупівель 1,2,3,4 : однакові технічні та граматичні помилки, однаковий спосіб оформлення документів, відмінність від форм Замовника, інших учасників, не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в *Процедурах закупівель 1,2,3,4.**

173) З огляду на викладене, Відповідачі під час підготовки документації в *Процедурах закупівель 1,2,3,4* діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель.

174) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «Дівітея» і ПП «Промресурс КР» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результати проведення Замовником *Процедур закупівель – 1,2,3,4*, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективних для нього результатів, а отже, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

175) Враховуючи викладене, така поведінка ПП «Промресурс КР» і ТОВ «Дівітея» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

176) Подання про попередні висновки у справі було направлено сторонам 07.11.2019 року.

177) ПП «Промресурс КР» отримало подання про попередні висновки у справі 14.01.2019 року, про що свідчить корінець поштового відправлення з відміткою про вручення.

178) Пояснення та заперечення до подання про попередні висновки у справі №54/5-19 до територіального відділення не надходило.

## **5. ВИЗНАЧЕННЯ ШТРАФУ**

179) Частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення зазначеного порушення передбачена відповідальність у вигляді накладання штрафу 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.

180) **ТОВ «Дівітея» було ліквідовано 27.07.2019 року.**

181) Дохід (виручка) ПП «Промресурс КР» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік становить [інформація з обмеженим доступом].

182) При визначенні розміру штрафу враховано:

- 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.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 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 19.04.1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 року за №90/299 (зі змінами та доповненнями), пунктами 1, 15 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України від 30.03.2001 № 291/5482 (зі змінами),

#### ВИРІШИЛА:

1. Прийняти рішення про закриття провадження у справі щодо товариства з обмеженою відповідальністю «Дівітея» (ідентифікаційний код юридичної особи 37861608), без прийняття рішення по суті у зв'язку з його ліквідацією.
2. Визнати, що приватне підприємство «Промресурс КР» (ідентифікаційний код юридичної особи 35005091) вчинило 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 тендера (торгів), проведених Державним підприємством «Об'єднана Компанія «Укрвуглереструктуризація» [оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2018-08-16-001816-b].
3. За порушення, зазначене в пункті 2 резолютивної частини, накласти штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн. на приватне підприємство «Промресурс КР» (ідентифікаційний код юридичної особи 35005091).
4. Визнати, що приватне підприємство «Промресурс КР» (ідентифікаційний код юридичної особи 35005091) вчинило 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 тендера (торгів), проведених Державним підприємством «Об'єднана Компанія «Укрвуглереструктуризація» [оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2017-09-26-000763-a].
5. За порушення, зазначене в пункті 4 резолютивної частини, накласти штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн. на приватне підприємство «Промресурс КР» (ідентифікаційний код юридичної особи 35005091).
6. Визнати, що приватне підприємство «Промресурс КР» (ідентифікаційний код юридичної особи 35005091) вчинило 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 тендера (торгів), проведених Державним підприємством «Об'єднана Компанія «Укрвуглереструктуризація» [оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2017-11-09-001908-c].

7. За порушення, зазначене в пункті 6 резолютивної частини, накладити штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн. на приватне підприємство «Промресурс КР» (ідентифікаційний код юридичної особи 35005091).

8. Визнати, що приватне підприємство «Промресурс КР» (ідентифікаційний код юридичної особи 35005091) вчинило 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 тендера (торгів), проведених Державним підприємством «Об'єднана Компанія «Укрвуглереструктуризація» [оголошення про проведення відкритих торгів опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2017-09-08-002081-с].

9. За порушення, зазначене в пункті 8 резолютивної частини, накладити штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн. на приватне підприємство «Промресурс КР» (ідентифікаційний код юридичної особи 35005091).

Штрафи підлягають сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу зазначені суб'єкти господарювання зобов'язані надіслати до 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

О. ТУРКОВСЬКИЙ

Члени адміністративної колегії

Є. ВАРНАКОВ

В. ОНЩЕНКО

В. ГАРАГУЛЯ

Секретар адміністративної колегії

С. НАЛІВКІНА