



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО-СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

16.07.2020 року

Дніпро
(місто)

№ 54/23-р/к
Справа №54/7-20

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Технодар-Днепр» (далі – ТОВ «Технодар-Днепр», Відповідач 1) та товариство з обмеженою відповідальністю «Промтех Проект Енд Сервіс» (далі- ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс», Відповідач 2) подали заявки на участь у торгах у торгах на закупівлю Департаментом по роботі з активами Дніпровської міської ради «послуги з розробки технічної документації із землеустрою щодо інвентаризації земель» згідно з оголошенням № UA-2018-03-15-000147-а. При цьому ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» та ТОВ «Технодар-Днепр» завантажували свої пропозиції в один і той же час; залучали до підготовки для участі у закупівлі одну й ту саму третю особу, яка здійснювала оплату для участі у процедурі закупівлі з однієї IP-адреси; створювали та редагували файли тендерної пропозиції на одному пристрої; не зменшували свої пропозиції під час аукціону, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 54/7-20 такі дії ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» та ТОВ «Технодар-Днепр», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» – 68 000,00 грн.;

на ТОВ «Технодар-Днепр» – 68 000,00 грн.

Відповідно до п. 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 54/7-20 про порушення ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» та ТОВ «Технодар-Днепр» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання про попередні висновки у справі від 30.06.2020 року № 54-03/35п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Дніпропетровського обласного територіального відділення від 07.05.2020 року №54/7-рп/к розпочато розгляд справи № 54/7-20 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) Відповідно до підпункту 7.5. пункту 7 Розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами), Дніпропетровське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України змінено найменування на Південно-східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України 15 червня 2020 року (далі – Відділення).
- (3) Зміна найменування відбулася у зв'язку із початком виконання функцій покладених Положенням про територіальне відділення, що були віднесені до компетенції Запорізького та Кіровоградського обласних територіальних відділень Антимонопольного комітету України.
- (4) Антимонопольним комітетом України, надсилались вимоги про надання інформації Відповідачу 1 від 31.08.2018 року №143-29/01-11210, від 09.10.2018 року №143-29/01-13359.
- (5) Антимонопольним комітетом України, надсилались вимоги про надання інформації Відповідачу 2 від 31.08.2018 року №143-29/01-11209, від 26.11.2018 року №143-29/01-15793.
- (6) Листами від 02.07.2020 року № 54-02/1815 та від 02.07.2020 року № 54-02/1816 Відповідачеві-1 та Відповідачеві-2 було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 30.06.2020 року № 54-03/35п.

2. Відповідачі

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) Товариство з обмеженою відповідальністю «Технодар-Днепр» (код ЄДР 40088101) (юридична адреса: 49044, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вул. Виконкомівська, будинок 12-А, офіс 33);
 - б) 3. Товариство з обмеженою відповідальністю «Промтех Проект Енд Сервіс» (код ЄДР 41425139) (юр адреса: 01054, м.Київ, вул. Ярославів Вал, будинок 29В);
- (8) Учасники торгів - ТОВ «Технодар-Днепр» та ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» мають свідоцтва про державну реєстрацію юридичної особи, самостійні баланси, розрахункові рахунки в установах банку, укладають договори, здійснюють господарські операції, тобто, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

3.1. Інформація про торги

- (9) За інформацією веб порталу «Prozorro» (<https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-03-15-000147-a>), Замовник Торгів – Департамент по роботі з активами Дніпровської міської

ради (код ЄДР 37454258). Місцезнаходження замовника: 49000, Україна, Дніпропетровська область обл., Дніпро, проспект Дмитра Яворницького, 75.

- (10) Відповідно до оголошення про проведення відкритих торгів: UA-2018-03-15-000147-a (<https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-03-15-000147-a>) очікувана вартість предмета закупівлі: 75 000 000,00 УАН. Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 19 квітня 2018, 18:00.
- (11) Інформація про предмет закупівлі (<https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-03-15-000147-a>): Послуги з розробки технічної документації із землеустрою щодо інвентаризації земель.
- (12) Місце поставки товарів або місце виконання робіт чи надання послуг: 49000, Україна, Дніпропетровська область, Дніпро, пр.Д.Яворницького,75а.
- (13) ДК 021:2015: 71250000-5 — Архітектурні, інженерні та геодезичні послуги
- (14) Період постачання: по 31 грудня 2018 року
- (15) Пропозиції подали наступні учасники:

Найменування учасника	Код за ЄДРПОУ учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
Київське державне підприємство геодезії, картографії, кадастрових та геоінформаційних систем "Київгеоінформатика"	19028917	19 квітня 2018 року 16:43.
ТОВ Промтех Проект Енд Сервіс	41425139	19 квітня 2018 року 17:13-17:34
ТОВ Технодар-Днепр	40088101	19 квітня 2018 року 17:45

- (16) В Торгах, які відбулись 02 травня 2018 року приймали участь ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» та ТОВ «Технодар Днепр».
- (17) Пропозицію іншого учасника - Київське державне підприємство геодезії, картографії, кадастрових та геоінформаційних систем «Київгеоінформатика» було відхилено Замовником через невідповідність пропозиції учасника вимогам тендерної документації (протокол засідання тендерного комітету від 23.04.2018 року №27).
- (18) Первинні пропозиції учасників були наступні:
- (19) ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» - 63 180 024,53 грн;
- (20) ТОВ «Технодар-Днепр» - 73 453 042,62 грн.
- (21) Під час проведення аукціону учасниками початкові пропозиції не зменшувались.
- (22) Переможцем було визнано ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» з ціною пропозицією 63 180 024,53 грн, з яким 23.05.2018 року було укладено договір.

3.2. Докази у справі

- (23) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентні узгоджені дії Відповідачів під час підготовки та участі у Торгах, що підтверджується наступним.
- (24) Згідно з пунктом четвертим частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», одним із видів антиконкурентних узгоджених дій є узгоджені дії, що стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

- (25) За результатом проведеного аналізу матеріалів Торгів встановлено наступні характерні спільні особливості при оформленні Відповідачами тендерних пропозицій, а саме:
- (26) За інформацією Державного підприємства «ПРОЗОРРО» (далі - ДП «Прозорро»), учасники Торгів ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» та ТОВ «Технодар-Днепр» початкові пропозиції для участі в аукціоні подавали з автоматизованого електронного майданчика *[Інформація з обмеженим доступом]*. **Отже майданчики у обох учасників були однакові.**
- (27) За інформацією автоматизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн, подання пропозицій здійснювались Учасниками Торгів з наступних **ІР – адрес:**
- ТОВ «Технодар-Днепр» (код ЄДР 40088101) ІР адреса: *[Інформація з обмеженим доступом]* **(дата та час надання пропозиції 19.04.2018 року 17 год. 45 хв.);**
 - ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» (код ЄДР 41425139) - ІР адреса: *[Інформація з обмеженим доступом]* **(дата та час надання пропозиції 19.04.2018 року 17 год. 12 хв.);**
- (28) Пропозицію ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» підписано 19.04.2018 року о 17 год. 42.хв, відповідно до інформації відображеної на сайті Прозоро (<https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-03-15-000147-a>) та перевірену на онлайн сервісі перевірки кваліфікованого електронного підпису чи печатки для електронних документів (<https://czo.gov.ua/verify>), підпис накладено директором ТОВ «ПРОМТЕХ ПРОЕКТ ЕНД СЕРВІС», 19.04.2018 року о 17:42:32.
- (29) Тобто, проміжок часу, подання учасниками своїх тендерних пропозицій складає 3 хвилини.
- (30) Отже дії учасників були однакові, а саме: завантаження документів в складі своїх пропозицій, перегляд деталей Процедури закупівлі, реєстрація пропозицій були виконані в один і той же час: **19.04.2018 року з 17 год. 12 хв. год по 17 год. 45 хв.**
- (31) Учасниками Торгів перерахування на рахунок авторизованого електронного майданчика (ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн») коштів задля участі у процедурі закупівлі за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» здійснювалось відповідно до наступних платіжних доручень:
- ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» *[Інформація з обмеженим доступом]*;
 - ТОВ «Технодар-Днепр» *[Інформація з обмеженим доступом]*.
- (32) Згідно інформації, отриманої від банків перерахування коштів здійснювалось з наступних ІР-адрес:
- *[Інформація з обмеженим доступом]*;
 - *[Інформація з обмеженим доступом]*.
- (33) Отже **ІР – адреси Учасників Торгів при здійсненні перерахування коштів задля участі у процедурі закупівлі були однакові.**
- (34) Користувачем ІР-адреси *[Інформація з обмеженим доступом]* є *[Інформація з обмеженим доступом]*.
- (35) Відповідно до отриманої від *[Інформація з обмеженим доступом]* інформації було встановлено, що *[Інформація з обмеженим доступом]* не використовує ІР-адресу *[Інформація з обмеженим доступом]*, а відповідно до договору *[Інформація з обмеженим доступом]* вищезазначену ІР – адресу надано в користування *[Інформація з обмеженим доступом]*. Послуги доступу до мережі інтернет надаються фактично у *[Інформація з обмеженим доступом]* по наступним адресам: *[Інформація з обмеженим доступом]*.

- (36) [Інформація з обмеженим доступом] листом [Інформація з обмеженим доступом] повідомив, що не використовував (володів) приміщеннями за вищезазначеними адресами у [Інформація з обмеженим доступом] та зазначив, що не мав договірних або господарських відносин з ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» та ТОВ «Технодар-Днепр».
- (37) [Інформація з обмеженим доступом] повідомив, що ІР адреса [Інформація з обмеженим доступом] надавалась в користування іншим особам у динамічному режимі (близько [Інформація з обмеженим доступом] користувачам). Відповідно до переліку користувачів, який було надано [Інформація з обмеженим доступом], жоден із цього переліку не є співробітником Відповідачів.
- (38) Листом [Інформація з обмеженим доступом] ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» повідомило, що зареєстровано та знаходиться за адресою – [Інформація з обмеженим доступом]. До 20.03.2018 року знаходилось за адресою – [Інформація з обмеженим доступом].
- (39) Збір обробка та підготовка документації для участі у тендері здійснювалась [Інформація з обмеженим доступом], третіх осіб для підготовки та участі товариство не залучало.
- (40) Місцезнаходження ТОВ «Технодар-Днепр» відповідно до документів, які було подано в складі тендерної пропозиції – м. Дніпро, вул. Шевченка, 10, літера Б-3.
- (41) Тобто, жоден з учасників Торгів не мав приміщень за адресами надання доступу до мережі інтернет по ІР – адресі [Інформація з обмеженим доступом] по наступним адресам: [Інформація з обмеженим доступом].
- (42) **Таким чином, ТОВ «Технодар-Днепр» та ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» залучали до підготовки для участі у закупівлі одну й ту саму третю особу, яка здійснювала оплату для участі у процедурі закупівлі з однієї ІР-адреси.**
- (43) Тендерним комітетом Департаменту по роботі з активами Дніпровської міської ради затверджено тендерну документацію (нова редакція) (Протокол від 12.04.2018 №25).
- (44) В підрозділі «Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції» Розділу «Інструкція з підготовки тендерної документації» зазначено, що *тендерна пропозиція повинна складатись, зокрема з документів та інформації про відповідність Учасника кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 Закону, вимогам, встановленим статтею 17 Закону, встановленим в Додатку 3 до тендерної документації.*
- (45) Додатком 3 визначено перелік документів, які вимагаються для підтвердження відповідності тендерної пропозиції учасника вимогам замовника.
- (46) Так в Розділі 2 «Наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід» визначено, що *для підтвердження наявності працівників відповідної кваліфікації та досвіду складається інформаційна довідка на фірмовому бланку (у разі наявності такого бланку) за підписом керівника або уповноваженої особи Учасника та відтиском печатки Учасника (за наявності), що містить інформацію про наявність в Учасника працівників, що будуть залучатись до надання послуг.*
- (47) *Обов'язкова наявність в Учасника:*
- *сертифіковані інженери - землепорядники не менше 2-х осіб,*
 - *сертифікований інженер-геодезист – не менше 1-ї особи;*
 - *фахівці із геодезичною та/або землепорядною освітою – не менше 20-ти осіб.*
- (48) *Такі фахівці повинні бути зазначені у довідці – прізвище, ім'я, по-батькові. Для підтвердження трудових відносин із визначеними фахівцями учасник надає відповідні документи (накази про призначення, штатний розклад). Щодо кожного вказаного у довідці спеціаліста Учасник надає підтверджуючі документи його кваліфікації (трудова книжка та відповідні документи про освіту, форму №1-ДФ щодо*

працівників, прийнятих до 01.01.2018 р., повідомлення фіскальної служби про прийняття працівників на роботу, щодо працівників, прийнятих після 01.01.2018 р.).

- (49) *Досвід роботи підтверджується скан - копіями трудових книжок.*
- (50) В складі своїх тендерних пропозицій учасниками закупівлі було надано довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід.
- ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» листом від 18.04.2018 року №117 зазначило, що має 27 осіб, з них у 11 – осіб мають досвід роботи за спеціальністю менше одного року, 13 осіб –більш ніж 5 років.
 - ТОВ «Технодар-Днепр» листом від 10.04.2018 року №190 зазначило, що має 25 осіб, з них 6 осіб мають досвід роботи за спеціальністю один рік або менше, 9 осіб більш ніж 5 років.
- (51) Одного із працівників ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» - *[Інформація з обмеженим доступом]* призначено на посаду інженера - геодезиста наказом *[Інформація з обмеженим доступом]*.
- (52) Листом *[Інформація з обмеженим доступом]* ГУ ДФС у Дніпропетровській області зазначило, що *[Інформація з обмеженим доступом]* було звільнено з ТОВ «Технодар-Днепр» *[Інформація з обмеженим доступом]*.
- (53) В той же час, ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» в складі тендерної пропозиції завантажено на майданчику електронних закупівель «Файл 5 КВАЛІФІКАЦІЙНІ КРИТЕРІЇ ТА ВІДПОВІДНІСТЬ», на сторінках *[Інформація з обмеженим доступом]* цього файлу викладено скан-копію трудової книжки *[Інформація з обмеженим доступом]*, в якій під номером *[Інформація з обмеженим доступом]* внесено відомості, що *[Інформація з обмеженим доступом]* прийнято на роботу до ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» *[Інформація з обмеженим доступом]*, під номером *[Інформація з обмеженим доступом]* внесено запис, що *[Інформація з обмеженим доступом]* звільнено за згодою сторін з *[Інформація з обмеженим доступом]*, отже в скан –копії взагалі відсутній запис про роботу *[Інформація з обмеженим доступом]* в ТОВ «Технодар-Днепр».
- (54) Тобто, кваліфікованого та досвідченого фахівця (*[Інформація з обмеженим доступом]*) було звільнено *[Інформація з обмеженим доступом]* з ТОВ «Технодар-Днепр» та прийнято на роботу до ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» *[Інформація з обмеженим доступом]* (в останній день подачі тендерних пропозицій).
- (55) Оскільки ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» в складі тендерної пропозиції подано документи, в яких викрито факт, що вищезазначена особа працювала у іншого учасника Закупівлі, що може свідчити про те, що суб'єкти господарювання діяли узгоджено та намагались зробити тендерну пропозицію ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» більш привабливою та такою, щоб вона відповідала вимогам замовника, оскільки майже половина працівників ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» практично не мали досвіду роботи, в той час, як *[Інформація з обмеженим доступом]* мав *[Інформація з обмеженим доступом]* досвід роботи за фахом.
- (56) За результатом аналізу документації тендерних пропозицій учасників Закупівлі було встановлено однакові метадані завантажених документів, а саме:
- (57) Більшість файлів, які було завантажено у складі тендерних пропозицій створено у **2031 році**.
- (58) Файли було створено, завдяки наступним додаткам:
- Canon MF6100 Series (12 файлів), ТОВ «Технодар-Днепр» - 7 файлів, ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» - 5 файлів, зокрема кошториси та тендерні пропозиції;
 - Adobe Acrobat 11.0.23 (3 файли), ТОВ «Технодар-Днепр» - 1 файл, ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» - 2 файли;

- Apache FOP Version 1.0. (1 файл) ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» - банківська гарантія АТ «КБ «Приват Банк»;

- По 2 файлам інформація відсутня (банківська гарантія ТОВ «Технодар-Днепр» від АТ «ОТП Банк» та Кваліфікаційні критерії ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс», файл було створено на сайті Iloverpdf.com).

(59) Крім того, файли тендерних пропозицій редагувались:

- ТОВ «Технодар-Днепр» редагувало завантажені файли 19.04.2018 року з 16:04:12 по 16:09:38;
- ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» редагувало завантажені файли 19.04.2018 року з 16:16:38 по 16:20:43.

(60) Детальна інформація, щодо метаданих файлів завантажених у складі тендерних пропозицій учасників Закупівлі наведено в Таблиці 1

Таблиця 1

Інформація щодо метаданих файлів тендерних пропозицій					
Учасник	Назва док-ту	Дата та час створення док-ту	Дата та час зміни документу	Додаток	Виробник PDF
ТОВ «Технодар-Днепр»	1Тендерна пропозиція	26.07.2031, 14:21:12	16.04.2018, 12:12:48	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 2 ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ	27.07.2031, 17:55:20	19.04.2018, 13:31:30	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Технодар-Днепр»	2Реєстр	29.07.2031, 19:26:28		Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 1 РЕЄСТР ТЕНДЕРНОЇ ПРОПОЗИЦІЇ	29.07.2031, 19:40:52		Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Технодар-Днепр»	3Кваліфікаційні критерії	18.04.2018 року, 14:00:10	19.04.2018, 16:04:12	Adobe Acrobat 11.0.23	Adobe Acrobat 11.0.23 Image conversion Plug-In
ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 3 УСТАВНІ ДОКУМЕНТИ ПРО ПОВНОВАЖЕННЯ ДИРЕКТОРА	19.04.2018, 13:36:04	19.04.2018, 16:16:38	Adobe Acrobat 11.0.23	Adobe Acrobat 11.0.23 Image conversion Plug-In
ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 4 АНТИКОРУПЦІЙНА ПРОГРАМА	19.04.2018, 13:41:27	19.04.2018, 16:17:20	Adobe Acrobat 11.0.23	Adobe Acrobat 11.0.23 Image conversion Plug-In
ТОВ «Технодар-Днепр»	4Проект договору	22.07.2031, 21:32:20	19.04.2018, 16:07:13	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Технодар-Днепр»	5Кошторис	26.07.2031, 14:22:46	19.04.2018, 16:07:52	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Технодар-Днепр»	6Установчі документи	19.07.2031, 18:57:57	19.04.2018, 16:08:09	Canon MF6100 Series	Canon MF.6100 Series
ТОВ «Технодар-Днепр»	7Антикорупційна програма	19.07.2031, 19:58:15	19.04.2018, 16:08:28	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Технодар-Днепр»	8Довідки	22.07.2031, 21:32:40	19.04.2018, 16:08:46	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series

ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 6 ПРОЕКТ ДОГОВОРУ	21.07.2031, 20:37:22	19.04.2018, 16:18:26	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 7 КОШТОРИСИ	27.07.2031, 16:44:52	19.04.2018, 16:19:18	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 8 ІНШІ ДОКУМЕНТИ	21.07.2031, 20:37:56	19.04.2018, 16:20:17	Canon MF6100 Series	Canon MF6100 Series
ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 9 БАНКІВСЬКА ГАРАНТІЯ З ДОДАТКАМИ	18.04.2018, 15:09:13	19.04.2018, 16:20:43	Apache FOP Version 1.0	Apache FOP Version 1.0
ТОВ «Технодар- Днепр»	9Банківські документи		19.04.2018, 16:09:38		
ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс»	Файл 5 КВАЛІФІКАЦІЙНІ КРИТЕРІЇ ТА ВІДПОВІДНІСТЬ	19.04.2018, 13:45:36	19.04.2018, 17:25:00		ilovepdf.com

- (61) Отже, той факт, що у обох підприємств в складі тендерних пропозицій завантажено файли, які переважно було створено двома Додатками Canon MF6100 Series (файли створено в **2031 році**) та Adobe Acrobat 11.0.23 та редагування файлів тендерних пропозицій 19.04.2018 року з 16 год 04 хв. по 16 год. 20 хв. **свідчить про те, що створення та редагування файлів обох учасників Закупівлі здійснювались на одному пристрої.**
- (62) Відповідно до інформації, отриманої від ДПС обидва учасника Закупівлі подавали звітність протягом періоду [Інформація з обмеженим доступом] з однакових ІР – адрес, а саме: [Інформація з обмеженим доступом].
- (63) Користувачем ІР-адреси [Інформація з обмеженим доступом] є [Інформація з обмеженим доступом].
- (64) Відповідно до отриманої від [Інформація з обмеженим доступом] інформації протягом періоду [Інформація з обмеженим доступом] послуги доступу до мережі інтернет по вищезазначеній ІР –адресі надавались абоненту [Інформація з обмеженим доступом] за адресою [Інформація з обмеженим доступом], яка не була співробітницею ТОВ «Технодар-Днепр» та ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс».
- (65) Також, як зазначалось вище, жоден з учасників Процедури закупівлі не мав приміщень у [Інформація з обмеженим доступом].
- (66) **Отже, подача звітності до ДПС та здійснення перерахування коштів із [Інформація з обмеженим доступом], в якому Відповідачі не мають приміщень свідчить про те, що учасники закупівлі пов'язані між собою через третю особу.**
- (67) Учасниками закупівлі у складі своїх пропозицій надано цінові пропозиції: ТОВ «Технодар-Днепр» листом від 05.04.2018 року №187, ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» листом від 11.04.2018 року №114.
- (68) Оскільки вищезазначені документи, було складено на одному пристрої (обґрунтування наведено вище), то суб'єкти господарювання були обізнані про цінові пропозиції один одного, ще до подачі своїх пропозицій.
- (69) Додатково про обмін інформацією та домовленістю учасників щодо визначеного переможця свідчить той факт, що більшу частину працівників ТОВ «Промтех Проект

Енд Сервіс» було прийнято після 05.04.2020 року (дата складання цінової пропозиції ТОВ «Технодар-Днепр»).

- (70) Листом від 11.04.2018 року №113 ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» зазначено, що всіх працівників, яких планувалось залучати до виконання робіт прийнято після 01.01.2018 року.
- (71) Цих працівників (з геодезичною та/або землевпорядною освітою), було прийнято до ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» наказами за наступними датами:
- від 10.04.2018 року - 12 осіб;
 - від 11.04.2018 року – 1 особа;
 - від 12.04.2018 року – 7 осіб;
 - від 16.04.2018 – 1 особа;
 - від 17.04.2018 року – 3 особи;
 - від 18.04.2018 року -2 особи
- (72) Тобто, під час підготовки документації та визначення цінових пропозицій учасниками було узгоджено поведінку під час аукціону та для відповідності критеріям замовника, щодо наявності у учасника фахівці із геодезичною та/або землевпорядною освітою – загальною кількістю не менше 20-ти осіб, ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» було прийнято на роботу 26 осіб, після 05.04.2018 року (дата листа з ціновою пропозицією ТОВ «Технодар-Днепр»), а саме у період з 10.04.2018 року по 18.04.2018 року.
- (73) Як зазначалось вище, на аукціоні, який проходив 02.05.2018 року, учасники протягом 3-ьох раундів свої початкові пропозиції не зменшували (<https://auction.openprocurement.org/tenders/1b75f6c22e2b47d9866d0dc904d62555>).
- (74) У зв'язку із тим, що документи, які входили до складу тендерної документації, зокрема кошториси та тендерні пропозиції, готувались на одному пристрої, між учасниками відбувся обмін інформацією, пропозиції конкурсних торгів не були виконані у різний спосіб та різними шляхами.
- (75) Тобто підготовка документів пропозицій конкурсних торгів та участь у аукціоні учасниками торгів здійснювалася узгоджено, а ТОВ «Технодар-Днепр» приймав участь у Торгах лише з метою створення уявного конкурентного середовища.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (76) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача-1 та Відповідача-2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (77) 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.
- (78) 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, установленними цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (79) 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).

- (80) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, а саме: завантаження своїх пропозицій в один і той же час; залучення до підготовки для участі у закупівлі одну й ту саму третю особу, яка здійснювала оплату для участі у процедурі закупівлі з однієї IP-адреси; створення та редагували файлів тендерної пропозиції на одному пристрої; подача звітності до органів ДПС з одних і тих самих IP-адрес; не здійснення кроків під час проведення аукціону, свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів.
- (81) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- завантаження своїх пропозицій в один і той же час;
 - залучення до підготовки для участі у закупівлі одну й ту саму третю особу, яка здійснювала оплату для участі у процедурі закупівлі з однієї IP-адреси;
 - створення та редагували файлів тендерної пропозиції на одному пристрої;
 - подача звітності до органів ДПС з одних і тих самих IP-адрес;
 - не здійснення кроків під час проведення аукціону

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

- (82) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у тендері (торгах), проведеному Департаментом по роботі з активами Дніпровської міської ради на придбання «послуг з розробки технічної документації із землеустрою щодо інвентаризації земель» згідно з оголошенням № UA-2018-03-15-000147-а 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».
- (83) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (Відповідач-2) одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (84) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (85) На подання з попередніми висновками у справі, які було надіслано сторонам у справі, Відповідачами зауваження та заперечення не надавались.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (86) 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.

- (87) 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.
- (88) Товар, який реалізується під час конкурентної конкурсної процедури, є не взаємозамінним з товаром, що реалізується поза її межами, і тому утворює окрему, специфічну товарну групу. Ознакою не взаємозамінності є специфічні умови реалізації товару (конкурсні процедури).
- (89) Передбачені законодавством про закупівлі конкурсні процедури закупівель обмежують можливість замовника (покупця) на власний розсуд прийняти будь-які із наявних на ринку певного товару (який є предметом закупівлі) пропозицій, навіть якщо на ринку, за відсутності таких визначених законодавством обмежень, замовник міг би вибрати більш вигідну для нього пропозицію. Прийняття замовником пропозицій на ринку, які виходять за межі конкурсної процедури закупівель, є для замовника протизаконним. Тому, механізм конкурсної закупівлі визначає для замовника виключне коло пропозицій, одну з яких він має прийняти. В результаті можливості переміщення попиту замовника на предмет закупівлі обмежується лише колом існуючих в рамках конкурсної процедури пропозицій.
- (90) Така товарна група, відповідно, утворює специфічний ринок товару, географічні межі якого співпадають з територією можливої реалізації товару учасниками закупівлі замовникові, а часові межі обмежуються часом проведення конкурсних процедур.
- (91) Таким чином, механізм взаємодії попиту та пропозиції у випадку здійснення державних закупівель виступають у специфічних формах: попит – як певна потреба державного замовника, а пропозиції - як пропозиції учасників щодо її задоволення. Оскільки вони взаємодіють саме в межах окремої процедури закупівлі, то обмежується одномоментний у часі (разовий) міні-ринок лише з одним покупцем та з певним товаром, у вигляді та якості, визначених Замовником, що утворюють товарні межі ринку.
- (92) Необхідною умовою для кваліфікації антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються спотворення результатів конкурсних процедур закупівлі за державні кошти за пунктом четвертим 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є їх вчинення в умовах створеного замовником конкурентного середовища.
- (93) Економічна конкуренція (конкуренція) - змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибрати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.
- (94) Метою проведення тендерів є отримання замовником найкращої пропозиції, тобто одержання товару належної якості за оптимальною ціною. Змагальність учасників торгів передбачає самостійні дії (поведінку) кожного з учасників і зумовлює для здобуття перемоги пропонування кращих умов за найнижчими цінами; якщо учасники торгів домовляються між собою (узгоджуються) щодо умов своїх тендерних пропозицій, то усувається й самостійність в їх поведінці.
- (95) Відповідно до Закону України «Про захист економічної конкуренції»:
- економічна конкуренція (конкуренція) – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибрати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт не може визначати умови обороту товарів на ринку (абзац другий статті 1);

- узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання (стаття 5);

- антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції. Антиконтурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгодженими дії, які стосуються спотворення торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів (частина перша та пункт четвертий частини другої статті 6);

(96) Відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» на Антимонопольний комітет України покладено функції стосовно контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері закупівель.

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

- завантаженні своїх пропозицій в один і той же час;
- залученні до підготовки для участі у закупівлі одну й ту саму третю особу, яка здійснювала оплату для участі у процедурі закупівлі з однієї IP-адреси;
- створенні та редагуванні файлів тендерної пропозиції на одному пристрої;
- подачі звітності до органів ДПС з одних і тих самих IP-адрес;
- не здійсненні кроків під час проведення аукціону

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів проведених Департаментом по роботі з активами Дніпровської міської ради по придбанню «послуг з розробки технічної документації із землеустрою щодо інвентаризації земель» згідно з оголошенням № UA-2018-03-15-000147-а.

(98) Через вчинення ТОВ «Технодар-Днепр» та ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» антиконкурентних узгоджених дій змагання між зазначеними суб'єктами господарювання під час підготовки та участі у Торгах не відбувалося, тобто суб'єкти господарювання не намагалися здобути завдяки власним досягненням переваги над іншими учасниками торгів, внаслідок чого замовник був змушений обрати найкращу запропоновану цінову пропозицію, яка склалася не внаслідок економічної конкуренції, а внаслідок узгодженої конкурентної поведінки.

(99) За умов змагання (конкуренції) під час участі у Торгах Відповідач 1 та Відповідач 2 були би вимушені пропонувати більш вигідні цінові пропозиції, внаслідок чого замовник міг би обрати найбільш вигідну цінову пропозицію, яка була підготовлена в умовах конкуренції.

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

7. Визначення розміру штрафів

(101) Відповідно до ч. 2 статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру

незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (102) ГУ ДПС у м. Київ листом *[Інформація з обмеженим доступом]* надано дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс», який складав *[Інформація з обмеженим доступом]*.
- (103) ГУ ДПС у Дніпропетровській області листом *[Інформація з обмеженим доступом]* надано дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік ТОВ «Технодар-Днепр», який складав *[Інформація з обмеженим доступом]*.
- (104) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (105) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано такі обставини:
 - порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» та ТОВ «Технодар-Днепр» вчинено вперше;
 - дії ТОВ «Промтех Проект Енд Сервіс» та ТОВ «Технодар-Днепр» призвели до усунення конкуренції між цими суб'єктами господарювання під час підготовки та участі у Торгах.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Південно – східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати що товариство з обмеженою відповідальністю «Технодар-Днепр» (код ЄДР 40088101, юр. адреса - 49044, Дніпропетровська обл., місто Дніпро, вулиця Виконкомівська, будинок 12-А, офіс 33) та товариство з обмеженою відповідальністю «Промтех Проект Енд Сервіс» (код ЄДР 41425139, юр. адреса - 01054, м. Київ, вулиця Ярославів Вал, будинок 29В), вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів) шляхом узгодженні ними своїх дій під час підготовки та участі у закупівлі за державні кошти, проведені Департаментом по роботі з активами Дніпровської міської ради

«послуг з розробки технічної документації із землеустрою щодо інвентаризації земель» згідно з оголошенням № UA-2018-03-15-000147-а.

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Технодар-Днепр» штраф у розмірі 68 000 гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Промтех Проект Енд Сервіс» штраф у розмірі 68 000 гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова адміністративної
колегії

О. ТУРКОВСЬКИЙ

Члени колегії:

Є. ВАРНАКОВ

В. ОНІЩЕНКО

В. ГАРАГУЛЯ

Н. ІГНАТЕНКО

Секретар колегії:

С. НАЛІВКІНА