



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

15 листопада 2017 р. № 38-рш

м. Запоріжжя

Справа № 02/33-17

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення, розглянувши подання відділу досліджень і розслідувань територіального відділення про попередні висновки від 03.10.2017 № 02-145-спр та матеріали справи № 03/33-17 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Хортицький автошляхрембуд» (бул. Будівельників, буд. 17, кв. 68, м. Запоріжжя, 69123, код за ЄДРПОУ 31598789) (далі - ТОВ «Хортицький автошляхрембуд», Товариство) та приватним підприємством «Альбійон» (місцезнаходження: вул. Ентузіастів, буд. 19, м. Запоріжжя, 69097, код за ЄДРПОУ 31131566) (далі – ПП «Альбійон», Підприємство),

ВСТАНОВИЛА:

Провадження у справі № 02/33-17 було розпочато розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 16.08.2017 № 60-р, у зв'язку з наявністю в діях ТОВ «Хортицький автошляхрембуд» та ПП «Альбійон» ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), проведених у квітні – червні 2016 року районною адміністрацією Запорізької міської ради по Хортицькому району (код за ЄДРПОУ 37573712) (далі – Замовник, Хортицька райадміністрація) щодо закупівлі доріг автомобільних та автомагістралей, інших доріг, елементів доріг; злітно-посадкових смуг летовищ (45233000-9 Будівництво, влаштування фундаменту та покриття шосе, доріг) (поточний ремонт внутрішньоквартальних проїздів (доріг), код за ДК016:2010-42.11.1), (номер оголошення про проведення процедури закупівлі 096744, опубліковане у «Віснику державних закупівель» від 06.04.2016) (далі-Торги).

За результатами розгляду справи, встановлено наступне.

ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» діє на підставі статуту (нова редакція), затвердженого [інформація з обмеженим доступом].

Згідно із даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, одним з видів діяльності Товариства, зокрема є: «Будівництво доріг і автострад» (код КВЕД 42.11).

Відповідно до статуту, ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» є юридичною особою, веде самостійний баланс, має розрахункові рахунки в банківських установах, печатку зі своїм найменуванням та інші реквізити.

ПП «Альбїон» діє на підставі статуту (друга редакція), затвердженого [інформація з обмеженим доступом].

Згідно із даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, одним з видів діяльності Підприємства, зокрема є: «Будівництво доріг і автострад» (код КВЕД 42.11).

Відповідно до статуту ПП «Альбїон» є юридичною особою, веде самостійний баланс, має розрахункові рахунки в банківських установах, печатку зі своїм найменуванням та інші реквізити.

У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» та ПП «Альбїон» (далі - Учасники) є суб'єктами господарювання.

Таким чином, ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» та ПП «Альбїон» як окремі суб'єкти господарювання, які мають на меті одержання прибутку, під час участі у процедурах закупівель, зокрема, доріг автомобільних та автомагістралей, інших доріг, елементів доріг; злітно-посадкових смуг летовищ (поточний ремонт внутрішньо кварталних проїздів (доріг), мали діяти самостійно.

ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» та ПП «Альбїон» при участі у Торгах є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття переваг (перемоги) завдяки власним досягненням та не вчиняти будь-яких дій, що можуть негативно вплинути на конкуренцію.

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.

За результатами аналізу матеріалів Торгів, встановлено наступне.

Хортицькою райадміністрацією при проведенні Торгів (джерело фінансування – *кошти місцевого бюджету*) було застосовано процедуру відкритих торгів.

Конкурсні пропозиції на Торги, згідно з Реєстром отриманих пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій та Протоколом № 28 від 25.05.2016 розкриття пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій, надали три суб'єкти господарювання, а саме:

- ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» з ціною пропозицією – 3 470 747,33 грн. з ПДВ;

ПП «Альбїон» - з ціною пропозицією – 3 658 736,55 грн. без ПДВ (не є платником ПДВ);

- комунальне підприємство «Експлуатаційне лінійне управління автомобільних шляхів» (далі – КП «ЕЛУАШ») - з ціною пропозицією – 3 218 926,60 грн. з ПДВ.

Розкриття конкурсних пропозицій Торгів відбулось 25.05.2016 об 11 год. 00 хв.

Пропозиція конкурсних торгів КП «ЕЛУАШ» була відхилена згідно з пунктом 3 частини 1 статті 29 Закону України «Про здійснення державних закупівель» (із змінами).

До процедури оцінки були допущені пропозиції конкурсних торгів ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» та ПП «Альбїон».

За результатами оцінки цінових пропозицій переможцем Торгів визнано ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» (протокол оцінки пропозицій конкурсних торгів від 10.06.2016 № 33) та з ним Замовником було укладено договір від 29.06.2016 № 68 про закупівлю товару, що був предметом Торгів.

Документацією конкурсних торгів (надалі - ДКТ) Замовника учасникам було запропоновано надати пакети документів для підтвердження відповідності їх пропозицій кваліфікаційним та іншим вимогам Замовника.

ДКТ Замовника передбачає низку документів, які мають бути подані учасником торгів у складі пропозиції конкурсних торгів.

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

За інформацією Підприємства (лист б/н б/д, вх. від 10.04.2017 №4-654) та Товариства (лист від 22.03.2017 №21) підготовка та збір документів для участі в Торгах здійснювалась безпосередньо керівником відповідного суб'єкта господарювання без залучення третіх осіб; при підготовці документів для Торгів Учасниками не використовувалися шаблони документів з відкритих джерел (засобів масової інформації, мережі Інтернет).

Проте, аналіз документів Учасників Торгів, наданих у складі пропозицій конкурсних торгів, та документації конкурсних торгів Замовника, а також інших документів, що супроводжували Торги, свідчить про узгодженість поведінки ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» та ПП «Альбійон» під час підготовки та участі в Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

1. Характерна схожість запропонованих тендерних пропозицій, при яких спостерігаються однакові технічні, граматичні та інші помилки, однаковий спосіб оформлення таблиць, надання учасниками торгів документів у складі конкурсних пропозицій, не передбачених конкурсною документацією, тощо.

1.1. Пунктом 1 розділу III тендерної документації Замовника передбачено, що пропозиція конкурсних торгів запечатується у одному конверті.

Конверти, в яких Учасниками надані пропозиції конкурсних торгів, були однаково оформлені та мали однакові помилки, а саме:

- в верхньому лівому кутку конверта обома Учасниками зазначено «Адреса відправника, індекс», тоді як третім учасником торгів КП «ЕЛУАШ» - «Учасник» та «Адреса фактична та юридична»;

- Товариство та Підприємство свої адреси та ідентифікаційний код виклали з певними особливостями. Так, обома Учасниками номер будинку в цифровому виразі надруковано після скороченого слова «буд. __», код ЄДРПОУ - без слова «код», код міста при зазначенні номеру телефону взято в дужки (при цьому відсутні пропуски між скороченим словом «тел.», кодом міста та номером телефону), тоді як порядок викладення інформації КП «ЕЛУАШ» відрізняється від вищезазначеного.

ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд»	ПП «Альбійон»	КП «ЕЛУАШ»
Адреса відправника, індекс Товариство з обмеженою відповідальністю «Хортицький Автошляхрембуд» бул.Будівельників, буд.17, кв.68, Запорізька область,	Адреса відправника, індекс Приватне Підприємство «Альбійон» вул. Ентузіастів, буд.19, Запорізька область, м. Запоріжжя, Хортицький район, 69097	Учасник: Комунальне підприємство «Експлуатаційне лінійне управління автомобільних шляхів» Адреса фактична та юридична: м. Запоріжжя, Вознесенівський район,

<p>м. Запоріжжя, Хортицький район, 69123</p> <p><u>ЄДРПОУ</u> 31598789,</p> <p>тел.<u>(061)707-09-39</u></p>	<p><u>ЄДРПОУ</u> 31131566,</p> <p>тел.<u>(061)707-14-31</u></p>	<p>вулиця Волгоградська, 23, 69035</p> <p>тел./факс: 0612 34-35-11</p> <p>код ЄДРПОУ 03345018</p>
--	---	---

Також, свої адреси на конвертах Учасники, на відміну від КП «ЕЛУАШ», зазначили жирним шрифтом із застосуванням полуторного міжрядкового інтервалу;

- аналогічно, Учасниками на конверті відображено й адреси Замовника. При цьому, Товариством та Підприємством курсивом вказано «*Адреса одержувача, індекс*», тоді як КП «ЕЛУАШ» - «**Замовник**» та «Адреса»;

- Товариством та Підприємством, після своїх адрес, посередині конверта однаково зазначено: «**Предмет закупівлі:** 42.11.1 Дороги автомобільні та автомагістралі, інші дороги, елементи доріг; злітно-посадкові смуги летовищ (45233000-9 Будівництво, влаштування фундаменту та покриття шосе, доріг) (поточний ремонт внутрішньо_квартальних проїздів (доріг))».

Словосполучення «Предмет закупівлі» Учасниками надруковано жирним шрифтом, в назві предмету закупівлі обидва Учасника слово «внутрішньоквартальних» виклали як два: «внутрішньо_квартальних».

КП «ЕЛУАШ» дану інформацію виклав в наступному вигляді: «**ПРОПОЗИЦІЯ КОНКУРСНИХ ТОРГІВ** на закупівлю послуг».

1.2. Відповідно до реєстрів документів пропозицій конкурсних торгів, складених ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» та ПП «Альбїон», в складі конкурсної документації Учасниками надано по 27 документів (довідок, інформацій, копій договорів, наказів тощо).

Тендерною документацією Замовника передбачено надання учасниками Торгів відповідної інформації у складі тендерних пропозицій згідно з додатками №№ 2, 3, 4, 5, 6, 7 до тендерної документації.

Товариством та Підприємством на 3-х поданих документах заголовними літерами жирним шрифтом зроблено відмітку у верхньому правому кутку аркуша «Додаток», а саме: «**ДОДАТОК 2**» (Інформація про учасника), «**ДОДАТОК 3**» (Пропозиція конкурсних торгів), «**ДОДАТОК 4**» (Лист-згода на обробку персональних даних). На всіх інших документах, поданих Учасниками у складі тендерних пропозицій, позначення «Додаток» відсутні.

КП «ЕЛУАШ» при наданні документів у складі своєї тендерної пропозиції на жодному документі не було проставлено слово «Додаток».

1.3. Документацією конкурсних торгів передбачено, що кожна пропозиція Учасника повинна мати реєстр документів пропозиції конкурсних торгів. Незважаючи на те, що Замовником не було надано жодного шаблону для підготовки реєстру, Учасники у складі конкурсних пропозицій на Торги надали Замовнику схожі за оформленням, структурою та змістом реєстри документів конкурсної пропозиції, з однаковими помилками.

Так, Підприємством та Товариством реєстри складені не в табличному вигляді, без нумерації сторінок, на яких розміщена певна інформація. Найменування довідок (інформації, копій документів тощо) Учасниками в тендерних пропозиціях розташовано в однаковій послідовності.

Для порівняння, КП «ЕЛУАШ» реєстр складено в табличному вигляді із нумерацією сторінок, на яких розміщена інформація. Найменування довідок, що входить до складу конкурсної пропозиції, КП «ЕЛУАШ» розташовано в послідовності, яка відрізняється від послідовності розташування Учасниками документів в тендерних пропозиціях.

В реєстрах Учасників наявні однакові орфографічні помилки, а саме:

- в пункті 2 «на участь у процедур_розкриття пропозицій» в слові «процедурі» пропущена літера і;

- в пункті 8 «Лист-роз'яснення(пояснення)» відсутній пробіл між словом «роз'яснення» та дужкою;

- в пунктах 14, 20 «Довідка про те, що...» відсутній пробіл між комою та словом «що»;
 - в пункті 21 «Довідка про те, що учасник не визнаний банкрутом та відносно не відкрита ліквідаційна процедура» після слова «відносно» пропущено слово «нього».

1.4. Відповідно до конкурсної документації, Учасники мали надати у складі пропозицій конкурсних торгів «Інформацію про учасника» за формою, приведеною у додатку 2 до тендерної документації. Обома Учасниками надано вказані інформації, у лівому верхньому кутку яких зазначено «ДОДАТОК 2». Обидва Учасники напроти графи «Код ЄДРПОУ для учасника-юридичної особи та ідентифікаційний номер платника податків для фізичної особи-підприємця...» однаково зазначено: «Код ЄДРПОУ - _____» (для порівняння: КП «ЕЛУАШ» напроти вказаної графи вказало лише безпосередньо сам код ЄДРПОУ в цифровому виразі).

1.5. Документацією конкурсних торгів передбачено надання кожним учасником торгів «Листа-згоди на обробку персональних даних» згідно з Додатком 4.

Надані обома Учасниками вказані листи мають однакові синтаксичні помилки, а саме: при тому, що тексти листів відформатовано по ширині сторінки та складаються із одного речення, у фразі «...даю згоду на обробку, використання, поширення та доступ до персональних даних, які передбачено Законом України «Про здійснення державних закупівель...», після слова «даних», за умови, що рядок тексту не закінчено, наявні пробіли, а подальший текст починається з початку наступного рядка.

1.6. Додатком 5 до тендерної документації передбачено надати «Інформацію про кожного суб'єкта господарювання, якого учасник планує залучати до виконання послуг як субпідрядника в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю» встановленої форми. Натомість обома Учасниками вказану інформацію надано із майже однаковим заголовком: Товариство надало «Лист-роз'яснення (пояснення)», Підприємство - «Лист-роз'яснення (пояснення) згідно Додатку 5».

Для порівняння, КП «ЕЛУАШ» надав «Інформаційну довідку щодо залучення субпідрядників».

1.7. Пунктом 1 додатку 6 до тендерної документації (із змінами, затвердженими рішенням комітету з конкурсних торгів районної адміністрації Запорізької міської ради по Хортицькому району, протокол №25 від 11.05.2016) передбачено надати інформацію у довільній формі, яка повинна свідчити, що учасник має обладнання та матеріально-технічну базу для виконання послуг, що є предметом закупівлі, а саме: 1) наявність транспортних засобів та обладнання; 2) наявність власної, орендованої чи субпідрядної матеріально-технічної бази. При наявності власних виробництв дорожньо-будівельних матеріалів, учасник надає копію атестату виробництва.

Натомість, обидва Учасники надали по 3-и окремі довідки щодо наявності обладнання та матеріально-технічної бази, які складені на окремих аркушах. При цьому, надана Товариством довідка про наявність власних виробництв дорожньо-будівельних матеріалів, схожа на довідку, яку надало Підприємство (окрім назв суб'єктів господарювання): «Повідомляємо, що _____ не має власних виробництв дорожньо-будівельних матеріалів».

КП «ЕЛУАШ» інформацію, передбачену пунктом 1 додатку 6 до тендерної документації, надано в одній довідці: «Довідка про наявність механізмів, обладнання, інвентарю та транспортних засобів необхідних для надання послуг».

1.8. Пунктом 2 додатку 6 до тендерної документації передбачено надати учасниками Торгів інформацію у довільній формі, яка повинна свідчити про наявність у них працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід. До цієї інформації у обов'язковому порядку включається: таблиця з переліком інженерно-технічних працівників учасника; таблиця з переліком працівників робочих професій, яких планується залучити до поточного ремонту внутрішньоквартальних проїздів (доріг).

Обома Учасниками надані схожі довідки, викладені на одному аркуші, із надрукованими таблицями, які свідчать про наявність у учасника працівників відповідної

кваліфікації, а саме:

- таблиці мають однакові назви, а саме: «Про наявність інженерно-технічних працівників» та «Про наявність працівників робочих професій»;
- в першій таблиці Учасниками інформацію у всіх стовпчиках надруковано з заголовної літери, тоді як в другій таблиці в стовпчику «Професія» - з заголовної літери, в стовпчику «Постійно» - з маленької літери;
- нумерації строк у першій таблиці вказано Учасниками «по центру», тоді як номери строк у другій таблиці отформатовано «по лівому краю»;
- у першій таблиці інформація, приведена в стовпцях за №№2, 4, 5 та 6 надрукована «по лівому краю», тоді як в стовпцях №№3 та 7 – «по центру».

Аналогічно оформлена Учасниками і друга таблиця.

Для порівняння, КП «ЕЛУАШ» надано дві довідки з наступними назвами: «Інформаційна довідка наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід (для інженерно-технічних працівників)» та «Інформаційна довідка наявності чисельності персоналу та кваліфікацію працівників (для робочих професій)», оформлення яких відрізняється від аналогічних довідок, наданих Учасниками Торгів..

1.9. Додатком 7 до конкурсної документації передбачено надати учасниками Торгів копію антикорупційної програми юридичної особи та копію наказу про призначення уповноваженого з антикорупційної програми юридичної особи.

За інформацією Учасників (лист Товариства від 14.09.2017 №107 та лист Підприємства від 25.09.2017 №0925), Антикорупційні програми розроблялися безпосередньо їхніми керівниками, а саме: програма для Товариства розроблялася директором Горобцем П.М., програма для Підприємства – директором Вороніним С.В.

Однак, обидва Учасники надали схожі за змістом «Антикорупційні програми», до складу кожної з яких входить 14 статей, які мають однакові назви та однакові помилки.

КП «ЕЛУАШ» надано «Антикорупційну програму», яка відрізняється за змістом від програм, складених Учасниками.

1.10. Додатком 7 до конкурсної документації передбачено надати учасниками Торгів інформацію в довільній формі про те, що відомості про юридичну особу, яка є учасником, не вносились до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення.

Товариством та Підприємством надано схожі за оформленням та текстом довідки:

- Учасниками по середині аркуша (строки) з великих літер жирним шрифтом надруковано слово «**ДОВІДКА**»;
- тексти викладено в наступній редакції: Інформуємо/Повідомляємо, що _____ не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення;
- тексти довідок отформатовано «по лівому краю».

КП «ЕЛУАШ» надано довідку із заголовком «**ДОВІДКА** відносно ЄДР осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення», текст якої отформатовано «по ширині» аркуша.

1.11. Додатком 7 до конкурсної документації передбачено надати учасниками Торгів інформацію в довільній формі про те, що службову (посадову) особу учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, фізичну особу, яка є учасником, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення.

Обидва Учасники у складі тендерних пропозицій надали вказану інформацію у формі довідок, однакового тексту (окрім ПІБ службових осіб), отформатованих «по лівому краю» та з однаковими помилками:

- Учасниками по середині аркуша (строки) з великих літер жирним шрифтом надруковано слово «**ДОВІДКА**»;
- прізвища службових осіб наведено в іменному відмінку замість родового, а саме:

Інформуємо, що Воронін /Горобець..., не було притягнуто ... до відповідальності;

- поставлено непотрібний розділовий знак (кому) після зазначених ПІБ: Інформуємо, що _____, не було притягнуто.. до відповідальності.

КП «ЕЛУАШ» надано довідку із заголовком «ДОВІДКА про те, що службових (посадових) осіб учасника, яких уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель корупційного правопорушення», текст якої отформатовано «по ширині» аркуша.

1.12. Додатком 7 до конкурсної документації передбачено надати учасниками Торгів інформацію в довільній формі про те, що учасник відкритих торгів протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" від 11 січня 2001 року №2210-III, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).

Надані Учасниками відповідні Довідки мають схожий текст (окрім найменування суб'єкта господарювання) з однаковими помилками, а саме:

- Учасниками по середині аркуша (строки) з великих літер жирним шрифтом надруковано слово «ДОВІДКА»;

- слова «товариство» та «підприємство» мають граматичну категорію середнього роду, проте в тексті Довідки зазначені в чоловічому роді («не притягувався»);

- слово «антиконкурентні» Учасниками написано як два слова: «анти конкурентні»;

- наявний непотрібний розділовий знак (крапка) в середині тексту (перед останнім словом речення).

КП «ЕЛУАШ» надано довідку із заголовком «ДОВІДКА про те, що суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції", у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів)», текст якої надруковано без вищенаведених помилок.

1.13. Додатком 7 до конкурсної документації передбачено надати учасниками Торгів інформацію в довільній формі про те, що службова (посадова) особа учасника відкритих торгів, яку уповноважено учасником відкритих торгів представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку.

Учасниками надано однакові за змістом довідки (окрім ПІБ посадової особи), які мають однакові помилки, а саме: «Інформуємо, що [інформація з обмеженим доступом] / [інформація з обмеженим доступом] не був засуджений за злочини, вчинені з корисливих мотивів, судимість з якої* не знято або не погашено у встановленому законом порядку».

* замість слова «якого»

Учасниками, на відміну від вищеперерахованих довідок, слово «довідка» надруковано по середині аркуша (строки) з однієї великої заголовної літери жирним шрифтом «Довідка».

КП «ЕЛУАШ» надано «ДОВІДКУ про те, що службова (посадова) особа учасника, яку уповноважено учасником представляти його інтереси під час проведення процедури закупівлі чи фізична особа, яка є учасником, не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку», текст якої надруковано без вищенаведених помилок.

1.14. Додатком 7 до конкурсної документації передбачено надати учасниками Торгів інформацію в довільній формі про те, що учасник відкритих торгів не визнаний у встановленому законом порядку банкрутом та відносно нього не відкрита ліквідаційна процедура.

В наданих обома Учасниками довідках допущені однакові помилки:

- слова «товариство» та «підприємство» мають граматичну категорію середнього

роду, проте в тексті Довідки зазначені в чоловічому роді («не визнаний»);

- пропущено слово «нього» у фразі «та відносно не відкрита ліквідаційна процедура».

1.15. Обома Учасниками надані складені в довільній формі однакові за змістом довідки щодо відсутності заборгованості із сплати податків і зборів (окрім найменування юридичної особи), з однаковими помилками, а саме: відсутній пробіл між словом та дужкою – «зборів(обов'язкових платежів).».

1.16. Пунктом 3 додатку 6 до тендерної документації передбачено надати учасниками Торгів інформацію у табличному вигляді, яка повинна свідчити, що учасник має досвід виконання аналогічних договорів. Однак, в змінах до документації конкурсних торгів, затверджених рішенням комітету з конкурсних торгів районної адміністрації Запорізької міської ради по Хортицькому району, протокол №25 від 11.05.2016, вказана вимога відсутня.

Натомість, Учасниками надані складені у довільній формі довідки, якими повідомлялося, що вони мають досвід виконання робіт та мають транспортні засоби та кваліфікаційних працівників, що дозволяє їм виконувати роботи, що є предметом закупівлі.

КП «ЕЛУАШ» надано «Довідку про наявність документального підтвердження досвіду виконання аналогічних договорів», в якій в табличному вигляді викладено відповідну інформацію (як це було передбачено тендерною документацією до внесення змін).

1.17. Пунктом 7 тендерної документації передбачено надання Учасниками інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, що викладені у додатку 8 документації конкурсних торгів.

Однак, обома Учасниками у складі тендерних пропозицій, на відміну від КП «ЕЛУАШ», не надано інформації у відповідності до додатку 8 документації конкурсних торгів.

1.18. В наданих Учасниками «Пропозиціях конкурсних торгів» наявні однакові помилки, а саме:

- в цінових пропозиціях, викладених Учасниками в цифрах, після суми, зазначеної в гривнях, перед скороченим словом «грн.» поставлена кома, між комою та «грн.» відсутній пробіл: Підприємством надрукована сума, яка має наступний вигляд – «3 658 736,грн.55 коп.», Товариством – «3 470 747,грн.33 коп.»;

- суми цінових пропозицій, зазначені Учасниками прописом, надруковані із заголовної літери, в слові «мільйона» допущена граматична помилка (потрібно писати «три мільйони»).

1.19. Пунктом 11 Додатку 1 до тендерної документації передбачено надання кожним із учасників Торгів копії договору, укладеного зі спеціалізованим (ліцензованим) підприємством про утилізацію відходів (сміття) відпрацьованого асфальтобетонного покриття.

У складі тендерних пропозицій Товариством та Підприємством надані договори про утилізацію відходів (сміття) відпрацьованого асфальтобетонного покриття, які укладені з [інформація з обмеженим доступом] 18.05.2016 та 13.05.2016 відповідно, тобто після оголошення про проведення Торгів.

КП «ЕЛУАШ» надано договір, укладений з [інформація з обмеженим доступом] 17.03.2014, що свідчить про давні партнерські стосунки між вказаними суб'єктами господарювання.

2. Відповідно до Реєстру отриманих пропозицій конкурсних торгів, кваліфікаційних пропозицій, цінових пропозицій, пропозиції конкурсних Торгів подавались обома Учасниками особисто, майже одночасно у день, визначений Замовником кінцевим строком подачі пропозиції конкурсних торгів (25.05.2016 до 09 години 30 хвилин), а саме: Підприємством - 25.05.2016 об 09-15 год., Товариством - 25.05.2016 об 09-12 год.

Для порівняння, КП «ЕЛУАШ» свої конкурсні пропозиції надано 24.05.2016 о 17-52 год.

3. Між Учасниками Торгів впродовж 2015-2016 років були наявні цивільно-правові відносини. Так, впродовж 2016 року ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» до ПП «Альбїон» було повернено фінансової допомоги на суму [інформація з обмеженим доступом] грн. на підставі договорів, укладених в 2015 році.

Інформацію про вказані операції в табличному вигляді наведено нижче.

№з/п	Дата	Платник	Отримувач	Сума, грн.	Призначення платежу
1	20.07.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	ПП "Альбїон"	[інформація з обмеженим доступом]	повернення зворотньої фінансової допомоги згідно договору від [інформація з обмеженим доступом]
2	13.07.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	ПП "Альбїон"	[інформація з обмеженим доступом]	повернення зворотньої фінансової допомоги згідно договору від [інформація з обмеженим доступом]
3	14.06.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	ПП "Альбїон"	[інформація з обмеженим доступом]	повернення зворотньої фінансової допомоги згідно договору від [інформація з обмеженим доступом]
4	25.05.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	ПП "Альбїон"	[інформація з обмеженим доступом]	повернення зворотньої фінансової допомоги згідно договору від [інформація з обмеженим доступом]
5	15.04.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	ПП "Альбїон"	[інформація з обмеженим доступом]	повернення зворотньої фінансової допомоги згідно договору від [інформація з обмеженим доступом]
				[інформація з обмеженим доступом]	

Тобто, впродовж 2015 року Підприємством надавалася фінансова допомога Товариству при тому, що, згідно зі Звітом про фінансові результати, чистий дохід Підприємства від реалізації продукції (товарів, послуг) за 2015 рік склав [інформація з обмеженим доступом], а фінансовий результат до оподаткування – [інформація з обмеженим доступом].

Слід відмітити, що засновниками ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» до лютого 2016 року були Воронін Сергій Васильович (який виконував функції керівника Товариства), та його донька [інформація з обмеженим доступом], засновником та керівником ПП «Альбїон» впродовж всього періоду його існування, є Воронін Сергій Васильович. Також, місцезнаходження юридичних осіб було визначено наступне: м. Запоріжжя, Хортицький район, вул. Ентузіастів, буд. 19.

4. ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» впродовж 2016 року перераховувало грошові кошти, як повернення зворотньої фінансової допомоги, Вороніну Сергію Васильовичу (ІНН

[інформація з обмеженим доступом]), який є засновником ПП «Альбїон» та на час проведення торгів був його директором, в сумі [інформація з обмеженим доступом] грн., також Воронін С.В. надав зворотню фіндопомогу ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» на суму [інформація з обмеженим доступом] грн.

Інформацію про вказані операції в табличному вигляді наведено нижче.

№з/п	Дата	Платник	Отримувач	Сума, грн.	Призначення платежу
1	05.01.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	Воронін Сергій Васильович підприємце, [інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	повернення зворотньої фінансової допомоги засновнику, згідно договору [інформація з обмеженим доступом]
2	05.01.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	Воронін Сергій Васильович підприємце, [інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	повернення зворотньої фінансової допомоги засновнику, згідно договору [інформація з обмеженим доступом]
3	07.01.2016	[інформація з обмеженим доступом], расчети по картам СРРР (Приват-48), [інформація з обмеженим доступом]	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	[інформація з обмеженим доступом]	возврат остатка. Пл-щик: Воронин Сергей Васильевич
4	08.01.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	[інформація з обмеженим доступом], СКС "Кредитная карта", [інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	перевод личних средств. Пл-щик: Воронин Сергей Васильевич
5	09.02.2016	Воронін Сергій Васильович підприємце, [інформація з обмеженим доступом]	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	[інформація з обмеженим доступом]	перераховується зворотня фінансова допомога від засновника, згідно договору [інформація з обмеженим доступом]
6	25.05.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	[інформація з обмеженим доступом] Пополнение карт Приват-24 юр. Лиц, [інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	ПН [інформація з обмеженим доступом] Повернення поворотньої фін.допомоги згідно договору [інформація з обмеженим доступом]

			<i>обмеженим доступом]</i>		<i>з обмеженим доступом]</i>
14	30.11.2016	ТОВ "Хортицький Автошляхрембуд"	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i> Пополнение карт Приват-24 юр. Лиц, <i>[інформація з обмеженим доступом]</i>	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>	ПН <i>[інформація з обмеженим доступом]</i> Повернення зворотньої фін.допомоги згідно договору <i>[інформація з обмеженим доступом]</i>

5. В складі конкурсної пропозиції ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» надало Інформацію про наявність транспортних засобів та обладнання, відповідно до якої власної техніки у Товариства не було. Для виконання робіт, що були предметом закупівлі, ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» планувало використовувати орендовану техніку, зокрема, у *[інформація з обмеженим доступом]* по договору від 04.05.2016 б/н (трактор, екскаватор, бульдозер).

За інформацією ПП «Альбійон» (лист б/н та б/д, вх. від 10.04.2017 №4-654), *[інформація з обмеженим доступом]* є донькою Вороніна С.В., який є засновником та директором Підприємства.

Отже, Товариство, з метою забезпечення участі в Торгах, укладає договір оренди техніки з *[інформація з обмеженим доступом]*, яка є донькою засновника Підприємства Вороніна С.В., що є конкурентом Підприємства на Торгах.

6. Відповідно до пункту 1 розділу V «Оцінка пропозицій конкурсних торгів та визначення переможця» конкурсної документації, оцінка пропозицій конкурсних торгів здійснюється на основі критерію «ціна пропозиції конкурсних торгів». Всі пропозиції конкурсних торгів, що відповідають вимогам замовника, розташовуються в рейтингу (списку) по мірі збільшення значення критерію «ціна пропозиції конкурсних торгів». Першою в рейтингу є пропозиція конкурсних торгів, значення критерію за якою є мінімальним, останньою — максимальна.

Тобто, єдиним критерієм, за яким визнається переможець процедури закупівель, є ціна.

6.1. Цінова пропозиція ПП «Альбійон», надана в складі тендерної пропозиції, була найвищою серед пропозицій інших учасників, та склала 3 658 736,55 грн., що вище за цінову пропозицію, надану Товариством, на 187 989,22 грн. та пропозицію, надану КП «ЕЛУАШ» - на 439 809,95 грн.

Надання ПП «Альбійон» на Торги цінової пропозиції, вищої від цінової пропозиції ТОВ «Хортицький автошляхрембуд» вказує на «пропозицію прикриття»: заявки, яка не має на меті виграш, що підтверджується наступним.

Проведеним аналізом прямих витрат, включених учасниками Торгів до вартості робіт, що були предметом закупівлі, встановлено, що ПП «Альбійон» має найвищі витрати, зокрема по статтям витрат «Заробітна плата» та «Вартість матеріальних ресурсів», що спричинило встановлення найвищої ціни в цінових пропозиціях, наданих учасниками на Торги.

Грн.

Найменування витрат	ПП «Альбійон»»	ТОВ «Хортицький	КП «ЕЛУАШ»	Відхилення вартості, вказаної ПП «Альбійон», від вартості
---------------------	----------------	-----------------	------------	---

		Автошляхрем буд»		ТОВ «Хор- тицький Авто- шляхрембуд»	КП «ЕЛУАШ»
Всього,	3467663,00	2832116,32	2663298,00	635546,68	804365,00
з яких:					
Заробітна плата робітників- будівельників	96693,00	85667,56	78165,00	11025,44	18528,00
Вартість матеріальних ресурсів	3089834,00	2317354,77	2184241,00	772479,23	905593,00

6.1.1. При визначенні у кошторисах розміру витрат із заробітної плати, враховувалися витрати праці робітників, безпосередньо зайнятих ремонтом доріг, та робітників, заробітна плата яких враховувалася у складі загальноновиробничих витрат.

Проведеним аналізом формування витрат, включених до статті «Заробітна плата», встановлено, що ПП «Альбїон» витрати труда в людино-годинах визначалися в меншому обсязі, аніж ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд», однак поточна ціна за одиницю завжди перевищувала поточну ціну, встановлену Товариством, що надало змогу Підприємству зависити розмір статті витрат «Заробітна плата».

За інформацією Товариства (лист від 14.09.2017 №107), визначення вартості будівництва за рахунок бюджетних коштів регулюється виключно Міністерством регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України (далі - Мінрегіон).

Відповідно до пп. 6.1.1.3 пункту 6.1 «Заробітна плата» розділу 6 «Визначення прямих витрат при складанні ціни пропозиції учасника конкурсних торгів, договірної ціни, при проведенні розрахунків за обсяги виконаних робіт» Національного стандарту України «Настанова щодо визначення прямих витрат у вартості будівництва» ДСТУ-НБД.1.1-2:2013, по об'єктах будівництва, спорудження яких здійснюється із залученням державних коштів, *вартість людино-години* відповідного розряду робітників-будівельників, монтажників і робітників, зайнятих на керуванні та обслуговуванні будівельних машин і механізмів, *визначається з урахуванням показників, рекомендованих центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну політику у сфері будівництва, містобудування та архітектури.*

Центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування та реалізує державну політику у сфері будівництва, містобудування та архітектури, відповідно до Положення про Міністерство регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України, затвердженого указом Президента України від 31.05.2011 633/2011 та Положення про Міністерство регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства України, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 30.04.2014 № 197, є Мінрегіон.

Мінрегіоном листом від 13.02.2013 «Щодо рівня заробітної плати при визначенні вартості будівництва» був доведений рекомендований рівень середньомісячної заробітної плати у розмірі **3400,0** грн. (при середньому розряді складності робіт у будівництві 3,8).

За інформацією Товариства (лист від 14.09.2017 №107), при визначенні витрат із заробітної плати ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» до уваги брав рекомендований рівень середньомісячної заробітної плати для визначення вартості будівництва, встановлений Мінрегіоном листом від 13.02.2013.

Відповідно до даних «Пояснительной записки Текущий ремонт внутриквартальных проездов (дорог) в Хортицком районе г.Запорожье» (мова оригіналу) Товариства, тарифна сітка для будівельних, монтажних та ремонтних робіт, а також для робіт на управлінні та

обслуговуванні будівельних машин та механізмів при середньомісячній нормі тривалості робочого часу 167 люд.-год. та розряду робіт 3,8, складала **3400,0** грн.

ПП «Альбійон» при визначенні витрат із заробітної плати не використовувало вищезазначений рекомендований Мінрегіоном рівень середньомісячної заробітної плати. Відповідно до наданої Підприємством «Ведомости ресурсов к сводному сметному расчету № 236/2016» (лист б/н б/д, вх. від 10.04.2017 №4-654), тарифна сітка для робітників-будівельників при середньому розряді 3,8, складала **5100,0** грн.

Будь-яких пояснень щодо встановлення рівня середньомісячної заробітної плати у розмірі 5100,0 грн. (при середньому розряді складності робіт у будівництві 3,8) Підприємством на вимогу тервідділення від 31.08.2017 №03-18/03-1849, не надано.

За умови дотримання ПП «Альбійон» рекомендованого Мінрегіоном рівня середньомісячної заробітної плати при визначенні витрат із заробітної плати у складі кошторису, вказані витрати (із заробітної плати) були б нижчими, оскільки Підприємством витрати праці в людино-годинах визначалися в меншому обсязі, аніж ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд». Тобто, ПП «Альбійон» не мав на меті отримати перемогу у Тендері.

6.1.2. До статті витрат «Вартість матеріальних ресурсів» у кошторисній вартості робіт ПП «Альбійон» включено витрати у сумі, яка перевищила витрати по вказаній статті, надані Товариством та КП «ЕЛУАШ», на 772 479,32 грн. (або 33,3%) та на 905 593,0 грн. (або 41,4%) відповідно.

ПП «Альбійон» не є платником податку на додану вартість (далі - ПДВ), а отже, в ціну матеріалів включало суму ПДВ. При приведенні вартості матеріальних ресурсів до єдиного підходу їх визначення, витрати ПП «Альбійон» по вказаній статті витрат перевищили витрати, вказані ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» та КП «ЕЛУАШ», на **309 008,28** грн. (або 11,1%) та на **468 744,8** грн. (або 17,9%).

6.1.2.1. Вартість одиниці затратних матеріалів, що застосовувалася ПП «Альбійон» при визначенні вартості матеріальних ресурсів, значно перевищувала вартість одиниці затратних матеріалів Товариства та КП «ЕЛУАШ» (від 3% до 169%).

Найбільшу питому вагу у вартості матеріальних ресурсів займають суміші асфальтобетонні (в ПП «Альбійон» - 90,5%, в ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» - 87,5% та в КП «ЕЛУАШ» - 84,8%).

Так, вартість за одиницю сумішей асфальтобетонних гарячих, що застосовувалася Підприємством при визначенні вартості вказаних матеріальних ресурсів, становила [інформація з обмеженим доступом] грн./т з ПДВ, що на 39,0% дорожче, аніж вартість за одиницю, визначену Товариством ([інформація з обмеженим доступом] грн./т з ПДВ), та на 26,3% дорожче, аніж вартість за одиницю, визначену КП «ЕЛУАШ» ([інформація з обмеженим доступом] грн./т з ПДВ). Внаслідок вказаного, загальна вартість сумішей асфальтобетонних гарячих, визначена ПП «Альбійон», була вищою за вартість, визначену ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд», на 301 719,68 грн., визначену КП «ЕЛУАШ» - на 478 166,32 грн.

Відповідно до інформацій ПП «Альбійон» (лист б/н б/д, вх. від 10.04.2017 №4-654), Товариства (лист від 22.03.2017 №21) та КП «ЕЛУАШ» (лист від 13.09.2017 №1093), ціни на матеріальні ресурси, при складанні вартості тендерної пропозиції на Торги, були визначені шляхом моніторингу діючих цін постачальників таких матеріалів. Однак, будь-які документи, на підставі яких визначалася ціна на вищезазначені матеріальні ресурси, Учасниками територіальному відділенню не надано (на відміну від КП «ЕЛУАШ»).

За наявною у територіального відділення інформацією суб'єктів господарювання ([інформація з обмеженим доступом]), отриманою в ході розгляду справи, вартість сумішей асфальтобетонних гарячих впродовж квітня-травня 2016 року становила від 900,0 грн./т (з ПДВ) до 1200,0 грн./т (з ПДВ).

Відповідно до пп. 6.3.1 пункту 6.3 «Вартість матеріалів, виробів та конструкцій»

розділу 6 «Визначення прямих витрат при складанні ціни пропозиції учасника конкурсних торгів, договірної ціни, при проведенні розрахунків за обсяги виконаних робіт» Національного стандарту України «Настанова щодо визначення прямих витрат у вартості будівництва» ДСТУ-НБД.1.1-2:2013, поточні ціни на матеріальні ресурси приймаються за обґрунтованими, як правило, найменшими (при всіх рівних характеристиках) цінами на підставі проведеного претендентом (підрядником) аналізу цін на ринку будівельних матеріалів в регіоні.

Отже, вартість за одиницю сумішей асфальтобетонних гарячих, що застосовувалася Підприємством при визначенні вартості вказаних матеріальних ресурсів, яка становила *[інформація з обмеженим доступом]* грн./т (з ПДВ), не є найнижчою на ринку будівельних матеріалів, не відповідає їх середньоринковій вартості та є значно вищою, що вказує на «пропозицію прикриття» з боку ПП «Альбїон», яка не має на меті виграш.

6.1.2.2. В додатку 8 «Інформація про характер і необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмету закупівлі» до тендерної документації Замовника Торгів, передбачено *проведення робіт із зняття та устаткування люків та рам дощоприймальників після нарощування горловини колодязів в кількості 50 шт. (п. 32).*

За інформацією Замовника (лист від 26.09.2017 №1925/01-30/01), додатком 8 до тендерної документації не передбачалася заміна люків та рам дощоприймальників колодязів, а лише їх перевлаштування (зняття та установлення після нарощування горловини колодязів) відповідно до висотних позначок нового асфальтового покриття. Придбання нових люків та рам не передбачалось.

Натомість, до статті витрат «Вартість матеріальних ресурсів» у кошторисній вартості робіт ПП «Альбїон» (на відміну від інших учасників торгів) включено витрати на «Люки чавунні для колодязів легкі» в кількості 50 шт. на загальну суму *[інформація з обмеженим доступом]* грн. (з ПДВ).

Вищезазначене дозволило збільшити ПП «Альбїон» розмір цінової пропозиції на Торги, що вказує на незацікавленість Підприємства в перемозі.

6.1.2.3. До складу кошторису ПП «Альбїон» (стр.47) включено статтю витрат «Послуги з утилізації відходів», що становлять *[інформація з обмеженим доступом]* грн./т. При цьому, в складі тендерної пропозиції Підприємством надано договір від *[інформація з обмеженим доступом]*, укладений із *[інформація з обмеженим доступом]*, предметом якого є надання останнім послуг, пов'язаних з обробленням та утилізацією відходів. Відповідно до договору, вартість вказаних послуг становить *[інформація з обмеженим доступом]* грн./т (з ПДВ).

Отже, ПП «Альбїон» в кошторисі була завищена стаття витрат «Послуги з утилізації відходів» на **50%**.

Враховуючи вищевикладене, ПП «Альбїон» при наданні своєї цінової пропозиції не було запропоновано мінімально можливих цін на товар, який був предметом закупівель на Торгах, що свідчить в незацікавленості в перемозі над конкурентами.

6.2. В тендерній документації Замовника не зазначались марка та тип асфальтобетонних сумішей.

За поясненням Замовника (лист від 26.09.2017 №1925/01-30/01), згідно з договором про закупівлю послуг за державні кошти Виконавець повинен надати послуги, якість яких відповідає стандартам і технічним умовам згідно з державними нормативними документами та чинним законодавством України.

Однак, двома Учасниками Торгів до матеріальних цінностей включено асфальтобетонні суміші марки 1, тоді як КП «ЕЛУАШ» - марки 2.

КП «ЕЛУАШ» було надано обґрунтоване пояснення (з посиланням на нормативні документи та наданням їх копій) щодо використання ним при виконанні робіт, що були предметом закупівлі на Торгах, сумішей асфальтобетонних марки 2 (лист від 13.09.2017

№1093).

Натомість, з боку ПП «Альбїон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» на вимоги тервідділення від 31.08.2017 №03-18/03-1849 та №03-18/03-1850, обґрунтованих пояснень щодо використання ними сумішей асфальтобетонних марки 1, не надано.

Вищезазначене вказує на схожість дій Учасників при визначенні вартості предмету закупівлі на Торгах.

7. Варто зазначити, що прийняття ПП «Альбїон» участі в Торгах, предметом яких є ремонт доріг автомобільних та автомагістралей, інших доріг, елементів доріг; злітно-посадкових смуг летовищ (45233000-9 Будівництво, влаштування фундаменту та покриття шосе, доріг) (поточний ремонт внутрішньоквартальних проїздів (доріг), код за ДК016:2010-42.11.1), є для нього не закономірним явищем, а, скоріше, винятковим.

Так, за інформацією ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» (лист від 22.03.2017 №21), Товариство впродовж 2015 – 2016 років приймало участь у 8-ми процедурах закупівель, предметом яких був ремонт доріг, тоді як ПП «Альбїон» - лише в одному випадку, а саме: при проведенні Торгів районною адміністрацією Запорізької міської ради по Хортицькому району в 2016 році, за результатами яких ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» визнано переможцем (листи б/н б/д, вх. від 10.04.2017 №4-654 та від 25.09.2017 №0925).

Отже, вказана поведінка ПП «Альбїон» вказує на його ситуативну участь в Торгах, з метою забезпечення перемоги на них ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд».

Схожість документів, наданих Учасниками Торгів та перелічені вище обставини свідчать про те, що на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів для участі у вказаних торгах Учасники обмінювалися інформацією та узгодили свої дії під час проведення процедури торгів.

За такої поведінки Учасники були обізнаними щодо цінової пропозиції один одного, а враховуючи, що основним критерієм обрання Замовником переможця у торгах є ціна, така поведінка Учасників Торгів могла дозволити ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» здобути перемогу у зазначених Торгах.

Метою проведення торгів 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 пропозицій конкурсних торгів, то усувається й самостійність в їх поведінці.

Відповідно до підпункту 28 пункту 1 статті 1 Закону України «Про здійснення державних закупівель», торги (конкурсні торги) - це здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів (конкурсних торгів) згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім процедури закупівлі в одного учасника).

Такий конкурентний відбір забезпечується лише завдяки наявності конкуренції між учасниками торгів (конкурсних торгів).

Згідно зі статтею 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Отже, Закон України "Про захист економічної конкуренції" допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання. У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з іншим щодо умов своїх тендерних пропозицій, то усувається й самостійність в їх поведінці, та, як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель. Якщо ж учасники

замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує той результат, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемога одним із учасників отримується не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів (тендерів) спотворюють ці ж самі торги (тендери).

Відповідно до частини першої статті 5 Закону України "Про захист економічної конкуренції" будь-яка погоджена поведінка є узгодженими діями.

Частиною першою статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" передбачено, що узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до усунення конкуренції, є антиконкурентними узгодженими діями.

Антиконкурентними узгодженими діями відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" визначаються, зокрема, узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів. Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із цим законом.

В даному випадку, ПП «Альбїон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» при участі в Торгах діяли не самостійно, тобто не змагалися між собою, а узгоджували свої дії, та, як наслідок, усунули конкуренцію між собою. В результаті вказаного спотворений основний принцип торгів (тендерів) – здійснення конкурентного відбору учасників.

Такі дії ПП «Альбїон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

Відповідно до пункту 26 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 14 березня 2012 року №169-р, (зі змінами), територіальним відділенням було надіслано Товариству та Підприємству витяги з подання про попередні висновки від 03.10.2016 №02-145-спр по справі № 02/33-17 для надання зауважень та заперечень стосовно результатів розгляду справи.

На подання про попередні висновки від 03.10.2016 №02-145-спр по справі № 02/33-17 Товариство та Підприємство (листами від 27.10.2017 №147 та від 09.11.2017 №1109) повідомило про те, що не погоджуються з такими висновками, не визнали факт вчинення ними порушення законодавства про захист економічної конкуренції та надали свої зауваження та заперечення, які спростовуються наступним.

1. Збіг в оформленні документів, які Учасники Торгів подавали у складі своїх пропозицій на Торги, Товариство пояснює тим, що одна із сторін можливо використовувала при поданні документів на Торги документи іншої сторони. Не можна виключати можливість того, що хтось з працівників між випадково чи навмисно надади іншим особам відповідні документи для ознайомлення, або направити електронний їх виклад, тому відбувся збіг у наданих документах.

Як зазначено вище, за інформацією Підприємства (лист б/н б/д, вх. від 10.04.2017 №4-654) та Товариства (лист від 22.03.2017 №21) підготовка та збір документів для участі в Торгах здійснювалась ***безпосередньо керівником*** відповідного суб'єкта господарювання ***без залучення третіх осіб***; при підготовці документів для Торгів Учасниками не використовувалися шаблони документів з відкритих джерел (засобів масової інформації, мережі Інтернет).

2. ПП «Альбiон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» зазначають, що договори про надання фiнансової допомоги були укладенi ними у 2015 році, тобто до початку проведення Торгiв, якi відбулися в квітні-червні 2016 року. Учасники Торгiв не заперечують проти наявності між ними правовiдносин, але зауважують, що це не є доказом антиконкурентних дiй.

Надання та повернення фiнансової допомоги свiдчить про наявність сталих господарських вiдносин між ПП «Альбiон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд».

При цьому, сталі правовiдносини між ПП «Альбiон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» свiдчить про постійний обмін певного об'єму інформації між Учасниками впродовж тривалого періоду часу (2015-2016 роки), а в сукупності з іншими встановленими обставинами справи свiдчить про обiзнаність щодо господарських вiдносин один одного та узгодженість спiльної поведінки під час проведення Торгiв.

3. З приводу оренди ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» у [інформація з обмеженим доступом], яка є донькою директора ПП «Альбiон» Воронiна С.В., транспортних засобiв, Товариство та Пiдприємство пояснюють, що договiр оренди був укладений між Товариством та фiзичною особою, яка не має цивiльно-правових вiдносин з Пiдприємством.

Транспортні засоби надають в оренду і інші суб'єкти господарювання та фiзичні особи, якi мають намір здати свою техніку в оренду (доказом чого є використання Товариством (при виконанні укладеного за наслідками проведеного Тендеру договору) техніки ФОП [інформація з обмеженим доступом]).

Однак, Товариство у складі тендерних пропозицій надає укладений з [інформація з обмеженим доступом] договiр щодо оренди рухомого майна (техніки).

4. Збiг в оформленні документiв, якi Учасники Торгiв подавали у складі своїх пропозицій на Торги; подання обома Учасниками пропозиції конкурсних Торгiв майже одночасно у день, визначений Замовником кiнцевим строком подачі пропозицій конкурсних торгiв; наявність цивiльно-правових вiдносин між Учасниками Торгiв та з [інформація з обмеженим доступом], яка є донькою засновника Пiдприємства Воронiна С.В., не є пiдставою для звинувачення Учасникiв в узгодженій поведінці.

Схожість документiв, наданих Учасниками Торгiв та перелічені у рiшенні вище обставини доводять спiльність пiдготовки Учасниками Торгiв їх конкурсних пропозицій.

Отже, в ході розгляду справи № 02/33-17 ПП «Альбiон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» не надали до територіального вiддiлення ґрунтовних пояснень та документальних доказiв, якi б спростовували або свiдчили про вiдсутність між ними антиконкурентних узгоджених дiй, якi полягали у спотворенні результатiв Торгiв, проведених районною адміністрацією Запорiзької мiської ради по Хортицькому району.

Частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економiчної конкуренції» за вчинення зазначеного порушення передбачена вiдповiдальність у вигляді накладання штрафу у розмірі до десяти вiдсоткiв доходу (виручки) суб'єкта господарювання вiд реалізації продукції (товарiв, робiт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Згiдно із роздiлом 2 «Звіт про фiнансові результати за 2016 рік» Фiнансового звіту суб'єкта малого пiдприємства, наданого ПП «Альбiон», чистий дохід вiд реалізації продукції (товарiв, робiт, послуг) за 2016 рік Пiдприємства становить [інформація з обмеженим доступом] гривень.

Вiдповiдно до роздiлу 2 «Звіт про фiнансові результати за 2016 рік» Фiнансового звіту суб'єкта малого пiдприємства, наданого ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд», чистий дохід

від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2016 рік Товариства становить [інформація з обмеженим доступом] гривень.

При визначенні розміру штрафу враховано, що:

- ПП «Альбїон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчинено вперше;
- ПП «Альбїон» та ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд» вчинили одне порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
- цінові пропозиції, запропоновані ПП «Альбїон» на Торги, склали 3 658 736,55 грн., цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «Хортицький Автошляхрембуд», склали 3 470 747,33 грн.

На підставі вищевикладеного, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 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 (зі змінами), пунктами 31, 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 в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 14 березня 2012 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії приватного підприємства «Альбїон» (вул. Ентузіастів, буд. 19, м. Запоріжжя, 69097, код за ЄДРПОУ 31131566) та товариства з обмеженою відповідальністю «Хортицький Автошляхрембуд» (вул. Будівельників, буд. 17, кв. 68, м. Запоріжжя, 69123, код за ЄДРПОУ 31598789) порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), проведених у квітні – червні 2016 року районною адміністрацією Запорізької міської ради по Хортицькому району щодо закупівлі доріг автомобільних та автомагістралей, інших доріг, елементів доріг; злітно-посадкових смуг летовищ (45233000-9 Будівництво, влаштування фундаменту та покриття шосе, доріг) (поточний ремонт внутрішньоквартальних проїздів (доріг), код за ДК016:2010-42.11.1), (номер оголошення про проведення процедури закупівлі 096744, опубліковане у «Віснику державних закупівель» від 06.04.2016).

2. Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, зазначеного у пункті 1 цього рішення накласти штрафи на:

- приватне підприємство «Альбїон» (вул. Ентузіастів, буд. 19, м. Запоріжжя, 69097, код за ЄДРПОУ 31131566) - у розмірі 68 000,0 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
- товариство з обмеженою відповідальністю «Хортицький Автошляхрембуд» (вул. Будівельників, буд. 17, кв. 68, м. Запоріжжя, 69123, код за ЄДРПОУ 31598789) у розмірі 68 000,0 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

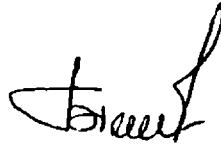
Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу 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 територіального відділення



О.М.Білий