



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

17 квітня 2019 р. № 8-рш

м. Запоріжжя

Справа № 02/02-18

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» та товариство з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» подали заявки на участь у торгах, що проводились позашкільним навчальним закладом «Дитячий парк «Запорізький міський ботанічний сад» Запорізької міської ради Запорізької області стосовно закупівлі робіт з реконструкції теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням (оголошення ID:UA-2017-04-05-001549-b). При цьому товариство з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» та товариство з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 02/02-18 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» та товариства з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів по закупівлі робіт з реконструкції теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням (оголошення ID:UA-2017-04-05-001549-b), 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 товариство з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» – 40'000 грн; на товариство з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» – 68'000 грн.

Відповідно до пункту 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 Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 02/02-18 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» та товариством з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання Відділення про попередні висновки від 01.03.2019 № 02-19-спр,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 01.06.2017 № 13-01/168 уповноважено Запорізьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) провести дослідження щодо дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції у діях конкурсних торгів під час їх участі при проведенні позашкільним навчальним закладом «Дитячий парк «Запорізький міський ботанічний сад» Запорізької міської ради Запорізької області (далі – Замовник) процедури закупівлі робіт з реконструкції теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням, проведеної за допомогою веб-портала «Prozorro» (оголошення ID:UA-2017-04-05-001549-b) (далі - Торги).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 28.03.2018 № 5-р було розпочато розгляд справи № 02/02-18 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» та товариством з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених у квітні 2017 року позашкільним навчальним закладом «Дитячий парк «Запорізький міський ботанічний сад» Запорізької міської ради Запорізької області.
- (3) Листами від 29.03.2018 № 02-20/02-613 та від 29.03.2018 № 02-20/614 товариству з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» та товариству з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком», відповідно, направлено копію розпорядження про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 28.03.2018 № 5-р.
- (4) В зв'язку з неотриманням товариством з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» вищезазначеного листа, 18 жовтня 2018 року в газеті «Запорізька правда» (№ 40 (23827) було розміщено інформацію щодо розміщення на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України <http://www.amc.gov.ua> (суб-сайті Відділення у розділі «До уваги суб'єктів господарювання») для ТОВ «Просперус-Ком» (юридична адреса: вул. Базова, буд.9-А, МСП-636, м. Запоріжжя, 69600, ЄДРПОУ 39961507) розпорядження про початок розгляду справи.
- (5) Листами від 04.03.2019 №58-02/02-616 та від 04.03.2019 №58-02/02-614 товариству з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» та товариству з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій», відповідно, було направлено витяг з подання з попередніми висновками у справі від 01.03.2019 № 02-19-спр.
- (6) В зв'язку з неотриманням товариством з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» та товариством з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» витягів з подання з попередніми висновками у справі від 01.03.2019 № 02-19-спр інформацію щодо попередніх висновків у справі із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи розміщено 09.04.2019 на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України <http://www.amc.gov.ua> (суб-сайті тВідділення у розділі «До уваги суб'єктів господарювання» Інформація щодо попередніх висновків у справах).

2. Відповідачі

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

- (а) товариство з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» (ідентифікаційний код – 38783552, 69091, Запорізька обл., м. Запоріжжя, вул. Тбіліська, буд. 17, приміщення XI) (далі – ТОВ «ЗСК»).

ТОВ «ЗСК», відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців (далі – ЄДР), здійснює господарську діяльність щодо виробництва будівельних виробів із пластмас (код згідно з КВЕД 22.23)

(надалі – Учасник 1, Відповідач 1).

- (б) товариство з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» (ідентифікаційний код 39961507, 69600, м. Запоріжжя, вул. Базова, МСП-636, буд. 9-А) (далі – ТОВ «Просперус-Ком»).

ТОВ «Просперус-Ком», відповідно до витягу з ЄДР, здійснює господарську діяльність щодо комплексного обслуговування об'єктів (код згідно з КВЕД 81.10)

(надалі – Учасник 2, Відповідач 2)

(Відповідач 1 та Відповідач 2 разом – Відповідачі; Учасник 1 та Учасник 2 разом – Учасники).

- (8) Таким чином, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (9) ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» як окремі суб'єкти господарювання 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.

3. Обставини справи

- (10) Інформація про Торги:

- Дата оприлюднення оголошення про проведення процедури закупівлі – 05.04.2017.
- Очікувана вартість предмета закупівлі – 2 062 663 грн. з ПДВ.
- Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 24 квітня 2017 року о 13:00.
- Дата та час розкриття тендерних пропозицій – 25 квітня 2017 року, після завершення електронного аукціону.
- Конкурсні пропозиції для прийняття участі у Торгах, згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій відкритих торгів, надали два суб'єкти господарювання, а саме:

Учасники Торгів	Початкова цінова пропозиція (з ПДВ)	Остання цінова пропозиція
ТОВ «ЗСК»	2 052 349,68 грн.	2 052 349,68 грн.
ТОВ «Просперус-Ком»	2 062 663,00 грн.	2 062 663,00 грн.

- Згідно з Протоколом № 4 від 25.04.2017 засідання тендерного комітету Замовника, після закінчення електронного аукціону переможцем визнано ТОВ «ЗСК», цінова пропозиція якого (2 052 349,68 грн з ПДВ) є найнижчою, та з ним Замовником укладено договір про закупівлю робіт від 12 травня 2017 року № 1 (далі – Договір).
- (11) Згідно з тендерною документацією Замовника (далі - ТД), учасникам було запропоновано надати інформацію та документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям та іншим критеріям (вимогам) Замовника.
- (12) ТД Замовника передбачає низку документів, які мають бути подані учасником торгів у складі пропозиції конкурсних торгів.
- (13) 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).
- (14) Водночас, Відділенням були виявлені факти, які свідчать про обмін інформацією під час участі у Торгах учасниками торгів - ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком», що підтверджується наступним:

3.1. Пов'язаність осіб

- (15) Відповідно до витягу з ЄДР (від 25.06.2013 №11031020000034529), Засновниками ТОВ «ЗСК» з моменту його створення (з **25.06.2013**) виступали **Кувалдін** Дмитро Васильович (м. Нікополь, Дніпропетровської області, вул. Сагайдачного, 101, із розміром внеску до статутного капіталу 100 000 грн) та **Овсієнко** Юлій Олександрович

(м. Запоріжжя, вул. Силова, 115А, із розміром внеску до статутного капіталу 100 000 грн).

- (16) Керівником (**директором**) та підписантом ТОВ «ЗСК» з **25.06.2013** було призначено **Овсієнка** Юлія Олександровича.
- (17) З **06.02.2014** підписантом ТОВ «ЗСК» є **Кувалдін** Дмитро Васильович, а **07.02.2014** на посаду керівника (**директора**) призначається **Пупирьов** Дмитро Олександрович, який також стає і підписантом.
- (18) В серпні 2015 року **Кувалдіним** Дмитром Васильовичем одноособово створено ТОВ «Просперус-Ком» (із розміром статутного капіталу 50 000 грн.), яке зареєстроване **20.08.2015**. **Директором** ТОВ «Просперус-Ком» призначається **Кувалдін** Дмитро Васильович (з **20.08.2015**).
- (19) В вересні 2015 року **Кувалдін** Дмитро Васильович та **Овсієнко** Юлій Олександрович **продають свої частки** в ТОВ «ЗСК» діючому директору цього товариства - **Пупирьову** Дмитру Олександровичу (м. Запоріжжя, вул. Станіславського, 54), який з **14.09.2015** стає одноособовим засновником ТОВ «ЗСК» (із розміром внеску до статутного капіталу 200 000 грн.).
- (20) Справжність підписів засновників у статутах обох Учасників (Кувалдіна Д.В. у ТОВ «Просперус-Ком», Пупирьова Д.О. у ТОВ «ЗСК») засвідчено у одного і того ж приватного **нотаріуса** Запорізького міського нотаріального округу - **Салтан** Валерії Валеріївни (при тому, що в м. Запоріжжя налічується 8 державних нотаріальних контор та понад 70 приватних нотаріусів) :
- ТОВ «ЗСК» (нова редакція) – 14 вересня 2015 року;
 - ТОВ «Просперус-Ком» - 20 серпня 2015 року.
- (21) Відповідно до інформації Управління ДФС (лист від 20.02.2018 № 02-19/02-380), у переліку фізичних осіб, які були працевлаштовані на ТОВ «Просперус-Ком», з **II кварталу 2017 року** значиться – **Овсієнко Ю. О.** (колишній співзасновник та директор ТОВ «ЗСК»).
- (22) Наведені факти свідчать про сталі ділові і партнерські стосунки між керівниками Відповідачів (пов'язаність через засновників), які створюють умови для обміну інформацією між ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК», в тому числі і під час участі у Торгах на користь виграшу одного з них, що призвело до спотворення Торгів.
- 3.2. Наявність виробничих потужностей та персоналу для виконання робіт, передбачених умовами Торгів**
- (23) Згідно з виписками з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців, основним видом економічної діяльності Учасників є:
- ТОВ «ЗСК» - виробництво будівельних виробів із пластмас (код згідно з КВЕД 22.23),
 - ТОВ «Просперус-Ком» - комплексне обслуговування об'єктів (код згідно з КВЕД 81.10).
- (24) Відповідно до дозволу від 20.03.2014 № 187.14.23 (діє з 20.03.2014 по 20.03.2019), виданого Запорізьким територіальним управлінням Держгірпромнагляд України ТОВ «ЗСК» на підставі заяви від 19.03.2014 (реєстр. № 3-103-032927-00) та висновку експертизи ПрАТ «Миколаївський експертно-технічний центр» від 17.03.2014 № 48/1.04.46.071.14), вказаному Учаснику дозволяється виконувати роботи підвищеної безпеки, а саме:
- роботи, що виконуються на висоті 5 метрів і більше над поверхнею ґрунту, з перекриттям або робочого настилу;
 - зведення, монтаж і демонтаж споруд (металопластикових).
- (25) Відповідно до інформації Головного управління Держпраці у Запорізькій області (лист від 13.11.2018 № 08/02.6-18/8756), ним протягом 2015 – 2017 років (з моменту створення Відповідача 2 до часу проведення Торгів) не видавались

ТОВ «Просперус-Ком» дозволи на виконання робіт підвищеної небезпеки та експлуатацію (застосування) машин, механізмів, устаткування підвищеної небезпеки.

- (26) Згідно з Довідками про досвід виконання аналогічних робіт Учасників:
- ТОВ «ЗСК» виконувало роботи: з установки металопластикових вікон в плавальному басейні ВП «Запорізька АЕС» НАЕК «Енергоатом (**1100 тис. грн**); з реконструкції теплиці позашкільного навчального закладу «Дитячий парк «Запорізький міський ботанічний сад» (**248 тис. грн.**);
 - ТОВ «Просперус-Ком» виконувало роботи: з поточного ремонту приміщень КЗ «Запорізька обласна школа вищої спортивної майстерності» (**50 тис. грн.**).
- (27) Для здійснення господарської діяльності:
- (а) ТОВ «ЗСК» орендує приміщення за адресами:
- м. Запоріжжя, вул. Тбіліська, 17 у ТОВ «Перспектива 2004» (договір від 01.06.2013), **площею 25 кв. м**,
 - м. Запоріжжя, вул. Істоміна, 108-а у ТОВ «ЗапоріжСпецМаш» (договір від 14.11.2013 №11/14-01), **площею 629 кв. м**;
- (б) ТОВ «Просперус-Ком» орендує приміщення за адресою м. Запоріжжя, вул. Базова 9-а у ПАТ «АТП-0801 (договір від 20.07.2015 № 07/15-а), **площею 13,2 кв. м**.
- (28) Вказані обставини підтверджують, що саме ТОВ «ЗСК» спеціалізується на виконанні робіт, подібних заявленим Замовником у Технічному завданні тендерної документації (*реконструкція теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням*), та має необхідні дозвільні документи, виробничі площі, персонал, відповідний досвід роботи.

В свою чергу, ТОВ «Просперус-Ком», не здійснюючи постійної господарської діяльності з виконання подібних робіт, виконувало функції технічного учасника, що обумовлювалось попередньою узгодженістю дій з ТОВ «ЗСК».

3.3. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

- (29) За інформацією Головного управління Державної фіскальної служби у Запорізькій області (далі – Управління ДФС) (лист від 20.02.2018 № 02-19/02-380), з початком провадження своєї господарської діяльності обома Учасниками відкривались розрахункові рахунки в одній банківській установі - в ПАТ «Діамантбанк», які в подальшому було практично в один і той же період закрито, а саме:
- ТОВ «ЗСК» - відкрито з **08.08.2013**, закрито **14.11.2017**,
 - ТОВ «Просперус-Ком» - відкрито з **29.09.2015**, закрито **20.11.2017**.
- (30) Обома Учасниками в 2017 році практично в один і той же період було відкрито розрахункові рахунки (валюта рахунку – українська гривня) в іншій банківській установі - в АТ «Укресімбанк»:
- ТОВ «ЗСК» - з **10.02.2017**, з **26.04.2017**,
 - ТОВ «Просперус-Ком» - з **03.05.2017**.
- (31) За результатами аналізу інформації стосовно банківських операцій за розрахунковими рахунками Відповідачів, відкритими в ПАТ «Діамантбанк» та АТ «Укресімбанк», встановлено, що між ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» існували сталі цивільно-правові (господарські) відносини в 2016 – 2017 роках, в тому числі напередодні участі у Торгах та після підписання договору із переможцем – ТОВ «ЗСК», а саме:
- в ПАТ «Діамантбанк» (лист в ПАТ «Діамантбанк» від 20.04.2018 №767/02.1л):

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ТОВ «Прсперус-Ком»	ТОВ «ЗСК»	26.08.2016	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «Прсперус-Ком»	ТОВ «ЗСК»	27.09.2016	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	29.09.2016	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	04.10.2016	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «Прсперус-Ком»	ТОВ «ЗСК»	09.12.2016	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «Прсперус-Ком»	ТОВ «ЗСК»	13.12.2016	(інформація з обмеженим доступом)	

ТОВ «Прсперус-Ком»	ТОВ «ЗСК»	29.12.2016	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	29.12.2016	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	11.01.2017	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	03.02.2017	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	03.02.2017	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	17.02.2017	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	15.03.2017	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	20.03.2017	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	29.03.2017	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	12.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	21.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)

– в АТ «Укрексімбанк» (лист АТ «Укрексімбанк» від 12.10.2018 № 075-02/164-БТ):

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ТОВ «Прсперус-Ком»	ТОВ «ЗСК»	07.06.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	19.05.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	29.05.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	19.07.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	30.08.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	20.09.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	21.09.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	09.10.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	11.10.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	20.10.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	26.10.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	15.11.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	17.11.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	20.11.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	30.11.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «Прсперус-Ком»	ТОВ «ЗСК»	20.12.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «ЗСК»	ТОВ «Прсперус-Ком»	26.12.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
ТОВ «Прсперус-Ком»	ТОВ «ЗСК»	28.12.2017	(інформація з обмеженим доступом)	

1. Загальний товарообіг між Учасниками склав у:

- 2016 році – (інформація з обмеженим доступом) грн;
- 2017 році – (інформація з обмеженим доступом) грн.

(32) За інформацією ПАТ «Діамантбанк» (лист від 20.04.2018 №767/02.1л), впродовж 2017 року ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Прсперус-Ком» для доступу до системи «Інтернет-банкінг» (для відправлення інформації, проведення платіжних операцій тощо) використовували одні й ті ж IP- адреси, зокрема наведені в таблиці 1:

Таблиця 1

№ п/п	Назва суб'єкта господарювання	Дата входу	Час знаходження в Інтернеті	IP-адреса
1		2	3	4
1	ТОВ «ЗСК»	11.01.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
2	ТОВ «Прсперус-Ком»	11.01.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
3	ТОВ «ЗСК»	16.02.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
4	ТОВ «Прсперус-Ком»	16.02.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
5	ТОВ «ЗСК»	15.03.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
6	ТОВ «Прсперус-Ком»	15.03.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
7	ТОВ «ЗСК»	06.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
8	ТОВ «Прсперус-Ком»	06.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
9	ТОВ «ЗСК»	12.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
10	ТОВ «Прсперус-Ком»	12.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
11	ТОВ «ЗСК»	13.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)	
12	ТОВ «Прсперус-Ком»	13.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)	

13	ТОВ «ЗСК»	21.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)
14	ТОВ «Просперус-Ком»	21.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)
15	ТОВ «ЗСК»	27.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)
16	ТОВ «Просперус-Ком»	27.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)
17	ТОВ «ЗСК»	28.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)
18	ТОВ «Просперус-Ком»	28.04.2017	(інформація з обмеженим доступом)
19	ТОВ «ЗСК»	19.05.2017	(інформація з обмеженим доступом)
20	ТОВ «Просперус-Ком»	19.05.2017	(інформація з обмеженим доступом)
21	ТОВ «ЗСК»	07.06.2017	(інформація з обмеженим доступом)
22	ТОВ «Просперус-Ком»	07.06.2017	(інформація з обмеженим доступом)

- (33) Відповідно до інформації ПАТ «Укртелеком» (лист від 30.11.2018 № 2057-вих-80Д731-80Д922), IP-адреси, наведені в таблиці 1, використовувались *Особою 1* (інформація з обмеженим доступом).
- (34) З аналізу інформації, отриманої від Головного управління ДФС у Запорізькій області (лист від 20.02.20218 № 02-19/02-380), *Особи 1*, ПАТ «Діамантбанк» (лист від 20.04.2018 №767/02.1л), АТ «Укрексімбанк» (лист від 12.10.2018 № 075-02/164-БТ), Відділенням встановлено, що
- *Особа 1* у період 2016 – 2017 років не був працевлаштованим на ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» та не перебував у трудових відносинах з цими товариствами;
 - *Особа 1* у період 2016 – 2017 років не перебував у цивільно-правових відносинах з ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК»;
 - *Особа 1* в 2017 році не надавав ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК» в оренду чи користування приміщення, розташоване за адресою (інформація з обмеженим доступом);
 - *Особа 1* в 2017 році не надавав ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК» в користування номери телефонів з адресою підключення (інформація з обмеженим доступом).
 - приміщення, розташоване за адресою (інформація з обмеженим доступом), є житловим, що підтверджується копією технічного паспорту на квартиру, та у період 2017 року надавалось *Особою 1* в оренду Черевку Петру Миколайовичу разом з засобами заявки, розміщеними в цьому приміщенні (інформація з обмеженим доступом);
- (35) З огляду на вищевказані обставини, вільний доступ до приміщення (інформація з обмеженим доступом) для сторонніх осіб було обмежено.
- (36) В свою чергу, приймаючи до уваги, що офіси Відповідачів знаходяться за різними адресами, в різних районах міста Запоріжжя [ТОВ «ЗСК» - по вул. Тбіліська, (Вознесенський р-н), ТОВ «Просперус-Ком» - по вул. Базова (Шевченківський р-н)], здійснення ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» доступу до мережі Інтернет в одному і тому ж приміщенні, в один і той же проміжок часу, з одних і тих же IP-адрес не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами в процесі ведення господарської діяльності, що є підґрунтям для такого обміну і під час підготовки документів для участі в Торгах.
- (37) Крім того, не зважаючи на те, що ще в серпні 2015 року Кувалдін Д. В. продав свою частку (50%) в ТОВ «ЗСК» Пупирьову Д. О., останній, **як директор ТОВ «ЗСК», уповноважив** (інформація з обмеженим доступом) Кувалдіна Д. В. (який на цей момент виступав директором ТОВ «Просперус-Ком») представляти інтереси ТОВ «ЗСК» в АТ «Укрексімбанк».
- (38) Відповідно до вказаної Довіреності, Кувалдін Д. В. уповноважений:
- (інформація з обмеженим доступом).
- (39) Право директора ТОВ «Просперус-Ком» здійснювати будь-які дозволені законом

операції за банківськими рахунками ТОВ «ЗСК» з правом першого підпису фінансових документів свідчить про обізнаність щодо господарської та фінансової діяльності один одного та про відсутність конкуренції між Відповідачами.

- (40) Отже, вищевикладене свідчить про спільні господарські інтереси Відповідачів, які обумовили обізнаність Учасників із діяльністю один одного, внаслідок чого вони мали можливість обміну інформацією, у тому числі щодо участі у Торгах.

3.4. Синхронність дій при підготовці тендерних пропозицій

- (41) Згідно з інформацією ДП «Прозорро» (лист від 15.09.2017 № 206/29988/06) ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» тендерні пропозиції для участі в аукціоні подавали з одного авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (далі - Оператор).

- (42) Отже, за існування десятків найменувань таких майданчиків (zakupki.prom.ua; tender.uub.com.ua; lp.zakupki.com.ua; www.tender-online.com.ua та інші) вибір ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» зупинився одночасно на «Держзакупівлі.Онлайн».

- (43) За інформацією ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (лист від 13.10.2017 № 131017-1) Учасники подавали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах з наступних IP-адрес:

- з 92.113.62.59 - ТОВ «Завод світлопрозорих конструкцій» 22.04.2017 о 12:10,
- з 92.113.162.82 - ТОВ «Просперус-Ком» 24.04.2017 о 12:16.

- (44) Відповідно до інформації, наданої ПАТ «Укртелеком» (лист від 20.04.2018 № 704-вих-80D731-80D922):

- IP-адреса 92.113.62.59 22 квітня 2017 року об 12:09:39 призначалася у користування абоненту Особі 1;
- IP-адреса 92.113.162.82 24 квітня 2017 року об 12:15:27 призначалася у користування абоненту Особі 1.
- Особа 1 підключений до мережі Інтернет за допомогою обладнання ADSL за адресою: (*інформація з обмеженим доступом*).

- (45) Як зазначалось вище, Особа 1, згідно із інформацією головного управління ДФС у Запорізькій області (лист від 02.03.2018 № 5522/10/08-01-08-01-08) та головного управління Пенсійного фонду України в Запорізькій області (лист від 02.03.2018 № 64/05/ДСК), в період підготовки та надання тендерної пропозиції не був працевлаштований ні на ТОВ «ЗСК» (з I кварталу по II квартал 2017 року) ні на ТОВ «Просперус-Ком» (з IV кварталу 2016 року по II квартал 2017 року).

Проте, тендерна документація Відповідачами, які є конкурентами у Торгах, місцезнаходження яких не співпадає з розташуванням Особі 1, завантажувалась з застосуванням IP-адрес, які призначалися у користування Особі 1 (*інформація з обмеженим доступом*).

- (46) Оплата Учасниками за подання тендерних пропозицій була здійснена ними через один банк – ПАТ «Діамантбанк» в один день – **12 квітня 2017 року**, з використанням однієї IP-адреси: 92.113.47.88, що підтверджується інформацією ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (лист від 13.10.2017 № 131017-1).

За інформацією ПАТ «Діамантбанк» (лист від 20.04.2018 № 767/02.1л) час проведення банком оплати Відповідачами за послугу подання тендерних пропозицій становить:

- (*інформація з обмеженим доступом*).

- (47) Відповідно до інформації ПАТ «Укртелеком» (лист від 30.11.2018 № 2057-вих-80D731-80D922), IP-адреса 92.113.47.88 використовувались Особою 1 (*інформація з обмеженим доступом*).

- (48) В день проведення аукціону (25.04.2017) Учасники заходили в електронну систему закупівель «Prozorro» з однієї IP-адреси (якою не користувався жодний з Учасників під час подачі тендерних пропозицій), практично в один час (див. таблицю 2).

№з/п	Назва Учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу
1	ТОВ «Завод світлопрозорих конструкцій»	92.113.139.46	2017-04-25 2017-04-25	12:00:14.625Z 12:00:14.741Z
2	ТОВ «Просперус-Ком»	92.113.139.46	2017-04-25	12:00:48.258Z

- (49) За інформацією ПАТ «Укртелеком» (лист від 12.10.2017 №2647-вих-80D731-80 D 922, лист від 30.10.2017 №2740-вих-80D731-80 D 922):
- IP-адреса 92.113.139.46 належить до динамічного клієнтського пулу IP-адрес ПАТ «Укртелеком».
 - IP-адреса 92.113.139.46 використовувалась 25.04.2017 о 12:00:14 та о 12:00:48 за адресою: (інформація з обмеженим доступом), на підставі Договору про надання телекомунікаційних послуг (інформація з обмеженим доступом) з абонентом *Особа 2* (інформація з обмеженим доступом).
- (50) *Особа 2*, згідно із інформацією головного управління ДФС у Запорізькій області (лист від 02.03.2018 № 5522/10/08-01-08-01-08) та головного управління Пенсійного фонду України в Запорізькій області (лист від 02.03.2018 № 64/05/ДСК), в період підготовки та надання тендерної пропозиції не була працевлаштована ні на ТОВ «ЗСК» (з I кварталу по II квартал 2017 року) ні на ТОВ «Просперус-Ком» (з IV кварталу 2016 року по II квартал 2017 року).
- (51) Відповідачами не надано Відділенню жодних обґрунтувань та/або будь-яких пояснень: про осіб, які здійснювали завантаження конкурсних пропозицій на Торги, приймали участь в аукціоні; про провайдерів, послугами з доступу до Інтернет яких вони користувались для завантаження конкурсних пропозицій на Торги, для участі в аукціоні; про місця розташування техніки (комп'ютер, ноутбук тощо), через яку здійснювались подання пропозиції на Торги, участь в аукціоні.
- (52) Разом з тим, синхронність дій ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» у часі з:
- завантаження тендерних пропозицій з IP-адрес, які призначалися у користування особі, не пов'язаній трудовими відносинами з Відповідачами – *Особа 1*. за телефонним номером (інформація з обмеженим доступом);
 - оплати (послуг Оператора) через систему «Інтернет-банкінг» ПАТ «Діамантбанк» з однієї IP-адреси: 92.113.47.88, яка призначалась у користування особі, не пов'язаній трудовими відносинами з Відповідачами – *Особа 1*. за телефонним номером (інформація з обмеженим доступом);
 - входження в аукціон (до інформаційно-телекомунікаційної системи, що забезпечує проведення процедур закупівель) з IP-адреси 92.113.139.46 з використанням телефонного номеру (інформація з обмеженим доступом), який належить особі, не пов'язаній трудовими відносинами з Відповідачами – *Особі 2*, та встановлений поза межами м. Запоріжжя,
- не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обмін інформацією під час підготовки тендерних пропозицій Відповідачами і спільної (узгодженої) підготовки документів для участі у Торгах, що виключає конкуренцію між Учасниками.

3.5. Аналіз цінової пропозиції Відповідачів.

- (53) Згідно з вимогами Замовника, цінова пропозиція подається Учасниками в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну (Додаток 1 до ТД – форма «Тендерна пропозиція»).
- (54) Обома Відповідачами в «Тендерній пропозиції» зазначено інформацію з відхиленням від запропонованої Замовником форми «Тендерна пропозиція»:
- грошові суми (ціна без ПДВ, ПДВ, ціна з ПДВ) надруковано з відступом зліва, Замовником передбачалось – з початку строчки;
 - після зазначення відповідних грошових сум пропозиції (цифрами та прописом) **через**

тире надруковано позначення «без ПДВ», «ПДВ», «з ПДВ», у Замовника ці позначення – **в дужках**;

- загальну суму цінової пропозиції (з ПДВ) однаково надруковано **полужирним шрифтом**, у Замовника - **звичайним**.
- (55) В графі «Керівництво (ПІБ, посада, контактні телефони)» цінової пропозиції обидва Відповідачі зазначили один і той же контактний телефон - **233-19-99**, в той час як адреси (фактична та юридична) обох Учасників є різними.
- (56) Номер телефону (061) **233-19-99**, вказаний як контактний ТОВ «ЗСК» в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, на документах цього підприємства у складі тендерної пропозиції, на фірмовому бланку цього підприємства.
- (57) На фірмовому бланку ТОВ «Просперус-Ком» як контактний зазначено номер телефону (061) **233-32-38**. Цей же телефон зазначено і у Довідці, що містить відомості про Учасника, в формі «Тендерна пропозиція» (в графах «Особа, відповідальна за участь у торгах (ПІБ, посада, контактні тел.)»; «Телефон, телефакс»). В Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, в довідці Головного управління статистики у Запорізькій області від 25.08.2015 № 1546/2015 зазначено контактний номер телефону ТОВ «Просперус-Ком» - 0612701195
- (58) Водночас, в картці із зразками підписів і відбитків печатки - власника рахунку ТОВ «Просперус-Ком», наданої ПАТ «Діамантбанк» (лист від 20.04.2018 №767/02.1л), в графі «Телефон» зазначено номер телефону **(061) 233-19-99**.
- (59) Відповідачами не надано Відділенню жодних пояснень та/або будь-якої інформації про номери телефонів (з зазначенням адрес їх встановлення), якими вони користувались у 2017 році, та документів, на підставі яких Учасники користувались цими телефонами.
- (60) За інформацією ПАТ «Укртелеком» (лист від 01.03.2018 №350-вих-80D731-80 D 922 та лист від 05.04.2018 №605-Ви-800731-800922-2018), номери телефонів – **233-19-99** та **233-32-38** (протягом 2016 року та січня-квітня 2017 року) надані в користування громадянину Особі І, адреса підключення: (*інформація з обмеженим доступом*).
- (61) За інформацією Особі І (лист від 23.12.2018 № б/н), йому не відомі підстави для використання Відповідачами на фірмових бланках номерів телефонів (061) **233-32-38**, **(061) 233-19-99** та **8-050-722-5-589**, оскільки ним не надавались ні ТОВ «ЗСК» ні ТОВ «Просперус-Ком» в користування, оренду тощо ні приміщення, розташоване за (*інформація з обмеженим доступом*), ні зазначені номери телефонів.
- (62) Вказаний факт використання номерів телефонів однієї й тієї ж особи – Особі І, з якою Відповідачі не пов'язані господарськими відносинами, не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про спільність інтересів Відповідачів.
- (63) Відповідно до розділу Тендерної документації Замовника «Оцінка тендерної документації» єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є ціна (питома вага 100%). Інших критеріїв не передбачено.
- (64) Згідно з вимогами Замовника, ціна тендерної пропозиції, за яку учасник згоден виконати замовлення, розраховується виходячи з обсягів робіт на підставі нормативної потреби в трудових і матеріально-технічних ресурсах, необхідних для здійснення проектних рішень та поточних цін на них.
- (65) Договірна ціна учасника повинна бути розрахована відповідно до діючих Державних стандартів України, з урахуванням змін та доповнень та інших діючих нормативних документів.
- (66) Очікувана вартість предмета закупівлі складала – **2 062 663,00 грн з ПДВ**.
- (67) За інформацією Замовника (лист від 11.12.2018 № 1/581), очікувана вартість закупівлі визначалась на підставі Експертного звіту № 08-0218-17 щодо розгляду проектної документації в частині міцності, надійності і довговічності об'єкту будівництва та

кошторисної частини проекту будівництва за робочим проектом «Реконструкція теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням», затвердженого директором філії ДП «Укрдержбудекспертиза» 13.04.2017 (далі - Експертний висновок).

- (68) З наданих Замовником документів свідчить що Експертний висновок було надано на проектно-кошторисну документацію (далі – ПКД), розроблену ТОВ «Просперус-Ком».
- (69) Відповідно до ПКД ТОВ «Просперус-Ком», вартість безпосередньо будівельних робіт з реконструкції теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням приміщень позашкільного навчального закладу «Дитячий парк «Запорізький міський ботанічний сад» (далі – Об’єкт) складала 2 005 290,52 грн, без ПДВ (2 406 348,63 грн, з ПДВ).
- (70) На Торги ТОВ «Просперус-Ком» вартість предмету закупівлі (з ПДВ) було зазначено у розмірі **2 062 663 грн**, що дорівнювало розміру очікуваної Замовника (2 062 663 грн).
- (71) ТОВ «ЗСК» вартість предмету закупівлі (з ПДВ) було зазначено у розмірі **2 052 349,68 грн**, що дорівнювало різниці між розміром очікуваної вартості предмету закупівлі Замовника (2 062 663 грн) та розміром мінімального кроку пониження ціни (10 313,32 грн) (2 062 663 - 10 313,32 = 2 052 349,68).
- (72) Розрахунки вартості предмету закупівлі (кошториси витрат) у складі конкурсних пропозицій Відповідачів відсутні.
- (73) Відділенню ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» також не надали жодних пояснень щодо порядку визначення вартості предмету закупівлі, економічного обґрунтування вартості предмету закупівлі, джерел визначення цін на матеріальні ресурси тощо.
- (74) Разом з тим, при складанні кошторису витрат кожний суб’єкт господарювання враховує безліч факторів, які впливають на вартість будівельних робіт, як то: вартість експлуатації будівельних машин і механізмів та матеріальних ресурсів (*склад та перелік яких є значним*), заробітну плату виконавців робіт, загальновиробничі витрати, адміністративні витрати тощо, що склались у певного підприємства. Тому, вірогідність того, що внаслідок розрахунку кожним з Учасників на Торги договірної ціни різниця в цих цінах буде дорівнювати саме розміру мінімального кроку пониження ціни (10 313,32 грн), визначеного Замовником, є незначною.
- (75) За таких підстав, зазначення ТОВ «Просперус-Ком» цінової пропозиції на рівні очікуваної вартості закупівлі, а ТОВ «ЗСК» - на рівні, меншому від очікуваної вартості закупівлі на мінімальний крок пониження ціни, не може бути природним та вказує на спільну узгоджену цінову поведінку Відповідачів під час участі у Торгах.
- (76) Крім того, аналізом кошторисної документації Відповідачів [яку було надано: ТОВ «Просперус-Ком» - Замовнику у складі ПКД від 11.04.2017 (*відповідно до якої Замовником визначалась очікувана вартість закупівлі*); ТОВ «ЗСК» - у складі Договору про закупівлю робіт № 1 від 12.05.2017 (*укладеного як переможцем Торгів з Замовником*)] встановлено, що:
- Обома Учасниками кошториси складено в поточних цінах станом на 03.01.2017 (*при тому, що оголошення про Торги було розміщено в квітні 2017 року, ПДК ТОВ «Просперус-Ком» складено у квітні 2017 року, Договір на закупівлю ТОВ «ЗСК» укладено в травні 2017 року*);
 - перелік будівельних матеріалів, виробів та конструкцій у «Підсумкових відомостях ресурсів» ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК» складається з 45 позицій; до вказаного переліку включено 17 найменувань виробів, які не було зазначено Замовником в «Дефектному акті» (додатку до ТД) та однаково позначено Учасниками;
 - відсоток транспортної складової та відсоток заготівельно-складських витрат на одну і ту ж позицію будівельних матеріалів, виробів та конструкцій у «Підсумкових відомостях ресурсів» ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК» є однаковими та синхронно змінюється при переході на іншу позицію, наприклад:

Найменування	Поточна	в тому числі, грн,	Відсоток
--------------	---------	--------------------	----------

	ціна, грн	відпускна ціна	транспортна складова	заготівельно- складські витрати	транспортної складової	заготівельно- складських витрат
Система сонцезахисна	13408,31	13308	0,5	99,81	0,00376%	0,750%
Гума фасадна	24,5	23,9	0,12	0,48	0,50209%	1,998%
Ranilla	116,3	114	0,02	2,28	0,01754%	2,000%
Болти 6x40	0,86	0,84	0,00	0,02	0,00000%	2,381%

- відпускні ціни на будівельні матеріали, виробу та конструкції у «Підсумкових відомостях ресурсів» ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК» співпадають по 41 позиції;
 - послідовність найменувань будівельних матеріалів, виробів та конструкцій у «Підсумкових відомостях ресурсів» у ТОВ «Просперус-Ком» (з 20 по 59 позицію) та у ТОВ «ЗСК» (з 16 по 55 позицію) є однаковою; при цьому, вказана послідовність є синхронно відмінною від послідовності найменувань матеріальних ресурсів, зазначених Учасниками в «Локальних кошторисах на будівельні роботи № 2-1-1»:
- (77) Вищезазначені особливості та синхронні схожості в оформленні кошторисної документації та в розрахунках Відповідачами вартості робіт (що були предметом закупівлі на Торгах) не є природними і не можуть виникнути випадково при визначенні цін, що виключає можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Учасників Торгів визначались кожним з них окремо і без обміну інформацією між собою.
- (78) Отже, аналіз кошторисної документації також підтверджує, що ще на стадії здійснення підготовки своїх конкурсних пропозицій ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК» були обізнані щодо цінових пропозицій один одного та спільно узгоджували свою цінову поведінку під час участі у Торгах.
- (79) Замовник відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» проводить «Електронний аукціон», який полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу. Так, при проведенні такого аукціону, який завершився 25 квітня 2017 року о 15:36 за трьома раундами обома Учасниками ціна не знижувалась. При тому, що Замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів було передбачено розмір мінімального кроку пониження цін на 10 313,32 грн. (0,5%).
- (80) Незмінність цінових пропозицій під час проведення електронного аукціону свідчить про обізнаність Відповідачів відносно їх поведінки, яка полягає у відсутності змагання (конкуренції) між ними, про впевненість ТОВ «ЗСК» у своїй перемозі та про байдужість ТОВ «Просперус-Ком» щодо результатів Торгів, оскільки це підприємство виконувало функції технічного учасника.
- (81) Варто зазначити, що після укладання Договору про закупівлю робіт № 1 від 12.05.2017 року, додатковими угодами до Договору неодноразово знижувалась договірна ціна:
- до 1 976 834,03 грн (з ПДВ) – додатковою угодою № 1 від 18.05.2017 до Договору;
 - до 1 906 790,06 грн (з ПДВ) – додатковою угодою № 2 від 18.12.2017 до Договору;
 - до 1 527 079,75 грн (з ПДВ) – додатковою угодою № 3 від 27.12.2017 до Договору.
- У сукупності зниження склало 525 269,93 грн.
- Зазначене свідчить про можливість надання ТОВ «ЗСК» послуги з реконструкції теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням за ціною, нижчою на 25% від запропонованої ним на Торгах.
- (82) За інформацією Замовника (лист від 11.12.2018 № 1/581), ініціатором зниження вартості робіт були:
- по додатковій угоді № 1 від 18.05.2017 до Договору – Замовник, у зв'язку з виключенням витрат на проектні роботи, експертизу проектної документації, технічний нагляд, авторський нагляд до очікуваної вартості;
 - по додатковій угоді № 2 від 18.12.2017 до Договору – ТОВ «ЗСК», у зв'язку зі змінами використаних матеріалів;

- по додатковій угоді № 3 від 27.12.2017 до Договору – ФОП Сахно Г.В. (який виконував технічний нагляд), згідно з правилами охорони праці під час виконання робіт на висоті, було заборонено їх виконання за наведених обставин.
 - (83) Відсутність цінового змагання між Відповідачами під час проведення електронного аукціону (не пониження цінових пропозицій) та зниження ціни Договору до рівня його фактичних витрат підтверджує висновок про спільну узгоджену цінову політику ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» під час участі у Торгах.
- 3.6. Схожості в оформленні документів у складі тендерних пропозицій.**
- (84) Відповідно до вимог ТД (Інструкція з підготовки тендерної пропозиції), всі довідки повинні бути на фірмовому бланку з обов'язковим зазначенням вихідного номера, підпису керівника підприємства та печатки (у разі наявності).
 - (85) Згідно з ТД, документи тендерних пропозицій, наданих ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» містять схожості в оформленні та змісті, а саме:
 - (а) однаково на фірмових бланках Учасниками Торгів, з зазначенням вихідного номеру та дати документу надано форму «Тендерна пропозиція»; довідки щодо: наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід; наявності обладнання та матеріально-технічної бази необхідних для виконання робіт, визначених у технічному завданні; про досвід виконання аналогічних робіт; технічного завдання; основних умов договору (далі – Довідки 1).
 - (б) обома Учасниками однаково оформлено інші довідки, передбачені Додатками 5 та 6 до ТД [*про те що: учасник не визнаний у встановленому законом порядку банкрутом; у ЄДРПОУ міститься інформація про кінцевого бенефіціарного власника (контролера) юридичної особи; службова (посадова) особа учасника не притягувалась до відповідальності за вчинення у сфері закупівель корупційного правопорушення; службова (посадова) особа не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено; учасник 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»; учасник провадить господарську діяльність відповідно до положень його статуту; учасник не має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів); про відсутність відомостей про юридичну особу у Єдиному державному реєстрі осіб, що вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення; містить відомості про Учасника*] (далі – Довідки 2):
 - Довідки 2 надруковано не на фірмовому бланку, без зазначення вихідного номера документа;
 - в верхньому правому куті Довідок 2 міститься позначення «Додаток № 5 [або 6] до тендерної документації»;
 - назви майже всіх Довідок 2 відформатовано по ширині сторінки, без відступів зліва та справа, надруковано жирним шрифтом, взято у лапки; виключенням є «Довідки про відсутність відомостей про юридичну особу у ЄДР осіб, що вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення», назву якої Відповідачами однаково надруковано з відступами зліва та справа.
 - (86) Крім того, документи, які подавались ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» для участі у Торгах, створювались обома Учасниками з застосуванням одного пристрою, на що вказують дані властивостей документів, а саме:
 - статuti підприємств – згідно з даними властивостей: виробник PDF: Canon MF5900Series; версія PDF: 1,6 (Acrobat 7.x);
 - тендерні пропозиції, Довідки – згідно з даними властивостей: виробник PDF: Canon MF5900Series; версія PDF: 1,3 (Acrobat 4.x);
 - (87) Про використання Відповідачами одного пристрою для створення певних документів (форма «Тендерна пропозиція», Довідки 1) вказує наявність однакового дефекту на цих

документах, а саме:

поверх тексту документу, зі зміщенням вниз на однакову висоту від його початку, починається повторно (дублюється) друк цього ж тексту (з початку) більш світлим тоном.

- (88) ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» не надали Відділенню будь-яких пояснень щодо осіб (штатних працівників, залучених осіб), які готували документи на Торги.
- (89) Факт того, що для створення документів Учасниками використовувався один і той же пристрій свідчить про те, що в період підготовки та участі у процедурі закупівлі вони діяли спільно, узгоджуючи свої дії.
- (90) Документи, що готувались на Торги мали готуватись ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» окремо один від одного, проте факт схожості в оформленні Довідок, зазначених у Додатку 5 до тендерної документації та Додатку 6 до тендерної документації, які, за вимогою Замовника, повинні були складатись у довільній формі та використання Відповідачами для створення документів, одного й того ж пристрою, зважаючи на їх системність, не є природним збігом обставин і не можуть виникнути випадково. Зазначене вказує на обізнаність Учасників про участь кожного з них у Торгах та обмін інформацією між ними під час підготовки пропозиції конкурентних торгів.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (91) Відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» у Торгах становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (92) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в будь-якій формі, прийнятті об'єднаних рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт господарювання, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (93) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (94) 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 (поділення лотів тощо).
- (95) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, а саме:
 - (а) матеріалами Торгів (*тендерною документацією Замовника, тендерними пропозиціями Учасників*);
 - (б) банківськими виписками з поточних рахунків ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» за 2016 – 2017 роки;
 - (в) інформацією ТОВ «Держзакупівлі.онлайн», ДП «Прозорро» (*щодо IP-адрес, що використовувались ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» для участі у Торгах*);
 - (г) інформацією ПАТ «Укртелеком» (*про осіб, яким надано у користування IP-адреси, номерів телефонів, що використовувались ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» для участі у Торгах*);
 - (д) інформацією АТ «Укрексімбанк», ПАТ «Діамантбанк», головного управління ДФС у Запорізькій області (*щодо IP-адрес, які використовувались Відповідачами при здійсненні господарської діяльності*);

- (е) інформацією головного управління ДФС у Запорізькій області та головного управління Пенсійного фонду України в Запорізькій області (*щодо працевлаштування осіб на ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком»*);
установлені Відділенням факти:
- (а) сталі ділові і партнерські стосунки між керівниками Відповідачів (пов'язаність через керівників Відповідачів);
- (б) наявність тільки у одного з Учасників – ТОВ «ЗСК» дозвільних документів, виробничих площ, персоналу, відповідного досвіду роботи, необхідних для проведення робіт, заявлених Замовником у Технічному завданні до ТД (*реконструкція теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням*);
- (в) сталі господарські відносини між Відповідачами;
- (г) уповноваження ТОВ «ЗСК» на представлення його інтересів в АТ «Укресімбанк» директором ТОВ «Просперус-Ком»;
- (д) синхронність дій Відповідачів у часі (з подання тендерних пропозицій, з оплати за подання тендерних пропозицій, участь в аукціоні), з використанням однакових ІР-адрес, що належать одним і тим же особам, з якими при цьому Відповідачі не пов'язані будь-якими відносинами;
- (е) використання Відповідачами однакових ІР-адрес для доступу до системи «Інтернет-банкінг», що належать одним і тим же особам, з якими при цьому Відповідачі не пов'язані будь-якими відносинами
- (ж) узгоджена цінова поведінка Відповідачів при визначенні цінових пропозицій на Торги та під час участі в аукціоні,
- (з) використання одних засобів зв'язку,
- (и) схожості в оформленні документів, наданих Відповідачами на Торги;
не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін інформацією.
- (96)** З огляду на вищевикладене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у тендері на закупівлю робіт: «код ДК 021:2015:45453000-7 – Реконструкція теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням» [оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-04-05-001549-b>], проведених позашкільним навчальним закладом «Дитячий парк «Запорізький міський ботанічний сад» Запорізької міської ради Запорізької області. діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель та за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (97)** Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «ЗСК» та ТОВ «Просперус-Ком» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення 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».
- (98)** Враховуючи вищевикладене, така поведінка ТОВ «Просперус-Ком» та ТОВ «ЗСК» становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- 5. Заперечення Відповідачів та їх спростування**
- (99)** На подання з попередніми висновками у справі від 01.03.2019 № 02-19-спр Відповідачами заперечень не надано.

6. Визначення розміру штрафу

(100) Частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення зазначеного порушення передбачена відповідальність у вигляді накладання штрафу у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. 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.

(101) Відповідно до інформації Головного управління ДФС у Запорізькій області (лист від 11.03.2019 № 12424/10/08-01-12-04-10) виручка від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік становила:

- у ТОВ «Завод світлопрозорих конструкцій» - *(інформація з обмеженим доступом)*,
- у ТОВ «Просперус-Ком» - *(інформація з обмеженим доступом)*.

(102) При визначенні розміру штрафу Відділенням 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, в своє чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, 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 Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» (ідентифікаційний код – 38783552, 69091, Запорізька обл., м. Запоріжжя, вул. Тбіліська, буд. 17, приміщення XI) та товариство з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» (ідентифікаційний код 39961507, 69600, м. Запоріжжя, вул. Базова, МСП-636, буд. 9-А) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю робіт: «код ДК 021:2015:45453000-7 – Реконструкція теплиці з заміною несучих конструкцій зі склінням», [оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-04-05-001549-b>], проведених позашкільним навчальним закладом «Дитячий парк «Запорізький міський ботанічний сад» Запорізької міської ради Запорізької області.

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Завод світлопрозорих конструкцій» у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти

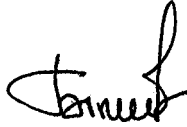
штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Просперус-Ком» у розмірі 40 000 (сорок тисяч) грн.

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 Запорізького обласного 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 колегії



О. БІЛИЙ