

**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ****РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
КІРОВОГРАДСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО
ВІДДІЛЕННЯ**05.06.2018 року

м. Кропивницький

№ 8 -р/к

Справа №02-ВДР/02-18

Про порушення
законодавства про захист
економічної конкуренції та
накладання штрафу

Адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи №02-ВДР/02-18 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «ТЕПЛОГАЗБУД-К» (вул. Верхня Пермська, 30, кв. 1, м. Кропивницький, 25004, код ЄДРПОУ 41114844) (далі – ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К») та товариством з обмеженою відповідальністю «ТЕРМО-С» (вул. Пацаєва, 5, корп. 3, кв. 26, м. Кропивницький, 25031, код ЄДРПОУ 40294391) (далі – ТОВ «ТЕРМО-С»), розпочатої розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 13 лютого 2018 року №2-рп/к та подання про попередні висновки у справі від 29.05.2018 року №15-П/ВДР,

ВСТАНОВИЛА:**1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ.**

- (1) Вчинення ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» 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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів) при закупівлі робіт по об'єкту ДСТУ Б.Д.1.1-1-2013 «Реконструкція будівлі дитячої консультації Бобринецької ЦРЛ по пров. В.Порика, 6, м. Бобринець, під відомче житло (коригування)» (ДК 021:2015 – 45454000 - 4 - Реконструкція) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор

закупівлі в системі – UA-2017-09-26-000925-а (далі - Закупівля або Торги), які 24 жовтня 2017 року проводило комунальне підприємство «Інженерний центр» (м. Бобринець, Кіровоградська область, код ЄДРПОУ 34783763) відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 року №922-VIII (із змінами) (далі - Закон №922-VIII).

2. ВІДПОВІДАЧІ.

- (2) Відповідачами у справі є ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С».
- (3) ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» є юридичною особою. Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, дата запису ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» в Єдиному державному реєстрі про проведення державної реєстрації юридичної особи – 01.02.2017 року, номер запису – 1 444 102 0000 011172. ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» здійснює свою діяльність, як суб'єкт господарювання, згідно з чинним законодавством та статутом, затвердженим протоколом загальних зборів засновників (учасників) 30 січня 2017 року (Протокол №1). Засновником ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» є громадянин України Іващенко Юрій Олегович, ідентифікаційний номер 2827303499, частка у статутному капіталі – 100 відсотків. Статутний капітал ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» становить 500 гривень.
- (4) Основним видом діяльності ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» за КВЕД є:
41.10 Організація будівництва будівель.
- (5) ТОВ «ТЕРМО-С» є юридичною особою. Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, дата запису ТОВ «ТЕРМО-С» в Єдиному державному реєстрі про проведення державної реєстрації юридичної особи – 23.02.2016 року, номер запису – 1 444 102 0000 010379. ТОВ «ТЕРМО-С» здійснює свою діяльність, як суб'єкт господарювання, згідно з чинним законодавством та статутом, затвердженим рішенням учасника товариства №1 від 22 лютого 2016 року. Засновником ТОВ «ТЕРМО-С» є громадянин України Берестенко Олексій Вікторович, ідентифікаційний номер 3028509515, частка у статутному капіталі – 100 відсотків. Статутний капітал ТОВ «ТЕРМО-С» становить 1400 гривень.
- (6) Основним видом діяльності ТОВ «ТЕРМО-С» за КВЕД є:
43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування.
- (7) Таким чином, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ.

- (8) Відділенням у ході здійснення за власною ініціативою державного контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних публічних закупівель, проаналізовано інформацію про відкриті торги, які проводились комунальним підприємством «Інженерний центр» (далі - Замовник) з предмету закупівлі робіт по об'єкту ДСТУ Б.Д.1.1-1-2013 «Реконструкція будівлі

дитячої консультації Бобринецької ЦРЛ по пров. В.Порика, 6, м. Бобринець, під відомче житло (коригування)» (ДК 021:2015 – 45454000 - 4 - Реконструкція) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-09-26-000925-а.

- (9) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 13 лютого 2018 року №2-рп/к розпочато розгляд справи №02-ВДР/02-18 за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С», передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 та Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (10) Відомості про вищезазначену Закупівлю Відділенням отримані в електронній системі закупівель за посиланням <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-09-26-000925-a>.

- (11) Відповідно до аналізу оприлюдненої на сайті інформації по вищезазначеній Закупівлі та опублікованого Замовником звіту про результати проведення процедури закупівлі UA-2017-09-26-000925-а (дата формування звіту: 07 листопада 2017 року), встановлено наступне.

- (12) Закупівля проводилась згідно з оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-09-26-000925-а, яке було оприлюднене 26 вересня 2017 року об 11 год. 58 хв.

- (13) Інформація про закупівлю:

- предмет закупівлі - ДСТУ Б.Д.1.1-1-2013 «Реконструкція будівлі дитячої консультації бобринецької ЦРЛ по пров. В.Порика, 6, м. Бобринець, під відомче житло (коригування)»;
- код предмета закупівлі - ДК 021:2015: 45454000-4 - Реконструкція;
- строк виконання робіт - від 30 жовтня 2017 року до 31 грудня 2018 року;
- кінцевий строк подання тендерних пропозицій - 23 жовтня 2017 року, 23 год. 00 хв.;
- початок аукціону - 24 жовтня 2017 року, 11 год. 54 хв.;
- очікувана вартість закупівлі - **2 767 348,00** UAH (з ПДВ);
- критерій вибору переможця – ціна (100 %).

- (14) Згідно з реєстром отриманих Замовником пропозицій торгів для участі у Закупівлі надали пропозиції чотири суб'єкти господарювання, а саме:

- ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» з ціною пропозицією 2 211 257,00 грн. (з ПДВ); дата та час подання тендерної пропозиції **23 жовтня 2017 20:41**;
- приватне підприємство «СЕМ» (код ЄДРПОУ 30187674, далі – ПП «СЕМ») з ціною пропозицією 2 710 321,79 грн. (з ПДВ); дата та час подання тендерної пропозиції 11 жовтня 2017 13:32;
- ТОВ «ТЕРМО-С» з ціною пропозицією 2 758 080,00 грн. (з ПДВ); дата та час подання тендерної пропозиції **23 жовтня 2017 20:59**;
- товариство з обмеженою відповідальністю «ГАРАНТ-К» (код ЄДРПОУ 41480556, далі – ТОВ «ГАРАНТ-К») з ціною пропозицією 2 716 536,00 грн. (з ПДВ); дата та час подання тендерної пропозиції 20 жовтня 2017 16:28.

- (15) Рішенням уповноваженої особи по організації та проведенню процедури закупівлі комунального підприємства «Інженерний центр» Андалокевичем Олегом Володимировичем від 27 жовтня 2017 року №8, вирішено визнати ТОВ «ТЕРМО-С» переможцем закупівлі робіт по об'єкту ДСТУ Б.Д.1.1-1-2013 «Реконструкція будівлі дитячої консультації Бобринецької ЦРЛ по пров. В.Порика, 6, м. Бобринець, під відомче житло (коригування)» (ДК 021:2015 – 45454000 - 4 - Реконструкція), оскільки за результатами розгляду та оцінки тендерна пропозиція учасника ТОВ «ТЕРМО-С» визначена Замовником найбільш економічно вигідною.
- (16) Між переможцем та Замовником укладено договір про закупівлю робіт по об'єкту ДСТУ Б.Д.1.1-1-2013 «Реконструкція будівлі дитячої консультації Бобринецької ЦРЛ по пров. В.Порика, 6, м. Бобринець, під відомче житло (коригування)» (ДК 021:2015 – 45454000 - 4 - Реконструкція) від 07 листопада 2017 року за №44/2017 (далі – Договір) з визначеною пунктом 3.1. Договору вартістю робіт на суму **2 135 055** грн. (з ПДВ, **остаточна цінова пропозиція ТОВ «ТЕРМО-С», заявлена останнім в третьому раунді аукціону**).
- (17) Тендерні пропозиції ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К», ПП «СЕМ» Замовником Закупівлі були відхилені по причині їх невідповідності встановленим Замовником вимогам тендерної документації, а саме:
- щодо відхилення тендерної пропозиції ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К»
Рішенням уповноваженої особи по організації та проведенню процедури закупівлі комунального підприємства «Інженерний центр» від 26 жовтня 2017 року №5, тендерну пропозицію ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» було відхилено про причині її незабезпечення банківською гарантією у розмірі 13 836, 00 грн. відповідно до вимог пункту 2 «Забезпечення тендерної пропозиції» розділу III «Інструкції з підготовки тендерної пропозиції» змін до тендерної документації. Слід зазначити, що такі дії Замовника є правомочними, оскільки відповідно до частини першої пункту Г статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» Замовник може відхилити тендерну пропозицію в разі якщо учасник не надав забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником.
 - щодо відхилення тендерної пропозиції ПП «СЕМ»
Рішенням уповноваженої особи по організації та проведенню процедури закупівлі комунального підприємства «Інженерний центр» від 26 жовтня 2017 року №6, тендерну пропозицію ПП «СЕМ» було відхилено про причині:
- її не забезпечення банківською гарантією у розмірі 13 836, 00 грн. відповідно до вимог пункту 2 «Забезпечення тендерної пропозиції» розділу III «Інструкції з підготовки тендерної пропозиції» змін до тендерної документації;
- надання у складі тендерної пропозиції довідок з обслуговуючих банків про наявність рахунків в банківських установах та про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами, які датовані більше тижневої давнини відносно кінцевого строку подання тендерних пропозицій, що не відповідає вимогам пункту 4.6 додатку №2 до змін до тендерної документації.
- (18) Слід зазначити, що ПП «СЕМ» оскаржувало зазначену Закупівлю щодо порушення Замовником порядку проведення процедури Закупівлі до органу оскарження - Антимонопольного комітету України (дата та час подачі скарги в електронній системі закупівель – 30.10.2017; 15:21, номер скарги, присвоєний в електронній системі закупівель під час її подання – UA 2017-09-26-000925-a.a2).
- (19) Проте, рішенням постійно діючої адміністративної колегії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних

закупівель від 01.11.2017 №7675-р/пк-пз вищезазначену скаргу було залишено без розгляду, оскільки суб'єктом оскарження не були дотримані вимоги частини першої статті 18 Закону, а саме – не наданий документ про здійснення су'єктом оскарження оплати за подання скарги до органу оскарження.

- (20) Тендерні пропозиції ТОВ «ГАРАНТ-К» - четвертого учасника Закупівлі, Замовником не розглядалися із-за відсутності такої необхідності, оскільки останнім вже був визначений переможець Торгів.

Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (21) ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С», як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у відкритих торгах мають діяти самостійно та ставити за мету здобути перевагу над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (22) Проте, аналіз змісту матеріалів про вищезазначену закупівлю, які Відділенням отримані в електронній системі закупівель за посиланням <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-09-26-000925-a>, та аналіз отриманих під час розслідування справи №02-ВДР/02-18 документів і інформації, свідчить про узгодженість поведінки ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» під час підготовки та участі у Закупівлі, що підтверджується наступним.

1. Одночасне подання тендерних пропозицій

- (23) Строк подання тендерних пропозицій у Закупівлі є періодом з 26.09.2017 (дати оприлюднення оголошення про проведення Закупівлі) по 23.10.2017 (кінцевого строку подання тендерних пропозицій відповідно до рішення уповноваженої особи від 12.10.2017 №4 щодо подовження кінцевого строку подання тендерних пропозицій), тобто на подання тендерних пропозицій учасникам Торгів надавалось **28 днів**.
- (24) Таким чином, ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» мали достатній ресурс часу для подачі тендерних пропозицій в різний проміжок часу.
- (25) Натомість, на вимогу Відділення товариством з обмеженою відповідальністю «ІТ Контракт» (далі – ТОВ «ІТ Контракт») – оператора авторизованого електронного майданчика, з якого ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» подавали (завантажували в центральну базу даних «Prozorro») свої тендерні пропозиції, листом від 11.01.2018 №831 надано інформацію про те, що тендерні пропозиції зазначених учасників Закупівлі були зареєстровані в центральній базі даних «Prozorro» в один і той же день, а саме **23 жовтня 2017 року** з різницею в часі в 16 хв. Даний факт дає підстави стверджувати те, що ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С», які повинні добросовісно конкурувати між собою відповідно до вимог статті 3 Закону (один із основних принципів здійснення закупівель), під час участі у Закупівлі та підготовці тендерних пропозицій діяли спільно, узгоджуючи свої дії.

2. Спільне використання ІР-адреси при завантаженні документів, передбачених для подання у складі тендерних пропозицій

- (26) На вимогу Відділення Державне підприємство «ПРОЗОРРО» листом від 18.12.2017 №206/3797/06 повідомило, що учасники Закупівлі свої тендерні пропозиції для участі в Торгах подавали з авторизованих електронних майданчиків, а саме:

- ПП «СЕМ» (код ЄДРПОУ 30187674) - з авторизованого електронного майданчика **Держзакупівлі. Онлайн** (оператор майданчика – товариство з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі. Онлайн»);
- ТОВ «Гарант-К» (код ЄДРПОУ 41480556) - з авторизованого електронного майданчика **zakupki.prom.ua** (оператор майданчика – товариство з обмеженою відповідальністю «Закупки.Пром.УА»);
- ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» (код ЄДРПОУ 41114844) - з авторизованого електронного майданчика **Publik Bid** (оператор майданчика – ТОВ «ІТ Контракт»);
- ТОВ «ТЕРМО-С» (код ЄДРПОУ 40294391) - з авторизованого електронного майданчика **Publik Bid** (оператор майданчика – ТОВ «ІТ Контракт»).

(27) Тобто, два учасника Закупівлі, а саме ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» свої тендерні пропозиції для участі в Торгах подавали з єдиного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТОВ «ІТ Контракт».

(28) На вимогу Відділення ТОВ «ІТ Контракт» листом від 11.01.2018 №831 надано, зокрема, інформацію щодо IP-адрес, з яких ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» виконували дії, пов'язані з участю у вищезазначеній Закупівлі, а саме:

(29) ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К»:

Таблиця 1

№ з/п	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яка була здійснена учасником
1.	178.95.31.173	2017-10-03	17:11:23	Реєстрація в системі
2.	94.179.66.98	2017-10-23	20:38:22	Створення проекту пропозицій для участі в закупівлі
3.	94.179.66.98	2017-10-23	20:39:41	Реєстрація пропозицій в центральній базі даних Prozzorro

(30) ТОВ «ТЕРМО-С»:

Таблиця 2

№ з/п	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яка була здійснена учасником
1.	188.190.84.244	2017-06-30	00:54:53	Реєстрація в системі
2.	94.179.66.98	2017-10-23	20:54:08	Створення проекту пропозицій для участі в закупівлі
3.	94.179.66.98	2017-10-23	20:55:59	Реєстрація пропозицій в центральній базі даних Prozzorro

(31) Тобто, ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» реєструвалися в системі електронних закупівель для участі у Торгах з різних IP-адрес (див. Таблиці 1 та 2 подання), а створювали проекти тендерних пропозицій для участі в Закупівлі, їх реєстрували та завантажували в систему електронних закупівель документи, подання яких передбачено у складі тендерних пропозицій, з єдиної IP-адреси - **94.179.66.98**,

послуги за якою надаються публічним акціонерним товариством «Укртелеком» (далі – ПАТ «Укртелеком» або Провайдер).

- (32) При цьому, за проведеним дослідженням встановлено наступне.
- (33) На вимогу Відділення ПАТ «Укртелеком» листом від 14.03.2018 №444-вих-800731-800922 надало інформацію, яку зазначило як інформацію з обмеженим доступом. (інформація визначена ПАТ «Укртелеком» як інформація з обмеженим доступом).
- (34) На вимогу Відділення, Редакцією газети листом від 05.04.2018 №16 надано інформацію про те, що співробітниками Редакції газети 23 жовтня 2017 року об **20 год. 39 хв. 41сек.** та об **20 год. 55 хв. 59сек.** IP-адреса **94.179.66.98** не використовувалась, оскільки відповідно до графіку роботи Редакції газети її співробітники працювали з **8 год. 00 хв. до 17 год. 00 хв.** При цьому, Редакцією газети зазначено, що відповідно до договору оренди майна від 01 серпня 2017 року №04/17, ТОВ «ТЕРМО-С» в кабінетах №8 та №9 орендує наявне в кабінетах майно, та відповідно до зазначеного договору має право використовувати наявний в приміщенні Редакції газети Wi-Fi-роутер з цілодобовим (без обмежень) доступом до Інтернет мережі в радіусі до 200 метрів.
- (35) Тобто, використання ТОВ «ТЕРМО-С» у вищезазначену дату та час IP-адреси **94.179.66.98** під час завантаження в систему електронних закупівель документів, подання яких передбачено у складі тендерних пропозицій, пояснюється фактичним місцезнаходженням ТОВ «ТЕРМО-С» та вищезазначеним. Використання цієї ж IP-адреси у вищезазначену дату та час іншим відповідачем у справі – ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К», пояснюється останнім тим, що завантаження в систему електронних закупівель документів, подання яких передбачено у складі тендерних пропозицій, здійснювалось відповідальною особою товариства з адреси вул. Тараса Карпи, 62/2 шляхом підключення до мережі Інтернет за допомогою бездротової мережі Wi-Fi, а зазначена адреса (вул. Тараса Карпи, 62/2) перебуває в зоні покриття наявного в приміщенні Редакції газети Wi-Fi-роутера.
- (36) Проте, вільного доступу до мережі Інтернет через наявний в приміщенні Редакції газети Wi-Fi-роутер ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» не міг мати, оскільки за наданою Редакції газети інформацією, наявний в приміщенні Редакції газети Wi-Fi-роутер захищений за допомогою пароля.
- (37) Таким чином, факт завантаження ТОВ «ТЕРМО-С» та ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» в систему електронних закупівель своїх тендерних пропозицій з однієї IP-адреси не є природним та випадковим та свідчить про те, що у період підготовки та участі у Закупівлі товариства діяли спільно, узгоджуючи свої дії.

3. Ідентичне оформлення документів, наданих у складі тендерних пропозицій

- (38) 3.1. Відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Інструкція з підготовки тендерної пропозиції), учасники Закупівлі повинні надати у складі тендерної пропозиції довідку у довільній формі (без надання Замовником прикладу її оформлення) щодо застосування заходів із захисту довкілля під час виконання робіт, які повинні були готуватися окремо кожним учасником Торгів. Проте, вищезазначені учасники Закупівлі подібно оформили зазначену довідку, причому як за ідентичним

текстовим наповненням, так і за її оформленням (ідентичне виділення жирним шрифтом частини тексту та його розміщення на сторінці, ідентична відсутність інтервалу після назви довідки).

- (39) **3.2.** Відповідно до вимог пункту 4.2 розділ I. «Документи, які надають учасники для підтвердження кваліфікаційних критеріїв та відсутності підстав для відмови учаснику в участі у процедурі закупівлі» Додатку 2 до тендерної пропозиції, учасники Закупівлі повинні надати у складі тендерної пропозиції у довільній формі складений Гарантійний лист щодо готовності виконувати роботи без попередньої оплати (без надання Замовником прикладу його оформлення, далі – Гарантійний лист), який повинен був готуватися окремо кожним учасником Торгів. Проте, вищезазначені учасники Закупівлі подібно оформили зазначений Гарантійний лист, причому як за ідентичним текстовим наповненням, так і за його оформленням (ідентичне виділення жирним шрифтом частини тексту та його розміщення на сторінці, ідентичний інтервал після назви листа).
- (40) **3.3.** Відповідно до вимог розділу II «Кваліфікаційні критерії до учасників згідно з пунктом 3 частини 1 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» Додатку 2 до тендерної пропозиції, учасники Закупівлі повинні надати у складі тендерної пропозиції у довільній формі інформацію про те, що відомості про юридичну особу, яка є учасником, не вносили до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, без надання Замовником прикладу оформлення такої інформації, яка повинна була готуватися окремо кожним учасником Торгів. Проте, вищезазначені учасники Закупівлі подібно оформили зазначену інформацію, причому як за ідентичним текстовим наповненням, так і за її оформленням (ідентичне виділення жирним шрифтом назви, ідентичний текст, ідентичне розміщення на сторінці текста інформації, ідентична відсутність інтервалу після назви).
- (41) **3.4.** Відповідно до вимог розділу II «Кваліфікаційні критерії до учасників згідно з пунктом 3 частини 1 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» Додатку 2 до тендерної пропозиції, учасники Закупівлі повинні надати у складі тендерної пропозиції у довільній формі інформацію про те, що учасник не має заборгованості зі сплати податків і зборів (обов'язкових платежів), без надання Замовником прикладу оформлення такої інформації, яка повинна була готуватися окремо кожним учасником Торгів. Проте, вищезазначені учасники Закупівлі подібно оформили зазначену інформацію, причому як за ідентичним текстовим наповненням, так і за її оформленням (ідентичне виділення жирним шрифтом назви, ідентичний текст, ідентичне розміщення на сторінці текста інформації, ідентичний інтервал після назви).
- (42) **3.5.** Відповідно до вимог розділу II «Кваліфікаційні критерії до учасників згідно з пунктом 3 частини 1 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» Додатку 2 до тендерної пропозиції, учасники Закупівлі повинні надати у складі тендерної пропозиції у довільній формі інформацію про те, що службова (посадова) особа учасника, яку уповноважено учасником 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 порядку, без надання Замовником прикладу оформлення такої інформації, яка повинна була готуватися окремо кожним учасником Торгів. Проте, вищезазначені учасники Закупівлі подібно оформили зазначену інформацію, причому як за ідентичним текстовим наповненням, так і за її оформленням (ідентичне виділення жирним

шрифтом назви, ідентичний текст, ідентичне розміщення на сторінці текста інформації, ідентичний інтервал після назви).

- (43) **3.6.** Відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Інструкція з підготовки тендерної пропозиції), учасники Закупівлі повинні надати у складі тендерної пропозиції у довільній формі (без надання Замовником прикладу його оформлення) лист щодо формування цінової пропозиції за цінами на матеріальні ресурси, які відповідають поточним цінам в регіоні (відповідно до пп.6.3.1 п. 6.3 розділу 6 ДСТУ – Н.Б.Д.1.1-2:2013 «Настанова щодо визначення прямих витрат у вартості будівництва»), який повинен був готуватися окремо кожним учасником Торгів. Проте, вищезазначені учасники Закупівлі подібно оформили зазначений лист, причому як за ідентичним текстовим наповненням, так і за його оформленням (ідентична назва листа, ідентичне виділення жирним шрифтом назви листа, ідентичний текст листа та розміщення його на сторінці, ідентичний інтервал між назвою листа та його текстом).
- (44) **3.7.** Відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Інструкція з підготовки тендерної пропозиції) у разі, якщо учасник не планує залучати до виконання робіт субпідрядників (третьох осіб), учасник має надати у довільній формі (без надання Замовником прикладу його оформлення) лист на фірмовому бланку за підписом керівника підприємства-учасника про намір виконувати роботи самостійно та не залучати субпідрядні організації до виконання даних робіт. Проте, відповідачі у справі подібно оформили зазначений лист, причому як за ідентичним текстовим наповненням, так і за її оформленням (ідентична назва листа, ідентичне виділення жирним шрифтом назви листа, ідентичний текст листа та розміщення його на сторінці, ідентичний інтервал між назвою листа та його текстом).
- (45) **3.8.** Відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Інструкція з підготовки тендерної пропозиції), учасники мають надати у довільній формі окремим файлом перелік документів (**реєстр**) кваліфікаційної частини тендерних пропозицій. Проте, відповідачі у справі подібно оформили зазначений реєстр як за ідентичним текстовим наповненням, так і за його оформленням (ідентичне розташування документів за порядковими номерами, виділення жирним шрифтом назви реєстрів, ідентичне розміщення на сторінці порядкових номерів документів та їх назви).
- (46) **3.9.** Відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Інструкція з підготовки тендерної пропозиції), учасники мають надати у довільній формі окремим файлом перелік документів (**реєстр**) технічної частини тендерних пропозицій. Проте, відповідачі у справі подібно оформили зазначений реєстр як за ідентичним текстовим наповненням, так і за його оформленням (ідентичне розташування документів за порядковими номерами, виділення жирним шрифтом назви реєстрів, ідентичне розміщення на сторінці порядкових номерів документів та їх назви).
- (47) **3.10.** Відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Інструкція з підготовки тендерної пропозиції), учасники Закупівлі повинні надати у складі тендерної пропозиції інформацію та документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям та вимогам, визначеним у статті 17 Закону, згідно Розділу I Додатку 2 до тендерної документації. ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» подали зазначену інформацію у формі «Зведеної довідки, яка підтверджує відсутність підстав для відмови учасникові в участі у процедурі закупівлі, із зазначенням відповідної інформації по кожному з пунктів частини 1 та частини 2 статті 17 Закону, з посиланням на зазначені норми Закону» (далі – Зведена

довідка). Приклад складання такої Зведеної довідки Замовником не надавався. Проте, вищезазначені учасники Закупівлі подібно оформили зазначену Зведену довідку, причому як за ідентичним текстовим наповненням, так і за її оформленням, а саме: ідентична назва довідки;

ідентичне оформлення у вигляді таблиці з двох колонок з однаковим виділенням жирним шрифтом назви колонок:

- перша колонка: Вимоги частини першої (*перша стор.*) та частини другої (*друга стор.*) статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»;

- друга колонка: Інформація учасника товариства (назва товариства).

При цьому, в зазначеній довідці, поданій в тендерній пропозиції ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К», а саме на її другій та третій сторінках, вказана інформація про ТОВ «ТЕРМО-С», а саме:

стор. 2 (ідентично з оригіналом):

Вимоги частини другої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»	Інформація учасника товариства з обмеженою відповідальністю «Термо-С»
Замовник може прийняти рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та може відхилити тендерну пропозицію учасника у разі, якщо учасник має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів).	Учасник товариство з обмеженою відповідальністю «Теплогазбуд-К» не має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів)

стор. 3 (ідентично з оригіналом):

Замовник для перевірки достовірності наданої інформації, зазначеної товариством з обмеженою відповідальністю «Термо-С» може скористатися наступними відкритими реєстрами:

<https://kap.minjust.gov.ua/>

<https://corrupt.informjust.ua/>

<https://usr.minjust.gov.ua/freesearch>

<http://www.amc.gov.ua/amcu/doccatalog/document?id=104506&schema=main>

<http://dabi.gov.ua/license/list.php>

<http://dozvil.dnop.gov.ua/>

- (48) Проте, така інформація не повинна мати місце, оскільки інформація про конкурентів на торгах відповідно до Закону відкривається лише після проведення аукціону та завантаження учасниками усіх документів в електронну систему закупівель.
- (49) Дана обставина не може бути випадковою та вказує на те, що ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» у період підготовки та участі у Закупівлі діяли спільно, узгоджуючи свої дії.
- (50) Таким чином, при умові дотримання відповідачами у справі принципу конкурентної боротьби, вищезазначені форми листів, довідок, інформації та реєстрів, фотокопії яких містяться в матеріалах справи, мали б відрізнитись, у тому числі і за змістом, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен вищевказаний документ, у разі якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, суб'єктивні підходи до їх підготовки. Ідентичність в оформленні вищезазначених форм листів, довідок інформації та реєстрів могли виникнути лише при умові, що відповідачі у справі спільно (узгоджено) готували свої тендерні пропозиції, які були надані для участі у Торгах.

- (51) Свідченням узгодженої поведінки ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» під час участі у Закупівлі є наступний факт.
- (52) Відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Інструкція з підготовки тендерної пропозиції), учасники Закупівлі повинні надати у складі тендерної пропозиції розрахунок ціни тендерної пропозиції (договірної ціни) (стартова сума аукціону) з підтверджуючими розрахунками за статтями витрат договірної ціни згідно з вимогами ДСТУ Б. Д.1.1-1:2013 «Правила визначення вартості будівництва», розрахований у ліцензійному програмному комплексі. Жодних вимог щодо програмного комплексу, в якому має бути здійснений розрахунок договірної ціни та складені кошторисні розрахунки, у тендерній документації Замовника Торгів не встановлено.
- (53) Проте, усі кошторисні розрахунки, які подавалися на Торги ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С», зроблені даними учасниками у програмному комплексі **АВК-5** у редакції **3.2.2**.
- (54) При детальному аналізі кошторисів та розрахунку договірної ціни, поданих ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» у складі тендерних пропозицій, виявлено наступне.
- (55) **Локальний кошторис на будівельні роботи № 6-1-1**
на Мережі вдопостачання, канлізація
Водопостачання, каналізація (далі – Кошторис №6-1-1).

Назва Кошторису № 6-1-1 є ідентичною з однаковими особливостями, а саме:

- жирний шрифт одного розміру та однаковим стилем правопису;
- ідентичні граматичні помилки в назві:

Локальний кошторис на будівельні роботи № 6-1-1

на Мережі вдопостачання (відсутня літера «о» після літери «в»),
канлізація (відсутня літера «а» після літери «н»)

- вартість робіт і витрат по кошторису ТОВ «ТЕРМО-С» є вищою лише на **2190,0** грн. або на **1,7** % від вартості аналогічних робіт і витрат ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» тільки по роботі «*кільця для оглядових колодязів водопровідних та каналізаційних мереж, висота кільця 0,89-1,19 м, та шахтних колодязів, висота кільця 1 м, внутрішній діаметр 1000 мм*» та по роботі «*закладення бетоном в бетонних стінах і перегородках отворів, гнізд і борозен площею до 0,2 м²*»;
- однаковий розмір загальновиробничих витрат (**11499,0** грн.) та ідентичний середній розряд робіт (**2,1** розряд).

- (56) **Локальний кошторис на будівельні роботи № 7-1-1**
на Благоустрій
Благоустрій (далі – Кошторис № 7-1-1).

Назва Кошторису № 7-1-1 є ідентичною з однаковими особливостями, а саме:

- жирний шрифт одного розміру та однаковим стилем правопису;
- вартість робіт і прямих витрат по кошторису є ідентичними;
- вартість загальновиробничих витрат по кошторису (**215,0** грн.) та середній розряд робіт (**2,9** розряд) є ідентичними.

- (57) **Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-1**
на Загальнобудівельні роботи
Реконструкція будівлі дитячої консультації Бобринецької ЦРЛ

по пров. В.Порика, 6, під відомче житло (далі – Кошторис № 2-1-1).

Назва Кошторису № 2-1-1 є ідентичною з однаковими особливостями, а саме:

- жирний шрифт одного розміру та однаковим стилем правопису;
- вартість загальновиробничих витрат по кошторису (106436,0 грн.) та середній розряд робіт (3,7 розряд) є ідентичними.

(58) Розрахунок договірної ціни

Дані розрахунків по кошторису «Договірна ціна» ТОВ «ТЕРМО-С» та ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» наведено в таблиці 3:

Таблиця 3

№ з/п	Обґрунтування	Найменування витрат	Вартість всього, тис. грн.		Відсоток відхилення вартості (кол.4/кол.5)
			ТОВ «ТЕРМО-С»	ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К»	
1	2	3	4	5	6
1.		Прямі витрати, в тому числі	1879,45	1778,254	5,7
	Розрахунок №1	Заробітна плата	279,921	279,921	0
	Розрахунок №2	Вартість матеріальних ресурсів	1540,096	1438,9	7,0
	Розрахунок №3	Вартість експлуатації будівельних машин і механізмів	59,433	59,433	0
2.	Розрахунок №4	Загальновиробничі витрати	118,15	118,15	0
3.	Розрахунок №5	Витрати на зведення (пристосування) та розбирання титульних тимчасових будівель і споруд	-	-	-
4.	Розрахунок №6	Кошти на додаткові витрати при виконанні будівельних робіт у зимовий період (на обсяги робіт, що плануються до виконання у зимовий період)	-	-	-
5.	Розрахунок №7	Кошти на додаткові витрати при виконанні будівельних робіт у літній період (на обсяги робіт, що плануються до виконання у літній період)	-	-	-
1	2	3	4	5	6
6.	Розрахунок №8	Інші супутні витрати	238,978	142,468	67,7
		Разом	2236,578	2038,872	

					9,7
7.	Розрахунок №9	Прибуток	42,164	42,164	0
8.	Розрахунок №10	Кошти на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних операцій	19,658	19,658	0
9.	Розрахунок №11	Кошти на покриття ризику	-	-	-
10.	Розрахунок №12	Кошти на покриття додаткових витрат, пов'язаних з інфляційними процесами	-	-	-
		Разом (пп.1-10)	2298,4	2100,694	9,4
11.	Розрахунок №13	Податки, збори, обов'язкові платежі, встановлені чинним законодавством і не враховані складовими вартості будівництва	459,68 (ПДВ)	110,563 (платник єдиного податку третьої групи) (юридичні особи)	15,8
		Всього договірна ціна (з податками)	2758,08	2211,257	24,7

- (59) За результатами аналізу проведених ТОВ «ТЕРМО-С» та ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» розрахунків договірних цін (цінових пропозицій) встановлено, що останні містять однаковий розмір витрат по наступним статтям:
- заробітна плата - **279,921** тис. грн.;
 - експлуатація будівельних машин і механізмів – **59,433** тис. грн.;
 - загальновиробничі витрати – **118,15** тис. грн.;
 - кошти на покриття адміністративних витрат – **19,658** тис. грн.
- (60) Крім того, в проведених розрахунках договірної ціни розмір прибутку закладений відповідачами у справі на одному рівні, а саме **42,164** тис. грн.
- (61) Проте, така обставина не може мати місце, оскільки такий підхід відповідачів у справі до проведення розрахунку суперечить чинними нормативно-правовим актам, відповідно до яких визначається вартість будівництва.
- (62) Зокрема, відповідно до пунктів 4.7, 4.8 Правил визначення вартості будівництва (ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013), затверджених наказом Міністерства регіонального розвитку, будівництва та житлово-комунального господарства №293 від 05.07.2013 (далі – Правила), на підставі норм розраховуються тільки прямі витрати у вартості будівництва за ДСТУ-Н Б Д.1.1-2:2013, а решта витрат, зазначених в пункті 4.8.1 Правил, до яких відносяться, зокрема, загальновиробничі витрати, кошторисний прибуток, адміністративні витрати будівельних організацій, визначаються суб'єктами господарювання розрахунково, що унеможливило їх ідентичність.

- (63) Крім того, відповідно до пункту 4.2.1 ДСТУ-Н Б Д.1.1-2:2013 (Визначення прямих витрат у вартості будівництва), розрахунок заробітної плати провадиться на підставі нормативно-розрахункових трудовитрат і вартості людино-годин відповідного середнього нормативного розряду робіт, які виконуються ланкою робітників-будівельників, монтажників, та середнього нормативного розряду ланки робітників, зайнятих на керуванні та обслуговуванні будівельних машин та механізмів. При цьому, середній нормативний розряд є індивідуальним та залежить від того, скільки у цій ланці робітників того чи іншого розряду.
- (64) Відтак, загальновиробничі витрати по кошторису та середній нормативний розряд не можуть бути однаковими, оскільки залежать, зокрема, від кількості працівників певної кваліфікації та розряду, стану та видів автомобільної техніки, кранів механізмів тощо, а згідно з довідками, які ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» надавалися у складі тендерних пропозицій, вони є різними.
- (65) Отже, за умови проведення кошторисних розрахунків (договірної ціни) відповідачами у справі самостійно, розмір вищезазначених витрат та розмір кошторисного прибутку був би різний.
- (66) Таким чином, наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» готувались окремо без обміну інформацією між ними і є свідченням того, що під час підготовки цінових пропозицій між відповідачами у справі відбувався обмін інформацією або цінові пропозиції готувалися одним учасником, а саме ТОВ «ТЕРМО-С», оскільки відповідно до наданих ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» довідок про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, які будуть залучені до виконання робіт, згідно додатку №6 тендерної документації Замовника, тільки ТОВ «ТЕРМО-С» має інженера-кошторисника, який за цивільно-правовим договором власне і залучений товариством для виконання кошторисних розрахунків. ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» такого ж фахівця за штатним розписом, чи за договором цивільно-правового характеру або за трудовим договором (угодою) - не має.
- (67) 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 вибрати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (68) Держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимальну низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (69) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.

- (70) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (71) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (72) Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (73) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (74) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (75) Отже, аналіз тендерних пропозицій та докази, зібрані в процесі дослідження у справі №02-ВДР/02-18, в їх сукупності і взаємозв'язку, вказують на узгоджену поведінку з боку ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С» при підготовці тендерних пропозицій та відсутність змагальності у Торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції. Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (76) Таким чином, матеріалами справи доведено, що дії ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» та ТОВ «ТЕРМО-С, які полягають в узгодженій поведінці при підготовці тендерних пропозицій для участі у торгах, які проводились комунальним підприємством «Інженерний центр» (м. Бобринець, Кіровоградська область, код ЄДРПОУ 34783763) з предмету закупівлі робіт по об'єкту ДСТУ Б.Д.1.1-1-2013 «Реконструкція будівлі дитячої консультації Бобринецької ЦРЛ по пров. В.Порика, 6, м. Бобринець, під відомче житло (коригування)» (ДК 021:2015 – 45454000 - 4 - Реконструкція) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-09-26-000925-а, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.
- (77) За результатами збирання та аналізу доказів у справі, Відділенням було складено подання про попередні висновки у справі №02-ВДР/02-18 від 29.05.2018 року, вх. №15-П/ВДР (далі – Подання).

- (78) 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 29 червня 1998 № 169-р) (зі змінами), витяги з Подань з відповідними супровідними листами 29 травня 2018 року були надіслані відповідачам у справі.
- (79) Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення №2500632218613, витяг з Подання було отримано за довіреністю гр. Івашенко 31.05.2018 року.
- (80) Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення №2503103631962, витяг з Подання було отримано особисто директором ТОВ «ТЕРМО-С» Берестенко О.В. 08.06.2018 року.
- (81) У відповідях на витяг з Подання ТОВ «ТЕРМО-С» та ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» не визнали факт вчинення порушення та надали заперечення.
- (82) Так, **основним** посиланням ТОВ «ТЕРМО-С» у своїх запереченнях, наданих листом від 25.06.2018 №130, є те, що Відділенням у ході розгляду справи не доведено негативний вплив відповідачів у справі (учасників Закупівлі) на стан конкуренції під час торгів, та зазначені у витязі з Подання, на думку Відділення, факти узгодженої поведінки – ніяким чином не можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (83) Заперечення аналогічного змісту надані і ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» листом від 22.06.2018 №2-06/18.
- (84) Проте, такі заперечення на доказ вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції не впливають та спростовуються наявною судовою практикою з даного питання.
- (85) Так, для кваліфікації дій суб'єктів господарювання як антиконкурентних узгоджених дій **не є обов'язковим** з'ясування настання наслідків у формі недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання (конкурентів, покупців) чи споживачів, зокрема через заподіяння їм шкоди (збитків) або іншого реального порушення їх прав чи інтересів, чи настання інших відповідних наслідків. Достатнім є встановлення самого факту вчинення дій, визначених Законом України «Про захист економічної конкуренції» як антиконкурентні узгоджені дії, зокрема, які стосуються спотворення результатів торгів (**пункт 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»**).
(**постанова Пленуму Вищого господарського суду України від 26.12.2011 року №15**).
- (86) Інші заперечення, надані відповідачами у справі вищезазначеними листами, на доказ вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції не впливають та спростовуються матеріалами справи №02-ВДР/02-18.
- (87) Крім того, на засіданні адміністративної колегії Відділення з приводу прийняття рішення у справі №02-ВДР/02-18 про порушення законодавства про захист

економічної конкуренції ТОВ «ТЕРМО-С» та ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К», представниками відповідачів у справі Мацолою Світланою Михайлівною (юрист ТОВ «ТЕРМО-С», довіреність від 02.02.2018 б/н) та Їріч Юлією Петрівною (юрист ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К», довіреність від 25.06.2018 б/н) було зазначено, що тендерні пропозиції для ТОВ «ТЕРМО-С» та ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» для участі у Закупівлі відповідно до укладених договорів, які відповідачами у справі №02-ВДР/02-18 не були надані, готувались однією фізичною особою Макаренко Анною (без зазначення по-батькові), що тільки посилює позицію Відділення щодо узгодженої поведінки учасників Закупівлі. Це зафіксовано в протоколі засідання адміністративної колегії Відділення.

6. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (88) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», на суб'єктів господарювання накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (89) Відповідно до податкової декларації з податку на прибуток підприємств за 2017 рік, копію якої ТОВ «ТЕРМО-С» надано на Вимогу Відділення листом від 18.04.2018 року №32, дохід ТОВ «ТЕРМО-С» за 2017 рік від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків), визначений за правилами бухгалтерського обліку, становить **4 422 878,0 грн.**
- (90) Відповідно до податкової декларації платника єдиного податку третьої групи (юридичні особи) за 2017 рік, копію якої ТОВ «ТЕПЛОГАЗБУД-К» надано на Вимогу Відділення листом від 23.04.2018 року №24, сума доходу за 2017 рік становить **3 067 043,93 грн.**
- (91) Враховуючи вищенаведене, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3(2) 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 (із змінами), пунктом 29 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 та доповненнями, адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,-

ПОСТАНОВИЛА:

- (92) Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «ТЕРМО-С» (вул. Пацаєва, 5, корп. 3, кв. 26, м. Кропивницький, 25031, код ЄДРПОУ 40294391) та товариства з

обмеженою відповідальністю «ТЕПЛОГАЗБУД-К» (вул. Верхня Пермська, 30, кв. 1, м. Кропивницький, 25004, код ЄДРПОУ 41114844), які полягають в узгодженій поведінці під час участі у торгах по закупівлі робіт по об'єкту ДСТУ Б.Д.1.1-1-2013 «Реконструкція будівлі дитячої консультації Бобринецької ЦРЛ по пров. В.Порика, 6, м.Бобринець, під відомче житло (коригування)» (ДК 021:2015 – 45454000 - 4 - Реконструкція) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-09-26-000925-а, які проводило комунальне підприємство «Інженерний центр» (м.Бобринець, Кіровоградська область, код ЄДРПОУ 34783763), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

- (93) За вчинене порушення, вказане у пункті 92 цього рішення, накладити на товариство обмеженою відповідальністю «ТЕРМО-С» (вул. Пацаєва, 5, корп. 3, кв. 26, м. Кропивницький, 25031, код ЄДРПОУ 40294391) штраф у розмірі 68 000 грн.
- (94) За вчинене порушення, вказане у пункті 92 цього рішення, накладити на товариство обмеженою відповідальністю «ТЕПЛОГАЗБУД-К» (вул. Верхня Пермська, 30, кв. 1, м. Кропивницький, 25004, код ЄДРПОУ 41114844) штраф у розмірі 68 000 грн.
- (95) Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.
- (96) Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕРМО-С» та товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕПЛОГАЗБУД-К» зобов'язані надіслати до територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.
- (97) Відповідно до частини першої статті 60 Закон України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова адміністративної колегії -
голова Відділення



Л.Гречана