



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ОДЕСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

28.12.2018

м. Одеса

№ 25-р/к

Справа № 22-02/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладання штрафу

Адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 22-02/2017 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Бразерс» (ідентифікаційний код юридичної особи - 32859327) та приватним підприємством «Укрспецтехніка» (ідентифікаційний код юридичної особи - 31480743) та попередні висновки від 05.12.2018 № 24-ПВ,

ВСТАНОВИЛА

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених: Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради [ідентифікатор закупівлі - UA-2016-09-23-000549-а,]; Південно-Східним територіальним квартирно-експлуатаційним управлінням Міністерства оборони України [ідентифікатор закупівлі - UA-2016-10-12-000835-а], та Іллічівською філією Державного підприємства “Адміністрація морських портів України” (Адміністрація Іллічівського морського порту) [ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-15-000466-с] за допомогою системи електронних закупівель Prozorro.

2. СТОРОНИ

- (2) Відповідачами у Справі є:
- (3) товариство з обмеженою відповідальністю «Бразерс» (далі – **ТОВ «Бразерс»**) (ідентифікаційний код юридичної особи – 32859327, місцезнаходження: 65069, місто Одеса, вулиця Героїв Сталінграду, будинок 70, квартира 12), основним видом діяльності якого є монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування (код КВЕД 43.22);
- (4) приватне підприємство «Укрспецтехніка» (далі – **ПП «Укрспецтехніка»**) (ідентифікаційний код юридичної особи – 31480743, місцезнаходження: 65013, Одеська область, місто Одеса, вулиця Миколаївська дорога, будинок 253, основним видом

діяльності є монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування (код КВЕД 43.22).

- (5) Таким чином, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (6) Розпорядженням адміністративної колегії Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10.10.2017 № 26рп/к розпочато розгляд справи № 22-02/2017 за ознаками вчинення ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспетехніка» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, яке кваліфікується пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених: управлінням капітального будівництва Южненської міської ради (місцезнаходження: 65481, Одеська область, місто Южний, проспект Григорівського десанту, будинок 26-А, ідентифікаційний код юридичної особи 0034607554) [ідентифікатор закупівлі - UA-2016-09-23-000549-a]; Південно-Східним територіальним квартирно-експлуатаційним управлінням Міністерства оборони України (місцезнаходження: 65063, Україна, Одеська область, місто Одеса, вулиця Армійська, будинок 18, ідентифікаційний код юридичної особи 24981994) [ідентифікатор закупівлі - UA-2016-10-12-000835-a] та Іллічівською філією Державного підприємства “Адміністрація морських портів України” (Адміністрація Іллічівського морського порту) (місцезнаходження: 68001, Україна, Одеська область, місто Одеса, вулиця Праці, будинок 6, ідентифікаційний код юридичної особи 38728418) [ідентифікатор закупівлі - UA-2017-06-15-000466-c] (далі – Замовники).
- (7) За результатами збирання та аналізу доказів у справі № 22-02/2017 складено попередні висновки № 24-ПВ від 05.12.2018.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (8) Управління капітального будівництва Южненської міської ради проводило тендер на закупівлю ДК 021:2015: 45200000-9 - Роботи, пов'язані з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва [оголошення про проведення відкритих торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2016-09-23-000549-a] (далі – **Торги 1**)
- (9) Вид та місце виконання робіт: Капітальний ремонт фасаду з утеплення стін комунального закладу «Южненська Авторська М.П.Гузика експериментальна спеціалізована загальноосвітня школа-комплекс І-ІІІ ступенів Южненської міської ради Одеської області», розташованого за адресою: 65481, Одеська область, місто Южний, вулиця Хіміків, будинок 10-А, строк виконання робіт: до 30 грудня 2016 року.
- (10) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 13 жовтня 2016 до 16 год 00 хв.
- (11) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 17 жовтня 2016 року о 14 год 54 хв.
- (12) Тендерні пропозиції на Торги 1 подали такі суб'єкти господарювання:

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ «Спеціалізоване монтажне управління протипожежної автоматики»	2 330 075,64 грн.	1 459 000,00 грн.
ТОВ «Лігос УА»	2 375 342,08 грн.	1 459 450,00 грн.
ТОВ «Бразерс»	2 494 016,40 грн.	1 460 000,00 грн.
ПП «Укрспецтехніка»	2 780 000,00 грн.	1 699 950,00 грн.
ПП «Рост-Ком-БМ»	2 794 078,63 грн.	1 700 000,00 грн.
ФОП Курик Михайло Дмитрович	2 692 684,19 грн.	2 099 580,00 грн.
ТОВ «Ельяз-Буд»	3 002 499,48 грн.	2 100 000,00 грн.
ТОВ «Чорноморська реставраційно-будівельна компанія»	2 960 510,66 грн.	2 700 000,00 грн.

- (13) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету управлінням капітального будівництва Южненської міської ради (далі – тендерний комітет) № 1/3_1 від 24.10.2016 тендерна пропозиція ТОВ «Спеціалізоване монтажне управління протипожежної автоматики» була відхилена, як така, що не відповідає умовам тендерної документації на підставі ч.1 ст. 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (14) Відповідно до протоколу тендерного комітету № 1/3_2 від 25.10.2016 тендерна пропозиція ТОВ «Лігос УА» була відхилена, як така, що не відповідає умовам тендерної документації на підставі ч.1 ст. 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (15) Відповідно до протоколу тендерного комітету № 1/3_3 від 25.10.2016 тендерна пропозиція ТОВ «Бразерс» була відхилена, як така, що не відповідає кваліфікаційним критеріям та умовам тендерної документації на підставі ч.1 ст. 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (16) Відповідно до протоколу тендерного комітету № 1/3_4 від 26.10.2016 тендерна пропозиція ПП «Укрспецтехніка» була відхилена, як така, що не відповідає кваліфікаційним критеріям та умовам тендерної документації на підставі ч.1 ст. 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (17) Відповідно до протоколу тендерного комітету № 1/3_5 від 26.10.2016 тендерна пропозиція ПП «Рост-Ком-БМ» була відхилена, як така, що не відповідає кваліфікаційним критеріям та умовам тендерної документації на підставі ч.1 ст. 30 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (18) За результатами оцінки тендерних пропозицій **Торгів 1** цінову пропозицію ФОП Курика Михайла Дмитровича було акцептовано 31 жовтня 2016 року.
- (19) Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради з ФОП Куриком Михайлом Дмитровичем укладено Договір підряду № УФ/3ш від 14.11.2016 на суму 2 099 580,00 (два мільйона дев'яносто дев'ять тисяч п'ятсот вісімдесят) гривень.
- (20) Південно-Східне територіальне квартирно-експлуатаційне управління Міністерства оборони України проводило тендер на закупівлю ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація [оголошення про проведення торгів, опубліковано на веб-порталі

Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2016-10-12-000835-a] (далі – **Торги 2**).

- (21) Вид та місце виконання робіт: капітальний ремонт будівлі казарми по ГП № 22, в/м № 6, в м. Білгород-Дністровський в Одеській області, місце надання послуг: 00000, Україна, Одеська область, місто Білгород-Дністровський, підвідомча територія, строк виконання робіт: до 01 грудня 2017 року.
- (22) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 28 жовтня 2016 року до 10 год 00 хв.
- (23) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 31 жовтня 2016 року о 12 год 07 хв.
- (24) Тендерні пропозиції на Торги 2 подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 2

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ "Приморгруп"	6 795 237,72 грн.	6 795 237,72 грн.
ПП «Будспец»	7 983 622,84 грн.	7 500 000,00 грн.
ПП «Укрспецтехніка»	7 850 000,00 грн.	7 850 000,00 грн.
ТОВ «Бразерс»	7 992 068,60 грн.	7 992 068,60 грн.
ТОВ «Одесакомунекологія»	8 011 158,00 грн.	8 011 158,00 грн.

- (25) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Південно-Східного територіального квартирно-експлуатаційного управління (далі – тендерний комітет) від 04.11.2016 № 5, на підставі пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ТОВ «Приморгруп» була відхилена.
- (26) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 07.11.2016 № 6, на підставі пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ПП «Будспец» була відхилена.
- (27) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 07.11.2016 № 7, на підставі пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ПП «Укрспецтехніка» була відхилена.
- (28) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 08.11.2016 № 8, на підставі пункту 4 частини 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція ТОВ «Бразерс» була відхилена.
- (29) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 18.11.2016 № 13 тендерна пропозиція ТОВ «Одесакомунекологія» була відхилена з підстав передбачених пунктом другим частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», у зв'язку з ненаданням документів, що підтверджують відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону.
- (30) У зв'язку з відхиленням тендерних пропозицій всіх учасників торгів, на підставі абзацу сьомого частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі», торги на закупівлю робіт з капітального ремонту будівлі казарми по ГП № 22, в/м № 6, в м. Білгород-Дністровський в Одеській області, були відмінені.

- (31) Іллічівська філія Державного підприємства “Адміністрація морських портів України” (Адміністрація Іллічівського морського порту) проводила тендер на закупівлю ДК 021:2015: 45450000-6 — Інші завершальні будівельні роботи [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-15-000466-с] (далі – **Торги 3**).
- (32) Вид та місце виконання робіт: Послуги з поточного ремонту залізобетонних резервуарів чистої води, розташованих за адресою: 68001, Україна, Одеська область, м. Чорноморськ (Іллічівськ), Територія ІФ ДП «АМПУ», строк надання послуг – до 30 вересня 2017 року.
- (33) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 22 червня 2017 року до 23 год 59 хв.
- (34) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата і час) – 13 червня 2017 року о 14 год 48 хв.
- (35) Тендерні пропозиції на Торги 3 подали такі суб’єкти господарювання:

Таблиця 3

Учасник	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ПП "Строїтель"	295 000,00 грн.	279 200,00 грн.
ТОВ "Салтора груп"	299 136,00 грн.	279 500,00 грн.
ТОВ «Укрспецтехніка»	292 563,00 грн.	292 563,00 грн.
ТОВ «Бразерс»	298 000,00 грн.	298 000,00 грн.

- (36) Відповідно до протоколу засідання постійно діючої робочої групи з визначення результатів електронних закупівель від 26 червня 2017 року № 124, тендерна пропозиція ПП «Строїтель» була відхилена як така, що не відповідає вимогам тендерної документації.
- (37) За результатами оцінки тендерних пропозицій, 18 липня 2017 року цінову пропозицію ТОВ «Салтора груп» було акцептовано.
- (38) Іллічівською філією Державного підприємства “Адміністрація морських портів України” (Адміністрація Іллічівського морського порту) з ТОВ «Салтора груп» укладено Договір на послуги з поточного ремонту залізобетонних резервуарів чистої води № 173-В-ІЛФ-17 від 31.07.2017 на суму 279 500,00 (двісті сімдесят дев’ять тисяч п’ятсот) гривень

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ ДІЙ

- (39) ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» як окремі суб’єкти господарювання під час участі у відкритих торгах мають діяти з метою здобуття переваг над іншими суб’єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (40) Разом з тим, аналіз змісту матеріалів відкритих торгів та отриманих під час дослідження документів і інформації свідчить про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки та участі в Торгах, що підтверджується наступним.

5.1 Аналіз цінової поведінки Учасників

- (41) За результатом аналізу цінових пропозицій Відповідачів у **Торгах 1** встановлено, що вони знижували свої цінові пропозиції, а саме: ТОВ «Бразерс» - на 41%, а ПП «Укрспецтехніка» - на 38,9%. Також варто зазначити, що остаточна цінова пропозиція ПП «Укрспецтехніка» є вищою за цінову пропозицію ТОВ «Бразерс» на 16% (239 950,00 грн).

- (42) Розглянувши цінові пропозиції учасників **Торгів 2** встановлено, що Відповідачі не змінювали свої цінові пропозиції. Також варто зазначити, що цінова пропозиція ТОВ «Бразерс» є вищою за цінову пропозицію ПП «Укрспецтехніка» на 1,8 % (142 068,6 грн), тобто різниця є не значною.
- (43) Розглянувши цінові пропозиції учасників **Торгів 3** встановлено, що Відповідачі не змінювали свої цінові пропозиції. Також варто зазначити, що цінова пропозиція ТОВ «Бразерс» є вищою за цінову пропозицію ПП «Укрспецтехніка» на 1,8 % (5437 грн).
- (44) Отже, порівняльним аналізом цінових пропозицій Відповідачів для участі у Торгах 2 та 3 встановлено, що різниця у відсотковому значенні є однаковою.
- (45) Також зазначаємо, що ПП «Укрспецтехніка» не надали до Відділення детальних розрахунків щодо формування цінових пропозицій для участі в торгах, лише надав розрахунки договірних цін. А ТОВ «Бразерс» не надав жодних розрахунків.
- (46) Відповідно до вимог документації Замовника Відповідачі у своїх тендерних пропозиціях надали кошторисні розрахунки «Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-1 на капітальний ремонт фасаду загальноосвітньої школи-комплекс (ремонт фасаду)» (Форма №1), сформовані у програмному комплексі АВК-5 в редакції 3.1.6, яким присвоєні у верхньому колонтитулі порядкові номери в послідовному порядку їх розробки:
- ТОВ «Бразерс» локальний кошторис розроблено на програмному комплексі АВК-5, за № 424_ДЦ_ЛС1_2-1-1;
 - ПП «Укрспецтехніка» локальний кошторис розроблено на програмному комплексі АВК-5, за № 425_ДЦ_ЛС1_2-1-1.
- (47) Крім того, Відповідачі у своїх тендерних пропозиціях надали кошторисні розрахунки «Договірна ціна», сформовані у програмному комплексі АВК-5 в редакції 3.1.6, яким присвоєні у верхньому колонтитулі порядкові номери в послідовному порядку їх розробки:
- ТОВ «Бразерс» локальний кошторис розроблено на програмному комплексі АВК-5, за № 424_ДЦ_ЛС1_2-1-1;
 - ПП «Укрспецтехніка» локальний кошторис розроблено на програмному комплексі АВК-5, за № 425_ДЦ_ЛС1_2-1-1.
- (48) Слід зазначити, що програмний комплекс АВК-5 – це програма, яка найчастіше використовується для автоматичного складання кошторисів. Особливістю програмного комплексу АВК-5 при формуванні кошторисів є автоматичне присвоєння їм порядкового номеру в послідовному порядку їх розробки.
- (49) Таким чином, автоматично поставлені редакцією програми послідовні номери (колонтитули) на зазначених документах Відповідачів, які вони подали на Торги 1 у складі своїх пропозицій, свідчать про те, що вони розроблені на одному комп'ютерному обладнанні, з використанням одного і того ж програмного комплексу.
- (50) Наведені обставини виключають можливість того, що локальні кошториси, розроблені відповідачами у програмному комплексі АВК-5 готувалися кожним з них окремо та без обміну інформацією, та підтверджує, що вони були обізнані щодо цінових пропозицій один одного під час підготовки та участі у Торгах 1.
- (51) Разом з тим обома Відповідачами у локальних кошторисах, розроблених у програмному комплексі АВК-5 були самостійно внесені зміни до однакових показників витрат відповідних ресурсів, що відображається значком «&» у шифрі ресурсу.
- (52) Співпадіння самостійних змін у однакових статтях витрат відповідних ресурсів, у локальних кошторисах в програмному комплексі АВК-5 за умови, що Відповідачі здійснювали незалежно один від одного, є неможливим. Вищенаведене дає підстави для

висновку, що локальний кошторис одного Відповідача здійснювався з врахуванням розрахунку локального кошторису іншого Відповідача.

- (53) Разом з тим, для порівняння, Відділення проаналізувало локальний кошторис на будівельні роботи, який надав учасник Торгів 1 - ПП «Рост-Ком-БМ» у складі своєї тендерної пропозиції, та встановило, що кожен з показників вартості витрат на заробітну плату, експлуатації машин деталізованих по найменуваннях конкретних робіт та витрат даного кошторису відрізняється від показників по аналогічних статтях витрат, вказаних Відповідачами у своїх кошторисах.
- (54) Варто звернути увагу на те, що Відповідачі надали розрахунки договірної ціни, здійснені за допомогою програмного комплексу АВК-5 (3.1.6), у складі тендерної пропозиції для участі в Торгах 1. Відділення, проаналізувавши вказані розрахунки, встановило, що різниця по кожній з таких статей витрат ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» як: «прямі витрати», «вартість матеріальних ресурсів», «разом по розрахунках пп. 1-6» та «разом по пп.1-10», «разом договірна ціна крім ПДВ» становить 238,32 тис. грн., по статті витрат «всього договірна ціна» - 285,98 тис. грн., у відсотковому співвідношенні - 14%, 25%, 12%, 11% , 11% , 11% відповідно.
- (55) А показники по статтях: «заробітна плата», «вартість експлуатації будівельних машин і механізмів», «загальновиробничі витрати», «прибуток», «кошти на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних організацій» є однаковими;
- (56) А це свідчить вже про те, що такі співпадиння, які спостерігаються у документації по розрахунку та обґрунтуванню цінових пропозицій Відповідачів не є випадковістю, що, в свою чергу, дає підстави вважати, що між ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» відбувався обмін інформацією стосовно цінових пропозицій з метою забезпечення здобуття перемоги у Торгах 1 конкретного учасника, а це в сукупності з іншими ознаками підтверджує, що Відповідачі діяли спільно при підготовці до участі у вказаних торгах.
- (57) На підставі вищевикладеного, можна дійти висновку, що ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» не конкурували, а співпрацювали між собою. Звідси, цінові пропозиції були результатом домовленостей між Відповідачами, що виключає змагання між ними за перемогу в торгах. Такі дії в умовах конкурсу (здійснення процедури закупівлі за державні кошти) є неправомірними та не були б можливими в умовах не узгодженої, самостійної поведінки кожного з Учасників.

5.2 Спільна подача тендерних пропозицій

- (58) В ході аналізу інформації розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, з'ясовані обставини, які свідчать про координованість дій Відповідачів під час підготовки та подачі своїх тендерних пропозицій для участі в Торгах 1-3, що підтверджується наступним:
- (59) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (60) За інформацією оператора авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.онлайн», наданою листом: від 20.09.2017 вих. № 200917-6 (вх. № 08-

08/2052 від 27.09.2017) та оператора авторизованого електронного майданчика ПАТ КБ «ПриватБанк» від 29.09.2017 вих. № Е.30.0.0.0/4-117017БТ (вх. № 08-08/2111 від 04.10.2017), тендерні пропозиції для участі в Торгах 1–3 ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» були завантажені на електронний майданчик з однієї унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (Internet Protocol address).

- (61) Перелік IP-адрес, з яких Відповідачі здійснювали вхід до кабінету учасника та інші дії пов'язані з подачею заявки та розміщення тендерної пропозиції для участі у Торгах 1-3 міститься в Таблиці 4.

Таблиця 4

Торги	Відповідачі	Час подання пропозиції	IP-адреси
1. UA-2016-09-23-000549-a	ТОВ «Бразерс»	13 жовтня 2016 року о 12:02:51	інформація з обмеженим доступом]
	ПП «Укрспецтехніка»	11 жовтня 2016 року об 11:52:13	інформація з обмеженим доступом]
2. UA-2016-10-12-000835-a	ТОВ «Бразерс»	28 жовтня 2016 року об 09:31:30	інформація з обмеженим доступом]
	ПП «Укрспецтехніка»	28 жовтня 2016 року о 05:33:57	інформація з обмеженим доступом]
3. UA-2017-06-15-000466-c	ТОВ «Бразерс»	22 червня 2017 року о 14:26:13	інформація з обмеженим доступом]
	ПП «Укрспецтехніка»	22 червня 2017 року о 18:08:22	інформація з обмеженим доступом]

- (62) Згідно з інформацією ТОВ «Реноме Сервіс», наданою листом від 31.10.2018 №81/05-18 РС (за вх. № 65-01/2346 від 05.11.2018), IP адреса [інформація з обмеженим доступом] передана в оренду ТОВ «Елан-Інет».
- (63) Відповідно до інформації інтренет-провайдера ТОВ «Елан-Інет», наданою листом від 07.11.2018 №1107/1-і, ТОВ «Бразерс» не є абонентом ТОВ «Елан-Інет», та відповідно, інтернет провайдером не надавалися йому послуги з доступу до мережі Інтернет. Разом з тим, у вказаному листі зазначено, що ПП «Укрспецтехніка» є абонентом ТОВ «Елан-Інет», що також підтверджує і сам Відповідач своїм листом від 01.12.2017 № 912 з додатком - копією договору [інформація з обмеженим доступом] на надання послуг доступу до мережі Інтернет.
- (64) Також в листі інтернет провайдера вказано, що ПП «Укрспецтехніка» користується IP адресою [інформація з обмеженим доступом]. В підтвердження такої інформації ТОВ «Елан-Інет» надав копію договору [інформація з обмеженим доступом] на надання послуг доступу до мережі Інтернет.
- (65) Також варто звернути увагу і на час завантаження тендерних пропозицій для участі в Торгах 2-3, згідно з інформацією, наданою операторами авторизованих електронних майданчиків ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» та ПАТ КБ «ПриватБанк», такі дії були здійснені Відповідачами в один день.
- (66) Враховуючи викладене та факт того, що вказана документація завантажувалась Відповідачами для участі у кожному з Тендерів 1-3 з комп'ютера з однаковою IP адресою, не може пояснюватися випадковим збігом обставин, таких як знаходження Відповідачів за однією адресою або звернення до одних і тих же третіх осіб. Вказане свідчить, що документація була завантажена однією особою (співробітником або посадовою особою),

якій фактично були надані документи обох учасників, що призвело до обміну інформацією між Відповідачами та їх узгодженої поведінки.

- (67) Отже, подання ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» тендерних пропозицій з метою участі у Торгах 1–3 з однакових IP-адрес свідчить про те, що під час участі у процедурах закупівель та підготовки пропозицій конкурсних торгів Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, що обумовлено завантаженням тендерних пропозицій з пристроїв, які з'єднані з мережею Інтернет через одну точку.
- (68) Пов'язаність Відповідачів та їх дії щодо підготовки документів для подання в складі своїх тендерних пропозицій доводять наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.

5.3 Спільні засоби зв'язку

- (69) В ході аналізу матеріалів відкритих торгів а також інформації та документів, отриманих під час дослідження, було встановлено, що Відповідачі при підготовці та участі у Торгах 1 – 3 використовували один телефонний номер
- (70) Вищевказане підтверджується інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/> та наданою ПАТ КБ «ПриватБанк» листом від 29.09.2017 вих. № Е.30.0.0.0/4-117017БТ (вх. № 08-08/2111 від 04.10.2017) та свідчить, що для входу до кабінету учасника інформаційно-телекомунікаційної системи, що забезпечує проведення процедур закупівель, Відповідачі використовували такі телефонні номери.

Торги	Відповідачі	Відповідальна особа	Телефони	e-mail
1 – 2	ТОВ «Бразерс»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
	ПП «Укрспецтехніка»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
3	ТОВ «Бразерс»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
	ПП «Укрспецтехніка»	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]

- (71) За інформацією ТОВ «лайфселл» (код ЄДРПОУ 22859846), наданою листом від 29.08.2017 № 00063д (вх. № 08-08/1915 від 07.09.2017), за номером телефону [інформація з обмеженим доступом] телекомунікаційні послуги Компанією надаються без укладення письмового договору (анонімно).
- (72) Використання ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» в господарській діяльності спільних засобів зв'язку, свідчить про пов'язаність Відповідачів на стадії підготовки та при укладанні тендерних пропозицій. Зазначені обставини створюють певні умови для узгодженої поведінки Відповідачів та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у Торгах 1-3.
- (73) Таким чином, реєстраційні дані Відповідачів, вказані при реєстрації кабінету учасника інформаційно-телекомунікаційної системи для забезпечення можливості здійснення подальших дій, пов'язаних з подачею тендерних пропозицій для участі у Торгах 1 – 3, зокрема інформація щодо засобів зв'язку, які виявились спільним, доводять наявність між ними антиконкурентних узгоджених дій.

5.4 Пов'язаність Відповідачів, що сприяє обміну інформацією між ними

- (74) ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка», як до проведення Торгів 1 – 3, під час та після їх проведення були пов'язані між собою, що підтверджується наступним.

- (75) Відповідно до Статуту ТОВ «Бразерс» в редакції 2016 року, затвердженого протоколом загальних зборів засновників (учасників) від 12.07.2016 № 4-12, вищим органом управління є загальні збори учасників. Вони складаються з учасників товариства.
- (76) Згідно зі Статутом, єдиним учасником ТОВ «Бразерс» із часткою 100 відсотків у статутному капіталі є Бучеловська Дарина Володимирівна (паспорт серія [інформація з обмеженим доступом] яка зареєстрована за адресою [інформація з обмеженим доступом]).
- (77) Крім того, Бучеловська Дарина Володимирівна займає посаду директора ТОВ «Бразерс», що підтверджується протоколом загальних зборів учасників товариства від 16.12.2015 № 2-12 та Наказом № 3К від 30.06.2016 про призначення директора.
- (78) Відповідно до чинного на момент проведення Торгів 1-2 Статуту ПП «Укрспецтехніка» в редакції 2015 року, затвердженого рішенням засновника 29.12.2015, вищим органом управління є засновник або призначений для керівництва підприємством директор.
- (79) Згідно зі Статутом, засновником, кінцевим бенефіціарним власником (контролером), ПП «Укрспецтехніка» із часткою у статутного капіталу 100 відсотків є Мінаєв Пилип Олегович (паспорт серія [інформація з обмеженим доступом], який проживає за адресою [інформація з обмеженим доступом]).
- (80) В період проведення Торгів 1 і 2, директором ПП «Укрспецтехніка» був Мінаєв Олег Володимирович (паспорт серія [інформація з обмеженим доступом]), який зареєстрований за адресою [інформація з обмеженим доступом].
- (81) Зазначене підтверджується протоколом загальних зборів учасників ПП «Укрспецтехніка» від 02.01.2016 № 2 та Наказом № 7К від 04.01.2016 про призначення директора.
- (82) Разом з тим, на момент проведення Торгів 3, у ПП «Укрспецтехніка» було затверджено нову редакцію Статуту та здійснено зміну керівного складу підприємства. Згідно зі Статутом в редакції 2016 року, затвердженого рішенням засновника 01.11.2016 № 2, засновником, кінцевим бенефіціарним власником (контролером), ПП «Укрспецтехніка» із часткою у статутного капіталу 100 відсотків є Мінаєв Пилип Олегович (паспорт серія [інформація з обмеженим доступом]), який проживає за адресою [інформація з обмеженим доступом].
- (83) Крім того, відповідно до Рішення засновника від 01.11.2016 № 2, на посаду директора ПП «Укрспецтехніка» призначено Мінаєва Пилипа Олеговича (Наказ № 8К від 02.11.2016 про призначення директора).
- (84) Отже, в період проведення Торгів 3, єдиним засновником та керівником ПП «Укрспецтехніка» був Мінаєв Пилип Олегович.
- (85) З вищевикладеного випливає, що адреса місця проживання (реєстрації) Бучеловської Д.В., Мінаєва П.О., та Мінаєва О.В. -[інформація з обмеженим доступом], є однаковою, що не можна вважати збігом обставин, і свідчить про наявність родинних зв'язків між ними.
- (86) Згідно з листом Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції в Одеській області від 01.11.17 №08.1-3294 УДР (вх. 16.11.17 №09-08/2372) за даними Державного реєстру актів цивільного стану громадян виявлено актовий запис про шлюб [інформація з обмеженим доступом], складений Суворовським районним у місті Одесі відділом державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції в Одеській області на Мінаєва Пилипа Олеговича [інформація з обмеженим доступом] року народження та Бучеловську Дарину Володимирівну [інформація з обмеженим доступом] року народження. Та актовий запис про народження №[інформація з обмеженим доступом], складений відділом державної реєстрації актів цивільного стану Антрацитівського районного управління юстиції в Луганській області на Мінаєва Пилипа Олеговича, [інформація з обмеженим доступом] року народження, де

батьком дитини зазначено Мінаєва Олега Володимировича, [інформація з обмеженим доступом] року народження.

- (87) Тобто, Бучеловська Дарина Володимирівна, Мінаєв Пилип Олегович та Мінаєв Олег Володимирович є пов'язаними фізичними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції». Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (88) Враховуючи вирішальний вплив Бучеловської Дарини Володимирівни на формування складу, результати голосування, рішення органів управління і на господарську діяльність ТОВ «Бразерс» та вирішальний вплив Мінаєва Пилипа Олеговича разом з Мінаєвим Олегом Володимировичем на господарську діяльність ПП «Укрспецтехніка», з урахуванням пов'язаності зазначених фізичних осіб, Відповідачі були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу та обміну інформацією щодо господарської діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі у Торгах 1 – 3.
- (89) Згідно з відповіддю на вимогу про надання інформації, наданою Відповідачем, ПП «Укрспецтехніка», листом від 01.12.2017 № 912, до підготовки та збору документів для участі у Торгах 1-3 залучався Міняєв Пилип Олегович (директор).
- (90) Отже, Бучеловська Д.В., Мінаєв П.О. та Мінаєв О.В., враховуючи свої повноваження під час підготовки тендерних пропозицій Торгів 1 – 3, були також обізнані про комерційну частину пропозиції конкурсних торгів і, відповідно, ціну пропозиції.

5.5 Пов'язаність Відповідачів через третіх осіб.

- (91) ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» під час участі в Торгах 1 – 3 були пов'язані між собою через третіх осіб, зокрема через ТОВ «Космо Софт» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37680632), що підтверджується наступним.
- (92) На Торги 1 у складі своїх тендерних пропозицій ТОВ «Бразерс» надало довідку від 11.10.2016 № 042 про наявність власного обладнання та матеріально-технічної бази, в якій вказало перелік машин, механізмів, устаткування та риштувань, орендованих у ТОВ «Космо Софт».
- (93) Зазначена інформація підтверджується Договором оренди технічних засобів № 43 від 08.10.2016., укладеного ТОВ «Бразерс» в особі директора Бучеловської Дарини Володимирівни з ТОВ «Космо Софт» в особі директора Астахова Степана Вікторовича, строком дії протягом 24 (двадцяти чотирьох) місяців, відповідно до умов якого, орендодавець ТОВ «Космо Софт» передає, а орендар ТОВ «Бразерс» приймає в тимчасове платне володіння та користування технічні засоби, а саме:
 - автомобіль вантажопідйомністю 5т., модель: Краз-250, 1987 року випуску;
 - вантажний автокран 10-20 т., модель: Краз-250, кран устан., 1991 року випуску;
 - малотонаж бортовий, модель: ГАЗ 33021, 1997 року випуску;
 - молотки відбійні пневматичні МОП-4, 2004 року випуску.
- (94) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб та фізичних осіб - підприємців та громадських формувань, адреса місцезнаходження ТОВ «Космо Софт» на момент проведення Торгів 1: 65013, Одеська область, місто Одеса, вулиця Миколаївська дорога, будинок 253, яка одночасно є адресою місцезнаходження ПП «Укрспецтехніка».
- (95) Засновником ТОВ «Космо Софт» із часткою у статутному фонді 390,00 гривень є Мінаєв Пилип Олегович (zareestrovaniy za adresoju: [інформація з обмеженим доступом]), який одночасно є єдиним засновником, кінцевим бенефіціарним власником

(контролером) ПП «Укрспецтехніка». Вказане підтверджується інформацією, наданою на виконання вимоги Відділення листом ПП «Укрспецтехніка» від 01.12.2017 № 912.

- (96) Слід звернути увагу, що засновником і керівником ТОВ «Космо Софт» із часткою у статутному фонді 610,00 гривень є Астахов Степан Вікторович.
- (97) Разом з тим, Астахов Степан Вікторович та Мінаєв Пилип Олегович є особами, які перебували в 2016 році у трудових відносинах з ПП «Укрспецтехніка». Зокрема, відповідно до листів від 10.10.2016 № 256 та від 26.10.2016 № 279 наданого ПП «Укрспецтехніка» в складі своєї конкурсної пропозиції на Торги 1 та 2, Астахов Степан Вікторович є інженером електриком, а Мінаєв Пилип Олегович займає посаду юриста.
- (98) Також згідно з інформацією, наданою листом Суворовського об'єднаного управління пенсійного фонду України в м. Одесі від 10.08.2017 № 9351/07, Мінаєв Пилип Олегович перебував у трудових відносинах з ПП «Укрспецтехніка» протягом 2016-2017 років.
- (99) Відповідно до чинного на момент проведення Торгів 1 – 3 Статуту ТОВ «Бразерс» в редакції 2016 року, єдиним власником та керівником останнього є Бучеловська Дарина Володимирівна, котра зареєстрована за адресою:
- (100) В складі тендерної пропозиції на Торги 3 ПП «Укрспецтехніка» надало копію Рішення від 01.11.2016 № 2, на підставі якого, засновника, Мінаєва Пилипа Олеговича, було призначено на посаду директора, що також підтверджується Наказом Про призначення директора від 02.11.2016 № 8К та довідкою про наявність працівників від 21.06.2017 № 272.
- (101) Отже, є підстави вважати, що збір документів під час підготовки пропозицій відбувався в тому числі через фізичних осіб: Бучеловську Дарину Володимирівну, Астахова Степана Вікторовича та Мінаєва Пилипа Олеговича в силу виконуваних ними повноважень, як керівників, засновників та працівників вказаних суб'єктів господарювання. А це, в свою чергу, підтверджує здійснення між Бучеловською Д.В., Астаховим С.В. та Мінаєвим П.О. дій щодо виконання домовленостей та обміну інформацією, а також можемо говорити про обізнаність щодо комерційної частини пропозиції конкурсних торгів і, відповідно, цінової пропозиції.
- (102) Крім цього, у складі своїх тендерних пропозицій Відповідачі на Торги 1 надали інформаційні довідки про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для надання послуг. Порівняльним аналізом вказаних довідок встановлено, що Відповідачі вказують одного спільного працівника – Лаура Івана Григоровича, який працює в обох Відповідачів будівельником, що в свою чергу свідчить про наявність зав'язків між Відповідачами.

5.6 Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами.

- (103) Між ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» існували сталі господарські відносини, як до проведення Торгів 1–3, так і під час та після їх проведення, що обумовлювало узгодженість спільної поведінки Відповідачів та особливості ведення господарської діяльності.
- (104) Підтвердженням господарських відносин між Відповідачами є інформація, яка міститься у Додатку 5 до податкової декларації з податку на додану вартість (Розшифровка податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів (Д 5)), наданому листом №18241/9/15-32-08-04-09 від 19.10.2018 ГУ ДФС в Одеській області, яка подавалася Відповідачами для звітування про свою господарську діяльність протягом 2016 та 2017 років. У розділах «Податкові зобов'язання» та «Податковий кредит» зафіксовані факти здійснення господарських операцій між Відповідачами щодо постачання товарів, виконання робіт, надання послуг та їх оплати.

(105) На суттєвість господарських операцій між Відповідачами вказують обсяги постачання. Наприклад:

- ТОВ «Бразерс» протягом 2016-2017 років здійснило **3 операції** по придбанню товарів (робіт та послуг) у ПП «Укрспецтехніка» **на суму** [інформація з обмеженим доступом] грн;
- ПП «Укрспецтехніка» протягом 2016-2017 років здійснило **7 операцій** по придбанню товарів (робіт та послуг) у ТОВ «Бразерс» на суму [інформація з обмеженим доступом] грн.

(106) Важливо зазначити, що здійснення таких операцій, зокрема щодо оплати згідно з договорами (купівлі-продажу товарів), де сторонами виступали Відповідачі підтверджується також інформацією, наданою банківською установою, а саме - АТ «Сбербанк» листом №22994/4/07-2-5-БТ від 19.10.2018 (вх. № 65-01/2215 від 25.10.2018), у відповідь на вимоги Відділення про надання інформації про відкриті банківські рахунки Відповідачів, зокрема щодо руху коштів.

(107) Також наявність сталих господарських відносин підтверджується і документами, які Відповідачі подавали у складі тендерних пропозицій для участі в Торгах 1 та 3, зокрема: *Торги 1*

- ПП «Укрспецтехніка» надало лист від 10.10.2016 № 255, який містить інформацію про наявність обладнання та матеріально-технічної бази необхідної для постачання товару що є предметом закупівлі, в якому зазначено перелік машин, механізмів, устаткування та риштувань орендованих ПП «Укрспецтехніка» у ТОВ «Бразерс». На підтвердження зазначеної інформації, ПП «Укрспецтехніка» було надано копію Договору оренди технічних засобів № від року, укладеного з ТОВ «Бразерс», , відповідно до умов якого, орендодавець ТОВ «Бразерс» передає, а орендар ПП «Укрспецтехніка» приймає в термінове платне володіння та користування, технічні засоби, а саме:

- навантажувач одноковшевий – 1т., модель: ТО 18, 2003 року випуску;
- навантажувач пневмоколісний одноковшевий 4т., модель К-700, 2000 року випуску;
- агрегат зварювальний пересувний 400А, модель ААД-4001, 2004 року випуску;
- бульдозер потужністю 59 кВт, модель: Т-130, 1994 року випуску;
- бульдозер потужністю 79 кВт, модель: Shantai SD08-3, 2014 року випуску;
- електростанція пересувна, 30 кВт, АД-30-Т/230-А1Р, 1982 року випуску;
- апарат для стикового зварювання поліетиленових труб, NT NOWATECH ZHCN 630E, 2014 року випуску;
- анемометр цифровий GM8901, 2003 року випуску.

Строк дії вказаного договору - протягом 24 (двадцяти чотирьох) місяців з дня його укладення.

Торги 3

- крім того, для участі в Торгах 3, ПП «Укрспецтехніка» в складі своєї тендерної пропозиції листом від 21.06.2017 № 270 надало довідку про наявність обладнання та матеріально - технічної бази, в якій зазначено перелік машин, механізмів, устаткування та риштувань орендованих ПП «Укрспецтехніка» у ТОВ «Бразерс»:

- навантажувач одноковшевий – 1т., модель: ТО 18;
- навантажувач пневмоколісний одноковшевий 4т., модель К-700, ківш 2.3 м3;
- агрегати зварювальні пересувні з дизельним двигуном 250-400А, модель ААД-4001;
- бульдозери потужністю 59 кВт, 79 кВт, моделі: Т-130, Shantai SD08-3;
- трамбівки пневматичні при роботі від компресора CPR-13.

- (108) Викладена інформація в пункті 106 цього подання, яка підтверджує наявність господарських відносин, підкріплюється також Листом ПП «Укрспецтехніка» від 22.12.2017р. № 913 яким Відповідач дає відповідь на поставленні Відділенням питання у вимозі про надання інформації, зокрема, щодо залучення додаткових невластних ресурсів під час підготовки та участі у Торгах 1-3, в додаток до якого теж надало копію договору оренди технічних засобів № укладеного [інформація з обмеженим доступом] року між ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка».
- (109) Наявність сталих господарських відносин свідчить про обізнаність учасників таких відносин щодо конкурентоспроможності (стану фінансових, матеріальних, людських ресурсів) один одного. До того ж, наявність господарських відносин призводить до виникнення у сторін таких відносин, певних прав та обов'язків, у зв'язку з чим в учасників відносин виникають зобов'язання дотримуватись певної поведінки на ринку, тобто взаємна невизначеність, яка породжується конкуренцією, замінюється на координацію конкурентної політики.

5.7 Надання поворотної фінансової допомоги

- (110) За результатами аналізу інформації, наданої АТ «Сбербанк» листом №22994/4/07-2-5-БТ від 19.10.2018 (вх. №65-01/2215 від 25.10.2018), встановлено, що протягом 2016-2017 років (в період проведення Торгів 1-3) Відповідачі надавали один одному поворотну фінансову допомогу, а саме:
- ПП «Укрспецтехніка» надало ТОВ «Бразерс» поворотну безвідсоткову фінансову допомогу на загальну суму [інформація з обмеженим доступом] грн.
 - ТОВ «Бразерс» надало ПП «Укрспецтехніка» поворотну фінансову допомогу на суму [інформація з обмеженим доступом] грн.
- (111) Надання один одному, поворотної фінансової допомоги протягом вказаного періоду свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.
- (112) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (113) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (114) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі N 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.
- (115) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (116) Враховуючи інформацію, викладену в пункті 109 взаємовідносини між ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (117) Так як, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка», позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.

- (118) Тобто, ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка», вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йдуть на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримати свого конкурента.
- (119) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.

5.8 Схожість в оформленні документів Відповідачів, наданих у тендерних пропозиціях.

- (120) Замовники Торгів 1-3 у тендерній документації, зазначили, які саме документи вимагаються ними для підтвердження відповідності учасника вимогам. Також для деяких документів задано форму викладення інформації (цінова пропозиція, проект договору, інформація про учасника), для більшості довідок визначено довільну форму та визначено лише інформацію, яку необхідно зазначити учасникам в цих документах, відтак учасники процедури закупівлі повинні були самостійно, на власний розсуд та власні вподобання викласти відомості у довідках, листах та інших документах, що виключає наявність спільних помилок та спільних особливостей в оформленні.
- (121) Разом з тим, документи сформовані у довільній формі, які надані ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» на Торги 1-3 у складі тендерних пропозицій, містять низку спільних помилок та особливостей в оформленні, що не може пояснюватися випадковим збігом, зокрема:

на Торги 1-2:

- інформаційні довідки про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі, передбачених статтею 17 закону України від 25.12.2015 № 922-VIII «Про публічні закупівлі» - однакового змісту. Окрім того, в зазначених документах містяться схожості та однакові помилки, а саме:

- назва документу виконана напівжирним шрифтом та з використанням вирівнювання по ширині сторінки;
- до першого абзацу тексту по змісту довідки також використано вирівнювання тексту по ширині сторінки;
- для позначення пунктів в довідці використано однаковий вид маркерів;
- у другому пункті допущено помилку, - слово «директора» написано з великої літери, а також некоректно застосовано словосполучення «відсутні притягнення»;
- у всіх пунктах однаковим способом виділені слова «відсутні та наявні» з використанням напівжирного шрифту.

- листи-гарантії щодо дотримання учасниками в своїй діяльності норм чинного законодавства України теж однакового змісту, застосовано однакові відступи, інтервали та відстані, містять однакові помилки та схожості:

- між назвою документа та текстом по змісту документа однаковий інтервал;
- в першому абзаці листів допущено: **лексичну помилку** – вжито неправильне слово у словосполученні – «норм чинного господарства» (необхідно – норм чинного законодавства); **орфографічну помилку** – у слові «дотримується» вжито зайву літеру – «дотримуєється»;
- в сьомому абзаці застосовано однаково великі відстані між словами. Після першого і єдиного слова в рядку «окремих» решта слів в реченні розміщені в наступному рядку і з великими відстанями між ними.

На Торги 2

- відповідачі подали у складі своїх тендерних пропозицій схожі довідки в довільній формі:

- про відсутність заборгованості із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів), в яких застосовано однакове звернення: «Доводимо до вашого відома»;
- про застосування заходів із захисту довкілля під час виконання робіт. В довідках однаково некоректно вжито словосполучення «не допускати розливу нафтопродуктів»; в пункті щодо компенсації шкоди допущено пунктуаційну помилку - пропущений розділовий знак «кома» та однаково велика відстань після слів «в разі».
- про відсутність судимості, в якій допущено лексичну помилку вкінці речення в словосполученні «судимість з якого не знято або не погашено у встановленому законом випадку», - замість слова «випадку» необхідно вжити слово «порядку».

- (122) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між Відповідачами, зазначені довідки та листи відрізнялися б, у тому числі і за змістом, не містили б в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, і для цих документів Замовником не надано шаблону, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (123) Виявлені спільні особливості в документах свідчать, що ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка», спільно (узгоджено) їх готували.
- (124) Отже, встановленими у справі № 22-02/2017 обставинами доведено, що ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» вчинили антиконкурентні узгоджені дії під час підготовки та участі у Торгах на закупівлю:
- робіт, пов'язаних з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва [оголошення про проведення відкритих торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2016-09-23-000549-a], проведених Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради;
 - капітального ремонту і реставрації [оголошення про проведення торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2016-10-12-000835-a], проведених Південно-Східним територіальним квартирно-експлуатаційним управлінням Міністерства оборони України;
 - інших завершальних будівельних робіт [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2017-06-15-000466-c], проведених Іллічівською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (Адміністрація Іллічівського морського порту).
- (125) Так, держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів або послуг з учасником, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам тендеру.
- (126) Узгодивши свої дії під час підготовки та участі у Торгах 1-3, ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення торгів.
- (127) Відповідно до частини 35 статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» учасником процедури закупівлі є фізична особа, у тому числі фізична особа - підприємець, юридична особа (резидент або нерезидент), яка подала тендерну пропозицію, або взяла участь у переговорах у разі застосування переговорної процедури закупівлі.
- (128) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

- (129) Відповідно до частини другої статті 6 зазначеного Закону, антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів. Отже, дії, спрямовані на спотворення результатів торгів, заборонені законом, незалежно від наслідків настання таких дій у вигляді спотворення результатів торгів.
- (130) При цьому необхідно звернути увагу на те, що ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» виконали всі можливі дії, які вважали необхідними для спотворення результатів Торгів 1-3, але їх задум не було завершено з причин, які не залежали від їх волі.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (131) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (132) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (133) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (134) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (135) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (136) Таким чином, дії ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка», а саме, здійснення ними погодженої поведінки під час підготовки та участі у Торгах, проведених Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради [ідентифікатор закупівлі - UA-2016-09-23-000549-a]; Південно-Східним територіальним квартирно-експлуатаційним управлінням Міністерства оборони України [ідентифікатор закупівлі - UA-2016-10-12-000835-a] та Іллічівською філією Державного підприємства «Адміністрація морських портів України» (Адміністрація Іллічівського морського порту [ідентифікатор закупівлі - UA-2017-06-15-000466-c] є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.
- (137) 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), ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» були надіслані листи з копіями попередніх висновків № 24-ПВ від 05.12.2018 за результатами збирання та аналізу доказів у справі № 22-02/2017.

(138) Від ТОВ «Бразерс» та ПП «Укрспецтехніка» жодних міркувань, пропозицій, заперечень щодо висновків та пропозицій, викладених у попередніх висновках № 24-ПВ від 05.12.2018, не надходило.

7. ДОХІД (ВИРУЧКА) СУБ'ЄКТА ГОСПОДАРЮВАННЯ ВІД РЕАЛІЗАЦІЇ ПРОДУКЦІЇ (ТОВАРІВ, РОБІТ, ПОСЛУГ) ЗА ОСТАННІЙ ЗВІТНИЙ РІК, ЩО ПЕРЕДУВАВ РОКУ, В ЯКОМУ НАКЛАДАЄТЬСЯ ШТРАФ

(139) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи 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.

(140) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДФС в Одеській області листом від 26.06.2018 № 11736/9/15-32-12-01-14 (вх. № 08-02/1242 від 05.07.2018), розмір доходу:

- ТОВ «Бразерс» від будь-якої діяльності за 2017 рік становить [інформація з обмеженим доступом] грн.;
- ПП «Укрспецтехніка» від будь-якої діяльності за 2017 рік становить [інформація з обмеженим доступом] грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, із змінами та доповненнями, пунктами 5, 31, 32, 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції України, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5 та зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 із змінами, адміністративна колегія Одеського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Бразерс» (ідентифікаційний код юридичної особи – 32859327) та приватне підприємство «Укрспецтехніка» (ідентифікаційний код юридичної особи – 31480743) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю ДК 021:2015: 45200000-9 - Роботи, пов'язані з об'єктами завершеного чи незавершеного будівництва та об'єктів цивільного будівництва [оголошення про проведення відкритих торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2016-09-23-000549-a], проведених Управлінням капітального будівництва Южненської міської ради за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro».
2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Бразерс» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на приватне підприємство «Укрспецтехніка» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Бразерс» (ідентифікаційний код юридичної особи – 32859327) та приватне підприємство «Укрспецтехніка» (ідентифікаційний код юридичної особи – 31480743) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація [оголошення про проведення торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі UA-2016-10-12-000835-a], проведених Південно-Східним територіальним квартирно-експлуатаційним управлінням Міністерства оборони України за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro».
5. За порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Бразерс» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
6. За порушення, зазначене у пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на приватне підприємство «Укрспецтехніка» у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
7. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Бразерс» (ідентифікаційний код юридичної особи – 32859327) та приватне підприємство «Укрспецтехніка» (ідентифікаційний код юридичної особи – 31480743) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю ДК 021:2015: 45450000-6 — Інші завершальні будівельні роботи [оголошення про проведення допорогових торгів, опубліковано на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі - UA-2017-06-15-000466-c], проведених Іллічівською філією Державного підприємства “Адміністрація морських портів України” (Адміністрація Іллічівського морського порту) за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro».
8. За порушення, зазначене у пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Бразерс» у розмірі 44 700,00 (сорок чотири тисяч сімсот) гривень.
9. За порушення, зазначене у пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на приватне підприємство «Укрспецтехніка» у розмірі 44 700,00 (сорок чотири тисяч сімсот) гривень.

Голова колегії

Д.В. Корчак