



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29.06.2021 № 70/65-р/к

Справа № 4/01-18-21

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КУМЕДА РУСЛАНА ПЕТРІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) (надалі – ФОП КУМЕДА Р.П.) та ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КАЛАШНІКОВ СЕРГІЙ АНАТОЛІЙОВИЧ (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) (надалі – ФОП КАЛАШНІКОВ С.А.) подали тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах з використанням електронної системи закупівель «Prozorro», проведених ДЕПАРТАМЕНТОМ ІНФРАСТРУКТУРИ МІСТА СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ на закупівлю «ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація (Капітальний ремонт об'єкту благоустрою – скверу МЦ «Романтика» в м. Суми)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2020-08-10-003543-b).

При цьому, ФОП КУМЕДА Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВ С.А. спільно готувалися до участі у вказаних торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 4/01-18-21 такі дії ФОП КУМЕДИ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ФОП КУМЕДУ Р.П. накладено штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).

На ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. накладено штраф у розмірі 68 000,00 грн. (шістдесят вісім тисяч грн. 00 коп.).

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

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 4/01-18-21 про порушення ФОП КУМЕДОЮ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. (надалі разом – Відповідачі, Учасники торгів) законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Четвертого відділу досліджень і розслідувань від 18.06.2021 № 70-03/298-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 09.02.2021 № 70/18-рп/к про початок розгляду справи № 4/01-18-21 (надалі - Справа) за ознаками порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Антиконкурентні узгоджені дії стосуються спотворення результатів відкритих торгів з використанням електронної системи закупівель «Prozorro», проведених ДЕПАРТАМЕНТОМ ІНФРАСТРУКТУРИ МІСТА СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ (надалі – Замовник) відкритих торгів з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» на закупівлю «ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація (Капітальний ремонт об'єкту благоустрою – скверу МЦ «Романтика» в м. Суми)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2020-08-10-003543-b, надалі - Торгви).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КУМЕДА РУСЛАНА ПЕТРІВНА, ідентифікаційний номер – [REDACTED], дата запису про проведення державної реєстрації - 18.08.2010 за № 26320000000025515, місцезнаходження: [REDACTED]. Основним видом діяльності ФОП КУМЕДИ Р.П. є штукатурні роботи (код за КВЕД 43.31).
- (5) ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КАЛАШНІКОВ СЕРГІЙ АНАТОЛІЙОВИЧ, ідентифікаційний номер – [REDACTED], дата і номер запису про проведення державної реєстрації – 20.01.2017 за № 26320000000037423, місцезнаходження: [REDACTED]. Основним видом діяльності ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. є інші будівельно-монтажні роботи (код за КВЕД 43.29).
- (6) Отже, у розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП КУМЕДА Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВ С.А. є суб'єктами господарювання.

3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

- (7) На підставі подання Четвертого відділу досліджень і розслідувань Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 08.02.2021 № 70-03/38-п за ознаками вчинення ФОП КУМЕДОЮ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів Торгів адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 09.02.2021 № 70/18-рп/к про початок розгляду справи № 4/01-18-21.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (8) Замовником 10.08.2020 на вебпорталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення щодо проведення Торгів (UA-2020-08-10-003543-b) та розміщено тендерну документацію, затверджену протоколом уповноваженої особи Замовника від 10.08.2020 № 365/05.02.03-05/2020 (надалі – Тендерна документація).
- (9) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) — 26.08.2020 (00 год. 00 хв.), початок електронного аукціону (дата і час) — 26.08.2020 (13 год. 35 хв.).
- (10) Очікувана вартість закупівлі — 17 033 136,00 гривень.
- (11) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від ФОП КУМЕДИ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВА С.А.
- (12) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих учасниками на Торги, становили:

Таблиця №1

№ з/п	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ФОП КАЛАШНІКОВ С.А.	13 990 092,00	13 990 092,00
2	ФОП КУМЕДА Р.П.	14 501 233,20	14 501 233,20

- (13) Згідно з протоколом розгляду тендерних пропозицій Замовника від 27.08.2020 № 419/05.02.03-05/2020, переможцем торгів визнано ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. з найнижчою ціною пропозицією у розмірі 13 990 092,00 гривень.
- (14) Замовником укладено з ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. договір від 10.09.2020 № 641-б на капітальний ремонт об'єкту благоустрою - скверу МЦ «Романтика» в м. Суми.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

(15) Аналізом інформації та матеріалів, отриманих Східним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі — Відділення) під час розслідування Справи встановлено обставини, які свідчать про вчинення ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. та ФОП КУМЕДОЮ Р.П. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, що підтверджується наступним.

5.1. Використання Учасниками торгів одного електронного майданчика та однієї точки доступу до мережі Інтернет для подання тендерних пропозицій

- (16) За інформацією ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (надалі — ДП «ПРОЗОРРО»), наданою листом від 09.09.2020 № 206/01/2235/03 (вх. від 17.09.2020 № 5221), під час участі у Торгах ФОП КУМЕДА Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВ С.А. завантажували свої тендерні пропозиції з одного електронного майданчика, а саме: «Держзакупівлі.Онлайн».
- (17) Відповідно до листа ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» (оператор електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн») (надалі — ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН») від 06.10.2020 № 061020-10 (вх. від 19.10.2020 № 660кі), ФОП КУМЕДА Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВ С.А. завантажували свої тендерні пропозиції з використанням однієї IP-адреси (конфіденційна адреса).
- (18) Аналізом інформації, що міститься у листі ДП «ПРОЗОРРО» від 09.09.2020 № 206/01/2235/03 (вх. від 17.09.2020 № 5221) встановлено, що ФОП КАЛАШНІКОВ С.А. входив в аукціон також з IP-адреси **31.135.131.118**.
- (19) Листом від 10.11.2020 без номеру (вх. від 12.11.2020 № 6434) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТЦ РАДІО СИСТЕМИ» (провайдер телекомунікаційних послуг) повідомило, що IP-адреса **31.135.131.118** є динамічною та у період з 19.08.2020 до 30.08.2020 була виділена у користування фізичній особі Худолію Артему Олександровичу (надалі — Худолій О.А.) на підставі договору від 02.12.2016 № 26769. Адреса підключення до мережі Інтернет: вул. Воскресенська, буд. 3/5, м. Суми.
- (20) Отже, спільне завантаження Відповідачами тендерних пропозицій з одного електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн» та використання однієї динамічної IP-адреси 31.135.131.118, виділеної у користування фізичній особі Худолію О.А., свідчить про узгодженість дій Відповідачів під час участі у Торгах.

5.2. Синхронність дій Відповідачів під час подання тендерних пропозицій

(21) Відповідно до реєстрів отриманих тендерних пропозицій, під час участі у Торгах ФОП КАЛАШНИКОВ С.А. та ФОП КУМЕДА Р.П. подали свої тендерні пропозиції в один день 24.08.2020 о 11:31 та 13:22 відповідно.

- (22) Оскільки Учасники торгів не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати опублікування оголошення до кінцевої дати подання пропозицій, подання Відповідачами своїх пропозицій у Торгах в один день свідчить про узгодженість дій ФОП КАЛАШНИКОВА С.А. та ФОП КУМЕДИ Р.П. під час участі у Торгах.

5.3. Неподання ФОП КУМЕДОЮ Р.П. повного пакету документів, передбачених Тендерною документацією, та незмінність цінових пропозицій Відповідачів

- (23) За результатами порівняльного аналізу тендерних пропозицій Учасників торгів Відділенням встановлено, що ФОП КУМЕДОЮ Р.П. подано 14 документів, передбачених Тендерною документацією (до системи «Prozorro» завантажено 15 електронних файлів), серед яких:

- договірна ціна тендерної пропозиції та підтверджуючі розрахунки за статтями витрат;
- проект договору;
- погодження з технічним завданням (інформація про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі);
- витяг з ЄДР;
- витяг з реєстру платників єдиного податку;
- копія паспорту та індивідуального податкового номеру;
- довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для виконання робіт;
- довідка про погодження технічного завдання по об'єкту;
- довідка про повноваження підписанта тендерної документації;
- довідка про наявність обладнання та техніки;
- лист-гарантія щодо застосування заходів захисту довкілля;
- довідка щодо відповідності учасника пункту 12 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»;
- довідка щодо відповідності учасника пункту 13 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»;
- довідка щодо відповідності учасника пункту 5 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».

- (24) Разом з цим, розділом III Тендерної документації «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» визначено, що у складі тендерної пропозиції учасник торгів повинен надати, зокрема, наступні документи:

робіт;

- гарантійний лист про строк дії пропозиції (згідно додатку 6 до Тендерної документації);

- з метою підтвердження в учасника власної або орендованої техніки у складі матеріально-технічної бази - копії свідоцтв про реєстрацію механізмів, транспортних засобів або копії технічних паспортів або бухгалтерські документи, що підтверджують облік, за підписом уповноваженої особи учасника та бухгалтера, або завірені копії договорів оренди (лізингу) (додаток 1 до Тендерної документації);

- інформаційну довідку, складену в довільній формі, щодо можливості місцезнаходження машин та механізмів, в межах м. Суми, на час виконання робіт, із зазначенням адреси та підтверджуючі документи (договори оренди або свідоцтва про право власності або інші документи, що підтверджують право користування (додаток 1 до Тендерної документації);

- для підтвердження кваліфікації та досвіду працівників, які мають необхідні знання та досвід для виконання робіт відповідно до Технічного завдання, на кожну особу надаються наступні документи (додаток 1 до Тендерної документації):

- для штатних працівників - копії наказів про призначення на посаду або копії трудових книжок.

- для працівників залучених по цивільно-правовим угодам (або іншим договорам) – копії відповідних документів.

- копії відповідних посвідчень: свідоцтва про присвоєння кваліфікаційного рівня з робітничих професій, відповідно до технологічної спрямованості предмету закупівлі та посвідчення водіїв, згідно Форми 3;

6) документ, що підтверджує наявність досвіду учасника у виконанні аналогічного договору – гарантійний лист, який складається згідно форми 4 та завіряється підписом уповноваженої особи учасника та печаткою (в разі її наявності). До гарантійного листа додаються: копія(-ї) договору(-ів) зазначеного(-них) в гарантійному листі; позитивний лист – відгук замовника про належне виконання учасником аналогічного договору; копії довідок про вартість виконаних робіт (форма КБ-3); копії актів виконаних робіт (форма КБ-2);

7) інформацію та документи, які підтверджують, що фізичну особу, яка є учасником процедури закупівлі не притягнуто, згідно із законом, до відповідальності за вчинення корупційного правопорушення, пов'язаного з корупцією (додаток 2 до Тендерної документації);

8) інформацію та документи, які підтверджують, що учасника протягом останніх трьох років не притягнуто до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення

антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів тендерів (додаток 2 до Тендерної документації);

9) інформацію, які підтверджують, що учасник процедури закупівлі не визнаний у встановленому законом порядку банкрутом та стосовно нього не відкрита ліквідаційна процедура (додаток 2 до Тендерної документації);

10) інформацію та документи, які підтверджують, що Учасник процедури закупівлі не є особою, до якої застосовано санкцію у виді заборони на здійснення нею публічних закупівель товарів, робіт і послуг згідно із [Законом України](#) «Про санкції» (додаток 2 до Тендерної документації);

11) сертифікат якості на плиточне покриття. Підрядник повинен гарантувати, що всі матеріали, вироби та конструкції, які використовуються при виконанні робіт, сертифіковані відповідно до діючих правил обов'язкової сертифікації будівельних матеріалів, виробів та конструкцій згідно чинного законодавства України (додаток 3 до Тендерної документації).

- (25) Аналізом документів, завантажених ФОП КУМЕДОЮ Р.П. до системи «Prozorro», встановлено, що під час участі у Торгах вищезазначені документи **не подані**.
- (26) Відповідно до пункту 2 частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі», замовник відхиляє тендерну пропозицію в разі якщо тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.
- (27) За результатами порівняльного аналізу тендерних пропозицій Учасників торгів встановлено, що первинні цінові пропозиції ФОП КУМЕДИ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. у Торгах відрізняються між собою на 511 141,20 гривень або 3,5 відсотка.
- (28) При цьому, незважаючи на незначну різницю між ціновими пропозиціями, ФОП КУМЕДА Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВ С.А. не здійснювали пониження ціни своїх первинних пропозицій.

Таблиця № 2

Первинна пропозиція ФОП КУМЕДИ Р.П., грн.	Первинна пропозиція ФОП КАЛАШНІКОВА С.А., грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону) ФОП КУМЕДИ Р.П., грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону) ФОП КАЛАШНІКОВА С.А., грн.
14 501 233,20	13 990 092,00	14 501 233,20	13 990 092,00

- (29) Незмінність цінових пропозицій Учасників торгів разом із неподанням ФОП КУМЕДОЮ Р.П. повного пакету документів, передбачених Тендерною документацією, свідчить про її формальну участь у проведенні Торгів та попереднє погодження Відповідачами власних цінових пропозицій і умов участі у Торгах з метою забезпечення перемоги ФОП КАЛАШНІКОВА С.А.

5.4. Ідентичність оформлення документів довільної форми та наявність однакових граматичних та пунктуаційних помилок у документах тендерних пропозицій Відповідачів

- (30) За результатами порівняльного аналізу документів, поданих Відповідачами у складі тендерних пропозицій встановлено, що окремі з них мають нехарактерну схожість у зовнішньому оформленні, містять однакові граматичні/пунктуаційні помилки.

Малюнок 1 (скріншот довідки, наданої ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А.)

Довідка

Щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону

Дійсним підтверджуємо, що фізична особа, яка є учасником процедури закупівлі, не була засуджена за злочин, учинений з корисливих мотивів (зокрема, пов'язаний з хабарництвом та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку (пункт 5 ч. 1 ст. 17 Закону)

Малюнок 2 (скріншот довідки, наданої ФОП КУМЕДОЮ Р.П.)

Муром Олександр Іванович

Довідка

Щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону

Дійсним підтверджуємо, що фізична особа, яка є учасником процедури закупівлі, не була засуджена за злочин, учинений з корисливих мотивів (зокрема, пов'язаний з хабарництвом та відмиванням коштів), судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку (пункт 5 ч. 1 ст. 17 Закону)

Малюнок 3 (скріншот довідки, наданої ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А.)

Довідка

Щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону

Дійсним підтверджуємо, що фізичну особу, яка є учасником, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми (пункт 12 ч. 1 ст. 17 Закону)

Малюнок 4 (скріншот довідки, наданої ФОП КУМЕДОЮ Р.П.)

Довідка

Щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону

Дійсним підтверджуємо, що фізичну особу, яка є учасником, не було притягнуто згідно із законом до відповідальності за вчинення правопорушення, пов'язаного з використанням дитячої праці чи будь-якими формами торгівлі людьми (пункт 12 ч. 1 ст. 17 Закону)

Малюнок 5 (скріншот довідки, наданої ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А.)

Довідка

Щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону

Дійсним підтверджуємо, що учасник процедури закупівлі не має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів), (пункт 13 ч. 1 ст. 17 Закону)

Малюнок 6 (скріншот довідки, наданої ФОП КУМЕДОЮ Р.П.)

Довідка

Щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону

Дійсним підтверджуємо, що учасник процедури закупівлі не має заборгованість із сплати податків і зборів (обов'язкових платежів), (пункт 13 ч. 1 ст. 17 Закону)

- (31) Так, згідно аналізу зображень на Малюнках 1-6, назви довідок, які викладалися у довільній формі, подані Відповідачами у складі тендерних пропозицій, є ідентичними: «Довідка Щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону» та містять однакову граматичну помилку - використання великої літери в середині речення у слові «Щодо».
- (32) Зі змісту викладених довідок вбачається, що всупереч правилам української мови наприкінці тексту, що міститься у довідках, не використано розділовий знак «крапка».
- (33) Розміщення тексту на аркуші має нехарактерну схожість, а саме: викладені у довідках тексти вирівняні по центру сторінки.
- (34) Крім того, за результатами аналізу зображень на Малюнках 5 та 6 встановлено, що в текстах обох документів допущена ідентична граматична

помилка - використано іменник жіночого роду «заборгованість» у родовому відмінку, тоді як за правилами української мови необхідно використовувати іменник у родовому відмінку - «заборгованості», а також використано розділовий знак «кома» перед вставленою конструкцією без необхідності між дужками зі словосполученнями «обов'язкових платежів» та «пункт 13 ч. 1 с. 17 Закону».

Малюнок 7 (скріншот гарантійного листа, наданого
ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А.)

1. Що я і мій персонал в процесі робіт, будемо виконувати усі вимоги щодо застосування заходів із захисту довкілля, а саме:

- будемо запобігати утворенню та зменшувати обсяги будівельних відходів;
- здійснювати збирання, складування та вивезення відходів, які утворюються при проведенні робіт, визначених договірними зобов'язаннями щодо предмета закупівлі;
- не допускати розливу нафтопродуктів, мастил та інших хімічних речовин на ґрунт;
- під час експлуатації будівельних машин і механізмів здійснювати заходи щодо зниження токсичності викидів;
- ощадливо використовувати воду та електроенергію.

Малюнок 8 (скріншот листа-гарантії, наданого ФОП КУМЕДОЮ Р.П.)

1. Що я і мій персонал в процесі виконання робіт, будемо виконувати усі вимоги щодо застосування заходів із захисту довкілля, а саме:

- будемо запобігати утворенню та зменшувати обсяги будівельних відходів;
- Здійснювати збирання, складування та вивезення відходів, які утворилися при проведенні робіт, визначених договірними зобов'язаннями щодо предмета закупівлі;
- - недопускати розливу нафтопродуктів, мастил та інших хімічних речовин на ґрунт;
- Під час експлуатації будівельних машин і механізмів здійснювати заходи щодо зниження токсичності викидів;
- Ощадливо використовувати воду та електроенергію.

(35) Відповідачами у складі тендерних пропозицій подано гарантійні листи про обов'язок неухильно дотримуватися вимог із захисту довкілля. Відповідно до здійсненого аналізу зображень на Малюнках 7 та 8 встановлено, що у наведених фрагментах тексту вказані документи є ідентичними за змістом та містять однакові пунктуаційні помилки стосовно застосування розділового знаку «кома» між словами «робіт» та «будемо».

(36) Крім того, у додатку 4 до Тендерної документації Замовником визначено форму проекту договору про закупівлю. За результатами аналізу проектів договорів про закупівлю, поданих Учасниками торгів у складі своїх тендерних пропозицій, встановлено зовнішні схожості в їх оформленні.

Малюнок 9 (скріншот проекту договору, наданого ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А.)

Підрядник: Фізична особа-підприємець Калашніков Сергій Анатолійович, що діє на підставі Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань, з другого боку, разом у подальшому – Сторони, уклали цей договір (далі Договір) про наступне:

Малюнок 10 (скріншот проекту договору, наданого ФОП КУМЕДОЮ Р.П.)

Підрядник: Фізична особа-підприємець Кумеда Руслана Петрівна, що діє на підставі Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань, з другого боку, разом у подальшому – Сторони, уклали цей договір (далі Договір) про наступне:

(37) Так, відповідно до зображень на Малюнках 9 та 10 у документах Відповідачів ідентично виділено в преамбулі проектів договорів напівжирним курсивом наступний текст:

- **«Фізична особа-підприємець Калашніков Сергій Анатолійович, що діє на підставі Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань»,**
- **«Фізична особа-підприємець Кумеда Руслана Петрівна, що діє на підставі Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань»,**

а також міститься ідентична помилка щодо не використання розділового знаку «тире» у словосполученнях **«осіб підприємців»**.

(38) Водночас, зразок проекту договору, наведений Замовником у складі Тендерної документації, не містить вимоги щодо викладення назви підрядника та документа, на підставі якого той діє, із застосуванням напівжирного курсиву, а також словосполучення «що діє на підставі» викладене без застосування напівжирного курсиву.

(39) Таким чином, ідентичність оформлення документів довільної форми та наявність однакових граматичних та пунктуаційних помилок у документах тендерних пропозицій Відповідачів свідчить, що документи готувалися однією особою або між ФОП КУМЕДОЮ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. відбувався обмін інформацією.

5.5. Складення Учасниками торгів договірної ціни предмету закупівлі за допомогою однієї і тієї ж комп'ютерної програми

(40) У Тендерній документації Замовником визначено, що розрахунок ціни пропозиції (договірної ціни) подається у вигляді інформаційної моделі, складеної у програмному комплексі відповідно до Додатку 3.

(41) На час проведення Торгів існувала значна кількість програм для розрахунку кошторисної документації будівельних робіт, наприклад, «Будівельні Технології: Кошторис 8» «WinSmeta», «Будівельне управління» на платформі «1С бухгалтерія», «АВК 5», «Експерт-Кошторис», «АС-4 ПИР» тощо.

(42) Втім, ФОП КУМЕДОЮ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. під час підготовки тендерних пропозицій використано одну й ту саму комп'ютерну

програму для розрахунку договірної ціни предмету закупівлі, а саме: «Інпроект – випуск кошторисів» (1.913.1225), постачальником якої є ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ НАУКОВО-ВИРОБНИЧА ФІРМА «ІНПРОЕКТ» (надалі – ТОВ «НВФ «ІНПРОЕКТ»).

- (43) За інформацією, розміщеною на офіційному веб-сайті ТОВ НВФ «ІНПРОЕКТ» за посиланням «<https://www.inproekt.kiev.ua>» для використання «Інпроект – випуск кошторисів» (1.913.1225) ТОВ «НВФ «ІНПРОЕКТ» укладаються договори про передачу прав на користування програмою та річне обслуговування. Програма «Інпроект – випуск кошторисів» (1.913.1225) встановлюється на конкретний комп'ютер, а її використання на безкоштовній основі у вільному доступі через мережу Інтернет є неможливим.
- (44) Листом ТОВ «НВФ «ІНПРОЕКТ» від 15.02.2021 № 17/4-1 (вх. від 22.02.2021 № 935) повідомило, що ФОП КАЛАШНІКОВ С.А. та ФОП КУМЕДА Р.П. комп'ютерну програму «Інпроект - Випуск кошторисів» не придбавали.
- (45) Завантаження ФОП КУМЕДОЮ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. у складі документів тендерних пропозицій розрахунків договірних цін предмету закупівлі, які були складені за допомогою однієї ж і тієї ж комп'ютерної програми, не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обмін інформацією між Учасниками торгів та погоджену поведінку між ними.

5.6. Зазначення Відповідачами однакових даних у локальних кошторисах, підсумкових відомостях ресурсів та договірних цінах

- (46) За результатами аналізу інформації, що міститься у електронній системі закупівель «Prozorro», встановлено, що Відповідачі надали у складі своїх тендерних пропозицій довідки щодо наявності працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для виконання робіт відповідно до Технічного завдання, визначеного Додатком 3 до Тендерної документації.
- (47) Так, ФОП КАЛАШНІКОВ С.А. відповідно до Інформаційної довідки (для робочих професій) від 20.08.2020 № 24 та Інформаційної довідки (для інженерних професій) від 20.08.2020 № 25 надав інформацію щодо наявності 16 працівників, серед яких 8 працівників інженерних професій, 8 працівників робочих професій.
- (48) Відповідно до інформації, що міститься у Довідці про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для виконання робіт від 24.08.2020 № 60, ФОП КУМЕДА Р.П. надала інформацію, що згідно штатного розпису у неї працює 12 працівників, серед яких 7 робітників, 4 особи лінійного персоналу, 1 особа – апарат управління підприємства, що має статус фізичної особи –підприємця.
- (49) За результатами аналізу інформації, що міститься у складі документів тендерної пропозиції ФОП КАЛАШНІКОВА С.А., завантажених до системи

«Prozorro» під час участі у Торгах, встановлено наступний рівень окладу/заробітної плати працівників:

- робочі професії: для працівників, які працювали згідно штатного розпису – оклад 7000,00 гривень, для сумісників - рівень заробітної плати становив 4500,00 гривень;
- інженерні професії (6 осіб працюють за сумісництвом, 1 особа за цивільного-правовою угодою, 1 особа має статус фізичної особи – підприємця): для працівників за сумісництвом заробітну плату встановлено у розмірі 3500,00 гривень.

- (50) Разом з цим, за результатом аналізу документів, які містяться у складі тендерної пропозиції ФОП КУМЕДИ Р.П. під час участі у процедурі публічної закупівлі, проведеної ДЕПАРТАМЕНТОМ ІНФРАСТРУКТУРИ МІСТА СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2020-09-02-006213-b) встановлено, що для робітників (7 осіб, зайнятих на робочих професіях) визначено рівень окладу 6000,00 гривень, а для працівників, що працюють за сумісництвом, рівень заробітної плати становив 3500,00 гривень.
- (51) Як вбачається з розрахунку Договірних цін, наданих Відповідачами у складі своїх тендерних пропозицій у Торгах, не зважаючи на різну кількість працівників та їх різний кваліфікаційний рівень професій, ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А та ФОП КУМЕДОЮ. закладено майже ідентичну заробітну плату для робітників на виконання будівельних робіт, яка складає 972,584 гривень (для ФОП КАЛАШНІКОВА С.А) та 972,582 гривень (для ФОП КУМЕДИ Р.П.), які різняться між собою усього лише на 0,002 гривні.
- (52) Крім того, до поданих Відповідачами відомостей ресурсів при різній кількості працівників (у ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. - 16 працівників, у ФОП КУМЕДИ Р.П. - 12 працівників) закладено однакові витрати на оплату праці працівників-будівельників, а саме:
- згідно з Локальним кошторисом № 2-1-1 - 9 297 люд. год.;
 - згідно з Локальним кошторисом № 6-1-1 - 29 люд. год.;
 - згідно з Локальним кошторисом № 7-1-1 - 9 746 люд. год.;
 - згідно з Локальним кошторисом № 7-1-2 - 1 374 люд. год.;
 - згідно з Локальним кошторисом № 7-1-3 - 33 люд. год.;
 - згідно з Локальним кошторисом № 7-1-4 - 1 517 люд. год.
- (53) Відповідно до статті 1 Закону України «Про оплату праці» заробітна плата - це винагорода, обчислена, як правило, у грошовому виразі, яку за трудовим договором роботодавець виплачує працівникові за виконану ним роботу. Розмір заробітної плати залежить від складності та умов виконуваної роботи, професійно-ділових якостей працівника, результатів його праці та господарської діяльності підприємства.
- (54) Статтею 2 Закону України «Про оплату праці» визначено, що заробітна плата

працівників складається з:

- основної заробітної плати (винагорода за виконану роботу відповідно до встановлених норм праці (норми часу, виробітку, обслуговування, посадові обов'язки);
- додаткової заробітної плати (винагорода за працю понад установлені норми, за трудові успіхи та винахідливість і за особливі умови праці (доплати, надбавки, гарантійні і компенсаційні виплати, передбачені чинним законодавством; премії, пов'язані з виконанням виробничих завдань і функцій);
- інших заохочувальних та компенсаційних виплат (виплати у формі винагород за підсумками роботи за рік, премії за спеціальними системами і положеннями, виплати в рамках грантів, компенсаційні та інші грошові і матеріальні виплати, які не передбачені актами чинного законодавства або які провадяться понад встановлені зазначеними актами норми).

(55) Тобто, за умови, що суб'єктом господарювання господарська діяльність здійснюється самостійно та незалежно від будь-якого іншого суб'єкта господарювання, відсутня вірогідність ідентичної заробітної плати робітників, залучених до виконання робіт, тим паче, що Учасники торгів мають різну кількість працівників та, відповідно до інформації, що міститься у системі «Prozorro», різний розмір окладу/заробітної плати.

(56) Крім того, до Договірної ціни учасниками Торгів закладено однакові:

- загальновиробничі витрати - 383,603 тис. гривень;
- кошторисний прибуток – 149,573 тис. гривень;
- засоби на покриття адміністративних витрат – 27,055 тис. гривень.

(57) Пунктом 4.1.1. Національного стандарту України «Настанова щодо визначення загальновиробничих і адміністративних витрат та прибутку у вартості будівництва ДСТУ-Н Б Д.1.-3:2013», затвердженого МІНІСТРСТВОМ РЕГІОНАЛЬНОГО РОЗВИТКУ, БУДІВНИЦТВА ТА ЖИТЛОВО-КОМУНАЛЬНОГО ГОСПОДАРСТВА у 2013 році (надалі - ДСТУ-Н Б Д.1.-3:2013) встановлено, що загальновиробничі витрати - це витрати будівельної організації, до яких відносяться: витрати, пов'язані з управлінням та обслуговуванням будівельного виробництва; витрати на організацію робіт на будівельних майданчиках і вдосконалення технології; витрати на здійснення заходів з охорони труда на будівельних майданчиках; інші загальновиробничі витрати.

(58) Відповідно до ДСТУ-Н Б Д.1.-3:2013, розмір кошторисного прибутку залежить від категорії складності об'єкту будівництва, складності виконання будівельних робіт, строків будівництва, умов його фінансування, кон'юнктури ринку трудових ресурсів та будівельних організацій, спроможних виконати роботи по об'єкту замовлення в даному регіоні, обмежень, встановлених законодавством тощо.

(59) Згідно з пунктом 5.2.2. ДСТУ-Н Б Д.1.-3:2013 розмір коштів на покриття адміністративних витрат будівельних організацій приймається з

урахуванням рекомендованих усереднених показників, виражених у гривнях в розрахунку на одну людино-годину загальної кошторисної трудомісткості.

- (60) Тобто, загальновиробничі витрати, кошторисний прибуток та засоби на покриття адміністративних витрат, які розраховуються фактично по кожному суб'єкту господарювання, не можуть бути однаковими у обох Відповідачів.
- (61) Окрім того, ФОП КУМЕДОЮ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. у відомостях ресурсів до своїх локальних кошторисів закладено однакові транспортні складові (з урахуванням того, що відстань перевезення матеріалів зі складу вказана також однакова 15 км), зокрема, на:
- «кабель АВВГ 4х10 – 180,70 грн.»;
 - «сталь штабована – 8,60 грн.»;
 - «гранітні сходи – 3577,22 грн.»;
 - «електроди, діаметр 4 мм, марка Э42 – 5,89 грн.»;
 - «цвяхи будівельні 4,0х120 – 4,82 грн.»;
 - «шланг поливочний 1/2 – 0,60 грн.»;
 - «камені бортові, БР100.25.11 – 6992,86 грн.».
- (62) При умові ведення суб'єктами господарювання роздільної господарської діяльності, у різних суб'єктів господарювання не можуть бути однакові суми витрат на транспортні складові, що, у свою чергу, свідчить про спільну підготовку конкурсних пропозицій.
- (63) За результатами здійсненого аналізу підсумкових відомостей ресурсів до локальних кошторисів ФОП КУМЕДИ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. встановлено, що до цих підсумкових відомостей внесені ідентичні відомості щодо вартості задіяння будівельних машин та механізмів. Зазначений порівняльний аналіз інформації, що міститься у підсумкових відомостях ресурсів Учасників торгів надано в таблиці № 3.

Таблиця № 3

Будівельні машини і механізми	Одиниця виміру	ФОП КУМЕДА Р.П.		ФОП КАЛАШНІКОВ С.А.	
		Кількість	Поточна ціна за одиницю, грн.	Кількість	Поточна ціна за одиницю, грн.
Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису 2-1-1					
Крани на автомобільному ходу, вантажопідйомність 6,3 т	маш.год.	92,1189	359,32	92,1189	359,32
Електростанції пересувні, потужність 2 кВт	маш.год.	1,582	45,14	1,582	45,14
Установка для зварювання ручного	маш.год.	109,875	7,69	109,875	7,69

дугового (постійного струму)					
Установка для зварювання ручного дугового (постійного струму)	маш.год.	1,903	7,69	1,903	7,69
Компресори пересувні з двигуном внутрішнього згорання., тиск до 686 кПа [7 ат]	маш.год.	123,2724	180,05	123,2724	180,07
Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ходу, місткістю ковша 0,25 м3	маш.год.	1,065	245,62	1,065	245,62
Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ходу, місткістю ковша 0,25 м3	маш.год.	52,03735	250,71	52,03735	250,71
Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ходу, місткістю ковша 0,4 м3	маш.год.	92,8576	267,2	92,8576	267,2
Автогрейдері середнього типу, потужність 99 кВт [135 к.с.	маш.год.	50,50934	558,85	50,50934	558,85
Віброущільнювачі [віброплити] з бензиновим двигуном легкі, маса до 100 кг	маш.год.	0,071	40,36	0,071	40,36
Молотки відбійні пневматичні, при роботі від пересувних компресорних станцій	маш.год.	180,923	3,58	180,923	3,58
Перевезення ґрунту 15 км	т	191,895	89,78	191,895	89,78
Перевезення сміття 15 км	т	2176,92	100,39	2176,92	100,39
Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису 6-1-1					
Автомобілі бортові, вантажопідйомність 5 т	маш.год.	0,1298	211,66	0,1298	211,66
Автомобілі бортові, вантажопідйомність 8 т	маш.год.	0,0066	228,27	0,0066	228,27
Крани на автомобільному ходу, вантажопідйомність 6,3 т	маш.год.	1,02025	359,17	1,02025	359,17
Електростанції пересувні, потужність 2 кВт	маш.год.	0,253	45,14	0,253	45,14

Агрегати зварювальні пересувні з бензиновим двигуном, з номінальним зварювальним струмом 250-400 А	маш.год.	4,1184	173,44	4,1184	173,44
Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ході, місткістю ковша 0,25 м ³	маш.год.	1,993	250,71	1,993	250,71
Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису 7-1-1					
Крани на автомобільному ході, вантажопідйомність 6,3 т	маш.год.	4,081	359,32	4,081	359,32
Електростанції пересувні, потужність 2 кВт	маш.год.	344,165	45,14	344,165	45,14
Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ході, місткістю ковша 0,25 м ³	маш.год.	216,7357	250,71	216,7357	250,71
Автогрейдери середнього типу, потужність 99 кВт [135 к.с.	маш.год.	11,8745	558,85	11,8745	558,85
Віброущільнювачі [віброплити] з бензиновим двигуном легкі, маса до 100 кг	маш.год.	15,4662	40,36	15,4662	40,36
Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису 7-1-2					
Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ході, місткістю ковша 0,4 м ³	маш.год.	11,6639	267,2	11,6639	267,2
Перевезення ґрунту до 1 км	т	248,52	6,75	248,52	6,75
Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису 7-1-4					
Автомобілі бортові, вантажопідйомність 3 т	маш.год.	9,072	169,76	9,072	169,76
Автомобілі бортові, вантажопідйомність 5 т	маш.год.	7,1448	211,66	7,1448	211,66
Автомобілі бортові, вантажопідйомність 8 т	маш.год.	0,216	228,27	0,216	228,27
Крани на автомобільному ході при роботі на монтажі технологічного устаткування, вантажопідйомність 10 т	маш.год.	0,216	374,49	0,216	374,49

1						
Крани на автомобільному ході, вантажопідйомність 6,3 т	маш.год.	9,3222	359,32	9,3222	359,32	
Крани на автомобільному ході, вантажопідйомність 10 т	маш.год.	1,52064	362,03	1,52064	362,03	
Агрегати зварювальні пересувні з бензиновим двигуном, з номінальним зварювальним струмом 250-400 А	маш.год.	12,6066	173,44	12,6066	173,44	
Установка для зварювання ручного дугового (постійного струму)	маш.год.	24,7	19,62	24,7	19,62	
Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ході, місткістю ковша 0,25 м ³	маш.год.	40,0705	250,71	40,0705	250,71	
Перевезення сміття 15 км	т	40,26	100,39	40,26	100,39	

- (64) Тобто, Учасниками торгів внесені ідентичні дані щодо найменування будівельних машин і механізмів, їх ціни та кількості машино-годин.
- (65) Крім того, за результатами аналізу інформації, що міститься у Підсумкових відомостях до локального кошторису 2-1-1 ФОП КУМЕДИ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. виявлено однакову помилку щодо визначення вартості залучення будівельних машин. Так, в обох відомостях містяться дані щодо залучення однакових будівельних машин - Екскаваторів одноковшевих дизельних на пневмоколісному ході, місткістю ковша 0,25 м³ із застосуванням різних цін **245,62 грн.** (1,065 маш. год) та **250,71 грн.** (52,03735 маш. год) (порівняльний аналіз відомостей, що містяться у відомостях до локального кошторису 2-1-1 надано у Таблиці № 4).

Таблиця № 4

Будівельні машини і механізми	Одиниця виміру	ФОП КУМЕДА Р.П.		ФОП КАЛАШНІКОВ С.А.	
		Кількість	Поточна ціна за одиницю, грн.	Кількість	Поточна ціна за одиницю, грн.
Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису 2-1-1					
Екскаватори одноковшеві дизельні на пневмоколісному ході, місткістю ковша 0,25 м3	маш.год.	1,065	245,62	1,065	245,62
Екскаватори одноковшеві дизельні	маш.год.	52,03735	250,71	52,03735	250,71

на пневмоколісному ходу, місткістю ковша 0,25 м ³					
--	--	--	--	--	--

(66) Крім того, аналізом локальних кошторисів на будівельні роботи виявлено, що Учасниками торгів до локальних кошторисів включено однакові ціни на деякі види робіт, які є предметом закупівлі Торгів. Так, наприклад, Учасниками торгів зазначено, що:

- вартість розробки ґрунту вручну в траншеях глибиною до 2 м без кріплень з відкосами, група ґрунтів 2 за 100 м³ складає 13405,10 гривень;

- вартість засипка вручну траншей, пазух котлованів та ям, група ґрунтів 1 за 100 м³ – 7 724,97 гривень;

- вартість розбирання бортових каменів за 100 м – 5297,12 гривень.

(67) Отже, наведені обставини свідчать, що при розрахунку договірної ціни, у тому числі локального кошторису та підсумкових відомостей ресурсів, поданих Відповідачами у складі своїх тендерних пропозицій, між ФОП КУМЕДОЮ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. відбувався обмін інформацією або вони готувались однією особою.

5.7. Наявність у Відповідачів спільних працівників у період проведення Торгів

(68) Під час участі у Торгах у складі документів тендерної пропозиції ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. надано «ІНФОРМАЦІЙНУ ДОВІДКУ (ДЛЯ РОБОЧИХ ПРОФЕСІЙ) про чисельність персоналу та кваліфікацію працівників» від 20.08.2020 № 24, яка містить інформацію про штатних працівників ФОП КАЛАШНІКОВА С.А., та накази (розпорядження) про прийняття на роботу наступних осіб:

- Пригаря Віталія Миколайовича (наказ (розпорядження) про прийняття на роботу від 13.04.2020 № 11, бруківник);

- Пригаря Юрія Володимировича (наказ (розпорядження) про прийняття на роботу від 13.04.2020 № 12, бруківник);

- Тимошенка Олександра Івановича (наказ (розпорядження) про прийняття на роботу від 10.04.2020 № 15, бруківник);

- Хряпіна Олександра Івановича (наказ (розпорядження) про прийняття на роботу від 10.04.2020 № 16, бруківник);

- Шахова Сергія Миколайовича (наказ (розпорядження) про прийняття на роботу від 10.04.2020 № 17, бруківник).

(69) Разом з цим, у складі документів тендерної пропозиції для участі у процедурі публічної закупівлі, проведеної ДЕПАРТАМЕНТОМ ІНФРАСТРУКТУРИ МІСТА СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2020-09-02-006213-b) ФОП КУМЕДОЮ Р.П. завантажено «Довідку про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід» від 09.09.2020 № 103 та копії наказів про прийняття на роботу:

- Пригаря Віталія Миколайовича

(наказ про прийняття на роботу від 04.08.2020 № 11, перебуває у трудових відносинах за сумісництвом, бруківник),

- Пригаря Юрія Володимировича (наказ про прийняття на роботу від 07.08.2020 № 13, перебуває у трудових відносинах за сумісництвом, бруківник),

- Шахова Сергія Миколайовича (наказ про прийняття на роботу від 11.08.2020 № 15, перебуває у трудових відносинах за сумісництвом, бруківник),

- Тимошенка Олександра Івановича (наказ про прийняття на роботу від 18.08.2020 № 14, перебуває у трудових відносинах за сумісництвом, бруківник),

- Хряпіна Олександра Івановича (наказ про прийняття на роботу від 25.08.2020 № 12, перебуває у трудових відносинах за сумісництвом, бруківник).

- (70) Разом з тим, єдність інтересів Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з Відповідачами.
- (71) Отже, розподіл цього результату задовольняє Відповідачів, оскільки в іншому випадку, з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (72) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядкові.
- (73) У свою чергу, одночасне перебування декількох або багатьох працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.
- (74) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (75) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників.

5.8. Укладання договорів щодо надання послуг однією й тією ж спецтехнікою з одним і тим же суб'єктом господарювання в один і той же день

- (76) За результатами аналізу тендерної пропозиції ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. встановлено, що для участі у Торгах ним подано копію договору про надання послуг від **02.02.2020** № 9, укладеного з ПРИВАТНОЮ ВИРОБНИЧНО-КОМЕРЦІЙНОЮ ФІРМОЮ «АКТУАЛ-ОДИН» (надалі – ПБКФ «АКТУАЛ-ОДИН») щодо надання послуг спецтехнікою: транспортним засобом MAN TGA 24.440 та екскаватором-навантажувачем JCB 3CX SITEMASTER, який діє до 31.12.2020 року з правом продовження на наступний рік.

(77) Разом з цим, у складі тендерної пропозиції для участі у процедурі публічної закупівлі, проведеної ДЕПАРТАМЕНТОМ ІНФРАСТРУКТУРИ МІСТА СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2020-09-02-006213-b) ФОП КУМЕДОЮ Р.П. подано копію договору про надання послуг від **02.02.2020** № 12, укладеного з ПВКФ «АКТУАЛ-ОДИН» щодо надання послуг спецтехнікою: транспортним засобом MAN TGA 24.440 та екскаватором-навантажувачем JCB 3CX SITEMASTER, який діє до 31.12.2020 року з правом продовження на наступний рік.

(78) Укладання договорів ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. та ФОП КУМЕДОЮ Р.П. щодо надання послуг однією й тією ж спецтехнікою з одним і тим же суб'єктом господарювання в один і той же день не може бути випадковим збігом обставин і свідчить про узгодженість дій Відповідачів.

5.9. Використання однієї і тієї ж IP-адреси для доступу до електронних поштових скриньок (e-mail)

(79) Згідно з інформацією, що міститься у листі ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» від 06.10.2020 № 061020-10 (вх. від 19.10.2020 № 660кі), при реєстрації на майданчику «Держзакупівлі.Онлайн» ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. вказано адресу електронної пошти (e-mail) (конфіденційна інформація), ФОП КУМЕДОЮ Р.П. – (конфіденційна інформація).

(80) ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «МЕТА» листом від 05.11.2020 № 05-11/1 (вх. від 05.11.2020 № 6267) надало інформацію, що користувачем e-mail «kalashsa@meta.ua» є Калашніков Сергій та **20.08.2020 (об 14:11)** для доступу до e-mail «kalashsa@meta.ua» використовувалась IP-адреса **31.135.131.118**.

(81) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КЕПРЕЙТ ПАРТНЕРС» листом від 30.10.2020 № out/83 (вх. від 16.11.2020 № 6334) повідомило, що електронна поштова скринька «okoshko-s@i.ua» має альтернативну - «analsyr2008@ukr.net».

(82) Відповідно до інформації, що міститься у листі ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ» (НАДАЛІ – ТОВ «УКРНЕТ») від 15.01.2020 № 13/01/01-08 (вх. від 21.01.2021 № 44кі), e-mail (конфіденційна інформація) зареєстрований за користувачем (конфіденційна інформація) та (конфіденційна інформація) для доступу до e-mail (конфіденційна інформація) використовувалась IP-адреса (конфіденційна інформація).

(83) Як зазначалось вище, ТОВ «ТЦ РАДІО СИСТЕМИ» листом від 10.11.2020 без номеру (вх. від 12.11.2020 № 6434) повідомило, що IP-адреса **31.135.131.118** є динамічною та у період з 19.08.2020 до 30.08.2020 була виділена у користування фізичній особі Худолію А.О. на підставі договору від 02.12.2016 № 26769.

(84) Відповідно до інформації, розміщеній в загальнодоступній вільній багатомовній онлайн-енциклопедії Вікіпедії, динамічна IP-адреса автоматично надається приєднаному пристрою та змінюється при кожному підключенні до мережі Інтернет. У провайдерів, як правило, набір IP-адрес є обмеженим, тобто коли новий пристрій підключається до мережі, йому надається вільна IP-адреса, а після відключення ця IP-адреса може бути надана іншому комп'ютерному пристрою.

- (85) Таким чином, використання ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. для доступу до електронної поштової скриньки «kalashsa@meta.ua» та ФОП КУМЕДОЮ Р.П. – до електронної поштової скриньки «analsyg2008@ukr.net» однієї і тієї ж динамічної IP-адреси 31.135.131.118 в один день (20.08.2020) з різницею у 11 хвилин свідчить, що при проведенні вказаних операцій використовувалось одне комп'ютерне обладнання для підключення до мережі Інтернет.

5.10. Зазначення Відповідачами одного номеру телефону для зв'язку

- (86) Станом на 26.08.2020 (дата проведення аукціону у Торгах) в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (надалі – ЄДР) (витяг від 14.01.2021 № 26291824), зазначено номер телефону для здійснення зв'язку з ФОП КУМЕДОЮ Р.П. **+380506234454.**
- (87) ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» (оператор електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн») листом від 06.10.2020 № 061020-10 (вх. від 19.10.2020 № 660кі) надало інформацію про те, що при реєстрації на електронному майданчику «Держзакупівлі.Онлайн» номер (конфіденційна інформація) зазначено у якості контактного номеру телефона (конфіденційна інформація).
- (88) Листом від 09.02.2021 № 02/КІ-Б/25 (вх. від 12.02.2021 № 134кі) ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ВФ УКРАЇНА» (надалі – ПрАТ «ВФ УКРАЇНА») повідомило, що телефонний номер (конфіденційна інформація) обслуговується знеособлено (анонімно) на умовах передплаченого зв'язку.
- (89) Зазначене свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та узгодженість їх дій, у тому числі у період проведення Торгів.

5.11. Наявність з'єднань між телефонними номерами Відповідачів у період проведення Торгів

- (90) В ЄДР станом на 26.08.2020 (дата проведення аукціону) (витяг з ЄДР від 14.01.2021 № 26291824), а також на бланках ФОП КУМЕДИ Р.П. вказано телефонний номер **+380506234454** для здійснення зв'язку з ФОП КУМЕДОЮ Р.П.
- (91) У Тендерній пропозиції, поданій ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. у складі тендерної документації, міститься інформація щодо контактному номеру ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. **+380500805624.**

(92) Згідно з наданою АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» листом від 30.12.2020 № 81-15-9/9840-БТ (вх. від 04.01.2021 № 4кі) інформацією, контактними номерами телефонів для зв'язку з банком ФОП КАЛАШНИКОВИМ С.А. визначено: (конфіденційна інформація).

- (93) ПрАТ «ВФ УКРАЇНА» листами від 25.02.2021 № 01/КІ-Б/42 (вх. від 01.03.2021 № 205кі) та від 25.02.2021 № 02/КІ-Б/37 (вх. від 01.03.2021 № 204кі) повідомило, що телефонні номери (конфіденційна інформація) використовуються на умовах анонімного абонентного обслуговування, а номер (конфіденційна інформація) належить (конфіденційна інформація).
- (94) Із тими же супровідними листами ПрАТ «ВФ УКРАЇНА» надано витяги з бази даних телефонних номерів, відповідно до якого (конфіденційна інформація).
- (95) Отже, під час участі у Торгах між телефонними номерами Відповідачів здійснювались телефонні з'єднання, що свідчить про обмін інформацією між ними, завдяки чому Учасники торгів були обізнані щодо діяльності один одного, мали можливість доступу до інформації щодо господарської діяльності один одного та спільно брали участь у Торгах.

8. Висновки у справі та кваліфікація дій відповідачів

- (96) Таким чином, установлені Відділенням факти у своїй сукупності, зокрема, щодо:
- використання одного електронного майданчика та однієї динамічної ІР-адреси для завантаження тендерних пропозицій;
 - подання тендерних пропозицій в один день;
 - неподання ФОП КУМЕДОЮ Р.П. повного пакету документів, передбачених Тендерною документацією, разом із незмінністю цінових пропозицій Відповідачів;
 - ідентичності оформлення документів довільної форми та наявності однакових граматичних та пунктуаційних помилок у документах тендерних пропозицій Відповідачів;
 - складення Учасниками торгів розрахунків договірних цін предмету закупівлі за допомогою однієї ж і тієї ж комп'ютерної програми;
 - зазначення Відповідачами однакових даних у локальних кошторисах, підсумкових відомостях ресурсів та договірних цінах;
 - наявності у Відповідачів спільних працівників у період проведення Торгів
 - укладання договорів щодо надання послуг однією й тією ж спецтехнікою з одним і тим же суб'єктом господарювання в один і той же день;
 - використання однієї і тієї ж ІР-адреси для доступу до електронних поштових скриньок (e-mail);
 - зазначення Відповідачами одного номеру телефона для зв'язку;

телефонними номерами Відповідачів у період проведення Торгів

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

- (97) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективних для нього результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (98) 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.
- (99) 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.
- (100) 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.
- (101) Така поведінка Учасників торгів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (102) ФОП КУМЕДІ Р.П. рекомендованим листом № 6102255190716 від 18.06.2021 № 70-02/4-4914 за місцем її знаходження було надіслано подання з попередніми висновками у Справі. За інформацією, що міститься на офіційному вебсайті АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРПОШТА» «<https://track.ukrposhta.ua/tracking-UA.html>» відправлення під час доставки 22.06.2021 не вручено.
- (103) Рекомендованим листом № 6102255190708 від 18.06.2021 № 70-02/4-4985 за місцем знаходження ФОП КАЛАШНІКОВА С.А. було надіслано подання з попередніми висновками у Справі. За інформацією, що міститься на

офіційному вебсайті
 АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «УКРПОШТА»
 «https://track.ukrposhta.ua/tracking_UA.html» відправлення під час доставки 22.06.2021 не вручено.

(104) 23.06.2021 на офіційному вебсайті Відділення за посиланням: «<https://eastmtv.amcu.gov.ua/news/informaciya-pro-poperedni-visnovki-u-spravi-401-18-21-shchodo-fop-kumedi-rp-ta-fop-kalashnikova-s>» опубліковано подання з попередніми висновками по Справі із зазначенням дати, часу і місця розгляду Справи.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

(105) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників торгів не спростовується те, що вищезазначені дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених ДЕПАРТАМЕНТОМ ІНФРАСТРУКТУРИ МІСТА СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ на закупівлю: «ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація (Капітальний ремонт об'єкту благоустрою – скверу МЦ «Романтика» в м. Суми)» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2020-08-10-003543-b).

(106) Отже, наведені вище факти у їх сукупності свідчать про вчинення ФОП КУМЕДОЮ Р.П. та ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

(107) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

(108) Відповідно до листа ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ДЕРЖАВНОЇ ПОДАТКОВОЇ СЛУЖБИ УКРАЇНИ У СУМСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 17.03.2021 № 3286/5/18-28-24-01-21 (вх. від 19.03.2021 № 269кі), сума доходу (виручки), отриманого ФОП КУМЕДОЮ Р.П. за 2020 рік складає (конфіденційна інформація), ФОП КАЛАШНІКОВИМ С.А. – (конфіденційна інформація).

(109) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення

враховується, що узгоджені дії Учасників торгів, спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 26.04.2016 № 12-рп) (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КУМЕДА РУСЛАНА ПЕТРІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) та ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ КАЛАШНІКОВ СЕРГІЙ АНАТОЛІЙОВИЧ (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю «код ДК 021:2015: 45453000-7 — Капітальний ремонт і реставрація (Капітальний ремонт об'єкту благоустрою – скверу МЦ «Романтика» в м. Суми)», проведених ДЕПАРТАМЕНТОМ ІНФРАСТРУКТУРИ МІСТА СУМСЬКОЇ МІСЬКОЇ РАДИ (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2020-08-10-003543-b).
2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ФІЗИЧНУ ОСОБУ-ПІДПРИЄМЦЯ КУМЕДУ РУСЛАНА ПЕТРІВНУ (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ФІЗИЧНУ ОСОБУ-ПІДПРИЄМЦЯ КАЛАШНІКОВА СЕРГІЯ АНАТОЛІЙОВИЧА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК