



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ДОНЕЦЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

“ 20 ” лютого 2019 року

№ 55/3-р/к

справа № 03-26-12/2017

м. Краматорськ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Скайбілд Ленд» та товариство з обмеженою відповідальністю «Ідеал» подали заявки на участь у торгах, замовником яких виступала комунальна лікувально-профілактична установа «Великоновосілівська центральна районна лікарня» на закупівлю робіт «Капітальний ремонт (термомодернізація) будівлі лікувального корпусу Великоновосілівської центральної районної лікарні Донецької області» [ідентифікатор доступу: UA-2017-07-04-001414-b]. Очікувана вартість закупівлі складає – 5 978 051 (п'ять мільйонів дев'ятсот сімдесят вісім тисяч п'ятдесят одна) гривня.

При цьому, товариство з обмеженою відповідальністю «Скайбілд Ленд» та товариство з обмеженою відповідальністю «Ідеал» під час участі у торгах були пов'язані сталими господарськими відносинами, подавали пропозиції з однієї IP адреси, мали схожості в оформленні документів, не змагались під час аукціону, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 03-26-12/2017 такі дії ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Ідеал» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушення пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «Скайбілд Ленд» - 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.; на ТОВ «Ідеал» - 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

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

Адміністративна колегія Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-26-12/2017 про порушення ТОВ «Скайбілд Ленд» (ідентифікаційний код 40412417) та ТОВ «Ідеал» (ідентифікаційний код 34032260) законодавства про захист

економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Відділу досліджень і розслідувань у справі № 03-26-12/2017 від 27.09.2018 №55/4-пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 21.12.2017 № 15-р, було розпочато розгляд справи № 03-26-12/2017 за наявності в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Скайбілд Ленд» (ідентифікаційний код 40412417) та товариства з обмеженою відповідальністю «Ідеал» (ідентифікаційний код 34032260) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та визначеного пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Головою Відділення в рамках розгляду справи № 03-26-12/2017 було направлено вимоги щодо надання інформації:
- листом від 14.02.2018 № 01-34/181 Управлінню Пенсійного фонду України в м. Вугледар;
 - листом від 14.02.2018 № 01-34/182 публічному акціонерному товариству Комерційний банк «ПРИВАТБАНК»;
 - листами від 14.02.2018 № 01-34/183 та від 14.03.2018 № 01-34/316 публічному акціонерному товариству «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ»;
 - листом від 14.02.2018 № 01-34/184 товариству з обмеженою відповідальністю «Ідеал»;
 - листом від 14.02.2018 № 01-34/185 товариству з обмеженою відповідальністю «Скайбілд Ленд»;
 - листом від 20.02.2018 № 01-34/224 публічному акціонерному товариству «Укртелеком»;
 - листами від 20.02.2018 № 01-34/222 та від 12.12.2018 № 55-02/1321 товариству з обмеженою відповідальністю «ФТІКОМ»;
 - листом від 20.02.2018 № 01-34/223 приватному акціонерному товариству «ВФ Україна»;
 - листом від 28.09.2018 № 55-02/1011 ТОВ «Ідеал» було направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 03-26-12/2017;
 - листом від 28.09.2018 № 55-02/1010 ТОВ «Скайбілд Ленд» було направлено копію подання з попередніми висновками у справі № 03-26-12/2017.

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- а) товариство з обмеженою відповідальністю «Скайбілд Ленд» (ідентифікаційний код 40412417; місцезнаходження: вул. 30-річчя Перемоги, буд. 14, кв. 17, м. Вугледар, Донецька обл., 85670) (далі – ТОВ «Скайбілд Ленд», Відповідач 1).
- ТОВ «Скайбілд Ленд» зареєстровано 08.04.2016 (згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців). Основним видом діяльності за КВЕД є будівництво житлових і нежитлових будівель (41.20).

Відповідно до Статуту ТОВ «Скайбілд Ленд», метою діяльності товариства є здійснення усіх видів підприємницької діяльності, незаборонених чинним законодавством України, для одержання прибутку, задоволення інтересів учасника(ів), задоволення потреб споживачів у послугах, товарах та роботах Товариства.

Отже, у визначенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ТОВ «Скайбілд Ленд» є суб'єктом господарювання.

- b) товариство з обмеженою відповідальністю «Идеал» (ідентифікаційний код 340322260; місцезнаходження: вул. Шахтарська, буд. 24, кв. 13, м. Вугледар, Донецька обл., 85670) (далі – ТОВ «Идеал», Відповідач 2).

ТОВ «Идеал» зареєстровано 13.11.2006 (згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб – підприємців). Основним видом діяльності за КВЕД є формування й оброблення листового скла (23.12.).

Відповідно до Статуту ТОВ «Идеал», основною метою створення і діяльності товариства є виробнича, комерційна, посередницька, фінансова та інша господарська діяльність для отримання прибутку й наступного його розподілу між учасниками.

Отже, у визначенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ТОВ «Идеал» є суб'єктом господарювання.

3. Обставини справи

- (4) Під час здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, який було здійснено у зв'язку із надходженням звернення Об'єднаного штабу ЦУ СБУ в районі проведення АТО, було встановлено, що товариство з обмеженою відповідальністю «Скайбілд Ленд» та товариство з обмеженою відповідальністю «Идеал» разом взяли участь у процедурі відкритих торгів, замовником яких виступала комунальна лікувально-профілактична установа «Великоновосілівська центральна районна лікарня» (місцезнаходження: пров. Южний, 3, смт. Велика Новосілка, Великоновосілівський район, Донецька обл., 85500; ідентифікаційний код 01989728) (надалі – Замовник торгів), на закупівлю робіт «Капітальний ремонт (термомодернізація будівлі лікувального корпусу Великоновосілівської центральної районної лікарні Донецької області» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2017-07-04-001414-b] (надалі – Процедура закупівлі);
- (5) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій без номеру та без дати, участь у Процедурі закупівлі взяли два учасника, а саме:
- товариство з обмеженою відповідальністю «Скайбілд Ленд», із ціною пропозицією 5 958 163,20 (п'ять мільйонів дев'ятсот п'ятдесят вісім тисяч сто шістдесят три гривні двадцять копійок) (з ПДВ);
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Идеал», із ціною пропозицією 5 975 499,60 (п'ять мільйонів дев'ятсот сімдесят п'ять тисяч чотириста дев'яносто дев'ять гривень шістдесят копійок) (з ПДВ).

- (6) За результатами проведення Процедури закупівлі найбільш економічно вигідною пропозицією було визнано пропозицію ТОВ «Скайбілд Ленд».
- (7) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету № 78 від 14.08.2017, закупівлю UA-2017-07-04-001414-b було скасовано, відповідно із ТОВ «Скайбілд Ленд» не було укладено договір про закупівлю.
- (8) ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал», як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у процедурах закупівель, мають діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (9) Аналіз документів та інформації щодо проведення вищезазначеної процедури закупівлі свідчить про те, що під час підготовки пропозицій конкурсних торгів між ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал» (разом – Учасники торгів, Відповідачі, Підприємства) відбулось узгодження участі у конкурсній процедурі, що підтверджується наступним.
- (10) Відповідно до статуту ТОВ «Скайбілд Ленд», єдиним учасником (засновником) товариства якому належить 100% статутного капіталу товариства є громадянин Пінчук Тимофій Григорович (ІНН 2213706870).
- (11) Відповідно до статуту ТОВ «Идеал», одним із засновників товариства є громадянка Пінчук Світлана Василівна (ІНН 2277600667), яка має частку статутного капіталу товариства у розмірі 18,75%.
- (12) За даними правоохоронних органів гр. Пінчук Тимофій Григорович та гр. Пінчук Світлана Василівна є особами, що пов'язані родинними зв'язками, що підтверджується актовим записом про шлюб № 15 від 21.05.1983 року, який зареєстровано виконавчим комітетом Олександрівської селищної ради Мар'їнського району Донецької області.
- (13) Отже, наявність родинних зв'язків між особами, що мають права володіння частками статутних капіталів товариств свідчить про спільність інтересів ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал» та відсутність між ними змагальності.
- (14) Відповідно до вимог тендерної документації Замовника, учасникам Процедури закупівлі необхідно було надати низку обов'язкових документів та довідок, зокрема:
- пропозицію, за формою, розробленою Замовником;
 - довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази для виконання робіт;
 - довідку про наявність працівників відповідної кваліфікації;
 - довідку про досвід виконання аналогічного договору;
 - відомості про учасника, за формою, розробленою Замовником;
 - скановані «Баланс» та «Звіт про фінансові результати»;
 - довідку з банку про обіги за відкритими рахунками;
 - довідку з банку про відсутність простроченої заборгованості тощо.
- (15) При цьому, відповідно до розділу 5 тендерної документації, Замовник приймає рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та відхиляє тендерну пропозицію учасника, зокрема, якщо учасник не надав в повному обсязі

документальне підтвердження відповідності встановленим кваліфікаційним критеріям згідно вимог тендерної документації.

- (16) Отже, кожен суб'єкт господарювання, беручи участь у Процедурі закупівлі, намагається зібрати та подати якомога повний пакет документів з метою запобігання відхилення його пропозиції Замовником.
- (17) Натомість, аналіз тендерної пропозиції ТОВ «Ідеал» свідчить про те, що підприємством у складі своєї пропозиції було надано лише: відомості про учасника, «Фінансовий звіт суб'єкта малого підприємництва», витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, витяг з реєстру платників податків на додану вартість, дозвіл Головного управління у Донецькій області на виконання робіт підвищеної небезпеки, ліцензію на провадження господарської діяльності, пов'язаної із створенням об'єктів архітектури, довідку з банку про відкриття рахунку, форму «Договірна ціна на будівництво», форму «Локальний кошторис на будівельні роботи», форму «Підсумкова відомість ресурсів до локального кошторису».
- (18) Інших документів, у тому числі, які б документально підтверджували відповідність встановленим кваліфікаційним критеріям тендерної документації, ТОВ «Ідеал» надано не було, що свідчить про формальну участь підприємства у Процедурі закупівлі та забезпечення перемоги ТОВ «Скайбілд Ленд», оскільки відповідно до розділу VI тендерної документації Замовник відмінює торги, зокрема, у разі подання для участі в них менше двох тендерних пропозицій.
- (19) Відповідно до розділу 2 тендерної документації, учасник повинен надати забезпечення тендерної пропозиції для гарантування виконання перед замовником умов наданої тендерної пропозиції, у вигляді електронної фінансової гарантії у розмірі 29890,25 (двадцять дев'ять тисяч вісімсот дев'яносто грн. 25 коп.).
- (20) Розділом 3 тендерної документації передбачено, що забезпечення тендерної пропозиції не повертається учаснику в разі виникнення обставин, передбачених тендерною документацією, а відшкодовується на рахунок Замовника.
- (21) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про публічні закупівлі», забезпечення тендерної пропозиції – надання забезпечення виконання зобов'язань учасника перед замовником, що виникли у зв'язку з поданням тендерної пропозиції, у вигляді такого забезпечення, як гарантія.
- (22) Відповідно до статті 560 Цивільного кодексу України за гарантією банк, інша фінансова установа, страхова організація (гарант) гарантує перед кредитором (бенефіціаром) виконання боржником (принципалом) свого обов'язку.
- (23) При цьому, за оформлення фінансової гарантії стягується плата банком-гарантом, фінансовою установою, страховою організацією.
- (24) Тобто, суб'єкт господарювання, який має намір отримати перемогу у процедурі закупівлі, а не бере участь формально, повинен оформити гарантію, зазнавши при цьому додаткових витрат, залежно від встановленого розміру комісії кожним окремим банком, фінансовою установою. Не оформлення відповідним Учасником фінансової гарантії свідчить про не намагання стати переможцем у Процедурі закупівлі.

(25) Відповідно до розділу 5 тендерної документації, усі довідки, листи що видаються будь-якою установою, організацією, підприємством та подаються у складі тендерної пропозиції повинні бути видані не раніше дати виходу оголошення про проведення торгів (04.07.2017), або більш пізню дату (окрім установчих документів, паспорту, ІНН, тобто документів які отримані під час створення особи).

(26) Інформації щодо дат отримання кожним з учасників довідок наведена у таблиці 1.

Таблиця 1

Довідки ТОВ «Скайбілд Ленд»		Довідки ТОВ «Идеал»	
Організація, що видала	Дата видачі	Організація, що видала	Дата видачі
Головне управління Держпраці у Донецькій області – дозвіл на виконання робіт підвищеної небезпеки	10.07.2017	Головне управління Держпраці у Донецькій області – дозвіл на виконання робіт підвищеної небезпеки	04.10.2016
ПАТ КБ «Приватбанк» - довідка про обіги	07.07.2017	ПАТ КБ «Приватбанк» - довідка про відкриття рахунку	16.06.2016
ПАТ КБ «Приватбанк» - довідка про стан позичкової заборгованості	07.07.2017		
ТОВ «ФК «ТендерФінСервіс» - фінансова гарантія	14.07.2017		

(27) Таким чином, не надання ТОВ «Идеал» документів, що передбачені тендерною документацією, у тому числі не отримання довідок, що вимагались Замовником, від сторонніх організацій після дати оприлюднення оголошення, свідчить про відсутність у ТОВ «Идеал» такої мети як отримання перемоги та підтверджує участь останнього в якості технічного учасника.

(28) За даними ДП «Прозорро», яке є офіційним порталом оприлюднення інформації про публічні закупівлі України prozorro.gov.ua, за допомогою якого Учасники торгів брали участь у Процедурі закупівель, наданими листом від 11.09.2017 № 206/2956/06 на вимогу Відділення від 21.08.2017 № 01-41/617, початкові пропозиції для участі в аукціоні ТОВ «Скайбілд Ленд» подавало з авторизованого електронного майданчику zakupki.prom.ua (ТОВ «Закупки.Пром.УА»), а ТОВ «Идеал» - з майданчику ПриватМаркет (ПАТ КБ «Приватбанк»).

(29) Листом від 04.10.2017 № 473/10 ТОВ «Закупки.Пром.УА» повідомило, що ТОВ «Скайбілд Ленд» 17.07.2017 о 09:45 та 21.07.2017 о 12:12 створювало пропозицію та вносило зміни з IP адреси **195.184.218.6**.

(30) ПАТ КБ «ПриватБанк» листом від 18.10.2017 № Е.30.0.0.0/4-124938БТ надало витяг з журналу дій користувача ТОВ «Идеал», відповідно до якого підприємство із використанням IP адреси **195.184.218.6** вчиняло певні дії для подачі тендерної пропозиції (інформація зведена та таблиці 2).

Таблиця 2

IP адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
-----------	------------	-----------	-----------------------------------

195.184.218.6 .	07.07.2017	14:08:49	Авторизація на майданчику ПриватМаркет
		14:21:18	Перехід до форми подачі заявки на участь
		14:26:10	Завантажено файл «Договірна ціна001(1).pdf»
		14:27:27	Завантажено файл «Локальний кошторис004.pdf»
		14:27:50	Завантажено файл «Підсумкова відомість 002.pdf»
		14:27:51	Завантажено файл «Локальний кошторис003.pdf»
		14:27:43	Натиснуто кнопку публікації заявки: • Учасник – Товариство з обмеженою відповідальністю «Идеал»; • Адреса – вул. Шахтарська, д.24, кв. 13, Вугледар, Донецька обл., 85670, Україна; • Контактна особа – Євгенія Марківна Федюшина; • Email: oknaideal.buh@gmail.com • Тел.: +380504707475 • Ставки: 5975499,6 грн. з ПДВ

- (31) Отже, інформація, надана ТОВ «Закупки.Пром.УА» та ПАТ КБ «ПриватБанк» свідчить, що Учасники торгів подавали свої пропозиції (ТОВ «Скайбілд Ленд» повністю, а ТОВ «Идеал» частково) з однієї IP адреси **195.184.218.6**.
- (32) Зазначена IP адреса знаходиться в діапазоні, який локальним Інтернет реєстром виділено ТОВ «ФТІКОМ».
- (33) За інформацією ТОВ «ФТІКОМ», наданою листом від 25.12.2018 № 1225/1, послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 195.184.218.6. у липні 2017 року надавались фізичній особі Шешикову Олександр В'ячеславовичу (який є директором ТОВ «Идеал»).
- (34) В рамках розгляду справи було встановлено певні контактні телефони підприємств, які вони використовують під час здійснення господарської діяльності.
- (35) Так, відповідно до інформації про здійснення зв'язку з юридичною особою, внесеною до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань контактні, контактні телефони ТОВ «Скайбілд Ленд» - 0503648886; 0950794172; на поштовому конверті, в якому ТОВ «Скайбілд Ленд» було надано відповідь на вимогу Відділення було зазначено контактний номер телефону: 0992543626.
- (36) ТОВ «Идеал» у складі тендерної пропозиції надало довідку «Відомості про учасника», в якій зазначило контактний номер телефону 050-419-75-00 (Шешиков Олександр В'ячеславович, директор). Разом з цим, за даним ПАТ КБ «Приватбанк» ТОВ «Идеал» зазначило контактний номер телефону 0504707475 під час публікації заявки через авторизований електронний майданчик ПриватМАркет (відомості внесені до таблиці 2).
- (37) За даними ПрАТ «ВФ Україна» (лист від 13.03.2018 № 02/КИ-Б/03) між вищезазначеними телефонними номерами у липні-серпні 2017 року відбувались телефонні дзвінки, інформація щодо яких зведена до таблиці 3

Таблиця 3

Номер телефону/приналежність	Дата та час з'єднання	Номер телефону /приналежність
050-364-88-86 ТОВ «Скайбілд Ленд»	11.07.2017 о 15:37 12.07.2017 о 08:28 08.08.2017 о 12:39	050-470-74-75 ТОВ «Идеал»

	08.08.2017 о 12:59	
050-470-74-75 ТОВ «Идеал»	19.07.2017 о 17:33 24.07.2017 о 15:06	095-079-41-72 ТОВ «Скайбілд Ленд»
050-419-75-00 ТОВ «Идеал»	20.07.2017 о 18:23 20.07.2017 о 19:19 20.07.2017 о 19:21 24.07.2017 о 09:01 26.07.2017 о 16:20 31.07.2017 о 10:24 02.08.2017 о 15:47 23.08.2017 о 18:54 27.08.2017 о 20:20	099-254-36-26 ТОВ «Скайбілд Ленд»
050-470-74-75 ТОВ «Идеал»	18.07.2017 о 08:59 18.07.2017 о 09:06 18.07.2017 о 14:16 25.07.2017 о 13:29 02.08.2017 о 10:43 07.08.2017 о 13:11 08.08.2017 о 16:50 10.08.2017 о 11:02 11.08.2017 о 08:13 11.08.2017 о 15:03	099-254-36-26 ТОВ «Скайбілд Ленд»

- (38) Зазначене свідчить про сформовані, взаємні господарські відносини між ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал», внаслідок яких між підприємствами за допомогою телефонних номерів, які використовуються під час здійснення господарської діяльності, відбувались телефонні розмови.
- (39) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі», електронний аукціон полягає у повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (40) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.
- (41) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (42) Отже, як було встановлено з аукціону опублікованому на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro, під час участі у Процедурі закупівель на жодному з трьох етапів, ані ТОВ «Скайбілд Ленд» ані ТОВ «Идеал» навіть не намагались понизити ціну, що вказує на не змагальність між Учасниками торгів.

- (43) Відділенням також встановлено, що обидва Учасники надали документи щодо розрахунку ціни (договірна ціна, локальний кошторис, підсумкова відомість ресурсів тощо), які були сформовані за допомогою програмного комплексу АВК-5.
- (44) Слід відмітити, що існує близько 50 редакцій (версій) програмного комплексу АВК-5. Особливістю програмного комплексу АВК-5 при формуванні кошторисів є автоматичне присвоєння їм порядкового номеру в послідовному порядку їх розробки та вказується редакція програмного комплексу АВК-5 (верхній колонтитул).
- (45) Договірна ціна, локальний кошторис та інші документи щодо розрахунку вартості тендерних пропозицій Учасників сформовані у програмному комплексі АВК-5 однакової версії (3.2.0), а їх порядкові номери є майже послідовними. Інформація щодо порядкових номерів таких документів зведена до таблиці 4.

Таблиця 4

Назва документу	Порядковий номер ТОВ «Скайбілд Ленд»	Порядковий номер ТОВ «Идеал»
Договірна ціна	134 ДЦ ДЦ	136 ДЦ ДЦ
Локальний кошторис на будівельні роботи № 2-1-1	134_ДЦ_ЛС1_2-1-1	136_ДЦ_ЛС1_2-1-1
Підсумкова відомість ресурсів локального кошторису № 2-1-1	134_ДЦ_ИВРЛС_2-1-1	136_ДЦ_ИВРЛС_2-1-1
Розрахунок загальновиробничих витрат до локального кошторису № 2-1-1	Сторінка 1 – 136_ДЦ_ОПРЛС_2-1-1 Сторінки 2-4 – 134 ДЦ ОПРЛС 2-1-1	136_ДЦ_ОПРЛС_2-1-1

- (46) Вказані обставини свідчать про те, що досліджувані кошториси розроблені на одному комп'ютерному обладнанні, з використанням одного і того ж програмного комплексу.
- (47) Разом з цим, аналіз складових локальних кошторисів на будівельні роботи та підсумкових відомостей ресурсів до локальних кошторисів Учасників свідчить про те, що ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал» для розрахунку вартості будівельних робіт було враховано однакову вартість всіх матеріалів. Інформація щодо вартості матеріалів Учасників, на підставі яких було здійснено розрахунок вартості робіт зведена до таблиці 5.

Таблиця 5

Найменування	Одиниця виміру	Ціна за одиницю, грн	
		ТОВ «Скайбілд Ленд»	ТОВ «Идеал»
Металочерепиця Монтерей	м2	100,89	100,89
Сталь листова	т	13774,3	13774,3
Гарячекатана арматурна сталь гладка, клас А-1, діаметр 14мм	т	12806,26	12806,26
Труби сталеві електрозварні прямошовні із сталі марки 20, зовнішній діаметр 20мм, товщина стінки 2мм	м	18,49	18,49
Оконные блоки металлопластиковые из 5-камерного профиля, с энергосберегающими двухкамерными стеклопакетами со специальными проветриваемыми	м2	1450	1450

приспособлениями. Сопротивление теплопередачи окна $R_{qmin}=0,75m^2K/Wt$			
Труба сливная	м	78,2	78,2
Жолоб	м	64,19	64,19
Заглушка для жолоба	шт	46,87	46,87
Соединение для жолоба	шт	63,52	63,52
Крепление жолоба к карнизу	шт	40,50	40,50
Сливная воронка ф100мм	шт	105,18	105,18
Поворотный элемент трубы	шт	70,37	70,37
Нижний элемент трубы	шт	70,37	70,37
Крепление трубы к стене	шт	47,95	47,95
Соединение водосливной трубы	шт	87,40	87,40
Клей для ПВХ	шт	123,66	123,66
Анкер с шайбой 10*80	шт	10,86	10,86
Бітуми нафтові дорожні МГі СГ, рідкі	т	6880,53	6880,53
Болты із шестигранною головкою, діаметр різьби 8 мм	т	21109,54	21109,54
Бруски обрізні з хвойних порід, довжина 4-6, 5 м, ширина 75-150 мм, товщина 40-75 мм, IV сорт	м3	4330,4	4330,4

- (48) Загалом локальні кошториси та підсумкові відомості ресурсів до локальних кошторисів ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал» містять більше ста найменувань матеріалів із однаковою вартістю. Зазначене є неможливим за умов окремого ведення господарської діяльності обох підприємств та без обміну інформацією під час формування цінових пропозицій.
- (49) Також, як вбачається з таблиці 5, підприємствами однаково зазначаються одні найменування українською мовою, а інші – російською. Аналогічне однакове чергування мов вбачається із назв переліку робіт, витрати на виконання яких є складовими локальних кошторисів ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал».
- (50) Так, при дотриманні Учасниками конкурсу принципу конкурентної боротьби, зміст та наповнення їх цінових пропозицій (калькуляцій, розрахунків) мають обґрунтовано відрізнятися одна від одної, при чому вони не можуть різнитися з певним алгоритмом, оскільки витрати різних суб'єктів господарювання залежать від різноманітних індивідуальних зовнішніх факторів.
- (51) Нехарактерні особливості при формуванні вартості матеріальних ресурсів, не є природними і не можуть виникнути випадково при формуванні цін.
- (52) Отже, встановлення нехарактерних особливостей формування цін учасниками, виключає можливість того, що запропоновані цінові пропозиції готувались кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними.
- (53) Вищезазначене свідчить про спільну підготовку матеріалів конкурсних пропозицій ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал», у тому числі спільну підготовку цінових пропозицій.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (54) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Идеал» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).

- (55) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (56) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (57) Узгодженим діями учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (58) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- наявність пов'язаності Відповідачів;
 - неподання одним з учасників документів у повному обсязі;
 - подання пропозицій з одного IP адресу;
 - схожість в кошторисній документації підприємств;
 - відсутність змагальності під час аукціонів;
 - тощо,
- 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 (тендерах), зокрема про обмін між ними інформацією.
- (59) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у тендерах (торгах), замовником у яких виступала комунальна лікувально-профілактична установа «Великоновосілівська центральна районна лікарня», а саме процедурі відкритих торгів на закупівлю робіт «Капітальний ремонт (термомодернізація будівлі лікувального корпусу Великоновосілівської центральної районної лікарні Донецької області» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2017-07-04-001414-b], діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

Узгоджуючи свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже вчиняли дії, які стосуються спотворення результатів проведених замовником торгів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

- (60) Таким чином, матеріали справи свідчать про те, що ТОВ «Скайбілд Ленд» та ТОВ «Ідеал» вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у відкритих торгах, проведених тендерним комітетом КЛПУ «Великоновосілівська центральна районна лікарня» на закупівлю робіт «Капітальний ремонт (термомодернізація) будівлі лікувального корпусу Великоновосілівської центральної районної лікарні Донецької області» [ідентифікатор доступу UA-2017-07-04-001414-b].
- (61) Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (62) На виконання пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), Відповідачам були направлені копії подання з попередніми висновками у справі № 03-26-12/2017, а саме: ТОВ «Ідеал» листом від 28.09.2018 № 55-02/1011; ТОВ «Скайбілд Ленд» листом від 28.09.2018 № 55-02/1010.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (63) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ТОВ «Ідеал» листом від 07.10.2018 № 1914 та ТОВ «Скайбілд Ленд» листом від 18.10.2018 № 145 надали свої зауваження та заперечення. Як свідчать подані відповіді, Відповідачі з висновками Відділення про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не згодні.
- (64) Зокрема заперечення полягали у тому, що:
- відповідно до чинного законодавства, замовник має право двічі відмінити торги у разі подання для участі в них менше двох тендерних пропозицій та у такому випадку у замовника виникає право укласти договір за переговорною процедурою. Процедуру закупівлі за предметом «Капітальний ремонт (термомодернізація) будівлі лікувального корпусу Великоновосілівської центральної районної лікарні Донецької області» замовником було проведено декілька разів, при цьому двічі тендер було відмінено через відсутність достатньої кількості учасників, тому, за поясненнями Відповідачів, при наявності узгодження участі у конкурсній процедурі товариства мали б домовитись про неучасть в процедурі закупівлі, оскільки наявність конкуренції (будь-якої) у другій процедурі за одним і тим самим предметом закупівлі була не в інтересах ТОВ «Скайбілд Ленд»;
 - неподання ТОВ «Ідеал» повного пакету документів у складі тендерної пропозиції сталося з вини відповідальної особи підприємства – Федюшиної Є.М., яка з особистих причин не виконала свої обов'язки;
 - телефонні номери, які приведені як доказ існування телефонних розмов між підприємствами, належать перш за все фізичним особам, а не є власністю підприємств;

- не пониження ціни при проведенні аукціону пов'язано із економічною недоцільністю;

- послідовність номерів на кошторисах та однаковість цін пояснюється тим, що відповідальна особа ТОВ «Ідеал» зверталась до знайомого кошторисника, який має в своїй власності програмний комплекс АВК-5, і працювала на його обладнанні при складанні кошторису. При цьому, в програмному комплексі найменування робіт, як і ціни вже були введені, ціни на більше ста найменувань є однаковими і не можуть бути різноманітними в м. Вугледар, оскільки постачальників цих матеріалів в цьому місті не багато, вони відомі усім, і вибрати найнижчі ціни і ввести їх до АПК-5 не важко.

(65) Зазначені заперечення спростовуються наступним:

1. Закупівля, узгоджені дії учасників якої є предметом даної справи [UA-2017-07-04-001414-b], проводилась за процедурою відкритих торгів вдруге;

- попередні торги із тим самим предметом закупівлі [UA-2017-06-15-000665-b] Замовник відмінив на підставі абзацу п'ятого частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» через недостатню кількість (менше двох) тендерних пропозицій;

- ТОВ «Скайбілд Ленд» подавало тендерні пропозиції в обох процедурах;

- за таких обставин, подання ТОВ «Ідеал» тендерної пропозиції у повторній процедурі унеможливлювало відміну останньої з підстав недостатньої кількості пропозицій;

- ТОВ «Скайбілд Ленд» об'єктивно не могло бути зацікавленим у відміні торгів двічі через відсутність достатньої кількості учасників, оскільки у такому випадку Замовник згідно із пунктом 4 частини другої статті 35 Закону України «Про публічні закупівлі» мав, як виняток, застосувати переговорну процедуру, а ТОВ «Скайбілд Ленд» не мало впевненості, що залучатиметься до неї.

2. Телефонні номери (050-364-88-86; 095-079-41-72; 050-419-75-00), які за твердженням ТОВ «Скайбілд Ленд» не належать Учасникам, а використовуються їх керівниками, як приватними особами, зокрема вказуються в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань саме як номери засобів зв'язку із цими підприємствами, а також ці ж самі номери вказувались у документах, що входили до складу тендерних пропозицій Учасників.

3. Твердження ТОВ «Ідеал», що підприємство мало намір здобути перемогу на торгах, але подало неповний комплект документів у складі тендерної пропозиції через недостатню кількість часу не підтверджується матеріалами справи. Так, за поясненнями ТОВ «Ідеал» (лист від 07.10.2018 № 1914) підприємство мало намір брати участь у відкритих торгах ще при першому проведенні конкурсу (оголошення від 15.06.2017 року) і готувало документи для цього, але через обмаль часу та інші об'єктивні обставини не подало свою пропозицію, разом з цим подало свою пропозицію (завантажило на майданчик 07.07.2017 та 18.07.2017), а кінцевий строк подання пропозицій – 21.07.2017, отже у підприємства було достатньо часу для підготовки та подання пропозиції, натомість з метою забезпечення лише належної кількості учасників ТОВ «Ідеал» не здійснило подання якомога повного пакету документів;

4. Твердження Відповідачів, що повна тотожність цін на будівельні матеріали у 132 позиціях кошторисів, включених до тендерних пропозицій та відсутність

цінової конкуренції під час торгів зумовлені об'єктивними причинами (обмеженою кількістю постачальників відповідної продукції у м. Вугледар) не відповідає фактичним обставинам.

Будь-які суб'єкти господарювання, що виконують будівельні роботи на території м. Вугледар (як і будь-якого іншого населеного пункту Донецької області) не позбавлені можливості придбавати необхідні будівельні матеріали в учасників відповідних ринків.

Наявні у Відділення матеріали щодо формування кошторисів інших процедур закупівель будівельних робіт свідчать про те, що ринки будівельних матеріалів є конкурентними, а їх територіальні межі не співпадають із межами окремих адміністративно-територіальних утворень.

Разом з цим, Відповідачами не надано документованих підтверджень неможливості (економічної недоцільності) придбання будівельних матеріалів, передбачених кошторисом, за межами міста Вугледар.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (66) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Відділення про те, що дії Відповідачів, які зокрема полягали у:

- подання пропозицій з однієї ІР адреси;
- неподання одним з учасників повного пакету документів;
- відсутності змагальності під час аукціонів;
- схожості в кошторисах Учасників;
- наявності телефонних дзвінків під час проведення процедури закупівлі,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, які проводились комунальною лікувально-профілактичною установою «Великоновосілівська центральна районна лікарня» на закупівлю робіт «Капітальний ремонт (термомодернізація) будівлі лікувального корпусу Великоновосілівської центральної районної лікарні Донецької області» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу: UA-2017-07-04-001414-b].

- (67) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

7. Визначення розміру штрафів

- (68) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 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 потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (69) Відділенням листом від 18.01.2019 № 55-02/53 було витребувано у ТОВ «Скайбілд Ленд» відомості щодо розміру доходу (виручки) підприємства від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 рік. Зазначеної інформації підприємством надано не було.
- (70) Розмір одержаного ТОВ «Идеал» доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2018 році складає 16 336 868 гривень.
- (71) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (72) 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.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 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), пунктом 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 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВ «Скайбілд Ленд» (ідентифікаційний код 40412417) та ТОВ «Идеал» (ідентифікаційний код 34032260) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів, на закупівлю робіт «Капітальний ремонт (термомодернізація) будівлі лікувального корпусу Великоновосілківської центральної районної лікарні Донецької області» [ідентифікатор доступу UA-2017-07-04-001414-b], проведеної тендерним комітетом КЛПУ «Великоновосілківська центральна районна лікарня».

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Скайбілд Ленд» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Идеал» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини другої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України є обов'язковим до виконання.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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, відповідно, до Антимонопольного комітету України, його територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» заявник, відповідач, третя особа мають право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету України повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова колегії

О. М. Крамарь