



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

29.06.2021 № 70/63 – р/к

Справа № 2/01-154-19

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АЛЬБАТРОС БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40040756) (надалі – ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД») та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДНІПРОЄВРОБУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40524120) (надалі – ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД») подали тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах з використанням електронної системи закупівель «Prozorro», проведених Відділом освіти, молоді та спорту Зачепилівської районної державної адміністрації Харківської області по закупівлі «Капітальний ремонт частини покрівлі Руновщинської ЗОШ І-ІІІ ступенів Зачепилівської районної ради Харківської області за адресою: 64412, Харківська область, Зачепилівський район, с. Рунівщина, вул. Слобідська, буд. 111» (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013, код ДК 021:2015 45453000-7 «Капітальний ремонт і реставрація»)) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2019-05-02-000183-b).

При цьому, ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» 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 № 2/01-154-19 такі дії ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» 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 порушників накладено штрафи:

- на ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» – 68 000, 00 грн;
- на ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» – 68 000, 00 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 Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/01-154-19 про порушення ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 14.06.2021 № 70-03/292-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-154-19 (надалі – Справа) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (2) Антиконкурентні узгоджені дії, які є предметом у Справі, стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Відділом освіти, молоді та спорту Зачепилівської районної державної адміністрації Харківської області по закупівлі «Капітальний ремонт частини покрівлі Руновщинської ЗОШ I-III ступенів Зачепилівської районної ради Харківської області за адресою: 64412, Харківська область, Зачепилівський район, с. Рунівщина, вул. Слобідська, буд. 111» (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013, код ДК 021:2015 45453000-7 «Капітальний ремонт і реставрація»)) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2019-05-02-000183-b) (надалі – Торги).

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД», ідентифікаційний код юридичної особи – 40040756. Місцезнаходження: 49010, м. Дніпро, просп. Гагаріна, 24, кв. 69. Основним видом діяльності ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20);
 - ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД», ідентифікаційний код юридичної особи – 40524120. Місцезнаходження: 49000, м. Дніпро, вул. Калинова, 88-А, кв. 5. Основним видом діяльності ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).

3. Процедурні дії

- (4) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 28.11.2019 № 479 за ознаками вчинення ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» порушення, 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 Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 28.11.2019 № 182-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-154-19.
- (5) Згідно з розпорядження Голови Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23 – рп (у редакції розпорядження від 07.05.2020 № 5-рп) Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України з 12.06.2020 змінило найменування на Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (6) Листами Відділення від 14.06.2021 № 70-02/2-4850 та № 70-02/2-4851 копія витягу з подання з попередніми висновками у справі № 2/01-154-19 була надіслана ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» за їх місцезнаходженням.
- (7) Керуючись абзацом четвертим пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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), інформацію про дату, час та місце розгляду Справи розміщено 24.06.2021 на веб-сайті Антимонопольного комітету України.

4. Інформація про торги

- (8) Замовником на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 02.05.2019 опубліковано оголошення (UA-2019-05-02-000183-b) про проведення Торгів.
- (9) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 20.05.2019 (18 год. 00 хв.).
- (10) Проведення електронного аукціону Торгів (дата і час) – 21.05.2019 (15 год. 41 хв.).
- (11) Очікувана вартість закупівлі – 2 000 000, 00 грн.
- (12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
 - ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД»;
 - ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД»;

– ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРТЕХБУД» (надалі – ТОВ «УКРТЕХБУД»), ідентифікаційний код юридичної особи – 35247879. Місцезнаходження: 61033, м. Харків, вул. Луганська, 31. Основним видом діяльності ТОВ «УКРТЕХБУД» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код за КВЕД 41.20).

- (13) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД», ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» та ТОВ «УКРТЕХБУД» на Торги, становили:

№	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД»	1 421 702, 64	1 325 000, 00
2	ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД»	1 501 873, 08	1 328 000, 00
3	ТОВ «УКРТЕХБУД»	1 844 754, 30	1 330 000, 00

- (14) Згідно з протоколом від 24.05.2019 № 3 засідання тендерного комітету Замовника переможцем Торгів визнано ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» з пропозицією 1 325 000, 00 гривень, з яким укладено договір від 12.06.2019 № 70.
- (15) За результатами аналізу документів, поданих ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД», ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» та ТОВ «УКРТЕХБУД» у складі тендерних пропозицій на Торги, інформації, зібраної Відділенням в ході розгляду Справи, виявлені обставини, які свідчать про вчинення ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» (надалі – Учасники торгів, Відповідачі) 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. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

5.1. Використання однієї точки доступу до мережі Інтернет під час сплати за послуги електронного майданчика, завантаження тендерних пропозицій та участі в аукціоні на Торгах

- (16) Відповідно до інформації ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (надалі – ДП «ПРОЗОРРО») (лист від 10.09.2019 № 206/2531/03 (вх. від 19.09.2019 № 5483)), Учасники торгів подавали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах з одного електронного майданчика, а саме: «Zakupki.Prom.ua», оператором якого є ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА».
- (17) Як вбачається з листа ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» від 04.10.2019 № 1077/10 (вх. від 18.10.2019 № 5831) Учасники торгів здійснювали

перерахування коштів за послуги майданчика для участі у Торгах в один день, а саме: 08.04.2019 та з рахунків, відкритих в одному банку – АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВІ КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» (надалі – АТ КБ «ПРИВАТБАНК»).

- (18) Згідно з інформацією АТ КБ «ПРИВАТБАНК» (лист від 12.10.2019 № 20.1.0.0.0/7-191004/2588 (вх. від 01.11.2019 № 666кі)) Учасники торгів (конфіденційна інформація).
- (19) Інформація щодо завантаження Відповідачами тендерних пропозицій на Торги (відповідно до листа ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» від 04.10.2019 № 1077/10 (вх. від 18.10.2019 № 5831)) наведена в таблиці:

Назва суб'єкта господарювання	ІР – адреса, з якої завантажено тендерну пропозицію	Дата та час завантаження тендерної пропозиції
ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД»	93.183.192.151	20.05.2019 – 12:05
ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД»	93.183.192.151	18.05.2019 – 17:29

- (20) Також, з вищезазначеної ІР-адреси Учасники торгів здійснювали вхід до системи «Prozorro» під час проведення аукціону у Торгах.
- (21) За інформацією, наданою ПРИВАТНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ДАТАГРУП» (Інтернет – провайдер) листом від 05.11.2019 № 43993 (вх. від 11.11.2019 № 678кі), ІР-адреса (конфіденційна інформація).
- (22) У листі від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566) ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» зазначило, що фактичним місцем провадження господарської діяльності є офісне приміщення за адресою: м. Дніпро, вул. Будівельників, буд. 60, яке ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» орендує у ТОВ «АЛЬБАТРОС» (договір оренди від 01.06.2017 № 30).
- (23) ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» (лист від 23.10.2019 № 95 (вх. від 28.10.2019 № 5926)) повідомило, що фактичним місцем провадження господарської діяльності є приміщення за адресою: м. Дніпро, вул. Калинова, буд. 88-А, кв. 5. (договір оренди від 01.07.2016 № 2, укладений з фізичною особою Фатєєвим Володимиром Дмитровичем).
- (24) Як вбачається з листа ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» від 04.08.2020 № 04/08 (вх. від 06.08.2020 № 4251) дії, пов'язані з участю у Торгах (реєстрацію на електронному майданчику для участі у Торгах, завантаження тендерних пропозицій на Торги, вхід в аукціон під час проведення Торгів), здійснювались з орендованого у ТОВ «АЛЬБАТРОС» офісного приміщення, що знаходиться за адресою: м. Дніпро, вул. Будівельників, буд. 60.
- (25) Листом від 11.12.2020 № 20 (вх. від 21.12.2020 № 7124) ТОВ «АЛЬБАТРОС» зазначило, що не надавало ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» доступу до мережі Інтернет у приміщенні за адресою: м. Дніпро, вул. Будівельників, буд. 60.

- (26) Згідно з витягом ЄДР від 26.11.2019 № 1006012395 одним із засновників та кінцевих бенефіціарних власників ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» є Рахлін Борис Миколайович, який також є одним із засновників ТОВ «АЛЬБАТРОС» (витяг з ЄДР від 26.05.20201 № 148468816626).
- (27) Проаналізувавши вищезазначене, встановлено, що під час участі у Торгах Відповідачі використовували одну точку доступу до мережі Інтернет, що належить суб'єкту господарювання (ТОВ «АЛЬБАТРОС»), який через спільного засновника пов'язаний з одним із Відповідачів, а саме: ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД».
- (28) Вищенаведені факти свідчать про погодженість поведінки Відповідачів, спільну підготовку та завантаження тендерних пропозицій на Торги.

5.2. Надання безвідсоткової фінансової допомоги конкуренту на Торгах

- (29) Відповідно до договорів про надання безвідсоткової зворотної позики від 05.01.2018 № 167, від 07.02.2018 № 171, від 07.03.2018 № 180, від 06.04.2018 № 186, від 08.05.2018 № 191, від 08.06.2018 № 195, від 06.07.2018 № 202, від 24.07.2018 № 205, від 31.08.2018 № 212, від 07.09.2018 № 215, від 08.10.2018 № 239, від 07.11.2018 № 271, від 10.12.2018 № 306, від 09.01.2019 № 318, від 07.02.2019 № 347, від 07.03.2019 № 376, від 08.04.2019 № 380, від 08.05.2019 № 383, від 27.05.2019 № 388 ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» надавало ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» безвідсоткову фінансову позику на суму 141 650 гривень (листи ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566) та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» від 23.10.2019 № 95 (вх. від 28.10.2019 № 5926)).
- (30) Зазначене підтверджується додатком 2 листа АТ КБ «ПРИВАТБАНК» від 07.04.2021 № 20.1.0.0.0/7-210331/9639 (вх. № 422кі).
- (31) Так, наприклад, (конфіденційна інформація).
- (32) Отже, те що ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» надає ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» безвідсоткову фінансову допомогу свідчить про спільне здійснення Учасниками торгів господарської діяльності та про обізнаність Учасників торгів щодо ведення господарської діяльності, зокрема, щодо участі в Торгах, при тому, що Учасники торгів повинні були конкурувати у зазначеній закупівлі.
- (33) Надання ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» поворотної фінансової допомоги ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» свідчить про єдність економічних інтересів у Учасників торгів та відсутність конкуренції між ними, з огляду на наступне.
- (34) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування

процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.

- (35) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (36) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (37) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Учасниками торгів стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Учасниками торгів один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (38) Оскільки за договором безвідсоткової позики немає отримання прибутку у вигляді відсотків та не передбачено ніякої іншої компенсації за користування коштами, Учасники торгів, позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (39) Тобто, ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» вилучивши тимчасово з обороту кошти, усвідомлено йде на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримати свого конкурента – ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД».
- (40) Враховуючи те, що Учасники торгів здійснюють діяльність на одному ринку, то за відсутності узгодженості в діях ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД».

5.3. Телефонний зв'язок між Учасниками торгів та листування між електронними поштовими скриньками Відповідачів

- (41) Листом від 04.08.2020 № 04/08 (вх. від 06.08.2020 № 4251) ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» повідомило, що реєстрацію на майданчику, перерахування коштів за послуги електронного майданчика та завантаження тендерної пропозиції на Торги здійснювала директор Фатєєва Тетяна Володимирівна. Контактний номер телефону Фатєєвої Т.В.: (067) 392-03-74.
- (42) При реєстрації на майданчику «Zakupki.Prom.ua» ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» зазначило контакту особу Людну Наталію, та мобільний номер телефону: (067) 705-13-96 (лист ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» від 04.10.2019 № 1077/10 (вх. від 18.10.2019 № 5831)).
- (43) Як вбачається з листа ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566) Людна Наталія Григорівна є бухгалтером ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД».

- (44) Разом з листом від 21.12.2020 № 31584 (вх. від 24.12.2020 № 808кі) ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «КИЇВСТАР» надало витяг із бази даних телефонних номерів, з якого вбачається, що (конфіденційна інформація).
- (45) Зокрема, (конфіденційна інформація).
- (46) Отже, між директором ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» та бухгалтером ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» у період проведення Торгів відбувались телефонні розмови.
- (47) При реєстрації на електронному майданчику «Zakupki.Prom.ua» Відповідачі вказали наступні електронні пошти: ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» – «15111993@ukr.net», ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» – «fateeva2404@ukr.net» (лист ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» від 04.10.2019 № 1077/10 (вх. від 18.10.2019 № 5831).
- (48) Відповідно до листа ТОВ «УКРНЕТ» від 14.11.2019 № 362/01/01-08 (вх. від 18.11.2019 № 685кі) (конфіденційна інформація).
- (49) Отже, здійснення телефонних дзвінків та листування між електронними поштовими скриньками Відповідачів підтверджує, що під час підготовки та участі в Торгах між ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» здійснювався зв'язок, що, у свою чергу, свідчить про обмін інформацією між ними.

5.4. Пов'язаність Відповідачів спільним працівником

- (50) Як вбачається з листа ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» від 23.10.2019 № 95 (вх. від 28.10.2019 № 5926) директором ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» у період проведення Торгів була Фатєєва Тетяна Володимирівна, яка в цей же час за сумісництвом працювала кошторисником у ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» (лист ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566).
- (51) Також, одночасне перебування Фатєєвої Тетяни Володимирівни у трудових відносинах з ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» підтверджується листом ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ В ДНІПРОПЕТРОВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 03.12.2019 № 24770/06-03/26 (вх. від 06.12.2019 № 724кі).
- (52) Отже, враховуючи перебування Відповідачів у трудових відносинах з одним й тим же найманим працівником свідчить, що Відповідачі були обізнаними щодо діяльності один одного та мали можливість доступу до інформації один одного, враховуючи те, що вищезазначена особа є директором одного суб'єкта господарювання та кошторисником іншого.

5.5. Здійснення контролю над рахунками Відповідачів однією особою

- (53) ГУ ДПС У ДНІПРОПЕТРОВСЬКІЙ ОБЛАСТІ листом від 19.11.2019 № 1484/9/04-36-02-04-09 (вх. від 25.11.2019 № 6278) повідомило, що Відповідачі мають відкриті банківські рахунки, зокрема в АТ КБ «ПРИВАТБАНК».
- (54) Листами від 12.10.2019 № 20.1.0.0.0/7-191004/2588 (вх. від 01.11.2019 № 666кі) та від 07.04.2021 № 20.1.0.0.0/7-210331/9639 (вх. № 422кі) АТ КБ «ПРИВАТБАНК» повідомило, що (конфіденційна інформація).
- (55) Відповідно до листа ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566) Людна Наталія Григорівна є бухгалтером ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД».
- (56) При цьому, згідно з інформацією (конфіденційна інформація) та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» (лист від 23.10.2019 № 95 (вх. від 28.10.2019 № 5926)), Людна Наталія Григорівна протягом 2019 року не перебувала у трудових відносинах з ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД».
- (57) Тобто, контроль над банківськими рахунками ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» в АТ КБ «ПРИВАТБАНК» здійснювався бухгалтером ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» Людною Наталією Григорівною.
- (58) Відповідно до інформації АТ КБ «ПРИВАТБАНК» (листи від 12.10.2019 № 20.1.0.0.0/7-191004/2588 (вх. від 01.11.2019 № 666кі) та від 07.04.2021 № 20.1.0.0.0/7-210331/9639 (вх. № 422кі)), (конфіденційна інформація).
- (59) Як вже зазначалось вище, (конфіденційна інформація).
- (60) Слід також зазначити, що протягом 2019 року (у тому числі у період проведення Торгів) з IP-адреси 93.183.192.151 ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» здійснювали вхід до електронних кабінетів платників податків та надсилали податкову звітність до податкових органів (лист ГУ ДПС У ДНІПРОПЕТРОВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 19.11.2019 № 1484/9/04-36-02-04-09 (вх. від 25.11.2019 № 6278)).
- (61) Отже, те, що одним із Відповідачів (ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД») уповноважено на здійснення обслуговування своїх банківських рахунків особу (Людну Наталію Григорівну), яка є працівником іншого Відповідача (ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД»), та те, що доступ до банківських рахунків Відповідачів та до електронних кабінетів платників податків здійснювався з однієї IP-адреси, свідчить про те, що ще до подання тендерних пропозицій на Торги Відповідачі були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що обумовило в подальшому їх домовленість щодо спільної участі в Торгах.

5.6. Зазначення спільних номерів телефонів під час ведення господарської діяльності

- (62) Згідно з витягами з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.11.2019 № 1006012395 та № 1006012402 (станом на період проведення Торгів) Відповідачі мають спільні засоби зв'язку, а саме номери телефонів: (056) 790-59-54 та (056) 790-50-40.
- (63) Також, номер телефону (конфіденційна інформація) зазначений (конфіденційна інформація) у АТ «ДЕРЖАВНИЙ ОЩАДНИЙ БАНК УКРАЇНИ» (лист від 06.04.2021 № 46-13/3415/3610-БТ (вх. від 12.04.2021 № 449кі), АТ «УКРСИББАНК» (лист від 01.04.2021 № 55-1/09-31 (вх. від 02.04.2021 № 371кі), АТ «АЛЬФА-БАНК» (лист від 01.04.2021 № 07395/БТ (вх. від 05.04.2021 № 387кі)).
- (64) У листі ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566) зазначено, що номери телефонів (056) 790-59-54 та (056) 790-50-40 ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» використовує у господарській діяльності.
- (65) Як вбачається з листа ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» від 23.10.2019 № 95 (вх. від 28.10.2019 № 5926)) протягом періоду участі у Торгах у ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» не було у користуванні у господарській діяльності вищезазначеного номеру телефону.
- (66) Тобто, обома Відповідачами під час ведення господарської діяльності зазначається один і той самий номер телефону, що свідчить про спільну діяльність Відповідачів, що є не типовим, оскільки Учасники торгів повинні були діяти самостійно та конкурувати між собою на зазначених торгах.

5.7. Користування електронними поштовими скриньками з одним доменним ім'ям

- (67) Листом від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566) ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» повідомило, що у господарській діяльності використовує електронну поштову скриньку, зокрема: «bud@albatros.ua».
- (68) ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» у листі від 23.10.2019 № 95 (вх. від 28.10.2019 № 5926) зазначило, що у господарській діяльності використовує електронну поштову скриньку, зокрема: «des@albatros.ua».
- (69) Крім цього (конфіденційна інформація) АТ «ДЕРЖАВНИЙ ОЩАДНИЙ БАНК УКРАЇНИ» (лист від 06.04.2021 № 46-13/3415/3610-БТ (вх. від 12.04.2021 № 449кі).
- (70) Проаналізувавши наведене, встановлено, що ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» використовують у господарській діяльності електронні поштові скриньки з одним доменним ім'ям

«albatros.ua», у якому до того ж міститься частина назви одного із Відповідачів – ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД».

- (71) Зазначене не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами.

5.8. Родинний зв'язок між бухгалтерами Відповідачів

- (72) Відповідно до листа ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566) Людна Наталія Григорівна є бухгалтером ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД».
- (73) Бухгалтером ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» є Людна Катерина Сергіївна (лист ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» від 23.10.2019 № 95 (вх. від 28.10.2019 № 5926)).
- (74) Як вбачається з листа Центрального відділу державної реєстрації актів цивільного стану Управління державної реєстрації Південно-Східного міжрегіонального управління Міністерства юстиції від 29.04.2021 № 9221/677/05.1-42 (вх. від 05.05.2021 № 2589) Людна Катерина Сергіївна (бухгалтер ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД») є дружиною Людного Дмитра Миколайовича (станом на період участі у Торгах), який у свою чергу є сином Людної Наталії Григорівни (бухгалтер ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД»).
- (75) Слід також зазначити, що Людна Катерина Сергіївна з 01.02.2017 до 01.04.2019 була бухгалтером ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» (лист ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» від 24.09.2019 № 713 (вх. від 26.09.2019 № 5566)), а з 02.04.2019 – бухгалтером ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» (лист ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» від 23.10.2019 № 95 (вх. від 28.10.2019 № 5926)).
- (76) Отже, бухгалтер ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» є невісткою бухгалтера ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД», що в свою чергу свідчить про пов'язаність Відповідачів через зазначених осіб, завдяки чому ці товариства мали можливість доступу до інформації щодо господарської діяльності один одного та спільно брати участь у Торгах.

5.9. Схожість в оформленні тендерної пропозиції

- (77) Рішенням тендерного комітету Замовника (протокол від 26.04.2019 № 2) затверджено тендерну документацію на проведення Торгів (надалі – Тендерна документація).
- (78) За результатами аналізу документів, завантажених учасниками до системи «Prozorro» для участі у Торгах, встановлено схожості у документах «Тендерна пропозиція» Відповідачів, які є відмінними від наданих Замовником зразків.
- (79) У пункті 2 документу «Тендерна пропозиція» Учасники торгів зазначають: «Загальний строк виконання робіт: 3-х місяців, але не пізніше «31» серпня 2019 р.» (мова оригіналу).

- (80) За результатами аналізу вищенаведеного пункту очевидно те, що обома Відповідачами перед словосполученням «3-х місяців» пропущене слово «протягом».
- (81) Крім цього, у пункті 2 документу «Тендерна пропозиція» Учасники торгів зазначають однакову дату виконання робіт – до 31 серпня 2019 року. Втім, пунктом 4.4. Тендерної документації передбачено строк виконання робіт до 31 грудня 2019 року.
- (82) У пункті 3 документу «Тендерна пропозиція» Учасники торгів зазначають однаковий строк гарантії на виконані роботи – п'ять років, що не встановлено Тендерною документацією.
- (83) Спільні схожості, наявні у тендерній пропозиції Відповідачів, свідчать про однакове походження цих документів та/або про спільну (угоджену) підготовку, оскільки ідентичне відступлення від встановленої форми Замовником не може бути випадковим збігом обставин та виключно при дотриманні конкурентної процедури під час участі у Торгах.
- (84) Отже, тендерні пропозиції Відповідачів мають спільні схожості, що свідчить про однакове походження цих документів та/або про спільну (угоджену) підготовку.

6. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного середовища

- (85) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру).
- (86) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися 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'єктам господарювання.
- (87) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» (діючого на час проведення Торгів), визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (88) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (89) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:

- використання однієї точки доступу до мережі Інтернет під час сплати за послуги електронного майданчика, завантаження тендерних пропозицій та участі в аукціоні на Торгах;
- надання безвідсоткової фінансової допомоги конкуренту на Торгах;
- телефонний зв'язок між Учасниками торгів та листування між електронними поштовими скриньками Відповідачів;
- пов'язаність Відповідачів спільним працівником;
- здійснення контролю над рахунками Відповідачів однією особою;
- зазначення спільних номерів телефонів під час ведення господарської діяльності;
- користування електронними поштовими скриньками з одним доменним ім'ям;
- родинний зв'язок між бухгалтерами Відповідачів;
- схожість в оформленні тендерної пропозиції,

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

- (90) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів під час підготовки документації для участі у Торгах 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».
- (91) Унаслідок узгодженості поведінки Учасників торгів право на укладання договору за результатами торгів одним з учасників одержане не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (92) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а, отже, спотворили результати проведених Замовником торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (93) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (94) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

- (95) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень 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.
- (96) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

7. Заперечення Учасників торгів

- (97) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» листами від 14.06.2021 № 70-02/2-4850 та № 70-02/2-4851 відповідно, Відповідачі заперечень не надали.

8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (98) 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 ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» та ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» є узгодженою поведінкою, що стосуються спотворення результатів торгів, проведених Відділом освіти, молоді та спорту Зачепилівської районної державної адміністрації Харківської області по закупівлі «Капітальний ремонт частини покрівлі Руновщинської ЗОШ І-ІІІ ступенів Зачепилівської районної ради Харківської області за адресою: 64412, Харківська область, Зачепилівський район, с. Рунівщина, вул. Слобідська, буд. 111» (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013, код ДК 021:2015 45453000-7 «Капітальний ремонт і реставрація»)) (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2019-05-02-000183-b).
- (99) Така поведінка Учасників торгів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. Визначення розміру штрафу

- (100) Відповідно до 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.

(101) Згідно з інформацією, наданою ГОЛОВНИМ УПРАВЛІННЯМ ДПС У ДНІПРОПЕТРОВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 11.06.2021 № 16028/5/04-36-18-04-13 (вх. від 29.06.2021 № 3770), дохід (виручка) за 2020 рік:

- ТОВ «АЛЬБАТРОС БУД» складає 27 616 500 (двадцять сім мільйонів шістсот шістнадцять тисяч п'ятсот) гривень;
- ТОВ «ДНІПРОЄВРОБУД» складає 4 492 700 (чотири мільйони чотириста дев'яносто дві тисячі сімсот) гривень.

(102) 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 України 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 України 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 Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АЛЬБАТРОС БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40040756) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДНІПРОЄВРОБУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40524120) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у процедурі закупівлі, проведеної Відділом освіти, молоді та спорту Зачепилівської районної державної адміністрації Харківської області по закупівлі «Капітальний ремонт частини покрівлі Руновщинської ЗОШ I-III ступенів Зачепилівської районної ради Харківської області за адресою: 64412, Харківська область, Зачепилівський район, с. Рунівщина, вул. Слобідська, буд. 111» (ДСТУ Б Д.1.1-1:2013, код ДК 021:2015 45453000-7 «Капітальний ремонт і

реставрація») (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2019-05-02-000183-b).

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АЛЬБАТРОС БУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40040756) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДНІПРОЄВРОБУД» (ідентифікаційний код юридичної особи – 40524120) 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