



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

02 квітня 2019 року

№ 60/10-р/к

справа № 94/34-р-02-04-18

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Промислова асоціація «Альфа», ідентифікаційний код юридичної особи 37054203, (далі – ТОВ «ПА «Альфа») та товариство з обмеженою відповідальністю «Укртепlobудіндустрія», ідентифікаційний код юридичної особи 34647655 (далі – ТОВ «Укртепlobудіндустрія») брали участь у процедурі електронних торгів із закупівлі «Реконструкція самопливного скидного колектору очищення стічних вод діаметром 500-1000 мм в м. Українка Обухівського району Київської області (ДК 021:2015: 45450000-6 – Інші завершальні будівельні роботи)», що проводилась виконавчим комітетом Української міської ради (ідентифікаційний код 24884653) [далі – Замовник] за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2017-06-15-000624-с (далі – Процедура закупівлі або Торги). Очікувана вартість 24 377 875,00 грн з ПДВ.

При цьому, ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» під час підготовки та участі у **Процедурі закупівлі** діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у **Процедурі закупівлі**.

За результатами розгляду справи № 94/34-р-02-04-18 такі дії ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у **Процедурі закупівлі** що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ПА «Альфа» накладено штраф на загальну суму 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень;

На ТОВ «Укртепlobудіндустрія» накладено штраф на загальну суму 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 94/34-р-02-04-18 про порушення ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Третього відділу досліджень і розслідувань про подання з попередніми висновками від 15.11.2018 № 60-03/154п,

ВСТАНОВИЛА:**1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 05.07.2018 № 34-р розпочато розгляд справи № 94/34-р-02-04-18 за ознаками вчинення ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Листами від 15.11.2018 № 60-02/4026 та від 15.11.2018 № 60-02/4025, відповідно, ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 94/34-р-02-04-18.
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 19.03.2019 № 60/32-рп/к у зв'язку зі службовою необхідністю збирання та аналіз доказів у справі № 94/34-р-02-04-18 доручено П'ятому відділу досліджень і розслідувань.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) Відповідачами у Справі (далі – **Відповідачі**) є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ПА «Альфа», ідентифікаційний код юридичної особи 37054203. Юридична адреса: 03087, м. Київ, вул. Єрванська, буд. 8 (11.01.2019 ТОВ «ПА «Альфа» змінило адресу місцезнаходження на вул. Глинки, буд. 2, м. Дніпро, Дніпропетровська обл., 49000. Основним видом діяльності ТОВ «ПА «Альфа» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20);
 - ТОВ «Укртепlobудіндустрія», ідентифікаційний код юридичної особи 34647655. Юридична адреса: вул. Кибальчича, б. 13-А, м. Київ. Адреса фактичного місцезнаходження: вул. Єрванська, буд. 8, м. Київ. Основним видом діяльності є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).
- (5) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» є суб'єктами господарювання.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (6) Відповідно до документації тендерних торгів тендерного комітету Виконавчого комітету Української міської ради, затвердженої Рішенням тендерного комітету (протокол № 59 від 15.06.2017, кінцевий строк подання тендерних пропозицій учасниками до 17:00 години 03 липня 2017 року.
- (7) Дата і час розкриття тендерних пропозицій визначаються електронною системою закупівель автоматично та зазначаються в оголошенні про проведення процедури відкритих торгів.
- (8) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі** свої пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ПА «Альфа». Тендерна пропозиція подана 03.07.2017 о 12:37;
 - Приватне підприємство «Водоліт», ідентифікаційний код юридичної особи 36192716 (далі – ПП «Водоліт»). Адреса місцезнаходження: 02156, м. Київ, вул. Шолом-Алейхема, буд. 10-А, кв. 37. Тендерна пропозиція не подана;
 - Товариство з обмеженою відповідальністю «ЕМ. АЙ. Інжиніринг Україна», ідентифікаційний код юридичної особи 38293320 (далі – ТОВ «ЕМ. АЙ. Інжиніринг Україна»). Адреса місцезнаходження: 01001, м. Київ, вул. Костьольна, буд. 6, кв. 1. Тендерна пропозиція подана 03.07.2017 о 16:37;

- Товариство з обмеженою відповідальністю «Ремонтно-Будівельна Компанія «Спецмонтажбуд», ідентифікаційний код юридичної особи 38807940 (далі – ТОВ «РБК «Спецмонтажбуд»). Адреса місцезнаходження: 02002, м. Київ, вул. Микільсько-Слобідська, буд. 2-Б. Тендерна пропозиція подана 03.07.2017 о 15:36;

- Товариство з обмеженою відповідальністю «КСМ-Груп», ідентифікаційний код юридичної особи 35508002 (далі – ТОВ «КСМ-Груп»). Адреса місцезнаходження: 03148, м. Київ, вул. Петра Курінного, буд. 2-А. Тендерна пропозиція подана 03.07.2017 о 12:29;

- ТОВ «Укртепlobудiндустрія». Тендерна пропозиція подана 03.07.2017 о 12:16, 05.07.2017 о 16:59, 06.07.2017 об 11:45 та о 16:53, 07.07.2017 о 15:26.

- (9) Отже, ТОВ «ПА «Альфа» завантажувало свою тендерну пропозицію, і ТОВ «Укртепlobудiндустрія» частину тендерної пропозиції в один день 03.07.2017 з різницею у 21 хвилину.
- (10) Процедура електронних торгів розпочалася 4 липня 2017 року об 12 год. 52 хв. та завершилася 4 липня 2017 року об 13 год. 37 хв.
- (11) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни на інші завершальні будівельні роботи (див. таблицю 1).

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «КСМ-Груп»	22 016 899,92	18 199 712,00	17,34
2	ТОВ «Укртепlobудiндустрія»	23 077 373,65	20 221 888,88	12,37
3	ТОВ «РБК «Спецмонтажбуд»	23 240 945,95	22 997 000,00	1,05
4	ТОВ «ПА «Альфа»	23 380 091,28	23 380 091,28	0
5	ПП «Водоліт»	23 490 520,15	23 490 520,15	0
6	ТОВ «ЕМ. АЙ. Інжиніринг Україна»	24 377 875,00	24 377 875,00	0

- (12) Згідно з умовами тендерної документації, затвердженої рішенням тендерного комітету (протокол від 15.06.2017 № 59) [далі – Тендерна документація], оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі наступних критеріїв:

1. Ціна – 90 %;
2. Гарантійний термін – 10 %.

- (13) Тендерна пропозиція, подана учасником, оцінюється Замовником за приведеною ціною, яка розраховується автоматично системою електронних закупівель на момент подання пропозиції учасником за математичною формулою $PP = P / (1 + (F1 + F2 + \dots + Fn) / PV)$, де: PP - приведена ціна;

P - ціна;

F1...Fn - питома вага інших критеріїв оцінки, запропонованих учасником;

PV - питома вага критерію «ціна».

Таблиця 2

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн			
		Первинна	Остаточна	Коефіцієнт	Приведена ціна
1	ТОВ «Укртепlobудiндустрія»	23 077 373,65	20 221 888,88	1,11111111	18 199 699,99
2	ТОВ «КСМ-Груп»	22 016 899,92	18 199 712,00	1,00	18 199 712,00
3	ТОВ «ПА «Альфа»	23 380 091,28	23 380 091,28	1,11111111	21 042 082,15
4	ПП «Водоліт»	23 490 520,15	23 490 520,15	1,05555556	22 254 176,98
5	ТОВ «РБК «Спецмонтажбуд»	23 240 945,95	22 997 000,00	1,00	22 997 000,00
6	ТОВ «ЕМ. АЙ. Інжиніринг Україна»	24 377 875,00	24 377 875,00	1,00	24 377 875,00

- (14) Відповідно до наведених у таблиці 2 даних, системою електронних закупівель, з урахуванням коефіцієнту, найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «Укртепlobудіндустрія» – 18 199 699,99 грн.
- (15) Відповідно до протоколів розгляду тендерних пропозицій від 12.07.2017 № 1, від 08.08.2017 № 2, від 10.08.2017 № 3, від 10.08.2017 № 4, від 16.08.2017 № 5, від 21.08.2017 № 6, тендерним комітетом виконавчого комітету Української міської ради (далі – Тендерний комітет) через невідповідність умовам тендерної документації, згідно зі статтею 30 Закону України «Про публічні закупівлі», тендерну пропозицію ТОВ «Укртепlobудіндустрія», ТОВ «КСМ-Груп», ТОВ «ПА «Альфа», ПП «Водоліт», ТОВ «РБК «Спецмонтажбуд», ТОВ «ЕМ. АЙ. Інжиніринг Україна» відхилено.
- (16) Враховуючи те, що відхилено всі тендерні пропозиції, згідно з абзацом сьомим частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» торги на закупівлю за предметом «Реконструкція самопливного скидного колектору очищення стічних вод діаметром 500-1000 мм в м. Українка Обухівського району Київської області (ДК 021:2015: 45450000-6 – Інші завершальні будівельні роботи)» відмінено (протокол Тендерного комітету від 21.08.2017 № 67).
- (17) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро», (лист від 26.07.2017 № 206/2647/06, вх. № 01-11-2131 від 31.07.2017), Відділенням було встановлено, що для участі у Процедурі закупівлі ТОВ «Укртепlobудіндустрія» та ТОВ «ПА «Альфа» подали свої пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика «Держзакупівлі.онлайн».
- (18) За інформацією, яка була надана оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (лист від 16.08.2017 № 160817-4, вх. № 01-11-2305 від 22.08.2017) ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» подавали свої пропозиції для участі в процедурі закупівлі з однієї IP-адреси: 91.197.187.148 в один день та у близький проміжок часу (див. таблицю 3).

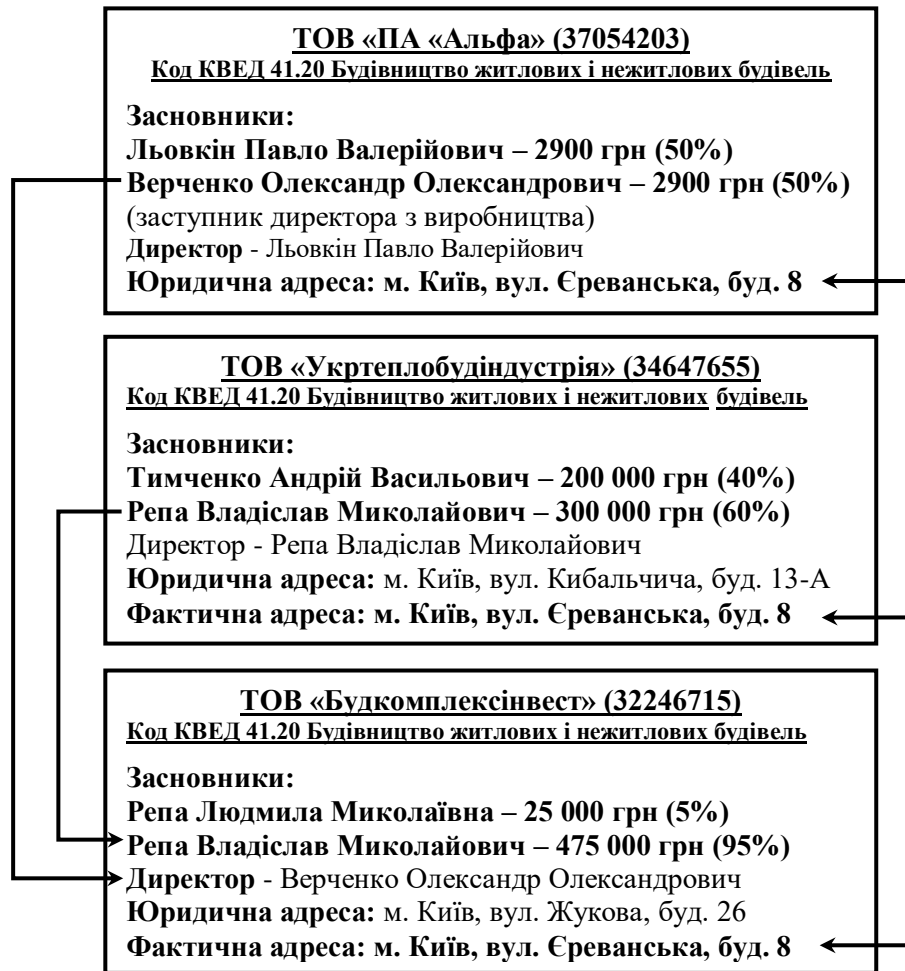
Таблиця 3

Учасник	Час публікації пропозиції	IP подання пропозиції
ТОВ «ПА «Альфа»	03.07.2017 о 12:37:00	91.197.187.148
ТОВ «Укртепlobудіндустрія»	03.07.2017 о 12:16:24	91.197.187.148

- (19) Відповідно до даних з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 91.197.187.148 надаються товариством з обмеженою відповідальністю «Круїз», ідентифікаційний код 14203184 (далі – ТОВ «Круїз»).
- (20) У своєму листі, від 14.02.2018 № 2 (вх. № 01-11-820 від 01.03.2018) ТОВ «Круїз» повідомило, що послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 91.197.187.148 надавались за адресою м. Київ, вул. Єрванська, б. 8. Відповідно до договору від 01.03.2013 №01/03-353 у період з 01.03.2013 по 31.08.2017 послугами доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 91.197.187.148 користувалося ТОВ «Будкомплексінвест», ідентифікаційний код 32246715. Крім того, ТОВ «Круїз» повідомило, що згідно з договором про надання послуг від 01.09.2017 № 01/09-353 (далі – Договір № 01/09-353) послуги за вищевказаною IP-адресою з 01.09.2017 по 14.02.2018 надавались ТОВ «Укртепlobудіндустрія».
- (21) Отже, подача пропозицій Учасниками здійснювалась за місцем знаходження ТОВ «ПА «Альфа» (вул. Єрванська, б. 8, м. Київ), з IP-адреси, що належала третій особі, а саме товариству з обмеженою відповідальністю «Будкомплексінвест», ідентифікаційний код 32246715.
- (22) Використання різними суб'єктами господарювання однієї IP-адреси під час подання своїх пропозицій, враховуючи близький час завантаження документів до системи

електронних закупівель (з різницею у 21 хвилину) свідчить про те, що під час підготовки та подання документів до системи «Прозорро» ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» діяли узгоджено.

- (23) За результатом аналізу інформації, розміщеної в ЄДР та отриманої в ході здійснення контролю Відділенням було встановлено, що станом на дату публікації оголошення про проведення Процедури закупівлі (15.06.2017) ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» пов'язані наступним чином:



- (24) Крім того, за інформацією, розміщеною на сайті ТОВ «Укртепlobудіндустрія» в розділі «Клиенты и партнеры» (<http://utbi.com.ua/company/clients/>), серед партнерів вказано ТОВ «Будкомплексінвест».
- (25) Враховуючи зазначене, ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» в період проведення процедури закупівлі були пов'язані відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (26) Також, Відділенням встановлено, що ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» у період проведення процедури закупівлі фактично знаходились за однією адресою: вул. Єреванська, б. 8, м. Київ.
- (27) Так, відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, адреса місцезнаходження ТОВ «ПА «Альфа» на дату публікації оголошення про проведення процедури закупівлі (15.06.2017): 03087, м. Київ, вул. Єреванська, б. 8.
- (28) Згідно з даними, які містяться в ЄДР, ТОВ «Укртепlobудіндустрія» знаходиться за адресою 02183, м. Київ, вул. Кибальчича, буд. 13-А.

- (29) Разом з цим, відповідно до Договору № 01/09-353, у період проведення Процедури закупівлі, фактичною адресою, ТОВ «Укртепlobудіндустрія» була: м. Київ, вул. Єрванська, б. 8.
- (30) Також, Відділенням встановлено, що ТОВ «Укртепlobудіндустрія» та ТОВ «ПА «Альфа» використовували у своїй діяльності спільний номер телефону **(044) 242-23-11**, який міститься на фірмовому бланку обох товариств.
- (31) Крім того, на сайті ТОВ «Укртепlobудіндустрія» (<http://utbi.com.ua/>), який вказано на фірмовому бланку ТОВ «Укртепlobудіндустрія», розміщено номери телефонів **(044) 242-23-11** та **(044) 242-08-74**.
- (32) За інформацією, наданою ПАТ «Укртелеком» (лист від 20.07.2018 № 1278-вих-80D731-80D922, вх. № 60-01/3184-Кі від 23.07.2018) номери телефонів **(044) 242-23-11** та **(044) 242-08-74** надано в користування товариству з обмеженою відповідальністю «Будкомплексінвест» (ідентифікаційний код 32246715).
- (33) Отже, ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» зазначають у документах спільну фактичну адресу та використовують у своїй господарській діяльності спільний номер телефону, що свідчить про ведення цими суб'єктами господарювання спільної господарської діяльності та обмін інформацією під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.
- (34) Наведені обставини, зокрема, здійснення діяльності на одному ринку, пов'язаність засновників та посадових осіб Учасників, спільне місцезнаходження, використання однакових номерів телефонів передбачають спільність інтересів, в тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку, можливість обміну інформацією між ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» та свідчать про узгодження дій Відповідачів під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.
- (35) Відповідно до умов Тендерної документації, для підтвердження відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам, учасники процедури закупівлі у складі пропозицій конкурсних торгів повинні надати інформацію яка підтверджує відповідність тендерної пропозиції учасника технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, встановленим у тендерній документації. Дана інформація повинна відповідати технічним вимогам Замовника встановленим в Додатку 7 Тендерної документації (надається розрахунок твердої договірної ціни та кошторис. Розрахунок договірної ціни надається до тендерної пропозиції також в інформаційній моделі останньої версії програмного забезпечення АВК) у строки, які не перевищують терміни подання тендерної пропозиції.
- (36) На виконання відповідної вимоги Тендерної документації ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» у складі своїх пропозицій конкурсних торгів надали розрахунки «Договірна ціна» та Локальні кошториси, які розроблені у програмному комплексі АВК-5.
- (37) За результатом аналізу цінових пропозицій, зазначених у розрахунках «Договірна ціна» ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» Відділенням встановлено, що вказані розрахунки містять однаковий розмір витрат, зокрема, на заробітну плату, які в ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» становлять 481,22466 тис. грн, в той же час, в Довідках про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, зазначених у технічному завданні, у ТОВ «ПА «Альфа» вказано 19 осіб, а у ТОВ «Укртепlobудіндустрія» – 27 осіб. Також у розрахунку «Договірна ціна» ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» однакова вартість матеріальних ресурсів від розбирання (демонтажу).
- (38) Окрім однакових витрат на заробітну плату в кошторисах ТОВ «ПА «Альфа» та

ТОВ «Укртеплобудіндустрія» показники витрат по розрахункам «Прямі витрати», «Вартість матеріальних ресурсів», «Витрати на зведення (приспосовання) та розбирання титульних тимчасових будівель і споруд», «Разом», «Разом (пп. 1-10)», «Разом договірна ціна, крім ПДВ», «Всього договірна ціна» відрізняються на однаковий коефіцієнт 1,01; а по розрахунках «Прибуток» та «Кошти на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних організацій» відрізняються на 1,06 (див. таблицю 4).

Таблиця 4

№ з/п	Обґрунтування	Найменування витрат	Вартість всього, тис. грн ТОВ «ПА «Альфа»	Вартість всього, тис. грн ТОВ «Укртеплобудіндустрія»	Коефіцієнт співвідношення ТОВ «ПА «Альфа»/ ТОВ «Укртеплобудіндустрія»
1	2	3	4	5	6
1		Прямі витрати, в тому числі	19006,05234	18 835,18689	1,01
	Розрахунок N1	Заробітна плата	481,22466	481,22466	1,00
	Розрахунок N2	Вартість матеріальних ресурсів	17 862,30180	17 716,14577	1,01
	Розрахунок N3	Вартість експлуатації будівельних машин і механізмів	662,52588	637,81646	1,04
2	Розрахунок N4	Загальновиробничі витрати	268,94541	198,79061	1,35
3	Розрахунок N5	Витрати на зведення (приспосовання) та розбирання титульних тимчасових будівель і споруд	5,86312	5,78485	1,01
		в т.ч. зворотні суми	0,87947	0,86773	1,01
4	Розрахунок M6	Кошти на додаткові витрати при виконанні будівельних робіт у зимовий період (на обсяги робіт, що плануються до виконання у зимовий період)	-	-	
5	Розрахунок N7	Кошти на додаткові витрати при виконанні будівельних робіт у літній період (на обсяги робіт, що плануються для виконання у літній період)	-	-	
6	“Розрахунок N8	Інші супутні витрати	-	-	
		Разом	19 280,86087	19 039,76235	1,01
7	Розрахунок N9	Прибуток	161,00011	152,12444	1,06
8	Розрахунок N10	Кошти на покриття адміністративних витрат будівельно-монтажних організацій	41,54842	39,25792	1,06
9	Розрахунок N11	Кошти на покриття ризику	-	-	
10	Розрахунок N12	Кошти на покриття додаткових витрат, пов'язаних з інфляційними процесами	-	-	
		Разом (пп. 1-10)	19 483,40940	19 231,14471	1,01
	Розрахунок N13	Податки, збори, обов'язкові платежі, встановлені чинним законодавством і не враховані складовими вартості будівництва (без ПДВ)	-	-	

		Разом договірна ціна крім ПДВ	19 483,40940	19 231,14471	1,01
		Податок на додану вартість (20 %)	3 896,68188	3 846,22894	1,01
		Всього договірна ціна в т.ч. зворотні суми:	23 380,09128	23 077,37365	1,01
		- від розбирання тимчасових будівель і споруд крім ПДВ	0,87948	0,86773	1,01
		- податок на додану вартість (ПДВ) (20%)	0,17589	0,17355	1,01
		- від розбирання тимчасових будівель і спорудз ПДВ	1,05536	1,04128	1,01
		- вартість матеріальних ресурсів від розбирання (демонтажу) крім ПДВ	4,74590	4,74590	1,00
		- податок на додану вартість (ПДВ) (20%)	0,94918	0,94918	1,00
		- вартість матеріальних ресурсів від розбирання (демонтажу) з ПДВ	5,69508	5,69508	1,00

- (39) Зазначені обставини не могли виникнути випадково, оскільки наведені витрати залежать від багатьох факторів, які не можуть бути однаковими для всіх суб'єктів господарювання, наприклад: вартість експлуатації будівельних машин і механізмів залежить, зокрема від заробітної плати машиністів, зайнятих на керуванні будівельними машинами і механізмами, витрат на заміну запасних частин, що швидко спрацьовуються, витрат на бензин (дизельне паливо), а для машин, що працюють на стисненому повітрі від стаціонарних компресорних станцій, витрат на стиснуте повітря.
- (40) У Технічному завданні (додаток 7 Тендерної документації) Замовник зазначив 346 обов'язкових найменувань робіт та витрат, до яких включено 247 найменувань робіт та 99 одиниць витратних матеріалів, необхідних для виконання робіт відповідно до умов Процедури закупівлі.
- (41) Відділенням проведено аналіз витратних матеріалів зазначених Замовником та включених ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» до відповідних Локальних кошторисів.
- (42) За результатами аналізу встановлено, що в Локальних кошторисах ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» ціни на 93 (93,93 %) найменувань матеріалів із 99 найменувань матеріалів зазначених в Локальних кошторисах однакові (див. Додаток 1).
- (43) Відсутність різниці в цінах ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» по 93,93 % найменуванням матеріалів, зазначених в Локальних кошторисах, може свідчити про те, що під час підготовки цінових пропозицій між вказаними суб'єктами господарювання відбувався обмін інформацією або до підготовки документів залучалась одна особа, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів, необхідних для участі у Процедурі закупівлі, ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» діяли узгоджено.
- (44) На виконання вимог Тендерної документації учасники зобов'язані подати конкурсну форму «Пропозиція» за зразком наданим Замовником у Додатку 5.
- (45) На виконання вимог Тендерної документації ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» надали заповнені форми, які містять схожості в оформленні.

- (46) У конкурсних формах «Пропозиція», наданих Відповідачами, назва та організаційно-правова форма, в першому реченні, зазначено повністю, та сума пропозиції, у другому абзаці, однаково виділено напівжирним шрифтом. Крім того, строк виконання робіт (пункт 4) та гарантійний термін (пункт 5) однаково зазначено цифрами та прописом.
- (47) Для порівняння, у ТОВ «КСМ-Груп», в оформленні форми «Пропозиція», використовується скорочена назва товариства, а інші особливості, які наявні в конкурсних формах «Пропозиція», наданих Відповідачами – відсутні.
- (48) На виконання вимог Тендерної документації учасники зобов'язані разом із заповненою формою «Пропозиція» надати Графік виконання робіт, складений відповідно до чинних Державних будівельних норм.
- (49) ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» надали графіки виконання робіт, які мають схожості в оформленні, зокрема, графіки оформлені у вигляді таблиць, де стовпчики мають однакові назви: «Найменування робіт», «Серпень 2017», «Вересень 2017», «Жовтень 2017», ... «Червень 2017», крім того, кожен місяць також поділено на чотири частини «1», «2», «3», «4».
- (50) Для порівняння, графік виконання робіт, наданий ТОВ «КСМ-ГРУП» має інше оформлення та не містить об'єднуючих особливостей. Зокрема, назви стовпчиків та основний текст графіка виконання робіт ТОВ «КСМ-ГРУП», крім назв робіт, зазначено російською мовою, графік виконання робіт містить стовпчик «Длительность», в якій вказано строк (днів) виконання будівельних робіт, також, вказано дати початку та закінчення кожного виду робіт.
- (51) Крім того, в ході здійснення контролю Відділенням встановлено, що між Відповідачами існували господарські відносини, що підтверджується виписками про рух коштів по рахунку, наданими, зокрема, ПАТ «Райффайзен Банк Аваль» (лист від 28.12.2017 № 81-15-9/9972-БТ, вх. № 01-08-2-К від 03.01.2018) [інформація знаходиться в матеріалах дослідження під грифом «Конфіденційно»].
- (52) Відділенням встановлено, що ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» протягом січня – жовтня 2017 року реалізовували один одному будівельні матеріали.
- (53) Дана інформація підтверджується Розшифровками податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів (додаток 5 до податкової декларації з податку на додану вартість) за січень-жовтень 2017 року наданими ТОВ «ПА «Альфа» (Лист № 01-11-163) та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» (Лист № 01-11-165).
- (54) Також, протягом січня – жовтня 2017 року, ТОВ «ПА «Альфа» неодноразово надавало зворотну фінансову допомогу ТОВ «Укртепlobудіндустрія» [інформація знаходиться в матеріалах дослідження під грифом «Конфіденційно»].
- (55) Враховуючи те, що ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія» здійснюють свою діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутністю узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для їх господарської діяльності.
- (56) Отже, ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудіндустрія», були пов'язані сталими господарськими відносинами, в тому числі фінансовою підтримкою один одного, у зв'язку з чим були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу та обміну інформацією між ними щодо господарської та фінансової діяльності, у тому числі щодо участі в Торгах.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (57) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка

ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудiндустрія» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (58) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в будь-якій формі; прийнятті об'єднанням рішень в будь-якій 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 новоствореними суб'єктами господарювання.
- (59) 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).
- (60) 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 безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (61) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- спільне фактичне місцезнаходження;
 - використання однакових телефонних номерів;
 - здійснення дій, пов'язаних з Процедурою закупівлі з однієї IP адреси;
 - спільна господарська діяльність обох суб'єктів господарювання;
 - наданні фінансової допомоги;
 - пов'язаність відносинами контролю;
 - однакові витрати в кошторисній документації;
 - спільні особливості в оформленні документів, які входили до складу пропозицій Відповідачів,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.
- (62) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудiндустрія» під час підготовки документів для участі у **Процедурі закупівлі** 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».
- (63) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовниками торгів, порушивши права замовників на отримання найбільш ефективного для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (64) Подання з попередніми висновками вручено ТОВ «ПА «Альфа» 19.11.2018, ТОВ «Укртепlobудiндустрія» - 21.11.2018.

- (65) На подання з попередніми висновками у справі, які були надіслані до ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудiндустрія» листами від 15.11.2018 № 60-02/4026 та від 15.11.2018 № 60-02/4025, відповідно, Відповідачі не надавали своїх заперечень та зауважень.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

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

- спільному фактичному місцезнаходженні;
- використанні однакових телефонних номерів;
- здійсненні дій, пов'язаних з Процедураю закупівлі з однієї IP адреси;
- спільній господарській діяльності Відповідачів;
- наданні фінансової допомоги;
- пов'язаності відносинами контролю;
- однакових витратах в кошторисній документації ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудiндустрія»;
- спільних особливостях в оформленні документів, які входили до складу пропозицій Відповідачів, становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафів

- (67) Згідно з листом Шевченківського управління ГУ ДФС у Дніпропетровській області від 20.03.2019 № 31872/10/4-36-1-42 (вх. № 60-01/1122 від 26.03.2019), податкова декларація з податку на прибуток та фінансова звітність (Баланс, Звіт про фінансові результати) за 2018 рік ТОВ «ПА «Альфа» до органів ДФС не подавалися.
- (68) Абзацом першим частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що 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.
- (69) Відповідно до декларації з податку на прибуток ТОВ «Укртепlobудiндустрія» за 2018 рік дохід (виручка) ТОВ «Укртепlobудiндустрія» за 2018 рік становить 22 441 320,00 грн (двадцять два мільйони чотириста сорок одна тисяча триста двадцять гривень 00 коп).
- (70) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «ПА «Альфа» та ТОВ «Укртепlobудiндустрія» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні послуги), належить до категорії антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовника на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

- (71) У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 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 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами і доповненнями), адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Промислова асоціація «Альфа» (ідентифікаційний код юридичної особи 37054203; адреса місцезнаходження: вул. Глинки, буд. 2, м. Дніпро, Дніпропетровська обл.) та товариство з обмеженою відповідальністю «Укртепlobудіндустрія» (ідентифікаційний код юридичної особи 34647655; адреса місцезнаходження: вул. Кибальчича, б. 13-А, м. Київ) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом узгодження умов участі у процедурі закупівлі «Реконструкція самопливного скидного колектору очищення стічних вод діаметром 500-1000 мм в м. Українка Обухівського району Київської області (ДК 021:2015: 45450000-6 – Інші завершальні будівельні роботи)», ідентифікатор в системі «Prozorro» UA-2017-06-15-000624-с, яка проводилась Виконавчим комітетом Української міської ради.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Промислова асоціація «Альфа» (ідентифікаційний код юридичної особи 37054203) штраф у розмірі 68 000,00 гривень (шістдесят вісім тисяч гривень 00 коп).

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Укртепlobудіндустрія» (ідентифікаційний код юридичної особи 34647655) штраф у розмірі у розмірі 68 000,00 гривень (шістдесят вісім тисяч гривень 00 коп).

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.