



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

17 липня 2019 року

№ 60/35-р/к

справа № 33/60/35-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Приватне підприємство «Ремдорстрой сервіс», ідентифікаційний код юридичної особи 39085830 (далі – ПП «Ремдорстрой сервіс») та приватне підприємство «Універсал-187» ідентифікаційний код юридичної особи 39852113 (далі – ПП «Універсал-187») подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі із закупівлі «ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 код CPV за ДК 021:2015 – (45453000-7-Капітальний ремонт і реставрація) «Капітальний ремонт бульвару Вернадського в Святошинському районі», яка проводилась Київським комунальним об'єднанням зеленого будівництва та експлуатації зелених насаджень міста «Київзеленбуд» (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2017-07-12-000590-b (далі – Процедура закупівлі). Очікувана вартість закупівлі – 7 050 000,00 грн з ПДВ.

За результатами розгляду справи № 33/60/35-рп/к.19 такі дії ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» 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 ПП «Ремдорстрой сервіс» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ПП «Універсал-187» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 33/60/35-рп/к.19 про порушення ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» 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 Четвертого відділу досліджень і розслідувань від 18.06.2019 № 60-03/118п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 27.03.2019 № 60/35-рп/к розпочато розгляд справи № 33/60/35-рп/к.19 за ознаками вчинення ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» 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) Київським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) ПП «Ремдорстрой сервіс» надіслано вимогу про надання інформації від 01.04.2019 № 60-02/1858; ПП «Універсал-187» – вимогу про надання інформації від 01.04.2019 № 60-02/1859.
- (3) Листами від 18.06.2019 № 60-02/3493 та від 18.06.2019 № 60-02/3494 ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 33/60/35-рп/к.19 (далі – Подання).
- (4) ПП «Ремдорстрой сервіс» листом від 01.07.2019 б/н (вх. № 60-01/2461 від 03.07.2019) та ПП «Універсал-187» листом від 01.07.2019 б/н (вх. № 60-01/2460 від 03.07.2019) надали заперечення на Подання.

2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- ПП «Ремдорстрой сервіс», ідентифікаційний код юридичної особи 39085830. Адреса місцезнаходження: 25006, Кіровоградська обл., м. Кіровоград, вул. Верхня Пермська, буд. 23, кв. 1. Основним видом діяльності ПП «Ремдорстрой сервіс» є будівництво доріг і автострад (код КВЕД 42.11);
 - ПП «Універсал-187», ідентифікаційний код юридичної особи 39852113. Адреса місцезнаходження: 25006, Кіровоградська обл., м. Кіровоград, вул. Єгорова, буд. 40. Основним видом діяльності ПП «Універсал-187» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).
- (6) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

- (7) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- товариство з обмеженою відповідальністю «ДОРОЖНЬО-БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ ЛІНАРС», ідентифікаційний код юридичної особи 40264241 (далі – ТОВ «ДБК ЛІНАРС»). Адреса місцезнаходження: 04053, м. Київ, вул. Січових Стрільців, буд. 77, оф. 728. Тендерна пропозиція подана 31.07.2017 о 10:06;
 - ПП «Універсал-187». Тендерна пропозиція подана 30.07.2017 о 18:31; 18:47;
 - ПП «Ремдорстрой сервіс». Тендерна пропозиція подана 29.07.2019 о 17:50; 17:54; 18:01, 31.07.2017 о 09:50; 10:22, 07.08.2017 о 16:01; 16:05; 17:41; 17:42; 17:48;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «АРКАДА БУД ХОЛДИНГ», ідентифікаційний код юридичної особи 41086629 (далі - ТОВ «АРКАДА БУД ХОЛДИНГ»). Адреса місцезнаходження: 01014, м. Київ, вул. Звіринецька, буд. 63. Тендерна пропозиція подана 31.07.2017 о 10:41.
- (8) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ДБК ЛІНАРС»	6 700 944,88	6 400 000,00	4,49 %
2	ПП «Універсал-187»	6 562 134,00	6 400 134,00	0,00 %

3	ПП «Ремдорстрой сервіс»	6 672 789,60	6 525 700,00	2,20 %
4	ТОВ «АРКАДА БУД ХОЛДИНГ»	6 751 313,86	6 525 750,00	3,34 %

- (9) Тендерні пропозиції ПП «Універсал-187» та ТОВ «ДБК ЛІНАРС» були відхилені Замовником як такі, що не відповідають умовам тендерної документації.
- (10) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ПП «Ремдорстрой сервіс».
- (11) Із ПП «Ремдорстрой сервіс» Замовник уклав договір від 23.08.2017 № 96/8 на загальну суму 6 525 700,00 грн з ПДВ.
- (12) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 04.10.2018 № 206/2969/03, вх. № 60-01/3477 від 09.10.2018), ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» свої пропозиції для участі у Процедурі закупівлі подавали з електронного майданчика товариства з обмеженою відповідальністю «Е-ТЕНДЕР» (далі – ТОВ «Е-ТЕНДЕР»).
- (13) За інформацією, яка була надана ТОВ «Е-ТЕНДЕР» (лист від 02.11.2018 № 398, вх. № 60-01/3852 від 08.11.2018), ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» для участі у Процедурі закупівлі подавали та створювали свої тендерні пропозиції, переглядали інформацію по закупівлям, зокрема з наступних ІР адрес:
 - 95.133.9.230, 95.132.89.71, **95.133.34.70** (перегляд інформації по закупівлям), 95.133.59.58 (подання та створення пропозицій, перегляд інформації по закупівлям) [ПП «Ремдорстрой сервіс»];
 - 95.133.98.158 (подання та створення пропозицій, перегляд інформації по закупівлям), 95.132.18.229, **95.133.34.70** (перегляд інформації по закупівлям) [ПП «Універсал-187»].
- (14) Отже, Учасники здійснювали перегляд інформації по закупівлям, зокрема з однієї ІР адреси.
- (15) Відповідно до відомостей з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за ІР адресами 95.133.9.230, 95.132.89.71, 95.133.59.58, **95.133.34.70**, 95.133.98.158, 95.132.18.229 надаються публічним акціонерним товариством «Укртелеком» (далі – ПАТ «Укртелеком»).
- (16) ПАТ «Укртелеком» листом від 07.12.2018 № 2110-вих-80D731-80D922 (вх. від 11.12.2018 № 60-01/384кі) повідомило, що ІР адреси 95.133.9.230, 95.132.89.71, 95.133.59.58, **95.133.34.70**, 95.133.98.158, 95.132.18.229 належать до динамічного пулу ІР адрес, отже абонентом, який використовував вказані ІР адреси (на певну дату та певний час) було комунальне підприємство по утриманню зелених насаджень Святошинського району м. Києва, ідентифікаційний код юридичної особи 03359753 (далі – КП УЗН Святошинського району), згідно з договором про надання послуг електрозв'язку від 22.10.2002 № 3309009382. Адреса надання послуг: м. Київ, вул. Туполева Академіка, буд. 21 (інформація знаходиться в матеріалах дослідження з грифом «Конфіденційно»).
- (17) ПП «Ремдорстрой сервіс» листом б/д б/н (вх. № 01-11-504 від 08.02.2018) надало копію договору про співробітництво (партнерство) від 05.05.2016 № 3110, відповідного до якого КП УЗН Святошинського району та ПП «Ремдорстрой сервіс» підтверджують, що інтереси кожного з них відповідає, зокрема спільне і узгоджене співробітництво у сфері взаємного виконання робіт та надання послуг по капітальних та поточних ремонтів парків, скверів із залученням матеріально-технічних

потужностей підприємств, штатних працівників тощо.

- (18) Таким чином, ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» для участі у Процедурі закупівлі подавали та створювали свої пропозиції, переглядали інформацію по закупівлям, зокрема з IP адреси, яка належала КП УЗН Святошинського району, яке пов'язане з ПП «Ремдорстрой сервіс» спільними інтересами на підставі договору про співробітництво (партнерство).
- (19) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі між ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» відбувся обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів, необхідних для участі у Процедурі закупівлі, Учасники діяли узгоджено.
- (20) ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187», зокрема у період проведення Процедури закупівлі, подавали фінансову звітність з одних IP адрес **109.95.35.83, 109.95.34.43** (лист Головного управління ДФС у Кіровоградській області від 25.03.2019 № 5231/10/11-28-12-02-17, вх. № 60-01/210кі від 28.03.2019).
- (21) Відповідно до відомостей з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP адресами **109.95.35.83, 109.95.34.43** надаються товариством з обмеженою відповідальністю «ІСП Шторм» (далі – ТОВ «ІСП Шторм»).
- (22) ТОВ «ІСП Шторм» листом від 08.05.2019 № 67 (вх. № 60-01/1770 від 13.05.2019) повідомило, що на провайдерів не покладається обов'язок по збереженню мережевих даних абонентів, у зв'язку з цим товариство зберігає дані не більше, як за останні три місяці.
- (23) Отже, Учасники, зокрема під час проведення Процедури закупівлі подавали фінансову звітність з одних IP адрес.
- (24) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі між ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» відбувся обмін інформацією, зокрема в електронному вигляді, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів, необхідних для участі у Процедурі закупівлі, Учасники діяли узгоджено.
- (25) Також, Головне управління ДФС у Кіровоградській області (лист від 25.03.2019 № 5231/10/11-28-12-02-17, вх. № 60-01/210кі від 28.03.2019) повідомило, що ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187», зокрема у період проведення Процедури закупівлі, подавали фінансову звітність з однієї електронної адреси: **remkar16@ukr.net**.
- (26) Вказана електронна адреса значиться на офіційному бланку ПП «Ремдорстрой сервіс», на якому вказаний суб'єкт господарювання подавав свої документи для участі у Процедурі закупівлі.
- (27) Отже, Учасники, зокрема у період проведення Процедури закупівлі, подавали фінансову звітність з однієї електронної адреси, яка належала ПП «Ремдорстрой сервіс».
- (28) Наведене свідчить про те, що ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» спільно здійснювали свою господарську діяльність, а отже під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі Учасники діяли узгоджено.
- (29) За результатами аналізу банківських виписок, наданих акціонерним товариством

комерційним банком «ПРИВАТБАНК» (лист від 10.10.2018 № Е.30.0.0/4-656441 БТ, вх. № 60-01/331кі від 23.10.2018), Відділенням встановлено, що зокрема у період проведення Процедури закупівлі, між ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» існували сталі господарські відносини, зокрема у вигляді поворотної фінансової допомоги (див. таблицю 2).

Таблиця 2

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	24.04.2017	3 000,00	Повернення поворотної фінансової допомоги згідно з договором від 01.03.2017 № 01/03-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	03.05.2017	60 225,00	За лісо-продукцію згідно з договором від 18.04.2017 № 82
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	03.05.2017	90 000,00	За лісо-продукцію згідно з договором від 18.04.2017 № 82
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	04.05.2017	20 000,00	За лісо-продукцію згідно з договором від 18.04.2017 № 82
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	04.05.2017	125 000,00	За лісо-продукцію згідно з договором від 18.04.2017 № 82
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	16.05.2017	100 000,00	Повернення поворотної фінансової допомоги згідно з договором від 01.03.2017 № 01/03-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	22.05.2017	100 000,00	За камінь бортовий згідно з рахунком від 17.04.2017 № 33
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	16.06.2017	100 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.06.2017 № 01/06-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	21.06.2017	10 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.06.2017 № 01/06-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	07.07.2017	10 000,00	Повернення поворотної фінансової допомоги згідно з договором від 01.06.2017 № 01/06-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	11.07.2017	3 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.06.2017 № 01/06-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	11.07.2017	5 500,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.06.2017 № 01/06-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	12.07.2017	30 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.06.2017 № 01/06-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	25.07.2017	150 000,00	Погашення заборгованості згідно акту звірки станом на 01.07.2017
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	26.07.2017	110 000,00	Повернення поворотної фінансової допомоги згідно з договором від 01.06.2017 № 01/06-17

ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	26.07.2017	300 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.06.2017 № 01/07-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	28.07.2017	30 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.06.2017 № 01/07-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	07.08.2017	5 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.06.2017 № 01/07-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	19.08.2017	5 000,00	Повернення поворотної фінансової допомоги згідно з договором від 01.06.2017 № 01/07-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	04.09.2017	10 000,00	Повернення поворотної фінансової допомоги згідно з договором від 01.06.2017 № 01/07-17
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	05.09.2017	250 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.09.2017 № 01/09/17-ФД
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	07.09.2017	250 000,00	Повернення поворотної фінансової допомоги згідно з договором від 01.09.2017 № 01/09/17-ФД
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	07.09.2017	250 000,00	Погашення заборгованості згідно з актом звірки станом на 01.09.2017
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	13.09.2017	135 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.09.2017 № 01/09/17-ФД
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	21.09.2017	300 000,00	Погашення заборгованості згідно акту звірки станом на 01.09.2017
ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	22.09.2017	150 000,00	Поворотна фінансова допомога згідно з договором від 01.09.2017 № 01/09/17-ФД

- (30) Отже, між Учасниками існували господарські відносини до, під час та після проведення Процедури закупівлі.
- (31) Таким чином, ще до подання Учасниками своїх пропозицій для участі у Процедурі закупівлі, ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» були пов'язані господарськими відносинами, що надавало їм можливість домовитись про результати Процедури закупівлі.
- (32) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів в Учасників та відсутність конкуренції між ними.
- (33) 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.

- (34) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (35) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі № 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками якої є юридичні особи.
- (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) Отже, взаємовідносини між ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги свідчать про фінансову підтримку Учасниками один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (38) Враховуючи те, що Учасники здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, та за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.
- (39) Відповідно до вимог тендерної документації технічні, якісні, кількісні та інші характеристики предмета закупівлі повинні відповідати та формуватися у відповідності до технічних вимог Замовника встановлених у Додатку № 4.
- (40) Додатком № 4 тендерної документації визначені технічні вимоги, відповідно до яких для документального підтвердження відповідності робіт тендерній документації та ціни тендерної пропозиції мають бути надані підтверджуючі розрахунки за статтями витрат договірної ціни у відповідності до чинних ДСТУ Б Д.1.1-1:2013, зокрема локальний кошторис, який відповідає опису та основним вимогам до предмету закупівлі.
- (41) На виконання вказаної вимоги, ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» у складі своїх пропозицій надали Локальні кошториси, які розроблені у програмному комплексі АВК-5 (3.2.1).
- (42) Порівняльний аналіз Локальних кошторисів Учасників виявив наступне.
- (43) Проаналізувавши Локальні кошториси ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» Відділенням встановлено, що розмір трудомісткості в загальновиробничих витратах, заробітної плати в загальновиробничих витратах та заробітної плати (всього) в Учасників однакові або є практично однаковими, а в поодиноких випадках відрізняються на коефіцієнти 0,98; 0,99 (див. таблицю 3).

Таблиця 3

№ з/п	Найменування розділів	ПП «Ремдорстрой сервіс»	ПП «Універсал-187»	Коефіцієнт збільшення ціни ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187»
Трудомісткість в загальновиробничих витратах, люд.год				
Локальний кошторис 2-1-1				
1	Розділ 1. Доріжка № 4,5	143	143	1,00
2	Розділ 2. Влаштування карманів під лави та урни (4 карманів)	3	3	1,00

3	Розділ 3. Влаштування паркових лав та урн	0	0	1,00
4	Розділ 4. Доріжка № 6,7	311	311	1,00
5	Розділ 5. Влаштування карманів під лави та урни 11 шт	9	9	1,00
6	Розділ 6. Влаштування паркових лав та урн	1	1	1,00
7	Розділ 7. Доріжка №8	263	263	1,00
8	Розділ 8. Влаштування карманів під лави та урни 8 шт	316	316	1,00
9	Розділ 9. Влаштування паркових лав та урн 8 шт	27	28	0,98
10	Розділ 10. Доріжка № 9	224	224	1,00
	Розділ 11. Дорожка №10	122	122	1,00
	Розділ 12. Влаштування карманів під лави та урни 12шт (6 шт на дорожці №9 та бшт на дорожці №10)	9	9	1,00
	Розділ 13. Влаштування паркових лав та урн	1	1	1,00
Локальний кошторис 2-1-2				
1	Всього по кошторису	428	428	1,00
Заробітна плата в загальновиробничих витратах, грн				
1	Розділ 1. Доріжка № 4,5	7 284	7 268	1,00
2	Розділ 2. Влаштування карманів під лави та урни (4 карманів)	158	158	1,00
3	Розділ 3. Влаштування паркових лав та урн	14	14	0,98
4	Розділ 4. Доріжка № 6,7	15 770	15 769	1,00
5	Розділ 5. Влаштування карманів під лави та урни 11 шт	434	434	1,00
6	Розділ 6. Влаштування паркових лав та урн	38	38	1,00
7	Розділ 7. Доріжка №8	13 379	13 379	1,00
8	Розділ 8. Влаштування карманів під лави та урни 8 шт	316	316	1,00
9	Розділ 9. Влаштування паркових лав та урн 8 шт	27	28	0,98
10	Розділ 10. Доріжка № 9	11 401	11 401	1,00
11	Розділ 11. Дорожка №10	6 206	6 206	1,00
12	Розділ 12. Влаштування карманів під лави та урни 12шт (6 шт на дорожці №9 та бшт на дорожці №10)	473	473	1,00
13	Розділ 13. Влаштування паркових лав та урн	32	32	0,99
Локальний кошторис 2-1-2				
1	Всього по кошторису	21 733	21 734	1,00
Всього заробітна плата, грн				
Локальний кошторис 2-1-1				
1	Розділ 1. Доріжка № 4,5	84 801	84 510	1,00
2	Розділ 2. Влаштування карманів під лави та урни (4 карманів)	1 817	1 817	1,00
3	Розділ 3. Влаштування паркових лав та урн	176	177	1,00
4	Розділ 4. Доріжка № 6,7	182 584	182 585	1,00
5	Розділ 5. Влаштування карманів під лави та урни 11 шт	4 996	4 997	1,00
6	Розділ 6. Влаштування паркових лав та урн	485	484	1,00
7	Розділ 7. Доріжка №8	158 768	158 769	1,00
8	Розділ 8. Влаштування карманів під лави та урни 8 шт	3 634	3 633	1,00
9	Розділ 9. Влаштування паркових лав та урн 8 шт	351	351	1,00
10	Розділ 10. Доріжка № 9	137 321	137 321	1,00
11	Розділ 11. Дорожка №10	72 406	72 405	1,00
12	Розділ 12. Влаштування карманів під лави та урни 12шт (6 шт на дорожці №9 та бшт на дорожці №10)	5 451	5 449	1,00
13	Розділ 13. Влаштування паркових лав та урн	413	413	1,00
Локальний кошторис 2-1-2				
1	Всього по кошторису	325 080	325 081	1,00

- (44) Зазначені в таблиці 2 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, крім того, з липня 2017 року по грудень 2017 року в ПП «Ремдорстрой сервіс» працювало 14 осіб, а в ПП «Універсал-187» - 10 осіб (лист Головного управління ПФУ в Кіровоградській області від 01.10.2018 № 17733/06-02, вх. № 60-01/3429 від 05.10.2018).

- (45) Отже, такі витрати не можуть бути однаковими, оскільки залежать від зовнішніх факторів.
- (46) За результатами аналізу Локальних кошторисів Учасників встановлено, що з 54 найменувань витрат ціни по 24 (44,4 %) відрізняються на коефіцієнт 1,00, ціни по 23 (42,5 %) відрізняються на коефіцієнт 1,01, а в поодиноких випадках відрізняються на коефіцієнти 1,02; 1,03 (див. Додаток 1 до цього рішення).
- (47) Такі особливості під час формування вартості витрат, не є природними і не можуть виникнути випадково під час формування цін, оскільки такі витрати залежать від зовнішніх факторів, зокрема таких як дії інших суб'єктів господарювання (продавців), розміру їх прибутку, вартості грошей тощо. Отже, зазначене виключає можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Учасників торгів готувались кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними, а це в свою чергу свідчить про те, що під час підготовки документів, необхідних для участі у Процедурі закупівлі, Учасники діяли узгоджено.

4. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (48) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (49) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні 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 новоствореними суб'єктами господарювання.
- (50) 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).
- (51) 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).
- (52) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- подання та створення пропозицій, перегляд інформації по закупівлям, в тому числі з однієї IP адреси, яка належала КП УЗН Святошинського району, яке пов'язане з ПП «Ремдорстрой сервіс» спільними інтересами;
 - подання фінансової звітності з однієї IP адреси;
 - подання фінансової звітності з однієї електронної адреси, яка належала ПП «Ремдорстрой сервіс»;
 - сталі господарські відносини, в тому числі фінансова підтримка одного з Учасників

іншим, зокрема під час проведення Процедури закупівлі;
- однаковий розмір трудомісткості в загальноновиробничих витратах, заробітної плати в загальноновиробничих витратах та заробітної плати (всього);
- наявність по 86,9 % найменуванням цін, які відрізняються на однакові коефіцієнти, 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.

- (53) З огляду на вищезазначене, ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» 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».
- (54) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовниками торгів, порушивши права замовників на отримання найбільш ефективних для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (55) Листами від 18.06.2019 № 60-02/3493 та від 18.06.2019 № 60-02/3494 ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» відповідно було направлено копію Подання.
- (56) Вказані вище листи були отримані ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» 25.06.2019 та 27.06.2019 відповідно (за інформацією Учасників).
- (57) На Подання ПП «Ремдорстрой сервіс» (лист від 01.07.2019 б/н, вх. № 60-01/2461 від 03.07.2019) та ПП «Універсал-187» (лист від 01.07.2019 б/н, вх. № 60-01/2460 від 03.07.2019) надали свої зауваження та заперечення. Як свідчать подані відповіді, вказані суб'єкти господарювання з висновками Відділення про порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції не погоджуються.
- (58) Проте зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (59) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та зауваженнями і запереченнями Учасників не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників, які полягали у:
- поданні та створенні пропозицій, перегляді інформації по закупівлям, в тому числі з однієї IP адреси, яка належала КП УЗН Святошинського району, яке пов'язане з ПП «Ремдорстрой сервіс» спільними інтересами;
 - поданні фінансової звітності з однієї IP адреси;
 - поданні фінансової звітності з однієї електронної адреси, яка належала ПП «Ремдорстрой сервіс»;
 - сталих господарських відносинах, в тому числі фінансова підтримка одного з Учасників іншим, зокрема під час проведення Процедури закупівлі;
 - однаковому розмірі трудомісткості в загальноновиробничих витратах, заробітної плати в загальноновиробничих витратах та заробітної плати (всього);
 - наявності по 86,9 % найменуванням цін, які відрізняються на однакові коефіцієнти, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі.

- (60) Така поведінка Учасників 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

- (61) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (62) Згідно з податковими деклараціями з податку на прибуток підприємств розмір доходу від будь-якої діяльності (за вирахуванням непрямих податків) за 2018 рік становить:
- у ПП «Ремдорстрой сервіс» – 16 978 791,00 грн;
 - у ПП «Універсал-187» – 5 044 874,00 грн.
- (63) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ПП «Ремдорстрой сервіс» та ПП «Універсал-187» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (64) 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 приватне підприємство «Ремдорстрой сервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи 39085830; місцезнаходження: 25006, Кіровоградська обл., м. Кіровоград, вул. Верхня Пермська, буд. 23, кв. 1) та приватне підприємство «Універсал-187» (ідентифікаційний код юридичної особи 39852113; місцезнаходження: 25006, Кіровоградська обл., м. Кіровоград, вул. Єгорова, буд. 40) 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 тендерній процедурі із закупівлі «ДСТУ Б Д.1.1-1:2013 код CPV за ДК 021:2015 – (45453000-7-Капітальний ремонт і реставрація) «Капітальний ремонт бульвару Вернадського в Святошинському районі», яка проводилась Київським комунальним об'єднанням зеленого будівництва та експлуатації зелених насаджень міста «Київзеленбуд» за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2017-07-12-000590-b.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне підприємство «Ремдорстрой сервіс» (ідентифікаційний код юридичної особи 39085830) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне підприємство «Універсал-187» (ідентифікаційний код юридичної особи 39852113) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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.

Голова адміністративної колегії

О. Хмельницький