



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

29 січня 2021 року

Хмельницький

№72/2-р/к

справа №72/09-20

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «МАРІ ФУДС» (36000, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Полюсна, 10, кв. 74, ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) (надалі – ТОВ "МАРІ ФУДС"), товариство з обмеженою відповідальністю «Торгова компанія «Світ продуктів» (36009, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Кондратенка, 17, кв. 27, ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) (надалі – ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів") взяли участь у відкритих торгах UA-2018-09-05-000546-b, UA-2018-10-16-000945-a, які проводились протягом вересня-листопада 2018 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21313677) (надалі – Замовник).

Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України було встановлено, що відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується наступним: синхронністю дій у часі при поданні документів, наданих у складі Тендерних пропозицій; подачею своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; завантаження їх з використанням однієї ІР – адреси; подачею документів до органів Державної податкової інспекції, здійснення платежів у банківських установах з використанням однієї ІР-адреси, відсутністю змагальності під час аукціону.

За результатами розгляду справи № 72/09-20 такі дії ТОВ «МАРІ ФУДС» та ТОВ «Торгова компанія «Світ продуктів» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафні санкції :

- ТОВ «МАРІ ФУДС» (ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) загальною сумою 128 968,00 (сто двадцять вісім тисяч дев'ятсот шістьдесят вісім) гривень;
- ТОВ «Торгова компанія «Світ продуктів» (ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) 128 968,00 (сто двадцять вісім тисяч дев'ятсот шістьдесят вісім) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення),

розглянувши матеріали справи № 72/09-20 про порушення ТОВ «МАРІ ФУДС» та ТОВ «Торгова компанія «Світ продуктів» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №72/09-20 від 17 грудня 2020 року №72-03/110-п Першого відділу досліджень та розслідувань Відділення,

ВСТАНОВИЛА:

Процесуальні дії

- (1) Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Здійснено аналіз матеріалів тендеру та розглянуто лист ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» від 30 травня 2019 року (вх. №72-01/720 від 05 червня 2019 року) про ознаки вчинення товариством з обмеженою відповідальністю "МАРІ ФУДС" (ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) та товариством з обмеженою відповідальністю "Торгова компанія "Світ продуктів" (ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час їх участі у тендерах UA-2018-09-05-000546-b, UA-2018-10-16-000945-a, які проводились протягом вересня-листопада 2018 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21313677)..
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Хмельницького обласного територіального відділення від 7 лютого 2020 року №72/9-рп/к розпочато розгляд справи №72/09-20 відносно товариства з обмеженою відповідальністю "МАРІ ФУДС" (ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) та товариства з обмеженою відповідальністю "Торгова компанія "Світ продуктів" (ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-09-05-000546-b, UA-2018-10-16-000945-a, які проводились протягом вересня-листопада 2018 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21313677) (надалі – Замовник) та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
- (4) Листом від 5 січня 2021 року №72-02/59 ТОВ «МАРІ ФУДС» було направлено подання з попередніми висновками у справі №72/09-20 від 17 грудня 2021 року №72-03/110 п.
- (5) Листом від 5 січня 2021 року №72-02/58 ТОВ «Торгова компанія «Світ продуктів» було направлено подання з попередніми висновками у справі №72/09-20 від 17 грудня 2021 року №72-03/110 п.
- (6) Листом від 20 січня 2021 року №72-02/310 ТОВ «МАРІ ФУДС» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (7) Листом від 20 січня 2021 року №72-02/309 ТОВ «Торгова компанія «Світ продуктів» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. Відповідачі

- (8) Відповідачі у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) товариство з обмеженою відповідальністю "МАРІ ФУДС" (36000, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Полюсна, 10, кв. 74, ідентифікаційний код юридичної особи 41644375). Згідно з інформацією, розміщеною в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних

осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ "МАРІ ФУДС" є оптова торгівля м'ясом і м'ясними продуктами (КВЕД 46.32);

- б) товариство з обмеженою відповідальністю "Торгова компанія "Світ продуктів" (36009, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Кондратенка, 17, кв. 27, ідентифікаційний код юридичної особи 39787081). Згідно з інформацією, розміщеною в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" є вирощування інших однорічних і дворічних культур (КВЕД 01.19).

ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставин справи

- (9) В ході збору та аналізу доказів у справі №72/09-20 встановлено наступне.

3.1. Інформація про торги

3.1.1. Торги 1 (UA-2018-09-05-000546-b)

- (10) Протягом вересня-жовтня 2018 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» (30100, Хмельницька обл., м. Нетішин, вул. Енергетиків, 20) було проведено процедуру відкритих торгів (UA-2018-09-05-000546-b) щодо закупівлі: Риба заморожена (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені) (надалі – Торги 1 (UA-2018-09-05-000546-b)).
- (11) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2018-09-05-000546-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 17:00 год. 21 вересня 2018 року. Очікувана вартість предмету закупівлі 356 282,75 грн.
- (12) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали три учасника:
- а) ТОВ "МАРІ ФУДС" (ідентифікаційний код юридичної особи 41644375);
 - б) ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" (ідентифікаційний код юридичної особи 39787081);
 - в) товариство з додатковою відповідальністю «Рівнехолод» (ідентифікаційний код юридичної особи 01553787)
- (13) Відповідно до Витягу з Протоколу № 1175 засідання тендерного комітету ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» від 9 жовтня 2018 року переможцем торгів було визнано ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" з ціною пропозицією 406 459,20 гривень з ПДВ. Замовником було укладено з ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" договір купівлі-продажу від 29 жовтня 2018 року №71-415/53-124-01-18-08963.

3.1.2. Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-a)

- (14) Протягом жовтня-листопада 2018 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» (30100, Хмельницька обл., м. Нетішин, вул. Енергетиків, 20) було проведено процедуру відкритих торгів (UA-2018-10-16-000945-a) щодо закупівлі: М'ясо свинини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо) (надалі – Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-a)).
- (1) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасника:
- а) ТОВ "МАРІ ФУДС" (ідентифікаційний код юридичної особи 41644375);
 - б) ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" (ідентифікаційний код юридичної особи 39787081);

- (15) Відповідно до Витягу з Протоколу № 1367 засідання тендерного комітету ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» від 11 листопада 2018 року переможцем торгів було визнано ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" з ціновою пропозицією 780 990,30 гривень з ПДВ. Замовником було укладено з ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" договір купівлі-продажу від 04 грудня 2018 року №71-430/53-124-01-18-09165.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (16) Проаналізувавши тендерні пропозиції ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" (надалі - Учасники) були виявлені обставини, які свідчать про те, що Учасники узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (17) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

3.2.1. Синхронність дій учасників у часі

- (18) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (19) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні позиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (20) Проаналізувавши інформацію щодо дати та часу подачі Учасниками своїх тендерних пропозицій встановлено, що ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" розмістили свої пропозиції на електронному сайті публічних закупівель в один день (Таблиця 1).

Таблиця 1

№ п /п	Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата	Час подання тендерних пропозицій
Торги 1 (UA-2018-09-05-000546-b)				
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	41644375	21 вересня 2018 року	15:03
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	39787081	21 вересня 2018 року	11:56
Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-a)				
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	41644375	31 жовтня 2018 року	09:27
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	39787081	31 жовтня 2018 року	15:07

- (21) Таким чином, надання Тендерних пропозицій Учасниками до електронної системи закупівель, відбулося в один день, з різницею в часі від 3 год. 07 хв. до 5 год. 40 хв.
- (22) Також, слід відмітити, що відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2018-10-16-000945-a тендерні пропозиції можна було подавати до 09:00 год. 1 листопада 2018 року, незважаючи на це Учасники подали пропозиції 31 жовтня 2018 року за один день до завершення кінцевого строку подання тендерних пропозицій.
- (23) Отже, погоджену поведінку ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.

3.2.2. Поведінка під час електронного аукціону

- (24) Згідно зі статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону.
- (25) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (26) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (27) Проаналізувавши проведені електронні аукціони (таблиця 2) встановлено, що ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" здійснювали наступні дії:
- протягом аукціону на Торгах 1 (UA-2018-09-05-000546-b) ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" здійснило пониження ціни, але не нижче ціни ТОВ "МАРІ ФУДС";
 - протягом трьох етапів аукціону на Торгах 2 (UA-2018-10-16-000945-a) не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію.

Таблиця 2.

№ п /п	Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Різниця цінових пропозицій між ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів", %
Торги 1 (UA-2018-09-05-000546-b)				
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	321 213,50	321 213,50	5,16
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	340 516,25	338 716,00	
Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-a)				
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	616 561,00	616 561,00	5,00
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	650 825,25	650 825,25	

- (28) Відповідно до тендерної документації, одним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (29) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (30) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних засіданнях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають

свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та задалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.

- (31) При аналізі Витягів з Протоколів засідань тендерного комітету ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» по вищезазначених тендерах Відділенням встановлено, що у всіх процедурах закупівель потенційним переможцем з найнижчою ціною пропозицією було ТОВ "МАРІ ФУДС".
- (32) Слід зазначити, що для підтвердження відповідності пропозиції на Торгах 1 (UA-2018-09-05-000546-b) Учаснику-переможцю процедури закупівлі необхідно було надати документ, який підтверджує відсутність підстав для відмови в участі в процедурі закупівлі, що передбачені статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (33) Відділенням встановлено, що ТОВ "МАРІ ФУДС", як переможець Торгів 1 (UA-2018-09-05-000546-b), не надало необхідного документу, який підтверджує відсутність підстав для відмови в участі в процедурі закупівлі, що передбачені статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі». Зважаючи на це, Замовником було відхилено його пропозицію та обрано переможцем учасника з наступною ціною пропозицією (ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів").
- (34) Проведеним аналізом Витягу з Протоколу №1332 від 09 листопада 2018 року встановлено, що пропозицію ТОВ "МАРІ ФУДС" на Торгах 2 (UA-2018-10-16-000945-a) було відхилено, у зв'язку з тим, що переможець (ТОВ "МАРІ ФУДС") відмовився від підписання договору, аргументуючи свою відмову різким підвищенням цін на товар на ринку (лист б/н від 08 листопада 2018 року). Зважаючи на це, Замовником було обрано переможцем учасника з наступною ціною пропозицією (ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів").
- (35) Те, що ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" під час аукціону у Торгах 1 (UA-2018-09-05-000546-b) здійснило пониження ціни не нижче від ціни ТОВ "МАРІ ФУДС" та не здійснювало пониження ціни у Торгах 2 (UA-2018-10-16-000945-a), підтверджує відсутність конкуренції між Учасниками та свідчить про обізнаність Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгодженість своїх цінових пропозицій під час участі у Торгах.
- (36) Таким чином, можна зробити висновок, що ТОВ "МАРІ ФУДС" було технічним учасником торгів та подавало тендерні пропозиції прикриття для забезпечення перемоги ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів".
- (37) Отже, така системна поведінка під час аукціону не може бути випадковим збігом обставин при подачі пропозицій, а підтверджує факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання..

3.2.3. Спільне подання тендерних пропозицій на торги

- (38) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника, про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріями, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації та завантаження відповідних документів що вимагаються замовником у тендерній документації, документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (39) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.

- (40) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісом з автоматичним обміном інформацією.
- (41) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (42) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 19 червня 2019 року №206/1898/03), Відділенням встановлено, ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика **ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»**.
- (43) Також, ДП «Прозорро» повідомило Відділення, що Учасники процедури під час участі в аукціоні використовували наступні IP-адреси (таблиця 3).

Таблиця 3

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
Торги 1 (UA-2018-09-05-000546-b)					
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	██████████	24.09.2018	12:17	Заходив в аукціон
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	██████████	24.09.2018	12:17	Заходив в аукціон
Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-a)					
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	██████████	02.11.2018	13.19	Заходив в аукціон
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	██████████	02.11.2018	13.19	Заходив в аукціон

- (44) Листом від 22 липня 2019 року №220719-14 ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» повідомило Відділення, що ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" здійснювали вхід до кабінету учасника для створення пропозиції з використанням наступних IP-адрес (таблиця 4)

Таблиця 4

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата подання пропозиції	Час подання пропозиції
Торги 1 (UA-2018-09-05-000546-b)				
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	██████████	21.09.2018	15:03
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	██████████	21.09.2018	11:56

Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-а)				
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"		31.10.2018	09:27
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"		02.11.2018	15:07

- (45) Відповідно до інформації, яка була надана акціонерним товариством комерційний банк «Приватбанк» (лист від 15 серпня 2019 року №20.1.0.0/7-190809/2365), Відділенням встановлено, що ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" під час входження до електронного кабінету для здійснення банківських операцій протягом 2018 року спільно використовували одну IP-адресу [REDACTED].
- (46) За результатами аналізу інформації, отриманої від Головного управління ДФС у Полтавській області (лист від 3 жовтня 2019 року №2919/10/16-31-02-01-18) було встановлено, що ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" протягом 2018 року спільно використовували IP-адресу [REDACTED] для надсилання на поштову скриньку управління податкової звітності та інших документів.
- (47) IP – адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (48) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси [REDACTED] є ТОВ "ВЕЛТОН ТЕЛЕКОМ".
- (49) Листом від 3 липня 2019 року №271 ТОВ "ВЕЛТОН ТЕЛЕКОМ" повідомило Відділення, що IP-адресу [REDACTED] було надано ФОП Сергієнку Володимирі Івановичу згідно з договором на підключення до універсальної телекомунікаційної мережі та надання послуг [REDACTED]. Надання послуг здійснювалось за адресою: [REDACTED].
- (50) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси [REDACTED] є ПрАТ "ДАТАГРУП".
- (51) Листом від 27 листопада 2019 року №44389 ПрАТ "ДАТАГРУП" повідомило Відділення, що IP-адресу [REDACTED] було надано ФОП Сергієнку Володимирі Івановичу згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг [REDACTED]. Надання послуг здійснювалось за адресою: [REDACTED].
- (52) Отже, той факт, що ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" приймали участь в аукціоні, входили до електронного кабінету для здійснення банківських операцій та надсилали податкову звітність та інші документи до органів ДПС з використанням одних IP – адрес, приймали участь в аукціоні з використанням однієї IP-адреси, свідчить про те, що під час підготовки та участі у процедурах закупівель Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінкових пропозицій один одного.

3.2.4. Учасники торгів пов'язані між собою

- (53) ФОП Сергієнку В.І. листом б/н від 24 грудня 2019 року повідомив, що для підготовки документів, що були подані ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" у складі тендерної пропозиції для участі в торгах не залучався. Договори про надання телекомунікаційних послуг з ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" не укладались.
- (54) Цим же листом ФОП Сергієнку В.І. повідомив, що ним з ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" укладено договори поставки від 2 січня 2018 року №25 та від 2 січня 2017 року №17 (відповідно).

- (55) Як зазначалось раніше, ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" у період з січня 2019 року по березень 2019 року (включно) спільно використовували ІР-адресу [REDACTED] для надсилання на поштову скриньку управління податкової звітності та інших документів, яка надана в користування ФОП Сергієнку В. І.
- (56) Таким чином, наявність господарських відносин з одним постачальником, тривале спільне використання однієї ІР-адреси свідчить про те, що зазначені суб'єкти господарювання пов'язанні між собою, що створює умови для домовленості про результати процедур закупівлі з метою забезпечення позитивного результату під час торгів.

3.2.5 Особливості подання документів Учасниками

- (57) При аналізі завантажених Учасниками файлів (документів) під час участі у Торгах (UA-2018-09-05-000546-b, UA-2018-10-16-000945-a) до електронної системи закупівлі ProZorro Відділенням встановлено, що подача документів здійснювалась в один спосіб.
- (58) Так, частина документів Учасників, а саме: Статут, документи виробника, наказ на призначення, договір завантажені у форматі jpg.
- (59) Крім того, всі вищеназвані документи в обох випадках завантажені не одним документом, а окремо по кожній сторінці та пронумеровані.
- (60) Інші подані документи завантажені в форматі pdf.
- (61) Також, слід відмітити, що при аналізі завантажених Учасниками файлів із документами Відділенням було встановлено, що для підтвердження інформації про якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі (UA-2018-09-05-000546-b) Учасниками було надано Декларації одного виробника.
- (62) Такі однакові особливості подачі тендерних пропозицій до електронної системи закупівлі ProZorro не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (63) Зазначенні обставини свідчать про те, що ці документи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

3.2.6 Схожість в оформленні документів

- (64) При аналізі Тендерних пропозицій Учасників (Торги UA-2018-09-05-000546-b, UA-2018-10-16-000945-a) було встановлено, що вони містять документ: «Наказ на призначення».
- (65) Проаналізувавши вказані документи встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом одних і тих самих тестових елементів, однаковий текст документа, тощо зокрема:
- (а) в обох випадках в реєстрі документів в електронній системі закупівлі ProZorro однакова назва документа **«Наказ на призначення»**;
 - (б) однаковий текст документа;
 - (в) в обох випадках в тексті документа слова «Директора», «Статуту», «Товариства» написано з великої літери;
 - (г) в обох випадках номер та назва документа зазначено з лівого боку;
 - (д) однаково визначено місце для підпису документа.
- (66) Оформлення цих документів повинно здійснюватись у довільній формі, яка не передбачена тендерною документацією Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожного листа, підготовленого самостійно окремим учасником.

- (67) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між ними при підготовці тендерних пропозицій торгів та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (68) Наведені докази свідчать про те, що документи, які були подані на торги (Торги UA-2018-09-05-000546-b, UA-2018-10-16-000945-a) у складі тендерних пропозицій ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій, що створює певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у торгах.

3.2.7 Використання телефонних номерів, які належать одному суб'єкту господарювання

- (69) Листом від 22 липня 2019 року №220719-14 ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» повідомило Відділення, що ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" особою для подачі документів на участь у Торгах визначено Ласкавенка Сергія Олександровича та зазначено контактний номер телефону - [REDACTED].
- (70) Цим же листом ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» вказало, що ТОВ "МАРІ ФУДС" особою для подачі документів на участь у Торгах визначено Тютюнник Марину Вікторівну та зазначено контактний номер телефону - [REDACTED].
- (71) ПрАТ «Київстар» листом від 15 липня 2020 року №14980/02 надало Відділенню інформацію щодо суб'єкта господарювання за яким було закріплено вищезазначені номери телефонів.
- (72) Проаналізувавши надану інформацію, Відділенням встановлено, що протягом 2018 – 2019 років номери телефонів: [REDACTED] були закріплені за ТОВ «НОВАКОМСЕРВІС» (вул. Котляревського, 3, оф. 713, м. Полтава, 36020, ідентифікаційний номер юридичної особи 38667408).
- (73) Листом від 29 вересня 2020 року №1/16 ТОВ «НОВАКОМСЕРВІС» повідомив Відділення, що телефонний номер [REDACTED] перебуває в користуванні ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів".
- (74) Також листом від 29 вересня 2020 року № 1/29 ТОВ «НОВАКОМСЕРВІС» повідомив, що телефонний номер [REDACTED] перебуває в користуванні ФОП Мазаратій Наталі Іванівни (ідентифікаційний номер - 2707716429).
- (75) ФОП Мазаратій Н.І листом від 13 листопада 2020 року проінформувала Відділення, що не пов'язана відносинами контролю з ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів", цивільно-правові відносини з ТОВ "МАРІ ФУДС" не виникали, до підготовки документів для участі в торгах Учасники її не залучали. Крім того, у цьому ж листі зазначено, що телекомунікаційні послуги, зокрема, користування телефонним номером [REDACTED] для ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" не надавались.
- (76) Цим же листом ФОП Мазаратій Н.І повідомила, що між нею та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" існували цивільно – правові відносини шляхом укладання договорів поставки від 02 січня 2018 року та 03 січня 2019 року.
- (77) Отже, використання ТОВ "МАРІ ФУДС" контактного номеру телефону - [REDACTED], який перебуває в користуванні ФОП Мазаратій Н.І, з якою у ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" існують сталі господарські відносини, підтверджує те, що Відповідачі пов'язані між собою, що створює певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених Торгах.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (78) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (79) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремих суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (80) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаних рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (81) Тендери (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).
- (82) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення 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).
- (83) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (84) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (85) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (86) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: синхронність дій у часі при поданні документів, наданих у складі Тендерних пропозицій; подача своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; завантаження їх з використанням однієї ІР – адреси; подача документів до органів Державної податкової інспекції, здійснення платежів у банківських установах з використанням однієї ІР-адреси, відсутність змагальності під час аукціону та інші не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (87) З огляду на вищезазначене, ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" під час участі у відкритих торгах:
- протягом вересня-жовтня 2018 року (UA-2018-09-05-000546-b) щодо закупівлі: Риба заморожена (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені), які проводились ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС»;

- протягом жовтня-листопада 2018 року (UA-2018-10-16-000945-a) щодо закупівлі: М'ясо свинини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо) (надалі – Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-a), які проводились ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС»,

діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».

- (88) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (89) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (90) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №72/09-20 будь яких заперечень чи зауважень по суті справи Відповідачі не надали.

6. Остаточні висновки

- (91) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів", які полягали у: синхронності дій у часі при поданні документів, наданих у складі Тендерних пропозицій; подачі своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; завантаженні їх з використанням однієї IP – адреси; подачі документів до органів Державної податкової інспекції, здійсненні платежів у банківських установах з використанням однієї IP-адреси, відсутності змагальності під час аукціону та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів:

- протягом вересня-жовтня 2018 року (UA-2018-09-05-000546-b) щодо закупівлі: Риба заморожена (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені), які проводились ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС»;
- протягом жовтня-листопада 2018 року (UA-2018-10-16-000945-a) щодо закупівлі: М'ясо свинини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо) (надалі – Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-a), які проводились ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС»,

та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.

- (92) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (93) Вищезазначені дії ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів", які полягають у узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі:
- протягом вересня-жовтня 2018 року (UA-2018-09-05-000546-b) щодо закупівлі: Риба заморожена (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені), які проводились ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС»;
 - протягом жовтня-листопада 2018 року (UA-2018-10-16-000945-a) щодо закупівлі: М'ясо свинини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо) (надалі – Торги 2 (UA-2018-10-16-000945-a), які проводились ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС»

є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

7. Визначення розміру штрафу

- (66) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, 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 звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (67) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Полтавській області листом від 7 грудня 2020 року №45136/10/16-31-04-04-18, дохід (виручка) ТОВ "МАРІ ФУДС" від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 9 місяців 2020 року склав 5 356 600, 00 грн.
- (68) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Полтавській області листом від 7 грудня 2020 року №45136/10/16-31-04-04-18, дохід (виручка) ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 9 місяців 2020 року склав 7 529 400,00 грн.
- (69) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю "МАРІ ФУДС" (36000, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Полюсна, 10, кв. 74, ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) та товариство з обмеженою відповідальністю "Торгова компанія "Світ продуктів" (36009, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Кондратенка, 17, кв. 27, ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) вчинили порушення, що 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 узгодження своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-09-05-000546-б щодо закупівлі: Риба заморожена (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені), які проводились протягом вересня-жовтня 2018 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС».

2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
 - 2.1. товариство з обмеженою відповідальністю "МАРІ ФУДС" (ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) у розмірі 60 968,00 (шістдесят тисяч дев'ятсот шістдесят вісім) гривень.
 - 2.2. товариство з обмеженою відповідальністю "Торгова компанія "Світ продуктів" (ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) у розмірі у розмірі 60 968,00 (шістдесят тисяч дев'ятсот шістдесят вісім) гривень.
3. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю "МАРІ ФУДС" (36000, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Полюсна, 10, кв. 74, ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) та товариство з обмеженою відповідальністю "Торгова компанія "Світ продуктів" (36009, Полтавська обл., м. Полтава, вул. Кондратенка, 17, кв. 27, ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) вчинили порушення, що 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 узгодження своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-10-16-000945-а щодо закупівлі: М'ясо свинини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо), які проводились протягом жовтня-листопада 2018 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС».
4. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 3 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
 - 4.1. товариство з обмеженою відповідальністю "МАРІ ФУДС" (ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
 - 4.2. товариство з обмеженою відповідальністю "Торгова компанія "Світ продуктів" (ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) у розмірі у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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

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

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії
голова Відділення

Олег ФЕДОРЧУК