

Витяг з ПОДАННЯ 72-03/62-п

З попередніми висновками  
у справі №72/73-20

“26” квітня 2021 року

м. Хмельницький

## 1. 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 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 процедурі закупівлі UA-2019-01-29-001665-а, яка проводилась ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21313677) протягом січня-лютого 2019 року.
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30 жовтня 2020 року №72/38-рп/к розпочато розгляд справи №72/37-20 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 процедурі закупівлі UA-2019-01-29-001665-а, яка проводилась ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» (ідентифікаційний код юридичної особи 21313677) протягом січня-лютого 2019 року (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.

## 2. Відповідачі

- (4) 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) (надалі – ТОВ "МАРІ ФУДС"). 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) (надалі – ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"). 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 Код КВЕД 01.19 Вирощування інших однорічних і дворічних культур.

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

- (5) В ході збору та аналізу доказів у справі №72/37-20 встановлено наступне.

#### 3.1. Інформація про торги

- (6) Протягом січня-лютого 2019 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» (30100, Хмельницька обл., м. Нетішин, вул. Енергетиків, 20) було проведено процедуру відкритих торгів UA-2019-01-29-001665-а щодо закупівлі: м'ясо яловичини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо) (надалі – Торги (UA-2019-01-29-001665-а)).
- (7) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2019-01-29-001665-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:00 год. 14 лютого 2019 року. Очікувана вартість предмету закупівлі 1 083 329,50 грн.
- (8) 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 обмеженою відповідальністю «М'ясопереробний комплекс Поділля» (ідентифікаційний код юридичної особи 39860276).
- (9) Відповідно до Витягу з Протоколу № 130 засідання тендерного комітету ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС» від 22 лютого 2019 року переможцем торгів було визнано товариство з обмеженою відповідальністю «Торгова компанія «Світ продуктів» з ціновою пропозицією 821 924,00 гривень. Замовником було укладено з товариством з обмеженою відповідальністю «Торгова компанія «Світ продуктів» договір купівлі-продажу від 14.03.2019 року №71-463/53-124-01-19-09754.

#### 3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (10) 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.
- (11) 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

- (12) 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.
- (13) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні позиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (14) 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 (UA-2019-01-29-001665-a)				
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	41644375	13 лютого 2019 року	14:41
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	39787081	13 лютого 2019 року	14:50

- (15) Слід відмітити, що відповідно до Оголошення про проведення відкритих Торгів (UA-2019-01-29-001665-a) тендерні пропозиції можна було подавати до 14 лютого 2019 року 16:00 год., незважаючи на це Учасники подали пропозиції 13 лютого 2019 року за один день до завершення кінцевого строку подання тендерних пропозицій.
- (16) Таким чином, надання Тендерних пропозицій Учасниками до електронної системи закупівель, відбулося в один день, з різницею в часі в 9 хвилин.
- (17) За даними системи електронних закупівель «ProZorro» та відповідно до інформації наданої ДП «Прозорро» (лист від 6 липня 2020 року №206/01/1596/03) встановлено, що Учасники заходили в систему для участі в аукціоні практично в один час (з різницею в часі в 1 хвилину), завчасно до початку аукціону (Таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Найменування учасника	Період проведення аукціону	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	<b>з 15:55 до 16:22</b>	2019-02-15	<b>13:53</b>	Заходив в аукціон
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"		2019-02-15	<b>13:54</b>	Заходив в аукціон

- (18) Отже, обізнаність стосовно спільної участі ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" у торгах 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 та той факт, що Учасники заходили в систему для участі в аукціоні майже одночасно (з різницею в часі в 1 хвилину), але завчасно більше ніж за дві години до початку аукціону.

### 3.2.2. Спільне подання тендерних пропозицій на торги

- (19) 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.
- (20) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (21) 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.
- (22) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.

- (23) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 6 липня 2020 року №206/01/1596/03), Відділенням встановлено, що ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (24) Слід відмітити, що на сайті публічні закупівлі ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 15 електронних майданчиків.
- (25) Отже, погоджену поведінку ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" також можуть підтверджувати дії щодо обрання одного і того ж електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (26) Також, ДП «Прозорро» повідомило Відділення, що Учасники процедури під час участі в аукціоні використовували одні IP-адреси (таблиця 4).

Таблиця 3

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	██████████	2019-02-15	13:53	Заходив в аукціон
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	██████████	2019-02-15	13:54	Заходив в аукціон

- (27) Листом від 30 липня 2020 року №300720-4 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 5):

Таблиця 4

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата подання пропозиції	Час подання пропозиції
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	██████████	13.02.2019	14:41
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	██████████	13.02.2019	14:50

- (28) 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-першого півріччя 2019 років (включно з 28.01.2019 року по 31.01.2019 року та з 04.02.2019 року по 15.02.2019 року спільно використовували одну IP-адресу ██████████ а також протягом першого півріччя 2019 року (18.01.2019 року) спільно використовували одну IP адресу ██████████
- (29) Згідно з інформації, наведеної у вищезгаданому листі, ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" входили протягом січня 2019 року до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» для здійснення платежів (розрахунків) для ТОВ «Держзакупівлі онлайн» з використанням однієї IP-адреси (таблиця 5).

Таблиця 5

IP-адреса	Платник	Найменування	Дата	Призначення
-----------	---------	--------------	------	-------------

клієнта		одержувача	перерахунку	платежу
██████████	ТОВ "МАРІ ФУДС"	ТОВ «Держзакупівлі онлайн»	23.01.2019 р.	За проведення електронних торгів
██████████	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	ТОВ «Держзакупівлі онлайн»	29.01.2019 р.	За проведення електронних торгів

- (30) 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 2019 року спільно використовували IP-адресу ██████████ для надсилання на поштову скриньку управління податкової звітності та інших документів.
- (31) 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).
- (32) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси ██████████ є ТОВ "ВЕЛТОН ТЕЛЕКОМ".
- (33) Листом від 3 липня 2019 року №271 ТОВ "ВЕЛТОН ТЕЛЕКОМ" повідомило Відділення, що IP-адресу ██████████ було надано ФОП Сергієнку Володимирі Івановичу згідно з договором на підключення до універсальної телекомунікаційної мережі та надання послуг ██████████. Надання доступу до мережі Інтернет з використанням IP-адреси ██████████ здійснювалося 13.02.2019 року за адресою: провулок Шевченка, 20, м. Полтава.
- (34) Вищеназваним листом ТОВ "ВЕЛТОН ТЕЛЕКОМ" повідомив, що IP-адреса ██████████ є статичною. IP-адресу називають статичною (постійною, незмінною), якщо вона призначається користувачем у налаштуваннях пристрою, або якщо призначається автоматично при підключенні пристрою до мережі і не може бути присвоєна іншому пристрою. Зазначене свідчить про те, що IP-адреса ██████████ закріплена за ФОП Сергієнку В.І. згідно з вищеназваного договору з 29 вересня 2011 року і перебуває у його користуванні по даний час.
- (35) 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.
- (36) Вищеназваним листом ФОП Сергієнку В. І. повідомив, що йому належить одна з будівель, що розташована за адресою м. Полтава, провулок Шевченко, 20. У вказаній будівлі підключено мережу Інтернет та створено зону Wi-fi з вільним доступом, яким можуть користуватись контрагенти ФОП Сергієнка В. І. під час зустрічей.
- (37) 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).
- (38) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси ██████████ є ТОВ «Воля-Кабель».
- ██████████ Листом від 04.07.2019 року №424/ВК ТОВ «Воля-Кабель» повідомило Відділення, що IP-адресу ██████████ було надано ФОП Муравйову Дмитру Валерійовичу згідно з договором надання телекомунікаційних послуг №202917/17 від 18 грудня 2017 року.

Надання телекомунікаційних послуг здійснювалось за адресою: провулок Шевченка, буд.20, м. Полтава. Варто зауважити, що за цією ж адресою Учасники спільно використовували також IP-адресу [REDACTED]

- (40) Листом від 26.12.2019 року №72-01/1551 ФОП Муравйов Д. В. повідомив, що не укладав угод на надання телекомунікаційних послуг із ТОВ «МАРІ ФУДС» та ТОВ «Світ продуктів». Також, у цьому ж листі ФОП Муравйов Д.В. зазначив, що на території його офісних приміщень організована зона вільного вай-фаю.
- (41) Однак, Згідно з відомостями, які містяться у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (надалі - Реєстр) юридичною адресою здійснення господарської діяльності ТОВ «МАРІ ФУДС» є адреса: м. Полтава, вул. Полюсна, 10, кв. 74, а також згідно вищеназваного Реєстру адресою здійснення діяльності ТОВ «Світ продуктів» є м. Полтава, вул. Кондратенка, 17, кв. 27.
- (42) Тобто, спільне використання протягом тривалого часу Учасниками IP-адрес [REDACTED] та [REDACTED] що надаються у користування за адресою провулок Шевченка, буд.20, м. Полтава (відмінною від юридичних адрес Учасників) підтверджує наявність узгодженої поведінки між ТОВ «МАРІ ФУДС» та ТОВ «Світ продуктів».
- (43) В підтвердження вищевикладеному слід зазначити, що відповідно до листа АТ КБ «Приватбанк» від 15.08.2019 р. за №20.1.0.0/7-190809/2365 Учасники майже одночасно входили з використанням IP-адрес [REDACTED] та [REDACTED] до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» для здійснення платежів (розрахунків) для ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн» (таблиця 7)

Таблиця 6

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником	
1.	ТОВ "МАРІ ФУДС"	[REDACTED]	10.01.2019	08:14	Входило до автоматизованої системи «Клієнт-Банк»	
			11.01.2019	08:17		
			14.01.2019	08:34		
		[REDACTED]	18.01.2019	08:21		Входило до автоматизованої системи «Клієнт-Банк»
			20.02.2019	16:01		
			21.02.2019	08:27		
22.02.2019	08:39					
25.02.2019	08:30					
28.02.2019	08:35					
2.	ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів"	[REDACTED]	10.01.2019	08:14	Входило до автоматизованої системи «Клієнт-Банк»	
			11.01.2019	08:17		
			14.01.2019	08:33		
		[REDACTED]	18.01.2019	08:22		Входило до автоматизованої системи «Клієнт-Банк»
			20.02.2019	16:01		
			21.02.2019	08:26		
22.02.2019	08:39					
25.02.2019	08:29					
28.02.2019	08:34					

- (44) Отже, той факт, що ТОВ «МАРІ ФУДС» та ТОВ «Світ продуктів», які виступали конкурентами в Торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували свої тендерні пропозиції та заходили в аукціон

із застосуванням однієї IP-адреси, подачі документів до органів Державної податкової служби, здійснення платежів у банківських установах, здійснення платежів для ТОВ «Закупівлі онлайн» свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурі закупівлі Учасники були пов'язанні між собою, діяли спільно та були обізнані про участь один одного у Торгах.

### **3.2.3. Особливості подання документів Учасниками**

- (45) При аналізі завантажених Учасниками файлів (документів) під час участі у Торгах до електронної системи закупівлі ProZorro Відділенням встановлено, що подача документів здійснювалась в один спосіб.
- (46) Так, частина документів Учасників, а саме: Статут, наказ на призначення, підпис, платник ПДВ, протокол завантажені у форматі jpg.
- (47) Крім того, всі вищезазначені документи в обох випадках завантажені не одним документом, а окремо по кожній сторінці та пронумеровані.
- (48) Інші подані документи завантажені в форматі pdf.
- (49) Такі однакові особливості подачі тендерних пропозицій до електронної системи закупівлі ProZorro не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (50) Зазначенні обставини можуть свідчити про те, що ці документи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

### **3.2.4. Використання телефонних номерів, які належать одному суб'єкту господарювання**

- (51) Листом від 30 липня 2020 року №300720-4 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].
- (52) 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].
- (53) ПрАТ «Київстар» листом від 15 липня 2020 року №14980/02 надало Відділенню інформацію щодо суб'єкта господарювання за яким було закріплено вищезазначені номери телефонів.
- (54) Проаналізувавши надану інформацію, Відділенням встановлено, що протягом 2018 – 2019 років номери телефонів: [REDACTED] та [REDACTED] були закріплені за ТОВ «НОВАКОМСЕРВІС» (вул. Котляревського, 3, оф. 713, м. Полтава, 36020, ідентифікаційний номер юридичної особи 38667408).
- (55) Листом від 16.09.2020 року №1/16 ТОВ «НОВАКОМСЕРВІС» повідомило, що протягом 2018-2019 років телефонні номери [REDACTED] та [REDACTED] перебували у користуванні ФОП Сергієнко В. І. на підставі договору комісії [REDACTED] від 20.09.2013 року.
- (56) Отже, використання ТОВ "МАРІ ФУДС" контактного номеру телефону [REDACTED], та використання ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" контактного номеру телефону - [REDACTED], які перебувають у користуванні ФОП Сергієнко В. І., з яким у ТОВ "МАРІ ФУДС" та 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.
- (57) Наведені докази у своїй сукупності свідчать про те, що документи, які були подані на Торги 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 може створювати певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у торгах.

#### **4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства**

- (58) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (59) 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 окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (60) 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.
- (61) 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).
- (62) 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).
- (63) 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.
- (64) 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.
- (65) 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.
- (66) 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; подача документів до органів Державної податкової інспекції, здійснення платежів у банківських установах з використанням однієї ІР-адреси, приймали участь в аукціоні з використанням однієї ІР-адреси 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.
- (67) З огляду на вищезазначене, ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" під час участі у відкритих торгах UA-2019-01-29-001665-а щодо закупівлі: м'ясо яловичини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо, які проводились протягом січня-лютого 2019 року 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».

- (68) 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.
- (69) 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. Остаточні висновки**

- (70) 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: синхронність дій у часі при поданні документів, наданих у складі Тендерних пропозицій; подача своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; подача документів до органів Державної податкової інспекції, здійснення платежів у банківських установах з використанням однієї ІР-адреси, прийняття участі в аукціоні з використанням однієї ІР-адреси та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2019-01-29-001665-а щодо закупівлі: м'ясо яловичини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо, які проводились протягом січня-лютого 2019 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС», та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (71) 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.
- (72) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (73) Вищезазначені дії ТОВ "МАРІ ФУДС" та ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів", які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2019-01-29-001665-а щодо закупівлі: м'ясо яловичини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо, які проводились протягом січня-лютого 2019 року 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.

### **6. Визначення розміру штрафу**

- (74) 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.

- (75) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Полтавській області листом від 05.03.2021 року №3146/5/16-31-18-04-18 дохід (виручка) ТОВ "МАРІ ФУДС" від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік склав 8281,5 тис. грн.
- (76) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Полтавській області листом від 05.03.2021 року №3146/5/16-31-18-04-18 дохід (виручка) ТОВ "Торгова компанія "Світ продуктів" від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік склав 12490,4 тис. грн.
- (77) 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 7, 12<sup>1</sup>, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстроване в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, що зареєстроване 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),

#### **ПРОПОНУЄМО:**

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) своїми діями, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2019-01-29-001665-а щодо закупівлі: м'ясо яловичини (ДК 021:2015: 15110000-2 — М'ясо, які проводились протягом січня-лютого 2019 року ДП НАЕК «Енергоатом» ВП «Хмельницька АЕС», вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на:
  - 2.1. товариство з обмеженою відповідальністю "МАРІ ФУДС" (ідентифікаційний код юридичної особи 41644375) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
  - 2.2. товариство з обмеженою відповідальністю "Торгова компанія "Світ продуктів" (ідентифікаційний код юридичної особи 39787081) у розмірі до десяти відсотків

доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.

Головний спеціаліст Першого ВДР

Віта ГАЙКОВСЬКА

Погоджено:

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА

Заступник начальника Першого ВДР

Віталій ЛУЦЮК