



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

15 липня 2021 року

№ 60/55-р/к

справа № 73/60/82-рп/к.20

м. Київ

Про порушення законодавства про  
захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-комерційна фірма «Промкомплект», ідентифікаційний код юридичної особи 24213675 (далі – ТОВ «ВКФ «Промкомплект») та товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельно-транспортна компанія «Промбудкомплект», ідентифікаційний код юридичної особи 42781729 (далі – ТОВ «БТК «Промбудкомплект») подали тендерні пропозиції на участь у наступних тендерних процедурах закупівель, які проводились комунальним підприємством «Чернігівводоканал» Чернігівської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 03358222) (далі – Замовник) за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» (далі разом – **Процедури закупівель**):

- «Пісок річковий», ідентифікатор закупівлі UA-2020-01-16-000352-с (далі – **Процедура закупівлі-1**). Очікувана вартість закупівлі – 1 092 000,00 грн; торги не відбулися;

- «Щебінь гранітний», ідентифікатор закупівлі UA-2020-01-16-003102-с (далі – **Процедура закупівлі-2**). Очікувана вартість закупівлі – 1 316 550,00 грн; торги не відбулися.

При цьому, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 73/60/82-рп/к.20 дії ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у **Процедурах закупівель**, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ВКФ «Промкомплект» накладено штраф на загальну суму 100 000 (сто тисяч) гривень.

На ТОВ «БТК «Промбудкомплект» накладено штраф на загальну суму 100 000 (сто тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення

Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 73/60/82-рп/к.20 про порушення ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» 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 Відділу досліджень і розслідувань в Чернігівській області від 14.05.2021 № 60-03/132п,

### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. Процесуальні дії**

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 24.09.2020 № 60/82-рп/к розпочато розгляд справи № 73/60/82-рп/к.20 за ознаками вчинення ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» 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, під час участі у **Процедурах закупівель**.
- (2) Листами від 17.05.2021 № 60-02/3819 (вручено 27.05.2021 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення) та від 17.05.2021 № 60-02/3820 (вручено 24.05.2021 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення) ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 73/60/82-рп/к.20 (далі – Подання).
- (3) Листами від 04.06.2021 № 193 (вх. Відділення № 60-01/3144 від 07.06.2021) та від 14.06.2021 № 88 (вх. Відділення № 60-01/3305 від 15.06.2021) ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» надали до Відділення заперечення щодо змісту Подання.

#### **2. Відповідачі**

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - ТОВ «ВКФ «Промкомплект», ідентифікаційний код юридичної особи 24213675. Адреса місцезнаходження юридичної особи: вул. Військових Будівельників, буд. 6, м. Славутич, Київська обл., 07100. Основним видом діяльності ТОВ «ВКФ «Промкомплект» є інші спеціалізовані будівельні роботи, н. в. і. у. (код КВЕД 43.99);
  - ТОВ «БТК «Промбудкомплект», ідентифікаційний код юридичної особи 42781729. Адреса місцезнаходження юридичної особи: вул. Цюлковського, буд. 30-Г, м. Чернігів, Чернігівська обл., 14001. Основним видом діяльності ТОВ «БТК «Промбудкомплект» є будівництво житлових і нежитлових будівель (код КВЕД 41.20).
- (5) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

#### **3. Обставини справи**

##### **Щодо Процедури закупівлі-1**

- (6) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі-1** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
  - ТОВ «БТК «Промбудкомплект» – тендерна пропозиція подана 31.01.2020

о 15:06;

- ТОВ «ВКФ «Промкомплект» – тендерна пропозиція подана 31.01.2020 о 16:47, 17:06, 17:07, 04.02.2020 о 15:55.

- (7) Отже, ТОВ «БТК «Промбудкомплект» завантажувало свою пропозицію до системи «Prozorro», а ТОВ «ВКФ «Промкомплект» частину своєї пропозиції, в один день (31.01.2020).
- (8) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-1** [див. таблицю 1].

Таблиця 1

| № з/п | Найменування учасника      | Тендерна пропозиція, грн з ПДВ |              | Відсоток зниження ціни |
|-------|----------------------------|--------------------------------|--------------|------------------------|
|       |                            | Початкова                      | Кінцева      |                        |
| 1     | ТОВ «ВКФ «Промкомплект»    | 1 083 000,00                   | 1 083 000,00 | 0,00 %                 |
| 2     | ТОВ «БТК «Промбудкомплект» | 1 092 000,00                   | 1 092 000,00 | 0,00 %                 |

- (9) За результатами проведення **Процедури закупівлі-1**, протокольними рішеннями Замовника від 12.02.2020 № 4 та від 17.02.2020 № 5 тендерні пропозиції ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» були відхилені відповідно до пункту 7 частини першої статті 17, частини сьомої статті 28, пункту 3 частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі – Закон) (в редакції від 08.02.2020) – тендерні пропозиції подані Учасниками, які є пов'язаними особами між собою.
- (10) **Процедуру закупівлі-1** 17.02.2020 було відмінено Замовником у зв'язку з відхиленням всіх тендерних пропозицій згідно з Законом.

#### Щодо Процедури закупівлі-2

- (11) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі-2** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «БТК «Промбудкомплект» – тендерна пропозиція подана 31.01.2020 о 15:10, 15:29;
  - ТОВ «ВКФ «Промкомплект» – тендерна пропозиція подана 31.01.2020 о 17:16.
- (12) Отже, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» завантажували свої пропозиції до системи «Prozorro» в один день (31.01.2020).
- (13) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-2** [див. таблицю 2].

Таблиця 2

| № з/п | Найменування учасника      | Тендерна пропозиція, грн з ПДВ |              | Відсоток зниження ціни |
|-------|----------------------------|--------------------------------|--------------|------------------------|
|       |                            | Початкова                      | Кінцева      |                        |
| 1     | ТОВ «БТК «Промбудкомплект» | 1 313 860,00                   | 1 313 860,00 | 0,00 %                 |
| 2     | ТОВ «ВКФ «Промкомплект»    | 1 316 535,00                   | 1 316 535,00 | 0,00 %                 |

- (14) За результатами проведення **Процедури закупівлі-2**, протокольними рішеннями Замовника:
- від 12.02.2020 № 2 тендерна пропозиція ТОВ «БТК «Промбудкомплект» була відхилена відповідно до статті 16, пункту 1 частини першої статті 30 Закону (в редакції від 08.02.2020) – не відповідає кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, установленим статтею 16 Закону, та умовам тендерної документації Замовника;
  - від 17.02.2020 № 3 тендерна пропозиція ТОВ «ВКФ «Промкомплект» була

відхилена відповідно до пункту 7 частини першої статті 17, частини сьомої статті 28, пункту 3 частини першої статті 30 Закону (в редакції від 08.02.2020) – тендерні пропозиції подані Учасниками, які є пов'язаними особами між собою.

- (15) **Процедуру закупівлі-2** 17.02.2020 було відмінено Замовником у зв'язку з відхиленням всіх тендерних пропозицій згідно з Законом.

#### 4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (16) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» під час участі у **Процедурах закупівель**.

#### Щодо Процедури закупівлі-1, Процедури закупівлі-2

##### 4.1. Пов'язаність Учасників

- (17) Відповідно до інформації з ЄДР, засновниками (учасниками) та кінцевими бенефіціарними власниками (контролерами) ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» у період проведення **Процедур закупівель** були:
- ОСОБА 1 із часткою 90 % у статутному капіталі ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та 60 % у статутному капіталі ТОВ «БТК «Промбудкомплект» (місцезнаходження: *інформація з обмеженим доступом*);
  - ОСОБА 2 із часткою 10 % у статутному капіталі ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та 40 % у статутному капіталі ТОВ «БТК «Промбудкомплект» (місцезнаходження: *інформація з обмеженим доступом*).
- (18) Згідно зі Статутами, органами управління ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» є Загальні збори учасників, директор.
- (19) За інформацією Учасників (лист ТОВ «ВКФ «Промкомплект» від 25.06.2020 № 496, вх. Відділення № 60-01/786кі від 25.06.2020; лист ТОВ «БТК «Промбудкомплект» від 22.06.2020 № 49/05, вх. Відділення № 60-01/2327 від 23.06.2020), у період проведення **Процедур закупівель** ОСОБА 1 був одночасно директором ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та заступником директора (до 15.01.2020 – директором) ТОВ «БТК «Промбудкомплект»; ОСОБА 2 обіймала посаду заступника директора з загальних питань ТОВ «ВКФ «Промкомплект».
- (20) За повідомленням Північно-Східного міжрегіонального управління Міністерства юстиції (м. Суми) (лист від 02.12.2020 № 830-23-20-22.23, вх. Відділення № 60-01/1576кі від 08.12.2020), ОСОБА 1 та ОСОБА 2 є чоловіком та дружиною.
- (21) Інформація щодо дружини (ОСОБИ 2) також зазначена ОСОБОЮ 1 у деклараціях, розміщених на сайті Національного агентства з питань запобігання корупції.
- (22) Отже, ОСОБА 1 та ОСОБА 2 пов'язані сімейними зв'язками.
- (23) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (24) Таким чином, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» під час проведення **Процедур закупівель** були пов'язані через фізичних осіб, які пов'язані сімейними зв'язками.

- (25) Отже, Учасники є пов'язаними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (26) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль – вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання.
- (27) З огляду на одночасне володіння істотними частками статутного капіталу ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» фізичною особою ОСОБОЮ 1, відповідні суб'єкти господарювання пов'язані відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

#### 4.2. Наявність спільних працівників

- (28) За інформацією, наданою Учасниками, окремі працівники у період проведення **Процедур закупівель** одночасно перебували у трудових відносинах як з ТОВ «ВКФ «Промкомплект», так і з ТОВ «БТК «Промбудкомплект», зокрема:
- ОСОБА 1 (на посаді директора ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та заступника директора ТОВ «БТК «Промбудкомплект»);
  - ОСОБА 3 (на посаді диспетчера автомобільного транспорту ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та начальника відділу збуту ТОВ «БТК «Промбудкомплект»);
- що підтверджується й даними Головного управління Пенсійного фонду України у Київській області (лист від 27.05.2020 № 1000-0603-8/41869, вх. Чернігівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Чернігівське ТВ) № 75-01/58-КІ від 04.06.2020) та Головного управління Пенсійного фонду України в Чернігівській області (лист від 26.05.2020 № 2500-0602-8/18298, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/51-КІ від 27.05.2020).
- (29) За даними ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 26.05.2020 № 686/05, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/658/823 від 01.06.2020), вказані працівники є відповідальними особами, що контактували з електронним майданчиком під час реєстрації та на час проведення **Процедур закупівель**.
- (30) Існування зазначених трудових відносин унеможливорює існування конкуренції між вказаними суб'єктами господарювання, в тому числі під час участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2**.
- (31) Зазначені обставини свідчать про те, що під час участі у **Процедурах закупівель** Учасники діяли не самостійно, а узгоджували свої дії.

#### 4.3. Використання Учасниками однієї ІР-адреси

- (32) За інформацією, наданою ДП «Прозорро» (лист від 13.03.2020 № 206/620/03,

вх. Чернігівського ТВ № 75-01/314/385 від 18.03.2020), Учасники для участі у **Процедурах закупівель** подавали свої пропозиції з одного електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА» та заходили в аукціони з наступних IP-адрес [див. таблицю 3].

Таблиця 3

| Процедура закупівлі   | Учасник                    | IP-адреса, з якої Учасник заходив в аукціон                                                                                                    | Дата проведення аукціону |
|-----------------------|----------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------|
| Процедура закупівлі-1 | ТОВ «БТК «Промбудкомплект» | 91.192.45.210                                                                                                                                  | 04.02.2020               |
|                       | ТОВ «ВКФ «Промкомплект»    | <b>195.34.196.84</b>                                                                                                                           |                          |
| Процедура закупівлі-2 | ТОВ «БТК «Промбудкомплект» | <b>195.34.196.84</b>                                                                                                                           | 05.02.2020               |
|                       | ТОВ «БТК «Промбудкомплект» | 91.192.45.210                                                                                                                                  |                          |
|                       | ТОВ «ВКФ «Промкомплект»    | IP-адреса учасника відсутня в системі логування по можливій причині блокування бібліотеки в браузері учасника або учасник не заходив в аукціон |                          |

- (33) За інформацією ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 26.05.2020 № 686/05, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/658/823 від 01.06.2020), Учасники для участі у **Процедурах закупівель** створювали свої пропозиції з наступних IP-адрес [див. таблицю 4].

Таблиця 4

| Процедура закупівлі   | Учасник                    | ІР-адреса     | Дата входу | Час входу |
|-----------------------|----------------------------|---------------|------------|-----------|
| Процедура закупівлі-1 | ТОВ «БТК «Промбудкомплект» | 91.192.45.210 | 31.01.2020 | 15:06:32  |
|                       | ТОВ «ВКФ «Промкомплект»    | 195.34.196.84 |            | 16:47:44  |
|                       |                            |               |            | 17:06:22  |
| Процедура закупівлі-2 | ТОВ «БТК «Промбудкомплект» | 91.192.45.210 | 31.01.2020 | 15:10:14  |
|                       | ТОВ «ВКФ «Промкомплект»    | 195.34.196.84 |            | 17:16:09  |

- (34) Таким чином, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-1** та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-2** заходили в аукціон з однієї IP-адреси **195.34.196.84**, з якої ТОВ «ВКФ «Промкомплект» створювало свої пропозиції для участі у **Процедурах закупівель**.
- (35) Крім того, у період проведення **Процедур закупівель** інформація з обмеженим доступом (листи Головного управління ДПС у Київській області від 01.06.2020 № 17294/9/10-36-04-04, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/674/843 від 04.06.2020, Головного управління ДПС у Чернігівській області від 29.05.2020 № 6616/10/25-01-04-01-04, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/659/824 від 01.06.2020, АТ «Державний ощадний банк України» від 04.06.2020 № 46-13/4570/4836-БТ, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/60-КІ від 10.06.2020 та АТ «УкрСиббанк» від 10.06.2020 № 65-5-10/26, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/61-КІ від 10.06.2020).
- (36) Послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **195.34.196.84** надаються приватним підприємством «Сервісний центр «Макет» (далі – ПП «Сервісний центр «Макет»)) на підставі договору на послуги доступу до мережі Інтернет від 01.12.2017 № 5384, укладеного з ТОВ «ВКФ «Промкомплект» (далі – Договір) (лист ПП «Сервісний центр «Макет» від 19.10.2020 № 9, вх. Відділення № 60-01/4003 від 22.10.2020).
- (37) За даними ПП «Сервісний центр «Макет», IP-адреса **195.34.196.84** була надана як NAT адреса для ТОВ «ВКФ «Промкомплект» з локальною адресою 10.7.1.82 при укладенні Договору. З часу укладання Договору прив'язка IP-адреси NAT **195.34.196.84** не змінювалась. Обладнання з локальною адресою 10.7.1.82 прописане

на обладнанні ТОВ «ВКФ «Промкомплект» і знаходиться за адресою: **Київська обл., м. Славутич, вул. Військових Будівельників, буд. 6** (вказана адреса є адресою місцезнаходження ТОВ «ВКФ «Промкомплект»).

У період проведення **Процедур закупівель** IP-адреса **195.34.196.84** використовувалась виключно для перетворення методом NAT локальної адреси 10.7.1.82, що належить ТОВ «ВКФ «Промкомплект».

- (38) Також ПП «Сервісний центр «Макет» повідомило, що між ним не існувало договірних відносин з ТОВ «БТК «Промбудкомплект», відповідно послуги з доступу до мережі Інтернет вказаному товариству не надавались.
- (39) Таким чином, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» під час участі у **Процедурах закупівель** подавали фінансову звітність та здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси, яка належала одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект», з якої ТОВ «ВКФ «Промкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-1** і ТОВ «БТК «Промбудкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-2** заходили в аукціон, а ТОВ «ВКФ «Промкомплект» створювало свої пропозиції для участі у **Процедурах закупівель**.
- (40) Перелічене вище свідчить про те, що під час підготовки пропозицій для участі у **Процедурах закупівель** та під час проведення аукціонів ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» діяли спільно (узгоджено).

#### **4.4. Використання одного номеру мобільного телефонного зв'язку**

- (41) Згідно з інформацією ТОВ «ВКФ «Промкомплект» (лист від 25.06.2020 № 496, вх. Відділення № 60-01/786кі від 25.06.2020), у період з 01.09.2019 до 01.03.2020, відповідно до виставлених ПрАТ «ВФ Україна» рахунків за телекомунікаційні послуги, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» у своїй господарській діяльності серед інших використовувало за контрактом, зокрема номер мобільного телефонного зв'язку **+380504651355**.
- (42) Також номер мобільного телефонного зв'язку **+380504651355** вказаний в ЄДР як телефонний номер для здійснення зв'язку з іншим Учасником – ТОВ «БТК «Промбудкомплект».
- (43) За даними ПрАТ «ВФ Україна» (лист від 03.03.2021 № 60-02/1592, вх. Відділення № 60-01/531кі від 19.03.2021) *інформація з обмеженим доступом*.
- (44) В свою чергу, ТОВ «БТК «Промбудкомплект» надало Відділенню інформацію (лист від 22.06.2020 № 49/05, вх. Відділення № 60-01/2327 від 23.06.2020) про те, що у період з 01.09.2019 до 01.03.2020 договори про надання послуг з доступу до мережі Інтернет не уклались; при здійсненні господарської діяльності товариством використовувалась електронна поштова скринька начальника відділу збуту efedorenko031@gmail.com; номери телефонів, факсу не використовувались.
- (45) Отже, Учасники під час здійснення своєї господарської діяльності використовували номер мобільного телефонного зв'язку, який належав одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект».
- (46) Перелічене вище свідчить про те, що під час підготовки пропозицій для участі у **Процедурах закупівель** та під час проведення аукціонів ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» спільно здійснювали свою господарську діяльність та могли обмінюватись інформацією.

#### 4.5. Використання однієї електронної поштової скриньки

- (47) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДПС у Київській області (лист від 01.06.2020 № 17294/9/10-36-04-04, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/674/843 від 04.06.2020) та Головним управлінням ДПС у Чернігівській області (лист від 29.05.2020 № 6616/10/25-01-04-01-04, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/659/824 від 01.06.2020), у період проведення **Процедур закупівель** Учасниками під час подання фінансової звітності використовувалась одна електронна поштова скринька **olga.finansist73@gmail.com**.
- (48) Вказана електронна поштова скринька не використовувалась Учасниками у своїй господарській діяльності.
- (49) Слід зазначити, що ТОВ «ВКФ «Промкомплект» листом від 08.12.2020 № 967 (вх. Відділення № 60-01/4752 від 14.12.2020) та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» листом від 09.12.2020 № 62/05 (вх. Відділення № 60-01/4728 від 11.12.2020) повідомили, що не звертались до сторонніх організацій з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності, зокрема у період проведення **Процедур закупівель**.
- (50) Виходячи з наведеного, у період проведення **Процедур закупівель** ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» спільно здійснювали свою господарську діяльність, що передбачає спільність інтересів Учасників та свідчить про узгодженість дій під час участі у **Процедурах закупівель**.

#### 4.6. Використання однакового логіну

- (51) За даними АТ «Державний ощадний банк України» (лист від 04.06.2020 № 46-13/4570/4836-БТ, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/60-КІ від 10.06.2020) та АТ «УкрСиббанк» (лист від 10.06.2020 № 65-5-10/26, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/61-КІ від 10.06.2020), *інформація з обмеженим доступом*.
- (52) Згідно з інформацією ТОВ «ВКФ «Промкомплект» (лист від 25.06.2020 № 496, вх. Відділення № 60-01/786кі від 25.06.2020), у період з 01.09.2019 до 01.03.2020, відповідно до виставлених ПрАТ «ВФ Україна» рахунків за телекомунікаційні послуги, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» у своїй господарській діяльності серед інших використовувало за контрактом, зокрема номер мобільного телефонного зв'язку **+380506404121**.
- (53) За даними ПрАТ «ВФ Україна» (лист від 03.03.2021 № 60-02/1592, вх. Відділення № 60-01/531кі від 19.03.2021) *інформація з обмеженим доступом*.
- (54) Отже, Учасники у період проведення **Процедур закупівель** входили до системи дистанційного обслуговування «Інтернет-Клієнт-Банк» з використанням одного логіну, цифри якого співпадають з номером мобільного телефонного зв'язку одного з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект».
- (55) Наведені вище обставини виключають можливість здійснення ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» керування своїми банківськими рахунками кожним Учасником окремо та свідчать про те, що керування банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» Учасників у період проведення **Процедур закупівель** здійснювалось однією особою.
- (56) Отже, Учасники під час участі у **Процедурах закупівель** спільно здійснювали свою господарську діяльність, що передбачає спільність інтересів ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» під час участі у **Процедурах закупівель**.

#### 4.7. Синхронність дій у часі

- (57) Також під час участі у **Процедурах закупівель** Учасники одночасно здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк», зокрема збігаються дати та час входу Учасників до зазначеної системи і виходу з неї, відповідно й тривалість сесій, що підтверджується витягом із системи UKRSIBBusiness, наданим АТ «УкрСиббанк» (лист від 10.06.2020 № 65-5-10/26, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/61-КІ від 10.06.2020), зокрема [див. таблицю 5].

### Таблица 5

[illegible]

- (58) Як вже було встановлено Відділенням, Учасники не залучали сторонніх організацій з

метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності.

- (59) Отже, така синхронність дій у часі вказує на системний погоджений характер поведінки Учасників у господарській діяльності, у тому числі під час участі у **Процедурах закупівель**, та свідчить про обмін інформацією між Учасниками та про узгодженість дій під час участі у **Процедурах закупівель**.

#### 4.8. Наявність господарських відносин між Учасниками

- (60) Під час участі у **Процедурах закупівель** між Учасниками існували господарські відносини, що підтверджується:
- договорами поставки від 16.07.2019 № 1 (термін дії до 31.12.2019) та від 16.01.2020 № 5 (термін дії до 31.12.2020), згідно з яким ТОВ «ВКФ «Промкомплект» поставляє продукцію (пісок річковий та щебінь) ТОВ «БТК «Промбудкомплект»;
  - договором про надання транспортних послуг від 16.01.2020 № 5 (термін дії 1 рік), згідно з яким ТОВ «ВКФ «Промкомплект» надає ТОВ «БТК «Промбудкомплект» транспортні послуги із залученням техніки та транспортних засобів, а також працівників, які їх обслуговують;
  - видатковими накладними;
  - розшифровками податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів (додаток 5 до податкової декларації з податку на додану вартість) за період з 01.09.2019 до 01.03.2020;
  - інформацією, отриманою Відділенням від Головного управління ДПС у Київській області та Головного управління ДПС у Чернігівській області;
  - відомостями про рух грошових коштів за рахунками Учасників, наданими Відділенню АТ «Державний ощадний банк України» та АТ «УкрСиббанк».
- (61) Так, відповідно до розшифровок податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі контрагентів (додаток 5 до податкової декларації з податку на додану вартість) (листи Головного управління ДПС у Київській області від 01.06.2020 № 17294/9/10-36-04-04, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/674/843 від 04.06.2020, Головного управління ДПС у Чернігівській області від 29.05.2020 № 6616/10/25-01-04-01-04, вх. Чернігівського ТВ № 75-01/659/824 від 01.06.2020) обсяги постачання продукції за період з вересня 2019 року по лютий 2020 року становили [див. таблицю 6]:

### Таблиця 6

[illegible]

- (62) Як бачимо з таблиці, у період з вересня 2019 року по лютий 2020 року основним постачальником продукції для ТОВ «БТК «Промбудкомплект», а в грудні 2019 року – єдиним постачальником, був другий Учасник – ТОВ «ВКФ «Промкомплект».
- (63) Разом з цим, у період проведення **Процедур закупівель** (січень-лютий 2020 року) основним покупцем продукції ТОВ «ВКФ «Промкомплект» (70 %) було ТОВ «БТК «Промбудкомплект».
- (64) Наведені обставини свідчать про те, що Учасники під час участі у **Процедурах закупівель** спільно здійснювали свою господарську діяльність та могли обмінюватись інформацією.
- (65) Також за результатами аналізу документів, завантажених Учасниками до системи «Prozorro», було встановлено, що:
- ТОВ «БТК «Промбудкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-1** пропонував поставляти Замовнику продукцію, зокрема пісок річковий, що придбався у іншого Учасника – ТОВ «ВКФ «Промкомплект». Про це свідчить надання ТОВ «БТК «Промбудкомплект» в складі своєї тендерної пропозиції копій паспорту про радіоактивність піску та сертифікатів якості і відповідності продукції, які були видані для ТОВ «ВКФ «Промкомплект»;
  - у Довідці про наявність працівників відповідної кваліфікації, що подавалась Учасниками для участі у **Процедурі закупівлі-1**, як ТОВ «ВКФ «Промкомплект», так і ТОВ «БТК «Промбудкомплект» вказали одних й тих самих працівників (водіїв автотранспортних засобів та головного механіка);
  - відповідно до Довідки про наявність обладнання та матеріально технічної бази (наданої ТОВ «ВКФ «Промкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-2**), ТОВ «ВКФ «Промкомплект» орендувало склад, розташований за адресою: **вул. Цюлковського, буд. 30, м. Чернігів, Чернігівська обл., 14001**, тобто за фактичним місцезнаходженням іншого Учасника – ТОВ «БТК «Промбудкомплект».
- (66) Отже, між Учасниками існували господарські відносини до та під час проведення **Процедур закупівель**.
- (67) Таким чином, ще до подання Учасниками своїх пропозицій для участі у **Процедурі закупівлі-1** та **Процедурі закупівлі-2**, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» були пов'язані господарськими відносинами, що надавало їм можливість домовитись про результати вказаних процедур закупівель.
- 5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства**
- (68) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (69) 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.
- (70) Відповідно до пункту 13 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», конкурентна процедура закупівлі (далі – тендер) – здійснення конкурентного відбору учасників за процедурами закупівлі відкритих торгів, торгів з обмеженою участю та конкурентного діалогу.
- (71) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у **Процедурі закупівлі** 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).

(72) Вказані факти у своїй сукупності, а саме:

- пов'язаність Учасників відносинами контролю у період проведення **Процедур закупівель**;
  - подання Учасниками у період проведення **Процедур закупівель** фінансової звітності з однієї IP-адреси, яка належала одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект»;
  - здійснення Учасниками у період проведення **Процедур закупівель** керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси, яка належала одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект»;
  - заходження ТОВ «ВКФ «Промкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-1** і ТОВ «БТК «Промбудкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-2** в аукціон з однієї IP-адреси, яка належала одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект», і з якої ТОВ «ВКФ «Промкомплект» створювало свої пропозиції для участі у **Процедурах закупівель**;
  - використання Учасниками для подання фінансової звітності під час проведення **Процедур закупівель** однакової електронної поштової скриньки;
  - використання Учасниками для входу до системи «Клієнт-Банк» одного логіну, цифри якого співпадають з номером мобільного телефонного зв'язку одного з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект»;
  - використання Учасниками у період проведення **Процедур закупівель** спільного номера мобільного телефонного зв'язку, який вказаний в ЄДР як телефонний номер для здійснення зв'язку з одним із Учасників – з ТОВ «БТК «Промбудкомплект» та їм і використовувався під час здійснення своєї господарської діяльності;
  - синхронність дій у часі;
  - наявність спільних працівників, які, до того ж, є відповідальними особами, що контактували з електронним майданчиком під час реєстрації та на час проведення **Процедур закупівель**;
  - наявність між Учасниками господарських відносин, зокрема під час проведення **Процедур закупівель**,
- 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.

(73) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» під час підготовки документів для участі у **Процедурах закупівель** 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».

(74) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовником торгів, порушивши права замовника на отримання найбільш ефективних для нього результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

## 6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

(75) Листами від 17.05.2021 № 60-02/3819 та від 17.05.2021 № 60-02/3820 ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» відповідно було направлено

копію Подання.

- (76) Вказані листи були вручені ТОВ «БТК «Промбудкомплект» та ТОВ «ВКФ «Промкомплект» 24.05.2021 та 27.05.2021 відповідно, що підтверджується рекомендованими повідомленнями про вручення поштового відправлення.
- (77) На Подання ТОВ «ВКФ «Промкомплект» (лист від 04.06.2021 № 193, вх. Відділення № 60-01/3144 від 07.06.2021) та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» (лист від 14.06.2021 № 88, вх. Відділення № 60-01/3305 від 15.06.2021) надали заперечення. Як свідчать подані відповіді, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» з висновками Відділення про порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції не погоджуються.

#### **Щодо пов'язаності Учасників**

- (78) У своїх запереченнях і ТОВ «ВКФ «Промкомплект», і ТОВ «БТК «Промбудкомплект» повідомили, що ними не приймалися будь-які рішення, не вчинялися будь-які дії, у будь-якій формі, які б вказували про наявність узгоджених дій Учасників під час участі у **Процедурах закупівель**.
- (79) За переконанням ТОВ «ВКФ «Промкомплект» наявність пов'язаних осіб суб'єктів господарювання, як і наявність можливості контролю, не може автоматично означати, що такий контроль був використаний під час закупівлі, а у суб'єктів господарювання була відсутня конкуренція.
- (80) ТОВ «БТК «Промбудкомплект» у своїх запереченнях зазначило, що ініціатором та відповідальним за підготовку документації для участі товариства у **Процедурах закупівель** був директор ОСОБА 4.

*ОСОБА 1 після переведення з посади директора на посаду заступника директора (до дати подання пропозицій для участі у **Процедурах закупівель**) на умовах сумісництва (з робочим часом 2 години на день) не мав посадових обов'язків на керівництво даним процесом та не знав про такі дії директора.*

- (81) ТОВ «БТК «Промбудкомплект» наголошує, що Учасники юридично та фактично знаходяться в різних містах. Так, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» здійснює свою господарську діяльність у м. Славутич, ТОВ «БТК «Промбудкомплект» було створене ОСОБОЮ 1 та ОСОБОЮ 2 з метою виходу на новий ринок надання послуг, зокрема м. Чернігів та область.
- (82) Контроль безпосередніх господарських операцій ТОВ «БТК «Промбудкомплект» з боку засновників був загальним, мінімальним (в межах, визначених Статутом та законодавством); керування поточною господарською діяльністю, вибір контрагентів, участь в тому числі у процедурах закупівель та інше здійснював виключно директор.
- (83) Такі твердження ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» не беруться до уваги та спростовуються наступним.
- (84) Відповідно до Статуту ТОВ «БТК «Промбудкомплект» директор здійснює керівництво усією поточною діяльністю товариства. До компетенції Загальних зборів учасників ТОВ «БТК «Промбудкомплект», зокрема належить обрання одноосібного виконавчого органу в особі директора, підпорядкованого та підзвітного Загальним зборам учасників, а також прийняття інших рішень, віднесених до компетенції Загальних зборів учасників.
- (85) Отже, учасники ТОВ «БТК «Промбудкомплект» правомочні чинити вплив та отримувати звіти від директора щодо будь-яких питань відносно господарської

діяльності товариства, а відсутність такого впливу під час спільної участі Відповідачів у **Процедурах закупівель** ТОВ «БТК «Промбудкомплект» не доведена.

- (86) Враховуючи, що Відповідачі під час участі у **Процедурах закупівель** мали спільний склад учасників (засновників), а особи, які були у складі учасників (засновників) Відповідачів пов'язані родинними зв'язками та мали трудові відносини, займаючи керівні посади у ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» (ОСОБА 1 обіймав посаду директора ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та заступника директора ТОВ «БТК «Промбудкомплект»; ОСОБА 2 – заступника директора з загальних питань ТОВ «ВКФ «Промкомплект»), покладення на директора ТОВ «БТК «Промбудкомплект» ОСОБУ 4 обов'язків щодо підготовки та участі товариства у тендерних процедурах закупівель, не доводить відсутність впливу вказаних осіб на діяльність та поведінку Відповідачів, зокрема під час їх спільної участі у **Процедурах закупівель**.
- (87) Наявність відносин контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у спосіб суміщення в одній фізичній особі засновників з істотною участю в кожному з Учасників свідчить про спільну узгоджену поведінку таких юридичних осіб під час проведення **Процедур закупівель**.

- (88) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.

#### **Щодо наявності спільних працівників**

- (89) *ТОВ «БТК «Промбудкомплект» у своїх запереченнях зауважило, що начальник відділу збуту ОСОБА 3, яка приймала участь у підготовці попередньої інформації до Чернігівського ТВ, не була одночасно працівником і ТОВ «ВКФ «Промкомплект», і ТОВ «БТК «Промбудкомплект». До ТОВ «БТК «Промбудкомплект» ОСОБА 3 прийшла працювати до моменту подання товариством документів для участі у **Процедурах закупівель** з причини фактичного проживання в м. Чернігів.*
- (90) *Стосовно того, що, перебуваючи на посаді диспетчера транспортних засобів ТОВ «ВКФ «Промкомплект», ОСОБА 3 знала про участь в електронних закупівлях, то це не підтверджується жодним документом у справі та дійсними обставинами: по-перше, на момент подання документів для участі у **Процедурах закупівель**, ОСОБА 3 була звільнена з ТОВ «ВКФ «Промкомплект» з займаної посади; по-друге, виходячи з суті посадових обов'язків диспетчера автомобільного транспорту, навряд чи можна говорити про те, що особа, яка займає дану посаду, має відношення до підготовки та участі товариства у будь-яких тендерних процедурах закупівель. З цього слідує, що ОСОБА 3 не могла і не знала про наміри і попереднього роботодавця, і нового на участь у **Процедурах закупівель**.*
- (91) *Також ТОВ «БТК «Промбудкомплект» зазначило, що Відділенням взагалі не досліджувались посадові обов'язки осіб на посадах диспетчера автомобільного транспорту, начальника відділу збуту та заступника директора товариства з комерційних питань; не встановлювалось, чи мали вони відношення до підготовки, реєстрації та участі Учасників у електронних закупівлях в силу посадових обов'язків, чи мали вони доступ до електронного майданчику, чи дійсно саме вони використовували вказані IP-адреси саме при реєстрації та участі у торгах; та взагалі не досліджувалось, чи здійснювалось використання особистого кабінету іншими особами в силу їх посадових обов'язків або вказівок/розпоряджень керівництва, які і займались безпосередньо підготовкою та участю у торгах.*
- (92) *Аналогічно у своїх запереченнях ТОВ «ВКФ «Промкомплект» відхиляються доводи Відділення щодо наявності спільних працівників, оскільки питання про обсяг повноважень та трудових обов'язків таких працівників у кожному із підприємств у Поданні не досліджено. Також у Поданні не досліджено та достовірно не*

встановлено, чи саме ці працівники контактували з електронним майданчиком під час реєстрації та участі у **Процедурах закупівель**, або ж таке контактування здійснювалося іншими особами з використанням відповідного особистого кабінету користувача.

- (93) За переконанням ТОВ «ВКФ «Промкомплект», без дослідження відповідних фактичних обставин щодо обсягу трудових обов'язків та службових повноважень спільних працівників, фактичних користувачів особистого кабінету користувача електронного майданчика, висновки про можливість впливу спільних працівників, обміну інформації між ними є передчасним.
- (94) Зазначені заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (95) ОСОБА 1, будучи засновником (учасником) обох Учасників і займаючи посаду директора ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та заступника директора ТОВ «БТК «Промбудкомплект» не міг не бути не обізнаним про діяльність і фінансову спроможність Відповідачів.
- (96) В той же час, як було встановлено Відділенням (п. 4.2 цього рішення), і ОСОБА 1, і ОСОБА 3, були відповідальними особами, що контактували з електронним майданчиком під час реєстрації та на час проведення **Процедур закупівель**.
- (97) Слід зауважити, що Учасниками не було надано жодних доказів у розумінні статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» того, що під час реєстрації та участі у **Процедурах закупівель** з електронним майданчиком контактували інші працівники.
- (98) За наведених обставин, між посадовими особами Відповідачів не могло не відбуватись обміну інформацією, оскільки це передбачає характер трудових відносин, якими вони пов'язані із Відповідачами, а відтак відсутність у зазначених осіб обов'язків щодо підготовки та участі ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» у торгах, враховуючи інші докази у справі, не спростовує висновок Відділення щодо узгодження Відповідачами поведінки під час підготовки та участі у **Процедурах закупівель**.

#### **Щодо використання Учасниками однієї IP-адреси**

- (99) ТОВ «ВКФ «Промкомплект» вважає, що доводи, наведені у Поданні щодо використання Учасниками однієї IP-адреси не є послідовними та не підтверджують узгодженість дій Учасників, так як під час проведення аукціону у **Процедурі закупівлі-1** Учасниками були використані різні IP-адреси, а також різні IP-адреси були використані для створення пропозицій 31.01.2021. Тобто факт використання однієї і тієї ж IP-адреси в одній і тій же закупівлі не встановлено достовірно.
- (100) Крім того, ТОВ «ВКФ «Промкомплект» вважає, що навіть подання Учасниками торгів тендерних пропозицій з однієї IP-адреси в один день не свідчить про те, що між Учасниками **Процедур закупівель** відбувся обмін інформацією при підготовці конкурсної пропозиції, оскільки факт використання відповідної IP-адреси не розкриває змісту інформації, яка надходила Учаснику або направлялася Учасником.
- (101) ТОВ «БТК «Промбудкомплект» у своїх запереченнях зазначило, що використання різних IP-адрес в одній і тій же закупівлі вказує лише про випадковість періодичного збігу у використанні одного IP-адресу.
- (102) Як було встановлено Відділенням (п. 4.3 цього рішення), Учасники під час участі у **Процедурах закупівель** користувались однією IP-адресою, яка належала одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект», для подачі фінансової звітності та керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк», та з якої ТОВ «ВКФ «Промкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-1** і

ТОВ «БТК «Промбудкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-2** заходили в аукціон, а ТОВ «ВКФ «Промкомплект» створювало свої пропозиції для участі у **Процедурах закупівель**.

- (103) Слід зазначити, що суб'єкти господарювання, здійснюючи діяльність на одному ринку, відповідно, виступаючи конкурентами на ньому, уникали б умов щодо спільного використання ІР-адрес, номерів телефону, спільних працівників тощо.
- (104) А враховуючи пов'язаність Відповідачів господарськими відносинами та відносинами контролю, використання ТОВ «БТК «Промбудкомплект» ІР-адреси, що належить ТОВ «ВКФ «Промкомплект» свідчить про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та узгодження поведінки під час підготовки та участі у **Процедурах закупівель**.
- (105) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.

**Щодо спільного використання номеру мобільного телефонного зв'язку та електронної пошти**

- (106) *ТОВ «БТК «Промбудкомплект» у своїх запереченнях підтвердило, що номер телефону +380504651355 з 2002 року належить ТОВ «ВКФ «Промкомплект» і, в основному, ним користується ОСОБА 1 (як директор). Логічно, що при реєстрації нового суб'єкта господарювання за відсутності інших телефонних номерів та договорів на отримання послуг телефонного зв'язку, саме цей номер і був повідомлений як контактний. Після зміни директора, засоби зв'язку в ЄДР змінені не були (це право, а не обов'язок суб'єкта господарювання) по тій же причині – відсутність діючих договорів на послуги телефонного зв'язку; всі працівники користувались власними телефонами.*
- (107) *Тому ТОВ «БТК «Промбудкомплект» вважає, що факт використання ОСОБОЮ 1 даного номеру телефону жодним чином не підтверджує доводів Відділення про обмін через цей номер телефону інформацією про торги.*
- (108) *У своїх запереченнях ТОВ «ВКФ «Промкомплект» вважає, що зазначення номеру телефонного зв'язку в ЄДР не означає його використання юридичними особами. Зібраними у справі доказами не встановлено достовірно використання зазначеного вище номеру телефонного зв'язку іншим Учасником – ТОВ «БТК «Промбудкомплект» під час підготовки та участі у **Процедурах закупівель**.*
- (109) *Також ТОВ «ВКФ «Промкомплект» відхиляються доводи про використання спільної електронної адреси [olga.finansist73@gmail.com](mailto:olga.finansist73@gmail.com) при поданні фінансової звітності в період участі Учасників у **Процедурах закупівель**, оскільки питання про особу власника електронної адреси не досліджено, не встановлено зміст правовідносин власника адреси з кожним із Учасників.*
- (110) *Проте зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні, оскільки обставина того, що один з Учасників (ТОВ «БТК «Промбудкомплект») зазначив в ЄДР для здійснення з ним зв'язку контактний номер телефону, який належить іншому Учаснику – ТОВ «ВКФ «Промкомплект», свідчить про спільне ведення Відповідачами господарської діяльності, зокрема і в період проведення **Процедур закупівель**.*
- (111) *Також факти, які були встановлені Відділенням у п. 4.5 та 4.6 цього рішення, зокрема подання фінансової звітності з однієї електронної поштової скриньки (незалежно від особи її власника) та використання для здійснення входу до системи дистанційного обслуговування «Клієнт-Банк» одного логіну, є ознакою того, що Відповідачі спільно вели господарську діяльність та не конкурували між собою.*
- (112) *Таким чином, матеріалами справи доведено, а Відповідачами не спростовано той*

факт, що Учасники були обізнані щодо господарської діяльності один одного, а отже діяли узгоджено, в тому числі під час підготовки та участі у **Процедурах закупівель**.

#### **Щодо наявності господарських відносин між Учасниками**

- (113) *ТОВ «ВКФ «Промкомплект» вважає, що перебування осіб у фінансових та господарських відносинах не суперечить приписам чинного законодавства України та не є свідченням узгодженості дій між зазначеними особами у **Процедурах закупівель**. Окрім того, наявність певних господарських відносин між двома юридичними особами не свідчить про відсутність між ними конкуренції та про безумовну єдність їх інтересів.*
- (114) *ТОВ «БТК «Промбудкомплект» зазначило, що чинним законодавством не встановлено обмежень у виборі контрагентів, та вважає, що наявність господарських відносин між Учасниками не свідчить про їх змову.*
- (115) *Такі твердження ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» не беруться до уваги та спростовуються наступним.*
- (116) *Як було встановлено Відділенням (п. 4.8 цього рішення), між Учасниками існували господарські відносини до та під час проведення **Процедур закупівель** у вигляді оплати за пісок річковий та щебінь.*
- (117) *У період з вересня 2019 року по лютий 2020 року основним постачальником продукції для ТОВ «БТК «Промбудкомплект», а в грудні 2019 року – єдиним постачальником, був другий Учасник – ТОВ «ВКФ «Промкомплект». Разом з цим, у період проведення **Процедур закупівель** (січень-лютий 2020 року) основним покупцем продукції ТОВ «ВКФ «Промкомплект» (70 %) було ТОВ «БТК «Промбудкомплект».*
- (118) *Сама по собі відповідність дій суб'єктів господарювання цивільному, господарському законодавству, відсутність обмежень у виборі контрагентів, згідно з наведеними у запереченнях Учасників приписами Законів України «Про публічні закупівлі» та «Про захист економічної конкуренції», не свідчить автоматично про дотримання ними норм та вимог антимонопольного законодавства в частині наявності ознак порушення.*
- (119) *Натомість, встановлена у справі наявність ділових та економічних відносин між Учасниками до та під час проведення **Процедур закупівель**, враховуючи частоту та обсяг господарських операцій між Відповідачами, а також інші докази, встановлені в ході розгляду справи, свідчить про обмін інформацією у процесі здійснення господарської діяльності та узгодження поведінки під час підготовки та участі у **Процедурах закупівель**. Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.*

#### **Щодо синхронності користування Учасниками системою «Клієнт-Банк»**

- (120) *ТОВ «ВКФ «Промкомплект» у своїх запереченнях повідомило, що доводи, наведені у Поданні щодо синхронності користування Учасниками системою «Клієнт-Банк» у період проведення **Процедур закупівель** та наведені на підтвердження цих доводів докази, за переконанням товариства, перебувають поза предметом доказування, оскільки використання системи «Клієнт-Банк» будь-якого відношення до процедури закупівлі не має.*
- (121) *ТОВ «БТК «Промбудкомплект» у своїх запереченнях зазначило, що не може бути допустимим та належним доказом на підтвердження узгодженості та синхронності дій Учасників той факт, що вони здійснювали керування своїми різними банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк», оскільки:*

*по-перше, використання даної системи є загальнодоступним для всіх суб'єктів господарювання, а не тільки для Учасників **Процедур закупівель**;*

*по-друге, не використання сторонніх організацій для ведення бухгалтерського обліку та звітності є правом суб'єкта господарювання, і пов'язане з фінансовими можливостями товариства на оплату таких послуг та відсутності необхідності в їх придбанні при наявності посадових осіб, які на товаристві можуть займатися веденням бухгалтерського обліку;*

*по-третє, у кожного Учасника свій власний рахунок;*

*в-четвертих, використання системи «Клієнт-Банк» не має відношення до процедур закупівель.*

- (122) Такі твердження ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» не беруться до уваги та спростовуються наступним.
- (123) Як було встановлено Відділенням (п. 4.3 та 4.7 цього рішення), Відповідачі під час участі у **Процедурах закупівель** одночасно здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» (збігаються дати та час входу Учасників до зазначеної системи і виходу з неї, відповідно й тривалість сесій), а також входили до зазначеної системи з однієї IP-адреси.
- (124) Така тісна комунікація між суб'єктами господарювання можлива за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів, що, в свою чергу, свідчить про єдність інтересів ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект», наявність умов для обміну інформацією та узгодження поведінки між Відповідачами під час підготовки та участі у **Процедурах закупівель**.

**Щодо твердження Відповідачів, що Подання не містить доказів узгодженості дій Учасників та їх антиконкурентного характеру**

- (125) *ТОВ «ВКФ «Промкомплект», посилаючись на норми Закону України «Про захист економічної конкуренції», Цивільного та Господарського кодексів України, зазначає, що у Поданні відсутні посилання на докази, які б могли підтвердити факт прийняття органами управління товариства – загальними зборами чи виконавчим органом, будь-яких рішень, у будь-якій формі, які б вказували про наявність намірів спотворити результати торгів.*
- (126) *Товариство вважає, що зібрані у справі матеріали дають підстави лише припустити можливість спотворення результатів торгів, однак фактично не підтверджують наявність умислу на спотворення результатів торгів, не розкривають змісту та форми конкретних дій чи бездіяльності, спрямованих на спотворення результатів торгів, і в своїй сукупності не підтверджують факту вчинення товариством антиконкурентного правопорушення.*
- (127) *Аналогічно й ТОВ «БТК «Промбудкомплект» вважає, що відображені в Поданні доводи жодним чином не доводять наявність умислу товариства на спотворення результатів торгів та не підтверджують порушень антиконкурентного законодавства.*
- (128) Відповідні доводи Відповідачів є необґрунтованими з огляду на наступне.
- (129) Відповідно до Законів України «Про Антимонопольний комітет України», «Про захист економічної конкуренції» кваліфікація дій суб'єктів господарювання як порушення законодавства про захист економічної конкуренції є виключною компетенцією органів Антимонопольного комітету України, зокрема, Відділення.
- (130) Саме до повноважень органів Антимонопольного комітету України належить надання висновків щодо кваліфікації дій відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції, при цьому, встановлені обставини останнім оцінюються в сукупності.

Закон України «Про захист економічної конкуренції» дає чітке визначення, які саме дії вважаються антиконкурентними узгодженими, що стосуються спотворення результатів торгів.

- (131) Відповідно до статей 7 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» здійснення іншими органами державної влади повноважень органів Антимонопольного комітету України або іншими особами публічного або приватного права не допускається.
- (132) За змістом статті 35 Закону України «Про захист економічної конкуренції» при розгляді справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Антимонопольного комітету України збирають і аналізують документи, висновки експертів, пояснення осіб, іншу інформацію, що є доказом у справі, та приймають рішення у справі в межах своїх повноважень.
- (133) З огляду на наведені норми, питання щодо збору, оцінки та аналізу доказів у справі є, в силу Закону України «Про захист економічної конкуренції», виключною компетенцією органів Комітету, зокрема Відділення, а не Відповідачів у справі.
- (134) Встановлення ознак порушення у даній справі, згідно зі статтею 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» здійснено на основі зібраних Відділенням фактичних даних у їх сукупності та взаємозв'язку, які свідчать про узгоджену поведінку між Відповідачами.
- (135) Отже, враховуючи наведене вище, зміст пояснень та заперечень, наданих ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» у своїх відповідях на Подання, не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.

## 7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (136) 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:
  - пов'язаності Учасників у період проведення **Процедур закупівель** через фізичних осіб, які пов'язані сімейними зв'язками;
  - поданні Учасниками у період проведення **Процедур закупівель** фінансової звітності з однієї ІР-адреси, яка належала одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект»;
  - здійсненні Учасниками у період проведення **Процедур закупівель** керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї ІР-адреси, яка належала одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект»;
  - заходженні ТОВ «ВКФ «Промкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-1** і ТОВ «БТК «Промбудкомплект» для участі у **Процедурі закупівлі-2** в аукціон з однієї ІР-адреси, яка належала одному з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект», і з якої ТОВ «ВКФ «Промкомплект» створювало свої пропозиції для участі у **Процедурах закупівель**;
  - використанні Учасниками для подання фінансової звітності під час проведення **Процедур закупівель** однакової електронної поштової скриньки;
  - використанні Учасниками для входу до системи «Клієнт-Банк» одного логіну, цифри якого співпадають з номером мобільного телефонного зв'язку одного з Учасників – ТОВ «ВКФ «Промкомплект»;
  - використанні Учасниками у період проведення **Процедур закупівель** спільного номера мобільного телефонного зв'язку, який вказаний в ЄДР як телефонний номер для здійснення зв'язку з одним із Учасників – з ТОВ «БТК «Промбудкомплект» та їм і використовувався під час здійснення своєї господарської діяльності;

- синхронності дій у часі;
- наявності спільних працівників, які, до того ж, є відповідальними особами, що контактували з електронним майданчиком під час реєстрації та на час проведення **Процедур закупівель**;
- наявності між Учасниками господарських відносин, зокрема під час проведення **Процедур закупівель**, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів **Процедур закупівель**.

(137) Така поведінка Учасників становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## 8. Визначення розміру штрафів

(138) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.

(139) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).

(140) 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 потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

(141) За інформацією Головного управління ДПС у Київській області (лист від 09.03.2021 № 4851/5/10-36-18-04, вх. Відділення № 60-01/543кі від 22.03.2021) та Головного управління ДПС у Чернігівській області (лист від 09.03.2021 № 872/5/25-01-18-08, вх. Відділення № 60-01/481кі від 12.03.2021), доходи за 2020 рік становлять: *інформація з обмеженим доступом*.

(142) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що:

- ТОВ «ВКФ «Промкомплект» визнало, що вчинило порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, під час участі у **Процедурах закупівель**;
- узгоджені дії ТОВ «ВКФ «Промкомплект» та ТОВ «БТК «Промбудкомплект» 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.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup> 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 Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

### ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-комерційна фірма «Промкомплект» (ідентифікаційний код юридичної особи 24213675, адреса місцезнаходження: 07100, Київська обл., м. Славутич, вул. Військових Будівельників, буд. 6) та товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельно-транспортна компанія «Промбудкомплект» (ідентифікаційний код юридичної особи 42781729, адреса місцезнаходження: 14001, Чернігівська обл., м. Чернігів, вул. Цюлковського, буд. 30-Г) 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, під час участі у тендерній процедурі закупівлі «Пісок річковий», яка проводилась комунальним підприємством «Чернігівводоканал» Чернігівської міської ради за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2020-01-16-000352-с.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-комерційна фірма «Промкомплект» (ідентифікаційний код юридичної особи 24213675) штраф у розмірі 50 000 (п'ятдесят тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельно-транспортна компанія «Промбудкомплект» (ідентифікаційний код юридичної особи 42781729) штраф у розмірі 50 000 (п'ятдесят тисяч) гривень.

4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-комерційна фірма «Промкомплект» (ідентифікаційний код юридичної особи 24213675, адреса місцезнаходження: 07100, Київська обл., м. Славутич, вул. Військових Будівельників, буд. 6) та товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельно-транспортна компанія «Промбудкомплект» (ідентифікаційний код юридичної особи 42781729, адреса місцезнаходження: 14001, Чернігівська обл., м. Чернігів, вул. Цюлковського, буд. 30-Г) 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, під час участі у тендерній процедурі закупівлі «Щебінь гранітний», яка проводилась комунальним підприємством «Чернігівводоканал» Чернігівської міської ради за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2020-01-16-003102-с.

5. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо-комерційна фірма «Промкомплект» (ідентифікаційний код юридичної особи 24213675) штраф у розмірі 50 000 (п'ятдесят тисяч) гривень.

6. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Будівельно-транспортна компанія «Промбудкомплект» (ідентифікаційний

код юридичної особи 42781729) штраф у розмірі 50 000 (п'ятдесят 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**