



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«30» грудня 2021 року

№ 60/101-р/к

справа № 104/60/106-рп/к.21

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладання штрафу

Приватне підприємство «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – приватне підприємство «Лісовий край»), ідентифікаційний код юридичної особи 36619043 (далі – ПП «Захід-Монтажбуд») та фізична особа-підприємець Бойко Андрій Юрієвич, індивідуальний податковий номер 3539210596 (далі – ФОП Бойко А.Ю.) подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі закупівлі «Засоби по догляду за малюками (Дитячі речі першої необхідності при народженні дитини – Підгузок багаторазовий універсального розміру з чотирма вкладками)», яка проводилась Департаментом соціальної політики Черкаської міської ради (далі – Замовник), ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2020-03-16-003940-b (далі – Процедура закупівлі). Очікувана вартість закупівлі - 900 000,00 грн. без ПДВ.

При цьому, ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 104/60/106-рп/к.21 дії ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») накладено штраф на суму 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

ФОП Бойко А.Ю. припинив свою діяльність.

Відповідно до п. 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення),

розглянувши матеріали справи № 104/60/106-рп/к.21 про порушення ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойком А.Ю. 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 у Черкаській області від 07.12.2021 №60-03/269п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 24.06.2021 № 60/106-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 104/60/106-рп/к.21 за ознаками вчинення ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойком А.Ю. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Листом Відділення від 24.06.2021 № 60-02/4830 та від 24.06.2021 № 60-02/4829 ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойку А.Ю. направлено копії Розпорядження.
- (3) Листами від 08.12.2021 №60-02/8977 та від 15.12.2021 №60-02/9147 ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 104/60/106-рп/к.21 (далі – Подання).
- (4) Лист від 08.12.2021 №60-02/8977 отримано ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») 15.12.2021.
- (5) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») до Відділення не надходило.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (6) Відповідачами у справі № 104/60/106-рп/к.21 (далі – Справа) є суб'єкти господарювання, перелічені в другому розділі цього подання (далі разом – Відповідачі), а саме:

- приватне підприємство «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край»), ідентифікаційний код юридичної особи 36619043. Адреса місцезнаходження у період проведення Процедури закупівлі була: 18005, Черкаська обл., м. Черкаси, вулиця Різдва, буд. 90, кв. 24.

Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР) від 14.12.2021 №123775425921 приватне підприємство «Лісовий край» (далі – ПП «Лісовий край») змінило назву на «Захід-Монтажбуд» та адресу місцезнаходження на: 88017, Закарпатська обл., Ужгородський р-н, місто Ужгород, вул. Франка Івана, будинок 1, а також змінило інформацію про кінцевого бенефіціарного власника, керівника та складу засновників (учасників).

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ПП «Захід-Монтажбуд» є оптова торгівля іншими товарами господарського призначення (код КВЕД 46.49).

У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») є суб'єктом господарювання.

- фізична особа-підприємець Бойко Андрій Юрійович, індивідуальний податковий номер 3539210596 (далі – ФОП Бойко А.Ю.). Адреса місцезнаходження: 18003, Черкаська обл., м. Черкаси, вулиця Анатолія Лупиноса, буд. 39, кв. 12.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ФОП Бойка А.Ю. є виробництво інших дерев'яних будівельних конструкцій і столярних виробів (код КВЕД 16.23).

Сімнадцятого квітня 2021 року в ЄДР внесено запис № 2000260060005041029 про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності ФОП Бойка А.Ю. на підставі власного рішення.

У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП Бойка А.Ю. протягом I півріччя 2020 року, в тому числі у період проведення Процедури закупівлі, був суб'єктом господарювання.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (7) Замовник проводив процедуру відкритих торгів на закупівлю засобів по догляду за малюками за кодом ДК 021:2015 (CPV) – 33750000-2 - Дитячі речі першої необхідності при народженні дитини – Підгузок багаторазовий універсального розміру з чотирма вкладками відповідно до оголошення № UA-2020-03-16-003940-b, опублікованого 16.03.2020 в системі електронних закупівель «ProZorro».
- (8) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
 - ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край»). Тендерна пропозиція подана **31.03.2020 о 18:02 та о 18:03**;
 - ФОП Бойко А.Ю. Тендерна пропозиція подана **31.03.2020 о 18:14**.
- (9) Отже, ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. подати свої тендерні пропозиції для участі у торгах в один день та у близький проміжок часу з різницею в 12 хвилин.
- (10) Початок аукціону було призначено на 01.04.2020 об 15:22.
- (11) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 500 грн. або 0,06 %.
- (12) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі (див. таблицю 1):

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендер. пропозиція без ПДВ, грн.		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край»)	899 500,00	899 000,00	0,06 %
2	ФОП Бойко А.Ю.	900 000,00	899 400,00	0,07 %

- (13) Дата та час розкриття тендерної пропозиції ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. - 01.04.2020 о 15:43.
- (14) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край»).
- (15) Із ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») Замовник уклав договір про закупівлю від 27.04.2020 № 20 на суму 899 000,00 грн. без ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (16) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. під час участі у Торгах.

4.1. Використання однієї ІР-адреси для перегляду, створення тендерних пропозицій та входу в аукціон

- (17) За результатом аналізу інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 17.11.2020 № 206/01/2894/03, вх. №60-01/4462 від 24.11.2020), Відділенням було встановлено, що ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. для участі у Процедурі закупівлі заходили в аукціон з однієї ІР-адреси **ІР-адреса 1** та свої тендерні пропозиції подавали з одного електронного майданчика – товариство з обмеженою відповідальністю «Е-ТЕНДЕР», ідентифікаційний код юридичної особи 39484263 (далі - ТОВ «Е-ТЕНДЕР»).
- (18) Крім того, на підставі інформації, що міститься у листі ДП «Прозорро» від 17.11.2020 № 206/01/2894/03 (вх. № 60-01/4462 від 24.11.2020) Відділенням встановлено, що із вказаної спільної ІР-адреси Учасники здійснили синхронний завчасний вхід в аукціон у Торгах (див. таблицю 2):

Таблиця 2

Відповідач	ІР-адреса	Дата і час входу в аукціон Учасником	Дата і час початку аукціону, призначена Замовником
ФОП Бойко А.Ю.	ІР-адреса 1	12:22	15:22
ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край»)	ІР-адреса 1	12:22	

- (19) За інформацією, яка була надана ТОВ «Е-ТЕНДЕР» листом від 05.01.2021 № 11 (вх. Відділення від 11.01.2021 № 60-01/90) встановлено, що в один день та у близький проміжок часу ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий

край») створювало чернетку, переглядало інформацію по закупівлям та подавало свою тендерну пропозицію з IP-адреси **IP-адреса 1**, тоді як ФОП Бойко А.Ю. переглядав інформацію по закупівлям та створював чернетку пропозиції з IP-адреси **IP-адреса 1**, а подавав тендерну пропозицію з IP-адреси **IP-адреса 2** (див. таблицю 3):

Таблиця 3

ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край»)			ФОП Бойко А.Ю.		
IP-адреса	Дата і час входу	Дія, яка була здійснена	IP-адреса	Дата і час входу	Дія, яка була здійснена
IP-адреса 1	31.03.2020 18:00:20	Перегляд інформації по закупівлям	IP-адреса 1	31.03.2020 17:48:55	Перегляд інформації по закупівлям
IP-адреса 1	31.03.2020 18:02:12	Створення чернетки пропозиції	IP-адреса 1	31.03.2020 17:51:57	Створення чернетки пропозиції
IP-адреса 1	31.03.2020 18:02:19	Перегляд інформації по закупівлям	IP-адреса 1	31.03.2020 18:12:40	Перегляд інформації по закупівлям
IP-адреса 1	31.03.2020 18:02:44	Подано пропозицію	IP-адреса 2	31.03.2020 18:14:21	Подано пропозицію

- (20) Як вбачається з наведеної інформації, Відповідачі здійснювали одні й ті ж дії: переглядали інформацію по закупівлям, створювали чернетку пропозиції в одні й ті ж самі дні з незначною різницею в часі (від 10 хв. до 12 хв.), використовуючи при цьому одну IP-адресу.
- (21) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за вказаними IP-адресами надаються наступними суб'єктами господарювання:
- **IP-адреса 1** - товариством з обмеженою відповідальністю «Мега Лінк», ідентифікаційний код юридичної особи 33769837 (далі – ТОВ «Мега Лінк»);
 - **IP-адреса 2** – приватним акціонерним товариством «Київстар», ідентифікаційний код юридичної особи 21673832 (далі – ПрАТ «Київстар»).
- (22) ТОВ «Мега Лінк» листом від 24.02.2021 № 14/02-472 (вх. Відділення від 09.03.2021 № 60-01/1233) повідомило, що IP-адреса **IP-адреса 1** є статичною та з 05.09.2019 закріплена за абонентом ОСОБА 1, на підставі договору публічної оферти за адресою АДРЕСА 1.
- (23) За інформацією ПрАТ «Київстар» (лист від 01.03.2021 № 5504/1, вх. Відділення від 02.03.2021 № 60-01/1155) IP-адреса **IP-адреса 2** «є динамічною NAT GPRS IP-адресою та використовується для трансляції (перетворення) внутрішніх мережесих IP-адрес ПрАТ «Київстар» з метою з'єднання з мережею Інтернет (Network Address Translation (NAT) – технологія трансляції мережесих адрес). У певний період часу близько 256 внутрішніх IP-адрес оператора можуть транслюватися в одну зовнішню (публічну) NAT IP-адресу» (мовою оригіналу).
- (24) На питання вимоги від 18.02.2021 №60-02/1256 про надання інформації щодо суб'єкта господарювання (суб'єктів господарювання), який протягом I півріччя 2020

року надавав ФОП Бойку А.Ю. послуги доступу до Інтернет із зазначенням ІР-адрес (-и), які (-у) використовував у господарській діяльності, в тому числі під час участі у Процедурі закупівлі, ФОП Бойко А.Ю. листом 12.05.2021 №60-01/2619, зокрема, повідомив, що: «...послуги з доступу до мережі інтернет - МакЛаут» (мовою оригіналу).

- (25) Також ФОП Бойко А.Ю. зазначив, що протягом I півріччя 2020 року осіб, які працювали у нього за трудовими угодами не було, до підготовки (збору) документів, які входили до складу Тендерної пропозиції для участі у Торгах, третіх осіб не залучав.
- (26) ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») на питання вимоги від 22.04.2021 №60-02/3235 про надання інформації щодо суб'єкта господарювання (суб'єктів господарювання), який протягом I півріччя 2020 року надавав послуги доступу до Інтернет із зазначенням ІР-адрес (-и), які (-у) використовував у господарській діяльності, в тому числі під час участі у Процедурі закупівлі, зазначило ПрАТ «Київстар», та до підготовки (збору) документів, які входили до складу пропозиції Підприємства, третіх осіб не залучало.
- (27) Згідно з інформацією, яка була надана Головним управлінням Пенсійного фонду України в Черкаській області (лист від 26.02.2021 № 2300-0604-5/12997, вх. Відділення від 02.03.2021 № 60-01/403кі) встановлено, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (28) Таким чином, ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. для участі у Процедурі закупівлі переглядали, створювали чернетки пропозицій та здійснили синхронний завчасний вхід в аукціон з однієї ІР-адреси **ІР-адреса 1**, яка належала та використовувалась третьою особою, за адресою його фактичного місцезнаходження, яка не пов'язана трудовими відносинами з Відповідачами.

4.2. Інформація про використання Відповідачами спільних засобів зв'язку та однієї ІР-адреси

- (29) За результатом аналізу інформації, наданої акціонерним товариством комерційний банк «ПРИВАТБАНК» (далі – АТ КБ «ПРИВАТБАНК») (лист від 22.03.2021 №20.1.0.0.0/7-210312/13335, вх. Відділення від 29.03.2021 № 60-01/590кі) встановлено, що у ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») доступ до керування рахунками та користування електронним сервісом у системі «Приват 24» протягом I півріччя 2020 року *(інформація з обмеженим доступом)* (далі – **E-mail-1**), *(інформація з обмеженим доступом)* (далі – **Телефон-1**).
- (30) За інформацією, яка була надана акціонерним товариством «АЛЬФА-БАНК» (далі – АТ «АЛЬФА-БАНК») листом від 03.03.2021 № 04694/БТ (вх. № 60-01/431кі від 09.03.2021) Відділенням встановлено, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (31) Також, АТ «АЛЬФА-БАНК» повідомило, що для керування рахунками та користування електронним сервісом у системі АТ «АЛЬФА-БАНК» ФОП Бойко А.Ю. протягом I півріччя 2020 року, в тому числі під час проведення Торгів, використовував лише ІР-адресу **ІР-адреса 3**.
- (32) Відповідно до інформації наданої АТ КБ «ПРИВАТБАНК», ПП «Захід-Монтажбуд»

(попередня назва – ПП «Лісовий край») входило до автоматизованої системи інтернет-банкінгу «Приват 24» для здійснення платежів (розрахунків) з IP-адреси **IP-адреса 3** з початку 2020 року та до дати опублікування оголошення про Процедура закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» (16.03.2020) та після 08.06.2020 року, тобто до та після Торгів.

- (33) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **IP-адреса 3** надаються товариством з обмеженою відповідальністю «Маклаут-Інвест», ідентифікаційний код юридичної особи 35631426 (далі – ТОВ «Маклаут-Інвест»).
- (34) ТОВ «Маклаут – Інвест» листом від 14.05.2021 №78 (вх. Відділення від 19.05.2021 № 60-01/2794) повідомило, що IP-адреса **IP-адреса 3** є статичною та протягом I півріччя 2020 року, в тому числі під час проведення Торгів, була закріплена за абонентом ОСОБА 2 за адресою АДРЕСА 2.
- (35) За результатом аналізу інформації, наданої головним управлінням Пенсійного фонду України в Черкаській області (лист від 26.02.2021 № 2300-0604-5/12997, вх. Відділення від 02.03.2021 № 60-01/403кі) та головним управлінням ДПС у Черкаській області (лист від 20.09.2021 № 7895/5/23-00-12-0211, вх. Відділення від 23.09.2021 № 60-01/1560кі) встановлено, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (36) За повідомленням, Солом'янського районного у м. Києві відділу державної реєстрації актів цивільного стану Центрального міжрегіонального управління Міністерства юстиції (м. Київ) (лист від 19.05.2021 № 1712/21.11-09, вх. Відділення від 01.06.2021 №60-01/3045) ОСОБА 2 та Назаренко Вікторія Анатоліївна, 06.08.1985 року народження є чоловіком та дружиною, що підтверджується актовим записом від 06.10.2004 за №1611, що свідчить про пов'язаність вказаних осіб сімейними зв'язками.
- (37) Зазначене свідчить про те, що Учасники були обізнані стосовно господарської діяльності один одного та мали умови для обміну інформацією через ОСОБА 2.
- (38) Отже, контроль рахунків ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойка А.Ю., відкритих в АТ КБ «ПРИВАТБАНК» та АТ «АЛЬФА-БАНК», здійснювала третя особа, яка у період проведення Процедури закупівлі була в трудових відносинах з ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та пов'язана сімейними зв'язками із Назаренко Вікторією Анатоліївною, керівником ПП «Лісовий край».
- (39) Крім того, Головним управлінням ДПС у Черкаській області (лист від 22.02.2021 № 1195/5/23-00-18-0214, вх. Відділення від 02.03.2021 № 60-01/392кі) надано *(інформація з обмеженим доступом)* (далі – **Телефон-2**).
- (40) Згідно з відомостями з ЄДР, ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») у графі «Інформація для здійснення зв'язку» зазначений, зокрема, номер мобільного телефону - **Телефон-2**.
- (41) Приватне акціонерне товариство «Київстар» (далі – ПрАТ «Київстар») листом від 23.09.2021 № 25026/01 (вх. № 60-01/1571кі від 28.09.2021) надало інформацію про споживача телекомунікаційної послуги, за яким було закріплено номер телефону - **Телефон-2**.

- (42) Згідно наданої інформації ПрАТ «Київстар» номер телефону -Телефон-2 у І півріччі 2020 року належав - ОСОБА 3.
- (43) Один із засновників (учасників) та керівник ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») з моменту державної реєстрації юридичної особи (19.08.2009) та до внесення змін в ЄДР (26.04.2018) був - ОСОБА 3.
- (44) Отже, для зв'язку з органами ДПС у період проведення Торгів Відповідачі спільно використовували номер телефону, що належав особі, яка була керівником ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») до проведення Торгів.
- (45) Таким чином, ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. у своїй господарській діяльності та під час участі у Торгах використовували однакові номери телефонів.
- (46) Враховуючи викладене, наведена вище інформація щодо ІР-адреси та засобів зв'язку свідчить про спільне здійснення господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про погодження своєї поведінки Відповідачами під час участі в Торгах.

4.3. Наявність комунікації між Відповідачами під час участі в Торгах

- (47) Листом від 23.06.2021 №17 (вх. №60-01/3458 від 29.06.2021) ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») надало інформацію, зокрема, про телефонні номери, які використовувалися працівниками підприємства, а також про всіх працівників, які будь-яким чином залучалися до підготовки та/або збору документів, інформації для участі в Торгах.
- (48) Такими працівниками були:
- Назаренко Вікторія Анатоліївна (директор) - **Телефон-3** та – **Телефон-4**;
- Акопян Армен Размікович (фінансовий директор) - **Телефон-1**.
- (49) Листом б/н б/д (вх. №60-01/2619 від 12.05.2021) ФОП Бойко А.Ю. надав інформацію зокрема, про телефонні номери, які використовувалися фізичною особою підприємцем, а також про всіх працівників, які будь-яким чином залучалися до підготовки та/або збору документів, інформації для участі в Торгах. Таким працівником був Бойко Андрій Юрійович (керівник) – **Телефон-5**.
- (50) Товариство з обмеженою відповідальністю «Лайфселл» (далі – ТОВ «Лайфселл») листом від 21.09.2021 №4842д (вх. №60-01/1553кі від 21.09.2021) та ПрАТ «Київстар» листом від 23.09.2021 № 25026/01 (вх. № 60-01/1571кі від 28.09.2021) повідомили, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (51) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «Лайфселл» та ПрАТ «Київстар» *(інформація з обмеженим доступом)*. (див. таблицю 4):

Таблиця 4

(інформація з обмеженим доступом).

- (52) Слід зазначити, що оголошення про проведення Торгів було оприлюднено на веб-порталі «Prozorro» 16.03.2020, а тендерні пропозиції подані 31.03.2020.
- (53) Отже, викладені вище факти свідчать про комунікацію та координацію між Учасниками саме до, під час проведення Торгів та після участі в Торгах.

4.4. Наявність фінансової допомоги між Відповідачами

- (54) В ході розгляду Справи Відділенням проаналізовано банківські виписки по рахункам ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край»), відкритих в АТ КБ «ПРИВАТБАНК» та встановлено, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (55) За операціями по рахункам, відкритих в АТ КБ «ПРИВАТБАНК» встановлено, *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (56) Отже, під час участі у Торгах ФОП Бойко А.Ю. мав дебіторську заборгованість перед ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») за надану фінансову допомогу.
- (57) Відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або інших видів компенсацій у вигляді користування такими коштами.
- (58) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (59) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.
- (60) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки надається на безвідсотковій основі.
- (61) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (62) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (63) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.

- (64) Отже, взаємовідносини між Відповідачами стосувались надання поворотної фінансової допомоги, що свідчить про єдність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.

4.5. Спільні властивості файлів тендерних пропозицій Відповідачів

- (65) За результатами порівняльного аналізу документів, які входили до складу тендерних пропозицій Відповідачів, встановлено, що PDF-файли у більшості випадків, мають однакові значення параметрів: «Заголовок»: «Untitled», «Додаток»: «PDF24 Creator», «Виробник PDF»: «GPL Chostscript 9.27», «Версія PDF»: «1.7 (Acrobat 8.x)», а самі файли були створені послідовно (див. таблицю 5):

Таблиця 5

Учасник	Назва файлу	Дата та час створення документу	Заголовок	Додаток	Виробник PDF	Версія PDF
ПП «Лісовий край»	довідка про посадову особу представляти інтереси під час процедури	30.03.2020 14:06:27	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	гарантійний лист строк дії ТП	30.03.2020 13:37:08	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	довідка бенефіціар	30.03.2020 13:39:14	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	довідка відсутність вироків	30.03.2020 13:49:04	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	гарантійний лист довідки переможця ст 17	30.03.2020 13:23:38	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	гарантійний лист гарантування формування ціни	30.03.2020 13:20:35	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	лист погодження з ТД	30.03.2020 14:02:47	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Бойко А.Ю.	BKG1	31.03.2020 09:09:10	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	BKG2	31.03.2020 09:10:03	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	BKG3	31.03.2020 09:10:57	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	BKG4	31.03.2020 09:11:49	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	BKG6	31.03.2020 09:13:38	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	BKG8	31.03.2020 09:15:34	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)
	BKG17	31.03.2020 09:27:14	Untitled	PDF24 Creator	GPL Chostscript 9.27	1.7 (Acrobat 8.x)

- (66) Зазначені спільні особливості не могли виникнути випадково за умови, якщо б кожен з Відповідачів самостійно готував свої пропозиції, тобто за умов дійсного змагання суб'єктів під час участі у Торгах. Це свідчить про те, що між ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойком А.Ю. відбувався обмін інформацією або документи готувались одним із Відповідачів

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ УЧАСНИКАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (67) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», одним із видів антиконкурентних узгоджених дій є узгоджені дії, що стосуються спотворення результатів торгів.
- (68) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойка А.Ю. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (69) Як свідчать матеріали Справи, підтверджені зібраними доказами, установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- використання Відповідачами одних і тих же IP-адрес, а саме:
 - подання тендерних пропозицій та вхід в аукціон з IP-адреси, яка належить 3й особі;
 - керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси, яка належала фінансовому директору ПП «Лісовий край»;
 - використання Відповідачами одних і тих же засобів зв'язку під час здійснення господарської діяльності та підготовки до участі в Торгах;
 - взаємодія (телефонні розмови) між Відповідачами;
 - надання безвідсоткової фінансової допомоги;
 - спільні особливості в завантажених Відповідачами електронних файлах, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (70) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні 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 новоствореним суб'єктам господарювання.
- (71) Конкурентна процедура закупівлі (тендер), відповідно до пункту 13 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників за процедурами закупівлі відкритих торгів, торгів з обмеженою участю та конкурентного діалогу.
- (72) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації

поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, відмова від підписання договору тощо).

- (73) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю. 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, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (74) Листами від 08.12.2021 № 60-02/8977 та від 15.12.2021 № 60-02/9147 ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 104/60/106-рп/к.21 (далі – Подання).
- (75) Лист від 08.12.2021 № 60-02/8977 було вручено ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») 15.12.2021, на наступний день після зміни назви та адреси підприємства, що підтверджується рекомендованими повідомленнями про вручення поштового відправлення.
- (76) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») до Відділення не надходило.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

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

- використанні Відповідачами одних і тих же IP-адрес, а саме:

- подання тендерних пропозицій та вхід в аукціон з IP-адреси, яка належить 3й особі;
- керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси, яка належала фінансовому директору ПП «Лісовий край».
- керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси, яка належала фінансовому директору ПП «Лісовий край».
- використання Відповідачами одних і тих же засобів зв'язку під час здійснення господарської діяльності та підготовки до участі в Торгах;
- взаємодія (телефонні розмови) між Відповідачами;
- надання безвідсоткової фінансової допомоги;
- спільні особливості в завантажених Відповідачами електронних файлах, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

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

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (79) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є зокрема антиконкурентні узгоджені дії.
- (80) Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, передбачені пунктом 1 статті 50 цього Закону накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (81) *(інформація з обмеженим доступом).*
- (82) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР ФОП Бойко А.Ю. 17.05.2021 припинив свою підприємницьку діяльність. Згідно із частиною першою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штрафи на об'єднання, суб'єктів господарювання: юридичних осіб; фізичних осіб; групу суб'єктів господарювання - юридичних та/або фізичних осіб, що відповідно до статті 1 цього Закону визнається суб'єктом господарювання, у випадках, передбачених частиною четвертою цієї статті.
- (83) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єктом господарювання є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі, яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою.
- (84) Оскільки, ФОП Бойко А.Ю. припинив господарську діяльність, то він, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не є суб'єктом господарювання та на нього не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (85) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойко А.Ю., спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими тендерними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, в свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (86) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення було враховано такі обставини:
- дане порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях

ПП «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – ПП «Лісовий край») та ФОП Бойка А.Ю. виявлено Відділенням вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 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 в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та 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 та доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії приватного підприємства «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – приватне підприємство «Лісовий край») [ідентифікаційний код юридичної особи 36619043] та фізичної особи-підприємця Бойка Андрія Юрійовича (індивідуальний податковий номер 3539210596) під час участі в тендерній процедурі закупівлі «код ДК 021:2015 (CPV) – 33750000-2 - Засоби по догляду за малюками (Дитячі речі першої необхідності при народженні дитини – Підгузок багаторазовий універсального розміру з чотирма вкладками)», яка проводилась Департаментом соціальної політики Черкаської міської ради у системі електронних державних закупівель «ProZorro», ідентифікатор закупівлі - UA-2020-03-16-003940-b, порушенням, яке 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, тендерів.

2. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на приватне підприємство «Захід-Монтажбуд» (попередня назва – приватне підприємство «Лісовий край»), штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова адміністративної колегії

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ