



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

08 вересня 2022 року

№ 60/18-р/к

справа № 99/60/115-рп/к.20

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «ТД «Діапазон») та фізична особа-підприємець Іваненко Вячеслав Іванович, ідентифікаційний номер фізичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ФОП Іваненко В.І.) подали тендерні пропозиції на участь у наступних процедурах закупівель, які проводились за допомогою електронної системи «Prozorro» (далі разом – **Процедури закупівель**), а саме:

- «[інформація з обмеженим доступом]», яка проводилась Коропською селищною радою Чернігівської області (далі – Замовник-1), ідентифікатор закупівлі в системі – [інформація з обмеженим доступом] (далі – **Процедура закупівлі-1**). Очікувана вартість закупівлі – 226 706,00 грн;

- «[інформація з обмеженим доступом]», яка проводилась Валківською міською радою Харківської області (далі – Замовник-2), ідентифікатор закупівлі в системі – [інформація з обмеженим доступом] (далі – **Процедура закупівлі-2**). Сума договору – 332 000,00 грн;

- «[інформація з обмеженим доступом]», яка проводилась Радсадівською сільською радою Миколаївського району Миколаївської області (далі – Замовник-3), ідентифікатор закупівлі в системі – [інформація з обмеженим доступом] (далі – **Процедура закупівлі-3**). Очікувана вартість закупівлі – 253 080,00 грн;

- «[інформація з обмеженим доступом]», яка проводилась Замовником-3, ідентифікатор закупівлі в системі – [інформація з обмеженим доступом] (далі – **Процедура закупівлі-4**). Очікувана вартість закупівлі – 253 080,00 грн.

При цьому, ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненко В.І. узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 99/60/115-рп/к.20 дії ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненка В.І. 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 «ТД «Діапазон» накладено штраф на суму 120 000 (сто двадцять тисяч) гривень.

На ФОП Іваненка В.І. накладено штраф на суму 120 000 (сто двадцять тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 99/60/115-рп/к.20 про порушення ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненком В.І. 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 Шостого відділу досліджень і розслідувань від 21.10.2021 № 60-03/238п

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 15.12.2020 № 60/115-рп/к розпочато розгляд справи № 99/60/115-рп/к.20 за ознаками вчинення ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненком В.І. 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 21.10.2021 № 60-02/7765 та від 21.10.2021 № 60-02/7764 (вручені 03.11.2021 відповідно до рекомендованих повідомлень про вручення поштового відправлення) ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненку В.І. відповідно були направлені копії подання про попередні висновки у справі № 99/60/115-рп/к.20 (далі – Подання).
- (3) ТОВ «ТД «Діапазон» листом від 12.11.2021 № 12-08/11/21 (вх. № 60-01/5460 від 12.11.2021) і ФОП Іваненко В.І. листом від 12.11.2021 б/н (вх. № 60-01/5458 від 12.11.2021) надали заперечення на Подання.

2. Відповідачі

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ТД «Діапазон», ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*. Адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим доступом]*. Основним видом діяльності ТОВ «ТД «Діапазон» є *[інформація з обмеженим доступом]*;
 - ФОП Іваненко В.І., ідентифікаційний номер фізичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*. Адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим доступом]*. Основним видом діяльності ФОП Іваненка В.І. є *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (5) Тобто у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненко В.І. (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 «ТД «Діапазон». Тендерна пропозиція подана 13.09.2019 об 11:07, 11:20;
 - ФОП Іваненко В.І. Тендерна пропозиція подана 13.09.2019 об 11:27.
- (7) Процедура електронних торгів розпочалася 16 вересня 2019 року о 15:02 та завершилася 16 вересня 2019 року о 15:23.

- (8) За результатами проведення електронного аукціону Учасники запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-1** [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ТД «Діапазон»	225 000,00	225 000,00	0,00 %
2	ФОП Іваненко В.І.	226 700,00	226 700,00	0,00 %

- (9) Тендерні пропозиції ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненка В.І. були відхилені Замовником-1 як такі, що не відповідають умовам тендерної документації (протоколи засідань тендерного комітету від 20.09.2019 № 43, від 20.09.2019 № 44).
- (10) **Процедуру закупівлі-1** було відмінено Замовником-1 20.09.2019, у зв'язку із відхилення всіх тендерних пропозицій згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».

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:
- товариство з обмеженою відповідальністю «Амкодор-Укрспецмаш», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «Амкодор-Укрспецмаш»). Адреса місцезнаходження: [інформація з обмеженим доступом]. Тендерна пропозиція подана 12.11.2019 о 16:18; 22.11.2019 о 09:39;
 - ТОВ «ТД «Діапазон». Тендерна пропозиція подана 12.11.2019 о 16:19, 16:21;
 - ФОП Іваненко В.І. Тендерна пропозиція подана 12.11.2019 о 16:30.
- (12) Процедура електронних торгів розпочалася 13 листопада 2019 року о 14:03 та завершилася 13 листопада 2019 року о 14:30.
- (13) За результатами проведення електронного аукціону вищевказані суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-2** [див. таблицю 2].

Таблиця 2

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «Амкодор-Укрспецмаш»	352 999,20	332 000,00	5,94 %
2	ТОВ «ТД «Діапазон»	357 000,00	336 000,00	5,88 %
3	ФОП Іваненко В.І.	360 000,00	360 000,00	0,00 %

- (14) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «Амкодор-Укрспецмаш».
- (15) Із ТОВ «Амкодор-Укрспецмаш» Замовник-2 уклав договір від 06.12.2019 № 138 на суму 332 000,00 грн з ПДВ.

Щодо Процедури закупівлі-3

- (16) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі-3** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «ТД «Діапазон». Тендерна пропозиція подана 28.08.2019 о 21:31, 21:32;
 - ФОП Іваненко В.І. Тендерна пропозиція подана 28.08.2019 о 21:38.

- (17) Процедура електронних торгів розпочалася 09 вересня 2019 року о 15:10 та завершилася 09 вересня 2019 року о 15:31.
- (18) За результатами проведення електронного аукціону Учасники запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-3** [див. таблицю 3].

Таблиця 3

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ГД «Діапазон»	253 080,00	253 080,00	0,00 %
2	ФОП Іваненко В.І.	253 080,00	253 080,00	0,00 %

- (19) Тендерні пропозиції ТОВ «ГД «Діапазон» та ФОП Іваненка В.І. були відхилені Замовником-3 як такі, що не відповідають умовам тендерної документації (протоколи засідань тендерного комітету від 13.09.2019 № 4, від 13.09.2019 № 5).
- (20) **Процедуру закупівлі-3** було відмінено Замовником-3 13.09.2019, у зв'язку із відхилення всіх тендерних пропозицій згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».

Щодо Процедури закупівлі-4

- (21) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі-4** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ГД «Діапазон». Тендерна пропозиція подана 18.08.2019 о 13:04, 13:18;
 - ФОП Іваненко В.І. Тендерна пропозиція подана 18.08.2019 о 21:30.
- (22) Процедура електронних торгів розпочалася 19 серпня 2019 року о 13:08 та завершилася 19 серпня 2019 року о 13:30.
- (23) За результатами проведення електронного аукціону Учасники запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі-4** [див. таблицю 4].

Таблиця 4

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ГД «Діапазон»	253 080,00	250 530,00	1,00 %
2	ФОП Іваненко В.І.	253 080,00	253 080,00	0,00 %

- (24) Тендерні пропозиції ТОВ «ГД «Діапазон» та ФОП Іваненка В.І. були відхилені Замовником-3 як такі, що не відповідають умовам тендерної документації.
- (25) **Процедура закупівлі-4** було відмінено Замовником-3 22.08.2019, у зв'язку з відхиленням всіх тендерних пропозицій згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (26) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ГД «Діапазон» та ФОП Іваненка В.І. під час участі у **Процедурах закупівель**.

4.1. Пов'язаність Відповідачів

- (27) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, засновниками (учасниками), кінцевими бенефіціарними власниками ТОВ «ГД «Діапазон» протягом II півріччя 2019 року,

тобто у період проведення **Процедур закупівель**, були:

- ОСОБА 1, ідентифікаційний номер фізичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – Клітна А.В.) (представник) – із часткою у статутному капіталі 50 %;
- ОСОБА 2, ідентифікаційний номер фізичної особи [інформація з обмеженим доступом] (керівник) - із часткою у статутному капіталі 50 %.

- (28) ФОП Іваненко В.І. – ОСОБА 3, [інформація з обмеженим доступом] (далі – ОСОБА 3).
- (29) Також ОСОБА 1 протягом II півріччя 2019 року в ТОВ «ТД «Діапазон» обіймала посаду комерційного директора і займалася підписанням договорів, проведенням переговорів, розрахунком комерційної частини, участю у тендерних закупівлях тощо (лист ТОВ «ТД «Діапазон» від 15.04.2021 № 15/04/21, вх. № 60-01/2186 від 20.04.2021).
- (30) За наявною у Відділення інформацією, дівоче прізвище ОСОБИ 1 – [інформація з обмеженим доступом] (довідка про відсутність судимості, завантажена ТОВ «ТД «Діапазон» для участі у **Процедурах закупівель**).
- (31) На момент проведення **Процедур закупівель** (II півріччя 2019 року) ОСОБА 3, ОСОБА 2 та ОСОБА 1 проживали за однією адресою: [інформація з обмеженим доступом].
- (32) Східне міжрегіональне управління Міністерства юстиції (м. Харків) листом від 16.09.2020 № 22009/05.3-48/20 (вх. № 60-01/3506 від 02.09.2020) надало інформацію, відповідно до якої ОСОБА 3 та ОСОБА 2 є чоловіком та дружиною, а ОСОБА 1 є їх рідною дочкою.
- (33) Таким чином, фізичні особи ОСОБА 3, ОСОБА 2 та ОСОБА 1 є пов'язаними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки спільно чинять вплив на господарську діяльність обох Учасників.
- (34) З огляду на це, ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненко В.І. пов'язані відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки фізичні особи ОСОБА 2 та ОСОБА 1, будучи засновниками (учасниками), кінцевими бенефіціарними власниками ТОВ «ТД «Діапазон», мають вирішальний вплив на останнього, та пов'язані родинними зв'язками з ОСОБОЮ 3.
- (35) Також у II півріччі 2019 року, тобто період проведення **Процедур закупівель**, адреса місцезнаходження ТОВ «ТД «Діапазон» ([інформація з обмеженим доступом]) була адресою реєстрації ФОП Іваненка В.І. та адресою проживання ОСОБИ 3, ОСОБИ 2 та ОСОБИ 1.
- (36) Слід зазначити, що приміщення за вказаною адресою у 2019 році належало власнику та директору ТОВ «ТД «Діапазон» ОСОБИ 2 (лист ТОВ «ТД «Діапазон» від 10.05.2021 № 10/05/21, вх. № 60-01/2617 від 12.05.2021), яка пов'язана сімейними зв'язками з ОСОБОЮ 3.
- (37) Отже, ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненко В.І. під час участі у **Процедурах закупівель** спільно вели свою господарську діяльність за одним місцезнаходженням.
- (38) Наведені всі вище обставини свідчать про відсутність конкуренції між Відповідачами

у період проведення **Процедур закупівель**.

4.2. Спільний працівник

- (39) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (40) ОСОБА 3 протягом II півріччя 2019 року в ТОВ «ТД «Діапазон» працював на посаді радника з технічних питань (лист ТОВ «ТД «Діапазон» від 15.04.2021 № 15/04/21, вх. № 60-01/2186 від 20.04.2021).
- (41) Отже, під час проведення **Процедур закупівель** ОСОБА 3 перебував у трудових відносинах та отримував заробітну плату в ТОВ «ТД «Діапазон».
- (42) Існування зазначених трудових відносин унеможливило існування конкуренції між вказаними суб'єктами господарювання, в тому числі під час участі у **Процедурах закупівель**.

4.3. Спільні засоби зв'язку та місцезнаходження

- (43) За інформацією ГУ ДПС у Київській області (лист від 18.08.2021 № 23584/9/10-36-04-04, вх. № 60-01/1209кі від 17.09.2021), ФОП Іваненком В.І. у 2019 році, тобто у період проведення **Процедур закупівель**, використовувався номер мобільного телефонного зв'язку: **Телефон 1**.
- (44) ФОП Іваненко В.І. листом б/д б/н (вх. № 60-01/2450 від 30.04.2021) також зазначив, що протягом II півріччя 2019 року під час здійснення своєї господарської діяльності використовував номер мобільного телефонного зв'язку: **Телефон 1**.
- (45) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (46) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (47) Отже, ФОП Іваненко В.І. під час здійснення своєї господарської діяльності використовував номер мобільного телефонного зв'язку конкурента – ТОВ «ТД «Діапазон».
- (48) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (49) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (50) Отже, ТОВ «ТД «Діапазон» під час здійснення своєї господарської діяльності використовувало електронну поштову скриньку, ім'я якої ідентичне з юридичним найменуванням конкурента (ФОП Іваненко В.І.).
- (51) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (52) Також у II півріччі 2019 року, тобто в період проведення **Процедур закупівель**, адреса місцезнаходження ТОВ «ТД «Діапазон» *[інформація з обмеженим доступом]* була адресою реєстрації ФОП Іваненка В.І.
- (53) Наведені вище обставини не можуть бути пояснені простим збігом та свідчать про те, що Учасники у період проведення **Процедур закупівель** спільно вели свою господарську діяльність.

4.4. Комунікація між Відповідачами

(54) *(Інформація з обмеженим доступом)*

(55) *(Інформація з обмеженим доступом)*

(56) Отже, викладені вище факти свідчать про тісну комунікацію та координацію між ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненком В.І. під час участі у **Процедурах закупівель**.

4.5. Використання IP-адрес

(57) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 27.03.2020 № 206/745/03, вх. № 60-01/1314 від 07.04.2020), ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненко В.І. для участі у **Процедурах закупівель** свої пропозиції подавали з одного електронного майданчика АТ КБ «ПриватБанк». ТОВ «ТД «Діапазон» для участі у **Процедурах закупівель** заходило в аукціон з IP-адреси **31.134.127.140**. IP-адреса щодо заходження ФОП Іваненка В.І. в аукціони у **Процедурах закупівель** відсутня в системі логування.

(58) *(Інформація з обмеженим доступом)*

(59) ТОВ «ТД «Діапазон» здійснювало реєстрацію, вхід до кабінету учасника та інші дії пов'язані з участю у **Процедурах закупівель** з наступних IP-адрес:

- **31.134.127.140** (Процедура закупівлі-1, Процедура закупівлі-3, Процедура закупівлі-4);

- **31.134.127.197** (Процедура закупівлі-2).

(60) *(Інформація з обмеженим доступом)*

(61) *(Інформація з обмеженим доступом)*

(62) Відповідно до даних із мережі Інтернет (RIPE Database) послуги з доступу до мережі Інтернет надаються: за IP-адресами **31.134.127.197** та **31.134.127.140** – товариством з обмеженою відповідальністю «Старгруп», ідентифікаційний код юридичної особи 37961987 (далі – ТОВ «Старгруп»).

(63) ТОВ «Старгруп» листом від 01.12.2020 № 0112/1 (вх. 60-01/4651 від 07.12.2020) повідомило, що IP-адреси **31.134.127.197** та **31.134.127.140** є динамічними NAT (технологія трансляції мережевих адрес).

(64) Динамічна IP-адреса – це ідентифікатор пристрою в комп'ютерній мережі провайдера. Якщо клієнт відключається від мережі, його IP-адреса повертається в пул вільних адрес провайдера та може бути призначена іншому пристрою іншого клієнта, що підключається.

(65) Динамічні IP-адреси були призначені пристроям клієнтів, що підключилися до мережі, а отже реєстрація, вхід до кабінету учасника та інші дії пов'язані з участю у **Процедурах закупівель** здійснювалась Учасниками з одного приміщення, яке знаходиться за однією адресою.

(66) Отже, Учасники використовували спільне обладнання за однією адресою для входу в кабінет учасника, а ТОВ «ТД «Діапазон» заходило в аукціони для участі у **Процедурах закупівель**.

- (67) Таким чином, Відповідачі для участі у **Процедурах закупівель** здійснювали реєстрацію, вхід до кабінету учасника та інші дії пов'язані з участю у **Процедурах закупівель** з одних динамічних IP-адрес (**31.134.127.197** та **31.134.127.140**), з одної якої (**31.134.127.140**) Учасники здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк», а ТОВ «ТД «Діапазон» заходило в аукціони і до своєї електронної поштової скриньки [*інформація з обмеженим доступом*].
- (68) ФОП Іваненко В.І. повідомив, що не залучав до завантаження документів до системи «Prozorro», що входили до складу пропозицій, наданих для участі у **Процедурах закупівель**, сторонніх осіб чи юридичних організацій (лист б/д б/н, вх. № 60-01/3631 від 06.07.2021).
- (69) За інформацією ТОВ «ТД «Діапазон» (відповідь Учасника), товариство залучало до завантаження документів до системи «Prozorro», що входили до складу пропозицій, наданих для участі у **Процедурах закупівель**, ОСОБУ 1.
- (70) Отже, ТОВ «ТД «Діапазон» для участі у **Процедурах закупівель** залучало до завантаження документів до системи «Prozorro» рідну дочку ОСОБИ 3 (ФОП Іваненко В.І. - конкурент).
- (71) Наведені вище обставини не можуть бути пояснені простим збігом та свідчать про те, що під час підготовки документів та участі у **Процедурах закупівель** ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненко В.І. діяли узгоджено.
- (72) Також ТОВ «ТД «Діапазон» у відповідь на вимогу голови Відділення від 17.09.2020 № 60-02/5190 листом б/д б/н (вх. № 60-01/4456 від 23.11.2020) повідомило, зокрема (цитата): *«ТОВ «ТД «Діапазон» проаналізувавши законодавство та свої дії щодо закупівель, визнаємо, що не знаючи законів відповідальна особа за підготовку та участь у тендерах, а саме ОСОБА 1, порушила законодавство, спотворивши тим самим результати закупівель»*.
- (73) Отже, посадова особа ТОВ «ТД «Діапазон» ОСОБА 1, в інтересах останнього, здійснила дії, що призвели до наявності ознак в діях Учасників порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (74) Щодо обставин здійснення Відповідачами керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з однієї IP-адреси (**31.134.127.140**) слід зазначити, що ФОП Іваненко В.І. (листом б/д б/н, вх. № 60-01/2450 від 30.04.2021) повідомив, що до сторонніх організацій з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності протягом II півріччя 2019 року не звертався.
- (75) ФОП Іваненко В.І. використовував мобільний Інтернет та IP-адресу за місцем проживання: [*інформація з обмеженим доступом*] (лист ФОП Іваненка В.І. б/д б/н, вх. № 60-01/2450 від 30.04.2021).
- (76) ТОВ «ТД «Діапазон» (лист б/д б/н, вх. № 60-01/4456 від 23.11.2020) надало копію договору про надання послуг з аутсорсингу від 17.05.2017 № 17, укладеного з товариством з обмеженою відповідальністю «Ревізор Україна», ідентифікаційний код юридичної особи [*інформація з обмеженим доступом*] (далі – ТОВ «Ревізор

Україна»), відповідно до якого ТОВ «Ревізор Україна» зобов'язується надавати ТОВ «ТД «Діапазон» послуги з бухгалтерського обліку. Оплата здійснюється шляхом 100 % передоплати послуг на розрахунковий рахунок Виконавця, не пізніше 5 (п'ятого) числа звітного місяця. Підставою оплати є виставлений рахунок-фактура Виконавця.

- (77) На підтвердження оплати ТОВ «ТД «Діапазон» листом б/д б/н (вх. № 60-01/3124 від 04.06.2021) надало копії Актів надання послуг та рахунків на оплату.
- (78) Отже, ФОП Іваненко В.І. протягом II півріччя 2019 року не залучало сторонніх організацій з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності, а ТОВ «ТД «Діапазон» залучало до ведення бухгалтерського обліку сторонню організацію (ТОВ «Ревізор Україна»).

4.6. Синхронність дій у часі

- (79) Учасники для участі у **Процедурах закупівель** подавали, здійснювали реєстрацію, вхід до кабінету учасника та інші дії пов'язані з участю в **Процедурах закупівель**, окрім **Процедури закупівлі-4**, в одні дні та у близькі проміжки часу [див. таблицю 5].

Таблиця 5

Торги	ФОП Іваненко О.І.	ТОВ «ТД «Діапазон»
Процедура закупівлі-1	<u>13.09.2019</u> о <u>11:26:02</u>	<u>13.09.2019</u> о <u>11:20:08</u>
Процедура закупівлі-2	<u>12.11.2019</u> о <u>16:27:39</u>	<u>12.11.2019</u> о <u>16:21:45</u>
Процедура закупівлі-3	<u>28.08.2019</u> о <u>21:33:27</u>	<u>28.08.2019</u> о <u>21:31:08</u>
Процедура закупівлі-4	<u>18.08.2020</u> о 21:28:33	<u>18.08.2020</u> о 13:18:14

- (80) Синхронність дій у часі вказує на системний погоджений характер поведінки Відповічів у господарській діяльності, у тому числі під час участі у **Процедурах закупівель** та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та про узгодженість дій під час участі у **Процедурі закупівлі-1**, **Процедурі закупівлі-2** та **Процедурі закупівлі-3**.

4.7. Господарські відносини

- (81) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (82) Також між ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненком В.І. укладено дилерській договір від 03.11.2014 № КП 3/11/14 на постачання товару.
- (83) Отже, у період проведення **Процедури закупівлі-2** між Учасниками існували господарські відносини у вигляді оплати за рахунком.
- (84) Наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненко В.І. були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (85) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненка В.І. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (86) 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.
- (87) 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.
- (88) 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).
- (89) Вказані факти у своїй сукупності, а саме:
- пов'язаність Відповідачів відносинами контролю під час проведення **Процедур закупівель**;
 - наявність трудових відносин ОСОБИ 3 (ФОП Іваненко В.І.) з ТОВ «ТД «Діапазон»;
 - знаходження Відповідачів у період проведення **Процедур закупівель** за однією адресою;
 - залучення ТОВ «ТД «Діапазон» до завантаження документів до системи «Prozorro» під час участі у **Процедурах закупівель** рідної дочки ОСОБИ 3 (ФОП Іваненко В.І.);
 - використання ФОП Іваненком В.І. під час здійснення своєї господарської діяльності у період проведення **Процедур закупівель** номеру мобільного телефонного зв'язку конкурента – ТОВ «ТД «Діапазон»;
 - використання одним із Відповідачів електронної поштової адреси, ім'я якої ідентичне з юридичним найменуванням конкурента;
 - здійснення Відповідачами для участі у **Процедурах закупівель** реєстрації, входу до кабінету учасника та інші дії пов'язані з участю у **Процедурах закупівель** з одних динамічних IP-адрес, з однієї якої Відповідачі здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк», а ТОВ «ТД «Діапазон» заходило в аукціони і до своєї електронної поштової скриньки;
 - синхронність дій Відповідачів у часі у період проведення **Процедур закупівель**;
 - наявність комунікації між Відповідачами у період проведення **Процедур закупівель**;
 - наявність господарських відносин між Відповідачами у період проведення **Процедури закупівлі-2**,
- 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.
- (90) З огляду на вищезазначене ФОП Іваненка В.І. та ТОВ «ТД «Діапазон» 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».
- (91) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі 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

- (92) Листами від 21.10.2021 № 60-02/7765 та від 21.10.2021 № 60-02/7764 ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненку В.І. відповідно були направлені копії Подання.
- (93) Вказані листи було вручено Відповідачам 03.11.2021 відповідно до рекомендованих повідомлень про вручення поштового відправлення.
- (94) ТОВ «ТД «Діапазон» листом від 12.11.2021 № 12-08/11/21 (вх. № 60-01/5460 від 12.11.2021) і ФОП Іваненко В.І. листом від 12.11.2021 б/н (вх. № 60-01/5458 від 12.11.2021) надали свої зауваження та заперечення. Як свідчать подані відповіді, вказані суб'єкти господарювання з висновками Відділення про порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції не погоджуються.
- (95) У своїх запереченнях ТОВ «ТД «Діапазон» повідомляє, що товариство жодного разу не заперечувало, що ОСОБА 3 є співробітником ТОВ «ТД «Діапазон», має службовий номер телефону та, відповідно, має доступ до робочого листування. Однак, на думку ТОВ «ТД «Діапазон», це ніяким чином не вплинуло на те, що ТОВ «ТД «Діапазон» і наш співробітник ОСОБА 3 вирішили взяти участь у **Процедурах закупівель**.
- (96) За інформацією ТОВ «ТД «Діапазон», ОСОБА 3 є розробником, конструктором та патентотримачем на продукцію, яку реалізує товариство, має відповідні зв'язки з постачальниками/виробниками агро-продукції. Проте співробітництво між ТОВ «ТД «Діапазон» і ОСОБОЮ 3 відбувається дистанційно.
- (97) ТОВ «ТД «Діапазон» зазначає, що ОСОБА 3 жодного разу фізично не був присутній під час ухвалення рішень участі у тендерах. Так, підготовка усієї документації, що подавалась на участь у **Процедурах закупівель**, відбувалась у с. Петропавлівська Борщагівка, проте ОСОБА 3 у той час перебував на непідконтрольній території України за місцем прописки. Для отримання статусу переселенця та продовження діяльності як ФОП, ОСОБА 3 мав вказати адресу тимчасового перебування на момент перетину кордону.
- (98) У своїх запереченнях ФОП Іваненко В.І. повідомляє, що жоден із восьми пунктів частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не підпадає під його діяльність, а електронна адреса [інформація з обмеженим доступом] є чисто технічної для спілкування між співробітниками конкурента (ТОВ «ТД «Діапазон»), а так як ОСОБА 3 у визначений період був на посаді Радника, то мав доступ до неї і нею користувався.
- (99) ФОП Іваненко В.І. зазначив, що у визначений період постійно перебував за раніше наданою адресою: Луганська обл., с. Есаулівка, вул. Первомайська, 20, у своєму будинку. Усі послуги надавались дистанційно.
- (100) Такі твердження Відповідачів не беруться до уваги та спростовуються наступним.
- (101) За отриманими від ТОВ «ТД «Діапазон» даними, ОСОБА 3 володів інформацією щодо цінкових пропозицій товариства, оскільки мав відповідні зв'язки з постачальниками/виробниками. Отже, Відповідачі були ще і пов'язані спільним комерційним інтересом, що унеможливорює існування конкуренції між Відповідачами під час у часті у **Процедурах закупівель**.
- (102) Крім того, Відділенням було встановлено, серед іншого, що Відповідачі у період проведення **Процедур закупівель** знаходились за однією адресою. Проте Відповідачі

зазначають, що ОСОБА 3 у цей період часу фактично знаходився за іншою адресою. Водночас Відповідачами не було надано жодного документального доказу цієї обставини. Отже, під час підготовки документів для участі у **Процедурах закупівель** Відповідачі діяли узгоджено.

- (103) Щодо використання ТОВ «ТД «Діапазон» електронної адреси ФОП Іваненка В.І. [інформація з обмеженим доступом] слід зауважити, що ТОВ «ТД «Діапазон» здійснювало вхід до електронної поштової скриньки [інформація з обмеженим доступом] з IP-адреси, з якої Відповідачі здійснювали не лише керування своїми банківськими рахунками, а й здійснювали реєстрацію, вхід до кабінету учасника та інші дії пов'язані з участю у **Процедурі закупівлі-1, Процедурі закупівлі-3, Процедурі закупівлі-4.**
- (104) Отже, листування з електронної адреси [інформація з обмеженим доступом] здійснювалось Відповідачами з одного приміщення.
- (105) Слід зауважити, що зауважень та заперечень щодо інших обставин, викладених у Поданні, Відповідачі не надали.
- (106) Враховуючи викладене вище, зміст наданих Відповідачами заперечень не спростовує фактів, викладених у Поданні.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (107) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та зауваженнями і запереченнями Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- пов'язаності Відповідачів відносинами контролю під час проведення **Процедур закупівель**;
 - наявності трудових відносин ОСОБИ 3 (ФОП Іваненко В.І.) з ТОВ «ТД «Діапазон»;
 - знаходженні Відповідачів у період проведення **Процедур закупівель** за однією адресою;
 - залученні ТОВ «ТД «Діапазон» до завантаження документів до системи «Prozorro» під час участі у **Процедурах закупівель** рідної дочки ОСОБИ 3 (ФОП Іваненко В.І.);
 - використанні ФОП Іваненком В.І. під час здійснення своєї господарської діяльності у період проведення **Процедур закупівель** номеру мобільного телефонного зв'язку конкурента – ТОВ «ТД «Діапазон»;
 - використанні одним із Відповідачів електронної поштової адреси, ім'я якої ідентичне з юридичним найменуванням конкурента;
 - здійсненні Відповідачами для участі у **Процедурах закупівель** реєстрації, входу до кабінету учасника та інші дії пов'язані з участю у **Процедурах закупівель** з одних динамічних IP-адрес, з однієї якої Відповідачі здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк», а ТОВ «ТД «Діапазон» заходило в аукціони і до своєї електронної поштової скриньки;
 - синхронності дій Відповідачів у часі у період проведення **Процедур закупівель**;
 - наявності комунікації між Відповідачами у період проведення **Процедур закупівель**;
 - наявності господарських відносин між Відповідачами у період проведення **Процедури закупівлі-2,**
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів **Процедур закупівель.**
- (108) Така поведінка Відповідачів 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

- (109) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.
- (110) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (111) 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.
- (112) Відповідно до інформації Головного управління ДПС у Київській області (лист від 27.04.2022 № 3362/5/10-36-18-05, вх. № 60-01/316кі від 16.05.2022), фінансова звітність ТОВ «ТД «Діапазон» за 2021 рік не подавалась. Річний обсяг доходу ФОП Іваненка В.І. за 2021 рік становить *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (113) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «ТД «Діапазон» та ФОП Іваненка В.І. 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, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами і доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон» (ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*, адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим доступом]*) та фізична особа-підприємець Іваненко Вячеслав Іванович (ідентифікаційний номер фізичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*, адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим*

доступом] 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 «*Інформація з обмеженим доступом*», яка проводилась Коропською селищною радою Чернігівської області за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – *Інформація з обмеженим доступом*].

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 30 000 (тридцять тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Іваненка Вячеслава Івановича (ідентифікаційний номер фізичної особи *Інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 30 000 (тридцять тисяч) гривень.

4. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація з обмеженим доступом*), адреса місцезнаходження: *Інформація з обмеженим доступом*) та фізична особа-підприємець Іваненко Вячеслав Іванович (ідентифікаційний номер фізичної особи *Інформація з обмеженим доступом*), адреса місцезнаходження: *Інформація з обмеженим доступом*] 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 «*Інформація з обмеженим доступом*», яка проводилась Валківською міською радою Харківської області, ідентифікатор закупівлі в системі – *Інформація з обмеженим доступом*].

5. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 30 000 (тридцять тисяч) гривень.

6. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Іваненка Вячеслава Івановича (ідентифікаційний номер фізичної особи *Інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 30 000 (тридцять тисяч) гривень.

7. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація з обмеженим доступом*), адреса місцезнаходження: *Інформація з обмеженим доступом*) та фізична особа-підприємець Іваненко Вячеслав Іванович (ідентифікаційний номер фізичної особи 2270502658, адреса місцезнаходження: *Інформація з обмеженим доступом*) 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 «*Інформація з обмеженим доступом*», яка проводилась Радсадівською сільською радою Миколаївського району Миколаївської області, ідентифікатор закупівлі в системі – *Інформація з обмеженим доступом*].

8. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон» (ідентифікаційний код юридичної особи *Інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 30 000 (тридцять тисяч) гривень.

9. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в

пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Іваненка Вячеслава Івановича (ідентифікаційний номер фізичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*) штраф у розмірі 30 000 (тридцять тисяч) гривень.

10. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон» (ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*, адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим доступом]*) та фізична особа-підприємець Іваненко Вячеслав Іванович (ідентифікаційний номер фізичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*, адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим доступом]*) 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 «*[інформація з обмеженим доступом]*», яка проводилась Радсадівською сільською радою Миколаївського району Миколаївської області, ідентифікатор закупівлі в системі – *[інформація з обмеженим доступом]*.

11. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 10 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговельний дім «Діапазон» (ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*) штраф у розмірі 30 000 (тридцять тисяч) гривень.

12. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 10 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Іваненка Вячеслава Івановича (ідентифікаційний номер фізичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*) штраф у розмірі 30 000 (тридцять 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