



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

08 вересня 2022 року

№ 60/21-р/к

справа № 84/60/86-рп/к.21

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «СПК МЕЙКЕР», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «СПК МЕЙКЕР») та товариство з обмеженою відповідальністю «ТД «РУНО», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «ТД «РУНО») подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі закупівлі [інформація з обмеженим доступом], яка проводилась [інформація з обмеженим доступом] (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – [інформація з обмеженим доступом] (далі – Процедура закупівлі). Очікувана вартість закупівлі – 594 257,80 грн без ПДВ.

При цьому, ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 84/60/86-рп/к.21 дії ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» 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 ТОВ «СПК МЕЙКЕР» накладено штраф на загальну суму 40 (сорок тисяч) гривень.

На ТОВ «ТД «РУНО» накладено штраф на загальну суму 30 (тридцять тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 84/60/86-рп/к.21 про порушення ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» 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 05.01.2022 № 60-03/10п

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 12.05.2021 № 60/86-рп/к розпочато розгляд справи № 84/60/86-рп/к.21 за ознаками вчинення ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» порушення законодавства про захист

економічної конкуренції, 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, під час участі у Процедурі закупівлі.

- (2) Листами від 10.01.2022 № 60-02/67 (повернуто з причини «не значиться») та від 10.01.2022 № 60-02/66 (вручено 18.01.2022 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення) ТОВ «ТД «РУНО» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 84/60/86-рп/к.21 (далі – Подання).
- (3) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 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) (далі – Правила розгляду справ), на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 31.08.2022 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 84/60/86-рп/к.21.
- (4) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «СПК МЕЙКЕР» не надало.
- (5) ТОВ «ТД «РУНО» листом б/д б/н (вх. № 60-01/421 від 09.02.2022) надало пояснення, яким визнало, що ТОВ «ТД «РУНО» вчинило порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час участі Процедурі закупівлі.

2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «СПК МЕЙКЕР», ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*. Адреса місцезнаходження (на момент проведення Процедури закупівлі): *[інформація з обмеженим доступом]*. Основним видом діяльності ТОВ «СПК МЕЙКЕР» є *[інформація з обмеженим доступом]*;
 - ТОВ «ТД «РУНО», ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*. Адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим доступом]*. Основним видом діяльності «ТД «РУНО» є *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (7) ТОВ «СПК МЕЙКЕР» 06.09.2022 змінило адресу місцезнаходження на: *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (8) Тобто у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

- (9) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
 1. ТОВ «СПК МЕЙКЕР». Тендерна пропозиція подана 08.04.2020 о 15:41.
 2. ТОВ «ТД «РУНО». Тендерна пропозиція подана 08.04.2020 о 22:03-22:04.
 3. Товариство з обмеженою відповідальністю «ТД ИРБИС», ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]* (далі – ТОВ «ТД ИРБИС»). Адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим доступом]*. Тендерна пропозиція подана 08.04.2020 о 19:24, 07.05.2020 о 16:01-16:02 та 08.05.2020 о 12:47.

- (10) Процедура електронних торгів розпочалася 10 квітня 2020 року о 13:01 та завершилася 10 квітня 2020 року о 13:28.
- (11) 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	Тендерна пропозиція без ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «СПК МЕЙКЕР»	588 304,56	395 145,00	26,47 %
2	ТОВ «ТД «РУНО»	510 713,26	448 000,00	28,81 %
3	ТОВ «ТД ИРБИС»	498 744,00	485 000,00	0,00 %

- (12) Тендерні пропозиції ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» були відхилені Замовником як такі, що не відповідають умовам тендерної документації.
- (13) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «ТД ИРБИС».
- (14) Із ТОВ «ТД ИРБИС» Замовник уклав договір від 27.05.2020 № 195(2)20УК на загальну суму 582 000,00 грн з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (15) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» під час участі у Процедурі закупівлі.

4.1. Пов'язаність Учасників відносинами контролю

- (16) Відповідно до Статуту ТОВ «СПК МЕЙКЕР», затвердженого протоколом загальних зборів учасників товариства від 12.05.2017 № 1/2017, наданого вказаним суб'єктом господарювання листом від 18.01.2021 № 180121, вх. № 60-01/247 від 19.01.2021, єдиним засновником (учасником), керівником, кінцевим бенефіціарним власником (контролером) товариства у І півріччі 2020 року із часткою у статутному капіталі 100 % була ОСОБА 1.
- (17) Отже, ОСОБА 2 мала одноособовий вирішальний вплив на діяльність ТОВ «СПК МЕЙКЕР».
- (18) Згідно з витягом з ЄДР, засновниками (учасниками), кінцевими бенефіціарними власниками (контролерами) ТОВ «ТД «РУНО» протягом І півріччя 2020 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, були:
- ОСОБА 2 із часткою у статутному капіталі 50 %;
 - ОСОБА 3 (керівник) із часткою у статутному капіталі 50 %.
- (19) Центральний відділ державної реєстрації актів цивільного стану Управління державної реєстрації Центрального міжрегіонального управління Міністерства юстиції (м. Київ) листом від 04.12.2020 № 42786/5.1-44 (вх. № 60-01/4731 від 11.12.2020) надало інформацію, відповідно до якої ОСОБА 2 та ОСОБА 1 є чоловіком та дружиною (актовий запис про шлюб № 463).
- (20) Таким чином, ОСОБА 2 (один із засновників (учасників), кінцевих бенефіціарних власників (контролерів) ТОВ «ТД «РУНО» із часткою у статутному капіталі 50 %) та

ОСОБА 1 (керівник, єдиний засновник, кінцевий бенефіціарний власник (контролер) ТОВ «СПК МЕЙКЕР» із часткою у статутному капіталі 100 %) є чоловіком та дружиною.

- (21) Отже, вказані фізичні особи пов'язані сімейними зв'язками.
- (22) 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.
- (23) Таким чином, фізичні особи 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.
- (24) В свою чергу, ТОВ «ТД «РУНО» та ТОВ «СПК МЕЙКЕР» пов'язані відносинам контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.2. Використання IP-адрес

- (25) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 02.07.2020 № 206/01/1581/03, вх. № 60-01/2596 від 10.07.2020), ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» для участі у Процедурі закупівлі свої пропозиції подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА» та заходили в аукціон з наступних IP-адрес:
 - **31.131.99.195** – ТОВ «СПК МЕЙКЕР»;
 - **31.131.99.195, 95.158.29.42** – ТОВ «ТД «РУНО».
- (26) За інформацією, яка була надана ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 07.12.2020 № 1617/12, вх. № 60-01/4704 від 10.12.2020), ТОВ «СПК МЕЙКЕР» для участі у Процедурі закупівлі свої пропозиції створювало з IP-адреси 31.131.104.138, ТОВ «ТД «РУНО» – з IP-адреси **31.131.99.195**.
- (27) Відповідно до відомостей з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресами: 31.131.104.138, **31.131.99.195** надаються товариством з обмеженою відповідальністю «ЛОКОМ», ідентифікаційний код юридичної особи [інформація з обмеженим доступом] (далі – ТОВ «ЛОКОМ»).
- (28) ТОВ «ЛОКОМ» листами від 08.02.2021 № 02/02-21 (вх. № 60-01/664 від 11.02.2021), від 10.12.2020 № 18/12-20 (вх. № 60-01/4759 від 14.12.2020) повідомило, що IP-адреси 31.131.104.138, 31.131.99.195 належать до NAT-пулу, тобто за допомогою цих IP-адрес доступ до мережі Інтернет надається декільком абонентам одночасно, зокрема 08.04.2020 о 15:41:47 (31.131.104.138), 10.04.2020 о 09:52, 09:56, 10:08 (31.131.99.195) – ОСОБІ 4 (інформація з обмеженим доступом). Адреса підключення: [інформація з обмеженим доступом].
- (29) За наявною у Відділенні інформацією, ОСОБА 4 не є працівником жодного із Учасників.
- (30) (Інформація з обмеженим доступом)
- (31) ТОВ «ТД «РУНО» (лист від 13.01.2021 № 1301/21-1, вх. № 60-01/190 від 15.01.2021)

повідомило, що до підготовки документів, в тому числі розрахунку цінової пропозиції, отримання довідки в державних органах, банківських установах, що подані товариством у складі своєї пропозиції для участі у Процедурі закупівлі, залучали свою співробітницю, яка займала посаду менеджера з продажу, ОСОБА 5 (інформація з обмеженим доступом).

- (32) Південно-Східне міжрегіональне управління Міністерства юстиції (м. Дніпро) листом від 16.03.2021 № 371/05.1-12 (вх. № 60-01/1519 від 22.03.2021) надало інформацію, відповідно до якої матір'ю ОСОБА 4 (інформація з обмеженим доступом) є ОСОБА 5 (інформація з обмеженим доступом), а батьком – ОСОБА 6 (інформація з обмеженим доступом).
- (33) Таким чином, ОСОБА 4, якому надавалась в користування IP-адреса, з якої Учасники заходили в аукціон, а ТОВ «ТД «РУНО» – створювало свою пропозицію для участі у Процедурі закупівлі, та ОСОБА 5, яка була працівником ТОВ «ТД «РУНО», зокрема залучалась до підготовки документів, в тому числі розраховувала цінову пропозицію, отримувала довідки в державних органах, банківських установах, що подані товариством у складі своєї пропозиції для участі у Процедурі закупівлі, є рідними матір'ю і сином.
- (34) Також слід зазначити, що ОСОБА 4 у своїй господарській діяльності використовував, зокрема номер мобільного телефонного зв'язку – ТЕЛЕФОН 1 (лист ТОВ «ЛОКОМ» від 10.12.2020 18/12-20, вх. № 60-01/4759 від 14.12.2020), який ТОВ «ТД «РУНО» використовувало при здійсненні своєї господарської діяльності та є особистим номером телефону ОСОБИ 5 (лист ТОВ «ТД «РУНО» від 13.01.2021 № 1301/21-1, вх. № 60-01/190 від 15.01.2021).
- (35) Отже, ТОВ «ТД «РУНО» створювало свою тендерну пропозицію для участі у Процедурі закупівлі з IP-адреси, з якої Учасники заходили в аукціон (31.131.99.195), яка надавалась в користування ОСОБИ 4, який пов'язаний сімейними зв'язками із працівником ТОВ «ТД «РУНО», та контактні дані якого використовувало ТОВ «ТД «РУНО» при здійсненні своєї господарської діяльності і менеджер з продажу ТОВ «ТД «РУНО».
- (36) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (37) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (38) Також, з IP-адрес: 95.158.29.42, 176.108.14.19, 176.108.12.27, Учасники протягом I півріччя 2020 року, тобто під час проведення Процедури закупівлі, здійснювали вхід до своєї поштової скриньки medok_runo@ukr.net, з якої подавали фінансову звітність.
- (39) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за вказаними IP-адресами надаються наступними суб'єктами господарювання:
- 95.158.29.42 – товариством з додатковою відповідальністю «Компанія «Бест», ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]* (далі – ТДВ «Компанія «Бест»);
 - 176.108.14.19, 176.108.12.27 – товариством з обмеженою відповідальністю «Телерадіокомпанія «КАДР-ТБ», ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]* (далі – ТОВ ТРК «КАДР-ТБ»).
- (40) Згідно з інформацією, наданою ТДВ «Компанія «Бест» (лист від 18.12.2020 № 18/12, вх. № 60-01/36 від 04.01.2021), IP-адреса 95.158.29.42 протягом I півріччя 2020 року,

тобто у період проведення Процедури закупівлі, була закріплена за ТОВ «ТД «РУНО». Адреса надання послуг: *[інформація з обмеженим доступом]*.

- (41) За наявною у Відділенні інформацією, ТОВ «ТД «РУНО» орендувало складське приміщення за адресою: *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (42) ТОВ ТРК «КАДР-ТБ» листами від 09.11.2021 № 1063, вх. № 60-01/5874 від 08.12.2021, від 26.11.2021 № 1064, вх. № 60-01/5863 від 07.12.2021, повідомило, що IP-адреса **176.108.14.19** протягом I півріччя 2020 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, надавалась абоненту ТОВ «ТД «РУНО». Адреса надання послуг: *[інформація з обмеженим доступом]*, IP-адреса **176.108.12.27** – ОСОБУ 7. Адреса підключення: *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (43) За наявною у Відділенні інформацією, ОСОБА 7 не був працівником жодного із Учасників.
- (44) Слід зазначити, що ТОВ «СПК МЕЙКЕР» (лист від 18.01.2021 № 180121, вх. № 60-01/247 від 19.01.2021) повідомило, що у I півріччі 2020 року, тобто під час проведення Процедури закупівлі, ведення бухгалтерського обліку проводилось директором ОСОБОЮ 1, а завантажувалися через мережу Інтернет за допомогою третьої особи ОСОБОЮ 8, згідно з договором від 17.03.2020 № 1703/01-20 про надання послуг, відповідно до якого розрахунки із ОСОБОЮ 8 ще не відбулись.
- (45) ОСОБА 8 листом б/д б/н (вх. № 60-01/1809 від 05.04.2021) повідомила, що протягом I півріччя 2020 року, тобто під час проведення Процедури закупівлі, подавала фінансову звітність для ТОВ «СПК МЕЙКЕР». Разом з тим, ОСОБА 8 не володіє інформацією щодо IP-адрес та абонентів, яким вони належать, з яких подавала фінансову звітність ТОВ «СПК МЕЙКЕР», оскільки користувалася портативним переносним комп'ютером–ноутбуком та мобільними пристроями.
- (46) ТОВ «ТД «РУНО» (лист від 13.01.2021 № 1301/21-1, вх. № 60-01/190 від 15.01.2021) повідомило, що з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності у I півріччі 2020 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, залучало третю особу – фізичну особу-підприємця ОСОБУ 9, згідно з договором від 15.10.2018 № 1 про надання послуг бухгалтерського обслуговування.
- (47) За результатами аналізу зазначеного договору Відділенням встановлено, що ТОВ «ТД «РУНО» (замовник) щомісяця здійснює оплату послуг, наданих ОСОБОЮ 9 (виконавець), оплата послуг здійснюється шляхом 100 % передоплати їх вартості на розрахунковий рахунок виконавця не пізніше 5 (п'ятого) числа поточного місяця, але не раніше отримання рахунку від виконавця, підставою оплати є виставлений виконавцем рахунок.
- (48) Згідно з банківськими виписками за період з 01 березня 2020 року по 31 травня 2020 року, Відділенням не виявлено оплати за надані послуги.
- (49) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, ФОП ОСОБА 9 16.09.2020 припинила свою підприємницьку діяльність на підставі власного рішення.
- (50) Отже, підтвердні документи у Відділенні відсутні.
- (51) Таким чином, ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» протягом I півріччя 2020 року, тобто під час проведення Процедури закупівлі, здійснювали

керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» та подавали фінансову звітність з одних IP-адрес, з однієї з якої ТОВ «ТД «РУНО» заходило в аукціон, які у період проведення Процедури закупівлі були закріплені, зокрема за ТОВ «ТД «РУНО».

- (52) Отже, викладене вище свідчить про спільне здійснення Учасниками господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними під час підготовки до участі у Процедурі закупівлі.

4.3. Використання спільної електронної поштової скриньки

- (53) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (54) Відповідно до листа товариства з обмеженою відповідальністю «Укрнет» від 14.07.2020 № 256/01/01-08 (вх. № 60-01/885кі від 16.07.2020), ім'я та прізвище користувача, введені при реєстрації електронної поштової скриньки medok_runo@ukr.net «Инна Благая» (мовою оригіналу).
- (55) За наявною у Відділенні інформацією, ОСОБА 10 у I півріччі 2020 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, працювала та отримувала заробітну плату в ТОВ «ТД «РУНО» на посаді менеджера з продажу.
- (56) Таким чином, ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» під час участі у Процедурі закупівлі використовували у своїй господарській діяльності спільну електронну поштову скриньку, яка належала працівнику ТОВ «ТД «РУНО».
- (57) Наведені обставини свідчать про те, що Учасники спільно здійснюють свою господарську діяльність, а це в свою чергу є ознакою того, що Учасники під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі діяли узгоджено.

4.4. Спільні засоби зв'язку

- (58) Відповідно у I півріччі 2020 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, ТОВ «ТД «РУНО» та ТОВ «СПК МЕЙКЕР» під час здійснення господарської діяльності використовували, зокрема спільний номер мобільного телефонного зв'язку ТЕЛЕФОН 2 (відповідно до листа ТОВ «ТД «РУНО» від 13.01.2021 № 1301/21-1, вх. № 60-01/190 від 15.01.2021 та до ЄДР (витяг від 31.05.2020 № 183326625131) та офіційного бланка ТОВ «СПК МЕЙКЕР», на якому товариство подавало документи для участі у Процедурі закупівлі, що підготовлені безпосередньо учасником).
- (59) Номер мобільного телефонного зв'язку **ТЕЛЕФОН 2** обслуговує приватне акціонерне товариство «ВФ Україна», ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]* (далі – ПрАТ «ВФ Україна»).
- (60) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (61) Отже, під час проведення Процедури закупівлі Учасники використовували спільний номер мобільного телефонного зв'язку, який належав одному з Учасників - ТОВ «ТД «РУНО», що свідчить про спільне ведення Учасниками своєї господарської діяльності.

4.5. Комунікація між Учасниками

- (62) Як вже було встановлено вище, ТОВ «ТД «РУНО» у I півріччі 2020 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, використовувало мобільний телефонний номер **ТЕЛЕФОН 2**.
- (63) ТОВ «СПК МЕЙКЕР» у I півріччі 2020 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, під час здійснення своєї господарської діяльності використовувало, зокрема номер мобільного телефонного зв'язку **ТЕЛЕФОН 3** (відповідно до листа ТОВ «СПК МЕЙКЕР» від 18.01.2021 № 180121, вх. № 60-01/247 від 19.01.2021).
- (64) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (65) Отже, викладені вище факти свідчать про тісну комунікацію та координацію між ТОВ «ТД «РУНО» та ТОВ «СПК МЕЙКЕР» під час участі у Процедурі закупівлі.

4.6. Господарські відносини

- (66) *(Інформація з обмеженим доступом)*
- (67) Отже, між Учасниками існували господарські відносини у вигляді оплати за товар.
- (68) Таким чином, ще до подання Учасниками своїх пропозицій для участі у Процедурі закупівлі ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» були пов'язані господарськими відносинами, що надавало їм можливість домовитись про результати Процедури закупівлі.
- (69) 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 «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (70) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (71) 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.
- (72) 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.
- (73) 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).
- (74) Вказані факти у своїй сукупності, а саме:

- заходження Учасниками в аукціон для участі у Процедурі закупівлі з однієї ІР-адреси, яка надавалась в користування фізичній особі, який пов'язаний сімейними зв'язками із працівником ТОВ «ТД «РУНО», та контактні дані якого використовувало ТОВ «ТД «РУНО» при здійсненні своєї господарської діяльності і працівник ТОВ «ТД «РУНО»;
- створення тендерної пропозиції ТОВ «ТД «РУНО» для участі у Процедурі закупівлі з ІР-адреси, з якої Учасники заходили в аукціон, яка надавалась в користування фізичній особі, який пов'язаний сімейними зв'язками із працівником ТОВ «ТД «РУНО», та контактні дані якого використовувало ТОВ «ТД «РУНО» при здійсненні своєї господарської діяльності і працівник ТОВ «ТД «РУНО»;
- здійснення Учасниками керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з одних ІР-адрес, з однієї з якої ТОВ «ТД «РУНО» заходило в аукціон, які у період проведення Процедури закупівлі були закріплені за ТОВ «ТД «РУНО»;
- подання Учасниками своєї фінансової звітності під час участі у Процедурі закупівлі з одних ІР-адрес, з однієї з якої ТОВ «ТД «РУНО» заходило в аукціон, які у період проведення Процедури закупівлі були закріплені за ТОВ «ТД «РУНО»;
- пов'язаність Учасників відносинами контролю;
- наявність у період проведення Процедури закупівлі господарських відносин між Учасниками;
- використання Учасниками у період проведення Процедури закупівлі у своїй господарській діяльності спільного номера мобільного телефонного зв'язку, який належав ТОВ «ТД «РУНО»;
- використання Учасниками у період проведення Процедури закупівлі у своїй господарській діяльності однієї електронної поштової скриньки, яка належала працівнику ТОВ «ТД «РУНО»;
- наявність комунікації між Учасниками у період проведення Процедури закупівлі.

- (75) З огляду на вищезазначене ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі 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».
- (76) 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

- (77) Листами від 10.01.2022 № 60-02/67 та від 10.01.2022 № 60-02/66 ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» відповідно були направлені копії Подання.
- (78) Лист до ТОВ «СПК МЕЙКЕР» був повернутий до Відділення з причини «не значиться».
- (79) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 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) (далі – Правила розгляду справ), на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 31.08.2022 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 84/60/86-рп/к.21.

- (80) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «СПК МЕЙКЕР» не надало.
- (81) ТОВ «ТД «РУНО» отримало копію Подання 18.01.2022 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення.
- (82) ТОВ «ТД «РУНО» листом б/д б/н (вх. № 60-01/421 від 09.02.2022) надало пояснення, яким визнало, що ТОВ «ТД «РУНО» вчинило порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час участі Процедурі закупівлі.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (83) 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 Учасників, які полягали у:
 - заходження Учасниками в аукціон для участі у Процедурі закупівлі з однієї ІР-адреси, яка надавалась в користування фізичній особі, який пов'язаний сімейними зв'язками із працівником ТОВ «ТД «РУНО», та контактні дані якого використовувало ТОВ «ТД «РУНО» при здійсненні своєї господарської діяльності і працівник ТОВ «ТД «РУНО»;
 - створення тендерної пропозиції ТОВ «ТД «РУНО» для участі у Процедурі закупівлі з ІР-адреси, з якої Учасники заходили в аукціон, яка надавалась в користування фізичній особі, який пов'язаний сімейними зв'язками із працівником ТОВ «ТД «РУНО», та контактні дані якого використовувало ТОВ «ТД «РУНО» при здійсненні своєї господарської діяльності і працівник ТОВ «ТД «РУНО»;
 - здійснення Учасниками керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з одних ІР-адрес, з однієї з якої ТОВ «ТД «РУНО» заходило в аукціон, які у період проведення Процедури закупівлі були закріплені за ТОВ «ТД «РУНО»;
 - подання Учасниками своєї фінансової звітності під час участі у Процедурі закупівлі з одних ІР-адрес, з однієї з якої ТОВ «ТД «РУНО» заходило в аукціон, які у період проведення Процедури закупівлі були закріплені за ТОВ «ТД «РУНО»;
 - пов'язаність Учасників відносинами контролю;
 - наявність у період проведення Процедури закупівлі господарських відносин між Учасниками;
 - використання Учасниками у період проведення Процедури закупівлі у своїй господарській діяльності спільного номера мобільного телефонного зв'язку, який належав ТОВ «ТД «РУНО»;
 - використання Учасниками у період проведення Процедури закупівлі у своїй господарській діяльності однієї електронної поштової скриньки, яка належала працівнику ТОВ «ТД «РУНО»;
 - наявність комунікації між Учасниками у період проведення Процедури закупівлі, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі.

- (84) 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

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

- (86) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (87) 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.
- (88) Відповідно до фінансових звітностей малого підприємства, наданих Головним управлінням ДПС у Дніпропетровській області (лист від 12.04.2022 № 10488/5/04-36-18-04-10, вх. № 60-01/292к від 25.04.2022), дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2021 рік становить:
- у ТОВ «СПК МЕЙКЕР» - 406 000,00 грн;
 - у ТОВ «ТД «РУНО» - 22 012 500,00 грн.
- (89) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «СПК МЕЙКЕР» та ТОВ «ТД «РУНО» 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 «СПК МЕЙКЕР» (ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*, адреса місцезнаходження: *[інформація з обмеженим доступом]*) та товариство з обмеженою відповідальністю «ТД «РУНО» (ідентифікаційний код юридичної 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 *[інформація з обмеженим доступом]*, ідентифікатор закупівлі в системі – *[інформація з обмеженим доступом]*.
2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою

відповідальністю «СПК МЕЙКЕР» (ідентифікаційний код юридичної особи *[інформація з обмеженим доступом]*) штраф у розмірі 40 000 (сорок тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ТД «РУНО» (ідентифікаційний код юридичної 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