



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО-СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

м. Дніпро

27.10.2022

№ 54/25-р/к

Справа №54/25-20

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*) (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)) (далі – Відповідач 2) і фізична особа-підприємець (*інформація, доступ до якої обмежено*) (ідентифікаційний номер (*інформація, доступ до якої обмежено*)) (далі – Відповідач 1), подали заявки на участь у публічних закупівлях за ідентифікатором закупівлі в системі: UA-2018-06-02-000017-с (далі – Закупівля).

Як встановлено в ході розгляду справи №54/25-20, співзасновниками Відповідач 1 на час підготовки та участі у Закупівлі були Відповідач 1 та Особа 1, які мають у родинні зв'язки; до того ж Особа 1 займала посаду головного бухгалтера в Відповідач 2.

Під час підготовки та участі у Закупівлі Відповідач 2 і Відповідач 1: використовували одну IP-адресу під час подання своїх тендерних пропозицій; завантажували свої тендерні пропозиції в один день з різницею у 40 хвилин; зазначили одну відповідальну особу під час реєстрації на сайті [zakupki.prom.ua](http://zakupki.prom.ua); надали однакові контактні дані під час участі у Закупівлі; подали у складі тендерних пропозицій у Закупівлі ідентичні електронні файли, а також файли з однаковими параметрами; оформили інформацію про учасника процедури закупівлі та про підтвердження досвіду виготовлення та забезпечення поставки товарів, передбачену Замовником, в однаковий спосіб; не знижували свої цінові пропозиції під час аукціону; Відповідач 1 у складі своїх тендерних пропозицій не надав довідки, передбачені Замовником; між Відповідач 1 та Відповідач 2 були наявні господарські відносини; Відповідач 2 і Відповідач 1 використовували одне приміщення та обладнання; у період участі у Закупівлі Відповідач 1 надавав фінансову допомогу Відповідач 2,

що свідчить про узгодження (координацію) своєї поведінки з метою усунення змагання під час підготовки та участі у зазначених Закупівлях.

За результатами розгляду справи № 54/25-20 такі дії Відповідач 1 і Відповідач 1 визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На Відповідач 2 накладено штраф у розмірі 2 000,00 (дві тисячі) грн.

На Відповідач 1 накладено штраф у розмірі 24 000,00 (двадцять чотири тисячі) грн.

Адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 54/25-20 про порушення Відповідач 2 та Відповідач 1 (далі – Відповідачі) законодавства про захист економічної конкуренції та подання Четвертого

відділу досліджень і розслідувань Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 15.09.2020 № 54-03/106п,

## **ВСТАНОВИЛА:**

### **1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ**

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів за ідентифікатором закупівлі в системі № UA-2018-06-02-000017-с (назва предмета закупівлі: меблі для облаштування кімнат засуджених у відділенні КДІР та Кімнатах тривалих побачень Державної установи «Широківський виправний центр (№75)»).

### **2. ВІДПОВІДАЧІ**

- (2) Відповідачами у Справі за даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) є такі суб'єкти господарювання:

а) фізична особа - підприємець (*інформація, доступ до якої обмежено*), ідентифікаційний номер (*інформація, доступ до якої обмежено*), (далі – ФОП (*інформація, доступ до якої обмежено*), Відповідач 1), юридична адреса: (*інформація, доступ до якої обмежено*), КВЕД - (*інформація, доступ до якої обмежено*); серед неосновних - 46.49 оптова торгівля іншими товарами господарського призначення; 47.59 роздрібна торгівля меблями, освітлювальним приладдям та іншими товарами для дому в спеціалізованих магазинах;

б) товариство з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*), ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*), (далі – ТОВ (*інформація, доступ до якої обмежено*), Відповідач 2), юридична адреса: (*інформація, доступ до якої обмежено*), КВЕД - (*інформація, доступ до якої обмежено*).

- (3) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Відповідачі є суб'єктами господарювання.

### **3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (4) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 04.08.2020 № 54-27-рп/к розпочато розгляд справи № 54/25-20 (далі – Справа) за ознаками вчинення порушень 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 антиконтурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, які стосуються спотворення результатів Закупівлі.

- (5) Копії розпорядження адміністративної колегії Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 04.08.2020 № 54-27-рп/к були направлені відповідачам:

– Відповідач 1 листом від 05.08.2020 № 2352, рекомендоване повідомлення 49010109618064, рекомендоване повідомлення 49010109618056, повернулось до Відділення за закінченням терміну зберігання на пошті;

– Відповідач 2 листом від 05.08.2020 № 2351, рекомендоване повідомлення 49010109618056, повернулось до Відділення за закінченням терміну зберігання на пошті;

у зв'язку із чим, на веб-сторінці Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України офіційного сайту Антимонопольного комітету України 07.08.2020 та в газеті «Урядовий кур'єр» від 09.11.2021 №215 було опубліковано повідомлення про початок розгляду справи № 54/25-20.

### **4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ**

#### **4.1. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ЗАКУПІВЛЮ**

- (6) Державною установою «Широківський виправний центр (№ 75)» (далі – Замовник) в системі електронних публічних закупівель «Prozorro» оголошено проведення відкритих торгів за

ідентифікатором закупівлі в системі: № UA-2018-06-02-000017-с (назва предмета закупівлі: меблі для облаштування кімнат засуджених у відділенні КДіР та Кімнатах тривалих побачень Державної установи «Широківський виправний центр (№75)»).

- (7) Розмір бюджетного призначення за кошторисом (або очікувана вартість предмета закупівлі), який оголошений Замовником, становить: 535 000,00 грн.
- (8) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 17 червня 2018 14:25.
- (9) Дата та час проведення електронного аукціону: 18 червня 2018 15:47.
- (10) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Закупівлі свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання: Відповідач 1 та Відповідач 2.
- (11) Ціна тендерних пропозицій учасників для участі у Закупівлі становила:

№ з/п	Найменування Учасника	Ціна пропозицій учасника до початку аукціону, грн (з ПДВ)	Ціна пропозицій учасника після закінчення аукціону, грн (з ПДВ)
1	Відповідач 1	513 770,00	513 770,00
2	Відповідач 2	534 846,00	534 846,00

- (12) Тендерна пропозиція Відповідач 1 розглядалась як найбільш вигідніша за ціною, але листом від 18.06.2018 №69 Відповідач 1 повідомив, що у зв'язку з неможливістю виконати умови закупівлі, відмовляється від укладання договору за результатами електронних торгів. Відповідно до Протоколу №12/1 засідання членів тендерного комітету від 18 червня 2018 року Відповідач 1 було дискваліфіковано.
- (13) Відповідно до Звіту про результати проведення процедури Закупівлі Замовником переможцем цих Закупівель визначено Відповідач 2. 02.07.2018 між Замовником та Відповідач 2 укладено договір (ідентифікатор договору К-6) на закупівлю робіт, що були предметом Закупівлі, на суму 534 846 грн (без ПДВ).

## 4.2. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (14) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку Відповідачів під час підготовки та участі у Закупівлі, що підтверджується таким.

### 4.1. Пов'язаність Відповідачів

- (15) У відповіді на Вимогу Відділення (лист від 25.02.2020 №(інформація, доступ до якої обмежено)) Відповідач 1 зазначив про те, що він є співзасновником Відповідач 2 із часткою (інформація, доступ до якої обмежено).
- (16) За даними ЄДР на час підготовки та участі у Закупівлі, засновниками Відповідач 2 є Відповідач 1 та Особа 1.
- (17) Отже, учасники Закупівлі Відповідач 1 та Відповідач 2 є пов'язаними особами, оскільки Відповідач 1 та Особа 1 є співзасновниками Відповідач 2.
- (18) Участь Відповідач 1 та Відповідач 2, які є пов'язаними особами, у одних Закупівлях свідчить про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами, для узгодження та координації ними своїх дій під час підготовки та участі у Закупівлі.

### 4.2. Наявність родинних зв'язків

- (19) Відповідно до інформації отриманої від Державна установа 1 (лист від 01.11.2021 №(інформація, доступ до якої обмежено)), Відповідач 1, відповідно до відділу реєстрації актів цивільного стану по (інформація, доступ до якої обмежено) є сином Особа 1.
- (20) Таким чином, Відповідач 1 та Особа 1 перебувають у родинних відносинах як син та мати.
- (21) Наявність родинних зв'язків між Відповідач 1 та Особа 1 дає підґрунтя про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами, для узгодження та координації ними своїх дій у тому числі і під час підготовки та участі у Закупівлі.

### 4.3. Використання IP-адрес під час участі у Закупівлі

- (22) За інформацією Юридична особа 1 (лист №(інформація, доступ до якої обмежено) від 24.09.2019) встановлено, що Відповідач 1 та Відповідач 2 у Закупівлі подавали тендерні пропозиції з однієї IP - адреси:

Учасник	IP-адреса
Відповідач 1	(інформація, доступ до якої обмежено)
Відповідач 2	(інформація, доступ до якої обмежено)

- (23) Було виявлено, що IP - адреса (інформація, доступ до якої обмежено) належить провайдеру Jaguar Network S.A.S. -місцезнаходження: Франція, Марсель.
- (24) З інформації Центральноукраїнського національного технічного університету (лист від 02.03.2020 №(інформація, доступ до якої обмежено)) слідує, що можна застосовувати додаткові мережеві засоби/сервери для приховування IP-адреси свого провайдера та зміни на іншу IP-адресу. Такими додатковими засобами можуть бути віртуальні приватні мережі (VPN), програмні системи TOR, Hamachi тощо.
- (25) Таким чином, використання Відповідач 1 та Відповідач 2 IP-адреси ((інформація, доступ до якої обмежено)), місцезнаходження якої належить провайдеру Jaguar Network S.A.S.-місцезнаходження: Франція, Марсель, свідчить про ймовірність приховування/підміну IP-адреси за допомогою віртуальних приватних мереж (VPN).
- (26) Подання Відповідач 1 та Відповідач 2 тендерних пропозицій з однієї IP- адреси, свідчить про те, що між Відповідачами відбувався обмін інформацією, та вони узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Закупівлі.
- (27) Згідно інформації ДП «Прозорро» (лист №(інформація, доступ до якої обмежено) від 27.08.2019) Відповідач 1 та Відповідач 2, заходили в аукціон у Закупівлі з авторизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн з IP-адрес:

Учасник	IP-адреса	Дата та час входу
Відповідач 1	(інформація, доступ до якої обмежено)	(інформація, доступ до якої обмежено)
Відповідач 2	(інформація, доступ до якої обмежено)	

- (28) Було виявлено, що IP-адреса (інформація, доступ до якої обмежено) належить провайдеру Юридична особа 2, місцезнаходження: (інформація, доступ до якої обмежено).
- (29) Провайдер Юридична особа 2 (листом від 30.09.2021 №(інформація, доступ до якої обмежено)) повідомив, що IP - адреса (інформація, доступ до якої обмежено) використовується провайдером як NAT «перевантажений». Суть технології NAT «перевантажений» складається в тому, що під однією IP адресою в мережі Інтернет може виходити одночасно до 10000 абонентів Юридична особа 2. А також повідомив, що Відповідачі не уклали договір на отримання послуг з провайдером.
- (30) Отже, IP-адреса (інформація, доступ до якої обмежено) з якої Відповідач 1 заходив в аукціон належить до NAT технології, а Відповідач 2 або не заходило в аукціон, або браузер який використовувало Відповідач 2 не відображав IP адресу, з якої було здійснено вхід в аукціон.

#### 4.4. Синхронність дій учасників Закупівлі

Згідно з інформацією Юридична особа 1 (лист (інформація, доступ до якої обмежено) від 24.03.2019) встановлено, що Відповідач 1 та Відповідач 2 завантажували свої тендерні пропозиції для участі у Закупівлі **в один день** з різницею у 40 хвилин, водночас маючи достатній ресурс часу для подачі тендерних пропозицій:

Учасник	Дата подання пропозиції	Кінцевий термін подання пропозиції
Відповідач 1	(інформація, доступ до якої обмежено)	(інформація, доступ до якої обмежено)
Відповідач 2	(інформація, доступ до якої обмежено)	(інформація, доступ до якої обмежено)

- (31) Завантаження Відповідачами своїх тендерних пропозицій в один день та у близькій проміжок часу не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про те, що Відповідач 1 та Відповідач 2 узгоджували між собою свою поведінку під час участі у Закупівлі.

#### 4.5. Наявність спільної відповідальної особи під час реєстрації на сайті [zakupki.prom.ua](http://zakupki.prom.ua)

- (32) За інформацією від Юридика особа 1 Відповідачі 1 і 2 при реєстрації на сайті «Держзакупівлі.онлайн» вказали наступні данні:

Відповідачі	Номер телефону	Відповідальна особа	e-mail
Відповідач 1	(інформація, доступ до якої обмежено)	Особа 2	(інформація, доступ до якої обмежено)
Відповідач 2	(інформація, доступ до якої обмежено)	Особа 2	(інформація, доступ до якої обмежено)

- (33) Таким чином, Відповідачі при реєстрації на сайті зазначили одну відповідальну особу – Особа 2 та однаковий мобільний номер телефону (інформація, доступ до якої обмежено).
- (34) Зазначення однакового номеру телефону та відповідальної особи – директора Відповідач 2, при реєстрації на сайті свідчить про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та узгодження ними своїх дій, у тому числі під час підготовки та участі у Закупівлі.

#### 4.6. Надання однакових контактних даних під час участі у Закупівлі

- (35) Замовником у кваліфікаційних вимогах тендерної документації, було передбачено надання учасниками інформації щодо контактних даних компанії-учасника.
- (36) В складі своїх тендерних пропозицій Відповідачі надали зазначену вище інформацію, з аналізу якої встановлено, що Відповідач 1 та Відповідач 2 зазначили однакову інформацію про:
1. уповноважену особу, відповідальну за участь у Закупівлі: Особа 2.
  2. фактичну адресу: (інформація, доступ до якої обмежено),
  3. номери телефонів: (інформація, доступ до якої обмежено)
  4. електронну адресу: (інформація, доступ до якої обмежено)
- (37) Отже, директор Відповідача 2 Особа 2 був уповноваженою особою відповідальною за участь у Закупівлі як у Відповідача 2 так і у конкурента по Закупівлі Відповідача 1.

- (38) Зазначення однієї уповноваженої особи під час участі у Закупівлі, однакової фактичної адреси та контактних даних (номери телефонів та електронної пошти) свідчить про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами, координацію та узгодження ними своїх дій під час підготовки та участі у Закупівлі.

#### 4.7. Узгодження цінових пропозицій та умов участі у Закупівлі

- (39) Первинні і остаточні цінові пропозиції Відповідач 1 та Відповідач 2 у Закупівлі склали:

Найменування Учасника	Ціна пропозицій учасника до початку аукціону, грн (з ПДВ)	Ціна пропозицій учасника після закінчення аукціону, грн (з ПДВ)
Відповідач 1	513 770,00	513 770,00
Відповідач 2	534 846,00	534 846,00

- (40) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників аукціонів у Закупівлі є ціна 100%.
- (41) Тобто пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів. Отже, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (42) Суб'єкт господарювання, який бере участь у процедурах закупівель, задля забезпечення своєї перемоги у закупівлях пропонував би максимально низьку ціну на товар. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (43) Тобто, пропозиція учасника ціна якої є найменша визначається найвигіднішою, та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника, такий учасник визначається переможцем закупівлі. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги у закупівлі.
- (44) Проте економічна поведінка Відповідач 1 та Відповідач 2 під час участі у Закупівлі в частині конкуренції та бажання стати переможцем була пасивною, первинні та остаточні цінові пропозиції – незмінними.
- (45) Після аукціону, в той же день Відповідач 1, направив Замовникові листа №69 від

18.06.2018р., в якому зазначається, що в зв'язку із перевищенням податкового ліміту платника єдиного податку Відповідач 1 не може виготовити меблі за цінами заявленими в пропозиції до тендеру, що у свою чергу змушений підвищити ціни на свою продукцію на 15%, що складе 590 835,50 грн. і перевищить суму заявлену в тендері.

- (46) Таким чином Відповідач 1, відмовився виготовити меблі за тендером, та його було дискваліфіковано, а договір було укладено з Відповідач 2.
- (47) Слід зазначити, що Відповідач 1 хоч і пропонував нижчі ціни, але документи, передбачені тендерною документацією Замовника, у повному обсязі не надав.
- (48) Так, у розділі 2 Тендерної документації Замовником передбачені вимоги до кваліфікації учасників. Зокрема, Учасник повинен направити Замовнику електронною поштою в складі своєї пропозиції скановані документи:
- довідку у довільній формі про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід у виробництві вказаних товарів;
  - довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази необхідної для виготовлення меблів вказаних у переліку Замовника.
- (49) Також, у тендерній документації Замовником було зазначено, що у випадку якщо документи передбачені Замовником у тендерній документації не будуть додані Учасниками до своїх тендерних пропозицій (або пояснення в довільній формі про відсутність одного з документів), то Замовник не буде її приймати до розгляду незалежно від ціни, яку Учасники запропонують.
- (50) Отже, ще на стадії подання тендерних пропозицій Відповідачі були обізнані про необхідність, задля отримання перемоги у Закупівлі, надання документів, передбачених тендерною документацією Замовника в повному обсязі.
- (51) Будучи обізнаним про це Відповідач 1 не надав довідку про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід у виробництві вказаних товарів та довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази необхідної для виготовлення меблів вказаних у переліку Замовника.
- (52) Неподання Відповідач 1 у складі своїх тендерних пропозицій довідок, надання яких було передбачено Замовником, свідчить, що Відповідач 1 не планував перемагати у Закупівлі, а був лише технічним учасником.
- (53) Вищезазначене свідчить про те, що Відповідач 1 та Відповідач 2 заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Закупівлі.
- (54) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію.
- (55) В результаті такої узгодженої поведінки Відповідач 1 та Відповідач 2 не досягнуто один із головних принципів здійснення закупівель це максимальна економія і ефективність.

#### **4.8. Наявність господарських відносин, оренда приміщення та обладнання**

- (56) У відповіді на вимогу (лист 25.02.2020 №54-01/294) Відповідач 1 надав копію договору оренди приміщення та обладнання від *(інформація, доступ до якої обмежено)*, №*(інформація, доступ до якої обмежено)* укладеного між ним та Відповідач 2 та акт прийому-передачі від *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (57) Предметом цього договору є передача Відповідач 2 та приймання Відповідач 1 у тимчасове володіння та користування орендованого об'єкту, який являє собою окремо розташовану будівлю з підсобними спорудами та обладнання, загальною площею будівлі *(інформація, доступ до якої обмежено)* кв.м. за адресою *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (58) Метою оренди, згідно договору, є відкриття складу і магазину ДСП, ДВП, меблевої фурнітури, виробництво меблів.
- (59) Відповідно до умов договору площа що орендується складає *(інформація, доступ до якої обмежено)* кв.м, в тому числі: під магазин *(інформація, доступ до якої обмежено)* кв.м., під виробництво *(інформація, доступ до якої обмежено)* кв.м., під склад *(інформація, доступ до якої обмежено)*

якої обмежено) кв.м, центр гарантійного супроводу (інформація, доступ до якої обмежено) кв.м.

- (60) Розмір орендної плати за весь орендований об'єкт в цілому складає (інформація, доступ до якої обмежено) грн за місяць. Орендна плата сплачується в безготівковому порядку на розрахунковий рахунок орендодавця вперед не пізніше (інформація, доступ до якої обмежено) числа кожного місяця.
- (61) Договір заключений на 5 років із правом автоматичного продовження.
- (62) Тобто, Відповідачі використовують приміщення для виготовлення меблів за однією адресою; це також зазначено у довідках про учасника у складі своїх тендерних пропозицій (розділі 4.6. Рішення).
- (63) Такі умови ведення господарських відносин щодо використання Відповідачами приміщення за однією адресою для виготовлення меблів, у т.ч. оплата за оренду дають можливість координувати, узгоджувати між собою свою поведінку під час участі у Закупівлі.
- (64) Відповідно до отриманої інформації від Банк 1 (лист від 11.10.2021 №(інформація, доступ до якої обмежено)) виявлено, що між Відповідачами відбувались платежі:

Дата операції	Сума	Платник	Отримувач	Призначення платежу
(інформація, доступ до якої обмежено)	(інформація, доступ до якої обмежено)	Відповідач 1	Відповідач 2	(інформація, доступ до якої обмежено)
(інформація, доступ до якої обмежено)	(інформація, доступ до якої обмежено)	Відповідач 1	Відповідач 2	(інформація, доступ до якої обмежено)
(інформація, доступ до якої обмежено)	(інформація, доступ до якої обмежено)	Відповідач 2	Відповідач 1	(інформація, доступ до якої обмежено)

- (65) Тобто, у період до- та під час участі у Закупівлі Відповідач 1 здійснював Відповідач 2 передоплату за оренду приміщення.
- (66) Крім того, на четвертий день після укладення договору з Замовником ((інформація, доступ до якої обмежено)) Відповідач 2 внес оплату Відповідачу 1 за товар.
- (67) Оплата за оренду приміщення від Відповідач 1 Відповідач 2 та оплата за товар від Відповідач 2 Відповідач 1 свідчить про обізнаність Відповідачів про діяльність один одного та про наявність умов для обміну інформацією між ними для узгодження своїх дій, у тому числі під час підготовки та участі у Закупівлі.

#### 4.9. Надання фінансової допомоги

- (68) Відповідно до отриманої інформації від Банк 1 (лист від 11.10.2021 №(інформація, доступ до якої обмежено)) з'ясовано, що Відповідач 1 надавав Відповідач 2 фінансову допомогу:

Дата операції	Сума	Платник	Отримувач	Назначення платежа
(інформація, доступ до якої обмежено)	(інформація, доступ до якої обмежено)	Відповідач 1	Відповідач 2	(інформація, доступ до якої обмежено)
(інформація, доступ до якої обмежено)	(інформація, доступ до якої обмежено)			(інформація, доступ до якої обмежено)

- (69) Тобто, Відповідач 1, будучи засновником Відповідач 2 у період участі у Закупівлі надавав Відповідач 2 фінансову допомогу.
- (70) У відповіді на вимогу Відповідач 1 (лист 25.02.2020 №(інформація, доступ до якої обмежено)) надав копію Договору №(інформація, доступ до якої обмежено) «(інформація,

*доступ до якої обмежено)» від (інформація, доступ до якої обмежено).*

- (71) Предметом цього договору є надання Відповідач 1 поворотної фінансової допомоги Відповідач 2 та повернення Відповідач 2 в порядку та на умовах, передбачених цим договором.
- (72) Згідно умов договору Відповідач 1 надає частинами на протязі року поворотну фінансову допомогу Відповідач 2 в межах *(інформація, доступ до якої обмежено)* гривень без ПДВ, строком на *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (73) Поворотна фінансова допомога надається позичальнику на безоплатній основі, тобто плата за користування грошовими коштами не стягується.
- (74) Таким чином, переказ фінансової допомоги Відповідач 2 від Відповідач 1 в період участі у Закупівлі безвідсоткової позики складає на загальну суму *(інформація, доступ до якої обмежено)* грн.
- (75) 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.
- (76) 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.
- (77) 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.
- (78) 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.
- (79) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємство - 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.
- (80) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (81) 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.
- (82) Наведене свідчить про єдність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.

#### **4.10. Зайняття Особа 1 посади головного бухгалтера в Відповідач 2**

- (83) Згідно інформації Юридична особа 3 (лист від 26.01.2022 №*(інформація, доступ до якої обмежено)*) з'ясовано, що Особа 1 у період участі у Закупівлі працювала на Відповідач 2.
- (84) Відповідно до інформації Банк 2 (лист від 29.09.2021 №*(інформація, доступ до якої обмежено)*) щодо реєстраційних даних Відповідач 2 встановлено, що Особа 1 визначена як головний бухгалтер Відповідач 2.
- (47) Також, відповідно до податкової декларації з податку на додану вартість (Додаток 5) Особа 1 на час підготовки та участі у Закупівлі, як головний бухгалтер Відповідач 2, підписувала податкову звітність.
- (48) Таким чином, Особа 1 – мати Відповідач 1, який (Відповідач 1) є іншим учасником Закупівлі, на час підготовки та участі у Закупівлі працювала головним бухгалтером Відповідач 2.
- (49) Зайняття посади головного бухгалтера Відповідач 2 Особою 1, яка є матір'ю Відповідач 1, і який (Відповідач 1) був іншим учасником Закупівлі, свідчить про наявність умов для обміну

інформацією між Відповідачами для узгодження ними своїх дій, у тому числі під час підготовки та участі у Закупівлі.

#### 4.11. Властивості файлів

- (85) Інформація про властивості документів Відповідач 1 та Відповідач 2, наданих у Закупівлі, наведена у таблиці:

Назва документа	Опис властивостей				
	Автор/ дата	Тип документа	Програма творець PDF	Програм а виробник PDF	Версія прог рами PDF
1	2	3	4	5	6
<b>UA-2018-06-02-000017-с</b>					
<b>Відповідач 1</b>					
Довідка про досвід Учасника для Водяне	Пользователь/ 14.06.2018 11:06	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
лист про неможливість виконання	Gruzinova.KV/ 18.06.2018 15:10	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
пропозиція <i>Прізвище</i>	Prime Auditor/ 14.06.2018 13:49	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
Тех вимоги КДіР та КТП <i>Прізвище</i>	Prime Auditor/ 14.06.2018 13:46	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
шанс_комфорт	інформація, доступ до якої обмежено / Пользователь 13.09.2017 16:19	Microsoft Office Word	SPecialiST RePack		
СЕС EGGER	04.11.2015 10:07	PDF File (.pdf)	Canon		1.3
<b>Відповідач 2</b>					
1	2	3	4	5	6
Довідка про досвід Учасника	Пользователь/ 14.06.2018 13:53	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
довідка про обладнання	Пользователь/ 14.06.2018 13:53	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
Довідка про підтвердження відсутності підстав	Пользователь/ 14.06.2018 13:59	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
Довідка про працівників	Пользователь/ 14.06.2018 13:53	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
лист-гарантія	Gruzinova.KV/ 14.06.2018 13:59	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
пропозиція <i>назва</i>	Prime Auditor/ 14.06.2018 13:48	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
Тех вимоги КДіР та КТП <i>назва</i>	Prime Auditor/ 14.06.2018 13:46	PDF File (.pdf)	Adobe PDF Library 15.0		1.6
шанс_комфорт	інформація, доступ до якої обмежено / Пользователь 13.09.2017 16:19	Microsoft Office Word	SPecialiST RePack		
СЕС EGGER	04.11.2015 10:07	PDF File (.pdf)	Canon		1.3

- (86) При аналізі властивостей документів, наданих Відповідач 1 та Відповідач 2, у складі тендерних пропозицій у Закупівлі встановлено, що:

- файли «Пропозиція *Прізвище*» Відповідача 1 та «Пропозиція *назва*» Відповідача 2 ідентичні, створені одним Автором «Prime Auditor» з різницею в 1 хвилину, дата створення в обох випадках 14.06.2018 13:49 та 13:48 відповідно;

- файл «Довідка про досвід Учасника для Водяне» який надав Відповідач 1 та файли «Довідка про досвід Учасника», «довідка про обладнання», «Довідка про підтвердження відсутності підстав», «Довідка про працівників» були виготовлені за допомогою одного

Автора «Пользователь», із використанням однієї програми Adobe PDF Library 15.0 із версією 1.6 та в одну дату 14.06.2018 з різницею у дві години;

- файли «Тех вимоги КДіР та КТП *Прізвище*» Відповідача 1 та «Тех вимоги КДіР та КТП *назва*» Відповідача 2 створені одним Автором «Prime Auditor» в однаковий час - 14.06.2018 13:46;

- файл «Лист про неможливість виконання» у Відповідача 1, автором якого є Gruzinova.KV, та файл «лист-гарантія» у Відповідача 2 створений тим самим автором Gruzinova.KV.

Зазначені вище документи готувались з використанням однієї програми Adobe PDF Library 15.0, із збереженням файлів в одній версії PDF (версія PDF – 1.6);

Також, у обох Відповідачів у складі тендерних пропозицій завантажені з однаковими властивостями документи:

- «шанс\_комфорт» - файл формату Word, створений автором «інформація, доступ до якої обмежено /Пользователь» 13.09.2017 о 16 годині 19 хвилин;

- «СЕС EGGER» - файл pdf-формату виготовлений з використанням програми Canon 1.3, версії PDF 1.3.

- (87) Отже, подання Відповідачами у складі тендерних пропозицій у Закупівлі ідентичних електронних файлів, а також файлів з однаковими параметрами «Автор», «Програма PDF» та «Версія PDF» свідчить про єдине електронне джерело підготовки таких файлів та/або про підготовку тендерних пропозицій однією особою, що в свою чергу доводить обставини спільної підготовки Відповідач 1 та Відповідач 2 своїх тендерних пропозицій під час участі у Закупівлі.

#### **4.12 Спільні особливості оформлення документів в тендерних пропозиціях**

- (88) Замовником у кваліфікаційних вимогах тендерної документації, було передбачено надання учасниками інформації щодо контактних даних компанії-учасника (з зазначенням реквізитів учасника: назви, коду ЄДРПОУ, місцезнаходження, поштової адреси, телефону, електронної адреси; відомостей про контактну особу (прізвища, ім'я, по-батькові, посади, контактного телефону).
- (89) В складі своїх тендерних пропозицій Відповідач 1 та Відповідач 2 надали зазначену вище інформацію у вигляді довідки «Відомість про учасника процедури закупівлі» складену в однаковий спосіб у вигляді таблиці, що наведено нижче на Малюнку 1 та на Малюнку 2.

*(інформація, доступ до якої обмежено) мал.1 (інформація, доступ до якої обмежено) мал.2*

- (90) Також, Замовником у кваліфікаційних вимогах тендерної документації, було передбачено надання учасниками підтвердження досвіду виготовлення та забезпечення поставки товарів відповідного обсягу державним та комунальним установам та організаціям.
- (91) У складі своїх тендерних пропозицій Відповідач 1 та Відповідач 2 надалі передбачену Замовником інформацію у вигляді довідок з однаковою назвою «Довідка про досвід учасника».
- (92) Крім того, ці довідки мають однаковий супровідний текст, а сама інформація щодо виконання аналогічних договорів оформлена Відповідач 1 та Відповідач 2 в однаковий спосіб - у табличному вигляді. При цьому, тип шрифту та його розмір при складанні довідок застосовувався однаковий.
- (93) Оформлення Відповідач 1 та Відповідач 2 інформації про учасника процедури закупівлі та про підтвердження досвіду виготовлення та забезпечення поставки товарів, передбачену Замовником, в однаковий спосіб свідчить про координацію ними своїх дій, про обмін інформації між Відповідачами під час підготовки до участі у Закупівлі.
- (94) Зазначені вище обставини призводять до висновків, що Відповідач 1 та Відповідач 2 діяли узгоджено під час підготовки до участі у Закупівлі.

#### **5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ**

- (95) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів, зокрема при укладенні ними угод в будь-

якій формі; прийнятті об'єднанням рішень у будь-якій 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'єктом господарювання.

- (96) Торги (конкурсні торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про здійснення державних закупівель», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів (конкурсних торгів) згідно з процедурами, встановленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (97) Узгодженням дій учасників торгів (конкурсних торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення торгів (поділ лотів тощо).
- (98) Матеріали Справи, підтверджені зібраними доказами, свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки до участі у Закупівлі.
- (99) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- Перебування Відповідач 1 та Особа 1 у родинних зв'язках як син та мати;
  - Співзасновниками Відповідач 2 є Відповідач 1 та Особа 1;
  - Займання Особа 1 посади головного бухгалтера Відповідач 2;
  - Використання Відповідач 1 та Відповідач 2 однієї IP-адреси під час подання своїх тендерних пропозицій у Закупівлі;
  - Завантаження Відповідач 1 та Відповідач 2 своїх тендерних пропозицій в один день з різницею у 40 хвилин;
  - Наявність спільної відповідальної особи під час реєстрації на сайті [zakupki.prom.ua](http://zakupki.prom.ua);
  - Надання однакових контактних даних під час участі у Закупівлі;
  - Не зниження Відповідач 1 та Відповідач 2 своїх цінкових пропозицій під час аукціону;
  - Неподання Відповідач 1 у складі своїх тендерних пропозицій довідок, передбачених Замовником;
  - Наявність між Відповідач 1 та Відповідач 2 господарських відносин;
  - Надання Відповідач 1 у період участі у Закупівлі фінансової допомоги Відповідач 2;
  - Використання одного приміщення та обладнання;
  - Подання Відповідач 1 та Відповідач 2 у складі тендерних пропозицій у Закупівлі ідентичних електронних файлів, а також файлів з однаковими параметрами,
  - Оформлення Відповідач 1 та Відповідач 2 інформації про учасника процедури закупівлі та про підтвердження досвіду виготовлення та забезпечення поставки товарів, передбачену Замовником, в однаковий спосіб,

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 Закупівлі.

- (100) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки та участі у закупівлях за ідентифікаторами в системі: № UA-2018-06-02-000017-с (назва предмета закупівлі: меблі для облаштування кімнат засуджених у відділенні КДіР та Кімнатах тривалих побачень Державної установи «Широківський виправний центр (№75)») яка проведена державною установою «Широківський виправний центр (№ 75)» діяли не самостійно, окремо один від одного, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, чим порушували один з основних принципів здійснення закупівель – добросовісна конкуренція серед учасників.
- (101) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договорів за результатами торгів одним з учасників одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих закупівель.
- (102) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції конкурсних торгів, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результати проведення Закупівлі, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективних для нього

результатів, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

- (103) Таким чином, така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## **6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ**

- (104) Відповідачам направлені копії подання з попередніми висновками від 15.09.2022 № 54-03/106п у Справі, Відповідач 1 та Відповідач 2 відповідно, листом Відділення від 22.09.2022 № 54-02/1780 (рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення 4910111541168) та листом Відділення від 22.09.2022 № 54-02/1782 (рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення 4910111541184).
- (105) Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення 4910111541168 подання з попередніми висновками від 15.09.2022 № 54-03/106п у Справі Відповідач 1 отримано 29.09.2022.
- (106) Відповідно до трекінгу поштових відправлень рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення 4910111541184 Відповідач 2 не отримано 05.10.2022 під час доставки.
- (107) Про дату, час та місце слухання Справи Відповідач 2 та Відповідач 1 направлені листи від 19.10.2022 № 54-02/1990 (рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення 4910111541850) та № 54-02/1991 (рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення 4910111541869) відповідно.
- (108) Відповідно до трекінгу поштових відправлень (офіційний сайт АТ «Укрпошта»):
- рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення 4910111541850 Відповідач 2 25.10.2022 «відправлення у точці видачі/доставки»;
  - рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення 4910111541869 Відповідач 1 25.10.2022 «відправлення у точці видачі/доставки».
- (109) Заперечень на подання з попередніми висновками у Справі від Відповідачів не надходило.

## **7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ**

- (110) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідач 1 та Відповідач 2, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Закупівлі.

## **8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ**

- (111) Частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення зазначеного порушення передбачена відповідальність у вигляді накладання штрафу 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) За інформацією Головного управління ДПС у (інформація, доступ до якої обмежено) області (вх. № 54-01/768 від 31.05.2022):
- відповідно до копії форми № 2-м «Звіт про фінансові результати» за 2021 рік чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) Відповідач 2 становить (інформація, доступ до якої обмежено);
  - відповідно до копії податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця (показники господарської діяльності для платників єдиного

податку 2 групи) за 2021 рік обсяг доходу Відповідач 1 становить (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(113) При визначенні штрафу враховано:

- узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів;
- дії Відповідач 1 та Відповідач 2 призвели до усунення конкуренції між цими суб'єктами господарювання під час участі у Закупівлях.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 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 розпорядження Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 року за № 291/5482, та пунктом 32 Правил розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 року за № 90/299 (в редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*) (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)) Відповідач 1 та фізичної особи-підприємця (*інформація, доступ до якої обмежено*) (ідентифікаційний номер (*інформація, доступ до якої обмежено*)) Відповідач 2 у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій під час участі у процедурі закупівлі № UA-2018-06-02-000017-с порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на Відповідач 1 у розмірі 2 000,00 (дві тисячі) грн.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на Відповідач 2 у розмірі 24 000,00 (двадцять чотири тисячі) грн.

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 Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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