



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО-СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

22.12.2022

(м. Дніпро)

№ 54/42 - р/к  
Справа № 58/26-19

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – Відповідач 1) та товариство з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – Відповідач 2) у вересні 2018 року подали заявки на участь у торгах, проведених в системі електронних торгів Prozorro публічним акціонерним товариством (*інформація, доступ до якої обмежено*) за предметом закупівлі:

Код ДК 021:2015 -18110000-3 Формений одяг (куртки бавовняні на утепленій підкладці; штани бавовняні на утепленій підкладці) [оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель – <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-09-07-001106-a>].

При цьому, Відповідач 1 та Відповідач 2 діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 58/26-19 такі дії Відповідача 1 та Відповідача 2 визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю публічним акціонерним товариством (*інформація, доступ до якої обмежено*) форменого одягу, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на Відповідача 1 у розмірі 44 000 (сорок чотири тисячі) гривень, на Відповідача 2 у розмірі 44 000 (сорок чотири тисячі) гривень.

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

Адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 58/26-19 про порушення Відповідачем 1 та Відповідачем 2 законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання про попередні висновки від 08.02.2022 № 54-03/22п Відділу досліджень і розслідувань в Запорізькій області,

### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

(1) Розпорядженням адміністративної колегії Запорізького обласного територіального

відділення Антимонопольного комітету України від 06.11.2019 № 58/37-р було розпочато розгляд справи № 58/26-19 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*) та товариством з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*) законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, проведених у жовтні 2018 року публічним акціонерним товариством (*інформація, доступ до якої обмежено*) по предмету закупівлі: Код ДК 021:2015 -18110000-3 Формений одяг (куртки бавовняні на утепленій підкладці; штани бавовняні на утепленій підкладці), оголошення № UA-2018-09-07-001106-а.

- (2) Листами від 07.11.2019 № 58-02/13-2349 та від 07.11.2019 № 58-02/13-2348 Відповідачу 1 та Відповідачу 2, відповідно, направлено копії розпорядження про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 06.11.2019 № 58/37-р.
- (3) У зв'язку з неможливістю вручення Відповідачу 2 копії зазначеного розпорядження, на підставі статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», інформацію про прийняте адміністративною колегією Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розпорядження від 06.11.2019 № 58/37-р було оприлюднено в газеті «Урядовий кур'єр» № 32 (6646) від 19 лютого 2020 року.
- (4) Відповідно до підпункту 5.1 пункту 5 розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) (далі – Розпорядження), 01.06.2020 Запорізьке відділення припинено шляхом приєднання до Дніпропетровського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.
- (5) Відповідно до підпункту 5.7 пункту 5 Розпорядження, 02.06.2020 Дніпропетровське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України почало виконувати функції, покладені Положенням про територіальне відділення, що були віднесені до компетенції Запорізького відділення.
- (6) Відповідно до підпункту 7.5 пункту 7 Розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами), Дніпропетровське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України змінило найменування на Південно-східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (7) Відповідно до частин першої статті 104 Цивільного кодексу України, юридична особа припиняється в результаті передання всього свого майна, прав та обов'язків іншим юридичним особам — правонаступникам (злиття, приєднання, поділу, перетворення) або в результаті ліквідації.
- (8) Відповідно до частин п'ятої статті 104 Цивільного кодексу України юридична особа є такою, що припинилася, з дня внесення до єдиного державного реєстру запису про її припинення.
- (9) Згідно з даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), з 18.08.2021 припинено Запорізьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету, про що зроблено запис за № 1001031120014022102.
- (10) Згідно з витягом з ЄДР від 19.08.2021 за № 86551771515, Південно-східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України є правонаступником Запорізького обласного територіального відділення, про що зроблено запис 18.08.2021 за № 1002241070025026342.

- (11) Листами від 08.02.2022 № 54-02/583 та № 54-02/584 Відповідачу 1 та Відповідачу 2 були направлені копії подання про попередні висновки від 08.02.2022 №54-03/22п по справі № 58/26-19.
- (12) Інформацію про попередні висновки від 09.02.2022 №54-03/22п по справі № 58/26-19 з повідомленням про дату, час та місце розгляду справи розміщено на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України (субсайті Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України у розділі «Всі новини»).

## 2. ВІДПОВІДАЧІ

- (13) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- (а) Товариство з обмеженою відповідальністю Відповідач 1 (*інформація, доступ до якої обмежено*) зареєстровано в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань (ЄДР) [згідно з відомостями з ЄДР від 16.02.2018 за № 1003631332 (станом на 16.02.2018).

За даними з ЄДР, основним видом господарської діяльності товариства з обмеженою відповідальністю Відповідач 1 є: (*інформація, доступ до якої обмежено*).

З 15.01.2021 товариством з обмеженою відповідальністю Відповідачем 1 змінено назву на товариство з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*) та адресу (місцезнаходження юридичної особи – (*інформація, доступ до якої обмежено*), ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація, доступ до якої обмежено*)) (далі – (*інформація, доступ до якої обмежено*), **Відповідач 1**).

- (б) Товариство з обмеженою відповідальністю Відповідач 2 (*інформація, доступ до якої обмежено*) зареєстровано в ЄДР (*інформація, доступ до якої обмежено*).

Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР [виписка з ЄДР від 26.10.2017], основним видом діяльності є (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – **Відповідач 2**)

(**Відповідач 1 та Відповідач 2 разом – Відповідачі**).

З 24.12.2018 Відповідачем 2 змінено адресу (*інформація, доступ до якої обмежено*).

- (14) Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (15) Тобто, Відповідач 1 та Відповідач 2 як окремі суб'єкти господарювання, є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття переваг (перемоги) завдяки власним досягненням та не вчиняти будь-яких дій, що можуть негативно вплинути на конкуренцію.

## 3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (16) Як було встановлено Південно-східним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) під час розслідування справи, Відповідач 1 та Відповідач 2 узгоджували свою поведінку під час участі у відкритих торгах по предмету закупівлі: Код ДК 021:2015 -18110000-3 Формений одяг (куртки бавовняні на утепленій підкладці; штани бавовняні на утепленій підкладці), проведених (в системі електронних торгів Prozorro) публічним акціонерним товариством (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – Замовник), ідентифікатор закупівлі UA-2018-09-07-001106- а (далі – Торги).

### 3.1. Інформація про Торги

- (17) Предмет закупівлі: Код ДК 021:2015 – 18110000-3 Формений одяг (куртки бавовняні на утепленій підкладці; штани бавовняні на утепленій підкладці) 2529 шт.
- (18) Місце постачання продукції: (*інформація, доступ до якої обмежено*).

- (19) Строк поставки товарів: до 30.06.2019.
- (20) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – **24 вересня 2018 року** до 14:00.
- (21) У зв'язку зі змінами до тендерної документації, тендерним комітетом Замовника продовжено строк подання тендерних пропозицій: кінцевий строк подання тендерних пропозицій **02 жовтня 2018 року**.
- (22) Розмір забезпечення тендерних пропозицій: 40 000,00 грн.
- (23) Вид забезпечення тендерних пропозицій: електронна банківська гарантія.
- (24) Початок аукціону (дата і час) – 03 жовтня 2018 року 12:40.
- (25) Очікувана вартість – **1 488 291,62 грн з ПДВ**.
- (26) Розмір мінімального кроку пониження ціни: **14 882,91 грн**.
- (27) На Торги пропозиції подали два учасники:
- Відповідач 1 з первинною ціною пропозицією – **1 472 227,32 грн з ПДВ**,
  - Відповідач 2 з первинною ціною пропозицією – **1 482 840,40 грн з ПДВ**.
- Зниження цін в ході електронного аукціону в жодному з раундів не відбувалося.
- (28) Розкриття конкурсних пропозицій Торгів відбулось 03 жовтня 2018 року 13:01 год.
- (29) Переможцем Торгів визнано Відповідача 1 та Замовником з ним укладено договір поставки від 26.10.2018 № 2051018 на суму **1 472 227,32 грн з ПДВ**.

### 3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (30) За інформацією Відповідача 1 (лист від 21.03.2019 № 21/03-19, вх. від 06.05.2019 № 58-01/1010), підготовка та збір документів для участі в Торгах здійснювалась безпосередньо менеджером зі збуту ОСОБОЮ 1 (*інформація, доступ до якої обмежено*) без залучення третіх осіб; при підготовці документів для Торгів не використовувалися шаблони документів з відкритих джерел (засобів масової інформації, мережі Інтернет).
- (31) Інформація від Відповідача 2 відсутня.
- (32) Згідно з Тендерною документацією (далі - ТД) Замовника, учасникам було запропоновано надати інформацію та документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям та іншим критеріям (вимогам) Замовника.
- (33) ТД Замовника передбачає низку документів, які мають бути подані учасником торгів у складі пропозиції конкурсних торгів.

#### 3.2.1. Користування одним номером телефону

- (34) На бланках документів, поданих Відповідачем 2 у складі тендерної пропозиції, (*реєстр конкурсної пропозиції; форма «Тендерна пропозиція»; довідка про наявність працівників; довідка про матеріально-технічне забезпечення; довідка про те, що директор не був засуджений за злочин, вчинений з корисливих мотивів та не має не знятих та не погашених судимостей; довідка про те, що Відповідач 2 не притягувалось до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції»; довідка з інформацією про підприємство тощо*) міститься номер мобільного телефону **Номер 1** (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (35) **Номер 1** (*інформація, доступ до якої обмежено*) також зазначено Відповідачем 2 як контактний при реєстрації на електронному майданчику для участі в Торгах.
- (36) За інформацією СУБ'ЄКТА (*інформація, доступ до якої обмежено*) (лист від

28.12.2021 № 34745/01) номер телефона **Номер 1** (інформація, доступ до якої обмежено) надано в користування Відповідачу 1 (договір від 25.07.2011 № 4515116). Відповідач 2 не було контрактним абонентом СУБ'ЄКТА (інформація, доступ до якої обмежено) у період підготовки та проведення Торгів.

- (37) Також, відповідно до довідки СУБ'ЄКТА (інформація, доступ до якої обмежено) (лист від 04.01.2022 № 31/01) у період з 01.01.2018 по 13.12.2018 рахунок за користування телефоном **Номером 1** (інформація, доступ до якої обмежено) поповнювало Відповідач 1.
- (38) Наведені факти вказують на використання Відповідачами в період проведення Торгів спільного номеру телефону **Номер 1** (інформація, доступ до якої обмежено), що свідчить про сталі ділові і партнерські стосунки між цими суб'єктами господарювання, внаслідок чого вони мали можливість обміну інформацією, у тому числі щодо участі у Торгах.

### 3.2.2. Використання Відповідачами однієї і тієї адреси для листування

- (39) Відповідно до Виписки з ЄДР від 26.10.2017 (наданої у складі тендерної пропозиції) місцезнаходження Відповідач 2: (інформація, доступ до якої обмежено).
- (40) Згідно з відомостями з ЄДР від 16.02.2018 за № 1003631332 (станом на 16.02.2018) місцезнаходження Відповідач 1 на момент проведення Торгів: (інформація, доступ до якої обмежено).
- (41) Згідно з листом МАЙДАНЧИКА 1 (інформація, доступ до якої обмежено) (від 27.03.2019 № 194), інформація про реєстраційні дані учасників Торгів містить наступні відомості.

#### Контактні особи Відповідача 1

ОСОБА 2, телефон **Номер 2** (інформація, доступ до якої обмежено).

ОСОБА 1, телефон **Номер 3** (інформація, доступ до якої обмежено), фактична адреса (адреса для листування) (інформація, доступ до якої обмежено).

- (42) Згідно з листом МАЙДАНЧИКА 2 (інформація, доступ до якої обмежено) (від 12.04.2019 № 126), інформація про реєстраційні дані учасників Торгів містить наступні відомості.

#### Контактна особа Відповідача 2

ОСОБА 3 (інформація, доступ до якої обмежено), телефон **Номер 4**, фактична адреса (адреса для листування) (інформація, доступ до якої обмежено).

- (43) Отже, Відповідач 1 та Відповідач 2, які виступають конкурентами на Торгах, використовують одну й ту ж адресу (для листування): (інформація, доступ до якої обмежено), яка під час проведення Торгів була місцем знаходження одного з Відповідачів (Відповідача 2).
- (44) Зазначене свідчить про наявність умов для обміну інформацією, у тому числі під час підготовки та участі Відповідачів у Торгах.

### 3.2.3. Наявність спільного працівника

- (45) Директором Відповідача 2 є **ОСОБА 3** (інформація, доступ до якої обмежено), якого наказом цього товариства від 26.10.2017 № 10-2601 призначено **на вказану посаду** з 26.10.2017 та з 01.11.2017 зобов'язано виконувати обов'язки директора за сумісництвом (копію цього наказу надано Відповідачем 2 у складі тендерної пропозиції на Торги).

- (46) Крім того, **ОСОБА 3** (інформація, доступ до якої обмежено) працював у Відповідача 1 **водієм автотранспортного засобу**, робоче місце за адресою: (інформація, доступ до якої обмежено), **що підтверджується:**

трудовим договором від 13.01.2015, укладеним Відповідачем 1 з ОСОБОЮ 3 (інформація, доступ до якої обмежено);

довідкою Відповідача 1 про наявність працівників від 01.03.2019 № 030107, наданою Відділенню листом від 11.03.2019 № 11/03-19.

| Відповідач 1                                     |                                   |                |                 | Відповідач 2 |                |                 |
|--|-----------------------------------|----------------|-----------------|--------------|----------------|-----------------|
| ПІБ  | Посада                            | Дата прийняття | Дата звільнення | Посада       | Дата прийняття | Дата звільнення |
| ОСОБА 3<br>(інформація, доступ до якої обмежено) | водій<br>автотранспортного засобу | 13.01.2015     | -               | директор     | 26.10.2017     | 27.12.2018      |

- (47) Головне управління ДФС (інформація, доступ до якої обмежено) листом від 01.03.2019 № 10891/10/08-01-08-01-08 та Головне управління ДФС (інформація, доступ до якої обмежено) листом від 06.03.2019 № 5962/9/26-15-08-06-19 надали Відділенню переліки р.н.о.к.п.п. фізичних осіб, які отримували доходи за ознакою «01» (Доходи у вигляді заробітної плати, нараховані (виплачені) платнику податку відповідно до умов трудового договору (контракту), крім доходів, зазначених у абзаці третьому пункту 4 підрозділу 1 розділу XX Кодексу (підпункт 164.2.1 пункту 164.2 статті 164 розділу IV Кодексу), із зазначенням дати працевлаштування та дати звільнення у відповідному звітному періоді, відповідно до податкових розрахунків за формою 1-ДФ за 2018 рік по Відповідачу 1 і Відповідачу 2 відповідно.
- (48) Згідно з наданою Головним управлінням ДФС (інформація, доступ до якої обмежено) інформацією, ОСОБА 3 (інформація, доступ до якої обмежено) отримував заробітну плату у 2018 році у Відповідача 1.
- (49) За інформацією Головного управління ДФС (інформація, доступ до якої обмежено) ОСОБА 3 (інформація, доступ до якої обмежено) працював за трудовим договором та отримував заробітну плату в 2018 році у Відповідача 2.
- (50) Отже, ОСОБА 3 (інформація, доступ до якої обмежено) у період з 26.10.2017 по 27.12.2018 одночасно був директором Відповідача 2 і працівником Відповідача 1.
- (51) При цьому, місцезнаходження Відповідачів в (інформація, доступ до якої обмежено) є різним:
- (52) Відповідач 1 - юридична адреса: (інформація, доступ до якої обмежено), фактична адреса: (інформація, доступ до якої обмежено) (робоче місце ОСОБИ 3 (інформація, доступ до якої обмежено)) (лист Відповідача 1 від 11.03.2019 з 11/03-19).
- (53) Відповідач 2 - юридична адреса: (інформація, доступ до якої обмежено).
- (54) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядку.
- (55) У свою чергу одночасне перебування працівника у трудових відносинах із різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працює працівник, графіка чи черговості виконуваної роботи.
- (56) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (57) В умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які є конкурентами по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники можуть вдатись до збирання інформації, розголошення якої завдасть шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.
- (58) Враховуючи те, що залучення осіб на підставі цивільно-правових угод або наявність

трудових відносин передбачає укладання відповідної угоди (трудового договору/контракту або договору про надання послуг), наявність такого правочину може свідчити про координацію поведінки суб'єктів господарювання.

- (59) Одночасне перебування однієї і тієї ж фізичної особи у трудових відносинах з Відповідач 1 та Відповідач 2, свідчить про спільне здійснення ними господарської діяльності, у зв'язку з чим Відповідачі були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією між ними щодо господарської діяльності, у тому числі й щодо участі у Торгах.

#### 3.2.4. Наявність господарських відносин між Відповідачами

- (60) Відповідач 1 є вітчизняним виробником спецодягу та промислових тканин та з 2017 року - постійним членом Української Асоціації підприємств легкої промисловості (лист Відповідача 1 від 11.03.2019 № 11/03-19).
- (61) Відповідач 1 листом від 21.03.2019 № 21/03-19 повідомило, що між ним та Відповідач 2 протягом 2017-2018 років виникали цивільно-правові (господарські, розрахункові) відносини, та надало копії договорів, обліково-сальдові відомості.
- (62) Згідно із обліково-сальдовою відомістю по рахунку «631» за період з 25.10.2017 по 18.03.2019:
- Відповідач 1 придбало у Відповідача 2 готової продукції (тканина, взуття, рукавиці та інше) на суму (*інформація, доступ до якої обмежено*) грн (договір від (*інформація, доступ до якої обмежено*))№ (*інформація, доступ до якої обмежено*));
  - Відповідач 1 отримало у Відповідача 2 послуги з пошиття продукції на суму (*інформація, доступ до якої обмежено*)грн (договір від (*інформація, доступ до якої обмежено*))№ (*інформація, доступ до якої обмежено*)).
- (63) Аналізом руху коштів по рахунку Відповідача 2 (*інформація, доступ до якої обмежено*), відкритому у **Банку 1** (*інформація, доступ до якої обмежено*) (лист **Банка 1** (*інформація, доступ до якої обмежено*) від 19.12.2019 № 8075-БТ), встановлено, що **впродовж 2018 року** Відповідач 1 перерахувало кошти на рахунок Відповідача 2 за товар у сумі (*інформація, доступ до якої обмежено*), за послуги з пошиття у сумі (*інформація, доступ до якої обмежено*) та за брезент у сумі (*інформація, доступ до якої обмежено*) (згідно з рахунками).
- (64) Отже, господарські відносини між Відповідачами обумовлюють обізнаність Відповідачів із діяльністю один одного, вказують на їх взаємодію, тісну комунікацію та координацію, в тому числі і під час участі у Торгах, внаслідок чого вони мали можливість обмінюватися інформацією з метою реалізації спільного економічного інтересу та узгоджувати спільну поведінку під час Торгів.

#### 3.2.5. Надання зворотної фінансової допомоги

- (65) За результатами аналізу банківських виписок по рахунках Відповідача 2 (*інформація, доступ до якої обмежено*) і Відповідача 1 (*інформація, доступ до якої обмежено*) (наданих **Банком 1** (*інформація, доступ до якої обмежено*) листом від 19.12.2019№ 8075-БТ), встановлено, що Відповідач 2 у 2018 році було перераховано на рахунок Відповідача 1 в якості зворотної фінансової допомоги кошти у сумі (*інформація, доступ до якої обмежено*) на підставі договору про надання фінансової допомоги від (*інформація, доступ до якої обмежено*) (див. Таблицю 1 у додатку до цього рішення).
- (66) Відповідач 1 повернуло у 2018 році на рахунок Відповідачу 2 тимчасову фінансову допомогу у сумі (*інформація, доступ до якої обмежено*) (див. Таблицю 2 у додатку до цього рішення).
- (67) Також ОСОБОЮ 3 (*інформація, доступ до якої обмежено*) (директором Відповідача 2) було внесено безвідсоткову поворотну фінансову допомогу на рахунок Відповідача 1 (*інформація, доступ до якої обмежено*) у **Банка 1** (*інформація, доступ до якої обмежено*) згідно з договором (*інформація, доступ до якої обмежено*) (див. Таблицю

3 у додатку до цього рішення).

- (68) Відповідач 1 повернуло ОСОБІ 3 (інформація, доступ до якої обмежено) на Карту (інформація, доступ до якої обмежено) грошові кошти у сумі (інформація, доступ до якої обмежено) у 2018 році.
- (69) 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 надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами.
- (70) 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.
- (71) Враховуючи поведінку учасників Торгів та суть терміну «конкуренція», слід було очікувати, що кожний з окремо взятих учасників буде змагатися з іншими учасниками для здобуття переваг над ними.
- (72) При цьому, означене змагання не залишає місце таким обставинам, як надання фінансової допомоги.
- (73) 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.
- (74) Таким чином, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (75) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях Відповідачів з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.
- (76) Наведене свідчить про єдність фінансових інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

### 3.2.6. Використання однієї і тієї ж IP-адреси

#### 3.2.6.1. Вхід до системи «Клієнт-Банк»

- (77) Відповідно до інформації **Банка 1** (інформація, доступ до якої обмежено) (лист від 19.12.2019 № 8075БТ), Відповідач 1 і Відповідач 2 у 2018 році входили до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси **IP-1** (інформація, доступ до якої обмежено).
- (78) Приклади наведено у таблиці:

| Відповідач 2  |                       |   | Відповідач 1  |                       |   |
|---|-----------------------|---|---|-----------------------|---|
| IP-адреса*<br>(інформація,<br>доступ до якої<br>обмежено) | Дата та час входження |   | IP-адреса*<br>(інформація,<br>доступ до якої<br>обмежено) | Дата та час входження |   |
| IP-1*   | 03.01.2018            | 11:55                                       | IP-1*   | 03.01.2018            | 11:37   |
| IP-1*   | 07.02.2018            | 15:33                                       | IP-1*   | 07.02.2018            | 13:29; 14:13; 14:14; 14:24  |
| IP-1*   | 17.04.2018            | 16:13                                       | IP-1*   | 17.04.2018            | 12:08; 16:11; 16:14   |
| IP-1*   | 07.05.2018            | 11:38; 11:54                                | IP-1*   | 07.05.2018            | 08:28; 10:04; 11:04; 14:52;<br>15:32; 16:30                         |
| IP-1*   | 07.09.2018            | 10:29; 10:30; 10:31;<br>10:37; 11:08; 11:43 | IP-1*   | 07.09.2018            | 09:50; 09:55; 10:06; 10:08;<br>10:13; 12:13; 12:17; 12:22;<br>15:55 |
| IP-1*   | 20.09.2018            | 10:39                                       | IP-1*   | 20.09.2018            | 10:01; 10:42; 10:47; 10:51;<br>14:12; 14:23; 16:05                  |

|       |            |  |       |            |   |
|-------|------------|--|-------|------------|---|
| IP-1* | 21.09.2018 | 09:25; 09:30; 09:33;<br>09:48;10:01; 10:03;<br>12:50 | IP-1* | 21.09.2018 | 09:36; 09:38; 10:06; 12:54;<br>5:13; 15:19                          |
| IP-1* | 24.09.2018 | 14:39  | IP-1* | 24.09.2018 | 12:04; 14:42; 15:05; 15:44  |
| IP-1  | 01.10.2018 | 10:33  | IP-1  | 01.10.2018 | 10:29; 10:31; 11:10; 11:22;<br>44:39; 14:10; 16:43                  |
| IP-1  | 03.10.2018 | 10:45; 11:54   | IP-1  | 03.10.2018 | 08:44; 08:58; 09:12; 09:42;<br>10:48; 10:50; 11:20; 13:14;<br>13:27 |
| IP-1  | 23.11.2018 | 09:56; 10:03; 11:23;<br>11:24                        | IP-1  | 23.11.2018 | 11:27; 12:01; 13:55   |

- (1) IP- адреса **IP-1** (інформація, доступ до якої обмежено) належить інтернет – провайдеру **Провайдеру 1** (інформація, доступ до якої обмежено).
- (2) За інформацією **Провайдера 1** (інформація, доступ до якої обмежено) (лист від 14.05.2019 № 42277), IP-адреса **IP-1** (інформація, доступ до якої обмежено) є статичною та використовувалася абонентом Відповідач 1 на підставі договору про надання телекомунікаційних послуг від (інформація, доступ до якої обмежено) № (інформація, доступ до якої обмежено). Адреса, за якою абонент Відповідач 1 отримував послуги доступу до мережі Інтернет із зазначеної IP-адреси: (інформація, доступ до якої обмежено).

### 3.2.6.2.Подання податкової звітності

- (3) Відповідач 1 і Відповідач 2 у період з 01.01.2018 по 01.02.2019 подавали податкову звітність в електронному вигляді до Головного управління ДФС (інформація, доступ до якої обмежено) з однієї і тієї ж IP-адреси: **IP-1** (інформація, доступ до якої обмежено) (лист ГУ ДФС (інформація, доступ до якої обмежено) від 01.03.2019 № 10891/10/08-01-08-01-08).

### 3.2.6.3.Подання початкових пропозицій

- (4) Державне підприємство «Прозорро» (далі – ДП «Прозорро») листом від 01.03.2019 № 206/775/03 повідомило, що Відповідачі подавали власні тендерні пропозиції з наступних майданчиків.
- (5) Відповідач 2 - з електронного майданчика МАЙДАНЧИКА 2 (далі – (інформація, доступ до якої обмежено)).
- (6) Відповідач 1 - з електронного майданчика МАЙДАНЧИКА 1 (далі – (інформація, доступ до якої обмежено)).
- (7) Відповідно до інформації МАЙДАНЧИКА 2 (інформація, доступ до якої обмежено), пропозицій, на Торги завантажували з використанням однієї і тієї ж IP-адреси: **IP-1** (інформація, доступ до якої обмежено).

| № п/п | Відповідач 1, IP-адреса: : <b>IP-1</b> (інформація, доступ до якої обмежено) |           |   | Відповідач 2, IP-адреса: : <b>IP-1</b> (інформація, доступ до якої обмежено) |           |                          |
|-------|--|-----------|---|--|-----------|--------------------------|
|       | Дата входу   | Час входу | Дія, яку було здійснено   | Дата входу   | Час входу | Дія, яку було здійснено  |
| 1     | 21.09.2018   | 17:20     | Подання комерційної пропозиції, завантаження документів до пропозиції | 21.09.2018   | 16:32     | Подано пропозицію        |
| 2     | 02.10.2018   | 10:22     | Подання комерційної пропозиції, завантаження документів до пропозиції | 01.10.2018   | 17:43     | Підтвердження пропозиції |

### 3.2.6.4.Вхід в аукціон

- (8) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 01.03.2019 № 206/775/03) під час проведення електронного аукціону (03 жовтня 2018 року) Відповідач 1 і Відповідач 2 заходили в аукціон з однієї і тієї ж IP – адреси: **IP-1** (інформація, доступ до якої обмежено).
- (9) Таким чином, впродовж 2018 року Відповідач 1 і Відповідач 2 при вході до системи

«Клієнт-Банк», до системи Головного управління ДФС (інформація, доступ до якої обмежено), а також під час подання тендерних пропозицій та при вході в аукціон на Торгах використовували одну й ту ж IP-адресу.

- (10) Наведені вище факти не можуть бути випадковим збігом обставин та свідчать про наявність (до проведення, в період проведення та після проведення Торгів) сталих ділових і партнерських стосунків між Відповідачами, доступу до інформації про господарську діяльність **один одного, внаслідок чого вони обмінювались інформацією, у тому числі під час підготовки та подання тендерних пропозицій для участі у Торгах**, не зважаючи на те, що Відповідачі мають виступати конкурентами на Торгах.

### 3.2.7. Синхронність та схожість дій при підготовці тендерних пропозицій та участі в аукціоні

- (11) Матеріалами справи встановлено, що Відповідач 1 і Відповідач 2 синхронно та одночасно виконували певні дії під час підготовки тендерних пропозицій та участі у Торгах, що підтверджується наступним.

#### 3.2.7.1. Оплата за участь у Торгах

- (12) Відповідно до наданої МАЙДАНЧИКОМ 1 (інформація, доступ до якої обмежено) та МАЙДАНЧИКОМ 2 (інформація, доступ до якої обмежено) інформації та згідно з банківськими виписками по рахунках Відповідач 2 (інформація, доступ до якої обмежено) і Відповідач 1 (інформація, доступ до якої обмежено) у **Банку 1** (інформація, доступ до якої обмежено), Відповідачі за участь в Торгах здійснили **оплату** у розмірі (інформація, доступ до якої обмежено) грн з рахунків, відкритих у **Банку 1** (інформація, доступ до якої обмежено), в один і той же день **20.09.2018** (за 4 дні до дати кінцевого терміну подання тендерних пропозицій) та в один і той же час.

| Найменування учасника, розрахунковий рахунок, назва банку              | Платіжне доручення                    | Дата та час здійснення операції      | Сума платежів, грн                    | Призначення платежу   |
|--|---------------------------------------|--------------------------------------|---------------------------------------|---|
| Відповідач 2<br><b>Банк 1</b><br>(інформація, доступ до якої обмежено) | (інформація, доступ до якої обмежено) | <b>20.09.2018</b><br><b>10:55:53</b> | (інформація, доступ до якої обмежено) | за послуги з реєстрації пропозиції на участь у закупівлі зг. рах. № (інформація, доступ до якої обмежено) від (інформація, доступ до якої обмежено) у т.ч. ПДВ 20% (інформація, доступ до якої обмежено) грн.                 |
| Відповідач 1<br><b>Банк 1</b><br>(інформація, доступ до якої обмежено) | (інформація, доступ до якої обмежено) | <b>20.09.2018</b><br><b>10:55:53</b> | (інформація, доступ до якої обмежено) | за інформаційні послуги під час проведення процедур публічних закупівель зг. рах. (інформація, доступ до якої обмежено) від (інформація, доступ до якої обмежено) у т.ч. ПДВ 20% - (інформація, доступ до якої обмежено) грн. |

#### 3.2.7.2. Отримання гарантії в одному банку

- (13) Відповідно до вимог Замовника тендерна пропозиція обов'язково супроводжується документом, що підтверджує надання Учасником забезпечення тендерної пропозиції у формі електронної банківської гарантії у розмірі 40 000,00 грн. Строк дії забезпечення тендерної пропозиції Учасника - протягом 120 календарних днів з дати розкриття тендерних пропозицій (кваліфікаційної частини) визначеної у цій документації та оголошенні про проведення відкритих торгів.
- (14) На виконання вказаної вимоги директор Відповідач 1 і директор Відповідача 2 отримали банківські гарантії в одному банку – в **Банку 2** (інформація, доступ до якої обмежено) (далі – (інформація, доступ до якої обмежено)) (лист **Банку 2** (інформація, доступ до якої обмежено) від 24.12.2019 № 21.23853-БТ), а саме:

- Відповідач 1 - банківську гарантію від (інформація, доступ до якої обмежено) № (інформація, доступ до якої обмежено);
  - Відповідач 2 - банківську гарантію від (інформація, доступ до якої обмежено) № (інформація, доступ до якої обмежено).
- (15) При цьому, розрахункові рахунки, якими користувались Відповідач 1 і Відповідач 2 у господарській діяльності, були відкриті в іншому банку – **Банку 1** (інформація, доступ до якої обмежено).

### 3.2.7.3. Завантаження тендерних пропозицій

- (16) Відповідно до ТД Замовник має право з власної ініціативи чи за результатами звернень або на підставі рішення органу оскарження внести зміни до тендерної документації. У разі внесення змін до тендерної документації строк для подання тендерних пропозицій продовжується в електронній системі закупівель таким чином, щоб з моменту внесення змін до тендерної документації до закінчення строку подання тендерних пропозицій залишалось не менше ніж сім днів.
- (17) В оголошенні про проведення відкритих торгів, наданого Замовником листом від 17.12.2018 № 008-33/18795, визначено кінцевий строк подання тендерних пропозицій – **24.09.2018 14:00**.
- (18) Документи тендерних пропозицій були завантажені Відповідач 1 і Відповідач 2 в один день (**21.09.2018**), послідовно один за одним, з незначною різницею у часі.

| № п/п | Відповідач 1 |           |   | Відповідач 2 |           |                                  |
|-------|--------------|-----------|---|--------------|-----------|----------------------------------|
|       | Дата входу   | Час входу | Дія, яку було здійснено   | Дата входу   | Час входу | Дія, яку було здійснено          |
| 1     | 21.09.2018   | 17:20     | Подання комерційної пропозиції, завантаження документів до пропозиції | 21.09.2018   | 16:32     | Подано пропозицію                |
| 2     | 24.09.2018   | 15:51     | Ануляція пропозиції   | 24.09.2018   | 14:35     | Перегляд інформації по закупівлі |

- (19) 24.09.2018 тендерним комітетом Замовника були внесені зміни до ТД та кінцевий строк подання тендерних пропозицій продовжено до **02 жовтня 2018 року включно**, про що зазначено було у листі від 24.09.2018 № 004-39/14540.
- (20) У зв'язку зі змінами у ТД, для здійснення відповідних дій Відповідач 1 і Відповідач 2 у входили на електронний майданчик **24.09.2018**, послідовно один за одним, з незначною різницею у часі.

### 3.2.7.4. Вхід до аукціону

- (21) За даними ДП «Прозорро» (лист від 01.03.2019 № 206/775/03), під час проведення електронного аукціону (**03.10.2018**) Відповідач 1 і Відповідач 2 заходили в аукціон з незначною різницею в часі (20 хвилин): Відповідач 2 о **09:52**, Відповідач 1 о **09:32**, (при цьому **початок аукціону о 12:40**), що не можливо пояснити випадковим збігом обставин.
- (22) Таким чином, синхронні та схожі дії Відповідачів: вхід в аукціон на Торгах одночасно з різницею в кілька хвилин, отримання банківських гарантій в одному банку, оплата за участь у Торгах в один день та час, завантаження тендерних пропозицій в один день з незначною різницею в часі свідчать, що Відповідачі діяли спільно.
- (23) Отже, все це свідчить про обізнаність щодо поведінки один одного на Торгах, що в свою чергу призвело до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених Відповідачів з метою створення видимості конкуренції в межах торгів та спотворення їх результатів.

### 3.2.8. Технічна участь Відповідача 2 у Торгах

- (24) Відповідач 1 виробником спецодягу та промислових тканин, чисельність штатних працівників становить від (інформація, доступ до якої обмежено) до (інформація, доступ до якої обмежено) осіб на рік, з 2017 року Відповідач 1 є постійним членом

Української Асоціації підприємств легкої промисловості, торгіві та виробничі потужності підприємства розташовані у *(інформація, доступ до якої обмежено)* (лист Відповідача 1 від 11.03.2019 № 11/03-19).

- (25) Відповідач 2 за період з моменту реєстрації (з жовтня 2017 року) по грудень 2021 року приймало участь тільки в одній процедурі закупівлі відповідно до оголошення № UA-2018-09-07-001106-a (<https://prozorro.gov.ua/tender/search>).

*3.2.8.1. Не надання Відповідачем 2 інформації, що вимагалася Замовником*

- (26) Відповідно до пункту 1 розділу 3 ТД на Торги учасник повинен розмістити (завантажити) в електронній системі закупівель ProZorro всі документи, передбачені цією тендерною документацією.
- (27) ТД передбачено завантаження учасником файлів, зокрема, з інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а також відповідну технічну специфікацію (у разі потреби (плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі)).
- (28) Згідно з технічним завданням щодо предмету закупівлі, у складі тендерної пропозиції учасники надають довідку у довільній формі, що товар, який пропонується до постачання, не перебував в експлуатації, термін та умови його зберігання не порушені та довідку з технічними та якісними характеристиками товару, що пропонується до постачання учасником, із обов'язковим зазначенням інформації щодо найменування виробника(ів) продукції, міста та/або країни походження товару, року виготовлення, а також посилання на відповідність товару вимогам нормативних документів (у разі наявності – ДСТУ, ТУ або інші).
- (29) Відповідно до п. 4.4 Додатку № 1 до ТД учасником надається проект договору, скріплений підписом уповноваженої особи та завірений печаткою учасника.
- (30) ТД визначено, що проект договору складається замовником з урахуванням особливостей предмету закупівлі. Разом з ТД замовником в окремому файлі подається проект договору про закупівлю з обов'язковим зазначенням змін його умов.
- (31) Згідно з пунктом 3 розділу 5 ТД, тендерна пропозиція відхиляється Замовником у разі якщо, зокрема, тендерна пропозиція не відповідає умовам ТД.
- (32) У складі тендерної пропозиції Відповідача 2:
- не надало довідку, що товар, який пропонується до постачання, не перебував в експлуатації;
  - надало довідку з технічними та якісними характеристиками товару, що пропонується до постачання учасником, без зазначення інформації щодо найменування виробника продукції, міста та/або країни походження товару, року виготовлення;
  - надало проект договору про закупівлю без врахування змін його умов, які були внесені Замовником від 24.09.2018.

*3.2.8.2. Не подовження терміну банківської гарантії у зв'язку з внесенням Замовником змін до ТД та продовженням строку подання тендерних пропозицій*

- (33) Згідно з пунктом 2 розділу 3 ТД у складі тендерної пропозиції учасники надають забезпечення тендерної пропозиції у формі електронної банківської гарантії у розмірі 40 000,00 грн. Строк дії забезпечення тендерної пропозиції – протягом 120 календарних днів з дати розкриття тендерних пропозицій (кваліфікаційної частини), визначеної у цій документації та оголошенні про проведення відкритих торгів.
- (34) Відповідач 1 і Відповідач 2 **21.09.2018** завантажили у складі власних тендерних пропозицій, відповідно до вимог Замовника, банківські гарантії:
- від *(інформація, доступ до якої обмежено)* № *(інформація, доступ до якої обмежено)* (Відповідач 1);
  - від *(інформація, доступ до якої обмежено)* № *(інформація, доступ до якої обмежено)*

(Відповідач 2),

які є чинними з **25.09.2018**, строк дії до **23.01.2019 включно**.

- (35) У зв'язку з внесенням Тендерним комітетом Замовника змін до ТД (до проекту договору про закупівлю), кінцевий строк подання тендерних пропозицій було продовжено до **02.10.2018**, про що листом від 24.09.2018 № 004-39/14540 було повідомлено Відповідач 1 і Відповідач 2.
- (36) Враховуючи зміни до ТД, внесені Замовником, Відповідач 1 виконало наступні дії:
- анулювало тендерні пропозиції, які були завантажені 21.09.2018;
  - 01.10.2018 подало тендерні пропозиції, до складу яких входили, зокрема, проект договору про закупівлю (зі змінами Замовника від 24.09.2018), зміни № 1 до умов Гарантії № (інформація, доступ до якої обмежено) від (інформація, доступ до якої обмежено) **Банк 2** (інформація, доступ до якої обмежено), **строк дії з 03.10.2018 до 20.02.2019 (120 календарних днів з дати розкриття тендерних пропозицій)**.
- (37) Відповідач 2 залишило без змін документи до тендерної пропозиції, які були завантажені 21.09.2021. Тобто, банківська гарантія від (інформація, доступ до якої обмежено) № (інформація, доступ до якої обмежено), що була надана Відповідачем 2, була чинною тільки до **23.01.2019 включно**.
- (38) Отже, Відповідач 2 надало в складі своєї тендерної пропозиції неповний пакет документів, надало документи без врахування змін до ТД Замовника, зокрема, умови проекту договору про закупівлю не відповідали умовам Замовника, що свідчить про відсутність з боку Відповідача 1 зацікавленості у перемозі на Торгах, а також вказує на його участь у Торгах з метою забезпечення перемоги Відповідачу 1.

### 3.2.9. Цінова поведінка Відповідач 1 і Відповідач 2

- (39) Згідно зі статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі», оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.
- (40) Замовник відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» проводить «Електронний аукціон», який полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (41) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (42) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.
- (43) В пункті 1 Розділу 5 «Оцінка тендерної пропозиції» ТД визначено, що оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі критерію: «Ціна» (з урахуванням ПДВ).
- (44) Оцінка тендерних пропозицій проводиться електронною системою закупівель автоматично на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону.
- (45) Оскільки ціна предмета закупівлі на Торгах є єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, то учасники мали змагатись саме за цим критерієм, так як зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в Торгах.

- (46) Тобто, за умов справжнього змагання, у перемозі у Торгах мав бути зацікавлений кожен учасник торгів.
- (47) Пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів.
- (48) Відповідач 1 листом від 11.03.2019 № 11/03-19 повідомило, що під час підготовки та/або збору документів для участі у Торгах треті особи не залучались.
- (49) Відповідачі вийшли на Торги з наступними ціновими пропозиціями:  
Відповідач 1 - 1 472 227,32 грн. з ПДВ,  
Відповідач 2 - 1 482 840,40 грн. з ПДВ.
- (50) Цінова пропозиція Відповідач 2 є найвищою, та перевищує на 10 613,08 грн (0,7 %) цінову пропозицію Відповідач 1.
- (51) При аналізі цінових пропозицій Відповідачів встановлено, що ціни по кожній позиції, запропоновані Відповідач 2, перевищують ціни, запропоновані Відповідач 1. Ціни на товари, що були предметом Торгів, подані Відповідачами, приведені у таблиці.

| Найменування товару                     | Відповідач 1                 |                            | Відповідач 2»                |                            | Співвідношення ціни (без ПДВ) ст. 4 до ст. 2, % |
|---|------------------------------|----------------------------|------------------------------|----------------------------|---|
|   | Ціна за одиницю, грн без ПДВ | Ціна за одиницю, грн з ПДВ | Ціна за одиницю, грн без ПДВ | Ціна за одиницю, грн з ПДВ |   |
| 1                                       | 2                            | 3                          | 4                            | 5                          | 6   |
| Куртки х/б утепленні                    | 546,20                       | 655,44                     | 551,70                       | 662,04                     | 101,0   |
| Куртка бавовняна на утепленій підкладці | 546,20                       | 655,44                     | 550,00                       | 660,00                     | 100,7   |
| Штани бавовняні на утепленій підкладці  | 406,90                       | 488,28                     | 410,00                       | 492,00                     | 100,7   |

- (52) Дані таблиці свідчать, що Відповідач 2 встановило на куртки х/б утеплені ціну вищу на 1,00 % (з подальшим округленням до десятків копійок), порівняно з ціною Відповідач 1; на куртку бавовняну на утепленій підкладці та штани бавовняні на утепленій підкладці - вищими на 0,7 % (з подальшим округленням до гривні) від цін, встановлених Відповідач 1, що не може пояснюватись випадковим збігом обставин.
- (53) Отже, Відповідач 2 формувало свої ціни (без ПДВ), орієнтуючись на ціни (без ПДВ) конкурента Відповідача 1.
- (54) Наведене дає підстави вважати, що при підготовці тендерних пропозицій Відповідачі діяли узгоджено, обмінювались інформацією щодо цінових пропозицій для забезпечення акцептування пропозицій Відповідач 1 на Торгах.
- (55) В ході проведення електронного аукціону, зниження ціни не відбувалось в жодному з раундів. При тому, що Замовником в оголошенні про проведення Торгів було передбачено розмір мінімального кроку пониження 1% (14 882,92 грн).
- (56) Відсутність цінового змагання між Відповідачами під час проведення електронного аукціону (не пониження цінових пропозицій), враховуючи, що обидва Відповідачі заходили в аукціон, свідчить про обізнаність Відповідачів відносно їх поведінки, про впевненість Відповідач 1 у своїй перемозі та про незацікавленість Відповідача 2 щодо результатів Торгів, оскільки це підприємство виконувало функції технічного учасника.
- (57) Застосування Відповідачами подібної стратегії в Торгах є свідченням їх погодженої поведінки, спрямованої на створення видимості цінового змагання.
- (58) Така поведінка Відповідач 1 і Відповідач 2 у Торгах свідчить про домовленість Відповідачів, внаслідок якої усувалась конкуренція між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовником

переможця, а право на укладання договору по Торгам отримано Відповідачем 1 не на конкурсних засадах.

### 3.2.10. Однакові властивості електронних файлів у Торгах

- (59) Згідно з вимогами Замовника, тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх установлення замовником), та завантаження файлів з інформацією, документами.
- (60) Відповідно до *Примітки* у Додатку № 1 зазначено, зокрема: «д) документи згідно розділу I Додатку № 1 цієї документації подаються у PDF форматі».
- (61) До зазначених документів відносяться:  
документи, які підтверджують відповідність учасників кваліфікаційним критеріям, встановлені ст. 16 Закону України «Про публічні закупівлі»; документи, щодо відсутності підстав, що передбачені ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі»; інші документи.
- (62) Отже, учасники повинні надати документи, які вимагаються для підтвердження відповідності тендерної пропозиції учасника кваліфікаційним та іншим вимогам Замовника у PDF форматі.
- (63) Проте, обома Відповідачами всі файли з документами (крім банківських гарантій), що вимагалися Замовником, завантажені у форматі JPG та мають наступні властивості:  
«Імя програми» - MF Tool box 4.9.1, «Камера, изготовитель» – Canon, «Камера, модель» - Canon iR1133 Series.
- (64) Детальна інформація щодо властивостей окремих файлів наведена у таблиці, як приклад.

|                      | Відповідач 1   | Відповідач 2                           |
|----------------------|--|--|
| <b>Ім'я файла</b>    | <b>Scan 10014</b><br>(Форма «Тендерна пропозиція»)         | <b>Тендерна пропозиція стор 1</b>      |
| Тип елемента         | Файл "JPG" (.JPG)  | Файл "JPG" (.JPG)                      |
| Источник             |  |  |
| Имя программы        | MF Tool box 4.9.1  | MF Tool box 4.9.1                      |
| Камера, изготовитель | Canon  | Canon                                  |
| Камера, модель       | Canon iR1133 Series  | Canon iR1133 Series                    |
|                      |  |  |
| <b>Ім'я файла</b>    | <b>Scan 10017</b><br>(Довідка про працівників)             | <b>Довідка про працівників</b>         |
| Тип елемента         | Файл "JPG" (.JPG)  | Файл "JPG" (.JPG)                      |
| Источник             |  |  |
| Имя программы        | MF Tool box 4.9.1  | MF Tool box 4.9.1                      |
| Камера, изготовитель | Canon  | Canon                                  |
| Камера, модель       | Canon iR1133 Series  | Canon iR1133 Series                    |
|                      |  |  |
| <b>Ім'я файла</b>    | <b>Scan 10024</b><br>(Довідка про підприємство)            | <b>Довідка про підприємство</b>        |
| Тип елемента         | Файл "JPG" (.JPG)  | Файл "JPG" (.JPG)                      |
| Источник             |  |  |
| Имя программы        | MF Tool box 4.9.1  | MF Tool box 4.9.1                      |
| Камера, изготовитель | Canon  | Canon                                  |
| Камера, модель       | Canon iR1133 Series  | Canon iR1133 Series                    |
|                      |  |  |
| <b>Ім'я файла</b>    | <b>Scan 10031</b><br>(довідка про антикорупційну програму) | <b>Довідка антикорупційна програма</b> |

|                      |  |                               |
|----------------------|--|-------------------------------|
|                      | <i>програму))</i>  |                               |
| Тип елемента         | Файл "JPG" (.JPG)  | Файл "JPG" (.JPG)             |
| Источник             |  |                               |
| Имя программы        | MF Tool box 4.9.1  | MF Tool box 4.9.1             |
| Камера, изготовитель | Canon  | Canon                         |
| Камера, модель       | Canon iR1133 Series                                      | Canon iR1133 Series           |
| <b>Ім'я файла</b>    | <b>Scan 10033</b><br><i>(довідка про захист довідки)</i> | <b>Довідка захист довідки</b> |
| Тип елемента         | Файл "JPG" (.JPG)  | Файл "JPG" (.JPG)             |
| Источник             |  |                               |
| Имя программы        | MF Tool box 4.9.1  | MF Tool box 4.9.1             |
| Камера, изготовитель | Canon  | Canon                         |
| Камера, модель       | Canon iR1133 Series                                      | Canon iR1133 Series           |

- (65) Отже, той факт, що обома Відповідачами у складі тендерних пропозицій на Торги завантажено файли, які мають спільні властивості, свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі в Торгах.

### 3.2.11. Схожість в оформленні документів

- (66) Форма тендерної пропозиції наведена у Додатку № 2 ТД Замовника, а саме:

| ТМЦ, що пропонується до постачання |                      |                         |                             | Од. ви мір у | Кіль- сть | Ціна за одиницю, грн., з ПДВ та (без ПДВ) * | Загальна вартість, грн., з ПДВ та (без ПДВ) * |
|------------------------------------|----------------------|-------------------------|-----------------------------|--------------|-----------|---|---|
| № з/ п                             | Наймену вання товару | Технічні характеристики | Виробник, країна походження |              |           |   |   |
| 1                                  |                      |                         |                             |              |           |   |   |
| 2                                  |                      |                         |                             |              |           |   |   |
| <b>Вартість пропозиції</b>         |                      |                         |                             |              |           |   |   |

\*Ціна (без/ з ПДВ) та загальна вартість ТМЦ повинні бути вказані з двома десятковими знаками після коми.

Примітка: Загальна вартість (без/ з ПДВ) повинна бути вказана цифрами та прописом.

- (67) Відповідно до форми тендерної пропозиції, Замовником у графі «Ціна за одиницю» було зазначено «грн., з ПДВ та (без ПДВ)».
- (68) Відповідачами надано цінові пропозиції з однаковим зазначенням та помилками:
- у графі «Ціна за одиницю» напис «грн., з (без ПДВ) з та ПДВ» (мова ориг.);
  - у графі «Загальна вартість» напис «грн., (без ПДВ) з та ПДВ» (мова ориг.);
  - у графах «Ціна за одиницю» та «Загальна вартість» Відповідачами однаково за кожною позицією проставлено суму без ПДВ та через дріб суму з ПДВ у вигляді дробового числа (чисельник та знаменник);
  - однаково у графах «Ціна за одиницю» та «Загальна вартість» по кожній позиції товару після тисяч грн. проставлено кому, після грн. проставлено крапку {наприклад: 3,277.20 грн.(Відповідач 1) та 3,310.20 грн. (Відповідач 2),
  - графа «№ з/п» взагалі відсутня у обох Відповідачів.
- (69) Як Відповідач 2, так і Відповідач 1 документи тендерної пропозиції завантажували в електронну систему окремо по одній сторінці. Відповідачі не формували для завантаження скановані копії документів одним файлом, який вміщує декілька сторінок одразу. Можливим варіантом було б розмістити скановані копії тих довідок, проекту договору, свідоцтв тощо, що складаються з декількох сторінок, під спільним заголовком в одному документі.
- (70) Замовником передбачено у ТД, що учасники подають довідку в довільній формі, яка

містить інформацію про те, що учасник гарантує, що технічні та якісні характеристики предмета закупівлі передбачають застосування заходів із захисту довкілля.

- (71) Відповідачами надані довідки, які містять одну й ту ж технічну помилку у тексті: «**Товариством** з обмеженою відповідальністю (*інформація, доступ до якої обмежено*), (*інформація, доступ до якої обмежено*) гарантує...».
- (72) Зазначене, свідчить, що між Відповідачами здійснювався обмін інформацією при підготовці, скануванні та завантаженні (найменуванні) документів тендерної пропозиції на Торги.
- (73) Справжність змагання при проведенні процедури конкурсних торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів. Зокрема, учасники під час підготовки своїх конкурсних пропозицій мають конкурувати між собою та повинні формувати їх самостійно (незалежно від інших учасників).
- (74) Отже, при дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками, зазначені документи мали б відрізнятись, у тому числі і за змістом, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (75) Відповідно до частини другої статті 6 зазначеного Закону, антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів. Отже, дії, спрямовані на спотворення результатів торгів, заборонені законом, незалежно від наслідків настання таких дій у вигляді спотворення результатів торгів.
- (76) Отже, під час участі в Торгах Відповідачі діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції та необхідною умовою визначення переможця. Погодження поведінки при формуванні своїх пропозицій Відповідачами на Торги призвело до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів.
- 4. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ**
- (77) Відділенням встановлено, що поведінка Відповідача 1 та Відповідача 2 в Торгах становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (78) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в будь-якій 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 господарювання, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (79) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (80) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділення лотів тощо).
- (81) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами:

- матеріалами Торгів (тендерна документація Замовника, тендерні пропозиції Відповідачів);
  - даними Відповідача 1;
  - банківськими виписками Відповідача 1 та Відповідача 2
  - даними з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань;
  - інформацією Головного управління ДПС (ДФС) (*інформація, доступ до якої обмежено*), Головного управління ДПС (ДФС) (*інформація, доступ до якої обмежено*), Головного управління ДПС (*інформація, доступ до якої обмежено*),
  - даними Банка 1 (*інформація, доступ до якої обмежено*);
  - даними МАЙДАНЧИКА 1 (*інформація, доступ до якої обмежено*), МАЙДАНЧИКА 2 (*інформація, доступ до якої обмежено*), Провайдера (*інформація, доступ до якої обмежено*),  
установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
  - використання Відповідачами одного і того ж номеру телефону для зв'язку;
  - використання Відповідачами однієї і тієї адреси для листування;
  - наявність спільного працівника;
  - наявність сталих господарських відносин між Відповідачами;
  - надання зворотної фінансової допомоги;
  - спільне використання Відповідачами однієї і тієї ж IP- адреси на Торгах при здійсненні дій на майданчиках;
  - спільне використання Відповідачами однієї і тієї ж IP- адреси при вході до системи «Клієнт-Банк», при поданні податкової звітності, при поданні початкових тендерних пропозицій, при вході в аукціон;
  - синхронність та схожість дій при підготовці тендерних пропозицій та участі в аукціоні;
  - не надання Відповідачем 2 інформації, що вимагалася Замовником;
  - однакові властивості електронних файлів Відповідачів;
  - цінова поведінка Відповідачів під час участі у Торгах;
  - схожість в оформленні Відповідачами окремих документів на Торги,  
не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін інформацією.
- (82)** З огляду на вищевикладене, Відповідачі під час підготовки документації в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель та за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (83)** Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідач 1 та Відповідач 2 тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже вчинили дії, що стосуються спотворення результатів Торгів, проведених Замовником, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (84)** Враховуючи вищевикладене, така поведінка Відповідач 1 та Відповідач 2 становить порушення 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».

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

(85) На подання про попередні висновки від 08.02.2022 №54-03/22п по справі № 58/26-19, які були надіслані Відділенням Відповідачам листами від 08.02.2022 № 54-02/583 та № 54-02/584, Відповідач 1 та Відповідач 2 відповідь Відділенню не надали.

## **6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВДЕННО-СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**

(86) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, підтверджується висновок адміністративної колегії Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- використанні одного і того ж номеру телефону для зв'язку;
- використанні однієї і тієї адреси для листування;
- наявності спільного працівника;
- наявності сталих господарських відносин між Відповідачами;
- наданні зворотної фінансової допомоги;
- спільному використанні однієї і тієї ж IP- адреси на Торгах при здійсненні дій на майданчиках;
- спільному використанні однієї і тієї ж IP- адреси при вході до системи «Клієнт-Банк», при поданні податкової звітності, при поданні початкових тендерних пропозицій, при вході в аукціон;
- синхронності та схожості дій при підготовці тендерних пропозицій та участі в аукціоні;
- не наданні Відповідачем 2 інформації, що вимагалася Замовником;
- однакових властивостях електронних файлів Відповідачів;
- цінній поведінці під час участі у Торгах;
- схожості в оформленні окремих документів на Торги, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

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

## **4. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ**

(185) 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

(186) За інформацією Головного управління Державної податкової служби України (*інформація, доступ до якої обмежено*), наданою листом від 21.09.2022 № 22133/5/26-15-12-07-03, Відповідач 2 не подавало фінансову та податкову звітність за 2021 рік.

(184) Як зазначалось вище, Відповідач 1 15.01.2021 змінено назву на (*інформація, доступ*

до якої обмежено).

- (185) За інформацією Головного управління Державної податкової служби України у *(інформація, доступ до якої обмежено)*, наданою листом від 10.11.2022 № 6603/5/20-40-73-03-11, Відповідач 1 не подавало фінансову та податкову звітність за 2021 рік.
- (186) На вимоги Відділення від 04.11.2022 № 54-02/2124 та від 04.11.2022 № 54-02/2126 Відповідач 2 та Відповідач 1 не надали розмір доходу (виручки) за 2021 рік.
- (187) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (188) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що 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, в свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Ураховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, 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 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Південно-східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати, що Відповідач 1 *(інформація, доступ до якої обмежено)* та Відповідач 2 *(інформація, доступ до якої обмежено)* вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів, проведених публічним акціонерним товариством *(інформація, доступ до якої обмежено)* по предмету закупівлі: Код ДК 021:2015 -18110000-3 Формений одяг (куртки бавовняні на утепленій підкладці; штани бавовняні на утепленій підкладці), [оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель – <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-09-07-001106-a>].
2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на Відповідача 1 у розмірі 44 000 (сорок чотири тисячі) гривень.
3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на Відповідача 2 у розмірі 44 000 (сорок чотири тисячі) 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 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.

Голова адміністративної колегії

Лариса ГРЕЧАНА