



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**

**ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

18 серпня 2023 року

Хмельницький

№72/56-р/к

справа №72/44-20

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Амадея» (в ході розгляду справи було змінено повне найменування на товариство з обмеженою відповідальністю «Скворд») та фізична особа-підприємець Василенко Оксана Анатоліївна подали заявки на участь у процедурі конкурсних торгів за предметом закупівлі: «ДК 021:2015:90610000-6 – Послуги з прибирання та підмітання вулиць (Послуги з прибирання прилеглої території), проведеної Чернівецькою митницею ДФС (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro UA-2019-03-04-002513-a). При цьому, Відповідачі узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у вищезазначеній закупівлі.

За результатами розгляду справи №72/44-20 такі дії Відповідачів визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів, що є порушенням згідно пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На товариство з обмеженою відповідальністю «Скворд» (попередня назва – товариство з обмеженою відповідальністю «Амадея») накладено штраф у розмірі 63 693, 00 (шістдесят три тисячі шістсот дев'яносто три) гривні.

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 закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №72/44-20 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Амадея» та фізичною особою-підприємцем Василенко Оксаною Анатоліївною законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №72/44-20 від 27 липня 2023 року №72-03/96-п Відділу досліджень та розслідувань в Чернівецькій області Відділення, -

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – **Відділення**) під час здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель проаналізовано інформацію ГО «Трансперенсі Інтернешнл Україна» (лист від 05.09.2019 №ТІ-885, вх. №72-01/818 від 05.09.2019), зокрема щодо можливого порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Амадея» та фізичною особою-підприємцем Василенко Оксаною Анатоліївною законодавства про захист економічної конкуренції під час їх участі у процедурі публічної закупівлі, проведеної через систему електронних закупівель «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі: UA-2019-03-04-002513-a).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 13.11.2020 №72/46-рп/к розпочато розгляд справи №72/44-20 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Амадея» та фізичною особою-підприємцем Василенко Оксаною Анатоліївною порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: Послуги з прибирання та підмітання вулиць, проведених Чернівецькою митницею ДФС (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2019-03-04-002513-a).
- (3) Листами від 17.11.2020 №72-02/2794 та №72-02/2795 розпорядження адміністративної колегії Відділення від 13.11.2020 №72/46-рп/к надіслане товариству з обмеженою відповідальністю «Амадея» та фізичній особі-підприємцю Василенко Оксані Анатоліївні.
- (4) Відділенням було надіслано товариству з обмеженою відповідальністю «Амадея» вимоги про надання інформації від 09.06.2021 №72-02/2430 та від 20.06.2023 №72-02/1146.
- (5) Листом від 31.07.2023 №72-02/1355 Витяг з подання з попередніми висновками у справі №72/44-20 було надіслано товариству з обмеженою відповідальністю «Амадея».
- (6) Водночас, лист від 31.07.2023 №72-02/1354 (номер рекомендованого відправлення №0600036131290) надісланий товариству з обмеженою відповідальністю «Амадея» не вручено під час доставки.
- (7) Інформацію щодо попередніх висновків у справі №72/44-20, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи, відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (із змінами), розміщено 10.08.2023 на офіційному веб-сайті Відділення.
- (8) Листом від 31.07.2023 №72-02/1354 товариству з обмеженою відповідальністю «Амадея» було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (9) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - Товариство з обмеженою відповідальністю «Амадея» (далі – **ТОВ «Амадея»**), адреса: 03110, м. Київ, вул. Пироговського, буд. 19, корпус 6, ідентифікаційний код юридичної особи – 41748151.

В ході розгляду справи №72/44-20 ТОВ «Амадея» було змінено повне найменування на товариство з обмеженою відповідальністю «Скворд» та юридичну адресу (вул. Дерибасівська, буд. 21, м. Одеса, 65026).

Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (**далі – ЄДР**) основним видом діяльності ТОВ «Амадея» є комплексне обслуговування об'єктів (КВЕД – 81.10).

ТОВ «Амадея» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- Фізична особа-підприємець Василенко Оксана Анатоліївна (**далі – ФОП Василенко О.А.**), адреса: 03058, м. Київ, вул. Вадима Гетьмана, буд. 46, кв. 104, ідентифікаційний код – (*інформація з обмеженим доступом*).

Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР основним видом діяльності ФОП Василенко О.А. є інша діяльність із прибирання будинків і промислових об'єктів (КВЕД – 81.22).

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, стосовно ФОП Василенко О.А.:

- Дата запису про проведення державної реєстрації – 25.11.2016, номер запису: 20730000000037999;
- Дата запису про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця – 25.11.2020, номер запису: 2000730060003037999.

На час підготовки та участі у процедурі закупівлі з ідентифікатором UA-2019-03-04-002513-а ФОП Василенко О.А. була суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (10) Чернівецька митниця ДФС проводила відкриті торги на закупівлю – код ДК 021:2015:90610000-6 — Послуги з прибирання та підмітання вулиць (Послуги з прибирання прилеглої території) із очікуваною вартістю закупівлі 425 500,00 грн з ПДВ (**далі – Торги**).
- (11) Оголошення про проведення Торгів 04 березня 2019 року розміщено в системі електронних закупівель «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2019-03-04-002513-а).
- (12) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 19 березня 2019 року о 23:15.
- (13) Дата та час розкриття тендерних пропозицій: 20 березня 2019 року 14:44, після завершення електронного аукціону.
- (14) Дата та час проведення електронного аукціону: 20 березня 2019 року 14:23.
- (15) З метою участі у Торгах тендерні пропозиції подавали два суб'єкти господарювання: ТОВ «Амадея» із ціною пропозицією 424 902,83 грн та ФОП Василенко О.А. із ціною пропозицією 424 616,83 грн.
- (16) За результатами аукціону найкращою ціною пропозицією визнано пропозицію ФОП Василенко О.А., з якою укладено договір від 02.04.2019 №269 на суму 424 616,83 грн.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (17) ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. (**далі разом – Відповідачі**), як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у процедурах публічних закупівель мають діяти

самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.

- (18) За результатами аналізу тендерних пропозицій ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. та інформації, отриманої в ході здійсненого контролю, Відділення виявило обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (19) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки та участі в Торгах.

4.1. Інформація про взаємозв'язок Відповідачів до проведення Торгів

- (20) Відповідно до розширеного витягу з ЄДР від 28.10.2019 №1005895433 у період з 20.11.2017 (з моменту заснування) по 28.08.2018 засновниками та кінцевими бенефіціарними власниками (контролерами) ТОВ «Амадея» були:
 - Василенко Оксана Анатоліївна (із часткою 40% до статутного капіталу товариства);
 - Корабельський Сергій Іванович (із часткою 60% до статутного капіталу товариства), який у вказаний період був і керівником даного товариства.
- (21) Згідно абзацу 4 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль – вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами вважаються юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (22) Отже, Відповідачі у період до проведення Торгів були пов'язані відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки Василенко Оксана Анатоліївна була засновником та кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТОВ «Амадея» у період до 28.08.2018.
- (23) Завдяки наявності зазначених взаємозв'язків Відповідачі не могли бути необізнані з діяльністю один одного, крім цього вказане свідчить про те, що Відповідачі до моменту участі у Торгах були пов'язані відносинами контролю та спільно здійснювали господарську діяльність, що в результаті дало можливість обміну між ними інформацією.

4.2. Перехід працівників між Відповідачами

- (24) За інформацією Головного управління ПФУ в м. Київ (лист від 27.09.2019 №213004/06, вх. №72-01/863 від 30.09.2019) у Відповідачів в період з січня 2016 року по грудень 2019

року працювали одні і ті ж фізичні особи, окрім цього, відбувався перехід працівників між Відповідачами, наприклад:

Таблиця 1

Працівники	Період роботи у ТОВ «Амадея»	Період роботи у ФОП Василенко О.А.
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018-серпень 2019	Січень 2017 – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Липень-серпень 2019 та жовтень 2019	Листопад-грудень 2018
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Липень-серпень 2019 та жовтень 2019	Жовтень-грудень 2017, листопад-грудень 2018
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Лютий 2018 – серпень 2019	Січень - грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Жовтень 2018, липень-серпень 2019	Листопад – грудень 2018
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Січень 2017 – грудень 2018
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Лютий – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Лютий – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Жовтень 2018, липень – серпень 2019	Жовтень – грудень 2017, листопад – грудень 2018
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – січень 2019	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – січень 2019	Січень – грудень 2017

<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Жовтень 2018, липень – серпень 2019	Жовтень – листопад 2017, листопад – грудень 2018
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень – липень 2018	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Жовтень 2018, листопад – грудень 2018, липень – серпень 2019	Листопад – грудень 2018
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – червень 2019	Лютий – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Січень 2018 – серпень 2019	Січень – грудень 2017
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Жовтень 2018	Листопад – грудень 2018

- (25) Отже, факт пов'язаності Відповідачів трудовими відносинами з одними і тими ж фізичними особами свідчить про відсутність конкуренції між цими суб'єктами господарювання, оскільки в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один для одного, будуть уникати ситуації щодо наявності спільних працівників.
- (26) Тому наведені обставини свідчать про координацію поведінки для досягнення певного господарського результату, у зв'язку із чим Відповідачі не могли бути необізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до певної інформації один одного.

4.3. Наявність сталих фінансово-господарських відносин між Відповідачами

- (27) Під час аналізу операцій ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О. А. за рахунками, відкритими в АТ КБ «Приватбанк» (лист від 21.10.2020 №20.1.0.0.0/7-201013/11005, вх. від 22.10.2020 №74-01/260кі), встановлено, що між ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О. А. за період з 01.12.2018 по 31.12.2019 існували фінансово-господарські відносини, наприклад:

Таблиця 2

Контрагент 1	Контрагент 2	Дата перерахування	Сума, грн.	Призначення платежу
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- (28) Враховуючи вищевказану інформацію, вбачається, що між ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О. А. в період проведення Торгів існували договірні зобов'язання, що свідчить про підтримку один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо виконання зобов'язань за відповідними договорами та рахунками.
- (29) Отже, сталі ділові та господарські відносини Відповідачів свідчать про єдність їх економічних інтересів та обумовили їх обізнаність із діяльністю один одного, внаслідок чого вони мали можливість обміну інформацією, у тому числі щодо участі у Торгах.

4.4. Надання тендерних пропозицій з одного майданчика та схожість e-mail

- (30) Відповідно до статті 26 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та шляхом завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (31) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (32) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісом з автоматичним обміном інформацією.
- (33) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь у процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (34) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 12.10.2020 №206/01/2556/03, вх. №72-01/1669 від 20.10.2020) ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А., для участі у вищезгаданій процедурі закупівлі подавали свої початкові пропозиції з одного авторизованого

електронного майданчика, а саме: zakupki.prom.ua, який належить ТОВ «Закупки.Пром.УА».

- (35) Слід відмітити, що на сайті публічних закупівель ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 10 електронних майданчиків.
- (36) Окрім цього, згідно з листом ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 29.03.2021 №322/03, вх. №72-01/988 від 29.03.2021) Відповідачі під час реєстрації на електронному майданчику вказали e-mail та логін, який використовується для входу, які схожі у своїй побудові, а саме із використанням номерів телефонів:

Таблиця 3

Реєстраційні дані	Найменування Відповідача	
	ТОВ «Амадея»	ФОП Василенко О.А.
Телефон	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
Контактні дані відповідальної особи	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
e-mail вказаний при реєстрації	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
Логін, який використовується для входу	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)

- (37) Отже, подання тендерних пропозицій з одного майданчика та схожість написання e-mail та логіну, який використовується для входу свідчить про спільну підготовку до участі у Торгах.

4.5. Використання Відповідачами одних і тих же IP-адрес

- (38) Згідно інформації, отриманої від ДП «Прозорро» (лист від 12.10.2020 №206/01/2556/03, вх. №72-01/1669 від 20.10.2020) встановлено, що Відповідачі здійснювали вхід на аукціон з однієї IP-адрес, в близький період часу, зокрема:

Таблиця 4

Найменування Учасника	IP-адреса	Дата та час входу на аукціон
ТОВ «Амадея»	176.37.93.249	2019-03-20 12:22
ФОП Василенко О.А.		2019-03-20 12:41

- (39) Із інформації отриманої від ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 29.03.2021 №322/03, вх. №72-01/988 від 29.03.2021) встановлено, що вищезазначену IP-адресу, Відповідачі використовували також для створення своїх тендерних пропозицій:

Таблиця 5

Найменування Учасника	IP-адреса	Дата та час входу	Дія, яку було здійснено учасником
ТОВ «Амадея»	176.37.93.249	18.03.2019 19:51:45	Створення пропозиції
ФОП Василенко О.А.		18.03.2019	Створення пропозиції

		20:48:08	
--	--	----------	--

- (40) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Мережа Ланет» (лист від 13.07.2023 №01/777-1307/23вв, вх. від 24.07.2023 №71-01/220кі), вищезазначена IP-адреса - 176.37.93.249, надавалась в користування фізичній особі – *(інформація з обмеженим доступом)*, за адресою: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (41) Отже, той факт, що ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А., які виступали конкурентами в Торгах, входили на аукціон та створювали тендерні пропозиції з однієї IP-адреси, свідчить про те, що у період підготовки та участі у Торгах Відповідачі були пов'язані між собою, діяли спільно та були обізнані про участь один одного.

4.6. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (42) Із інформації отриманої від ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 29.03.2021 №322/03, вх. №72-01/988 від 29.03.2021) встановлено, що ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. розмістили свої пропозиції для участі в Торгах на електронному сайті публічних закупівель в один день, з невеликою різницею в часі:

Таблиця 6

Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата	Час подання тендерних пропозицій
ТОВ «Амадея»	41748151	18 березня 2019 року	19:51:45
ФОП Василенко О.А.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	18 березня 2019 року	20:48:08

- (43) За інформацією наданою ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 29.03.2021 №322/03, вх. №72-01/988 від 29.03.2021) встановлено, що Відповідачі здійснювали перерахування коштів задля участі у Торгах в один день, з невеликою різницею у часі з одного банку, а саме з *(інформація з обмеженим доступом)*

Таблиця 7

Найменування учасника	Час зарахування коштів	Суми платежу, грн.
ТОВ «Амадея»	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	289,00
ФОП Василенко О.А.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	1020,00

- (44) Таким чином, обізнаність стосовно спільної участі ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. у Торгах підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин.

4.7. Властивості файлів

- (45) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак, Відділенням встановлено, що окремі файли Відповідачів створенні в один день, з використанням одного програмного забезпечення, однакової версії PDF, виробник якої один і той самий.

Таблиця 8

Учасник	Особливості файлів
---------	--------------------

	Назва файлу	Дата створення	Програма	Виробник	Версія
ТОВ «Амадея»	Додаток 1	18.03.2019 11:54:07	3-Heights(TM) Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com)	3-Heights(TM) Image to PDF Converter Shell4.10.16.0 (http://www.pdf-tools.com)	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Василенко О.А.	Додаток 1	18.03.2019 21:23:19	3-Heights(TM) Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com)	3-Heights(TM) Image to PDF Converter Shell4.10.16.0 (http://www.pdf-tools.com)	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «Амадея»	Додаток 2	18.03.2019 11:54:42	3-Heights(TM) Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com)	3-Heights(TM) Image to PDF Converter Shell4.10.16.0 (http://www.pdf-tools.com)	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Василенко О.А.	Додаток 2	18.03.2019 21:23:24	3-Heights(TM) Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com)	3-Heights(TM) Image to PDF Converter Shell4.10.16.0 (http://www.pdf-tools.com)	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «Амадея»	Аналог. договір 1				1.7 (Acrobat 8.x)
	Аналог. договір 2				1.7 (Acrobat 8.x)
	Аналог. договір 3				1.7 (Acrobat 8.x)
	Аналог. договір 4				1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Василенко О.А.	Аналогічні договори - 1				1.7 (Acrobat 8.x)
	Аналогічні договори - 2				1.7 (Acrobat 8.x)

- (46) Варто зазначити, що інформацію про технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, згідно тендерної документації, учасники подають згідно Додатку 1 тендерної документації.
- (47) Для підтвердження вищезазначеного, Відповідачі подали файли з однаковою назвою: «Додаток 1», в яких присутня однакова помилка при написанні - «Чисельність

працівників», а калькуляції витрат на надання послуг з прибирання офісних приміщень відрізняються тільки статтею «Плановий прибуток».

- (48) Також, у складі своїх тендерних пропозицій Відповідачі подали файл з ідентичною назвою та розширенням – файл «Документ_ЄДР_.zip».
- (49) Отже, схожі Додатки 1, а також спільні властивості окремих файлів не можуть бути випадковим збігом обставин та свідчать про взаємну обізнаність, а також спільну підготовку документів необхідних для участі у Торгах з метою створення уяви конкуренції.

4.8. Поведінка під час електронного аукціону

- (50) Згідно з статтею 29 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.
- (51) Відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон 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.
- (52) 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.
- (53) За результатами аналізу інформації, що розміщена на сайті електронної системи закупівель ProZorro, Відділенням встановлено, що ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. здійснювали наступні дії:

Таблиця 10

Найменування Учасника	Первинна пропозиція	Результат аукціону			Остаточна пропозиція	Різниця цінових пропозицій учасників
		1 раунд	2 раунд	3 раунд		
ТОВ «Амадея»	424 902,83	424 902,83	424 902,83	424 902,83	424 902,83	0.1% (286 грн)
ФОП Василенко О.А.	424 616,83	424 616,83	424 616,83	424 616,83	424 616,83	

- (54) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (55) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (56) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у торгах, 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. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.

- (57) За результатами аналізу інформації, що розміщена на сайті електронної системи закупівель ProZorro, Відділенням встановлено, що під час проведення даного аукціону, не зважаючи на невелику різницю 0,1% між первинними ціновими пропозиціями Відповідачів, жоден з них протягом трьох раундів аукціону не знижував ціну своєї пропозиції.
- (58) Отже, той факт, що протягом трьох етапів аукціону на Торгах Відповідачі не здійснювали пониження ціни, а залишили незмінними первинні пропозиції, підтверджує відсутність конкуренції між ними та свідчить про обізнаність Відповідачів щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгодженість своїх цінових пропозицій.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (54) Відділенням встановлено, що поведінка ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (55) Згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (56) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (57) Згідно з статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (58) Відповідно до пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (59) Встановлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: використання одних і тих же ІР-адрес, використання одного і того ж електронного майданчика, подання документів з метою участі у Торгах, які схожі за змістом та оформленням, наявність господарських відносин та перехід працівників між Відповідачами, а також інше, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (60) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (61) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (62) Листом від 31.07.2023 №72-02/1355 Витяг з подання з попередніми висновками у справі №72/44-20 було надіслано ТОВ «Амадея».

- (63) Водночас, лист від 31.07.2023 №72-02/1354 (номер рекомендованого відправлення №0600036131290) надісланий товариству з обмеженою відповідальністю «Амадея» не вручено під час доставки.
- (64) Інформацію щодо попередніх висновків у справі №72/44-20, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи, відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (із змінами), розміщено 10.08.2023 на офіційному веб-сайті Відділення.
- (65) Зауважень та заперечень до змісту подання з попередніми висновками у справі №72/44-20 від Відповідача не надходило.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (66) Таким чином, доказами, зібраними під час розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «Амадея» та ФОП Василенко О.А. не спростовуються висновки Відділення про те, що дії, які полягали у: використанні одних і тих же ІР-адрес, використанні одного і того ж електронного майданчика, поданні документів з метою участі у Торгах, які схожі за змістом та оформленням, наявності господарських відносин та переході працівників між Відповідачами та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів на закупівлю: код ДК 021:2015:90610000-6 — Послуги з прибирання та підмітання вулиць (Послуги з прибирання прилеглої території), проведених Чернівецькою митницею ДФС (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2019-03-04-002513-a) та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (67) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (68) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (69) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (70) Таким чином, дії ТОВ «Скворд» (ТОВ «Амадея») та ФОП Василенко О.А., які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах за предметом закупівлі: код ДК 021:2015:90610000-6 — Послуги з прибирання та підмітання вулиць (Послуги з прибирання прилеглої території) (ідентифікатор закупівлі: UA-2019-03-04-002513-a), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (71) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за

звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (72) Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що суб'єктом господарювання є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою.
- (73) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, ФОП Василенко О.А. припинила підприємницьку діяльність (запис про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця від 25.11.2020, номер запису: 2000730060003037999).
- (74) Оскільки, ФОП Василенко О.А. припинила підприємницьку діяльність, то вона, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не є суб'єктом господарювання та на неї не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (75) Листом від 15.03.2023 №3760/5/15-32-51-05 (вх. №72-01/584 від 27.03.2023) Головне управління ДПС у Одеській області повідомило, що ТОВ «Скворд» (ТОВ «Амадея») податкову та фінансову звітність з податку на прибуток за 2022 рік до податкового органу не подавало.
- (76) Для отримання інформації про розмір доходу ТОВ «Скворд» (ТОВ «Амадея») Відділенням було надіслано даному суб'єкту господарювання вимогу про надання інформації від 20.06.2023 №72-02/1146. Водночас, вказану вимогу не було вручено відправнику під час доставки.
- (77) 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; штраф, передбачений абзацом третім частини другої цієї статті, - у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом четвертим частини другої цієї статті, - у розмірі до двох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (78) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення 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 цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства

про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Скворд» (попередня назва - товариство з обмеженою відповідальністю «Амадея», ідентифікаційний код юридичної особи – 41748151, адреса: 65026, м. Одеса, вул. Дерибасівська, буд. 21), та фізична особа-підприємець Василенко Оксана Анатоліївна (ідентифікаційний код – *інформація з обмеженим доступом*), адреса: 03058, м. Київ, вул. Вадима Гетьмана, буд. 46, кв. 104) своїми діями, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах за предметом закупівлі: код ДК 021:2015:90610000-6 — Послуги з прибирання та підмітання вулиць (Послуги з прибирання прилеглої території), проведених Чернівецькою митницею ДФС (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2019-03-04-002513-а), вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на товариство з обмеженою відповідальністю «Скворд» (ідентифікаційний код юридичної особи – 41748151) у розмірі 63 693, 00 (шістдесят три тисячі шістсот дев'яносто три) гривні.

Про виконання пункту 2 резолютивної частини цього рішення письмово повідомити Відділення у двомісячний строк з дня його отримання з наданням копій підтверджуючих документів.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду в двомісячний строк з дня його одержання.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії,
в.о. голови Відділення

Віталій ЛУЦЮК