



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

21 серпня 2023 року

№ 60/88-р/к

справа № 172/60/19-рп/к.22

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Мале колективне підприємство «ЕКСПРЕС-СЕРВІС», ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»* (далі – МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС») та фізична особа-підприємець Бондарук Руслана Володимирівна, РНОКПП *«інформація доступ до якої обмежений»* (далі – ФОП Бондарук Р.В.) подали тендерні пропозиції на участь у наступній тендерній процедурі закупівлі, яка проводилася за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» (далі – **Торги або Процедура закупівлі**):

- «ДК 021:2015 90620000-9 - Послуги з прибирання снігу (Послуги з прибирання доріг від снігу на території *«інформація доступ до якої обмежений»*)», яка проводилася Вишгородською міською радою у системі електронних державних закупівель «ProZorro», ідентифікатор закупівлі - UA-2021-01-12-001198-с. Очікувана вартість закупівлі – 400 000,00 грн.

При цьому, МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 172/60/19-рп/к.22 дії МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у **Торгах**, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» накладено штраф на загальну суму 15 000 (п'ятнадцять тисяч) гривень.

На ФОП Бондарук Р.В. накладено штраф на загальну суму 15 000 (п'ятнадцять тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 172/60/19-рп/к.22 про порушення

МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Четвертого відділу досліджень і розслідувань від 06.07.2023 № 60-03/143п

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.01.2022 № 60/19-рп/к розпочато розгляд справи № 172/60/19-рп/к.22 про порушення МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю за предметом: «ДК 021:2015 90620000-9 - Послуги з прибирання снігу (Послуги з прибирання доріг від снігу на території *«інформація доступ до якої обмежений»*)», ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» – UA-2021-01-12-001198-с, проведених Вишгородською міською радою.
- (2) Листом Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 20.01.2022 № 60-02/387 копія розпорядження надіслана ФОП Бондарук Р.В. та вручена 22.01.2022.
- (3) Листом Відділення від 20.01.2022 № 60-02/388 копія розпорядження надіслана МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та вручена 22.01.2022.
- (4) Головою Відділення надіслані вимоги до МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» від 24.11.2021 № 60-02/8641 та ФОП Бондарук Р.В. від 24.11.2021 № 60-02/8640 про надання інформації.
- (5) Листом від 07.07.2023 № 60-02/2976 МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» надіслано витяг із подання про попередні висновки у справі № 172/60/19-рп/к.22 від 06.07.2023 № 60-03/143п (далі – Подання). Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515119003 лист від 07.07.2023 № 60-02/2976 вручений уповноваженій особі 04.08.2023.
- (6) Листом від 07.07.2023 № 60-02/2971 ФОП Бондарук Р.В. надіслано витяг із Подання. Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515119011 лист від 07.07.2023 № 60-02/2971 вручений особисто 17.07.2023.
- (7) ФОП Бондарук Р.В. листом від 26.07.2023 № 26/7 (вх. № 60-01/2569 від 31.07.2023) та МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» листом від 08.08.2023 № 708 (вх. № 60-01/2732 від 14.08.2023) надали до Відділення заперечення.
- (8) ФОП Бондарук Р.В. (заява від 21.08.2023 б/н, вх. 60-01/2805 від 21.08.2023) та МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» (заява від 21.08.2023 б/н, вх. 60-01/2866 від 21.08.2023) визнали, що вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, під час участі у Процедурі закупівлі.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (9) Відповідачами у справі № 172/60/19-рп/к.22 (далі – Справа) є такі суб'єкти господарювання:
- МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС», ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»*. Адреса місцезнаходження: *«інформація доступ до якої обмежений»*. Відповідно до відомості, що міститься в єдиному державному реєстрі (далі – ЄДР) основним видом діяльності МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» є виробництво будівельних металевих конструкцій і частин конструкцій (код КВЕД 25.11).
 - ФОП Бондарук Р.В., РНОКПП *«інформація доступ до якої обмежений»*. Адреса місцезнаходження: *«інформація доступ до якої обмежений»*. Відповідно до відомості, що міститься в ЄДР основним видом ФОП Бондарук Р.В. є виробництво автотранспортних засобів (код КВЕД 29.10).
- (10) Тобто у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. є суб'єктами господарювання.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. Інформація щодо Процедури закупівлі

- (11) Вишгородською міською радою (далі – Замовник) проводились відкриті торги на закупівлю - «Послуги з прибирання снігу (Послуги з прибирання доріг від снігу на території *«інформація доступ до якої обмежений»*», ДК 021:2015 90620000-9, ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» – UA-2021-01-12-001198-с (далі – Процедура закупівлі або Торги).
- (12) Місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: *м«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (13) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: по 31 грудня 2021 року.
- (14) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 01 лютого 2021 о 17:24. Початок аукціону: 02.02.2021 о 15:34. Очікувана вартість: 400 000,00 грн з ПДВ.
- (15) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі в Торгах тендерні пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:
- МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС», тендерна пропозиція подана 01.02.2021 о 15:22 та 15:27;
 - ФОП Бондарук Р.В., тендерна пропозиція подана 31.01.2021 о 21:18, 21:30, 23:42; 12.02.2021 о 16:14, 19:26 та 19:28.
- (16) За результатами проведення електронного аукціону у Процедурі закупівлі вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни на послуги з прибирання снігу (див. табл. 1).

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн	
		Початкова	Кінцева
1	МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС»	395 662,30	384 500,00
2	ФОП Бондарук Р.В.	386 521,14	382 491,00

- (17) За результатами аукціону, переможцем Торгів визначено ФОП Бондарук Р.В., з якою Замовником укладено відповідний договір від 17 лютого 2021 року № 22 на загальну суму 382 491,00 грн (з ПДВ) (далі - Договір).

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (18) Аналіз матеріалів Справи засвідчив, що МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. узгоджували між собою умови участі в Торгах, що підтверджується таким:

4.1. Ведення господарської діяльності Відповідачами за однією адресою

- (19) Відповідно до інформації, наданої ФОП Бондарук Р.В. (лист від 24.12.2021 № 24/1, вх. № 60-01/6166 від 28.12.2021), Відділенням встановлено, що під час участі у Процедурі закупівлі, ФОП Бондарук Р.В. орендувала приміщення площею 10 м. кв. у МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» за адресою: *«інформація доступ до якої обмежений»*, згідно з договором оренди від 01.01.2020 № 19.
- (20) Крім того, у свідоцтві Платника єдиного податку, виданого суб'єкту господарювання Бондарук Руслані Володимирівні серія Б № 297289, зазначено місце провадження господарської діяльності: *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (21) Разом з цим, МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» у складі тендерної документації надало документ «відомості про учасника», у якому, зокрема, зазначена фактична адреса місцезнаходження учасника торгів: *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (22) Отже, під час участі у Процедурі закупівлі Відповідачі фактично здійснювали господарську діяльність за однією адресою, відмінною від юридичної, та перебували у господарських відносинах щодо надання в оренду один одному нерухомого майна за такою адресою: *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (23) Зазначені обставини щодо спільної адреси ведення господарської діяльності свідчать про наявність умов для обміну інформацією між ними, фактичне здійснення господарської діяльності та наявність можливостей для усунення конкуренції під час участі у Процедурі закупівлі.

4.2. Спільне використання однакового номеру телефону

- (24) МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. вказали на бланках документів, поданих у складі тендерної документації, зокрема, тендерних пропозицій, однаковий контактний номер телефону: *«інформація доступ до якої обмежений»*.

- (25) Згідно з інформацією, наданою акціонерним товариством «Укртелеком», ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»*, (лист від 16.12.2022 № 2235-вих-80Д731-80Д920-202, вх. № 60-01/17кі від 02.01.2023), Відділенням встановлено, що номер телефону: *«інформація доступ до якої обмежений»* виділявся у користування МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» згідно з договором від 25.01.2011 № 70000184 з 01.01.2021 по 23.03.2021 за адресою: *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (26) Таким чином, МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. спільно використовували у господарській діяльності контактний номер телефону *«інформація доступ до якої обмежений»*, виділеного у користування одному з Відповідачів під час участі у Торгах, що свідчить про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами.

4.3. Використання однієї IP-адреси

- (27) Відповідно до інформації, яка була надана державним підприємством «Прозорро», ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»* (далі – ДП «Прозорро») листом від 21.12.2021 № 206/01/2773/04, (вх. № 60-01/6207 від 30.12.2021) (далі – Лист № 206/01/2773/04) Відповідачі свої тендерні пропозиції подавали з авторизованого електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн», ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»* (далі – ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»).
- (28) За інформацією, наданою ДП «Прозорро» Листом № 206/01/2773/04, під час участі в Торгах МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. заходили в аукціон та здійснювали кроки зниження ціни своїх пропозицій з однієї IP-адреси *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (29) За результатами аналізу інформації, яка була надана ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 23.12.2021 № 231221-4, вх. № 60-01/6183 від 28.12.2021), Відділенням встановлено, що Відповідачі здійснювали подання тендерних пропозицій з однієї IP-адреси *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (30) Відповідно до відомостей з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою *«інформація доступ до якої обмежений»* надаються приватним акціонерним товариством «АКЦІОНЕРНА КОМПАНІЯ «САТЕР», ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»* (далі – ПрАТ «АК «САТЕР»).
- (31) ПрАТ «АК «САТЕР» листом (від 28.12.2021 № 1/152 вх. № 60-01/19 від 04.01.2022) повідомило, що IP-адреса *«інформація доступ до якої обмежений»* закріплена за товариством з обмеженою відповідальністю «Муніципальні Телекомунікаційні Мережі+», ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»* (далі – ТОВ «МТМ+») відповідно до договору від 01.09.2017 № 9-09/17, укладеного між ПрАТ «АК «САТЕР» та ТОВ «МТМ+» та перереєстрована з 01.09.2017 року по теперішній час за Особою-1 згідно публічного договору між клієнтом і ТОВ «МТМ+».
- (32) У листі ТОВ «МТМ+» від 31.01.2022 №72 (вх. № 60-01/379 від 07.02.2022) підтвердило, що Особа-1 отримувала доступ до мережі інтернет з IP-адреси *«інформація доступ до якої обмежений»*, приєднавшись до публічного договору від

01.09.2017 № 9-09/17 за адресою: *«інформація доступ до якої обмежений»*.

- (33) Також, за результатом аналізу інформації, наданої акціонерним товариством «ДЕРЖАВНИЙ ОЩАДНИЙ БАНК УКРАЇНИ» (далі – АТ «ОЩАДБАНК») (лист від 24.12.2021 № 46/12-11/1/89013/13028-БТ, вх. № 60-01/8кі від 04.01.2022), МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. у період проведення Процедури закупівлі здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з IP-адреси *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (34) Крім того, Головне управління ДПС у Київській області (лист від 06.12.2021 № 29206/5/10-36-24-01, вх. № 60-01/1949кі від 20.12.2021) повідомило, що МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. під час проведення Процедури закупівлі подавали фінансову звітність з IP-адреси *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (35) Таким чином, МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. під час проведення Процедури закупівлі, входили в аукціон, завантажували свої тендерні пропозиції, змінювали їх, подавали фінансову звітність, керували своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси, що належала Особі-1 – ФОП Бондарук Р.В.
- (36) За вказаних обставин, спільне використання у господарській діяльності МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. однієї IP-адреси, яка була надана в користування Особі-1, зокрема, для завантаження Відповідачами власних тендерних пропозицій, входу в аукціон, здійснення кроків зниження ціни своїх пропозицій та використання у період проведення Процедури закупівлі для подачі звітності до органів ДПС, та яку Відповідачі спільно використовували під час участі в Процедурі закупівлі, для входу в свої особисті кабінети систем інтернет-банкінгу з метою керування власними рахунками та здійснення платежів, в тому числі оплати послуг майданчика, не може бути випадковим збігом та свідчить про обмін інформацією та спільне ведення МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. господарської діяльності, а також про узгодженість поведінки Відповідачів.

4.4. Подання Відповідачами у складі тендерної документації копій свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів, що належать конкуренту у Процедурі закупівлі

- (37) За результатом аналізу тендерних пропозицій Відповідачів, Відділенням було встановлено, що МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. у складі своїх пропозицій на підтвердження наявності обладнання, матеріально-технічної бази для надання послуг з прибирання снігу завантажили, зокрема, копії свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів, власниками яких є конкурент у Процедурі закупівлі, а саме:

МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС»:

1. Копія свідоцтва про реєстрацію транспортного засобу серія АС №115732 (Власник Особа-1 (Код *«інформація доступ до якої обмежений»*)).
2. Копія свідоцтва про реєстрацію транспортного засобу серія АБ №386866 (Власник Особа-1).
3. Копія свідоцтва про реєстрацію транспортного засобу серія АБ №101606 (Власник

Особа-1).

ФОП Бондарук Р.В.:

1.Копія свідоцтва про реєстрацію машини серія КХС №122074 (Власник *«інформація доступ до якої обмежений»*).

2.Копія свідоцтва про реєстрацію машини серія АС №168904 (Власник *«інформація доступ до якої обмежений»*).

3.Копія свідоцтва про реєстрацію машини серія СХН №239324 (Власник *«інформація доступ до якої обмежений»*).

- (38) Отже, Відповідачі для виконання Договору із замовником планували використовувати спільну матеріально-технічну базу, що є свідченням позиціонування цих суб'єктів господарювання себе не як конкурентів, а як партнерів, що виключає їх дійсне змагання під час участі у Процедурі закупівлі та порушує принципи конкурентного вибору.

4.5. СПІЛЬНА ПІДГОТОВКА ВІДПОВІДАЧІВ ДО УЧАСТІ У ПРОЦЕДУРІ ЗАКУПІВЛІ

- (39) За результатами аналізу тендерних пропозицій у Процедурі закупівлі, завантажених Відповідачами, Відділенням встановлено спільні особливості оформлення бланків документів, зокрема, назви учасників однаково дублюються іншим кольором та мають однаковий вигляд.
- (40) Крім того, Відповідачі надали ідентичні за змістом, сумами, оформленням локальні кошториси на послуги з прибирання доріг від снігу на території міста Вишгород, с.Хотянівка, с.Осещина за виключенням суми, вказаної навпроти рядків «Всього будівельні роботи, грн», «Всього по кошторису». Зазначені кошториси також мають спільний номер верхнього колонтитулу 79_ДЦ_ЛС1-1-1 та виконані в програмному комплексі АВК-5 версія 3.5.3.
- (41) Слід зазначити, що Товариство з обмеженою відповідальністю «НВФ «АВК СОЗИДАТЕЛЬ» (ідентифікаційний код юридичної особи - *«інформація доступ до якої обмежений»*) (далі - ТОВ «НВФ «АВК СОЗИДАТЕЛЬ»») листом від 20.03.2023 № 03/20/2-Вих (вх. № 60-01/877 від 20.03.2023) надало Відділенню інформацію, що ФОП Бондарук Р.В. та МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» не купляло у ТОВ «НВФ «АВК СОЗИДАТЕЛЬ» відповідне програмне забезпечення.
- (42) Наведені обставини свідчать про те, що під час підготовки тендерної документації між МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. відбувався обмін інформацією або документи готувались одним із Відповідачів, а оскільки локальний кошторис містить інформацію про цінові пропозиції, наведене також свідчить про те, що МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, а це в свою чергу є свідченням того, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі, Відповідачі діяли узгоджено.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (43) Таким чином встановлені обставини свідчать, про те що поведінка МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. під час участі у Процедурі закупівлі становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення

результатів торгів.

- (44) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореними суб'єктами господарювання.
- (45) Вказані факти у Справі у своїй сукупності, а саме:
- фактичне здійснення господарської діяльності ФОП Бондарук Р.В. та МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» за однією адресою та оренда приміщення один у одного за цією ж адресою;
 - використання у господарській діяльності одного номеру телефону, право на користування яким належить одному з Відповідачів (МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС»);
 - здійснення Відповідачами входу в аукціон, подання та зміна тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі з однієї IP-адреси, що належала Особі-1;
 - здійснення МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС», ФОП Бондарук Р.В. керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» у період проведення Процедури закупівлі з IP-адреси, з якої Відповідачі подавали пропозиції для участі у Процедурі закупівлі та фінансову звітність, що належала Особі-1;
 - наявність спільних особливостей оформлення документів, завантажених у складі тендерних пропозицій Відповідачів;
- (46) Свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерної пропозиції для участі у Процедурі закупівлі Відповідачі були обізнані щодо участі один одного.
- (47) З огляду на вищезазначене, МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. під час підготовки документів для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (48) Така координація поведінки Відповідачів привела до усунення між ними конкуренції під час участі у Процедурі закупівлі.
- (49) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.
- (50) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (51) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

- (52) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (53) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (54) Таким чином, встановленими у справі обставинами у їх сукупності доведено, що МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. під час підготовки документів та участі у 13 Процедурі закупівлі є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (55) Листами від 07.07.2023 № 60-02/2976 та від 07.07.2023 № 60-02/2971 МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. відповідно було направлено копію Подання.
- (56) Вказані листи були вручені МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. 04.08.2023 та 17.07.2023 відповідно, що підтверджується рекомендованими повідомленнями про вручення поштового відправлення.
- (57) Листом від 26.07.2023 № 26/7 (вх. № 60-01/2569 від 31.07.2023) ФОП Бондарук Р.В. надала заперечення на Подання та повідомило про не погодження з висновками Відділення про порушення нею законодавства про захист економічної конкуренції з огляду на наступне.
- (58) «В зв'язку з «мертвим сезоном» (кінець осені – початок весни) для ведення моєї підприємницької діяльності мною було прийнято рішення щодо спроби і участі у тендері. Розібравшись на сайті Прозоро відносно переліку тендерної документації почала готувати дані документи та подальше їх подання про що свідчить п.13 Подання. Під час підготовки тендерної документації до мене звернувся представник МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» відносно надання зразків. Проте до ціноутворення та регулювання моєї цінової пропозиції МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» участі не брав в зв'язку з нерозголошення йому даної інформації.»
- (59) Ці заперечення не беруться до уваги та спростовуються таким.
- (60) У матеріалах Справи містяться докази, які підтверджують сукупність фактичних

обставин спільного використання не тільки шаблонів документів, а й однієї і тієї ж IP-адреси, яка була надана в користування Особі-1, та з якої обидва Відповідачі подавали цінові пропозиції та здійснювали кроки з їх зниження, що підтверджує обмін інформацією щодо цінкових пропозицій у Торгах між МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. та свідчить про узгодження поведінки та усунення конкуренції під час участі у торгах, оскільки змагальність під час торгів забезпечується таємністю інформації.

- (61) За вказаних обставин спільне використання МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. однакової IP-адреси під час участі в Торгах, зокрема для завантаження тендерних пропозицій, входження в аукціон, а також для здійснення керування рахунками в банках, подання податкової звітності, не може бути випадковим збігом та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами під час підготовки та участі в Торгах.
- (62) МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» листом від 08.08.2023 № 708 (вх. № 60-01/2732 від 14.08.2023) надало свої заперечення на Подання. У зазначених запереченнях МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» стверджує, що партнерські, господарські відносини з ФОП Бондарук Р.В. не вплинули на конкуренцію під час їх участі у Торгах.
- (63) Крім того, МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» повідомило наступне:
- (64) «ФОП Бондарук Р.В. дійсно орендує приміщення у Підприємства, та відповідно, використовує якусь частину «супутніх офісних продуктів», наприклад: електроенергію, телефонний зв'язок, засоби та шляхи доступу до Internet мережі. Проте зазначена ситуація – ніяким чином не суперечить нормам та вимогам діючого законодавства. Одночасно зазначаємо, що вищезазначене спільне користування засобами електронної комунікації (Internet мережею) пояснює наявний спільний «електронний слід», а саме IP-адресу, на яку посиляється Північне міжобласне територіальне відділення. Але це геть ніяким чином не свідчить щодо спільного ведення господарської діяльності.»
- (65) «З приводу наявного матеріального ресурсу (обладнання, транспортних засобів та іншої технічної бази) інформуємо про можливість оренди/суборенди майна (за яке також передбачається оплата), що є нормальною практикою в суспільстві.»
- (66) Вищевказані заперечення МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» не беруться до уваги та спростовуються наступним.
- (67) Наявність господарських, партнерських відносин між Відповідачами не є порушенням чинного законодавства та не розглядаються в рамках цієї Справи як дії, заборонені законодавством про захист економічної конкуренції.
- (68) Спільне місцезнаходження Відповідачів та використання одного і того ж обладнання, транспортних засобів, засобів зв'язку, вказує на наявність умов для обміну інформацією між ними, оскільки це спрощує передання інформації між суб'єктами господарювання, завдяки: швидкому та зручному обміну документами, у тому числі нормативно-технічною документацією, щодо надання послуг, кореспонденцією; оперативному обговоренню та вирішенню питань стосовно діяльності суб'єктів господарювання, які здійснюють господарську діяльність за однією і тією ж адресою; синхронній підготовці до участі в Торгах.
- (69) Крім того, пояснення МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» щодо спільного використання однієї IP-адреси наданням дозволу ФОП Бондарук Р.В. на користування засобами електронної комунікації за адресою орендованого приміщення *«інформація доступ до*

якої обмежений», не пояснює спільного використання ІР-адреси «інформація доступ до якої обмежений», доступ до якої належить Особі-1 на підставі публічного договору від 01.09.2017 № 9-09/17 за адресою: «інформація доступ до якої обмежений».

- (70) Отже, спільне місцезнаходження МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В., наявність господарських відносин між ними із врахуванням сукупності доказів, зібраних у ході розгляду Справи та зазначених у цьому рішенні, виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної участі Відповідачів у Торгах та є обставиною, яка свідчить про узгодження Відповідачами їх поведінки під час підготовки та участі в Торгах.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (71) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а зауваженнями і запереченнями Відповідача не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії, які полягали у:
- фактичному здійсненні господарської діяльності ФОП Бондарук Р.В. та МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» за однією адресою та оренда приміщення один у одного за цією ж адресою;
 - використанні у господарській діяльності одного номеру телефону, право на користування яким належить одному з Відповідачів (МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС»);
 - здійсненні Відповідачами входу в аукціон, поданні та зміні тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі з однієї ІР-адреси, що належала Особі-1, яка здійснювала господарську діяльність як ФОП Бондарук Р.В.;
 - здійсненні МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС», ФОП Бондарук Р.В. керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» у період проведення Процедури закупівлі з ІР-адреси, з якої Учасники подавали пропозиції для участі у Процедурі закупівлі та фінансову звітність, що належала Особі-1;
 - наявності спільних особливостей оформлення документів, завантажених у складі тендерних пропозицій Відповідачів.
- (72) Така поведінка МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафу

- (73) Згідно зі частиною першою статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (74) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.

- (75) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (76) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (77) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 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.
- (78) За інформацією Головного управління ДПС у Київській області (лист від 10.03.2023 № 3590/5/10-36-04-04, вх. № 60-01/440кі від 16.03.2023), доходи за 2022 рік становлять:
- у МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» – *«інформація доступ до якої обмежений»*;
 - у ФОП Бондарук Р.В. – *«інформація доступ до якої обмежений»*.
- (79) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії МКП «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» та ФОП Бондарук Р.В. спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами і доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що мале комерційне підприємство «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»*) та фізична особа-підприємець Бондарук Руслана Володимирівна (РНОКПП *«інформація доступ до якої обмежений»*) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у тендерній процедурі закупівлі «ДК 021:2015 90620000-9 - Послуги з прибирання снігу (Послуги з прибирання доріг від снігу на території *«інформація доступ до якої обмежений»*)», яка проводилась Вишгородською міською радою, ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2021-01-12-001198-с.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на мале комерційне підприємство «ЕКСПРЕС-СЕРВІС» (ідентифікаційний код юридичної особи *«інформація доступ до якої обмежений»*) штраф у розмірі 15 000 (п'ятнадцять тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Бондарук Руслану Володимирівну (РНОКПП *«інформація доступ до якої обмежений»*) штраф у розмірі 15 000 (п'ятнадцять тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ

Члени колегії:

/ _____ /
(підпис)

В. МІЛЕВСЬКА

/ _____ /
(підпис)

І. СТЕЦЕНКО

/ _____ /
(підпис)

Н. КУЗЬМІНИХ

Юридичний відділ

О. ТАЦИШИНА

/ _____ /
(підпис)

Секретар колегії:

Є. КИРИЧЕНКО

/ _____ /
(підпис)**Відповідальна особа:**

І. СТЕЦЕНКО

/ _____ /
(підпис)**Виконавець:**Головний спеціаліст ВДР 4
ДЕРЕВ'ЯНКО В./ _____ /
(підпис)