



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ**  
**ВИТЯГ З РІШЕННЯ**  
**АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО**  
**МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ**

20 вересня 2023

№ 60/117-р/к

справа № 223/60/74-рп/к.22

м. Київ

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Приватне підприємство «КУЛЕРОВА ФАНКІ КОМПАНІ», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО») та фізична особа-підприємець Захаров Олександр Сергійович, РНОКПП *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ФОП Захаров О.С.) подали тендерні пропозиції для участі в торгах, проведених приватним акціонерним товариством «Національна енергетична компанія «Укренерго»» (далі – ПрАТ НЕК «Укренерго», Замовник) на закупівлю: «39710000-2 Електричні побутові прилади Кулери для води» за допомогою електронної системи «ProZorro», (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2021-07-15-003409-а) (далі – **Процедура закупівлі або Торги**).

При цьому зазначені суб'єкти господарювання спільно готувалися до участі в Торгах, тобто узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в них.

За результатами розгляду справи № 223/60/74-рп/к.22 такі дії ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захарова О.С. визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів Торгів, що є порушенням пункту 4 частини другої статті 6, пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» на суму в розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень;
- на ФОП Захаров О.С. на суму в розмірі 34 000 (тридцять 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 Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 223/60/74-рп/к.22 про порушення ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаровим О.С. 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 з попередніми висновками

Четвертого відділу досліджень і розслідувань від 31.07.2023 № 60-03/172п,

### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. Процесуальні дії**

- (1) Дорученням Антимонопольного комітету України від 16.02.2022 № 13-09/98 Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України уповноважене здійснити розгляд заяви ПрАТ НЕК «УКРЕНЕРГО» від 07.02.2022 № 0/5725 щодо наявності ознак порушення ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаровим О.С. законодавства про захист економічної конкуренції під час їх участі у процедурі закупівлі електричних побутових приладів Кулерів для води: «39710000-2 Електричні побутові прилади Кулери для води», яка проводилась ПрАТ НЕК «Укренерго», ідентифікатор закупівлі у системі «Prozorro» – UA-2021-07-15-003409-а (далі - Заява).
- (2) У результаті розгляду Заяви та проведеного дослідження за ознаками вчинення ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаровим О.С. порушення, 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, під час участі в Торгах, адміністративною колегією Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) прийнято розпорядження від 22.11.2022 № 60/74-рп/к (далі – Розпорядження) про початок розгляду справи 223/60/74-рп/к.22 (далі – Справа).
- (3) Листом Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 24.11.2022 № 60-02/3700 копія Розпорядження надіслана ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» (штрихкодівий ідентифікатор 0303515087489).
- (4) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515087489 лист Відділення від 24.11.2022 № 60-02/3700 з копією Розпорядження не вручено ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та повернуто до Відділення за закінченням терміну зберігання.
- (5) Листом Відділення від 24.11.2022 № 60-02/369 копія розпорядження надіслана ФОП Захарову О.С. (штрихкодівий ідентифікатор 0303515087497).
- (6) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515087497 лист Відділення від 24.11.2022 № 60-02/3699 з копією Розпорядження не вручено ФОП Захарову О.С. та повернуто до Відділення.
- (7) Головою Відділення надіслані вимоги та листи про надання інформації.
- (8) Листом від 02.08.2023 № 60-02/3364 ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» надіслано витяг із подання про попередні висновки у справі № 223/60/74-рп/к.22 від 31.07.2023 № 60-03/172п (далі – Подання). Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515119305 лист від 02.08.2023 № 60-02/3364 вручено особисто: 31.08.2023.
- (9) Листом від 02.08.2023 № 60-02/3363 ФОП Захарову О.С. надіслано витяг із Подання. Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення

№ 0303515119321 лист від 02.08.2023 № 60-02/3363 повернуто до Відділення за закінченням терміну зберігання.

- (10) Відповідно до абзацу четвертого 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 та доповненнями) (далі – Правила розгляду справ), у разі, якщо немає можливості вручити копію подання з попередніми висновками особам, які беруть участь у справі, голова територіального відділення не пізніше ніж за п'ять днів до дня розгляду справи забезпечує розміщення інформації щодо попередніх висновків у справі, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи. Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 01.09.2023 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 223/60/74-рп/к.22.
- (11) Листом б/н б/д (вх. №60-01/2970 від 04.09.2023) представник ФОП Захарова надав до Відділення клопотання щодо ознайомлення з матеріалами справи.
- (12) ФОП Захаров О.С. листом б/д б/н (вх. № 60-01/3141 від 18.09.2023) надав до Відділення заперечення на витяг з Подання.
- (13) Зауважень та/або заперечень до змісту витягу з Подання ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» не надало.
- (14) ФОП Захаров О.С. (заява від 20.09.2023 б/н, вх. 60-01/3162 від 20.09.2023) та ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» (заява від 20.09.2023 б/н вх. 60-01/3163 від 20.09.2023) визнали, що вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, під час участі у Процедурі закупівлі.

## 2. ЗАЯВНИК

- (15) ПрАТ НЕК «УКРЕНЕРГО», ідентифікаційний код юридичної особи 00100227. Адреса місцезнаходження: 01032, м. Київ, вул. Симона Петлюри, буд. 25 (далі – Заявник).

## 3. ВІДПОВІДАЧІ

- (16) Відповідачами у справі № 223/60/74-рп/к.22 (далі – Справа) є суб'єкти господарювання, перелічені в третьому розділі цього рішення (далі – Відповідачі), а саме:

а) приватне підприємство «КУЛЕРОВА ФАНКІ КОМПАНІ» (далі – ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО»), ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»**. Адреса місцезнаходження в період проведення Процедури закупівлі: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» є неспеціалізована оптова торгівля побутовими електротоварами й електронною апаратурою побутового призначення для приймання, записування, відтворювання звуку й зображення (код КВЕД 46.43).

б) фізична особа-підприємець Захаров Олександр Сергійович, РНОКПП **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі – ФОП Захаров О.С.). Адреса

місцезнаходження в період проведення Торгів: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ФОП Захарова О.С. є оптова торгівля різним асортиментом товарів без будь-якої визначеної спеціалізації (код КВЕД 46.90).

- (17) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаров О.С. є суб'єктами господарювання.

#### 4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

##### 4.1 Інформація щодо Процедури закупівлі

- (18) Замовником на вебпорталі публічних закупівель «Prozorro» 15 липня 2021 опубліковано оголошення (UA-2021-07-15-003409-а) про проведення Торгів за предметом: «39710000-2 Електричні побутові прилади Кулери для води».
- (19) Очікувана вартість закупівлі - 122 544,00 грн без ПДВ відповідно до документації тендерних торгів Замовника (далі – Тендерна документація).
- (20) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: по 03 жовтня 2021.
- (21) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій до 12:00 02 серпня 2021. Початок аукціону: 03.08.2021 об 11:25.
- (22) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО», тендерна пропозиція подана 30.07.2021 о 19:10, 19:11.
  - ФОП Захаров О.С., тендерна пропозиція подана 01.08.2021 о 17:38 та 02.08.2021 о 10:58.
  - Товариство з обмеженою відповідальністю «Епіцентр К», ідентифікаційний код юридичної особи 32490244 (далі – ТОВ «Епіцентр К»). Тендерна пропозиція подана 02.08.2021 о 11:21, 11:23.
  - Товариство з обмеженою відповідальністю «КОМПОНЕНТИ ТІ», ідентифікаційний код юридичної особи 41522098 (далі – ТОВ «КОМПОНЕНТИ ТІ»). Тендерна пропозиція подана 30.07.2021 о 17:26, 17:27.
  - Фізична особа-підприємець Петренко Костянтин Миколайович (далі – ФОП Петренко К.М.), РНОКПП 2900113913. Тендерна пропозиція подана 01.08.2021 о 16:44.
- (23) За результатами проведення електронного аукціону у Процедурі закупівлі вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни на електричні побутові прилади кулери для води (див. табл. 1).

Таблиця 1

№ з/п	Найменування відповідача	Тендерна пропозиція без ПДВ, грн	
		Початкова	Кінцева
1	ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО»	99 200,00	91 360,00
2	ФОП Захаров О.С.	84 800,00	77 400,00
3	ТОВ «Епіцентр К»	77 500,00	76 274,40
4	ТОВ «КОМПОНЕНТИ ТІ»	117 270,08	91 400,06

5	ФОП Петренко К.М.	118 400,00	118 400,00
---	-------------------	------------	------------

- (24) Згідно з умовами Тендерної документації єдиним критерієм оцінки пропозицій є «ціна» тендерної пропозиції з урахуванням податку на додану вартість (ПДВ).
- (25) Рішенням відповідальної особи №233509/02/21 від 09.08.2021 тендерні пропозиції ТОВ «Епіцентр К» було відхилено через невідповідність умовам специфікацій процедури закупівлі.
- (26) Рішенням відповідальної особи №233509/03/21 від 13.08.2021 тендерні пропозиції ФОП Захарова О.С. було відхилено через невідповідність умовам специфікацій процедури закупівлі.
- (27) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО».
- (28) Із ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» Замовник уклав договір поставки від 08.09.2021 № 01-233509-21 на загальну суму 109 632,00 грн з ПДВ.

## **5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ**

- (29) У результаті аналізу інформації та матеріалів Справи, встановлено обставини, які свідчать про узгодження ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаровим О.С. дій та поведінки під час участі в Торгах, що підтверджується таким.

### **5.1 Родинні зв'язки між Відповідачами**

- (30) Листом від 06.07.2023 № 31229/29055-23-23/15.6 (вх. № 60-01/2552 від 11.07.2023) Східне міжрегіональне управління міністерства юстиції надало інформацію, що Захаров Олександр Сергійович є сином Захарова Сергія Євгеновича, який згідно з ЄДР був засновником, керівником та бенефіціарним власником ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» у період проведення Процедури закупівлі.
- (31) Приватне підприємство діє на основі приватної власності громадянина. Громадянин може здійснювати підприємницьку діяльність безпосередньо як підприємець або через приватне підприємство, що ним створюється (частина третя статті 128 Господарського кодексу України).
- (32) Таким чином у період проведення Торгів директор, будучи одночасно єдиним засновником та, відповідно, бенефіціарним власником ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» Захаров С.Є. та Захаров О.С., зареєстрований, як фізична особа-підприємець, є родичами.
- (33) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.

- (34) Отже, ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаров О.С. є пов'язаними особами у розумінні законодавства про захист економічної конкуренції, що свідчить про їх обізнаність стосовно господарської діяльності один одного, узгоджене здійснення господарської діяльності ними, спільний обумовлений вплив на діяльність Відповідачів.
- (35) Завдяки наявності зазначених взаємозв'язків Відповідачі мали можливість доступу та обміну інформацією між собою щодо господарської та фінансової діяльності, у тому числі й щодо участі у Торгах.

## 5.2 Спільне використання однакового номеру телефону та електронної адреси

- (36) Відповідно до листа державного підприємства «Прозорро» (ідентифікаційний код юридичної особи 02426097) від 11.05.2022 № 206/01/564/04 (вх. № 60-01/810 від 17.05.2022), Відповідачі подавали свої пропозиції з авторизованого електронного майданчика акціонерного товариства комерційного банку «ПРИВАТБАНК», ідентифікаційний код юридичної особи 14360570 (далі – АТ «ПРИВАТБАНК»).
- (37) АТ «ПРИВАТБАНК» листом від 26.09.2022 № 20.1.0.0/7-220920/9068 (вх. № 60-01/647кі від 05.10.2022) (далі – Лист № 60-01/647кі) повідомило, що ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» використовувало для реєстрації на майданчику та подачі тендерних пропозицій електрону адресу: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*
- (38) Головне управління Державної податкової служби України у Харківській області (лист від 04.07.2022 № 4436/5/20-40-24-14-12, вх. № 60-01/459кі від 02.08.2022) (далі – Лист № 60-01/459кі) повідомило, що ФОП Захаров О.С. при подачі фінансової звітності вказував електрону адресу: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та номер телефону: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – **Номер-1**) під час проведення Процедури закупівлі.
- (39) Головне управління Державної податкової служби України у м. Києві листом від 17.05.2022 № 8529/5/15-12-07-03 (вх. № 60-01/935кі від 08.06.2022) повідомило, що ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» при подачі своєї фінансової звітності використовувало номер телефону: **Номер-1**.
- (40) Відповідно до витягу з ЄДР № 31133223 від 27.07.2023 станом на 01.07.2021, ФОП Захаров О.С. зазначив номер телефону для здійснення зв'язку: **Номер-1**.
- (41) Згідно з даними з мережі Інтернет послуги за номером телефону: **Номер-1** надаються приватним акціонерним товариством «ВФ Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи 14333937) (далі – ПрАТ «ВФ Україна»).
- (42) ПрАТ «ВФ Україна» листом від 03.04.2023 № 02/КІ-Б/93 (вх. № 60-01/589кі від 04.04.2023) (далі – Лист № 60-01/589кі) повідомило, що абонентський номер **Номер-1** обслуговується знеособлено (анонімно) на умовах передплаченого зв'язку, тому визначити абонента в користуванні якого знаходиться вказаний телефонний номер та підтвердити відповідними договорами не має можливості.
- (43) Таким чином, ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаров О.С. у період проведення Процедури закупівлі, використовували одну і ту ж електрону адресу: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та один і той же номер телефону: **Номер-1** у своїй

господарській діяльності, що свідчить про спільне ведення господарської діяльності та наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами.

### 5.3 Комунікація між Відповідачами

- (44) При подачі тендерної пропозиції для участі у Процедурі закупівлі ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» вказало номер телефону: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – Номер-2).
- (45) Відповідно до даних з мережі Інтернет, абонентський Номер-2 обслуговує ПрАТ «ВФ УКРАЇНА».
- (46) ПрАТ «ВФ УКРАЇНА» Листом № 60-01/589кі повідомило, що між Номером-1 та Номером-2 відбувалися з'єднання під час проведення Процедури закупівлі (див. таблицю 2).

Таблиця 2

№ п/п	Дата	З'єднання між номерами телефонів	Тривалість з'єднань
<b>Торги</b>			
1	01.07.2021	Телефон 1 та Телефон 2	141 секунд (1 дзвінок)
2	02.07.2021	Телефон 1 та Телефон 2	312 секунд (4 дзвінка)
3	29.07.2021	Телефон 1 та Телефон 2	185 секунд (1 дзвінок)
4	30.07.2021	Телефон 1 та Телефон 2	469 секунд (5 дзвінків)
5	31.07.2021	Телефон 1 та Телефон 2	114 секунд (1 дзвінок)
6	03.08.2021	Телефон 1 та Телефон 2	202 секунд (4 дзвінка)
7	04.08.2021	Телефон 1 та Телефон 2	103 секунд (1 дзвінок)
8	27.10.2021	Телефон 1 та Телефон 2	902 секунд (2 дзвінків)

- (47) Отже, вказані факти наявності телефонних розмов між телефонними номерами, які використовують у своїй господарській діяльності Відповідачі, свідчать про комунікацію та координацію своєї поведінки між Відповідачами під час участі в Торгах та в період укладання та виконання договору про закупівлю.

### 5.4 Подача фінансової звітності з однієї IP-адреси

- (48) Відповідно до листів Головного управління Державної податкової служби України у Харківській області № 60-01/459кі та Головного управління Державної податкової служби України у м. Києві від 17.05.2022 № 8529/5/15-12-07-03 (вх. № 60-01/935кі від 08.06.2022) ФОП Захаров О.С. та ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» подавали свою фінансову звітність з однієї IP-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»* під час проведення Процедури закупівлі.
- (49) За інформацією із мережі Інтернет, IP-адреса *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (50) Місцезнаходження провайдера в іншій країні, не спростовує того факту, що Відповідачі в однаковий проміжок часу використовували одну IP-адресу **«Інформація, доступ до якої обмежено»** для вчинення однакових дій в один часовий період, в тому числі під час участі у Процедурі закупівлі.
- (51) Подача фінансової звітності з однієї IP-адреси свідчить про використання Відповідачами спільного обладнання, а отже про умови для обміну інформації та спільного ведення господарської діяльності під час проведення Процедури закупівлі.

#### **5.5 Здійснення господарської діяльності ФОП Захаровим О.С. за адресою місця реєстрації ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО»**

- (52) Відділенням за результатом аналізу документів, поданих у складі тендерних пропозицій Відповідачів встановлено, що ФОП Захаров О.С. завантажував файл, а саме: «Договір та накл. ФОП Захаров О.С.pdf», у якому вказав юридичну адресу: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**. Юридична адреса ФОП Захаров О.С. в період проведення Торгів: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- (53) У свою чергу, згідно відомостей з ЄДР (витяг № 31133211 від 27.07.2023 станом на 01.07.2021), місцезнаходження ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО»: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- (54) Отже, Відповідачі були зареєстровані за різними адресами у різних містах, натомість фактично вели господарську діяльність за однією адресою – юридичною адресою ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО»: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**.
- (55) Зазначені обставини свідчать про наявність об'єктивних умов для обміну інформацією між ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаровим О.С. у період проведення та участі у Торгах.

### **6. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ**

- (56) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах та узгодження між ними спільної поведінки.
- (57) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів для участі в Торгах ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаров О.С. були обізнані щодо участі один одного в зазначених Торгах, що підтверджується, зокрема, таким:
- пов'язаністю Відповідачів родинними відносинами;
  - використанням ФОП Захаровим О.С. при подачі фінансової звітності електронної адреси, з якої ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» реєструвалось на майданчику та подавало свою тендерну пропозицію;
  - спільним використанням одного телефонного номеру та однієї електронної адреси у господарській діяльності обома Відповідачами;
  - комунікаціями між Відповідачами під час проведення Процедури закупівлі;
  - використанням однієї IP-адреси для подачі фінансової звітності в один проміжок часу, у тому числі під час проведення Процедури закупівлі;
  - здійсненням господарської діяльності за однією адресою, що є місцезнаходженням одного із Відповідачів.
- (58) З огляду на вищезазначене, ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаров О.С. під час

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».

- (59) Така координація поведінки Відповідачів привела до усунення між ними конкуренції під час участі у Процедурі закупівлі.
- (60) 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.
- (61) 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.
- (62) 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.
- (63) 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.
- (64) 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.
- (65) Таким чином, встановленими у справі обставинами у їх сукупності доведено, що дії ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захарова О.С. під час підготовки документів та участі у 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.

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

### **Заперечення ФОП Захарова О.С. та їх спростування**

- (66) Відділенням листом від 02.08.2023 № 60-02/3363 надіслано ФОП Захарову О.С. витяг з Подання. Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515119321 лист від 02.08.2023 № 60-02/3363 було повернуто до Відділення з приміткою «за закінченням терміну зберігання».

- (67) На витяг з Подання ФОП Захаров О.С. листом від б/д б/н (вх. № 60-01/3141 від 18.09.2023) надав свої зауваження та заперечення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.
- (68) **Спростування заперечень ФОП Захарова О.С. щодо не встановлення уповноваженою особою тендерного комітету Замовника факту антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів**
- (69) ФОП Захаров О.С. у своїх запереченнях зазначає, що уповноважена особа Замовника, відхилила пропозицію ФОП Захарова О.С виключно за формулюванням: «не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмету закупівлі», отже тендерним комітетом Замовника не встановлено факту антиконкурентних узгоджених дій.
- (70) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (71) Відхилення замовником закупівлі тендерної пропозиції з підстав невиконання умов тендерної документації в повному обсязі не виключає можливості вчинення порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (72) Недосягнення суб'єктами господарювання мети, з якою вони узгоджують власну конкурентну поведінку, з причин та обставин, що не залежать від їх волі, не є підставою для встановлення відсутності правопорушення, передбаченого статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (73) Також, до повноважень Замовників та/або їх уповноважених осіб не належить встановлення ознак порушень, передбачених Законом України «Про захист економічної конкуренції», тому у рішенні № 233509/03/21 від 13.08.2021 не здійснювала оцінки наявності антиконкурентних узгоджених дій між Відповідачами під час участі у Процедурі закупівлі.
- (74) **Спростування заперечень ФОП Захарова О.С. щодо окремого ведення Відповідачами господарської діяльності незалежно від родинних зв'язків**
- (75) ФОП Захаров О.С. у своїх запереченнях зазначає, що Відповідачів пов'язують родинні зв'язки, а саме, вони є батьком і сином, при цьому Відповідачі ведуть свою господарську діяльність окремо один від одного та реалізують товари, у різних цінових категоріях та різних торгових марок.
- (76) Вказані заперечення спростовуються таким. Відповідно до частини четвертої статті 91 та частини першої статті 92 Цивільного кодексу України цивільна правоздатність юридичної особи виникає з моменту її створення і припиняється з дня внесення до єдиного державного реєстру запису про її припинення. Юридична особа набуває цивільних прав та обов'язків і здійснює їх через свої органи, які діють відповідно до установчих документів та закону.
- (77) Згідно з частиною першою статті 96 Цивільного кодексу України юридична особа самостійно відповідає за своїми зобов'язаннями.

- (78) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (79) Для доведення вчинення порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» достатньо встановлення умов для обміну інформацією між учасниками закупівель.
- (80) Завдяки наявності зазначених родинних зв'язків, Відповідачі мали можливість для обміну інформацією між собою, яку використовували зокрема для узгодження своїх дій під час участі у Процедурі закупівлі, що підтверджується сукупністю доказів у Справі.
- (81) **Спростування заперечень ФОП Захарова О.С. щодо спільного використання однакової електронної адреси, номеру телефону та IP-адреси**
- (82) *ФОП Захаров О.С. у своїх запереченнях стверджує, що зазначення однієї електронної адреси, одного з мобільних телефонів такими, як контактні, є не більше ніж непорозумінням, оскільки номер мобільного телефону тривалий час використовувався одним з відповідачів, проте, з плином часу почав використовуватись іншим відповідачем (був подарований). Використання відповідачами однієї IP-адреси для подання фінансової звітності також не може бути визнане належним доказом спільної діяльності, оскільки дана адреса використовується бухгалтером, яка подає фінансову звітність обох Відповідачів.*
- (83) Вказані заперечення спростовуються таким. За підсумком наведених обставин у Справі за результатом зібраних доказів відповідний збіг обставин за відповідною кількістю доведених фактів не може бути випадковим. Спростувань саме щодо встановлених фактів Відповідачем у своїх запереченнях не наводиться.
- (84) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при використанні спільних засобів зв'язку та інших телекомунаційних пристроїв, засобів, послуг тощо.
- (85) Спільне використання однакової електронної адреси, однакового номеру телефону та IP-адреси у господарській діяльності та при подачі фінансової звітності свідчать про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами щодо фінансової спроможності та господарської діяльності один одного та у своїй сукупності доводять заміну конкуренції між Відповідачами на координацію дій під участі у Процедурі закупівлі.
- (86) **Спростування заперечень ФОП Захарова О.С. щодо виключення факту наявності комунікацій між Відповідачами, як доказу у Справі, оскільки комунікації стосувались побутових тем**

- (87) ФОП Захаров О.С. у своїх запереченнях зазначає, що між Відповідачами здійснювались телефонні дзвінки до, під час та після проведення тендерної закупівлі, оскільки, вони є батьком та сином.
- (88) Вказані заперечення спростовуються таким. Відділення, з метою доведення наявності умов для обміну інформацією між Відповідачами, посилається як на докази, що становлять собою матеріали Справи, на фактичну комунікацію керівників Відповідачів між собою під час проведення Торгів, ґрунтуючись на кількості з'єднань та тривалості часу спілкування у цей часовий проміжок.
- (89) У Процедурі закупівлі виступали дві окремо визначених суб'єкта господарювання (відповідачі в Справі), однак діяльність яких фактично координується (-лась) особами, пов'язаними родинними зв'язками, а тому наявні підстави стверджувати про незабезпечення конкуренції та змагальності між такими особами під час участі в Процедурі закупівлі з урахуванням встановлених Відділенням обставин.
- (90) Вказані факти наявності телефонних розмов між Відповідачами під час участі в Торгах свідчать про наявність умов для обміну інформацією між ними, зокрема для координації своїх дій під час участі у Процедурі закупівлі.
- (91) **Спростування заперечень ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» щодо здійснення господарської діяльності ФОП Захаровим О.С. за адресою місця реєстрації ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО»**
- (92) ФОП Захаров О.С. у своїх запереченнях зазначає, що ФОП Захаров О.С. вказував юридичну адресу свого батька (ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО») у договорах з метою якнайшвидшого листування з контрагентами. Фактичне ж ведення господарської діяльності, здійснюється, як і більшістю суб'єктами малого бізнесу.
- (93) Вказані заперечення не спростовують висновків та фактів, наведених у розділі 5 цього рішення, а навпаки підтверджують наявність обміну інформацією між Відповідачами щодо господарської діяльності один одного та ведення спільної господарської діяльності, що свідчить про відсутність справжньої конкуренції між ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захаровим О.С., оскільки в умовах справжньої конкуренції, суб'єкти господарювання утримувалися б від зазначення у договорах та видаткових накладних адреси конкурента через можливість втрати замовників.
- (94) Отже зміст заперечень ФОП Захарова О.С. не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні, оскільки не підтверджуються доказами, які містяться в матеріалах Справи у розумінні статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

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

- (95) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та зауваженнями і запереченнями Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у наступному:
- пов'язаності Відповідачів родинними відносинами;
  - використанні ФОП Захаровим О.С. при подачі фінансової звітності електронної адреси, з якої ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» реєструвалось на майданчику та подавало

- свою тендерну пропозицію;
  - спільному використанні одного телефонного номеру та однієї електронної адреси у господарській діяльності Відповідачами;
  - наявності комунікацій між Відповідачами під час проведення Процедури закупівлі;
  - використанні однієї IP-адреси для подачі фінансової звітності в один проміжок часу, у тому числі під час проведення Процедури закупівлі;
  - здійсненні господарської діяльності за однією адресою, що є місцезнаходженням одного із Відповідачів.
- (96) Така поведінка ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО та ФОП Захарова О.С. 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».

## 9. ВИЗНАЧЕННЯ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ ВІДПОВІДАЧІВ

- (97) 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.
- (98) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.
- (99) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (100) 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.
- (101) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДПС у м. Києві, листом від 08.03.2023 № 15/26-15-12-07-03 (вх. № 60-01/462кі від 20.03.2023) та Головним управлінням ДПС у Харківській області, листом від 13.03.2023 № 3563/5/20-40-24-03-09 (вх. № 60-01/484кі від 22.03.2023) чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік:
- ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» становить *«Інформація, доступ до якої обмежено»*;
  - ФОП Захарова О.С. становить *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (102) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховано:
- узгоджені дії ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захарова О.С. 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;
  - порушення законодавства про захист економічної конкуренції

- ПП «КУЛЕРОВА Ф. КО» та ФОП Захарова О.С. вчинено вперше;
- Відповідачі визнали порушення.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup> 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 приватне підприємство «КУЛЕРОВА ФАНКІ КОМПАНІ» (ідентифікаційний код юридичної особи «*Інформація, доступ до якої обмежено*») та фізична особа-підприємець Захаров Олександр Сергійович (РНОКПП «*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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів, під час участі у процедурі електронних торгів: «39710000-2 Електричні побутові прилади Кулери для води», яка проводилась ПрАТ НЕК «Укренерго», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2021-07-15-003409-а.

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на приватне підприємство «КУЛЕРОВА ФАНКІ КОМПАНІ» (ідентифікаційний код юридичної особи «*Інформація, доступ до якої обмежено*») штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на фізичну особу-підприємця Захарова Олександра Сергійовича (РНОКПП 3235102377, м. Харків) штраф у розмірі 34 000 (тридцять 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 Антимонопольного комітету України або його територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

**Голова адміністративної колегії**

**О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ**

