



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«20» вересня 2023 року

№ 60/121-р/к

справа № 111/60/113-рп/к.21

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладання штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ТРИ-А-ПЛЮС», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС») та фізична особа-підприємець Кезіков Артем Юрійович, РНОКПП *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ФОП Кезіков А.Ю.) подали тендерні пропозиції для участі у процедурі закупівлі «Сталь листова г/к 10 мм та 25 мм» (ДК 021:2015 44110000-4 Конструкційні матеріали), яка проводилась комунальним підприємством «Черкасиводоканал» Черкаської міської ради, за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-04-26-001860-а (далі - Процедура закупівлі, Торги). Очікувана вартість закупівлі – 213 400,00 грн, сума договору – 170 000,00 грн.

При цьому, ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезіков А.Ю. узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 111/60/113-рп/к.21 дії ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезікова А.Ю. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» накладено штраф на суму 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

ФОП Кезіков А.Ю. припинив підприємницьку діяльність.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 111/60/113-рп/к.21 про порушення ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезіковим А.Ю. 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 Відділу досліджень і розслідувань в Черкаській області від 10.08.2023 № 60-03/176п,

ВСТАНОВИЛА:**1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (1) Листами було надіслано вимоги голови Відділення про надання інформації до ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» від 25.02.2021 № 60-02/1424, від 19.05.2021 № 60-02/3884 та до ФОП Кезікова А.Ю. від 25.02.2021 № 60-02/1423, від 19.05.2021 № 60-02/3885 відповідно.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 15.07.2021 № 60/113-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 111/60/113-рп/к.21 за ознаками вчинення ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезіковим А. Ю. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Листом від 15.07.2021 № 60-02/5291 (вручено 22.07.2021 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення АТ «УКРПОШТА») ФОП Кезікову А.Ю. було направлено копію Розпорядження.
- (4) Листом від 15.07.2021 № 60-02/5290 ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» було направлено копію Розпорядження.
- (5) Лист від 15.07.2021 № 60-02/5290 було повернуто до Відділення з причин, зазначеною в довідці ф. 20 АТ «УКРПОШТА» «за закінченням терміну зберігання».
- (6) Листом від 11.08.2023 № 60-02/3481 (повернутий з причини, зазначеною в довідці ф. 20 АТ «УКРПОШТА» «за закінченням терміну зберігання») ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 111/60/113-рп/к.21 (далі – Подання).
- (7) У зв'язку з припиненням здійснення господарської діяльності ФОП Кезіковим А.Ю. (запис № 2002150060006000939) подання про попередні висновки у справі № 111/60/113-рп/к.21 на юридичний адрес ФОП Кезікову А.Ю. не направлялось.
- (8) З метою повідомлення про попередні висновки у справі № 111/60/113-рп/к.21 Відділення листом від 11.08.2023 № 60-02/3479 (повернуто на адресу Відділення з поміткою, зазначеною в довідці ф. 20 АТ «УКРПОШТА» «адресат відсутній за вказаною адресою») фізичній особі Кезікову Артему Юрійовичу, який під час розгляду справи припинив здійснення підприємницької діяльності, з огляду на приписи статей 51 та 52 Цивільного кодексу України в частині застосування до підприємницької діяльності фізичних осіб нормативно-правових актів що регулюють підприємницьку діяльність юридичних осіб та відповідальністю фізичних осіб за зобов'язаннями, пов'язаними з підприємницькою діяльністю, надіслано Подання.
- (9) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 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 і доповненнями) (далі – Правила розгляду справ), на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України **11.09.2023** було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 111/60/113-рп/к.21.

- (10) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та Кезіков Артем Юрійович до Відділення не надали.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (11) Відповідачами у справі № 111/60/113-рп/к.21 (далі - Справа) є такі суб'єкти господарювання (далі разом – Відповідачі):

- (a) ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Адреса місцезнаходження: *«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 ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (12) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» є суб'єктом господарювання.

- (b) ФОП Кезіков А.Ю., РНОКПП *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Адреса місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ФОП Кезікова А. Ю. є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Дев'ятого лютого 2022 року до ЄДР внесено запис № 2002150060006000939 про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності ФОП Кезікова А. Ю. на підставі власного рішення.

- (13) Отже, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП Кезіков А. Ю. у період проведення Процедури закупівлі, був суб'єктом господарювання.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (14) Комунальним підприємством «Черкасиводоканал» Черкаської міської ради (далі – Замовник) проведено процедуру відкритих електронних торгів на закупівлю за предметом «Сталь листова г/к 10 мм та 25 мм» (ДК 021:2015 44110000-4 Конструкційні матеріали), відповідно до оголошення № UA-2018-04-26-001860-а опублікованого 26.04.2018 в системі електронних закупівель «ProZorro».

- (15) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі в Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:

- товариство з обмеженою відповідальністю «Компанія «Металбуд», ідентифікаційний

код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі – ТОВ «Компанія «Металбуд»). Місцезнаходження юридичної особи: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**. Тендерна пропозиція подана 10.05.2018 о 12:42, 13:37;

- ФОП Кезіков А. Ю. Тендерна пропозиція подана 11.05.2018 о 12:08;
- ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС». Тендерна пропозиція подана 11.05.2018 о 12:25;
- товариство з обмеженою відповідальністю фірма «Теремок», ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі – ТОВ фірма «Теремок»). Місцезнаходження юридичної особи: **«Інформація, доступ до якої обмежено»**. Тендерна пропозиція подана 11.05.2018 о 15:17.

- (16) Очікувана вартість процедури закупівлі: 213 400,00 грн з ПДВ.
- (17) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 5 000 грн або 2,34 %.
- (18) Процедура електронних торгів розпочалася 14 травня 2018 року о 13 год. 20 хв. та завершилася о 13 год. 53 хв.
- (19) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували такі ціни на закупівлю сталі листової г/к 10 мм та 25 мм [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни, %
		Початкова	Кінцева	
1.	ТОВ «Компанія «Металбуд»	183 199,99	169 999,00	7,20
2.	ФОП Кезіков А. Ю.	205 920,00	170 000,00	17,44
3.	ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	194 520,00	175 000,00	10,03
4.	ТОВ фірма «Теремок»	198 240,00	188 240,00	5,04

- (20) Тендерна пропозиція ТОВ «Компанія «Металбуд» була відхилена Замовником як така, що не відповідає умовам тендерної документації, протокольним рішенням від 16.05.2018 № 55.
- (21) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ФОП Кезікова А. Ю.
- (22) Із ФОП Кезіковим А. Ю. Замовник уклав договір від 04.06.2018 № 1049 на суму 170 000,00 грн з ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (23) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезікова А. Ю. під час участі у Процедурі закупівлі, що підтверджується таким.

4.1. Використання однієї ІР-адреси під час участі в Торгах

- (24) На підставі інформації, що міститься у листі державного підприємства «Прозорро» від 17.11.2020 № 206/01/2894/03 (вх. №60-01/4462 від 24.11.2020) [далі – ДП «Прозорро»], Відділенням встановлено, що ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезіков А. Ю. для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції подавали з одного електронного майданчика - товариства з обмеженою відповідальністю «Закупки.Пром.УА», ідентифікаційний код юридичної особи **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі – ТОВ «Закупки.Пром.УА»).

- (25) За інформацією, яка була надана ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 13.01.2021 № 36/01 (вх. № 60-01/286 від 21.01.2021) встановлено, що ФОП Кезіков А. Ю. та ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» створювали та завантажували свої тендерні пропозиції з однієї IP-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, в один день з невеликою різницею в часі.
- (26) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою *«Інформація, доступ до якої обмежено»* надаються товариством з обмеженою відповідальністю «ТЕЛЕМІСТ 2012», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «ТЕЛЕМІСТ 2012»).
- (27) ТОВ «ТЕЛЕМІСТ 2012» листом від 12.05.2021 № 328 (вх. № 60-01/2779 від 18.05.2021) повідомило, що IP-адреса *«Інформація, доступ до якої обмежено»* є такою, щодо якої застосовується технологія NAT (Network Address Translation перевтілювач мережевих адрес), тобто вона одночасно надається у користування невизначеній кількості абонентів, без фіксування IP-адреси за конкретно визначеним користувачем на певний проміжок часу.
- (28) Наведені вище обставини щодо використання однієї IP-адреси обома Відповідачами в один день та близький проміжок часу свідчать, що під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі ФОП Кезіков А.Ю. та ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» діяли спільно, а це в свою чергу є свідченням того, що Відповідачі діяли узгоджено, обмінюючись інформацією між собою під час участі в Торгах.

4.2. Використання спільних IP-адрес під час подання податкової (фінансової) звітності

- (29) Під час участі у Торгах Відповідачі повідомили Замовнику про власні електронні поштові скриньки:
- ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» *«Інформація, доступ до якої обмежено»*;
 - ФОП Кезіков А. Ю. *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- Поштові скриньки *«Інформація, доступ до якої обмежено»* обслуговує товариство з обмеженою відповідальністю «Укрнет», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «Укрнет»).
- (30) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (31) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (32) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (33) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (34) Таким чином, ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезіков А. Ю. у період проведення Процедури закупівлі здійснювали вхід до електронних поштових скриньок з одних IP-адрес та, зокрема в одні дні та у близькі проміжки часу, що свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та про узгодженість дій у період проведення Процедури закупівлі.

- (35) Отже, спільне використання ФОП Кезіковим А.Ю. та ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» однакових ІР-адрес під час подання фінансової звітності до органів ДПС та вхід до електронних поштових скриньок з одних ІР-адрес, враховуючи різне місцезнаходження вказаних суб'єктів господарювання, не може бути випадковим збігом та свідчить про узгодженість поведінки під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

4.3. Використання Відповідачами спільних засобів зв'язку, електронної поштової скриньки та керування рахунками в банку одним із Відповідачів

- (36) За результатом аналізу документів, звантажених ФОП Кезіковим А. Ю. у систему «ProZorro» для участі у Торгах, Відділенням встановлено, що на офіційних бланках ФОП Кезікова А. Ю. зазначено контактний номер телефонного зв'язку **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі – **Телефон-1**) та електронна поштова скринька **«Інформація, доступ до якої обмежено»** (далі - **E-mail-1**).

- (37) **«Інформація, доступ до якої обмежено».**

- (38) Слід зазначити, що **E-mail-1** вказаний в ЄДР, як інформація для здійснення зв'язку з ФОП Кезіковим А. Ю.

- (39) **«Інформація, доступ до якої обмежено».**

- (40) Отже, електронна поштова скринька **E-mail-1** належить ФОП Кезікову А. Ю. та разом з телефонами **Телефон-1** та **Телефон-2** та використовуються ним в якості контактних даних у господарській діяльності.

- (41) **«Інформація, доступ до якої обмежено»**

- (42) РНОКПП Кезіка Артема Юрійовича (**«Інформація, доступ до якої обмежено»**), що зазначений у реєстраційних даних ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» в АТ КБ «ПРИВАТБАНК», співпадає з РНОКПП Кезікова Артема Юрійовича, який є учасником Процедури закупівлі, як фізична особа-підприємець.

- (43) Отже, керування рахунками в банках ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезікова А. Ю. здійснювалося одноосібно Кезіковим А.Ю., використовуючи під час реєстрації та подальшого керування рахунками в банках, однакові контактні дані (номери телефону та електронну пошту).

- (44) Наведені обставини свідчать про спільну організацію та здійснення Відповідачами господарської діяльності, та, відповідно, наявність умов для обміну інформацією між ними під час підготовки до участі у Процедурі закупівлі.

4.4. Наявність між Відповідачами господарських відносин

- (45) **«Інформація, доступ до якої обмежено».**

- (46) Отже, між Відповідачами існували господарські відносини до, під час та після проведення Торгів у вигляді оплати за конструкційні матеріали (труби, полоса сталеві, круг сталеві). Факт наявності господарських відносин між ФОП Кезіковим А. Ю. та ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» свідчить про виникнення умов для

обміну інформацією та погодженої поведінки, в тому числі під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі.

4.5. Спільні властивості файлів пропозицій Відповідачів

- (47) За результатами порівняльного аналізу документів, створених у вигляді електронних файлів, що завантажувались ФОП Кезіковим А. Ю. та ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» у складі тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі, встановлено, що Відповідачі використовували однакові програми та програмні версії, тобто мають спільні унікальні особливості, які свідчать про єдине джерело походження цих файлів, мають схожі назви файлів та створенні послідовно і переважно з невеликою різницею у часі [див. таблицю 5]:

Таблиця 5

Учасник	Назва файлу	Дата та час створення документу	Дата розміщення в електронній системі закупівель «Prozorro»	Виробник	Версія PDF	Додаток
ФОП Кезіков А. Ю.	Довідка ст.17	11.05.2018 11:02:05	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Дов. ст.17	13.04.2018 0:39:27	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Довідка санкції	11.05.2018 11:05:35	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Довідка санкції	11.05.2018 11:50:15	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Довід. погоджен. з умовами договору	11.05.2018 11:03:57	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Довідка згода з умовами договору	11.05.2018 11:49:15	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Довідка захист довкілля	11.05.2018 11:03:08	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Довідка захист довкілля	16.03.2018 0:48:55	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Додаток 1 тех завдання	11.05.2018 11:06:17	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Додаток 1 (тех завдання_сталь листова 25 та 10)	11.05.2018 11:51:41	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Додаток 2 відомості про учасника	11.05.2018 11:07:53	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Додаток 2 (відомості про учасника)	11.05.2018 11:52:36	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Додаток 4 цінова	11.05.2018 11:28:23	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-	Додаток 4	11.05.2018	11.05.2018	Adobe PSL 1.3e	1.4	Canon

А-ПЛЮС»	(цінова пропозиція)	11:58:43	12:25	for Canon	(Acrobat 5.x)	SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Сертифікат 1	11.05.2018 11:37:40	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Сертифікат 10 2х6	11.05.2018 12:03:33	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Сертифікат 2	11.05.2018 11:38:48	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Сертифікат 25 ст 3 2х6	11.05.2018 12:00:11	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Витяг ПДВ	01.08.2017 08:07:51	11.05.2018 12:08	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)	Scan Process Machine
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	ПДВ	18.01.2018 17:22:10	11.05.2018 12:25	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)	Scan Process Machine
ФОП Кезіков А. Ю.	Договір ЛДАРЗ	14.03.2018 10:15:11	11.05.2018 12:08	LibreOffice 5.4	1.4 (Acrobat 5.x)	Writer
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Аналогічний договір	11.05.2018 11:48:15	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Проект_Договора	11.05.2018 11:16:17	11.05.2018 12:08	Microsoft Word 10	1.5 (Acrobat 6.x)	Microsoft Word 10
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Додаток 3 (Проект договору)	11.05.2018 11:56:51	11.05.2018 12:25	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ФОП Кезіков А. Ю.	Свідоцтво реєстрація	01.08.2017 08:05:55	11.05.2018 12:08	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)	Scan Process Machine
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	РІШЕННЯ	18.01.2018 17:27:33	11.05.2018 12:25	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)	Scan Process Machine
ФОП Кезіков А. Ю.	Витяг ЄП	01.08.2017 08:08:27	11.05.2018 12:08	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)	Scan Process Machine
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	СТАТУТ	18.01.2018 17:38:02	11.05.2018 12:25	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)	Scan Process Machine
ФОП Кезіков А. Ю.	4ОПП	07.03.2018 16:32:35	11.05.2018 12:08	Adobe PSL 1.3e for Canon	1.4 (Acrobat 5.x)	Canon SC1011
ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Наказ Директор	18.01.2018 17:26:59	11.05.2018 12:25	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)	Scan Process Machine

(48) Властивості файлів є унікальним даними про електронний документ та відрізняються залежно від автора файлу, обладнання, яке використовується для виготовлення скан-копій документів, програмних засобів, що використовуються для конвертації цих документів у формат «PDF», та інших параметрів.

(49) Отже, більшість файлів, завантажених Відповідачами до системи «Prozorro» мають схожі назви та спільні «метадані» (додаток - Canon SC1011, версія PDF - 1.4 (Acrobat 5.x), виробник - Adobe PSL 1.3e for Canon) та створенні в один день, послідовно і з невеликою різницею в часі.

- (50) Справжність змагання під час участі у процедурах закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях учасників, зокрема щодо цінових пропозицій.
- (51) У процесі підготовки та участі у Процедурі закупівлі Відповідачі повинні були діяти самостійно, змагатися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції.
- (52) Отже, виявлені спільні властивості файлів тендерних пропозицій не могли виникнути випадково за умови, якщо б кожен з Відповідачів самостійно готував свої пропозиції, тобто за умов дійсного змагання суб'єктів під час участі у Процедурі закупівлі. Це свідчить про те, що між ФОП Кезіковим А. Ю. та ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» відбувався обмін інформацією на стадії підготовки та при завантаженні своїх тендерних пропозицій, що в свою чергу свідчить про спільну (узгоджену) поведінку під час підготовки документів або документи готувались одним із Відповідачів.

4.6. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (53) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (54) За результатами аналізу файлів, завантажених Відповідачами для участі в Процедурі закупівель, встановлено, що більшість файлів були створені в один день (день завантаження пропозицій) та з невеликою різницею в часі [див. таблицю 7]:

Таблиця 7

Документи ФОП Кезікова А. Ю.	Дата та час створення документу	Документи ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС»	Дата та час створення документу
Довідка санкції	11.05.2018 11:05:35	Довідка санкції	11.05.2018 11:50:15
Довід. погоджен. з умовами договору	11.05.2018 11:03:57	Довідка згода з умовами договору	11.05.2018 11:49:15
Додаток 1 тех завдання	11.05.2018 11:06:17	Додаток 1 (тех завдання_сталь листова 25 та 10)	11.05.2018 11:51:41
Додаток 2 відомості про учасника	11.05.2018 11:07:53	Додаток 2 (відомості про учасника)	11.05.2018 11:52:36
Додаток 4 цінова	11.05.2018 11:28:23	Додаток 4 (цінова пропозиція)	11.05.2018 11:58:43
Сертифікат 1	11.05.2018 11:37:40	Сертифікат 10 2x6	11.05.2018 12:03:33
Сертифікат 2	11.05.2018 11:38:48	Сертифікат 25 ст 3 2x6	11.05.2018 12:00:11

- (55) Отже, така синхронність дій у часі під час входу до електронних поштових скриньок та створення файлів тендерної документації вказує на системні погоджені дії Відповідачів під час здійснення господарської діяльності у період їх участі у Процедурі закупівлі, що свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та узгодженість дій.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (56) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезікова А.Ю. становить антиконкурентні узгоджені

дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

- (57) 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.
- (58) 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.
- (59) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (60) 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'єднаних 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.
- (61) Відповідно до пункту 13 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», конкурентна процедура закупівлі – здійснення конкурентного відбору учасників за процедурами закупівлі відкритих торгів, торгів з обмеженою участю та конкурентного діалогу.
- (62) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у процедурі закупівлі та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (63) Наведені обставини зі Справи свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах та узгодження між ними своєї поведінки.
- (64) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів для участі у Процедурі закупівлі Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах, що підтверджується, зокрема таким:
 - використанням спільної IP-адреси для завантаження тендерної документації для участі у Торгах;
 - використанням спільних IP-адрес під час подання податкової (фінансової) звітності у період Торгів;

- використанням спільних ІР-адрес для здійснення входу до особистих поштових скриньок у період Торгів;
- використанням у власній господарській діяльності Відповідачами спільних засобів зв'язку, електронної поштової скриньки у період Торгів;
- керуванням банківськими рахунками ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» особою, яка є його конкурентом у Процедурі закупівлі;
- наявністю господарських відносини між Відповідачами у період Процедури закупівлі;
- встановленими спільними властивостями електронних документів, завантажених Відповідачами електронних файлах тендерних пропозицій;
- синхронністю однакових дій Відповідачами з організації та здійснення господарської діяльності під час участі у Процедурі закупівлі.

- (65) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезіков А.Ю. під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі 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».
- (66) Таким чином, встановленими у Справі обставинами у їх сукупності доведено, що дії ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезіков А.Ю. 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.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (67) Листом від 11.08.2023 № 60-02/3481 (повернуто з причини, зазначеною в довідці ф. 20 АТ «УКРПОШТА» «за закінченням терміну зберігання») ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» було направлено копію Подання.
- (68) У зв'язку з припиненням здійснення господарської діяльності ФОП Кезіковим А.Ю. (запис № 2002150060006000939) подання про попередні висновки у справі № 111/60/113-рп/к.21 на юридичну адресу ФОП Кезікову А.Ю. не направлялось.
- (69) З метою повідомлення про попередні висновки у справі № 111/60/113-рп/к.21 Відділення листом від 11.08.2023 № 60-02/3479 (лист повернуто з причини, зазначеної в довідці ф. 20 АТ «УКРПОШТА» на адресу Відділення «адресат відсутній за вказаною адресою») фізичній особі Кезікову Артему Юрійовичу, який під час розгляду справи припинив здійснення підприємницької діяльності, з огляду на приписи статей 51 та 52 Цивільного кодексу України в частині застосування до підприємницької діяльності фізичних осіб нормативно-правових актів що регулюють підприємницьку діяльність юридичних осіб та відповідальністю фізичних осіб за зобов'язаннями, пов'язаними з підприємницькою діяльністю, надіслано Подання.
- (70) Враховуючи зазначене, керуючись пунктом 26 Правил розгляду заяв і справ, на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України 11.09.2023 було розміщено інформацію про попередні висновки та про дату, час і місце розгляду справи № 111/60/113-рп/к.21.
- (71) Зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та

Кезіков Артем Юрійович до Відділення не надали.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (72) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезікова А.Ю., які полягали у:
- використанні спільної IP-адреси для завантаження тендерної документації для участі у Торгах;
 - використанні спільних IP-адрес під час подання податкової (фінансової) звітності у період Торгів;
 - використанні спільних IP-адрес для здійснення входу до особистих поштових скриньок у період Торгів;
 - використанні у власній господарській діяльності Відповідачами спільних засобів зв'язку, електронної поштової скриньки у період Торгів;
 - керуванні банківськими рахунками ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» особою, яка є його конкурентом у Процедурі закупівлі;
 - наявності господарських відносин між Відповідачами у період Процедури закупівлі;
 - встановленні спільних властивостей електронних документів, завантажених Відповідачами електронних файлах тендерних пропозицій;
 - синхронності однакових дій Відповідачами з організації та здійснення господарської діяльності під час участі у Процедурі закупівлі
- Є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

- (73) Така поведінка ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезікова А.Ю. 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».

8. ВИЗНАЧЕННЯ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ ВІДПОВІДАЧІВ

- (74) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «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 абзацу 2 частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушень, передбачених пунктом 1 статті 50 цього Закону 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. 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.
- (77) Відповідно до частини 5 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.

(78) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*

(79) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*

(80) Вимога про надання інформації, а саме чистий дохід (виручку) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік, направлена на адресу ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС», повернута Відділенню з відміткою на довідці ф.20 АТ «УКРПОШТА»: «за закінченням терміну зберігання».

(81) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР ФОП Кезіков А.Ю. 09.02.2022 припинив свою підприємницьку діяльність (№ запису 2002150060006000939).

(82) Згідно із частиною першою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штрафи на об'єднання, суб'єктів господарювання: юридичних осіб; фізичних осіб; групу суб'єктів господарювання.

(83) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.

(84) Оскільки, ФОП Кезіков А. Ю. припинив господарську діяльність, то він, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не є суб'єктом господарювання та на нього не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(85) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» та ФОП Кезіков А. Ю. спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими тендерними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, в свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

(86) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення було враховано такі обставини:

- порушення законодавства в діях ТОВ «ТРИ-А-ПЛЮС» виявлено не вперше (рішення від 08.09.2022 № № 6025-р/к у справі № 122/60/128-рп/к.21 – порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 13 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції»);

- порушення законодавства в діях ФОП Кезікова А. Ю. виявлено не вперше (рішення від 20.07.2023 № № 60/79-р/к у справі № 123/60/129-рп/к.21 – порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 13 статті

50 Закону України «Про захист економічної конкуренції»);

- ФОП Кезіков А. Ю. припинив свою підприємницьку діяльність 09.02.2022, згідно з відомостями з ЄДР - номер запису про припинення підприємницької діяльності фізичної особи- підприємця за його рішенням 2002150060006000939.

- (87) Відповідно до абзацу другого частини першої статті 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції» результатами розгляду справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Антимонопольного комітету України приймають рішення, в тому числі про визнання вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та 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 та доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТРИ-А-ПЛЮС» (ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та фізична особа-підприємець Кезіков Артем Юрійович (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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у тендерній процедурі закупівлі «Сталь листова г/к 10 мм та 25 мм» (ДК 021:2015 44110000-4 Конструкційні матеріали), яка проводилась комунальним підприємством «Черкасиводоканал» Черкаської міської ради, ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-04-26-001860-а.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ТРИ-А-ПЛЮС» (ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*), штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім 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 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