



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

від 12 жовтня 2023 р.

Львів

№ 63/92-р/к

Справа № 63/1-01-28-2022

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Лоза» та товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо – проектне об'єднання «Фікс» подали заявки на участь у процедурі електронних торгів за предметом закупівлі: ДБН А.2.2-3:2014 ДК 021:2015 - 45220000-5 – Інженерні та будівельні роботи. Послуги з поточного ремонту вуличних меблів (лавок) на території пішохідної зони центральної частини м. Львова (ідентифікатор закупівлі UA-2021-11-17-002581-с).

За результатами розгляду справи № 63/1-01-28-2022 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Лоза» та товариства з обмеженою відповідальністю «Виробничо – проектне об'єднання «Фікс» у вищенаведених торгах кваліфіковано як порушення 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 вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

На товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Лоза» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо – проектне об'єднання «Фікс» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції № 63/1-01-28-2022 та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 26.09.2023 № 63-03/169п (далі – подання з попередніми висновками),

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Розгляд справи № 63/1-01-28-2022 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції в зв'язку з наявністю в діях товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Лоза» та товариства з обмеженою відповідальністю «Виробничо – проектне об'єднання «Фікс» ознак антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, що проводились Галицькою районною адміністрацією Львівської міської ради (далі - Замовник) за ідентифікатором закупівлі UA-2021-11-17-002581-с.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Лоза» (далі – ТОВ «ТД «Лоза»):
- a. ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*;
 - b. місце знаходження юридичної особи: *інформація з обмеженим доступом*;
 - c. основний вид діяльності юридичної особи: *інформація з обмеженим доступом*.
- (3) Товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо – проектне об'єднання «Фікс» (далі – ТОВ «ВПО «Фікс»):
- a. ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*;
 - b. місце знаходження юридичної особи: *інформація з обмеженим доступом*;
 - c. основний вид діяльності юридичної особи: *інформація з обмеженим доступом*.
- (4) Отже, ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (5) Згідно з розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30.08.2022 № 63/31-рп/к (далі – Розпорядження № 63/31) розпочато розгляд справи № 63/1-01-28-2022 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (6) Листами Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 30.08.2022 № 63-02/1583 (до ТОВ «ВПО «Фікс») та від 30.08.2022 № 63-02/1583 (до ТОВ «ТД «Лоза») надіслано копії Розпорядження № 63/31.

- (7) Листами Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.09.2023 № 63-02/2180 (до ТОВ «ВПО «Фікс»») та від 28.09.2023 № 63-02/2179 (до ТОВ «ТД «Лоза»») надіслані витяги з подання про попередні висновки.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (8) Замовником у системі електронних закупівель проведено Торги з такими параметрами:
- a. ідентифікатор: UA-2021-11-17-002581-с;
 - b. предмет: ДБН А.2.2-3:2014 ДК 021:2015 - 45220000-5 – Інженерні та будівельні роботи. Послуги з поточного ремонту вуличних меблів (лавок) на території пішохідної зони центральної частини м. Львова;
 - c. очікувана вартість: 300 000,00 грн. з ПДВ;
 - d. подання пропозицій: 17.11.2021 – 06.12.2021;
 - e. аукціон: 06.12.2021;
 - f. згідно з реєстром (дата та час розкриття тендерної пропозиції 06.12.2021 об 16:20) свої пропозиції подали:

Таблиця 1		
Найменування учасника	Початкова пропозиція (грн. з ПДВ)	Кінцева пропозиція (грн. з ПДВ)
ТОВ «ТД «Лоза»	287 210,00	287 210,00
ТОВ «ВПО «Фікс»	293 000,00	293 000,00

- g. згідно з протоколом Замовника про розгляд тендерних пропозицій від 09.12.2021 № 2/09.12, економічно вигідною та такою, що відповідає вимогам та умовам тендерної документації визнано пропозицію ТОВ «ТД «Лоза», з яким укладено договір поставки від 27.12.2021 № 364.

5. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (9) За результатами аналізу матеріалів Торгів, відомостей про діяльність Відповідачів, встановлено такі обставини.

5.1. Господарські відносини

- (10) Згідно з інформацією ТОВ «ВПО «Фікс», наданою листом від 20.12.2022 № 001-12/22, між ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» було укладено договір надання послуг та поставку від *інформація з обмеженим доступом*.
- (11) Актом надання послуг від *інформація з обмеженим доступом* підтверджено, що умови договору надання послуг та поставку від *інформація з обмеженим доступом* були виконані.
- (12) Згідно з інформацією ТОВ «ТД «Лоза», наданою листом від 23.12.2022 № 2312-01, між Відповідачами протягом періоду проведення Торгів відбувався грошовий переказ:

Таблиця 2				
Дата проведення платежу	Платник коштів	Отримувач коштів	Сума переказу (грн.)	Призначення платежу
інформація з обмеженим доступом				

- (13) Відповідно до інформації ТОВ «ТД «Лоза», наданої листом від 23.12.2022 № 2312-01, протягом періоду проведення Торгів контрагентом податкового кредиту ТОВ «ТД «Лоза» є ТОВ «ВПО «Фікс»:

Таблиця 3		
Номер рахунку	Контрагент	Оборот за період
інформація з обмеженим доступом		

- (14) Отже, наявність господарських відносин під час проведення Торгів вказує на існування спільного середовища ведення господарської діяльності між Відповідачами.

5.2. Телефонні з'єднання

- (15) Згідно з інформацією ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», наданою листом від 23.02.2022 № 230222-11, ТОВ «ВПО «Фікс» у реєстраційних даних вказало такий номер телефону: *інформація з обмеженим доступом*.
- (16) Відповідно до інформації ТОВ «ТД «Лоза», наданої листом від 23.12.2022 № 2312-01, ТОВ «ТД «Лоза» вказує телефонні номери: *інформація з обмеженим доступом*, як такі, що використовувались працівниками ТОВ «ТД «Лоза» протягом періоду проведення Торгів.
- (17) Згідно з інформацією ГУ ДПС у Львівській області, наданою листом від 17.02.2022 № 2127/5/13-01-12-03-09, контактним номером телефону ТОВ «ТД «Лоза» є номер *інформація з обмеженим доступом*.
- (18) Згідно з інформацією ТОВ «ВПО «Фікс», наданою листом від 20.12.2022 № 001-12/22, ТОВ «ВПО «Фікс» вказує номери телефонів: *інформація з обмеженим доступом*, як такі, що використовувались працівниками ТОВ «ВПО «Фікс» протягом періоду проведення Торгів.
- (19) Відповідно до інформації ПрАТ «Київстар», наданої листом від 11.05.2023 № 12922/01 та ТОВ «Лайфселл», наданої листом від 03.05.2023 № 1979д, між вищезазначеними номерами телефонів Відповідачів протягом періоду проведення Торгів відбувались телефонні з'єднання:

Таблиця 5				
Дата з'єднання	Час з'єднання	Номер, який здійснює виклик	Номер, котрий приймає виклик	Тривалість з'єднання, с
інформація з обмеженим доступом				

- (20) Отже, наявність телефонних з'єднань між Відповідачами свідчить про створення середовища для обміну інформацією та координацію дій між ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» протягом періоду проведення Торгів.

5.3. Використання спільного Юзера/Агента під час входу в систему електронного банкінгу

- (21) Згідно з інформацією АТ КБ «Приватбанк», наданою листом від 09.05.2023 № 20.1.0.0/7-230502/49354, Відповідачі **входили в електронну банківську систему з використанням спільного програмного забезпечення:**

Таблиця 6	
ТОВ «ВПО «Фікс»	ТОВ «ТД «Лоза»
інформація з обмеженим доступом	

- (22) Отже, використання спільного Юзера/Агента вказує на існування спільного середовища ведення господарської діяльності між ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» та координацію господарської дій між Відповідачами.

5.4. Використання спільної ІР - адреси та електронної поштової скриньки під час подання податкової звітності

- (23) Згідно з інформацією ГУ ДПС у Львівській області, наданою листом від 17.02.2022 № 2127/5/13-01-12-03-09, ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» **подавали податкову звітність з однієї ІР - адреси, при цьому в один і той самий день використовували спільну електронну поштову скриньку:**

Таблиця 7	
ТОВ «ТД «Лоза»	ТОВ «ВПО «Фікс»
інформація з обмеженим доступом	

- (24) Відповідно до інформації ТОВ «УКРНЕТ», наданої листом від 02.05.2023 № 206/01/01-08, електронне ім'я користувача поштової скриньки *інформація з обмеженим доступом*, що підтверджує приналежність ТОВ «ВПО «Фікс» електронної поштової скриньки *інформація з обмеженим доступом*.
- (25) Згідно з інформацією ТОВ «УКРНЕТ», наданою листом від 02.05.2023 № 206/01/01-08, ТОВ «ВПО «Фікс» заходило в електронну поштову скриньку *інформація з обмеженим доступом* з ІР – адреси *інформація з обмеженим доступом*:

Таблиця 8	
Дата входу	Час входу
інформація з обмеженим доступом	

- (26) Відповідно до публічно доступної інформації з Інтернет - сайту RIPE - сфера покриття ІР - адреси *інформація з обмеженим доступом* – Німеччина, Бреттен.
- (27) Отже, таке подання електронної податкової звітності вказує на існування спільного середовища ведення господарської діяльності між ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» та координацію господарських дій між Відповідачами.

5.5. Використання спільних ІР – адрес в електронній банківській системі

- (28) Згідно з інформацією АТ КБ «Приватбанк», наданою листом від 09.05.2023 № 20.1.0.0.0/7-230502/49354, Відповідачі входили в електронну банківську систему з однієї IP – адреси:

Таблиця 9			
ТЗОВ «ТД Лоза»		ТЗОВ «ВПО «Фікс»	
Дата входу	Час входу	Дата входу	Час входу
інформація з обмеженим доступом			

- (29) Відповідно до інформації АТ «ПУМБ», наданої листом від 09.05.2023 № 19.3-02/240, ТОВ «ТД «Лоза» для входу в електронну банківську систему використовувало такі IP – адреси:

Таблиця 10	
Дата входу	Час входу
інформація з обмеженим доступом	

- (30) Згідно з інформацією АТ КБ «Приватбанк», наданою листом від 09.05.2023 № 20.1.0.0.0/7-230502/49354 та АТ «ПУМБ», наданою листом від 09.05.2023 № 19.3-02/240, Відповідачі для входу в електронні банківські системи використовували спільні IP – адреси:

Таблиця 11			
вхід ТОВ «ТД Лоза» (АТ «ПУМБ»)		вхід ТОВ «ВПО «Фікс» (АТ КБ «Приватбанк»)	
Дата входу	Час входу	Дата входу	Час входу
інформація з обмеженим доступом			

- (31) Відповідно до інформації АТ «ПУМБ», наданої листом від 09.05.2023 № 19.3-02/240 та ТОВ «УКРНЕТ», наданої листом від 02.05.2023 № 206/01/01-08, Відповідачі використовували спільну IP – адресу для входу в електронну банківську систему:

Таблиця 12			
вхід ТОВ «ТД «Лоза» (АТ «ПУМБ»)		вхід ТОВ «ВПО «Фікс» (ТОВ «Укрнет»)	
Дата входу	Час входу	Дата входу	Час входу
інформація з обмеженим доступом			

- (32) Згідно з інформацією ТОВ «Астра - Львів», наданою листом від 08.06.2023 № 335, IP – адреси: *інформація з обмеженим доступом* знаходяться в динамічному пулі адрес та належать NAT - серверу, який перенаправляє сотні внутрішніх мережевих пристроїв абонентів через мережу Інтернет.
- (33) Відповідно до інформації ТОВ «Техносфера», наданої листом від 13.06.2023 № 13-06/01, IP – адреси *інформація з обмеженим доступом* надаються ТОВ «ТД «Лоза», адреса надання послуг: *інформація з обмеженим доступом*.
- (34) Отже, таке використання Відповідачами спільної IP - адреси вказує на існування спільного середовища ведення господарської діяльності між ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» та координацію господарських дій між Відповідачами.

5.6. Використанням спільної IP – адреси в Торгах

- (35) Згідно з інформацією ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», наданою листом від 23.02.2022 № 230222-11, ТОВ «Торговий дім Лоза» подавало тендерні пропозиції з IP-адреси *інформація з обмеженим доступом*.
- (36) Відповідно до інформації ДП «Прозорро», наданої листом від 31.01.2022 № 206/01/183/04, ТОВ «ВПО «Фікс» заходило в аукціон у Торгах з IP-адреси *інформація з обмеженим доступом*.
- (37) Згідно з інформацією ТОВ «Техносфера», поданою листом від 13.06.2023 № 13-06/01, IP – адреса *інформація з обмеженим доступом* надавалася ТОВ «ТД Лоза», адреса надання послуг: *інформація з обмеженим доступом*.
- (38) Отже, таке використання Відповідачами однієї IP-адреси не може вважатись випадковим збігом обставин та свідчить про координацію дій між ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» в Торгах.

5.7. Спільні властивості файлів в Торгах

- (39) Згідно з тендерними пропозиціями Відповідачів, було встановлено, що ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» подавали тендерні пропозиції, створені із використанням спільного програмного забезпечення:

Таблиця 13	
Перелік документів ТОВ «ТД «Лоза»	Перелік документів ТОВ «ВПО «Фікс»
Програма HP Scan Виробник PDF HP Scan Extended Application Версія PDF 1.7 (Acrobat 8.x)	
Довідка про наявність обладнання	Інформаційна довідка про матеріально – технічну базу
Довідка про виконання аналогічного договору	Довідка про досвід виконання аналогічного договору
Тендерна пропозиція	Тендерна пропозиція
Технічне завдання	Технічне завдання
Проект договору	Проект договору
Довідка про захист довкілля	Довідка про захист довкілля

- (40) Отже, використання Відповідачами спільного програмного забезпечення для створення пропозицій свідчить про координацію дій між ТОВ «ТД «Лоза» та ТОВ «ВПО «Фікс» в Торгах.

5.8. Технічний характер участі ТОВ «ВПО «Фікс» в Торгах

- (41) Згідно з пунктом 1 (Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції) розділу III (Інструкція з підготовки тендерної пропозиції) тендерної документації, Замовником вимагається надання інформації та документів, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям згідно з Таблицею 1 Додатку 1 до тендерної документації.
- (42) Відповідно до таблиці 1 (Кваліфікаційні вимоги до учасників процедури закупівлі) Додатку 1 (Перелік документів на підтвердження відповідності пропозиції учасника вимогам тендерної документації) до тендерної документації, Замовником на підтвердження наявності в учасника процедури

закупівлі працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід вимагається надання штатного розпису (з ретушуванням зарплатно – фінансових показників) та цивільно – правові договори (з ретушуванням персональних даних працівників) щодо працівників, найнятих на умовах цивільно – правових угод - **ТОВ «ВПО «Фікс» такої інформації не надало.**

- (43) Згідно з таблицею 1 (Кваліфікаційні вимоги до учасників процедури закупівлі) Додатку 1 (Перелік документів на підтвердження відповідності пропозиції учасника вимогам тендерної документації) до тендерної документації, Замовником на підтвердження наявності документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного (аналогічних) за предметом закупівлі договору (договорів) вимагається надання відгуку від суб'єкта господарювання щодо виконання аналогічного договору - **ТОВ «ВПО «Фікс» такої інформації не надало.**
- (44) Відповідно до Таблиці 2 (Інші документи, що вимагаються замовником) Додатку 1 (Перелік документів на підтвердження відповідності пропозиції учасника вимогам тендерної документації) до тендерної документації, Замовник вимагає надання: згоди на використання інформації на виконання вимог Закону України «Про захист персональних даних»; довідки про субпідрядника/співвиконавця; довідки (довідок) з обслуговуючого банку (банків) про відсутність (наявність) заборгованості за кредитами - **ТОВ «ВПО «Фікс» такої інформації не надало.**
- (45) Разом з тим ТОВ «ВПО «Фікс» здійснювало витрати, у тому числі фінансові (оплата послуг Оператора (майданчика) за подання учасником тендерної пропозиції), чим потенційно забезпечувало перемогу ТОВ «ТД «Лоза» в Торгах, оскільки, відповідно до частини другої статті 20 Закону України «Про публічні закупівлі» для проведення відкритих торгів має бути подано не менше двох тендерних пропозицій.
- (46) Вищенаведені відомості свідчать про участь ТОВ «ВПО «Фікс» у якості технічного кандидата для якого перемога не була ціллю, а метою було створення умов для можливої перемоги ТОВ «ТД «Лоза» в Торгах.

5.9. Особливості подання Відповідачами документів у Торгах

- (47) Згідно з пунктом 1 (Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції) розділу III (Інструкція з підготовки тендерної пропозиції) тендерної документації, Замовником вимагається надання інформації щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (далі – Закон) згідно з Таблицею 3 Додатку 1 до тендерної документації.
- (48) Відповідно до Таблиці 3 (Документи на підтвердження відповідності пропозиції вимогам, визначеним в ст. 17 Закону) Додатку 1 (Перелік документів на підтвердження відповідності пропозиції учасника вимогам тендерної документації) до тендерної документації, **учасник** на виконання вимоги статті 17 Закону **повинен надати** таку інформацію (на підтвердження відсутності підстав, **передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13** частини першої та

частини другої статті 17 Закону), а **переможець** торгів на виконання вимог статті 17 Закону повинен надати Замовнику документи, видані відповідними уповноваженими органами шляхом оприлюднення їх в електронній системі закупівель, що підтверджують відсутність підстав, **визначених пунктами 2, 3, 5, 6, 8, 12 і 13** частини першої та частиною другою статті 17 Закону.

- (49) Відповідно до тендерних пропозицій Відповідачів, ТОВ «ВПО «Фікс», котре не перемогло в Торгах, надало в складі власної тендерної пропозиції інформацію щодо відсутності підстав, передбачених пунктами 5, 6, 12 і 13 частини першої та частини другої статті 17 Закону, а ТОВ «ТД «Лоза», котре здобуло перемогу Торги, надало в складі власної пропозиції учасника довідку щодо відсутності підстав, передбачені пунктами 2, 3, 5, 6, 8, 12 і 13 а також відповідні документи уповноважених органів на підтвердження інформації, наведеної в довідці:

Таблиця 14			
Інформація, згідно з статтею 17 Закону, визначена Замовником		Інформація, відповідно до статтею 17 Закону, подана ТОВ «ВПО «Фікс»	Інформація, відповідно до статтею 17 Закону, подана ТОВ «ТД «Лоза»
для учасника Торгів	для переможця Торгів	пункти 5, 6, 12 і 13 частини першої та частина друга статті 17 Закону	пункти 2, 3, 5, 6, 8, 12 і 13 частини першої та частина друга статті 17 Закону
пункти 5, 6, 12 і 13 частини першої та частина друга статті 17 Закону	пункти 2, 3, 5, 6, 8, 12 і 13 частини першої та частина друга статті 17 Закону		

- (50) Отже, Відповідачі заздалегідь окреслили характер власної поведінки в Торгах: ТОВ «ТД «Лоза» - переможець, ТОВ «ВПО «Фікс» - учасник, для якого перемога в Торгах не є ціллю.

5.10. Не пониження цінових пропозицій в Торгах

- (51) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників в Торгах була «ціна», тобто, пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів.
- (52) Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (53) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би таку ціну на продукцію, яка забезпечила б йому перемогу у Торгах.
- (54) Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (55) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у закупівлях є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію.

- (56) Разом з тим, протягом електронного аукціону в Торгах ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза» не змінювали свої цінові пропозиції.
- (57) Такі особливості у поведінці Відповідачів під час електронного аукціону свідчить про попередню домовленість ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза» під час підготовки пропозицій на Торги в частині визначення цін.

6. ВИСНОВКИ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ

- (58) Згідно з:
- a) абзацом другим статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (конкуренція) - **змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання**, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку;
 - b) частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;
 - c) 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;
 - d) пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів;
 - e) частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом;
 - f) пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (59) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних закупівлях є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренції.
- (60) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях.
- (61) Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що Відповідачі торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників.

- (62) Відтак, тендерні пропозиції, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам торгів умови, натомість, ТЗОВ «Виробничо – проектне об'єднання «Фікс» та ТЗОВ «Торговий дім «Лоза» всупереч зазначеному, замінили конкуренцію на координацію дій.
- (63) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій та участі в Торгах Відповідачі узгоджували між собою поведінку, що підтверджується таким:
- a) господарськими відносинами;
 - b) телефонними з'єднаннями;
 - c) використанням спільного Юзера/Агента під час входу в систему електронного банкінгу;
 - d) використанням спільної ІР - адреси та електронної поштової скриньки під час подання податкової звітності;
 - e) використанням спільних ІР – адрес в електронній банківській системі;
 - f) використанням спільної ІР – адреси в Торгах;
 - g) технічним характером участі ТОВ «ВПО «Фікс» в Торгах;
 - h) особливостями подання Відповідачами документів в Торгах;
 - i) не пониженням цінових пропозицій в Торгах.
- (64) Наведені вище обставини свідчать про те, що Відповідачі під час підготовки та участі в Торгах мали можливість узгодити та узгодили свою поведінку, замінивши ризик, який породжує конкуренція на координацію своєї економічної поведінки.
- (65) Узгодження ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.
- (66) Дії ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза» щодо узгодження своєї поведінки під час участі в Торгах є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (67) ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза» подали в один день заперечення від 12.10.2023 у справі № 63/1-01-28-2022 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що є схожими за візуальним та змістовним оформленням.
- (68) Як свідчить подане ТОВ «ВПО «Фікс» заперечення, ТОВ «ВПО «Фікс» з висновками у справі № 63/1-01-28-2022 про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не згодне.

- (69) Заперечення ТОВ «ВПО «Фікс» не можуть бути взяті до уваги, оскільки спростовуються матеріалами справи або не стосуються предмета розгляду справи.
- (70) Своєю чергою, наведені в у справі № 63/1-01-28-2022 про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції висновки ґрунтуються на сукупності фактів та доказів, зібраних під час її розгляду.
- (71) Як свідчить подане ТОВ «ТД «Лоза» заперечення, ТОВ «ТД «Лоза» з висновками у справі № 63/1-01-28-2022 про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не згодне.
- (72) Заперечення ТОВ «ТД «Лоза» не можуть бути взяті до уваги, оскільки спростовуються матеріалами справи або не стосуються предмета розгляду справи.
- (73) Своєю чергою, наведені в у справі № 63/1-01-28-2022 про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції висновки ґрунтуються на сукупності фактів та доказів, зібраних під час її розгляду.
- (74) Додатково зазначається, що заперечення ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза» є безпідставними з врахуванням, зокрема, такого:
- a) ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза» здійснюють фрагментацію доказів з метою їх представлення відірвано один від одного, натомість, сукупність виявлених особливостей у двох учасників відразу свідчить про узгодження їх поведінки;
 - b) мотиви ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза» є декларативними, не спростовують відповідних висновків, що ґрунтуються на встановлених фактичних обставинах та не враховують ні дійсного правового змісту антиконкуретних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (де правове значення має сама по собі фактична відсутність змагальності внаслідок узгодження учасниками торгів поведінки), ані меж виключної компетенції органів Антимонопольного комітету України (зокрема, щодо правової кваліфікації наявної події);
 - c) вищенаведена сукупність обставин свідчить, що суб'єкти господарювання координували свою поведінку, оскільки в їх діях вбачається чіткий та закономірний алгоритм поведінки який полягає у наявності тісного взаємозв'язку у відповідних осіб та спрямованості дій на викривлення прозорого конкурентного відбору;
 - d) характер встановлених обставин свідчить про поєднання інтересів ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза», що усуває непевність, а відтак усувається конкуренція між ними;
 - e) сукупність встановлених обставин одночасно в ТОВ «ВПО «Фікс» та ТОВ «ТД «Лоза», не може бути пояснена ні простим збігом, тощо;
 - f) вже сама погоджена поведінка Відповідачів не відповідає суті конкурсу, змагання при проведенні торгів забезпечується таємністю інформації; змагальність учасників процедури закупівлі, з огляду на приписи статей 1, 5, 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», передбачає самостійні та незалежні дії (поведінку) кожного з учасників та їх обов'язок готувати свої

пропозиції конкурсних торгів окремо, така змагальність виключається встановленими у справі № 63/1-01-28-2022 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції обставинами, що свідчить про узгоджену поведінку Відповідачів; відповідна поведінка призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки з метою створення видимості конкуренції в межах торгів;

- g) сама узгоджена поведінка Відповідачів не відповідає суті конкурсу і безпідставно ототожнювати формальну кількість учасників торгів та їх пропозиції з змагальністю;
- h) для кваліфікації дій суб'єктів господарювання як антиконкурентні узгоджені дії не є обов'язковим з'ясування настання наслідків у формі відповідно недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, ущемлення інтересів інших суб'єктів господарювання (конкурентів, покупців) чи споживачів, зокрема через заподіяння їм шкоди (збитків) або іншого реального порушення їх прав чи інтересів, чи настання інших відповідних наслідків, натомість, достатнім є встановлення самого факту вчинення дій, визначених законом як антиконкурентні узгоджені дії (частина друга статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).

8. НАКЛАДЕННЯ ШТРАФІВ

- (75) Згідно з частиною другою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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.
- (76) Згідно з листом Головного управління ДПС у Львівській обл. від 29.08.2023 № 9474/5/13-01-04-07 дохід (виручку) у 2022:
 - a) ТОВ «ВПО «Фікс» склав *інформація з обмеженим доступом* грн.;
 - b) ТОВ «ТД «Лоза» склав *інформація з обмеженим доступом* грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Лоза» (ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*)

та товариства з обмеженою відповідальністю «Виробничо – проектне об'єднання «Фікс» (ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в торгах на закупівлю «Послуги з поточного ремонту вуличних меблів (лавок) на території пішохідної зони центральної частини м. Львова» (ідентифікатор закупівлі UA-2021-11-17-002581-с), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Лоза» (ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. За вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Виробничо – проектне об'єднання «Фікс» (ідентифікаційний код юридичної особи *інформація з обмеженим доступом*) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Згідно з статтею 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органу Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

В.о. голови Колегії,
в.о. голови Відділення

Сергій ОЛЕНЮК