



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

09 травня 2024 р.

м. Львів

№ 63/32-р/к

Справа № 63/4-01-79-2021

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції

Товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» та фізична особа-підприємець Аверков Павло Іванович подали свої цінові пропозиції для участі у процедурах закупівель за предметами:

- «Верстати для обробки деревини», замовником якої був Державний навчальний заклад «Черкаський професійний ліцей» («Інформація, доступ до якої обмежено») відповідно до оголошення UA-2019-05-21-001054-с (далі – Торги 1);*
- «Деревообробне обладнання (Деревообробне обладнання різне)», замовником якої було Вище професійне училище № 19 м. Дрогобича («Інформація, доступ до якої обмежено»), відповідно до оголошення UA-2019-09-24-002023-b (далі – Торги 2);*
- «Металообробні Верстати (Гідравлічний прес для гнуття Yangli WC67Y-63/2500)», замовником якої було Державне підприємство «Національна енергетична компанія «Укренерго» («Інформація, доступ до якої обмежено»), відповідно до оголошення UA-2019-04-23-000462-a (далі – Торги 3);*
- «Верстат токарно-гвинторізний, універсальний, новий», замовником якої був Інститут надтвердих матеріалів ім. В.М. Бакуля НАН України («Інформація, доступ до якої обмежено»), відповідно до оголошення UA-2019-04-15-000592-a (далі – Торги 4);*
- «Деревообробне обладнання», замовником якої був ДНЗ «Немирівський професійний ліцей», («Інформація, доступ до якої обмежено»), відповідно до оголошення UA-2019-04-23-000100-с (далі – Торги 5),*
далі разом – Торги.

При цьому товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» та фізична особа-підприємець Аверков Павло Іванович узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у Торгах.

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань 17.03.2021 фізична особа-підприємець Аверков Павло Іванович припинив підприємницьку діяльність.

За результатами розгляду справи № 63/4-01-79-2021 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» та фізичної особи-підприємця Аверкова Павла Івановича є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, які передбачені 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.

На товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» накладено штраф, сукупний розмір якого склав: 340 000,00 грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 63/4-01-79-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Четвертого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 12.04.2024 № 63-03/82-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Доручення Антимонопольного комітету України від 26.03.2021 № 13-06/283 (вх. № 63-01/202К від 29.03.2021).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення) від 03.06.2021 № 63/88-рп/к розпочато розгляд справи № 63/4-01-79-2021 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» та фізичною особою-підприємцем Аверковим П.І. (далі разом – Відповідачі) порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених 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 закупівлі за предметами:
 - «Верстати для обробки деревини», замовником якої був Державний навчальний заклад «Черкаський професійний ліцей» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) відповідно до оголошення UA-2019-05-21-001054-с (далі – Торги 1);
 - «Деревообробне обладнання (Деревообробне обладнання різне)», замовником якої було Вище професійне училище № 19 м. Дрогобича (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-09-24-002023-b (далі – Торги 2);
 - «Металообробні Верстати (Гідравлічний прес для гнуття Yangli WC67Y-63/2500)», замовником якої було Державне підприємство «Національна енергетична компанія «Укренерго» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-04-23-000462-а (далі – Торги 3);
 - «Верстат токарно-гвинторізний, універсальний, новий», замовником якої був Інститут надтвердих матеріалів ім. В.М. Бакуля НАН України (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-04-15-000592-а (далі – Торги 4);
 - «Деревообробне обладнання», замовником якої був ДНЗ «Немирівський професійний ліцей», (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-04-23-000100-с (далі – Торги 5),

далі разом – Торги.

- (3) Листами Відділення від 03.06.2021 № 63-02/3056 та № 63-02/3057 на адреси Відповідачів було надіслано копії розпорядження адміністративної колегії Відділення від 03.06.2021 № 63/88-рп/к про початок розгляду справи № 63/4-01-79-2021.
- (4) У межах розгляду справи № 63/4-01-79-2021 Відділенням було складено подання про попередні висновки у справі від 12.04.2024 № 63-03/82-П (далі - Подання).
- (5) Листами Відділення від 12.04.2024 № 63-02/843е та № 63-02/844е на адреси Відповідачів було надіслано копії Подання та одночасно повідомлено про засідання адміністративної колегії Відділення щодо розгляду справи № 63/4-01-69-2021.
- (6) Відповідно до пункту 6 Розділу VII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 № 169-рп, із змінами) 19.04.2024 на офіційному веб-сайті Відділення була розміщена інформація щодо попередніх висновків у справі № 63/4-01-79-2021.
- (7) Відповідно до пункту 3 Розділу VII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 № 169-рп, із змінами) 22.04.2024 вимога Відділення від 07.03.2024 № 63-02/766 була розміщена на офіційному веб-сайті Відділення.
- (8) Листами Відділення від 25.04.2024 № 63-02/1061е та № 63-02/1066е на адреси Відповідачів було надіслано повідомлення про перенесення засідання адміністративної колегії Відділення у справі № 63/4-01-79-2021.
- (9) Відповідно до пункту 6 Розділу VII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 № 169-рп, із змінами) 25.04.2024 на офіційному веб-сайті Відділення була розміщена інформація про засідання адміністративної колегії Відділення щодо розгляду справи № 63/4-01-79-2021.

2. Відповідачі

- (10) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:
- а) Товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн»: (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) (у період проведення Торгів юридична адреса: (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – ТОВ «КМА Юкрейн»)). Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ТОВ «КМА Юкрейн» є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- б) Фізична особа-підприємець Аверков Павло Іванович: (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – ФОП Аверков П.І.). Відповідно до інформації з ЄДР основним видом діяльності ФОП Аверкова П.І. станом на момент проведення Торгів була (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*). Дата та номер запису про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності ФОП Аверкова П.І. – 17.03.2021, номер запису: 2001980060001024068, підстава: власне рішення.
- (11) ТОВ «КМА Юкрейн» є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (12) ФОП Аверков П.І. був суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на момент проведення Торгів.

3. Інформація про Торги

3.1. Торги 1 (ідентифікатор закупівлі UA-2019-05-21-001054-с)

- (13) Замовник – Державний навчальний заклад «Черкаський професійний ліцей» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (14) Предмет закупівлі: «Верстати для обробки деревини».
- (15) Дата оприлюднення: 21 травня 2019.
- (16) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: до 06 червня 2019, 00:00.
- (17) Очікувана вартість Закупівлі: 515 000,00 грн (з ПДВ).
- (18) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 3 000,00 грн (0,58 % від очікуваної вартості).
- (19) Початок аукціону: 06 червня 2019, 14:44.
- (20) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій та згідно з протоколом розкриття (дата і час розкриття: 06 червня 2019 року, 15:11) свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 1

Учасники	Дата та час подання	Початкова цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ТОВ «ВКФ Електромотор»	29 травня 2019 17:06	503 195,00	500 195,00
ТОВ «КМА Юкрейн»	05 червня 2019 18:38	513 000,00	513 000,00

ФОП Аверков П.І.	05 червня 2019 18:23	515 000,00	515 000,00
------------------	-------------------------	------------	------------

- (21) Відповідно до протоколу тендерного комітету 14 червня 2019 року відхилено усі тендерні пропозиції, згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».

3.2. Торги 2 (ідентифікатор закупівлі UA-2019-09-24-002023-b)

- (22) Замовник – Вище професійне училище № 19 м. Дрогобича (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (23) Предмет закупівлі: ДК 021:2015:43810000-4 «Деревообробне обладнання (Деревообробне обладнання різне)».
- (24) Дата оприлюднення: 24 вересня 2019.
- (25) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: до 10 жовтня 2019, 09:00.
- (26) Очікувана вартість закупівлі: 303 900,00 грн (з ПДВ).
- (27) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 1 000,00 грн (0,33 % від очікуваної вартості).
- (28) Початок аукціону: 11 жовтня 2019, 15:47.
- (29) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій та згідно з протоколом розкриття (дата і час розкриття: 02 вересня 2020 року, 12:59) свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 2

Учасники	Дата та час подання	Початкова цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ТОВ «КМА Юкрейн»	07 жовтня 2019 10:19	303 408,00	303 408,00
ФОП Аверков П.І.	09 жовтня 2019 18:17	303 900,00	303 900,00

- (30) Відповідно до протоколу тендерного комітету 21 жовтня 2019 року відхилено усі тендерні пропозиції, згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».

3.3. Торги 3 (ідентифікатор закупівлі UA-2019-04-23-000462-a)

- (31) Замовник – Державне підприємство «Національна енергетична компанія «Укренерго» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (32) Предмет закупівлі: «Металообробні Верстати (Гідравлічний прес для гнуття Yangli WC67Y-63/2500)».
- (33) Дата оприлюднення: 23 квітня 2019.
- (34) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: до 10 травня 2019, 12:00.
- (35) Очікувана вартість закупівлі: 571 100,00 грн (без ПДВ).
- (36) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 5 711,00 грн (1,0 % від очікуваної вартості).
- (37) Початок аукціону: 13 травня 2019, 14:35.
- (38) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій та згідно з протоколом розкриття (дата і час розкриття: 13 травня 2019 року, 15:32) свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 3

Учасники	Дата та час подання	Початкова цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ТОВ «КМА Юкрейн»	10 травня 2019 10:32	496 992,00	496 992,00
ФОП Аверков П.І.	10 травня 2019 11:59	540 000,00	540 000,00
ТОВ «Зенітек»	10 травня 2019 11:31	433 333,33	423 333,33
ТОВ «Олео Дінамік Системс»	07 травня 2019 19:55	450 000,00	350 000,00
ТОВ «Холекс»	10 травня 2019 09:36	400 000,00	377 600,00
ТОВ «Стан Комплект»	08 травня 2019 15:29	528 672,00	471 063,00
ТОВ «Дезком»	10 травня 2019 11:30	508 000,00	470 000,00
ТОВ «Ель-Сел Груп»	10 травня 2019 11:23	569 000,00	333 777,00

- (39) Відповідно до протоколу тендерного комітету встановлено, що тендерна пропозиція ТОВ «Дезком» відповідає вимогам тендерної документації, укладено договір від 19 червня 2019 року № 10-1/1422-19 на суму 470 000,00 грн без ПДВ.

3.4. Торги 4 (ідентифікатор закупівлі UA-2019-04-15-000592-а)

- (40) Замовник – Інститут надтвердих матеріалів ім. В.М. Бакуля НАН України (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (41) Предмет закупівлі: «Верстат токарно-гвинторізний, універсальний, новий».
- (42) Дата оприлюднення: 15 квітня 2019.
- (43) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: до 03 травня 2019, 17:00.
- (44) Очікувана вартість закупівлі: 442 700,00 грн (з ПДВ).
- (45) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 2 213,50 грн (0,50 % від очікуваної вартості).
- (46) Початок аукціону: 06 травня 2019, 15:56.
- (47) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій та згідно з протоколом розкриття (дата і час розкриття: 06 травня 2019 року, 16:29) свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 4

Учасники	Дата та час подання	Початкова цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ТОВ «Техно Інновації»	27 квітня 2019 12:54	442 700,00	442 700,00
ТОВ «КМА Юкрейн»	02 травня 2019 17:01	408 498,00	408 498,00
ФОП Аверков П.І.	03 травня 2019 12:28	440 004,00	440 004,00

ТОВ «Демікс»	02 травня 2019 10:46	442 500,00	440 00,00
--------------	-------------------------	------------	-----------

- (48) Відповідно до протоколу тендерного комітету встановлено, що тендерна пропозиція ТОВ «КМА Юкрейн» відповідає вимогам тендерної документації, укладено договір від 27 травня 2019 року № 119 на суму 408 498,00 грн з ПДВ.

3.5. Торги 5 (ідентифікатор закупівлі UA-2019-04-23-000100-с)

- (49) Замовник – ДНЗ «Немирівський професійний ліцей» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (50) Предмет закупівлі: ДК 021:2015:43810000-4 «Деревообробне обладнання».
- (51) Дата оприлюднення: 23 квітня 2019.
- (52) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: до 11 травня 2019, 10:00.
- (53) Очікувана вартість закупівлі: 500 000,00 грн (з ПДВ).
- (54) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 2 500,00 грн (0,50 % від очікуваної вартості).
- (55) Початок аукціону: 13 травня 2019, 14:29.
- (56) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій та згідно з протоколом розкриття (дата і час розкриття: 13 травня 2019 року, 14:50) свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:

Таблиця 5

Учасники аукціону	Дата та час подання	Початкова цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ТОВ «КМА Юкрейн»	11 травня 2019 09:35	352 752,00	352 752,00
ФОП Аверков П.І.	11 травня 2019 09:55	355 920,00	355 920,00

- (57) Відповідно до протоколу тендерного комітету встановлено, що тендерна пропозиція ТОВ «КМА Юкрейн» відповідає вимогам тендерної документації, укладено договір від 03 червня року № 51 на суму 352 752,00 грн, в т.ч. ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (58) Аналіз матеріалів Справи засвідчив, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. узгодили між собою умови участі в Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

4.1. Торги 1

4.1.1. Пов'язаність Відповідачів

- (59) Відповідно до витягу з ЄДР, сформованого станом на 23.05.2019 (період проведення Торгів 1), одним із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), розмір частки якої в статутному капіталі ТОВ «КМА Юкрейн» становить 40%. Відповідно до інформації з ЄДР,

(«Інформація, доступ до якої обмежено») зареєстрована за адресою: («Інформація, доступ до якої обмежено»)

- (60) Відповідно до інформації з ЄДР місцезнаходження ФОП Аверкова П.І. – («Інформація, доступ до якої обмежено»).
- (61) Тобто, один із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» («Інформація, доступ до якої обмежено») та безпосередній конкурент ТОВ «КМА Юкрейн» у Торгах 1 ФОП Аверков П.І., («Інформація, доступ до якої обмежено») та зареєстровані за спільною адресою.
- (62) Відповідно до інформації, наданої Відділом державної реєстрації актів цивільного стану у Волинській області Управління державної реєстрації Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції листом від 30.12.2021 № 11604/05.2-04-40 (вх. № 63-01/10 від 04.01.2021), наявний актовий запис про («Інформація, доступ до якої обмежено») **Аверкова Павла Івановича**, («Інформація, доступ до якої обмежено») та («Інформація, доступ до якої обмежено»), складений 21.07.1984 відділом державної реєстрації актів цивільного стану у місті Луцьку Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції (м. Львів).
- (63) Тобто, **фактичні конкуренти** (ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І.) під час участі у Торгах 1 **були пов'язані між собою** («Інформація, доступ до якої обмежено») між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І. (**а саме:** («Інформація, доступ до якої обмежено»)).
- (64) Отже, учасники Торгів 1 ТОВ «КМА Юкрейн», одним із засновників якого є («Інформація, доступ до якої обмежено»), та яка є («Інформація, доступ до якої обмежено») ФОП Аверкова П.І., фактичного конкурента у Торгах 1, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є пов'язаними особами.
- (65) Враховуючи те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. є пов'язаними особами («Інформація, доступ до якої обмежено»), метою їх участі у Торгах 1 було забезпечення спільного комерційного інтересу, зокрема, щодо отримання прибутку, що впливало на їх поведінку під час участі у Торгах 1, а отже, між Відповідачами була відсутня економічна конкуренція, одним із результатів якої є здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими учасниками торгів.
- (66) Отже, ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. виступаючи у Торгах 1, як окремі незалежні суб'єкти господарювання, були при цьому пов'язаними особами, що сприяло обміну інформації та відсутність наміру конкурувати в торгах, що усунуло конкуренцію між ними.

4.1.2. Використання спільної IP-адреси та синхронність дій у часі

- (67) Відповідно до інформації, отриманої від ДП «Прозорро» (лист від 07.04.2021 № 206/01/986/04, вх. № 63-01/1403 від 07.04.2021) початкові пропозиції для

участі у Торгах 1 ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І подавали з авторизованного електронного майданчика - «Закупки.Пром.Уа».

- (68) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021) надало інформацію, що ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверков П.І. реєструвались на майданчику з однієї IP-адреси: (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*). Дана інформація наведена у таблиці 6:

Таблиця 6

IP-адреса	Відповідач
<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	ТОВ «КМА Юкрейн»
	ФОП Аверков П.І.

- (69) Згідно з інформацією ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА», наданою листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021), ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверков П.І. подавали свої цінові пропозиції на Торги 1 в один день з різницею у часі 15 хвилин. Подача документів на Торги 1 здійснювалась в останній день можливості подачі документів – 05 червня 2019 року, при тому що Торги 1 були оголошені 21 травня 2019 року, тобто більше ніж за два тижні до проведення аукціону, про що зазначено у таблиці 7:

Таблиця 7

Учасники	Кінцевий строк подання тендерних пропозицій	Дата та час подання тендерної пропозиції
ТОВ «КМА Юкрейн»	до 24 травня 2019, 00:00	<u>05.06.2019</u> 18:38:11
ФОП Аверков П.І.		<u>05.06.2019</u> 18:23:50

- (70) Слід зазначити, що система електронних закупівель «ProZorro» дозволяє кожному учаснику процедури закупівлі подавати свою тендерну пропозицію не лише шляхом завантаження всіх документів в один день, а й шляхом завантаження кожного окремого документа тендерної пропозиції по мірі його готовності. Натомість ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. завантажили свої пропозиції у Торгах 1 в один і той же день.
- (71) У разі добросовісної, а не узгодженої участі ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 1 об'єктивно було б спостерігати конкурентну боротьбу між ними задля отримання перемоги. Учасники мали можливість подачі своїх пропозицій у Торгах 1 впродовж 2 тижнів, однак через координацію дій Відповідачів на стадії підготовки пропозицій для участі у Торгах 1 спостерігається подання обома Відповідачами пропозицій у кінцевий термін. Вказаний факт не може бути випадковим збігом обставин, а у сукупності з іншими фактами свідчить про узгоджені дії Відповідачів.
- (72) Крім того, за інформацією наданою ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021) встановлено, що задля участі у Торгах 1 перерахування коштів ТОВ «КМА Юкрейн» і

ФОП Аверковим П.І. здійснювалося в один день у послідовні проміжки часу (див табл. 8):

Таблиця 8

Учасник	Сума платежу, грн	Час зарахування коштів
ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>
ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>

- (73) Вищезазначені факти не можуть бути випадковим збігом обставин, а свідчать про узгодження своєї поведінки між ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. під час участі у Торгах 1.

4.1.3. Електронне листування між Відповідачами

- (74) За результатами аналізу пропозицій Відповідачів поданих на Торги 1 та інформацій, наданих ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021), АТ КБ «Приватбанк» листом від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490 (вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021), встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. під час здійснення господарської діяльності та безпосередньо на момент проведення Торгів 1 використовували такі електронні поштові скриньки:

- ТОВ «КМА Юкрейн» – *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*;
- ФОП Аверков П.І. – *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*.

- (75) За інформацією ТОВ «УКРНЕТ», наданою листом від 06.07.2021 № 365/01/01-08 (вх. № 63-01/579кі від 12.07.2021) встановлено, що у період з 01.01.2019 по 31.01.2019, тобто за кілька місяців до проведення Торгів 1, між електронними скриньками *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)* та *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)* відбувалось систематичне надсилання та отримання повідомлень.

- (76) Зазначене листування свідчить, що Відповідачі були обізнані з господарською діяльністю один одного, про обмін інформацією між ними під час здійснення господарської діяльності, що створювало додаткові умови для узгодження ними дій під час підготовки й участі в Торгах 1, а також про обізнаність щодо дій один одного під час участі в Торгах 1.

4.1.4. Особливість подання тендерних пропозицій

- (77) Відповідно до вимог тендерної документації Відповідачі повинні були надати певні документи, які вимагались Замовником. Однак, на Торги 1 у складі своєї тендерної пропозиції ФОП Аверков П.І. не подав усіх документів, які вимагав Замовник.

- (78) У тендерній документації Замовника Торгів 1 передбачено перелік обов'язкових документів та документально-підтверджених довідок для участі у Торгах 1, зокрема:

- інформацію та документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям;
- інформацію щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону;
- інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі;
- документи, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів тендерної пропозиції;
- інформацію у вигляді довідки в довільній формі, що містить погодження учасника щодо укладення договору про закупівлю за результатами даних відкритих торгів згідно істотних умов та проекту договору, що запропоновані замовником.

- (79) Відповідно до пункту 1.5. розділу 2 тендерної документації Замовника Торгів 1 передбачено: *«Всі визначені тендерною документацією та додатками до неї документи тендерної пропозиції завантажуються в електронну систему закупівель у вигляді скан-копій у форматі pdf. (або аналогу – jpeg, тощо), виготовлених згідно переліку необхідних документів тендерної пропозиції учасника, що передбачені згідно тендерної документації».*
- (80) Однак, пропозиція конкурсних торгів ФОП Аверкова П.І. у Торгах 1 складалась лише з 1 документу: «Комерційна пропозиція», який був завантажений у форматі «word», та інструкції до верстатів. У складі своєї пропозиції ТОВ «КМА Юкрейн» подало усі документи необхідні для участі у Торгах 1.
- (81) Отже, ФОП Аверков П.І. не подав усіх документів, необхідних для участі у Торгах 1, документ «Комерційна пропозиція» був сформований та завантажений до електронної системи закупівель, але не відповідав вимогам Замовника, що свідчить про формальну участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 1.
- (82) Учасник закупівлі, який дійсно хоче прийняти участь у торгах та отримати перемогу, з метою уникнення можливості відхилення своїх пропозицій надаватиме всі документи, що вимагаються тендерною документацією Замовника. Незавантаження всіх документів свідчить про незацікавленість ФОП Аверкова П.І. в результатах аукціону на власну користь та підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 1, як технічного кандидата для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.1.5. Неконкурентна цінова поведінка Відповідачів

- (83) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників у Торгах 1 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.

- (84) У таблиці 1 Рішення зазначені початкові та остаточні цінові пропозиції ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 1. Різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів склала 2 000,00 грн або 0,4%.
- (85) Відповідно до оголошення встановлений мінімальний крок аукціону 3 000,00 грн.
- (86) Відповідно до протоколу тендерного комітету 14 червня 2019 року відхилено усі тендерні пропозиції згідно з Законом України «Про публічні закупівлі». Проте під час аукціону Відповідачі не знижували своїх пропозицій.
- (87) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі», електронний аукціон полягає у повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (88) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.
- (89) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (90) Оскільки ціна предмета закупівлі є єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, то учасники мали змагатись саме за цим критерієм.
- (91) У перемозі у торгах мав бути зацікавлений кожний учасник. Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би таку ціну на продукцію, яка забезпечила б йому перемогу у торгах.
- (92) Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (93) На Торги 1 ФОП Аверков П.І. подавав максимальну цінову пропозицію – очікувану вартість, встановлену Замовником. Отже, ФОП Аверков П.І. мав можливість взяти участь в аукціоні, зменшити свою цінову пропозицію і отримати перемогу у Торгах 1.
- (94) ТОВ «КМА Юкрейн» листом від 02.09.2021 № 259 (вх. № 63-01/3120 від 06.09.2021) надало комерційні пропозиції, згідно яких ним визначалась ціна тендерної пропозиції і повідомило, що: *«Товариство не намагалося отримати перемогу у Закупівлях, знижуючи ціну під час проведення аукціону»*. На момент подачі пропозицій Торгів 1 у власному розпорядженні ТОВ «КМА Юкрейн»

були: орендований вантажний автомобіль, орендоване складське приміщення, площею 400 м², гідравлічний підйомник 1 тонна в кількості 2 штук та Рокла 2,5 тони в кількості 2 штук. ТОВ «КМА Юкрейн» також зазначало, що в разі перемоги товариство мало намір придбати товари у ТОВ «Бета Опт» та ПП «Будпостач». ФОП Аверков П.І., у свою чергу, дану інформацію у своїх пропозиціях не подавав, відповіді на вимогу Відділення не надав, що додатково підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 1, як технічного кандидата.

- (95) Виходячи з наведеного, а саме, що цінова пропозиція ТОВ «КМА Юкрейн» була нижча на 2 000,00 грн або 0,4%, ФОП Аверков П.І., у разі нетехнічної його участі у Торгах 1, мав можливість та взяв би участь в аукціоні. Тобто поведінка ФОП Аверкова П.І., який не здійснював кроків у ході електронного аукціону, свідчить про попередню домовленість ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверкова П.І. під час підготовки тендерних пропозицій у Торгах 1 в частині визначення цін.
- (96) Така поведінка не є конкурентною ціновою поведінкою суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність на одному ринку, а сукупно з іншими фактами свідчить про технічну участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 1 виключно для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.2. Торги 2

4.2.1. Пов'язаність осіб

- (97) Відповідно до витягу з ЄДР, сформованого станом на 26.09.2019 (період проведення Торгів 2), одним із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), розмір частки якої в статутному капіталі ТОВ «КМА Юкрейн» становить 40%. Відповідно до інформації з ЄДР, (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) зареєстрована за адресою: (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (98) Відповідно до інформації з ЄДР місцезнаходження ФОП Аверкова П.І. – (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (99) Тобто, один із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та безпосередній конкурент ТОВ «КМА Юкрейн» у Торгах 2 ФОП Аверков П.І. (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та зареєстровані за спільною адресою.
- (100) Відповідно до інформації, наданої Відділом державної реєстрації актів цивільного стану у Волинській області Управління державної реєстрації Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції листом від 30.12.2021 № 11604/05.2-04-40 (вх. № 63-01/10 від 04.01.2021), наявний актовий запис про (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) **Аверкова Павла Івановича**, (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), складений 21.07.1984 відділом державної реєстрації

актів цивільного стану у місті Луцьку Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції (м. Львів).

- (101) **Тобто, фактичні конкуренти** (ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І.) під час участі у Торгах 2 **були пов'язані між собою** (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І. (**а саме:** (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*)).
- (102) Отже, учасники Торгів 2 ТОВ «КМА Юкрейн», одним із засновників якого є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), та яка є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) ФОП Аверкова П.І., фактичного конкурента у Торгах 2, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є пов'язаними особами.
- (103) Враховуючи те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. є пов'язаними особами (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), метою їх участі у Торгах 2 було забезпечення спільного комерційного інтересу, зокрема, щодо отримання прибутку, що впливало на їх поведінку під час участі у Торгах 2, а отже, між Відповідачами була відсутня економічна конкуренція, одним із результатів якої є здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими учасниками торгів.
- (104) Отже, ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. виступаючи у Торгах 2, як окремі незалежні суб'єкти господарювання, були при цьому пов'язаними особами, що сприяло обміну інформації та відсутність наміру конкурувати в торгах, що усунуло конкуренцію між ними.

4.2.2. Використання спільних ІР-адрес та синхронність дій у часі

- (105) Відповідно до інформації, отриманої від ДП «Прозорро» (лист від 07.04.2021 № 206/01/986/04, вх. № 63-01/1403 від 07.04.2021) початкові пропозиції для участі у Торгах 2 ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І подавали з авторизованного електронного майданчика - «Закупки.Пром.Уа».
- (106) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021) надало інформацію, що ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверков П.І. реєструвались на майданчику з однієї ІР-адреси: (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*). Дана інформація наведена у таблиці 9:

Таблиця 9

ІР-адреса	Відповідач
<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	ТОВ «КМА Юкрейн»
	ФОП Аверков П.І.

- (107) Відповідно до інформації, наданої АТ КБ «Приватбанк» (лист від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490, вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021) (**конфіденційна інформація**), Відділенням встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» і

ФОП Аверков П.І. використовували одне програмне забезпечення («Інформація, доступ до якої обмежено») та одну IP-адресу під час входу до електронного кабінету банку для здійснення операцій протягом 2019 року. Разом з тим, вхід до електронних кабінетів ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. здійснювався в одні й ті ж дні та послідовно. Спільне використання Відповідачами однієї IP-адреси для входу в інтернет-банкінг безпосередньо після участі у Торгах 2 та синхронність їх дій вказана у таблиці 10:

Таблиця 10

ТОВ «КМА Юкрейн»		ФОП Аверков П.І.	
Дата і час входу	IP-адреса	Дата і час входу	IP-адреса
(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)
(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)
(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)
(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)
(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)
(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)	(«Інформація, доступ до якої обмежено»)

(108) Інформація, зазначена у таблицях 9-10, свідчить про те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. до і після періоду проведення Торгів 2 використовували одні і ті ж IP-адреси для участі у Торгах 2 (реєстрації на майданчику), а також під час входу в систему «Клієнт-банк» в одні й ті ж самі дні із невеликою різницею у часі.

(109) Отже, використання Відповідачами одних IP-адрес для участі у Торгах 2, а також при керуванні рахунками в банку свідчить про наявність спільного доступу до мережі Інтернет у ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І., яке вони використовували у господарській діяльності.

(110) Дані факти не можуть бути випадковим збігом обставин, а свідчать про наявність створення умов для обміну інформацією та узгодження дій Відповідачів під час підготовки й участі в Торгах 2.

4.2.3. Електронне листування між Відповідачами

(111) За результатами аналізу пропозицій Відповідачів поданих на Торги 2 та інформацій, наданих ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04

(вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021), АТ КБ «Приватбанк» листом від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490 (вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021), встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. під час здійснення господарської діяльності та безпосередньо на момент проведення Торгів 2 використовували такі електронні поштові скриньки:

- ТОВ «КМА Юкрейн» – (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*);
- ФОП Аверков П.І. – (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).

(112) За інформацією ТОВ «УКРНЕТ», наданою листом від 06.07.2021 № 365/01/01-08 (вх. № 63-01/579кі від 12.07.2021) встановлено, що у період з 01.01.2019 по 31.01.2019, тобто за кілька місяців до проведення Торгів 2, між електронними скриньками (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) відбувалось систематичне надсилання та отримання повідомлень.

(113) Зазначене листування свідчить, що Відповідачі були обізнані з господарською діяльністю один одного, про обмін інформацією між ними під час здійснення господарської діяльності, що створювало додаткові умови для узгодження ними дій під час підготовки й участі в Торгах 2, а також про обізнаність щодо дій один одного під час участі в Торгах 2.

4.2.4. Особливість подання тендерних пропозицій

(114) Відповідно до вимог тендерної документації Відповідачі повинні були надати певні документи, які вимагались Замовником. У Торгах 2 ФОП Аверков П.І. не завантажив жодного сформованого документу, який вимагався Замовником, окрім Вписки з ЄДР, Свідоцтва платника єдиного податку та інструкції до верстатів.

(115) Учасник закупівлі, який дійсно хоче прийняти участь у торгах та отримати перемогу, з метою уникнення можливості відхилення своїх пропозицій надаватиме всі документи, що вимагаються тендерною документацією Замовника. Незавантаження всіх документів свідчить про незацікавленість ФОП Аверкова П.І. в результатах аукціону на власну користь та підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 2, як технічного кандидата, для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.2.5. Неконкурентна цінова поведінка Відповідачів

(116) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників у Торгах 2 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.

(117) У таблиці 2 Рішення зазначені початкові та остаточні цінові пропозиції ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 2. Різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів склала 492,00 грн або 0,2%.

- (118) Відповідно до оголошення встановлений мінімальний крок аукціону 1 000,00 грн.
- (119) Відповідно до протоколу тендерного комітету 21 жовтня 2019 року відхилено усі тендерні пропозиції згідно з Законом України «Про публічні закупівлі». Проте під час аукціону Відповідачі не знижували своїх пропозицій.
- (120) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі», електронний аукціон полягає у повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (121) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.
- (122) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (123) Оскільки ціна предмета закупівлі є єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, то учасники мали змагатись саме за цим критерієм.
- (124) У перемозі у торгах мав бути зацікавлений кожний учасник. Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би таку ціну на продукцію, яка забезпечила б йому перемогу у торгах.
- (125) Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (126) На Торги 2 ФОП Аверков П.І. подавав максимальну цінову пропозицію – очікувану вартість, встановлену Замовником. Отже, ФОП Аверков П.І. мав можливість взяти участь в аукціоні, зменшити свою цінову пропозицію і отримати перемогу у Торгах 2.
- (127) ТОВ «КМА Юкрейн» листом від 02.09.2021 № 259 (вх. № 63-01/3120 від 06.09.2021) надало комерційні пропозиції, згідно яких ним визначалась ціна тендерної пропозиції і повідомило, що: *«Товариство не намагалося отримати перемогу у Закупівлях, знижуючи ціну під час проведення аукціону»*. На момент подачі пропозицій Торгів 2 у власному розпорядженні ТОВ «КМА Юкрейн» були: орендований вантажний автомобіль, орендоване складське приміщення, площею 400 м², гідравлічний підйомник 1 тонна в кількості 2 штук та Рокла 2,5 тони в кількості 2 штук. ТОВ «КМА Юкрейн» також зазначало, що в разі перемоги товариство мало намір придбати товари у ТОВ «Бета Опт» та

ПП «Будпостач». ФОП Аверков П.І., у свою чергу, дану інформацію у своїх пропозиціях не подавав, відповіді на вимогу Відділення не надав, що додатково підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 2, як технічного кандидата.

- (128) Виходячи з наведеного, а саме, що цінова пропозиція ТОВ «КМА Юкрейн» була нижча на 492,00 грн або 0,2%, ФОП Аверков П.І., у разі нетехнічної його участі у Торгах 2, мав можливість та взяв би участь в аукціоні. Тобто поведінка ФОП Аверкова П.І., який не здійснював кроків у ході електронного аукціону, свідчить про попередню домовленість ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверкова П.І. під час підготовки тендерних пропозицій у Торгах 2 в частині визначення цін.
- (129) Така поведінка не є конкурентною ціновою поведінкою суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність на одному ринку, а сукупно з іншими фактами свідчить про технічну участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 2 виключно для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.3. Торги 3

4.3.1. Пов'язаність осіб

- (130) Відповідно до витягу з ЄДР, сформованого станом на 29.04.2019 (період проведення Торгів 3), одним із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), розмір частки якої в статутному капіталі ТОВ «КМА Юкрейн» становить 40%. Відповідно до інформації з ЄДР, (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) зареєстрована за адресою: (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (131) Відповідно до інформації з ЄДР місцезнаходження ФОП Аверкова П.І. (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (132) Тобто, один із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та безпосередній конкурент ТОВ «КМА Юкрейн» у Торгах 3 ФОП Аверков П.І., (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та зареєстровані за спільною адресою.
- (133) Відповідно до інформації, наданої Відділом державної реєстрації актів цивільного стану у Волинській області Управління державної реєстрації Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції листом від 30.12.2021 № 11604/05.2-04-40 (вх. № 63-01/10 від 04.01.2021), наявний актовий запис про (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) **Аверкова Павла Івановича**, (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), складений 21.07.1984 відділом державної реєстрації актів цивільного стану у місті Луцьку Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції (м. Львів).
- (134) Тобто, **фактичні конкуренти** (ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І.) під час участі у Торгах 3 **були пов'язані між собою** (*«Інформація, доступ до якої*

обмежено») між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І. (**а саме:** (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*)).

- (135) Отже, учасники Торгів 3 ТОВ «КМА Юкрейн», одним із засновників якого є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), та яка є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) ФОП Аверкова П.І., фактичного конкурента у Торгах 3, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є пов'язаними особами.
- (136) Враховуючи те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. є пов'язаними особами (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), метою їх участі у Торгах 3 було забезпечення спільного комерційного інтересу, зокрема, щодо отримання прибутку, що впливало на їх поведінку під час участі у Торгах 3, а отже, між Відповідачами була відсутня економічна конкуренція, одним із результатів якої є здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими учасниками торгів.
- (137) Отже, ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. виступаючи у Торгах 3, як окремі незалежні суб'єкти господарювання, були при цьому пов'язаними особами, що сприяло обміну інформації та відсутність наміру конкурувати в торгах, що усунуло конкуренцію між ними.

4.3.2. Використання спільних IP-адрес та синхронність дій у часі

- (138) Відповідно до інформації, отриманої від ДП «Прозорро» листами від 07.04.2021 № 206/01/986/04 (вх. № 63-01/1403 від 07.04.2021) та від 15.06.2021 № 206/01/900/04 (вх. № 63-01/1205 від 16.06.2023) початкові пропозиції для участі у Торгах 3 ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. подавали з авторизованного електронного майданчика - «Закупки.Пром.Уа».
- (139) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021) надало інформацію, що ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверков П.І. реєструвались на майданчику з однієї IP-адреси (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*). У Торгах 3 Відповідачі подавали свої пропозиції також з однієї IP-адреси 185.183.95.70 і в один день. Крім того, з IP-адреси (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) у Торгах 3 ТОВ «КМА Юкрейн» входило в аукціон. Ця інформація наведена у таблиці 6:
- (140) Відповідно до інформації, наданої АТ КБ «Приватбанк» (лист від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490, вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021) (**конфіденційна інформація**), Відділенням встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» у 2019 році, тобто до, під час і після проведення Торгів 3, при вході до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування для здійснення платежів (розрахунків), отримання довідок (вході в інтернет-банкінг) використовувало IP-адресу (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (141) Інформація щодо використання Відповідачами одних IP-адрес під час участі у Торгах 3 і для входу в інтернет-банкінг та синхронність їх дій вказана у таблиці 11:

Таблиця 11

ІР-адреса	Відповідач	Дата та час	Дія учасника
<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Реєстрація на майданчику
	ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	
<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Подання/редагування тендерної пропозиції Вхід в аукціон - вхід в інтернет-банкінг
	ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Подання тендерної пропозиції

(142) Подача документів на Торги 3 здійснювалась Відповідачами в останній день можливості подачі документів – 10 травня 2019 року, при тому що Торги 3 були оголошені 23 квітня 2019 року, тобто більше ніж за два тижні до проведення аукціону.

(143) Слід зазначити, що система електронних закупівель «ProZorro» дозволяє кожному учаснику процедури закупівлі подавати свою тендерну пропозицію не лише шляхом завантаження всіх документів в один день, а й шляхом завантаження кожного окремого документа тендерної пропозиції по мірі його готовності. Натомість ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. завантажили свої пропозиції у Торгах 3 в один і той же день.

(144) У разі добросовісної, а не узгодженої участі ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 3 об'єктивно було б спостерігати конкурентну боротьбу між ними задля отримання перемоги. Учасники мали можливість подачі своїх пропозицій у Торгах 3 впродовж 2-3 тижнів, однак через координацію дій Відповідачів на стадії підготовки пропозицій для участі у Торгах 3 спостерігається подання обома Відповідачами пропозицій у кінцевий термін. Вказаний факт не може бути випадковим збігом обставин, а у сукупності з іншими фактами свідчить про узгоджені дії Відповідачів.

(145) Крім того, за інформацією наданою ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021) встановлено, що задля

участі у Торгах 3 перерахування коштів ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверковим П.І. здійснювалося в один день у послідовні проміжки часу (див табл. 12):

Таблиця 12

Учасник	Сума платежу, грн	Час зарахування коштів
ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>
ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>

- (146) Інформація, зазначена у таблицях 11-12, свідчить про те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. до і під час Торгів 3 діяли синхронно в часі та використовували одні і ті ж ІР-адреси для участі у Торгах 3 (реєстрації на майданчику та поданні пропозицій), а також під час входу в систему «Клієнт-банк» ТОВ «КМА Юкрейн» в одні й ті ж самі дні із невеликою різницею у часі.
- (147) Отже, використання Відповідачами одних ІР-адрес для участі у Торгах 3 свідчить про наявність спільного доступу до мережі Інтернет у ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. під час участі у Торгах 3.
- (148) Дані факти не можуть бути випадковим збігом обставин, а свідчать про наявність створення умов для обміну інформацією та узгодження дій Відповідачів під час підготовки й участі в Торгах 3.

4.3.3. Електронне листування між Відповідачами

- (149) За результатами аналізу пропозицій Відповідачів поданих на Торги 3 та інформацій, наданих ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021), АТ КБ «Приватбанк» листом від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490 (вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021), встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. під час здійснення господарської діяльності та безпосередньо на момент проведення Торгів 3 використовували такі електронні поштові скриньки:
- ТОВ «КМА Юкрейн» – *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*;
 - ФОП Аверков П.І. – *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*.
- (150) За інформацією ТОВ «УКРNET», наданою листом від 06.07.2021 № 365/01/01-08 (вх. № 63-01/579кі від 12.07.2021) встановлено, що у період з 01.01.2019 по 31.01.2019, тобто за кілька місяців до проведення Торгів 3, між електронними скриньками *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)* та *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)* відбувалось систематичне надсилення та отримання повідомлень.
- (151) Зазначене листування свідчить, що Відповідачі були обізнані з господарською діяльністю один одного, про обмін інформацією між ними під час здійснення господарської діяльності, що створювало додаткові умови для узгодження ними дій під час підготовки й участі в Торгах 3, а також про обізнаність щодо дій один одного під час участі в Торгах 3.

4.3.4. Особливість подання тендерних пропозицій

- (152) Відповідно до вимог тендерної документації Відповідачі повинні були надати певні документи, які вимагались Замовником.
- (153) Відповідно до тендерної документації Замовника Торгів 3: *«Учасник надає Замовнику гарантії виконання своїх зобов'язань у зв'язку з поданням тендерної пропозиції у вигляді безумовної та безвідкличної електронної банківської гарантії, яка надається одночасно з поданням тендерної пропозиції. Банківська гарантія не повинна містити умов, щодо додаткової (субсидіарної) відповідальності Банку. Електронна банківська гарантія повинна відповідати вимогам постанови Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639. Електронна банківська гарантія повинна мати електронний підпис уповноваженої особи банку. Безумовною гарантією вважається гарантія, за якою банк-гарант у разі порушення принципалом свого зобов'язання, забезпеченого гарантією, сплачує кошти бенефіціару за першою його вимогою без подання будь-яких інших документів або виконання будь-яких інших умов. Безвідкличною гарантією вважається гарантія, умови якої не можуть бути змінені і вона не може бути припинена банком-гарантом згідно із заявою принципала без згоди та погодження з бенефіціаром. Розмір забезпечення тендерної пропозиції становить: 13 706,00 грн. (тринадцять тисяч сімсот шість гривень 00 копійок).*
- (154) У складі своїх пропозицій ТОВ «КМА Юкрейн» подало банківську гарантію, надану АТ «Банк Інвестицій та заощаджень». ФОП Аверковим П.І не було надано забезпечення тендерної пропозиції.
- (155) Відповідно до розділу 2 тендерної документації Замовника пропозиції, що не супроводжуються забезпеченням тендерної пропозицій, відхиляються Замовником.
- (156) Отже, враховуючи зазначене, ФОП Аверков П.І. у разі участі у Торгах 3 на конкурентних умовах без погодження своєї поведінки з ТОВ «КМА Юкрейн» був би зацікавлений подати всі документи відповідно до вимог Замовника.
- (157) Учасник закупівлі, який дійсно хоче прийняти участь у торгах та отримати перемогу, з метою уникнення можливості відхилення своїх пропозицій надаватиме всі документи, що вимагаються тендерною документацією Замовника. Незавантаження всіх документів свідчить про незацікавленість ФОП Аверкова П.І. в результатах аукціону на власну користь та підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 3, як технічного кандидата для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.3.5. Неконкурентна цінова поведінка Відповідачів

- (158) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників у Торгах 3 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.

- (159) У таблиці 3 Рішення зазначені початкові та остаточні цінові пропозиції ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 3. Різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів склала 43 008,00 грн або 8,0%.
- (160) Відповідно до оголошення встановлений мінімальний крок аукціону 5 711,00 грн.
- (161) Відповідно до протоколу тендерного комітету встановлено, що тендерна пропозиція ТОВ «Дезком» відповідає вимогам тендерної документації, з переможцем укладено договір.
- (162) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі», електронний аукціон полягає у повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (163) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.
- (164) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (165) Оскільки ціна предмета закупівлі є єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, то учасники мали змагатись саме за цим критерієм.
- (166) У перемозі у торгах мав бути зацікавлений кожний учасник. Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би таку ціну на продукцію, яка забезпечила б йому перемогу у торгах.
- (167) Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (168) На Торги 3 ФОП Аверков П.І. подавав вищу цінову пропозицію. Отже, ФОП Аверков П.І. мав можливість взяти участь в аукціоні, зменшити свою цінову пропозицію і отримати перемогу у Торгах 3. Проте під час аукціону Відповідачі не знижували своїх пропозицій. Така поведінка Відповідачів була внаслідок участі у Торгах 3 інших учасників, які першочергово подали набагато нижчі цінові пропозиції.

(169) ТОВ «КМА Юкрейн» листом від 02.09.2021 № 259 (вх. № 63-01/3120 від 06.09.2021) надало комерційні пропозиції, згідно яких ним визначалась ціна тендерної пропозиції і повідомило, що: *«Товариство не намагалося отримати перемогу у Закупівлях, понижаючи ціну під час проведення аукціону»*. На момент подачі пропозицій Торгів 3 у власному розпорядженні ТОВ «КМА Юкрейн» були: орендований вантажний автомобіль, орендоване складське приміщення, площею 400 м², гідравлічний підйомник 1 тонна в кількості 2 штук та Рокла 2,5 тони в кількості 2 штук. ТОВ «КМА Юкрейн» також зазначало, що в разі перемоги товариство мало намір придбати товари у ТОВ «Бета Опт» та ПП «Будпостач». ФОП Аверков П.І., у свою чергу, дану інформацію у своїх пропозиціях не подавав, відповіді на вимогу Відділення не надав, що додатково підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 3, як технічного кандидата.

(170) Виходячи з наведеного, а саме, що цінова пропозиція ТОВ «КМА Юкрейн» була нижча на 43 008,00 грн або 8,0%, ФОП Аверков П.І., у разі нетехнічної його участі у Торгах 3, мав можливість та взяв би участь в аукціоні. Тобто поведінка ФОП Аверкова П.І., який не здійснював кроків у ході електронного аукціону, свідчить про попередню домовленість ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверкова П.І. під час підготовки тендерних пропозицій у Торгах 3 в частині визначення цін.

(171) Така поведінка не є конкурентною ціновою поведінкою суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність на одному ринку, а сукупно з іншими фактами свідчить про технічну участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 3 виключно для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.4. Торги 4

4.4.1. Пов'язаність осіб

(172) Відповідно до витягу з ЄДР, сформованого станом на 17.04.2019 (період проведення Торгів 4), одним із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» є *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*, розмір частки якої в статутному капіталі ТОВ «КМА Юкрейн» становить 40%. Відповідно до інформації з ЄДР, *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)* зареєстрована за адресою: *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*.

(173) Відповідно до інформації з ЄДР місцезнаходження ФОП Аверкова П.І. – *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)*.

(174) Тобто, один із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)* та безпосередній конкурент ТОВ «КМА Юкрейн» у Торгах 4 ФОП Аверков П.І., *(«Інформація, доступ до якої обмежено»)* та зареєстровані за спільною адресою.

(175) Відповідно до інформації, наданої Відділом державної реєстрації актів цивільного стану у Волинській області Управління державної реєстрації Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції

листом від 30.12.2021 № 11604/05.2-04-40 (вх. № 63-01/10 від 04.01.2021), наявний актовий запис про (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) **Аверкова Павла Івановича**, (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), складений 21.07.1984 відділом державної реєстрації актів цивільного стану у місті Луцьку Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції (м. Львів).

- (176) Тобто, **фактичні конкуренти** (ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І.) під час участі у Торгах 4 **були пов'язані між собою** (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І. (**а саме:** (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*)).
- (177) Отже, учасники Торгів 4 ТОВ «КМА Юкрейн», одним із засновників якого є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), та яка є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) ФОП Аверкова П.І., фактичного конкурента у Торгах 4, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є пов'язаними особами.
- (178) Враховуючи те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. є пов'язаними особами (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), метою їх участі у Торгах 4 було забезпечення спільного комерційного інтересу, зокрема, щодо отримання прибутку, що впливало на їх поведінку під час участі у Торгах 4, а отже, між Відповідачами була відсутня економічна конкуренція, одним із результатів якої є здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими учасниками торгів.
- (179) Отже, ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. виступаючи у Торгах 4, як окремі незалежні суб'єкти господарювання, були при цьому пов'язаними особами, що сприяло обміну інформації та відсутність наміру конкурувати в торгах, що усунуло конкуренцію між ними.

4.4.2. Використання спільних IP-адрес та синхронність дій у часі

- (180) Відповідно до інформації, отриманої від ДП «Прозорро» листами від 07.04.2021 № 206/01/986/04 (вх. № 63-01/1403 від 07.04.2021) та від 15.06.2021 № 206/01/900/04 (вх. № 63-01/1205 від 16.06.2023) початкові пропозиції для участі у Торгах 4 ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. подавали з авторизованного електронного майданчика - «Закупки.Пром.Уа».
- (181) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021) надало інформацію, що ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверков П.І. реєструвались на майданчику з однієї IP-адреси (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*). У Торгах 4 Відповідачі подавали свої пропозиції також з однієї IP-адреси (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*). Крім того, з IP-адреси (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) у Торгах 4 ТОВ «КМА Юкрейн» входило в аукціон.
- (182) Відповідно до інформації, наданої АТ КБ «Приватбанк» (лист від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490, вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021) (**конфіденційна**

інформація), Відділенням встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» у 2019 році, тобто до, під час і після проведення Торгів 4, при вході до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування для здійснення платежів (розрахунків), отримання довідок (вході в інтернет-банкінг) використовувало ІР-адресу (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).

- (183) Інформація щодо використання Відповідачами одних ІР-адрес під час участі у Торгах 4 і для входу в інтернет-банкінг та синхронність їх дій вказана у таблиці 13:

Таблиця 13

ІР-адреса	Відповідач	Дата та час	Дія учасника
<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Реєстрація на майданчику
	ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	
<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Подання тендерної пропозиції Вхід в аукціон
	ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Вхід в інтернет-банкінг Подання тендерної пропозиції

- (184) Подання документів на Торги 4 здійснювалась Відповідачами в передостанній та останній день можливості подачі документів – 02 травня 2019 року і 03 травня 2019 року, при тому що Торги 4 були оголошені 15 квітня 2019 року, тобто більше ніж за два тижні до проведення аукціону.

- (185) Слід зазначити, що система електронних закупівель «ProZorro» дозволяє кожному учаснику процедури закупівлі подавати свою тендерну пропозицію не лише шляхом завантаження всіх документів в один день, а й шляхом завантаження кожного окремого документа тендерної пропозиції по мірі його готовності. Натомість ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. завантажили свої пропозиції у Торгах 4 в останні дні.

- (186) У разі добросовісної, а не узгодженої участі ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 4 об'єктивно було б спостерігати конкурентну боротьбу між ними задля отримання перемоги. Учасники мали можливість подачі своїх пропозицій у Торгах 4 впродовж 2-3 тижнів, однак через координацію дій Відповідачів на стадії підготовки пропозицій для участі у Торгах 4 спостерігається подання обома Відповідачами пропозицій у кінцевий

термін. Вказаний факт не може бути випадковим збігом обставин, а у сукупності з іншими фактами свідчить про узгоджені дії Відповідачів.

- (187) Інформація, зазначена у таблиці 13, свідчить про те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. до і під час Торгів 4 діяли синхронно в часі та використовували одні і ті ж IP-адреси для участі у Торгах 4 (реєстрації на майданчику та поданні пропозицій), а також під час входу в систему «Клієнт-банк» ТОВ «КМА Юкрейн» в одні й ті ж самі дні із невеликою різницею у часі.
- (188) Отже, використання Відповідачами одних IP-адрес для участі у Торгах 4 свідчить про наявність спільного доступу до мережі Інтернет у ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. під час участі у Торгах 4.
- (189) Дані факти не можуть бути випадковим збігом обставин, а свідчать про наявність створення умов для обміну інформацією та узгодження дій Відповідачів під час підготовки й участі в Торгах 4.

4.4.3. Електронне листування між Відповідачами

- (190) За результатами аналізу пропозицій Відповідачів поданих на Торги 4 та інформацій, наданих ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021), АТ КБ «Приватбанк» листом від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490 (вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021), встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. під час здійснення господарської діяльності та безпосередньо на момент проведення Торгів 4 використовували такі електронні поштові скриньки:
- ТОВ «КМА Юкрейн» – (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*);
 - ФОП Аверков П.І. – (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (191) За інформацією ТОВ «УКРНЕТ», наданою листом від 06.07.2021 № 365/01/01-08 (вх. № 63-01/579кі від 12.07.2021) встановлено, що у період з 01.01.2019 по 31.01.2019, тобто за кілька місяців до проведення Торгів 4, між електронними скриньками (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) відбувалось систематичне надсилання та отримання повідомлень.
- (192) Зазначене листування свідчить, що Відповідачі були обізнані з господарською діяльністю один одного, про обмін інформацією між ними під час здійснення господарської діяльності, що створювало додаткові умови для узгодження ними дій під час підготовки й участі в Торгах 4, а також про обізнаність щодо дій один одного під час участі в Торгах 4.

4.4.4. Особливість подання тендерних пропозицій

- (193) Відповідно до вимог тендерної документації Відповідачі повинні були надати певні документи, які вимагались Замовником.

(194) Додатком 2 до тендерної документації Замовника Торгів 4 передбачено подання документів, які вимагаються для підтвердження відповідності пропозиції учасника кваліфікаційним вимогам Замовника, а саме:

- Довідка у довільній формі, яка містить інформацію про наявність власного або залученого обладнання та матеріально-технічної бази необхідних для виконання зобов'язань стосовно поставки товару, який є предметом закупівлі;
- Сканована копія договору з продажу аналогічного обладнання та документів, що підтверджують факт поставки товару (копії видаткових накладних та /або актів приймання-передачі товару).

(195) У складі своєї тендерної пропозиції на Торги 4 ФОП Аверков П.І. не надав цих документів.

(196) Учасник закупівлі, який дійсно хоче прийняти участь у торгах та отримати перемогу, з метою уникнення можливості відхилення своїх пропозицій надаватиме всі документи, що вимагаються тендерною документацією Замовника. Незавантаження всіх документів свідчить про незацікавленість ФОП Аверкова П.І. в результатах аукціону на власну користь та підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 4, як технічного кандидата, для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.4.5. Неконкурентна цінова поведінка Відповідачів

(197) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників у Торгах 4 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.

(198) У таблиці 4 Рішення зазначені початкові та остаточні цінові пропозиції ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 4. Різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів склала 31 506,00 грн або 7,2%.

(199) Відповідно до оголошення встановлений мінімальний крок аукціону 2 213,50 грн.

(200) Переможцем у Торгах 4 обрано ТОВ «КМА Юкрейн», яке подавало нижчу цінову пропозицію. Під час аукціону Відповідачі не знижували своїх пропозицій.

(201) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі», електронний аукціон полягає у повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.

- (202) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.
- (203) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (204) Оскільки ціна предмета закупівлі є єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, то учасники мали змагатись саме за цим критерієм.
- (205) У перемозі у торгах мав бути зацікавлений кожний учасник. Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би таку ціну на продукцію, яка забезпечила б йому перемогу у торгах.
- (206) Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (207) На Торги 4 ФОП Аверков П.І. подавав вищу цінову пропозицію, яка лише на 0,6% була нижча від очікуваної вартості, встановленої Замовником. Отже, ФОП Аверков П.І. мав можливість взяти участь в аукціоні, зменшити свою цінову пропозицію і отримати перемогу у Торгах 4.
- (208) ТОВ «КМА Юкрейн» листом від 02.09.2021 № 259 (вх. № 63-01/3120 від 06.09.2021) надало комерційні пропозиції, згідно яких ним визначалась ціна тендерної пропозиції і повідомило, що: *«Товариство не намагалося отримати перемогу у Закупівлях, понижаючи ціну під час проведення аукціону»*. На момент подачі пропозицій Торгів 4 у власному розпорядженні ТОВ «КМА Юкрейн» були: орендований вантажний автомобіль, орендоване складське приміщення, площею 400 м², гідравлічний підйомник 1 тонна в кількості 2 штук та Рокла 2,5 тони в кількості 2 штук. ТОВ «КМА Юкрейн» також зазначало, що в разі перемоги товариство мало намір придбати товари у ТОВ «Бета Опт» та ПП «Будпостач». ФОП Аверков П.І., у свою чергу, дану інформацію у своїх пропозиціях не подавав, відповіді на вимогу Відділення не надав, що додатково підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 4, як технічного кандидата.
- (209) Виходячи з наведеного, а саме, що цінова пропозиція ТОВ «КМА Юкрейн» була нижча на 31 506,00 грн або 7,2%, ФОП Аверков П.І., у разі нетехнічної його участі у Торгах 4, мав можливість та взяв би участь в аукціоні. Тобто поведінка ФОП Аверкова П.І., який не здійснював кроків у ході електронного аукціону, свідчить про попередню домовленість ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверкова П.І. під час підготовки тендерних пропозицій у Торгах 4 в частині визначення цін.

- (210) Така поведінка не є конкурентною ціновою поведінкою суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність на одному ринку, а сукупно з іншими фактами свідчить про технічну участь ФОП Аверкова П.І у Торгах 4 виключно для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.5. Торги 5

4.5.1. Пов'язаність осіб

- (211) Відповідно до витягу з ЄДР, сформованого станом на 29.04.2019 (період проведення Торгів 5), одним із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), розмір частки якої в статутному капіталі ТОВ «КМА Юкрейн» становить 40%. Відповідно до інформації з ЄДР, (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) зареєстрована за адресою: (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (212) Відповідно до інформації з ЄДР місцезнаходження ФОП Аверкова П.І. – (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (213) Тобто, один із засновників ТОВ «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та безпосередній конкурент ТОВ «КМА Юкрейн» у Торгах 5 ФОП Аверков П.І., (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та зареєстровані за спільною адресою.
- (214) Відповідно до інформації, наданої Відділом державної реєстрації актів цивільного стану у Волинській області Управління державної реєстрації Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції листом від 30.12.2021 № 11604/05.2-04-40 (вх. № 63-01/10 від 04.01.2021), наявний актовий запис про (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) **Аверкова Павла Івановича**, (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), складений 21.07.1984 відділом державної реєстрації актів цивільного стану у місті Луцьку Західного міжрегіонального Головного територіального управління юстиції (м. Львів).
- (215) Тобто, **фактичні конкуренти** (ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І.) під час участі у Торгах 5 **були пов'язані між собою** (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І. (**а саме:** (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*)).
- (216) Отже, учасники Торгів 5 ТОВ «КМА Юкрейн», одним із засновників якого є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), та яка є (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) ФОП Аверкова П.І., фактичного конкурента у Торгах 5, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є пов'язаними особами.
- (217) Враховуючи те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. є пов'язаними особами (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), метою їх участі у Торгах 5 було забезпечення спільного комерційного інтересу, зокрема, щодо отримання

прибутку, що впливало на їх поведінку під час участі у Торгах 5, а отже, між Відповідачами була відсутня економічна конкуренція, одним із результатів якої є здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими учасниками торгів.

- (218) Отже, ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. виступаючи у Торгах 5, як окремі незалежні суб'єкти господарювання, були при цьому пов'язаними особами, що сприяло обміну інформації та відсутність наміру конкурувати в торгах, що усунуло конкуренцію між ними.

4.5.2. Використання спільних IP-адрес та синхронність дій у часі

- (219) Відповідно до інформації, отриманої від ДП «Прозорро» листами від 07.04.2021 № 206/01/986/04 (вх. № 63-01/1403 від 07.04.2021) та від 15.06.2021 № 206/01/900/04 (вх. № 63-01/1205 від 16.06.2023) початкові пропозиції для участі у Торгах 5 ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І подавали з авторизованного електронного майданчика - «Закупки.Пром.Уа».

- (220) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021) надало інформацію, що ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверков П.І. реєструвались на майданчику з однієї IP-адреси (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*). У Торгах 5 Відповідачі подавали свої пропозиції також з однієї IP-адреси (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та в один день з різницею в часі 20 хвилин. Крім того, з IP-адреси (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) у Торгах 5 ТОВ «КМА Юкрейн» входило в аукціон.

- (221) Відповідно до інформації, наданої АТ КБ «Приватбанк» (лист від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490, вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021) (**конфіденційна інформація**), Відділенням встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» у 2019 році, тобто до, під час і після проведення Торгів 5, при вході до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування для здійснення платежів (розрахунків), отримання довідок (вході в інтернет-банкінг) використовувало IP-адресу (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).

- (222) Інформація щодо використання Відповідачами одних IP-адрес під час участі у Торгах 5 і для входу в інтернет-банкінг та синхронність їх дій вказана у таблиці 15:

Таблиця 15

IP-адреса	Відповідач	Дата та час	Дія учасника
<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Реєстрація на майданчику
	ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	

<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Подання тендерної пропозиції Вхід в аукціон Вхід в інтернет-банкінг
	ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	Подання тендерної пропозиції

(223) Подача документів на Торги 5 здійснювалась Відповідачами в останній день можливості подачі документів – 11 травня 2019 року за 5-25 хвилин до закінчення їх терміну подання, при тому що Торги 5 були оголошені 23 квітня 2019 року, тобто більше ніж за два тижні до проведення аукціону.

(224) Слід зазначити, що система електронних закупівель «ProZorro» дозволяє кожному учаснику процедури закупівлі подавати свою тендерну пропозицію не лише шляхом завантаження всіх документів в один день, а й шляхом завантаження кожного окремого документа тендерної пропозиції по мірі його готовності. Натомість ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. завантажили свої пропозиції у Торгах 5 в останній день.

(225) У разі добросовісної, а не узгодженої участі ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 5 об'єктивно було б спостерігати конкурентну боротьбу між ними задля отримання перемоги. Учасники мали можливість подачі своїх пропозицій у Торгах 5 впродовж 2-3 тижнів, однак через координацію дій Відповідачів на стадії підготовки пропозицій для участі у Торгах 5 спостерігається подання обома Відповідачами пропозицій у кінцевий термін. Вказаний факт не може бути випадковим збігом обставин, а у сукупності з іншими фактами свідчить про узгоджені дії Відповідачів.

(226) Крім того, за інформацією наданою ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021) встановлено, що задля участі у Торгах 5 перерахування коштів ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверковим П.І. здійснювалося в один день у послідовні проміжки часу (див табл. 16):

Таблиця 16

Учасник	Сума платежу, грн	Час зарахування коштів
ТОВ «КМА Юкрейн»	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>
ФОП Аверков П.І.	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>	<i>(«Інформація, доступ до якої обмежено»)</i>

(227) Інформація, зазначена у таблицях 15-16, свідчить про те, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. до і під час Торгів 5 діяли синхронно в часі та використовували одні і ті ж IP-адреси для участі у Торгах 5 (реєстрації

на майданчику та поданні пропозицій), а також під час входу в систему «Клієнт-банк» ТОВ «КМА Юкрейн» в одні й ті ж самі дні із невеликою різницею у часі.

- (228) Отже, використання Відповідачами одних IP-адрес для участі у Торгах 5 свідчить про наявність спільного доступу до мережі Інтернет у ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. під час участі у Торгах 5.
- (229) Дані факти не можуть бути випадковим збігом обставин, а свідчать про наявність створення умов для обміну інформацією та узгодження дій Відповідачів під час підготовки й участі в Торгах 5.

4.5.3. Електронне листування між Відповідачами

- (230) За результатами аналізу пропозицій Відповідачів поданих на Торги 5 та інформацій, наданих ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 21.04.2021 № 438/04 (вх. № 63-01/1551 від 21.04.2021), АТ КБ «Приватбанк» листом від 06.07.2021 № 20.1.0.0/7-210630/8490 (вх. № 63-01/569кі від 06.07.2021), встановлено, що ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. під час здійснення господарської діяльності та безпосередньо на момент проведення Торгів 5 використовували такі електронні поштові скриньки:
- ТОВ «КМА Юкрейн» – (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*);
 - ФОП Аверков П.І. – (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (231) За інформацією ТОВ «УКРНЕТ», наданою листом від 06.07.2021 № 365/01/01-08 (вх. № 63-01/579кі від 12.07.2021) встановлено, що у період з 01.01.2019 по 31.01.2019, тобто за кілька місяців до проведення Торгів 5, між електронними скриньками (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) відбувалось систематичне надсилання та отримання повідомлень.
- (232) Зазначене листування свідчить, що Відповідачі були обізнані з господарською діяльністю один одного, про обмін інформацією між ними під час здійснення господарської діяльності, що створювало додаткові умови для узгодження ними дій під час підготовки й участі в Торгах 5, а також про обізнаність щодо дій один одного під час участі в Торгах 5.

4.5.4. Особливість подання тендерних пропозицій

- (233) Відповідно до вимог тендерної документації Відповідачі повинні були надати певні документи, які вимагались Замовником. Однак на Торги 5 у складі своєї тендерної пропозиції ФОП Аверков П.І. не подав усіх документів, які вимагав Замовник.
- (234) Тендерна пропозиція ФОП Аверкова П.І. у Торгах 5 складалась лише з таких документів:
- Виписка. pdf;
 - Договір. pdf;

- ДОДАТОК 1. pdf;
- Свідоцтво. pdf.

- (235) У складі своєї тендерної пропозиції у Торгах 5 ТОВ «КМА Юкрейн» подало усі документи, необхідні для участі у Торгах 5. Відповідно, тендерна пропозиція ТОВ «КМА Юкрейн» була визнана тендерним комітетом Замовника такою, що відповідає вимогам тендерної документації та з ТОВ «КМА Юкрейн» було укладено договір.
- (236) Учасник закупівлі, який дійсно хоче прийняти участь у торгах та отримати перемогу з метою уникнення можливості відхилення своїх пропозицій надаватиме всі документи, що вимагаються тендерною документацією Замовника. Незавантаження всіх документів свідчить про незацікавленість ФОП Аверкова П.І. в результатах аукціону на власну користь та підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 5, як технічного кандидата, для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

4.5.5. Неконкурентна цінова поведінка Відповідачів

- (237) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників у Торгах 5 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.
- (238) У таблиці 5 Рішення зазначені початкові та остаточні цінові пропозиції ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверкова П.І. у Торгах 5. Різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів склала 2 168,00 грн або 0,9%.
- (239) Відповідно до оголошення встановлений мінімальний крок аукціону 2 500,00 грн.
- (240) Переможцем у Торгах 5 обрано ТОВ «КМА Юкрейн», яке подавало нижчу цінову пропозицію. Під час аукціону Відповідачі не знижували своїх пропозицій.
- (241) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі», електронний аукціон полягає у повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (242) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.

- (243) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (244) Оскільки ціна предмета закупівлі є єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, то учасники мали змагатись саме за цим критерієм.
- (245) У перемозі у торгах мав бути зацікавлений кожний учасник. Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би таку ціну на продукцію, яка забезпечила б йому перемогу у торгах.
- (246) Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (247) На Торги 5 ФОП Аверков П.І. подавав вищу цінову пропозицію. Отже, ФОП Аверков П.І. мав можливість взяти участь в аукціоні, зменшити свою цінову пропозицію і отримати перемогу у Торгах 5.
- (248) ТОВ «КМА Юкрейн» листом від 02.09.2021 № 259 (вх. № 63-01/3120 від 06.09.2021) надало комерційні пропозиції, згідно яких ним визначалась ціна тендерної пропозиції і повідомило, що: *«Товариство не намагалося отримати перемогу у Закупівлях, понижаючи ціну під час проведення аукціону»*. На момент подачі пропозицій Торгів 5 у власному розпорядженні ТОВ «КМА Юкрейн» були: орендований вантажний автомобіль, орендоване складське приміщення, площею 400 м², гідравлічний підйомник 1 тонна в кількості 2 штук та Рокла 2,5 тони в кількості 2 штук. ТОВ «КМА Юкрейн» також зазначало, що в разі перемоги товариство мало намір придбати товари у ТОВ «Бета Опт» та ПП «Будпостач». ФОП Аверков П.І., у свою чергу, дану інформацію у своїх пропозиціях не подавав, відповіді на вимогу Відділення не надав, що додатково підтверджує участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 5, як технічного кандидата.
- (249) Виходячи з наведеного, а саме, що цінова пропозиція ТОВ «КМА Юкрейн» була нижча на 2 168,00 грн або 0,9%, ФОП Аверков П.І., у разі нетехнічної його участі у Торгах 5, мав можливість та взяв би участь в аукціоні. Тобто поведінка ФОП Аверкова П.І., який не здійснював кроків у ході електронного аукціону, свідчить про попередню домовленість ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверкова П.І. під час підготовки тендерних пропозицій у Торгах 5 в частині визначення цін.
- (250) Така поведінка не є конкурентною ціновою поведінкою суб'єктів господарювання, які здійснюють свою діяльність на одному ринку, а сукупно з іншими фактами свідчить про технічну участь ФОП Аверкова П.І. у Торгах 5 виключно для забезпечення перемоги ТОВ «КМА Юкрейн».

5. Висновки Відділення та правова кваліфікація дій учасників торгів

- (251) 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. Відповідно до пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів. Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.
- (252) 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 конкуренцію.
- (253) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників.
- (254) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладення ними угод у будь-якій формі, прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які його створили, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (255) Конкурентна процедура закупівлі (тендер) відповідно до пункту 13 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників за процедурами закупівлі відкритих торгів, торгів з обмеженою участю та конкурентного діалогу.
- (256) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу.
- (257) Наведені факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій та безпосередньо під час участі у Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених Торгах і координували свою поведінку, пов'язану з такою участю, що підтверджується наступним:

Торги 1

- пов'язаність через родинні відносини між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І.;

- використання однієї ІР – адреси при реєстрації на майданчику;
- синхронність дій Відповідачів при поданні пропозицій та проплаті коштів майданчику;
- електронне листування між Відповідачами за кілька місяців до торгів;
- неподання ФОП Аверковим П.І. всіх документів, які вимагав Замовник;
- неконкурентна цінова поведінка Відповідачів.

Торги 2

- пов'язаність через родинні відносини між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І.;
- використання одних ІР – адрес при реєстрації на майданчику і для входу в інтернет-банкінг;
- синхронність дій Відповідачів при вході в інтернет-банкінг;
- електронне листування між Відповідачами за кілька місяців до торгів;
- неподання ФОП Аверковим П.І. всіх документів, які вимагав Замовник;
- неконкурентна цінова поведінка Відповідачів.

Торги 3

- пов'язаність через родинні відносини між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І.;
- використання спільних ІР – адрес при реєстрації на майданчику, поданні пропозицій і для входу в інтернет-банкінг;
- синхронність дій Відповідачів при проплаті коштів майданчику, поданні пропозицій і вході в інтернет-банкінг;
- електронне листування між Відповідачами за кілька місяців до торгів;
- неподання ФОП Аверковим П.І. всіх документів, які вимагав Замовник;
- неконкурентна цінова поведінка Відповідачів.

Торги 4

- пов'язаність через родинні відносини між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І.;
- використання спільних ІР – адрес при реєстрації на майданчику, поданні пропозицій і для входу в інтернет-банкінг;
- синхронність дій Відповідачів при поданні пропозицій і вході в інтернет-банкінг;
- електронне листування між Відповідачами за кілька місяців до торгів;
- неподання ФОП Аверковим П.І. всіх документів, які вимагав Замовник;
- неконкурентна цінова поведінка Відповідачів.

Торги 5

- пов'язаність через родинні відносини між засновником ТОВ «КМА Юкрейн» та безпосередньо ФОП Аверковим П.І.;
- використання спільних ІР – адрес при реєстрації на майданчику, поданні пропозицій і для входу в інтернет-банкінг;
- синхронність дій Відповідачів при проплаті коштів майданчику, поданні пропозицій і вході в інтернет-банкінг;
- електронне листування між Відповідачами за кілька місяців до торгів;
- неподання ФОП Аверковим П.І. всіх документів, які вимагав Замовник;
- неконкурентна цінова поведінка Відповідачів.

(258) Факти, зазначені у Рішенні, не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію)

Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін інформацією.

- (259) З огляду на зазначене, Відповідачі під час підготовки та 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».
- (260) Отже, узгодження ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверковим П.І. своїх пропозицій усунило конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовників на отримання найбільш ефективних для них результатів, які досягаються у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (261) Таким чином, дії ТОВ «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та ФОП Аверкова П.І. (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у процедурах закупівель за предметами:
- «Верстати для обробки деревини», замовником якої був Державний навчальний заклад «Черкаський професійний ліцей» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) відповідно до оголошення UA-2019-05-21-001054-с;
 - «Деревообробне обладнання (Деревообробне обладнання різне)», замовником якої було Вище професійне училище №19 м. Дрогобича (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-09-24-002023-б;
 - «Металообробні Верстати (Гідравлічний прес для гнуття Yangli WC67Y-63/2500)», замовником якої було Державне підприємство «Національна енергетична компанія «Укренерго» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-04-23-000462-а;
 - «Верстат токарно-гвинторізний, універсальний, новий», замовником якої був Інститут надтвердих матеріалів ім. В.М.Бакуля НАН України (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-04-15-000592-а;
 - «Деревообробне обладнання», замовником якої був ДНЗ «Немирівський професійний ліцей», (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), відповідно до оголошення UA-2019-04-23-000100-с

є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, які передбачені 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.

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (262) На подання про попередні висновки у справі від 12.04.2024 № 63-03/82-П, яке було надіслано Відповідачам листами Відділення від 12.04.2024 № 63-02/843е та

№ 63-02/844є, ТОВ «КМА Юкрейн» та ФОП Аверков П.І. не надали своїх заперечень чи спростувань.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

(263) Пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятись, як за зовнішнім оформленням, так і за ціновими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.

(264) Крім того, відповідно до:

- частини 1 статті 5 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.

(265) У розумінні:

- частини 1 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;
- пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.

(266) Таким чином доказами зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «КМА Юкрейн» і ФОП Аверковим П.І. під час участі у Торгах.

(267) Такі дії Відповідачів є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, що передбачені пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. Визначення розміру штрафу

(268) Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 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.

- (269) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДПС у м. Києві листом від 15.04.2024 № 10156/5/26-15-12-07-03 (вх. № 63-01/980 від 16.04.2024), фінансова звітність ТОВ «КМА Юкрейн» за 2023 рік відсутня.
- (270) Відповідно до відомостей з ЄДР: ФОП Аверков П.І. припинив свою підприємницьку діяльність, дата та номер запису про припинення підприємницької діяльності фізичної особи – підприємця 17.03.2021, номер запису: 2001980060001024068, підстава: власне рішення. Оскільки господарська діяльність ФОП Аверкова П.І. припинена, то він у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не є суб'єктом господарювання та на нього не може бути накладений штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (271) На вимогу про подання інформації щодо розміру доходу (виручки) від діяльності за 2023 рік, надіслану листом Відділення від 07.03.2024 № 63-02/766, ТОВ «КМА Юкрейн» відповіді не надало. Відповідно до пункту 3 Розділу VII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 № 169-рп, із змінами) 22.04.2024 вимога Відділення від 07.03.2024 № 63-02/766 була розміщена на офіційному веб-сайті Відділення.
- (272) Відповідно до пункту 2 розділу II Прикінцевих та перехідних положень Закону України «Про захист економічної конкуренції» справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», абзацом 3 пункту 2 Прикінцевих та перехідних положень Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету 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 у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами і доповненнями) та пункту 4 розділу VIII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-рп, із змінами),

адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та фізичної особи-підприємця Аверкова П.І. (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) під час участі у процедурі закупівлі за предметом: «Верстати для обробки деревини», відповідно до оголошення UA-2019-05-21-001054-с, замовником якої був Державний навчальний заклад «Черкаський професійний ліцей» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 68 000,00 грн.
3. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та фізичної особи-підприємця Аверкова П.І. (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), під час участі у процедурі закупівлі за предметом: «Деревообробне обладнання (Деревообробне обладнання різне)», відповідно до оголошення UA-2019-09-24-002023-b, замовником якої було Вище професійне училище №19 м. Дрогобича (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
4. За порушення, зазначене у пункті 3 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 68 000,00 грн.
5. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та фізичної особи-підприємця Аверкова П.І. (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) під час участі у процедурі закупівлі за предметом: «Металообробні Верстати (Гідравлічний прес для гнуття Yangli WC67Y-63/2500)», відповідно до оголошення UA-2019-04-23-000462-a, замовником якої було Державне підприємство «Національна енергетична компанія «Укренерго» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
6. За порушення, зазначене у пункті 5 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 68 000,00 грн.
7. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та фізичної особи-підприємця Аверкова П.І. (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) під час участі у процедурі

закупівлі за предметом: «Верстат токарно-гвинторізний, універсальний, новий», відповідно до оголошення UA-2019-04-15-000592-а, замовником якої був Інститут надтвердих матеріалів ім. В.М. Бакуля НАН України (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

8. За порушення, зазначене у пункті 7 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 68 000,00 грн.

9. Визнати дії Товариства з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та фізичної особи-підприємця Аверкова П.І. (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), під час участі у процедурі закупівлі за предметом: «Деревообробне обладнання», відповідно до оголошення UA-2019-04-23-000100-с, замовником якої був ДНЗ «Немирівський професійний ліцей» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

10. За порушення, зазначене у пункті 9 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «КМА Юкрейн» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) штраф у розмірі 68 000,00 грн.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова Колегії,
голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ