



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

07 червня 2024 року

Хмельницький

№ 72/49-р/к

справа № 72/62-21

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Будматеріали» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – ТОВ «Універсал-Будматеріали») та товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Агробуд» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – ТОВ «Універсал-Агробуд») взяли участь у торгах UA-2017-07-11-002229-б, щодо закупівлі Лот 2: Цегла – ДК 021:2015: 44111100-2, які проводились протягом липня - серпня 2017 року військовою частиною *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

За результатами розгляду справи № 72/62-21, дії ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На Відповідачів накладено штраф, розмір якого склав:

- ТОВ «Універсал-Будматеріали» – 32 400,00 (тридцять дві тисячі чотириста) гривень;
- ТОВ «Універсал-Агробуд» – 32 400,00 (тридцять дві тисячі чотириста) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом трьох років.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 72/62-21 про порушення ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі № 72/62-21 від 17 травня 2024 року № 72-03/101-п Першого відділу досліджень і розслідувань Відділення,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів UA-2017-07-11-002229-б, щодо закупівлі Лот 2: Цегла – ДК 021:2015: 44111100-2 (далі – Торги), які проводились

протягом липня - серпня 2017 року військовою частиною *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

2. УЧАСНИКИ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ - ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- а) товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Будматеріали» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – ТОВ «Універсал-Будматеріали»). Згідно з інформацією з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань в період Торгів та станом на 16.05.2024 основним видом діяльності ТОВ «Універсал-Будматеріали» є *«інформація, доступ до якої обмежено»*;
- б) товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Агробуд» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) (далі – ТОВ «Універсал-Агробуд»). Згідно з інформацією з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань в період Торгів та станом на 16.05.2024 основним видом діяльності ТОВ «Універсал-Агробуд» є *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (3) ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (4) Розпорядженням адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 10 вересня 2021 року № 72/67-рп/к розпочато розгляд справи № 72/62-21 щодо товариства з обмеженою відповідальністю «Універсал-Будматеріали» (ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) та товариства з обмеженою відповідальністю «Універсал-Агробуд» (ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-07-11-002229-б, які проводились військовою частиною *«інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – Замовник) щодо закупівлі Лот 2: Цегла – ДК 021:2015: 44111100-2, що містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (5) Листом від 14.09.2021 № 72-02/3887 ТОВ «Універсал-Будматеріали» було направлено копію розпорядження від 10 вересня 2021 року № 72/67-рп/к про початок розгляду справи № 72/62-21.
- (6) Листом від 14.09.2021 № 72-02/3888 ТОВ «Універсал-Агробуд» було направлено копію розпорядження від 10 вересня 2021 року № 72/67-рп/к про початок розгляду справи № 72/62-21.
- (7) Листом від 17.05.2024 № 72-02/989е витяг з подання з попередніми висновками у справі № 72/62-21 від 17 травня 2024 року № 72-03/101-п було надіслано ТОВ «Універсал-Будматеріали».
- (8) Листом від 17.05.2024 № 72-02/990е витяг з подання з попередніми висновками у справі № 72/62-21 від 17 травня 2024 року № 72-03/101-п було надіслано ТОВ «Універсал-Агробуд».
- (9) Листом від 31.05.2024 № 72-02/1141е було надіслано запрошення на засідання адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України ТОВ «Універсал-Будматеріали».
- (10) Листом від 31.05.2024 № 72-02/1142е було надіслано запрошення на засідання адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України ТОВ «Універсал-Агробуд».

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (11) Протягом липня - серпня 2017 року військовою частиною *«інформація, доступ до якої обмежено»* було проведено процедуру відкритих торгів UA-2017-07-11-002229-b щодо закупівлі Лот 2: Цегла – ДК 021:2015: 44111100 (далі – Торги).
- (12) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-07-11-002229-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:30 27 липня 2017 року.
- (13) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі, яка оголошена Замовником, становить 216 000,00 грн з ПДВ.
- (14) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали чотири учасники: ТОВ «ІВРУС» (ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*), товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Будматеріали» (ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*), ТОВ «ЕКО ДОК» (ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) та товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Агробуд» (ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (15) Відповідно до Протоколу засідання комітету з конкурсних торгів військової частини *«інформація, доступ до якої обмежено»* від 31.07.2017 № 50 переможцем Торгів по Лоту 2 було визнано ТОВ «ІВРУС» з ціною пропозицією 216 000,00 грн з ПДВ, з яким Замовником укладено договір купівлі-продажу від 18 серпня 2017 року № 60. Крім того, тендерні пропозиції ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» були відхилені через пов'язаність Відповідачів між собою.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (16) Здійснивши аналіз тендерних пропозицій від ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» Відділення виявило обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (17) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час розгляду справи обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

5.1. Спільне подання Відповідачами тендерних пропозицій

а) Використання одного і того ж електронного майданчика

- (18) Відповідно до статті 26 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріями, наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та шляхом завантаження відповідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (19) Доступ до системи Prozorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної поштової скриньки.
- (20) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних Prozorro. Авторизовані в системі Prozorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону та користування сервісом з автоматичним обміном інформацією.

- (21) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь у процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (22) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» листом від 30.09.2020 № 206/01/2441/03 (вх. № 72-01/1594 від 12.10.2020), Відділенням встановлено, що ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».
- (23) Отже, погоджену поведінку ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» підтверджують дії щодо обрання одного і того ж електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».

б) Використання одних і тих же ІР – адрес

1) Використання Відповідачами однієї і тієї ж ІР – адреси під час подання тендерних пропозицій

- (24) Листом від 23.11.2020 № 231120-5 (вх. № 72-01/329кі від 04.12.2020) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» повідомило Відділення, що ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» здійснювали подання тендерних пропозицій задля участі в Торгах з використанням однієї і тієї ж ІР-адреси:

Таблиця 1

| № п/п | Найменування учасника | ІР-адреса | Дата | Час | Дія, яку було здійснено учасником |
|-------|------------------------------|-------------|------------|----------|-----------------------------------|
| 1. | ТОВ «Універсал-Будматеріали» | 194.44.79.2 | 19.07.2017 | 15:13:27 | Подання пропозиції |
| 2. | ТОВ «Універсал-Агробуд» | | 18.07.2017 | 16:03:26 | |

2) Використання Відповідачами одних і тих же ІР – адрес під час здійснення господарської діяльності в період Торгів

- (25) За результатами аналізу інформації, отриманої від Головного управління ДПС у Рівненській області листом від 29.01.2021 № 843/5/17-00-12-01-03 (вх. № 72-01/71кі від 02.02.2021) та від ТОВ «УКРНЕТ» листом від 29.12.2023 № 634/01/01-08 (вх. № 72-01/9кі від 09.01.2024), встановлено, що ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» в період Торгів використовували одні і ті ж ІР-адреси в своїй господарській діяльності, зокрема:

Таблиця 2

| № п/п | Найменування учасника | ІР-адреса | Дата входу | Час входу | Дія, яку було здійснено учасником |
|--|-----------------------|-----------|------------|-----------|-----------------------------------|
| <i>«інформація, доступ до якої обмежено»</i> | | | | | |

- (26) Крім того, згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДПС у Рівненській області листом від 29.01.2021 № 843/5/17-00-12-01-03 (вх. № 72-01/71кі від 02.02.2021) в період Торгів ТОВ «Універсал-Будматеріали» здійснювало надсилання звітності на адресу ДПС з електронної адреси: *«інформація, доступ до якої обмежено»*, а ТОВ «Універсал-Агробуд» здійснювали надсилання звітності на адресу ДПС з електронної адреси: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (27) Отже, факт спільного використання ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» однієї і тієї ж IP-адреси при поданні тендерних пропозицій, а також при надсиланні звітності до органів ДПС в період Торгів свідчить про наявність спільного доступу до мережі Інтернет та умов для обміну інформацією й узгодження дій, зокрема щодо участі у Торгах.

5.2. Наявність між Відповідачами господарських відносин

- (28) За результатами аналізу інформації, отриманої від АТ КБ «ПРИВАТБАНК» листом від 22.01.2021 № 20.1.0.0.0/7-210121/9233 (вх. № 72-01/41кі від 22.01.2021), стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками Відповідачів, встановлено, що між ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» існували господарські відносини, в тому числі позикові відносини, до, під час та після Торгів:

Таблиця 3

| Найменування платника | Найменування одержувача | Дата перерахунку | Сума коштів, грн | Призначення платежу |
|--|-------------------------|------------------|------------------|---------------------|
| <i>«інформація, доступ до якої обмежено»</i> | | | | |

- (29) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (30) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (31) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі від 27.09.2012 № 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є підставою для виникнення правовідносин, учасниками яких є, зокрема, юридичні особи.
- (32) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні, як правило, одержання їх під відсоток.
- (33) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Відповідачами стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку ТОВ «Універсал-Агробуд» в його господарській діяльності від ТОВ «Універсал-Будматеріали», довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (34) Враховуючи те, що ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» беруть участь в публічних закупівлях, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.
- (35) Таким чином, наявність господарських відносин між ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» до, під час та після Торгів свідчить про обізнаність Відповідачів про діяльність один одного та створює певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між суб'єктами господарювання, які пов'язані такими відносинами, в тому числі узгодженої поведінки під час участі у публічних закупівлях.

5.3. Відповідачі пов'язані відносинами контролю

- (36) Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 18.03.2024 № 6319277600 станом на 18.08.2017 (із відсутніми попередніми змінами в період Торгів щодо переліку засновників (учасників) та інформації про керівника юридичної особи, а також

- відомостей про інших осіб, які можуть вчиняти дії від імені юридичної особи) у ТОВ «Універсал-Будматеріали» розмір статутного (складеного) капіталу становить *«інформація, доступ до якої обмежено»* та серед переліку засновників (учасників) були, зокрема: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (37) Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 18.03.2024 № 594012677294 станом на 18.08.2017 (із відсутніми попередніми змінами в період Торгів щодо переліку засновників (учасників) та інформації про керівника юридичної особи, а також відомостей про інших осіб, які можуть вчиняти дії від імені юридичної особи), у ТОВ «Універсал-Агробуд» розмір статутного (складеного) капіталу становить *«інформація, доступ до якої обмежено»* та серед переліку засновників (учасників) була, зокрема: *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (38) Водночас згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 18.03.2024 № 594012677294 станом на 18.08.2017 (із відсутніми попередніми змінами в період Торгів щодо переліку засновників (учасників) та інформації про керівника юридичної особи, а також відомостей про інших осіб, які можуть вчиняти дії від імені юридичної особи), керівником у ТОВ «Універсал-Агробуд» був *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (39) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль – вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та/або сестрами.
- (40) Отже, ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у період проведення Торгів були пов'язані відносинами контролю.
- (41) Завдяки наявності зазначеного взаємозв'язку Відповідачі не могли бути необізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією між ними щодо господарської та фінансової діяльності, в тому числі і щодо участі в Торгах.

5.4. Пов'язаність Відповідачів через третю особу

- (42) Згідно з інформацією, наданою ГУ ПФУ в Хмельницькій області листом від 25.01.2021 № 2200-0604-5/4783 (вх. № 72-01/52кі від 27.01.2021), у період з 02.03.2017 по 31.12.2017, в тому числі в період Торгів, серед працівників ТОВ «Універсал-Агробуд» був *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (43) Крім того, ТОВ «Універсал-Будматеріали» надало листом від 19.02.2021 № 1 (вх. № 72-01/567 від 25.02.2021) інформацію, згідно з якою до підготовки документів ТОВ «Універсал-Будматеріали» задля участі в Торгах залучався бухгалтер Бабчук Андрій

Володимирович, а також до спостережної ради ТОВ «Універсал-Будматеріали» у 2017 році входив Бабчук Андрій Володимирович – юрист підприємства.

- (44) На основі аналізу інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 23.11.2020 № 231120-5 (вх. № 72-01/329кі від 04.12.2020), Відділенням встановлено, що контактною особою при реєстрації ТОВ «Універсал-Будматеріали» як учасника Торгів було зазначено Бабчука Андрія Володимировича.
- (45) Отже, ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» мали зв'язок між собою через фізичну особу – *«інформація, доступ до якої обмежено»*, який у період проведення Торгів перебував у трудових відносинах з Відповідачами та / або був зазначений контактною особою Відповідача та залучався до підготовки документів задля участі в Торгах.
- (46) Разом з тим, єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних певними відносинами з цими Відповідачами.
- (47) Отже, розподіл цього результату задовольняє Відповідачів, оскільки в іншому випадку, з такими особами були б припинені відповідні відносини.
- (48) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (49) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників та / або залучення працівника свого конкурента для здійснення дій щодо участі в процедурах закупівель, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоди суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.
- (50) Таким чином, пов'язаність Відповідачів через третю особу створює умови для обміну інформацією про господарську та фінансову діяльність цих суб'єктів господарювання та певних домовленостей з метою забезпечення позитивного результату під час Торгів.

5.5. Використання спільних засобів зв'язку

- (51) Враховуючи інформацію, надану ДП «Прозорро» листом від 07.02.2024 № 206/01/258/12 (вх. № 72-01/414 від 19.02.2024), при аналізі властивостей файлів, завантажених учасниками до електронної системи закупівель Prozoغو для участі у Торгах встановлено, що файл «ТОВ Універсал-Будматеріали», завантажений ТОВ «Універсал-Будматеріали», та файл «Довідки (8)», завантажений ТОВ «Універсал-Агробуд», містять документ, в якому висвітлені контактні дані Відповідачів відповідно. Проаналізувавши вказані документи встановлено, що у них зазначено один і той же номер телефону *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (52) Проаналізувавши вищенаведене, можна дійти висновку, що факт зазначення ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» як учасників процедури закупівлі в документах тендерної пропозиції одного і того ж номера телефону свідчить про скоординовану поведінку Відповідачів під час проведення Торгів.

5.6. Схожість в оформленні документів

- (53) Враховуючи інформацію, надану ДП «Прозорро» листом від 07.02.2024 № 206/01/258/12 (вх. № 72-01/414 від 19.02.2024), при аналізі файлів, завантажених Відповідачами до електронної системи закупівель Prozoغو для участі у Торгах встановлено, що файл «ТОВ Універсал-Будматеріали», завантажений ТОВ «Універсал-Будматеріали», та файл «Довідки (8)», завантажений ТОВ «Універсал-Агробуд», містять документ, в якому

висвітлені контактні дані Відповідачів відповідно. Проаналізувавши вказані документи встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, зокрема:

- 1) назви заголовків «Повна назва», «СКРОЧЕНА НАЗВА:», «Банківські дані:», «Поштова адреса:» написані однаково жирним шрифтом та підкреслені, при цьому після заголовку «Повна назва» не проставлено дві крапки;
 - 2) назва заголовку «Керівництво:» написана жирним шрифтом, проте не підкреслена;
 - 3) після слова та знаку «Директор:» здійснено значний відступ, після чого прописано прізвище, ім'я та по-батькові;
 - 4) у сполученні аббревіатур, слова та знаків «ПАТ КБ « Приватбанк» зроблено відступ після відкриття лапок;
 - 5) у документах визначено однакове місце для підпису та печатки без зазначення посади і прізвища та ініціалів (ім'я та прізвища).
- (54) Наведені ознаки схожості у своїй сукупності свідчать про те, що документи, які були подані на Торги у складі тендерних пропозицій ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій, що створює певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у Торгах.

5.7. Спільні властивості електронних файлів Відповідачів

- (55) Враховуючи інформацію, надану ДП «Прозорро» листом від 07.02.2024 № 206/01/258/12 (вх. № 72-01/414 від 19.02.2024), при аналізі властивостей файлів, завантажених Відповідачами до електронної системи закупівель Prozorro для участі у Торгах встановлено, що окремі файли ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» створені за допомогою однакових програм та їх версій:

Таблиця 4

| № п/п | Учасник | Назва файлу | Програма | Версія PDF | Дата та час створення |
|-------|------------------------------|----------------------------|----------|-------------------|------------------------|
| 1. | ТОВ «Універсал-Будматеріали» | ТОВ Універсал-Будматеріали | Canon | 1.3 (Acrobat 4.x) | 19.07.2017 12:50:11 |
| 2. | ТОВ «Універсал-Агробуд» | Відгуки | Canon | 1.3 (Acrobat 4.x) | 18.07.2017 14:16:03 |
| | | Довідки (8) | | | 18.07.2017 14:23:06 |
| | | Договір (5) | | | 18.07.2017 13:10:10 |

| | | | | | |
|--|--|-----------------------|--|--|------------------------|
| | | наказ (право підпису) | | | 26.06.2017 08:38:12 |
| | | Накладні | | | 18.07.2017 13:20:19 |

- (56) Отже, подання у складі тендерних пропозицій ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» в електронну систему закупівель «Prozorro» PDF-файлів з однаковими параметрами: програма та версія, свідчить про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створені з використанням одного програмного забезпечення та про спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (57) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (58) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку.
- (59) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (60) Конкурентна процедура закупівлі, 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.
- (61) Узгодженням дій учасників торгів (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у торгах та самостійного прийняття рішення щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (62) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурентних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (63) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (64) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (65) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- спільне подання Відповідачами тендерних пропозицій; використання одного і того ж електронного майданчика; використання одних і тих же IP – адрес;
 - наявність між Відповідачами господарських відносин;

- Відповідачі пов'язані відносинами контролю;
 - пов'язаність Відповідачів через третю особу;
 - використання спільних засобів зв'язку;
 - схожість в оформленні документів;
 - спільні властивості електронних файлів Відповідачів,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (66) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-07-11-002229-b щодо закупівлі Лот 2: Цегла – ДК 021:2015: 44111100, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі.
- (67) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд» тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (68) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (69) Листом від 17.05.2024 № 72-02/989е витяг з подання з попередніми висновками у справі № 72/62-21 від 17 травня 2024 року № 72-03/101-п було надіслано ТОВ «Універсал-Будматеріали».
- (70) Листом від 17.05.2024 № 72-02/990е витяг з подання з попередніми висновками у справі № 72/62-21 від 17 травня 2024 року № 72-03/101-п було надіслано ТОВ «Універсал-Агробуд».
- (71) У відповідь на витяг з подання з попередніми висновками у справі № 72/62-21 будь-яких заперечень чи зауважень по суті справи Відповідачі не надали.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (72) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд», а саме:
- спільне подання Відповідачами тендерних пропозицій: використання одного і того ж електронного майданчика; використання одних і тих же ІР – адрес;
 - наявність між Відповідачами господарських відносин;
 - Відповідачі пов'язані відносинами контролю;
 - пов'язаність Відповідачів через третю особу;
 - використання спільних засобів зв'язку;
 - схожість в оформленні документів;
 - спільні властивості електронних файлів Відповідачів, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2017-07-11-002229-b щодо закупівлі Лот 2: Цегла – ДК 021:2015: 44111100 та обмежує Замовника у виборі цінних пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (73) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, може призводити до спотворення конкурентного

середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

- (74) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (75) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (76) Вищезазначені дії ТОВ «Універсал-Будматеріали» та ТОВ «Універсал-Агробуд», які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-07-11-002229-b щодо закупівлі Лот 2: Цегла – ДК 021:2015: 44111100, які проводились протягом липня - серпня 2017 року військовою частиною *«інформація, доступ до якої обмежено»*, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (77) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. 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.
- (78) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2023 рік дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2023 році ТОВ «Універсал-Будматеріали» становить *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (79) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2023 рік дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2023 році ТОВ «Універсал-Агробуд» становить *«інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (80) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціни товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (81) Відповідно до пункту 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України від 09.08.2023 № 3295-IX «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» 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 вищевикладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного

комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), та пунктом 4 та 5 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 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Будматеріали» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) та товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Агробуд» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) вчинили порушення, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів під час участі у закупівлі Лот 2: Цегла – ДК 021:2015: 44111100, які проводились протягом липня - серпня 2017 року військовою частиною *«інформація, доступ до якої обмежено»*, ідентифікатор торгів UA-2017-07-11-002229-b.
2. За вчинення порушення, зазначеного у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
 - 2.1. товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Будматеріали» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) у розмірі 32 400,00 (тридцять дві тисячі чотириста) гривень.
 - 2.2. товариство з обмеженою відповідальністю «Універсал-Агробуд» (*«інформація, доступ до якої обмежено»*), ідентифікаційний номер юридичної особи – *«інформація, доступ до якої обмежено»*) у розмірі 32 400,00 (тридцять дві тисячі чотириста) гривень.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладання штрафу.

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

Голова адміністративної колегії,
в. о. голови Відділення

Віталій ЛУЦЮК