



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«25» липня 2024 року

№ 60/104-р/к

справа № 15/60/15-рп/к.21

м. Київ

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі - ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС») та товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХНОФОРС», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі - ТОВ «ТЕХНОФОРС») подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі закупівлі «Інформація, доступ до якої обмежено», яка проводилась «Інформація, доступ до якої обмежено», за допомогою електронної системи «Прозорро», ідентифікатор закупівлі в системі – «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі - **Процедура закупівлі**). Очікувана вартість закупівлі становить – 283 630,00 грн без ПДВ.

При цьому, ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначеній процедурі закупівлі.

За результатами розгляду справи № 15/60/15-рп/к.21 дії ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у **Процедурі закупівлі**, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» накладено штраф на суму 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ТОВ «ТЕХНОФОРС» накладено штраф на суму 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 15/60/15-рп/к.21 про порушення ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» законодавства про захист економічної конкуренції,

передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Відділу досліджень і розслідувань в Черкаській області від 14.05.2024 № 60-03/138п

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 21.01.2021 № 60/15-рп/к розпочато розгляд справи № 15/60/15-рп/к.21 за ознаками вчинення ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Листом від 21.01.2021 № 60-02/481 ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» було направлено копію Розпорядження (вручено 25.01.2021 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення).
- (3) Листом від 21.01.2021 № 60-02/480 ТОВ «ТЕХНОФОРС» було направлено копію Розпорядження (вручено 01.02.2021 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення).
- (4) Листом від 15.05.2024 № 60-02/2234е ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» надіслано витяг з подання про попередні висновки у справі № 15/60/15-рп/к.21 від 14.05.2024 № 60-03/138п (далі – Подання). Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600920772967 лист від 15.05.2024 № 60-02/2234е вручено 28.05.2024.
- (5) Листом від 15.05.2024 № 60-02/2229е ТОВ «ТЕХНОФОРС» надіслано витяг з подання про попередні висновки у справі № 15/60/15-рп/к.21 від 14.05.2024 № 60-03/138п. Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600920770557 лист від 15.05.2024 № 60-02/2229е вручено 20.05.2024.
- (6) ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» листом від 28.05.2024 № 276/2024 (вх. № 60-01/2013 від 29.05.2024) та ТОВ «ТЕХНОФОРС» листом від 30.05.2024 № 24/0530 (вх. № 60-01/2095 від 04.06.2024) надали заперечення на Подання.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (7) Відповідачами у справі № 15/60/15-рп/к.21 (далі - Справа) є такі суб'єкти господарювання:
 - (а) Товариство з обмеженою відповідальністю «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено». Адреса місцезнаходження юридичної особи: «Інформація, доступ до якої обмежено».

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР), основним видом діяльності ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» є «Інформація, доступ до якої обмежено».

 - (б) Товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХНОФОРС», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено». Адреса місцезнаходження

юридичної особи: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «ТЕХНОФОРС» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (8) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. Інформація про Торги

(Період проведення – 13.03.2020-18.05.2020)

- (9) *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – Замовник) проведено процедуру електронних торгів на закупівлю за предметом *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, ідентифікатор закупівлі в системі «Прозорро» – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Очікувана вартість закупівлі становить – 283 630,00 грн без ПДВ.
- (10) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у **Процедурі закупівлі** свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «ТЕХНОФОРС». Тендерна пропозиція подана 27.03.2020 о 13:22, 29.04.2020 о 15:58.
 - ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС». Тендерна пропозиція подана 25.03.2020 о 12:24.
 - Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕВС», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «ЗЕВС»). Адреса місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Тендерна пропозиція подана 31.03.2020 о 22:45, 23.03, 01.04.2020 о 08:25.
- (11) Процедура електронних торгів розпочалася 02 квітня 2020 року о 15:56 та завершилася 02 квітня 2020 року о 16:23.
- (12) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у **Процедурі закупівлі** [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція без ПДВ , грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ТЕХНОФОРС»	283 230,00	279 600,00	26,47 %
2	ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС»	283 580,00	279 980,00	28,81 %
3	ТОВ «ЗЕВС»	176 641,25	176 641,25	0,00 %

- (13) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 29.04.2020 б/н тендерна пропозиція ТОВ «ЗЕВС» була відхилена Замовником як така, що не відповідає умовам тендерної документації.
- (14) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 29.04.2020 б/н найбільш

економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «ТЕХНОФОРС», з яким Замовником укладено договір від 18.05.2020 № 178(6)20УК/53-121-01-20-09362 на суму 335 520,00 грн з ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

4.1. Використання Відповідачами однієї ІР-адреси, яка виділена в користування одному з Відповідачів

- (15) Відповідно до інформації, яка була надана державним підприємством «Прозорро» (лист від 02.07.2020 № 206/01/1580/03, вх. № 60-01/2514 від 06.07.2020) (далі – ДП «Прозорро»), ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» для участі у **Процедурі закупівлі** свої пропозиції подавали з одного електронного майданчика товариства з обмеженою відповідальністю «Смарттендер» (далі – ТОВ «Смарттендер») та заходили в аукціон з наступних ІР-адрес:
- ІР-адреси-1 – ТОВ «ТЕХНОФОРС»;
 - ІР-адреси-2 – ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС».
- (16) За інформацією, яка була надана ТОВ «Смарттендер» (лист від 15.07.2020 № 560, вх. № 60-01/2707 від 16.07.2020), ТОВ «ТЕХНОФОРС» для участі у **Процедурі закупівлі** свою пропозицію подавало з **ІР-адреси-1**, а ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» з ІР-адреси-3.
- (17) За результатами аналізу інформації, наданої АТ «ТАСКОМБАНК» (лист від 07.07.2020 № 3141/47-БТ, вх. № 60-01/847кі від 14.07.2020), АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» (лист від 03.07.2020 № 81-15-9/4933-БТ, вх. № 60-01/823кі від 07.07.2020) та АТ «ПУМБ» (лист від 06.07.2020 № 19.1/438, вх. № 60-01/848кі від 14.07.2020) ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» здійснювало керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» у період проведення **Процедури закупівлі**, зокрема *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 2].

Таблиця 2

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (18) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database), послуги з доступу до мережі Інтернет за **ІР-адресою-1** надаються товариством з обмеженою відповідальністю «МЕРЕЖА ЛАНЕТ», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «МЕРЕЖА ЛАНЕТ»).
- (19) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «МЕРЕЖА ЛАНЕТ» (лист від 17.07.2020 № 01-1707, вх. № 60-01/2825 від 27.07.2020), **ІР-адреса-1** є статичною і у період проведення **Процедури закупівлі** була виділена ТОВ «ТЕХНОФОРС», згідно з договором про надання телекомунікаційних послуг від 01.06.2017 № 170540. Адреса фактичного розташування обладнання: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (20) Слід зазначити, що ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» (лист від 11.09.2020 № 14/185, вх. № 60-01/3430 від 16.09.2020) повідомило, що до сторонніх організацій з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності у період проведення **Процедури закупівлі** не зверталось, у своїй господарській діяльності користувалося послугами мобільного Інтернету та здійснювало свою господарську діяльність за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (21) ТОВ «ТЕХНОФОРС» (лист від 11.09.2020 № 17/463, вх. № 60-01/3457 від 18.09.2020) повідомило, що до сторонніх організацій з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності у період проведення **Процедури закупівлі** не зверталось. Протягом I півріччя 2020 року, тобто у період проведення **Процедури закупівлі**, у своїй господарській діяльності використовувало **ІР-адресу-1**. Фактичне місцезнаходження офісу ТОВ «ТЕХНОФОРС» протягом I півріччя 2020 року: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (22) Отже, у період проведення **Процедури закупівлі**, ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк», з однієї **ІР-адреси-1**, яка надавалась у користування одному з Відповідачів, а саме: ТОВ «ТЕХНОФОРС».
- (23) Викладене вище свідчить про спільне використання однієї ІР-адреси під час здійснення Відповідачами господарської діяльності, а отже наявності доступу до інформації про господарську діяльність один одного, а також наявності умов для обміну інформацією між ними у період проведення та під час підготовки до участі в **Процедурі закупівлі**.

4.2. Комунікація між Відповідачами

- (24) Відповідно до інформації ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» (лист від 11.09.2020 № 14/185, вх. № 60-01/3430 від 16.09.2020) під час здійснення господарської діяльності товариство використовувало номер телефону **Телефон-1**.
- (25) Відповідно до інформації ТОВ «ТЕХНОФОРС» (лист від 11.09.2020 № 17/463, вх. № 60-01/3457 від 18.09.2020) під час здійснення господарської діяльності директор товариства Цяпа Ігор Миколайович використовував номер телефону **Телефон-2**.
- (26) За результатами аналізу інформації, наданої приватним акціонерним товариством «ВФ Україна», ідентифікаційний код юридичної особи 14333937 (далі – ПрАТ «ВФ Україна») (лист від 01.02.2021 № 02/КИ-Б/17, вх. № 60-01/212кі від 03.02.2021), встановлено, що до проведення **Процедури закупівлі** та у період з 13.03.2020 (дата оголошення **Процедури закупівлі**) по 18.05.2020 (дата укладання договору за результатами проведення **Процедури закупівлі**) між номерами телефонів *«Інформація, доступ до якої обмежено»*
- (27) Отже, спілкування між Відповідачами свідчить про наявність умов для обміну інформацією один з одним під час участі у **Процедурі закупівлі**.

4.3. Господарські відносини між Відповідачами

- (28) Відповідно до банківських виписок, наданих АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» (лист від 03.07.2020 № 81-15-9/4933-БТ, вх. № 60-01/823кі від 07.07.2020), АТ «ПУМБ» (лист від 06.07.2020 № 19.1/438, вх. № 60-01/848кі від 14.07.2020), між ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС», зокрема у період проведення **Процедури закупівлі** та у період виконання договору, *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 3].

Таблиця 3

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (29) За результатами аналізу інформації наданої ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» (лист від 11.09.2020 № 14/185, вх. № 60-01/3430 від 16.09.2020) та ТОВ «ТЕХНОФОРС» (лист від 11.09.2020 № 17/463, вх. № 60-01/3457 від 18.09.2020) Відділенням встановлено, що між Відповідачами у період проведення **Процедури закупівлі** були господарські відносини щодо придбання комплектуючих товарів відповідно до рахунку-фактури ТОВ «ТЕХНОФОРС» від 26.03.2020 № Т-00000043 на загальну суму 32640,00 грн.
- (30) Крім того, за результатом проведеного аналізу «інформації з єдиного реєстру податкових накладних щодо предмету і сум операцій в розрізі контрагентів» за I півріччя 2020 року, наданих Головним управлінням ДПС у м. Києві (лист від 15.04.2024 № 10223/5/26-15-12-07-03, вх № 60-01/927кі від 22.04.2024) Відділенням встановлено, що протягом I півріччя 2020 року *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (31) Отже, між Відповідачами існували господарські відносини у вигляді оплати за товар під час проведення **Процедури закупівлі**.
- (32) Враховуючи наведене, наявність господарських відносин між ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» протягом I півріччя 2020 року (в тому числі в період проведення **Процедури закупівлі**) призводить до позиціонування цих суб'єктів господарювання не як конкурентів, а як партнерів.
- (33) Наявність господарських відносин між ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» свідчить про те, що Відповідачі були обізнані стосовно господарської діяльності та фінансової спроможності один одного, що в свою чергу передбачає обмін інформацією, спільність інтересів, в тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку тощо. Зокрема, внаслідок існування господарських відносин ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» мали можливість та умови узгодити умови участі у **Процедурі закупівлі**.

4.4. Фінансова допомога

- (34) Відповідно до банківських виписок, наданих АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» (лист від 03.07.2020 № 81-15-9/4933-БТ, вх. № 60-01/823кі від 07.07.2020), АТ «ПУМБ» (лист від 06.07.2020 № 19.1/438, вх. № 60-01/848кі від 14.07.2020), у період проведення **Процедури закупівлі** *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 4].

Таблиця 4

«Інформація, доступ до якої обмежено»

- (35) Відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 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 інших видів компенсацій у вигляді користування такими коштами.
- (36) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (37) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта

господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.

- (38) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (39) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (40) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (41) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (42) Таким чином, надання фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів та сталість економічних зв'язків між ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС», а тому про наявність можливостей узгодити свою поведінку між собою під час участі у Процедурі закупівлі замінивши ризик, який передбачений конкурентними умовами, на координацію своєї поведінки.

4.5. Пропонування товарів одних виробників

- (43) Додатком 1 до Тендерної документації Замовника передбачено подання специфікації на закупівлю: код ДК 021:2015 42410000-3 Підіймально-транспортувальне обладнання (підіймальне обладнання) для потреб ВП ЗАЕС» в якій міститься інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі.
- (44) На виконання зазначеної вимоги Відповідачі запропонували товари одних виробників, а товар «Домкрат гідравлічний ДН5ГР15» виробництва ТОВ «ТЕХНОФОРС» [див. таблицю 5].

Таблиця 5

№ п/п	Найменування товару	Виробник
1.	Штабелер напівелектричний EJB115	EPOWER
2.	Домкрат рейковий Tec-Union Int SJ-5	TEC-UNION
3.	Домкрат гідравлічний ДН5ГР15 в зборі	ТОВ «ТЕХНОФОРС»
4.	Візок гідравлічний Niuli CBY-AC2.5T	NIULI
5.	Ланцюг ПР-38,1-12700	СТ

- (45) ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» (лист від 11.09.2020 № 14/185, вх. № 60-01/3430 від 16.09.2020) повідомило, що протягом I півріччя 2020 року не купувало товар, що був запропонований для участі у **Процедурі закупівлі**.
- (46) Пропонування Відповідачами товарів одних виробників було б неможливим за умов підготовки тендерних пропозицій кожним Відповідачів окремо. Крім того, пропонування ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» товару свого конкурента свідчить про тісну

комунікацію та координацію між Відповідачами, як до так і під час підготовки до участі у **Процедурі закупівлі**.

- (47) Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій Відповідачами призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів, що у свою чергу призводить до спотворення їх результатів.
- (48) З огляду на зазначене вище, Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, а конкурентне змагання, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах було відсутнє.

4.6. Не подання одним з Відповідачів повного пакету документів

- (49) Відповідно до умов тендерної документації **Процедури закупівлі** Замовник вимагав від учасника розмістити (завантажити) в електронній системі закупівель необхідні документи, передбачені тендерною документацією.
- (50) Проте для участі у **Процедурі закупівлі** ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» не було завантажено повного пакету документів, зокрема не надано забезпечення тендерної пропозиції у формі банківської гарантії.
- (51) Підстави відхилення тендерних пропозицій замовником в електронній системі визначені в статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі». Тобто, підстави та наслідки невиконання умов, відхилення тендерної пропозиції замовником є регламентованими, відповідно, загальновідомими всім учасникам публічних закупівель.
- (52) Таким чином, не розміщення ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» у системі електронних державних закупівель «Прозорро» повного пакету документів, свідчить про те, що ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» не мало наміру здобувати перемогу у **Процедурі закупівлі** за конкурентними принципами, а приймало участь у процедурі закупівлі для забезпечення перемоги ТОВ «ТЕХНОФОРС».

4.7. Спільні властивості файлів тендерних пропозицій Відповідачів

- (53) За результатом аналізу властивостей pdf-файлів (документів), завантажених ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» до системи «Прозорро» для участі у **Процедурі закупівлі**, Відділенням було встановлено, що вони мають спільні властивості [див. таблицю 6].

Таблиця 6

Назва файлу	Версія PDF	Додаток
ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС»		
Цінова.PDF	1.3	Canon
Технічна.PDF	1.3	Canon
Статут.pdf	1.4	www.ilovepdf.com
Про відкриття рахунків.PDF	1.3	Canon
Наказ про призначення директора.PDF	1.3	Canon
Заявка на участь.PDF	1.3	Canon
Досвід.PDF	1.3	Canon
Довідка МТБ.PDF	1.3	Canon

Довідка 17 Закон.PDF	1.3	Canon
Гарантійний лист.PDF	1.3	Canon
Витяг.pdf	1.4	PDF:KONICA MINOLTA bizhub C224e
ТОВ «ТЕХНОФОРС»		
Dover_Original_Kovalenko_5669_k_o_ECP.pdf	1.4	VersaLink C7025
Витяг ПДВ.PDF	1.3	Canon
Довідка для підтвердження відсутності підстав	1.3	Canon
Довідка МТБ виробник.PDF	1.3	Canon
Довідка МТБ.PDF	1.3	Canon
Довідка про досвід.pdf	1.4	www.ilovepdf.com
Довідка про захист довкілля.PDF	1.3	Canon
Довідка про санкції.PDF	1.3	Canon
Документи що підтверджують повноваження особи.pdf	1.3	Canon
ЛИСТ-ЗАЯВКА НА УЧАСТЬ У ЗАКУПІВЛІ.PDF	1.3	Canon
Лист-погодження з проектом договору.PDF	1.3	Canon
Опис (до статуту).PDF	1.3	Canon
Статут.PDF	1.3	Canon
Технічна пропозиція.pdf	1.4	www.ilovepdf.com
Цінова пропозиція.pdf	1.4	www.ilovepdf.com

- (54) Таким чином, встановлено, що ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» застосовували однаковий пристрій «Canon» для сканування документів у pdf-формат (версія pdf:1.3). Також для створення деяких документів в форматі pdf Відповідачами було використано онлайн-застосунок «iLovePDF».
- (55) Вказане свідчить про те, що файли (документи тендерної документації) створені з використанням одного й того ж комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (56) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (57) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь 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 створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.
- (58) Відповідно до пункту 13 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», конкурентна процедура закупівлі – здійснення конкурентного відбору учасників за процедурами закупівлі відкритих торгів, торгів з обмеженою участю та конкурентного діалогу.
- (59) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення

конкурсу (поділ лотів, тощо).

- (60) Вказані факти у своїй сукупності, а саме:
- використання Відповідачами однієї IP-адреси для здійснення керування своїми банківськими рахунками у період проведення **Процедури закупівлі**, яка надавалась у користування ТОВ «ТЕХНОФОРС»;
 - комунікацією між Відповідачами;
 - наявності господарських відносин між Відповідачами;
 - надання фінансової допомоги один одному у період проведення **Процедури закупівлі**;
 - пропонування товарів одних виробників, в тому числі товару виробництва ТОВ «ТЕХНОФОРС»;
 - неподання ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» повного пакету документів;
 - спільні властивості файлів тендерних пропозицій Відповідачів,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (61) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки пропозицій для участі у **Процедурі закупівлі** діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (62) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовником торгів, порушивши права замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (63) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (64) На Подання ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» листом від 28.05.2024 № 276/2024 (вх. № 60-01/2013 від 29.05.2024) надало свої зауваження та заперечення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.
- (65) На Подання ТОВ «ТЕХНОФОРС» листом від 30.05.2024 № 24/0530 (вх. № 60-01/2095 від 04.06.2024) надало свої зауваження та заперечення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.

Спростування заперечень ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» щодо використання однієї IP-адреси, яка виділена в користування одному з Відповідачів

- (66) ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» у своїх запереченнях повідомляє, що у період проведення *Процедури закупівлі* у своїй господарській діяльності користувалося послугами мобільного Інтернету, без надання статичної IP-адреси, відповідно можливість контролювати IP-адреси під час здійснення господарської діяльності в той період часу була повністю відсутня. Цей факт підтверджено тим, що за інформацією з Витягу з подання при звантажненні пропозицій та при вході в аукціон були використані різні IP-адреси, та які не співпадають з IP-адресою іншого відповідача – ТОВ «Технофорс». Використанні різних IP-адрес для подачі пропозицій та вході в аукціон, та те, що пропозиції нашої компанії та ТОВ «Технофорс» були подані в різні дні, підтверджують факт відсутності узгоджених та синхронних дій при проведенні *Процедури закупівлі* та Аукціону зокрема.
- (67) ТОВ «ТЕХНОФОРС» зазначив, що відомості про статичну адресу не відповідають дійсності та вказав, що у 2018 році придбало маршрутизатор (Wi Fi роутер), що дало можливість підключення до мережі інтернет одночасно декільком користувачів. Також ТОВ «ТЕХНОФОРС» у своїх запереченнях, зазначило що користування однією IP-адресою не свідчить про обмін інформацією, а користування Клієнт банком входить до звичайної господарської діяльності будь-якого суб'єкта господарювання та не свідчить про узгоджені дії.
- (68) Зазначені вище заперечення ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» спростовуються таким.
- (69) ТОВ «МЕРЕЖА ЛАНЕТ» (лист від 17.07.2020 № 01-1707, вх. № 60-01/2825 від 27.07.2020), повідомило, що **IP-адреса-1 є статичною** і у період проведення **Процедури закупівлі** була виділена ТОВ «ТЕХНОФОРС». Адреса фактичного розташування обладнання: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Договір про надання послуг Інтернету за вказаною IP-адресою був укладений саме з ТОВ «ТЕХНОФОРС», а її використання для здійснення керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк», та, зокрема, безпосередньої участі товариства в Аукціоні, свідчить як раз про знаходження працівників (штату)/його частини у приміщенні за такою адресою.
- (70) Тобто абонентом, який користувався вказаною статичною IP-адресою було ТОВ «ТЕХНОФОРС».
- (71) В той же час ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» (лист від 11.09.2020 № 14/185, вх. № 60-01/3430 від 16.09.2020) повідомило, що у період проведення **Процедури закупівлі** свою господарську діяльність за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (72) Відділенням враховано, що зазначені Відповідачами адреси (місця знаходження) згідно відомостей ЄДР не є суміжними (пересічними), хоч і знаходяться в одному районі – Печерський район міста Києва, відстань між адресами – 2,4 км згідно відомостей веб-ресурсу Google Maps, що виключає можливість підключення до одного Wi-Fi роутера. Натомість, адреса з надання послуг IP-адреси ТОВ «ТЕХНОФОРС» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та адреса ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) знаходяться в різних районах м. Києва (Печерський та Дніпровський). При цьому, слід звернути увагу, що за адресою *«Інформація, доступ до якої обмежено»* розташований гаражний кооператив та інші гаражні будівлі, які не є місцем масової реєстрації та на території офісні будівлі – відсутні.

- (73) У свою чергу, будь-яких пояснень використання протягом тривалого часу **ІР-адреси-1** **заперечення ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» не містять, як і не можуть бути пояснені об'єктивними чинниками (наявністю приміщень у власності/оренді, наявності офісних приміщень загалом тощо).**
- (74) Таким чином, наявність у ТОВ «ТЕХНОФОРС» за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* маршрутизатора (Wi Fi роутер), що дає можливість підключення до мережі інтернет одночасно декільком користувачів не спростовує висновків викладених у розділі 4.1. цього рішення щодо використання однієї ІР-адреси під час здійснення Відповідачами господарської діяльності, враховуючи зареєстровані місцезнаходження Відповідачів та безпосередньо локацію надання послуг інтернет за такою ІР-адресою.
- (75) Такі обставини, за яких ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» у період участі у **Процедурі закупівлі** (неодноразово та систематично) здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк», з однієї ІР-адреси, з якої ТОВ «ТЕХНОФОРС» приймав участь в аукціоні як власник (користувач) останньої, підтверджують наявність умов для обміну інформацією один про одного у період проведення та під час підготовки до участі в **Процедурі закупівлі**.

Спростування заперечень ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» щодо подання тендерних пропозицій з одного електронного майданчика ТОВ «Смарттендер».

- (76) *ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» повідомляє, що використання одного електронного майданчика ТОВ «Смарттендер» не є доказом або показником узгоджених дій, адже це один з найпопулярніших офіційних майданчиків для участі в процедурах Державних Закупівель, та наша компанія скористалась своїм правом вибору одного з офіційних ресурсів рекомендованих ДП «ПРОЗОРО».*
- (77) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (78) У Поданні відсутнє твердження стосовно того, що подання тендерних пропозицій ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» з одного й того ж електронного майданчика є самостійним доказом узгодженої поведінки Відповідачів під час участі в Торгах. Натомість інформація, отримана від майданчика (ТОВ «Смарттендер»), стосується інформації щодо використання Відповідачами ІР-адрес при подачі тендерних пропозицій та міститься в цій частині Рішення

Спростування заперечень ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» щодо комунікації (наявність телефонних розмов)

- (79) *ТОВ «ТЕХНОФОРС» зазначило, що комунікація відбувалась у межах існування господарських відносин і не пов'язана з Процедурою закупівлі.*
- (80) *ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» зазначило, що наявність відповідних комунікацій жодним чином не доводить погодженості поведінки між учасниками Торгів.*
- (81) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (82) До та під час участі ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» в **Процедурі закупівлі** між директором ТОВ «ТЕХНОФОРС» та другим Відповідачем періодично

відбувалися телефонні розмови шляхом використання вказаних вище телефонних номерів, що свідчить про тісну комунікацію.

- (83) Наявність ділових відносин між Відповідачами в період, до та під час проведення **Процедури закупівлі** свідчить про наявність умов у вказаних суб'єктів для обміну інформацією та, як наслідок, узгодження своїх дій під час участі у **Процедурі закупівлі**.
- (84) Підтвердження та не заперечення ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» факту наявності виявлених телефонних з'єднань свідчить про сформоване стале спілкування між Відповідачами. Наведені обставини дають підстави вважати, що Відповідачі мали об'єктивну можливість координувати свою поведінку та діяти узгоджено під час підготовки й участі у **Процедурі закупівлі**.

Спростування заперечень ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» щодо господарських відносин між Відповідачами

- (85) *У Запереченнях ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» зазначено, що господарські відносини не мали системного характеру, що не може позиціонувати компанії як партнерів та те, що господарські відносини не суперечать приписам чинного законодавства України та не є свідченням узгодженості дій під час підготовки до участі у Торгах.*
- (86) *ТОВ «ТЕХНОФОРС» у своїх запереченнях вказало, що існування господарських відносин між всіма учасниками Процедури закупівлі є звичайним збігом, що зумовлений специфікою ринку гідравлічного та пневматичного устаткування та не є свідченням змови. Крім того, товариство зазначає, що між ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «Зевс» (що також подавало пропозицію для участі у Процедурі закупівлі) також існували господарські відносини.*
- (87) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (88) Відповідно до статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» доказами у справі можуть бути **будь-які** фактичні дані, **які дають можливість** встановити наявність або відсутність порушення. При цьому, Законом не визначено певної форми доказів та джерел їх отримання. Збір доказів здійснюється органами Антимонопольного комітету України незалежно від місцезнаходження доказів, їх форми.
- (89) Законодавство України не забороняє суб'єктам господарювання, що приймають участь в одній процедурі закупівлі мати господарські договірні відносини між собою, зокрема укладати договори одне з одним, однак матеріали Справи містять всю необхідну зібрану та отриману інформацію, яка становить собою доказ в сукупності з іншими доказами у розумінні статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженої поведінки Відповідачів під час участі у **Процедурі закупівлі**.
- (90) У свою чергу, слід наголосити, що координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод у якій-небудь формі.
- (91) Сама по собі відповідність дій суб'єктів господарювання цивільному, господарському законодавству не може автоматично свідчити про дотримання ними норм та вимог антимонопольного законодавства.

- (92) Щодо наявності господарських відносин між ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ЗЕВС» (ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено») зазначаємо, що дії ТОВ «ЗЕВС» в межах розгляду цієї Справи в частині наявності в них ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції Відділенням не досліджувались та не підлягають оцінці, оскільки останнє не є стороною у Справі. У свою чергу, слід зазначити, що за результатами банківських виписок наданих ТОВ «ТЕХНОФОРС» встановлено, що господарські відносини існували з Київською філією товариства з обмеженою відповідальністю «ЗЕВС», ідентифікаційний код відокремленого підрозділу «Інформація, доступ до якої обмежено», місцезнаходження: «Інформація, доступ до якої обмежено» протягом 2017-2018 років, тобто задовго до участі суб'єктів господарювання у Торгах.

Щодо пояснень ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» про надання фінансової допомоги

- (93) *ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» зазначили що наявність поворотної фінансової допомоги є звичайним проявом господарської діяльності, що не суперечить приписам чинного законодавства України Така господарська діяльність здійснювалась на загальних підставах та була повернута у встановлений строк.*
- (94) *Вказані заперечення спростовуються таким.*
- (95) У період проведення **Процедури закупівлі** ТОВ «ТЕХНОФОРС» надавало ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» безвідсоткову поворотну фінансову допомогу.
- (96) Отже, протягом періоду з 13.03.2020 до 18.05.2020 ТОВ «ТЕХНОФОРС» надало ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» поворотну фінансову допомогу на загальну суму «Інформація, доступ до якої обмежено».
- (97) Надання ТОВ «ТЕХНОФОРС» ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів, відсутність конкуренції між ними, а також про спільну зацікавленість у результатах господарської діяльності один одного.
- (98) У свою чергу Заперечення в цій частині щодо встановлених обставин надання фінансової допомоги, не пояснено Відповідачами об'єктивними причинами/обставинами, які в Поданні були проаналізовані та доведені. Зазначені обставини враховано у взаємозв'язку з іншими встановленими Відділенням обставинами та мотивами в Рішенні, і мають зв'язок із фактами, викладеними в останньому.

Спростування заперечень ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» щодо пропонування товарів одних виробників

- (99) ТОВ «ТЕХНОФОРС» зазначило, що лише 5 з 10 позицій у пропозиції Відповідача 1 співпадають з позиціями, наданими Відповідачем 2. Включення позиції «Домкрат гідравлічний ДН5ГР15» власного виробництва було здійснено з підстав відповідності такої позиції заявленим у тендерній документації вимогам. Стосовно наявності у пропозиції ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» позиції від виробника ТОВ «ТЕХНОФОРС» у листі зазначено: «ТОВ «ТЕХНОФОРС» є єдиним українським кваліфікованим

розробником та виробником спеціалізованого гідравлічного обладнання, у тому числі домкратів гідравлічних».

- (100) ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» зазначило, що запропоновані на тендері товари були підібрані відповідно до технічних вимог Замовника та мали найнижчу ціну серед аналогічних товарів. Те саме стосується і товару «Домкрат гідравлічний ДН5ГР15» виробництва ТОВ «ТЕХНОФОРС», який відповідав в сукупності всім технічним вимогам та мав при цьому мінімальну ціну на ринку, після опрацювання вартості аналогічних товарів інших виробників.
- (101) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (102) За результатами дослідження ринку виробництва та реалізації обладнання, що було предметом закупівлі, Відділенням з'ясовано, що на дату проведення **Процедури закупівлі**, на ринку України були і інші виробники продукції, окрім ТОВ «ТЕХНОФОРС». Крім того, відповідно до Додатку 1 «Специфікація на закупівлю: код ДК 021:2015 42410000-3 Підйимально-транспортувальне обладнання (підйимальне обладнання) для потреб «Інформація, доступ до якої обмежено» на проведення відкритих торгів згідно з Законом України «Про публічні закупівлі» № 922-VIII від 25.12.2015р.» Тендерної документації Замовника передбачалось можливість пропонування товару, що є еквівалентом предмета закупівлі.
- (103) Крім того, пояснення ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» спростовує твердження ТОВ «ТЕХНОФОРС, що воно є єдиним українським кваліфікованим розробником та виробником спеціалізованого гідравлічного обладнання. При цьому в Запереченнях не міститься доказів обмеженості територіального поширення відповідного товарного ринку.
- (104) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні, оскільки не підтверджуються будь-якими доказами у розумінні статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Щодо пояснень ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» про не подання повного пакету документів

- (105) У своїх поясненнях ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС», щодо неподання у складі своєї пропозиції банківської гарантії зазначає, що планувало оформити її в останній день прийому пропозицій, оскільки строк дії забезпечення тендерної пропозиції залежить від кінцевого строку подання пропозиції та зазначило: «...наша компанія підготувала та подала повний перелік документів, згідно Тендерної документації, та мало намір перемогти в Процедурі закупівлі, а не подання забезпечення тендерної пропозиції до кінцевого часу завантаження пропозицій, викликано специфічними вимогами до банку в Тендерній документації та браком досвіду в підготовці Тендерних пропозицій на той час».
- (106) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (107) Вказані заперечення Відповідача не беруться до уваги, оскільки відповідно до пункту 2 розділу 3 «Інструкція з підготовки тендерної пропозиції» Тендерної документації Замовника строк дії забезпечення тендерної пропозиції становить 120 календарних днів, враховуючи дату, яка відповідає кінцевому строку подання тендерної пропозиції.

- (108) Також, не може бути обґрунтованим «браком досвіду» неподання ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» тендерного забезпечення у **Процедурі закупівлі**, оскільки Замовник у тендерній документації чітко зазначив, що тендерна пропозиція учасника відхиляється, зокрема, у разі, якщо тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації або учасник не надав забезпечення тендерної пропозиції.
- (109) Отже, вказані твердження ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» не спростовують фактів та висновків, викладених у рішенні, а встановленні Відділенням обставини справи у своїй сукупності підтверджують наявність порушення Відповідачів.

Спростування зауваження ТОВ «ТЕХНОФОРС» щодо дотримання законної процедури під час розгляду справи

- (110) *ТОВ «ТЕХНОФОРС» у запереченнях зазначає, що обґрунтування висновків у Поданні ґрунтоване в більшості пунктів на доказах, що були отримані ще до відкриття провадження у справі. У запереченнях вказано: «Згідно зі статті 35 Закону України «Про захист економічної конкуренції», при розгляді справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції» органи комітету збирають та аналізують документи, висновки експертів, пояснення осіб, іншу інформацію, що є доказом у праві та причитають рішення у справі в межах своїх повноважень. Отже законодавством імперативно врегульовано повноваження органів Антимонопольного комітету щодо повноваження у справах про порушення законодавства про захист економічної конкуренції і не встановлює альтернативного способу збирання доказів, аніж під час провадження самої справи»*
- (111) Відповідні доводи ТОВ «ТЕХНОФОРС» є власним помилковим тлумачення Відповідачами законодавства про захист економічної конкуренції.
- (112) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» Антимонопольний комітет України (далі – Комітет) є державним органом із спеціальним статусом, метою діяльності якого є забезпечення державного захисту конкуренції у підприємницькій діяльності та у сфері державних закупівель.
- (113) Згідно із статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням органів Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції; здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель.
- (114) Підставою для здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції та контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері публічних закупівель, зокрема під час участі ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» у **Процедурі закупівлі** було доручення Антимонопольного комітету України від 22.05.2020 № 13-01/458, яким уповноважено Відділення розглянути звернення «Інформація, доступ до якої обмежено» щодо ознак антиконкурентних узгоджених дій ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» у **Процедурі закупівлі**.
- (115) Відповідно до статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України»

голова територіального відділення при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках має повноваження вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.

- (116) Відповідно до статті 37 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції, чинній на момент виникнення правовідносин) у разі виявлення ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, в тому числі наслідків такого порушення, органи Антимонопольного комітету України приймають розпорядження про початок розгляду справи.
- (117) Виявлення ознак порушення здійснюється на підставі інформації, що збирається органами Комітету незалежно від наявності/або відсутності розпочатої справи.
- (118) Рішення органів Комітету мають містити усі докази, якими обґрунтовуються його висновки. Відповідно до статті 41 Закону України «Про захист економічної конкуренції» доказами у справі можуть бути будь-які фактичні дані, які дають можливість встановити наявність або відсутність порушення. Меж та способу збору відповідної інформації законодавства про захист економічної конкуренції а ні в частині процедурних норм, а ні в частині повноважень посадових осіб не містить.. Отже, збір та аналіз необхідно інформації, для реалізації та виконання завдань, передбачених статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» здійснюється незалежно від наявності розпочатої справи за відповідним предметом (щодо відповідної особи – відповідача).Тобто законодавство про захист економічної конкуренції не обмежує органи Антимонопольного комітету України у збиранні доказів у справі лише після порушення відповідної справи.

Спростування заперечень ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» щодо спільних властивостей файлів пропозицій Відповідачів

- (119) *ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» у запереченнях зазначило, що для сканування файлів використовувало багатофункціональний друкувальний та копіювальний пристрій виробництва марки Canon, зі стандартним програмним забезпеченням для копіювальної техніки, які є найпоширенішими моделями. Також у листі товариство зауважило, що зазначені параметри файлів з використанням пристрою виробництва Canon, мають місце лише в деяких файлах, а отже висновки щодо подібних характеристик не повинні застосовуватися щодо всіх файлів тендерної пропозиції учасників торгів.*
- (120) *ТОВ «ТЕХНОФОРС» у запереченнях зазначило, що використання пристрою марки Canon та онлайн застосунку iLovePDF є простим співпадінням, зумовленим розповсюдженістю зазначених способів роботи з ПДФ документами та не свідчить про використання одного і того ж обладнання при підготовці документів до пропозицій Відповідачів.*
- (121) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (122) За результатами аналізу документів завантажених ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» до

системи «Прозорро» для участі у **Процедурі закупівлі** встановлено, що 9 з 11 документів відскановані за допомогою пристрою виробництва Canon, тому вказане заперечення ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» не береться до уваги.

- (123) Властивості файлів є унікальним вхідними даними про електронний документ та відрізняються залежно від автора файлу, обладнання, яке використовується для виготовлення скан-копій документів, програмних засобів, що використовуються для конвертації цих документів у формат «PDF», та інших параметрів.
- (124) За результатами аналізу завантажених документів іншим суб'єктом господарювання, Відділенням встановлено, що для сканування документів у форматі pdf інший учасник використовував інше програмне забезпечення. Так, наприклад: - «Програма»: «Canon MF5900C Series» у версії PDF-1.3.
- (125) За результатами аналізу файлів, завантажених Учасниками до системи «Prozorro» для участі у **Процедурі закупівлі**, було встановлено, що майже всі файли тендерних пропозицій ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» мають спільні властивості, а саме:
- додаток: Canon;
 - версія PDF: 1.3 (Acrobat 4.x);
 - шрифти: Helvetica;
 - тип: Type 1;
 - кодування: Ansi;
 - дійсний шрифт: ArialMT;
 - тип дійсного шрифту: TrueType.
- (126) Отже, майже всі файли тендерних пропозицій ТОВ «ТЕХНОФОРС» та ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» були завантажені з одного комп'ютерного пристрою (Canon), за допомогою однієї програми шрифтів (Helvetica) та в одній версії 1.3 (Acrobat 4.x).
- (127) Отже, вказані твердження ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» та ТОВ «ТЕХНОФОРС» не спростовують фактів та висновків, викладених у рішенні, а встановленні Відділенням обставини справи у своїй сукупності підтверджують наявність порушення Відповідачів.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (128) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які під час участі у **Процедурі закупівлі** полягали у:
- використанні Відповідачами однієї IP-адреси для здійснення керування своїми банківськими рахунками у період проведення **Процедури закупівлі**, яка надавалась у користування ТОВ «ТЕХНОФОРС»;
 - комунікації між Відповідачами;
 - наявності господарських відносин між Відповідачами;
 - наданні фінансової допомоги один одному у період проведення **Процедури закупівлі**;
 - пропонуванні товарів одних виробників, в тому числі товару виробництва ТОВ «ТЕХНОФОРС»;
 - неподанні ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» повного пакету документів;
 - спільних властивостях файлів тендерних пропозицій Відповідачів.

- (129) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (130) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є зокрема антиконкурентні узгоджені дії.
- (131) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (132) Відповідно до абзацу четвертого 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» від 09 серпня 2023 року № 3295-IX 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, тобто до 01.01.2024.
- (133) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції, чинній на момент виникнення правовідносин, тобто до 01.01.2024) за вчинення порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 Закону «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.
- (134) За інформацією Головного управління ДПС у м. Києві (лист від 113.03.2024 № 7319/5/26-15-04-03-04 (вх. № 60-01/520кі від 14.03.2024) чистий дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) відповідно до фінансової звітності суб'єкта малого підприємства за 2023 рік становить:
- ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» - *«Інформація, доступ до якої обмежено»;*
 - ТОВ «ТЕХНОФОРС» - *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (135) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що:
- узгоджені дії ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» і ТОВ «ТЕХНОФОРС» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими тендерними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, в свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів;
 - порушення законодавства в діях ТОВ «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» і ТОВ «ТЕХНОФОРС» виявлено вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (в редакції, чинній на момент виникнення правовідносин, тобто до 01.01.2024), пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами та доповненнями) [в редакції, чинній на момент виникнення правовідносин, тобто до 01.01.2024], адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХНОФОРС» (ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено») та товариство з обмеженою відповідальністю «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» (ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено») вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у закупівлі «Інформація, доступ до якої обмежено», яка проводилась «Інформація, доступ до якої обмежено», ідентифікатор закупівлі в системі – «Інформація, доступ до якої обмежено».

2. За порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ТЕХНОФОРС» (ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено») штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ІНДАСТРІАЛ ТУЛС» (ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено») штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Рішення та розпорядження органів Антимонопольного комітету України, голів його територіальних відділень є обов'язковими до виконання. Рішення та розпорядження органу Антимонопольного комітету України набирають чинності з дня їх прийняття.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання. Зазначений строк не підлягає поновленню.

Голова адміністративної колегії –
в.о. голови відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ