



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

09 серпня 2024 року

Хмельницький

№72/72-р/к

справа №72/68-23

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафів

Товариство з обмеженою відповідальністю «ТД «АЛЕКСАНДР» ([REDACTED]) (надалі – ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»)) та товариство з обмеженою відповідальністю «ПРАЙМ РІЕЛТІ» ([REDACTED]) (надалі – ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»)) взяли участь у торгах UA-2022-12-22-012229-а, щодо закупівлі Абразивних виробів (код: ДК 021:2015:14810000-2), які проводились протягом грудня 2022 року та січня 2023 року, відокремленим підрозділом «Хмельницька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (30100, Україна, Хмельницька область, м. Нетішин, вул. Енергетиків, 20, ідентифікаційний код юридичної особи - 21313677).

За результатами розгляду справи №72/68-23, такі дії ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» 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 «ТД «АЛЕКСАНДР» – 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
- ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» – 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) 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 3 років.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи №72/68-23 про порушення ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» 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 №72/68-23 від 14 червня 2024 року №72-03/140-п Другого відділу досліджень та 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-2022-12-22-012229-а (далі – Торги), щодо закупівлі Абразивних виробів (код: ДК 021:2015:14810000-2), які проводились протягом грудня 2022 року та січня 2023 року, відокремленим підрозділом «Хмельницька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (30100, Україна, Хмельницька область, м. Нетішин, вул. Енергетиків, 20, ідентифікаційний код юридичної особи - 21313677).

2. УЧАСНИКИ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ - ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- а) Товариство з обмеженою відповідальністю «ТД «АЛЕКСАНДР» ([REDACTED]); ідентифікаційний код юридичної особи [REDACTED]) (надалі – ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»). Згідно з інформацією, розміщеною в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» є неспеціалізована оптова торгівля (КВЕД – 46.90);
- б) Товариство з обмеженою відповідальністю «ПРАЙМ РІЕЛТІ» ([REDACTED]); ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) (надалі – ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»). Згідно з інформацією, розміщеною в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» є Оптова торгівля машинами й устаткуванням для добувної промисловості та будівництва (КВЕД – 46.63).
- (3) ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ЛІЇ

- (4) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 15 грудня 2023 року №72/83-рп/к розпочато розгляд справи №72/68-23 щодо товариства з обмеженою відповідальністю «ТД «АЛЕКСАНДР» ([REDACTED]) ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) та товариства з обмеженою відповідальністю «ПРАЙМ РІЕЛТІ» ([REDACTED]); ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2022-12-22-012229-а, щодо закупівлі Абразивних виробів (код: ДК 021:2015:14810000-2), який проводився протягом грудня 2022 року та січня 2023 року, відокремленим підрозділом «Хмельницька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (30100, Україна, Хмельницька область, м. Нетішин, вул. Енергетиків, 20, ідентифікаційний код юридичної особи - 21313677), 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) Листами від 19.12.2023 №72-02/2104 та №72-02/2105 ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» були направлені копії розпорядження від 15.12.2023 №72/83-рп/к про початок розгляду справи №72/68-23.
- (6) Листами від 18.06.2024 №72-02/1361е та №72-02/1362е витяги з подання з попередніми висновками у справі №72/68-23 від 14 червня 2024 року №72-03/140-п було надіслано ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» та ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР».
- (7) Листами від 18.06.2024 №72-02/1363е та №72-02/1364е були надіслані ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» та ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (8) Листом від 10.07.2024 №ПР-32 (вх. №72-01/1747 від 11.07.2024) ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» направило клопотання про перенесення розгляду справи.

- (9) Листами від 15.07.2024 №72-02/1683е та №72-02/1684е були надіслані ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» та ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» листи щодо перенесення засідання адміністративної колегії Відділення.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

4.1. Інформація про торги

- (10) Протягом грудня 2022 року та січня 2023 року ВП «ХАЕС» ДП «НАЕК «Енергоатом» було проведено процедуру відкритих торгів UA-2022-12-22-012229-а, щодо закупівлі: «Вироби абразивні в асортименті»: ДК 021:2015:14810000-2 — Абразивні вироби (надалі – Торги).
- (11) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій встановлений до 09 год. 00 хв. 05.01.2023 року.
- (12) Очікувана вартість - 1 905 864,20 УАН без ПДВ.
- (13) Початок аукціону: 06.01.2023 об 13 год. 59 хв.
- (14) Розмір мінімального кроку пониження ціни: 9 600,00 грн. або 0,50 %.
- (15) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали чотири учасники (Таблиця 1).

Таблиця 1

Учасник	Первинна пропозиція (грн з ПДВ)	Остаточна пропозиція, (грн з ПДВ)
ТОВ «Абразив груп»	1 522 913,23	1 230 518,76
ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»	1 853 500,80	1 236 000,00
ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	1 884 472,70	1 700 000,00
ТОВ «Восточним регіон»	1 751 151,49	1 751 151,49

- (16) Згідно з Протоколом щодо прийняття рішення уповноваженою особою ВП «ХАЕС» ДП «НАЕК «Енергоатом» від 27.01.2023 №51, переможцем торгів було визнано ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР», тендерна пропозиція якого була визначена найбільш вигідною. Протоколом щодо прийняття рішення уповноваженою особою ВП «ХАЕС» ДП «НАЕК «Енергоатом» від 01.02.2023 №53 тендерна пропозиція ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» була відхилена, оскільки переможець процедури закупівлі відмовився від підписання договору про закупівлю.

4.2 Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

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

4.2.1 Синхронність дій Відповідачів у часі

- (19) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (20) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (21) Проаналізувавши інформацію щодо дати та часу подачі Відповідачами своїх тендерних пропозицій встановлено, що ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» розмістили свої пропозиції на електронному сайті публічних закупівель в Торгах в один день (Таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата	Час подання тендерних пропозицій
1.	ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»	38920229	29 грудня 2022 року	12:13
2.	ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	33320024	29 грудня 2022 року	12:31
3.	ТОВ «Абразив груп»	33703603	05 січня 2023 року	08:54
4.	ТОВ «Восточний регіон»	30923107	04 січня 2023 року	16:11

- (22) Отже, надання Тендерних пропозицій Відповідачами в Торгах до електронної системи закупівель, відбулося в один день, з незначною різницею в часі - 18 хвилин.
- (23) Також, слід відмітити, що відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів (UA-2022-12-22-012229-а) кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 09:00 год. 05.01.2023, незважаючи на це Відповідачі подали пропозиції 29.12.2023, з різницею 18 хвилин.
- (24) Отже, можливу погоджену поведінку ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.

4.2.2 Спільне подання Відповідачами тендерних пропозицій

а) Використання одного і того ж електронного майданчика

- (25) 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.
- (26) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (27) 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, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (28) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (29) Згідно з інформацією, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 11.09.2023 №206/01/1346/04), Відділенням встановлено, що ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика: ТОВ «Смарттендер».
- (30) Слід відмітити, що на сайті публічні закупівлі ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 13 електронних майданчиків.
- (31) Отже, погоджену поведінку ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» можуть підтверджувати дії щодо обрання одного і того ж електронного майданчика ТОВ «Смарттендер».

б) Використання однієї і тієї ж ІР – адреси

- (32) ДП «Прозорро» (лист від 11.09.2023 №206/01/1347/04) повідомило Відділення, що Відповідачі процедури під час входу в аукціон у Торгах використовували наступні ІР-адреси (Таблиця 3):

Таблиця 3

№ п /п	Найменування учасника	ІР-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1.	ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»	[REDACTED]	05.01.2023 06.01.2023 06.01.2023 06.01.2023 06.01.2023	09:46 13:50 13:55 13:55 14:22	Вхід у аукціон
2.	ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	[REDACTED]	06.01.2023 06.01.2023	12:27 13:59	Вхід у аукціон

- (33) Із інформації, отриманої від Державної служби статистики України (лист від 26.10.2023 №11.1-08/508-23) було встановлено, що протягом IV кварталу 2022 року та I кварталу 2023 року, на адресу приймального шлюзу системи електронної звітності органів державної статистики, статистична звітність від ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» надходила з електронної поштової скриньки [REDACTED], з ІР-адреси [REDACTED]. Від ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» протягом IV кварталу 2022 року та I кварталу 2023 року статистична звітність надходила з електронної поштової скриньки [REDACTED], з ІР-адреси [REDACTED].
- (34) У свою чергу ГУ ДПС у Запорізькій області (лист від 02.11.2023. №4455/9/6/08011203) повідомило, що ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» протягом IV кварталу 2022 року та I кварталу 2023 року, тобто під час проведення Торгів, подавали податкову та іншу звітність до органів ДПС України в електронній формі з однієї ІР-адреси - [REDACTED].
- (35) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) провайдером ІР-адреси [REDACTED] є ТОВ «ГІГАБІТ КОРП».
- (36) Листом від 03.11.2023 №301023 ТОВ «ГІГАБІТ КОРП» повідомило, що за зазначеною ІР-адресою ([REDACTED]), доступ до мережі Інтернет надається - ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР», згідно з договором про надання послуг із доступу до мереж Інтернет від 21.06.2021 року.
- (37) Отже, той факт, що ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» завантажували свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, входили у аукціон, створювали і подавали свої тендерні пропозиції до електронного майданчика та подавали податкову та іншу звітність до органів ДПС України в електронній формі із використанням однієї і тієї ж ІР – адреси, яка належала ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР», свідчить про те, що під час підготовки та участі у процедурах закупівель Відповідачі діяли спільно та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

4.2.3 Надання Відповідачами безвідсоткової фінансової допомоги

- (38) За результатами аналізу інформації, отриманої від АТ «ПУМБ» (лист від 03.11.2023 №19.3-02/570) стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками **Учасників**, встановлено, що протягом IV кварталу 2022 року та I кварталу 2023 року та під час проведення Торгів, зокрема у період з 22.12.2022 по 06.01.2023, ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» надавав ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» поворотну фінансову допомогу(договір №2044 від 10.10.2022) (Таблиця 4).

Таблиця 4

Платник	Найменування одержувача	Дата перерахунку	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР»	ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	09.12.2022	[REDACTED]	Надання поворотної фінансової допомоги зг. договору № 2044 від 10.10.2022 р., без ПДВ
		12.12.2022	[REDACTED]	Надання поворотної фінансової допомоги зг.

				договору № 2044 від 10.10.2022 р., без ПДВ
		14.12.2022		Надання поворотної фінансової допомоги зг. договору № 2044 від 10.10.2022 р., без ПДВ
		06.01.2023		Надання поворотної фінансової допомоги зг. договору № 2044 від 10.10.2022 р., без ПДВ
		13.01.2023		Надання поворотної фінансової допомоги зг. договору № 2044 від 10.10.2022 р., без ПДВ

- (39) Факт надання поворотної фінансової допомоги, згідно договору №2044 від 10.10.2022 засвідчує про єдність економічних інтересів між ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» та відсутність конкуренції між ними.
- (40) 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.
- (41) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (42) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отримання коштів, ні одержання їх під процент.
- (43) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (44) Так як, за договором позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає жодної іншої компенсації за користування коштами, ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» позичивши кошти ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ», з огляду на інфляційні показники та інші чинники, ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» може отримати замість прибутку наявний збиток.
- (45) Тобто, ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» вилучивши тимчасово з обороту підприємства кошти, усвідомлено йдуть на ризики втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.
- (46) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх в з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності відповідачів.
- (47) Таким чином, наведена інформація свідчить про фінансову підтримку ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» в господарській діяльності ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ», що створювало певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених Торгах.

4.2.4 Наявність господарських відносин між Відповідачами

- (48) За результатами аналізу інформації, отриманої від АТ «ПУМБ» (лист від 03.11.2023 №19.3-02/570) стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками **Учасників**, встановлено, що протягом IV кварталу 2022 року та I кварталу 2023 року та

під час проведення Торгів, зокрема у період з 22.12.2022 по 06.01.2023, між Відповідачами неодноразово здійснювалися платежі за абразивні товари згідно договору №164 від 01.10.2016 (Таблиця 5).

Таблиця 5

Платник	Найменування одержувача	Дата перерахунку	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР»	ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	01.12.2022	████████	оплата за абразивні товари зг. дог. № 164 от 01.10.2016 р, у т.ч. ПДВ 20% = ██████ грн.
		12.12.2022	████████	оплата за абразивні товари зг. дог. № 164 от 01.10.2016 р, у т.ч. ПДВ 20% = ██████ грн.
		21.12.2022	████████	оплата за абразивні товари зг. дог. № 164 от 01.10.2016 р, у т.ч. ПДВ 20% = ██████ грн.
		20.01.2023	████████	оплата за абразивні товари зг. дог. № 164 от 01.10.2016 р, у т.ч. ПДВ 20% = ██████ грн.
		27.01.2023	████████	оплата за абразивні товари зг. дог. № 164 от 01.10.2016 р, у т.ч. ПДВ 20% = ██████ грн.

(49) Аналіз вищевказаних фінансово–господарських відносин, зокрема, що стосуються, поставки один одному товарів (робіт, послуг), свідчить про сталі господарські відносини між Відповідачами, які створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, можуть усувати конкуренцію між ними при участі у конкурсних торгах.

(50) Отже, до та під час проведення торгів, ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» були пов'язані сталими господарськими відносинами, що свідчить про довіру один до одного та відсутність конкурентної складової у відносинах, у зв'язку з чим Відповідачі були обізнані з діяльністю один одного та обмінюватись інформацією щодо здійснення господарської та фінансової діяльності, наслідком чого є створення певних умов для узгодженої поведінки та усунення конкуренції між ними при участі у торгах.

4.2.5 Спільні особливості електронних файлів Відповідачів

(51) Під час аналізу файлів формату PDF, які ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» подали на Торги, виявлено, що окремі електронні файли Відповідачів мають спільні особливості (Таблиця 6):

Таблиця 6

Учасник	Назва файлу	Автор	Виробник PDF	Версія PDF
ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	Технічна специфікація	ИВ	Microsoft®Word 2016	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	Довідка що не є резидентом	ИВ	Microsoft®Word 2016	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	Справка ст.22	ИВ	Microsoft®Word 2016	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»	Довідка Ст.17	ИВ	Microsoft®Word 2016	1.7 (Acrobat 8.x)

ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР»	Довідка ст.17	ИВ	Microsoft®Word 2016	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР»	Довідка що не є резидентом РФ	ИВ	Microsoft®Word 2016	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР»	Справка ст.22	ИВ	Microsoft®Word 2016	1.7 (Acrobat 8.x)
ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР»	Лист щодо відмови	ИВ	Microsoft®Word 2016	1.7 (Acrobat 8.x)

- (52) Таким чином, окремі електронні файли Відповідачів, були розроблені одним виконавцем (автор документу ИВ) з використанням однакового програмного забезпечення.
- (53) Отже подання ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами: автор; виробник; версія, може свідчить про те, що файли (документи тендерної пропозиції) були створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (54) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (55) 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.
- (56) 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.
- (57) 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.
- (58) 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).
- (59) 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.
- (60) 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.

- (61) 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.
- (62) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- використання одного і того ж електронного майданчика;
 - використання однієї і тієї ж IP – адреси;
 - синхронність дій Відповідачів у часі;
 - наявність між Відповідачами сталих господарських відносин;
 - надання Відповідачами поворотної фінансової допомоги;
 - спільні властивості електронних файлів Відповідачів,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (63) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-07-11-002229-b щодо закупівлі Абразивних виробів (код: ДК 021:2015:14810000-2), діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі.
- (64) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» 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.
- (65) 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.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (66) Листами від 18.06.2024 №72-02/1361е та №72-02/1362е витяги з подання з попередніми висновками у справі №72/68-23 від 14 червня 2024 року №72-03/140-п було надіслано ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» та ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР».
- (67) На витяг з подання про попередні висновки у справі ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» листом від 06.08.2024 №ПР-34 та ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» листом від 09.07.2024 №102 надали заперечення та повідомили про наступне (далі курсивом – мова оригіналу).
- (68) Щодо синхронності дій Відповідачів:
- (69) ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»: *«Однак, подання тендерних пропозицій у один день ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» не може бути доказом факту узгодженої поведінки двох учасників торгів. Так дійсно, строк надання тендерних пропозицій становив 15 днів. Однак, за ці 15 днів учасники повинні підготувати досить багато документів. В більшості випадків учасники подають свої пропозиції у останні дні подачі пропозицій. При цьому, інші останні дні для подачі тендерних пропозицій були вихідними днями перед новим роком та після нього. Тобто, факт подання тендерних пропозицій у один день двома підприємствами лише збіг обставин».*
- (70) ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»: *«Подання Відповідачами тендерних пропозицій в один день, є лише випадковим збігом обставин, тому припущення в поданні про можливу узгоджену поведінку між Відповідачами з цієї підстави є безпідставним та необґрунтованим».*
- (71) Вказані заперечення не приймаються та спростовуються наступним.
- (72) Подання тендерних пропозицій ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» та ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» відбулося ще до новорічних свят, в один день, а саме 29 грудня 2022 року, з незначною різницею в часі - 18 хвилин. При цьому, інші учасники, яє це зазначено у Таблиці 1, подали свої тендерні пропозиції 04.01.2023 та 05.01.2023 року.

- (73) 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. Ці дані встановлюються такими засобами: поясненнями сторін і третіх осіб, поясненнями службових осіб та громадян, письмовими доказами, речовими доказами і висновками експертів. Аналогічна норма міститься в пункті 12 Правил.
- (74) Згідно із частиною другою статті 35 Закону України «Про захист економічної конкуренції», при розгляді справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Антимонопольного комітету України, зокрема, збирають та аналізують документи, висновки експертів, пояснення осіб, іншу інформацію, що є доказом у справі, та приймають рішення у справі в межах своїх повноважень.
- (75) Синхронність дій із врахуванням сукупності доказів, зібраних в ході розгляду Справи та зазначених в цьому рішенні, виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної участі Відповідачів у процедурі закупівлі, та є сукупною обставиною, яка свідчить про узгодження їх поведінки під час участі в торгах.
- (76) Використання одного і того ж електронного майданчика
- (77) ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»: *«Але, з відкритих джерел відомо, що електронний майданчик ТОВ «Смарттендер» було створено одним з перших, він є топовим, ліцензованим та найбільш розповсюдженим серед учасників торгів, у тому числі даної групи товарів (абразивний інструмент).*
При цьому, більшість великих приватних підприємств України розміщують свої приватні закупівлі (які не входять та не відображаються у центральній базі «Прозорро») саме на майданчику ТОВ «Смарттендер».
Тому, більшість учасників торгів використовують саме електронний майданчик ТОВ «Смарттендер». Кількість користувачів SmartTender.biz складає понад 110 000 учасників.
При цьому, скоріш за все інші обидва учасники ТОВ «Абразив груп», ТОВ «Восточний регіон» теж зареєстровані та використовують саме електронний майданчик ТОВ «Смарттендер».
Тобто, факт подання тендерних пропозицій з одного майданчика ТОВ «Смарттендер» двома підприємствами лише говорить про те, що майданчик ТОВ «Смарттендер» є найбільш розповсюдженим серед учасників торгів даної групи товарів».
- (78) ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»: *«Використання Відповідачами одного і того ж електронного майданчика ТОВ «Смарттендер» для доступу до системи Р2020г20 не може бути доказом антиконкурентних узгоджених, погодженої конкурентної поведінки між Відповідачами».*
- (79) Зміст таких заперечень не може бути прийнятим до уваги та спростовується наступним.
- (80) Використання одного і того ж майданчика Відповідачами із врахуванням сукупності доказів, зібраних в ході розгляду Справи та зазначених в цьому рішенні, виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної участі Відповідачів у процедурі закупівлі, та є сукупною обставиною, яка свідчить про узгодження їх поведінки під час участі в торгах.
- (81) Використання однієї і тієї ж ІР-адреси
- (82) ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»: *«У поданні вказано, що ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» входили у аукціон у тому числі з ІР-адреси [REDACTED] провайдером якої є ТОВ «ГІГАБІТ КОРП». З даним провайдером укладено договір ТОВ «Торговий дім «Александр».*
З огляду на те що у поданні сказано що ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» якимсь чином входив у аукціон теж з ІР-адреси [REDACTED] ТОВ «Торговий дім «Александр» може пояснити цей факт тим, що відповідно до укладеного між ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» договору суборенди №2039 від 24.08.2022р. ТОВ «Прайм Ріелті» орендував складські приміщення за адресою м. Запоріжжя, [REDACTED]. За цією ж

адресою знаходився склад і ТОВ «Торговий дім «Александр».

При цьому, для зручності клієнтів, які приїжджали на склад ТОВ «Торговий дім «Александр» для отримання товару, мережа WI-FI була без пароллю.

Тобто, ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» мав можливість самостійно приєднатися через WI-FI до мережі ТОВ «Торговий дім «Александр» та вийти у аукціон теж з IP-адреси [REDACTED].

Отже, факт використання однієї і тієї ж IP-адреси не може свідчити про факт узгодженої поведінки двох учасників торгів - ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ».

- (83) ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»: «Проаналізувавши ситуацію, що склалася з Використанням ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» IP адреси [REDACTED] Відповідач повідомляє, що використання цієї IP адреси у господарській діяльності ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ», у тому числі при участі у тендері сталося у автоматичному режимі у зв'язку з тим, що мережа ТОВ «Торговий дім «Александр» на складі, що орендувався Відповідачем за адресою м. Запоріжжя, [REDACTED] була у вільному безпарольному доступі, яким і скористався Відповідач - ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ».

Тому, використання Відповідачем IP адреси [REDACTED] не може свідчати про те, що під час участі у Торгах Відповідачі діяли спільно та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного».

- (84) Зазначені заперечення спростовуються таким.

- (85) Використання однієї і тієї ж IP-адреси [REDACTED] Відповідачами відбувалося не лише під час входу в аукціон у Торгах, як це зазначено у Таблиці 3, але ще під час подачі протягом IV кварталу 2022 року та I кварталу 2023 року, тобто під час проведення Торгів, податкової звітності до органів ДПС України (лист ГУ ДПС у Запорізькій області від 02.11.2023. №4455/9/6/08011203) та статистичної звітності на адресу приймального шлюзу системи електронної звітності органів державної статистики (лист Державної служби статистики України від 26.10.2023 №11.1-08/508-23).

- (86) Отже, той факт, що ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» завантажували свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, входили у аукціон, створювали і подавали свої тендерні пропозиції до електронного майданчика та подавали податкову та іншу звітність до органів ДПС України в електронній формі із використанням однієї і тієї ж IP – адреси, яка належала ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР», свідчить про те, що під час підготовки та участі у процедурах закупівель Відповідачі діяли спільно та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

- (87) Наявність між Відповідачами сталих господарських відносин

- (88) ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»: «Дійсно, в рамках провадження господарської діяльності між ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» були укладені договори поставки, суборенди складського приміщення та надання безвідсоткової фінансової допомоги.

Усі вищевказані договори мали епізодичний характер та укладені відповідно до норм діючого законодавства задовго до участі у закупівлі UA-2022-12-22-012229-а. та не пов'язані з цією участю у торгах.

Дії сторін господарських відносин з укладання між собою господарських договорів спрямовані лише на провадження своєї господарської діяльності. При цьому, сторони укладених договорів є конкурентами між собою на торгах при участі у закупівлі UA-2022-12-22-012229-а.

Отже, факт наявності господарських відносин між ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ», у тому числі укладення договорів безвідсоткової фінансової допомоги не може свідчити про факт узгодженої поведінки двох учасників торгів - ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ».

- (89) ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»: «Наявність господарських відносин між Відповідачами - учасниками Торгів, не суперечить приписам чинного законодавства, не перешкоджає їх участі в Торгах, адже змагальність при його проведенні забезпечується самостійністю

та незалежністю дій (поведінки) кожного з учасників. І сама лише наявність господарських зв'язків між учасниками Торгів, не впливає на результати Торгів та їх спотворення».

- (90) Наявність господарських відносин між Відповідачами разом з іншими виявленими доказами свідчить про прагнення Відповідачів до укладення договору із замовником одним із них (оскільки Відповідачі не можуть одночасно здобути перемогу на торгах) в обхід справжніх конкурентних змагань внаслідок попередніх домовленостей щодо результатів цих торгів.
- (91) Свобода здійснення господарської діяльності суб'єктів господарювання не є безконтрольною можливістю вчиняти будь-які дії. Здійснення господарської діяльності – це не тільки сукупність свобод, але й низка правил, дотримання яких є обов'язковим, зокрема законодавства про захист економічної конкуренції.
- (92) Отже, факт наявності господарських відносин є доказом, який прямо вказує на зв'язок між Відповідачами та встановлює обставини справи в ланцюжку подій, що дозволило встановити причинно-наслідковий зв'язок між цією обставиною та іншими викладеними обставинами у Справі, що доводить наявність порушення у сфері застосування законодавства про захист економічної конкуренції.
- (93) Спільні властивості електронних файлів Відповідачів
- (94) *ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»: «Факт того, що окремі електронні файли ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» були розроблені одним виконавцем (автор документу ИВ) говорить лише про те, що хтось з учасників торгів використав при участі у торгах файл іншої особи, який міг скопіювати з документів попередніх тендерних пропозицій, які є у вільному доступі на майданчику ТОВ «ПРОЗОРРО». Тобто, факт того, що окремі електронні файли ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» були розроблені одним виконавцем не свідчить про факт узгодженої поведінки двох учасників торгів - ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ».*
- (95) *ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»: «Електронні файли, які мають спільні особливості, скоріш за все було скопійовано з попередніх тендерів, які є у вільному доступі у мережі Інтернет».*
- (96) Завантаження Відповідачами електронних документів з однаковими властивостями файлів із врахуванням сукупності доказів, зібраних в ході розгляду Справи та зазначених в цьому рішенні, виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної участі Відповідачів у процедурі закупівлі, та є сукупною обставиною, яка свідчить про узгодження їх поведінки під час участі в торгах.
- (97) Наявність господарських відносин між ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ», у тому числі укладення договорів безвідсоткової фінансової допомоги
- (98) *ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР»: «Дійсно, в рамках провадження господарської діяльності між ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» були укладені договори поставки, суборенди складського приміщення та надання безвідсоткової фінансової допомоги. Усі вищевказані договори мали епізодичний характер та укладені відповідно до норм діючого законодавства задовго до участі у закупівлі UA-2022-12-22-012229-а. та не пов'язані з цією участю у торгах. Дії сторін господарських відносин з укладання між собою господарських договорів спрямовані лише на провадження своєї господарської діяльності. При цьому, сторони укладених договорів є конкурентами між собою на торгах при участі у закупівлі UA-2022-12- 22-012229-а. Отже, факт наявності господарських відносин між ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ», у тому числі укладення договорів безвідсоткової фінансової допомоги не може свідчити про факт узгодженої поведінки двох учасників торгів - ТОВ «Торговий дім «Александр» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ».*
- (99) *ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ»: «Наявність господарських відносин між Відповідачами - учасниками Торгів, не суперечить приписам чинного законодавства, не перешкоджає їх участі в Торгах, адже змагальність при його проведенні забезпечується самостійністю*

та незалежністю дій (поведінки) кожного з учасників. І сама лише наявність господарських зв'язків між учасниками Торгів, не впливає на результати Торгів та їх спотворення».

- (100) Наявність господарських відносин між Відповідачами разом з іншими виявленими доказами свідчить про прагнення Відповідачів до укладення договору із замовником одним із них (оскільки Відповідачі не можуть одночасно здобути перемогу на торгах) в обхід справжніх конкурентних змагань внаслідок попередніх домовленостей щодо результатів цих торгів.
- (101) Свобода здійснення господарської діяльності суб'єктів господарювання не є безконтрольною можливістю вчиняти будь-які дії. Здійснення господарської діяльності – це не тільки сукупність свобод, але й низка правил, дотримання яких є обов'язковим, зокрема законодавства про захист економічної конкуренції.
- (102) Отже, факт наявності господарських відносин є доказом, який прямо вказує на зв'язок між Відповідачами та встановлює обставини справи в ланцюжку подій, що дозволило встановити причинно-наслідковий зв'язок між цією обставиною та іншими викладеними обставинами у Справі, що доводить наявність порушення у сфері застосування законодавства про захист економічної конкуренції.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (103) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» не спростовують висновки Відділення про те, що дії ТОВ «ТД АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ», а саме:
 - використання одного і того ж електронного майданчика;
 - використання однієї і тієї ж ІР – адреси;
 - синхронність дій Відповідачів у часі;
 - наявність між Відповідачами сталих господарських відносин;
 - надання Відповідачами поворотної фінансової допомоги;
 - спільні властивості електронних файлів Відповідачів, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2022-12-22-012229-а щодо закупівлі Абразивних виробів (код: ДК 021:2015:14810000-2) та обмежило Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (104) 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.
- (105) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (106) 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.
- (107) Таким чином, встановленими у справі обставинами у їх сукупності та взаємозв'язку доведено, що ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» та ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» вчинили порушення, 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 підготовки та участі у торгах UA-2022-12-22-012229-а, які проводилися протягом грудня 2022 року та січня 2023 року, щодо закупівлі Абразивних виробів (код: ДК 021:2015:14810000-2), відокремленим підрозділом «Хмельницька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (30100, Україна, Хмельницька область, м. Нетішин, вул. Енергетиків, 20, ідентифікаційний код юридичної особи - 21313677).

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (108) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (109) Листом від 01.05.2024 №18692/6/08-01-04-10 Головне управління ДПС у Запорізькій області повідомило, що дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2023 рік ТОВ «ПРАЙМ РІЕЛТІ» склала [REDACTED] тис. грн., дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2023 рік ТОВ «ТД «АЛЕКСАНДР» склала [REDACTED] тис. грн
- (110) 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 ціні 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 цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (111) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі
- (112) 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, 12¹, 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 лютого 2001 року № 32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 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 у Міністерстві юстиції України 6 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 «Торговий дім «АЛЕКСАНДР» ([REDACTED]); ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) та товариства з обмеженою

відповідальністю «ПРАЙМ РІЕЛТІ» ([REDACTED]); ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]), вчинили 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 під час участі у закупівлі Абразивних виробів (код: ДК 021:2015:14810000-2), які проводились відокремленим підрозділом «Хмельницька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (30100, Україна, Хмельницька область, м. Нетішин, вул. Енергетиків, 20, ідентифікаційний код юридичної особи - 21313677) протягом грудня 2022 року та січня 2023 року, ідентифікатор торгів UA-2022-12-22-012229-а.

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» накласти штраф на:

2.1. товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «АЛЕКСАНДР» ([REDACTED]); ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

2.2. товариство з обмеженою відповідальністю «ПРАЙМ РІЕЛТІ» ([REDACTED]); ідентифікаційний код юридичної особи – [REDACTED]) у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) 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 тринадцятої 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 в **двомісячний строк** з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії,
голова Відділення

Олег ФЕДОРЧУК