



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

### РІШЕННЯ

#### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«29» серпня 2024 року

№ 60/129-р/к

справа № 264/60/43-рп/к.23

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладання штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «СЕА ОДС», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі - ТОВ «СЕА ОДС») та товариство з обмеженою відповідальністю «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі – ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА») подали тендерні пропозиції на участь у тендерній процедурі закупівлі «72310000-1 Послуги з обробки даних (Послуги операційно-диспетчерського обслуговування диспетчерських систем, приймання та передавання аварійних сигналів та заявок від споживачів щодо усунення несправностей і пошкоджень обладнання будинків, що перебувають на обслуговуванні у Замовника)», яка проводилась комунальним підприємством «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Деснянського району м. Києва», за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-10-10-001062-а (далі – **Процедура закупівлі**). Очікувана вартість закупівлі становить – 7 511 805,34 грн з ПДВ.

При цьому, ТОВ «СЕА ОДС» та ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 264/60/43-рп/к.23 такі дії ТОВ «СЕА ОДС» та ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» 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 «СЕА ОДС» накладено штраф на суму 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» 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-х років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 264/60/43-рп/к.23 про порушення ТОВ «СЕА ОДС» та ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» 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 22.05.2024 № 60-03/157-П

## ВСТАНОВИЛА:

### 1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 05.05.2023 № 60/43-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 264/60/43-рп/к.23 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «СЕА ОДС» (далі – ТОВ «СЕА ОДС») та товариством з обмеженою відповідальністю «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» (далі – ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА») порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Листами від 08.05.2023 № 60-02/2057 (вручено 16.05.2023 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення), від 08.05.2023 № 60-02/2060 (вручено 05.06.2023 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення) ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» і ТОВ «СЕА ОДС» відповідно було надіслано копію Розпорядження.
- (3) Листом від 23.05.2024 № 60-02/2431е ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» надіслано витяг з подання про попередні висновки у справі № 264/60/43-рп/к.23 від 22.05.2024 № 60-03/157-П. Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600923878618 лист від 23.05.2024 № 60-02/2431е вручено 28.05.2024.
- (4) Листом від 23.05.2024 № 60-02/2434е ТОВ «СЕА ОДС» надіслано витяг з подання про попередні висновки у справі № 264/60/43-рп/к.23 від 22.05.2024 № 60-03/157-П (далі – Подання). Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0600923880205 лист від 23.05.2024 № 60-02/2434е вручено 31.05.2024.
- (5) ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» листом від 07.06.2024 № 07-06/2024-01 (вх. № 60-01/2153 від 10.06.2024) надало заперечення на Подання.
- (6) ТОВ «СЕА ОДС» зауважень до змісту Подання не надало.

### 2. ВІДПОВІДАЧІ

- (7) Відповідачами у справі № 264/60/43-рп/к.23 (далі – Справа) є такі суб'єкти господарювання (далі разом – Відповідачі):

а) товариство з обмеженою відповідальністю «СЕА ОДС», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено». Адреса місцезнаходження: «Інформація, доступ до якої обмежено». Адреса місцезнаходження в період проведення **Процедури закупівлі**: «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 «СЕА ОДС» є «Інформація, доступ до якої обмежено». Основним видом діяльності ТОВ «СЕА ОДС» в період проведення **Процедури закупівлі** була «Інформація, доступ до якої обмежено».

б) товариство з обмеженою відповідальністю «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено». Адреса місцезнаходження: «Інформація, доступ до якої обмежено». Адреса місцезнаходження в період проведення **Процедури закупівлі**: «Інформація, доступ до якої обмежено».

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР основним видом діяльності ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» є «Інформація, доступ до якої обмежено».

- (8) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «СЕА ОДС» та ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» є суб'єктами господарювання.

### 3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

#### 3.1. Інформація про торги

(Період проведення 10.10.2018 - 11.12.2018)

- (9) Комунальним підприємством «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Деснянського району м. Києва» (далі - Замовник) проведено процедуру відкритих електронних торгів на закупівлю за предметом «72310000-1 Послуги з обробки даних (Послуги операційно-диспетчерського обслуговування диспетчерських систем, приймання та передавання аварійних сигналів та заявок від споживачів щодо усунення несправностей і пошкоджень обладнання будинків, що перебувають на обслуговуванні у Замовника)», ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2018-10-10-001062-a. Очікувана вартість закупівлі становить – 7 511 805,34 грн з ПДВ.
- (10) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у **Процедурі закупівлі** свої цінові пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:  
- ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА». Тендерна пропозиція подана 07.11.2018 о 18:17;  
- ТОВ «СЕА ОДС». Тендерна пропозиція подана 08.11.2018 о 13:19.
- (11) Проведення електронних торгів розпочалося 20 листопада 2018 року об 11 год. 05 хв. та завершилася 20 листопада 2018 року об 11 год. 27 хв.
- (12) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни на послуги з обробки даних [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА»	7 511 178,84	7 511 178,84	0,00 %
2	ТОВ «СЕА ОДС»	7 511 805,24	7 511 805,24	0,00 %

- (13) Відповідно до протоколу розгляду тендерних пропозицій від 21.11.2018 № 481/2018

найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА».

- (14) Із ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» Замовник уклав договір від 11.12.2018 № 7231/1-2019 на суму 7 511 178,84 грн з ПДВ.

#### 4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

##### 4.1. Здійснення господарської діяльності за однією і тією ж адресою

- (15) За результатами аналізу інформації, яка міститься на фірмових бланках ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС», а також згідно з документами, наданими Відповідачами у складі своїх тендерних пропозицій, у період проведення **Процедури закупівлі** юридична адреса суб'єктів господарювання була:
- ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» - *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
  - ТОВ «СЕА ОДС» - *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (16) ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» листом від 28.10.2022 № 28-10/2022-02 (вх. № 60-01/1974 від 01.11.2022) повідомило, що фактичне місцезнаходження ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» протягом 2018 - 2019 років, тобто у період проведення **Процедури закупівлі**, було: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (17) Також, ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» повідомило, що орендувало приміщення за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* у Солом'янської районної в місті Києві державної адміністрації. На підтвердження зазначеного товариство надало копію договору про передачу майна територіальної громади міста Києва в оренду від 28.07.2017 № 681 (строк дії договору до 27.07.2020) для розміщення підприємства, яке здійснює діяльність по обслуговуванню житлового фонду.
- (18) Відповідно до вищезазначеного договору та акту приймання-передачі об'єкта оренди підприємство – балансоутримувач комунальне підприємство «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Солом'янського району м. Києва» передало ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» приміщення, що розташоване на 1 поверсі та перебуває на балансі комунального підприємства «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Солом'янського району м. Києва», загальною площею 23,9 кв. м., розташованого за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (19) ТОВ «СЕА ОДС» листом від 27.03.2023 б/н (вх. № 60-01/1061 від 31.03.2023), повідомило, що протягом 2018 року, тобто у період проведення **Процедури закупівлі**, фактичне місцезнаходження ТОВ «СЕА ОДС» на підставі договорів оренди було: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (20) На підтвердження зазначеного ТОВ «СЕА ОДС» надало копію договору про передачу майна територіальної громади міста Києва в оренду від 18.10.2018 № 740 (строк дії договору до 17.10.2021) для розміщення підприємства, яке здійснює діяльність по обслуговуванню житлового фонду за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (21) Відповідно до вищезазначеного договору та акту приймання-передачі об'єкта оренди підприємство – балансоутримувач комунальне підприємство «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Солом'янського району м. Києва» передало ТОВ «СЕА ОДС» приміщення, що розташоване на 1 поверсі та перебуває на балансі

комунального підприємства «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Солом'янського району м. Києва», загальною площею 27,9 кв. м., розташованого за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (22) Таким чином, орендовані приміщення ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» знаходились в одній будівлі, на першому поверсі за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (23) Отже, у період проведення **Процедури закупівлі** ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» будучи зареєстрованими за різними адресами, здійснювали свою господарську діяльність за однією адресою, а саме: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (24) Здійснення ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» своєї господарської діяльності за однією адресою в одній будівлі, свідчить про наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та обізнаність щодо господарської діяльності один одного ще до подання тендерних пропозицій Відповідачами.

#### 4.2. **Послідовний перехід фізичних осіб, які перебували у трудових відносинах з одним із Відповідачів до іншого Відповідача**

- (25) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням Пенсійного фонду України в місті Києві листом від 15.08.2022 № 2600-0704-5/100421 (вх. № 60-01/508кі від 19.08.2022), ТОВ «СЕА ОДС» листом від 27.03.2023 б/н (вх. № 60-01/1061 від 31.03.2023) та ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» листом від 13.01.2023 № 13-01/2023-01 (вх. № 60-01/244 від 20.01.2023) Відділенням встановлено, що протягом 2018 року, зокрема до та в період проведення **Процедури закупівлі**, *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 2]:

Таблиця 2

*«Інформація, доступ до якої обмежено»*

- (26) Варто зазначити, що працевлаштування на наступний день до ТОВ «СЕА ОДС», після звільнення працівників, які перебували у трудових відносинах з ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА», не може бути збігом обставин, та свідчить, що Відповідачі не могли бути не обізнані з діяльністю один одного, мали можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією між ними щодо господарської діяльності один одного.

#### 4.3. **Використання Відповідачами одних ІР-адрес**

##### 4.3.1. **Використання спільної ІР-адреси під час входу до електронних кабінетів для здійснення операцій по банківських рахунках**

- (27) За даними акціонерного товариства «Райффайзен Банк» (лист від 19.12.2022 № 81-15-9/9324-БТ, вх. № 60-01/907кі від 27.12.2022), ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» протягом 2018 року, зокрема до, після та у період проведення **Процедури закупівлі**, *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 3].

Таблиця 3

*«Інформація, доступ до якої обмежено»*

- (28) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database) послуги з доступу до мережі Інтернет за **ІР-адресою-1** надавалися товариством з обмеженою відповідальністю

«ВОЛЯ-КАБЕЛЬ», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі – ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ»).

- (29) ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ» листом від 17.02.2023 № 69/ВК (вх. № 60-01/521 від 17.02.2023) повідомило, що **ІР-адреса-1** є динамічною та відсутня технічна можливість вказати всіх абонентів, яким виділялась в користування **ІР-адреса-1** у період з 01.01.2018 до 31.12.2018, оскільки запитуваний період більше трьох років.
- (30) Таким чином, Відповідачі використовували у своїй господарській діяльності, зокрема для керування банківськими рахунками, одну ІР-адресу в однакові часові періоди, зокрема і в період участі в **Процедурі закупівлі**, що сприяло обміну інформацією між ними, при тому, що вони мали виступати конкурентами на Торгах.

#### 4.3.2. Використання спільної ІР-адреси під час подання податкової (фінансової) звітності

- (31) За результатами аналізу інформації, наданої Головним управлінням ДПС у м. Києві (лист від 12.08.2022 № 17545/5/26-15-12-07-03, вх. № 60-01/518кі від 22.08.2022), Відповідачі протягом 2018 року, зокрема до, у період проведення **Процедури закупівлі** та після «Інформація, доступ до якої обмежено» [див. таблицю 4].

Таблиця 4

*«Інформація, доступ до якої обмежено»*

- (32) Відповідно до даних з мережі Інтернет (RIPE Database) **ІР-адреса-2** належить провайдеру Hetzner Online GmbH (місцезнаходження – Німеччина) – нерезидент України.
- (33) ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» листом від 13.01.2023 № 13-01/2023-01 (вх. № 60-01/244 від 20.01.2023) повідомило, що з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності зверталось до фізичної особи-підприємця Васькевича Олександра Івановича, РНОКПП «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі – ФОП Васькевич О.І.), договір від 02.01.2018 № 16 (Акти приймання-передачі робіт від 31.10.2018 № 10-18-ДП, від 30.11.2018 № 11-18-ДП, від 31.12.2018 № 12-18-ДП).
- (34) ТОВ «СЕА ОДС» листом від 27.03.2023 б/н (вх. № 60-01/1061 від 31.03.2023) повідомило, що протягом 2018 року, самостійно забезпечувало введення бухгалтерського обліку та фінансової звітності, до сторонніх організацій не зверталось та не отримувало послуги таких організацій.
- (35) Лист від 06.02.2023 № 60-02/566 про надання інформації надісланий до ФОП Васькевича О.І. повернутий до Відділення з причини, зазначеної в довідці ф. 20 АТ «УКРПОШТА» «за закінченням терміну зберігання».
- (36) Таким чином, Відповідачі у період проведення **Процедури закупівлі** подавали фінансову звітність з однієї ІР-адреси, яка належить нерезиденту України, маючи різне місцезнаходження, які не є суміжними, що не є випадковим збігом обставин, а свідчить про наявність створення умов для обміну інформацією, про узгодженість дій Відповідачів під час підготовки й участі в Торгах.
- (37) Отже, Відповідачі керували своїми банківськими рахунками та подавали фінансову звітність з одних ІР-адрес, в однакові часові періоди, що не може бути випадковим

збігом обставин, а свідчить про наявність спільної точки доступу до мережі Інтернет та обізнаність ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» про господарську діяльність один одного, про її спільну організацію та ведення, можливість обміну інформацією між ними, у тому числі й щодо участі в **Процедурі закупівлі**.

#### 4.4. Використання Відповідачами однієї електронної поштової скриньки

- (38) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДПС у м. Києві (лист від 12.08.2022 № 17545/5/26-15-12-07-03, вх. № 60-01/518кі від 22.08.2022), ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» протягом 2018 року, зокрема в період проведення **Процедури закупівлі**, *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (39) Товариство з обмеженою відповідальністю «УКРНЕТ», ідентифікаційний код юридичної особи 25589169 (далі – ТОВ «УКРНЕТ») листом від 20.01.2023 № 34/01/01-08, вх. № 60-01/109кі від 23.01.2023 повідомило, що *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (40) ТОВ «СЕА ОДС» листом від 27.03.2023 б/н (вх. № 60-01/1061 від 31.03.2023) повідомило, що протягом 2018 року, самостійно забезпечувало введення бухгалтерського обліку та фінансової звітності, до сторонніх організацій не зверталось та не отримувало послуги таких організацій.
- (41) Також, ТОВ «СЕА ОДС» зазначило, що протягом 2018 року, тобто в період проведення **Процедури закупівлі**, використовувало в господарській діяльності електронну поштову скриньку - *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (42) ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» листом від 13.01.2023 № 13-01/2023-01, (вх. № 60-01/244 від 20.01.2023) повідомило, що зверталось до ФОП Васькевича О.І з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності.
- (43) Також, ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» зазначило, протягом 2018-2019 років, тобто в період проведення **Процедури закупівлі**, використовувало в господарській діяльності електронні поштові скриньки: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (44) Лист від 06.02.2023 № 60-02/566 про надання інформації надісланий до ФОП Васькевича О.І. повернутий до Відділення з причини, зазначеної в довідці ф. 20 АТ «УКРПОШТА» «за закінченням терміну зберігання».
- (45) Отже, ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» залучало до ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності третю особу, в той час як ТОВ «СЕА ОДС» самостійно забезпечувало введення бухгалтерського обліку та фінансової звітності.
- (46) Таким чином, використання Відповідачами однієї електронної поштової скриньки, яка належить третій особі, не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про спільну організацію та скоординоване здійснення Відповідачами господарської діяльності, та відповідно, наявність умов для обміну інформацією між ними під час підготовки до участі у **Процедурі закупівлі**.
- #### 4.5. Господарські відносини з одними і тими ж суб'єктами господарювання
- (47) За результатами аналізу інформації, наданої акціонерним товариством «Райффайзен

Банк» (лист від 19.12.2022 № 81-15-9/9324-БТ, вх. № 60-01/907кі від 27.12.2022), встановлено, що до проведення **Процедури закупівлі**, у період її проведення та виконання договору за результатами **Процедури закупівлі** у ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 5].

Таблиця 5

*«Інформація, доступ до якої обмежено»*

- (48) Отже, забезпечення господарської діяльності Відповідачів шляхом взаємодії ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» з однаковими контрагентами (постачальниками/покупцями) вказує на координацію поведінки ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» під час здійснення своєї господарської діяльності, про єдність економічних інтересів Відповідачів до, під час та після проведення **Процедури закупівлі** та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами.

#### 4.6. Спільні особливості та властивості файлів, поданих Відповідачами

- (49) За результатами порівняльного аналізу документів, які входили до складу тендерних пропозицій Відповідачів, завантажених до системи «Prozorro», для участі у **Процедурі закупівлі**, Відділенням було встановлено, що ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» завантажили заархівовані файли у форматі **rar**, назви яких частково збігаються та документи в заархівованих файлах мають спільні властивості – версію PDF - 1.4 (Acrobat 5.x) [див. таблицю 6].

Таблиця 6

ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА»			ТОВ «СЕА ОДС»		
Назва файлу	Дата створення, редагування документу	Версія PDF	Назва файлу	Дата створення, редагування документу	Версія PDF
Відповідність ст. 17.rar	07.11.2018	1.4 (Acrobat 5.x)	Відповідність ст. 17.rar	08.11.2018	1.4 (Acrobat 5.x)
5.pdf	07.11.2018	1.4 (Acrobat 5.x)	Технічна відповідність.pdf	08.11.2018	1.4 (Acrobat 5.x)
Статут.rar	-	1.7 (Acrobat 8.x)	СТАТУТ.rar	20.03.2018	1.4 (Acrobat 5.x)
Фінзвітність 2017.rar	16.03.2018	1.4 (Acrobat 5.x)	БАЛАНС 2017.rar	14.03.2018	1.4 (Acrobat 5.x)
Повноваження Директора.rar	23.10.2018	1.6 (Acrobat 7.x)	Повноваження Директора.rar	23.06.2017	1.6 (Acrobat 7.x)
Досвід 2.rar	05.10.2018 26.10.2018	1.4 (Acrobat 5.x)	Досвід.rar	26.09.2018 27.09.2018	1.4 (Acrobat 5.x)
Досвід 1.rar	05.10.2018 26.10.2018	1.4 (Acrobat 5.x)			
Досвід 3.rar	05.10.2018 02.10.2018	1.4 (Acrobat 5.x)			
Персонал.rar	20.09.2018 07.11.2018	1.4 (Acrobat 5.x)	Персонал.zip	15.02.2018	1.4 (Acrobat 5.x)
Кваліфікація.rar	07.11.2018	1.4	Документи	08.11.2018	1.4

		(Acrobat 5.x)	кваліфікація.rar		(Acrobat 5.x)
--	--	---------------	------------------	--	---------------

- (50) Властивості документа (метадані) – це докладні відомості про файл, які описують його. Властивості файлів відображають налаштування програмного забезпечення, в якому були створені, на конкретному технічному пристрої з визначенням індивідуальних характеристик останніх. Отже 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.
- (51) В Додатку 2, Додатку 3, Додатку 5 до тендерної документації Замовника зазначено, що документ кольорово сканується на сканері з роздільною здатністю не нижче 300ppі окремим електронним іменованим PDF-файлом послідовно формуються в файл (Ім'я файлу: «Документи що підтверджують кваліфікацію.pdf», «Документи що підтверджують відсутність підстав у відмові по ст.17.pdf», «Технічна відповідність.pdf») та завантажується в електронну систему закупівель.
- (52) Таким чином, тендерною документацією Торгів не передбачено групування файлів за допомогою архівних програм.
- (53) У той же час, ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» згрупували документи в заархівовані файли (rar) назви яких частково збігаються.
- (54) Наведене свідчить про спільну підготовку документів та використання товариствами одного й того ж обладнання для їх виготовлення для участі у **Процедурі закупівлі** між ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС».
- 4.7. Економічна поведінка Відповідачів під час участі в Торгах**
- (55) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників була «ціна». Тобто, пропозиція учасника ціна якої є найменша визначалася найвигіднішою, та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника, такий учасник визначався переможцем торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростала вірогідність перемоги в торгах.
- (56) Згідно зі статтею 44 Господарського кодексу України підприємництво здійснюється на основі вільного вибору підприємцем видів підприємницької діяльності; самостійного формування підприємцем програми діяльності, вибору постачальників і споживачів продукції, що виробляється, залучення матеріально-технічних, фінансових та інших видів ресурсів, використання яких не обмежено законом, встановлення цін на продукцію та послуги відповідно до закону; вільного найму підприємцем працівників; комерційного розрахунку та власного комерційного ризику тощо.
- (57) Натомість за результатом аналізу поведінки Відповідачів встановлено, що останні під час участі у **Процедурі закупівлі** не знижували розміри своїх цінових пропозицій з метою отримання перемоги, що може свідчити про обізнаність щодо запропонованих цін один одного.
- (58) Під час проведення аукціону в Торгах, де ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» були єдиними Учасниками, вони не скористалися можливістю зниження ціни, а залишали незмінною первинну пропозицію.

- (59) Крім цього, ТОВ «СЕА ОДС» під час участі у **Процедурі закупівлі** пропонувало послуги, що були предметом закупівлі, за тією ж початковою ціною, яка була виставлена Замовником.
- (60) Така поведінка свідчить про те, що ТОВ «СЕА ОДС» не здійснювало економічних розрахунків вартості предмету закупівлі та не оцінювало свою фінансову спроможність щодо встановлення мінімальної економічно обґрунтованої ціни своїх пропозицій, тобто, приймало участь у **Процедурі закупівлі** без наміру стати переможцем.
- (61) Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише за умови, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних закупівель, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (62) Отже, з огляду на наведене, ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» не здійснювали кроків зі зниження ціни під час електронного аукціону для забезпечення власної перемоги в **Процедурі закупівлі**, що, у свою чергу, цілком підтверджує те, що їх цінова поведінка на Торгах є результатом попередньої домовленості.

#### 4.8. Синхронність дій у часі

- *Під час реєстрації на майданчику*

- (63) Згідно з інформацією, наданою ДП «Прозорро» (лист від 25.08.2022 № 206/01/866/04, вх. № 60-01/1435 від 02.09.2022), Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції для участі у **Процедурі закупівлі** з одного авторизованого електронного майданчика ТОВ «Е-Тендер».
- (64) За даними ТОВ «Е-Тендер» (лист від 16.12.2022 № 207, вх. № 60-01/148кі від 06.02.2023), ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 7].

Таблиця 7

*«Інформація, доступ до якої обмежено»*

- *Під час здійснення Відповідачами перерахування коштів задля участі у Процедурі закупівлі*

- (65) Відповідно до даних ТОВ «Е-Тендер» (лист від 16.12.2022 № 207, вх. № 60-01/148кі від 06.02.2023), Відповідачі здійснили перерахування коштів задля участі у **Процедурі закупівлі** *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- *Під час подання фінансової звітності*

- (66) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДПС у м. Києві (лист від 12.08.2022 № 17545/5/26-15-12-07-03, вх. № 60-01/518кі від 22.08.2022), ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» протягом 2018 року, зокрема до, під час та після проведення **Процедури закупівлі**, *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 8].

Таблиця 8

*«Інформація, доступ до якої обмежено»*

• *Під час керування банківськими рахунками*

- (67) Крім того, згідно з інформацією наданою акціонерним товариством «Райффайзен Банк» (лист від 19.12.2022 № 81-15-9/9324-БТ, вх. № 60-01/907кі від 27.12.2022), ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» протягом 2018 року, зокрема до, після та у період проведення **Процедури закупівлі**, *«Інформація, доступ до якої обмежено»* [див. таблицю 9].

Таблиця 9

*«Інформація, доступ до якої обмежено»*

- (68) Синхронність дій у часі під час реєстрації на майданчику, перерахуванні коштів майданчику, поданні податкових звітів, входу до електронних кабінетів системи дистанційного обслуговування для здійснення фінансових операцій вказує на системний погоджений характер поведінки Відповідачів під час участі у **Процедурі закупівлі**, та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та про узгодженість дій під час участі у **Процедурі закупівлі**.

**5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА**

- (69) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (70) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні 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 новоствореними суб'єктами господарювання.
- (71) 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.
- (72) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у процедурах закупівель 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 безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (73) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі в **Процедурі закупівлі** Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах, що підтверджується, зокрема, таким:
- здійсненням господарської діяльності за однією адресою;
  - використанням однієї електронної поштової скриньки для подання податкової звітності;
  - послідовним переходом фізичних осіб, які перебували у трудових відносинах з одним Відповідачем до іншого Відповідача;
  - поданням фінансової звітності з однієї IP-адреси;
  - керуванням банківськими рахунками з однієї IP-адреси;
  - наявністю господарських відносин з одними і тими ж суб'єктами господарювання;

- спільними особливостями та властивостями файлів, поданих Відповідачами;
- економічною поведінкою Відповідачів;
- синхронністю дій у часі під час реєстрації на майданчику;
- синхронністю дій у часі під час здійснення Відповідачами перерахування коштів задля участі у **Процедурі закупівлі**;
- синхронністю дій у часі під час подання фінансової звітності;
- синхронністю дій у часі під час керування банківськими рахунками.

- (74) Наведені вище факти наявності між Відповідачами спільних інтересів та взаємозв'язків, обізнаність та системність поведінки останніх під час підготовки та проведення Торгів свідчать про те, що Відповідачі мали можливість узгодити й узгодили свою поведінку під час проведення Торгів, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (75) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (76) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (77) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (78) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (79) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (80) Отже, встановленими у Справі обставинами в їх сукупності доведено, що ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» під час підготовки пропозицій для участі у торгах: «72310000-1 Послуги з обробки даних (Послуги операційно-диспетчерського обслуговування диспетчерських систем, приймання та передавання аварійних сигналів та заявок від споживачів щодо усунення несправностей і пошкоджень обладнання будинків, що перебувають на обслуговуванні у Замовника)», ідентифікатор закупівлі - UA-2018-10-10-001062-а, 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».

## 6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (81) Зауважень, міркувань або пояснень від ТОВ «СЕА ОДС» до змісту Подання до Відділення не надходило.
- (82) На Подання ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» листом від 07.06.2024 № 07-06/2024-01 (вх. № 60-01/2153 від 10.06.2024) надало свої пояснення, зауваження та заперечення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.
- 6.1. Спростування заперечень ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» щодо здійснення діяльності за однією адресою («Інформація, доступ до якої обмежено»)**
- (83) *ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» у своїх запереченнях повідомляє, що послуги за Договором про передачу майна територіальної громади міста Києва в оренду від 28.07.2017 № 681 отримувало лише в період до 28.02.2018, що підтверджується підписаними обома сторонами Актами про надання послуг та Актом звірки взаємних розрахунків. Користування приміщенням за адресою: «Інформація, доступ до якої обмежено», ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» здійснювали у різний відрізок часу, а саме - ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» - до 28.02.2018, ТОВ «СЕА ОДС» - з 18.10.2018.*
- (84) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (85) На вимогу голови відділення про надання інформації ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» повідомило, що протягом 2018 - 2019 років орендувало приміщення за адресою: «Інформація, доступ до якої обмежено» на підставі договору про передачу майна територіальної громади міста Києва в оренду від 28.07.2017 № 681.
- (86) Наданий акт звірки взаємних розрахунків щодо оплати послуг оренди до 28.02.2018 з орендодавцем не спростовує факту відсутності орендних відносин, оскільки договір оренди приміщення укладений строком до 27.07.2020 і ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» не було надано документів, які б свідчили про дострокове розірвання договору та суперечить інформації наданій ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» на вимогу голови відділення, що не спростовує висновків та фактів, наведених у Поданні.
- (87) Таким чином, пояснення про спільне місцезнаходження ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» і ТОВ «СЕА ОДС» з урахуванням сукупності інших доказів, зібраних під час розгляду Справи та зазначених у цьому рішенні, не спростовано обставин, встановлених Відділенням та виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної участі Відповідачів у Торгах та є обставиною, яка свідчить про узгодження Відповідачами їх поведінки під час підготовки та участі в Торгах.
- 6.2. Спростування заперечень ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» щодо послідовного переходу фізичних осіб, які перебували у трудових відносинах з одним із Відповідачів до іншого**
- (88) *ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» у своїх запереченнях зазначило, що відповідно до Трудового кодексу, фізичні особи вільні у виборі місця своєї роботи. Працівники при звільненні не повідомляли ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» про свої подальші наміри та і не зобов'язані були повідомляти. Сфера операційно-диспетчерського обслуговування є досить специфічною та вузькою та лише декілька компаній надають такі послуги на ринку. Перехід працівників до конкурентів це загальна практика, що*

має місце в багатьох компаніях різноманітних сфер діяльності.

- (89) Вказані заперечення ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» не спростовують факту, а навіть підтверджують встановлені Відділенням обставини, зокрема, щодо працевлаштування на наступний день до ТОВ «СЕА ОДС» після звільнення ряду працівників, які перебували у трудових відносинах з ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА», що не може бути збігом обставин, та свідчить, що Відповідачі не могли бути не обізнані з діяльністю один одного, мали можливість доступу до інформації один одного.
- 6.3. Спростування заперечень ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» щодо використання Відповідачами одних ІР-адрес**
- (90) ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» у своїх запереченнях зазначило, що ТОВ «Українські бізнес комунікації» надавало та надає послуги оренди програмного-апаратного комплексу та ліцензії на програмне забезпечення. Політикою безпеки доступу ТОВ «Українські бізнес комунікації» до їх програмного забезпечення є налаштування VPN та доступу через VPN для уникнення доступу невідомих користувачів з невідомих ІР. ТОВ «Українські бізнес комунікації» всім працівникам компанії (в тому числі й бухгалтерам) надає доступ до одного VPN сервера.
- (91) Крім того, ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» зазначило, що ТОВ «СЕА ОДС» має аналогічний договір з ТОВ «Українські бізнес комунікації», у зв'язку з чим ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» припускає, що ТОВ «Українські бізнес комунікації» дотримуючись власної політики безпеки доступу, надало для ТОВ «СЕА ОДС» той самий доступ до того ж самого VPN сервера, що могло призвести до технічного використання однієї ІР-адреси у своїй діяльності, в тому числі подання фінансової звітності, керування банківськими рахунками тощо.
- (92) ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» у запереченнях зазначило, що Подання фінансової звітності в однакові часові періоди є виключно випадковим збігом обставин, та не свідчить про обізнаність ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» про господарську діяльність ТОВ «СЕА ОДС», про її спільну організацію та ведення та можливість обміну інформації, у тому числі й щодо участі у закупівлі.
- (93) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (94) У Поданні відсутнє твердження стосовно того, що ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» використовує ІР-адреси, які належать та використовуються ТОВ «Українські бізнес комунікації».
- (95) Відділенням встановлено ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» протягом 2018 року, зокрема до, після та у період проведення **Процедури закупівлі**, входили до електронних кабінетів системи дистанційного обслуговування для здійснення фінансових операцій з однієї **ІР-адреси-1** в одні дні та у близькі проміжки часу, яка належить ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ», а податкову звітність подавали не лише з однієї **ІР-адреси-2**, а й з однієї електронної поштової скриньки: **Email-1** в одні дні, що не може пояснюватись рядом співпадінь та свідчить про систематичний характер одних дій протягом тривалого часу, в тому числі до оголошення та проведення Торгів.
- (96) Разом з тим, змагальність учасників під час проведення процедур закупівель

забезпечується таємністю інформації, передбачає самостійні та незалежні дії (поведінку) кожного з них, обов'язок готувати свої тендерні пропозиції окремо, без обміну інформацією.

- (97) Таким чином, використання Відповідачами під час своєї господарської діяльності однакових IP-адрес та однієї електронної поштової скриньки разом із сукупністю обставин і доказів, з'ясованих і зібраних у ході розгляду Справи, доводить наявність умов для обміну інформацією та координацію дій ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» під час участі у **Процедурі закупівлі**.

#### **6.4. Спростування заперечень ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» щодо використання однієї електронної поштової скриньки**

- (98) *ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» у своїх запереченнях та поясненнях зазначило, що не використовувало з ТОВ «СЕА ОДС» одну електронну поштову скриньку. Щодо використання ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» разом з ТОВ «СЕА ОДС» однієї електронної поштової скриньки, яка належить третій особі ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» нічого відносно цього не відомо.*

- (99) Вказані заперечення спростовуються таким.

- (100) Вказані заперечення ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» не беруться до уваги, оскільки інформація щодо використання Відповідачами однієї електронної поштової скриньки **Email-1** отримана Відділенням у ході розгляду Справи від Головного управління ДПС у м. Києві, тобто є доведеною та є ознакою того, що Відповідачі спільно здійснювали господарську діяльність та не конкурували між собою.

- (101) Отже, вказані твердження ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» не спростовують фактів та висновків, викладених у рішенні, а встановленні Відділенням обставини Справи у своїй сукупності підтверджують наявність порушення Відповідачів.

#### **6.5. Спростування заперечень ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» щодо господарських відносин з одними і тими ж суб'єктами господарювання**

- (102) *ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» у своїх запереченнях зазначило, що ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» відомо лише про аналогічний договір ТОВ «СЕА ОДС» з ТОВ «Українські бізнес комунікації». Інформація про будь які інші правовідносини наших контрагентів з ТОВ «СЕА ОДС» не відома. Крім того, зазначило, що кожен окремий суб'єкт господарювання не обмежений у своєму праві встановлювати правовідносини з іншими фізичними особами, юридичними особами будь-якої організаційної форми та форми власності, тощо та статті 43 Господарського кодексу України закріплена свобода підприємницької діяльності. А тому, це жодним чином не може вказувати на координацію поведінки ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» під час здійснення своєї господарської діяльності, та ніяким чином не може свідчити про обмін інформацією.*

- (103) Вказані заперечення спростовуються таким.

- (104) 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.

- (105) Законодавство України не забороняє суб'єктам господарювання, що приймають участь в одній процедурі закупівлі мати господарські договірні відносини з одними суб'єктами господарювання, зокрема укладати договори з одними суб'єктами господарювання, 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**.
- (106) 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.
- (107) Сама по собі відповідність дій суб'єктів господарювання цивільному, господарському законодавству не може автоматично свідчити про дотримання ними норм та вимог антимонопольного законодавства.
- (108) Так, поясненнями ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» визнано наявність відносин із переліченими особами, отже не спростовано встановлені Відділенням обставини. Натомість, їх оцінка в частині врахування, в сукупності з іншими доводами, здійснюється уповноваженим органом – Відділенням, яким підсумовано, що наявність господарських відносин ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» з одними і тими ж самими третіми особами (в однаковий період з того ж самого предмету), до, під час та після проведення **Процедури закупівлі**, свідчить, що Відповідачі мали спільні взаємозв'язки між собою та про можливість узгодити свою поведінку за наявністю встановлених умов для обміну інформацією.

#### **6.6. Спростування заперечень ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» щодо спільних особливостей та властивостей файлів, поданих Відповідачами**

- (109) *ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» у своїх запереченнях зазначило, що групування файлів за допомогою архівної програми у форматі rar – це поширена та вимушена міра для успішного завантаження документів на участь у процедурах закупівлі за допомогою різних площадок, так як передбачене обмеження стосовно розміру кожного завантаженого файла та є загальноприйнятою практикою для зручності учасників в поданні своїх пропозицій. В Поданні вказано про частове співпадіння назв, що не може свідчити про обмін інформацією або підготовки документів одним із учасників.*
- (110) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (111) За результатами аналізу файлів, завантажених Відповідачами до системи «Prozorro» для участі у **Процедурі закупівлі**, було встановлено, що ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» завантажили заархівовані файли у форматі **rar**, назви яких частково збігаються та документи в заархівованих файлах мають спільні властивості – **версію PDF - 1.4 (Acrobat 5.x)**.
- (112) Властивості файлів є унікальними 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.

- (113) Також, тендерною документацією Торгів не було передбачено групування файлів за допомогою архівних програм.
- (114) Зазначені факти, із врахуванням інших встановлених обставин Справи, не можуть бути випадковим збігом та не спростовують встановлені обставини у Справі, які свідчать про обмін інформацією під час підготовки Відповідачів до участі у **Процедурі закупівлі**.

**Спростування заперечень ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» щодо не зниження Відповідачами своїх цінових пропозицій**

- (115) *ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» у своїх запереченнях зазначило, що основою кожної підприємницької діяльності - є отримання доходу, кожен учасник при подачі своєї пропозиції для участі в закупівлях, розраховує ціну, відповідно до якої така участь і як результат встановлення договірних відносин є економічно вигідною та сприятиме отриманню доходу.*
- (116) *Крім того, ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» зазначило, що зниження ціни тендерної пропозиції під час аукціону – це лише право кожного учасника, а не його зобов'язання, чинним законодавством з публічних закупівель на даний час та в редакції, чинній в період часу процедури закупівлі, що є предметом даної справ, такого зобов'язання не визначено.*
- (117) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (118) Відповідно до тендерної документації Замовника у **Процедурі закупівлі** єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є «ціна». Тобто, пропозиція учасника якою є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів. Таким чином, зі зменшення ціни зростає вірогідність перемоги у торгах.
- (119) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття перемоги завдяки власним досягненням, переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію.
- (120) Аукціон передбачає здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця. Змагальність учасників таких процедур ґрунтується на тому, що кожен з них, не маючи впевненості щодо змісту та ціни пропозицій інших учасників, пропонує кращі умови, в цьому випадку - щодо ціни. У разі коли учасники домовляються між собою щодо умов своїх цінових пропозицій, усувається невпевненість, а отже, і конкуренція між ними.
- (121) Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах. Суб'єкт господарювання, який приймає участь у публічних закупівлях, пропонував би таку ціну за послуги, яка забезпечила б йому перемогу у торгах. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.

- (122) Разом з тим, протягом електронного аукціону у **Процедурі закупівлі** ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» не змінювали свої початкові цінові пропозиції, що може свідчить про те, що Відповідачі заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції.
- (123) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (124) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі 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, тобто вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

#### **Спростування заперечень ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» щодо синхронності дій у часі**

- (125) *ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» зазначило, що співпадіння періодів часу під час реєстрації на майданчику, перерахування коштів майданчику, поданні податкових звітів, входу до електронних кабінетів системи дистанційного обслуговування для здійснення фінансових операцій є винятково збігом обставин та не вказує на системний погоджений характер поведінки під час участі у **Процедурі закупівлі**, та не свідчить про обмін інформацією та про узгодженість дій під час участі у **Процедурі закупівлі**.*
- (126) Вказані заперечення ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» до розділу 4.8 Подання щодо синхронності дій під час участі у **Процедурі закупівлі** не спростовують висновків та фактів, наведених у Поданні.
- (127) Таким чином, синхронність дій у часі не може вважатись випадковим збігом обставин, вказує на системний погоджений характер поведінки Відповідачів під час здійснення господарської діяльності, зокрема під час участі у **Процедурі закупівлі**, обмін інформацією між ними та узгодженість дій під час участі у **Процедурі закупівлі**.
- (128) Отже, вказані твердження ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» не спростовують фактів та висновків, викладених у цьому Рішенні, а встановленні Відділенням обставини Справи у своїй сукупності підтверджують наявність порушення Відповідачів.

#### **7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ**

- (129) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а запереченнями ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА», не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС», які полягали у:

- здійсненні господарської діяльності за однією адресою;
- використанні однієї електронної поштової скриньки для подання податкової звітності;
- послідовному переході фізичних осіб, які перебували у трудових відносинах з одним Відповідачем до іншого Відповідача;

- поданні фінансової звітності з однієї IP-адреси;
  - керуванні банківськими рахунками з однієї IP-адреси;
  - наявності господарських відносин з одними і тими ж суб'єктами господарювання;
  - спільних особливостях та властивостях файлів, поданих Відповідачами;
  - не зниженні Відповідачами ціни своїх тендерних пропозицій;
  - синхронності дій у часі під час реєстрації на майданчику;
  - синхронності дій у часі під час здійснення Відповідачами перерахування коштів задля участі у **Процедурі закупівлі**;
  - синхронності дій у часі під час подання фінансової звітності;
  - синхронності дій у часі під час керування банківськими рахунками,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів тендерної процедури закупівлі «72310000-1 Послуги з обробки даних (Послуги операційно-диспетчерського обслуговування диспетчерських систем, приймання та передавання аварійних сигналів та заявок від споживачів щодо усунення несправностей і пошкоджень обладнання будинків, що перебувають на обслуговуванні у Замовника)», яка проводилась комунальним підприємством «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Деснянського району м. Києва», за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-10-10-001062-a.

- (130) Доказами, зібраними у Справі, у їх сукупності доводиться, що ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендерної процедури закупівлі «72310000-1 Послуги з обробки даних (Послуги операційно-диспетчерського обслуговування диспетчерських систем, приймання та передавання аварійних сигналів та заявок від споживачів щодо усунення несправностей і пошкоджень обладнання будинків, що перебувають на обслуговуванні у Замовника)», яка проводилась комунальним підприємством «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Деснянського району м. Києва», за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-10-10-001062-a.
- (131) Відповідно до статті 51 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушення законодавства про захист економічної конкуренції тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

## 8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (132) Згідно з абзацом четвертим 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 09.08.2023 № 3295-ІХ 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 абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» [в редакції, чинній на момент виникнення правовідносин, тобто до 01.01.2024] за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього 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.

- (134) За інформацією Головного управління ДПС у м. Києві (лист від 13.03.2024 № 7327/5/26-15-04-03-04, вх. № 60-01/491кі від 14.03.2024), *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (135) При визначенні розміру штрафу адміністративна колегія Відділення враховує, що:
- узгоджені дії ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів;
  - порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ТОВ «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» та ТОВ «СЕА ОДС» виявлено вперше.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup> та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 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 у 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 і 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 «СЕА ОДС» (ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та товариство з обмеженою відповідальністю «ДЕЛЬ-ПАК СИСТЕМС УКРАЇНА» (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 процедурі закупівлі «72310000-1 Послуги з обробки даних (Послуги операційно-диспетчерського обслуговування диспетчерських систем, приймання та передавання аварійних сигналів та заявок від споживачів щодо усунення несправностей і пошкоджень обладнання будинків, що перебувають на обслуговуванні у Замовника)», яка проводилась комунальним підприємством «Керуюча компанія з обслуговування житлового фонду Деснянського району м. Києва», за допомогою електронної системи закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2018-10-10-001062-а.

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

Рішення органів Антимонопольного комітету України є обов'язковими до виконання. Рішення 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.

**Голова адміністративної колегії –  
в.о. голови Відділення**

**Андрій КАШНІКОВИЧ**