



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

24 листопада 2022 р.

Київ

№ 52-р/тк

Справа № 63/6-01-89-2020

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ЕСГ-Україна» (далі – ТОВ «ЕСГ-Україна») та товариство з обмеженою відповідальністю «Міленіум Спорт» (далі – ТОВ «Міленіум Спорт») брали участь у відкритих торгах «Реконструкція стадіону «Карпати» (інформація з обмеженим доступом) II-га черга - реконструкція спортивних полів та майданчиків Коригування 2 Закарпатська область» (Реконструкція ДК 021:2015 45454000-4), які проводило комунальне підприємство «Стадіон Карпати» (далі – КП «Стадіон Карпати») в системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2018-11-22-001251-с.

При цьому ТОВ «ЕСГ-Україна», ТОВ «Міленіум Спорт» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 63/6-01-89-2020 такі дії товариства з обмеженою відповідальністю «ЕСГ-Україна», товариства з обмеженою відповідальністю «Міленіум Спорт» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів, та є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на товариство з обмеженою відповідальністю «ЕСГ-Україна» – у розмірі 2 308 949 грн;
- на товариство з обмеженою відповідальністю «Міленіум Спорт» - у розмірі 3 933 459 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/6-01-89-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «ЕСГ-Україна» і товариством з обмеженою відповідальністю «Міленіум Спорт», передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Відділу досліджень і розслідувань в Закарпатській області Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 02.07.2021 № 63-03/151п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 23.07.2020

№ 63/57-рп/к розпочато розгляд справи № 63/6-01-89-2020 за ознаками вчинення ТОВ «ЕСГ-Україна» та ТОВ «Міленіум Спорт» порушення, передбаченого 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 торгів «Реконструкція стадіону «Карпати» (інформація з обмеженим доступом) II-га черга - реконструкція спортивних полів та майданчиків» Коригування 2 Закарпатська область», які проводило комунальне підприємство «Стадіон Карпати» в системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2018-11-22-001251-с) (далі – **Торги**).

- (2) Розпорядження адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 23.07.2020 № 63/57-рп/к надіслано листами від 23.07.2020 № 63-02/3132 (ТОВ «ЕСГ-Україна»), № 63-02/3130 (ТОВ «Міленіум Спорт»).
- (3) Подання від 02.07.2021 № 63-03/151п з попередніми висновками у справі № 63/6-01-89-2020 направлено листами від 02.07.2021 № 63-02/3668 (ТОВ «ЕСГ-Україна»), № 63-02/3669 (ТОВ «Міленіум Спорт»).
- (4) Адвокат Особа 1, який є представником ТОВ «ЕСГ-Україна» (ордер на надання правничої (правової) допомоги серії ВС № 1050570), та представником ТОВ «Міленіум Спорт» (ордер на надання правничої (правової) допомоги серії ВС № 1053996) 01.10.2021 ознайомився з матеріалами справи № 63/6-01-89-2020, про що ним зроблено відповідний запис на заявах про ознайомлення з матеріалами справи [заява ТОВ «ЕСГ-Україна» від 07.09.2021 (вх. № 63-01/3193 від 10.09.2021), заява ТОВ «Міленіум Спорт» від 07.09.2021 (вх. № 63-01/3470 від 01.10.2021)].
- (5) Відділенням отримано письмові пояснення ТОВ «Міленіум Спорт» від 08.11.2021 (вх. № 63-01/3841 від 09.11.2021) щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні від 02.07.2021 № 63-03/151п з попередніми висновками у справі № 63/6-01-89-2020.
- (6) Міркувань, пропозицій або заперечень щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні, від ТОВ «ЕСГ-Україна» не надходило.
- (7) Інформацію про попередні висновки у справі № 63/6-01-89-2020 та інформацію про дату, час та місце розгляду зазначеної справи на засіданні Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України відповідно до пунктів 26 і 27 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 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), розміщено 02.11.2022 на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (8) Відповідачами у справі (далі – **Відповідачі**) є суб'єкти господарювання:

- товариство з обмеженою відповідальністю «ЕСГ-Україна», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом). Адреса: (інформація з обмеженим доступом).

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) основним видом діяльності ТОВ «ЕСГ-Україна» є (інформація з обмеженим доступом).

- товариство з обмеженою відповідальністю «Міленіум Спорт», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом). Адреса: (інформація з обмеженим доступом).

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР основним видом діяльності ТОВ «Міленіум Спорт» є (інформація з обмеженим доступом).

- (9) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. Інформація про Торги

- (10) КП «Стадіон Карпати» (місцезнаходження: (інформація з обмеженим доступом)) (далі – Замовник) проводило відкриті торги в системі «Prozorro» «Реконструкція стадіону "Карпати" (інформація з обмеженим доступом) II-га черга - реконструкція спортивних полів та майданчиків" Коригування 2 Закарпатська область» (Реконструкція ДК 021:2015 45454000-4), ідентифікатор закупівлі UA-2018-11-22-001251-с.
- (11) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 07 грудня 2018 14:00 год.
- (12) Очікувана вартість – 22 901 967,74 гривень з ПДВ.
- (13) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 5 000,00 гривень.
- (14) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 0,02 %.
- (15) Місце поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: (інформація з обмеженим доступом).
- (16) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: з дати підписання договору (21 грудня 2018) до 31 грудня 2019.
- (17) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали два учасники (ТОВ «ЕСГ-Україна» та ТОВ «Міленіум Спорт»):

Таблиця 1

Найменування учасника процедури закупівлі	Первинна пропозиція, грн з ПДВ	Остаточна пропозиція, грн з ПДВ
ТОВ «ЕСГ-Україна»	22 901 800,00	21 000 000,00
ТОВ «Міленіум Спорт»	19 657 857,66	19 657 857,66

- (18) За результатами оцінки тендерних пропозицій, проведеної автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених Замовником в тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону, найбільш економічно вигідною за Торгами визначена тендерна пропозиція ТОВ «Міленіум Спорт».
- (19) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 10.12.2018 тендерну пропозицію ТОВ «Міленіум Спорт» розглянуто та визнано такою, що відповідає вимогам Замовника, а ТОВ «Міленіум Спорт» визнано переможцем Торгів.

- (20) 10.12.2018 Замовником було опубліковано повідомлення про намір укласти договір з ТОВ «Міленіум Спорт» за результатами проведених Торгів.
- (21) Договір за результатами Торгів укладено Замовником з ТОВ «Міленіум Спорт» 21.12.2018 за № 1/16/К2 на суму 19 657 857,66 гривень.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (22) За результатом аналізу інформації та матеріалів, отриманих під час розгляду справи № 63/6-01-89-2020, виявлено обставини, які свідчать про вчинення ТОВ «ЕСГ-Україна» та ТОВ «Міленіум Спорт» антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, що підтверджується таким.

3.2.1. Інформація про зв'язок ТОВ «Міленіум Спорт» із фізичними та юридичними особами

- (23) Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 02.03.2021 № 26616563 на час проведення Торгів засновником ТОВ «Міленіум Спорт» були Особа 2 і Особа 3 із частками по 50 % статутного капіталу кожен, керівником ТОВ «Міленіум Спорт» була Особа 4.
- (24) Відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 02.03.2021 № 26616642 на час проведення Торгів засновником ТОВ «Міленіум Спорт ЛТД» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) був Особа 2 із часткою 100 % статутного капіталу, керівником ТОВ «Міленіум Спорт ЛТД» була Особа 4.
- (25) Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 02.03.2021 № 26616519 на час проведення Торгів засновниками ТОВ «Міленіум ФЛО» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) були Особа 2 і Особа 3 з частками по 50 % статутного капіталу кожен, керівником ТОВ «Міленіум ФЛО» була Особа 4.
- (26) Отже, ТОВ «Міленіум Спорт», ТОВ «Міленіум Спорт ЛТД», ТОВ «Міленіум ФЛО» пов'язані між собою через учасників товариства в розумінні Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (27) ТОВ «Міленіум Спорт», ТОВ «Міленіум ФЛО» знаходяться за однією адресою: Адреса 1.
- (28) Відповідно до витягу з ЄДР від 02.06.2021 № 27183774 Особа 2 на час проведення Торгів був зареєстрований як фізична особа-підприємець в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (дата запису про проведення державної реєстрації 27.02.2013, номер запису 2224000000087036).
- (29) Відповідно до витягу з ЄДР від 02.06.2021 № 27183815 Особа 5 на час проведення Торгів був зареєстрований як фізична особа-підприємець в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (дата державної реєстрації 12.11.2001, номер запису 22240170000075418).
- (30) 31.08.2001 відділом РАЦС м. Марганець Дніпропетровської області зареєстровано шлюб Особа 5 і Особа 4.

- (31) Отже, ТОВ «Міленіум Спорт», ТОВ «Міленіум Спорт ЛТД», ТОВ «Міленіум ФЛО», ФОП Особа 2, ФОП Особа 5 є пов'язаними між собою в розумінні Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3.2.1.1. Надання і отримання фінансової допомоги

- (32) (інформація з обмеженим доступом):
- (33) (інформація з обмеженим доступом):
- (34) Таким чином, ТОВ «ЕСГ-Україна» отримувало фінансову допомогу від ТОВ «Міленіум Спорт» та ТОВ «Міленіум Спорт ЛТД», ФОП Особа 5, ФОП Особа 2, які є пов'язаними з ТОВ «Міленіум Спорт» особами.
- (35) Схема надання фінансової допомоги між суб'єктами господарювання наведена в додатку 1.
- (36) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (37) 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.
- (38) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (39) Крім того, суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (40) За своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (41) Оскільки за договором безпроцентної позики немає мети отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, Відповідачі, надаючи один одному кошти в позику, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати збиток.
- (42) Тобто Відповідачі усвідомлено йдуть на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.
- (43) Враховуючи зазначене, взаємовідносини між ТОВ «Міленіум Спорт» і ТОВ «ЕСГ-Україна», які стосувалися надання фінансової допомоги, свідчать про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, що за умов справжньої конкуренції було б неможливо.
- (44) Наведене свідчить про єдність інтересів Відповідачів та відсутність між ними конкуренції.

3.2.1.2. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

- (45) (інформація з обмеженим доступом):
- (46) Головне управління ДПС у Дніпропетровській області листом № 1182/5/04-36-18-08 від 05.02.2021 (вх. № 63-01/483 від 10.02.2021) надало Відділенню копії поданих додатків 5 «Розшифровок податкових зобов'язань та податкового кредиту в розрізі

контрагентів» до декларацій з ПДВ по ТОВ «ЕСГ-Україна», ТОВ «Міленіум Спорт» за 2018-2019 роки.

- (47) Під час дослідження наданої інформації, Відділенням було проведено, зокрема, порівняльний аналіз щодо сум грошових коштів, сплачених ТОВ «ЕСГ-Україна», ТОВ «Міленіум Спорт» суб'єктам господарювання за придбання товарів, робіт, послуг.
- (48) За результатами аналізу встановлено таке.
- (49) У березні 2018 року ТОВ «ЕСГ-Україна» придбало товари, роботи, послуги на загальну суму 4 341 602 гривень, з них:
- у ТОВ «Міленіум Спорт» на суму 741 000 гривень (17 % від загальної суми);
 - у ТОВ «Міленіум Спорт ЛТД» на суму 2 100 000 гривень (48 % від загальної суми);
 - у інших суб'єктів господарювання (разом) на суму 1 500 602 гривень (35 % від загальної суми).
- (50) ТОВ «ЕСГ-Україна», розраховуючись з контрагентами за товари, роботи, послуги, **65 %** від загальної суми сплатило саме ТОВ «Міленіум Спорт» і ТОВ «Міленіум Спорт ЛТД», пов'язаного з ТОВ «Міленіум Спорт».
- (51) У вересні 2018 року ТОВ «ЕСГ-Україна» придбало товари, роботи, послуги на загальну суму 1 791 305 гривень, з них:
- у ТОВ «Міленіум Спорт» на суму 173 867,28 гривень (10 % від загальної суми);
 - у інших суб'єктів господарювання (разом) на суму 1 617 438 гривень (90 % від загальної суми).
- (52) ТОВ «ЕСГ-Україна», розраховуючись з контрагентами за товари, роботи, послуги, **10 %** від загальної суми сплатило саме ТОВ «Міленіум Спорт».
- (53) У червні 2018 року ТОВ «Міленіум Спорт» придбало товари, роботи, послуги на загальну суму 2 321 428 гривень, з них:
- у ТОВ «ЕСГ-Україна» на суму 267 320 гривень (12 % від загальної суми);
 - у інших суб'єктів господарювання (разом) на суму 2 054 108 гривень (88 % від загальної суми).
- (54) ТОВ «Міленіум Спорт», розраховуючись з контрагентами за товари, роботи, послуги, **12 %** від загальної суми сплатило саме ТОВ «ЕСГ-Україна».
- (55) У липні 2018 року ТОВ «Міленіум Спорт» придбало товари, роботи, послуги на загальну суму 6 614 838 гривень, з них:
- у ТОВ «ЕСГ-Україна» на суму 386 010,08 гривень (6 % від загальної суми);
 - у інших суб'єктів господарювання (разом) на суму 6 228 827,92 гривень (94 % від загальної суми).
- (56) ТОВ «Міленіум Спорт», розраховуючись з контрагентами за товари, роботи, послуги, **6 %** від загальної суми сплатило саме ТОВ «ЕСГ-Україна».
- (57) У вересні 2018 року ТОВ «Міленіум Спорт» придбало товари, роботи, послуги на загальну суму 8 211 455 гривень, з них:
- у ТОВ «ЕСГ-Україна» на суму 830 479,50 гривень (10 % від загальної суми);
 - у інших суб'єктів господарювання (разом) на суму 7 380 975,50 гривень (90 % від загальної суми).

- (58) ТОВ «Міленіум Спорт», розраховуючись з контрагентами за товари, роботи, послуги, **10 %** від загальної суми сплатило саме ТОВ «ЕСГ-Україна».
- (59) У жовтні 2018 року ТОВ «Міленіум Спорт» придбало товари, роботи, послуги на загальну суму 4 165 587 гривень, з них:
- у ТОВ «ЕСГ-Україна» на суму 74 244 гривень (2 % від загальної суми);
 - у інших суб'єктів господарювання (разом) на суму 4 091 343 гривень (98 % від загальної суми).
- (60) ТОВ «Міленіум Спорт», розраховуючись з контрагентами за товари, роботи, послуги, **2 %** від загальної суми сплатило саме ТОВ «ЕСГ-Україна».
- (61) Таким чином, ще до оприлюднення Замовником оголошення про проведення Торгів, Відповідачі були пов'язані господарськими відносинами та інтересами щодо спільної діяльності, що створювало умови для обміну інформацією та погодженої поведінки під час участі у Торгах.

3.2.2. Використання відповідачами спільних засобів зв'язку

3.2.2.1. Використання Відповідачами одних і тих же засобів зв'язку під час здійснення господарської діяльності та підготовки до участі в Торгах

- (62) Схема взаємозв'язків між суб'єктами господарювання (використання Відповідачами телефонів, IP-адрес тощо) наведена в додатку 2.
- (63) ТОВ «ЕСГ-Україна» у складі тендерної пропозиції надало документи в яких зазначено контактний номер телефону Телефон 1 (відомості про учасника, проект «Основні умови договору», а також на бланках).
- (64) Згідно з листом ПАТ «Укртелеком» від 28.10.2020 № 5490-вих-80Д731-80Д922-2020 (вх. №63-01/3247 від 03.11.2020) зазначений номер телефону було присвоєно та використовувався, в тому числі в період підготовки й участі в Торгах, (інформація з обмеженим доступом) (є пов'язаною особою з ТОВ «Міленіум Спорт»), адреса встановлення телефону: Адреса 1 (за місцезнаходженням (інформація з обмеженим доступом)).
- (65) Як зазначалось вище:
- на час проведення Торгів засновником ТОВ «Міленіум Спорт» були Особа 2 і Особа 3 із частками по 50 % статутного капіталу кожен, керівником ТОВ «Міленіум Спорт» була Особа 4;
 - на час проведення Торгів засновниками ТОВ «Міленіум ФЛО» (ідентифікаційний код (інформація з обмеженим доступом)) були Особа 2 і Особа 3 із частками по 50 % статутного капіталу кожен, керівником ТОВ «Міленіум ФЛО» була Особа 4;
 - юридична адреса ТОВ «ЕСГ-Україна»: (інформація з обмеженим доступом).
- (66) Згідно з листом ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» від 25.02.2019 № 250219-5 (вх. № 57-01/9-кі від 05.03.2019) під час реєстрації на авторизованому електронному майданчику, з якого було подано тендерну пропозицію, ТОВ «Міленіум Спорт» вказано той самий номер телефону Телефон 1.
- (67) Крім того, ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 25.02.2019 № 250219-5 (вх. № 57-01/9-кі від 05.03.2019) повідомило, що 26.08.2016 під час реєстрації на

авторизованому електронному майданчику, з якого було подано тендерну пропозицію, ТОВ «ЕСГ-Україна» вказано телефон Телефон 2.

- (68) ПАТ «Укртелеком» листом від 28.10.2020 № 5490-вих-80Д922-2020 (вх. № 63-01/3247 від 03.11.2020) надало інформацію, що зазначений номер телефону Телефон 2 було присвоєно з 03.08.2007 абоненту Особа 2 (засновнику ТОВ «Міленіум Спорт» із часткою 50% статутного капіталу), телефон встановлено за адресою: Адреса 1.
- (69) Контактний телефон у документах тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна», завантаженої для участі в Торгах, необхідний, зокрема, для можливості уповноваженої посадової особи Замовника здійснювати зв'язок з учасником.
- (70) Отже, Відповідачі використовують у господарській діяльності для зв'язку з ними номери телефонів, які одночасно використовуються і суб'єктами господарювання, які мають виступати їх конкурентами під час участі в Торгах.
- (71) Крім того, використання ТОВ «ЕСГ-Україна» телефонних номерів, які встановлені за адресою Адреса 1, свідчить також про використання ним приміщення за вказаною адресою.
- (72) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (конкуренція) - 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.
- (73) Отже, використання ТОВ «ЕСГ-Україна» контактного телефону, який належить (інформація з обмеженим доступом) (є пов'язаною з ТОВ «Міленіум Спорт» особою), а також використання ТОВ «ЕСГ-Україна» під час реєстрації на авторизованому електронному майданчику стаціонарного телефону, що належить засновнику ТОВ «Міленіум Спорт» та встановлений за адресою ТОВ «Міленіум Спорт», не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про спільне здійснення господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність, а також про сприяння в обміні інформацією між Відповідачами під час підготовки й участі в Торгах.

3.2.2.2. Використання Відповідачами однакових ІР-адрес

- (74) ДП «ПРОЗОРРО» листом від 11.02.2019 № 206/468/03 (вх. № 57-01/174 від 14.02.2019) повідомило, що початкові пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна», ТОВ «Міленіум Спорт» були подані з одного й того самого авторизованого електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн» (ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн»).
- (75) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 25.02.2019 № 250219-5 (вх. № 57-01/9-кі від 05.03.2019) надало інформацію щодо ІР-адрес з яких ТОВ «ЕСГ-Україна», ТОВ «Міленіум Спорт» здійснювали дії, пов'язані з поданням тендерних пропозицій, а також відомості щодо внесення плати за подання тендерних пропозицій для участі в Торгах.
- (76) За подання учасником тендерної пропозиції оператором авторизованого електронного майданчика з учасника справляється плата в розмірі залежно від вартості закупівлі. Якщо очікувана вартість закупівлі становить від 1 000 000,00 гривень, учасник платить електронному майданчику за подачу пропозиції 1 700,00 гривень.

- (77) (інформація з обмеженим доступом).
- (78) (інформація з обмеженим доступом).
- (79) (інформація з обмеженим доступом).
- (80) (інформація з обмеженим доступом).
- (81) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 25.02.2019 № 250219-5 (вх. № 57-01/9-кі від 05.03.2019) повідомило, що тендерну пропозицію ТОВ «Міленіум Спорт» подано з IP-адреси IP-адреса 1.
- (82) ДП «ПРОЗОРРО» листом від 11.02.2019 № 206/468/03 (вх. № 57-01/174 від 14.02.2019) надало інформацію, що ТОВ «Міленіум Спорт» заходило в електронний аукціон з IP-адреси IP-адреса 1.
- (83) ТОВ «Альянстелеком» листом від 16.10.2020 № 7 (вх. № 63-01/2978 від 19.10.2020) повідомило, що IP-адреса IP-адреса 1 була присвоєна кінцевому обладнанню споживача телекомунікаційних послуг ТОВ «Міленіум Спорт» та надавалась за адресою ТОВ «Міленіум Спорт»: Адреса 1.
- (84) Внесення оплати за подання тендерних пропозицій в один і той самий день з різницею у 4 хв, використання ТОВ «ЕСГ-Україна» для входу до електронного кабінету IP-адреси ТОВ «Міленіум Спорт» в сукупності свідчить про спільну участь та домовленість Відповідачів щодо результатів Торгів.
- (85) Таким чином, внесення ТОВ «ЕСГ-Україна» оплати за подання тендерної пропозиції Торгів з IP-адреси, яка використовувалась у господарській діяльності, під час підготовки й участі в Торгах ТОВ «Міленіум Спорт» за його фактичним місцезнаходженням, свідчить про спільну підготовку й участь Відповідачами в Торгах.

3.2.2.3. Створення тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна» з IP-адреси , що належить фізичній особі, яка пов'язана трудовими відносинами з ТОВ «Міленіум Спорт»

- (86) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 25.02.2019 № 250219-5 (вх. № 57-01/9-кі від 05.03.2019) повідомило, що тендерну пропозицію ТОВ «ЕСГ-Україна» створено 06.12.2018 о 14:37 з IP-адреси IP-адреса 2.
- (87) ТОВ «Київські локальні мережі» листом від 01.12.2020 № 01122020-1 повідомило, що починаючи з 26.05.2017 за IP-адресою IP-адреса 2 підключено абонента Особа 7 за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- (88) Головне управління Пенсійного фонду України в Дніпропетровській області листом від 21.10.2020 № 0400-0703-8/98614 (вх. № 63-01/3107 від 27.10.2020) повідомило, що в 2018 році, у тому числі під час створення тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна», Особа 7 перебувала в трудових відносинах із ТОВ «Міленіум Спорт».
- (89) Подання тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна» для участі в Торгах з IP-адреси, що належить фізичній особі, яка пов'язана трудовими відносинами з ТОВ «Міленіум Спорт», не може бути випадковим збігом та свідчить про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки й участі в Торгах.

3.2.2.4. Керування Відповідачами своїми рахунками в банку за допомогою системи «Клієнт-банк» з однієї IP-адреси.

- (90) (інформація з обмеженим доступом).

- (91) Оголошення щодо проведення Торгів оприлюднено 22.11.2018, договір за результатами Торгів укладено 21.12.2018.
- (92) (інформація з обмеженим доступом).
- (93) Доступ до рахунків ТОВ «ЕСГ-Україна» для здійснення фінансових операцій, в тому числі під час проведення Торгів, з IP-адреси, яку використовує в господарській діяльності ТОВ «Міленіум Спорт» свідчить про спільне ведення Відповідачами господарської діяльності.
- (94) Отже, ТОВ «ЕСГ-Україна» використовує у своїй господарській діяльності IP-адресу, яка одночасно використовується ТОВ «Міленіум Спорт», у той час як ТОВ «Міленіум Спорт» має виступати конкурентом ТОВ «ЕСГ-Україна» у Торгах.
- (95) Викладене вище свідчить про спільне здійснення Відповідачами господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними під час підготовки та подання тендерних пропозицій для участі в Торгах.

3.2.3. Спільна підготовка Відповідачів до Торгів

3.2.3.1. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (96) Оголошення про проведення Торгів оприлюднено 22 листопада 2018, кінцевий термін подання тендерних пропозицій – п'ятниця 07 грудня 2018 до 14:00.
- (97) У Відповідачів було 16 днів на підготовку та завантаження тендерних пропозицій для участі в Торгах.
- (98) Кінцевий термін подання тендерних пропозицій не припадав на вихідний день.
- (99) Незважаючи на це, як зазначалось вище, оплата за подання тендерної пропозиції Відповідачами була внесена в один і той самий день 06 грудня 2018 з різницею в 4 хв:
 - ТОВ «ЕСГ-Україна» здійснило оплату за подання тендерної пропозиції 06.12.2018 о 13:14;
 - ТОВ «Міленіум Спорт» здійснило оплату за подання тендерної пропозиції 06.12.2018 о 13:18.
- (100) Через годину після внесення оплати було створено тендерну пропозицію ТОВ «Міленіум Спорт» для участі в Торгах (06 грудня 2018 о 14:29).
- (101) Електронні файли тендерної пропозиції ТОВ «Міленіум Спорт» для участі в Торгах завантажено 06 грудня 2018 о 14:29 та підписано електронним цифровим підписом директора ТОВ «Міленіум Спорт» Особа 4 06 грудня 2018 о 14:31.
- (102) Тендерну пропозицію ТОВ «ЕСГ-Україна» для участі в Торгах було створено 06.12.2018 о 14:37, тобто через 6 хв після завершення подання тендерної пропозиції ТОВ «Міленіум Спорт».
- (103) Електронні файли тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна» для участі в Торгах завантажено 06 грудня 2018 о 14:38.
- (104) Така синхронність дій Відповідачів щодо внесення оплати за подання тендерних пропозицій для участі в Торгах, створення і завантаження тендерних пропозицій з різницею в 6 хв в один і той самий день, який не був останнім днем подання

пропозицій, в сукупності не може пояснюватись випадковим збігом обставин, а вказує на системний погоджений характер поведінки Відповідачів та свідчить про спільну участь та домовленість Відповідачів щодо результатів Торгів.

3.2.3.2. Схожість в оформленні документів Відповідачів, пов'язаних з підготовкою документів, наданих у тендерних пропозиціях

(105) У складі тендерних пропозицій ТОВ «ЕСГ-Україна», ТОВ «Міленіум Спорт» надано ряд документів з однаковими особливостями, однаковими частинами тексту, однаково допущеними помилками:

- більша частина тексту листів-гарантій про дотримання необхідних технічних, якісних та кількісних характеристик предмета закупівлі, наданих Відповідачами, є однаковою незважаючи на відсутність шаблону, Відповідачі однаково помилково зазначили «Гарантує відповідності робіт згідно тендерній документації» замість «Гарантує відповідність робіт тендерній документації», помилково зазначили строк виконання робіт «не пізніше до 31.12.2019» замість «не пізніше 31.12.2019», помилково поставили тире між назвою Відповідачів та словом «гарантує» у четвертому абзаці довідок;
- у листах-гарантіях на виконання пункту 3 частини другої статті 22 Закону України «Про публічні закупівлі» Відповідачі однаково не поставили крапки після скорочення «ст», не поставили коми та з однаковими помилками зазначили: «підтверджуємо відсутність факторів які впливають на довкілля та екологічної безпеки»;
- у планах графіках виконання робіт, наданих Відповідачами, однаково зазначено, що роботи будуть виконані за 3 місяці, а не за рік, як це передбачав Замовник та не за той термін, який Відповідачі вказали в основних умовах договору (ТОВ «Міленіум Спорт» зазначило в основних умовах договору про виконання робіт за 5 місяців, ТОВ «ЕСГ-Україна» зазначило про виконання робіт за 7 місяців);
- у відомостях про ТОВ «Міленіум Спорт» зазначено: «Юридична адреса учасника: Адреса 1», у відомостях про ТОВ «ЕСГ-Україна» зазначено той самий номер будинку: «Юридична адреса учасника: (інформація з обмеженим доступом)», хоча відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань юридична адреса ТОВ «ЕСГ-Україна»: (інформація з обмеженим доступом) (на бланках ТОВ «ЕСГ-Україна» також зазначено номер будинку (інформація з обмеженим доступом)).

(106) Спільні особливості оформлення тендерних пропозицій та спільні помилки, допущені в документах Відповідачів, свідчать про спільну підготовку цих документів або обмін інформацією під час підготовки цих документів для участі в Торгах.

3.2.3.3. Зазначення в тендерних пропозиціях про наявність одних і тих же працівників

(107) Згідно з довідками про наявність працівників відповідної кваліфікації, наданими для участі в Торгах, Відповідачі вказали одну особу – Особа 8 (головний інженер ТОВ «Міленіум Спорт» та інженер виробничо-технічного відділу ТОВ «ЕСГ-Україна»).

- (108) Головне управління Пенсійного фонду України в Дніпропетровській області листом від 21.10.2020 № 0400-0703-8/98614 (вх. № 63-01/3107 від 27.10.2020) повідомило, що Особа 8 протягом 2018 року, у тому числі під час проведення Торгів, не був пов'язаний трудовими відносинами ні з ТОВ «Міленіум Спорт», ні з ТОВ «ЕСГ-Україна».
- (109) Згідно з довідками про наявність працівників відповідної кваліфікації, наданими для участі в Торгах, Відповідачі на посаді виконроба вказали одну особу – Особа 9.
- (110) Крім того, у довідці про наявність працівників відповідної кваліфікації, наданій для участі в Торгах, ТОВ «Міленіум Спорт» на посаді монтажника вказало Особа 10.
- (111) Головне управління Пенсійного фонду України в Дніпропетровській області листом від 21.10.2020 № 0400-0703-8/98614 (вх. № 63-01/3107 від 27.10.2020) повідомило, що Особа 9 та Особа 10 були працівниками ТОВ «ЕСГ-Україна» і не були пов'язані трудовими відносинами з ТОВ «Міленіум Спорт».
- (112) Таким чином, зазначення в довідках ТОВ «Міленіум Спорт» та ТОВ «ЕСГ-Україна» відомостей про одного й того самого працівника Особа 8, який не перебував у трудових відносинах з Відповідачами, а також зазначення в довідці ТОВ «Міленіум Спорт» працівників ТОВ «ЕСГ-Україна» Особа 9 та Особа 10 не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про обмін інформацією під час підготовки вказаних довідок.

4. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (113) У ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідачів становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (114) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах та узгодження між ними спільної поведінки з метою забезпечення перемоги в Торгах – ТОВ «Міленіум Спорт».
- (115) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (116) Торги, відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (117) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни тендерних пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки тендерної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення тендеру.
- (118) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі в Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах, що підтверджується, зокрема таким:

- отримання ТОВ «ЕСГ-Україна» поворотної фінансової допомоги від ТОВ «Міленіум Спорт» і пов'язаних з ТОВ «Міленіум Спорт» осіб (ТОВ «Міленіум Спорт ЛТД», ФОП Особа 5, ФОП Особа 2);
- сталі господарські взаємовідносини ТОВ «ЕСГ-Україна» та ТОВ «Міленіум Спорт» і пов'язаними з ТОВ «Міленіум Спорт» особами;
- використання в документах тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна» контактного телефону (інформація з обмеженим доступом) (є пов'язаною з ТОВ «Міленіум Спорт» особою);
- внесення оплати за подання тендерних пропозицій через один і той самий банк (АТ КБ «Приватбанк») в один і той самий день 06.12.2018 з різницею у 4 хв з IP-адреси ТОВ «Міленіум Спорт»;
- подання тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна» для участі в Торгах з IP-адреси, яка належить, фізичній особі, пов'язаній трудовими відносинами з ТОВ «Міленіум Спорт»;
- створення і завантаження тендерних пропозицій ТОВ «ЕСГ-Україна», ТОВ «Міленіум Спорт» з різницею в 6 хв в один і той самий день, який не був останнім днем подання пропозицій;
- здійснення входу до електронного кабінету системи «Клієнт – Банк Приватбанк» ТОВ «ЕСГ-Україна» для проведення фінансових операцій з IP-адреси, яку використовує в господарській діяльності ТОВ «Міленіум Спорт»;
- зазначення в тендерних пропозиціях Відповідачів як працівника однієї й тієї самої особи – Особа 8, який не перебував у трудових відносинах з ТОВ «ЕСГ-Україна» та ТОВ «Міленіум Спорт»;
- зазначення в тендерній пропозиції ТОВ «Міленіум Спорт» працівників ТОВ «ЕСГ-Україна» Особа 9 та Особа 10;
- наявність спільних помилок, спільних особливостей в оформленні, спільних доповнень до тексту документів тендерних пропозицій Відповідачів;

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці й участі в Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (119) З огляду на зазначене вище, Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (120) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Замовниками Торгів, порушивши право Замовників на отримання найбільш ефективного для них результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (121) Дії ТОВ «ЕСГ-Україна» та ТОВ «Міленіум Спорт», які полягають в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки й участі в процедурі закупівлі робіт «Реконструкція стадіону «Карпати» (інформація з обмеженим доступом) II-га черга -

реконструкція спортивних полів та майданчиків» Коригування 2 Закарпатська область», проведених комунальним підприємством «Стадіон Карпати» (ідентифікатор закупівлі UA-2018-11-22-001251-с), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

- (122) Держава та суспільство загалом зацікавлені в тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.
- (123) 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.
- (124) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (125) 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.
- (126) 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.
- (127) 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.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (128) Подання про попередні висновки у справі від 02.07.2021 № 63-03/151п надіслано Відповідачам листами Відділення від 02.07.2021 № 63-02/3668 (ТОВ «ЕСГ-Україна»), № 63-02/3669 (ТОВ «Міленіум Спорт»).
- (129) Листи Відділення від 02.07.2021 № 63-02/3668 (надісланий ТОВ «ЕСГ-Україна»), № 63-02/3669 (надісланий ТОВ «Міленіум Спорт») з копіями подання про попередні висновки у справі, були повернуті до Відділення з відмітками АТ «Укрпошта» «за закінченням терміну зберігання».
- (130) Адвокат Особа 1, який є представником ТОВ «ЕСГ-Україна» (ордер на надання правничої (правової) допомоги серії ВС № 1050570), та представником ТОВ «Міленіум Спорт» (ордер на надання правничої (правової) допомоги серії ВС № 1053996) 01.10.2021 ознайомився з матеріалами справи № 63/6-01-89-2020.

- (131) На подання про попередні висновки у справі від 02.07.2021 № 63-03/151п відповіді, у тому числі заперечень, спростувань від ТОВ «ЕСГ-Україна» не отримано.
- (132) Інформацію про попередні висновки у справі № 63/6-01-89-2020 та інформацію про дату, час та місце розгляду зазначеної справи на засіданні Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України відповідно до пунктів 26 і 27 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 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), розміщено 02.11.2022 на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України.
- (133) Відділенням отримано письмові пояснення ТОВ «Міленіум Спорт» від 08.11.2021 (вх. № 63-01/3841 від 09.11.2021) щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні від 02.07.2021 № 63-03/151п з попередніми висновками у справі № 63/6-01-89-2020.
- (134) **Щодо тверджень ТОВ «Міленіум Спорт» про те, що пов'язані з ним відносинами контролю особи не брали участі в Торгах і тому надання фінансової допомоги такими особами не збільшувало шанси ТОВ «ЕСГ-Україна» стосовно пов'язаних з ТОВ «Міленіум Спорт» осіб, і не зрозуміло яким чином така пов'язаність вплинула на результати торгів, а також про те, що факт перебування Відповідачів у фінансових та господарських відносинах не свідчить про відсутність між ними конкуренції та про єдність їх інтересів.**
- (135) (інформація з обмеженим доступом).
- (136) (інформація з обмеженим доступом).
- (137) Відсутність конкуренції між Відповідачами підтверджується і самим ТОВ «Міленіум Спорт», яке у своїх запереченнях зазначило: «звертаємо Вашу увагу, що надання фінансової допомоги у даному випадку не збільшувало шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримував по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надавав».
- (138) (інформація з обмеженим доступом).
- (139) **Щодо твердження ТОВ «Міленіум Спорт» про те, що з листа АТ КБ «Приватбанк» від 06.03.2019 № 30.0.0.0/4-54829БТ за період з 10.01.2018 по 01.02.2019 будь-який рух коштів безпосередньо між Відповідачами не здійснювався.**
- (140) (інформація з обмеженим доступом).
- (141) (інформація з обмеженим доступом).
- (142) **Щодо твердження ТОВ «Міленіум Спорт» про те, що ФОП Особа 11 (м. Херсон) орендувала згідно з договором від 05.05.2016 № 03 у громадянина Особа 2 приміщення за адресою: (інформація з обмеженим доступом) разом із комп'ютерною технікою, телефонами, принтерами, столами та стільцями, що наявні у приміщенні, а також те, що ФОП Особа 11 надавала ТОВ «ЕСГ-Україна» (договір № 116 від 01.02.2018), ТОВ «Міленіум Спорт» (договір № 0101/112 від 01.01.2018) консультаційні послуги з питань участі в електронних торгах та ведення бухгалтерського обліку.**
- (143) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 25.02.2019 № 250219-5 (вх. № 57-01/9-кі від 05.03.2019) повідомило, що **26.08.2016** під час реєстрації на авторизованому електронному майданчику, з якого було подано тендерну пропозицію, ТОВ «ЕСГ-Україна» вказано номер телефону Телефон 2.

- (144) ПАТ «Укртелеком» листом від 28.10.2020 № 5490-вих-80Д922-2020 (вх. № 63-01/3247 від 03.11.2020) надало інформацію, що зазначений номер телефону Телефон 2 було присвоєно з 03.08.2007 абоненту Особа 2 (засновнику ТОВ «Міленіум Спорт» із часткою 50% статутного капіталу), телефон встановлено за адресою: Адреса 1.
- (145) Відповідно до пункту 3.3 договору від 05.05.2016 № 03, укладеного між ФОП Особа 11 та Особа 2, при передачі приміщення в оренду від Особа 2 до ФОП Особа 11 переходить право користування комп'ютерною технікою, телефонами, принтерами, столами та стільцями, що наявні у приміщенні.
- (146) Однак, ФОП Особа 11 розпочала надавати послуги ТОВ «ЕСГ-Україна» 01.02.2018 (договір № 116 від **01.02.2018**), тобто ТОВ «ЕСГ-Україна» **26.08.2016** використало для реєстрації на авторизованому електронному майданчику, з якого було подано тендерну пропозицію, номер телефону Телефон 2, встановлений за адресою: Адреса 1, **до укладення договору з ФОП Особа 11**
- (147) Крім того, згідно з листом ПАТ «Укртелеком» від 28.10.2020 № 5490-вих-80Д731-80Д922-2020 (вх. № 63-01/3247 від 03.11.2020) номер телефону Телефон 1 (який ТОВ «ЕСГ-Україна» у документах тендерної пропозиції зазначило як контактний номер телефону) було присвоєно та використовувався в тому числі в період підготовки й участі в Торгах, (інформація з обмеженим доступом) (є пов'язаною особою з ТОВ «Міленіум Спорт»), адреса встановлення телефону: Адреса 1.
- (148) Крім того, ТОВ «Альянстелеком» листом від 16.10.2020 № 7 (вх. № 63-01/2978 від 19.10.2020) повідомило, що IP-адреса IP-адреса 1 була присвоєна кінцевому обладнанню споживача телекомунікаційних послуг ТОВ «Міленіум Спорт» та надавалась виключно ТОВ «Міленіум Спорт» відповідно до укладеного договору, початок надання телекомунікаційних послуг 01.10.2018.
- (149) Оголошення щодо проведення Торгів опубліковано 22.11.2018.
- (150) Згідно з договором від 01.01.2018 № 0101/112, укладеним між ТОВ «Міленіум Спорт» і ФОП Особа 11, ТОВ «Міленіум Спорт» зобов'язалось надати ФОП Особа 11 інформацію та документи, необхідні для надання послуг за цим договором (консультування з питань публічних закупівель та забезпечення ведення бухгалтерського обліку), а ФОП Особа 11 бере на себе всі матеріальні витрати, пов'язані з наданням нею послуг ТОВ «Міленіум Спорт».
- (151) За умовами договору від 01.01.2018 № 0101/112, укладеного між ТОВ «Міленіум Спорт» і ФОП Особа 11, а також договору № 116 від 01.02.2018, укладеного між ФОП Особа 11 і ТОВ «ЕСГ-Україна», жодного обладнання та/або доступу до нього тощо для виконання ФОП Особа 11 договірних зобов'язань ні ТОВ «Міленіум Спорт», ні ТОВ «ЕСГ-Україна» не надавали.
- (152) Відповідно до договору від 05.05.2016 № 03 ФОП Особа 11 орендувала, зокрема, комп'ютерну техніку у громадянина Особа 2.
- (153) IP-адреса IP-адреса 1 була присвоєна **виключно** кінцевому обладнанню споживача телекомунікаційних послуг ТОВ «Міленіум Спорт» відповідно до укладеного договору з провайдером, а отже, IP-адреса IP-адреса 1 не могла бути використана ні Особа 2, ні ФОП Особа 11 відповідно до договору оренди від 05.05.2016 № 03 з Особа 2.
- (154) (інформація з обмеженим доступом).

- (155) (інформація з обмеженим доступом).
- (156) За таких обставин наявність договорів, укладених Відповідачами з ФОП Особа 11, не пояснює використання ТОВ «ЕСГ-Україна» **26.08.2016** під час реєстрації на авторизованому електронному майданчику номера телефону засновника ТОВ «Міленіум Спорт» Особа 2 до укладення відповідного договору, не пояснює використання ТОВ «ЕСГ-Україна» під час Торгів номера телефону Телефон 1 (інформація з обмеженим доступом) (є пов'язаною особою з ТОВ «Міленіум Спорт»), не пояснює використання ТОВ «ЕСГ-Україна» IP-адреси IP-адреса 1 іншого учасника Торгів – ТОВ «Міленіум Спорт».
- (157) Крім того, тендерну пропозицію ТОВ «ЕСГ-Україна» створено 06.12.2018 о 14:37 з IP-адреси IP-адреса 2.
- (158) ТОВ «Київські локальні мережі» листом від 01.12.2020 № 01122020-1 повідомило, що починаючи з 26.05.2017 за IP-адресою IP-адреса 2 підключено абонента Особа 7 за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- (159) Отже, створення тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна» іншим учасником (ТОВ «Міленіум Спорт») не пояснюється наявністю договорів, укладених Відповідачами з ФОП Особа 11
- (160) Також єдність інтересів та узгодженість дій Відповідачами під час підготовки й участі в Торгах підтверджуються такими фактами.
- (161) Зазначені договори укладені з однією особою – ФОП Особа 11 (м. Херсон), яка орендувала приміщення в учасника одного з Відповідачів – ТОВ «Міленіум Спорт» (договір з Особа 2 від 05.05.2016 № 03 оренди приміщення за адресою: (інформація з обмеженим доступом)).
- (162) ТОВ «ЕСГ-Україна» і ТОВ «Міленіум Спорт» уклали договори з ФОП Особа 11: від 01.01.2018 № 0101/112 – ТОВ «Міленіум Спорт», № 116 від 01.02.2018 – ТОВ «ЕСГ-Україна», зміст яких є ідентичним і містить послуги не потрібні учасникам.
- (163) Так, відповідно до пункту 1.3 розділу 1 «ПРЕДМЕТ ДОГОВОРУ» обох договорів визначено, що в межах процедур закупівлі **Виконавець** (ФОП Особа 11) **забезпечує:**
- «1.3.1. Надання усних консультацій, роз'яснень з питань чинного законодавства України в сфері закупівель. **Для отримання від Виконавця письмових консультацій чи роз'яснень, Замовник зазначає про це в своєму зверненні;**
 - «1.3.2. Розроблення проектів документів по процедурі закупівлі у відповідності до Закону, **що включає розроблення річного плану, рішень Уповноваженої особи, тендерної документації з проектом договору, оголошень/повідомлень, звітів, та інших документів, що пов'язані з процедурою закупівлі.**
- (164) Згідно із Законом України «Про публічні закупівлі» річний план, рішення Уповноваженої особи, тендерна документація з проектом договору, оголошення/повідомлення, звіти – це все документи, які розробляються та оприлюднюються **замовниками** торгів.
- (165) Відповідно до статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» замовники - суб'єкти, визначені згідно із статтею 2 цього Закону, які здійснюють закупівлі товарів, робіт і послуг відповідно до цього Закону.
- (166) Отже, ТОВ «ЕСГ-Україна» і ТОВ «Міленіум Спорт» не є Замовниками відповідно до

- статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» і не потребують розробки (підготовки, створення) річного плану, рішень Уповноваженої особи, тендерної документації з проектом договору, оголошень/повідомлень, звітів.
- (167) Учасники, якими є ТОВ «ЕСГ-Україна» і ТОВ «Міленіум Спорт», не беруть участі в підготовці цих документів.
- (168) Наприклад, відповідно до статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна документація – документація щодо умов проведення тендеру, **що розробляється та затверджується замовником і оприлюднюється** для вільного доступу в електронній системі закупівель.
- (169) Складання, зміст, оприлюднення **замовниками** річних планів визначено статтею 4 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (170) Також, відповідно до пункту 1.4 розділу 1 «ПРЕДМЕТ ДОГОВОРУ» обох договорів визначено, що «Виконавець має забезпечити оприлюднення інформації/документів, пов'язаних з процедурою закупівлі у відповідності до Закону через акредитований майданчик системи «Прозоро» (ProZorro) prozorro.gov.ua».
- (171) Разом із тим відповідно до статті 12 Закону України «Про публічні закупівлі» **конфіденційність** тендерних пропозицій **має бути збереженою до моменту їх розкриття**.
- (172) Отже, учасники не оприлюднюють своїх тендерних пропозицій, а відтак не потребують послуг з їх оприлюднення, надання яких передбачено пунктом 1.4.
- (173) Також, до заперечень не додані копії документів, які підтверджують факти надання ФОП Особа 11 Відповідачам будь-яких послуг (платіжні доручення, видавкові ордери тощо) та факти оренди ФОП Особа 11 у Особа 2 приміщення за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- (174) Зважаючи на наведене, наявність договорів, укладених Відповідачами з ФОП Особа 11, не може бути прийнята до уваги як пояснення узгодженої поведінки Відповідачів. Навпаки, ці договори підтверджують узгодженість поведінки Відповідачів.
- (175) Відсутність конкуренції між Відповідачами підтверджується і доступом до документів, зокрема договору ТОВ «ЕСГ-Україна» з ФОП Особа 11 № 116 від 01.02.2018, копія якого надана в запереченнях ТОВ «Міленіум Спорт».
- (176) **Щодо твердження ТОВ «Міленіум Спорт» про те, що вказані в поданні IP-адреси надавались за допомогою технології NAT (Network Address Translation), яка передбачає можливість надання провайдером доступу до мережі багатьом користувачам за єдиною публічною та «плаваючою» IP-адресою.**
- (177) Посилання Відповідача на роз'яснення від 16.04.2021 не можуть бути прийнятими до уваги, оскільки зазначені роз'яснення взагалі не стосуються питання щодо надання послуг через статичну IP-адресу IP-адреса 1, що була присвоєна кінцевому обладнанню споживача телекомунікаційних послуг ТОВ «Міленіум Спорт» та надавалась за адресою ТОВ «Міленіум Спорт»: Адреса 1.
- (178) Також зазначене твердження ТОВ «Міленіум Спорт» спростовується листами провайдерів, що надавали IP-адреси IP-адреса 1, IP-адреса 2.
- (179) Відповідно до листа ТОВ «Альянстелеком» від 16.10.2020 № 7 (вх. № 63-01/2978 від 19.10.2020) IP-адреса IP-адреса 1 була присвоєна кінцевому обладнанню споживача телекомунікаційних послуг ТОВ «Міленіум Спорт» та надавалась за адресою ТОВ «Міленіум Спорт»: Адреса 1.

- (180) Відповідно до листа ТОВ «Київські локальні мережі» від 01.12.2020 № 01122020-1, починаючи з 26.05.2017 за IP-адресою IP-адреса 2, підключено абонента Особа 7 (працівниця ТОВ «Міленіум Спорт»).
- (181) **Щодо твердження ТОВ «Міленіум Спорт» про те, що здійснення оплати за подання тендерних пропозицій з різницею в 4 хв, а також створення тендерних пропозицій з різницею в 6 хв у сукупності не може бути визнано як підтвердження вчинення Відповідачами антиконкурентних узгоджених дій, оскільки збіг дат, технічні помилки та способи написання форм пропозицій можуть свідчити про співпадіння дій суб'єктів господарювання, зумовленим специфікою відповідного товарного ринку та не можуть бути беззаперечними доказами наявності змови.**
- (182) Оплата за подання тендерних пропозицій Відповідачів супроводжувалась входом в електронні кабінети з доступом до фінансових операцій Відповідачів з IP-адреси, присвоєної кінцевому обладнанню споживача ТОВ «Міленіум Спорт», а створення тендерної пропозиції ТОВ «ЕСГ-Україна» відбувалось з IP-адреси працівниці ТОВ «Міленіум Спорт».
- (183) У сукупності ці факти не можуть пояснюватись специфікою відповідного товарного ринку та бути збігом дат і технічних помилок.
- (184) Таким чином, наведені ТОВ «Міленіум Спорт» письмові пояснення спростовуються матеріалами справи. Будь-яких доводів та зауважень, які б спростовували висновки у справі ТОВ «Міленіум Спорт» не надано.

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (185) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доведено, а Відповідачами не спростовано, що товариство з обмеженою відповідальністю «ЕСГ-Україна» та товариство з обмеженою відповідальністю «Міленіум Спорт», 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 торгів «Реконструкція стадіону «Карпати» (інформація з обмеженим доступом) II-га черга - реконструкція спортивних полів та майданчиків» Коригування 2 Закарпатська область, (ідентифікатор процедури закупівлі UA-2018-11-22-001251-с), проведених комунальним підприємством «Стадіон Карпати».

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (186) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (187) Відповідно до інформації, наданої листом Головного управління ДПС у Дніпропетровській області від 15.07.2022 № 17862/5/04-36-18-04-10 (вх. № 63-01/813 від 25.07.2022) чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) Відповідачів за 2021 рік становив:
- ТОВ «ЕСГ-Україна» – 23 089,50 тис. грн;
 - ТОВ «Міленіум Спорт» – 39 334,60 тис. грн.
- (188) При визначенні розміру штрафу враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (зокрема, торгів, тендерів), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику), належать до

категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для організатора торгів обмежений лише поданими пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товарів, робіт послуг за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, може мати результатом необґрунтоване завищення вартості.

Враховуючи викладене, керуючись статтею 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та 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 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ЕСГ-Україна» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) та товариство з обмеженою відповідальністю «Міленіум Спорт» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) 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 «Реконструкція стадіону "Карпати" (інформація з обмеженим доступом) II-га черга - реконструкція спортивних полів та майданчиків" Коригування 2 Закарпатська область» (Реконструкція ДК 021:2015 45454000-4), які проводило комунальне підприємство «Стадіон Карпати» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) в системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2018-11-22-001251-с.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «ЕСГ-Україна» штраф у розмірі 2 308 949 (два мільйони триста вісім тисяч дев'ятсот сорок дев'ять) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Міленіум Спорт» штраф у розмірі 3 933 459 (три мільйони дев'ятсот тридцять три тисячі чотириста п'ятдесят дев'ять) гривень.

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

Згідно із частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» відповідачі зобов'язані протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Антимонопольного комітету документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Схема надання фінансової допомоги

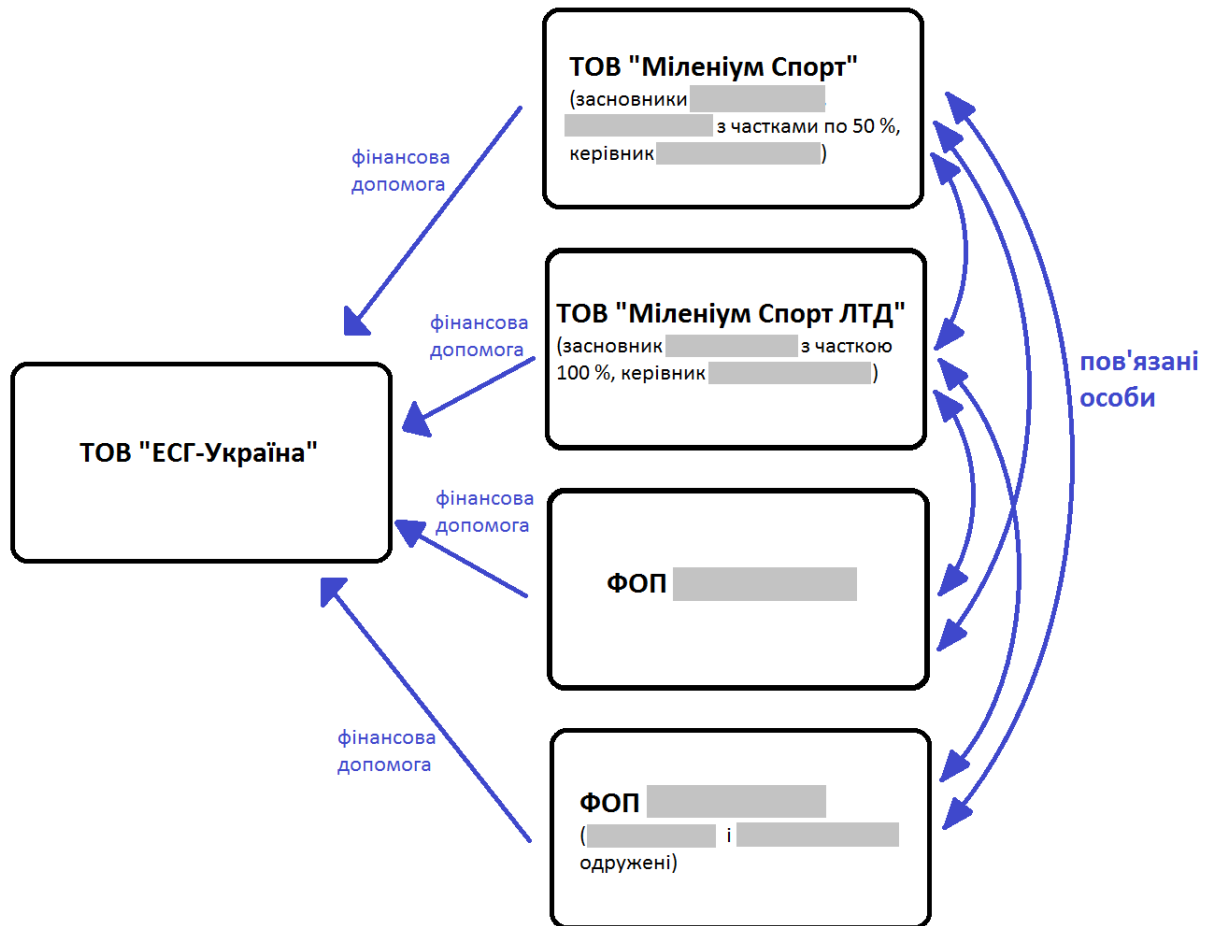


Схема взаємозв'язків між суб'єктами господарювання

