



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

03 серпня 2023 р.

Київ

№ 210-р

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення
штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ОКТАН О» (далі – ТОВ «ОКТАН О») і товариство з обмеженою відповідальністю «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» (далі – ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ») брали участь в аукціоні з продажу державного пакету акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс», проведеного Фондом державного майна України (№ UA-PS-2020-01-29-000015-2).

При цьому зазначені суб'єкти господарювання спільно готувалися до участі в аукціоні, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки й участі в аукціоні.

За результатами розгляду справи № 145-26.13/61-21 такі дії ТОВ «ОКТАН О» і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів аукціону, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» накладено штраф у розмірі 64 878 099 грн.

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 145-26.13/61-21 про порушення ТОВ «ОКТАН О» і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання про попередні висновки Управління розслідувань окремих видів антиконкурентних узгоджених дій від 10.07.2023 № 145-26.13/61-21/185-спр,

ВСТАНОВИВ:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 05.05.2021 № 03/117-р розпочато розгляд справи № 145-26.13/61-21 (далі – Справа) за ознаками вчинення ТОВ «ОКТАН О» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)) і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)) 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 аукціону з продажу державного пакету акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс», проведеного Фондом державного майна України за допомогою вебпорталу «PROZORRO.SALE», ідентифікатор закупівлі № UA-PS-2020-01-29-000015-2.

- (2) Листом Комітету від 05.05.2021 № 145-26.13/03-6981 копія розпорядження надіслана ТОВ «ОКТАН О».
- (3) Лист Комітету від 05.05.2021 № 145-26.13/03-6981 з копією розпорядження від 05.05.2021 № 03/117-р (рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303505610604) повернувся до Комітету.
- (4) Листом Комітету від 05.05.2021 № 145-26.13/03-6982 копія розпорядження надіслана ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ».
- (5) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303505610582 ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» отримало 25.05.2021 лист Комітету від 05.05.2021 № 145-26.13/03-6982 з копією розпорядження від 05.05.2021 № 03/117-р.
- (6) Листом Комітету від 10.07.2023 № 145-26.13/03-4223 ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» направлено копію подання про попередні висновки у справі від 10.07.2023 № 145-26.13/61-21/185 (далі – Подання про попередні висновки у справі).
- (7) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515860412 ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» отримало 13.07.2023 лист Комітету від 10.07.2023 № 145-26.13/03-4223 з копією Подання про попередні висновки у справі.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (8) Відповідачами у Справі (далі – **Відповідачі**) є суб'єкти господарювання:
 - а) товариство з обмеженою відповідальністю «ОКТАН О» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*), місцезнаходження: (*інформація з обмеженим доступом*));

як вбачається з відомостей щодо ТОВ «ОКТАН О», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності товариства є (*інформація з обмеженим доступом*);
 - б) товариство з обмеженою відповідальністю «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*), місцезнаходження: (*інформація з обмеженим доступом*));

як вбачається з відомостей щодо ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ», які містяться в ЄДР, основним видом діяльності товариства є (*інформація з обмеженим доступом*).
- (9) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО АУКЦІОН

- (10) Фондом державного майна України (далі – Замовник) (*інформація з обмеженим доступом*) за допомогою вебпорталу «PROZORRO.SALE» (<https://prozorro.sale/auction/>) відповідно до Закону України «Про Фонд державного майна України», «Про приватизацію державного і комунального майна», наказу Фонду державного майна України «Про затвердження переліків об'єктів малої приватизації, що підлягають приватизації в 2020 році» від 28.12.2019 № 1574 проведено аукціон № UA-PS-2020-01-29-000015-2 (далі – Аукціон) з продажу державного пакету акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс».
- (11) Оголошення опубліковано в електронній системі «PROZORRO.SALE» 29.01.2020.
- (12) Початкова ціна продажу лоту: 195 944 640,00 грн без ПДВ.
- (13) Кінцевий строк подання цінових пропозицій: 03.03.2020 19:30.
- (14) Дата проведення аукціону: 04.03.2020 11:28.
- (15) Участь в Аукціоні взяли такі суб'єкти господарювання:
- ТОВ «ОКТАН О»;
 - ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «БАСТІОН-ГРУП» (далі – ТОВ «БАСТІОН-ГРУП») (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)).
- (16) Цінові пропозиції учасників під час участі в Аукціоні були такими:

Учасники	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція	Різниця між пропозиціями, %
ТОВ «ОКТАН О»	195 944 640	195 944 640	0
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	201 400 000	201 400 000	0
ТОВ «БАСТІОН-ГРУП»	230 897 987	230 897 987	0

- (17) За результатами Аукціону переможцем стало ТОВ «БАСТІОН-ГРУП», придбавши державний пакет акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс» за ціною 230 897 987 грн без ПДВ (протокол про результати аукціону від 17.03.2020 № 500).
- (18) З переможцем Аукціону укладено договір купівлі-продажу державного пакету акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс» за результатами аукціону від 03.04.2020 № 82.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (19) Аналіз матеріалів справи № 145-26.13/61-21 засвідчив, що Відповідачі узгоджували між собою умови участі в Аукціоні, що підтверджується таким.

4.1. Спільна підготовка до участі в Аукціоні

- (20) Відповідно до інформації, розміщеної в електронній системі «Prozorro.sale», Відповідачі завантажували тендерні пропозиції для участі в Аукціоні з одного

електронного майданчика «<https://sale.tbe-birzha.com.ua/>» (Товарна біржа «Європейська»), у тому числі в один і той самий день – 02.03.2020, у короткі часові проміжки, а саме:

	Час завантаження тендерної пропозиції	
	ТОВ «ОКТАН О»	ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»
Аукціон	27.02.2020 17:01 – 17:52 02.03.2020 17:39 – 17:52	01.03.2020 20:25 – 20:27 02.03.2020 14:16 – 17:57

- (21) Відповідно до інформації, наданої ТБ «Європейська» листом від 21.07.2020 № 2107/201/1 (вх. № 8-01/9776 від 29.07.2020), ТОВ «ОКТАН О» і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» задля участі в Аукціоні були здійснені дії з активації (реєстрації) на електронному майданчику товарної біржі та внесено відповідні дані:

Учасник/ реєстраційні дані учасника	ТОВ «ОКТАН О»	ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»
Контактний телефон	<i>Телефон 1</i>	<i>Телефон 2</i>
ПІБ контактної особи	<i>Особа 1</i>	<i>Особа 2</i>
Імейл при реєстрації	<i>Електронна адреса 1</i>	<i>Електронна адреса 2</i>
Логін	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
Перелік осіб, які контактували з майданчиком та обставини звернення	<i>Телефон 1 Особа 1 Звернення щодо надання допомоги при реєстрації на майданчику</i>	<i>Телефон 2 Особа 2 Звернення щодо надання допомоги при реєстрації на майданчику</i>
Дата активації на майданчику	25.02.2020 13:02	20.02.2020 16:13
ІР-адреса при реєстрації на майданчику	<i>ІР-адреса 1</i>	<i>ІР-адреса 1</i>

- (22) Як вбачається з наведеної інформації, зазначені товариства здійснювали реєстрацію (активацію) на електронному майданчику, використовуючи одну й ту саму ІР-адресу *ІР-адреса 1*.
- (23) Відповідно до інформації ТОВ «Дніпро.ТВ» від 24.09.2020 № 2409/20/01 (вх. № 8-01/13233 від 12.10.2020) ІР-адреса *ІР-адреса 1* в період з 26.07.2019 по дату надання інформації (24.09.2020) використовувалась (*інформація з обмеженим доступом*) та надається за адресою: (*інформація з обмеженим доступом*).
- (24) Відповідно до відомостей, що містяться в ЄДР щодо ТБ «Європейська» станом на 25.02.2020, (*інформація з обмеженим доступом*) – засновник ТБ «Європейська» (розмір частки засновника 30%).

- (25) Як вбачається з інформації ТБ «Європейська», наданої листом від 23.02.2023 № 2302/23/1 (вх. № 8-03/3878 від 23.02.2023), електронним майданчиком (ТБ «Європейська») здійснювалася консультаційна підтримка контактних осіб ТОВ «ОКТАН О» і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» за допомогою мобільного зв'язку з питань, пов'язаних із функціонуванням ЄТС, а саме з питань реєстрації на майданчику та участі в аукціоні.
- (26) Відповідно до інформації ТОВ «УКРНЕТ» від 17.02.2023 № 93/01/01-08 (вх. № 8-03/223-кі від 23.02.2023) під час реєстрації електронної поштової скриньки *Електронна адреса 1* вказано контактний номер телефону *Телефон 2* та поштову скриньку *Електронна адреса 3*.
- (27) Таким чином, під час активації на електронному майданчику задля участі в Аукціоні (у період проведення Аукціону) ТОВ «ОКТАН О» вказало електронну скриньку (*Електронна адреса 1*), під час реєстрації якої зазначено номер телефону (*Телефон 2*), вказаний ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» як контактний номер під час активації на електронному майданчику.
- (28) Відповідно до інформації ТОВ «лайфселл», наданої листом від 24.09.2021 № 4913д (вх. № 8-03/1433-кі від 24.09.2021), (*інформація з обмеженим доступом*).
- (29) Листом від 28.02.2023 № 20.1.0.0.0/7-230222/36094 (вх. № 11-01/281-кі від 06.03.2023) АТ КБ «ПриватБанк» повідомило, що (*інформація з обмеженим доступом*).
- (30) Як свідчать відомості з Державного реєстру фізичних осіб – платників податків за період I кварталу 2019 року – IV кварталу 2021 року (лист Державної податкової служби України від 07.03.2023 № 2967/5/99-00-20-01-04-05 (вх. № 7-03/4537 від 13.03.2023) (*інформація з обмеженим доступом*):
(*інформація з обмеженим доступом*)
- (31) Отже, у період проведення Аукціону Відповідачі задля участі в Аукціоні здійснювали реєстрацію на електронному майданчику, використовуючи одну і ту ж саму ІР-адресу, та ТОВ «ОКТАН О» вказало електронну скриньку (*Електронна адреса 1*), під час реєстрації якої зазначено номер телефону (*Телефон 2*), вказаний ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» як контактний номер на електронному майданчику для участі в Аукціоні, та з огляду на те, що вказані засоби зв'язку використовувалися однією фізичною особою – *Особа 2*, за умови різного місцезнаходження цих суб'єктів господарювання (*інформація з обмеженим доступом*), відповідно, свідчить про координовану підготовку пропозицій для участі в Аукціоні та обмін інформацією між Відповідачами ще на стадії підготовки до участі в цьому Аукціоні.

4.2. Завантаження одним Відповідачем документа іншого Відповідача

- (32) Відповідно до інформаційного повідомлення Замовником на сайті електронної системи «Prozorro.sale» розміщено інформацію про умови, на яких здійснюється приватизація об'єкта.
- (33) Так, приватизація державного пакету акцій АТ «Київпассервіс» у кількості 195 944 640 штук, що становить 99,9906% статутного капіталу товариства, здійснюється відповідно до вимог Закону України «Про приватизацію державного і комунального майна», Порядку проведення електронних аукціонів для продажу об'єктів малої приватизації та визначення додаткових умов продажу, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 10 травня 2018 року № 432 (зі змінами) (далі – Порядок).

- (34) Відповідно до пункту 44 Порядку особа, яка має намір взяти участь в електронному аукціоні, через свій особистий кабінет подає відповідну заяву на участь в електронному аукціоні шляхом заповнення електронної форми і завантаження електронних копій документів. Заява на участь в електронному аукціоні повинна містити закриту цінову пропозицію та подається протягом всього часу з моменту опублікування відповідного інформаційного повідомлення в електронній торговій системі до закінчення кінцевого строку прийняття заяв на участь в електронному аукціоні / закритих цінових пропозицій.
- (35) До закінчення кінцевого строку прийняття заяв на участь в електронному аукціоні / закритих цінових пропозицій учасники мають право анулювати або внести до них зміни. Всі зміни після їх опублікування зберігаються в електронній торговій системі протягом 10 років з дати внесення такої інформації до електронної торгової системи (пункт 46 Порядку).
- (36) Оператори електронних майданчиків забезпечують доступ учасників до електронного аукціону. Для кожного учасника адміністратор створює індивідуальну веб-сторінку електронного аукціону. Оператор електронного майданчика передає до особистого кабінету учасника унікальне гіперпосилання на індивідуальну веб-сторінку електронного аукціону, що є достатньою умовою для участі в ньому, та інформує учасника про цю дію електронною поштою (пункт 52 Порядку).
- (37) Так, з метою участі в Аукціоні ТОВ «ОКТАН О» завантажило до своєї цінової пропозиції відповідні документи, серед яких міститься файл «_власник.jpg», на якому зображено схему структури власності ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ». Документ містить печатку ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» та підпис його директора *Особа 3*.
- (38) Отже, завантаження одним учасником – ТОВ «ОКТАН О», документа іншого учасника – ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ», свідчить про спільну узгоджену підготовку пропозицій та обмін інформацією між Відповідачами ще на стадії підготовки до участі в Аукціоні.

4.3. Спільні особливості в завантажених Відповідачами електронних файлах

- (39) За результатами аналізу документів ТОВ «ОКТАН О» та ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ», розміщених у реєстрі пропозицій Відповідачів на сайті електронної системи «Prozorro.sale» в Аукціоні, виявлено, що окремі файли Відповідачів мають спільні унікальні особливості, які свідчать про єдине джерело походження цих файлів, а саме:
- в описі файлів параметр «Програма» містить значення «*iTextSharp™ 5.5.6 ©2000-2014 iText Group NV (AGPL-version)*»:

	Назва файлів	Програма	Створено	Змінено
ТОВ «ОКТАН О»	_про_фінансові_результати_в_тисячах_.pdf	iTextSharp™ 5.5.6 ©2000-2014 iText Group NV (AGPL-version)	25.02.2020 14:59:28	25.02.2020 14:59:28
ТОВ «ОКТАН О»	_звітність.pdf	iTextSharp™ 5.5.6 ©2000-2014 iText Group NV (AGPL-version)	25.02.2020 14:59:26	25.02.2020 14:59:26
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	_про_фінансові_результати_в_тисячах_.pdf	iTextSharp™ 5.5.6 ©2000-2014 iText Group NV (AGPL-version)	18.02.2020 09:53:42	18.02.2020 09:53:42

- в описі файлів параметр «Виробник» містить значення «*Crystal Reports*», параметр «Програма» містить значення «*Powered By Crystal*»:

	Назва файлів	Виробник	Програма	Створено	Змінено
ТОВ «ОКТАН О»	_на_оплату_реєстраційного_внеску.pdf	Crystal Reports	Powered By Crystal	31.03.2020 10:41:28	31.03.2020 10:41:28
ТОВ «ОКТАН О»	_на_оплату_ГВ.pdf	Crystal Reports	Powered By Crystal	31.03.2020 10:48:47	31.03.2020 10:48:47
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	_на_оплату_реєстраційного_внеску.pdf	Crystal Reports	Powered By Crystal	31.03.2020 11:30:29	31.03.2020 11:30:29
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	_на_оплату_ГВ.pdf	Crystal Reports	Powered By Crystal	31.03.2020 11:35:44	31.03.2020 11:35:44

- в описі файлів параметр «Програма» містить значення «www.ilovepdf.com»:

	Назва файлів	Програма	Створено	Змінено
ТОВ «ОКТАН О»	_на_участь.pdf	www.ilovepdf.com	31.03.2020 10:37:58	27.02.2020 13:57:50
ТОВ «ОКТАН О»	_згода.pdf	www.ilovepdf.com	31.03.2020 10:50:00	27.02.2020 13:58:31
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	.pdf	www.ilovepdf.com		01.03.2020 21:21:46
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	_потенційного_покупця.pdf	www.ilovepdf.com	31.03.2020 11:24:53	01.03.2020 17:21:46
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	_на_участь.pdf	www.ilovepdf.com	31.03.2020 11:26:54	01.03.2020 17:20:55
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	_на_участь.pdf	www.ilovepdf.com	31.03.2020 11:28:13	01.03.2020 17:20:55
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	_з_ЄДРПОУ.pdf	www.ilovepdf.com	31.03.2020 11:37:54	27.02.2020 14:09:38
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»	_з_ЄДРПОУ.pdf	www.ilovepdf.com	31.03.2020 11:39:10	27.02.2020 14:09:38

- (40) Разом із тим окремі файли учасників мають однакову назву, а саме:
- «_про_фінансові_результати_в_тисячах_.pdf»,
«_на_оплату_реєстраційного_внеску.pdf»,
«_на_оплату_ГВ.pdf», «_на_участь.pdf».
- (41) Водночас файли, завантажені Відповідачами, у тому числі ті, що мають спільні унікальні особливості, були хронологічно створені, зокрема 31.03.2020:
- ТОВ «ОКТАН О» – 10:37 – 11:13;
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» – 11:24 – 11:40.
- (42) З огляду на викладене, наявність спільних унікальних властивостей електронних файлів, завантажених в електронну систему обома Відповідачами до своїх пропозицій, свідчить про використання Відповідачами одного й того ж обладнання для їх створення для участі в Аукціоні.
- (43) Зазначене свідчить про обмін інформацією між Відповідачами та спільну підготовку Відповідачів до участі в Аукціоні.

4.4. Єдність господарських інтересів

4.4.1. Наявність господарських відносин між Відповідачами

- (44) Між ТОВ «ОКТАН О» і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» протягом періоду 01.01.2018 – 01.02.2020 існували господарські відносини, що підтверджується таким.

- (45) Відповідно до інформації ГУ ДПС у Запорізькій області від 27.04.2020 № 24897/10/08-01-02-03-08 (вх. № 7-01/473-кі від 30.04.2020), *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (46) Так, ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» (лист від 12.05.2020 № 01-05-246 (вх. № 8-01/520-кі від 15.05.2020) та ТОВ «ОКТАН О» (лист від 18.05.2020 № 102 (вх. № 8-01/534-кі від 20.02.2020) надали *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (47) *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (48) *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (49) Таким чином, між Відповідачами існували господарські відносини як до проведення, так і після проведення Аукціону.
- (50) Зазначене свідчить про єдність інтересів під час ведення господарської діяльності, що у свою чергу створювало умови для обміну інформацією між вказаними товариствами й обумовило їх домовленість про результати Аукціону.

4.4.2. Фінансова підтримка обома Відповідачами одних і тих же суб'єктів господарювання та здійснення їх погодженої господарської діяльності

- (51) Відповідно до інформації ТОВ «ОКТАН О» (лист від 18.05.2020 № 102 (вх. № 8-01/534-кі від 21.05.2020) і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» (лист № 8-01/520-кі від 15.05.2020) встановлено факти *(інформація з обмеженим доступом)*:
(інформація з обмеженим доступом)
- (52) Слід зазначити, що така ситуація мала місце за умови відмінних особливостей територіального розташування зазначених суб'єктів господарювання. Так, як вже зазначалося, Відповідачі мають місцезнаходження: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (53) Разом із тим ТОВ «ЮНІСТЕН» у листі від 28.02.2023 № 11 (вх. № 8-03/4306 від 06.03.2023) повідомило, що *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (54) Крім того, відповідно до інформації ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ», наданої листом від 14.04.2023 № 38 (вх. № 8-03/5906 від 18.04.2023), встановлено, *(інформація з обмеженим доступом)*:
- (55) *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (56) Відповідно до інформації, наданої листом Державної податкової служби України від 02.03.2023 № 2772/5/99-00-20-01-04-05 (вх. № 7-03/4360 від 07.03.2023), Відповідачами з ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» проведено господарські операції протягом періоду січня 2019 – квітня 2020 року (в тому числі в період проведення Аукціону), а саме:
- *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (57) Крім цього, відповідно до інформації ТОВ «ЮНІСТЕН» [лист від 28.02.2023 № 11 (вх. № 8-03/4306 від 06.03.2023)] обидва Відповідачі протягом 2019-2020 років надавали фінансову допомогу ТОВ «ЮНІСТЕН» *(інформація з обмеженим доступом)* відповідно до укладених договорів, які діяли на дату проведення Аукціону, а саме:
- *(інформація з обмеженим доступом)*.

- (58) Отже, наведені обставини наявності фінансової підтримки обома Відповідачами одних і тих же суб'єктів господарювання (у вигляді надання поворотної фінансової допомоги) з урахуванням наявних господарських відносин Відповідачів із цими суб'єктами господарювання та особливостей їх територіального розташування, є підтвердженням єдності інтересів та узгодженого ведення господарської діяльності, що у свою чергу сприяло обміну інформацією між Відповідачами, зокрема, й щодо участі в Аукціоні та в підсумку призвело до відсутності між ними змагальності під час проведення цього Аукціону.

4.4.3. Перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із Відповідачами та з іншими суб'єктами господарювання, що мали погоджену господарську діяльність

- (59) Відповідно до інформації, наданої листом Державної податкової служби України від 02.03.2023 № 2772/5/99-00-20-01-04-05 (вх. № 7-03/4360 від 07.03.2023), ГУ ПФУ в Дніпропетровській області від 24.04.2020 № 0400-0603-5/20211 (вх. № 7-01/474-кі від 30.04.2020), одночасно з Відповідачами перебувала у трудових відносинах одна й та ж фізична особа, зокрема в період проведення Аукціону, а саме:

*Особа 4 (інформація з обмеженим доступом):
(інформація з обмеженим доступом).*

- (60) Як повідомило ТОВ «ОКТАН О» листом від 18.05.2020 № 102 (вх. № 8-01/534-кі від 20.05.2020), *Особа 4 (інформація з обмеженим доступом).*
- (61) ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» зазначило, що *(інформація з обмеженим доступом)* [лист ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» від 12.05.2020 № 01-05-246 (вх. № 8-01/520-кі від 15.05.2020)].
- (62) Отже, з Відповідачами у трудових відносинах одночасно перебувала одна й та ж фізична особа, що могло сприяти обміну інформацією між ними та свідчить про єдність інтересів під час здійснення Відповідачами своєї господарської діяльності.
- (63) Разом із тим, як встановлено з інформації Державної податкової служби України [лист від 02.03.2023 № 2772/5/99-00-20-01-04-05 (вх. № 7-03/4360 від 07.03.2023)], *Особа 4 (інформація з обмеженим доступом)*, якому обидва Відповідачі надавали фінансову допомогу.
- (64) Водночас встановлено факти отримання доходу / працевлаштування й інших осіб, які пов'язані трудовими відносинами як із Відповідачами, так і з ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» [відомості з Державного реєстру фізичних осіб – платників податків за період I квартал 2019 року – IV квартал 2021 року (лист від 02.03.2023 № 2772/5/99-00-20-01-04-05 (вх. № 7-03/4360 від 07.03.2023) лист ТОВ «ОКТАН О» від 18.05.2020 № 102 (вх. № 8-01/534-кі від 20.05.2020), лист ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» від 12.05.2020 № 01-05-246 (вх. № 8-01/520-кі від 15.05.2020)], у тому числі в період проведення Аукціону, а саме:

(інформація з обмеженим доступом)

* *Ознаки доходу:*

101 - Доходи у вигляді заробітної плати, нараховані (виплачені) платнику податку відповідно до умов трудового договору (контракту), крім доходів, зазначених в абзаці третьому п. 4 підрозд. 1 розд. XX Кодексу (п/п 164.2.1 п. 164.2 ст. 164 розд. IV Кодексу).

157 - Дохід, виплачений самозайнятій особі (підпункт 165.1.36 пункту 165.1 статті 165 розділу IV, статей 177 та 178 розділу IV Кодексу).

160 - Вартість дарунків (а також призів переможцям та призерам спортивних змагань), якщо їх вартість не вище встановленого співвідношення до 1 мін. зп (у розрахунку на місяць) на 01 січня под. року (підпункт 165.1.39 пункту 165.1 статті 165 розділу IV Кодексу).

- (65) Отже, встановлені факти отримання доходу / працевлаштування осіб, які пов'язані трудовими відносинами як із Відповідачами, так і з ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ», з яким Відповідачі здійснюють погоджену господарську діяльність, свідчать про досягнення спільних єдиних цілей та співпрацю між вказаними суб'єктами господарювання.
- (66) Так, єдність інтересів Відповідачів обумовлює їх зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з Відповідачами та іншими суб'єктами господарювання.
- (67) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк із дотриманням внутрішнього трудового розпорядку.
- (68) У свою чергу одночасне перебування працівників у трудових відносинах із різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, у яких працюють відповідні працівники, графіка чи черговості виконуваної роботи.
- (69) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів, оскільки в іншому випадку з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (70) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдаватися до збирання інформації, у тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоди суб'єкту господарювання або надасть неправомірних переваг у конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.
- (71) Отже, отримання доходу / одночасне перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із Відповідачами та із суб'єктом господарювання, з яким Відповідачі здійснюють погоджену господарську діяльність, а також перехід працівників з одного підприємства на інше, свідчать про погоджене здійснення Відповідачами та вказаним вище підприємством господарської діяльності. Зазначене сприяло можливості Відповідачів бути обізнаними щодо господарської діяльності один одного, зокрема й щодо участі Відповідачів в Аукціоні.

4.4.4. Використання одних і тих же IP-адрес під час здійснення господарської діяльності

- (72) Головне управління ДПС у Запорізькій області [лист від 27.04.2020 № 24897/10/08-01-02-03-08 (вх. № 7-01/473-кі від 30.04.2020)] і Головне управління ДПС у Дніпропетровській області [лист від 22.04.2023 № 40010/10/04-36-51-80-14

(вх. № 7-01/5589 від 04.05.2023)] надало інформацію щодо IP-адрес, з яких Відповідачі подавали податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС протягом періоду з 01.01.2018 по 01.04.2020.

- (73) Державна податкова служба України листом від 02.03.2023 № 2772/5/99-00-20-01-04-05 (вх. № 7-03/4360 від 07.03.2023) надала інформацію щодо IP-адрес, з яких ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» надсилало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до Головного управління ДПС у Дніпропетровській області протягом періоду з 01.01.2019 по 01.01.2022.
- (74) АТ «Ощадбанк» [лист від 22.09.2021 № 46/12-11/1/5803/9951-БТ (вх. № 11-01/1446-кі від 27.09.2021)], акціонерний банк «Південний» (далі – АБ «Південний») [лист від 01.10.2021 № 232-001-41112-2021-БТ (вх. № 8-01/1513-кі від 8.10.2021)], акціонерне товариство «БАНК АЛЪЯНС» (далі – АТ «БАНК АЛЪЯНС») [лист від 17.09.2021 № 19.2/4117-БТ (вх. № 8-01/1405-кі від 21.09.2021)] надали інформацію щодо IP-адрес, з яких Відповідачами здійснювався доступ до системи дистанційного обслуговування (інтернет-банкінгу).
- (75) Під час аналізу вказаної інформації встановлено, що Відповідачами та іншим суб'єктом господарювання – ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ», вчинялись такі дії:

А) з IP-адреси *IP-адреса 2*:

- ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*);
- ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*);

Б) з IP-адрес *IP-адреса 3, IP-адреса 4, IP-адреса 5*:

- ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*);
- ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*);

В) з IP-адреси *IP-адреса 6*:

- ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» (*інформація з обмеженим доступом*); подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*);
- ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*);

Г) з IP-адрес: *IP-адреса 7, IP-адреса 8*:

- ТОВ «ОКТАН О» подавали податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*), відповідно;

- ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*), відповідно;

Г) з IP-адреси *IP-адреса 9*:

- ТОВ «ОКТАН О» (*інформація з обмеженим доступом*);

- ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*);

Д) з IP-адрес: *IP-адреса 10, IP-адреса 11, IP-адреса 12, IP-адреса 13, IP-адреса 14, IP-адреса 15*,

- ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*);

- ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» подавало податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*) (зокрема в період Аукціону);

Є) з IP-адрес: *IP-адреси 16 - 64*:

- ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» та ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» надсилали податкову звітність та/або інші документи (листи, повідомлення тощо) до відповідного територіального органу ДПС (*інформація з обмеженим доступом*), в тому числі в однакові проміжки часу, при цьому часовий період входу в мережу Інтернет ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ» в окремих випадках зафіксовано в період проведення Аукціону (*інформацію виділено курсивом*), а саме:

(*інформація з обмеженим доступом*)

- (76) Відповідно до інформації, наданої товариством з обмеженою відповідальністю «СІЧ-ІНФОКОМ» листом від 26.05.2023 № 83 (вх. № 8-03/7415 від 26.05.2023), доступ до мережі Інтернет за IP-адресами *IP-адреса 15 і IP-адреса 14* протягом періоду з 01.01.2019 по 01.01.2022 надавався ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» на підставі договору про надання послуг передачі даних від 30.11.2018 № 61011895. Так, відповідно до додатка 2 від 30.11.2018 до вказаного договору доступ до мережі Інтернет за IP-адресою *IP-адреса 15* надавався за адресою: (*інформація з обмеженим доступом*); відповідно до додатка 4 від 30.11.2018 до вказаного договору доступ до мережі Інтернет за IP-адресою *IP-адреса 14* надавався за адресою: (*інформація з обмеженим доступом*).
- (77) Крім того, (*інформація з обмеженим доступом*) (лист ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» від 12.05.2020 № 01-05-246 (вх. № 8-01/520-кі від 15.05.2020).
- (78) Відповідно до інформації товариства з обмеженою відповідальністю «РАДІОКОМ» (далі – ТОВ «РАДІОКОМ»), наданої листом від 25.05.2023 № 28 (вх. № 8-03/7458-кі) послуги з доступу до мережі Інтернет з використанням IP-адрес (*інформація з обмеженим доступом*).
- (*інформація з обмеженим доступом*).
- (79) Зазначене підтверджується наданими ТОВ «РАДІОКОМ» абонентськими договорами, укладеними між ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» і ТОВ «РАДІОКОМ»:

(інформація з обмеженим доступом).

- (80) Так, відповідно до інформації ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» [лист від 24.04.2020 № 01-05-234 (вх. № 8-01/454-кі від 27.04.2020)], протягом періоду 01.01.2019 по 01.04.2020 (у тому числі в період проведення Аукціону) товариство здійснювало господарську діяльність за фактичною адресою:
- *(інформація з обмеженим доступом).*
- (81) Крім того, *(інформація з обмеженим доступом)* [лист ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» від 12.05.2020 № 01-05-246 (вх. № 8-01/520-кі від 15.05.2020)].
- (82) Відповідно до інформації Київської міської філії АТ «Укртелеком» від 05.06.2023 № 1157-ВИХ-KV-82C000-2023 (вх. № 8-03/761-кі від 07.06.2023) абонентом, якому надавались послуги з доступу до мережі Інтернет з IP-адреси *IP-адреса 16*, *(інформація з обмеженим доступом).*
- (83) Отже, Відповідачі та суб'єкт господарювання ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ», з яким Відповідачі здійснюють погоджену господарську діяльність, використовують у своїй господарській діяльності одні й ті ж IP-адреси, незважаючи на різне їх місцезнаходження та те, що Відповідачі мають виступати конкурентами в Аукціоні.
- (84) Викладене вище свідчить про єдність інтересів під час 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 цінових пропозицій для участі в Аукціоні.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (85) Отже, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них в Аукціоні та узгодження між ними спільної поведінки.
- (86) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки цінових пропозицій торгів з метою участі в Аукціоні Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них, що підтверджується, зокрема таким:
- спільною підготовкою до участі в Аукціоні;
 - завантаженням одним Відповідачем документа іншого Відповідача;
 - спільними особливостями в завантажених Відповідачами електронних файлах;
 - єдністю господарських інтересів:
 - ✓ наявність господарських відносин між Відповідачами;
 - ✓ фінансова підтримка обома Відповідачами одних і тих же суб'єктів господарювання та здійснення їх погодженої господарської діяльності;
 - ✓ перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із Відповідачами та з іншими суб'єктами господарювання, що мали погоджену господарську діяльність;
 - ✓ використання одних і тих же IP-адрес під час здійснення господарської діяльності.
- (87) Узгодивши свої дії під час підготовки й участі в Аукціоні, Відповідачі замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така

координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення аукціону.

- (88) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (89) 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.
- (90) 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.
- (91) 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.
- (92) Отже, встановленими у справі обставинами в їх сукупності доведено, що ТОВ «ОКТАН О» та ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів аукціону з продажу державного пакету акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс», проведеного Фондом державного майна України за допомогою вебпорталу «PROZORRO.SALE», ідентифікатор закупівлі № UA-PS-2020-01-29-000015-2.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (93) Листом Комітету від 10.07.2023 № 145-26.13/03-4223 ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» направлено копію Подання про попередні висновки у справі.
- (94) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515860412 ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» отримало 13.07.2023 лист Комітету від 10.07.2023 № 145-26.13/03-4223 з копією Подання про попередні висновки у справі.
- (95) На Подання про попередні висновки у справі ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» листом від 26.07.2023 № 01-193 (вх. 8-01/9527 від 27.07.2023) надало свої зауваження та заперечення, згідно з якими ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» з висновками Комітету, викладеними в Поданні про попередні висновки у справі, не погоджується.
- (96) У своїх запереченнях ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» зазначає про неповне з'ясування Комітетом обставин справи та повідомляє таке.

Заперечення ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» щодо спільної підготовки до участі в Аукціоні з використанням однієї ІР-адреси

- (97) ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» заперечує спільну підготовку до участі в Аукціоні з використанням однієї ІР-адреси, обґрунтовуючи це таким: «... 20.02.2020 між

ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» та Товарною біржею «ЄВРОПЕЙСЬКА» укладений договір-оферта про надання послуг.

Згідно з пунктом 2.1. договору, предметом договору є надання Оператором доступу до користування електронною торговою системою, яка розміщена з адресою в мережі Інтернет: <https://sale.tbe-birzha.com.ua> (ЕТС). Надання доступу користувачу до ЕТС передбачає серед іншого виконання таких послуг, як послуг з реєстрації користувача, автоматичного розміщення, отримання і передання інформації, в т.ч. але не виключно цінових пропозицій, та документів під час проведення електронних торгів (далі - послуги), відповідно до обраних користувачем торгів, які розміщені в ЕТС. Інформація про електронні торги в ЕТС також відображаються на інтернет-сайті електронного майданчика».

(98) Так, відповідно до пункту 2.2 договору-оферти про надання послуг від 20.02.2020 б/н, укладеного ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» (Користувач) з ТБ «Європейська» (Оператор), та договору-оферти про надання послуг від 25.02.2020 б/н, укладеного ТОВ «ОКТАН О» (Користувач) з ТБ «Європейська» (Оператор), Користувач погоджується з умовами і зобов'язується виконувати Регламент ЕТС, файли якого розміщені на електронному майданчику в розділі «Регламент», є невід'ємною частиною цього договору і Користувач своєю реєстрацією на електронному майданчику підтверджує свою безумовну згоду до їх дотримання (інформація ТБ «Європейська», надана листом від 25.01.2023 № 2501/23/1 (вх. № 8-01/2247 від 26.01.2023).

(99) Відповідно до Регламенту ЕТС, затвердженого наказом ДП «Прозорро.Продажі» від 09.07.2018 № 8 (зі змінами, внесеними від 22.01.2020 № 02):

електронна торгова система Prozorro.Продажі ЦБД2 (ЕТС) – дворівнева інформаційно-телекомунікаційна система, що складається з ЦБД та електронних майданчиків, які взаємодіють через інтерфейс програмування додатків, який надається у вигляді коду з відкритим доступом та визначає функціональність ЕТС;

електронний майданчик – апаратно-програмний комплекс, який функціонує в Інтернеті, підключений до ЦБД та забезпечує організатору аукціону, користувачам, учасникам можливість користуватися сервісами ЕТС з автоматичним обміном інформацією щодо процесу проведення електронних аукціонів, який авторизований (попередньо авторизований) відповідно до Порядку відбору операторів електронних майданчиків для організації проведення електронних аукціонів з продажу об'єктів малої приватизації, авторизації електронних майданчиків та визначення адміністратора електронної торгової системи, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 10 травня 2018 року № 433;

користувач - будь-яка фізична або юридична особа, яка зареєстрована на електронному майданчику в ЕТС відповідно до Регламенту ЕТС та має намір взяти участь у електронному аукціоні (потенційний покупець).

(100) Так, згідно з пунктом 2.1 Регламенту ЕТС регулює правові відносини, що виникають, чи можуть виникнути між адміністратором, організатором, операторами, користувачами та учасниками в процесі проведення електронних аукціонів в ЕТС.

(101) Відповідно до пункту 2.3 Регламенту ЕТС будь-який користувач, який реєструється для участі в електронних аукціонах, підтверджує, що ознайомлений з цим Регламентом ЕТС та визнає його.

(102) Відповідно до пункту 5.6 Регламенту ЕТС електронний майданчик (оператор), зокрема, зобов'язаний:

- *забезпечити технічну можливість та рівний доступ* для організаторів та/або користувачів та/або учасників, в тому числі, до інформації про проведення електронних аукціонів в ЕТС, а також доступність сервісу, що полягає у наданні можливості для користувачів вчиняти дії в ЕТС згідно з Регламентом ЕТС;

- *здійснювати консультаційну підтримку* організаторів, користувачів та учасників з питань, пов'язаних з функціонуванням ЕТС, *за допомогою телефонного зв'язку та електронної пошти*.

- (103) Згідно з пунктом 7.4 Регламенту ЕТС під час роботи в ЕТС, учасники своєчасно, відповідно до визначеного Регламентом ЕТС порядку, здійснюють дії для участі в електронних аукціонах через електронні майданчики.
- (104) При цьому відповідно до пункту 7.6 Регламенту ЕТС для участі в електронних аукціонах, *користувач через свій особистий кабінет здійснює* подання заяви про участь, шляхом заповнення екранної форми *і завантаження електронних копій документів*.
- (105) 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, та які встановлюються такими засобами: поясненнями сторін і третіх осіб, поясненнями службових осіб та громадян, письмовими доказами, речовими доказами й висновками експертів.
- (106) Разом із тим, як вбачається з інформації ТБ «Європейська», наданої листом від 23.02.2023 № 2302/23/1 (вх. № 8-03/3878 від 23.02.2023), електронним майданчиком (ТБ «Європейська») здійснювалася **консультаційна підтримка контактних осіб ТОВ «ОКТАН О» і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» за допомогою мобільного зв'язку з питань, пов'язаних із функціонуванням ЕТС, а саме з питань реєстрації на майданчику та участі в аукціоні**, про що вже зазначалось у пункті 25 цього рішення (далі – Рішення).
- (107) Отже, встановлені Комітетом обставини щодо використання однієї ІР-адреси не змінюють висновків, наведених у розділі 4.1 Рішення.
- Заперечення ТОВ «БАРВІНОК - ІНВЕСТ» щодо завантаження одним Відповідачем документа іншого Відповідача***
- (108) Як повідомляє ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»: «... інформація про власника (засновника, учасника) ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» міститься в загальному доступі при участі ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ», зокрема, в процедурах інших публічних закупівель».
- (109) Зазначені твердження ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» також не можуть бути взяті до уваги з огляду на таке.
- (110) Як вже зазначалося в пунктах 32 - 36 Рішення, Замовником на сайті електронної системи «Prozorro.Продажі» розміщено інформацію про умови та спосіб, на яких здійснюється приватизація об'єкта Аукціону.
- (111) Так, з метою участі в Аукціоні ТОВ «ОКТАН О» та ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» завантажили до своєї пропозиції файл з ідентичною назвою «_власник.jpg», на якому зображено схему структури власності ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ», який містить печатку ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ», підпис його директора *Особа 3* та датований **02.03.2020**.
- (112) У загальному доступі, зокрема в інших процедурах закупівель, містяться документи різних учасників процедур закупівель, проте ТОВ «ОКТАН О» було завантажено документ саме його конкурента на Аукціоні.

- (113) При цьому згідно з інформацією, що міститься в електронній системі «Prozorro.Продажі», вказаний файл завантажено Відповідачами до своїх пропозицій в один день – **02.03.2020**, у такій послідовності:

ТОВ «ОКТАН О»: о 17.39,
ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» о 17.57.

- (114) Твердження ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» не спростовують факту завантаження одним Відповідачем документа іншого Відповідача.
- (115) Отже, наявність ідентичного документа в обох Відповідачів із врахуванням сукупності доказів, зібраних під час розгляду Справи та зазначених у цьому рішенні, виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної участі Відповідачів в Аукціоні та в сукупності з іншими доказами свідчить про узгодження ТОВ «ОКТАН О» та ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» їх поведінки під час підготовки та участі в Аукціоні.

Заперечення ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» щодо наявності спільних особливостей у завантажених Відповідачами електронних файлах

- (116) Як повідомляє ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ»: «...вказані програми та онлайн-сервіси є загально-відомими, загально-доступними та загально-вживаними, що не виключає їх використання різними суб'єктами господарювання».
- (117) У матеріалах Справи містяться докази, які підтверджують наявність спільних особливостей у завантажених Відповідачами електронних файлах, враховуючи наявність у файлах ідентичних параметрів, які свідчать про єдине джерело походження цих файлів, а також ідентичність у назвах файлів, хронологічність під час створення та завантаження їх до електронної системи «Prozorro.Продажі» (пункти 39-41 Рішення).
- (118) За вказаних обставин наявні спільні особливості в завантажених Відповідачами електронних файлах не можуть бути випадковим збігом обставин та свідчать про обмін інформацією між Відповідачами під час підготовки й участі в Аукціоні.

Заперечення ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» щодо обставин, викладених у розділі 4.4.1 Рішення

- (119) ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» у своїх запереченнях зазначає, що «Існування господарських відносин між вказаними суб'єктами господарювання у вказаний період не підтверджує єдності інтересів, створення умов для обміну інформацією між ними, а також не підтверджує обумовленості цим їх домовленості щодо результатів аукціону».

Крім того, наявність господарських відносин між ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» та ТОВ «ОКТАН О» протягом періоду 01.01.2010-01.02.2020 не підтверджує антиконкурентних узгоджених дій, про що зазначено у поданні».

- (120) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (121) Як було встановлено під час розгляду Справи, між ТОВ «ОКТАН О» і ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» протягом періоду з 01.01.2018 по 01.02.2020 існували господарські відносини, що надавало їм можливість обміну інформацією щодо участі в Аукціоні.
- (122) Слід зазначити, що доведення такого виду порушення, як антиконкурентні узгоджені дії у вигляді спотворення результатів торгів, ґрунтується на сукупності обставин, а не на окремому поодинокому факті.

- (123) Тобто питання про наявність узгоджених антиконкурентних дій має досліджуватися з огляду на усю сукупність обставин і доказів, з'ясованих і досліджених у справі, в їх взаємозв'язку.
- (124) При цьому заперечення ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» щодо того, що наявність господарських відносин між Відповідачами не підтверджує узгодженості їх дій, не спростовують фактів, викладених у цьому рішенні щодо наявної фінансової допомоги обома Відповідачами одним і тим же суб'єктам господарювання, здійснення їх погодженої господарської діяльності, перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із Відповідачами та з іншими суб'єктами господарювання, що мали погоджену господарську діяльність, та використання одних і тих же IP-адрес під час здійснення господарської діяльності, а також інших фактів і висновків, викладених у розділах 4.1-4.3 Рішення.

Заперечення ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» щодо обставин, викладених у розділі 4.4.2 Рішення

- (125) ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ», зокрема, повідомляє, що *«Наявність відносин щодо поворотної фінансової допомоги між суб'єктами господарювання, вказаними в поданні, не слугує доказом наявності між ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» та ТОВ «ОКТАН О» антиконкурентних узгоджених дій, зазначених у поданні»*.
- (126) Вказані заперечення спростовуються таким.
- (127) Надання Відповідачами поворотної фінансової допомоги протягом 01.01.2019 – 01.04.2020 одним і тим же суб'єктам господарювання мало місце за умови відмінних особливостей територіального розташування зазначених суб'єктів господарювання. Так, як вже зазначалося, Відповідачі мають місцезнаходження: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (128) Так, відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або інших видів компенсацій у вигляді користування такими коштами.
- (129) За своєю суттю фінансова допомога може надаватися суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки вона надається на безвідсотковій основі.
- (130) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво – це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (131) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (132) Враховуючи викладене, суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (133) Враховуючи надання поворотної фінансової допомоги одним і тим же суб'єктам господарювання, з урахуванням наявних господарських відносин Відповідачів із цими суб'єктами господарювання, використання одних і тих же IP-адрес під час здійснення господарської діяльності, особливостей їх територіального розташування та одночасного перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із

Відповідачами та з цими суб'єктами господарювання, є підтвердженням єдності інтересів та узгодженого ведення господарської діяльності, що у свою чергу сприяло обміну інформацією між Відповідачами, зокрема, й щодо участі в Аукціоні та в підсумку призвело до відсутності між ними змагальності під час проведення цього Аукціону.

Заперечення ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» щодо обставин, викладених у розділі 4.4.3 Рішення

- (134) ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ», зокрема, зазначає, що *«Перебування одних і тих же фізичних осіб, що вказані в поданні, у трудових відносинах із відповідачами та з іншими суб'єктами господарювання не є доказом антиконкурентних узгоджених дій ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» та ТОВ «ОКТАН О» щодо участі в аукціоні».*
- (135) Ці заперечення не спростовують висновків та фактів, наведених у розділі 4.4.3 Рішення, оскільки встановлені факти отримання доходу / працевлаштування осіб, які пов'язані трудовими відносинами як із Відповідачами, так і з ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ», з яким Відповідачі здійснюють погоджену господарську діяльність, свідчать про погоджене здійснення Відповідачами та вказаним вище підприємством господарської діяльності, що сприяло можливості Відповідачів бути обізнаними щодо господарської діяльності один одного.
- (136) Так, єдність інтересів Відповідачів обумовлює їх зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з Відповідачами та іншими суб'єктами господарювання, та передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, у яких вони працюють відповідні працівники, графіка чи черговості виконуваної роботи.
- (137) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів, оскільки в іншому випадку з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (138) Враховуючи наведене, факт отримання доходу / одночасне перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із Відповідачами та з ТОВ «ЛІВАЙН ТОРГ», вказує на зацікавленість у результатах роботи цих працівників, а факт наявності спільних працівників, свідчить:
- про обізнаність вказаних працівників щодо діяльності й фінансової спроможності Відповідачів;
 - про наявність умов для обміну інформацією під час виконання ними посадових обов'язків;
 - про відсутність справжньої конкуренції між Відповідачами, оскільки наявність спільних працівників може спричинити розголошення комерційної таємниці, що може завдати шкоди суб'єкту господарювання або надати неправомірних переваг у конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.
- (139) Слід зазначити, що питання про наявність / відсутність антиконкурентних узгоджених дій Відповідачів досліджувалось з огляду на всю сукупність обставин і доказів, з'ясованих і досліджених у справі в їх взаємозв'язку.
- (140) Комітетом надано оцінку всім встановленим обставинам справи в сукупності з іншими доказами, здійснивши аналіз поведінки Відповідачів у контексті спільної підготовки до участі в Аукціоні, синхронності їх дій та єдності господарських інтересів, що знайшли своє відображення в розділах 4.1 – 4.4 Рішення.

- (141) З урахуванням зазначеного, зміст заперечень ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» не спростовує висновків Комітету щодо наявності антиконкурентних узгоджених дій у діях Відповідачів під час участі в Аукціоні.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ

- (142) Отже, доказами зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовуються висновки Комітету про те, що ТОВ «ОКТАН О» та ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів аукціону з продажу державного пакету акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс», проведеного Фондом державного майна України за допомогою вебпорталу «PROZORRO.SALE», ідентифікатор закупівлі № UA-PS-2020-01-29-000015-2.
- (143) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів аукціону, забороненого відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (144) Як стало відомо під час розгляду справи № 145-26.13/61-21, юридична особа ТОВ «ОКТАН О» була припинена.
- (145) Відповідно до відомостей, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних та фізичних осіб-підприємців та громадських формувань офіційного сайту Міністерства юстиції України щодо ТОВ «ОКТАН О»: *«державна реєстрація припинення юридичної особи в результаті її ліквідації, 28.03.2023 11:33:36, 1004151110007053484, Особа 5, Підберізіцівська сільська рада Львівського району Львівської області, Підстава: рішення щодо припинення» (витяг з ЄДР від 05.06.2023 за кодом 325033306753).*
- (146) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції» розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, відповідача – юридичну особу ліквідовано.
- (147) Враховуючи, що ТОВ «ОКТАН О» припинено, провадження у справі № 145-26.13/61-21 в частині вчинення порушення ТОВ «ОКТАН О» підлягає закриттю на підставі статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (148) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, органи Комітету накладають штраф на суб'єктів господарювання 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.
- (149) Відповідно до інформації Державної податкової служби України [лист від 02.06.2023 № 6898/5/99-00-04-03-01-05 (вх. № 7-03/7718 від 05.06.2023)] у рядку 2000 «Чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг)» Звіту про фінансові результати (Звіту про сукупний дохід) за 2022 рік ТОВ «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» задекларувало суму 648 781 000 (шістсот сорок вісім мільйонів сімсот вісімдесят одну тисячу) грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 29, 31, 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), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ОКТАН О» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)) і товариство з обмеженою відповідальністю «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи (*інформація з обмеженим доступом*)) 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 аукціону з продажу державного пакету акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс», проведеного Фондом державного майна України за допомогою вебпорталу «PROZORRO.SALE», ідентифікатор закупівлі № UA-PS-2020-01-29-000015-2.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «БАРВІНОК-ІНВЕСТ» штраф у розмірі 64 878 099 (шістдесят чотири мільйони вісімсот сімдесят вісім тисяч дев'яносто дев'ять) гривень.

3. Закрити провадження у справі № 145-26.13/61-21 у частині вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «ОКТАН О» 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 аукціону з продажу державного пакету акцій розміром 99,9906% статутного капіталу акціонерного товариства «Київпассервіс», проведеного Фондом державного майна України за допомогою вебпорталу «PROZORRO.SALE», ідентифікатор закупівлі № UA-PS-2020-01-29-000015-2.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання цього рішення.

Відповідно до частини восьмої 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 документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду міста Києва у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Комітету

Ольга ПІЩАНСЬКА