



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

21 листопада 2023 р.

Київ

№ 313-р

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення
штрафу

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» (далі – ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС»)) (*інформація, доступ до якої обмежено*) та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВАВІЛОН БУД» (далі – ТОВ «ВАВІЛОН БУД»)) (*Інформація, доступ до якої обмежено*) подали тендерні пропозиції для участі в торгах на закупівлю (*інформація, доступ до якої обмежено*) (далі – Торги).

При цьому зазначені суб'єкти господарювання діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки й участі в Торгах.

За результатами розгляду справи № 145-26.13/27-23 такі дії ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів Торгів, що є порушенням пункту 4 частини другої статті 6, пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі - Справа).

На порушників накладено штрафи:

- на ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» – у розмірі 1 788 259,00 грн;
- на ТОВ «ВАВІЛОН БУД» – у розмірі 2 866 099,00 грн.

Антимонопольний комітет України (далі – Комітет), розглянувши матеріали справи № 145-26.13/27-23 про порушення ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» 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 25.10.2023 № 145-26.13/27-23/306-спр,

ВСТАНОВИВ:**1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (1) Розпорядженням державного уповноваженого Антимонопольного комітету України від 20.03.2023 № 08/41-р розпочато розгляд справи № 145-26.13/27-23 у зв'язку з наявністю в діях ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» ознак порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (2) Листами від 21.03.2023 № 145-26.13/08-1844 та № 145-26.13/08-1850 ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» відповідно надіслано копії розпорядження державного уповноваженого Комітету від 20.03.2023 № 08/41-р про початок розгляду справи № 145-26.13/27-23.
- (3) Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515622988 копію розпорядження державного уповноваженого Комітету від 20.03.2023 № 08/41-р про початок розгляду справи № 145-26.13/27-23 ТОВ «ВАВІЛОН БУД» вручено 24.03.2023.
- (4) Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515622996 лист від 21.03.2023 № 145-26.13/08-1844 з копією розпорядження державного уповноваженого Комітету від 20.03.2023 № 08/41-р про початок розгляду справи № 145-26.13/27-23, надісланий ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС», повернувся до Комітету у зв'язку із закінченням терміну зберігання.
- (5) Комітет в газеті «Урядовий кур'єр» від 26.05.2023 № 105 (7503) опублікував інформацію про початок розгляду справи № 145-26.13/27-23.
- (6) Відповідно до розписки від 28.08.2023 розпорядження державного уповноваженого Комітету від 20.03.2023 № 08/41-р про початок розгляду справи № 145-26.13/27-23 вручено особисто керівнику ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» Особа 1 28.08.2023.
- (7) Відповідно до розписки від 31.10.2023 лист Комітету від 30.10.2023 № 145-26.13/08-11411е з копією подання з попередніми висновками у справі № 145-26.13/27-23 вручено особисто керівнику ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» Особа 1 31.10.2023.
- (8) Комітет листом від 30.10.2023 № 145-29.3/08-11410е надіслав ТОВ «ВАВІЛОН БУД» копію подання з попередніми висновками у справі № 145-26.13/27-23.
- (9) Згідно з даними повідомлення про вручення поштового відправлення № 0303515887345 лист Комітету від 30.10.2023 № 145-29.3/08-11410е з копією подання з попередніми висновками у справі № 145-26.13/27-23/306-спр вручено ТОВ «ВАВІЛОН БУД» 01.11.2023.
- (10) ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» не надали Комітету письмових зауважень та заперечень.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (11) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- а) ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» (*інформація, доступ до якої обмежено*).

Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» є (*інформація, доступ до якої обмежено*);

- б) ТОВ «ВАВІЛОН БУД» (*інформація, доступ до якої обмежено*).

Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «ВАВІЛОН БУД» є (*інформація, доступ до якої обмежено*).

- (12) Отже, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

(13) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(14) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(15) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(16) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(17) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(18) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(19) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(20) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

(21) (*інформація, доступ до якої обмежено*).

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ У ТОРГАХ (період проведення: 04.08.2020 - 15.09.2020)

- (22) Аналіз матеріалів справи свідчить, що ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» узгодили між собою умови участі в Торгах, що підтверджується таким.

4.1. Перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із Відповідачами, у тому числі на керівних посадах, перехід працівників до початку Торгів, у період участі в Торгах та після проведення Торгів

- (23) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «ВАВІЛОН БУД» листом від 03.04.2023 № 3-4-23-1 (вх. Комітету № 8-08/5499 від 05.04.2023):
- (*інформація, доступ до якої обмежено*);
 - (*інформація, доступ до якої обмежено*);

- (інформація, доступ до якої обмежено);
- (інформація, доступ до якої обмежено);
- (інформація, доступ до якої обмежено).

(24) Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР:

- (інформація, доступ до якої обмежено);
- (інформація, доступ до якої обмежено).

(25) Згідно з інформацією Головного управління Пенсійного фонду України в м. Києві, наданою в листі від 27.05.2022 № 2600-0704-5/57237 (вх. № 7-08/250-кі від 27.05.2022) (далі – Лист № 7-08/250-кі ГУ ПФУ в м. Києві), та інформацією з ЄДР встановлено, що в різний період, протягом 2019 – 2021 років, з Відповідачами перебували у трудових відносинах одні й ті ж фізичні особи та/або відбувався їх перехід між Відповідачами, а саме (див. таблицю 2):

Таблиця 2

(інформація, доступ до якої обмежено)

(26) Як видно з таблиці 2 зазначені особи не тільки мали спільні місця роботи, а деякі з них в одні і ті ж періоди працювали в ТОВ «ВАВІЛОН БУД», а саме:

- (інформація, доступ до якої обмежено).

(27) Разом із тим (інформація, доступ до якої обмежено).

(28) Єдність інтересів Відповідачів обумовлює їх зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами із цими Відповідачами.

(29) Отже, розподіл цього результату задовольняє зазначених Відповідачів, оскільки в іншому випадку з такими працівниками були б припинені трудові відносини.

(30) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк відповідно до внутрішнього трудового розпорядку з метою забезпечення досягнення комерційних та інших інтересів роботодавця.

(31) У свою чергу одночасне перебування декількох або багатьох працівників у трудових відносинах із різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження працівником графіка чи черговості виконуваної роботи.

(32) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти один одному, 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 заподіє шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірних переваг у конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

(33) Враховуючи викладене, встановлені у Справі обставини у своїй сукупності доводять, зокрема, що перебування, у тому числі одночасне, одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із Відповідачами, зокрема на керівних посадах, у період до початку Торгів, під час участі в Торгах та після Торгів, свідчить про можливість обміну інформацією, у зв'язку із чим Відповідачі мали можливість бути обізнаними з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного й обміну інформацією між собою щодо господарської діяльності, у тому числі й щодо участі в Торгах.

4.2. Надання ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» фінансової допомоги ТОВ «ВАВІЛОН БУД», зокрема, у період участі в Торгах та надання фінансової допомоги одним і тим же суб'єктам господарювання, з якими у Відповідачів наявні господарські відносини

- (34) ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» надавало ТОВ «ВАВІЛОН БУД» поворотну фінансову допомогу ще до проведення Торгів, що підтверджується такими обставинами.
- (35) ТОВ «ВАВІЛОН БУД» листом від 03.04.2023 № 3-4-23-1 (вх. Комітету № 8-08/5499 від 05.04.2023) надало *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (36) Відповідно до інформації, наданої акціонерним товариством «Кристалбанк» (далі – АТ «Кристалбанк») листом від 30.09.2022 № 30.09.2022/1-БТ (вх. № 8-01/589-кї від 04.10.2022) та акціонерним товариством «БАНК СІЧ» (далі – АТ «БАНК СІЧ») листом від 06.10.2022 б/н (вх. Комітету № 8-01/32вх від 13.10.2022), встановлено:
 - *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
 - *(інформація, доступ до якої обмежено)*.

Таблиця 3

(інформація, доступ до якої обмежено)

- (37) Отже, до оприлюднення замовником оголошення про проведення Торгів, в період проведення Торгів, а також після проведення Торгів (у 2020 році) між ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС», ТОВ «ВАВІЛОН БУД» існували договірні відносини щодо надання безвідсоткової поворотної фінансової допомоги.
- (38) Крім зазначеного, відповідно до інформації, наданої ТОВ «ВАВІЛОН БУД» листом від 03.04.2023 № 3-4-23-1 (вх. Комітету № 8-08/5499 від 05.04.2023), між ТОВ «ВАВІЛОН БУД» укладені, зокрема договори про надання поворотної фінансової допомоги, які були чинні до оприлюднення замовником оголошення про проведення Торгів, у період проведення Торгів, а також після проведення Торгів, та згідно з якими ТОВ «ВАВІЛОН БУД» є отримувачем:
 - ТОВ «Укрспецтехрембуд» *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
 - ТОВ «Стройленд груп» *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (39) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» листом від 27.09.2023 № 27-9/23 (вх. Комітету № 8-08/11808 від 28.09.2023), ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» укладені договори про надання поворотної фінансової допомоги (де ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» є отримувачем) з:
 - ТОВ «Укрспецтехрембуд» *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
 - ТОВ «Укрспецтехрембуд» *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
 - ТОВ «Стройленд груп» *(інформація, доступ до якої обмежено)*;
 - Представництвом «ДжіЕмВі Іквіпмент Енд Констракшен Кфт.», яке діє в інтересах і від імені іноземної компанії «GMV Equipment & Construction Kft.» в особі Голови Представництва Особа 2, яка діє на підставі довіреності *(інформація, доступ до якої обмежено)*.

Перераховані в цьому пункті договори були чинними до оприлюднення замовником оголошення про проведення Торгів, у період проведення Торгів, а також після проведення Торгів.

- (40) Отже, ще до оприлюднення замовником оголошення про проведення Торгів, у період проведення Торгів, а також після проведення Торгів у ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» існували договірні відносини про надання безвідсоткової поворотної фінансової допомоги з одними й тими ж суб'єктами господарювання, а саме з ТОВ «Укрспецтехрембуд» та ТОВ «Стройленд груп», які були чинними в період проведення Торгів (з 04.08.2020 по 15.09.2020).
- (41) Разом із тим у ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» наявний договір (*інформація, доступ до якої обмежено*) про фінансову допомогу з Представництвом «ДжіЕмВі Іквіпмент Енд Констракшен Кфт.», яке діє в інтересах і від імені іноземної компанії «GMV Equipment & Construction Kft.» в особі Голови Представництва *Особа 2* (*інформація, доступ до якої обмежено*). При цьому це ж Представництво мало з ТОВ «ВАВІЛОН БУД» договір (*інформація, доступ до якої обмежено*) про оренду транспортних засобів (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (42) 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.
- (43) 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.
- (44) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, щодо того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.
- (45) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки надається на безвідсотковій основі.
- (46) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємство - 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.
- (47) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (48) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (49) Враховуючи викладене, встановлені у Справі обставини у своїй сукупності доводять, зокрема, що надання ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» безвідсоткової поворотної фінансової допомоги ТОВ «ВАВІЛОН БУД» та надання Відповідачами фінансової допомоги одним і тим же суб'єктам господарювання,

свідчить про фінансову взаємопідтримку в господарській діяльності, єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними, зокрема, у період проведення Торгів.

4.3. Грошові взаєморозрахунки між Відповідачами та ведення спільної господарської діяльності

- (50) Відповідно до інформації, наданої акціонерним товариством «Кристалбанк» листом від 30.09.2022 № 30.09.2022/1-БТ (вх. № 8-01/589-кі від 04.10.2022) та акціонерним товариством «БАНК СІЧ» листом від 06.10.2022 б/н (вх. Комітету № 8-01/32вх від 13.10.2022), встановлено, що між Відповідачами до проведення Торгів та після проведення Торгів здійснювалася оплата за спільну господарську діяльність, а саме:
- (інформація, доступ до якої обмежено);
 - (інформація, доступ до якої обмежено).

Таблиця 4

(інформація, доступ до якої обмежено)

- (51) Таким чином, між ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» і ТОВ «ВАВІЛОН БУД» протягом 2019 та 2020 років існували грошові взаєморозрахунки в період до початку Торгів та після проведення Торгів.
- (52) Отже, встановлені у Справі обставини у своїй сукупності доводять, що, зокрема, наявність господарських взаємовідносин між ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

4.4. Господарські відносини Відповідачів з одними й тими ж особами в період до початку Торгів та під час участі в Торгах

- (53) У тендерній пропозиції ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» (до Торгів) з довідкою про наявність обладнання та матеріально-технічної бази наявні договори, зокрема:
- від 10.08.2020 № 33 про строкове платне користування майном (спеціалізована техніка) з ФОП *Особа 3* (інформація, доступ до якої обмежено) (строк дії договору 18 місяців з моменту підписання акта прийому-передачі);
 - від 07.02.2019 № 07-02/509 про оренду нежитлового приміщення, укладеного з ФОП *Особа 2* (інформація, доступ до якої обмежено), щодо надання в довгострокове користування нежитлового приміщення товариству з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» загальною площею 22,5 кв. м. за адресою: (інформація, доступ до якої обмежено) (строк дії договору з 07.02.2019 по 31.12.2020);
 - від 06.08.2020 № 49 про оренду спеціалізованої техніки, укладеного з ФОП *Особа 2* ((інформація, доступ до якої обмежено), щодо передачі товариству з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» у платне користування до 31.12.2020 спеціалізованої техніки;
 - від 10.08.2020 № ПР-50 про оренду транспортних засобів, укладеного з Представництвом «ДжіЕмВі Іквіпмент Енд Констракшен Кфт.», яке діє в інтересах і від імені іноземної компанії «GMV Equipment & Construction Kft.» в особі Голови Представництва *Особа 2*, яка діє на підставі довіреності від 04.03.2019 (строк дії договору до 31.12.2021).

- (54) У тендерній пропозиції ТОВ «ВАВІЛОН БУД», наданій до торгів UA-2019-08-08-000198-b, з довідкою про наявність обладнання та матеріально-технічної бази наявні договори, зокрема:
- від 01.08.2019 № ПР-1/7 про оренду транспортних засобів, укладеного з Представництвом «ДжіЕмВі Іквіпмент Енд Констракшен Кфт.», яке діє в інтересах і від імені іноземної компанії «GMV Equipment & Construction Kft.» в особі Голови Представництва *Особа 2*, яка діє на підставі довіреності від 04.03.2019 (строк дії договору до 31.12.2019);
 - від 10.07.2019 № 86 про оренду спеціалізованої техніки, укладеного з ФОП *Особа 2* (*інформація, доступ до якої обмежено*), щодо передачі ТОВ «ВАВІЛОН БУД» у платне користування техніки (строк дії договору до 31.12.2019);
 - від 12.07.2019 № 12/7 про оренду спеціалізованої техніки, укладеного з ФОП *Особа 3* (*інформація, доступ до якої обмежено*) (строк дії договору до 31.12.2019).
- (55) Відповідно до інформації, наданої акціонерним товариством «Кристалбанк» листом від 30.09.2022 № 30.09.2022/1-БТ (вх. № 8-01/589-кї від 04.10.2022), загальна сума сплачених коштів ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС»:
- ФОП *Особа 3* (*інформація, доступ до якої обмежено*);
 - ФОП *Особа 2* (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (56) Відповідно до інформації, наданої Пенсійним фондом України листом від 03.07.2023 № 2800-050203-5/36882 (вх. Комітету № 7-08/8806 від 03.07.2023), *Особа 3* (*інформація, доступ до якої обмежено*) отримував заробітну плату в ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС».
- (57) Відповідно до витягів з ЄДР від 13.07.2023 за кодом № 511136791883 станом на 27.07.2017 та від 14.07.2023 за кодом 504995794682 станом на 11.01.2018 *Особа 3* (*інформація, доступ до якої обмежено*) був керівником ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» з 27.07.2017 по 11.01.2018 включно.
- (58) Відповідно до витягу з ЄДР від 16.08.2023 за кодом 327477486553 станом на 04.08.2023 місцезнаходження ФОП *Особа 2* – (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (59) Відповідно до витягу з ЄДР від 16.08.2023 за кодом 43251647607 станом на 04.08.2020 місцезнаходження ФОП *Особа 3* – (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (60) Відповідно до інформації, отриманої від Міністерства юстиції України листом від 25.08.2023 № 112758/127432-11-23/19.3.1 (вх. Комітету № 6-08/10514 від 28.08.2023), (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (61) Отже, ФОП *Особа 2* та ФОП *Особа 3* мають спільне місцезнаходження та є близькими родичами, отже, наявні умови для обміну інформацією при тому, що протягом 2019-2020 років вони мали спільні господарські відносини з Відповідачами.
- (62) Таким чином, встановлені у Справі обставини у своїй сукупності доводять, зокрема, що Відповідачі взаємопов'язані між собою господарськими відносинами та фінансовими розрахунками через одних і тих же суб'єктів господарювання – ФОП *Особа 2* та ФОП *Особа 3*, які мають спільне місцезнаходження та є близькими родичами, що свідчить про наявність у Відповідачів спільних інтересів та

взаємозв'язків між ними, обізнаність про підготовку тендерних пропозицій один одного й узгодженість їх поведінки під час проведення Торгів.

4.5. Використання одних і тих же IP-адрес в одні й ті ж дати та близький проміжок часу при поданні звітів до органів ДПС та для входу до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування (система інтернет-банкінгу тощо), реєстрація на майданчику, перегляд інформації щодо закупівлі, при створенні електронної поштової скриньки, для входу в електронну поштову скриньку в період до початку Торгів, під час участі в Торгах та після проведення Торгів

- (63) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням Державної податкової служби у м. Києві (далі – Головне управління ДПС у м. Києві) листом від 25.01.2022 № 2617/5/26-15-12-07-05 (вх. Комітету № 7-03/105-кі від 01.02.2022), ТОВ «ВАВІЛОН БУД», ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» протягом 2019-2020 років подавали звітність до органів ДПС з використанням одних і тих самих IP-адрес – *(інформація, доступ до якої обмежено)*.
- (64) Послуги доступу до мережі Інтернет через IP-адреси: IP 1 надавались ТОВ «Лангейт», IP 2 надавались ТОВ «СТРІМ ЮКРЕЙН», IP 3 надавались ТОВ «ДСС Груп», IP 4 – OVN Telecom (Німеччина).
- (65) З'ясувати вичерпний перелік абонентів, яким надавалися послуги з доступу до мережі Інтернет із IP-адрес IP 1, IP 2, IP 3 не вдалося.
- (66) Використання у своїй діяльності однакових IP-адрес IP 1, IP 2, IP 3, IP 4, зокрема, в одні й ті ж дати та близький проміжок часу для подання податкової звітності свідчить про те, що під час здійснення господарської діяльності ТОВ «ВАВІЛОН БУД» та ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» діяли узгоджено, що сприяло обміну інформацією між ними при тому, що вони мали конкурувати на Торгах.
- (67) Відповідно до інформації, наданої акціонерним товариством «Кристалбанк» листом від 30.09.2022 № 30.09.2022/1-БТ (вх. № 8-01/589-кі від 04.10.2022) та акціонерним товариством «БАНК СІЧ», ТОВ «ВАВІЛОН БУД» та ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС», відповідно, протягом 2019-2020 років використовували одні й ті ж самі IP-адреси для входу до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування (система інтернет-банкінгу тощо) для здійснення платежів (розрахунків) та отримання довідок про наявність рахунку, відсутність заборгованості тощо, а саме IP-адреси: IP 5, IP 6, IP 7 (до проведення Торгів, під час Торгів та після проведення Торгів) (див. додаток 2).
- (68) Послуги доступу до мережі Інтернет через IP-адреси: IP 5, IP 6 надавались ТОВ «СТРІМ ЮКРЕЙН», IP 7 надавались CLOUDFLARESPECTRUM Cloudflare Inc. (Казахстан).
- (69) Отже, використання однакових IP-адрес IP 5, IP 6, IP 7 для входу до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування (система інтернет-банкінгу тощо) для здійснення платежів (розрахунків) та отримання довідок про наявність рахунку, відсутність заборгованості тощо свідчить про те, що під час здійснення господарської діяльності ТОВ «ВАВІЛОН БУД» і ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» діяли узгоджено, що сприяло обміну інформацією між ними, при тому, що вони мають конкурувати на Торгах.

- (70) Відповідно до інформації, наданої державним підприємством «Прозорро» листом від 20.01.2022 № 206/01/125/04 (вх. Комітету № 8-08/1178 від 28.01.2022), ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» (інформація, доступ до якої обмежено) з IP-адреси IP 8 (див. таблицю 5).
- (71) Послуги з доступу до мережі Інтернет через IP-адресу IP 8 надавалися ТОВ «Влайн». З'ясувати вичерпний перелік абонентів, яким надавалися послуги з доступу до мережі Інтернет із IP-адреси IP 8 не вдалося.
- (72) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Е-Тендер» листом від 27.09.2022 № 142 (вх. Комітету № 8-08/7496 від 04.10.2022), встановлено, що ТОВ «ВАВІЛОН БУД» під час участі у процедурі закупівлі (інформація, доступ до якої обмежено) з IP-адреси IP 8 здійснювало:
- реєстрацію на майданчику 21.08.2019;
 - перегляд інформації по закупівлі 19.08.2020 (час входу 10:05:01, 10:05:05, 13:29:32, 13:29:36) (див. таблицю 5).

Таблиця 5

IP-адреса / сфера використання	дата та час застосування (за період з 01.01.2019 по 30.06.2021)	
	ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС»	ТОВ «ВАВІЛОН БУД»
(інформація, доступ до якої обмежено)	20.08.2020	
(інформація, доступ до якої обмежено)		21.08.2019
(інформація, доступ до якої обмежено)		19.08.2020
(інформація, доступ до якої обмежено)		21.08.2019
(інформація, доступ до якої обмежено)		21.08.2019

- (73) ТОВ «Е-Тендер» у листі від 27.09.2022 № 142 (вх. Комітету № 8-08/7496 від 04.10.2022) повідомило, що ТОВ «ВАВІЛОН БУД» при реєстрації для входу на майданчик вказало електронну поштову скриньку *ЕП 1*.
- (74) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «Укрнет» листом від 05.07.2023 № 298/01/01-08 (вх. Комітету № 8-08/946-кї від 10.07.2023), встановлено, що:
- під час реєстрації електронної поштової скриньки *ЕП 1*, яка була створена 21.08.2019, використовувалася IP-адреса IP 8;
 - IP-адреса IP 8 використовувалася для входу в електронну поштову скриньку *ЕП 1* (ТОВ «ВАВІЛОН БУД»), зокрема 21.08.2019, 22.08.2019, 27.08.2019, тобто ще до взяття участі в Торгах.
- (75) Послуги доступу до мережі Інтернет через IP-адреси: IP 8 надавалися ТОВ «Влайн».
- (76) З'ясувати вичерпний перелік абонентів, яким надавалися послуги з доступу до мережі Інтернет із IP-адреси IP 8, не вдалося.

- (77) Отже, встановлені у Справі обставини у своїй сукупності доводять, зокрема, що використання у своїй діяльності однакової IP-адреси *IP 8* при вході для участі в Торгах (ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС») та реєстрації на майданчику, перегляду інформації по закупівлях, при створенні електронної поштової скриньки, для входу в електронну поштову скриньку (ТОВ «ВАВІЛОН БУД») свідчить про те, що під час здійснення господарської діяльності ТОВ «ВАВІЛОН БУД» та ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» діяли узгоджено, що сприяло обміну інформацією між ними, при тому, що вони мали конкурувати на Торгах.

4.6. Синхронність дій Відповідачів під час участі в Торгах

- (78) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «Смарттендер» листом від 28.09.2022 № 824 (вх. Комітету № 8-08/7351 від 28.09.2022), встановлено, що ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» під час участі у процедурі закупівлі (*інформація, доступ до якої обмежено*) подавало свою пропозицію та завантажувало документи до пропозиції 19.08.2020 о 14 годині 52 хвилини.
- (79) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «Е-Тендер» листом від 27.09.2022 № 142 (вх. Комітету № 8-08/7496 від 04.10.2022), встановлено, що ТОВ «ВАВІЛОН БУД» під час участі у процедурі закупівлі (*інформація, доступ до якої обмежено*) подавало свою пропозицію 19.08.2020 о 13 годині 57 хвилин.
- (80) Отже, факт подання комерційної пропозиції ТОВ «ВАВІЛОН БУД» і ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» в один день – 19.08.2020 з незначною різницею в часі, а саме менше однієї, години може свідчити про узгодження дій зазначених Відповідачів.
- (81) Наведене вище свідчить, що встановлені у Справі обставини у своїй сукупності доводять, що, зокрема, завантаження своїх пропозицій Відповідачами в один день з незначною різницею в часі в системі для участі в Торгах не може вважатися випадковим збігом обставин та свідчить про спільну підготовку до участі в Торгах.

4.7. Завірення статутів Відповідачів в один день в одного приватного нотаріуса

- (82) Нова редакція Статуту ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС», яка затверджена рішенням одноосібного Учасника № 26-3 від 26 березня 2019 року, завірена приватним нотаріусом Київського міського нотаріального округу *Особа 4* та зареєстрована в реєстрі за № 552.
- (83) Нова редакція Статуту ТОВ «ВАВІЛОН БУД», яка затверджена рішенням одноосібного Учасника № 26-3 від 26 березня 2019 року, завірена приватним нотаріусом Київського міського нотаріального округу *Особа 4* та зареєстрована в реєстрі за № 548.
- (84) Місцезнаходження приватного нотаріуса Київського міського нотаріального округу *Особа 4*: (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (85) При цьому місцезнаходження ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС»: (*інформація, доступ до якої обмежено*) (в період з 07.02.2019 по 27.08.2021) (з інформації, наданої ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» листом від 27.09.2023 № 27-9/23 (вх. Комітету № 8-08/11808 від 28.09.2023)).

- (86) Місцезнаходження ТОВ «ВАВІЛОН БУД» у 2019 році: (*інформація, доступ до якої обмежено*), протягом 2019 року (за інформацією ТОВ «ВАВІЛОН БУД», наданою листом від 03.04.2023 № 3-4-23-1, вх. Комітету № 8-08/5499 від 05.04.2023).
- (87) Отже, ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» знаходилися в різних районах міста Києва, при цьому ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» з приватним нотаріусом Київського міського нотаріального округу *Особа 4* в одному районі міста Києва.
- (88) Слід також зазначити, що в місті Києві (у 2019 році) було зареєстровано понад 1320 приватних нотаріусів. Втім, Відповідачі в один день, а саме 26.03.2019, у одного й того самого нотаріуса, а саме у приватного нотаріуса Київського міського нотаріального округу *Особа 4*, вчиняли нотаріальні дії (засвідчували статутні документи).
- (89) Таким чином, ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» завірили свої статuti в один день, у одного нотаріуса та за майже послідовною нумерацією 548 та 552, що не може розглядатись як випадковий збіг обставин.
За умови, якби Відповідачі окремо готували зміни до статутів та не узгоджували власної господарської поведінки, то вони звернулися б до різних нотаріусів з метою вчинення нотаріальних дій (засвідчення справжності підпису), зокрема, залежно від свого місцезнаходження, а отже, такий збіг не може вважатися випадковістю.
- (90) Враховуючи викладене, встановлені у Справі обставини у своїй сукупності доводять, зокрема, що завірення ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» своїх статутів в один день в одного нотаріуса та за майже послідовною нумерацією 548 та 552, свідчить про спільні інтереси Відповідачів, координацію та узгодження дій Відповідачів під час ведення господарської діяльності.
- (91) З огляду на зазначене вище, встановлені у Справі обставини у своїй сукупності доводять, що Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії, а конкурентне змагання, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі», було відсутнє.

5. ВИСНОВКИ У СПРАВІ ТА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (92) Отже, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах та узгодження між ними спільної поведінки.
- (93) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів для участі в Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах, що підтверджується, зокрема, таким:
- перебування одних і тих же фізичних осіб у трудових відносинах із Відповідачами, у тому числі на керівних посадах, перехід працівників до початку Торгів, у період участі в Торгах та після проведення Торгів;
 - надання ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» фінансової допомоги ТОВ «ВАВІЛОН БУД», зокрема, у період участі в Торгах та надання фінансової допомоги одним і тим же суб'єктам господарювання, з якими у Відповідачів були наявні господарські відносини;

- грошові взаєморозрахунки між Відповідачами та ведення спільної господарської діяльності;
 - господарські відносини Відповідачів з одними й тими ж особами у період до початку Торгів та під час участі в Торгах;
 - використання одних IP-адрес в одні й ті ж дати та близький проміжок часу при поданні звітів до органів ДПС та для входу до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування (система інтернет-банкінгу тощо), реєстрація на майданчику, перегляд інформації по закупівлі, при створенні електронної поштової скриньки, для входу в електронну поштову скриньку в період до початку Торгів, під час участі в Торгах та після проведення Торгів;
 - синхронність дій Відповідачів під час участі в Торгах;
 - завірення статутів в один день в одного приватного нотаріуса.
- (94) Наведені вище обставини наявності між Відповідачами спільних інтересів та взаємозв'язків, обізнаність та системність їх поведінки під час підготовки та проведення Торгів свідчать про те, що Відповідачі мали можливість узгодити й узгодили свою поведінку під час проведення Торгів, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.
- (95) Така координація економічної поведінки Відповідачів призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Торгів.
- (96) 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.
- (97) 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.
- (98) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (99) 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.
- (100) 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.
- (101) Таким чином, встановленими у справі обставинами в їх сукупності доведено, що ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» та ТОВ «ВАВІЛОН БУД» вчинили порушення, передбачені 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 Торгів.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ

- (102) Відповідно до розписки від 31.10.2023 лист Комітету від 30.10.2023 № 145-26.13/08-11411е з копією подання з попередніми висновками у справі № 145-26.13/27-23 вручено особисто керівнику ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» *Особа 1* 31.10.2023.
- (103) ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» не надало Комітету зауважень та заперечень.
- (104) Комітет листом від 30.10.2023 № 145-29.3/08-11410е надіслав ТОВ «ВАВІЛОН БУД» копію подання з попередніми висновками у справі № 145-26.13/27-23.
- (105) Згідно з повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515887345 лист Комітету від 30.10.2023 № 145-29.3/08-11410е з копією подання з попередніми висновками у справі № 145-26.13/27-23/306-спр вручено ТОВ «ВАВІЛОН БУД» 01.11.2023.
- (106) ТОВ «ВАВІЛОН БУД» не надало Комітету зауважень та заперечень.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ КОМІТЕТУ

- (107) Доказами, зібраними у справі, у їх сукупності доводиться те, що ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» (*інформація, доступ до якої обмежено*) і ТОВ «ВАВІЛОН БУД» (*інформація, доступ до якої обмежено*) 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 на закупівлю (*інформація, доступ до якої обмежено*).
- (108) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (109) Відповідно до абзацу другої 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.
- (110) Відповідно до копій форм № 2 «Звіт про фінансові результати» за 2022 рік, наданих Комітету Державною податковою службою України листом від 20.06.2023 № 7605/5/99-00-04-03-01-05 (вх. № 7-08/8413 від 21.06.2023), чистий дохід:
- ТОВ «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становить 17 882 600 грн;
 - ТОВ «ВАВІЛОН БУД» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становить 28 661 000 грн.
- (111) Враховуючи викладене, керуючись статтею 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 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), Антимонопольний комітет України

ПОСТАНОВИВ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» (*інформація, доступ до якої обмежено*) і товариство з обмеженою відповідальністю «ВАВІЛОН БУД» (*інформація, доступ до якої обмежено*) 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 на закупівлю (*інформація, доступ до якої обмежено*).
2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «СФЕРА ЛЮКС» штраф у розмірі 1 788 259,00 (один мільйон сімсот вісімдесят вісім тисяч двісті п'ятдесят дев'ять) гривень.
3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ВАВІЛОН БУД» штраф у розмірі 2 866 099,00 (два мільйони вісімсот шістдесят шість тисяч дев'яносто дев'ять) гривень.

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

Павло КИРИЛЕНКО

	Додаток 1 до рішення Комітету у справі № 145-26.13/27-23
<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	

	Додаток 2 до рішення Комітету у справі № 145-26.13/27-23
<i>(інформація, доступ до якої обмежено)</i>	