



## АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

### РІШЕННЯ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

19 грудня 2023 р.

Київ

№ 78-р/тк

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (далі – ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ») та товариство з обмеженою відповідальністю БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (далі – ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ»») подали тендерні пропозиції для участі в торгах на закупівлю за предметом: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 (45300000-0 Будівельно-монтажні роботи (Будівельні роботи з реконструкції системи вентиляції та кондиціонування будівлі адміністративно-технічного корпусу)», проведених державним підприємством «Український державний центр радіочастот» (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2017-01-27-002568-b (далі – Торги).

При цьому ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 38/41-р-02-05-17 такі дії ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» визнано порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» – у розмірі 1 710 930 грн;

на ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» – у розмірі 8 309 200 грн.

Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 38/41-р-02-05-17 про порушення ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» законодавства про захист економічної конкуренції та подання П'ятого відділу досліджень та розслідувань Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 25.07.2023 № 60-03/164п,

#### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – КОТВ Комітету) від 22.08.2017 № 41-р розпочато розгляд справи № 38/41-р-02-05-17 за ознаками

вчинення ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (далі – Справа).

- (2) Листами КОТВ Комітету від 22.08.2017 № 02-05/2818 ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (номер поштового відправлення 0303511405265) та від 22.08.2017 № 02-05/2819 ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (номер поштового відправлення 0303511405281) надіслано копії розпорядження від 22.08.2017 № 41-р про початок розгляду Справи.
- (3) Відповідно до інформації з вебпорталу акціонерного товариства «Укрпошта» відправлення за штрихкодним ідентифікатором 0303511405265 вручено 29.08.2017, відправлення за штрихкодним ідентифікатором 0303511405281 вручено 28.08.2017.
- (4) Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 02 червня 2020 року найменування КОТВ Комітету змінено на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).
- (5) Листами від 25.07.2023 № 60-02/3219 (номер поштового відправлення 0303515119240), від 25.07.2023 № 60-02/3220 (номер поштового відправлення 0303515119259) ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», відповідно, направлено витяги з подання з попередніми висновками у справі № 38/41-р-02-05-17 від 25.07.2023 № 60-03/164п (далі – Подання).
- (6) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515119259 лист від 25.07.2023 № 60-02/3220 вручено ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» 01.08.2023.
- (7) ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» листом від 07.08.2023 № 68 (вх. № 60-01/2675 від 08.08.2023) надало заперечення на Подання.
- (8) Згідно з рекомендованим повідомленням про вручення поштового відправлення № 0303515119240 лист від 25.07.2023 № 60-02/3219 вручено ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» 08.08.2023.
- (9) Письмових зауважень або заперечень ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» до змісту Подання не надало. Під час засідання Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України 19.12.2023 представник ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» за довіреністю від 23.03.2021 Захарчук Олександр Володимирович надав усні заперечення.

## **2. ВІДПОВІДАЧІ**

- (10) Відповідачами у справі № 38/41-р-02-05-17 є такі суб'єкти господарювання (далі разом – Відповідачі):
  - (а) товариство з обмеженою відповідальністю «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом). Адреса в період проведення Торгів юридична: (інформація з обмеженим доступом), фактична: (інформація з обмеженим доступом).

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

- (б) товариство з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «МІСЬКБУДІНВЕСТ», ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом). Місцезнаходження в період проведення Торгів: (інформація з обмеженим доступом) (юридична та фактична адреса).

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

- (11) Отже, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### 3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

#### 3.1. Інформація щодо Торгів

- (12) Державне підприємство «Український державний центр радіочастот» провело торги із закупівлі: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 (45300000-0 Будівельно-монтажні роботи (Будівельні роботи з реконструкції системи вентиляції та кондиціонування будівлі адміністративно-технічного корпусу)», ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-01-27-002568-b. Очікувана вартість закупівлі – 4 469 900,00 грн із ПДВ.
- (13) Відповідно до тендерної документації Замовника (далі – Тендерна документація) кінцевий строк подання тендерних пропозицій – до 17 год 30 хв 13 лютого 2017 року.
- (14) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі в Торгах свої тендерні пропозиції надали такі суб'єкти господарювання:
- ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ». Тендерну пропозицію учасник подав 13.02.2017 о 15.23;
  - ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ». Тендерну пропозицію учасник подав 13.02.2017 о 16.23.
- (15) Отже, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» подавали свої тендерні пропозиції для участі в Торгах в один день – 13.02.2017 з невеликою різницею в часі.
- (16) Аукціон розпочався 14 лютого 2017 року о 15 год 16 хв та завершився 14 лютого 2017 року о 15 год 38 хв.
- (17) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували такі ціни на будівельні роботи (див. табл. 1):

Таблиця 1

№ п/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ»	4 430 304,45	3 815 000,00	13,89 %
2	ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ»	4 469 834,34	3 840 000,00	14,09 %

- (18) Згідно з умовами Тендерної документації Замовника оцінка тендерних пропозицій здійснюється на основі єдиного критерію: «ціна» тендерної пропозиції.
- (19) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», цінова пропозиція якого є найкращою.
- (20) Згідно з умовами тендерної документації учасники зобов'язані завантажити свої пропозиції, документи, що підтверджують інформацію учасників про відповідність їх кваліфікаційним критеріям та вимогам, встановленим статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (21) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 21.02.2017 № 65 через невідповідність умовам тендерної документації і ненадання учасником документів, що підтверджують відсутність підстав, передбачених статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі», згідно з абзацом третім пункту 2 частини першої статті 30 і пунктом 4 частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерну пропозицію ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» відхилено.
- (22) Відповідно до Закону України «Про публічні закупівлі» тендерний комітет Замовника прийняв рішення розглянути наступну тендерну пропозицію з переліку учасників, що вважається найбільш економічно вигідною, – пропозицію ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ».
- (23) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 24.02.2017 № 68 тендерну пропозицію ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» відхилено через невідповідність умовам тендерної документації, кваліфікаційному критерію, установленому статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (24) Після розгляду тендерних пропозицій ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», згідно з вимогами Закону України «Про публічні закупівлі», Замовник відмінив Торги у зв'язку з відхиленням всіх тендерних пропозицій.

#### **4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ**

- (25) Аналіз матеріалів Справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» під час участі в Торгах, що підтверджується таким.

##### **4.1. Пов'язаність Відповідачів**

- (26) Відповідно до інформації, наданої ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» листом від 10.07.2017 № 84 (вх. № 01-11-1867 від 10.07.2017) [далі – Лист № 01-11-1867] та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» – листом від 30.06.2017 № 575 (вх. № 01-11-1764 від 03.07.2017) [далі – Лист № 01-11-1764], у період з 01.07.2016 по 31.05.2017, у тому числі під час їх участі в Торгах, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» здійснювало свою діяльність на підставі статуту, затвердженого загальними зборами учасників ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», протокол від 17.11.2014 № 82/14, який зареєструвала 01.12.2014 Особа 1, Державний реєстратор Реєстраційної служби Головного управління юстиції в м. Києві, за № 10691050026001126, а ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», у свою чергу, здійснювало свою діяльність на підставі статуту, затвердженого загальними зборами учасників ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», протокол від 23.06.2017 № 17/9 (далі разом – Статути).
- (27) Згідно зі Статутами ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (розділ 7, пункти 7.1,

7.2, 7.2.1) та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (розділ 7, пункти 7.1, 7.2, 7.3, 7.3.1, 7.3.2, 7.3.3) статутний капітал кожного з Товариств створено за рахунок грошових внесків його учасників. Розмір статутних капіталів Товариств дорівнює сумі вкладів його учасників. При цьому Статути ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» є установчими документами Товариств та обов'язкові до виконання всіма учасниками правовідносин, на які вони поширюються.

- (28) Згідно зі Статутами (розділ 8, пункт 8.1) вищим органом кожного Товариства є Загальні збори Учасників (далі – Збори). Збори мають право приймати рішення з будь-яких питань Товариства, у тому числі й з тих, які передані Зборами до компетенції виконавчого органу. До компетенції Зборів Товариства, зокрема, належить визначення: основних напрямів діяльності Товариства, затвердження його планів і звітів про їх виконання; створення та відкликання виконавчого органу Товариства; визначення форм контролю за діяльністю виконавчого органу, створення та визначення повноважень відповідних контрольних органів.

Перелічені вище повноваження віднесені до виключної компетенції Зборів та не можуть бути передані ними для вирішення виконавчому органу Товариства.

- (29) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, засновниками (учасниками) ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року, у тому числі в період проведення Торгів, були:

- товариство з обмеженою відповідальністю «ЕНВІЛ» (далі – ТОВ «ЕНВІЛ»), ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом) – частка у статутному капіталі 99,999%;
- Особа 2 – частка у статутному капіталі 0,001%;
- Особа 3 – частка у статутному капіталі 0,0001%.

Кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», як власник істотної участі в ТОВ «ЕНВІЛ», був Особа 4.

Директором ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» був Особа 5.

Розмір статутного (складеного) капіталу (пайового фонду) становив 300 000 000,00 грн.

Отже, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ЕНВІЛ» є пов'язаними відносинами контролю юридичними особами в розумінні законодавства про захист економічної конкуренції.

- (30) Відповідно до інформації, яка міститься у ЄДР, протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року, у тому числі під час участі ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» у Торгах, єдиним учасником та кінцевим бенефіціарним власником (контролером), який володів часткою, що становить 100% статутного капіталу товариства, була Особа 6.

Директором ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» був Особа 7.

Розмір статутного (складеного) капіталу (пайового фонду) становив 19 900,00 грн.

- (31) Відповідно до інформації, яка міститься в ЄДР, засновниками (учасниками) ТОВ «ЕНВІЛ» протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року були:

- Особа 2 – частка у статутному капіталі 5,0%,
- Особа 7 – частка у статутному капіталі 5,0%;

- Особа 3 – частка у статутному капіталі 4,0%;
- Особа 4 – частка у статутному капіталі 86,0% (в тому числі кінцевий бенефіціарний власник (контролер));

директором ТОВ «ЕНВІЛ» був Особа 8.

Розмір статутного (складеного) капіталу (пайового фонду) становив 775807,00 грн.

- (32) Отже, ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «ЕНВІЛ» пов'язані між собою через фізичну особу Особа 9, який одночасно обіймав посаду директора в ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та був одним із засновників ТОВ «ЕНВІЛ».
- (33) Із зазначеного вище вбачається, що протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «ЕНВІЛ» були пов'язані так (див. схему 1):

(інформація з обмеженим доступом)

#### Схема 1

- (34) Статутом ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (розділ 9, пункт 9.1) визначено, що виконавчим органом Товариства, який здійснює управління його поточною діяльністю, є директор.
- (35) ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867 повідомило, що з 01.07.2004 і на момент надання інформації (10.07.2017) директором товариства був Особа 7, у тому числі в період проведення Торгів.
- (36) При цьому Директор призначається Зборами. Директор здійснює керівництво поточною діяльністю Товариства, зокрема: затверджує поточні плани діяльності Товариства та заходи, необхідні для вирішення його задач; затверджує договірні ціни на продукцію та тарифи на послуги; організовує ведення бухгалтерського обліку та звітності в Товаристві. Директор має право, зокрема: укладати усілякого виду угоди і юридичні акти та здійснювати інші дії для досягнення мети Товариства в межах своєї компетенції (розділ 9, пункти 9.1 та 9.2 Статуту).
- (37) Статутом ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (розділ 9, пункт 9.1) визначено, що виконавчим органом Товариства є Дирекція на чолі з Генеральним директором. Дирекція складається з Генерального директора та Директорів.
- (38) ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764 повідомило, що з 04.04.2016 і на момент надання інформації (03.07.2017) Генеральним директором товариства був Особа 5, а посаду фінансового директора Товариства з 03.03.2003 і на момент надання інформації (03.07.2017) обіймав Особа 3, у тому числі в період проведення Торгів.
- (39) ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» у Листі № 01-11-1764 також зазначило, що відповідно до своїх функціональних обов'язків Генеральний директор здійснює загальне керівництво підприємством, організовує роботу й ефективну взаємодію структурних підрозділів, забезпечує виконання встановлених завдань та аналізує результати діяльності Товариства. Фінансовий директор, у свою чергу, організовує управлінський облік результатів господарсько-фінансової діяльності підприємства, формує фінансову політику підприємства, проводить економічний аналіз господарської діяльності підприємства, формує бюджет, розробляє рекомендації щодо методик роботи, оплати та умов праці, бере участь у підготовці проектів документів та розпоряджень, пов'язаних із діяльністю підприємства, організовує та контролює роботу підзвітних

структурних підрозділів.

- (40) При цьому Генеральний директор призначається (обирається) Зборами, а директори призначаються та звільняються Зборами за поданням Генерального директора.
- (41) Згідно зі Статутом ТОВ «ЕНВІЛ» (розділ 8, пункти 8.1, 8.2), вищим органом Товариства є Загальні збори Учасників. Збори мають право приймати рішення з будь-яких питань Товариства, у тому числі й з тих, які передані Зборами до компетенції виконавчого органу. До виключної компетенції Зборів Товариства, зокрема, належить визначення: основних напрямів діяльності Товариства, затвердження його планів і звітів про їх виконання; створення та відкликання виконавчого органу Товариства; визначення форм контролю за діяльністю виконавчого органу, створення та визначення повноважень відповідних контрольних органів.
- (42) Разом із тим Статутом ТОВ «ЕНВІЛ» (розділ 9, пункти 9.1, 9.2, 9.3) визначено, що одноосібним виконавчим органом Товариства, що здійснює управління його поточною діяльністю, є директор. При цьому рішення про обрання та звільнення в будь-який час Директора Товариства приймається за рішенням Загальних зборів учасників Товариства.
- (43) Як зазначено вище, директором ТОВ «ЕНВІЛ», у тому числі в період з 01.07.2016 по 30.06.2017, був Особа 8.
- (44) До компетенції Директора ТОВ «ЕНВІЛ» (розділ 9, пункт 9.5 Статуту), зокрема, належить: розроблення поточних планів діяльності Товариства й заходів, що є необхідними для вирішення його завдань; затвердження цін на продукцію та тарифи на послуги; забезпечення виконання рішень Загальних зборів учасників Товариства. Директор без довіреності має право, зокрема: представляти інтереси Товариства та вчиняти від його імені юридичні дії, підписувати договори (угоди) та інші юридичні документи від імені Товариства в межах своєї компетенції.
- (45) Слід також зазначити, що за інформацією, наданою ТОВ «ЕНВІЛ» листом від 08.09.2017 № 69 (вх. № 01-11-2451 від 08.09.2017) [далі – Лист № 01-11-2451], а також за інформацією, наданою ГУ ДФС у Київській області листом від 07.08.2019 № 25132/9/10-36-12-04 (вх. № 60-01/2935 від 13.08.2019) [далі – Лист № 60-01/2935] та ГУ ДФС у м. Києві листом від 07.08.2019 № 21970/9/26-15-08-06-19 (вх. № 60-01/658кі від 29.08.2019) [далі – Лист № 658кі], протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року, серед інших, Особа 6 та Особа 2 перебували в трудових відносинах із ТОВ «ЕНВІЛ» та отримували там дохід у вигляді заробітної плати.
- (46) При цьому Особа 6 обіймала посаду секретаря-референта ТОВ «ЕНВІЛ», а Особа 2 – посаду заступника директора ТОВ «ЕНВІЛ». Відповідно до інформації, наданої ТОВ «ЕНВІЛ» Листом № 01-11-2451, до функціональних обов'язків заступника директора товариства входить керівництво та контроль за діяльністю підприємства.
- (47) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль - вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема, завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта

господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.

- (48) За інформацією, наданою Центральним міжрегіональним управлінням Міністерства юстиції (м. Київ) від 27.03.2023 № 14523/84.23 вх.15327/8.1-23 (вх. № 60-01/1206 від 12.04.2023), а саме, відповідно до (інформація з обмеженим доступом).
- (49) Отже, Особа 2 та Особа 3 є (інформація з обмеженим доступом), тобто пов'язаними особами в розумінні законодавства про захист економічної конкуренції.
- (50) Враховуючи наведене, засновники ТОВ «ЕНВІЛ», а саме: Особа 2 (водночас заступник директора ТОВ «ЕНВІЛ»), Особа 3, які в тому числі є співзасновниками ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», а Особа 3, крім того, обіймав посаду фінансового директора ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», та Особа 7, який, у свою чергу, обіймав посаду директора ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», є пов'язаними особами.
- (51) Отже, ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року, у тому числі в період проведення Торгів, були пов'язані між собою через ТОВ «ЕНВІЛ», яке одночасно є засновником ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та пов'язане з ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» через фізичну особу, а саме, директора останнього – Особа 9.
- (52) Така пов'язаність передбачає спільність інтересів, у тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку, наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами щодо господарської та фінансової діяльності та свідчить про те, що під час підготовки й участі вказаних суб'єктів господарювання, зокрема, у Торгах Відповідачі змінили конкуренцію на координацію своїх дій.

#### **4.2. Спільне фактичне місцезнаходження Відповідачів**

- (53) За результатом аналізу інформації, яка міститься на фірмових бланках ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», а також згідно з документами, наданими Відповідачами у складі своїх тендерних пропозицій, у період проведення Торгів ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» фактично знаходилися та здійснювали свою господарську діяльність за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- (54) Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР (витяг № 175340588829 станом на 31.01.2017), ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» зареєстровано за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- (55) ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867 повідомило, що в період з 01.07.2016 по 31.05.2017 фактичною адресою місцезнаходження товариства була: (інформація з обмеженим доступом).



- (56) Також ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» повідомило, що орендувало приміщення в смт Макарів, розташоване за адресою: (інформація з обмеженим доступом), та приміщення в м. Київ, розташоване за адресою: (інформація з обмеженим доступом), у ТОВ «ЕНВІЛ». На підтвердження зазначеного товариство надало копії договору оренди нежитлового приміщення від 20.12.2010 б/н та договору оренди приміщень від 01.02.2015 № 10/02-15 (строк дії договору – до 31.12.2017).
- (57) Відповідно до вищезазначених договорів оренди ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» взяло в ТОВ «ЕНВІЛ» у тимчасове володіння та користування приміщення загальною площею 11,2 кв. м, яке розташоване за адресою: (інформація з обмеженим доступом), для розміщення ділового офісу (договір від 20.12.2010 б/н) та приміщення загальною площею 123,7 кв. м, яке розташоване за адресою: (інформація з обмеженим доступом), з метою використання приміщень як офісних (договір від 01.02.2015 № 10/02-15, строк дії договору – до 31.12.2017):

<i>№ приміщення</i>	<i>Площа кв. м</i>	<i>Літера</i>
104	20,2	Б
201	21,8	Б
202	40,8	Б
203	40,9	Б

- (58) У свою чергу, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764 повідомило, що в період з 01.07.2016 по 31.05.2017 юридичною та фактичною адресою місцезнаходження товариства була: (інформація з обмеженим доступом) та надало копію договору оренди приміщень від 01.02.2015 № 08/02-15 (строк дії договору – до 31.12.2017), укладеного з ТОВ «ЕНВІЛ» з метою використання приміщень як офісних, а саме:

<i>№ приміщення</i>	<i>Площа кв. м</i>	<i>Літера</i>
204	41,0	Б
205	27,7	Б
301	22,4	Б
302	20,3	Б
303	20,9	Б
304	18,9	Б
305	19,6	Б
306	40,7	Б
307	28,2	Б
209	59,9	Я
210	31,0	Я
301	37,2	Я

- (59) Під час розгляду Справи встановлено, що ТОВ «ЕНВІЛ» є власником адміністративного корпусу площею 955,2 кв. м (літера Б), господарської будівлі площею 7,6 кв. м (літера Ж), приміщення охорони площею 3,8 кв. м (літера З), адміністративного корпусу площею 1180,7 кв. м (літера Я) та офісно-торгівельно-виробничо-складського комплексу площею 3494 кв. м (літера 4), розташованих за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- (60) ТОВ «ЕНВІЛ» у своєму Листі № 01-11-2451 зазначило, що протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року, зокрема, володіло приміщеннями та будівлями за адресами: (інформація з обмеженим доступом), та повідомило Відділення, що уклало з Відповідачами договори оренди приміщень за вказаними адресами.
- (61) На підтвердження зазначеної інформації ТОВ «ЕНВІЛ» надано копії укладених договорів оренди приміщень з ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (договір від 01.02.2015 № 10/02-15) та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (договір від 01.02.2015

№ 08/02-15).

- (62) Отже, протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року, у тому числі під час спільної участі в Торгах, ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», будучи зареєстрованими за різними адресами, фактично знаходилися та організовували свою господарську діяльність за однією адресою: (інформація з обмеженим доступом), де орендували приміщення в ТОВ «ЕНВІЛ».
- (63) Здійснення ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» своєї господарської діяльності за однією адресою, а саме: (інформація з обмеженим доступом), свідчить про наявність умов для обміну інформацією, у тому числі під час підготовки та спільної участі Відповідачів у Торгах.

#### **4.3. Спільне використання Відповідачами однакових засобів зв'язку**

- (64) Згідно з інформацією, яка міститься в ЄДР (витяг № 175340588829 станом на 31.01.2017 та витяг № 211655724035 станом на 31.01.2017), у графі «Інформація про здійснення зв'язку» з юридичною особою ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», зокрема, зазначили однакові номери телефонів: Телефон 1, Телефон 2.
- (65) За інформацією, наданою ГУ ДФС у Київській області Листом № 60-01/2935, ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» протягом першого півріччя 2017 року перебувало за основним місцем обліку в Макарівській ДПІ Ірпінського управління ГУ ДФС у Київській області та використовувало такі номери телефонів: Телефон 1, Телефон 2.
- (66) ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867 повідомило, що в період з 01.07.2016 по 31.05.2017 у своїй господарській діяльності використовувало такі номери телефонів: Телефон 3 та Телефон 4.
- (67) Водночас, проаналізувавши інформацію, надану ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867, встановлено, що в «Податковій декларації з податку на додану вартість» за період із липня 2016 року по травень 2017 року, а саме в рядку 05, де крім податкової адреси платника податків також зазначається телефон, вказано номер телефону Телефон 5. Крім того, зазначений номер вказано в Балансі (Звіт про фінансовий стан) [додаток 1 до Національного положення (стандарту) бухгалтерського обліку 1 «Загальні вимоги до фінансової звітності»] ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» за I – III квартали 2016 року, 2016 рік та I квартал 2017 року, а також у Податковій декларації з податку на прибуток підприємств, наданій за I – III квартали 2016 року, 2016 рік та I квартал 2017 року.
- (68) У свою чергу, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764 повідомило, що в період з 01.07.2016 по 31.05.2017 у своїй господарській діяльності використовувало, зокрема, такі номери телефонів: Телефон 6, Телефон 7, Телефон 8, Телефон 9, Телефон 9.
- (69) За інформацією, наданою ГУ ДФС у м. Києві Листом № 60-01/658кі, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (інформація з обмеженим доступом)/
- (70) Згідно з інформацією, розміщеною на сайті Національної комісії, що здійснює державне регулювання у сфері зв'язку та інформатизації (далі – НКРЗІ), у рубриці «Виділений номерний ресурс», телефонні номери Телефон 6 та Телефон 11 використовує оператор зв'язку приватне акціонерне товариство «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» (далі – ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ»), ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом).

- (71) ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» листом від 08.06.2017 № 475/04-11 (вх. № 01-11-1585 від 09.06.2017) повідомило, що телефонними номерами Телефон 6 та Телефон 11 користується ТОВ «ЕНВІЛ», та надало договір про надання телекомунікаційних послуг від 01.02.2012 № 125037/12, який був чинним до, під час та після проведення Торгів.
- (72) Відповідно до додатка № 1 до договору від 01.02.2012 № 125037/12 оператор (ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ») надає абоненту (інформація з обмеженим доступом).
- (73) Слід зазначити, що ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867 та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764 не повідомили про використання у своїй господарській діяльності приміщень, розташованих за адресою: (інформація з обмеженим доступом). Також Відповідачі не надали документів, що підтверджують їхнє право використовувати приміщення за зазначеною адресою.
- (74) ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» листом від 03.02.2023 № 65/04-11 (вх. № 60-01/159кі від 08.02.2023) [далі – Лист № 60-01/159кі] повідомило, (інформація з обмеженим доступом).
- (75) ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» у своєму Листі № 60-01/159кі зазначило, (інформація з обмеженим доступом).
- (76) Крім того, ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» зауважило, (інформація з обмеженим доступом).
- (77) ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» також наголосило, (інформація з обмеженим доступом).
- (78) ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» зазначило, (інформація з обмеженим доступом).
- (79) Отже, ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» під час здійснення своєї господарської діяльності (інформація з обмеженим доступом).
- (80) Наведені вище обставини щодо спільного використання засобів зв'язку Відповідачами свідчать про спільну співпрацю в частині організації та безпосереднього здійснення ними господарської діяльності та, відповідно, про тісну комунікацію та координацію між Відповідачами, у тому числі під час підготовки та їх спільної участі в Торгах.

#### 4.4. Спільне використання однієї IP-адреси

##### 4.4.1. Використання спільної IP-адреси під час участі в Торгах

- (81) Згідно з інформацією, наданою ДП «Прозорро» листом від 27.03.2017 № 206/1077/07 (вх. № 01-08-975 від 05.04.2017) та листом від 07.08.2019 № 206/2324/03 (вх. № 60-01/2906 від 12.08.2019), Відповідачі свої тендерні пропозиції подавали з авторизованого електронного майданчика «Держзакупівлі.Онлайн», власник – товариство з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн» (далі – ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»), ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом), та здійснювали вхід в електронний аукціон під час участі в Торгах з однієї IP-адреси IP-адреса 1 в один день, 14.02.2017, та послідовно, з різницею в одну хвилину (див. табл. 2):

Таблиця 2

Ідентифікатор закупівлі	ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ»			ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ»		
	IP-адреса	Дата входу	Час входу	IP-адреса	Дата входу	Час входу
UA-2017-01-27-002568-b	<u>IP-адреса 1</u>	14.02.2017	13:07	<u>IP-адреса 1</u>	14.02.2017	13:08

- (82) За результатами аналізу інформації, наданої ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн» (лист від 24.04.2017 № 240417-2, вх. № 01-11-55-кі від 03.05.2017), (інформація з обмеженим

доступом).

- (83) Крім того, ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» повідомило (інформація з обмеженим доступом) (див. табл. 3):

Таблиця 3

(інформація з обмеженим доступом)

- (84) За інформацією, наданою ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», (інформація з обмеженим доступом).
- (85) За результатом аналізу інформації, наданої АТ «ОЩАДБАНК» листом від 05.08.2019 № 46-07/6745/14259БТ (вх. № 60-01/606кі від 12.08.2019) [далі – Лист № 60-01/606кі] та АТ «АЙБОКС БАНК» листом від 07.08.2019 № 2656/12-б/б-01 (вх. № 60-01/2898 від 12.08.2019) [далі – Лист № 60-01/2898], (інформація з обмеженим доступом).

#### 4.4.2. Використання спільної IP-адреси під час подання податкової (фінансової) звітності та входу до електронних кабінетів для здійснення операцій по банківських рахунках

- (86) Згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДФС у м. Києві листом від 07.08.2019 № 21970/9/26-15-08-06-19 (вх. № 60-01/658кі від 29.08.2019) [далі – Лист № 60-01/658кі] та Головним управлінням ДФС у Київській області листом від 07.08.2019 № 25132/9/10-36-12-04 (вх. № 60-01/2935 від 13.08.2019) [далі – Лист № 60-01/2935], (інформація з обмеженим доступом).
- (87) За результатом аналізу інформації, наданої АТ «ОЩАДБАНК» Листом № 60-01/606кі (інформація з обмеженим доступом) (див. табл. 4).
- (88) У свою чергу, АТ «АЙБОКС БАНК» у Листі № 60-01/2898 повідомило, що в період з 01.07.2016 по 30.06.2017 посадовими особами, які могли здійснювати контроль щодо руху коштів по рахунках ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», були:
- генеральний директор ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Особа 10;
  - директор ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Особа 7.
- (89) При цьому вищезазначені посадові особи ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» для входу в особисті кабінети системи інтернет-банкінгу з метою керування власними рахунками та здійснення платежів спільно використовували одну IP-адресу **IP-адреса 1** (див. табл. 4):

Таблиця 4

(інформація з обмеженим доступом)

- (90) Як вбачається з таблиці 4, для дистанційного керування своїми рахунками в період з 01.07.2016 по 30.06.2017, у тому числі в день: оголошення Замовником Торгів (27.01.2017), подання Відповідачами власних тендерних пропозицій для участі в Торгах (13.02.2017), входу в аукціон під час участі в Торгах (14.02.2017), Відповідачі неодноразово входили до своїх особистих кабінетів систем інтернет-банкінгу з однієї IP-адреси **IP-адреса 1** в одні й ті самі дні та близькі проміжки часу з метою керування власними рахунками та здійснення платежів.
- (91) Відповідно до даних із мережі Інтернет (RIPE Database) послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **IP-адреса 1** надає товариство з обмеженою відповідальністю «СІЛЬВЕР ТЕЛЕКОМ» (далі – ТОВ «СІЛЬВЕР ТЕЛЕКОМ»), ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом).

- (92) ТОВ «СІЛЬВЕР ТЕЛЕКОМ» листом від 02.06.2017 № 17-ПО (вх. № 01-11-1517 від 06.06.2017) [далі – Лист № 01-11-1517] повідомило, що IP-адреса **IP-адреса 1** протягом 2016 – 2017 років: «...була надана в користування Товариству з обмеженою відповідальністю «ЕНВІЛ» (найменування на момент укладання відповідного договору – Закрите акціонерне товариство «ЕНВІЛ»), ідентифікаційний код (інформація з обмеженим доступом)» та зазначило, що підставою надання послуг є договір про надання послуг доступу до мережі Інтернет від 02.09.2010 № 499-СІ.
- (93) ТОВ «СІЛЬВЕР ТЕЛЕКОМ» також зазначило, що протягом 2016 – 2017 років «адреса надання послуг (місцезнаходження обладнання абонента) згідно договору: (інформація з обмеженим доступом). Телефон: Телефон 9. Зміни замовника послуг доступу до мережі Інтернет та адреси надання послуг не відбувалося».
- (94) Крім того, ТОВ «СІЛЬВЕР ТЕЛЕКОМ» листом від 12.05.2023 № 78-ПО (вх. № 60-01/1659 від 15.05.2023) повідомило, що: «IP-адреса IP-адреса 1 щонайменше з 2015 року і по сьогодні (15.05.2023 - дата надання відповіді) надана в користування ТОВ «ЕНВІЛ». ідентифікаційний код (інформація з обмеженим доступом). Обладнання, яке підключене до цієї IP-адреси, весь цей час знаходиться за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- Ніяким іншим абонентам та ніяким іншим операторам або провайдером телекомунікацій зазначена IP-адреса за цей час не надавалася».*
- (95) ТОВ «СІЛЬВЕР ТЕЛЕКОМ» також зауважило, що «Товариство з обмеженою відповідальністю «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та Товариство з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «МІСЬКБУДІНВЕСТ» не є клієнтами (абонентами) ТОВ «Сільвер Телеком», цих підприємств немає в переліку колишніх абонентів, також з ними немає будь-яких інших зав'язків.» та наголосило, що (цитата): «ТОВ «Сільвер Телеком» не має власної мережі, обладнання або обладнання партнерів в будівлі за адресою: (інформація з обмеженим доступом)».
- (96) Враховуючи наведене, використання Відповідачами для входження в аукціон, завантаження власних тендерних пропозицій, подання податкової звітності до органів ДПС, входу до особистих кабінетів систем інтернет-банкінгу з метою керування власними рахунками та здійснення платежів в одні й ті ж дні та близькі проміжки часу, у тому числі для оплати послуг майданчика, однієї IP-адреси **IP-адреса 1**, яка була надана в користування ТОВ «ЕНВІЛ», пов'язаному з Відповідачами за адресою, яку Відповідачі не використовували під час здійснення їх господарської діяльності, свідчать про те, що між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» відбувався обмін інформацією, а це, у свою чергу, є свідченням того, що Відповідачі діяли узгоджено.

#### **4.5. Наявність господарських відносин між Відповідачами**

##### **4.5.1. Наявність господарських відносин у частині оренди приміщень та купівлі / продажу товарів**

- (97) Відповідно до інформації, яка міститься у відповідях, наданих ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867 та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764, між Відповідачами (до, під час та після проведення Торгів) існували господарські відносини у вигляді оренди нежитлових приміщень та поставок кабельної продукції.
- (98) На підтвердження зазначеного Відповідачі надали копії укладених договорів оренди нежитлових приміщень від 01.09.2010 № 74/1-09-10, від 01.12.2010 № 99/1-12-10, від 01.05.2012 № 34/1-5-12 та договір від 01.12.2016 № 63-1/12-16 на постачання

кабельної продукції, що були чинними до, під час та після проведення Торгів.

- (99) Відповідно до договорів оренди від 01.09.2010 № 74/1-09-10, від 01.12.2010 № 99/1-12-10 ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», як орендар, бере в ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», як орендодавця, у тимчасове користування майданчики, що знаходяться на території орендодавця. Адреса майданчиків, які орендуються: (інформація з обмеженим доступом), площа майданчиків, що орендуються, становить 50,0 кв. м та 36,0 кв. м відповідно. Розмір орендної плати за договором від 01.09.2010 № 74/1-09-10 становить (інформація з обмеженим доступом) за місяць, за договором від 01.12.2010 № 99/1-12-10 – (інформація з обмеженим доступом) за місяць.
- (100) Відповідно до договору оренди нежитлових приміщень від 01.05.2012 № 34/1-5-12 ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», як орендар, бере в ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», як орендодавця, у тимчасове володіння та користування нежитлові приміщення, розташовані за адресою: (інформація з обмеженим доступом), загальною площею 14,53 кв. м, а розмір орендної плати за договором становить (інформація з обмеженим доступом) за місяць.
- (101) Відповідно до договору від 01.12.2016 № 63-1/12-16 ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (постачальник) зобов'язується поставити та передати у власність ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (покупця) кабельну продукцію (товар), якість якої повинна відповідати державним стандартам та іншим стандартам, чинним на цей вид товару, а покупець, у свою чергу, зобов'язується оплатити поставлений товар.
- (102) Крім того, ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867 та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764 надали інформацію про перелік операцій, які відбулися між ними в період з 01.07.2016 по 31.05.2017, за результатом аналізу якої виявлено таке (див. табл. 5):

Таблиця 5

(інформація з обмеженим доступом)

- (103) Отже, ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» були пов'язані господарськими відносинами ще до та в період участі в Торгах, що надавало їм можливість узгодити дії під час підготовки та спільної участі в Торгах та свідчить про обізнаність щодо діяльності один одного, наявність умов для обміну інформацією та спільний економічний інтерес під час участі в Торгах.

#### 4.5.2. Наявність фінансової допомоги

- (104) Відповідно до банківських виписок, наданих ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764 та АТ «ОЩАДБАНК» листом від 22.05.2017 № 46-07/603/821БТ (вх. № 01-11-1416 від 24.05.2017) [далі – Лист № 01-11-1416], у період перед проведенням Торгів Відповідачі надавали / повертали фінансову допомогу (див. табл. 6):

Таблиця 6

(інформація з обмеженим доступом)

- (105) Крім того, (інформація з обмеженим доступом).
- (106) 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.

- (107) 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.
- (108) 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, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.
- (109) Крім того, зазвичай фінансова допомога надається між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки надається на безвідсотковій основі.
- (110) 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.
- (111) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (112) З огляду на наведене суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (113) Отже, надання фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

#### 4.5.3. Купівля-продаж цінних паперів (векселів)

- (114) Під час розгляду Справи встановлено, що між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» укладено договори купівлі-продажу цінних паперів – векселів від 18.07.2016 № 76/БВ-42-16/7, від 22.07.2016 № 82/БВ-45-16/9 та від 17.08.2016 № 104/БВ-57-16/11.
- (115) ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764 надало копії укладених договорів купівлі-продажу цінних паперів – векселів від 18.07.2016 № 76/БВ-42-16/7 та від 22.07.2016 № 82/БВ-45-16/9.
- (116) Відповідно до договору від 18.07.2016 № 76/БВ-42-16/7 ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (продавець) зобов'язується передати у власність ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (покупця), а покупець зобов'язується прийняти й оплатити векселі (цінні папери) згідно з реестром векселів, що зазначені в додатку 1 до договору. Загальна сума договору становить (інформація з обмеженим доступом). Строк оплати цінних паперів – по 31 грудня 2016 року.
- (117) Відповідно до додатка 1 до договору купівлі-продажу передаються такі векселі (див. табл. 7):

Таблиця 7

№ п/п	Номери векселів	Дата складання векселя	Номінальна сума векселя, грн	Вартість векселя, грн
1	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)

2	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
3	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
4	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
5	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
6	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)

- (118) Водночас, відповідно до договору від 22.07.2016 № 82/БВ-45-16/9 ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (продавець) зобов'язується передати у власність ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (покупця), а покупець зобов'язується прийняти і оплатити векселі (цінні папери) згідно з реєстру векселів, що зазначені у додатку 1 до договору. Загальна сума договору складає (інформація з обмеженим доступом). Строк оплати цінних паперів по 31 грудня 2016 року.
- (119) Відповідно до додатка 1 до договору купівлі-продажу передаються такі векселі (див. табл. 8):

Таблиця 8

№ п/п	Номери векселів	Дата складання векселя	Номінальна сума векселя, грн	Вартість векселя, грн
1	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
2	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
3	(інформація з обмеженим доступом)	22.05.2015	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)

- (120) Слід зауважити, що векседавцем зазначених у таблиці 7 та таблиці 8 векселів є товариство з обмеженою відповідальністю «УКРХОТЕЛІНВЕСТ КОМПАНІ» (далі – ТОВ «УКРХОТЕЛІНВЕСТ КОМПАНІ»), ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом).
- (121) Відділення проаналізувало інформацію, яка міститься в ЄДР, та встановило, що на момент укладення між ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» вищезазначених договорів купівлі-продажу цінних паперів – векселів (18.07.2016 та 22.07.2016), а також під час участі Відповідачів у Торгах засновниками (учасниками) ТОВ «УКРХОТЕЛІНВЕСТ КОМПАНІ» були:
- товариство з обмеженою відповідальністю «ІНВЕСТПРОЕКТ» (далі – ТОВ «ІНВЕСТПРОЕКТ»), ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом) – частка у статутному капіталі становить 99,0%;
  - Особа 11 – частка у статутному капіталі становить 1,0%.
- Кінцевими бенефіціарними власниками (контролерами) ТОВ «УКРХОТЕЛІНВЕСТ КОМПАНІ» у зазначений час були Особа 12 та Особа 13;
- директором ТОВ «УКРХОТЕЛІНВЕСТ КОМПАНІ» був Особа 14.
- (122) За інформацією, наданою ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764 та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867, а також інформацією, наданою ГУ ПФУ в м. Києві листом від 08.08.2019 № 179285/06 (вх. № 60-01/619кі від 13.08.2019) та ГУ ПФУ у Київській області листом від 31.07.2019 № 1520/06-00 (вх. № 60-01/584кі від 05.08.2019), (інформація з обмеженим доступом).
- (123) При цьому Особа 12 та Особа 13 обіймали посади менеджера служби комплектації та перевезень ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», а Особа 11 – посаду такелажника ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ».



- (124) З наведеного вбачається, що укладання між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» і ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» договорів купівлі-продажу цінних паперів – векселів, векселедавцем яких є ТОВ «УКРХОТЕЛІНВЕСТ КОМПАНІ», не може бути випадковим збігом обставин та є свідченням того, що Відповідачі пов'язані між собою в тому числі спільним економічним інтересом.
- (125) Аналіз банківських виписок, наданих ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764, зокрема щодо сум платежів та дат зарахування коштів за укладеними договорами купівлі-продажу цінних паперів, виявив таке (див. табл. 9):

Таблиця 9

(інформація з обмеженим доступом)

- (126) Відповідно до частини першої статті 4 Закону України «Про обіг векселів в Україні» видавати переказні і прості векселі можна лише для оформлення грошового боргу за фактично поставлені товари, виконані роботи, надані послуги, за виключенням фінансових банківських векселів, векселів Фонду гарантування вкладів фізичних осіб та фінансових казначейських векселів.
- (127) Частиною третьою статті 4 Закону України «Про обіг векселів в Україні» визначена умова щодо обов'язкового відображення проведення розрахунків із застосуванням векселів у відповідному договорі, який укладається в письмовій формі. У разі видачі (передачі) векселя відповідно до договору припиняються грошові зобов'язання щодо платежу за цим договором та виникають грошові зобов'язання щодо платежу за векселем.
- (128) Відповідачі не понесли жодних витрат, пов'язаних зі здійсненням операції купівлі-продажу векселів, при цьому ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» продало ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» свій борг перед ТОВ «УКРХОТЕЛІНВЕСТ КОМПАНІ» у розмірі понад (інформація з обмеженим доступом), купивши в ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» його борг перед ТОВ «УКРХОТЕЛІНВЕСТ КОМПАНІ» на більшу суму в розмірі понад (інформація з обмеженим доступом).
- (129) Отже, Відповідачі обмінялися своїми грошовими зобов'язаннями перед третьою особою, зокрема ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» зобов'язалось оплатити більшу суму за векселями, ніж було зобов'язано до укладення відповідних договорів із ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ».
- (130) Такий обмін борговими зобов'язаннями може відбуватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки зі збільшенням зобов'язань зменшуються фінансові можливості суб'єкта господарювання.
- (131) Наведені вище обставини, у сукупності з іншими доказами, зібраними під час розгляду Справи, свідчать про наявність між ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» спільних економічних інтересів та взаємозв'язків, обізнаність щодо господарської діяльності один одного, наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами та про те, що під час підготовки й участі вказаних суб'єктів господарювання в Торгах конкуренцію між ними було змінено на координацію своїх дій.

**4.6. Господарські відносини між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «ЕНВІЛ» (пов'язаним із Відповідачами через фізичних осіб, зокрема, відносинами контролю)**

- (132) Як зазначено в розділі 4.2 (абзаци 56 та 57 цього рішення), у період з 01.07.2016 по 31.05.2017 ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» орендувало в ТОВ «ЕНВІЛ» нежитлові приміщення згідно з договором оренди від 20.12.2010 б/н та від 01.02.2015 № 10/02-15, а ТОВ «БК«МІСЬКБУДІНВЕСТ» – згідно з договором оренди від 01.02.2015 № 08/02-15.
- (133) За результатом аналізу банківських виписок, наданих ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Листом № 01-11-1867 та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» Листом № 01-11-1764, за вказаний період Відповідачі сплатили ТОВ «ЕНВІЛ» кошти за оренду приміщень згідно з вищезазначеними договорами оренди, а саме:
- ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» – на загальну суму (інформація з обмеженим доступом);
  - ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» – на загальну суму (інформація з обмеженим доступом).
- (134) Крім того, ТОВ «ЕНВІЛ» Листом № 01-11-2451 повідомило, що між ТОВ «ЕНВІЛ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» укладено договір купівлі-продажу цінних паперів від 28.11.2016 № 169/БВ-90-16/9 та надало копію вищезазначеного договору.
- (135) Відповідно до договору від 28.11.2016 № 169/БВ-90-16/9 ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (продавець) зобов'язується передати у власність ТОВ «ЕНВІЛ» (покупця), а покупець зобов'язується прийняти й оплатити векселі (цінні папери) згідно з реєстром векселів, що зазначені в додатку 1 до договору. Загальна сума договору становить (інформація з обмеженим доступом). Строк оплати цінних паперів – по 31 грудня 2019 року.
- (136) Слід зауважити, що векселедавцем зазначених у додатку 1 до договору векселів є ТОВ «ЕНВІЛ».
- (137) Протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року ТОВ «ЕНВІЛ» сплатило на рахунок ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» кошти на загальну суму (інформація з обмеженим доступом), що перевищує суму укладеного договору купівлі-продажу цінних паперів від 28.11.2016 № 169/БВ-90-16/9 на (інформація з обмеженим доступом). Протягом червня 2017 року ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» повернуло помилково перераховані кошти в сумі (інформація з обмеженим доступом) на рахунок ТОВ «ЕНВІЛ».
- (138) Водночас аналіз банківських виписок ТОВ «ЕНВІЛ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» виявив рух коштів між рахунками, відкритими в АТ «АЙБОКС БАНК», у вигляді (інформація з обмеженим доступом), а саме (див. табл. 10):
- Таблиця 10
- (інформація з обмеженим доступом)
- (139) ТОВ «ЕНВІЛ» Листом № 01-11-2451 також повідомило, що протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року з ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», крім договору оренди приміщень від 01.02.2015 № 08/02-15, укладено такі договори:
- оренди автомобіля від 01.09.2015 № 32-1/09-15, від 21.12.2016 № 36/12-16, від 11.07.2016 № 39-1/07-16;
  - оренди транспортного засобу від 14.01.2010 № 02/01, від 01.11.2010 № 15-1/11, від 11.07.2016 № 39-1/07-16;
  - оренди нежитлового приміщення від 01.07.2015 № 54/1-07-15;
  - про технічне обслуговування від 21.09.2014 № 12-1/08-14 на здійснення комплексу

заходів по технічному обслуговуванню та ремонту обладнання, систем санітарно-технічного забезпечення (опалення, холодне та гаряче водопостачання, каналізація) та електропостачання торговельного комплексу, розташованого за адресою: (інформація з обмеженим доступом);

- від 29.12.2015 № 47/12-15 на виконання власними силами та засобами ремонтних та оздоблювальних робіт в адміністративній будівлі по (інформація з обмеженим доступом) Києві;

- від 29.12.2015 № 48/12-15 на виконання власними силами та засобами робіт із влаштування покриття входу із полімера, виготовлення та монтажу огорож рампи, а також роботи із влаштування гірлянд будівлі торговельного комплексу по (інформація з обмеженим доступом);

- від 12.01.2016 № 12/01-16 на виконання ремонтних робіт в торговельному комплексі замовника (ТОВ «ЕНВІЛ»), розташованому по (інформація з обмеженим доступом);

- від 18.01.2016 № 18/01-16 на виконання ремонтних робіт в приміщеннях адміністративних будівель замовника (ТОВ «ЕНВІЛ»), розташованих по (інформація з обмеженим доступом);

- від 15.07.2016 № 41/07-16 на виконання ремонтних робіт в приміщеннях будівлі спорткомплексу замовника (ТОВ «ЕНВІЛ»), розташованої в (інформація з обмеженим доступом);

- купівлі-продажу цінних паперів від 26.10.2015 № БВ 15/10-253, від 16.12.2016 № 191/БВ-101-16/12 від 28.12.2016 № 199/БВ-105-16/19.

(140) За інформацією, яка міститься в банківських виписках, наданих ТОВ «ЕНВІЛ» Листом № 01-11-2451, протягом другого півріччя 2016 року та першого півріччя 2017 року:

- ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» перерахувало в межах зазначених вище договорів (інформація з обмеженим доступом);

- ТОВ «ЕНВІЛ» придбало в ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (інформація з обмеженим доступом), а ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», у свою чергу, придбало в ТОВ «ЕНВІЛ» (інформація з обмеженим доступом);

- ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» отримало від ТОВ «ЕНВІЛ» у межах зазначених вище договорів (інформація з обмеженим доступом).

Крім того, згідно з виписаними накладними та рахунками ТОВ «ЕНВІЛ» сплатило ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (інформація з обмеженим доступом).

А також між ТОВ «ЕНВІЛ» та ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» укладено договір від 27.02.2013 № 21/1-2-13 (інформація з обмеженим доступом), у межах якого ТОВ «ЕНВІЛ» за виконання роботи перерахувало ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» кошти на загальну суму (інформація з обмеженим доступом).

(141) Тобто, між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та ТОВ «ЕНВІЛ» (пов'язаним із Відповідачами через фізичних осіб, зокрема, відносинами контролю) до, під час та після проведення Торгів існували сталі господарські відносини.

(142) Отже, наявність господарських відносин між Відповідачами та ТОВ «ЕНВІЛ» свідчить про обізнаність щодо господарської діяльності один одного та наявність умов для обміну інформацією стосовно можливої участі ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» у Торгах.

#### **4.7. Незавантаження частини документів, які вимагалися тендерною документацією,**

**одним із Відповідачів**

- (143) Відповідно до вимог тендерної документації Торгів кожен учасник торгів повинен надати власну тендерну пропозицію в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх установлення замовником), та завантажити документи, що підтверджують відповідність учасників кваліфікаційним критеріям Замовника.
- (144) Слід зазначити, що в тендерній документації Замовника, зокрема, вказано, що оцінка тендерних пропозицій учасників проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону на основі єдиного критерію – «Ціна» тендерної пропозиції.
- (145) Після оцінки пропозицій Замовник розглядає тендерні пропозиції на відповідність вимогам тендерної документації з переліку учасників, починаючи з учасника, пропозиція якого за результатом оцінки визначена найбільш економічно вигідною.
- (146) У випадку, якщо визначені тендерною документацією Замовника документи не завантажені учасником до моменту розкриття тендерних пропозицій електронною системою закупівель, пропозиція такого учасника відхиляється як така, що не відповідає вимогам тендерної документації.
- (147) Крім того, відповідно до вимог тендерної документації Торгів учасники торгів повинні були надати (завантажити в електронну систему закупівель) забезпечення у формі: електронної банківської гарантії (оформленої відповідно до вимог Положення про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах, затвердженого Постановою Правління Національного Банку України від 15.12.2004 № 639, зареєстрованою в Міністерстві юстиції України 13.01.2005 за № 41/10321).
- (148) Тендерною документацією визначено, що електронна банківська гарантія має бути засвідчена електронним цифровим підписом відповідальної особи банку.
- (149) Замовник здійснив оцінку поданої ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» тендерної пропозиції на предмет відповідності кваліфікаційним та технічним вимогам тендерної документації та встановив, що товариство завантажило всі необхідні документи. Проте в довідці, яка підтверджує що учасника внесено / не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, товариство зазначило, що посадових осіб компанії не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення.
- (150) На виконання вимоги тендерної документації Замовника, що стосується забезпечення тендерної пропозиції, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» у складі своєї тендерної пропозиції завантажило файл формату «pdf» під назвою «гарантія 351», у якому міститься банківська гарантія від 09.02.2017 № 351-0217/МВІт, отримана в АТ «АЙБОКС БАНК», місцезнаходження якого: (інформація з обмеженим доступом).
- (151) Відповідно до протоколу Тендерного комітету Замовника від 21.02.2017 № 65 Замовник здійснив перевірку фактичного засвідчення документа електронним цифровим підписом банку, у якому, зокрема, зазначено що станом на 16.02.2017 цей документ за зазначеною банківською гарантією не підтвердився. При повторній перевірці Замовником цього документа файл з електронним цифровим підписом учасник прикріпив станом на 17.02.2017.

- (152) Через невідповідність тендерної пропозиції ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» умовам тендерної документації Замовник прийняв рішення відхилити тендерну пропозицію ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та розглянути наступну тендерну пропозицію з переліку учасників, що вважається найбільш економічно вигідною, – пропозицію ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ».
- (153) За результатами оцінки Замовником відповідності тендерної пропозиції ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» кваліфікаційним та технічним вимогам тендерної документації Замовника встановлено, що учасник не надав пропозицію із зазначенням остаточної ціни робіт та послуг протягом встановленого терміну, як зазначено в абзаці четвертому пункту 10 розділу III Тендерної документації Замовника, не надав електронну банківську гарантію з накладеним електронно-цифровим підписом відповідальної особи банку, не виконав вимогу тендерної документації Замовника в частині подачі завіреної учасником копії виконаного аналогічного договору, який укладений протягом останніх 3 (трьох) років, і копії довідки про вартість виконання будівельних робіт та витрати (примірна форма КБ-3 ДСТУ Б Д.1.1-1:2013), а також не подав документів, що підтверджують надання директору згоди на укладання із Замовником договору за результатом проведеного тендеру.
- (154) Через невідповідність тендерної пропозиції ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» умовам тендерної документації Замовник прийняв рішення відхилити тендерну пропозицію ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та відмінити торги через відхилення всіх тендерних пропозицій.
- (155) Отже, завантаження ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» у складі власної тендерної пропозиції вибіркової кількості документів з усієї необхідної кількості повного пакета документів, які вимагалися тендерною документацією Замовника, свідчить про відсутність наміру отримання перемоги ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» у цих Торгах та вказує на наявність попередніх домовленостей між Відповідачами щодо визначеного переможця в Торгах, оскільки цінова пропозиція ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» під час участі в Торгах була визначена як найбільш економічно вигідна, а тендерну пропозицію ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Замовник не мав розглядати, оскільки вона була вищою.
- (156) Така поведінка Відповідачів є свідченням того, що між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» відбувся обмін інформацією, що, у свою чергу, свідчить про те, що Відповідачі узгодили умови участі в Торгах, а ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» подавало свою тендерну пропозицію для забезпечення участі та перемоги ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ».
- (157) Зазначене, у сукупності з іншими доказами, зібраними під час розгляду Справи, свідчить про антиконкурентні узгоджені дії ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» під час їх підготовки та участі в Торгах.

#### **4.8. Синхронність дій Відповідачів під час участі в Торгах**

- (158) Відповідно до інформації, яка міститься на сайті <https://Prozorro.gov.ua/>, ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» подавали свої тендерні пропозиції в один день, 13 лютого 2017 року, з різницею в часі в одну годину: ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» – о 15 год 23 хв, а ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» – о 16 год 23 хв.
- (159) Тендерною документацією торгів передбачено, що учасник повинен надати (завантажити в електронну систему закупівель) всі документи, передбачені тендерною документацією Замовника, до кінцевого строку подання тендерних пропозицій.

- (160) Отже, Відповідачі мали достатній ресурс часу з моменту оприлюднення оголошення про проведення торгів до кінцевого терміну подання пропозицій, а саме: з 27.01.2017 по 13.02.2017 до 17.30, проте завантажили власні тендерні пропозиції в останній день, встановлений Замовником як кінцевий строк подання тендерних пропозицій, при цьому, як зазначено вище, спільно використовуючи IP-адресу, яка була надана в користування ТОВ «ЕНВІЛ».
- (161) Разом із тим, як вбачається з інформації, наведеної в таблиці 4 абзацу 89 розділу 4.4.2 цього рішення, для дистанційного керування своїми рахунками в період з 01.07.2016 по 30.06.2017, у тому числі під час участі в Торгах, Відповідачі неодноразово входили до кабінетів у системі «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси в одні й ті ж дні та протягом короткого проміжку часу.
- (162) Слід також зауважити, що зазначені в абзацах 56 та 58 розділу 4.2 цього рішення договори оренди приміщень, розташованих за адресою: (інформація з обмеженим доступом), між ТОВ «ЕНВІЛ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» і ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», були укладені в один день – 01.02.2015.
- (163) Така синхронність дій у часі вказує на системний погоджений характер поведінки Відповідачів у господарській діяльності, свідчить про обмін інформацією між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та про узгодженість їх дій в тому числі під час участі в Торгах.

## **5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА**

- (164) Отже, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів щодо участі кожного з них у Торгах та узгодження між ними спільної поведінки.
- (165) Установлені Тимчасовою адміністративною колегією Антимонопольного комітету України факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки власних пропозицій конкурсних торгів Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах, а їх дії, які полягали в:
- пов'язаності ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» між собою відносинами контролю, зокрема, через фізичних осіб;
  - спільному фактичному місцезнаходженні Відповідачів;
  - використанні Відповідачами номерів телефонів, наданих у користування ТОВ «ЕНВІЛ», пов'язаному з Відповідачами через фізичних осіб, зокрема, відносинами контролю;
  - спільному використанні для подання Відповідачами своїх тендерних пропозицій або здійснення інших дій, пов'язаних із подачею / переглядом своїх заявок для участі в Торгах, однієї IP-адреси, яка була надана в користування ТОВ «ЕНВІЛ»;
  - спільному використанні Відповідачами для керування власними банківськими рахунками однієї IP-адреси, яка була надана в користування ТОВ «ЕНВІЛ»;
  - спільному використанні Відповідачами для подання звітності в податкові органи однієї IP-адреси, яка була надана в користування ТОВ «ЕНВІЛ»;
  - наявності між Відповідачами господарських відносин;
  - наданні / поверненні фінансової допомоги;
  - купівлі-продажу цінних паперів (векселів);
  - наявності господарських відносин між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та третьою особою – ТОВ «ЕНВІЛ» (пов'язаним із Відповідачами через фізичних осіб, зокрема, відносинами контролю);

- незавантаженні ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» під час участі в Торгах частини документів, що вимагались умовами тендерної документації Замовника;
  - синхронності дій Відповідачів,  
є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів на закупівлю за предметом: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 (45300000-0 Будівельно-монтажні роботи (Будівельні роботи з реконструкції системи вентиляції та кондиціонування будівлі адміністративно-технічного корпусу)», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2017-01-27-002568-b.
- (166) Наведені вище обставини наявності між Відповідачами спільних інтересів і взаємозв'язків, обізнаність та системність поведінки останніх під час підготовки й 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.
- (167) Така координація економічної поведінки Відповідачів призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Торгів.
- (168) 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.
- (169) 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.
- (170) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (171) 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.
- (172) 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.
- (173) 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.
- (174) Отже, встановленими у справі обставинами в їх сукупності доведено, що ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» 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 торгів на закупівлю за предметом: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 (45300000-0 Будівельно-монтажні роботи (Будівельні роботи з реконструкції системи вентиляції та кондиціонування будівлі адміністративно-технічного корпусу)», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2017-01-27-002568-b.

## **6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ**

- (175) На Подання ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» листом від 07.08.2023 № 68 (вх. № 60-01/2675 від 08.08.2023) надало свої зауваження та заперечення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.
- (176) Під час засідання Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України 19.12.2023 представник ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» за довіреністю від 23.03.2021 (інформація з обмеженим доступом) надав усні заперечення.
- (177) Представник ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» підтримав у цілому заперечення ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ».
- (178) Також представник ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» зазначив, що не заперечує щодо наявності господарських відносин. Проте господарські відносини, фактичне знаходження Відповідачів за однією адресою, використання спільної IP-адреси не свідчать про порушення законодавства про захист економічної конкуренції. При цьому, як стверджує (інформація з обмеженим доступом), договір не був укладений за результатами торгів, отже, спотворення торгів не відбулося.

### **Спростування заперечень щодо відсутності відносин контролю між Відповідачами та впливу однієї юридичної особи на іншу**

- (179) У своїх Запереченнях ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» висловлює незгоду з висновком розділу 5.1 Подання щодо пов'язаності Відповідачів та, зокрема, зазначає: *«У вказаній справі немає жодних доказів щодо наявності відносин контролю (прямого або опосередкованого) між ТОВ “Будівельна компанія “Міськбудінвест” та ТОВ “Газова будівельна компанія” або підпорядкованості останньої ТОВ “Енвіл”».*
- (180) Також ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» у своїх запереченнях зазначає, що: *«...договірні відносини між ТОВ “Енвіл” та ТОВ “Газова будівельна компанія” або між ТОВ “Енвіл” та ТОВ “Будівельна компанія “Міськбудінвест” не є предметом розгляду вказаної справи, оскільки ТОВ “Енвіл” не було учасником торгів».*

### **Вказані заперечення не беруться до уваги та спростовуються таким:**

- (181) На схемі 1 (абзац 33 цього рішення) зображено взаємозв'язок між Відповідачами, зокрема через ТОВ «ЕНВІЛ». При цьому та обставина, що ТОВ «ЕНВІЛ» не є учасником Торгів, не спростовує наявного зв'язку між Відповідачами, яким у тому числі обумовлений спільний інтерес щодо результатів їх господарської діяльності.
- (182) Як встановлено під час розгляду Справи та зазначено в розділі 4.1 цього рішення, директор ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» Особа 7 був одним із засновників (учасників) ТОВ «ЕНВІЛ», який володів часткою у статутному капіталі в розмірі 5%.
- (183) Відповідно до Статуту ТОВ «ЕНВІЛ» (розділ 8, пункти 8.1, 8.2) вищим органом



Товариства є Загальні збори Учасників. Вони складаються з Учасників Товариства або призначених ними представників. Учасник має кількість голосів, пропорційну розміру його частки у Статутному (складеному) капіталі Товариства. Збори мають право приймати рішення з будь-яких питань Товариства, у тому числі й з тих, які передані Зборами до компетенції виконавчого органу. До виключної компетенції Зборів Товариства, зокрема, належить визначення: основних напрямів діяльності Товариства, затвердження його планів і звітів про їх виконання; створення та відкликання виконавчого органу Товариства; визначення форм контролю за діяльністю виконавчого органу, створення та визначення повноважень відповідних контрольних органів.

- (184) Статутом ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (розділ 9, пункти 9.1 та 9.2) визначено, що виконавчим органом Товариства, що здійснює управління його поточною діяльністю, є директор. Директор здійснює керівництво поточною діяльністю Товариства, зокрема: затверджує поточні плани діяльності Товариства та заходи, необхідні для вирішення його задач; затверджує договірні ціни на продукцію та тарифи на послуги; організовує ведення бухгалтерського обліку та звітності в Товаристві. Директор має право, зокрема: укладати усілякого виду угоди і юридичні акти та здійснювати інші дії для досягнення мети Товариства в межах своєї компетенції.
- (185) Отже, ТОВ «ЕНВІЛ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» пов'язані між собою через фізичну особу Особа 9.
- (186) Крім того, одні із співзасновників ТОВ «ЕНВІЛ»: Особа 2 (частка у статутному капіталі – 5%) та Особа 3 (частка у статутному капіталі становить 5%) – є рідними братами, тобто пов'язаними особами в розумінні законодавства про захист економічної конкуренції.
- (187) Водночас Особа 2 та Особа 3 були співзасновниками ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (частки у статутному капіталі – 0,001% та 0,0001% відповідно).
- (188) У відповідь на вимогу голови Відділення від 02.06.2017 № 02-05/1992 про надання інформації ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» листом № 01-11-1764 повідомило, що з 03.03.2003 по 03.07.2017 (дата надання інформації), у тому числі в період проведення Торгів, посаду фінансового директора Товариства обіймав Особа 3. Відповідно до функціональних обов'язків фінансовий директор організовує управлінський облік результатів господарсько-фінансової діяльності підприємства, формує фінансову політику підприємства, проводить економічний аналіз господарської діяльності підприємства, формує бюджет, розробляє рекомендації щодо методик роботи, оплати та умов праці, бере участь у підготовці проектів документів та розпоряджень, пов'язаних із діяльністю підприємства, організовує та контролює роботу підзвітних структурних підрозділів.
- (189) ТОВ «ЕНВІЛ» у відповідь на вимогу голови Відділення від 28.08.2017 № 02-05/2873 про надання інформації Листом № 01-11-2451 повідомило, що, зокрема, у період з 01.07.2016 по 30.06.2017 Особа 2 обіймав посаду заступника директора ТОВ «ЕНВІЛ», до функціональних обов'язків якого належать керівництво та контроль за діяльністю підприємства.
- (190) Крім того, ТОВ «ЕНВІЛ» надало таку інформацію про своє місцезнаходження в період з 01.07.2016 по 31.05.2017: «...наше підприємство зареєстровано за адресою (інформація з обмеженим доступом), фактично знаходиться за адресою: (інформація з обмеженим доступом)» (за якою фактично знаходяться Відповідачі).
- (191) Отже, відповідні обставини свідчать про наявність у таких пов'язаних осіб механізмів

впливу на прийняття рішень під час здійснення господарської діяльності через надані повноваження, а також наявності умов отримання та обміну інформацією, у тому числі щодо реалізації товарів за результатами участі в публічних закупівлях.

**Спростування заперечень щодо визнання фактичного знаходження Відповідачів за однією адресою неналежним доказом узгодження дій**

- (192) У своїх Запереченнях ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» не погоджується з тим, що перебування Відповідачів за однією і тією ж адресою вказує на наявність умов для обміну інформацією, при цьому ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» зазначає: *«Незважаючи на те, що фактичною адресою обох підприємств станом на проведення торгів була адреса: (інформація з обмеженим доступом), з матеріалів справи вбачається, що ТОВ “Будівельна компанія “Міськбудінвест” та ТОВ “Газова будівельна компанія” орендують різні офісні приміщення в будівлі за вказаною адресою. Доступ до вказаних приміщень обмежено для сторонніх осіб, а у справі відсутні будь-які докази, які б, у свою чергу, стверджували, що у працівників одного товариства міг бути доступ до приміщення, інформації та документів іншого.»*

**Вказане заперечення ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та усні заперечення ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» спростовуються таким:**

- (193) Як зазначалося в розділі 4.2 цього рішення, ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» взяло в ТОВ «ЕНВІЛ» у тимчасове користування приміщення загальною площею 11,2 кв. м, яке розташоване за адресою: (інформація з обмеженим доступом), для розміщення ділового офісу (договір від 20.12.2010 б/н) та приміщення загальною площею 123,7 кв. м, яке розташоване за адресою: (інформація з обмеженим доступом), з метою використання приміщень як офісних (договір від 01.02.2015 № 10/02-15, строк дії договору – до 31.12.2017):

<i>№ приміщення</i>	<i>Площа кв. м</i>	<i>Літера</i>
104	20,2	Б
201	21,8	Б
202	40,8	Б
203	40,9	Б

- (194) У свою чергу, у період з 01.07.2016 по 31.05.2017 місцезнаходженням ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» було: (інформація з обмеженим доступом) відповідно до договору оренди приміщень від 01.02.2015 № 08/02-15 (строк дії договору – до 31.12.2017), укладеного з ТОВ «ЕНВІЛ» з метою використання приміщень як офісних, а саме:

<i>№ приміщення</i>	<i>Площа кв. м</i>	<i>Літера</i>
204	41,0	Б
205	27,7	Б
301	22,4	Б
302	20,3	Б
303	20,9	Б
304	18,9	Б
305	19,6	Б
306	40,7	Б
307	28,2	Б
209	59,9	Я
210	31,0	Я
301	37,2	Я

- (195) Під час розгляду Справи встановлено, що ТОВ «ЕНВІЛ» є власником адміністративного корпусу площею 955,2 кв. м (літера Б), господарської будівлі площею 7,6 кв. м (літера Ж), приміщення охорони площею 3,8 кв. м (літера З), адміністративного корпусу площею 1180,7 кв. м (літера Я) та офісно-торгівельно-виробничо-складського комплексу площею 3494 кв. м (літера 4), розташованих за адресою: (інформація з обмеженим доступом).
- (196) Отже, Відповідачі орендували приміщення, зокрема, з однією літерою та з послідовними номерами: 201 – 205 тощо (по сусідству).
- (197) Спільне місцезнаходження за однією адресою: (інформація з обмеженим доступом) вказує на наявність спільних господарських інтересів, оскільки сприяє швидкому та зручному обміну інформацією, оперативному обговоренню та вирішенню управлінських питань, координації діяльності.
- (198) Свідоме обрання спільного місцезнаходження підтверджується одночасним укладенням договорів з орендодавцем ТОВ «ЕНВІЛ»:
- ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» – договір від 01.02.2015;
  - ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» – договір від 01.02.2015.
- (199) У м. Києві наявні інші офісні будівлі, нежитлові приміщення тощо, тому знаходження Відповідачів, що беруть спільну участь в одних Торгах, за однією адресою з одночасним укладанням договорів оренди не може бути простим збігом.
- (200) Спільне місцезнаходження ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» і ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» з урахуванням сукупності інших доказів, зібраних під час розгляду Справи та зазначених у цьому рішенні, виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної участі Відповідачів у Торгах та є обставиною, яка свідчить про узгодження Відповідачами їх поведінки під час підготовки та участі в Торгах.

#### **Спростування заперечень щодо використання спільної IP-адреси**

- (201) ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» у своїх запереченнях не погоджується з висновками розділу 5.2 Подання, а саме, використанням Відповідачами спільної IP-адреси, та зазначає, що ця обставина не свідчить про наявність обміну інформацією між Відповідачами, оскільки IP-адреса була надана в користування орендодавцем приміщення ТОВ «ЕНВІЛ». Крім того, у своїх запереченнях ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» наголошує на тому, що: *«...ТОВ “Енвіл” як орендодавець ТОВ “Будівельна компанія “Міськбудінвест” та ТОВ “Газова будівельна компанія” забезпечував офісні приміщення відповідними телекомунікаційними послугами, що й зумовило використання однієї IP-адреси. Вказана IP-адреса є спільною також і для інших юридичних та фізичних осіб, які знаходяться за адресою: (інформація з обмеженим доступом) та орендують офісні приміщення в ТОВ “Енвіл”, тому використання спільної IP-адреси та інших засобів комунікації у цьому випадку не свідчить про змову та узгодженість дій між товариствами».*

**Вказане заперечення ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та усні заперечення ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» не беруться до уваги та спростовуються таким:**

- (202) Як зазначено в розділі 4.4.2 цього рішення, інтернет-провайдер ТОВ «СІЛВЕР ТЕЛЕКОМ» Листом № 01-11-1517 повідомив, що протягом 2016 – 2017 років доступ

до мережі Інтернет за IP-адресою, яку використовували Відповідачі під час здійснення своєї господарської діяльності, надавав дійсно ТОВ «ЕНВІЛ» на підставі договору про надання послуг доступу до мережі Інтернет від 02.09.2010 № 499-СІ. Адреса надання послуг (місцезнаходження обладнання абонента) згідно з договором: (інформація з обмеженим доступом).

- (203) Водночас ТОВ «СІЛЬВЕР ТЕЛЕКОМ» наголосило, що обладнання, яке підключено до цієї IP-адреси, з 01.01.2015 по 15.05.2023 (дата надання відповіді) знаходиться за адресою: (інформація з обмеженим доступом) та зміни адреси надання послуг в зазначений період не відбувалося.
- (204) Крім того, ТОВ «СІЛЬВЕР ТЕЛЕКОМ» зазначило, що не має власної мережі, обладнання або обладнання партнерів у будівлі за адресою: м(інформація з обмеженим доступом).
- (205) У відповідь на вимогу голови Відділення про надання інформації від 02.06.2017 № 02-05/1992 та від 09.06.2017 № 02-05/2051 ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» листом № 01-11-1764 та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» листом № 01-11-1867 Відповідачі не зазначили адресу: (інформація з обмеженим доступом) як адресу, яку вони використовували під час здійснення їх господарської діяльності.
- (206) Слід також зазначити, що ТОВ «ЕНВІЛ» листом № 01-11-2451 повідомило: *«До ТОВ "Енвіл" не звертались ТОВ "Будівельна компанія "Міськбудінвест" та ТОВ "Газова будівельна компанія" з приводу надання можливості використовувати телефони номери ТОВ "Енвіл" та підключення до мережі Інтернет у діяльності вказаних компаній».*
- (207) Крім того, у матеріалах Справи містяться докази, які підтверджують сукупність фактичних обставин спільного використання однієї і тієї ж IP-адреси, враховуючи підключення кожного з Відповідачів до мережі Інтернет для вчинення однакових дій, пов'язаних з участю в Торгах, знаходячись при цьому в приміщеннях за однаковою адресою, у близькі проміжки часу, зокрема дій, що стосуються завантаження тендерних пропозицій, керування банківськими рахунками, у тому числі враховуючи обставини надання й використання один одному фінансової допомоги.
- (208) Отже, твердження ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» у своїх запереченнях, що *«ТОВ "Енвіл" як орендодавець ТОВ "Будівельна компанія "Міськбудінвест" та ТОВ "Газова будівельна компанія" забезпечував офісні приміщення відповідними телекомунікаційними послугами, що й зумовило використання однієї IP-адреси»*, не відповідає дійсним обставинам справи. Водночас використання однієї IP-адреси під час участі в Торгах, зокрема для завантаження тендерних пропозицій, входження в аукціон, а також для здійснення керування рахунками в банках, не може бути випадковим збігом та свідчить про обмін інформацією між Відповідачами під час підготовки та участі в Торгах.

#### **Спростування заперечень ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» щодо наявності господарських відносин між Відповідачами**

- (209) ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» у своїх запереченнях зазначає, що наявність господарських відносин між Відповідачами не може бути свідченням узгодженої поведінки, оскільки *«...чинне законодавство про захист економічної конкуренції та здійснення публічних закупівель не забороняє суб'єктам господарювання, які беруть участь у процедурі закупівель, мати господарські договірні відносини між собою, та не пов'язує наявність таких стосунків з ознаками узгоджених антиконкурентних дій».*

**Вказане заперечення ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та усні заперечення ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» не беруться до уваги та спростовуються таким:**

- (210) Як вже встановлено, між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» і ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ», зокрема, в період з 01.07.2016 по 31.05.2017, у тому числі під час проведення Торгів, існували господарські відносини у вигляді оплати за оренду приміщень, купівлі / продажу товарів, а також цінних паперів (векселів) до та під час проведення Торгів.
- (211) Отже, ще до подання власних тендерних пропозицій Замовнику та під час їх підготовки Відповідачі були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що обумовило їх домовленість про результати Торгів із метою забезпечення перемоги ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ»
- (212) Відповідно до частини першої статті 173 Господарського кодексу України господарським визнається зобов'язання, що виникає між суб'єктом господарювання та іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених цим Кодексом, в силу якого один суб'єкт (зобов'язана сторона, у тому числі боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського характеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати майно, сплатити гроші, надати інформацію тощо) або утриматися від певних дій, а інший суб'єкт (управлена сторона, у тому числі кредитор) має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку.
- (213) За приписами частини першої статті 174 Господарського кодексу України господарські зобов'язання можуть виникати, зокрема, з господарського договору та інших угод, передбачених законом, а також з угод, не передбачених законом, але таких, які йому не суперечать.
- (214) У Поданні не зазначається, що описані господарські відносини між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та третьою особою ТОВ «ЕНВІЛ» заборонені чинним законодавством. У Поданні констатується факт наявності таких господарських відносин (включаючи надання фінансової допомоги, купівлю-продаж цінних паперів), які за умов справжньої конкуренції між Відповідачами були б неможливими, оскільки за своїм визначенням конкуренція виключає спільний господарський інтерес, наявний у Відповідачів.
- (215) Отже, наявність між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» і ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» господарських відносин, у сукупності з іншими встановленими в цьому рішенні обставинами, підтверджують як раз ту обставину, яка надавала їм можливість обмінюватися інформацією та координувати свою діяльність.

**Спростування заперечень ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» щодо надання / повернення фінансової допомоги між Відповідачами:**

- (216) Щодо наявності фінансової допомоги між Відповідачами ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» зазначає, що оскільки «...фінансова допомога була надана та повернута до участі товариств у торгах, у листопаді 2016 року, а, отже, не може бути підставою для висновку про пов'язаність товариств на момент торгів. При цьому, ані відповідні розміри фінансової допомоги, ані самі лише часові проміжки між періодом такої фінансової допомоги та періодом проведення конкурсних торгів не мають зв'язку між собою, а їх співвідношення із узгодженістю конкурентних дій є безпідставним».

**Вказане заперечення ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» не береться до уваги через такі обставини:**

- (217) Отримання / повернення фінансової допомоги відбувалося за два місяці до оприлюднення оголошення про проведення Торгів.
- (218) У період із дня укладення угоди про надання фінансової допомоги від 10.11.2016 № 61/11-16 до дня оприлюднення оголошення про проведення Торгів 27.01.2017 не відбувалося державної реєстрації змін до установчих документів Відповідачів, у тому числі зміни складу засновників (учасників), зміни керівників тощо, що підтверджується витягами з ЄДР на запит від 03.01.2023 за кодом 175340588829 станом на 31.01.2017 та на запит від 05.01.2023 за кодом 211655724035 станом на 31.01.2017).
- (219) Отже, керівництво господарською діяльністю Відповідачів у цей період залишалося незмінним, як і залишалася незмінною єдність господарських інтересів.
- (220) Зважаючи на наведене, надання / повернення фінансової допомоги за два місяці до початку проведення Торгів свідчить про спільність господарських інтересів Відповідачів.

**Спростування заперечень ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» щодо господарських відносин між Відповідачами та ТОВ «ЕНВІЛ», з яким пов'язані обидва Відповідачі**

- (221) Закон України «Про захист економічної конкуренції» не ставить застосування передбачених ним наслідків узгоджених антиконкурентних дій у залежність від чіткого переліку обставин та прямих доказів домовленості між учасниками торгів.
- (222) 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 і висновками експертів.
- (223) Отже, встановлення доказів порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, згідно зі статтею 41 зазначеного Закону здійснюється на основі будь-яких фактичних даних у їх сукупності.
- (224) Усні заперечення ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» з приводу неукладення договору та відсутності у зв'язку із цим спотворення результатів Торгів також не беруться до уваги за таких обставин.
- (225) Під час розгляду Справи встановлено наявність наміру Відповідачів погодити (скоординувати) власну конкурентну поведінку, зокрема шляхом обміну інформацією під час підготовки тендерної документації, що, у свою чергу, може призвести до переваги одного з учасників під час конкурентного відбору з метою визначення переможця процедури закупівлі, оскільки наслідки у вигляді спотворення результатів процедури закупівлі не настали не у зв'язку з тим, що Відповідачі відмовилися від своїх дій щодо координації своєї поведінки у процесі проведення процедури закупівлі, не у зв'язку з добровільним припиненням ними таких дій, а з інших причин (через відміну торгів замовником).
- (226) Враховуючи зазначене, сукупність доказів, зібраних під час розгляду Справи та наведених у Поданні, виключає можливість випадкового збігу обставин щодо спільної

участі Відповідачів у Торгах та у своїй сукупності свідчить про узгодження ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» їх поведінки під час підготовки та участі в Торгах.

## **7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ ТИМЧАСОВОЇ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**

(227) Отже, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Тимчасової адміністративної колегії Антимонопольного комітету України про те, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) та товариства з обмеженою відповідальністю «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)), які полягали в:

- пов'язаності ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» та ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» між собою відносинами контролю;
- спільному фактичному місцезнаходженні Відповідачів;
- використанні Відповідачами номерів телефонів, наданих у користування третій особі, пов'язаній з Відповідачами через фізичних осіб, зокрема, відносинами контролю;
- спільному використанні для подання Відповідачами своїх тендерних пропозицій або здійснення інших дій, пов'язаних із подачею / переглядом своїх заявок для участі в Торгах, однієї ІР-адреси, яка була надана в користування третій особі, пов'язаній відносинами контролю з ними;
- спільному використанні Відповідачами для керування власними банківськими рахунками однієї ІР-адреси, яка була надана в користування третій особі, пов'язаній відносинами контролю з ними;
- спільному використанні Відповідачами для подання звітності в податкові органи однієї ІР-адреси, яка була надана в користування третій особі, пов'язаній відносинами контролю з ними;
- наявності між Відповідачами господарських відносин;
- наданні / поверненні фінансової допомоги;
- купівлі-продажу цінних паперів (векселів);
- наявності господарських відносин між ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ», ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» та третьою особою, пов'язаною відносинами контролю з ними (пов'язаним із Відповідачами через фізичних осіб, зокрема, відносинами контролю);
- незавантаженні ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» під час участі в Торгах частини документів, що вимагались умовами тендерної документації Замовника;
- синхронності дій Відповідачів,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

(228) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

(229) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини

другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

## 8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (230) Відповідно до абзацу другого 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.
- (231) За інформацією, наданою ГУ ДПС у м. Києві (лист від 14.03.2023 № 8673/5/26-15-12-07-03, вх. № 60-01/483кі від 22.03.2023) та ГУ ДПС у Київській області (лист від 14.03.2023 № 3697/5/10-36-04-04, вх. № 60-01/407кі від 14.03.2023), чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік відповідно до фінансової звітності становив:
- у ТОВ «БК «МІСЬКБУДІНВЕСТ» – (інформація з обмеженим доступом);
  - у ТОВ «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» – (інформація з обмеженим доступом).

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 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), Тимчасова адміністративна колегія Антимонопольного комітету України

### ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) і товариство з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю за предметом: «ДСТУ Б.Д.1.1-1:2013 (45300000-0 Будівельно-монтажні роботи (Будівельні роботи з реконструкції системи вентиляції та кондиціонування будівлі адміністративно-технічного корпусу)», проведених державним підприємством «Український державний центр радіочастот» за допомогою електронної системи «Prozotto», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2017-01-27-002568-b.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ГАЗОВА БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) штраф у розмірі 1 710 930 (один мільйон сімсот десять тисяч дев'ятсот тридцять) гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «БУДІВЕЛЬНА КОМПАНІЯ «МІСЬКБУДІНВЕСТ» (ідентифікаційний код юридичної особи (інформація з обмеженим доступом)) штраф у розмірі 8 309 200 (вісім мільйонів триста дев'ять тисяч двісті) гривень.



Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Колегії

Павло КИРИЛЕНКО