



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

29 травня 2020 року

Хмельницький

№72/15-р/к

справа №02-06/19-19

Про порушення законодавства  
про захист економічної  
конкуренції та накладення штрафу

Приватне підприємство «МТП-ЧАС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37007368) (надалі- ПП «МТП-ЧАС»), товариство з обмеженою відповідальністю «Дніпрогума» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33287328) (надалі – ТОВ «Дніпрогума») взяли участь у відкритих торгах UA-2017-04-07-000743-с щодо закупівлі: рукавів гумових, ДК 021:2015:44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьюбінги та супутні вироби (надалі - Торги), які проводились протягом квітня-травня 2017 року Відокремленим підрозділом «Хмельницька АЕС» Державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (надалі - ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом», Замовник).

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України було встановлено, що відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується наступним: подачею документів у тендерних пропозиціях однакових за оформленням; не пониженням ціни в аукціоні, наявністю спільних господарських відносин, подачею пропозицій з одного електронного майданчика, подачею податкової звітності з однієї IP-адреси, абонентом якої є один із учасників, наявністю спільного працівника та інші.

За результатами розгляду справи № 02-06/19-19 такі дії ПП «МТП-ЧАС», ТОВ «Дніпрогума» визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафні санкції:

- ПП «МТП-ЧАС» - 14242,00 (чотирнадцять тисяч двісті сорок дві) гривні.
- ТОВ «Дніпрогума» - 14242,00 (чотирнадцять тисяч двісті сорок дві) гривні.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 02-06/19-19 про порушення ПП «МТП-ЧАС» та ТОВ «Дніпрогума» законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-19 від 23 березня 2020 року №72-03/23п Відділу досліджень та розслідувань Відділення,

**ВСТАНОВИЛА:****1. Процесуальні дії**

- (1) Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 12 липня 2019 року №21-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/19-19 відносно ПП «МТП-ЧАС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37007368), ТОВ «Дніпрогума» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33287328) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-04-07-000743-с щодо закупівлі: рукавів гумових, ДК 021:2015: 44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьюбінги та супутні вироби, які проводились протягом квітня-травня 2017 року ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом» і містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

**2. Відповідачі**

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - а) ПП «МТП-ЧАС» (вул. Батумська, 11, офіс 207, м. Дніпро, 49074, ідентифікаційний код юридичної особи - 37007368, р/р 26004060196395 ПАТ КБ «Приватбанк», МФО 305299). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ПП «МТП-ЧАС» є неспеціалізована оптова торгівля (КВЕД - 46.90).
  - б) ТОВ «Дніпрогума» (вул. Батумська, 11, офіс 202, м. Дніпро, 49074, ідентифікаційний код юридичної особи - 33287328, р/р 26009050600562 ПАТ КБ «Приватбанк», МФО 305299). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «Дніпрогума» є неспеціалізована оптова торгівля (КВЕД - 46.90).

ПП «МТП-ЧАС» і ТОВ «Дніпрогума» є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

**3. Обставини справи**

- (4) В ході збору та аналізу доказів у справі №02-06/19-19 встановлено наступне.

**3.1 Інформація про торги**

- (5) Протягом квітня-травня 2017 року ВП ХАЕС ДП "НАЕК "Енергоатом" проведено процедуру відкритих торгів UA-2017-04-07-000743-с щодо закупівлі: рукавів гумових, ДК 021:2015: 44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьюбінги та супутні вироби (надалі - Торги).
- (6) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-04-07-000743-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 17:00 год. 25 квітня 2017 року.
- (7) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасники:
  1. ПП «МТП-ЧАС» (ідентифікаційний код юридичної особи - 37007368).
  2. ТОВ «Дніпрогума» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33287328).

- (8) Згідно з Витягом з Протоколу засідання тендерного комітету ДП «НАЕК «Енергоатом» ВП ХАЕС від 05 травня 2017 року №328 переможцем відкритих Торгів було визнано ТОВ «Дніпрогума» з ціною пропозицією 189 895,86 гривень (з ПДВ), 158 246,55 гривень (без ПДВ). Замовником було укладено з ТОВ «Дніпрогума» договір поставки від 25 травня 2017 року №12540/53-124-01-17-06563. Ціна договору становить 189 895,86 грн. (з ПДВ).

### 3.2 Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (9) Листами ТОВ «Дніпрогума» від 12 липня 2018 року №561/07-202 та ПП «МТП-ЧАС» від 13 липня 2018 року №207/07-262 надали до Відділення інформацію та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов тощо, із Замовником Торгів під час підготовки до участі у тендері не проводилось. Використовували стандартні шаблони, (форми), для підготовки документів взятих із тендерної документації для процедури закупівлі відкритих торгів на майданчику публічних закупівель та у вільному доступі в мережі Інтернет та системі ProZorro. Тендерні пропозиції готувались директором ТОВ «Дніпрогума» Гайдук Ю. М. та директором ПП «МТП ЧАС» Жабським К. В.
- (10) За результатами аналізу тендерних пропозицій ТОВ «Дніпрогума» та ПП «МТП-ЧАС» (надалі - Учасники) Відділення виявило обставини, які свідчать, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (11) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

#### 3.2.1 Синхронність дій учасників у часі

- (12) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (13) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (14) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі торгів свої Тендерні пропозиції подали два суб'єкти господарювання (таблиця 1).

Таблиця 1.

№ п /п	Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата та час подання тендерних пропозицій
1.	ТОВ «Дніпрогума»	33287328	25 квітня 2017 року 09:49
2.	ПП «МТП-ЧАС»	37007368	25 квітня 2017 року 14:01

- (15) Надання Тендерних пропозицій ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП ЧАС» до електронної системи закупівель, відбулося в один день 25 квітня 2017 року.
- (16) Отже, обізнаність стосовно спільної участі ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС» у торгах підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.

#### 3.2.2 Спільне подання тендерних пропозицій на торги

- (17) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з

- тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (18) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (19) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (20) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (21) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 08 жовтня 2018 року №206/2985/03), Відділенням встановлено, що ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС» свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Смарттендер».
- (22) З інформації, наданої ТОВ «Смарттендер» (лист від 02 серпня 2018 року №396), встановлено, що Учасники під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в Торгах використовували наступні IP-адреси (таблиця 2).

Таблиця 2.

№ п/п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу
1.	ПП «МТП-ЧАС»	193.90.12.86	25.04.2017	14:01:48
2.	ТОВ «Дніпрогума»	<b>213.227.229.159</b>	25.04.2017	09:49:11

- (23) Листом від 06 травня 2019 року №53443/10/04-36-53-03-10 Головне управління ДФС у Дніпропетровській області повідомило Відділення, що з 01 березня 2017 року по 31 травня 2017 року ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС» при наданні управлінням податкової звітності та інших документів спільно використовували одні IP-адреси: [REDACTED]
- (24) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ua/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси [REDACTED] є ПрАТ «Фарлеп-Інвест».
- (25) Листом від 10 жовтня 2018 року №553/04-11 ПрАТ «Фарлеп-Інвест» повідомило Відділення, що абонентом який використовував IP-адресу: [REDACTED] код [REDACTED]
- (26) Крім того, листом від 19 липня 2019 року №249/01/01-08 ТОВ «Укрнет» повідомило Відділення, що доступ до електронних поштових скриньок Учасники здійснювали за допомогою наступних IP-адрес: [REDACTED]
- (27) Листом від 21 лютого 2020 року №79/04-11 ПрАТ «Фарлеп-Інвест» повідомило Відділення, що абонентом який використовував IP-адресу: [REDACTED]
- (28) Листом від 08.05.2019 року №02-23/1623-19 Головне управління статистики у Дніпропетровській області повідомило Відділення, що при одержанні електронних звітів у

секторі електронної звітності були зафіксовані наступні електронні адреси респондентів: ТОВ «Дніпрогума» – електронна адреса [33287328@ukr.net](mailto:33287328@ukr.net), ПП «МТП-ЧАС» - електронна адреса – [37007368@ukr.net](mailto:37007368@ukr.net).

- (29) Здійснивши аналіз вищезазначених електронних адрес встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, а саме:
- ліва частина (ім'я електронної адреси), вказані ідентифікаційні коди Учасників;
  - права частина адреси вказує доменне ім'я того сервера, на якому розташована поштова скринька (Таблиця 3).

Таблиця 3

№ п /п	Найменування учасника	Електронна адреса
1.	ПП «МТП-ЧАС»	E-mail: 37007368@ukr.net
2.	ТОВ «Дніпрогума»	E-mail: 33287328@ukr.net

о

- (30) Такі однакові особливості не впливають з вимог нормативно-правових актів та не встановлені державними чи іншими стандартами. Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує узгодженість їх дій.
- (31) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу ТСП/IP Інтернет).
- (32) Таким чином, Учасники використовували при здійсненні своєї господарської діяльності у 2017 році одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах).
- (33) Отже, той факт, що ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС», які виступали конкурентами в Торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, використовували одні IP-адреси для входження до електронних поштових скриньок та подачі документів до органів Державної податкової інспекції свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурах закупівлі Учасники діяли спільно та про узгодження їхніх дій під час участі у Торгах.

### 3.2.3 Поведінка під час електронного аукціону

- (34) Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.
- (35) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (36) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (37) Проаналізувавши проведені електронні аукціони (таблиця 3) встановлено, що Учасниками не було змінено первинну ціну.

Таблиця 4

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Різниця цінових пропозицій між ТОВ «Дитячі та спортивні майданчики» та ТОВ «Фітнес Трейдинг»
--------	---------	---------------------------	----------------------------	--

1.	ТОВ «Дніпрогума»	158 246,55	158 246,55	1,1
2.	ПП «МТП-ЧАС»	159 992,00	159 992,00	

- (38) Відповідно до тендерної документації, одним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (39) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (40) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних засіданнях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (41) Відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2017-04-07-000743-с розмір **мінімального кроку пониження ціни складає 900,00 грн.**
- (42) Слід зазначити, що Учасники протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію хоча різниця вартості пропозиції складала 1745,45 грн. або 1,1 відсотка.
- (43) Вищезазначений факт підтверджує відсутність конкуренції між ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС» під час участі у торгах та обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку між ними.
- (44) Це також підтверджується листом ДП «Прозорро» від 08 жовтня 2018 року №206/2985/03, відповідно до якого ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС» не заходили в аукціон, та не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію.
- (45) Крім того слід відмітити, що ПП «МТП-ЧАС» у своїй Формі «Тендерна пропозиція» вказав строк поставки протягом 45 календарних днів з дати укладання договору, що не відповідає встановленим кваліфікаційним критеріям, які були встановлені Тендерною документацією Замовника, а саме: протягом 30 календарних днів з дати укладання договору.
- (46) Таким чином, можна зробити висновок, що ПП «МТП-ЧАС» завчасно знало, що його пропозиція буде відхилена Замовником торгів та було технічним учасником тендеру та подало тендерну пропозицію прикриття.
- (47) Отже, така поведінка під час аукціону та подачі тендерних пропозиції підтверджує факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку.

#### 3.2.4 Схожість в оформленні документів

- (48) У Тендерній документації Замовника у додатку 4 міститься Форма «Тендерна пропозиція», яку Учасники мали підготувати та вписати інформацію, яка вимагалась Замовником.
- (49) При аналізі цих документів було встановлено, що вказані документи мають аналогічне оформлення, зокрема:

- а) одні і ті ж текстові елементи виділені жирним шрифтом, а саме: назва колонок, загальна вартість пропозиції;
  - б) в обох випадках у колонці загальна вартість пропозиції Учасниками було прописано прописом окремо з ПДВ та без ПДВ, що не передбачено формою Замовника;
  - в) в обох випадках у стовпчику «Виробник (вказати повну назву підприємства), країна» вказано одного виробника та додатково місто його знаходження, зокрема: ТОВ «Інтер-ГТВ», м. Біла Церква, Україна тощо.
- (50) Аналогічність оформлення вказаних документів, разом з якими надійшли пропозиції учасників вказує на те, що Учасники спільно готували пропозиції конкурсних торгів та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.
- (51) Відповідно до Тендерної документації Замовника, Учаснику необхідно було надати довідку в довільній формі, що до учасника застосовуються або не застосовуються санкції відповідно до листа Міністерства економічного розвитку від 16.10.2015 №3302-05/34390-06 згідно з Законом України "Про санкції" та Указом Президента від 15.05.2017 №133/2017 (із змінами та доповненнями).
- (52) За результатами порівняння документів, наданих Учасниками на виконання цих вимог, Відділення встановило, що довідки є однаковими за змістом та оформленням, зокрема:
- а) в обох випадках документ містить однаковий текст (крім назви Учасників і їх посадових осіб);
  - б) однакові особливості оформлення, а саме: відсутній пробіл між словами «...заходів(санкцій)», відсутня крапка в кінці тексту тощо.
- (53) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між ними при підготовці тендерних пропозицій торгів та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

### **3.2.5 Властивості файлів**

- (54) За результатами аналізу властивостей файлів (документів) завантажених Учасниками під час участі у Торгах до електронної системи закупівлі ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що файли (документи) ТОВ «Дніпрогума» та ПП «МТП-ЧАС» створені 25 квітня 2017 року із використанням одного програмного забезпечення: PDFArea Image to PDF Converter Free ( <http://pdfarea.com>) версія 1.3 (Acrobat 4.x).
- (55) Також, слід відмітити, що документи, які подавались Учасниками сформовано в єдиний файл та в однаковій послідовності, що не було передбачено тендерною документацією Замовника.
- (56) Ці обставини свідчать, що файли (документи тендерної пропозиції) створені з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення).
- (57) Таким чином, вищезазначені однакові особливості оформлення документів свідчать про те, що ці документи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між ТОВ «Дніпрогума» та ПП «МТП-ЧАС» при підготовці документів та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

### **3.2.6 Наявність в Учасників спільних працівників**

- (58) Листом від 16 листопада 2018 року №37222/06 Головне Управління Пенсійного фонду України в Хмельницькій області надало Відділенню перелік працівників, які протягом січня-червня 2017 року перебували у трудових відносинах з Учасниками.
- (59) Відповідно до переліку [REDACTED] одночасно протягом січня 2017 року по червень 2017 року працював на ТОВ «Дніпрогума» та ПП «МТП-ЧАС».

- (60) Отже, ТОВ «Дніпрогума» та ПП «МТП-ЧАС» мали зв'язок між собою через фізичну особу - ██████████, яка у період проведення Торгів перебувала у трудових відносинах з Учасниками.
- (61) Слід відмітити, що відповідно до листа ПП «МТП-ЧАС» від 13 липня 2018 року №207/07-262, ██████████ є директором підприємства та безпосередньо готував всі документи згідно з тендерною документацією Замовника.
- (62) Тобто, завдяки тому, що Відповідачі мали спільного працівника, вони були обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Торгах, що в свою чергу підтверджує спільне ведення господарської діяльності, спільність інтересів та пов'язаність Відповідачів та відповідно відсутність між ними змагальності під час участі в Торгах.
- (63) Разом з тим, єдність інтересів зазначених Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи певних осіб, одночасно пов'язаних трудовими відносинами з цими Відповідачами.
- (64) Отже, розподіл цього результату задовольняє Учасників, оскільки в іншому випадку, з такими працівниками були б припинені трудові відносини.
- (65) Трудові відносини, які виникають між працівниками та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядкові.
- (66) У свою чергу, одночасне перебування працівників у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіку чи черговості виконуваної роботи.
- (67) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (68) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, в тому числі комерційної таємниці, розголошення якої завдасть шкоди суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.
- (69) Зазначені обставини свідчать про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою, що підтверджує обмін інформацією про господарську та фінансову діяльність цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі в Торгах.

### **3.2.7 Учасники торгів пов'язані між собою**

- (70) Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua>) та інформаційних довідок ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС», які надавались у тендерних пропозиціях та Відділенню, поштова адреса суб'єктів господарювання:  
-ТОВ «Дніпрогума»: вул. Батумська, 11, офіс 202, м, Дніпро, 49074.  
-ПП «МТП-ЧАС»: вул. Батумська. 11, офіс 207, м. Дніпро, 49074.
- (71) Таким чином, зазначені суб'єкти господарювання знаходяться в одній будівлі, лише орендують різні кімнати.
- (72) Отже, перебування зазначених суб'єктів господарювання в одній будівлі, яка знаходиться за однією адресою, можуть створювати певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених торгах.

### **3.2.8 Учасники торгів перебували у спільних господарських відносинах**



- (73) За результатами аналізу інформації, отриманої від ПАТ АКБ «Новий» (лист від 10 травня 2019 року №2/2-219), АТ КБ «Приватбанк» (лист від 22 травня 2019 року №Е.ЗО.0.0.0/4-102551 БТ) стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками Учасників, встановлено, що між ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС» існували сталі спільні господарські відносини, у вигляді взаємних розрахунків, інформація про які наведена нижче (таблиця 4):

Таблиця 5

Платник	Найменування одержувача	Дата перерахунку	Сума коштів,	Призначення платежу
ПП «МТП-ЧАС»	ТОВ «Дніпрогума»	██████████	██████████	██████████
ПП «МТП-ЧАС»	ТОВ «Дніпрогума»	██████████	██████████	██████████
ПП «МТП-ЧАС»	ТОВ «Дніпрогума»	██████████	██████████	██████████

- (74) Таким чином, наведена інформація також може свідчити про те, що зазначені суб'єкти господарювання пов'язанні між собою господарськими відносинами у період підготовки і участі у Торгах.
- (75) Отже, спільні господарські відносини між ТОВ «Дніпрогума» і ПП «МТП-ЧАС» можуть створювати певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених торгах.

#### 4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (76) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «Дніпрогума» та ПП «МТП-ЧАС» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (77) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (78) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (79) Тендери (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (80) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (81) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу,

максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.

- (82) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (83) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (84) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у тендерних пропозиціях однакових за оформленням; не пониження ціни в аукціоні, наявність спільних господарських відносин, подачі пропозицій з одного електронного майданчика, подача податкової звітності з однієї IP-адреси, абонентом якої є один із учасників, наявність спільного працівника та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ПП «МТП-ЧАС», ТОВ «Дніпрогума» своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерів), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (85) З огляду на вищезазначене, ПП «МТП-ЧАС», ТОВ «Дніпрогума» під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) UA-2017-04-07-000743-с щодо закупівлі: рукавів гумових, ДК 021:2015: 44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьюбінги та супутні вироби діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (86) Внаслідок узгодженості поведінки ПП «МТП-ЧАС», ТОВ «Дніпрогума» право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників – ТОВ «Дніпрогума» одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворення результати цих торгів.
- (87) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ПП «МТП-ЧАС», ТОВ «Дніпрогума» 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.
- (88) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

### **5. Заперечення Відповідачів та їх спростування**

- (89) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-19 від 23 березня 2020 року №72-03/23п ПП «МТП-ЧАС» листами від 27 квітня 2020 року та від 27 травня 2020 року №207/05-25 повідомило, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнано та висловило клопотання про застосування найменшої суми штрафу.
- (90) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-19 від 23 березня 2020 року №72-03/23п ТОВ «Дніпрогума» листами від 28 квітня 2020 року та від 26 травня 2020 року №352/05-202 повідомило, що порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнано та висловило клопотання про застосування найменшої суми штрафу.

### **6. Остаточні висновки**

- (91) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи №02-06/19-19, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ПП «МТП-ЧАС» та ТОВ «Дніпрогума», які полягали у: подачі документів у тендерних пропозиціях однакових за оформленням; не пониження ціни в аукціоні, наявності спільних господарських відносин, подачі пропозицій з одного електронного майданчика, подачі податкової звітності з однієї IP-адреси, абонентом якої є один із учасників, наявності спільного працівника та інші є

узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів (торгах) UA-2017-04-07-000743-с щодо закупівлі: рукавів гумових, ДК 021:2015: 44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьобінги та супутні вироби та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.

- (92) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (93) Дії ПП «МТП-ЧАС», ТОВ «Дніпрогума», які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-04-07-000743-с щодо закупівлі: рукавів гумових, ДК 021:2015: 44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьобінги та супутні вироби, які проводились протягом квітня-травня 2017 року ВП ХАЕС ДП «НАЕК «Енергоатом» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

## 7. Визначення розміру штрафу

- (94) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (95) Згідно з наданою довідкою ПП «МТП-ЧАС» дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік склав 572,7 тис. гривень.
- (96) Згідно з наданою довідкою ТОВ «Дніпрогума» дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік склав 19976,2 тис. гривень.
- (97) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (98) Водночас, при визначенні розміру штрафу враховано такі обставини:
- ПП «МТП-ЧАС» визнало факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та сприяло розгляду справи.
  - ТОВ «Дніпрогума» визнало факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції та сприяло розгляду справи.
- (94) Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №02-06/19-19 від 23 березня 2020 року №72-03/23п у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12<sup>1</sup>, 14, 17 Закону України «Про

Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення,

#### ВИРІШИЛА:

1. Визнати дії Приватного підприємства «МТП-ЧАС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37007368), товариства з обмеженою відповідальністю «Дніпрогума» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33287328), які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-04-07-000743-с щодо закупівлі: рукавів гумових, ДК 021:2015: 44160000-9 — Магістралі, трубопроводи, труби, обсадні труби, тьобінги та супутні вироби (надалі - Торги), які проводились протягом квітня-травня 2017 року Відокремленим підрозділом «Хмельницька АЕС» Державним підприємством «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом», порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
2. За вчинення порушення, зазначеного у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
  - 2.1 приватне підприємство «МТП-ЧАС» (ідентифікаційний код юридичної особи – 37007368) у розмірі 14242,00 (чотирнадцять тисяч двісті сорок дві) гривні.
  - 2.2 товариство з обмеженою відповідальністю «Дніпрогума» (ідентифікаційний код юридичної особи - 33287328) у розмірі 14242,00 (чотирнадцять тисяч двісті сорок дві) гривні.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня одержання рішення про накладання штрафу.

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

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії  
голова відділення

Олег ФЕДОРЧУК