

### ВИТЯГ З ПОДАННЯ №72-03/80 п

З попередніми висновками  
у справі № 72/27-21

10 червня 2021 року

м. Хмельницький

#### 1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Тернопільській області.
- (2) Здійснено аналіз матеріалів та розглянуто лист Тернопільської обласної прокуратури від 10.11.2020 № 22/3-240 вих-20 про ознаки вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та фізичною особою – підприємцем Порицькою Людмилою Миколаївною порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час їх участі у відкритих торгах, які проводилися комунальним підприємством Тернопільської міської ради «Тернопіль Інтеравіа» у жовтні 2020 року.

#### 2. ВІДПОВІДАЧІ

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» (далі – ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ») - ідентифікаційний код юридичної особи 43575398, місцезнаходження: вул. Варшавська, будинок 114-Р, корпус 1, квартира 15, м. Ірпінь, Київська область.  
Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» є оптова торгівля електронним і телекомунікаційним устаткуванням, деталями до нього (код КВЕД 46.52).
  - фізична особа-підприємець Порицька Людмила Миколаївна (далі - ФОП Порицька Л.М.) - ідентифікаційний код 2819009884, місцезнаходження: вул. 1-го Травня, будинок 6, квартира 133, м. Васильків, Київська область.  
Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Порицької Л.М. є неспеціалізована оптова торгівля (код КВЕД 46.90).
- (4) ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицька Л.М. є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

#### 3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (5) Комунальне підприємство Тернопільської міської ради «Тернопіль Інтеравіа» (далі – Замовник) проводило відкриті торги на закупівлю товару: «Обладнання для відео нагляду», ДК 021:2015: 32230000-4 - Апаратура для передавання радіосигналу з

приймальним пристроєм (далі - Торги) з очікуваною вартістю закупівлі 282 790,00 грн з ПДВ.

- (6) Оголошення про проведення процедури закупівлі 06.10.2020 розміщено в системі електронних закупівель «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2020-10-06-005864-с).
- (7) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 22 жовтня 2020 року о 16:00. Дата і час проведення електронного аукціону: 23 жовтня 2020 року о 15:17.
- (8) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах тендерні пропозиції подали два учасники: ФОП Порицька Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ».
- (9) Згідно із «Повідомленням про намір укласти договір на закупівлю UA-2020-10-06-005864-с» переможцем Торгів стало ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ», з яким Замовником укладено договір від 17.11.2020 № 17-11 на суму 282 790, 00 грн без ПДВ.

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

- (10) За результатами аналізу інформації та матеріалів, отриманих під час дослідження, Відділення виявило обставини, які свідчать, що ФОП Порицька Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» (далі – Учасники або Відповідачі) узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

##### **4.1. Спільне подання тендерних пропозицій на Торги**

###### ***(а) надання тендерних пропозицій з одного електронного майданчика***

- (11) 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.
- (12) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (13) 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.
- (14) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (15) Наразі існує 13 авторизованих електронних майданчиків і який майданчик вибрати в ProZorro, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.

- (16) Відповідно до інформації ДП «Прозорро» (лист від 07.12.2020 № 206/01/3115/03) ФОП Порицька Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» подавали свої пропозиції для участі у Торгах з одного електронного майданчика ТОВ «Е-Тендер» (E-tender).
- (17) Обрання Учасниками для участі у Торгах одного і того ж електронного майданчика з поміж 13 вказує на наявність умов для узгодження Відповідачами дій під час підготовки та участі в Торгах.

**(б) використання однієї IP-адреси**

- (18) ДП «Прозорро» (лист від 07.12.2020 № 206/01/3115/03) повідомило Відділення, що ФОП Порицька Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» заходили в аукціон із використанням однієї IP-адреси (таблиця 1).

Таблиця 1

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса
1.	ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ»	<b>77.120.244.32</b>
2.	ФОП Порицька Л.М.	<b>77.120.244.32</b>

- (19) Згідно із інформації ТОВ «Е-Тендер», наданої листом від 05.01.2021 № 9, Учасники під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі у Торгах використовували одну IP-адресу (таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса
1.	ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ»	<b>77.120.244.32</b>
2.	ФОП Порицька Л.М.	<b>77.120.244.32</b>

- (20) Крім того, ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» 07.10.2020 здійснено реєстрацію на електронному майданчику E-tender із використанням IP-адреси: **77.120.244.32** (лист ТОВ «Е-Тендер» від 05.01.2021 № 9).
- (21) Також, здійснивши аналіз інформації, отриманої від акціонерного товариства комерційний банк «ПРИВАТБАНК» (далі - АТ КБ «Приватбанк») (лист від 05.02.2021 № 20.1.0.0/7-210201/3482) [інформація позначена банком, як банківська таємниця], встановлено, що ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицька Л.М. протягом жовтня 2020 року спільно використовували одну IP-адресу: [REDACTED].
- (22) За результатами аналізу інформації, наданої ТОВ «Е-Тендер» (лист від 05.01.2021 № 9) та АТ КБ «Приватбанк» (лист від 05.02.2021 № 20.1.0.0/7-210201/3482) [інформація позначена банком, як банківська таємниця], встановлено, що Учасники здійснювали операції щодо оплати задля участі у Торгах, використовуючи одну IP-адресу: [REDACTED].
- (23) За даними сайту 2ip (<https://2ip.ua/ua/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси: 77.120.244.32 є ТОВ «Воля-кабель».
- (24) Листом від 02.02.2021 № 65/ВК ТОВ «Воля-кабель» повідомило, що у жовтні 2020 року IP-адреса: 77.120.244.32, яка є статичною:
- використовувалася товариством з обмеженою відповідальністю «КОБІ ДІСТРИБЬЮШИН» (ідентифікаційний код юридичної особи - 39628527) (далі – ТОВ «КОБІ ДІСТРИБЬЮШИН»);
  - адреса надання телекомунікаційних послуг: вул. Пріорська, буд.10, кв.3. м. Київ.
  - абонент ТОВ «КОБІ ДІСТРИБЬЮШИН» отримує телекомунікаційні послуги на підставі Договору № 4426/17 надання телекомунікаційних послуг від 27.07.2017. Пунктом 2.1 зазначено договору визначено, що «...абонент (ТОВ «КОБІ

ДІСТРИБЬЮШИН») замовляє, а Підприємство (ТОВ «Воля-кабель») забезпечує надання Послуги винятково за адресою: м. Київ, вул. Пріорська, 10, 3».

- (25) Згідно з відомостями, отриманими із Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань:
- засновником і керівником ТОВ «КОБІ ДІСТРИБЬЮШИН» є Вихристюк Олексій Анатолійович (місцезнаходження: 08606, Київська обл., місто Васильків, Військове містечко 11, будинок 19, квартира 84) з часткою у статутному капіталі 100%;
  - Вихристюк Олексій Анатолійович (місцезнаходження: 08606, Київська обл., місто Васильків, Військове містечко 11, будинок 19, квартира 84) є засновником ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» з 20.03.2020 по даний час з часткою у статутному капіталі 100%.
- (26) Відповідно до довідки «Загальні відомості про учасника» від 21.10.2020 № 21, наданої ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» на Торги, місцезнаходження (фактична адреса) та поштова адреса товариства – вул. Пріорська, буд.10, кв.3, м. Київ (Договір оренди квартири від 1 вересня 2020 року, укладений ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» із ФОП Удовічко Н.О.).
- (27) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (28) Таким чином, Учасники з метою подання тендерних пропозицій для участі у Торгах використовували одне обладнання (комп'ютери чи пристрої у мережах) для входу в Інтернет, зокрема при поданні тендерної пропозиції, заходженні в аукціон, а також для входу до електронного кабінету для здійснення банківських операцій.
- (29) Використання Відповідачами однієї і тієї ж IP-адреси за місцезнаходженням: вул. Пріорська, буд.10, кв.3, м. Київ для входження до банківських електронних кабінетів свідчить про спільне ведення ними господарської діяльності, а подання тендерних пропозицій з тієї ж IP-адреси доводить їх спільну підготовку до Торгів та обізнаність щодо змісту пропозицій один одного.

**(в) залучення до підготовки та подачі пропозицій однієї особи**

- (30) Листом від 05.01.2021 № 9 ТОВ «Е-Тендер» надало інформацію про реєстраційні дані ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицької Л.М. станом на час реєстрації та на час проведення Торгів (таблиця 3).

Таблиця 3

№ п/п	Найменування учасника	Контактна особа	Телефон	Логін, електронна пошта
1.	ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ»	Базильчук Валентина	+380982007904	zetprotex@gmail.com
2.	ФОП Порицька Л.М.	Базильчук Валентина	+380982007904	valiasuhomlin17@gmail.com

- (31) Відповідно до «Довідки про наявність працівників необхідних професій і кваліфікацій, які можуть бути залучені до поставки товару за предметом закупівлі» від 21.10.2020 № 26 та «Згоди на обробку персональних даних працівників», наданих ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» у складі тендерних пропозицій для участі у Торгах, Базильчук Валентина є працівником ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та перебуває на посаді бухгалтера.
- (32) Згідно з відомостями Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, у розділі «Інформація про здійснення зв'язку»

ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» значиться, наведений в таблиці 3 номер телефону, а саме: +380982007904.

- (33) Отже, той факт, що ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицька Л.М., які виступали конкурентами в Торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували їх з використанням однієї ІР-адреси, залучали для підготовки, подачі пропозицій одну особу, яка є працівником одного із Учасників Торгів, вказує на те, що у період підготовки та участі у процедурі закупівлі Відповідачі були пов'язані між собою, діяли спільно, а також про узгодження їхніх дій під час участі у Торгах.

#### 4.2. Поведінка Відповідачів під час електронного аукціону

- (34) Відповідно до даних системи електронних закупівель «Prozorro» та інформації ДП «Прозорро» (лист від 07.12.2020 № 206/01/3115/03) ФОП Порицька Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» заходили в систему для участі в аукціоні в один час, значно раніше від початку аукціону (таблиця 4).

Таблиця 4

Найменування учасника	Вхід в аукціон		Тривалість аукціону (за даними сайту «Prozorro»)
	дата	час	
ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ»	23.10.2020	12:02	23 жовтня 2020 року 15:17 – 15:38
ФОП Порицька Л.М.	23.10.2020	12:02	

- (35) 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
- (36) 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.
- (37) 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.
- (38) Проаналізувавши проведений електронний аукціон (таблиця 5) встановлено, що ФОП Порицька Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» протягом трьох етапів не здійснювали пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію


Таблиця 5

Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Різниця цінових пропозицій Учасників, грн.
ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ»	282 790,00	282 790,00	20 200
ФОП Порицька Л.М.	262 590,00	262 590,00	

- (39) Відповідно до тендерної документації, єдиним 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.

- (40) 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.
- (41) 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.
- (42) 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.
- (43) Отже, така поведінка під час проведення аукціону не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання

#### **4.3 Інформація про взаємозв'язок Учасників**

- (44) Відповідно до «Довідки про наявність працівників необхідних професій і кваліфікацій, які можуть бути залучені до поставки товару за предметом закупівлі» від 21.10.2020 № 26 та «Згоди на обробку персональних даних працівників», наданих ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» у складі тендерних пропозицій для участі у Торгах, одним із працівників ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» є Порицький Володимир Сергійович, який перебуває на посаді заступника директора.
- (45) За даними Васильківського міськрайонного відділу державної реєстрації актів цивільного стану (лист від 31.03.2021 № 1311/21.8-34а) [інформація позначена суб'єктом, як конфіденційна] .
- (46) У розумінні абзацу 4 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Порицький Володимир Сергійович та Порицька Людмила Миколаївна є пов'язаними фізичними особами, оскільки є подружжям.
- (47) Наведене вказує на наявність умов для обміну інформацією та узгодження Відповідачами дій під час підготовки та участі в Торгах.

#### **4.4. Використання Відповідачами одних і тих же засобів зв'язку.**

- (48) У складі тендерних пропозицій ФОП Порицька Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» надали довідки, які містять відомості про учасника, де вказано один і той самий номер телефону +380689614145, як контактний номер керівника та особи уповноваженої учасником на підписання тендерної пропозиції в рамках даної процедури закупівлі та укладання договору.
- (49) Вищезазначений номер телефону ФОП Порицькою Л.М. зазначався:
- в Тендерній пропозиції, яка подавалася нею на Торги;
  - в Тендерній пропозиції та в довідці від 13.05.2020 № 29 в складі тендерних пропозицій, які вона завантажувала в електронну систему «Prozorro» для участі у відкритих торгах UA-2020-04-29-002093-a;

- в Формі цінової пропозиції (відомості про учасника) та в довідці від 03.07.2020 № 37 в складі тендерних пропозицій, які вона завантажувала в електронну систему «Prozorro» для участі у допороговій закупівлі UA-2020-06-24-003312-a;
  - в Тендерній пропозиції (відомості про учасника) в складі тендерних пропозицій, які вона завантажувала в електронну систему «Prozorro» для участі у відкритих торгах UA-2020-10-09-005939-b;
  - в довідці від 12.05.2021 № 85 в складі тендерних пропозицій, які вона завантажувала в електронну систему «Prozorro» для участі у відкритих торгах UA-2021-04-26-007990-с.
- (50) Згідно з відомостями Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, у розділі «Інформація про здійснення зв'язку» ФОП Порицької Л.М. значиться номер телефону: **+380506475710**.
- (51) Номер телефону **+380506475710** вказано ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» у Заявці про приєднання до Договору про надання послуг з організації перевезення відправлень ТОВ «Нова пошта» (додаток до листа ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» 15.03.2021 №15-03/21).
- (52) У довідках щодо відомостей про учасника, які подавалися Учасниками у складі тендерних пропозицій містяться інформація щодо електронних адрес:
- ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» - office@kobi.ua;
  - ФОП Порицька Л.М. – lporitskaya@kobi.ua.
- (53) Слід відмітити, що електронні адреси Відповідачів мають однакове унікальне доменне ім'я – «kobi.ua».
- (54) За даними сайту 2ip реєстратором доменного імені «kobi.ua» є ТОВ «Інтер Інвест».
- (55) Листом від 26.05.2021 № 648 ТОВ «Інтер Інвест» повідомило наступне:
- послуги з реєстрації доменного іменні «kobi.ua» надавалася на підставі публічного (сервісного) договору;
  - приватні доменні імена другого рівня в домені UA реєструються на підставі свідоцтва на знак для товарів та послуг, права на використання якого на території України належать відповідному реєстранту;
  - Товариство розпочало процедуру реєстрації доменну «kobi.ua» за наявності свідоцтва на знак для товарів та послуг за № 131432;
  - власником свідоцтва на знак для товарів та послуг за № 131432 є Вихристюк Олексій Анатолійович.
- (56) Як зазначалося раніше Вихристюк Олексій Анатолійович є засновником ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ».
- (57) **Доменне ім'я** - частина простору ієрархічних імен мережі Інтернет, що обслуговується групою серверів системи доменних імен (DNS-серверів) та централізовано адмініструється. Доменні імена формуються за географічним, адміністративними, приналежними ознаками, проходять відповідну реєстрацію. Технічні особливості системи доменних імен виключають можливість існування у цій системі двох тотожних доменних імен.
- (58) Використання ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицькою Л.М. спільних засобів зв'язку (однакових контактних номерів телефонів та електронних адрес з одним доменним іменем - kobi.ua) свідчить про їх спільні інтереси та можливість обміну інформацією, у тому числі з метою участі у Торгах.

#### **4.5. Наявність телефонних розмов між Відповідачами**

- (59) За інформацією, отриманою в ході розгляду справи встановлено, що Відповідачами використовуються певні номери телефонів, зокрема:

1) +380503801515 - ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ», який вказаний:

- в Довідці від 21.10.2020 № 21 в складі тендерних пропозицій товариства, як телефон для контактів;
- в Тендерній пропозиції, яка подавалася на Торги, в пункті 4 «Телефон, факс, e-mail»;
- як номер телефону за яким відбувається зв'язок АТ КБ «Приватбанк» із ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ».

2) +380506475710 – ФОП Порицькою Л.М., який вказаний:

- у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань у розділі «Інформація про здійснення зв'язку»;
- як номер телефону за яким відбувається зв'язок АТ КБ «Приватбанк» із Учасником;
- у Головному управлінні ДПС у Київській області.

- (60) Відповідно до листа ПАТ «ВФ Україна» від 16.04.2021 № 02/КІ-Б/86 [інформація позначена суб'єктом, як конфіденційна] договір на користування абонентським номером +380503801515 [REDACTED]
- (61) Як зазначалося раніше Вихристюк Олексій Анатолійович є засновником ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ».
- (62) За даними ПАТ «ВФ Україна» (лист від 16.04.2021 № 02/КІ-Б/86) [інформація позначена суб'єктом, як конфіденційна] між номерами телефонів Відповідачів, зокрема, [REDACTED] неодноразово відбувалися телефонні з'єднання (таблиця 6).

Таблиця 6

дата	час	тривалість з'єднання, с.
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
	[REDACTED]	[REDACTED]
	[REDACTED]	[REDACTED]
	[REDACTED]	[REDACTED]
	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
	[REDACTED]	[REDACTED]
	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

- (63) Дані таблиці 6 вказують, що між номерами телефонів Відповідачів відбувалися телефонні з'єднання: до оголошення Торгів, в день оголошення Торгів (06.10.2020), а також під час підготовки до участі у Торгах.
- (64) Регулярні телефонні з'єднання між Відповідачами свідчать про обізнаність із діяльністю один одного та можливість обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі в Торгах.



#### 4.6. Особливості господарських відносин між Відповідачами

- (65) За результатами аналізу інформації, отриманої від АТ КБ «Приватбанк» (лист від 05.02.2021 № 20.1.0.0.0/7-210201/3482) [інформація позначена банком, як банківська таємниця] стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками Учасників, встановлено, що між ФОП Порицькою Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» існували спільні господарські відносини, як до проведення торгів так і під час їх проведення, які полягали в наданні/поверненні зворотної фінансової безвідсоткової допомоги. Інформація для прикладу наведена нижче (таблиця 7).

Таблиця 7

Платник	Найменування одержувача	Дата перерахунку	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

- (66) Надання один одному, поворотної фінансової допомоги протягом вересня-листопада 2020 року може свідчити про єдність економічних інтересів у ФОП Порицької Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ», а також про відсутність конкуренції між ними.
- (67) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (68) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.

- (69) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отримання коштів, ні одержання їх під процент.
- (70) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Учасниками стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (71) Так як за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, Учасники, надаючи одне одному кошти в позику, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (72) Тобто, Учасники усвідомлено йдуть на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.
- (73) Враховуючи те, що ФОП Порицька Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів у господарській діяльності, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.
- (74) Крім того, здійснивши аналіз інформації, отриманої від АТ КБ «Приватбанк» (лист від 05.02.2021 № 20.1.0.0.0/7-210201/3482) [інформація позначена банком, як банківська таємниця], встановлено, що ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицька Л.М. протягом жовтня 2020 року здійснювали вхід до електронного кабінету для здійснення операцій, використовуючи:

-

-

- (75) АТ КБ «Приватбанк» (лист від 05.02.2021 № 20.1.0.0.0/7-210201/3482) [інформація позначена банком, як банківська таємниця] повідомило номер телефону за яким відбувається зв'язок банком із ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» (за весь час обслуговування рахунків): [REDACTED].
- (76) Таким чином, наведена інформація свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та фінансову підтримку в господарській діяльності, що можуть створювати певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених Торгах
- (77) Отже, сталі ділові та господарські відносини Відповідачів свідчать про єдність їх економічних інтересів та обумовили їх обізнаність із діяльністю один одного, внаслідок чого вони мали можливість обміну інформацією, у тому числі щодо участі у Торгах.

#### **4.7. Особливості подання документів Відповідачами**

- (78) При аналізі завантажених ФОП Порицькою Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» файлів (документів) під час участі у Торгах до електронної системи закупівлі ProZorro Відділенням встановлено, що подача документів здійснювалась в один спосіб.
- (79) Так, одні і ті ж документи Учасників завантажені у одному файлі, зокрема:
- Довідки «Загальні відомості про учасника», «для підтвердження відсутності підстав для відмови учаснику, визначених статтею 17 Закону», Гарантійний лист завантажено у файл «Кваліфікаційна частина 1.pdf» (ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ») та файл «КЧ 1. pdf» (ФОП Порицька Л.М.);
  - Виписка з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, Витяг з реєстру платників податків, Опис документів, що

надаються державному реєстратору для проведення реєстраційної дії завантажено у файл «Кваліфікаційна частина 2.pdf» (ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ») та файл «КЧ 2. pdf» (ФОП Порицька Л.М.).

- (80) Наведені однакові особливості подачі тендерних пропозицій до електронної системи закупівлі ProZorro не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.
- (81) Зазначенні обставини свідчать про те, що ці документи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

#### **4.8. Технічна участь одного із Відповідачів у Торгах.**

- (82) В ході розгляду справи встановлено ряд фактів, які характеризують ФОП Порицьку Л.М., як технічного учасника Торгів, а саме:
- (83) ФОП Порицька Л.М. на Торги подала не повний пакет документів, визначених тендерною документацією Замовника, зокрема, відсутні:
- довідки в довільній формі, які підтверджують відсутність підстав відмови учаснику торгів, передбаченої пунктом 12 частини 1 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», а також ті, що підтверджують відповідність кваліфікаційним критеріям, визначених в статті 16 вказаного закону;
  - копії сертифікату відповідності або паспорта якості на товар, листа з підтвердженням здійснення після продажного гарантійного ремонту;
  - гарантійні листи щодо проведення гарантійного та післягарантійного обслуговування; на будь-який елемент техніки, що вийшов з ладу;
  - правові документи щодо можливості постачання складових частин /модулів/ліцензій Програмного забезпечення згідно технічних вимог документації, тощо.
- (84) У зв'язку з відсутності повного пакету документів тендерну пропозицію ФОП Порицької Л.М. на підставі статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» було відхилено Замовником.
- (85) Цінова пропозиція, яку ФОП Порицька Л.М. подавала на Торги, була економічно вигіднішою, порівняно із ціною пропозицією ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ», але була відхилена Замовником за відсутності ряду важливих документів.
- (86) При цьому, ФОП Порицька Л.М. при подачі цінової пропозиції на Торги не вказала конфігурації виробів, що були предметом закупівлі, а саме: типу, марки, моделі відео реєстратора та ІР відеокамери в комплекті з програмним модулем на розпізнавання державних номерних знаків.
- (87) Наведене вказує на формальний підхід до формування ФОП Порицькою Л.М. цінової пропозиції, яку вона подавала на Торги.
- (88) Крім цього, первинна та остаточна цінова пропозиція, яку ФОП Порицька Л.М. подавала на Торги була не змінною, тобто даний Учасник не був зацікавлений у здобутті перемоги на Торгах, а його участь була направлена на створення видимої (уявної) конкуренції та забезпечення перемоги ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ».

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

- (89) У ході розгляду справи Відділенням встановлено, що поведінка ФОП Порицької Л.М. та ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (90) 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 окремих суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

- (91) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (92) 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).
- (93) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень 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 тендеру.
- (94) Матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки до участі в Торгах.
- (95) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- подача тендерних пропозицій Учасниками з одного авторизованого електронного майданчика та із використанням однієї IP – адреси;
  - використання Відповідачами у господарській діяльності однієї IP – адреси;
  - залучення до підготовки та подачі пропозицій однієї особи, яка є працівником одного із Учасників;
  - використання Відповідачами одних і тих же засобів зв'язку;
  - наявність телефонних розмов між Відповідачами;
  - наявність господарських відносин між Відповідачами;
  - технічна участь одного з Відповідачів у Торгах, тощо
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицької Л.М. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (96) З огляду на зазначене Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (97) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовниками Торгів, порушивши право замовників на отримання найбільш ефективного для них результату, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (98) 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.

## **6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ**

- (99) Аналіз тендерних пропозицій та інформації зібраної в процесі дослідження, у сукупності вказують на узгоджену поведінку ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицької

Л.М. при підготовці тендерних пропозицій та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції.

- (100) 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.
- (101) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (102) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (103) Дії ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» та ФОП Порицької Л.М., які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах, які проводились комунальним підприємством Тернопільської міської ради «Тернопіль Інтеравіа» щодо закупівлі товару «Обладнання для відео нагляду», ДК 021:2015:32230000-4, ідентифікатор закупівлі UA-2020-10-06-005864-с, 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 РОЗМІРІВ ШТРАФІВ**

- (104) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (105) Відповідно до копії форми 2 «Звіт про фінансові результати» за 2020 рік чистий дохід ТОВ «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) становив 1 927,5 тисяч гривень.
- (106) Відповідно до листа Головного управління ДПС у Київській області від 24.04.2021 № 9393/5/10-36-24-01сума доходу ФОП Порицької Л.М. за 2020 рік становить 3 276,414 тисяч гривень.
- (107) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією можуть бути враховані пом'якшуючі та обтяжуючі обставини.
- (108) 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 (нерациональне витрачання) публічних коштів.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup>, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 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 за №291/5482 (із змінами), пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), 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),

### ПРОПОНУЮ:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» (ідентифікаційний код юридичної особи 43575398) та фізична особа-підприємець Порицька Людмила Миколаївна (ідентифікаційний код 2819009884) 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 торгів, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах по закупівлі товару «Обладнання для відеонагляду», ДК 021:2015: 32230000-4, які проводились комунальним підприємством Тернопільської міської ради «Тернопіль Інтеравіа», ідентифікатор закупівлі UA-2020-10-06-005864-с.
2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього подання, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на:
  - 2.1. товариство з обмеженою відповідальністю «ЗЕТПРО ТЕХНОЛОДЖИ» (ідентифікаційний код юридичної особи 43575398) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік;
  - 2.2. фізичну особу-підприємця Порицьку Людмилу Миколаївну (ідентифікаційний код 2819009884) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.

Заступник начальника ВДР  
в Тернопільській області

Наталія Біловус

ПОГОДЖЕНО

Начальник ВДР  
в Тернопільській області

Андрій ЛЕВЧЕНКО

Заступник начальника І ВДР

Віталій ЛУЦЮК

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА