

Голові Південно-західного міжобласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету України
Олегу ФЕДОРЧУКУ

ВИТЯГ З ПОДАННЯ №72-03/57-п

З попередніми висновками
у справі №72/40-21

10 квітня 2023 року

м. Хмельницький

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) На адресу Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надійшов лист Департаменту стратегічних розслідувань Управління стратегічних розслідувань в Чернівецькій області Національної поліції України від 05.02.2021 №642/55/123/03-2021 (вх. №72-01/815 від 15.03.2021) щодо можливого порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Наладка-Комерц» ЛТД та фізичною особою-підприємцем Ройхманом Давидом Гершковичем під час їх участі у процедурі публічної закупівлі, проведеної через систему електронних закупівель «ProZorro» (ідентифікатори закупівлі в системі «ProZorro»: UA-2021-01-06-001274-b).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 04.06.2021 №72/45-рп/к розпочато розгляд справи №72/40-21 за ознаками вчинення товариством з обмеженою відповідальністю «Наладка-Комерц» ЛТД та фізичною особою-підприємцем Ройхманом Давидом Гершковичем 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 (тендерів).
- (3) Листами від 08.06.2021 №72-02/2405 та №72-02/2406 товариству з обмеженою відповідальністю «Наладка-Комерц» ЛТД та фізичній особі-підприємцю Ройхману Давиду Гершковичу було направлено розпорядження адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 04.06.2021 №72/45-рп/к про початок розгляду справи №72/40-21.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - Товариство з обмеженою відповідальністю «Наладка-Комерц» ЛТД (*інформація з обмеженим доступом*), далі – **ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД**.
Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД є (*інформація з обмеженим доступом*).
 - Фізична особа-підприємець Ройхман Давид Гершкович (*інформація з обмеженим доступом*), (далі – **ФОП Ройхман Д.Г.**)

Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Ройхмана Д.Г. є *(інформація з обмеженим доступом)*.

- ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхман Д.Г. є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхман Д.Г. далі разом – Відповідачі)

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (5) За посиланням №UA-2021-01-06-001274-b в системі електронних закупівель «ProZorro» Відділом освіти, молоді та спорту Глибоцької селищної ради 06.01.2021 розміщено тендерну документацію з метою проведення відкритих торгів на закупівлю: «код ДК 021:2015 - 15220000-6 Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені «Хек атлантичний морожений» **(далі – Торги)** із очікуваною вартістю закупівлі робіт 350 000,00 грн. з ПДВ.
- (6) З метою участі у Торгах тендерні пропозиції подали три суб'єкти господарювання – ФОП Золотарюк Сільвія Миколаївна з ціною пропозицією 350 000,00 грн, ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД з ціною пропозицією 325 000,00 грн. та ФОП Ройхман Д.Г. з ціною пропозицією 325 000,00 грн.
- (7) Відповідно до протоколу щодо прийняття рішення уповноваженою особою №16 від 29 січня 2021 року тендерну пропозицію ФОП Ройхмана Д.Г. відхилено на підставі пункту 1 частини 1 ст. 31 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (8) Згідно з протоколом щодо прийняття рішення уповноваженою особою №26 від 5 лютого 2021 року переможцем Торгів визнано ФОП Золотарюк Сільвію Миколаївну, з якою укладено договір №17 від 17.02.2021, сума договору становить – 280 000 грн.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (9) За результатами аналізу тендерних пропозицій ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхмана Д.Г. Відділенням виявлено обставини, які свідчать про вчинення Відповідачами антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (10) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в торгах.

4.1. Інформація про взаємозв'язок Відповідачів

- (11) Згідно із відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань станом на 25.01.2021 року, а саме під час проведення торгів, Ройхман Д.Г. був керівником ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД, а також засновником ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД із часткою 95 відсотків до статутного капіталу (згідно розширеного витягу з ЄДРПОУ від 21.09.2021 №569133263698).
- (12) Окрім цього, Ройхман Давид Гешкович *(інформація з обмеженим доступом)* в період проведення торгів був кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД.
- (13) Згідно 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 вважаються 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.

- (14) Отже, Відповідачі у період проведення Торгів були пов'язані відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», оскільки Ройхман Давид Гершкович, був керівником, засновником та кінцевим бенефіціарним власником (контролером) ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та одночасно здійснював господарську діяльність як фізична особа-підприємець Ройхман Давид Гершкович.
- (15) Взаємозв'язок Відповідачів свідчить про обізнаність із діяльністю один одного та можливість доступу і обміну інформацією щодо господарської та фінансової діяльності цих суб'єктів господарювання, в тому числі і щодо участі в Торгах.

4.2 Синхронність дій Відповідачів у часі

- (16) Згідно з інформацією, отриманою Відділенням від ДП «Прозорро» листом від 22.03.2021 №206/01/831/04 (вх. №72-01/912 від 23.03.2021) вхід на аукціон ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхманом Д.Г. здійснювався завчасно до початку аукціону в близький період, зокрема:

Таблиця 1

№	Найменування учасника	Дата входу	Час входу	Початок аукціону
1	ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД	25.01.2021	12:00	14:01
2	ФОП Ройхман Д.Г	25.01.2021	12:02	

- (17) Вищенаведена синхронність дій у часі Відповідачів може свідчити про скоординовану поведінку між ними та узгодженість їх дій під час участі у Торгах.

4.3 Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

- (18) Під час аналізу операцій ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхмана Д.Г. за рахунками, відкритими в АТ «Ощадбанк» (лист від 22.04.2021 №46/12-11/1/142/4383-БТ, вх. №72-001/334Кі від 30.04.2021) встановлено, що між Відповідачами протягом 2020 – 2021 років існували фінансово-господарські та договірні відносини. За зазначений період відбувся рух коштів між рахунками Відповідачів – оплата за товар згідно накладної, а саме:

Таблиця 2

Контрагент 1	Контрагент 1	Дата перерахування	Сума, грн.	Призначення платежу
(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)

- (22) Листом від 03.11.2022 №22583/01 (вх. №72-01/197Кі від 11.11.2022) ПрАТ «Київстар» повідомило Відділення, що вищезазначений номер телефону використовується *(інформація з обмеженим доступом)*. (дата початку користування – 04.01.2008).
- (23) Крім цього, листом №5083/4/07-2-5-БТ від 16.04.2021 (вх. №72-01/310Кі від 23.04.2021) АТ «Сбербанк» повідомило, що зв'язок між Відповідачами та АТ «Сбербанк» відбувався за одним і тим же номером телефону: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (24) При цьому, вищевказаний номер телефону використовувався *(інформація з обмеженим доступом)*, згідно з інформацією, наданою АТ «Банк інвестицій та заощаджень» листом від 15.04.2021 №01-8/1/04/788-БТ (вх. №72-01/330Кі від 28.04.2021) та АТ «Ощадбанк» листом від 22.04.2021 №46/12-11/1/142/4383-БТ (вх. №72-001/334Кі від 30.04.2021).
- (25) Проте, відповідно до інформації, наданої Відділенню ПрАТ «ВФ України» листом від 01.11.2022 №02/КІ-Б/90 (вх. №72-01/190кі від 07.11.2022) вищевказаний номер телефону з 19.09.2005 присвоєно *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (26) Листом від 26.06.2021 №26-14-21 (вх. №72-01/1747 від 30.06.2021) ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД підтвердило, що для зв'язку використовує номер телефону: +380505139940.
- (27) Таким чином, використання Відповідачами спільних засобів зв'язку свідчить про спільні інтереси Відповідачів, спільне ведення господарської діяльності та можливість обміну інформацією, у тому числі з метою участі в Торгах.

4.5 Використання Відповідачами однієї і тієї ж IP-адреси

- (28) Відповідно до інформації, отриманої від ДП «Прозорро» листом від 22.03.2021 №206/01/831/04 (вх. №72-01/912 від 23.03.2021) встановлено, що вхід на аукціон ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхманом Д.Г. здійснювався з однієї і тієї ж IP-адреси, зокрема:

Таблиця 3

№	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Дія, яку було здійснено учасником
1	ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД	194.8.145.164	2021-01-25	Заходив в аукціон
2	ФОП Ройхман Давид Гершкович	194.8.145.164	2021-01-25	Заходив в аукціон

- (29) Згідно інформації, яка отримана від Головного управління ДПС у Чернівецькій області листом від 30.03.2021 №2683/6/24-13-12-10 (вх. №72-01/247Кі від 06.04.2021), Відповідачі протягом 2019-2021 років (в тому числі під час проведення Торгів) подавали податкову звітність та інші документи до Головного управління ДПС у Чернівецькій області з однієї і тієї ж IP-адреси – *(інформація з обмеженим доступом)*:

Таблиця 4

Найменування учасника	IP-адреса	Час подачі податкової звітності та інших документів
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- (32) Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «Інтелект груп» листом від 13.05.2021 №27/21 (вх. №72-01/1336 від 13.05.2021), послуги з доступу до мережі інтернет з IP-адреси – *(інформація з обмеженим доступом)* надавались *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (33) Отже, використання Відповідачами однієї і тієї ж IP-адреси при поданні податкової звітності, вході в аукціон та до автоматизованої системи дистанційного обслуговування «Клієнт-Банк», не може вважатися випадковим збігом обставин, а свідчить про ділові та економічні зв'язки між Відповідачами, а також обізнаність кожного з них у здійсненні господарської діяльності одне одного, в тому числі й при підготовці пропозицій та узгодження ціни предмету закупівлі.
- 4.6 Здійснення господарської діяльності за однією і тією ж адресою**
- (34) Згідно із відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань станом на 25.01.2021 року, ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД зареєстровано за адресою: *(інформація з обмеженим доступом)* (відповідно до розширеного витягу з ЄДРПОУ від 21.09.2021 №569133263698).
- (35) Згідно із відомостями з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань станом на 25.01.2021 року, ФОП Ройхман Д.Г. зареєстрований за адресою: *(інформація з обмеженим доступом)* (відповідно до розширеного витягу з ЄДРПОУ від 21.09.2021 №307256258753).
- (36) Разом з тим згідно з інформацією, яка отримана від Головного управління ДПС у Чернівецькій області листом від 30.03.2021 №2683/6/24-13-12-10 (вх. №72-01/247Кі від 06.04.2021), відповідно до відомостей про об'єкти оподаткування, ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (37) Згідно інформації, яка отримана від Головного управління ДПС у Чернівецькій області листом від 30.03.2021 №2683/6/24-13-12-10 (вх. №72-01/247Кі від 06.04.2021), відповідно до відомостей про об'єкти оподаткування, ФОП Ройхман Д.Г. *(інформація з обмеженим доступом)*.

- (38) Також, відповідно до пункту 1.1 додатку 2 тендерної документації Замовник вимагав Довідку у довільній формі щодо наявності виробничих та/або складських приміщень для виконання поставки товару за предметом цієї закупівлі.
- (39) З цією метою ФОП Ройхман Д.Г. для підтвердження наявності складських приміщень надав договір оренди приміщення-складу №01-14-21/1 від 04 січня 2021 року, укладений з ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД, відповідно якого орендодавець передає, а орендар приймає в оренду нерухоме майно, розташоване за адресою: *(інформація з обмеженим доступом)*, а саме частину приміщення складів, загальною площею 20 кв. м. Згідно з п. 1.2. даного договору об'єкт оренди буде використовуватись для здійснення господарської діяльності (зберігання продукції, продуктів харчування).
- (40) Вказане свідчить, що Відповідачі фактичну господарську діяльність здійснюють за однією адресою, що надає можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією між ними щодо господарської та фінансової діяльності, в тому числі і щодо участі в Торгах.

4.7 Схожість поданих Відповідачами тендерних пропозицій та документації

- (41) З метою участі у Торгах ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД завантажено документи ФОП Ройхмана Д.Г. зокрема: «2.ПРОПОЗИЦІЯ», «4.Копія договору оренди складських приміщень. зг Додатку _2», «5.Копія оренди транспортного засобу з екіпажем», «7.Копія Рішення про державну реєстрацію потужності оператора ринку», «19.1.копія паспорта та ідентифікаційного номера», «19.Доручення на право підпис пропорії», «20.1..ВИТЯГ з реєстру платників податку на додану вартість», «20.Витяг з ЄДРПОУ Ройхман від 19.07.2016» та інші.
- (42) Таким чином, замість власної тендерної пропозиції та документів, які вимагалися Замовником ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД було завантажено тендерну пропозицію та документи ФОП Ройхмана Д.Г.
- (43) Отже, вищезазначені фактичні обставини підтверджують обмін інформацією між Відповідачами, а також спільну підготовку до участі та участь у Торгах з метою створення уяви конкуренції.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (44) Відділенням було встановлено, що поведінка ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхмана Д.Г. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (45) 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.
- (46) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаних рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (47) Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

- (48) Згідно із пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (49) Встановлені Відділенням у своїй сукупності, а саме: пов'язаність Відповідачів відносинами контролю, здійснення господарської діяльності за спільною адресою, наявність сталих господарських відносин, схожість поданих тендерних пропозицій та документації, використання одних і тих же засобів зв'язку, використання спільної IP-адреси та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а можуть свідчити про узгодження (координацію) ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхмана Д.Г. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (50) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхмана Д.Г. 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.
- (51) 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

- (52) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхмана Д.Г. не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ТОВ «Наладка-Комерц ЛТД» та ФОП Ройхмана Д.Г., які полягали у: пов'язаності Відповідачів відносинами контролю, здійсненні господарської діяльності за спільною адресою, наявності сталих господарських відносин, схожості поданих тендерних пропозицій та документації, використанні одних і тих же засобів зв'язку, використанні спільної IP-адреси та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів на закупівлю: «код ДК 021:2015 - 15220000-6 Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені «Хек атлантичний морожений», проведених Відділом освіти, молоді та спорту Глибоцької селищної ради (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2021-01-06-001274-b) та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (53) 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.
- (54) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (55) 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.
- (56) Отже, вищезазначені дії ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД та ФОП Ройхмана Д.Г., які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі відкритих торгах на закупівлю: «код ДК 021:2015 - 15220000-6 Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені «Хек атлантичний морожений», які проводились Відділом освіти, молоді та спорту Глибоцької селищної ради (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro»

UA-2021-01-06-001274-b) 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, шляхом спотворення результатів торгів.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (57) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктами 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 потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (58) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом третім частини другої цієї статті, - у розмірі до десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян; штраф, передбачений абзацом четвертим частини другої цієї статті, - у розмірі до двох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (59) 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.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14, Закону України «Про Антимонопольний комітет України», 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), та пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №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), -

ПРОПОНУЄМО:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація з обмеженим доступом*) та фізична особа підприємця Ройхман Давид Гершкович (ідентифікаційний код – *інформація з обмеженим доступом*) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «код ДК 021:2015 -

15220000-6 Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені «Хек атлантичний морожений» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2021-01-06-001274-b), які проводились Відділом освіти, молоді та спорту Глибоцької селищної ради.

2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на:

- 2.1. товариство з обмеженою відповідальністю ТОВ «Наладка-Комерц» ЛТД (ідентифікаційний код юридичної особи – *інформація з обмеженим доступом*) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік.
- 2.2. фізичну особу-підприємця Ройхмана Давида Гершковича (ідентифікаційний код – *інформація з обмеженим доступом*) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік.

Заступник начальника ВДР
у Чернівецькій області

Марія ЛИПКА

Начальник ВДР
у Чернівецькій області

Владислав РУДЬ

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА