



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ**  
**ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**  
**РІШЕННЯ**  
**АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

від 12 жовтня 2023 р.

Львів

№ 63/90-р/к  
Справа № 63/4-01-71-2021

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «АТАКРАФТІС» (на час проведення торгів товариство з обмеженою відповідальністю «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД») та товариство з обмеженою відповідальністю «ЕКОНОХРУМ» (час проведення торгів товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНСІС КЕПІТАЛ») подали заявки на участь у відкритих торгах за предметом закупівлі: «Патрон регенеративний до учбового саморятівника 1Т1 і Т2», ідентифікатор закупівлі UA-2020-10-01-001359-с, Замовник – ДП «Львіввугілля».

При цьому ТОВ «АТАКРАФТІС» та ТОВ «ЕКОНОХРУМ» (далі - Відповідачі, Учасники) під час підготовки та участі у закупівлі діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання.

За результатами розгляду справи № 63/4-01-71-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції дії товариства з обмеженою відповідальністю «АТАКРАФТІС» та товариства з обмеженою відповідальністю «ЕКОНОХРУМ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На товариство з обмеженою відповідальністю «АТАКРАФТІС» накладено штраф у розмірі 27 000,00 (двадцять сім тисяч) грн.

На товариство з обмеженою відповідальністю «ЕКОНОХРУМ» накладено штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія, Колегія), розглянувши матеріали справи про порушення ТОВ «АТАКРАФТІС» та ТОВ «ЕКОНОХРУМ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Другого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету

України від 20.09.2023 № 63-03/163п з попередніми висновками у справі № 63/4-01-71-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції

### **ВСТАНОВИЛА:**

#### **1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (1) Доручення Голови Антимонопольного комітету України від 29.12.2020 № 13-01/1309.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Розпорядження) від 20.05.2021 № 63/78-рп/к розпочато розгляд справи № 63/4-01-71-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції за кваліфікацією згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 і пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Листами від 21.05.2021 № 63-02/2805 (для ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД») та від 21.05.2021 № 63-02/2806 (для ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ») Відповідачам надіслано посвідчені копії Розпорядження.
- (4) У межах розгляду справи № 63/4-01-71-2021 Відділенням було складено подання про попередні висновки у справі від 20.09.2023 № 63-03/163п (далі – Подання).
- (5) Листами Відділення від 28.09.2023 № 63-02/2192 та № 63-02/2193 на адреси Відповідачів було надіслано копії Подання та одночасно повідомлено про засідання адміністративної колегії Відділення щодо прийняття рішення у справі № 63/4-01-71-2021.
- (6) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р із змінами) 02.10.2023 на офіційному веб-сайті Відділення була розміщена інформація щодо попередніх висновків у справі № 63/4-01-71-2021.

#### **2. ВІДПОВІДАЧІ**

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - А) Товариство з обмеженою відповідальністю «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД», (далі – ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД», Відповідач 1), після перейменування, зміни

інформації для здійснення зв'язку, зміни кінцевого бенефіціарного власника, керівника, зміни місцезнаходження, найменування – ТОВ «АТАКРАФТІС» (дата реєстрації змін в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань 23.06.2023, номер запису 1000701070008066491):

- ідентифікаційний код юридичної особи: (інформація з обмеженим доступом).
- юридична адреса: (інформація з обмеженим доступом).
- відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності є (інформація з обмеженим доступом)

В) Товариство з обмеженою відповідальністю «СТЕНСІС КЕПІТАЛ», (далі- ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ», Відповідач 2), після перейменування, зміни інформації для зв'язку, зміни кінцевого бенефіціарного власника, керівника, місцезнаходження юридичної особи – ТОВ «ЕКОНОХРУМ» (дата реєстрації змін в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань 16.05.2023, номер запису 1000701070009079309):

- ідентифікаційний код юридичної особи: (інформація з обмеженим доступом).
- юридична адреса: (інформація з обмеженим доступом).
- відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності є (інформація з обмеженим доступом).

- (8) Отже, ТОВ «АТАКРАФТІС» та ТОВ «ЕКОНОХРУМ» (далі разом - Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### **3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ**

- (9) ДП «Львіввугілля» (інформація з обмеженим доступом) в системі електронних публічних закупівель оголошено проведення відкритих електронних торгів за ідентифікатором UA-2020-10-01-001359-с на закупівлю «Патрон регенеративний до учбового саморятівника 1Т1 і 1Т2» (далі – торги).
- очікувана вартість: 3 674 000,00.
  - процедура: відкриті торги.
  - дата оприлюднення: 01.10.2020.
  - аукціон: 20.10.2020
- (10) Згідно з реєстром пропозицій (дата та час розкриття 20.10.2020 об 11:58) свої пропозиції подали:

Учасники Закупівлі	Початкова цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД»	3 674 000,00	3 674 000,00
ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ»	3 674 000,00	3 674 000,00

- (11) Відповідно до протоколу тендерного комітету від 26.10.2020 року № 31 найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ», на підставі чого Замовник (ДП «Львіввугілля») 09.11.2020 уклав з ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ» договір № 250 на суму 3 674 000,00 гривень.

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

- (12) Інформація та матеріали, наявні у Відділення, свідчать, що ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» і ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ» діяли узгоджено під час підготовки та участі у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

##### **4.1. Використання спільного електронного майданчика та спільних ІР – адрес**

- (13) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (14) 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.
- (15) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (16) Для участі в Торгах суб'єкти господарювання можуть обрати будь який авторизований електронний майданчик, здійснивши необхідні дії, пов'язані з подачею заявки на участь в тендері.
- (17) ДП «Прозорро» (лист від 19.01.2021 №206/137/04, вхідний від 19.01.2021 № 63-01/213), зазначило, що ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ» для участі у закупівлі використовували електронний майданчик ТОВ «Закупки. Пром. Юа».
- (18) Подання пропозицій та участь у торгах з одного електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.Юа» не може бути випадковим збігом обставин, оскільки існує

багато інших електронних майданчиків, зокрема: ТОВ «Е-тендер», «Держзакупівлі. Онлайн» «Закупівлі24» (ПАТ КБ «Приватбанк»), ТОВ «Українська універсальна біржа», ПП «Тендер Онлайн», ТОВ «ІТ Контракт» та ін.

- (19) ТОВ «Закупки. Пром. Юа» (лист від 01.02.2021 № 104/02, вхідний від 04.02.2021 № 63-01/404) надало інформацію стосовно реєстраційних даних ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ», на підставі чого встановлено, що ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» здійснювали реєстрацію на електронному майданчику, використовуючи при цьому спільну ІР – адресу, а саме (*інформація з обмеженим доступом*):

Таблиця № 2

Інформація з обмеженим доступом
---------------------------------

- (20) Згідно інформації, наявної у Відділенні, ІР – адреса (інформація з обмеженим доступом) належить інформація з обмеженим доступом.

- (21) Використання однакових ІР – адрес додатково підтверджується інформацією, отриманою від Головного управління ДПС у м. Києві (лист від 04.02.2021 № 2736/5/26-15-12-07-19, вхідний від 12.02.2021 № 63-01/68кі), з яких ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» надсилали податкову звітність в фіскальні органи, а саме:

Таблиця № 3

Інформація з обмеженим доступом
---------------------------------

- (22) ПАТ КБ «Аккордбанк» (лист від 16.06.2021 № 02-5/2495БТ, вхідний від 22.06.2021 № 63-01/518кі) надало інформацію стосовно переліку ІР – адрес, які ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» та ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» використовували під час входу до електронного кабінету системи дистанційного обслуговування для здійснення операцій. Слід зазначити, що такі дії ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» здійснювались (*інформація з обмеженим доступом*)

- як в період до проведення торгів:

Таблиця № 4

Інформація з обмеженим доступом
---------------------------------

- так і в період безпосереднього проведення торгів:

Таблиця № 5

Інформація з обмеженим доступом
---------------------------------

- (23) ІР – 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).

- (24) За допомогою сервісу 2IP було встановлено, що ІР – адреса (інформація з обмеженим доступом).

- (25) Згідно зазначеної в таблицях № 2 - № 5 інформації ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ» використовували протягом часового проміжку, що включає в себе період «до проведення торгів», безпосереднє «проведення торгів» спільну IP - адресу, що не може бути випадковим збігом обставин, при цьому наявність спільної внутрішньої IP – адреси клієнта - банку, яка у обох Відповідачів однакова, лише додатково підтверджує факт спільного доступу до мережі Інтернет, з використанням одного обладнання, в різний часовий проміжок, зокрема, під час взаємодії Відповідачів з електронним майданчиком та безпосередній участі у закупівлі.

#### 4.2. Оплата за участь у торгах з синхронністю дій в часі

- (26) ТОВ «Закупки.Пром.Юа» (лист від 01.02.2021 № 104/02, вхідний від 04.02.2021 № 63-01/404) зазначили, що ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ» здійснювали оплату за участь у торгах з розрахункових рахунків, відкритих в одному банку, здійснивши проплату в один день:

Таблиця № 6

Інформація з обмеженим доступом
---------------------------------

- (27) Зазначені факти подачі своїх пропозицій з однакових IP-адрес та зарахування коштів для участі у торгах в один день з різницею в часі близько 4 годин, при цьому що кінцевий термін подачі пропозицій для участі у торгах 19.10.2020, не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про узгодження своєї поведінки між ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ».

#### 4.3. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

- (28) ПАТ КБ «Аккордбанк» (лист від 16.06.2021 № 02-5/2495БТ, вхідний від 22.06.2021 № 63-01/518кі) надало інформацію стосовно операцій, які здійснювались по рахунках, що відкриті ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ» у ПАТ «Акорд Банк», на підставі чого встановлено наявність договірних відносин між Відповідачами (*інформація з обмеженим доступом*).
- (29) Отже, ТОВ «СТЕНСІС КЕПТАЛ» здійснював систематичне перераховування коштів ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» у період, що передуює проведенню торгів, включає період безпосереднього проведенню торгів, та період, що охоплює час після проведення торгів за товар.
- (30) Тобто між Відповідачами наявні сталі господарські відносини, що свідчить про високий рівень довіри між ними та тривалу співпрацю. Така поведінка Відповідачів свідчить про наявність спільного економічного інтересу та вказує на обізнаність щодо діяльності та ресурсів один одного, обмін інформацією в межах господарських відносин до та під час підготовки та участі у Торгах, а це, з урахуванням інших обставин цієї справи, свідчить про антиконкурентну

узгоджену поведінку під час підготовки тендерних пропозицій та участі Відповідачів у Торгах.

#### **4.4. Наявність поворотної фінансової безвідсоткової допомоги між Відповідачами**

- (31) Згідно інформації отриманої від ПАТ КБ «Аккордбанк» (лист від 16.06.2021 № 02-5/2495БТ, вхідний від 22.06.2021 № 63-01/518кі) встановлено, що між ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» наявні відносини стосовно надання «поворотної фінансової допомоги» **(інформація з обмеженим доступом)**
- (32) Перерахування ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» поворотної фінансової допомоги ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» до проведення закупівлі, та після проведення закупівлі свідчить про тісну комунікацію між Відповідачами, високий рівень довіри та тривалу співпрацю.
- (33) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України й 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.
- (34) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (35) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (36) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Відповідачами стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (37) Оскільки за договором безвідсоткової позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, Учасники торгів позичивши один одному кошти, з огляду на інфляційні показники та інші чинники, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (38) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.

- (39) Враховуючи поведінку Відповідачів і суть терміну «конкуренція», слід було очікувати, що кожний з окремо взятих учасників буде змагатися з іншими учасниками для здобуття переваг над ними.
- (40) При цьому, означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги.
- (41) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу (ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД»), крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує (ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ»), оскільки розраховує на її повернення.
- (42) За своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки надається на безвідсотковій основі.

#### **4.5. Пов'язаність Відповідачів через працівників**

- (43) Аналізом відомостей, наданих АТ «Альфа – Банк» (лист від 22.06.2021 №14804/БТ, вхідний від 30.06.2021 № 63-01/551кі) встановлено, що ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» надало банківській установі довіреність від 01.11.2018, згідно якої ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» уповноважило здійснювати розрахунково касові операції (отримання чекової книжки, внесення, зняття готівки з поточних рахунків по чеку, отримання виписок та додатків до них, надання в банк платіжних документів) співробітнику товариства *(інформація з обмеженим доступом)*
- (44) Згідно відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб –підприємців, а саме Витягу сформованого станом на 01.11.2019 року, керівником та засновником ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» зазначено (інформація з обмеженим доступом).
- (45) Тобто учасники закупівлі, а саме керівники Відповідача 1 та Відповідача 2 в період, що передував проведенню закупівлі були пов'язані трудовими відносинами, а саме керівник Відповідача 2, була уповноваженою особою стосовно операцій пов'язаних з банківськими рахунками Відповідача 1.
- (46) АТ «Укрпошта» (листом від 09.10.2021 № 103,003,-1398-21, вхідний від 19.10.2021 № 63-01/842кі) надало інформацію стосовно довіреностей на отримання кореспонденції отриманих від ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ», на підставі чого встановлено *(інформація з обмеженим доступом)*.



- (47) Згідно відомостей, отриманих від Головного управління Пенсійного фонду у м. Києві (лист від 16.01.2021 № 2600-0705-8/5940, вхідний від 21.01.2021 № 63-01/38кі, лист від 01.06.2021 № 2600-0705-5/89245, вхідний від 08.06.2021 № 63-01/479кі) встановлено працівника, який був пов'язаний трудовими відносинами з ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ», а саме :

Таблиця № 7

Інформація з обмеженим доступом
---------------------------------

- (48) Період пов'язаності трудовими відносинами (інформація з обмеженим доступом) з ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» включає в себе, безпосередньо період проведення торгів.
- (49) ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» вказує (інформація з обмеженим доступом) як директора з розвитку в довідці «щодо наявності працівників» від 16.10.2020, що в свою чергу свідчить про наявність сталих трудових відносин між Відповідачем 1 та (інформація з обмеженим доступом).
- (50) Згідно інформації, наданої ПАТ «Акордбанк» (лист від 16.06.2021 № 02-5/2495БТ, вхідний від 22.06.2021 № 63-01/518кі) встановлено операції, які здійснювались по рахунках Відповідачів, згідно з якими Відповідач 2 здійснював систематичні перерахунки коштів:

Таблиця № 8

Інформація з обмеженим доступом
---------------------------------

- (51) Працівник має право реалізувати свої здібності до продуктивної і творчої праці шляхом укладення трудового договору на одному, або, одночасно на декількох підприємствах, в установах, організаціях, якщо інше не передбачене законодавством, колективним договором або угодою сторін (ч. 2 ст. 21 Кодексу законів про працю України).
- (52) Сумісництвом вважається виконання працівником, крім своєї основної, іншої регулярної оплачуваної роботи на умовах трудового договору у вільний від основної роботи час у того ж або в іншого роботодавця за наймом.
- (53) Враховуючи вищенаведене, ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» як роботодавці вищезазначених осіб, мали б погодити розподіл робочого часу робітників для якісного виконання поставлених ними завдань. 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.

#### 4.6. Аналіз цінової поведінки Відповідачів

- (54) Відповідно до тендерної документації Замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на підставі одного критерію «ціна». Отже учасники задля забезпечення своєї перемоги мали би пропонувати ціну, що відповідає принципам ефективності.
- (55) Під час участі у закупівлі ТОВ «ЗАХИСТПРОМТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» подали такі цінові пропозиції:

Таблиця № 9

Учасник	Початкова цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД»	3 674 000,00	3 674 000,00
ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ»	3 674 000,00	3 674 000,00

- (56) Оскільки ціна предмета закупівлі є основою (єдиним критерієм) оцінки пропозицій учасників закупівлі, як безпосередньо зазначено в документації конкурсних торгів, то зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в закупівлі.
- (57) Проте ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» беручи участь у закупівлі не знижували свої цінові пропозиції та не брали участі в аукціоні.
- (58) Додатково слід зазначити, що Відповідачі для участі у закупівлі пропонували предмет закупівлі, а саме «Патрон регенеративний» турецького виробництва (виробник DEGEZA). Згідно аналізу завантаженої Відповідачами інформації встановлено, що ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» є офіційними дилерами виробника «Dezega SP», згідно завантажених ними сертифікатів дилера, якими надано такі повноваження:

Таблиця № 10

ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ»	ТОВ «ЗАХИСТПРОМТРЕЙД»
Реалізовувати всю номенклатурну продукцію «Dezega SP»	Реалізовувати всю номенклатурну продукцію «Dezega SP»
Брати участь у тендерах та торгах у якості офіційного дилера «Dezega SP»	Брати участь у тендерах та торгах у якості офіційного дилера «Dezega SP»
Надавати маркетингові, рекламні та консультаційні послуги з питань застосування та реалізації продукції «Dezega SP»	Надавати маркетингові, рекламні та консультаційні послуги з питань застосування та реалізації продукції «Dezega SP»
	Надавати сервісне обслуговування та має право на навчання по всій номенклатурі продукції «Dezega SP»

- (59) Також слід зазначити, що для підтвердження тендерної пропозиції Відповідачі завантажили договори, згідно з якими орендують нерухоме майно, а саме нежитлові приміщення в (інформація з обмеженим доступом):
- ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» - договір № 297 від 23.10.2019.
  - ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» - договір № 285 від 01.09.2019.

- (60) Слід зазначити, що обоє учасників орендують нежитлові приміщення, що знаходяться за адресою – (інформація з обмеженим доступом).
- (61) ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» завантажили у складі тендерної пропозиції «Договір комісії на перевезення вантажів автомобільним транспортом», які обоє уклали з (інформація з обмеженим доступом):
- ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ» - № 02/01-2020 від 02.01.2020.
  - ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» - № 08/06-2018 від 08.06.2018.
- (62) При цьому слід зазначити, що ТОВ «ЗАХИСТПРОМТРЕЙД» завантажило договір термін дії якого закінчився 31.12.2018, при цьому не завантаживши жодного підтвердження щодо продовження терміну дії договору, що у свою чергу може свідчити про незацікавленість учасника у здобутті перемоги в закупівлі.
- (63) Наведені обставини, а саме пов'язаність Відповідачів (господарські відносини, фінансова допомога), знаходження нежитлових приміщень за однією адресою, представництво на торгах товару одного виробника, відсутність аукціону між Відповідачами, свідчить про спільність інтересів, що у свою чергу є неможливим без обміну інформацією, та є результатом узгодженої поведінки Відповідачів під час підготовки та участі в торгах.

## **5. ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ**

- (64) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції. Відповідно до пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів. Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.
- (65) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у торгах 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.
- (66) Справжність змагання при проведенні торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників.

- (67) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій формі, прийнятті об'єднанням рішень в якій небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які його створили, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (68) Тендер (торги) відповідно до частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, цим законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (69) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в 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.
- (70) Наведені факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій та безпосередньо під час участі у Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах і координували свою поведінку, пов'язану з такою участю, що підтверджується наступним:
- використання спільного електронного майданчика та спільних ІР – адрес.
  - оплата за участь у торгах з синхронністю дій у часі.
  - наявність сталих господарських відносин між Відповідачами.
  - наявність поворотної безвідсоткової фінансової допомоги між Відповідачами.
  - пов'язаність Відповідачів через працівників.
  - неконкурентна поведінка Відповідачів.
- (71) З огляду на зазначене, Відповідачі під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (72) Отже, узгодження ТОВ «АТАКРАФТІС» (на час проведення торгів – ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД» та ТОВ «ЕКОНОХРУМ» (на час проведення торгів – ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ») своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (73) Таким чином, дії ТОВ «АТАКРАФТІС» (на час проведення торгів - ТОВ «ЗАХИСТПРОМ ТРЕЙД») та ТОВ «ЕКОНОХРУМ» (на час проведення торгів -

ТОВ «СТЕНСІС КЕПІТАЛ») щодо узгодження своєї поведінки під час участі в закупівлі «Патрон регенеративний до учбового саморятівника 1Т1 і 1Т2» є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

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

- (74) На подання про попередні висновки у справі від 20.09.2023 № 63-03/163п, яке було надіслано Відповідачам листами Відділення від 28.09.2023 № 63-02/2192 та № 63-02/2193, ТОВ «АТАКРАФТІС» та ТОВ «ЕКОНОХРУМ» не надали своїх заперечень чи спростувань.

## **7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

- (75) Пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятися, як за зовнішнім оформленням, так і за цінovими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.
- (76) Крім того, відповідно до:
- частини 1 статті 5 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.
- (77) У розумінні:
- частини 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь - якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь - якій формі, а також будь - яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
  - пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.
- (78) Таким чином доказами зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ТОВ «АТАКРАФТІС» та ТОВ «ЕКОНОХРУМ» під час участі у торгах.
- (79) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, передбачених пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»

## **8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ**

- (80) Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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.
- (81) Відповідно до частини 5 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. У разі потреби розмір доходу (виручки) може бути визначений органами Антимонопольного комітету України на підставі адміністративної інформації, отриманої з інших джерел.
- (82) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДПС у м. Києві листом від 22.09.2023 № 29039/5/26-15-12-07-03 (вхідний від 03.10.2023 № 63-01/395кі) розмір доходу (виручки) за 2022 рік склав (інформація з обмеженим доступом).

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

### **ПОСТАНОВИЛА:**

1. Визнати дії товариства з обмеженою відповідальністю «АТАКРАФТІС» (інформація з обмеженим доступом) та товариства з обмеженою відповідальністю «ЕКОНОХРУМ» (інформація з обмеженим доступом) під час участі у закупівлі «Патрон регенеративний до учбового саморятівника 1Т1 і 1Т2», ідентифікатор

закупівлі UA-2020-10-01-001359-с, Замовник - ДП «Львіввугілля» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «АТАКРАФТІС» (інформація з обмеженим доступом) штраф у розмірі 27 000,00 (двадцять сім тисяч) гривень.
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ЕКОНОХРУМ» (інформація з обмеженим доступом) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

*Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.*

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

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

В.о. голови Колегії,  
в.о. голови Відділення

Сергій ОЛЕНЮК