



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

20.07.2021 № 70/69 – р/к

Справа № 2/01-116-21

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АЗОВ-АРСЕНАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 32320793) (далі – ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ») та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІТ-АРСЕНАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи – 38242978) (далі – ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ») подали тендерні пропозиції на участь у торгах по закупівлі «Персональні комп'ютери (ноутбуки) 25 штук. Фабрика друку 25 штук.» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2020-07-17-005212-b) (далі – Торги).

При цьому, ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» спільно готувалися до участі у вказаних торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 2/01-116-21 такі дії ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» 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 порушників накладено штрафи:

- на ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» - 68 000,00 грн.;
- на ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» - 68 000,00 грн.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (далі-Відділення), розглянувши матеріали справи № 2/01-116-21 про порушення ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» 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 від 09.03.2021 № 70-03/153-п,

ВСТАНОВИЛА

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато розгляду справи № 2/01-116-21 (далі – Справа) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (2) Антиконкурентні узгоджені дії стосуються спотворення результатів відкритих торгів, проведених **ВІДДІЛОМ ОСВІТИ ВЕЛИКОНОВОСІЛКІВСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ДОНЕЦЬКОЇ ОБЛАСТІ** (далі - Замовник), з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» по закупівлі «Персональні комп'ютери (ноутбуки) 25 штук. Фабрика друку 25 штук.» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2020-07-17-005212-b).

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єктами господарювання :
 - **ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІТ-АРСЕНАЛ»**, ідентифікаційний код юридичної особи - 38242978, місцезнаходження: 87539, Донецька обл., місто Маріуполь, проспект Металургів, будинок 97. Основним видом діяльності ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» є оптова торгівля комп'ютерами, периферійним устаткуванням і програмним забезпеченням (код за КВЕД 46.51).
 - **ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АЗОВ-АРСЕНАЛ»**, ідентифікаційний код юридичної особи - 32320793, місцезнаходження: 87539, Донецька обл., місто Маріуполь, проспект Металургів, будинок 97. Основним видом діяльності ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» є оптова торгівля комп'ютерами, периферійним устаткуванням і програмним забезпеченням (код за КВЕД 46.51).
- (4) У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» є суб'єктами господарювання.

3. Процесуальні дії

- (5) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 09.03.2021 № 70-03/153-п за ознаками вчинення ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, адміністративною колегією Відділення прийнято розпорядження від 09.03.2021 № 70/120-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-116-21.
- (6) Листами Відділення від 06.07.2021 № 70-02/2-5499 та № 70-02/2-5494 копія витягу з подання з попередніми висновками у справі № 2/01-116-21 була надіслана ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» відповідно за їхнім місцезнаходженням.

4. Інформація про торги

- (7) Замовником на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 17.07.2020 опубліковано оголошення (UA-2020-07-17-005212-b) про проведення Торгів.
- (8) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) - 02.08.2020 (08 год. 00 хв).
- (9) Початок аукціону - 03.08.2020 (13 год. 44 хв.).
- (10) Очікувана вартість закупівлі - 499 975,00 грн.
- (11) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
 - ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ»;
 - ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ»;
 - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «НОВІТНІ ОСВІТНІ ТЕХНОЛОГІЇ», ідентифікаційний код юридичної особи - 42986448, місцезнаходження: 26331, Кіровоградська обл., Гайворонський р-н, село Хащувате, вулиця Чапаєва, будинок 41. Основним видом діяльності ТОВ «НОВІТНІ ОСВІТНІ ТЕХНОЛОГІЇ» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90);
 - ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МІЖШКІЛЬНИЙ РЕСУРСНИЙ ЦЕНТР «НОВА ШКОЛА» (далі - ТОВ «МІЖШКІЛЬНИЙ РЕСУРСНИЙ ЦЕНТР «НОВА ШКОЛА»), ідентифікаційний код юридичної особи - 43004553, місцезнаходження: 40024, Сумська обл., місто Суми, вулиця Прокоф'єва, будинок 36. Основним видом діяльності ТОВ «МІЖШКІЛЬНИЙ РЕСУРСНИЙ ЦЕНТР «НОВА ШКОЛА» є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).

- (12) Ціна тендерних пропозицій, запропонована ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ», ТОВ «НОВІТНІ ОСВІТНІ ТЕХНОЛОГІЇ», ТОВ «МІЖШКІЛЬНИЙ РЕСУРСНИЙ ЦЕНТР «НОВА ШКОЛА» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» на Торги, становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ»	499 650,00	499 650,00
2	ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ»	499 650,00	494 399,00
3	ТОВ «НОВІТНІ ОСВІТНІ ТЕХНОЛОГІЇ»	499 950,00	494 400,00
4	ТОВ «МІЖШКІЛЬНИЙ РЕСУРСНИЙ ЦЕНТР «НОВА ШКОЛА»	499 975,00	499 975,00

- (13) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 04.08.2020 № 25-ЧС переможцем Торгів визнано ТОВ «НОВІТНІ ОСВІТНІ ТЕХНОЛОГІЇ» з пропозицією 494 400,00 гривень, з яким укладено договір від 17.08.2020 № 82.
- (14) За результатами аналізу документів, поданих ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» у складі тендерних пропозицій на Торги, інформації, зібраної Відділенням в ході розгляду Справи, виявлені обставини, які свідчать про вчинення ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» (далі – Учасники торгів, Відповідачі) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, що підтверджується наступним.

5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

5.1. Спільне місцезнаходження

- (15) Згідно з Витягами з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.05.2021 № 171313929030 та № 565335520299, сформованих станом на 03.08.2020 (дата проведення торгів) місцезнаходженням ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» є: **87539, Донецька обл., місто Маріуполь, проспект Металургів, будинок 97.**
- (16) ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» листом без номеру та дати (вх. № 5964 від 26.10.2020) повідомило, що орендує приміщення за адресою: 87539, Донецька обл., місто Маріуполь, проспект Металургів, будинок 97, на підставі договору оренди нежитлового приміщення від 01.04.2020, укладеного з фізичною особою Лихушиним Сергієм Івановичем.
- (17) Відповідно до витягу з державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.05.2021 № 565335520299, місцезнаходженням ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» з 20.08.2012

(дата проведення державної реєстрації юридичної особи) є: 87539, Донецька обл., місто Маріуполь, проспект Металургів, будинок 97.

- (18) ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» листом без номера та дати (вх. № 5965 від 26.10.2020) повідомило, що провадження господарської діяльності здійснюється за адресою: 87539, Донецька обл., місто Маріуполь, проспект Металургів, будинок 97, на підставі договору оренди нежитлового приміщення від 01.04.2020, укладеного з фізичною особою Лихушиним Сергієм Івановичем.
- (19) Згідно з Витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.05.2021 № 171313929030, 22.04.2008 була здійснена державна реєстрація щодо внесення відомостей про юридичну особу ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ», а саме зміна місцезнаходження юридичної особи, де ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» у графі «місцезнаходження юридичної особи» вказало адресу: 87539, Донецька обл., місто Маріуполь, проспект Металургів, будинок 97.
- (20) Відповідно до зазначеного Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань місцезнаходження ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» після 22.04.2008 не змінювалась.
- (21) Отже, Учасники торгів здійснюють свою господарську діяльність за однією адресою, що не є типовим для конкурентів та сприяє обміну інформації між ними.

5.2. Наявність відносин контролю

- (22) Згідно з Витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.05.2021 № 171313929030, сформованого станом на 03.08.2020, директором та засновником ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» є **Лисенко Михайло Миколайович** з часткою 100 % від статутного фонду товариства.
- (23) Крім цього, згідно з Витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.05.2021 № 565335520299 сформованого станом на 03.08.2020, засновниками ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» є **Лисенко Михайло Миколайович** з часткою 75 % та **Дьяченко Олексій Валерійович** з часткою 25 % від статутного фонду товариства.
- (24) Отже, станом на час підготовки та участі у Торгах ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» пов'язані відносинами контролю у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

5.3. Використання однієї і тієї ж точки доступу до мережі Інтернет

- (25) Згідно з інформацією, наданою ДЕРЖАВНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ПРОЗОРРО» (далі - ДП «ПРОЗОРРО») листом від 30.09.2020 № 206/01 /2427/03 (вх. № 5631 від 06.10.2020), під час участі у Торгах

ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» завантажували свої тендерні пропозиції з одного електронного майданчика «Е-ТЕНДЕР», оператором якого є ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «Е-ТЕНДЕР» (далі - ТОВ «Е-ТЕНДЕР»).

- (26) Відповідно до інформації ТОВ «Е-ТЕНДЕР», наданої листом від 20.10.2020 № 705 (вх. № 5908 від 21.10.2020), вхід до кабінету учасника та дії, пов'язані з подачею заявки на участь у Торгах Учасники торгів здійснювали з **однієї ІР-адреси: 31.202.199.158.**
- (27) Також, згідно з інформацією, наданою ДП «ПРОЗОРРО» листом від 30.09.2020 № 206/01/2427/03 (вх. № 5631 від 06.10.2020), Учасники торгів заходили в аукціон з **однієї ІР-адреси: 31.202.199.158.**
- (28) Крім цього, АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» (далі - АТ КБ «ПРИВАТБАНК») листом від 05.11.2020 № 20.1.0.0.0/7-201029/7404 (вх. № 686кі від 05.11.2020) (*конфіденційна інформація*).
- (29) (*конфіденційна інформація*)
- (30) Згідно з інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ТВП «ФОРМАТ» (інтернет провайдер) (далі - ТОВ «ТВП «ФОРМАТ»»), наданою листом від 04.12.2020 № 04.12-20/2 (вх. № 6853 від 07.12.2020), доступ до мережі Інтернет із використанням ІР-адреси 31.202.199.158 у період з 01.05.2020 по 01.09.2020 отримував абонент - суб'єкт господарювання ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» за адресою: Донецька обл. м. Маріуполь, проспект Металургів 97, з яким укладений договір про надання телекомунікаційних послуг від 01.07.2016 № 486527 на невизначений строк.
- (31) Крім цього, при укладенні договору від 01.07.2016 № 486527 ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» в реквізитах зазначило юридичну та поштову адресу: 87539, Донецька обл., місто Маріуполь, проспект Металургів, будинок 97.
- (32) ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» листом без номера та дати (вх. № 5965 від 26.10.2020), також підтвердило, що послуги щодо підключення до мережі Інтернет надавалися ТОВ «ТВП ФОРМАТ».
- (33) Згідно з інформацією, наданою ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» листом без номера та дати (вх. № 5964 від 26.10.2020), договір про надання телекомунікаційних послуг укладено між ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ФТІКОМ» 19.02.2020 № 21071.
- (34) Відповідно до додатку № 1 до договору від 19.02.2020 № 21071 доступ до мережі Інтернет надавався за адресою м. Маріуполь, вул. Академіка Нільсена, 26/2, оф. 58.

- (35) Тобто, подачу тендерної пропозиції, вхід до кабінету та в аукціон ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» здійснювало з IP-адреси, яка використовується ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ».
- (36) Враховуючи вищенаведене, ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» під час входу до кабінету учасників, здійснення дій, пов'язаних з подачею заявки на участь у Торгах, вхід в аукціон, вхід до рахунків банку використовували спільну IP адресу - 31.202.199.158, яка належить ПП «АЗОВ- АРСЕНАЛ».

5.4. Спільне використання засобів зв'язку та електронної пошти

- (37) За інформацією ТОВ «Е-ТЕНДЕР», наданою листом від 20.10.2020 № 705 (вх. № 5908 від 21.10.2020), під час реєстрації на майданчику були вказані наступні реєстраційні дані:
- ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ», ідентифікаційний код 32320793, контактна особа Дьяченко Олексій Валерійович, електронна пошта aleksey.dyachenko@gmail.com, телефон **0629410816**, 380677412345, логін Azov. Arsenal, фактична адреса (адреса для листування): просп. Металургів, буд. 97, місто Маріуполь, Донецька область, Україна, 87539;
 - ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ», ідентифікаційний код 38242978, контактна особа Саркісян Маріанна, електронна пошта office@it-arsenal.com.ua, телефон **0629410816**, 380967427474, логін office@it-arsenal.com.ua, фактична адреса (адреса для листування): просп. Металургів, буд. 97, місто Маріуполь, Донецька область, Україна, 87539.
- (38) Листом від 06.10.2020 № 0500-0504-8/18531 (вх. № 5743 від 12.10.2020) ГОЛОВНЕ УПРАВЛІННЯ ПЕНСІЙНОГО ФОНДУ УКРАЇНИ В ДОНЕЦЬКІЙ ОБЛАСТІ повідомило, що ДЬЯЧЕНКО ОЛЕКСІЙ ВАЛЕРІЙОВИЧ є працівником ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ». Згідно з інформацією, наданою ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» листом без номеру та дати (вх. № 5964 від 26.10.2020), ДЬЯЧЕНКО ОЛЕКСІЙ ВАЛЕРІЙОВИЧ займає посаду директора товариства з 30.11.2017.
- (39) ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» листом без номеру та дати (вх. № 5965 від 26.10.2020) повідомило, що директором ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» є ЛИСЕНКО МИХАЙЛО МИКОЛАЙОВИЧ, який обіймає цю посаду з 01.01.2012.
- (40) Отже, ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» під час реєстрації на майданчику «Е-ТЕНДЕР» зазначило контактною особою директора ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ», а також один контактний номер телефону **0629410816**.
- (41) Листом від 28.10.2020 № 19.1/642 (вх. № 681кі від 02.11.2020) АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ПЕРШИЙ УКРАЇНСЬКИЙ МІЖНАРОДНИЙ БАНК» (далі - АТ «ПУМБ») (конфіденційна інформація)

- (42) *(конфіденційна інформація)*
- (43) *(конфіденційна інформація).*
- (44) Також, згідно з Витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.05.2021 № 171313929030, станом на 03.08.2020, інформація щодо засобів зв'язку у ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» зазначено: тел.: **(0629) 41-15-60**, електронна пошта: office@azov-arsenal.com.ua.
- (45) Листом без номеру та дати (вх. № 5964 від 26.10.2020) ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» повідомило, що не можуть надати договір про підключення та реєстрацію міського телефону **(0629) 41-15-60** у зв'язку з його реєстрацією на ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ».
- (46) Листом без номеру та дати (вх. № 5965 від 26.10.2020) ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» повідомило, що має укладений договір від 12.03.2008 № 802Ш003/П з МАРІУПОЛЬСЬКИМ ДОЧІРНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ФАРЛЕП» про підключення міського телефону **(0629) 41-15-60**.
- (47) Згідно з Витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 28.04.2021 № 239141368242 (станом на 28.04.2021), 02.02.2009 здійснена державна реєстрація припинення юридичної особи МАРІУПОЛЬСЬКЕ ДОЧІРНЄ ПІДПРИЄМСТВО «ФАРЛЕП» шляхом реорганізації у ВІДКРИТЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ».
- (48) Відповідно до Витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 28.04.2021 № 222060579039, 31.03.2011 була здійснена державна реєстрація змін до установчих документів ВІДКРИТОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ», а саме зміна організаційно-правової форми на ПРИВАТНЕ АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» (далі – ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ»).
- (49) Листом від 22.04.2021 № 376/04-11 (вх. № 622кі від 26.04.2021) ПрАТ «ФАРЛЕП-ІНВЕСТ» *(конфіденційна інформація)*.
- (50) Отже, ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» використовують однакові номери телефонів, а саме *(конфіденційна інформація)*, *(конфіденційна інформація)*, які належать ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ».
- (51) Також спільно зазначили при підключенні послуги «Система дистанційного управління банківськими рахунками «Internet-banking» та відкритті і обслуговуванні рахунків в АТ «ПУМБ» номер телефону *(конфіденційна інформація)*.
- (52) Крім цього, згідно з Витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 26.05.2021 № 565335520299 станом на 03.08.2020 інформація щодо засобів зв'язку у ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» зазначена електронна пошта:

servis@azov-arsenal.com.ua.

- (53) Також, відповідно до інформації, наданої АТ «ПУМБ» листом від 28.10.2020 № 19.1/642 (вх. № 681кі від 02.11.2020), ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» *(конфіденційна інформація)*.
- (54) *(конфіденційна інформація)*.
- (55) Отже, зазначене свідчить про спільне здійснення Відповідачами господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними під час підготовки до участі у Торгах.

5.5. Доступ до банківських рахунків конкурента

- (56) Згідно з інформацією ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ДПС У ДОНЕЦЬКІЙ ОБЛАСТІ, наданою листом від 07.10.2020 № 76881/10/05-99-12-04-14 (вх. № 638кі від 12.10.2020), в період з січня по вересень 2020 року в АТ «ПУМБ» відкриті:
- *(конфіденційна інформація);*
 - *(конфіденційна інформація).*
- (57) АТ «ПУМБ» листом від 28.10.2020 № 19.1/642 (вх. № 681 кі від 02.11.2020) *(конфіденційна інформація)*.
- (58) *(конфіденційна інформація)*.
- (59) Отже, маючи доступ до рахунків конкурента, Учасники торгів обізнані в діяльності один одного, що свідчить про спільну діяльність між ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ».

5.6 Господарські відносини та фінансова допомога

- (60) Згідно з інформацією, наданою АКЦІОНЕРНИМ ТОВАРИСТВОМ КОМЕРЦІЙНИЙ БАНК «ПРИВАТБАНК» (далі - АТ КБ «ПРИВАТБАНК») листом від 05.11.2020 № 20.1.0.0.0/7-201029/7404 (вх. № 686кі від 05.11.2020), *(конфіденційна інформація)*.
- (61) Так, відповідно до інформації ГОЛОВНОГО УПРАВЛІННЯ ДПС У ДОНЕЦЬКІЙ ОБЛАСТІ, наданою листом від 07.10.2020 № 76331/10/05-99-12-04-14 (вх. № 638кі від 12.10.2020), в період з січня по вересень 2020 року відкритий в АТ КБ «ПРИВАТБАНК»:
- *(конфіденційна інформація);*
 - *(конфіденційна інформація).*
- (62) *(конфіденційна інформація)*.
- (63) *(конфіденційна інформація)*
- (64) Крім цього, згідно з інформацією, наданою Учасниками торгів, між ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» протягом 2020 року укладені договори від 05.01.2020 № 20/001, від 06.01.2020 № 20/003,

предметами яких є поставка комп'ютерної техніки.

- (65) Отже, між Учасниками торгів існують господарські відносини. Внаслідок існування господарських відносин між Учасниками торгів усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність суб'єктів господарювання - Учасників торгів щодо їхньої поведінки під час участі в торгах. Наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.
- (66) Крім цього, як вбачається з інформації, наданої АТ КБ «ПРИВАТБАНК» листом від 27.11.2020 № 14864/4/07-2-5-БТ (вх. від 03.12.2020 № 736кі), *(конфіденційна інформація)*.
- (67) Так, згідно з додатком 2 до листа АТ КБ «ПРИВАТБАНК» від 27.11.2020 № 14864/4/07-2-5-БТ (вх. від 03.12.2020 № 736кі), *(конфіденційна інформація)*:
- *(конфіденційна інформація)*;
 - *(конфіденційна інформація)*.
- (68) 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.
- (69) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (70) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
- (71) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між Учасниками торгів стосувались надання поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Учасників торгів в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.

5.7. Завантаження документів конкурента

- (72) Під час дослідження тендерної документації Учасників торгів встановлено, що ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» при подачі документів на торги завантажило документи ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ».
- (73) Згідно з інформацією ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ», наданою листом без номеру та дати (вх. № 5964 від 26.10.2020), ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» не планувало брати участь у Торгах.

- (74) Також зі змісту інформації, наданої ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» вбачається, що документи у складі тендерної пропозиції ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» «безпосередньо не готувалися» (мова оригіналу).
- (75) Засновник і директор ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» Лисенко М.М. у відповіді (лист без номеру та дати (вх. № 5965 від 26.10.2020) на вимогу Відділення від 17.09.2020 № 7002/2-5768 надав письмові пояснення, з яких вбачається, що він доручив працівникові ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» Саркісян М.Е. подати документи ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» на Торги.
- (76) В доповідній записці працівник ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» Саркісян М.Є. зазначила, що вона завантажила документи ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» помилково, та повідомила, що Лисенко М.М. доручив їй подати тендерну документацію ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» на Торги. Також було встановлено, що подачу тендерної пропозиції Саркісян М.Е. здійснила з облікового запису ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» на майданчику.
- (77) Листом від 16.04.2021 № 278 (вх. № 2539 від 29.04.2021) ТОВ «Е-ТЕНДЕР» повідомило, що звернень від Учасника закупівлі № UA-2020-07-17-005212-b – ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» (код ЄДРПОУ 38242978) про визнання «недійсною» поданої ним тендерної пропозиції на вказану закупівлю до електронного торговельного майданчика E-tender не надходило.
- (78) Також, ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» не надало будь-яких підтверджуючих документів щодо помилкового завантаження тендерної документації ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» на Торги, а саме надіслання листів до електронного майданчика, Замовника щодо помилкового подання тендерної пропозиції на Торги та проханням видалити його тендерну пропозицію або не розглядати зазначену пропозицію.
- (79) При цьому, ДП «ПРОЗОРРО» листом від 30.09.2020 № 206/01/2427/03 (вх. № 5631 від 06.10.2020) повідомило, що учасник ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» заходило в аукціон.
- (80) Таким чином, завантаження ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» тендерної пропозиції ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» свідчить про погодження поведінки Учасників торгів під час підготовки та участі у Торгах.

6. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного середовища

- (81) Відділенням було встановлено, що поведінка ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (82) Координація (узгодженні дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в будь-якій формі; прийнятті об'єднанням рішень в будь-якій формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам

господарювання.

- (83) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» (діючого на час проведення Торгів), визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (84) 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 безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (85) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях, 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.
- (86) Справжність змагання при проведенні торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів. Зокрема, учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій конкурують між собою та повинні формувати пропозицію самостійно (незалежно від інших учасників). Враховуючи зазначене, під час проведення торгів пропозиція конкурсних торгів, що перемогла, повинна містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови.
- (87) Погодження поведінки при формуванні своїх конкурсних пропозицій Учасниками торгів призводить до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених суб'єктів господарювання з метою створення видимості конкуренції в межах Торгів, що, у свою чергу, призводить до спотворення їх результатів.
- (88) Характер та кількість виявлених спільних рис виключають можливість того, що тендерні пропозиції ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» готувалися кожним з них окремо і без обміну інформацією між ними. Зазначені обставини вказують на те, що тендерні пропозиції готувалися спільно (або однією особою) та мав місце обмін інформацією між Учасниками торгів.
- (89) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників торгів, не спростовується те, що вищезазначені дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених ВІДДІЛОМ ОСВІТИ ВЕЛИКОНОВОСІЛКІВСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ДОНЕЦЬКОЇ ОБЛАСТІ за допомогою електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівель в системі «Prozorro» - UA-2020-07-17-005212-b).

(90) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:

- спільне місцезнаходження;
- наявність відносин контролю;
- використання однієї і тієї ж точки доступу до мережі Інтернет;
- спільне використання засобів зв'язку та електронної пошти;
- доступ до банківських рахунків конкурента;
- наявність господарських відносин між Учасниками торгів та надання фінансової допомоги;
- завантаження документів конкурента

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерів), зокрема, про обмін між ними інформацією.

(91) 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.

(92) Частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

(93) Така поведінка Учасників торгів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

(94) З огляду на вищезазначене, ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» під час підготовки документації та участі у відкритих торгах, проведених ВІДДІЛОМ ОСВІТИ ВЕЛИКОНОВОСІЛКІВСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ДОНЕЦЬКОЇ ОБЛАСТІ: по закупівлі «Персональні комп'ютери (ноутбуки) 25 штук. Фабрика друку 25 штук.» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2020-07-17-005212-b) діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурсних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

(95) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених Торгів, порушивши право замовників на отримання найбільш ефективних для них результатів, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

7. Заперечення Учасників торгів

- (96) На подання з попередніми висновками у Справі, які були надіслані ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» та ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» листами від 06.07.2021 № 70-02/2-5499 та № 70-02/2-5494 відповідно, Відповідачі заперечень не надали.

8. Остаточні висновки

- (97) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Відділення про те, що дії ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» та ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» які полягають у:

- спільному місцезнаходженні;
- наявності відносин контролю;
- використанні однієї і тієї ж точки доступу до мережі Інтернет;
- спільному використанні засобів зв'язку та електронної пошти;
- доступу до банківських рахунків конкурента;
- наявності господарських відносин між Учасниками торгів та наданні фінансової допомоги;
- завантаженні документів конкурента

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

- (98) Така поведінка Учасників торгів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, та заборонені відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. Визначення розміру штрафу

- (99) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (100) Листом від 27.05.2021 № 11255/5/05-99-18-04-08 (вх. № 3124 від 31.05.2021) ГОЛОВНЕ УПРАВЛІННЯ ДПС У ДОНЕЦЬКІЙ ОБЛАСТІ повідомило, що загальна сума доходу за 2020 рік у ПП «АЗОВ-АРСЕНАЛ» складає 7 640 814,00 грн, у ТОВ «ІТ-АРСЕНАЛ» - 18 274 384,00 грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 та 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 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 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), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІТ-АРСЕНАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи - 38242978) та ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АЗОВ-АРСЕНАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи - 32320793) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки конкурсних пропозицій та участі у процедурі закупівлі, проведеної ВІДДІЛОМ ОСВІТИ ВЕЛИКОНОВОСІЛКІВСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ДОНЕЦЬКОЇ ОБЛАСТІ на закупівлю «Персональні комп'ютери (ноутбуки) 25 штук. Фабрика друку 25 штук» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2020-07-17-005212-b).
2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ІТ-АРСЕНАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи - 38242978) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч гривень 00 копійок).
3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на ПРИВАТНЕ ПІДПРИЄМСТВО «АЗОВ-АРСЕНАЛ» (ідентифікаційний код юридичної особи - 32320793) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч гривень 00 копійок).

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладання штрафу.

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

Згідно з частиною першою статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК