



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

24 вересня 2020 року

№ 60/59-р/к

справа № 6/60/7-рп/к.20

м. Київ

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «ГРАНДШАНО», ідентифікаційний код юридичної особи 34881527 (далі – ТОВ «ГРАНДШАНО») та товариство з обмеженою відповідальністю «Музичний Світ», ідентифікаційний код юридичної особи 35060262 (далі – ТОВ «Музичний Світ») подали пропозиції на участь у тендерній процедурі закупівлі «Рояль концертний», яка проводилась Львівською середньою спеціалізованою музичною школою-інтернат імені С. Крушельницької (далі – Замовник) за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-04-03-001761-а (далі – Процедура закупівлі). Очікувана вартість закупівлі – 3 701 600,00 грн з ПДВ.

За результатами розгляду справи № 6/60/7-рп/к.20 дії ТОВ «ГРАНДШАНО» та ТОВ «Музичний Світ» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «ГРАНДШАНО» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

На ТОВ «Музичний Світ» накладено штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Другого червня 2020 року Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – КОТВ АМКУ) змінило найменування на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 6/60/7-рп/к.20 про порушення ТОВ «ГРАНДШАНО» та ТОВ «Музичний Світ» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання Шостого відділу досліджень і розслідувань від 26.08.2020 № 60-03/163п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії КОТВ АМКУ від 11.02.2020 № 60/7-рп/к розпочато розгляд справи № 6/60/7-рп/к.20 за ознаками вчинення ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене 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, під час участі у Процедурі закупівлі.
- (2) КОТВ АМКУ ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» надіслано вимоги про надання інформації від 09.12.2019 № 60-02/7032 та від 09.12.2019 № 60-02/7034 відповідно.
- (3) Листами від 28.08.2020 № 60-02/4812, від 28.08.2020 № 60-02/4813 ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 6/60/7-рп/к.20 (далі – Подання).
- (4) ТОВ «ГРАНДПІАНО» листом б/д б/н (вх. № 60-01/3346 від 11.09.2020) надало заперечення на Подання.
- (5) ТОВ «Музичний Світ» листом б/д б/н (вх. № 60-01/3516 від 23.09.2020) не надало заперечення на Подання, проте повідомило, що Відділенням було здійснено ретельний аналіз документів та інформації з проведення Процедури закупівлі, але товариством не було проведено дій, які б порушували законодавство про державні закупівлі та спотворювали б конкурентну дію компаній-учасників.

2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ГРАНДПІАНО», ідентифікаційний код юридичної особи 34881527. Адреса місцезнаходження: 01015, м. Київ, вул. Добровольчих Батальйонів, буд. 17. Основним видом діяльності ТОВ «ГРАНДПІАНО» є видання книг (код КВЕД 58.11);
 - ТОВ «Музичний Світ», ідентифікаційний код юридичної особи 35060262. Адреса місцезнаходження: 01033, м. Київ, вул. Шота Руставелі, буд. 33-Б, нежиле приміщення №27. Основним видом діяльності ТОВ «Музичний Світ» є роздрібна торгівля в спеціалізованих магазинах електронною апаратурою побутового призначення для приймання, запису, відтворення звуку й зображення (код КВЕД 47.43).
- (7) Отже, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» (далі разом – Учасники) є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

- (8) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
 - ТОВ «ГРАНДПІАНО». Тендерна пропозиція подана 23.04.2018 о 18:52 та 03.05.2018 о 16:04;
 - ТОВ «Музичний Світ». Тендерна пропозиція подана 23.04.2018 о 19:21.
- (9) Отже, ТОВ «Музичний Світ» подавало свою тендерну пропозицію, а ТОВ «ГРАНДПІАНО» частину своєї тендерної пропозиції в один день 23.04.2018.

- (10) Процедура електронних торгів розпочалася 25 квітня 2018 року о 15:08 та завершилася 25 квітня 2018 року о 15:29.
- (11) За результатами проведення електронного аукціону ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі [див. таблиці 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «ГРАНДПІАНО»	3 700 020,00	3 700 020,00	0,00 %
2	ТОВ «Музичний Світ»	3 701 600,00	3 701 600,00	0,00 %

- (12) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ТОВ «ГРАНДПІАНО».
- (13) Із ТОВ «ГРАНДПІАНО» Замовник уклав договір від 14.05.2018 б/н на загальну суму 3 700 020,00 грн з ПДВ.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (14) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» під час участі у Процедурі закупівлі.

4.1. Не зниження цінових пропозицій

- (15) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників є «ціна». Тобто, пропозиція учасника ціна якої є найменша визначається найвигіднішою, та за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника, такий учасник визначається переможцем торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (16) Суб'єкт господарювання, який бере участь у процедурах закупівель, задля забезпечення своєї перемоги у закупівлях пропонував би максимально низьку ціну на товар. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (17) Разом з тим, протягом електронного аукціону ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» не змінювали свої цінові пропозиції, що свідчить про те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Процедурі закупівлі.
- (18) 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.

4.2. Використання IP-адрес

- (19) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 28.12.2019 № 206/3358/03, вх. № 60-01/90 від 09.01.2020), ТОВ «ГРАНДПІАНО» свою пропозицію для участі у Процедурі закупівлі подавало з електронного майданчика ТОВ «Е-Тендер» та заходило в аукціон з IP-адреси **195.138.217.219**, а ТОВ «Музичний Світ» для участі у Процедурі закупівлі свою пропозицію подавало з електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА» та заходило в аукціон з IP-адреси **194.187.108.94**.
- (20) За інформацією, яка була надана ТОВ «Е-Тендер» (лист від 31.01.2020 № 85,

вх. № 60-01/361 від 03.02.2018), ТОВ «ГРАНДПІАНО» для участі у Процедурі закупівлі подавало, створювало та переглядало свою пропозицію, зокрема з IP-адрес 195.138.217.219, 194.187.108.94, 195.138.217.221.

- (21) ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 29.01.2020 № 106/01 (вх. № 60-01/371 від 03.02.2020) повідомило, що ТОВ «Музичний Світ» для участі у Процедурі закупівлі створювало свою пропозицію з IP-адреси 195.138.217.219.
- (22) Дані щодо IP-адрес 195.138.217.219, 195.138.217.221 в мережі Інтернет відсутні.
- (23) Відповідно до даних з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 194.187.108.94 надаються товариством з обмеженою відповідальністю «КИЇВЛАЙН», ідентифікаційний код юридичної особи 36947469 (далі – ТОВ «КИЇВЛАЙН»).
- (24) ТОВ «КИЇВЛАЙН» листом від 14.02.2020 № 0114 (вх. № 60-01/633 від 21.02.2020) повідомило, що протягом II кварталу 2018 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі, надало телекомунікаційні послуги з використанням IP-адреси 194.187.108.94 ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ» згідно з договором від 23.09.2014 № 412309140L.
- (25) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, керівником ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ» у період проведення Процедури закупівлі був Розумовський Олександр Володимирович.
- (26) Відповідно до Статуту ТОВ «Музичний Світ», затвердженого протоколом загальних зборів учасників від 07.10.2016 № 10, наданого вказаним суб'єктом господарювання для участі у Процедурі закупівлі, засновниками (учасниками) товариства у період проведення Процедури закупівлі були:
- Розумовський Олександр Володимирович (керівник) – із часткою у статутному капіталі 90 %;
 - Красюк Віталій Володимирович – із часткою у статутному капіталі 10 %.
- (27) Отже, ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ» та ТОВ «Музичний Світ» пов'язані через фізичну особу Розумовського Олександра Володимировича, який був керівником ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ» та керівником і одним із засновників із часткою у статутному капіталі 90 % ТОВ «Музичний Світ».
- (28) Отже, ТОВ «ГРАНДПІАНО» для участі у Процедурі закупівлі заходило в аукціон, подавало, створювало і переглядало свою пропозицію з IP-адреси, з якої ТОВ «Музичний Світ» створювало свою пропозицію для участі у Процедурі закупівлі.
- (29) Також, ТОВ «Музичний Світ» для участі у Процедурі закупівлі заходило в аукціон з IP-адреси, зокрема з якої ТОВ «ГРАНДПІАНО» подавало, створювало та переглядало свою пропозицію для участі у Процедурі закупівлі, та яка у період проведення Процедури закупівлі належала ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ», яке пов'язане із ТОВ «Музичний Світ» через фізичну особу, який був керівником ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ» та керівником і одним із засновників із часткою у статутному капіталі 90 % ТОВ «Музичний Світ».
- (30) Крім цього, ГУ ДПС у м. Києві (лист від 28.12.2019 № 17125/9/26-15-02-06-19, вх. № 60-01/34к від 08.01.2020) повідомило, що ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» під час проведення Процедури закупівлі подавали свою фінансову звітність з IP-адреси 195.138.217.221.

- (31) Також, ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси 195.138.217.221 (лист АТ «ОТП БАНК» від 27.01.2020 № 12-4-13/1043, вх. № 60-01/104кі від 03.02.2020) [інформація знаходиться в матеріалах дослідження з грифом «Конфіденційно»].
- (32) Таким чином, Учасники подавали фінансову звітність та здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» під час проведення Процедури закупівлі з однієї IP-адреси, зокрема з якої ТОВ «ГРАНДПІАНО» для участі у Процедурі закупівлі подавало, створювало і переглядало свою пропозицію.
- (33) Слід зазначити, що ТОВ «ГРАНДПІАНО» (лист б/д б/н, вх. № 60-01/185 від 17.01.2020) та ТОВ «Музичний Світ» (лист від 16.01.2020 № 1601/20, вх. № 60-01/184 від 17.01.2020) повідомили, що до сторонніх організацій з метою отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності протягом 2018 року не звертались.
- (34) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час участі у Процедурі закупівлі ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» діяли узгоджено.

4.3. Використання спільних засобів зв'язку

- (35) Відповідно до вимог тендерної документації, учасники у складі своїх тендерних пропозицій повинні надати електронну банківську гарантію.
- (36) На виконання вказаної вимоги, Учасники у складі своїх тендерних пропозицій надали банківські гарантії, видані акціонерним товариством «ФІНАНСОВА КОМПАНІЯ «ВЕРНУМ» (далі – АТ «ФК «ВЕРНУМ» або Банк), а саме:
- ТОВ «ГРАНДПІАНО» - від 19.04.2018 № 1233-0418/GPN1;
 - ТОВ «Музичний Світ» - від 20.04.2018 № 1302-0418/MZS2.
- (37) АТ «ФК «ВЕРНУМ» листом від 24.02.2020 № 2 (вх. № 60-01/765 від 27.02.2020) повідомило, що ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» було надіслано вказані банківські гарантії на електронну поштову скриньку «Vulah Lyudmila bls@lysoform.net».
- (38) За наявною у Відділенні інформацією, вказана електронна поштова скринька не належить жодному із Учасників.
- (39) Також, Банк надав копії заяв ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» на отримання гарантій від 11.04.2018 та 16.04.2018 відповідно, за результатами аналізу яких було встановлено, що у вказаних заявах відсутня будь-яка інформація щодо електронних поштових скриньок.
- (40) Таким чином, Учасники отримували банківські гарантії для участі у Процедурі закупівлі на одну електронну поштову скриньку, яка не належала жодному з Учасників та не була вказана ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» у заявах на отримання гарантій.
- (41) Крім цього, ТОВ «ГРАНДПІАНО» (лист б/д б/н, вх. № 60-01/185 від 17.01.2020) та ТОВ «Музичний Світ» (лист від 16.01.2020 № 1601/20, вх. № 60-01/184 від 17.01.2020) повідомили, що до підготовки (збору) документів, які входили до складу пропозицій, що надавалась для участі у Процедурі закупівлі не залучали третіх осіб (юридичних осіб та/або фізичних осіб).

- (42) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час підготовки документів, необхідних для участі у Процедурі закупівлі, Учасники діяли не самостійно, а узгоджували свої дії.

4.4. Господарські відносини

- (43) Відповідно до банківських виписок, наданих АТ «ОТП БАНК» (лист від 27.01.2020 № 12-4-13/1043, вх. № 60-01/104кі від 03.02.2020), між ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» існували сталі господарські відносини у вигляді оплати товарів та наданні безвідсоткової фінансової допомоги [див. таблицю 2].

Таблиця 2

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ТОВ «ГРАНДПІАНО»	ТОВ «Музичний Світ»	11.06.2019	2 000,00	Надання безвідсоткової фінансової допомоги згідно з договором від 03.08.2017 № 03-08/17
ТОВ «Музичний Світ»	ТОВ «ГРАНДПІАНО»	26.06.2018	2 000,00	Повернення безвідсоткової фінансової допомоги згідно з договором від 03.08.2017 № 03-08/17
ТОВ «Музичний Світ»	ТОВ «ГРАНДПІАНО»	26.06.2018	126 500,00	Оплата за музичні товари

- (44) Отже, між Учасниками існували господарські відносини у вигляді безвідсоткової фінансової допомоги та оплати за товар.
- (45) Таким чином, ще до подання Учасниками своїх пропозицій для участі у Процедурі закупівлі ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» були пов'язані господарськими відносинами, що надавало їм можливість домовитись про результати зазначеної процедури закупівлі.
- (46) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів у Учасників та відсутність конкуренції між ними.
- (47) 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.
- (48) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046-1053 Цивільного кодексу України.
- (49) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі № 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками якої є юридичні особи.
- (50) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх

під процент.

- (51) Отже, взаємовідносини між ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Учасниками один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (52) Враховуючи те, що Учасники здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, та за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Учасників.

4.5. Спільні особливості у властивостях файлів

- (53) За результатами аналізу файлів, завантажених Учасниками до системи «Prozorro» для участі у Процедурі закупівлі, було встановлено, що файли тендерних пропозицій ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» мають спільні властивості, а саме:
- виробники PDF: Xerox WorkCentre 5845; ilovepdf.com;
 - версія PDF: 1.4 (Acrobat 5.x);
 - додаток: Xerox WorkCentre 5845.
- (54) Отже, файли тендерних пропозицій ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» були завантажені з одного комп'ютерного пристрою (Xerox WorkCentre 5845), за допомогою одних онлайн-інструментів (Xerox WorkCentre 5845, ilovepdf.com) та в одній версії 1.4 (Acrobat 5.x).
- (55) Наведені обставини є свідченням того, що Учасники мали можливість узгодити умови участі у Процедурі закупівлі, оскільки могли використовувати спільне обладнання та мати взаємозалежність щодо здійснення діяльності за однією адресою.
- (56) Зазначене передбачає спільність інтересів ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ», в тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, можливість обміну інформацією між Учасниками, зокрема через використання спільного обладнання та місцезнаходження.
- (57) Справжність змагання під час участі у конкурсних процедурах закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях учасників, зокрема щодо цінових пропозицій.
- (58) У процесі підготовки та участі у процедурі закупівлі, учасники конкурсних процедур закупівель повинні діяти самостійно, змагатися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції.
- (59) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» до участі у Процедурі закупівлі.

5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

- (60) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (61) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод в якій-небудь 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 створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореними суб'єктами господарювання.

- (62)** Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (63)** Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (64)** Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- заходження ТОВ «ГРАНДПІАНО» в аукціон для участі у Процедурі закупівлі з IP-адреси, з якої ТОВ «Музичний Світ» створювало свою пропозицію для участі у Процедурі закупівлі;
 - заходження ТОВ «Музичний Світ» в аукціон для участі у Процедурі закупівлі з IP-адреси, зокрема з якої ТОВ «ГРАНДПІАНО» подавало, створювало та переглядало свою пропозицію для участі у Процедурі закупівлі, та яка у період проведення Процедури закупівлі належала ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ», яке пов'язане із ТОВ «Музичний Світ» через фізичну особу, який був керівником ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ» та керівником і одним із засновників ТОВ «Музичний Світ»;
 - подання, створення і перегляд Учасниками своїх тендерних пропозицій під час участі у Процедурі закупівлі, зокрема з однієї IP-адреси;
 - подання Учасниками фінансової звітності під час участі у Процедурі закупівлі з однієї IP-адреси, зокрема з якої ТОВ «ГРАНДПІАНО» для участі у Процедурі закупівлі подавало, створювало і переглядало свою пропозицію;
 - здійснення Учасниками керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» під час участі у Процедурі закупівлі з однієї IP-адреси, зокрема з якої ТОВ «ГРАНДПІАНО» для участі у Процедурі закупівлі подавало, створювало і переглядало свою пропозицію;
 - отримання Учасниками банківських гарантій на одну електронну поштову скриньку, яка не належала жодному із Учасників;
 - сталі господарські відносини, в тому числі фінансова підтримка одного з Учасників іншим;
 - однакові властивості файлів тендерних пропозицій Учасників;
 - не зниження цінових пропозицій під час Процедури закупівлі, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема про обмін між ними інформацією.
- (65)** З огляду на вищезазначене, ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».
- (66)** Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення замовниками торгів, порушивши права замовників на отримання найбільш

ефективних для них результатів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (67) Листами від 28.08.2020 № 60-02/4812, від 28.08.2020 № 60-02/4813 ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» відповідно було направлено копію Подання.
- (68) Вказані листи були отримані ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» 02.09.2020 та 03.09.2020 відповідно, що підтверджується рекомендованими повідомленнями про вручення поштового відправлення.
- (69) ТОВ «Музичний Світ» листом б/д б/н (вх. № 60-01/3516 від 23.09.2020) не надало заперечення на Подання, проте повідомило, що Відділенням було здійснено ретельний аналіз документів та інформації з проведення Процедури закупівлі, але товариством не було проведено дій, які б порушували законодавство про державні закупівлі та спотворювали б конкурентну дію компаній-учасників.
- (70) ТОВ «ГРАНДПІАНО» (лист б/д б/н, вх. № 60-01/3346 від 11.09.2020) надало свої заперечення на Подання. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.
- (71) Щодо цінової пропозиції ТОВ «ГРАНДПІАНО» у своїх запереченнях повідомило наступне.
- (72) *За інформацією ТОВ «ГРАНДПІАНО», товариство запропонувало найнижчу цінову пропозицію на ринку аналогічного товару, в результаті чого було визнано переможцем Процедури закупівлі, більше пониження запропонованої ціни могло б привезти до матеріальних збитків господарської діяльності товариства .*
- (73) Як вбачається з матеріалів справи Учасники не знижували свої цінові пропозиції. Обґрунтувань у вигляді розшифровки витрат представленої цінової пропозиції ТОВ «ГРАНДПІАНО» щодо встановлення «найнижчої цінової пропозиції аналогічного товару» до Відділення не надало. Отже, спільна участь у Процедурі закупівлі ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» обумовлена попередньою домовленістю між ними щодо результатів Процедури закупівлі.
- (74) Отже, зміст цього заперечення не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (75) Щодо використання ІР-адрес ТОВ «ГРАНДПІАНО» у своїх запереченнях повідомило наступне.
- (76) *ТОВ «ГРАНДПІАНО» зазначило, що товариство та ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ» проводять свою діяльність в одній будівлі за адресою: 01015, м. Київ, вул. Добровольчих Батальйонів, буд. 17. ІР-адреси 195.138.217.219, 194.187.108.94, 195.138.217.221 надаються провайдером за зазначеною адресою, тому ними користуються всі компанії, що тут розташовані.*
- (77) *ТОВ «ГРАНДПІАНО» повідомило, що здійснює свою господарську діяльність за зареєстрованим місцем знаходження, саме тому використовує послуги доступу до мережі Інтернет, що надаються за цією адресою провайдером.*

- (78) Такі твердження ТОВ «ГРАНДШАНО» не беруться до уваги та спростовуються наступним.
- (79) Як вже було встановлено Відділенням, IP-адреса 194.187.108.94 надавалась у використання ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ». Фактична адреса надання послуг протягом II кварталу 2018, тобто у період проведення Процедури закупівлі: м. Київ, вул. Зрошувальна, 15-А та м. Київ, вул. Панфіловців, 15.
- (80) Тобто, послуги з доступу до мережі Інтернет за спільною IP-адресою надавалися не за адресою, за якою здійснює свою діяльність ТОВ «ГРАНДШАНО».
- (81) Отже, зміст цього заперечення не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (82) Щодо отримання банківських гарантій ТОВ «ГРАНДШАНО» у своїх запереченнях повідомило наступне.
- (83) *У зв'язку з тим, що товариство не має у своєму штаті юриста, за консультацією звернулось до спеціаліста, що працює в одному з офісних приміщень за адресою: вул. Добровольчих Батальйонів, буд. 17, Булах Людмили, яка, у свою чергу, порекомендувала отримати банківську гарантію в акціонерному товаристві «ФІНАНСОВА КОМПАНІЯ «ВЕРНУМ» та надала свою професійну допомогу, пов'язану з оформленням даної банківської гарантії.*
- (84) *За інформацією ТОВ «ГРАНДШАНО», товариство не могло передбачити, що Булах Людмила може бути особою, пов'язаною з ТОВ «Музичний Світ» або те, що вона також буде здійснювати оформлення банківської гарантії для цього товариства.*
- (85) Натомість, дані заперечення підтверджують факт звернення ТОВ «ГРАНДШАНО» до Булах Людмили, ім'я та прізвище якої зазначається у назві електронної адреси, на яку Учасникам було надіслано банківські гарантії.
- (86) У свою чергу, необізнаність ТОВ «ГРАНДШАНО» щодо особи, якій надається право від імені товариства вчиняти певні дії, не спростовує факту наявності умов для обміну інформацією з ТОВ «Музичний Світ».
- (87) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (88) Щодо наявності господарських відносин між Учасниками ТОВ «ГРАНДШАНО» у своїх запереченнях повідомило наступне.
- (89) *Перебування юридичних осіб у фінансових та/або господарських відносинах не суперечить приписам чинного законодавства України та не є свідченням узгодженості дій між ТОВ «ГРАНДШАНО» та ТОВ «Музичний Світ». Крім отримання фінансової допомоги, ТОВ «Музичний Світ» закуповувало музичні товари у ТОВ «ГРАНДШАНО», що є звичайною господарською діяльністю, та не може бути доказом антиконкурентних узгоджених дій під час участі у Процедурі закупівлі.*
- (90) Так, дійсно, діючим законодавством не заборонено наявність таких господарських відносин.
- (91) Згідно з частиною першою статті 19 Господарського кодексу України суб'єкти господарювання мають право без обмежень самостійно здійснювати господарську діяльність, що не суперечить законодавству.

- (92) Законодавство України не забороняє суб'єктам господарювання, що приймають участь в одній процедурі закупівлі мати господарські договірні відносини між собою.
- (93) Натомість, наявність встановлених Відділенням у даній справі господарських відносин між Учасниками зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків.
- (94) У свою чергу, слід наголосити, координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод у якій-небудь формі.
- (95) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів у Учасників та відсутність конкуренції між ними.
- (96) Отже, зміст цього заперечення не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (97) Щодо спільних властивостей файлів Учасників ТОВ «ГРАНДПІАНО» у своїх запереченнях повідомило наступне.
- (98) *Більшість компаній в роботі використовують саме WorkCentre. Наявність у двох юридичних осіб однієї моделі багатофункціонального пристрою не може бути доказом антиконкурентних узгоджених дій, а лише може свідчити про розповсюдженість даного пристрою серед компаній, що працюють з документами. Крім того, онлайн-інструменти iloverpdf.com, програма [acrobat](http://adobe.com) є популярними, розповсюдженими програмами, доступ до яких, до того ж, доступний через мережу Інтернет безкоштовно.*
- (99) Проте, зміст цього заперечення не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.

7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (100) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та зауваженнями і запереченнями Учасника не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників, які полягали у:
- заходженні ТОВ «ГРАНДПІАНО» в аукціон для участі у Процедурі закупівлі з ІР-адреси, з якої ТОВ «Музичний Світ» створювало свою пропозицію для участі у Процедурі закупівлі;
 - заходженні ТОВ «Музичний Світ» в аукціон для участі у Процедурі закупівлі з ІР-адреси, зокрема з якої ТОВ «ГРАНДПІАНО» подавало, створювало та переглядало свою пропозицію для участі у Процедурі закупівлі, та яка у період проведення Процедури закупівлі належала ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ», яке пов'язане із ТОВ «Музичний Світ» через фізичну особу, який був керівником ТОВ «ЛІЗОФОРМ МЕДІКАЛ» та керівником і одним із засновників ТОВ «Музичний Світ»;
 - поданні, створенні і перегляді Учасниками своїх тендерних пропозицій під час участі у Процедурі закупівлі, зокрема з однієї ІР-адреси;
 - поданні Учасниками фінансової звітності під час участі у Процедурі закупівлі з однієї ІР-адреси, зокрема з якої ТОВ «ГРАНДПІАНО» для участі у Процедурі закупівлі подавало, створювало і переглядало свою пропозицію;
 - здійсненні Учасниками керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» під час участі у Процедурі закупівлі з однієї ІР-адреси, зокрема з якої ТОВ «ГРАНДПІАНО» для участі у Процедурі закупівлі подавало, створювало і переглядало свою пропозицію;

- отриманні Учасниками банківських гарантій на одну електронну поштову скриньку, яка не належала жодному із Учасників;
 - сталих господарських відносинах, в тому числі фінансовій підтримці одного з Учасників іншим;
 - однакових властивостях файлів тендерних пропозицій Учасників;
 - не зниженні цінових пропозицій під час Процедури закупівлі,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі.

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

8. Визначення розміру штрафів

(102) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинення порушення, яке передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

(103) За інформацією, наданою ГУ ДПС у м. Києві (лист від 06.03.2020 № 7668/9/26-15-04-12-18, вх. № 60-01/974 від 16.03.2020), дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік становить:

- у ТОВ «ГРАНДПІАНО» – 15 128 100,00 грн;
- у ТОВ «Музичний Світ» – 3 806 700,00 грн.

(104) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «ГРАНДПІАНО» та ТОВ «Музичний Світ» спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належить до категорії шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовників обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення прав замовників на придбання товарів за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

(105) У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 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 у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482, 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 і доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «ГРАНДПІАНО» (ідентифікаційний код юридичної особи 34881527; місцезнаходження: 01015, м. Київ,

вул. Добровольчих Батальйонів, буд. 17) та товариство з обмеженою відповідальністю «Музичний Світ» (ідентифікаційний код юридичної особи 35060262; місцезнаходження: 01033, м. Київ, вул. Шота Руставелі, буд. 33-Б, нежиле приміщення №27) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене 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, шляхом узгодження умов участі у тендерній процедурі закупівлі «Рояль концертний», яка проводилась Львівською середньою спеціалізованою музичною школою-інтернат імені С. Крушельницької за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-04-03-001761-a.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «ГРАНДПАНО» (ідентифікаційний код юридичної особи 34881527) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Музичний Світ» (ідентифікаційний код юридичної особи 35060262) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії

О. Хмельницький