



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

24 грудня 2020 року

№ 60/80-р/к

справа № 52/60/59-рп/к.20

м. Київ

Про порушення законодавства про  
захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Волес», ідентифікаційний код юридичної особи 39017032 (далі – ТОВ «Волес») та товариство з обмеженою відповідальністю «Торговий дім «Волес», ідентифікаційний код юридичної особи 41828137 (далі – ТОВ «ТД «Волес») подали тендерні пропозиції на участь у процедурі із закупівлі «Медичні вироби для стомованих хворих (ЛОТ1 Калоприймач однокомпонентний відкритий, ЛОТ 2 Калоприймач однокомпонентний (для дитини), ЛОТ3 Пластина та мішок для двокомпонентного калоприймача Proxima 2)» (Лот № 1), яка проводилась КЗ Запорізьким центром первинної медико-санітарної допомоги № 5 (далі – Замовник) за допомогою системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-07-19-001423-с (далі – Процедура закупівлі).

Очікувана вартість закупівлі – 71 240,00 грн.

За результатами розгляду справи № 52/60/59-рп/к.20 дії ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «Волес» накладено штраф у розмірі 59 000 (п'ятдесят дев'ять тисяч) гривень.

На ТОВ «ТД «Волес» накладено штраф у розмірі 59 000 (п'ятдесят дев'ять тисяч) гривень.

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – адміністративна колегія Відділення) [попередня назва – Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України, КОТВ АМКУ], розглянувши матеріали справи № 52/60/59-рп/к.20 про порушення ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» 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 06.11.2020 № 60-03/21 Іп,

#### ВСТАНОВИЛА:

#### 1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 07.07.2020 № 60/59-рп/к розпочато розгляд справи № 52/60/59-рп/к.20 за ознаками вчинення ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6

Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.

- (2) КОТВ АМКУ ТОВ «Волес» надіслано вимогу про надання інформації від 07.02.2020 № 60-02/712; ТОВ «ТД «Волес» – вимогу про надання інформації від 07.02.2020 № 60-02/713.
- (3) Листами від 10.11.2020 № 60-02/6350 (вручено 16.11.2020) та від 10.11.2020 № 60-02/6352 (вручено 16.11.2020) ТОВ «ТД «Волес» та ТОВ «Влас-Плюс» відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 52/60/59-рп/к.20 (далі – Подання).
- (4) ТОВ «ТД «Волес» листом від 14.12.2020 б/н (вх. № 60-01/4775 від 15.12.2020) на Подання надало попередні пояснення.
- (5) Заперечень на Подання ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» не надали.

## 2. Відповідачі

- (6) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - ТОВ «Волес», ідентифікаційний код юридичної особи 39017032. Адреса місцезнаходження: 04210, м. Київ, вул. Героїв Сталінграду, буд. 2-Г. Основним видом діяльності ТОВ «Волес» є оптова торгівля фармацевтичними товарами (код КВЕД 46.46);
  - ТОВ «ТД «Волес», ідентифікаційний код юридичної особи 41828137. Адреса місцезнаходження: 04210, м. Київ, вул. Героїв Сталінграду, буд. 2-Г. Основним видом діяльності ТОВ «ТД «Волес» є оптова торгівля фармацевтичними товарами (код КВЕД 46.46)
- (7) Тобто, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» (далі разом – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

## 3. Обставини справи

- (8) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій, для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
  - ТОВ «Волес». Тендерна пропозиція подана 30.07.2018 о 15:26. Документів немає;
  - ТОВ «ТД «Волес». Тендерна пропозиція подана 30.07.2018 о 16:46;
  - товариство з обмеженою відповідальністю «СМС-УК», ідентифікаційний код юридичної особи 41196801 (далі - ТОВ «СМС-УК»). Адреса місцезнаходження: 79007, м. Львів, вул. Шпитальна, буд. 1. Тендерна пропозиція подана 26.07.2018 о 09:34;
  - фізична особа-підприємець Нестеров Олег Олексійович, ідентифікаційний номер фізичної особи 3057522232 (далі – ФОП Нестеров О. О.). Адреса місцезнаходження: 09236, м. Київ, пр. Голосіївський, буд.118, кор. 2, кв. 32. Тендерна пропозиція подана 30.07.2018 о 16:42, 31.07.2018 о 17:30 та 19:30.
- (9) Процедура електронних торгів розпочалася 31 липня 2018 о 14:50 та завершилася 31 липня 2018 о 15:23.
- (10) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни для участі у Процедурі закупівлі за

Лотом № 1 [див. таблицю 1].

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «Волес»	69 885,50	69 885,50	0,00 %
2	ТОВ «ТД «Волес»	69 885,50	66 375,00	5,02 %
3	ТОВ «СМС-УК»	62 658,00	55 500,00	11,42%
4	ФОП Нестеров О. О.	61 861,50	55 489,50	10,30%

- (11) Найбільш економічно вигідною тендерну пропозицію за Лотом № 1 визнано ТОВ «СМС-УК».
- (12) Із ТОВ «СМС-УК» Замовник уклав договір від 09.08.2018 № 115 на загальну суму 59 130,84 грн з ПДВ.

#### 4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (13) Аналіз матеріалів справи свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» під час участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.

##### 4.1. Спільне фактичне місцезнаходження

- (14) Відповідно до витягів з ЄДР, адреса місцезнаходження ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» на момент проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1 - 04210, м. Київ, вул. Героїв Сталінграду, 2-Г, корп.1.
- (15) На фірмовому бланку ТОВ «ТД «Волес», на якому зазначений суб'єкт господарювання подавав документи для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, вказана фактична адреса: 04210, м. Київ, вул. Героїв Сталінграду, 2-Г, корп.1.
- (16) Отже, під час проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1 Учасники знаходились за однією адресою: 04210, м. Київ, вул. Героїв Сталінграду, 2-Г, корп.1.

##### 4.2. Використання засобів зв'язку

- (17) Відповідно до витягів з ЄДР та за інформацією, наданою ГУ ДПС у м. Києві (лист від 26.02.2020 № 6744/9/26-15-02-06-19, вх. № 60-01/285кі від 04.03.2020), ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» у період проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1 використовували у своїй господарській діяльності один номер телефонного зв'язку – (044) 581-11-49.
- (18) Вказаний номер телефонного зв'язку також зазначений в ЄДР в графі «Інформація про здійснення зв'язку з юридичною особою».
- (19) Таким чином, ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» під час участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 використовували у своїй господарській діяльності спільний номер телефонного зв'язку – (044) 581-11-49.
- (20) Наведені вище обставини свідчать про те, що ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» у період проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1 спільно вели свою господарську діяльність.

##### 4.3. Використання ІР-адрес

- (21) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 24.02.2020 № 206/456/03, вх. № 60-01/823 від 03.03.2020), ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» свої

пропозиції для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн». ТОВ «ТД «Волес» заходило в аукціон, зокрема з IP-адреси – 194.50.79.7.

- (22) IP-адреса заходження ТОВ «Волес» в аукціон відсутня в системі логування.
- (23) За інформацією, яка була надана ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 15.05.2020 № 150520-9, вх. № 60-01/1871 від 21.05.2020), ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 подавали свої тендерні пропозиції з однієї IP-адреси - 194.50.79.7.
- (24) За інформацією, наданою Головним управлінням ДПС у м. Києві (лист від 26.02.2020 № 6744/9/26-15-02-06-19, вх. № 60-01/285кі від 04.03.2020), ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» у період проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1 подавали фінансову звітність з однієї IP-адреси 194.50.79.7.
- (25) Крім того, ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» протягом 2018 року, тобто у період проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1, здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з IP-адреси 194.50.79.7 (листи АТ «Пумб» від 16.03.2020 № 19.1/181, вх. № 60-01/365кі від 19.03.2020, АТ «КредоБанк» від 31.03.2020 № 52-22966т/20, вх. № 60-01/405кі від 06.04.2020 та АТ «ПрокредитБанк» від 30.03.2020 № 1-2/20/1726 вх. № 60-01/1197 від 01.04.2020) [інформація знаходиться в матеріалах дослідження з грифом «Конфіденційно»].
- (26) Відповідно до відомостей з мережі Інтернет, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 194.50.79.7 надаються ТОВ «ТД «Віктер Плюс».
- (27) ТОВ «ТД «Віктер Плюс» листом від 26.06.2020 № 583 (вх. № 60-01/2450 від 30.06.2020) повідомило, що товариство не займається діяльністю із надання доступу до мережі Інтернет, тому зазначені послуги жодному абоненту не надавались. IP-адреса 194.50.79.7 перебуває у користуванні «ТД «Віктер Плюс». Адреса фактичного розташування обладнання: м. Київ, вул. Героїв Сталінграду, буд. 2-Г, корп.1. Вказана адреса є адресою місцезнаходження ТД «Віктер Плюс».
- (28) За наявною у Відділення інформацією, адреса надання послуг з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 194.50.79.7 є адресою місцезнаходження Відповідачів.
- (29) ТОВ «ТД «Волес» (лист від 15.07.2020 № 51-1, вх. № 60-01/2694 від 16.07.2020) повідомило, зокрема (цитата): *«ТОВ «ТД «Волес» не зверталось до сторонніх організацій для отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності протягом 2018 року»*.
- (30) ТОВ «Волес» (лист від 16.07.2020 б/н, вх. № 60-01/2696 від 16.07.2020) повідомило, зокрема (цитата): *«ТОВ «Волес» не зверталось до сторонніх організацій для отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності»*.
- (31) Таким чином, ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» подавали свої тендерні пропозиції для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, фінансову звітність та здійснювали керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-банк» з однієї IP-адреси, що належала суб'єкту господарювання, який знаходився за однією адресою з Учасниками.
- (32) Наведені вище обставини свідчать про те, що під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» діяли

узгоджено.

#### 4.4. Одна контактна особа на майданчику

- (33) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 15.05.2020 № 150520-9 (вх. № 60-01/1871 від 21.05.2020) надало інформацію про реєстраційні дані Учасників Процедури закупівлі за Лотом № 1 (назва компанії, контактні дані відповідальних осіб, ПІБ контактної особи, телефони, e-mail, вказаний при реєстрації, логін, який використовується учасником для входу на майданчик тощо).
- (34) Відповідно до зазначеної інформації, Учасники для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 вказали одну контактну особу – Омеляненко Дмитра Сергійовича.
- (35) В документі «Інформаційна довідка контрагента», завантаженого ТОВ «ТД «Волес» для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, містяться відомості про особу (осіб), яка уповноважена представляти інтереси Учасника - Омеляненко Дмитро Сергійович (менеджер з продажу).
- (36) Отже, контактна особа Учасників була уповноваженою особою ТОВ «ТД «Волес» для представлення інтересів вказаного Учасника для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.
- (37) Також, за інформацією, наданою ГУ ПФУ у м. Києві (лист від 04.03.2020 № 2600-0604-5/28315 вх. №60-01/335кі від 12.03.2020), Омеляненко Дмитро Сергійович з січня по липень 2018 року працював в ТОВ «Волес», а з серпня по грудень 2018 року - в ТОВ «ТД «Волес».
- (38) Зазначені обставини свідчать про те, що під час участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 Учасники діяли не самостійно, а узгоджували свої дії.

#### 4.5. Використання електронної поштової скриньки

- (39) Головне управління ДПС у м. Києві (лист від 26.02.2020 № 6744/9/26-15-02-06-19, вх. № 60-01/285кі від 04.03.2020) надало податкові декларації з податку на прибуток ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» за 2018 рік, в яких зазначено спільну електронну поштову скриньку: **ilyukhina@voles.com.ua**.
- (40) Ім'я вказаної електронної поштової скриньки, з якої ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» подавали податкову декларацію з податку на прибуток за 2018 рік, ідентичне з іменем працівниці ТОВ «ТД «Волес» - **Іллюхіної Н.О.** (лист ГУ ПФУ в м. Києві від 04.03.2020 № 2600-0604-5/28315).
- (41) ТОВ «ТД «Волес» листом від 15.07.2020 № 51-1, (вх. № 60-01/2694 від 16.07.2020) надало перелік осіб, які працювали в Товаристві протягом 2018 року.
- (42) За результатами аналізу вказаного переліку було встановлено, що **Іллюхіна Наталя Олександрівна** у період проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1 працювала в ТОВ «ТД «Волес» на посаді бухгалтера.
- (43) Отже, Учасники подавали свою фінансову звітність з електронної поштової скриньки, яка належала бухгалтеру ТОВ «ТД «Волес», або подання фінансової звітності для обох Учасників здійснювалось однією особою – бухгалтером ТОВ «ТД «Волес», оскільки, як вже було встановлено вище, Учасники до сторонніх організацій для отримання послуг із забезпечення ведення бухгалтерського обліку та фінансової звітності не звертались.

- (44) Зазначені обставини свідчать про спільну (узгоджену) поведінку Учасників під час підготовки документів та участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.

#### 4.6. Господарські відносини

- (45) Відповідно до банківських виписок, наданих АТ «Пумб» (лист від 16.03.2020 № 19.1/181, вх. № 60-01/365кі від 19.03.2020), АТ «ПрокредитБанк» (лист від 30.03.2020 № 1-2/20/1726 вх. № 60-01/1197 від 01.04.2020), між ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД«Волес», зокрема у період проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1, існували господарські відносини у вигляді оплати за товар [див. таблицю 2].

Таблиця 2

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн	Призначення платежу
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	20.07.2018	1 798,67	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	20.07.2018	410 000,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «ТД «Волес»	ТОВ «Волес»	20.07.2018	36,41	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	23.07.2018	480 000,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «ТД «Волес»	ТОВ «Волес»	23.07.2018	82,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	24.07.2018	378,89	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	25.07.2018	1 324,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	26.07.2018	138,48	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	26.07.2018	704 000,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	27.07.2018	263,22	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	30.07.2018	1 510,32	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	31.07.2018	650,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	31.07.2018	600 000,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	01.08.2018	920,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	01.08.2018	200 000,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	02.08.2018	1 154,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994

ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	02.08.2018	5 000,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «ТД «Волес»	ТОВ «Волес»	02.08.2018	19,69	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	03.08.2018	227 000,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	06.08.2018	1 755,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	07.08.2018	1 112,00	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	08.08.2018	190,80	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994
ТОВ «Волес»	ТОВ «ТД «Волес»	10.08.2018	6 032,57	Оплата за товар згідно з договором від 08.02.2018 № 24994

(46) З таблиці 2 вбачається, що у період проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1 ТОВ «Волес» сплатило ТОВ «ТД «Волес» за товар 2 208 535,75 грн, а ТОВ «ТД «Волес» сплатило ТОВ «Волес» за товар 138,10 грн.

(47) Отже, між Учасниками існували господарські відносини у вигляді оплати за товар до та під час проведення Процедури закупівлі за Лотом № 1.

(48) Наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів господарювання, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

#### 4.7. Особливості у поданні документів

(49) За результатами аналізу тендерних пропозицій, завантажених Учасниками до системи «Prozorro», Відділенням було встановлено, що ТОВ «Волес» для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 не завантажувало документів, що свідчить про те, що ТОВ «Волес» не збиралося перемагати у вказаних торгах.

### 5. Кваліфікація порушення Учасниками конкурентного законодавства

(50) Адміністративною колегією Відділення встановлено, що поведінка ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

(51) 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.

(52) 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).

- (53) 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).
- (54) Установлені факти у своїй сукупності, а саме:
- знаходження Учасників за однією адресою;
  - використання ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» у своїй господарській діяльності одного номеру телефонного зв'язку;
  - наявність в Учасників однієї контактної особи, яка була уповноваженою особою на представлення інтересів ТОВ «ТД «Волес» для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1;
  - подання Учасниками тендерних пропозицій з однієї ІР-адреси, з якої ТОВ «ТД «Волес» заходило в аукціон;
  - подання Учасниками фінансової звітності з однієї ІР-адреси;
  - здійснення Учасниками керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї ІР-адреси;
  - наявність господарських відносин;
  - подання Учасниками фінансової звітності з електронної поштової скриньки, яка належала бухгалтеру ТОВ «ТД «Волес»;
  - відсутність наміру ТОВ «Волес» перемогти у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, 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.
- (55) З огляду на вищезазначене, ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» під час підготовки документів для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 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».
- (56) 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

- (57) Листами від 10.11.2020 № 60-02/6350 та від 10.11.2020 № 60-02/6352 ТОВ «ТД «Волес» та ТОВ «Волес» відповідно було направлено копію Подання.
- (58) Лист до ТОВ «ТД «Волес» був вручений (Олейнику) 16.11.2020 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення.
- (59) Лист до ТОВ «Волес» був вручений (Олейнику) 16.11.2020 відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення.
- (60) На Подання ТОВ «ТД «Волес» листом від 14.12.2020 б/н (вх. № 60-01/4775 від 15.12.2020) надало попередні пояснення. Як свідчить подана відповідь, вказаний суб'єкт господарювання з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не погоджується.



- (61) ТОВ «ТД «Волес» у своїх попередніх поясненнях повідомляє, що Відділенню необхідно спочатку встановити та довести, що кожен з Учасників, в особі відповідних уповноважених на це (виконавчих) органів, прийняв рішення або мав волю щодо такої спільної участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.
- (62) На думку ТОВ «ТД «Волес», наявні у справі матеріали не лише не дають підстав для ствердної відповіді на це питання, але й вказують на те, що ТОВ «Волес» взагалі не брало і не мало наміру брати участь у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.
- (63) ТОВ «ТД «Волес» взяло участь у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, але не вело з ТОВ «Волес» будь-яких переговорів чи обміну інформацією щодо спільної участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.
- (64) ТОВ «ТД «Волес» зауважило, що конкурент – ТОВ «Волес» взагалі не подавало документів для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, що відображено на стор. 2 Подання: «ТОВ «Волес». Документів не подано».
- (65) Більше того, як зазначає ТОВ «ТД «Волес», в матеріалах справи міститься лист ДП «Прозоро», в якому на питання щодо IP-адрес, з яких Учасники заходили на аукціон, в частині ТОВ «Волес» зазначено: «IP-адреса відсутня в системі логування по можливій причині блокування бібліотеки в браузері учасника **або учасник не заходив в аукціон**».
- (66) Також, як повідомляє ТОВ «ТД «Волес», в матеріалах справи також міститься лист ТОВ «Волес», направлений у відповідь на лист Відділення про витребування інформації. У вказаному листі:  
 - на питання Відділення 16 та 16.1 ТОВ «Волес» відповіло:  
«Дана інформація не подавалась для участі в Торгах, тендерна пропозиція у вказаних торгах взагалі не подавалась»;  
 - на питання Відділення 17 ТОВ «Волес» відповіло:  
«Тендерна пропозиція у Торгах не подавалась»;  
 - на питання Відділення 20-22 ТОВ «Волес» відповіло:  
«В даному тендері не подавались ніякі документи, тендерна пропозиція не готувалась та не надавалась, реєстрація була здійснена помилково»;  
 - на питання Відділення 23-26 ТОВ «Волес» відповіло:  
«В даному тендері не були запропоновані ніякі товари чи послуги, тому просимо уточнити яку саме інформацію необхідно надати по даному питанню».
- (67) Зазначена інформація, надана та підписана виконавчим органом ТОВ «Волес» - його директором, вказує, що таким суб'єктом господарювання не приймалося рішення про участь у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.
- (68) Як зазначає ТОВ «ТД «Волес», незважаючи на такі пояснення ТОВ «Волес», під час розгляду справи не було досліджено обставин, пов'язаних з реєстрацією ТОВ «Волес» у Процедурі закупівлі за Лотом № 1. Зокрема без уваги залишилось пояснення директора щодо помилковості здійснення реєстрації, зокрема, що означає вказана помилковість, з діями яких осіб вона пов'язана, які мотиви/причини таких дій тощо.
- (69) Також ТОВ «ТД «Волес» у своїх попередніх поясненнях повідомляє, що після ознайомлення з матеріалами справи на адресу ТОВ «Волес» було направлено адвокатський запит стосовно питань, які стосуються реєстрації ТОВ «Волес» у Процедурі закупівлі за Лотом № 1, працівників та інших осіб, які мали доступ до реквізитів (логін та пароль), що дозволяли авторизуватися та діяти від імені товариства на електронному майданчику «Держзакупівлі.Онлайн».

- (70) Як повідомляє ТОВ «ТД «Волес», ТОВ «Волес» надало відповідь на вказаний запит, в якому було повідомлено, що директором товариства не приймалось рішення і не давались будь-які вказівки працівникам товариства чи іншим особам про участь товариства в Процедурі закупівлі за Лотом № 1, зокрема про підготовку документів, здійснення реєстрації на тендері тощо, не уповноважувались працівники чи будь-які інші особи на прийняття таких рішень чи надання таких вказівок. Ні участь, ні реєстрація у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 не відповідає рішенням і діям товариства, а реєстрація була здійснена помилково і без відома товариства. На момент проведення зазначеного в запиті аукціону не було співробітників, на яких були на постійній основі покладені обов'язки по реєстрації та підготовці пакету документів для і державних закупівлях. Як повідомлялося вище, керівником товариства не приймалися рішення та не уповноважувались працівники товариства на підготовку і участь в зазначеному аукціоні.
- (71) Такі твердження ТОВ «ТД «Волес» не беруться до уваги та спростовуються наступним.
- (72) Відповідно до частини другої статті 19 Конституції України органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.
- (73) Відповідно до статті 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням органів Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції; здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних закупівель.
- (74) Відділення є органом у системі органів Комітету, утвореним для реалізації завдань, покладених на Комітет Законом України «Про Антимонопольний комітет України», іншими актами законодавства про захист економічної конкуренції.
- (75) Реалізація контролю щодо створення конкурентного середовища та захисту конкуренції у сфері державних (публічних) закупівель здійснюється Відділенням через повноваження, що визначені статтею 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України».
- (76) Відповідно до статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» голова Відділення має повноваження, зокрема, розглядати заяви і справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та проводити розслідування за цими заявами і справами. До таких справ, в тому числі, належать справи про антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (пункт 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції»).
- (77) Зазначене порушення характеризується антиконкурентною домовленістю між кількома (щонайменше двома) суб'єктами господарювання – **учасниками торгів щодо їхньої поведінки в торгах.**
- (78) Згідно з пунктом 37 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» учасник процедури закупівлі/спрощеної закупівлі – фізична особа, фізична особа - підприємець чи юридична особа - резидент або нерезидент, у тому числі об'єднання

учасників, яка подала тендерну пропозицію/пропозицію або взяла участь у переговорах у разі застосування переговорної процедури закупівлі.

- (79) Відповідно до пункту 32 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція – пропозиція щодо предмета закупівлі або його частини (лота), яку учасник процедури закупівлі подає замовнику відповідно до вимог тендерної документації.
- (80) Абзацом першим статті 26 Закону України «Про публічні закупівлі» визначено, що тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та шляхом завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (81) Із матеріалів справи вбачається, що ТОВ «Волес» для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1 подало цінову пропозицію, здійснило реєстрацію на електронному майданчику – вказало назву, контактні дані відповідальних осіб, ПІБ контактної особи, телефони, e-mail, вказаний при реєстрації, логін, який використовувався для входу на майданчик. Також на електронному майданчику зафіксована інформація щодо дати і IP-адреси подання пропозиції ТОВ «Волес».
- (82) Таким чином, ТОВ «Волес» мало намір прийняти участь у Процедурі закупівлі за Лотом № 1.
- (83) Отже, зміст цих заперечень не спростовує висновків та фактів, викладених у Поданні.
- (84) *ТОВ «ТД «Волес» вважає, що Відділенням повинно бути доведено узгодженість учасників та встановлено інформацію про прийняття рішення ТОВ «Волес» щодо реєстрації та участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 2, перелік працівників ТОВ «Волес» та інших осіб, які мали доступ до реквізитів, що дозволяли авторизуватися та діяти від імені Товариства на електронному майданчику та особу, яка безпосередньо здійснила реєстрацію ТОВ «Волес» як учасника Процедури закупівлі за Лотом № 1.*
- (85) Такі твердження ТОВ «ТД «Волес» не беруться до уваги та спростовуються наступним.
- (86) Згідно із статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» основним завданням Антимонопольного комітету України (далі - Комітет) є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції на засадах рівності суб'єктів господарювання перед законом та пріоритету прав споживачів, запобігання, виявлення і припинення порушень законодавства про захист економічної конкуренції; здійснення контролю щодо створення конкурентного середовища та захист конкуренції у сфері державних закупівель.
- (87) Відділення є органом у системі органів Комітету, утвореним для реалізації завдань, покладених на Комітет Законом України «Про Антимонопольний комітет України», іншими актами законодавства про захист економічної конкуренції.
- (88) Кваліфікація дій суб'єктів господарювання як порушення законодавства про захист економічної конкуренції є виключною компетенцією органів Антимонопольного

комітету України».

- (89) Відповідно до статті 7 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» здійснення іншими органами державної влади повноважень Антимонопольного комітету України, передбачених пунктами 1 - 4 частини першої, пунктами 1, 2 і 4 частини другої цієї статті, **не допускається**.
- (90) Відповідно до статті 35 Закону України «Про захист економічної конкуренції» при розгляді справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції органи Комітету збирають і аналізують документи, висновки експертів, пояснення осіб, іншу інформацію, що є доказом у справі, та приймають рішення у справі в межах своїх повноважень.
- (91) З огляду на наведені норми, питання щодо збору, оцінки та аналізу доказів у справі є, в силу Закону України «Про захист економічної конкуренції», **виключною компетенцією Відділення**.
- (92) Слід зазначити, що ТОВ «ТД «Волес» не надало попередніх пояснень щодо знаходження Учасників за однією адресою, використання одного номеру телефонного зв'язку, подання фінансової звітності та керування рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси, наявності господарських відносин, використання Учасниками електронної поштової скриньки, що належить бухгалтеру ТОВ «ТД «Волес».

## 7. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (93) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників, та попередніми поясненнями Учасника не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників, які полягали у:
- знаходженні Учасників за однією адресою;
  - використанні ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» у своїй господарській діяльності одного номеру телефонного зв'язку;
  - наявності в Учасників однієї контактної особи, яка була уповноваженою особою на представлення інтересів ТОВ «ТД «Волес» для участі у Процедурі закупівлі за Лотом № 1;
  - поданні Учасниками тендерних пропозицій з однієї IP-адреси, з якої ТОВ «ТД «Волес» заходило в аукціон;
  - поданні Учасниками фінансової звітності з однієї IP-адреси;
  - здійсненні Учасниками керування своїми банківськими рахунками за допомогою системи «Клієнт-Банк» з однієї IP-адреси;
  - наявності господарських відносин;
  - поданні Учасниками фінансової звітності з електронної поштової скриньки, яка належала бухгалтеру ТОВ «ТД «Волес»;
  - відсутності наміру ТОВ «Волес» перемогти у Процедурі закупівлі за Лотом № 1,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Процедури закупівлі.
- (94) 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

- (95) Відповідно до 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (96) За інформацією наданою ГУ ДПС у м. Києві (лист від 27.08.2020 № 19802/9/26-15-04-12-16, вх. № 60-01/1126кі від 01.09.2020), чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік становить:  
 - у ТОВ «Волес» – 22 775 100,00 грн;  
 - у ТОВ «ТД «Волес» – 189 213 100,00 грн.
- (97) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ТОВ «Волес» та ТОВ «ТД «Волес» 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.
- (98) У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup> 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 «Волес» (ідентифікаційний код юридичної особи 39017032; місцезнаходження: 04210, м. Київ, вул. Героїв Сталінграду, буд. 2-Г) та товариство з обмеженою відповідальністю «ТД «Волес» (ідентифікаційний код юридичної особи 41828137; місцезнаходження: 04210, м. Київ, вул. Героїв Сталінграду, буд. 2-Г) 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 із закупівлі «Медичні вироби для стомованих хворих (ЛОТ1 Калоприймач однокомпонентний відкритий, ЛОТ 2 Калоприймач однокомпонентний (для дитини), ЛОТ3 Пластина та мішок для двокомпонентного калоприймача Proxima 2)»

(Лот № 1), яка проводилась КЗ Запорізьким центром первинної медико-санітарної допомоги № 5, ідентифікатор закупівлі – UA-2018-02-06-001929-с.

2. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Волес» (ідентифікаційний код юридичної особи 39017032) штраф у розмірі 59 000 (п'ятдесят дев'ять тисяч) гривень.

3. За порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «ТД «Волес» (ідентифікаційний код юридичної особи 41828137) штраф у розмірі 59 000 (п'ятдесят дев'ять 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

  
П. КУЗИК

**Члени колегії:**

  
\_\_\_\_\_

**А. КАШНІКОВИЧ**

(підпис)  
  
\_\_\_\_\_

**Л. МАРАКІНА**


  
\_\_\_\_\_

**А. БЕРКУТА**

(підпис)  
  
\_\_\_\_\_

**Н. КУЗЬМІНИХ**


**Юридичний відділ:**  
ПЛИГАНЬ І.

  
\_\_\_\_\_

**Секретар колегії**  
КИРИЧЕНКО Є.

(підпис)  
  
\_\_\_\_\_

**Виконавець:**  
Начальник ВДР 6  
ЧЕПУРНА В.

  
\_\_\_\_\_

(підпис)