



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО
МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

20 вересня 2023

№ 60/124-р/к

справа № 48/60/48-рп/к.21

м. Київ

Про закриття провадження
у справі 48/60/48-рп/к.21

Адміністративна колегія Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 48/60/48-рп/к.21 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Епіцентр К», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі – ТОВ «Епіцентр К») та приватним акціонерним товариством «Нова Лінія», ідентифікаційний код юридичної особи «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі – ПрАТ «Нова Лінія») 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 з попередніми висновками П'ятого відділу досліджень і розслідувань від 08.09.2023 № 60-03/207п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 11.03.2021 № 60/48-рп/к розпочато розгляд справи № 48/60/48-рп/к.21 за ознаками вчинення ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова лінія» порушень 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.
- (2) Листом від 11.03.2021 № 60-02/1823 на адресу ТОВ «Епіцентр К» та листом від 11.03.2021 № 60-02/1822 на адресу ПрАТ «Нова Лінія» було направлено копії розпоряджень про початок розгляду справи № 48/60/48-рп/к.21.
- (3) Листами від 16.03.2021 № 60-02/1957 та від 16.03.2021 № 60-02/1958 на адресу ПрАТ «Нова Лінія» та ТОВ «Епіцентр К», відповідно, Головою Відділення було надіслано вимоги про надання інформації.
- (4) Листами від 25.10.2021 № 60-02/7856 та від 25.10.2021 № 60-02/7857 ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» та ТОВ «Епіцентр К», відповідно, було направлено копію подання про попередні висновки від 22.10.2021 № 60-03/243п у справі № 48/60/48-рп/к.21 (далі – Подання).

- (5) ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» листом від 31.01.2022 № 31/01/22-2 (вх. № 60-01/187кі від 11.02.2022) та ТОВ «Епіцентр К» листом від 31.01.2022 № 31/01/22-1 (вх. № 60-01/188кі від 11.02.2022) надали заперечення на подання про попередні висновки від 22.10.2021 № 60-03/243п.
- (6) Листом від 23.06.2023 № 680-1/12 (вх. № 60-01/2186 від 28.06.2023) ТОВ «Епіцентр К» надало копію висновку експерта за результатами комп'ютерно-технічної експертизи № 05/23 від 31.05.2023.
- (7) Листами від 11.09.2023 № 60-02/3867 та від 11.09.2023 № 60-02/3868 ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» та ТОВ «Епіцентр К», відповідно, було направлено копію подання про попередні висновки від 08.09.2023 № 60-03/207п у справі № 48/60/48-рп/к.21 (далі – Подання).
- (8) Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення ТОВ «Епіцентр К» отримало Подання 13.09.2023. Листом від 14.09.2023 № 1140/28 (вх. № 60-01/3097 від 14.09.2023) ТОВ «Епіцентр К» надало відповідь на Подання, в якій погоджується з висновками Відділення. Інших зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «Епіцентр К» не надало.
- (9) Відповідно до рекомендованого повідомлення про вручення поштового відправлення ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» отримало Подання 19.09.2023. Листом від 19.09.2023 № 265 (вх. № 60-01/3176 від 20.09.2023) ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» надало відповідь на Подання, в якій погоджується з висновками Відділення. Інших зауважень та/або заперечень до змісту Подання ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» не надало.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (10) Відповідачами у справі № 48/60/48-рп/к.21 (далі – Справа) є суб'єкти господарювання, перелічені в другому розділі цього рішення, а саме:
 - а) товариство з обмеженою відповідальністю «Епіцентр К», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, (далі – ТОВ «Епіцентр К»). Адреса місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ТОВ «Епіцентр К» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*;
 - б) приватне акціонерне товариство «Нова Лінія», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ПрАТ «Нова Лінія»). Відповідно до інформації, яка міститься в ЄДР, 31.03.2021 щодо ПрАТ «Нова Лінія» внесено запис про державну реєстрацію припинення юридичної особи в результаті її реорганізації. правонаступником ПрАТ «Нова Лінія» є товариство з обмеженою відповідальністю «НОВА ЛІНІЯ 1», ідентифікаційний код юридичної особи *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1»). Адреса місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (11) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ТОВ «Епіцентр К» та ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» є суб'єктами господарювання (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ПРОЦЕДУРУ ЗАКУПІВЛІ

- (12) «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі – Замовник) проведено процедуру електронних торгів на закупівлю за предметом: «Інформація, доступ до якої обмежено», ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» – «Інформація, доступ до якої обмежено» (далі – Торги або Процедура закупівлі).
- (13) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання:
- ТОВ «Епіцентр К». Тендерна пропозиція завантажена 21.11.2020 о 15:33 та о 15:44;
 - ПрАТ «Нова Лінія». Тендерна пропозиція завантажена 21.11.2020 з 15:50 по 15:59;
 - товариство з обмеженою відповідальністю «Інформація, доступ до якої обмежено»;
 - приватне підприємство «Інформація, доступ до якої обмежено».
- (14) Відповідно до тендерної документації по Торгах кінцевий термін подачі документів – 21.11.2020 до 16:00.
- (15) Отже, ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова Лінія» завантажували свої тендерні пропозиції в останній день 21.11.2020 в близькі проміжки часу, з різницею в 17 хв.
- (16) Процедура електронних торгів розпочалася 23 листопада 2020 року о 12 год. 33 хв. та завершилась 23 листопада 2020 року о 13 год. 06 хв.
- (17) За результатами проведення електронного аукціону вищезазначені суб'єкти господарювання запропонували наступні ціни на лист сталевий оцинкований з полімерним покриттям (див. табл. 1)

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція, грн без ПДВ		Відсоток зниження ціни
		Початкова	Кінцева	
1	ТОВ «Епіцентр К»	«Інформація, доступ до якої обмежено»		0,00 %
2	ПрАТ «Нова Лінія»	«Інформація, доступ до якої обмежено»		0,00 %
3	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»		0,00 %
4	«Інформація, доступ до якої обмежено»	«Інформація, доступ до якої обмежено»		0,00 %

- (18) За результатами аукціону переможцем визнано ТОВ «Епіцентр К», разом з тим відповідно до витягів з протоколів засідань тендерного комітету «Інформація, доступ до якої обмежено» від 24.11.2020 № 1678 та від 24.11.2020 № 1679 тендерні пропозиції ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова Лінія» були відхилені згідно з пунктом 1 частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі», у зв'язку з невідповідністю кваліфікаційним критеріям, установленим статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі» або наявні підстави, встановлені частиною першою статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі».
- (19) З ТОВ «Інформація, доступ до якої обмежено» Замовником укладено договір

поставки *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (20) З матеріалів справи № 48/60/48-рп/к.21 вбачається, що підставами для початку розгляду справи були наступні обставини: пов'язаність Відповідачів, завантаження ТОВ «Епіцентр К» документів від імені та на бланку ПрАТ «Нова Лінія» за підписом уповноваженої особи ПрАТ «Нова Лінія», наявність спільних та перехідних працівників та пов'язаність Відповідачів господарськими відносинами.

4.1. Пов'язаність Відповідачів

- (21) В ході розгляду Справи встановлено, що Відповідачі пов'язані між собою відносинами контролю.
- (22) Відповідно до інформації, яка міститься в ЄДР (витяги від 15.03.2021 за кодом 73584438213 та від 15.03.2021 за кодом 441504343878) засновниками та кінцевими бенефіціарними власниками ТОВ «Епіцентр К», в період проведення Торгів, були *«Інформація, доступ до якої обмежено»*. Разом з тим, кінцевим бенефіціарним власником ПрАТ «Нова Лінія» (правонаступник – ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1»), в період проведення Торгів, було *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (23) ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» у своєму листі від 70.04.2021 № 7, вх. № 60-01/661кі від 07.04.2021 (далі – Лист № 60-01/661кі) також підтвердило, що Відповідачі були і є пов'язаними особами у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та входять до складу однієї групи суб'єктів господарювання – Групи Епіцентр.
- (24) Разом з тим за відсутності інших доказів, пов'язаність Відповідачів між собою, зокрема через відносини контролю, не може кваліфікуватись як узгоджені дії.

4.2. Завантаження ТОВ «Епіцентр К» документів від імені та на бланку ПрАТ «Нова Лінія» за підписом уповноваженої особи ПрАТ «Нова Лінія»

- (25) Як встановлено в ході розгляду Справи, у складі тендерної пропозиції ТОВ «Епіцентр К» завантажено документи та інформацію, що вимагалась умовами тендерної документації Замовника, від імені та на бланках ПрАТ «Нова Лінія». Крім того, документи тендерної пропозиції, що завантажені ТОВ «Епіцентр К», підписано уповноваженою особою ПрАТ «Нова Лінія» та завірено печаткою ПрАТ «Нова Лінія».
- (26) Відповідно до Листа № 60-01/661кі (мова оригіналу): *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (27) Разом з тим, як вбачається з інформації, яка міститься у системі «ProZorro» свої пропозиції для участі подали як ТОВ «Епіцентр К», так і ПрАТ «Нова Лінія» (правонаступник – ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1»).
- (28) Також, у Листі № 60-01/661кі ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» повідомила наступне (мова оригіналу): *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (29) Згідно з пунктом 37 статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» учасник процедури закупівлі/спрощеної закупівлі (далі - учасник) - 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.

- (30) Відповідно до частини першої статті 26 Закону України «Про публічні закупівлі» 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. Електронна система закупівель автоматично формує та надсилає повідомлення учаснику про отримання його тендерної пропозиції із зазначенням дати та часу. Електронна система закупівель повинна забезпечити можливість подання тендерної пропозиції/пропозиції всім особам на рівних умовах.
- (31) Таким чином, особа вважається учасником торгів з моменту завантаження тендерної пропозиції до системи «ProZorro».
- (32) Отже, якщо суб'єкт господарювання бажає подати тендерну пропозицію для участі у торгах він повинен внести в електронні форми системи закупівель інформацію та документи, передбачені електронною системою, Законом України «Про публічні закупівлі» та тендерною документацією замовника.
- (33) Згідно з листом ДП «Прозорро» (лист від 25.03.2021 № 206/01/856/04, вх. № 60-01/1768 від 02.04.2021, далі – Лист № 60-01/1768) ТОВ «Епіцентр К» подавало свою тендерну пропозицію з електронного авторизованого майданчика – ТОВ «Смарттендер».
- (34) Відповідно до пункту 13.3 розділу XIII Прикінцеві положення Регламенту використання комп'ютерної програми ТОВ «Смарттендер» учасник має право використовувати комп'ютерну програму за її функціональним призначенням виключно такими способами: подавати пропозиції, а також вчинення інші дії, необхідні для подачі пропозиції, в електронному вигляді з метою прийняття участі в торгах.
- (35) Разом з тим, листом від 08.04.2021 № 479/28 (вх. № 60-01/680кі від 08.04.2021, далі – Лист № 60-01/680кі) ТОВ «Епіцентр К» надало копії актів про надання доступу до онлайн-сервісу ТОВ «Смарттендер» *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (36) Відповідно до зазначених вище актів ТОВ «Смарттендер» (як Оператор) надав, а ТОВ «Епіцентр К» (як Замовник) прийняв доступ до онлайн-сервісу за *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та є підставою для взаєморозрахунків між Замовником та Оператором за надані послуги.
- (37) За результатом аналізу інформації, що міститься в зазначених Актах, встановлено, що серед до переліку процедур публічних закупівель, до яких ТОВ «Епіцентр К» надавався доступ (в яких товариство приймало участь) в період з 01.11.2020 по 31.01.2021 відсутня процедура закупівлі за предметом

«Інформація, доступ до якої обмежено», ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» – *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- (38) Разом з тим, відповідно до інформації наданої ТОВ «Епіцентр К» Листом № 60-01/680кі, а саме: копії акту *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (39) Отже, відповідно до Актів, наданих оператором електронного авторизованого майданчика ТОВ «Смарттендер», ТОВ «Епіцентр К» не приймало участь у Торгах.
- (40) Аналіз тендерних пропозицій Відповідачів свідчить про те, що кількість документів, завантажених ТОВ «Епіцентр К» і ПрАТ «Нова Лінія» для участі у Торгах загалом відрізняється, при цьому складова частина документів ідентичні (див. табл. 2).

Таблиця 2

ТОВ «Епіцентр К»		ПрАТ «Нова Лінія»	
Назва документу	Дата розміщення	Назва документу	Дата розміщення
<i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>			

- (41) ТОВ «Епіцентр К» листом від 23.06.2023 № 680/1/12 (вх. № 60-01/2186 від 28.06.2023) надало висновок експерта за результатами комп'ютерно-технічної експертизи від 31.05.2023 № 05/23, який складений судовим експертом Усковим Кирилом Юрійовичем (свідоцтво № 32-23/п від 13 квітня 2023 року, видане на підставі рішення Центральної експертно-кваліфікаційної комісії при Міністерстві юстиції України) (далі – Висновок експерта).
- (42) За результатом проведеної експертизи встановлено, що в усіх без винятку звітах про перевірку підпису, як в документах, завантажених від імені ТОВ «Епіцентр К» так і в документах завантажених від імені ПрАТ «Нова Лінія», зазначений один і той самий підписувач, а саме: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (43) Відповідно до інформації, яка міститься в листі № 13 від 23.04.2021, вх. № 60-01/491кі від 26.04.2021 [далі – Лист № 60-01/491кі], наданому ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1», *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (44) Також, експертом було проведено порівняння поданих у пропозиціях від ТОВ «Епіцентр-К» та ПрАТ «Нова Лінія» документів, та встановлено, що (мова оригіналу): *«Таким чином, з 25 файлів до пропозиції, яка на час дослідження обліковується як подана від ТОВ «Епіцентр К» та 28 файлів пропозиція від ПРАТ «НОВА ЛІНІЯ» 17 файлів є такими, що не відрізняються за змістом в обох пропозиціях, і відповідно 8 файлів у пропозиції, яка на час дослідження обліковується як подана від ТОВ «Епіцентр К», не мають ідентичного відповідника у пропозиції від ПРАТ «НОВА ЛІНІЯ». В свою чергу, 10 файлів у пропозиції від ПРАТ «НОВА ЛІНІЯ» (один й той самий файл завантажено двічі, виділено жовтим, у графі “MD5” табл. 6) не мають ідентичного відповідника у пропозиції, яка на час дослідження обліковується як подана від ТОВ «Епіцентр К»»*.
- (45) Відповідно до Висновку експерта встановлено, що тендерна пропозиція, яка обліковується у системі як подана від ТОВ «Епіцентр К» у тендері № *«Інформація, доступ до якої обмежено»* була початково створена ПрАТ «НОВА ЛІНІЯ».

- (46) Також, експерт зазначив, що (мова оригіналу): *«Тендерна пропозиція від ПрАТ «НОВА ЛІНІЯ» почала обліковуватись як подана ТОВ «Епіцентр К» у зазначеному тендері після 2020-11-21 15:45:17.403. Встановити достеменну причину цього і точний час неможливо. Ймовірною причиною зміни подавача є збій у автоматизованій системі».*
- (47) Отже, враховуючи наведене, завантаження ТОВ «Епіцентр К» документів від імені та на бланку ПрАТ «Нова Лінія» за підписом уповноваженої особи ПрАТ «Нова Лінія» не може беззаперечно свідчити про наявність узгодженої поведінки Відповідачів під час участі у Торгах.
- (48) Слід також зазначити, що відповідно до інформації наданої ДП «Прозорро» Листом № 60-01/1768 та ТОВ «Смарттендер» листом від 19.04.2021 №362 (вх. № 60-01/2192 від 20.04.2021) Відповідачі входили в аукціон та завантажували свої тендерні пропозиції з наступних IP-адрес (див. табл. 3):

Таблиця 3

Назва суб'єкта господарювання	IP-адреса входу в аукціон	IP-адреса завантаження документів
ТОВ «Епіцентр К»	<i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>	
ПрАТ «Нова Лінія»		

- (49) Як вбачається з таблиці 3 Відповідачі під час участі у Торгах використовували різні IP-адреси.
- (50) В ході розгляду Справи Відділенням з'ясовано, що IP-адреси: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* належать ТОВ «Епіцентр К» (лист від 26.04.2021 № 571/28, вх. № 60-01/792кі від 26.04.2021, далі – Лист № 60-01/792кі)], а IP-адреса *«Інформація, доступ до якої обмежено»*⁴ належить ПрАТ «Нова Лінія» (Лист № 60-01/491кі) та лист ТОВ «НВФ «ВОЛЗ» від 31.03.2021 № 357, вх. № 60-1/1821 від 05.04.2021).
- (51) Отже, ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова Лінія» під час завантаження тендерних пропозицій та входу в аукціон використовували власні IP-адреси, знаходячись при цьому за різними адресами.
- (52) Встановлені обставини спростовані висновком експерта, тому не підтверджують наявність між Відповідачами змови щодо участі та обміну інформацією між ними, що у свою чергу свідчить про відсутність антиконкурентної узгодженої поведінки останніх під час підготовки та участі в Торгах.

4.3. Наявність спільних працівників.

- (53) За результатом проведення порівняльного аналізу інформації, наданої ТОВ «Епіцентр К» Листом № 60-01/792кі та ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» Листом № 60-01/491кі встановлено, що протягом липня – грудня 2020 року, в тому числі і в період проведення Торгів, з ТОВ «Епіцентр К» та ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» одночасно перебували в трудових відносинах одні й ті ж фізичні особи. Крім того, відбувався перехід працівників між Відповідачами, а саме (див. табл. 4):

Таблиця 4

№ п/п	ПІБ працівника	Період роботи	
		ТОВ «Епіцентр К»	ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1»
		<i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>	

- (54) Також, за результатом аналізу інформації, наданої ТОВ «Епіцентр К» (Лист № 60-01/792кі) та ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» (Лист № 60-01/491кі) Відділенням встановлено, що вказані нижче спільні працівники займали такі посади у Відповідачів (див. табл. 5):

Таблиця 5

№ п/п	ПІБ працівника	Посади в	
		ТОВ «Епіцентр К»	ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1»
	<i>«Інформація, доступ до якої обмежено»</i>		

- (55) Відповідно до Класифікатора професій ДК 003:2010, затвердженого і введеного в дію наказом Держспоживстандарту України від 28 липня 2010 року № 327, посади *«Інформація, доступ до якої обмежено»* належать до керівних посад.
- (56) Водночас, одночасне перебування або перехід частини працівників між Відповідачами, є наслідком того що ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова Лінія » входять до складу однієї групи суб'єктів господарювання – Групи Епіцентр, а відтак не може беззаперечно свідчити про узгоджену поведінку між Відповідачами під час участі у Процедурі закупівлі та за відсутності інших доказів не може кваліфікуватись як узгоджені дії.
- (57) Перехід працівників між учасниками торгів не є підтвердженням узгоджених дій, оскільки рішення про своє звільнення з попереднього місця роботи вони приймали до оголошення торгів.

4.4. Пов'язаність господарськими відносинами

- (58) За результатом аналізу інформації, наданої ТОВ «Епіцентр К» Листом № 60-01/792кі та ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» Листом № 60-01/491кі встановлено, що протягом II півріччя 2020 року між Відповідачами існували господарські відносини.
- (59) Зокрема, протягом II півріччя 2020 року ТОВ «Епіцентр К» реалізувало ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» товарів (робіт, послуг) на загальну суму *«Інформація, доступ до якої обмежено»* реалізованих робіт (товарів, послуг).
- (60) Крім того, протягом II півріччя 2020 року ТОВ «Епіцентр К» придбало у ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» товарів (робіт, послуг) на загальну суму *«Інформація, доступ до якої обмежено»* придбаних робіт (товарів, послуг).
- (61) В свою чергу, протягом II півріччя 2020 року ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» реалізувало ТОВ «Епіцентр К» товарів (робіт, послуг) на загальну суму *«Інформація, доступ до якої обмежено»* реалізованих робіт (товарів, послуг).
- (62) Також, протягом II півріччя 2020 року ТОВ «Епіцентр К» придбало у ТОВ «НОВА ЛІНІЯ 1» товарів (робіт, послуг) на загальну суму *«Інформація, доступ до якої обмежено»* придбаних робіт (товарів, послуг).
- (63) Як встановлено Відділенням, вказані господарські відносини не стосувались предмету Торгів, а виникли в процесі звичної господарської діяльності між двома суб'єктами господарювання, які здійснюють діяльність на одному ринку.
- (64) Самі по собі господарські відносини, у тому числі з врахуванням обставини щодо входження до однієї групи компаній, метою якої є співпраця на одному ринку, в рамках забезпечення конкуренції та правил, що вона передбачає, не може

беззаперечно свідчити про вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції за відсутності інших обставин та доказів погодження поведінки, оскільки така обставина не стосується торгів безпосередньо та вбачається в інших періоди часу діяльності Відповідачів.

- (65) У свою чергу доведення порушення про вчинення антиконкурентних узгоджених дій ґрунтується на сукупності обставин щодо участі в конкретній Процедурі закупівлі, зазначених у мотивувальній частині рішення, а не на окремому факті або обставині.
- (66) Наявність таких господарських відносин (за відсутності інших підстав) не може беззаперечно свідчити про спільну (узгоджену) підготовку документів, які були надані для участі у Торгах, або про те, що під час підготовки цих документів між ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова Лінія» відбувався обмін інформацією.
- 4.5. Інші обставини (за результатом збору та аналізу доказів у Справі Відділенням отримано інформацію та матеріали, за результатом аналізу яких встановлено відсутність інших обставин, які в сукупності могли б бути доказами порушення законодавства про захист економічної конкуренції та свідчити про антиконкурентні узгоджені дії Відповідачів)**
- (67) За результатом аналізу інформації, що міститься в матеріалах Справи Відділенням не виявлено обставин, які б могли свідчити про спільне місцезнаходження Відповідачів, використання ними під час здійснення своєї господарської діяльності спільних засобів зв'язку та спільних ІР-адрес під час подання податкової звітності в органи ДПС, здійснення входу в особисті кабінети систем інтернет-банкінгу з метою керування рахунками, а також здійснення платежів (розрахунків) та інших доказів, які б свідчили (могли свідчити) про узгодження ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова Лінія» умов участі в Процедурі закупівлі.

5. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (68) З матеріалів справи № 48/60/48-рп/к.21 вбачається таке:
- завантаження ТОВ «Епіцентр К» документів від імені та на бланку ПрАТ «Нова Лінія» за підписом уповноваженої особи ПрАТ «Нова Лінія» відбулося у зв'язку зі збоєм в автоматизованій системі, отже не виявлено обставин щодо спільного завантаження документів та участі в аукціоні;
 - пов'язаність Відповідачів відносинами контролю, у зв'язку з підтвердженими обставинами в частині помилкового завантаження документів, не стосується безпосередньо їх участі у Процедурі закупівлі для кваліфікації дій як антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів;
 - перехід працівників відбувався до проведення Процедури закупівлі та з урахуванням обставинами в частині помилкового завантаження документів, не стосується безпосередньо їх участі у Процедурі закупівлі в якості обставин, що підтверджують вчинення порушення та відповідної кваліфікації дій Відповідачів як антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів;
 - пов'язаність господарськими відносинами виникла в процесі звичайної господарської діяльності, що не стосується предмета Процедури закупівлі, тому не є обставиною для відповідної кваліфікації дій Відповідачів як

антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів;

- Відділенням не встановлено спільного місцезнаходження Відповідачів та використання ними спільних засобів зв'язку;

- інших доказів, які б свідчили (могли свідчити) про узгодження Відповідачами умов участі в Торгах та кваліфікації їх дій як антиконкурентні узгоджені дії, що стосуються спотворення результатів Процедури закупівлі виявлено не було.

- (69) Відповідно до Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, зокрема, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (70) Таким чином, в ході розгляду справи № 48/60/48-рп/к.21 Відділенням не виявлено достатньої сукупності взаємозалежних доказів, які б свідчили про антиконкурентні узгоджені дії ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова Лінія» під час підготовки та участі в Процедурі закупівлі, а отже порушення ТОВ «Епіцентр К» та ПрАТ «Нова Лінія» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів не доведено.
- (71) Відповідно до статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо, зокрема, не доведено вчинення порушення.

У зв'язку з наведеним, керуючись статтями 7, 12, 12¹ та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 та 49 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 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (із змінами і доповненнями), адміністративна колегія Північного міжобласного відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Закрити провадження у справі № 48/60/48-рп/к.21.

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

Голова адміністративної колегії

О. ХМЕЛЬНИЦЬКИЙ