



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ  
ХМЕЛЬНИЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

22 червня 2018 року

м. Хмельницький

№ 25 -р/к

справа №03-06/32-17

Про порушення законодавства  
про захист економічної  
конкуренції та накладення штрафу

Адміністративна колегія Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) розглянула матеріали справи №03-06/32-17 відносно фізичної особи-підприємця Забідовської Тетяни Олександрівни (надалі – ФОП Забідовська Т. О.) та фізичної особи-підприємця Рибія Андрія Миколайовича (надалі – ФОП Рибій А. М.) та подання з попередніми висновками у справі №03-06/32-17 від 30 травня 2018 року №72-03/46-п Відділу досліджень та розслідувань Відділення, за участю уповноваженої особи ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М. Павлійчука Олега Анатолійовича за довіреністю,

ВСТАНОВИЛА:

Хмельницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) у ході здійснення державного контролю за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області та розгляду листа Управління Служби безпеки України у Хмельницькій області від 15 травня 2017 року №72/21/6956 щодо можливої узгодженої конкурентної поведінки між ФОП Забідовською Т. О. та ФОП Рибієм А. М. під час підготовки та участі у закупівлі.

За результатами дослідження в діях ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М. були виявлені ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

У зв'язку з цим, розпорядженням адміністративної колегії Хмельницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення) від 21 липня 2017 року №33-рп/к розпочато розгляд справи №03-06/32-17 відносно ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М., за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення у лютому - березні 2017 року Славутським обласним спеціалізованим ліцеєм-інтернатом поглибленої підготовки учнів в галузі науки (UA-2017-02-14-001094-а) по закупівлі: риби, рибного філе та іншого м'яса риби мороженої (риба заморожена «Хек» (без голови) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 021:2015-15220000-6, і містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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.

В ході збору та аналізу доказів у справі №03-06/32-17 встановлено наступне.

Протягом лютого-березня 2017 року Славутським обласним спеціалізованим ліцеєм-інтернатом поглибленої підготовки учнів в галузі науки (надалі – Замовник) було проведено процедуру відкритих торгів (UA-2017-02-14-001094-а) по закупівлі риби, рибного філе та іншого м'яса риби мороженої (риба заморожена «Хек» (без голови) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 021:2015-15220000-6.

Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2017-02-14-001094-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 17:56 год. 02 березня 2017 року.

Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у тендері свої пропозиції подали чотири суб'єкти господарювання:

- 1) ФОП Яковюк А. О. (пров. Кутузова, 14, м. Хмельницький, 29000, код ЄДРПОУ 3124021598);
- 2) ФОП Забідовська Т. О. (вул. Клари Цеткін, 6, м. Полонне, 30500, ідентифікаційний код 2912219065, р/р 26006052300825 в Хмельницькій філії «Приватбанк», МФО 315405);
- 3) ФОП Чемерега С. М. (вул. Прибузька, 43, кв. 60, м. Хмельницький, 29000, ідентифікаційний код 2834507916);
- 4) ФОП Рибій А. М. (вул. Комарова, 12, с. Новоселиця, Полонський район, 30533, ідентифікаційний код 2635002571);

Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 06.03.2017 року №13 про розгляд тендерної пропозиції переможцем торгів було визнано ФОП Яковюк А. О., тендерна пропозиція якого була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі 233 615,00 гривень (з ПДВ).

ФОП Забідовська Т. О. зареєстрована у Полонській районній державній адміністрації Хмельницької області від 26 травня 2010 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №2 663 000 0000 004885.

ФОП Забідовська Т. О. є платником податків, здійснює господарську діяльність: роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (КВЕД – 47.11), має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Юридична адреса ФОП Забідовської Т. О.: вул. Клари Цеткін, 6, м. Полонне, 30500, ідентифікаційний код 2912219065, р/р 26006052300825 в Хмельницькій філії «Приватбанк», МФО 315405.

ФОП Рибій А. М. зареєстрований у Полонській районній державній адміністрації Хмельницької області від 26 грудня 2008 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №2 673 000 0000 004451.

ФОП Рибій А. М. є платником податків, здійснює господарську діяльність: інші види роздрібно торгівлі в неспеціалізованих магазинах (КВЕД – 47.19), має розрахунковий та інші рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Юридична адреса ФОП Рибій А. М.: вул. Комарова, 12, с. Новоселиця, Полонський район, 30533, ідентифікаційний код 2635002571.

На адресу ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М. були направлені вимоги від 18 квітня 2017 року №01-27/15-876-877 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у тендері.

Листами ФОП Рибій А. М. від 27 квітня 2017 року б/н та ФОП Забідовська Т. О. від 27 квітня 2017 року б/н надали до Відділення необхідну інформацію та повідомили, що нарад, консультацій, зборів, розмов тощо з Замовником торгів під час підготовки до участі у конкурсі не проводилось. Використовували стандартні шаблони, (форми), що надавались Замовником торгів у тендерній документації. Тендерні пропозиції готувались безпосередньо ФОП Забідовською Т. О. та ФОП Рибієм А. М.

Здійснивши аналіз тендерних пропозицій ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М. (надалі – Учасники) були виявлені обставини, які свідчать, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у торгах.

Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в торгах, а саме:

1. Відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2017-02-14-001094-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 17:56 год. 02 березня 2017 року

Згідно з Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі відкритих торгів свої Тендерні пропозиції подали чотири вищезазначені суб'єкти господарювання.

Тендерні пропозиції згідно з Реєстру отриманих тендерних пропозицій були подані ФОП Рибієм А. М. від 02.03.2017 року о 16:47 год. та ФОП Забідовською Т. О. від 02.03.2017 року о 16:24 год.

Таким чином, надання Тендерних пропозицій Учасниками до електронної системи закупівель, відбулося одночасно 02 березня 2017 року, кінцевий строк подання тендерних пропозицій та майже в один час з різницею 23 хв.

Ці обставини можуть свідчити про те, що ФОП Забідовська Т. О., ФОП Рибій А. М. обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах та узгоджували свою поведінку під час подання пропозиції.

2. Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.

Доступ до Системи здійснюється через Авторизовані електронні майданчики, на якому Учасник здійснює реєстрацію де вказує адресу діючої електронної скриньки.

Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизований в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.

Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.

З метою прийняття участі у зазначеному вище тендері ФОП Рибій А. М. зареєструвався на електронному майданчику ПриватМаркет - <https://privatmarket.ua/business/tenders>.

Згідно листа ФОП Забідовської Т. О. від 05.03.2018 рік б/н., на авторизованому майданчику підприємець не була зареєстрована.

Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2017-02-14-001094-a), по закупівлі риби, рибного філе та іншого м'яса риби мороженої (риба заморожена «Хек» (без голови) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 021:2015-15220000-6, через електронний майданчик ПриватМаркет використовувався однакові IP адреси: 192.168.13.16/45.201.255.28 (лист ФОП

Рибій А. М. від 05.03.2018 року б/н), **192.168.13.16/45.201.255.28** (лист ФОП Забідовська Т. О. від 05.03.2018 рок б/н.).

IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу ТСР/ІР (Інтернет).

Відповідно до листа ФОП Рибія А. М. від 05.03.2018 року б/н. та ФОП Забідовської Т. О. від 05.03.2018 рок б/н., вказана однакова електронна адреса: optpolonne@rambler.ru, яка використовувалася підприємцями у процедурі закупівлі.

Комп'ютерне обладнання з якого здійснювалась реєстрація, вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки, документів на участь у процедурі закупівлі фактично знаходиться за адресою: **вул. Ак. Герасимчука, 166, м. Полонне.**

Таким чином, Учасники використовували для подання тендерних пропозицій для участі у тендері (UA-2017-02-14-001094-а) одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах), і не є збігом те, що зазначені суб'єкти господарювання зареєстровані за різними юридичними адресами, а фактично використовують одну і ту ж адресу.

Отже, той факт, що ФОП Забідовська Т. О. та ФОП Рибій А. М., які виступали конкурентами в торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, з однакової електронної адреси та завантажували їх з використанням однакової IP-адреси, не є природним та свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурах закупівлі Учасники діяли спільнота були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

**3.** Схожість в оформленні конкурсних документів, які містяться у складі пропозицій ФОП Забідовська Т. О., ФОП Рибій А. М., а саме, документи «ФОРМА «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» відрізняються від зразка Замовника, у тому числі щодо написання строки: П.І.Б. – виділено жирним шрифтом, у останніх двох колонках таблиці: ціна за одиницю, грн. з ПДВ та всього, грн. з ПДВ – однаковий шрифт при написанні та розміщенні цифр. Також у пунктах 3, 4 зазначеної форми однаковий перенос слів з лівого боку на правий «... згідно з умовами ...», «... у разі наявності обставин ..», в обох випадках місце для підпису керівника відмічено лінією, тощо.

Вказані однакові особливості оформлення документа «ФОРМА «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» ФОП Забідовська Т. О., ФОП Рибій А. М. вказує про те, що вони готувались однією особою або одним із наведених вище учасників торгів використовуючи шаблон іншого, як зразок для підготовки документа, що може свідчити про узгоджену поведінку між ними.

**4.** У Документації конкурсних торгів Замовника у додатку №2 міститься форма «Технічне завдання», що вимагала Замовником, яку Учасники мали підготувати та погодити.

При аналізі цих документів було встановлено, що вказані документи мають аналогічне оформлення, в абзаці а) пункту 6 однаково поставили знак переносу (рису), що відрізняється від шаблону зазначеної форми. Крім того, після таблиці Учасниками однаково зазначено «з умовами технічного завдання ознайомлені, з вимогами до постачання погоджуємось», а також в обох випадках місце для підпису керівника майже однакове.

Аналогічність оформлення вказаних документів, разом з якими надійшли пропозиції учасників вказує на те, що Учасники спільно готували тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.

Ці обставини також свідчать про те, що ФОП Забідовська Т. О. та ФОП Рибій А. М. спільно готувати пропозиції з конкурсних торгів.

**5.** Згідно із абзацом 3.5.2. та 3.5.5. Розділу III Інструкції з підготовки тендерної пропозиції Учасники повинні надати:

- Інформаційну довідку у довільній формі про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, що необхідні для забезпечення поставки продукції, що є предметом закупівлі;

- Гарантійний лист у довільній формі, про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі з підстав, що визначені у ч. 1 та ч.2 ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі»;

При аналізі інформаційних Довідок було встановлено, що вони є однаковими за оформленням та текстом, зокрема:

- а) однакова назва документів;
- б) в обох випадках інформація виконана в табличній формі;
- в) в обох випадках однакова назва колонок;
- г) таблиця містить однакову колонку без порядкового в рядку, тощо.

При аналізі Гарантійних листів було встановлено, що вони є однаковими за оформленням та текстом, зокрема:

- а) однакова назва документу;
- б) в обох випадках документи виконані однаковим стилем;
- в) в обох випадках інформація виконана в табличній формі;
- г) в обох випадках однакові помилки по оформленні тесту;
- г) між назвою документа та таблицею однаковий інтервал, тощо.

Такі однакові особливості оформлення не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами.

Оформлення цих документів здійснювалось у довільній формі, яка непередбачена Документацією конкурсних торгів Замовника, що зумовлює індивідуальні особливості кожного документу, підготовленої самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.

6. Відповідно до абзацу 3.1.3. Розділу III Інструкції з підготовки тендерної пропозиції зазначено, що повноваження щодо підпису документів пропозиції Учасника процедури закупівлі та договору про закупівлю підтверджується одним із документів: виписка з протоколу засновників, наказ про призначення, довіреність, доручення, або інший документ, що підтверджує повноваження посадової особи Учасника на підписання документів пропозиції та договору.

Проаналізувавши подані Учасниками Довідки про право на підпис документів тендерної пропозиції та договору про закупівлю встановлено, вони є однаковими за оформленням та текстом, зокрема:

- а) однакова назва документу;
- б) однаковий текст;
- в) в обох випадках однакові відступи при формуванні Довідки;
- г) посада, прізвище та ініціали керівників учасників виконані напівжирним шрифтом, тощо.

Оформлення цих Довідок здійснюється у довільній формі, що зумовлює індивідуальні особливості кожного листа, підготовленого самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці листи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.

Зазначенні обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів та про узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

7. Проаналізувавши договори оренди приміщення № 7 (орендодавець Сідорська І. В. з орендарем ФОП Забідовською Т. О.) та № 11 (орендодавець Сідорська І. В. з орендарем ФОП Рибій А. М.) від 01.02.2017 року було встановлено, що Учасниками підписано договір оренди платного користування кімнатою (приміщення) загальною площею 23580 м. кв., яка

розташована за однією адресою: **вул. Ак. Герасимчука, буд. 166, м. Полонне**, та орендна плата на момент підписання Договору складала 1 000, 00 грн. для кожного Учасника.

Таким чином, зазначені суб'єкти господарювання орендують одне приміщення.

Зазначені обставини свідчать про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою, що підтверджує обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій.

**8.** У наданому Учасниками на Торги договорі оренди автомобіля від 03.02.2017 року, укладеному цими Учасниками з Сідорською І. В. (орендодавець), вказані однакові автомобілі, а саме:

- марка IVECO, модель TECTOR100E18, тип ФУРГОН-РЕФРИЖЕРАТОР, державний номер ВХ3845АР;

- марка HYUNDAI, модель HD78, тип Фургон, державний номер ВХ8031ВВ;

- марка HYUNDAI, модель HD7215-01, тип Фургон, державний номер ВХ6827ВА.

Таким чином, Відділенням було встановлено, що Учасники орендують однакові автомобілі, що можуть свідчити про пов'язаність суб'єктів господарювання між собою через ФОП Сідорську І. В..

Поряд з іншими доказами зазначені факти вказують на зв'язку між ФОП Забідовською Т. О. та ФОП Рибієм А. М.

Таким чином, тривалі господарські відносини можуть створювати певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених торгах.

**9.** Здійснивши моніторинг публічних закупівель, які проводились протягом 2017 року з використанням системи публічних закупівель «Prozorro» встановлено, що ФОП Забідовською Т. О. та ФОП Рибієм А. М. спільно брали участь в 27 публічних закупівлях (таблиця 1).

Таблиця 1.

№ п/п	Замовник	Предмет закупівель	Назва Учасника			
			ФОП Забідовська Т. О.		ФОП Рибій А. М.	
			Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1	Славутська центральна району лікарня ім. Ф. М. Михайлова	Крупи (UA-2017-03-23-000433-a)	99 960,00	89 900,00	93 831,00	81 199,00
2	Відділ освіти, молоді та спорту виконавчого комітету Полонської міської ради об'єднаної територіальної громади	Свинина охолоджена без кістки (UA-2017-02-24-001337-b)	608 090,00	608 090,00	608 006,70	608 006,70
3	Відділ освіти, молоді та спорту виконавчого комітету Полонської міської ради об'єднаної територіальної громади	Куряче філе (UA-2017-02-24-000727-a)	265 991,52	265 991,52	266 097,24	266 097,24
4	Славутським обласним спеціалізований ліцей – інтернат поглибленої підготовки учнів в галузі науки	Риба «Хек» с/морожена (без голови) (UA-2017-02-14-001094-a)	299 970,00	233 616,00	259 837,75	240 885,00
5	Відділ освіти, молоді та спорту виконавчого	Соки фруктові в асортименті	195 958,40	195 958,40	196 216,24	196 216,24

	комітету Полонської міської ради об'єднаної територіальної громади	(UA-2017-02-06-000414-с)				
6	Управління освіти виконавчого комітету Славутської міської ради	Цукор (UA-2017-02-01-003123- b)	99 960,00	99 960,00	125 300,00	119 369,00
7	Відділ освіти, молоді та спорту виконавчого комітету Полонської міської ради об'єднаної територіальної громади	Куряче філе (UA-2017-02-01-003071- b)	265 991,52	265 991,52	266 097,24	266 097,24

Лише є винятком тендерні процедури, у яких приймало участь окрім ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М. ще інші учасники, які здійснювали пониження цінової пропозиції.

Слід відмітити, що у тих тендерних процедурах у яких приймали участь зазначені учасники, ФОП Забідовська Т. О. жодного разу не здійснила пониження своєї цінової пропозиції, хоча різниця складала в межах 60-120 грн., а якщо пониження відбувалось ФОП Рибієм А. М., то таким чином, що вона не була нижчою початкової пропозиції ФОП Забідовської Т. О.

Винятком є лише декілька тендерних процедур, у якій приймали участь, крім ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М., ще декілька інших учасників, які здійснювали пониження ціни пропозиції.

Отже, за конкурентних умов ФОП Забідовська Т. О. та ФОП Рибія А. М. задля забезпечення своєї перемоги, пропонували кращі умови за найнижчими (конкурентними) цінами ніж інші учасники тендеру. Такі дії ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М. відповідали принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання. Така конкуренція відбувалась лише при умові коли участь у тендері приймали інші суб'єкти господарювання та створювали конкурентне умови під час аукціону.

Зазначенні обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці пропозицій з конкурсних торгів та про узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.

Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.

Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.

Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а

також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.

Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

Отже, аналіз тендерних пропозицій та докази зібрані в процесі розгляду справи №03-06/32-17 та листа Управління Служби безпеки України у Хмельницькій області від 15.05.2017 року №72/21/6956 в сукупності і взаємозв'язку вказують на узгоджену поведінку між ФОП Забідовською Т. О. та ФОП Рибієм А. М. при підготовці тендерної пропозиції та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції, що обмежує Замовника у виборі цінкових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції. Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

Вищезазначені дії ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М., які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення протягом лютого-березня 2017 року Славутським обласним спеціалізованим ліцеєм-інтернатом поглибленої підготовки учнів в галузі науки процедури відкритих торгів по закупівлі риби, рибного філе та іншого м'яса риби мороженої (риба заморожена «Хек» (без голови) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 021:2015-15220000-6, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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.

Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України „Про захист економічної конкуренції” за вказане порушення передбачена відповідальність у вигляді накладання штрафу 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.

ФОП Рибій А. М. листом від 05.03.2018 року б/н зазначив, що згідно довідки Полонського відділення Славутської ОДПІ від 13.02.2018 року №696/10/22-13-30 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік становив 1 300 000,00 грн.

ФОП Забідовська Т. О. листом від 05.03.2018 року б/н зазначила, що згідно довідки Полонського відділення Славутської ОДПІ від 13.02.2018 року №699/10/22-13-30 дохід (виручка) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік становив 900 000,00 грн.

У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №03-06/32-17 від 30 травня 2018 року №72-03/46-п жодних зауважень чи пропозицій від ФОП Забідовської Т. О. та ФОП Рибія А. М. надано не було.

Уповноважений представник Павлійчук Олег Анатолійович на засіданні адміністративної колегії Відділення повідомив, що ФОП Забідовська Т. О. та ФОП Рибій А. М. порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнали.



Також, уповноважений представник звернувся з клопотанням не застосовувати значних штрафних санкцій у зв'язку із важким фінансовим становищем.

При визначенні розміру штрафу враховано наступне:

- ФОП Рибій А. М. сприяв розгляду справи № 03-06/32-17
- ФОП Забідовська Т. О. сприяла розгляду справи № 03-06/32-17

Розглянувши матеріали справи, подання з попередніми висновками у справі №03-06/32-17 від 30 травня 2018 року №72-03/46-п у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені у поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12<sup>1</sup>, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Відділення

#### **ВИРІШИЛА:**

1. Визнати, дії фізичної особи-підприємця Забідовської Тетяни Олександрівни (вул. Клари Цеткін, 6, м. Полонне, 30500, ідентифікаційний код 2912219065) та фізичної особи-підприємця Рибія Андрія Миколайовича (вул. Комарова, 12, с. Новоселиця, Полонський район, 30533, ідентифікаційний код 2635002571), які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та проведення протягом лютого-березня 2017 року Славутським обласним спеціалізованим ліцеєм-інтернатом поглибленої підготовки учнів в галузі науки процедури відкритих торгів по закупівлі риби, рибного філе та іншого м'яса риби мороженої (риба заморожена «Хек» (без голови) – код згідно Державного класифікатора продукції та послуг ДК 021:2015-15220000-6, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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.
2. За вчинення порушення, зазначеного у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на фізичну особу-підприємця Забідовську Тетяню Олександрівну накладати штраф у розмірі 17 521,00 (сімнадцять тисяч п'ятсот двадцять одну) гривню.
3. За вчинення порушення, зазначеного у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на фізичну особу-підприємця Рибія Андрія Миколайовича накладати штраф у розмірі 17 521,00 (сімнадцять тисяч п'ятсот двадцять одну) гривню.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у **двомісячний строк** з дня його одержання.

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

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

Голова адміністративної колегії  
Голова відділення

В. Олуйко