



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

25 вересня 2020 року

Хмельницький

№72/46-р/к

справа №02-06/16-19

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Вікоброда Лілія Мирославівна (02232, м. Київ, ПРОСПЕКТ МАЯКОВСЬКОГО, будинок 46, квартира 61, ідентифікаційний код – 2876618769) (надалі – ФОП Вікоброда Л. М.), фізична особа-підприємець Шебастьок Ганна Сергіївна (02097, м. Київ, ВУЛИЦЯ МИЛОСЛАВСЬКА, будинок 8, квартира 226, ідентифікаційний код – 3150720526) (надалі – ФОП Шебастьок Г. С.) взяли участь у відкритих торгах UA-2017-08-09-001783-b, які проводились протягом серпня-вересня 2017 року Хмельницьким обласним управлінням АТ "Ощадбанк" (надалі – Замовник).

Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) було встановлено, що відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується наступним: синхронністю дій у часі при поданні документів, подача документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняття участі в аукціоні, подача пропозицій з однієї І-адреси та інші

За результатами розгляду справи №02-06/16-19 такі дії ФОП Вікоброда Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С. визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції".

На порушників накладено штрафні санкції :

- ФОП Вікоброда Л. М. (ідентифікаційний код – 2876618769) у сумі 68000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
- ФОП Шебастьок Г. С. (ідентифікаційний код – 3150720526) у сумі 44280 (сорок чотири тисячі двісті вісімдесят) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України "Про публічні закупівлі", притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи №02-06/16-19 про порушення ФОП Вікобродою Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С. законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" та подання з попередніми висновками у справі №02-06/16-19 від 09 липня 2020 року №72-03/47-п Другого відділу досліджень та розслідувань Відділення,

ВСТАНОВИЛА:**Процесуальні дії**

- (1) Відділенням здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Здійснено аналіз матеріалів тендеру UA-2017-08-09-001783-b, який проводився протягом серпня-вересня 2017 року Хмельницьким обласним управлінням АТ "Ощадбанк".
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Хмельницького обласного територіального відділення від 26 червня 2019 року №18-рп/к розпочато розгляд справи №02-06/16-19 відносно ФОП Вікоброда Л. М. та ФОП Шебастюк Г. С., за дії, які полягали в узгодженні своєї конкуренції поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах (UA-2017-08-09-001783-b) щодо закупівлі: Послуги з прибирання (код ДК 021:2015: 90910000-9 "Послуги з прибирання"), які проводились в серпні-вересні 2017 року Хмельницьким обласним управлінням АТ "Ощадбанк і містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (4) Листом від 09 липня 2020 року №72-02/1318 ФОП Вікоброда Л. М. було направлено подання з попередніми висновками у справі №02-06/16-19 від 09 липня 2020 року №72-03/47 п.
- (5) Листом від 09 липня 2020 року №72-02/1319 ФОП Шебастюк Г. С. було направлено подання з попередніми висновками у справі №02-06/16-19 від 09 липня 2020 року №72-03/47 п.
- (6) Листом від 14 серпня 2020 року №72-02/1968 ФОП Вікоброда Л. М. було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (7) Листом від 14 серпня 2020 року №72-02/1967 ФОП Шебастюк Г. С. було направлено запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. Відповідачі

- (8) Відповідачі у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) ФОП Вікоброда Л. М. (р/р 26001566035 в АТ "Райффайзен Банк Аваль", МФО 380805). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Вікоброда Л. М. є загальне прибирання будинків майна (КВЕД - 81.21).
 - б) ФОП Андрієць Г. С. (р/р 26007544211 в АТ "Райффайзен Банк Аваль", МФО 380805). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Андрієць Г. С. є загальне прибирання будинків (Код КВЕД 81.21). Дата та номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи-підприємця: 12.12.2016 за №2 066 000 0000 043046. 14.03.2018 року проведено державну реєстрацію змін до відомостей про фізичну особу-підприємця, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань – зміна прізвища з Андрієць Ганни Сергіївни на Шебастюк Ганну Сергіївну.
Таким чином відповідачем у справі є ФОП Шебастюк Г. С.

ФОП Шебастюк Г. С. та ФОП Вікоброда Л. М. є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції".

3. Обставин справи

- (9) В ході збору та аналізу доказів у справі №02-06/16-19 встановлено наступне.

3.1. Інформація про торги

- (10) Протягом серпня-вересня 2017 року Хмельницьким обласним управлінням АТ "Ощадбанк" було проведено відкриті торги (UA-2017-08-09-001783-b) щодо закупівлі послуг з прибирання (Послуги з прибирання житла, будівель і миття вікон Послуги з прибирання офісних приміщень. Послуги з очищення урн для сміття. (код ДК 021:2015: 90910000-9 "Послуги з прибирання") (надалі - Торги).
- (11) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів (UA-2017-08-09-001783-b) кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 18:00 год. 22.08.2017 року. Очікувана вартість 419 760,00 UAH з ПДВ.
- (12) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали чотири учасника:
- а) ФОП Шебастюк Г. С. (ідентифікаційний код – 3150720526).
 - б) ФОП Вікоброта Л. М. (ідентифікаційний код – 2876618769).
 - в) приватне підприємство "333" (ідентифікаційний код юридичної особи – 40530726)
 - г) товариство з обмеженою відповідальністю "Імпел Гріффін груп" (ідентифікаційний код юридичної особи – 35634872)
- (13) Відповідно до Протоколу засідання тендерного комітету Хмельницького обласного управління АТ "Ощадбанк" від 11 вересня 2017 року переможцем відкритих торгів (UA-2017-08-09-001783-b) щодо закупівлі: послуг з прибирання житла, будівель і миття вікон Послуги з прибирання офісних приміщень. Послуги з очищення урн для сміття. (код ДК 021:2015: 90910000-9 "Послуги з прибирання") визнано ФОП Вікоброта Л. М., тендерна пропозиція якого, за результатом аукціону, визначена найбільш економічно вигідною. Вартість предмету закупівлі 376 049,96 грн. (з ПДВ). Між ФОП Вікобротою Л. М. та Хмельницьким обласним управлінням АТ "Ощадбанк" був укладений договір про надання послуг з прибирання від 21.07.2017 року №23/В.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (14) Листом ФОП Вікоброта Л. М. (вх. № 72-01/1353 від 20.09.2018 року) надала до Відділення запитувану інформацію та повідомила, що нарад, консультацій, зборів, розмов тощо із Замовником торгів під час підготовки до участі у Торгах не проводилось. Використовували стандартні шаблони (форми) для підготовки документів, взяті з тендерної документації для процедури закупівель та із мережі Інтернет. Тендерні пропозиції готувались особисто.
- (15) Проаналізувавши тендерні пропозиції ФОП Шебастюк Г. С. та ФОП Вікоброта Л. М. (надалі - Учасники) були виявлені обставини, які свідчать про те, що Учасники узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (16) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

3.2.1 Синхронність дій учасників у часі

- (17) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України "Про публічні закупівлі", строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (18) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (19) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі торгів ФОП Шебастюк Г. С. та ФОП Вікоброта Л. М. свої Тендерні пропозиції подали одночасно (таблиця 1).

Таблиця 1.

№	Найменування	Код згідно з ЄДРПОУ	Дата та час подання тендерних
---	--------------	---------------------	-------------------------------

п /п	учасника	учасника	пропозицій
1.	ФОП Вікоброда Л. М.	2876618769	22.08.2017 року 11:38
2.	ФОП Шебастюк Г. С.	3150720526	22.08.2017 року 13:41

- (20) Надання Тендерних пропозицій ФОП Вікоброда Л. М. і ФОП Шебастюк Г. С. до електронної системи закупівель, відбулося в один день 22 серпня 2017 року.
- (21) Отже, обізнаність стосовно спільної участі ФОП Вікоброда Л. М. і ФОП Шебастюк Г. С. у торгах підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.

3.2.2 Поведінка під час електронного аукціону

- (22) Згідно із статтею 28 Закону України "Про публічні закупівлі" оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону.
- (23) Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.
- (24) Відповідно до тендерної документації, одним критерієм оцінки тендерних пропозицій є "Ціна" (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (25) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в Торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (26) За результатами аналізу проведеного електронного аукціону (таблиця 2) встановлено наступне:

Таблиця 2.

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн. (з ПДВ)	Остаточна пропозиція, грн. (з ПДВ)
1.	ФОП Вікоброда Л. М.	376 049, 96	376 049, 96
2.	ФОП Шебастюк Г. С.	389 525,28	389 525,28

- (27) Слід відмітити, що Учасники протягом трьох етапів електронного аукціону під час Торгів не здійснювали пониження ціни, а залишили незмінними розміри первинних цінових пропозицій.
- (28) За інформацією, наданої ДП "Прозорро" (лист від 14.11.2018 року №206/3401/03) встановлено, що ФОП Вікоброда Л. М. взагалі не заходила в аукціон, а ФОП Шебастюк Г. С. заходила лише один раз (23.08.2017 року).
- (29) Таким чином, можна зробити висновок, що ФОП Шебастюк Г. С. була незацікавлена у виграші у Торгах, так як не приймала участь в аукціоні та подавала тендерні пропозиції прикриття для забезпечення перемоги ФОП Вікоброди Л. М.
- (30) Вищезазначений факт підтверджує відсутність конкуренції між ФОП Шебастюк Г. С. та ФОП Вікоброда Л. М. під час участі у Торгах.
- (31) Отже, така поведінка під час аукціону не може бути випадковим збігом обставин при подачі пропозиції та підтверджує факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгодженість своїх цінових пропозицій під час участі у Торгах.

3.2.3 Спільне подання тендерних пропозицій на торги

- (32) 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.
- (33) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (34) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані 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.
- (35) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (36) Листом від 14.11.2018 року №206/3401/03 ДП "ПРОЗОРРО" повідомило Відділення, що Учасники з метою прийняття участі у зазначених вище Торгах зареєструвались на електронному майданчику **zakupki.prom.ua**. ФОП Шебастьок Г. С. заходила в аукціон використовуючи IP – адресу: **82.193.98.133**.

Таблиця 3

№ п/п	Учасник	IP – адреса	Дата входу	Час входу
1.	ФОП Вікоброта Л. М.	-	-	-
2.	ФОП Шебастьок Г. С.	82.193.98.133	23.08.2017	08:37

- (37) ТОВ "Закупки. Пром. УА" листом за №11/01 повідомило, що Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в процедурі відкритих торгів (UA-2017-08-09-001783-b) щодо закупівлі послуг з прибирання житла, будівель і миття вікон Послуги з прибирання офісних приміщень. Послуги з очищення урн для сміття. (код ДК 021:2015: 90910000-9 "Послуги з прибирання"), яка проводилась Замовником протягом серпня-вересня 2017 року, використовувалась одна IP - адреса: [REDACTED]. Дата входу ФОП Вікоброта Л. М. 22.08.2017 о 11:38 год., ФОП Шебастьок Г. С. 22.08.2017 року о 13:41 год.
- (38) Листом 20.02.2019 року №81-15-9/2003-БТ Акціонерне товариство "Райффайзен Банк "Аваль" повідомило Відділення, що протягом серпня 2017 року ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С. використовували одні IP – адреси: [REDACTED] та [REDACTED] під час входження до електронного кабінету для здійснення банківських операцій.
- (39) ТОВ "УКРНЕТ" листом від 25.05.2020 року №202/01/01-08 повідомив, що протягом 2017 року, доступ до електронних поштових скриньок, а саме до ФОП Вікоброта Л. М. ([REDACTED]) та ФОП Андрієць Г. С. ([REDACTED]) зокрема здійснювалося з наступних IP - адрес: [REDACTED] та [REDACTED].
- (40) IP – адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (41) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адрес [REDACTED] є товариство з обмеженою відповідальністю "Фрінет" (надалі - ТОВ "Фрінет").

- (42) Відповідно до інформації ТОВ "Фрінет" (лист від 08.02.2019 року №100/10) IP - адреса: [REDACTED] з 01.07.2016 року по 01.02.2019 року закріплена за абонентом Шипко Ю. О., якій надаються послуги за адресою: м. Київ, [REDACTED].
- (43) Таким чином, Учасники використовували з метою подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах (UA-2017-08-09-001783-b) обладнання (комп'ютер чи пристрої у мережах), яке знаходилось за однією адресою.
- (44) Отже, той факт, що ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С подали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого майданчика, завантажували їх з використанням IP - адрес, які знаходяться за однією адресою, використовували одні IP - адреси під час входження до електронного кабінету для здійснення банківських операцій, свідчить про те, що під час підготовки та участі у процедурі закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

3.2.3 Схожість в оформленні документів

- (45) Відповідно до тендерної документації Замовника, для підтвердження відповідності Кваліфікаційним критеріям Учасникам необхідно було надати Довідку в довільній формі про наявність обладнання та матеріально-технічної бази.
- (46) Проаналізувавши вказані довідки встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом одних і тих самих тестових елементів, однаковий текст в стовпчиках тощо, зокрема:
- (а) надана інформація зведена в таблицю, що не передбачено Замовником;
 - (б) в обох випадках однакові назви стовбців та їх кількість;
 - (в) в обох Учасників співпадають марки обладнання та рік випуску;
 - (г) Учасники замість аббревіатури "ФОП" використали аббревіатуру "ФО";
 - (д) назва документа у Учасників надрукована "жирним" шрифтом.
- (47) Такі однакові особливості не впливають з вимог Замовника та не встановленні державними чи іншими стандартами. Натомість, вказані однакові особливості оформлення свідчать про те, що ці довідки готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці документів.
- (48) Додатком №1 документації конкурсних торгів, була встановлена форма пропозицій торгів.
- (49) Проаналізувавши пропозиції, які були надані ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С. встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом та курсивом одних і тих самих тестових елементів, тощо, зокрема:
- (а) в обох випадках назва документа була однаково скорочена у порівнянні з назвою приведеною у Документації конкурсних торгів. Так замість повної назви: **"ФОРМА ПРОПОЗИЦІЇ КОНКУРСНИХ ТОРГІВ НА ЗАКУПІВЛЮ Послуги з прибирання (Послуги з прибирання житла, будівель і миття вікон. Послуги з прибирання офісних приміщень. Послуги з очищення урн для сміття)** (код ДК 021:2015 – 90910000-9), Учасниками була використана назва: **ФОРМА ПРОПОЗИЦІЇ КОНКУРСНИХ ТОРГІВ НА ЗАКУПІВЛЮ Послуги з прибирання** (код ДК 021:2015 – 90910000-9).
 - (б) Учасники замість аббревіатури "ФОП" використали аббревіатуру "ФО";
 - (в) У пунктах 4, 5, 6, 8 та 9 Учасники однаково підкреслений відступ між словами;
 - (г) В обох Учасниках вартість пропозицій конкурсних торгів надрукована "жирним" шрифтом.
- (50) Аналогічність оформлення вказаних документів, які надійшли з пропозиціями учасників може вказувати на те, що Учасники спільно готували Тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у Торгах.

3.2.4 Властивості файлів

- (51) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених Учасниками під час участі у торгах до електронної системи ProZorro, Відділенням встановлено, що данні файли (скан. документи: довідки про наявність обладнання та матеріально-технічної бази,

форма пропозицій конкурсних торгів тощо) Учасниками створені із використанням одного програмного забезпечення.

Таблиця 4

№ п/п	Учасник	Назва файлу	Особливості файлів		
			Створення	Виробник	Версія
	ФОП Шебастюк Г. С.	гарантійний лист	22.08.2017 13:35:14	Foxit Reader PDF 8.0.2.0718	версія 1.7
	ФОП Вікоброта Л. М.	гарантійний лист	22.08.2017 11:20:07	Foxit Reader PDF 8.0.2.0718	версія 1.7
	ФОП Шебастюк Г. С.	цінова пропозиція	22.08.2017 13:35:44	Foxit Reader PDF 8.0.2.0718	версія 1.7
	ФОП Вікоброта Л. М.	цінова пропозиція	22.08.2017 11:34:33	Foxit Reader PDF 8.0.2.0718	версія 1.7
	ФОП Шебастюк Г. С.	технічне завдання	22.08.2017 13:34:00	Foxit Reader PDF 8.0.2.0718	версія 1.7
	ФОП Вікоброта Л. М.	довідка про технічні умови	22.08.2017 11:21:34	Foxit Reader PDF 8.0.2.0718	версія 1.7
	ФОП Шебастюк Г. С.	Довідка мет-тех база	22.08.2017 13:34:40	Foxit Reader PDF 8.0.2.0718	версія 1.7
	ФОП Вікоброта Л. М.	довідка на підтвердження МТБ	22.08.2017 11:12:49	Foxit Reader PDF 8.0.2.0718	версія 1.7

(52) Отже, подання ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастюк Г. С., у складі тендерних пропозицій у Торгах, електронних файлів з однаковими параметрами: виробник, версія, свідчить про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створені з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Учасниками своїх тендерних пропозицій.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (53) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастюк Г. С. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (54) 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.
- (55) Відповідно до статті 5 Закону України "Про захист економічної конкуренції" узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (56) Тендери (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).
- (57) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення 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 безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (58) Крім того, 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.
- (59) 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.
- (60) 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.
- (61) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подача документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняття участі в аукціоні, подача пропозицій з однієї IP - адреси та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерів), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (62) З огляду на вищезазначене, ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С. під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) UA-2017-08-09-001783-b діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України "Про публічні закупівлі".
- (63) Внаслідок узгодженості поведінки ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С., право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників - ФОП Вікоброта Л. М. одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (64) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С. тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії.
- (65) 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.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (66) У відповідь на подання з попередніми висновками у справі №02-06/16-19 будь яких заперечень чи зауважень по суті справи Відповідачі не надали.

6. Остаточні висновки

- (67) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С., не спростовується висновки Відділення про те, що дії ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С., які полягали у: подачі документів у тендерних пропозиціях однакових за змістом, оформленням; не прийняття участі в аукціоні, подача пропозицій з однієї IP-адреси та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2017-08-09-001783-b та обмежує Замовника у виборі цінних пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (68) 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.

- (69) Вищезазначені дії ФОП Вікоброта Л. М. та ФОП Шебастьок Г. С., які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-08-09-001783-b щодо закупівлі: Послуги з прибирання (код ДК 021:2015:90910000-9 "Послуги з прибирання"), які проводились в серпні-вересні 2017 року Хмельницьким обласним управлінням АТ "Ощадбанк", є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

7. Визначення розміру штрафу

- (70) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції", за порушення, 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 звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (71) Згідно з листом головного управління ДПС у м. Києві від 18.05.2020 року дохід ФОП Вікоброта Л. М. від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік склав 2497,0 тис. гривень, ФОП Шебастьок Г. С. дохід склав 664,2 тис. гривень.
- (72) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 12¹, 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, що фізична особа-підприємець Вікоброта Лілія Мирославівна (02232, м. Київ, ПРОСПЕКТ МАЯКОВСЬКОГО, будинок 46, квартира 61, ідентифікаційний код – 2876618769) та фізична особа-підприємець Шебастьок Ганна Сергіївна (02097, м. Київ, ВУЛИЦЯ МИЛОСЛАВСЬКА, будинок 8, квартира 226, ідентифікаційний код –

3150720526) своїми діями, які полягали в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2017-08-09-001783-b щодо закупівлі: Послуги з прибирання (код ДК 021:2015: 90910000-9 "Послуги з прибирання"), які проводились протягом серпня-вересня 2017 року Хмельницьким обласним управлінням АТ "Ощадбанк" вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України "Про захист економічної конкуренції" накласти штраф на:

2.1. фізичну особу-підприємця Вікоброду Лілію Мирославівну (ідентифікаційний код – 2876618769) у розмірі 68000 (шістдесят вісім тисяч) гривні.

2.2. фізичну особу-підприємця Шебастиук Ганну Сергіївну (ідентифікаційний код – 3150720526) у розмірі 44280 (сорок чотири тисячі двісті вісімдесят) гривні.

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 одержання рішення про накладання штрафу.

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду у **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

Олег ФЕДОРЧУК