



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЧЕРНІВЕЦЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ
м. Чернівці

22.11.2019 року

№38

Справа №02-27/20

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Лупуляк І.І. (надалі – **ФОП Лупуляк І.І., Учасник 1**) та фізична особа-підприємець Оршевський І.В. (надалі – **ФОП Оршевський І.В., Учасник 2**) (**Учасник 1 та Учасник 2 надалі разом – Учасники**) подали заявки на участь у процедурі конкурсних торгів за предметом закупівлі «Молоко та вершки (молоко свіже, молоко згущене, сметана 15 % жирності)» (№UA-2018-12-17-000255-а) (надалі – **Закупівля**) з розміром бюджетного призначення за кошторисом або очікуваною вартістю закупівлі 450 000,00 грн. з ПДВ. При цьому Учасники узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Закупівлі.

За результатами розгляду справи №02-27/20 такі дії Учасників визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), що є порушенням згідно пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на ФОП Лупуляк І.І. – 15 866,00 (п'ятнадцять тисяч вісімсот шістьдесят шість) гривень;
- на ФОП Оршевський І.В. – 11 333,00 (одинадцять тисяч триста тридцять три) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №02-27/20 про порушення ФОП Лупуляк І.І. та ФОП Оршевським І.В. законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання головного спеціаліста відділу досліджень і розслідувань від 11.06.2019, -

ВСТАНОВЛЕНО:

1. **Процесуальні дії**

- (1) На адресу територіального відділення надійшов лист Центру громадського моніторингу та досліджень від 25.01.2019 №2501-1240 (вх. від 30.01.2019 №74-01/76) щодо порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях фізичної особи-підприємця Лупуляк Ірини Іванівни та фізичної особи-підприємця Оршевського Ігоря Васильовича під час підготовки та участі у процедурі публічної закупівлі за предметом закупівлі «Молоко та вершки (молоко свіже, молоко згущене, сметана 15 % жирності)» проведеної Управлінням освіти Глибоцької районної державної адміністрації (№ UA-2018-12-17-000255-а).
- (2) За наслідками розгляду листа Центру громадського моніторингу та досліджень розпорядженням адміністративної колегії Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 13.06.2019 №21 розпочато розгляд справи №02-27/20 за ознаками вчинення ФОП Лупуляк І.І. та ФОП Оршевським І.В. 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 (тендерів).
- (3) На адресу ФОП Лупуляк І.І. в.о. голови територіального відділення надіслано вимогу про надання інформації від 27.09.19 №74-02/1133.
- (4) У відповідь на вказану вимогу ФОП Лупуляк І.І. надіслано листа від б/н №б/д (вх. від 18.10.2019 №74-01/923).
- (5) На адресу ФОП Оршевського І.В. в.о. голови територіального відділення надіслано вимогу про надання інформації від 25.09.19 №74-02/1120.
- (6) У відповідь на вказану вимогу ФОП Оршевським І.В. надіслано листа від б/н №б/д (вх. від 18.10.2019 №74-01/922).

2. Відповідачі

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - (i) Лупуляк Ірина Іванівна є фізичною особою-підприємцем, про що здійснено запис в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 10.02.2006 року № 2 029 000 0000 001235.

Адреса реєстрації: вулиця Привокзальна, будинок 3, квартира 2, селище міського типу Глибока, Глибоцький район, Чернівецька область, 60400.

Ідентифікаційний код: 2967520588.

Види економічної діяльності за КВЕД: 01.13 Вирощування овочів і баштанних культур, коренеплодів і бульбоплодів; 01.63 Післяурожайна діяльність; 46.32 Оптова торгівля м'ясом і м'ясними продуктами; 46.33 Оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами; 46.36 Оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами; 46.37 Оптова торгівля кавою, чаєм, какао та прянощами; 46.38 Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками; 46.39 Неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля; 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; 47.19 Інші види роздрібною торгівлі в неспеціалізованих магазинах (основний); 47.99 Інші види роздрібною торгівлі поза магазинами; 56.10 Діяльність ресторанів, надання послуг

мобільного харчування; 56.21 Постачання готових страв для подій; 56.29 Постачання інших готових страв.

- (ii) Оршевський Ігор Васильович є фізичною особою-підприємцем, про що здійснено запис в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань від 18.02.2013 року № 2 029 000 0000 005066.

Адреса реєстрації: вулиця Глибоцька, будинок 31 "А", селище міського типу Глибока, Глибоцький район, Чернівецька область, 60400.

Ідентифікаційний код: 3223723259.

Види економічної діяльності за КВЕД: 46.39 Неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; 96.09 Надання інших індивідуальних послуг, н. в. і. у.; 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля; 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; 47.19 Інші види роздрібно торгівлі в неспеціалізованих магазинах; 47.99 Інші види роздрібно торгівлі поза магазинами (основний).

3. Обставини справи

- (8) За посиланням №UA-2018-12-17-000255-а в системі електронних закупівель «ProZorro» Управлінням освіти Глибоцької районної державної адміністрації розміщено Оголошення від 17.12.2018 за предметом закупівлі «Молоко та вершки (молоко свіже, молоко згущене, сметана 15 % жирності)» за адресою: вул. Шевченка, 1, смт. Глибока, 60400 з розміром бюджетного призначення за кошторисом або очікуваною вартістю закупівлі 450 000,00 грн. з ПДВ, в якому зазначено кінцевий строк подання тендерних пропозицій 03 січня 2019 до 10.00 години, розмір мінімального кроку пониження ціни – 4 500,00 грн. та дату і час розкриття пропозицій – 4 січня 2019 о 14:43, після завершення аукціону.
- (9) Відповідно до реєстру отриманих пропозицій для участі в Закупівлі свої пропозиції надали:
- ФОП Лупуляк І.І. (ідентифікаційний код: 2967520588) 31 грудня 2018 о 11:45 год.
 - ФОП Оршевський І.В. (ідентифікаційний код: 3223723259) 02 січня 2019 о 12:38 год.
- (10) Згідно даних електронного аукціону, який відбувся 04.01.2019, ціна пропозиції у початкових заявках склала:
- ФОП Лупуляк І.І. - 449 250,00 грн.;
 - ФОП Оршевський І.В. - 449 846,00 грн.
- (11) Аукціон відбувся у 3 раунди, протягом яких жоден з Учасників не знижував ціну пропозиції. Відповідно, за даними аукціону перемогла ФОП Лупуляк І.І.
- (12) Тендерні пропозиції учасників торгів були розкриті 04 січня 2019 о 14:43 годині. Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету тендерну пропозицію ФОП Лупуляк І.І. було визнано найбільш економічно вигідною.
- (13) Договір від №12 від 22.01.2019 року укладений на суму 449 250,00 грн.
- (14) Як зазначено у звіті про результати проведення процедури закупівлі UA-2018-12-17-000255-а від 22.01.2019, пропозиція ФОП Оршевський І.В. не розглядалась.

4. Кваліфікація порушення конкурентного законодавства

- (15) Відділенням було встановлено, що поведінка Учасника 1 та Учасника 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).

- (16) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні 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 новоствореним суб'єктом господарювання.
- (17) 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).
- (18) 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 безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (19) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, Учасники узгоджували свої дії під час підготовки та участі у Закупівлі, що підтверджується наступним.
- (20) У своїх пропозиціях ФОП Лупуляк І.І. і ФОП Оршевський І.В., подали документи, які однакові за змістом, стилем оформлення та містять однакові помилки, хоча Замовник вимагав подати їх у довільній формі.
- (21) Так, відповідно до пункту 1 «Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції» розділу 3, пункту 3.1. розділу III додатку 4 тендерної документації учасники подають документи, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів тендерної пропозиції (скан-копія виписки з протоколу засновників, або копія наказу про призначення, або довіреність, або доручення або інший документи, що підтверджує повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі (якщо така(ий) визначена учасником) щодо підпису документів тендерної пропозиції).
- (22) Проте Учасники обрали однаковий вид документу, що підтверджує повноваження щодо підпису документів тендерної пропозиції: доручення на право підпису, які містять спільні характерні особливості, зокрема пропущений пробіл: «комітет , що» та використання однакової форми подачі інформації, однакового розміру і шрифту тексту, абрєвіатури назв, ідентично застосованих жирних накреслень до назв.
- (23) Відповідно до пункту 3.5 розділу III «Інші документи» додатку 4 тендерної документації учасниками подається інформаційна довідка у довільній формі за підписом учасника про обов'язок дотримуватися вимог чинного законодавства із захисту довкілля при постачанні товарів.
- (24) Проте Учасниками подані довідки, які містять спільні характерні особливості, зокрема проставлені зайві пробіли: «те , що»; «технічних , якісних»; «довкілля , в»; «порядку .».
- (25) Відповідно до пункту 3.6 розділу III «Інші документи» додатку 4 тендерної документації учасниками подається інформаційна довідка у довільній формі за підписом учасника із зобов'язанням не постачати товар виробництва країни-агресора – Російської Федерації.
- (26) Проте Учасниками подані довідки, які містять спільні характерні особливості, зокрема проставлені зайві пробіли «те , що- я».

- (27) Відповідно до пункту 3.7 розділу III «Інші документи» додатку 4 тендерної документації учасниками подається інформаційна довідка у довільній формі за підписом учасника про те, що він не підпадає під дію Закону України «Про санкції» від 14.08.2014 №1644-VII та рішення Ради національної безпеки і оборони від 28.04.2017 «Про застосування персональних спеціальних економічних та інших обмежувальних заходів (санкцій)», введеного в дію Указом Президента України від 15.05.2017 року №133/2017.
- (28) Проте Учасниками подані довідки, які містять спільні характерні особливості, зокрема проставлені зайві пробіли «те , що- я».
- (29) Відповідно до пункту 3.8 розділу III «Інші документи», додатку 4 тендерної документації учасниками подається лист-згода у довільній формі за підписом учасника (уповноваженого представника) на обробку, використання, поширення та доступ до персональних даних.
- (30) Проте Учасниками подані листи-згоди, які містять спільні характерні особливості, зокрема використані однакові форми подачі інформації, розмір і шрифт тексту, аббревіатура назв, ідентично застосовано жирне накреслення до тексту.
- (31) Відповідно до пункту 1 розділу 3 тендерної документації якщо документи, які вимагаються замовником відповідно до вимог тендерної документації не передбачені чинним законодавством України для учасника, то вони не подаються останніми, але замість них подається письмове пояснення у довільній формі про причини неподання документів у складі тендерної пропозиції.
- (32) Обое Учасників обрали однаковий вид документу «лист-пояснення» щодо ненадання санітарного паспорту, який містить спільні характерні особливості, зокрема проставлені зайві пробіли або відсутні взагалі: «,повідомляю , що»; «продуктів “ №771/97- ВР»»; «передбачено.Виходячи». Разом з тим, Учасниками використовувалась однакова форма подачі інформації, однаковий розмір і шрифт тексту та аббревіатури назв, ідентично застосоване жирне накреслення до назв.
- (33) Відповідно до пункту 1 розділу 3 тендерної документації Замовника тендерна пропозиція подається згідно додатку 3, в якій учасник відображає свої індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи при заповненні пустих полів.
- (34) Проте Учасниками подані тендерні пропозиції, які містять спільні ознаки в частині заповнення інформації, зокрема:
- однаковий розмір шрифту тексту;
 - однакове застосування курсивного накреслення до тексту в пунктах 3 та 4 тендерної пропозиції;
 - однакове застосування жирного накреслення до тексту в пунктах 1-5 тендерної пропозиції;
 - проставлені зайві крапки в пунктах 3,4 тендерної пропозиції;
 - пропущені пробіли в пункті 4 тендерної пропозиції.
- (35) Згідно пункту 1 «Зміст і спосіб подання тендерної пропозиції» розділу 3 тендерної документації Замовника учасник повинен розмістити (завантажити) в електронну систему закупівель документи для підтвердження кваліфікаційних критеріїв (перелік таких документів зазначається у додатку 4 тендерної документації) та відсутності підстав для відмови учаснику в участі у процедурі закупівлі, передбачені цією тендерною документацією у сканованому вигляду до кінцевого строку подання тендерних пропозицій. Тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну та завантаження файлів у текстових,

табличних або графічних форматах за підписом посадової особи або представника учасника процедури закупівлі з:

- тендерною пропозицією (згідно Додатку 3);
- інформацією та документами, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям;
- інформацією щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у ст. 17 Закону;
- інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі;
- документами, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів тендерної пропозиції;
- іншими документами, передбаченими цією документацією.

- (36) Згідно пункту 2 «Забезпечення тендерної пропозиції» розділу 3 тендерної документації Замовником вимагається надання учасником забезпечення тендерної пропозиції у формі електронної банківської гарантії із зобов'язанням банку-гаранта у разі виникнення обставин, передбачених пунктом 3 цього ж Розділу, сплатити на рахунок Замовника (бенефіціара) суму забезпечення тендерної пропозиції, визначену в тендерній документації (13450 (тринадцять тисяч чотириста п'ятдесят) грн).
- (37) Водночас, аналізом тендерної документації ФОП Оршевського І.В. встановлено, що ним не подано більшість із перелічених розділом 3 та додатком 4 тендерної документації документів та інформації, необхідних для участі у Закупівлі, в тому числі відсутня електронна банківська гарантія.
- (38) Вказане, згідно частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», є підставою для відхилення Замовником тендерної пропозиції ФОП Оршевського І.В. та свідчить про його суто формальну участь у Закупівлі для створення уяви конкуренції.
- (39) Сканований вид поданої Учасниками документації за зовнішніми ознаками може свідчити про використання одного обладнання для сканування, яке залишає характерні механічні сліди в електронному вигляді документу у форматі «PDF». Зокрема, тендерні пропозиції та ряд інших документів, поданих Учасниками (Довідка про істотні умови, Лист-пояснення щодо ненадання санітарного паспорту, Інформаційна довідка щодо непостачання з країни агресора, Довідка про захист довкілля) створювались за допомогою додатку «Canon», версія PDF: 1.3 (Acrobat 4.x).
- (40) Аналізом інформації, отриманої від Державного підприємства «Прозорро» (лист від 14.02.2019 №206/495/03 (вх. від 22.02.19 №74-01/192)), встановлено, що Учасниками здійснено вхід на аукціон орієнтовно в однаковий період часу, а саме: ФОП Лупуляк І.І. 04.01.2019 о 12:07 та ФОП Оршевським І.В. 04.01.2019 о 12:20, з однієї IP-адреси: 91.234.137.164 (смт. Глибока).
- (41) Аналізом інформації, отриманої від товариства з обмеженою відповідальністю «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (лист від 27.03.2019 №361/03 (вх. від 02.04.2019 №74-01/361), встановлено, що:
- 1) Учасниками внесена наступна ідентична інформація під час реєстрації на електронному майданчику <https://zakupki.prom.ua>:
 - контактні дані відповідальної особи: Лупуляк Ірина.
 - телефон: +380958312501, +380506612427.
 - e-mail вказаний при реєстрації: iralupulyak@ukr.net.
 - логін, який використовується для входу: iralupulyak@ukr.net.
- Принагідно зазначити, що Лупуляк Ірина Іванівна є учасником досліджуваної Закупівлі та Учасником 1 у даній справі.

2) Вхід до кабінету учасника закупівлі та інші дії, пов'язані з створенням пропозиції, здійснювались ФОП Лупуляк І.І. 31.12.2018 о 11:45 год. та ФОП Оршевським І.В. 02.01.2019 о 12:38 год. з однієї IP-адреси: 91.234.139.178 (смт. Глибока).

- (42) Під час аналізу операцій ФОП Лупуляк І.І. та ФОП Оршевського І.В. за рахунками, відкритими в АТ КБ «Приватбанк» (лист від 23.09.2019 №20.1.0.0/7-190913/2489 (вх. від 03.10.2019 №74-01/16Кі)), встановлено, що між ФОП Лупуляк І.І. та ФОП Оршевським І.В. за період з 01.09.2018 по 31.01.2019 року існували сталі договірні відносини:

Контрагент 1	Контрагент 2	Дата перерахування	Сума, грн.	Призначення платежу
ФОП Лупуляк І.І.	ФОП Оршевський І.В.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		
ФОП Лупуляк І.І.	ФОП Оршевський І.В.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		
ФОП Лупуляк І.І.	ФОП Оршевський І.В.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		
ФОП Оршевський І.В.	ФОП Лупуляк І.І.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		
ФОП Оршевський І.В.	ФОП Лупуляк І.І.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		
ФОП Оршевський І.В.	ФОП Лупуляк І.І.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>		

- (43) Враховуючи вищевикладену інформацію, між ФОП Лупуляк І.І. та ФОП Оршевським І.В. існують договірні зобов'язання, що свідчить про підтримку один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо виконання зобов'язань за відповідними договорами та рахунками.
- (44) Аналізом тендерної документації Учасників встановлено, що у поданих ними тендерних пропозиціях та інших документах зазначено одну і ту ж юридичну адресу, зокрема: «60400, вул. Борців за волю України 25, смт.Глибока, Чернівецька область». Водночас, дана юридична адреса не відповідає тим, які зазначені щодо ФОП Лупуляк І.І. та ФОП Оршевського І.В. в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.
- (45) Водночас, листом вх. від 18.10.19 №74-01/922 ФОП Оршевський І.В. повідомив, що зазначення в тендерній пропозиції Закупівлі юридичної адреси: вул. Борців за волю України 25, смт. Глибока, Чернівецька обл. – здійснювалось на підставі усної домовленості з власником майна – Лупуляком Ярославом Степановичем, який є чоловіком ФОП Лупуляк І.І.
- (46) Аналізом інформації, отриманої від Головного управління Пенсійного фонду України в Чернівецькій області, у період березня-квітня/вересня-листопада 2018 у трудових відносинах з ФОП Лупуляк Іриною Іванівною перебував Оршевський Василь Васильович.
- (47) Аналізом інформації, отриманої від відділу державної реєстрації актів цивільного стану Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Чернівецькій області (лист від 26.09.2019 №5091/03.1-16 (вх. від 30.09.19 №74-01/868)), встановлено, що Оршевський Василь Васильович, який перебував у період

березня-квітня/вересня-листопада 2018 у трудових відносинах з ФОП Лупуляк Іриною Іванівною є братом ФОП Оршевського І.В.

- (48) Аналізом інформації, отриманої від ТОВ «УКРНЕТ» (лист від 30.09.2019 №322/01/01-08 (вх. від 03.10.2019 №74-01/15Ki)), встановлено, що Учасниками здійснювався доступ до поштових скриньок: orshevskiy1988@ukr.net та iralupulyvak@ukr.net, в однаковий час, з однакових IP-адрес:

ФОП Оршевський І.В. (інформація з обмеженим доступом)	ФОП Лупуляк І.І. (інформація з обмеженим доступом)
--	---

- (49) Листом вх. від 18.10.19 №74-01/923 ФОП Лупуляк І.І. повідомлено, що *«ознайомившись з матеріалами справи, на мій погляд, дії між мною та ФОП Оршевським І.В. можуть містити ознаки порушення, вказані по справі»* (курсивом – мовою оригіналу).
- (50) Листом вх. від 18.10.19 №74-01/922 ФОП Оршевським І.В. повідомлено наступне: *«При ознайомленні справи повідомляю, що дії між мною та ФОП Лупуляк І.І., які зазначені в справі можуть містити ознаки порушення»* (курсивом – мовою оригіналу).
- (51) Таким чином, установлені територіальним відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- подання документів, які однакові за змістом, стилем оформлення та містять однакові помилки;
 - використання одного обладнання для сканування, яке залишає характерні механічні сліди в електронному вигляді документу у форматі «PDF»;
 - здійснення входу на аукціон з однієї IP-адреси: 91.234.137.164. (смт. Глибока) та орієнтовно в однаковій період часу;
 - вхід до кабінету учасника закупівлі та інші дії, пов'язані з створенням пропозиції, з однієї IP-адреси: 91.234.139.178 (смт. Глибока);
 - зазначення однакової інформації та контактної особи – Лупуляк Ірини, під час реєстрації на майданчику;
 - зазначення у тендерних пропозиціях та інших документах одну і ту ж юридичну адресу, яка зареєстрована за чоловіком ФОП Лупуляк І.І.;
 - наявність договірних відносин;
 - здійснення доступу до поштових скриньок orshevskiy1988@ukr.net та iralupulyvak@ukr.net, в однаковий час та з однакових IP-адрес;
 - подання Учасником 2 неповного пакету документів із перелічених розділом 3 та додатком 4 тендерної документації, які були необхідні для участі у Закупівлі, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (52) З огляду на вищезазначене вбачається, що Учасники під час підготовки документації для участі у Закупівлі 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».
- (53) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники 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, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення відповідачів та їх спростування

- (54) На подання про попередні висновки у справі від 31.10.2019, витяг з якого листами від 11.11.2019 №74-02/1254 та від 11.11.2019 №74-02/1253 було надіслано сторонам у справі, зауваження чи заперечення не надходило

6. Остаточні висновки

- (55) Частиною другою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (56) Абзацом 1 частини 1 статті 5 «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (57) Згідно пункту 4 частини 2 статті 6 «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (58) Згідно пункту 1 статті 50 «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (59) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників не спростовується, що дії Учасників під час участі у процедурі конкурсних торгів за предметом закупівлі «Молоко та вершки (молоко свіже, молоко згущене, сметана 15 % жирності)», проведених Управлінням освіти Глибоцької районної державної адміністрації через електронну систему публічних закупівель «ProZorro» (ID: UA-2018-12-17-000255-a), є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів цієї закупівлі.
- (60) 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».

7. Визначення розміру штрафів

- (55) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, 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.
- (56) Відповідно до Податкової декларації за 2018 рік ФОП Лупуляк І.І. задекларовано обсяг доходу за звітний податковий період в сумі (*інформація з обмеженим доступом*).
- (57) Відповідно до Податкової декларації за 2018 рік дохід ФОП Оршевського І.В. задекларовано обсяг доходу за звітний податковий період в сумі (*інформація з*

обмеженням доступом).

- (58) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією територіального 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 ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами) та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Чернівецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ФОП Лупуляк І.І. (вулиця Привокзальна, будинок 3, квартира 2, селище міського типу Глибока, Глибоцький район, Чернівецька область, 60400, ідентифікаційний код: 2967520588), та ФОП Оршевський І.В. (вулиця Глибоцька, будинок 31 "А", селище міського типу Глибока, Глибоцький район, Чернівецька область, 60400, ідентифікаційний код: 3223723259) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), шляхом участі у процедурі конкурсних торгів за предметом закупівлі «Молоко та вершки (молоко свіже, молоко згущене, сметана 15 % жирності)», проведених Управлінням освіти Глибоцької районної державної адміністрації через систему електронних закупівель «ProZorro» (ID: UA-2018-12-17-000255-a).

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на ФОП Лупуляк І.І. штраф у розмірі 15 866,00 (п'ятнадцять тисяч вісімсот шістьдесят шість) гривень

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на ФОП Оршевського І.В. штраф у розмірі 11 333,00 (одинадцять тисяч триста тридцять три) 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 територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до Господарського суду Чернівецької області у двомісячний строк з дня його одержання.

В.о. голови колегії,
В.о. голови територіального відділення

С.О. Фуркал

Гол. спец. з мід. персоналу



С.О. Фуркал
ПОВЕРЖУК