



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

14 травня 2019 року

м. Тернопіль

№ 69/12 - р/к

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа – підприємець Ящук Анатолій Васильович та фізична особа – підприємець Цебрій Володимир Васильович подали тендерні пропозиції для участі у процедурі відкритих торгів UA-2018-05-17-001020-а щодо закупівлі ДК 021:2015 «14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі» (відсів, щебінь), яка проводилася у червні 2018 року Лановецькою міською радою.

При цьому, фізична особа – підприємець Ящук Анатолій Васильович та фізична особа – підприємець Цебрій Володимир Васильович під час підготовки та участі у процедурі закупівлі здійснювали обмін інформацією, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 900 - УД такі дії фізичної особи-підприємця Ящука Анатолія Васильовича та фізичної особи-підприємця Цебрія Володимира Васильовича визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів по закупівлі ДК 021:2015 «14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі» (відсів, щебінь), що є порушенням, передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на фізичну особу – підприємця Ящука Анатолія Васильовича – 16 202,00 грн.;
- на фізичну особу – підприємця Цебрія Володимира Васильовича – 10 531,00 грн.

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 закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 900-УД про порушення фізичною особою – підприємцем Ящуком Анатолієм Васильовичем та фізичною особою – підприємцем Цебриєм Володимиром Васильовичем 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 відділу досліджень і розслідувань від 19.04.2019 № 69-03/41п «Про попередні висновки у справі № 900-УД»

ВСТАНОВИЛА:**1. Процесуальні дії**

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 28.01.2019 №69/4-рп/к розпочато розгляд справи №900-УД за ознаками вчинення 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) На адреси фізичної особи-підприємця Ящука Анатолія Васильовича та фізичної особи-підприємця Цебрія Володимира Васильовича Відділенням були направлені вимоги від 05.07.2018 № 69-02/363 та від 05.07.2018 № 69-02/362 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у зазначеній процедурі відкритих торгів.
- (3) Відділенням надіслано вимогу ДП «Прозорро» від 17.07.2018 № 69-02/408 для встановлення авторизованих електронних майданчиків, IP-адреси, тощо під час участі в Торгах.
- (4) Відділенням надіслано вимогу ТОВ «Закупки.Пром.УА» від 17.07.2018 № 69-02/409 про надання інформації
- (5) Відділенням надіслано вимогу ПАТ «Укртелеком» від 17.08.2018 № 69-02/547 про надання інформації.
- (6) Відділенням надіслано вимоги Лановецькій міській раді від 29.08.2018 № 69-02/592 та від 21.09.2018 № 69-02/730 про надання необхідної інформації.

2. Відповідачі

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання
 - (i) **Фізична особа – підприємець Ящук Анатолій Васильович** зареєстрований у Лановецькій районній державній адміністрації Тернопільської області 07.04.2014, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи-підприємця 2 638 000 0000 001767, ідентифікаційний код ██████████.
Місце проживання: 47400, Тернопільська область, Лановецький район, м.Ланівці, вул. Незалежності, 4.
Фізична особа-підприємець Ящук Анатолій Васильович здійснює діяльність за:
код КВЕД 47.19 Інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах;
код КВЕД 47.89 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках іншими товарами;
код КВЕД 47.99 Інші види роздрібної торгівлі поза магазинами;
код КВЕД Вантажний автомобільний транспорт;
код КВЕД 33.17 Ремонт і технічне обслуговування інших транспортних засобів (основний).
Фізична особа-підприємець Ящук Анатолій Васильович є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
Надалі – ФОП Ящук А.В. або Учасник-1.
 - (ii) **Фізична особа – підприємець Цебрій Володимир Васильович** зареєстрований у Лановецькій районній державній адміністрації Тернопільської області 19.05.2003, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи-підприємця 2 638 017 0000 000510, ідентифікаційний код ██████████.

Місце проживання: 47421, Тернопільська область, Лановецький район, с. Михайлівка, вул. Михайлівська, 99.

Фізична особа – підприємець Цебрій Володимир Васильович здійснює діяльність за:

код КВЕД 47.89 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках іншими товарами;
код КВЕД 49.41 Вантажний автомобільний транспорт (основний).

Фізична особа-підприємець Цебрій Володимир Васильович є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Надалі – ФОП Цебрій В.В. або Учасник-2.

Учасник - 1 та Учасник - 2 – разом Учасники, Відповідачі.

3. Обставини справи

- (8) 17 травня 2018 року Лановецькою міською радою (надалі – Замовник) в електронній системі закупівель «Prozorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів UA-2018-05-17-001020-а щодо закупівлі ДК 021:2015 «14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі» (відсів, щебінь) (надалі – Торги), предмет закупівлі – щебінь білий фракції 20-50 мм, відсів білий фракції 0-20 мм, щебінь гранітний фракції 20-40 мм, суміш гранітного щебеню фракції 0-40 мм, суміш гранітного щебеню фракції 0-70 мм (закупівлею не передбачено поділ предмета закупівлі на окремі частини).
- (9) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали два учасники: ФОП Ящук А.В. та ФОП Цебрій В.В.
- (10) Згідно з Протоколом №14 засідання тендерного комітету Лановецької міської ради щодо визначення переможця процедури закупівлі придбання щебеню та відсіву (ДК 021:2015 «14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі») від 07 червня 2018 року переможцем процедури закупівлі щебеню та відсіву визнано ФОП Ящука А.В., тендерна пропозиція якого була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі 1 080 150 гривень.
- (11) На вимоги Відділення від 05.07.2018 №№ 69-02/363 та 69-02/362 Учасники листами від 25.07.2018 вх. № 69-01/234 (ФОП Ящук А.В.) та від 26.07.2018 вх. № 69-01/239 (ФОП Цебрій В.В.) повідомили наступне:
 - листуванням із Замовником ними не здійснювалося;
 - Замовником не проводилися наради, консультації, збори, розмови тощо під час підготовки до участі в Торгах;
 - тендерну документацію готували самостійно;
 - IP адреса з якої надсилались (розміщувались) документи на Торги у систему «Prozorro» їм не відома.
- (12) Здійснивши аналіз тендерних пропозицій Учасників виявлені обставини, які вказують, що ФОП Ящук А.В. та ФОП Цебрій В.В. узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах, що підтверджується наступним:
- (13) **3.1.** Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасники реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки
- (14) 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.

- (15) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (16) Відповідно до даних ДП «Прозоро» (лист від 31.07.2018 №206/2101/03) Учасники для участі у аукціоні свої пропозиції подавали з авторизованого електронного майданчика **zakupki.prom.ua**.
- (17) **3.2.** За інформацією ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист від 30.07.2018 № 565/07) Учасниками під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі у процедурі закупівлі UA-2018-05-17-001020-а через їх майданчик використовували одну IP адресу, а саме:
37.53.124.138 дата входу 29.05.2018 час входу 14 год. 42 хв. (ФОП Ящук А. В.);
37.53.124.138 дата входу 30.05.2018 час входу 14 год. 02 хв.(ФОП Цебрій В. В.)
- (18) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (19) Відповідно до інформації сайту «2 IP.UA» IP – адреса 37.53.124.138 належать провайдеру - публічному акціонерному товариству «Укртелеком» (надалі – ПАТ «Укртелеком»).
- (20) ПАТ «Укртелеком» листами від 22.08.2018 №1469-вих-80Д731-80Д922 та від 30.08.2018 № 1512-вих-80Д731-80Д922 повідомило, що за IP-адресою 37.53.124.138 надавалися послуги з доступу до мережі Інтернет 29.05.2018 та 30.05.2018 абоненту [дана інформація зазначена ПАТ «Укртелеком», як інформація з обмеженим доступом (конфіденційна)].
- (21) Листом від 14.03.2019 № 378/03-11 Лановецька міська рада повідомила, що Учасники Торгів не зверталися до неї за допомогою щодо підготовки та/або оформлення документів чи завантаження пропозицій і матеріалів у систему Prozorro.
- (22) Разом з тим, територіальним відділенням встановлено, що на посаді діловода відділу організаційно-виконавчої роботи Лановецької міської ради з 12.12.2017 по даний час працює Цебрій Юлія Феофанівна (Розпорядження міського голови Лановецької міської ради від 11.12.2017 «Про прийняття Шумило Ю.С., Сморсюк Р.Д., Цебрій Ю.Ф.»).
- (23) Відповідно до Декларації осіб, уповноважених на виконання функцій держави або місцевого самоврядування, Цебрій Юлії Феофанівни за 2017 рік її чоловіком є Цебрій Володимир Васильович. Таким чином, Цебрій Юлія Феофанівна є дружиною Учасника-2.
- (24) За інформацію ДП «Прозоро» (лист від 31.07.2018 №206/2101/03) ФОП Ящук А.В. заходив в електронний аукціон із використанням IP адреси:
95.135.37.57 дата входу 04.06.2018 час входу 10 год. 33 хв.
- (25) Листами від 22.08.2018 №1469-вих-80Д731-80Д922 та від 30.08.2018 № 1512-вих-80Д731-80Д922 ПАТ «Укртелеком» повідомило, що за IP-адресою 95.135.37.57 надавалися послуги з доступу до мережі Інтернет 04.06.2018 абоненту [дана інформація зазначена ПАТ «Укртелеком», як інформація з обмеженим доступом (конфіденційна)].

- (26) У ході дослідження встановлено, що вищезазначена адреса є фактичною та юридичною адресою ФОП Ящука А.В. (лист ФОП Ящука А.В. від 23.11.2018).
- (27) Наведене вказує, що ФОП Ящук А.В. мав можливість завантажувати документи (тендерні пропозиції) для участі у процедурі закупівлі UA-2018-05-17-001020-а із використанням іншої IP – адреси, ніж ФОП Цебрій В.В.
- (28) **3.3.** Рішенням Тендерного комітету Замовника (протокол № 11 від 17 травня 2018 року) затверджено тендерну документацію на закупівлю ДК 021:2015 «14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі» (відсів, щебінь) (надалі Тендерна документація).
- (29) Додатком №2 Тендерної документації визначено перелік документів, що вимагаються Замовником для підтвердження інформації відповідності кваліфікаційним критеріям, відсутності підстав, передбачених ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі», та інших документів, що має надати учасник у складі пропозицій (довідки у довільній формі).
- (30) Ряд документів Учасників, які згідно із додатком № 2 Тендерної документації складаються у вигляді довідки у довільній формі, мають спільні особливості, а саме:
- (31) **3.3.1.** Довідки про наявність досвіду виконання аналогічного договору мають схожість в оформленні, зокрема:
- Учасниками застосовано однакову назву документів, яку виділено жирним шрифтом, та однаково її розміщено (по центру);
 - однакова дата складання довідки – 22 травня 2018 року;
 - при зазначенні власної адреси Учасниками вказано один поштовий індекс – 47402. Даний поштовий індекс призначений населеному пункту - м. Ланівці, де проживає ФОП Ящук А.В.;
 - інформація про наявність досвіду виконання аналогічного договору оформлена Учасниками в табличній формі;
 - в обох випадках перед таблицею міститься однаковий текст – «Я, ... , надаю інформацію про наявність досвіду виконання аналогічного договору». При цьому, ФОП Цебрій В.В. надає інформацію в таблиці про виконання двох договорів;
 - однакове розміщення тексту в таблиці в колонках Предмет договору та Замовник – по лівому краю, а в колонках № п/п, Вартість договору (Загальна вартість) – по центру.
- (32) **3.3.2.** Довідки, що містять інформацію про те, що Учасники протягом останніх трьох років не притягувалися до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.
- (33) При аналізі Довідок Учасників встановлено:
- в обох випадках Довідки є однаковими за змістом та розміщенням тексту (розміщення тексту по лівому краю, відсутні відступи та переноси);
 - Довідки Учасників мають ідентичні граматичні помилки (слово антиконкурентних написано окремо «анти конкурентних»);
 - однакова дата складання довідки – 22.05.2018;
 - в обох довідках вказано: «Про що свідчить відсутність даних в Єдиному державному реєстрі судових рішень, згідно даних онлайн сервісу на сайті Міністерства Юстиції України», як підтвердження того, що Учасники протягом останніх трьох років не притягувалися до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Слід зазначити, що Зведені відомості про рішення органів Комітету про визнання вчинення суб'єктами господарювання порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів) та накладення штрафу розміщуються на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України.

- в обох довідках Учасники вказали, що вони не притягувалися до відповідальності за вчинення вище зазначеного порушення «в минулому», проте Замовник вимагав інформацію про те, що «*суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років не притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції»...*».

(34) **3.3.3.** Довідки, що містять інформацію про те, що фізична особа, яка є учасником, не була засуджена за злочин, учинений з корисливих мотивів, судимість з якої не знято або не погашено у встановленому законом порядку мають однакові особливості оформлення:

- в обох випадках однаковий текст, який розміщений по лівому краю, відсутні відступи та переноси;

- однакова дата складання довідки – 22.05.2018;

- Довідки Учасників мають ідентичні помилки (відсутні коми перед словами «ФОП», «підтверджую», «що», зайва кома перед словосполученням «та не маю», перед словом «судимостей»; слово щодо написано окремо «що до»);

- Учасниками на підтвердження відсутності судимостей вказано: «... *відсутність даних про наявність що до мене судимостей на офіційному онлайн ресурсі Міністерства Юстиції України - Єдиному державному реєстрі судових рішень*»

Слід зазначити, в Єдиному державному реєстрі судових рішень містяться рішення судів України у цивільних, адміністративних, господарських справах, справах про адміністративні правопорушення та кримінальних провадженнях. Інформацію про відсутність/наявність судимостей можна отримати в Міністерстві внутрішніх справ України.

(35) **3.3.4.** Довідки, що містять інформацію про те, що відомості про особу, яка є учасником, не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією правопорушення, мають однакові особливості оформлення:

- в обох випадках однаковий текст розміщений по лівому краю, відсутні відступи та переноси;

- однакова дата складання довідки – 22.05.2018;

- Довідки Учасників мають ідентичні граматичні помилки (відсутні коми перед словами «що»; з малої букви написано слово «єдиному»).

(36) **3.3.5.** В складі тендерних пропозиції Учасники надали лист-згоду на обробку персональних даних, які є ідентичні за оформленням та змістом:

- однакова назва документів, яка розміщена по центрі;

- однаковий текст листів із ідентичними граматичними помилками;

- в обох випадках текст розміщений по лівому краю, відсутні відступи та переноси.

(37) **3.3.6.** Документи Учасників, в яких містяться відомості про фізичну особу підприємця мають однакові особливості оформлення – однакова назва документа, однакове розміщення тексту (по лівому краю).

(38) **3.4.** У складі тендерної пропозиції ФОП Ящуком А.В. та ФОП Цебриєм В.В. надано Замовнику Тендерну пропозицію.

- (39) Завантажені Учасниками Тендерні пропозиції мають спільні ознаки:
- однакові назви файлів – «пропозиція.pdf»;
 - файли створені з використанням одного програмного забезпечення - Simple.Scan 3.20.0;
 - документи завантажені у форматі pdf, за версією 1.3 (Acrobat 4.x).
- (40) **3.5.** Для підтвердження інформації відповідності кваліфікаційним критеріям, зокрема, наявності документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору Учасники надали Замовнику копії договорів, а саме:
- ФОП Ящук А.В. – договір від 12.04.2018 № 11, укладений із Лановецьким комунальним підприємством по благоустрою;
 - ФОП Цебрій В.В. договір від 6.06.2017 № 123, укладений із Лановецькою міською радою, та договір від 07.07.2018 № 106, укладений із Ямпільською селищною радою.
- (41) При аналізі зазначених договорів виявлено, що предметом їх є послуги з перевезення чи вивезення з кар'єру відсіву, щебеню чи суміші
- (42) Слід зазначити, що відповідно до пункту 1 Додатку № 2 Тендерної документації під аналогічним договором розуміється договір поставки, предмет якого є аналогічним предмету даної закупівлі.
- (43) Проте, обидва Учасники визначили як аналогічний предмет закупівлі саме перевезення чи вивезення з кар'єру відсіву, щебеню чи суміші.
- (44) **3.6.** Учасники на Торги подавали Тендерну пропозицію, де вказували вартість предмета закупівлі.
- (45) Порівняння цін за одиницю окремого предмета закупівлі, які Учасники подавали на Торги, наведено в Таблиці 1.

Таблиця 1.

№ п/п	Найменування предмета закупівлі	Ціна за одиницю (тонн), грн. без ПДВ		Різниця в ціні за одиницю (т), грн.
		ФОП Ящук А.В.	ФОП Цебрій В.В.	
1	Щебінь білий фракції 20-50 мм	345,00	350,00	5,00
2	Відсів білий фракції 0-20 мм	108,00	115,00	7,00
3	Щебінь гранітний фракції 20-40 мм	395,00	394,00	1,00
4	Суміш гранітного щебеню фракції 0-40 мм	330,00	330,00	-
5	Суміш гранітного щебеню фракції 0-70 мм	350,00	350,00	-

- (46) Дані Таблиці 1 вказують, що різниця в ціні між пропозиціями Учасників є незначною або відсутня, а саме:
- ФОП Ящук А.В. запропонував нижчу ціну на щебінь білий фракції 20-50 мм та відсів білий фракції 0-20 мм відповідно на 5,00 грн./т і 7,00 грн./т., порівняно із запропонованими цінами ФОП Цебрієм В.В.;
 - запропонована ФОП Ящуком ціна на щебінь гранітний фракції 20-40 мм є вищою від ціни ФОП Цебрія В.В. лише на 1 грн./т.;
 - обидва Учасники запропонували однакову ціну на суміш гранітного щебеню фракції 0-40 мм та фракції 0-70 мм.

- (47) Внаслідок зазначеної різниці за одиницю продукції різниця загальної вартості предмета закупівлі, запропонованої Учасниками, складає 9 750,00 грн.
- (48) Учасники не надали територіальному відділенню інформації щодо підтвердження можливості забезпечення виконання тендерної пропозиції у випадку одержання перемоги у Торгах.
- (49) На п. 5 Вимог Відділення від 05.07.2018 №69-02/362 та №69-02/363 «вказати у яких суб'єктів господарювання Ви плануєте закупити чи закупляти товари (продукти для забезпечення тендерної пропозиції)» обидва Учасники повідомили, що забезпечення тендерної пропозиції не передбачалося умовами тендерної документації (лист ФОП Ящука А.В вх. № 69-01/234 від 25.07.2018 та лист ФОП Цебрія В.В. вх. № 69-01/239 від 26.07.2018), тобто відомостей не надали.
- (50) Наведене вказує на відсутність у обох Учасників підтвердження запропонованої ними вартості товарів, які були предметом закупівлі.
- (51) **3.7.** Згідно з 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.
- (52) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (53) 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.
- (54) Проаналізувавши проведені електронні аукціони встановлено, що Учасники не знижували ціни (Таблиця 2):

Таблиця 2.

№ п/п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1.	ФОП Ящук А.В.	1 080 150,00	1 080 150,00
2.	ФОП Цебрій В.В.	1 089 900,00	1 089 900,00

- (55) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (56) 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.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (57) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Ящука А.В. та ФОП Цебрія В.В. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.

- (58) 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'єктам господарювання.
- (59) 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).
- (60) Узгодженням дій Учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі у Торгах та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних 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.
- (61) Як свідчать матеріали справи №900-УД та встановлені Відділенням факти у їх сукупності, а саме:
- надання Учасниками тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика;
 - використання для завантаження тендерних пропозицій та документів однієї ІР-адреси;
 - схожість, тотожність в оформленні та структурі документів;
 - відсутність у обох Учасників підтвердження запропонованої ними вартості товарів, які були предметом закупівлі;
 - надання Учасниками пропозиції із незначною різницею в ціні;
 - не зменшення ціни під час аукціону
- 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, зокрема, про обмін інформації між ними, та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції.
- (62) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є умовою участі у конкурентних процедурах закупівель згідно з Законом України «Про публічні закупівлі».
- (63) Унаслідок узгодженості поведінки Учасників право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників – ФОП Ящук А.В. одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (64) Узгодивши свою поведінку та тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

5.1. Заперечення Відповідача-1

- (65) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ФОП Ящук А.В. надав лист від 08.05.2019 вх. № 69-01/384. Як свідчить подана відповідь, ФОП Ящук А.В. з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції погоджується.

- (66) Крім того, ФОП Ящук А.В. повідомив, що Замовником розірвано договір на закупівлю, внаслідок чого ним не отримано прибутку.

5.2. Заперечення Відповідача-2

- (67) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ФОП Цебрій А.В. надав лист від 13.05.2019 вх. № 69-01/383. Як свідчить подана відповідь, ФОП Цебрій А.В. з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції погоджується.
- (68) Крім того, ФОП Цебрій А.В. повідомив про важке фінансове становище, а саме: відсутність доходу у I кварталі 2019 року.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (69) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Учасників є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів на закупівлю ДК 021:2015 «14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі» (відсів, щебінь), яка проводилася у червні 2018 року Лановецькою міською радою.
- (70) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, заборонених відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафів

- (71) 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 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 потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (72) Відповідно до копії Податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця ФОП Ящука А.В. обсяг доходу від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 рік склав 2 034 757,57 гривень.
- (73) Відповідно до копії Податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця ФОП Цебрія В.В. обсяг доходу від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 рік склав 1 442 857,07 гривень.
- (74) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії Учасників Торгів, спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, 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 (нерациональне витрачання) публічних коштів.
- (75) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету

України було враховано пом'якшуючі обставини - співпраця під час розгляду справи та важке матеріальне становище.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами) та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року за №169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Яшук Анатолій Васильович (місце проживання: 47400, Тернопільська область, Лановецький район, м. Ланівці, вул. Незалежності, 4, ідентифікаційний код ██████████) та фізична особа-підприємець Цебрій Володимир Васильович (місце проживання: 47421, Тернопільська область, Лановецький район, с. Михайлівка, вул. Михайлівська, 99, ідентифікаційний код ██████████) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, шляхом погодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у торгах щодо закупівлі ДК 021:2015 «14210000-6 Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі» (відсів, щебінь), що проводилися у червні 2018 року Лановецькою міською радою.

2. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Яшука Анатолія Васильовича штраф у розмірі 16 202,00 гривні.

3. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Цебрія Володимира Васильовича штраф у розмірі 10 531,00 гривні.

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 Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують його сплату.

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

В. о. голови територіального відділення –
голова адміністративної колегії

Н.Є. Черномаз