



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІННИЦЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

30 вересня 2019 року

м. Вінниця

№ 52/7-р/к

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Твори» (далі – ТОВ «Твори»), фізична особа – підприємець Присяжнюк Вікторія Володимирівна (далі – ФОП Присяжнюк В.В.) та фізична особа – підприємець Бабій Ірина Володимирівна (далі – ФОП Бабій І.В.) подали заявки на участь у відкритих торгах, проведених Вінницьким обласним краєзнавчим музеєм (21050, Україна, Вінницька обл., м. Вінниця, вул. Соборна, 19, ідентифікаційний код – 02226197, далі – Замовник, Вінницький ОКМ) у червні 2018 року із закупівлі: Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.». Код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти, ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-08-000043-с). При цьому ТОВ «Твори», ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В. подібно оформили тендерну документацію, властивості електронних файлів зазначених учасників однакові, проводили спільну підготовку документів до торгів (подання пропозиції з однієї IP-адреси) та в аукціоні (заходили в аукціон з однієї IP-адреси), використовували однакові засоби зв'язку, а саме – номер телефону 0432-603-000, між Відповідачами здійснювалися неодноразові операції по поверненню поворотної фінансової допомоги, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 03-06/09-19 такі дії ТОВ «Твори», ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В., визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів проведених Замовником у червні 2018 року із закупівлі: Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.». Код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти, ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-08-000043-с), що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ТОВ «Твори» накладено штраф у розмірі 68 000,00 грн.

Оскільки ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В. припинили господарську діяльність, то вони в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не є суб'єктами господарювання та на них не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до п.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 Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-06/09-19 про порушення ТОВ «Твори», ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В. законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання другого відділу досліджень та розслідувань від 11.09.2019 № 53-03/175п,

ВСТАНОВИЛА:**1. Процесуальні дії**

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 29.03.2019 № 52/9-рп/к розпочато розгляд справи № 03-06/09-19 за ознаками вчинення ТОВ «Твори», ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Замовником у червні 2018 року із закупівлі: Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.». Код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти, ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-08-000043-с). Розгляд справи № 03-06/09-19 розпочато за результатами розгляду заяви приватного акціонерного товариства «Вінницька обласна друкарня» від 17.07.2018 № 180 про ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (2) У зв'язку з розглядом справи № 03-06/09-19 головою відділення направлено ТОВ «Твори» вимогу від 02.04.2019 №52-02/661 (далі – Вимога-1), ФОП Присяжнюк В.В. вимогу від 02.04.2019 №52-02/659 (далі – Вимога-2), ФОП Бабій І.В. вимогу від 02.04.2019 №52-02/660 (далі – Вимога-3), в яких визначено, що Відповідачам необхідно у двадцятиденний строк після дня її отримання надати Відділенню інформацію (32 пункти вимоги) та належним чином завірені копії документів. Зазначені вимоги направлено рекомендованими поштовими відправленнями: *Вимога – 1* - рекомендоване поштове відправлення № 2102801140488 одержано 04.04.2019 року ТОВ «Твори», *Вимога – 2* - рекомендоване поштове відправлення № 2102801140500 одержано 08.05.2019 року ФОП Присяжнюк В.В., *Вимога – 3* - рекомендоване поштове відправлення № 2102801140496 одержано 04.05.2019 року ФОП Бабій І.В., про що свідчить інформація про наявність та стан пересилання поштових відправлень, яка розміщена на сайті УДППЗ «Укрпошта». У додатку до вищевказаних вимог про надання інформації від 02.04.2019 №52-02/661, № 52-02/659, № 52-02/660 направлено копію розпорядження адміністративної колегії Відділення від 29.03.2019 № 52/9-рп/к про початок розгляду справи № 03-06/09-19.
- (3) Жодної інформації від ТОВ «Твори» на вищезазначену вимогу, зауваження та спростування обставин, викладених в розпорядженні адміністративної колегії відділення від 29.03.2019 № 52/9-рп/к станом на 08.08.2019 до Відділення не надходило.
- (4) Листом від 22.07.2019 б/н (вх. від 05.08.2019 № 52-01/1162) Присяжнюк В.В. повідомила Відділення, що у 2018 році ФОП Присяжнюк В.В. припинила господарську діяльність, а також самостійно проводила підготовку документації для тендерних торгів.
- (5) Листом від 22.07.2019 б/н (вх. від 05.08.2019 № 52-01/1154) Бабій І.В. повідомила Відділення, що у 2019 році ФОП Бабій І.В. припинила господарську діяльність, а також підготовку документації для тендерних торгів проводила самостійно.
- (6) Подання з попередніми висновками у справі від 11.09.2019 № 53-03/175п направлено відповідачам та Заявнику листами: від 11.09.2019 № 52-02/1849, від 11.09.2019 № 52-02/1850, від 11.09.2019 № 52-02/1851, від 11.09.2019 № 52-02/1852.
- (7) Листом від 23.09.2019 № 201 ТОВ «Твори» надано відділенню інформацію на подання з попередніми висновками від 11.09.2019 № 53-03/175п.

2. Відповідачі

- (8) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

(1) Відповідач-1 - ТОВ «Твори» (ідентифікаційний код – 41927748, місцезнаходження – 21027, Вінницька обл., м. Вінниця, вул. Келецька, 51А, прим. 143).

Основним видом діяльності ТОВ «Твори» є – Видання книг (код КВЕД 58.11).

(2) Відповідач-2 - ФОП Присяжнюк В.В. (ідентифікаційний номер – 3285805166, місцезнаходження – 21030, Вінницька обл., м. Вінниця, вул. А. Первозванного, 48/57).

Основним видом діяльності ФОП Присяжнюк В.В. є – Друкування іншої продукції (код КВЕД 18.12).

(3) Відповідач-3 - ФОП Бабій І.В. (ідентифікаційний номер – 2630611866, місцезнаходження – 21050, Вінницька обл., м. Вінниця, вул. Л. Ратушної, 26/14).

Основним видом діяльності ФОП Бабій І.В. є – Друкування іншої продукції (код КВЕД 18.12).

3. Обставини справи

3.1 Інформація про Торги

- (9) На веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель prozorro.gov.ua Вінницьким ОКМ було опубліковано оголошення UA-2018-06-08-000043-с про проведення відкритих торгів на закупівлю – «Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.», код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти.
- (10) Місце поставки товарів: 21050, м. Вінниця, вул. Соборна, 19. Строк поставки товарів: до 31.12.2018. Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 25.06.2018 о 16:00 год. Початок проведення аукціону – 26.06.2018 о 13:56. Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції надали наступні суб'єкти господарювання (далі – Учасники).

Учасник	Первинна пропозиція, грн	Остаточна пропозиція, грн	Відсоток зниження цінової пропозиції, %
ТОВ «Твори» (ідентифікаційний код - 41927748)	298 800	298 800	0
ФОП Присяжнюк В.В. (реєстраційний номер - 3285805166)	198 000	198 000	0
ФОП Бабій І.В. (реєстраційний номер -2630611866)	230 000	227 000	1,3
ПрАТ «Вінницька обласна друкарня» (ідентифікаційний код - 02465619)	235 770	229 777	2,54

- (11) ТОВ «Твори», ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В. здійснили оплату оператору авторизованого електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА», з якого здійснювалась реєстрація та завантаження на електронний майданчик тендерних пропозицій Учасників для участі у Торгах, з відповідних відкритих в ПАТ «Укрсиббанк» поточних рахунків кожного з Учасників окремо. Встановлено, що ТОВ «Твори», ФОП Бабій І.В. здійснили оплату ТОВ «Закупки.Пром.УА» в один день – 11.04.2018 (час зарахування коштів 11.04.2018 о 13.02 год.). ФОП Присяжнюк В.В. здійснила оплату ТОВ «Закупки.Пром.УА» 22.06.2018.

- (12) За результатами проведеного аукціону, найбільш економічно вигідною визнана пропозиція Відповідача-2. Разом з тим, ФОП Присяжнюк В.В. листом від 27.06.2018 повідомлено про те, що з технічних причин не зможе виконати замовлення по виготовленню «Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.» (ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти).
- (13) Відповідно до Протоколу засідання тендерного комітету Вінницького ОКМ від 27.06.2018 № 14, комерційну пропозицію Відповідача-2 знято з розгляду.

Відповідно до Протоколу засідання тендерного комітету Вінницького ОКМ від 27.06.2018 № 14 переможцем визначено Відповідача-3 Вінницького ОКМ з Відповідачем-3 укладено договір на виготовлення поліграфічної продукції від 12.07.2018.

3.2 Спільна підготовка Учасниками документів до Торгів

- (14) В ході аналізу інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, з'ясовані обставини, які свідчать про координованість дій Учасників під час підготовки та подачі своїх тендерних пропозицій для участі в Торгах.
- (15) Відділенням встановлено, що документи Учасників, з яких складались тендерні пропозиції, а саме: «довідка», «лист-гарантія», «лист-відгук», «Тендерна пропозиція», «технічні, якісні та кількісні вимоги», «лист згода з проектом», «відомості про учасника» мають спільні особливості в оформленні, виконані в однаковому стилі, в однаковому порядку та одним шрифтом розміщено текст та реквізити Учасників. Також документи Учасників однаково різняться по оформленню від наданої Замовником форми.
- (16) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель, шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, в яких зазначається інформація про ціну, та завантаження файлів у сканованому вигляді оригіналів документів з підписом та печаткою або належним чином завірених копій з інформацією 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.
- (17) За інформацією, наданою Відділенню ДП «Прозорро» у листі від 31.07.2018 № 206/2099/03, три Учасники зазначених торгів (ТОВ «Твори», ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В.) подавали початкову пропозицію для подальшої участі в аукціоні з наступного авторизованого електронного майданчика – zakurki.prom.ua, а Заявник - Держзакупівлі.Онлайн.
- (18) Оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 31.08.2018 № 706/08 повідомлено Відділення про перелік IP адрес, з яких здійснювалась реєстрація та завантаження на електронний майданчик тендерних пропозицій Учасників для участі у Торгах. Зазначені IP адреси та IP адреса, з якої Заявником здійснювалося завантаження документів для участі у Торгах наведені у таблиці нижче:

№ з/п	Назва учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1	ТОВ «Твори»	(інформація з обмеженим доступом)	2018-06-22	17:47	Завантаження документів. Внесення змін
2	ФОП Присяжнюк В.В.	(інформація з обмеженим доступом)	2018-06-22	12:39	Завантаження документів. Внесення змін

3	ФОП Бабій І.В.	(інформація з обмеженим доступом)	з 2018-06-22	11:46	Завантаження документів. Внесення змін
4	ПрАТ «Вінницька обласна друкарня»	(інформація з обмеженим доступом)	з 2018-06-25	14:04	Завантаження документів. Внесення змін

- (19) Здійснюючи дослідження, Відділенням на сайті 2ip.ua з'ясовано наступну інформацію про IP-адресу (інформація з обмеженим доступом): у рядку «перевіряємий хост» (під хостом розуміють будь-який комп'ютер, сервер, підключений до локальної мережі) вказано адресу сайту - tvoiu.com.ua (інформація з обмеженим доступом), тобто сайту Відповідача-1, на якому в розділі «Контакти» вказано номери контактних телефонів: +38 (0432) 603-000, +38 (096) 97-30-934 та адреса: м. Вінниця, вул. 600-річчя, 21.
- (20) Листом від 25.09.2019 № 39536 ПрАТ «ДАТАГРУП» повідомлено, що послуги доступу до мережі Інтернет надаються Відповідачеві-1 згідно договору про надання телекомунікаційних послуг від 16.05.2018 № 231801, IP-адреса (інформація з обмеженим доступом). ПрАТ «ДАТАГРУП» не надає телекомунікаційних послуг Відповідачеві-2 та Відповідачеві-3. IP-адреса (інформація з обмеженим доступом) використовувалась (інформація з обмеженим доступом) за адресою: (інформація з обмеженим доступом), відповідно до договору про надання телекомунікаційних послуг (інформація з обмеженим доступом) між ПрАТ «ДАТАГРУП» та Корзун Д.Ю.
- (21) ДП «Прозорро» у листі від 31.07.2018 № 206/2099/03 надано Відділенню наступну інформацію стосовно IP-адрес, з яких учасники заходили в аукціон:

№ з/п	Назва учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1	ТОВ «Твори»	(інформація з обмеженим доступом)	2018-06-26	10:54	Заходив в аукціон
2	ФОП Присяжнюк В.В.	(інформація з обмеженим доступом)	2018-06-26	10:55	Заходив в аукціон
3	ФОП Бабій І.В.	(інформація з обмеженим доступом)	2018-06-26	10:56	Заходив в аукціон
4	ПрАТ «Вінницька обласна друкарня»	(інформація з обмеженим доступом)	2018-06-26	10:50	Заходив в аукціон

- (22) Відповідачем-1 повідомлено, що у 2018 році між Відповідачем-1, Відповідачем-2 та Відповідачем-3 були відсутні будь-які господарські відносини, в т. ч. з Відповідачем-2 та Відповідачем-3 відсутні договори оренди приміщення за адресою: 21027, м. Вінниця, вул. Келецька 51А, прим. 143, з ТОВ «Твори», директор якого - (інформація з обмеженим доступом) є власником зазначеного приміщення та кінцевим бенефіціарним власником (інформація з обмеженим доступом).
- (23) Отже, використанням Учасниками (Відповідачем-1, Відповідачем-2 та Відповідачем-3) однієї IP-адреси (інформація з обмеженим доступом) для завантаження документів, внесення змін та участі в аукціоні, свідчить про наявність доступу Учасниками до інформації на стадії підготовки, подання комерційної пропозиції та участі в аукціоні та можливість діяти спільно, узгоджуючи свої дії та бути обізнаними щодо цінових пропозицій один одного.

3.3 Подання податкової звітності

- (24) За інформацією Головного управління Державної фіскальної служби України у Вінницькій області (далі – ГУ ДФС у Вінницькій області), наданою Відділенню листом від 31.08.2018 № 10232/9/02-32-50-02, встановлено, що ТОВ “Твори” та ФОП Присяжнюк В.В. подання податкової звітності за період з 23.04.2018 по 31.07.2018 здійснювали з використанням однієї електронної пошти, а саме:

Учасники	Період подання звітності	E-Mail
ТОВ “Твори”	24.04.2018 – 31.07.2018	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Присяжнюк В.В.	23.04.2018 08.02.2018	(інформація з обмеженим доступом)

- (25) Встановлено, що ФОП Бабій І.В. за період з 01.01.2018 по 31.08.2018 звітність в електронному вигляді не подавала.
- (26) Подання податкової звітності з однієї електронної адреси Відповідачем-1 та ФОП Присяжнюк В.В., які виступають конкурентами в Торгах, свідчить про єдність господарських інтересів обох учасників та відсутність між ними конкуренції.
- (27) Листом від 31.08.2018 № 10232/9/02-32-50-02 ГУ ДФС у Вінницькій області повідомлено Відділення, що ТОВ “Твори” є новоствореним підприємством, дата взяття на податковий облік 08.02.2018.
- (28) Згідно з Податковим розрахунком сум доходу, нарахованого (сплаченого) на користь фізичних осіб, і сум утриманого з них податку (форма № 1-ДФ) за ознакою доходу «101» - заробітна плата, «102» - виплати відповідно до умов цивільно-правового договору, **Бабій Ірина Володимирівна (2630611866)** з 02.05.2018 року **перебувала у трудових відносинах з Відповідачем-1**, які на момент проведення Торгів не були припинені, що є свідченням існування тісних цивільно-правових відносин між (інформація з обмеженим доступом) (директор Відповідача-1) та (інформація з обмеженим доступом), які породжують певні права та обов’язки між сторонами таких зв’язків та залежність (інформація з обмеженим доступом) від (інформація з обмеженим доступом) Зазначений факт, знову ж таки свідчить про узгоджену поведінку обох учасників (Відповідача-1 та Відповідача-3) під час участі у Торгах та відсутність між ними конкуренції у Торгах. Таким чином, приймаючи участь у Торгах, ТОВ “Твори” та ФОП Бабій І.В. об’єктивно не могли конкурувати між собою, запропонувати для участі у Торгах конкурентні пропозиції та створити конкурентне середовище, чим було порушено один із принципів здійснення закупівель – добросовісна конкуренція серед учасників.

3.4 Використання спільних засобів зв’язку.

- (29) Відділенням проведено аналіз поданих Учасниками Торгів документів, у результаті аналізу поданих Учасниками документів було встановлено наступне: документи, які входили до складу тендерної пропозиції Відповідача-3 (форма «тендерна пропозиція», «відомості про учасника», «технічні, якісні та кількісні вимоги», «довідка про договори», «довідка про реквізити», «лист-гарантія», «лист-згода», «лист-згода з проектом договору», «лист-відгук»), були подані на фірмових бланках Відповідача-3. У реквізитах фірмового бланку Відповідача-3 та у проекті договору на виготовлення поліграфічної продукції зазначається номер телефону (0432) 603-000.
- (30) Разом з тим, в документах, що входили до складу тендерної пропозиції Відповідача-1, а саме: «Відомості про учасника», формі «Тендерна пропозиція», «довідка про договора», «лист-гарантія», «лист-згода з проектом договору», «довідка про реквізити», «технічні, якісні та кількісні вимоги», у проекті договору на виготовлення поліграфічної продукції

та на офіційному сайті Відповідача-1 в мережі Інтернет (tvorgu.com.ua) в розділі «Контакти» також вказано номер контактного телефону: +38 (0432) 603-000.

- (31) Отже, ТОВ «Твори» та ФОП Бабій І.В. використовують один і той же засіб зв'язку (номер телефону: 0432-603-000), що свідчить про спільну господарську діяльність, а це, в свою чергу, створює певні умови для узгодження своєї поведінки під час участі у Торгах.

3.5 Спільна поштова адреса Учасників.

- (32) У документі «Відомості про учасника» Відповідачем-2 та Відповідачем-3 зазначили однакову поштову адресу: 21027, м. Вінниця, вул. 600-річчя, 21. Відділенням встановлено, що вказана поштова адреса одночасно є адресою Відповідача-1, що підтверджується інформацією, яка містилася на сайті Відповідача-1 - tvorgu.com.ua в розділі «Контакти» та була поштовою адресою Відповідача-1, про що зазначено в проекті договору на виготовлення поліграфічної продукції, який завантажено під час проведення Торгів у системі ProZorro.
- (33) Отже, зазначення Учасниками однієї адреси свідчить про здійснення господарської діяльності за однією адресою, про зв'язок один з одним та доступ і обмін інформацією на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій.

3.6 Наявність сталих господарських відносин.

- (34) У документі «Довідка», що входить до складу тендерної пропозиції Відповідача-1, на підтвердження наявності досвіду виконання наступного, аналогічного у розумінні тендерної документації та раніше укладеного договору, міститься інформація про наявність укладеного договору з Відповідачем-2, строк дії якого до 31.12.2018.
- (35) Листом від 24.09.2018 № 13-2-3/1059 «БТ» ПАТ «УкрСиббанк» надано Відділенню інформацію, що Відповідачами відкрито банківські рахунки у вказаній банківській установі.
- (36) Аналіз виписок по особовому рахунку Відповідача-1 за період з 01.03.2018 по 30.08.2018 показав, що починаючи з 11.05.2018 ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В. неодноразово надавали поворотну фінансову допомогу Відповідачеві-1 згідно з договором від 11.05.2018 № 1.
- (37) Водночас, аналіз виписок по особовому рахунку Відповідача-3 за період з 01.03.2018 по 30.08.2018 показав, що починаючи з 11.05.2018 ФОП Бабій І.В. неодноразово надавала поворотну фінансову допомогу не тільки Відповідачеві-1, а й Відповідачеві-2 (інформація з обмеженим доступом), ТОВ «Нілан-ЛТД» та (інформація з обмеженим доступом), який є директором Відповідача-1. Також, ФОП Бабій І.В. здійснювала неодноразові операції по поверненню поворотної фінансової допомоги ТОВ «Нілан-ЛТД», засновником та кінцевим бенефіціарним власником якого є (інформація з обмеженим доступом).
- (38) Аналіз виписок по особовому рахунку Відповідача-2 за період з 01.03.2018 по 30.08.2018 показав, що починаючи з 11.04.2018 ФОП Присяжнюк В.В. здійснювала надання поворотної фінансової допомоги Відповідачеві-1 (інформація з обмеженим доступом), ТОВ «Нілан-ЛТД» (інформація з обмеженим доступом) та (інформація з обмеженим доступом) – директору Відповідача-1 (інформація з обмеженим доступом). Також встановлено, що 21.05.2018 ФОП Присяжнюк В.В. надала поворотну фінансову допомогу Відповідачеві-3. При цьому, ФОП Бабій І.В. здійснювала операції по поверненню поворотної фінансової допомоги Відповідачеві-1, ТОВ «Нілан-ЛТД».
- (39) Надання Учасниками один одному поворотної фінансової допомоги є свідченням сталих зв'язків та обізнаності Учасників щодо фінансової спроможності один одного. Крім того, наявність таких відносин зумовлює виникнення певних прав та обов'язків, а це усуває

загальну невизначеність суб'єктів господарювання щодо умов ведення господарської діяльності та створює умови для узгодження своєї поведінки як на ринку, так і під час участі у тендерних закупівлях.

- (40) Відділенням встановлено, що ТОВ «Нілан-ЛТД» надано Відповідачеві-1 (як з'ясовано, засновником та кінцевим бенефіціарним власником обох товариств є (інформація з обмеженим доступом), та Відповідачеві-2 «Лист-відгук», який завантажено обома учасниками під час проведення Торгів у системі ProZorro, що також свідчить про узгодженість своєї поведінки Учасниками.

3.7 Аналіз поведінки Учасників під час участі у електронному аукціоні.

- (41) Аукціон досліджуваних Торгів відбувся 26.06.2018 і завершився о 14:29 год. Проаналізувавши початкові заявки Учасників встановлено, що найнижчою ціною пропозицією була пропозиція Відповідача-2 - 198 000,00 грн., а найвищою – пропозиція Відповідача-1 - 298 800,00 грн., тобто різниця між найвищою та найнижчою пропозицією становить 100 800 грн. Пропозиція Відповідача-3 – 230 000,00 грн., пропозиція Заявника - 235 770,00 грн. Під час проведення аукціону, ні в 1, ні в 2 раунді жоден з учасників Торгів не вчиняв будь-яких дій по зниженню ціни. Лише в 3 раунді ФОП Бабій І.В. та Заявник конкурували між собою шляхом зниження цінової пропозиції. Оскільки пропозиція Заявника була вищою за пропозицію Відповідача-3, першим було знижено цінову пропозицію на 5993,00 грн. (з 235 770,00 грн. до 229 777,00 грн.). В свою чергу, ФОП Бабій І.В. маючи перевагу перед Заявником стосовно зменшення цінової пропозиції, конкурує не з Відповідачем-2, пропозиція якої є найнижчою після другого раунду - 198 000,00 грн., а з Заявником і зменшує цінову пропозицію на 3 000 грн. (до 227 000,00 грн.). ТОВ “Твори” та ФОП Бабій І.В. у 3 раунді свої цінові пропозиції не зменшували. Таким чином, після 3 раунду аукціону переможцем стала ФОП Присяжнюк В.В. з ціною пропозицією 198 000,00 грн. Хід аукціону зазначено нижче.

№ з/п	Найменування с/г	Аукціон цінових пропозицій, грн.				
		Початкові заявки	Раунд 1	Раунд 2	Раунд 3	% зниження
1	ФОП Присяжнюк В.В.	198 000,00	198 000,00	198 000,00	198 000,00	0
2	ФОП Бабій І.В.	230 000,00	230 000,00	230 000,00	227 000,00	1,3
3	ПрАт «Вінницька обласна друкарня»	235 770,00	235 770,00	235 770,00	229 777,00	2,54
4	ТОВ “Твори”	298 800,00	298 800,00	298 800,00	298 800,00	

- (42) Оскільки, ФОП Присяжнюк В.В. листом від 27.06.2018 звернулася до тендерного комітету Вінницького ОКМ стосовно того, що з технічних причин не зможе виконати замовлення по виготовленню Презентаційного видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.» Код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти, відповідно до Протоколу засідання тендерного комітету Вінницького ОКМ від 27.06.2018 р. № 14, знято з розгляду комерційну пропозицію Відповідача-2 по процедурі «відкриті торги» закупівлі код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти; «Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.». Переможцем визначено Відповідача-3, пропозиція якої є найбільш економічно вигідною.
- (43) Таким чином, можна зробити висновок, що беручи участь в даних Торгах ТОВ “Твори” та ФОП Присяжнюк В.В. не були зацікавлені в перемозі і виступали так званими «технічними учасниками», тобто створювали умови задля забезпечення перемоги іншому учаснику (в даному випадку ФОП Бабій І.В.).

3.8.Однакові властивості електронних файлів Учасників.

- (44) Відділенням проаналізовано документи, які завантажені Учасниками торгів в систему ProZorro на предмет однакових властивостей електронних файлів і встановлено таке:

Учасник	Назва файлу	Заголовок/	Додаток	Виробник	PDF
---------	-------------	------------	---------	----------	-----

		створений		/версія PDF
Форма "Тендерна пропозиція"				
ТОВ "Твори"	Цінова пропозиція (6).pdf	22С-6-20180622104048/ 22.06.2018 10:40:48	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Присяжнюк В.В.	Цінова пропозиція (8).pdf	22С-6-20180621160137/ 21.06.2018 16:01:37	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Бабій І.В.	Цінова пропозиція (7).pdf	22С-6-20180622111345/ 22.06.2018 11:13:45	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
Технічні, якісні та кількісні вимоги				
ТОВ "Твори"	Технічні, якісні та кількісні характеристики (1).pdf	22С-6-20180622104032/ 22.06.2018 10:40:32	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Присяжнюк В.В.	Технічні, якісні та кількісні вимоги (3).pdf	22С-6-20180621160122/ 21.06.2018 16:01:22	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Бабій І.В.	Технічні, якісні та кількісні вимоги (2).pdf	22С-6-20180622083627/ 22.06.2018 8:36:27	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
Лист згода з проектом договору				
ТОВ "Твори"	Лист згода з проектом договору (3).pdf	22С-6-20180622104016/ 22.06.2018 10:40:16	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Присяжнюк В.В.	Лист згода з проектом договору (1).pdf	22С-6-20180621160107/ 21.06.2018 16:01:07	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Бабій І.В.	Лист згода з проектом договору (4).pdf	22С-6-20180622083609/ 22.06.2018 8:36:09	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
Лист гарантія				
ТОВ "Твори"	Лист гарантія (2).pdf	22С-6-20180622104001/ 22.06.2018 10:40:01	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Присяжнюк В.В.	Лист гарантія (1).pdf	22С-6-20180621160049/ 21.06.2018 16:00:49	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Бабій І.В.	Лист гарантія (3).pdf	22С-6-20180622083549/ 22.06.2018 8:35:49	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
Договір на виготовлення поліграфічної продукції				
ТОВ "Твори"	Договір (11).pdf	відсутній	Adobe Acrobat Pro DC 18.11.20040	Adobe Acrobat Pro DC 18.11.20040/ 1,6(Acrobat 7.x)
ФОП Присяжнюк В.В.	Договір (13).pdf	відсутній	Adobe Acrobat Pro DC 18.11.20040	Adobe Acrobat Pro DC 18.11.20040/ 1,6(Acrobat 7.x)
ФОП Бабій І.В.	Договір (12).pdf	відсутній	Adobe Acrobat Pro DC 18.11.20040	Adobe Acrobat Pro DC 18.11.20040/ 1,6(Acrobat 7.x)
Довідка				
ТОВ "Твори"	Довідка про договора (2).pdf	22С-6-20180622103933/ 22.06.2018 10:39:33	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Присяжнюк В.В.	Довідка про укладені	22С-6-20180621155937/ 22.06.2018 10:39:33	22С-6	Develop ineo+ 224/ 1,4(Acrobat 5.x)

	договора (5).pdf	21.06.2018 9:02:16		
ФОП Бабій І.В.	Довідка про укладені договора (4).pdf	22С-6-20180622083458/ 22.06.2018 11:34:56	22С-6	Develop ineo+ 224/1,4(Acrobat 5.x)
Відомості про учасника				
ТОВ "Твори"	Відомості про учасника (4).pdf	22С-6-20180622103918/ 22.06.2018 10:39:18	22С-6	Develop ineo+ 224/1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Присяжнюк В.В.	Відомості про учасника (6).pdf	22С-6-20180621155918/ 21.06.2018 15:59:18	22С-6	Develop ineo+ 224/1,4(Acrobat 5.x)
ФОП Бабій І.В.	Відомості про учасника (5).pdf	22С-6-20180622083443/ 22.06.2018 8:34:43	22С-6	Develop ineo+ 224/1,4(Acrobat 5.x)

- (45) Серед властивостей вищезазначених документів Учасників спостерігаються одні і ті ж назви файлів, заголовки, додаток (приложение), виробник PDF (производитель PDF) /версія PDF, що свідчить про підготовку цих документів на одному комп'ютері. Отже, документи (*форма "Тендерна пропозиція", технічні, якісні та кількісні вимоги, лист згода з проектом договору, лист гарантія, договір на виготовлення поліграфічної продукції, довідка, відомості про учасника*) подані у складі тендерних пропозицій Відповідача-1, Відповідача-2 та Відповідача-3 мають спільні властивості, що свідчить про однакове походження цих документів.
- (46) Узгодження Учасниками стратегії поведінки під час Торгів свідчить про антиконкурентні узгоджені дії Учасників, які негативно вплинули на конкуренцію під час проведення Вінницьким ОКМ відкритих торгів у системі ProZorro у червні 2018 року, предмет закупівлі - код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти; «Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.», (Ідентифікатор закупівлі – UA-2018-06-08-000043-с).
- (47) Проведення будь-якої процедури закупівлі має на меті, в першу чергу, обрання переможця на конкурентних засадах. Справжність змагання при проведенні процедур закупівлі забезпечується таємністю інформації, що міститься в пропозиціях конкурсних торгів учасників. Конкурсні пропозиції учасників повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови. Тобто поведінка учасників закупівель повинна носити конкурентний характер, а саме: змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (48) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача-1, Відповідача-2 та Відповідача-3 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (49) 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'єднаних 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.
- (50) 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).
- (51) 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).

- (52) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, ТОВ “Твори” Відповідач-2 та Відповідач-3:
- подібно оформили тендерну документацію;
 - властивості електронних файлів зазначених учасників однакові;
 - проводили спільну підготовку документів до торгів (подання пропозиції з однієї IP-адреси) та під час участі в аукціоні (заходили в аукціон з однієї IP-адреси);
 - використовували однакові засоби зв'язку а саме – номер телефону 0432-603-000;
 - між Відповідачами здійснювалися неодноразові операції по поверненню поворотної фінансової допомоги, про що свідчить аналіз виписок по особових рахунках Відповідачів;
 - (інформація з обмеженим доступом) перебувала в трудових відносинах з Відповідачем-1.
- (53) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (54) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах 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».
- (55) Узгодивши свою поведінку та свої 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 для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Інформація від Відповідачів

- (56) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ТОВ “Твори” листом від 23.09.2019 № 201 надав відділенню наступну інформацію: «ТОВ “Твори” дійсно був учасником відкритих торгів із закупівлі з ідентифікатором UA-2018-06-08-000043-с. Однак Товариство жодним чином не мало умислу на будь-які антиконкурентні дії, спрямовані на спотворення результатів проведення згаданих торгів. Дана обставина підтверджується відсутністю активних дій Товариства під час аукціону, а саме незмінна ціна пропозиції. Товариство, маючи на меті виконання умов закупівлі, в день проведення аукціону дізналось про цінові пропозиції інших учасників та усунулось від подальшої участі, вважаючи такі ціни для себе економічно не вигідними. Лише отримання прибутку Товариством можна вважати умислом на вчинення антиконкурентних дій. Однак, Товариство не отримало прибутку, оскільки не було переможцем вищезгаданих торгів. На підставі вищевикладеного просимо закрити провадження по справі № 03-06/09-19.» (мова оригіналу).
- (57) Надане пояснення ТОВ “Твори” не спростовує фактів, викладених вище.
- (58) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідач-2 та Відповідач-3 не надали свої зауваження чи заперечення.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (59) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів та поясненнями

Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- подібно оформленій тендерній документації;
- однакових властивостях електронних файлів учасників Торгів;
- проведенні спільної підготовки документів до Торгів (подання пропозиції з однієї IP-адреси) та під час участі в аукціоні (заходили в аукціон з однієї IP-адреси);
- використання однакових засобів зв'язку, а саме – номер телефону 0432-603-000;
- здійсненні між Відповідачами неодноразові операції по поверненню поворотної фінансової допомоги, про що свідчить аналіз виписок по особових рахунках Відповідачів;
- (інформація з обмеженим доступом) перебувала в трудових відносинах з Відповідачем-1.

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів, які проводились Замовником у червні 2018 року із закупівлі: Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.». Код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти, ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-08-000043-с).

- (60) Така поведінка Відповідачів 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.
- (61) Таким чином, матеріалами справи доведено, що дії товариства з обмеженою відповідальністю «Твори», фізичної особи – підприємця Присяжнюк Вікторії Володимирівни та фізичної особи – підприємця Бабій Ірини Володимирівни, які полягають в узгодженні своєї поведінки при підготовці та участі в торгах із закупівлі – код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 - Проспекти; «Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.», що проводились комунальною організацією Вінницький обласний краєзнавчий музей у червні 2018 року (Ідентифікатор закупівлі у системі ProZorro – UA-2018-06-08-000043-с), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів.
- (62) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань Міністерства юстиції України, станом на 30.09.2019 року ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В. припинено підприємницьку діяльність.

7. Визначення розміру штрафів

- (63) Відповідно до ч. 2 статті 52 Закону, 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.
- (64) Відповідно до інформації наданою ГУ ДПС у Вінницькій області листом від 17.09.2019 № 1115/9/02-32-04-04, сума доходу Відповідача-1 від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) у 2018 році становив (інформація з обмеженим доступом).
- (65) Оскільки ФОП Присяжнюк В.В. та ФОП Бабій І.В. припинили господарську діяльність, то вони в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не є суб'єктами господарювання та на них не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (66) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 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 (нерациональне витрачання) публічних коштів.
- (67) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України були враховані такі обставини:
- порушення законодавства про захист економічної конкуренції Відповідачем-1 у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Замовником у червні 2018 року закупівлі: Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.». Код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти, ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-08-000043-с) - вчинено вперше;
 - поведінку Відповідача-1 - даний суб'єкт господарювання не сприяв розслідуванню у справі.

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 в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 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 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Твори» (місцезнаходження юридичної особи – 21027, Вінницька обл., м. Вінниця, вул. Келецька, 51А, прим. 143, ідентифікаційний код - 41927748), фізична особа – підприємець Присяжнюк Вікторія Володимирівна (21030, Вінницька обл., м. Вінниця, вул. А. Первозванного, 48/57, реєстраційний номер облікової картки платника податків - 3285805166) та фізична особа – підприємець Бабій Ірина Володимирівна (21050, Вінницька обл., м. Вінниця, вул. Л. Ратушної, 26/14, реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2630611866) вчинили порушення, передбачене 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 тендеру (торгів) під час проведення у червні 2018 року Вінницьким обласним краєзнавчим музеєм (21050, Україна, Вінницька обл., м. Вінниця, вул. Соборна, 19, ідентифікаційний код - 02226197) закупівлі: Презентаційне видання «Вінницький обласний краєзнавчий музей. 100 років.». Код за ДК 021-2015 (CPV): 22140000-3 – Проспекти, ідентифікатор закупівлі UA-2018-06-08-000043-с).

2. За порушення, вказане в п. 1 цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Твори» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.

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 Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова

М.В. Слободянюк

Члени колегії

О.В. Вихованець

В.В. Одобецька

С.В. Сельська

Ю.П. Драпак

Секретар

В.П. Чернега

ПІДГОТУВАЛА:

Начальник 2 ВДР

_____ В.В. Одобецька

«30» вересня 2019 р.

ПОГОДЖЕНО:

Завідувач юридичного сектору

_____ Ю.П. Драпак

«30» вересня 2019 р.