



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІННИЦЬКОГО ОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

23 січня 2020 року

м. Вінниця

№ 52/1-р/к

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Фізична особа – підприємець (*інформація з обмеженим доступом*) та фізична особа – підприємець (*інформація з обмеженим доступом*) подали заявки на участь у відкритих торгах, що проводились Управлінням освіти Хмельницької міської ради (код ЄДРПОУ - 04544464) в серпні 2018 року у системі ProZorro по предмету закупівлі: меблі для дитячого садка (ліжка, вішалки, шафи, тумби) - код ДК 021:2015: 39160000-1 – Шкільні меблі, ідентифікатор закупівлі **UA-2018-08-17-000289-с** (далі – Торги).

Згідно з оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2018-08-17-000289-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій встановлений до 09:00 год. 02 вересня 2018 року.

Очікувана вартість закупівлі – **149 400,00** грн. з ПДВ.

Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали два учасника:

- фізична особа – підприємець (*інформація з обмеженим доступом*) (запропонована вартість 139200 грн. з ПДВ).;

- фізична особа – підприємець (*інформація з обмеженим доступом*) (запропонована вартість 144920 грн. з ПДВ).

При цьому, під час підготовки до участі у Торгах фізична особа – підприємець (*інформація з обмеженим доступом*) та фізична особа - підприємець (*інформація з обмеженим доступом*) узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання між собою під час участі у тендері, а саме: подібно оформили тендерну документацію; для з'ясування питань Торгів визначено одну контактну особу; створення та завантаження тендерних пропозицій однією людиною з одного комп'ютерного обладнання з використанням однієї IP-адреси; наявність сталих господарських відносин.

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

За результатами розгляду справи № 03-06/35-19 такі дії ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів проведених Замовником в серпні 2018 року, предмет закупівлі – ДК 021:2015: 39160000-1 – Шкільні меблі (меблі для дитячого садка: ліжка, вішалки, шафи, тумби), (ідентифікатор закупівлі UA-2018-08-17-000289-с), що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Станом на момент прийняття рішення ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) припинили діяльність (номера записів про припинення підприємницької діяльності - (*інформація з обмеженим доступом*) та (*інформація з обмеженим доступом*) відповідно).

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 Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-06/35-19 про порушення ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого 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 13.01.2020 № 52-03/2п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 26.09.2019 року № 52/35-рп/к розпочато розгляд справи № 03-06/35-19 за ознаками вчинення ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) 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, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (2) Головою Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) надіслано ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) вимогу про надання інформації та початок розгляду справи від 27.09.2019 № 52-02/1953; ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) - вимогу про надання інформації та початок розгляду справи від 27.09.2019 № 52-02/1952.
- (3) Подання з попередніми висновками у справі від 13.01.2020 № 52-03/2п направлено на адресу ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) - листом від 13.01.2020 № 52-02/73; на адресу ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) - листом від 13.01.2020 № 52-02/74.
- (4) Зауважень чи заперечень на подання з попередніми висновками у справі від ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та від ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) не надходило.

2. Відповідачі

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

(1) ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (далі – Відповідач-1) (ідентифікаційний номер – (*інформація з обмеженим доступом*)). Місцезнаходження – (*інформація з обмеженим доступом*).

ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) здійснює господарську діяльність код за КВЕД 31.01 – Виробництво меблів для офісів і підприємств торгівлі (основний); Код КВЕД 31.09 – Виробництво інших меблів.

(2) ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) (далі – Відповідач-2) (ідентифікаційний номер – (*інформація з обмеженим доступом*)), місце проживання фізичної особи-підприємця: (*інформація з обмеженим доступом*)

ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) здійснював господарську діяльність код за КВЕД 31.01 - Виробництво меблів для офісів і підприємств торгівлі (основний); Код

КВЕД 31.02 - Виробництво кухонних меблів; Код КВЕД 31.09 - Виробництво інших меблів.

3. Обставини справи

3.1. Спільна підготовка ФОП (інформація з обмеженим доступом) та ФОП (інформація з обмеженим доступом) до участі в Торгах

- (6) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідальність кваліфікаційним критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідальність учасника кваліфікаційним критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (7) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (8) 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.
- (9) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (10) З метою прийняття участі у тендері на закупівлю шкільних меблів (меблі для дитячого садка: ліжка, вішалки, шафи, тумби), Учасники ФОП (інформація з обмеженим доступом) та ФОП (інформація з обмеженим доступом) зареєструвалися на авторизованому електронному майданчику **zakupki.prom.ua**, оператором якого є ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА».
- (11) При реєстрації на електронному майданчику Учасники власноруч вносять інформацію щодо себе.
- (12) Відповідно до інформації, наданої оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» листом від 26.07.2019 № 892/07 (вх. Відділення від 31.07.2019 № 52-01/1132), встановлено, що ФОП (інформація з обмеженим доступом) здійснив первинну реєстрацію на електронному майданчику 17.08.2017 о 23:00 із IP-адреси **81.30.166.205**, ФОП (інформація з обмеженим доступом) здійснив первинну реєстрацію на цьому ж електронному майданчику 10.08.2016 о 15:18 із IP-адреси **37.72.41.155**.
- (13) Надаючи інформацію щодо себе, ФОП (інформація з обмеженим доступом) та ФОП (інформація з обмеженим доступом) вказали один контактний телефон відповідальної особи (інформація з обмеженим доступом), який, відповідно до наданої Замовнику довідки «Відомості про Учасника торгів» від 25.08.2018 № 83/08, є контактним телефоном ФОП (інформація з обмеженим доступом).
- (14) Відповідно до пунктів 9 та 10 «Порядку розміщення інформації про публічні закупівлі», затвердженого наказом Міністерства економічного розвитку і торгівлі України від 18.03.2016 № 477, датою та часом оприлюднення/подання інформації в електронній системі закупівель є дата та час унесення та заповнення її через автоматизоване робоче місце учасника. Розміщенням/оприлюдненням інформації вважається її наявність в електронній системі закупівель в інтерактивному режимі реального часу.

- (15) За інформацією ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» встановлено, що тендерні пропозиції ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) для участі в Торгах завантажені на електронний майданчик з наступних унікальних мережевих адрес вузла в комп'ютерній мережі, побудованих за протоколом IP (Internet Protocol address) (таблиця 1):

Таблиця 1

Торги	Учасники	Час публікації пропозиції	IP подання пропозиції
UA-2018-08-17-000289-с	ФОП (<i>інформація з обмеженим доступом</i>)	2018-08-25 21:30	37.72.43.166
	ФОП (<i>інформація з обмеженим доступом</i>).	2018-08-28 23:30	46.227.142.224

- (16) 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).
- (17) Відділенням з'ясовано, що IP-адреси **37.72.41.155**, **37.72.43.166**, **81.30.166.205** та **46.227.142.224**, з яких Учасниками здійснювався доступ до мережі Інтернет, надаються Товариством з обмеженою відповідальністю Телекомунікаційна компанія «Вінтелепорт» (далі – ТОВ ТК «Вінтелепорт»).
- (18) ТОВ ТК «Вінтелепорт» листом від 16.09.2019 № 01/327 повідомило, що IP-адреси 37.72.41.155, 37.72.43.166, 81.30.166.205 та 46.227.142.224 є динамічними та надало інформацію щодо місцезнаходження вказаних IP-адрес:
- станом на 17.08.2017 року з 22:30 по 23:10 (первинна реєстрація на майданчику ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) IP-адреса **81.30.166.205** використовувалась за адресою (*інформація з обмеженим доступом*);
 - станом на 10.08.2016 року з 15:00 по 15:30 (первинна реєстрація на майданчику ФОП (*інформація з обмеженим доступом*)) IP-адреса **37.72.41.155** використовувалась за адресою (*інформація з обмеженим доступом*);
 - станом на 25.08.2018 року з 21:00 по 21:30 год. (створення тендерної пропозиції ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) IP-адреса **37.72.43.166** використовувалась за адресою (*інформація з обмеженим доступом*), абонентом (*інформація з обмеженим доступом*);
 - станом на 28.08.2019 року з 23:00 по 23:40 год. (створення тендерної пропозиції ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) IP-адреса **46.227.142.224** також використовувалась за адресою (*інформація з обмеженим доступом*);
- (19) Цим же листом ТОВ ТК «Вінтелепорт» повідомило, що послуга з доступу абонента (*інформація з обмеженим доступом*) до мережі Інтернет через виділену лінію постійного зв'язку здійснюється ТОВ ТК «Вінтелепорт» на підставі договору від (*інформація з обмеженим доступом*). Телекомунікаційні послуги з доступу до мережі інтернет ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) товариство не надає.
- (20) За інформацією ДП «ПРОЗОРРО» (лист від 05.07.2019 № 206/2016/03), приймаючи участь у Торгах, Учасники заходили в аукціон з наступних IP-адрес (таблиця 2):

Таблиця 2

№ з/п	Назва учасника	IP адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку здійснено
1	ФОП (<i>інформація з обмеженим доступом</i>)	188.247.101.196	03.09.2018	12:13	Заходив в аукціон

2	ФОП (інформація з обмеженим доступом)	в аукціон не заходив
---	---------------------------------------	----------------------

- (21) Послуги доступу до мережі Інтернет з IP-адреси **188.247.101.196** надаються **приватним акціонерним товариством «ДАТАГРУП»** (далі - ПрАТ «ДАТАГРУП»).
- (22) Листом від 20.09.2019 № 43603 ПрАТ «ДАТАГРУП» повідомило, що станом на 03.09.2018 о 12:13 год. IP-адреса **188.247.101.196** (яка є динамічною) використовувалась абонентом ПП «ВІНКОТЛОГАЗ» на підставі договору про надання телекомунікаційних послуг від 13.06.2008 № ІАК.29.206.2008. Адресою, за якою надавались абоненту послуги з доступу до мережі Інтернет, є: (інформація з обмеженим доступом)
- (23) Відповідно до додатку 3 до вищевказаного договору, відповідальним представником споживача телекомунікаційних послуг з адміністративних питань є (інформація з обмеженим доступом).
- (24) Як вже зазначалось, телефонний номер (інформація з обмеженим доступом) ФОП (інформація з обмеженим доступом) та ФОП (інформація з обмеженим доступом) вказують як один із контактних.
- (25) Отже, (інформація з обмеженим доступом) могла готувати тендерну документацію для обох Учасників. Це свідчить про те, що у період підготовки та участі у Торгах, Учасники діяли спільно та були обізнаними щодо цінових пропозицій один одного.
- (26) Відділенням проаналізовано документи, які були завантажені Учасниками Торгів в систему ProZorro на предмет однакових властивостей електронних файлів і встановлено таке:

Таблиця 3

Учасник	Назва файлу	Заголовок/ створений	Автор	Виробник PDF /версія PDF
Форма "Лист-згода про персональні дані"				
ФОП (інформація з обмеженим доступом).	Лист згода про персональні дані	-/ 25.08.2018 19:59:33	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП (інформація з обмеженим доступом)	Згода обробки песон даних	-/ 28.08.2018 22:11:56	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
Форма «Довідка про наявність обладнання»				
ФОП (інформація з обмеженим доступом)				- / 1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП (інформація з обмеженим доступом)	Довідка про наявність обладнання			3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
Форма «Загальні відомості про учасника»				
ФОП (інформація з обмеженим доступом).	Відомості про учасника	-/ 25.08.2018 19:52:57	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП (інформація з обмеженим доступом)	Відомості про учасника	-/ 28.08.2018 22:03:31	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
Форма «Гарантійний лист»				
ФОП (інформація з обмеженим доступом).	Гарантійний лист	-/ 25.08.2018 19:53:39	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП (інформація з обмеженим доступом)	Гарантійний лист	-/ 28.08.2018 22:04:35	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
Форма «Довідка про підтвердження кваліфікаційним критеріям»				
ФОП (інформація з обмеженим доступом)	Довідка підтвердження	-/ 25.08.2018 19:55:57	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7

	кваліфікац критеріям			(Acrobat 8.x)
ФОП <i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Довідка про відповідність товару	-/ 28.08.2018 22:05:08	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
Форма «Довідка про екологічну безпеку»				
ФОП <i>(інформація з обмеженим доступом)</i> .	Довідка про екологічну безпеку	-/ 25.08.2018 19:57:39	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП <i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	Довідка про екологію	-/ 28.08.2018 22:07:39	-	3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com) / 1.7 (Acrobat 8.x)

(27) Отже, документи, що подавались Учасниками у тендерних пропозиціях Торгів, мають схожі властивості, зокрема: назви файлів, відсутність заголовку, автора, використання однієї прикладної програми 3-Heights(TM)Image to PDF Converter 4.10.16.0 (www.pdf-tools.com), виробника PDF/версія PDF, що свідчить про підготовку цих документів на одному комп'ютері.

3.2. Наявність подібно оформлених документів

(28) Для участі у Торгах ФОП *(інформація з обмеженим доступом)* та ФОП *(інформація з обмеженим доступом)* завантажували в електронну систему ProZorro свої документи, в тому числі форму «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ». Зразок форми «Тендерна пропозиція» надавався Замовником. Обидва Учасники торгів на закупівлю меблів для дитячого садка оформили її абсолютно однаково, змінивши при цьому зміст форми тендерної пропозиції Замовника.

(29) Тендерні пропозиції ФОП *(інформація з обмеженим доступом)* та ФОП *(інформація з обмеженим доступом)* мають наступну схожість в оформленні:

1.1. Однакова форма надання інформації про учасника, хоча таку інформацію у формі «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ» Замовник не вимагав;

1.2. Однакове виділення назв «Поштова адреса», «Ідентифікаційний код», «Загальна вартість, без ПДВ», «Загальна вартість тендерної пропозиції, грн».

1.3. Однакова центровка тексту у таблиці: рядки 1, 2 стовпчику 2 – по лівому краю, рядок 3 стовпчику 2 - по центру; рядки 1, 2 стовпчику 3 – по центру, рядок 3 стовпчику 3 - по лівому краю.

1.4. В кінці документу у обох Учасників однаково проставлений знак б/п (без печатки), нахил та почерк написання якого свідчить про те, що він був зроблений однією людиною.

2. Однаковий зміст форми довідки «Технічна специфікація» з однаковим підкреслюванням та виділенням.

3. Однакове оформлення документу «Лист-згода про персональні дані» з однаковою нерівною центровкою тексту на сторінці; виділення окремих фраз тексту.

4. Ідентично оформлений документ «Гарантійний лист».

(30) Наведена схожість може свідчити про узгодженість дій ФОП *(інформація з обмеженим доступом)* та ФОП *(інформація з обмеженим доступом)*, зокрема, в частині обрахування цінової пропозиції, що надавалась ними для участі у Торгах. Адже, якби тендерна документація готувалась кожним з Учасників Торгів самостійно, то й зміст та вигляд підготовлених документів був би різним.

3.3. Наявність сталих господарських відносин

(31) Відділенням встановлено, що ще до проведення Торгів зазначені Учасники перебували у господарських відносинах.

(32) Відповідно до інформації Головного управління Державної фіскальної служби України у Вінницькій області (далі – ГУ ДФС у Вінницькій області) від 07.06.2019 № 17622/9/02-32-406 та Хмельницького управління ГУ ДФС у Вінницькій області від 06.06.2019 № 17542/9/02-32-58-10, в період з 01.01.2018 по 30.11.2018 року податкові декларації

платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця (*інформація з обмеженим доступом*) та платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця (*інформація з обмеженим доступом*). подавались до ДФС з однієї електронної адреси (*інформація з обмеженим доступом*) із використанням IP-адрес, інформація про які наведена в таблиці 4.

Таблиця 4

Учасники	Період подання звітності	IP-адреси	E-Mail
ФОП (<i>інформація з обмеженим доступом</i>)	11.01.2018 о 22:17 12.07.2018 о 00:33 22.10.2018 о 19:33	<u>176.32.13.166</u> <u>46.227.141.254</u> <u>37.72.43.162</u>	(<i>інформація з обмеженим доступом</i>)
ФОП (<i>інформація з обмеженим доступом</i>)	12.07.2018 о 00:40 22.10.2018 о 19:18 14.01.2019 о 22:19	<u>46.227.141.254</u> <u>37.72.43.162</u>	(<i>інформація з обмеженим доступом</i>)

- (33) Відповідно до інформації про фізичну особу-підприємця, яку кожен з Учасників Торгів надавав на вимогу Замовника, електронна адреса (*інформація з обмеженим доступом*) є електронною адресою ФОП (*інформація з обмеженим доступом*), тоді як заявлена електронна адреса ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) – (*інформація з обмеженим доступом*).
- (34) Слід зазначити, що назви електронних адрес двох Учасників є схожими між собою (*інформація з обмеженим доступом*) та (*інформація з обмеженим доступом*) і можуть мати своє походження від прізвища (*інформація з обмеженим доступом*).
- (35) Крім того, у звітах Учасників, що подавались до ДФС у Вінницькій області (форма № 1 ДФ), вказано один й той самий номер телефону – (*інформація з обмеженим доступом*). Вказаний номер телефону ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) також зазначає як один із своїх контактних.
- (36) Згідно з інформацією, яка міститься в Державному реєстрі застрахованих осіб (лист Головного управління Пенсійного фонду України у Вінницькій області від 04.06.2019 № 2527/09-49/06), у ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) відсутні фізичні особи, які у період з 01.04.2018 року по 30.09.2018 року працювали б та за яких сплачувались би страхові внески на загальнообов'язкове державне пенсійне страхування.
- (37) Подання ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) своїх податкових звітів з однієї IP-адреси і в однаковий період часу (із різницею в 10-15 хвилин) не може бути пояснено простим збігом, а свідчить про тісні відносини та співпрацю суб'єктів господарювання, що могло створити певні умови для узгодженої поведінки, та, як наслідок, усунути конкуренцію між ними під час участі у конкурсних Торгах.
- (38) Також з'ясовано, що протягом 2018 року обидва Учасники користувались роботами та послугами одних і тих же фізичних осіб-підприємців: ФОП (*інформація з обмеженим доступом*), ФОП (*інформація з обмеженим доступом*), ФОП (*інформація з обмеженим доступом*), ФОП (*інформація з обмеженим доступом*), яким сплачували кошти за товар та послуги.
- (37) Обидва Учасники мають відкриті поточні рахунки у Публічному акціонерному товаристві Акціонерний Банк «УКРГАЗБАНК». У результаті аналізу інформації щодо руху грошових коштів за всіма діючими в цей період часу рахунками Учасників, наданої ПАТ АБ «УКРГАЗБАНК» листом від 03.07.2019 № 5-223/01/485/2019 з'ясовано, що ФОП (*інформація з обмеженим доступом*):
- сплачував кошти ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) - за оренду приміщення, згідно з договором № 04/17 від 01.03.2017 р.;
 - надавав зворотну позику ПП «Домінант 777» (засновником та директором якого є (*інформація з обмеженим доступом*)), згідно з договором від 30.07.2018 № 01/07/18.

- (38) ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) також для здійснення своєї підприємницької діяльності орендує приміщення (майстерню) з устаткуванням та обладнанням, яке розташоване за адресою: (*інформація з обмеженим доступом*) (нова назва вулиці – (*інформація з обмеженим доступом*) у (*інформація з обмеженим доступом*) на підставі договору оренди від 01.03.2017 р. № 02/17.
(*інформація з обмеженим доступом*) є дружиною (*інформація з обмеженим доступом*).
- (39) Здійснивши моніторинг публічних закупівель, які проводились замовниками Вінницької області протягом поточного періоду 2019 року з використанням системи публічних закупівель ProZorro, Відділенням встановлено, що ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) приймав участь у відкритих торгах, зокрема:
- на закупівлю ліжок з ортопедичними матрасами, де одним з учасників було ПП «Домінант 777», засновником та директором якого є (*інформація з обмеженим доступом*);
 - у двох допорогових закупівлях, одним з учасників яких була ФОП (*інформація з обмеженим доступом*).
- (40) Вищенаведені факти свідчать про наявність сталих господарських та особистих відносин між Учасниками, які виникли ще задовго до проведення Торгів. 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.
- (41) 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.
- (42) Держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективності конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (43) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (44) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (45) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (46) 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.

- (47) 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).
- (48) 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).
- (49) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*):
- подібно оформили тендерну документацію;
 - проводили спільну підготовку документів до торгів (підготовка та сканування на одному обладнанні, подання пропозиції з однієї IP-адреси), одна контактна особа від двох Учасників;
 - використовували одну матеріально-технічну базу.
- (50) 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.
- (51) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах, що проводились Управлінням освіти Хмельницької міської ради у серпні 2018 року із використанням електронної системи закупівель ProZorro по предмету закупівлі: код ДК 021:2015: 39160000-1 – Шкільні меблі (меблі для дитячого садка (ліжка, вішалки, шафи, тумби), ідентифікатор закупівлі **UA-2018-08-17-000289-с** 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».
- (52) Унаслідок узгодженості поведінки Учасників, право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (ФОП (*інформація з обмеженим доступом*)) одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (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 з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ні ФОП (*інформація з обмеженим доступом*), а ні ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) зауважень та заперечень не надали.
- (55) Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань Міністерства юстиції України, ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) припинили підприємницьку діяльність з (*інформація з обмеженим доступом*) року (запис про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності № (*інформація з обмеженим доступом*) та № (*інформація з обмеженим доступом*) відповідно).

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (56) 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;
 - використанні однієї матеріально-технічної бази;
 - спільній підготовці документів до торгів,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів, які проводились Замовником на предмет закупівлі - ДК 021:2015: 39160000-1 – Шкільні меблі (меблі для дитячого садка (ліжка, вшалки, шафи, тумби)).
- (57) Така поведінка ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) 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.

7. Визначення порушення та розміру штрафів

- (58) Узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), 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 (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (59) 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.
- (60) Оскільки ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) та ФОП (*інформація з обмеженим доступом*) припинили господарську діяльність, то вони, у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», з (*інформація з обмеженим доступом*) року не є суб'єктами господарювання та на них не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 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 фізична особа – підприємець (*інформація з обмеженим доступом*) (*інформація з обмеженим доступом*); ідентифікаційний номер (*інформація з обмеженим доступом*) та фізична особа – підприємець (*інформація з обмеженим доступом*) (*інформація з обмеженим доступом*); ідентифікаційний номер (*інформація з обмеженим доступом*) 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 Управлінням освіти Хмельницької міської ради у серпні 2018 року електронних торгів у системі ProZorro на закупівлю: меблів для дитячого садка (ліжка, вішалки, шафи, тумби) - код ДК 021:2015: 39160000-1 – Шкільні меблі, ідентифікатор закупівлі **UA-2018-08-17-000289-с**.

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

Голова адмінколегії

О.В. Вихованець

Члени колегії

В.В. Одобецька

С.В. Сельська

Ю.П. Драпак

Секретар

В.П. Чернега

ПІДГОТУВАВ:

Головний спеціаліст 2 ВДР

_____ Н.В. Соловей

«23» січня 2020 р.

ПОГОДЖЕНО:

Завідувач юридичного сектору

_____ Ю.П. Драпак

«23» січня 2020 р.