

ВИТЯГ з ПОДАННЯ 72-03/15 п

З попередніми
висновками у справі
№72/24-20

26 січня 2022 року

м. Хмельницький

1. Процесуальні дії

- (1) Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Здійснено аналіз матеріалів тендеру та розглянуто лист Центру громадського моніторингу та досліджень від 28 грудня 2019 року №2812-3420 про ознаки вчинення фізичною особою-підприємцем Григоренко Сергієм Сергійовичем (ідентифікаційний код: ██████████) (надалі - ФОП Григоренко С.С.) та фізичною особою-підприємцем Долуханян Анною Данієлівною (ідентифікаційний код: ██████████) (надалі - ФОП Долуханян А. Д.) порушення законодавства про захист економічної конкуренції під час їх участі у відкритих торгах UA-2019-08-16-001236-b щодо закупівлі: беретів сил спеціальних операцій ДК 021:2015: 18440000-5 — Капелюхи та головні убори, що проводились протягом вересня 2019 року Військовою частиною ██████████ (██████████).
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 24 липня 2020 року №72/25-рп/к розпочато розгляд справи №72/24-20 відносно ФОП Григоренко С. С. (ідентифікаційний код: ██████████) та ФОП Долуханян А. Д. (ідентифікаційний код: ██████████) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2019-08-16-001236-b щодо закупівлі: беретів сил спеціальних операцій ДК 021:2015: 18440000-5 — Капелюхи та головні убори, що проводились протягом вересня 2019 року Військовою частиною ██████████ (██████████) та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

2. Відповідачі

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) ФОП Григоренко С. С. (██████████). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Григоренко С. С. є роздрібна торгівля одягом у спеціалізованих магазинах (КВЕД 47.71).
 - б) ФОП Долуханян А. Д. (██████████). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Долуханян А. Д. є роздрібна торгівля одягом у спеціалізованих магазинах (КВЕД 47.71).

ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. є суб'єктами господарювання розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

- (5) В ході аналізу інформації та документів, які стосуються підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у торгах UA-2019-08-16-001236-b встановлено наступне.

3.1 Інформація про торги

- (6) У вересні 2019 року Військовою частиною [REDACTED] ([REDACTED]) проведено процедуру відкритих торгів UA-2019-08-16-001236-b щодо закупівлі: беретів сил спеціальних операцій ДК 021:2015:18440000-5 — Капелюхи та головні убори (надалі - Торги).
- (7) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2019-08-16-001236-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 18:00 год 2 вересня 2019 року.
- (8) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі, який оголошений Замовником, становить 203 000,00 грн.
- (9) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасники:
- ФОП Григоренко С. С. (ідентифікаційний код - [REDACTED]).
 - ФОП Долуханян А. Д. (ідентифікаційний код - [REDACTED]).
- (10) Згідно з Протоколами засідання тендерного комітету Військової частини [REDACTED] від 09.09.2019 року №63 та №64 пропозиції Учасників були відхилені згідно із статтею 30 Закону України «Про публічні закупівлі» як такі, що не відповідають кваліфікаційним критеріям, встановлених статтею 16 цього Закону.

3.2 Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (11) За результатами аналізу тендерних пропозицій ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. (надалі - Учасники) Відділення виявило обставини, які можуть свідчити, що Учасники узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (12) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

3.2.1 Синхронність дій Відповідачів в часі

- (13) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (14) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (15) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі Торгів свої Тендерні пропозиції подали два суб'єкти господарювання (таблиця 1).

Таблиця 1.

№ п/п	Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата	Час подання тендерних пропозицій
1.	ФОП Григоренко С. С.	[REDACTED]	02 вересня 2019	15:56
2-	ФОП Долуханян А. Д.	[REDACTED]	02 вересня 2019	16:10

- (16) Таким чином, надання Тендерних пропозицій Учасниками до електронної системи закупівель, відбулося в один день, з різницею в часі до 14 хв.
- (17) Отже, погоджену поведінку ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.

3.2.2 Поведінка під час електронного аукціону

- (18) 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.
- (19) 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.
- (20) 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.
- (21) Проаналізувавши проведені електронні аукціони (таблиця 2) встановлено, що Учасниками не було змінено первинну ціну.

Таблиця 2.

№ /п	Найменування учасника	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Різниця цінових пропозицій між ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д.,%
1.	ФОП Григоренко С. С.	198400,00	198400,00	2.2
2.	ФОП Долуханян А. Д.	202880,00	202880,00	

- (22) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (23) 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.
- (24) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних засіданнях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (25) Слід зазначити, що ФОП Долуханян А. Д. протягом трьох етапів не здійснювача пониження ціни, а залишила незмінною первинну пропозицію хоча різниця між найнижчою ціною пропозицією складала 2,2 відсотка.

- (26) Це також підтверджується листом ДП «Прозоро» від 23 січня 2020 року №206/146/03, відповідно до якого ФОП Долуханян А. Д. заходила в аукціон, але незважаючи на незначну різницю у вартості продукції не здійснювала пониження ціни.
- (27) Вищезазначене свідчить про те, що ФОП Долуханян А. Д. була незацікавлена у виграші в Торгах, була технічним учасником та подавала тендерні пропозиції прикриття для забезпечення перемоги ФОП Григоренко С. С.
- (28) Отже, така поведінка під час аукціону та подачі тендерних пропозиції підтверджує факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у процедурі закупівлі та свідчить про узгоджену поведінку.

3.2.3 Спільне подання тендерних пропозицій на торги.

а) Використання одного і того ж електронного майданчика.

- (29) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (30) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (31) 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.
- (32) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (33) Згідно з інформацією, яка була надана ДП «Прозоро» (лист від 23 січня 2020 року №206/146/03), Відділенням встановлено, що ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного і того ж електронного майданчика: Українська універсальна біржа.
- (34) Слід відмітити, що на сайті публічні закупівлі ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 13 електронних майданчиків.
- (35) Отже, погоджену поведінку ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. підтверджують дії щодо обрання одного і того ж електронного майданчика: Українська універсальна біржа.

б) Використання однієї і тієї ж IP-адреси.

- (36) З інформації, наданої Українською універсальною біржою (лист від 06.02.2020 року №В-37/1) встановлено, що Учасники під час завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в Торгах використовували одну і ту ж IP-адресу: [REDACTED]
- (37) Також, ДП «Прозоро» повідомило Відділення, що Учасники під час участі в аукціоні використовували одну і ту ж IP-адресу (Таблиця 3).

Таблиця 3

№ п/п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1.	ФОП Григоренко С. С.	██████████	2019-09-25	10:56	Заходив в аукціон
2.	ФОП Долуханян А. Д.	██████████	2019-09-25	10:45	Заходив в аукціон

- (38) Згідно з листом АТ КБ «Приватбанк» від 06.03.2020 року №20.1.0.0/7-200226/8129 ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. протягом серпня-вересня 2019 року спільно використовували одні і ті ж IP-адреси: ██████████ для входження в систему Інтернет-банк при здійсненні платежів.
- (39) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ua/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адрес ██████████ є TELEFON1KA-DSL, місцезнаходження країна Німеччина.
- (40) Враховуючи сумнівність завантаження документів (тендерних пропозицій) для участі в Торгах в електронній формі до Української універсальної біржі та входження до електронного кабінету системи дистанційного обслуговування АТ КБ «Приватбанк» для здійснення операцій з IP-адреси в країні Німеччина, можна зробити висновок про використання ними віртуальної приватної мережі (Virtual Private Network).
- (41) 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.
- (42) Отже, Учасники використовували з метою подання тендерних пропозицій для участі у відкритих торгах UA-2019-08-16-001236-b одне обладнання (комп'ютера чи пристрої у мережах).
- (43) Отже, той факт, що ФОП Григоренко С. С. та ФОН Долуханян А. Д., які виступали конкурентами в Торгах, подавали свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, завантажували свої тендерні пропозиції із застосуванням однієї і тієї ж IP-адреси, використовували одні і ті ж IP-адреси для входження до електронних поштових скриньок, здійснення платежів у банківських установах, свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурі закупівлі Учасники були пов'язані між собою, діяли спільно та були обізнані про участь один одного у Торгах.

3.2.4 Відповідачі використовували один і той же номер телефону

- (44) За результатами порівняння документів, наданих Учасниками на виконання вимог Замовника, Відділення встановило, що на бланках всіх документів обох Учасників зазначений один і той же номер телефону ██████████.
- (45) Номер телефону: ██████████ також зазначений ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д., як контактний в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.
- (46) Проаналізувавши інформацію надану Українською універсальною біржою (лист від 06.02.2020 року № В-37/1), Відділенням встановлено, що ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. при реєстрації на електронних майданчиках зазначили один контактний номер телефону: ██████████.
- (47) Отже, зазначені суб'єкти господарювання використовують один і той же контактний телефон для здійснення господарської діяльності, що може створювати певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначеному аукціоні за свідчить про те, що у період підготовки та участі у Торгах учасники діяли спільно та узгоджували свою поведінку.

3.2.5 Наявність господарських відносин між Відповідачами

- (48) Під час збору та аналізу доказів Відділенням встановлено, що між ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. існували господарські відносини, як до проведення Торгів, так і під час їх проведення.
- (49) За результатами аналізу інформації, отриманої від АТ КБ «ПРИВАТБАНК» (лист від 06 березня 2020 року №20.1.0.0/7-200226/8129) стосовно банківських операцій за відкритими розрахунковими рахунками Учасників, встановлено, що між ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. існували спільні господарські відносини у вигляді взаємних розрахунків інформація про які наведено нижче (Таблиця 5):

Таблиця 5

Платник	Найменування одержувача	Дата перерахунку	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ФОП Долуханян А.Д.	ФОП Григоренко С.С.	16.04.2019	200,00	[REDACTED]
ФОП Долуханян А.Д.	ФОП Григоренко С.С.	18.09.2019	450,00	[REDACTED]

- (50) Отже, як до проведення Торгів так і під час їх проведення, ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. були пов'язані господарськими відносинами, у зв'язку з чим Відповідачі були обізнані діяльністю один одного та мали можливість доступу та обміну інформацією між ними щодо господарської та фінансової діяльності, у тому числі щодо участі в Торгах.
- (51) Таким чином, наведена інформація свідчить про те, що зазначені суб'єкти господарювання пов'язані між собою господарськими відносинами у період підготовки і участі у Торгах.
- (52) Спільні господарські відносини між ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. створюють певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених Торгах.

3.2.6 Відповідачі торгів пов'язані між собою

- (53) Відповідно до листа ТГ ДПС у м. Києві від 28.02.2020 року №9/26-15-02-06-19 та Відомостей з інформаційного фонду Державного реєстру фізичних осіб-платників податків Державної податкової служби України про реєстраційні (анкетні) дані (ПІБ, реєстраційний номер облікової картки платника податків) і джерела доходів працівників, які відповідно до поданих податкових розрахунків за ф. №1ДФ, перебували в трудових відносинах (отримували доходи) з ФОП Долуханян А. Д. вказана Григоренко Діана Олексіївна.
- (54) Листом від 11.08.2021 року №37431/5.1-44 Центральний відділ державної реєстрації актів цивільного стану м. Київ повідомив Відділення, що Григоренко Діана Олексіївна являється дружиною іншого учасника Торгів Григоренко С.С.
- (55) Отже, той факт, що Григоренко Діана Олексіївна, яка перебувала у трудових відносинах з ФОП Долуханян-А. Д. є дружиною іншого учасника Торгів ФОП Григоренко С. С. свідчить про тісну співпрацю між Учасниками, що створило умови для обміну інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій для участі в Торгах.

3.2.7 Властивості файлів

- (56) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ФОП Григоренко С. С. та ФОП Долуханян А. Д. під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що всі файли Учасників створенні з використанням одного програмного забезпечення (таблиця 4).

Таблиця 4

Учасник	Назва файлу	Особливості файлів		
		Дата створення	Програма/виробник	Версія
ФОП Григоренко С.С.	Цінова пропозиція	02.09.2019 11:15:16	Canon MF 5900 Series	1.3 (Acrobat 4.x)
ФОП Долуханян А. Д.	Цінова пропозиція	02.09.2019 15:19:11	Canon MF 5900 Series	1.3 (Acrobat 4.x)
ФОП Григоренко С.С.	Кваліфікаційні вимоги	02.09.2019 11:50:40	Canon MF 5900 Series	1.3 (Acrobat 4.x)
ФОП Долуханян А. Д.	Кваліфікаційні вимоги	02.09.2019 15:23:54	Canon MF 5900 Series	1.3 (Acrobat 4.x)
ФОП Григоренко С.С.	Технічні вимоги	02.09.2019 11:59:34	Canon MF 5900 Series	1.3 (Acrobat 4.x)
ФОП Долуханян А. Д.	Технічні вимоги	02.09.2019 15:31:10	Canon WVIF 5900 Series	1.3 (Acrobat 4.x)

- (57) Отже, подання ФОП Григоренко С.С. та ФОП Долуханян А.Д. у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами: дата; програма/виробник; версія, може свідчити про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та свідчить про спільну підготовку Учасниками своїх тендерних пропозицій.

3.2.8 Схожість в оформленні документів.

- (58) У Тендерній документації Замовника у додатку №1 міститься Форма «Тендерна пропозиція», яку Учасники мали підготувати та вписати інформацію, яка вимагалась Замовником.
- (59) При аналізі цих документів було встановлено, що вказані документи мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом одних і тих самих тестових елементів, містять однакові елементи друку/сканування, зокрема на усіх сторінках тендерних пропозицій обох учасників міститься вертикальна лінія сірого кольору, товщиною приблизно 5 см. з правого боку аркуша, тощо.
- (60) Слід зазначити, що вищезазначена вертикальна лінія сірого кольору прослідковується на всіх завантажених документах обох Учасників, що підтверджує, що документи були роздруковані на одному пристрої.
- (61) Аналогічність оформлення вказаних документів, разом з якими надійшли пропозиції учасників вказує на те, що Учасники спільно готували тендерні пропозиції та обмінювались інформацією під час підготовки до участі у торгах.
- (62) Відповідно до Тендерної документації Замовника Учасникам необхідно було надати

довідку про наявність обладнання та матеріально-технічної бази, необхідних для поставки товарів або підтвердження можливостей використання обладнання та матеріально-технічної бази контрагентів Учасника.

- (63) За результатами порівняння документів, наданих Учасниками на виконання цих вимог, Відділення встановило, що довідки є однаковими за змістом та оформленням, а також в довідці ФОП Долуханян А. Д. вказано назву іншого Учасника ФОП Григоренко С. С. з яким вони конкурували у Торгах.
- (64) Отже, зазначені обставини можуть свідчити про погодження поведінки, обмін інформацією або про те, що документи готувала одна особа.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (65) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Григоренко С.С. та ФОП Долуханян А.Д. під час участі у торгах свідчить про антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (66) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція - це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (67) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаних рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (68) Тендери (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (69) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (70) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (71) 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.
- (72) 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.
- (73) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: подачі пропозицій з одного і того ж електронного майданчика, використанні одних і тих же IP-адрес, використанні одного і того ж телефону, використанні одного і того ж програмного забезпечення: та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а можуть свідчити про узгодження (координацію) поведінки ФОП

Григоренко С.С. та ФОП Долуханян А.Д. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах (тендерів), зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (74) З огляду на вищезазначене, поведінка ФОП Григоренко С.С. та ФОП Долуханян А.Д. під час участі у відкритих торгах UA-2019-08-16-001236-b щодо закупівлі: беретів сил спеціальних операцій ДК 021:2015: 18440000-5 — Капелюхи та головні убори, що проводились протягом вересня 2019 року Військовою частиною [REDACTED] ([REDACTED]), діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (75) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Григоренко С.С. та ФОП Долуханян А.Д. 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.
- (76) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

5. Остаточні висновки

- (77) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ФОП Григоренко С.С. та ФОП Долуханян А.Д. не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ФОП Григоренко С.С. та ФОП Долуханян А.Д., які полягали у: подачі пропозицій з одного і того ж електронного майданчика, використанні одних і тих же IP-адрес. використанні одного і того ж телефону, використанні одного і того ж програмного забезпечення та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2019-08-16-001236-b щодо закупівлі: беретів сил спеціальних операцій ДК 021:2015: 18440000-5 — Капелюхи та головні убори, що проводились протягом вересня 2019 року Військовою частиною [REDACTED] ([REDACTED]) та обмежує Замовника у виборі цінкових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (78) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і. як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (79) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (80) Вищезазначені дії ФОП Григоренко С.С. та ФОП Долуханян А.Д., які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2019-08-16-001236-b щодо закупівлі: беретів сил спеціальних операцій ДК 021:2015: 18440000-5 — Капелюхи та головні убори, що проводились протягом вересня 2019 року Військовою частиною [REDACTED] ([REDACTED]), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у він ляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

6. Визначення розміру штрафу

- (81) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про

захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (82) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстроване в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, що зареєстроване у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 2¹ червня 1998 року № 169-р) (зі змінами),

ПРОПОНУЄМО:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Григоренко Сергій Сергійович (ідентифікаційний код - ██████████), фізична особа-підприємець Долуханян Анна Данієлівна (ідентифікаційний код - ██████████) своїми діями, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах ПА-2019-08- 16-001236-Б щодо закупівлі: беретів сил спеціальних операцій ДК 021:2015: 18440000-5 — Капелюхи та головні убори, що проводились протягом вересня 2019 року Військовою частиною ██████████ (██████████ ██████████), вчинили порушення, що 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.
2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накласти штраф на:
 - 2.1. фізичну особу-підприємця Григоренко Сергія Сергійовича (ідентифікаційний код - ██████████) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2021 рік

2.2. фізичну особу-підприємця Долуханян Анну Данієлівну (ідентифікаційний код - ██████████) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2021 рік.

Погоджено:

Заступник голови Відділення

Віталій ЛУЦЮК

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА

Заступник начальника Першого ВДР

Андрій РОМАХ

Виконавець:

Головний спеціаліст Першого ВДР

Олена ГАЛІМОВА

