

Голові Південно-західного міжобласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету України
Олегу ФЕДОРЧУКУ

ВИТЯГ З ПОДАННЯ №72-03/92-п

З попередніми висновками
у справі № 72/13-21

14 липня 2023 року

м. Хмельницький

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) На адресу Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (**далі – Відділення**) надійшов лист Управління стратегічних розслідувань в Чернівецькій області Департаменту Стратегічних розслідувань Національної поліції України від 03.09.2020 №3652/55/123/01-2020 (вх. №72-01/1318 від 17.09.2020) щодо можливого порушення законодавства про захист економічної конкуренції фізичною особою-підприємцем Сироїжко Віктором Степановичем та фізичною особою-підприємцем Грушка Галиною Петрівною під час їх участі в торгах на закупівлю: «ДК 021:2015:90910000-9 – Послуги з прибирання. Послуги з чищення печей і димарів», проведеної ПАТ «Укрпошта» в особі чернівецької дирекції (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-07-25-001989-b).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 05.02.2021 №72/14-рп/к розпочато розгляд справи №72/13-21 за ознаками вчинення фізичною особою-підприємцем Сироїжко Віктором Степановичем та фізичною особою-підприємцем Грушка Галиною Петрівною порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: «ДК 021:2015:90910000-9 – Послуги з прибирання. Послуги з чищення печей і димарів», проведеної ПАТ «Укрпошта» в особі чернівецької дирекції (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-07-25-001989-b).
- (3) Листами від 09.02.2021 №72-02/718 та №72-02/719 розпорядження адміністративної колегії Відділення від 05.02.2021 №72/14-рп/к було надіслане фізичній особі-підприємцю Сироїжко Віктору Степановичу та фізичній особі-підприємцю Грушці Галині Петрівні.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - Фізична особа-підприємець Сироїжко Віктор Степанович (*інформація з обмеженим доступом*), **далі – Відповідач 1, ФОП Сироїжко В.С.**
Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (**далі – ЄДР**) основним видом діяльності ФОП Сироїжко В.С. є (*інформація з обмеженим доступом*).
 - Фізична особа-підприємець Грушка Галина Петрівна (*інформація з обмеженим доступом*), **далі – Відповідач 2, ФОП Грушка Г.П.**

Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР основним видом діяльності ФОП Грушка Г.П. є *(інформація з обмеженим доступом)*.

- ФОП Сироїчко В.С. та ФОП Грушка Г.П. (далі разом – **Відповідачі**) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»,

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (5) ПАТ «Укрпошта» в особі чернівецької дирекції (далі – **Замовник**) проводило відкриті торги на закупівлю: «ДК 021:2015:90910000-9 – Послуги з прибирання. Послуги з чищення печей і димарів», з очікуваною вартістю предмета закупівлі: 30 000, 00 грн з ПДВ (далі – **Торги**).
- (6) Оголошення про проведення Торгів 25.07.2018 розміщено в системі електронних закупівель «ProZorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-07-25-001989-b).
- (7) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 10 серпня 2018 року о 15:00.
- (8) Дата та час розкриття тендерних пропозицій: 13 серпня 2018 року о 13:34, після завершення електронного аукціону.
- (9) Дата та час проведення електронного аукціону: 13 серпня 2018 о 13:13.
- (10) З метою участі в Торгах тендерні пропозиції подали два суб'єкти господарювання (Таблиця 1):

Таблиця 1

Найменування учасника	Ідентифікаційний код юридичної особи	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
ФОП Сироїчко В.С.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	29 993,60	29 993,60
ФОП Грушка Г.П.	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	30 000,00	30 000,00

- (11) Згідно з Протоколом №50 розгляду тендерних пропозицій від 17.08.2018 переможцем Торгів визнано ФОП Сироїчко В.С.
- (12) ПАТ «Укрпошта» в особі чернівецької дирекції був укладений Договір про надання послуг від 29.08.2018 №960 з ФОП Сироїчком В.С. на суму 29 993,60 грн.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (13) ФОП Сироїчко В.С. та ФОП Грушка Г.П., як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у процедурах публічних закупівель мають діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (14) За результатами аналізу тендерних пропозицій Відповідачів та інформації, отриманої в ході здійсненого контролю, Відділення виявило обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах.
- (15) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки та участі в Торгах.

4.1. Інформація про взаємозв'язок Відповідачів

- (16) Відповідно до розширеного витягу з ЄДР від 13.07.2023 №209367440634, Сироїчко Віктор Степанович, який є Відповідачем 1 у справі як фізична особа-підприємець, у період проведення Торгів (зокрема станом на 13.08.2018 – дата проведення аукціону та

розкриття тендерних пропозицій) був співзасновником ТОВ «Пожзахист-1» (*інформація з обмеженим доступом*) (із часткою 10% статутного капіталу) та підписантом і мав повноваження вчиняти дії від імені ТОВ «Пожзахист-1», у тому числі підписувати договори тощо (згідно статуту).

- (17) Відповідно до розширеного витягу з ЄДР від 13.07.2023 №209367440634, Грушка Галина Петрівна, яка є Відповідачем 2 у справі як фізична особа-підприємець, у період проведення Торгів (зокрема станом на 13.08.2018 – дата проведення аукціону та розкриття тендерних пропозицій) була співзасновником та керівником ТОВ «Пожзахист-1» (*інформація з обмеженим доступом*) (із часткою 80% статутного капіталу).
- (18) Згідно із статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» контроль – вирішальний вплив однієї чи декількох пов'язаних юридичних та/або фізичних осіб на господарську діяльність суб'єкта господарювання чи його частини, який здійснюється безпосередньо або через інших осіб, зокрема завдяки: праву володіння чи користування всіма активами чи їх значною частиною; праву, яке забезпечує вирішальний вплив на формування складу, результати голосування та рішення органів управління суб'єкта господарювання; укладенню договорів і контрактів, які дають можливість визначати умови господарської діяльності, давати обов'язкові до виконання вказівки або виконувати функції органу управління суб'єкта господарювання; заміщенню посади керівника, заступника керівника спостережної ради, правління, іншого наглядового чи виконавчого органу суб'єкта господарювання особою, яка вже обіймає одну чи кілька із зазначених посад в інших суб'єктах господарювання; обійманню більше половини посад членів спостережної ради, правління, інших наглядових чи виконавчих органів суб'єкта господарювання особами, які вже обіймають одну чи кілька із зазначених посад в іншому суб'єкті господарювання. Пов'язаними особами вважаються юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено здійснюють господарську діяльність, у тому числі спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (19) Отже, ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушка Г.П. у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у період проведення Торгів були пов'язаними особами.
- (20) Завдяки наявності зазначених взаємозв'язків Відповідачі не могли бути необізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією між ними, в тому числі і щодо участі в Торгах.

4.2. Пов'язаність Відповідачів через родинні відносини

- (21) Згідно з інформацією, яка була надана Відділенню ФОП Сироїжком В.С. (лист від 13.04.2021 №69/21, вх. №72-01/1137 від 15.04.2021) та ФОП Грушкою Г. П. (лист б/н, вх. №72-01/1136 від 15.04.2021) Відповідачі повідомили, що до проведення Торгів були пов'язані родинними відносинами, зокрема, надали копію актового запису про реєстрацію розірвання шлюбу №87 від 04.05.2016.
- (22) Відділ державної реєстрації актів цивільного стану у Чернівецькій області Управління державної реєстрації Південно-Західного міжрегіонального управління Міністерства юстиції листом від 12.04.2021 №1757/06.4-13 (вх. №72-01/309Кі від 23.04.2021) повідомив Відділення, що актовий запис про реєстрацію шлюбу (*інформація з обмеженим доступом*) відносно Сироїжко Віктора Степановича (*інформація з обмеженим доступом*) та Грушки Галини Петрівни (*інформація з обмеженим доступом*).
- (23) Крім цього, актовий запис про реєстрацію народження дитини (*інформація з обмеженим доступом*) відносно (*інформація з обмеженим доступом*), батьком якої вказаний

Сироїжко Віктор Степанович та Грушка Галина Петрівна (лист Відділу державної реєстрації актів цивільного стану у Чернівецькій області Управління державної реєстрації Південно-Західного міжрегіонального управління Міністерства юстиції від 12.04.2021 №1757/06.4-13, вх. Відділення №72-01/309Кі від 23.04.2021)

- (24) Отже, у період проведення Торгів Відповідачі були пов'язані між особою родинними відносинами через *(інформація з обмеженим доступом)*, що сприяло обміну інформації між ними, у тому числі і щодо участі у Торгах.

4.3. Реєстрація Відповідачів за однією адресою

- (25) Відповідно до інформації з розширених витягів з ЄДР від 21.09.2021 №347839032060 та №3301460910452), а також тендерної документації (копії паспортів), поданої ФОП Сироїжком В.С. та ФОП Грушкою Г.П. для участі у Торгах, Відділенням встановлено, що Відповідачі станом на момент проведення Торгів були зареєстровані, а також проживали за однією адресою: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (26) При цьому, відповідно до свідоцтва про право власності *(інформація з обмеженим доступом)* Грушка Галина Петрівна та Сироїжко Віктор Степанович спільно володіють *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (27) Слід зазначити, що ФОП Сироїжко В.С. (лист від 13.04.2021 №69/21, вх. №72-01/1137 від 15.04.2021) та ФОП Грушка Г. П. (лист б/н, вх. №72-01/1136 від 15.04.2021) підтвердили Відділення, що мають у спільному володінні офісне приміщення за адресою: *(інформація з обмеженим доступом)*:

Таблиця 2

Власники	Форма власності	Частка
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>
<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>	<i>(інформація з обмеженим доступом)</i>

- (28) Таким чином, вищезазначені обставини сприяли обміну інформації між Відповідачами, у тому числі під час участі у Торгах.

4.4. Використання Відповідачами одних і тих же телефонних номерів

- (29) Відділенням встановлено, що у період проведення Торгів Відповідачі використовували спільний номер телефону *(інформація з обмеженим доступом)*, що підтверджується інформацією з ЄДР (розширені витяги з ЄДР від 21.09.2021 №347839032060 та №3301460910452).
- (30) Використання спільного номеру телефону – *(інформація з обмеженим доступом)* підтверджено ФОП Сироїжком В.С. (лист від 13.04.2021 №69/21, вх. №72-01/1137 від 15.04.2021) та ФОП Грушкою Г. П. (лист б/н, вх. №72-01/1136 від 15.04.2021).
- (31) Крім цього, при реєстрації на електронному майданчику – zakupki.prom.ua, ФОП Сироїжком В.С. було вказано номери телефонів *(інформація з обмеженим доступом)*. ФОП Грушкою Г. П. при реєстрації зазначено номер телефону: *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (32) АТ «Райфайзен Банк Аваль» листом від 24.02.2021 №81-15-9/1785-БТ (вх. №72-01/153Кі від 01.03.2021) повідомило Відділення, що зв'язок з банком за час обслуговування

рахунків (*інформація з обмеженим доступом*) відбувся з ФОП Грушкою Г. П. за номером телефону: (*інформація з обмеженим доступом*).

- (33) За інформацією ПрАТ «Київстар (лист від 26.05.2021 №13433/01, вх. №72-01/418Кі від 04.06.2021) та ПрАТ «ВФ України» (лист від 21.05.2021 №02/Кі-Б/118, вх. №72-01/394Кі від 25.05.2021) вищезазначені номери телефонів (*інформація з обмеженим доступом*).
- (34) Водночас, відповідно до інформації, наданої Відділенню Відповідачем 2 (лист б/н, вх. №72-01/1136 від 15.04.2021) ФОП Грушка Г.П. підтвердила, що користується вищезгаданими номерами телефонів, зокрема: (*інформація з обмеженим доступом*).
- (35) Таким чином, використання Відповідачами спільних засобів зв'язку свідчить про спільні інтереси Відповідачів, спільне ведення господарської діяльності та можливість обміну інформацією, у тому числі з метою участі в Торгах.

4.5. Використання одного і того ж електронного майданчика

- (36) Відповідно до статті 26 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та шляхом завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (37) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (38) 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 сервісом з автоматичним обміном інформацією.
- (39) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь у процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (40) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» листом від 09.10.2020 №206/01/2546/03 (вх. №72-01/1626 від 15.10.2020) ФОП Сироїчко В.С. та ФОП Грушка Г.П. свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного і того ж електронного майданчика [zakupki.prom.ua.](http://zakupki.prom.ua), який належить ТОВ «Закупки.Пром.УА».
- (41) Слід відмітити, що на сайті публічних закупівель ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 10 електронних майданчиків.
- (42) Отже, погоджену поведінку ФОП Сироїчко В.С. та ФОП Грушки Г.П. також підтверджують дії щодо обрання ними одного і того ж електронного майданчика [zakupki.prom.ua.](http://zakupki.prom.ua)

4.6. Поведінка під час електронного аукціону

- (43) Згідно зі частиною першою статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації/оголошенні про проведення спрощеної закупівлі, шляхом застосування електронного аукціону.

- (44) Відповідно до частини першої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу. Приведені ціни визначаються з урахуванням значень інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки.
- (45) Згідно зі частиною четвертою статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» 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.
- (46) Проаналізувавши проведений електронний аукціон встановлено, що жоден з учасників протягом трьох раундів аукціону на Торгах не здійснював пониження ціни, а залишили незміною первинну пропозицію.

Таблиця 3

Найменування Учасника	Первинна пропозиція	Результат аукціону			Остаточна пропозиція	Різниця цінових пропозицій учасників
		1 раунд	2 раунд	3 раунд		
ФОП Сироїжко В.С.	29 993,60	29 993,60	29 993,60	29 993,60	29 993,60	0.021% (6,4 грн)
ФОП Грушка Г.П.	30 000,00	30 000,00	30 000,00	30 000,00	30 000,00	

- (47) 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.
- (48) 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.
- (49) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у торгах, 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.
- (50) 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.
- (51) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 09.10.2020 №206/01/2546/03, вх. №72-01/1626 від 15.10.2020) встановлено, що для участі у аукціоні Торгів в систему заходив лише ФОП Сироїжко В.С.
- (52) Слід зазначити, що ФОП Грушка Г.П. при подачі цінової пропозиції на Торги вказала очікувану (максимальну) вартість закупівлі встановлену Замовником, не заходила в аукціон Торгів та відповідно не здійснювала пониження ціни, що вказує на її не зацікавленість у перемозі.
- (53) Отже, така поведінка Відповідачів під час проведення аукціону не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про обізнаність Відповідачів щодо участі один одного у Торгах, а також про узгодження їхніх дій.

4.7. Використання Відповідачами одних і тих же ІР-адрес

- (54) Відповідно до інформації, яка була надана Відділенню ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 11.11.2020 №1498/11 (вх. №72-01/1975 від 18.11.2021) встановлено, що завантаження тендерних пропозицій для участі у Торгах здійснювалося Відповідачами з однієї і тієї ж IP-адреси:

Таблиця 4

№	Найменування учасника	IP-адреса
1	ФОП Сироїжко В.С.	(інформація з обмеженим доступом)
2	ФОП Грушка Г.П.	(інформація з обмеженим доступом)

- (55) Як повідомлено провайдером телекомунікаційних послуг – ТОВ «Лангейт» (лист від 07.12.2020 №270/12, вх. №72-01/2100 від 07.12.2020), доступ до мережі Інтернет із вказаної IP-адреси надавався (інформація з обмеженим доступом) на підставі договору оферти (без укладання письмового договору). Поштова адреса, з якої надавались послуги доступу до мережі Інтернет: (інформація з обмеженим доступом).
- (56) Крім вищевказаного, АТ «Райффайзен Банк Аваль» листом від 24.02.2021 №81-15-9/1785-БТ (вх. №72-01/153Кі від 01.03.2021) повідомило Відділення, що ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушка Г.П. (інформація з обмеженим доступом) здійснювали вхід до електронного кабінету системи дистанційного обслуговування «Клієнт-банк» з одних і тих же IP-адреси, наприклад:

Таблиця 5

Найменування учасника	IP-адреса	Дата	Час
(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)			(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)			(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)			(інформація з обмеженим доступом)

- (57) Як повідомлено провайдером телекомунікаційних послуг – ТОВ «Лангейт» (лист від 21.01.2021 №51/01, вх. №72-01/226 від 25.01.2022) надання інформації щодо абонентів, яким надавались послуги доступу до мережі з IP-адрес: (інформація з обмеженим доступом) у вказані дати та час не є можливим, оскільки інформація в ТОВ «Лангейт» зберігається в межах трирічного строку. Водночас, доступ до мережі Інтернет із IP-адреси – (інформація з обмеженим доступом) надавався (інформація з обмеженим доступом) на підставі договору оферти (без укладання письмового договору).
- (58) Отже, той факт, що ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушка Г.П., які виступали конкурентами в Торгах, завантажували свої тендерні пропозиції, із застосуванням однієї

IP-адреси, яка саме тоді належала (*інформація з обмеженим доступом*), а також входили в електронний кабінет системи дистанційного обслуговування «Клієнт-банк» з спільної IP-адреси свідчить про те, що у період підготовки та участі у Торгах Відповідачі були пов'язані між собою, діяли спільно та були обізнані про участь один одного у Торгах.

4.8. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (59) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі» строк для подання тендерних пропозицій не може бути менше, ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів на веб-сайті Уповноваженого органу.
- (60) Згідно з інформацією, яка була надана Відділенню ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 11.11.2020 №1498/11 (вх. №72-01/1975 від 18.11.2021) Відповідачі здійснювали певні дії з метою участі у Торгах, зокрема «створення пропозиції» в один день із незначною різницею в часі, зокрема:

Таблиця 6

№	Найменування учасника	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1	ФОП Сироїжко В.С.	09.08.2018	14:38:44	Створення пропозиції
			14:41:08	
			14:41:27	
2	ФОП Грушка Г.П.	09.08.2018	15:30:59	Створення пропозиції
			15:33:03	

- (61) Вищенаведена синхронність дій у часі Відповідачів свідчить про скоординовану поведінку між ними та узгодженість їх дій під час участі у Торгах.

4.9. Особливості подання документів Відповідачами

- (62) З метою участі у Торгах ФОП Сироїжком В.С. та ФОП Грушкою Г.П. завантажено тендерні пропозиції та інші документи згідно з тендерною документацією у форматі TIF та JPEG, при цьому кожна окрема сторінка документації завантажена окремим файлом.
- (63) Згідно з пунктом 1 розділу 3 тендерної документації Замовника тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх установлення замовником), та завантаження файлів, які мають бути відкриті для загального доступу (не містити паролів), з:
- інформацією та документами, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям (згідно з Додатком 1);
 - інформацією щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» (згідно з Додатком 2);
 - інформацією про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а також відповідну технічну специфікацію (згідно з Додатком 3);
 - документами, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів тендерної пропозиції;
 - заповнену довідку, яка містить відомості про учасника (згідно Додатком 5);
 - листом-згодою з проектом договору, який наведений у Додатку 6 (форма листа-згоди наведена у Додатку 7 цієї документації);
 - інші документи, які передбачені цією тендерною документацією.
- (64) На виконання зазначеного Відповідачами з метою участі у Торгах до системи електронних закупівель «Prozorro» завантажено файли, назви яких частково збігаються, зокрема:

Таблиця 7

ФОП Сироїжко В.С.	ФОП Грушка Г.П.
Відомість учасника	відомість учасника
Гарантійний лист	Гарантійний лист
Цінова пропозиція	Пропозиція
Свідоцтва	Свідоцтво ЄДРПО
Технічна специфікація	Технічна специфікація

- (65) Варто зазначити, що у файлах «Відомості про учасника», які були подані Відповідачами для участі у Торгах, вказано спільний номер телефону: *(інформація з обмеженим доступом)*, факс: *(інформація з обмеженим доступом)*, E-mail: *(інформація з обмеженим доступом)*, банківські реквізити обслуговуючого банку: «АТ Райфйзенбанкаваль» (із допущеною помилкою в назві банку).
- (66) Відповідно до інформації, яка була надана Відповідачем 1 листом від 13.04.2021 №69/21 (вх. №72-01/1137 від 15.04.2021) вищезазначена електронна пошта *(інформація з обмеженим доступом)* використовується ФОП Сироїжком В.С.
- (67) Пунктом 5 розділу 3 тендерної документації Замовника передбачено, що переможець торгів у строк, що не перевищує п'яти днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір, повинен надати замовнику документи, що підтверджують відсутність підстав, визначених пунктами 2, 3, 5, 6 і 8 частини першої та другої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» згідно додатку 8 цієї документації. Документи мають бути надані в паперовому вигляді, та додатково можуть бути завантажені до електронної системи.
- (68) Додатком 8 тендерної документації Замовника передбачено подання переможцем торгів форми цінової (тендерної) пропозиції для підписання договору, на фірмовому бланку з урахуванням результатів проведеного електронного аукціону. Водночас, ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушка Г.П. для участі в Торгах зайво завантажили ідентично оформлену «цінову пропозицію, з урахуванням результатів проведеного електронного аукціону». При цьому, найменування суб'єкта господарювання зазначено великими літерами (ПІДПРИЄМЕЦЬ СИРОЇЖКО ВІКТОР СТЕПАНОВИЧ, ПІДПРИЄМЕЦЬ ГРУШКА ГАЛИНА ПЕТРІВНА) з використанням однакового шрифту.
- (69) Вищезазначені обставини не можуть бути випадковими та свідчать про взаємну обізнаність та спільну підготовку документів необхідних для участі у Торгах.

4. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (70) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушки Г.П. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (71) Згідно із 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.
- (72) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

- (73) Згідно із статтею 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (74) Згідно із пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (75) Встановлені Відділенням обставини у своїй сукупності, а саме: пов'язаність Відповідачів, використання спільних номерів телефонів, подання тендерних пропозицій з метою участі у Торгах в один день, в близький період часу, реєстрація Відповідачів за однією адресою, подання документів з метою участі у Торгах, які схожі за змістом та оформленням, використання спільних IP-адрес та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а можуть свідчити про узгодження (координацію) ФОП Сироїжком В.С. та ФОП Грушкою Г.П. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (76) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушка Г.П. 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.
- (77) 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

- (78) Таким чином, доказами, зібраними під час розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушки Г.П. не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушки Г.П., які полягали у: пов'язаності Відповідачів, використанні спільних номерів телефонів, подання тендерних пропозицій з метою участі у Торгах в один день, в близький період часу, реєстрація Відповідачів за однією адресою, подання документів з метою участі у Торгах, які схожі за змістом та оформленням, використання спільних IP-адрес та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів на закупівлю: «ДК 021:2015:90910000-9 – Послуги з прибирання. Послуги з чищення печей і димарів», проведеної ПАТ «Укрпошта» в особі чернівецької дирекції (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-07-25-001989-b).
- (79) 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.
- (80) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (81) 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.
- (82) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно законом.

- (83) Отже, дії ФОП Сироїжко В.С. та ФОП Грушки Г.П., які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах на закупівлю: «ДК 021:2015:90910000-9 – Послуги з прибирання. Послуги з чищення печей і димарів», проведеної ПАТ «Укрпошта» в особі чернівецької дирекції (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-07-25-001989-b) 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 вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (84) Відповідно до абзацу другої 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.
- (85) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.
- (86) Згідно з інформацією, яка надана Головним управлінням ДПС у Чернівецькій області листом від 24.03.2023 №1884/5/24-13-12-02 (вх. №72-01/592 від 27.03.2023) та листом від 24.03.2023 №1886/5/24-13-12-02 (вх. №72-01/593 від 27.03.2023) дохід (виручка) ФОП Сироїжко В.С. від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становить *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (87) Згідно з інформацією, яка надана Головним управлінням ДПС у Чернівецькій області листом від 24.03.2023 №1884/5/24-13-12-02 (вх. №72-01/592 від 27.03.2023) дохід (виручка) ФОП Грушки Г.П. від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік становить *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (88) 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 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами), відділ досліджень і розслідувань в Чернівецькій області Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, -

ПРОПОНУЄ:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Сироїжко Віктор Степанович (*інформація з обмеженим доступом*) та фізична особа-підприємець Грушка Галина Петрівна (*інформація з обмеженим доступом*) своїми діями, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах за предметом закупівлі: «ДК 021:2015:90910000-9 – Послуги з прибирання. Послуги з чищення печей і димарів», проведеної ПАТ «Укрпошта» в особі чернівецької дирекції (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-07-25-001989-b), вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, 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» накладати штраф на:

- 2.1. фізичну особу-підприємця Сироїжко Віктора Степановича (ідентифікаційний код – *інформація з обмеженим доступом*) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік.
- 2.2. фізичну особу-підприємця Грушку Галину Петрівну (ідентифікаційний код – *інформація з обмеженим доступом*) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2022 рік.

Заступник начальника ВДР
у Чернівецькій області

Марія ЛИПКА

Начальник ВДР
у Чернівецькій області

Владислав РУДЬ

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА