



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**

**ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

23 серпня 2024 року

Хмельницький

№ 72/75 - р/к
справа №72/06-23

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції

Фізична особа-підприємець Жукорська Ольга Олексіївна (*Інформація, доступ до якої обмежено*) та фізична особа-підприємець Паряк Ольга Антонівна (*Інформація, доступ до якої обмежено*), брали участь у відкритих торгах на закупівлю «Послуг з організації шкільного харчування» (код за ДК 021:2015:55523100-3:Послуги з організації шкільного харчування), ідентифікатор закупівлі UA-2018-01-16-002702-с, які проводилися Тернопільською спеціальною загальноосвітньою школою Тернопільської міської ради Тернопільської області.

При цьому фізична особа-підприємець Жукорська Ольга Олексіївна та фізична особа-підприємець Паряк Ольга Антонівна узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 72/06-23 такі дії фізичної особи-підприємця Жукорської Ольги Олексіївни та фізичної особи-підприємця Паряк Ольги Антонівни визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі - Відділення), розглянувши матеріали справи №72/06-23 про порушення фізичною особою-підприємцем Жукорською Ольгою Олексіївною та фізичною особою-підприємцем Паряк Ольгою Антонівною законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №72/06-23 від 31 липня 2024 року № 72-03/176-п Відділу досліджень та розслідувань в Тернопільській області Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 13.01.2023 № 72/07-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 72/06-23 (далі – Справа) за ознаками

вчинення фізичною особою-підприємцем Жукорською Ольгою Олексіївною порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке полягало в узгодженні своєї конкурентної поведінки з фізичною особою-підприємцем Паряк Ольгою Антонівною та 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, під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-01-16-002702-с щодо закупівлі Тернопільською спеціальною загальноосвітньою школою Тернопільської міської ради Тернопільської області «Послуг з організації шкільного харчування» (код за ДК 021:2015:55523100-3: Послуги з організації шкільного харчування).

- (2) Копія Розпорядження про початок Справи направлена фізичній особі-підприємцю Жукорській Ользі Олексіївні листом від 23.01.2023 № 72-02/151 та отримане нею 06.02.2023 (рекомендоване повідомлення про вручення поштового відправлення №2900106856174, вх. № 72-01/246 від 14.02.2023).
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 28.06.2024 № 72/79-рп/к фізичну особу-підприємця Паряк Ольгу Антонівну залучено до участі у Справі як відповідача.
- (4) Копії Розпорядження та розпорядження адміністративної колегії Відділення від 28.06.2024 № 72/79-рп/к направлені Паряк Ользі Антонівні рекомендованим листом від 02.07.2024 №72-02/1540е (номер рекомендованого відправлення 0600941541515), нею не отримане (лист повернувся ДП «Укрпошта» з відміткою «за закінченням терміну зберігання»).
- (5) Повідомлення про прийняте розпорядження адміністративної колегії Відділення від 28.06.2024 № 72/79-рп/к про залучення фізичної особи-підприємця Паряк Ольги Антонівни до участі у Справі як відповідача оприлюднено в газеті кабінету Міністрів України «Урядовий кур'єр» № 153 (7813) від 30.07.2024
- (6) Витяг з подання з попередніми висновками у справі № 72/06-23 від 31 липня 2024 року № 72-03/176-п та запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення:
 - направлено Жукорській Ользі Олексіївні листами від 31.07.2024, відповідно № 72-02/1842е та № 72-02/1845е (рекомендоване поштове відправлення № 0600948192770);
 - направлено Паряк Ользі Антонівні листами від 31.07.2024, відповідно № 72-02/1843е та № 72-02/1844е (рекомендоване поштове відправлення № 0600948193547).
- (7) Інформація щодо попередніх висновків у справі № 72/06-23 та розгляду адміністративною колегією Відділення справи №72/06-23 розміщено на офіційному веб-сайті Комітету (amcu.gov.ua) 08 серпня 2024 року.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (8) Відповідачами у Справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) фізична особа-підприємець Жукорська Ольга Олексіївна (далі – ФОП Жукорська О.О., Відповідач 1) *(Інформація, доступ до якої обмежено)*
Дата запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) про реєстрацію фізичної особи підприємцем – 07.06.2013, номер запису: 26510000000005193.
Дата запису в ЄДР про зняття з обліку фізичної особи-підприємця - 23.01.2024, номер запису: 2006510060003005193
Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ФОП Жукорської О.О. було *(Інформація, доступ до якої обмежено)*.

- б) фізична особа-підприємець Паряк Ольга Антонівна (далі - ФОП Паряк О.А., Відповідач 2) (*Інформація, доступ до якої обмежено*).

Дата запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР) про реєстрацію фізичної особи підприємцем – 26.05.2010, номер запису: 26460000000016869.

Дата запису в далі – ЄДР про припинення підприємницької діяльності фізичної особи-підприємця- 23.02.2022, номер запису: 20026460060003016869.

Згідно з відомостями, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ФОП Паряк О.А. було (*Інформація, доступ до якої обмежено*).

На час підготовки та участі у процедурі закупівлі з ідентифікатором UA-2018-01-16-002702-с ФОП Паряк О.А., ФОП Жукорська О.О. були суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Відповідач 1, Відповідач 2 далі разом – Відповідачі.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (6) Відповідачі спільно взяли участь в торгах з ідентифікатором UA-2018-01-16-002702-с (далі - Торги) із закупівлі «Послуг з організації шкільного харчування», код за ДК 021:2015:55523100-3:Послуги з організації шкільного харчування.
- (7) Оголошення про Торги 16 січня 2018 року розміщено в системі електронних закупівель «Prozorro» Тернопільською спеціальною загальноосвітньою школою Тернопільської міської ради Тернопільської області (*Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (8) В оголошенні про проведення Торгів встановлений кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 01 лютого 2018 року, 17 год. 00 хв.
- (9) Дата та час проведення електронного аукціону: 02 лютого 2018 року, 14 год. 22 хв.
- (10) Очікувана вартість предмета закупівлі – 536 300,00 грн.
- (11) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали наступні суб'єкти господарювання (див. таблиця 1):

Таблиця 1

Найменування учасника	Початкова цінова пропозиція, грн.	Кінцева цінова пропозиція, грн.
ФОП Жукорська О.О.	462 308,00	462 308,00
ФОП Паряк О.А.	446 510,00	446 510,00

- (12) Відповідно до звіту про результати процедури закупівлі UA-2018-01-16-002702-с від 14 лютого 2018 року Замовником з ФОП Жукорською О.О. 13.02.2018 укладено договір №1 про закупівлю на суму 462 308,00 грн. (без ПДВ).

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ (період проведення 16.01.2018-13.02.2018).

- (13) Як було встановлено Відділенням під час розслідування Справи, ФОП Жукорська О.О. та ФОП Паряк О.А. узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах. Зазначене підтверджується таким.

4.1. Спільне використання однакових телекомунікаційних засобів (номеру телефону, електронної пошти, IP-адреси), які належать суб'єкту господарювання, пов'язаному відносинами контролю з одним з відповідачів.

- (14) Під час розгляду справи Відділенням виявлено інформацію, що в період проведення Торгів Відповідачами в своїй господарській діяльності використовувався однакові:
 - номер телефону «436075»;
 - електронна пошта з адресою (*Інформація, доступ до якої обмежено*);

- (15) IP адреса *(Інформація, доступ до якої обмежено)*
- (16) **Номер телефону «436075»** зазначається Відповідачами як контактний:
 - ФОП Жукорською О.О. - в додатковій угоді № 1 до договору № 1 від 13.02.2018, що укладені за результатами Торгів;
 - ФОП Паряк О.А.- в договорі надання послуг по харчуванню учнів № 1 від 26.01.2018, укладеним за результатами процедури закупівлі UA-2018-02-01-000852-b (закупівля без використання електронної системи) з Тернопільською обласною школою мистецтв ім. Ігоря Герети.
- (17) Також встановлено, що номер телефону «436075» зазначається в контактних реквізитах Відповідачів в договорах щодо надання послуг з харчування учнів, укладених ними з освітніми закладами в періоди, що передували Торгам, зокрема:
 - в договорі від 26.01.2017 № 3001 між **ФОП Жукорською О.О.** та Тернопільською загальноосвітньою школою I-III ступеня № 30;
 - в договорі від 08.02.2017 без номеру між **ФОП Паряк О.А.** та Тернопільською обласною школою мистецтв ім. Ігоря Герети. Вказані договори завантажені в складі тендерних пропозицій Відповідачів на Торги.
- (18) Номер телефону 0352(436075) передавався в користування абоненту - *(Інформація, доступ до якої обмежено)*що підтверджується інформацією ПАТ «Укртелеком», наданою листом від 12 квітня 2023 року № 631-вих-80Д731-80Д920-2023 (вх. № 72-01/120кі від 19.04.2023)
- (19) **Електронна пошта** *(Інформація, доступ до якої обмежено)* що підтверджується листом ГУ ДПС в Тернопільській області від 07.07.2021 №4732/5/19-00-12-01-003/16446 (вх. № 72-01/497кі від 08.07.2021).
- (20) *(Інформація, доступ до якої обмежено)*
- (21) **ФОП Паряк О.А.** зазначила адресу електронної пошти *(Інформація, доступ до якої обмежено)*що підтверджується інформацією ТОВ «Е-Тендер», наданою листом від 14.04.2021 № 268 (вх. № 72-01/1154 від 19.04.2021).
- (22) Реєстрацію поштової скриньки *(Інформація, доступ до якої обмежено)*що підтверджується інформацією ТОВ «Укрнет», наданою листом від 14.04.2023 № 182/01/01-08 (вх. № 72-01/126кі від 24.04.2023).
- (23) *(Інформація, доступ до якої обмежено)*відповідно до витягу з автоматизованої системи розрахунків про абонента, наданому ПАТ «Укртелеком» листом від 12 квітня 2023 року № 631-вих-80Д731-80Д920-2023 (вх. № 72-01/120кі від 19.04.2023).
- (24) **З одної й тої самої IP адреси,** *(Інформація, доступ до якої обмежено)*, **ФОП Жукорська О.О.** та **ФОП Паряк О.А.** завантажували тендерні пропозиції на Торги відповідно до інформації ТОВ «Е-Тендер», наданої листом від 14.04.2021 № 268 (вх. № 72-01/1154 від 19.04.2021) (Таблиця 4.1):

Таблиця 4.1

Відповідач	IP адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено Відповідачем
ФОП Жукорська О.О. ФОП Паряк О.А.	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>	<i>(Інформація, доступ до якої обмежено)</i>

- (24) За інформацією ресурсу <https://2ip.ua/> послуги доступу до мережі Інтернет з IP – адреси (*Інформація, доступ до якої обмежено*) надавалися провайдером АТ «Укртелеком» (м. Київ).
- (25) АТ «Укртелеком» листом від 09.06.2021 № 2862-вих-80Д731-80Д922-2021 (вх № 72-01/444кі від 14.06.2021) повідомило, що IP-адреса (*Інформація, доступ до якої обмежено*).
- (26) Згідно з відомостями з ЄДР (витяги від 28.04.2023 № 30603028, №30603084, які охоплюють період між реєстраційними діями з 21.05.2015 по 13.10.2020) засновниками ТОВ «Тернопільські ласощі» з частками в статутному фонді по 50 %. були ОСОБА 1 та ОСОБА 2, директором – ОСОБА 1.
- (27) Листом від 18.05.2023 №1038/9.6-23/9.6/612 (вх. №72-01/974 від 31.05.2023) Управління державної реєстрації Західного міжрегіонального управління Міністерства юстиції України повідомило про наявність актових записів, складених Тернопільським відділом державної реєстрації актів цивільного стану у Тернопільському районі Тернопільської області:
- № 781 від 26.03.1984 про народження ОСОБИ 2, батьком якої зазначено ОСОБУ 3, матір'ю – ОСОБУ 4;
 - № 19141 від 07.10.2007 про шлюб ОСОБИ 2 з ОСОБОЮ 5.
- (28) Наведене свідчить, що ОСОБА 4 та ОСОБА 2 пов'язані родинними відносинами, є матір'ю та донькою.
- (29) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП Жукорська О.О. та ОСОБА 2 є пов'язаними фізичними особами.
- (30) Отже, той факт, що ФОП Паряк О.А. та ФОП Жукорська О.О., виступаючи конкурентами в Торгах, спільно використовували в господарській діяльності, як до оголошення, так і в період проведення Торгів, один і той самий номер телефону та електронну пошту, завантажували свої тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, із застосуванням однієї IP-адреси, яка належала суб'єкту господарювання, засновник якого та ФОП Жукорська О.О. є пов'язаними особами, свідчить про співпрацю та координацію їх поведінки, наявність умов для обміну інформацією під час участі у Торгах.

4.2. Пов'язаність Відповідачів трудовими відносинами.

- (31) В ході розгляду справи встановлено, що в період (*Інформація, доступ до якої обмежено*), що підтверджується листом Головного управління Пенсійного фонду України від 15.07.2021 №1900-0604-8/21090 (вх. № 72-01/534кі від 20.07.2021).
- (32) Поеднання ФОП Паряк О.А. (*Інформація, доступ до якої обмежено*) у ФОП Жукорської О.О. передбачає погодженість між цими суб'єктами господарювання графіку або черговості виконуваної роботи, а такий погоджений розподіл роботи можливий за умови, що суб'єкти господарювання не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (33) Єдність інтересів Відповідачів обумовлює зацікавленість у результатах роботи ФОП Паряк О.А., отже, розподіл цього результату задовольняє Відповідачів, оскільки в іншому випадку трудові відносини між ФОП Паряк О.А. та ФОП Жукорською О.О. були би припинені.
- (34) Отже, той факт, що Паряк О.А. була пов'язана (*Інформація, доступ до якої обмежено*) з ФОП Жукорською О.О. під час підготовки та участі у Торгах та одночасно була учасником Торгів як фізична особа-підприємець, тобто виступала конкурентом ФОП Жукорської О.О., свідчить про тісну співпрацю, в зв'язку з чим Відповідачі не могли бути не обізнані з діяльністю один одного, отже наявні сприятливі умови для обміну інформацією та погодження поведінки під час участі у Торгах.

4.3. Спільні особливості оформлення тендерних пропозицій Відповідачів.

4.3.1. Спільні особливості щодо зазначення реквізиту «Підпис» на документах та групування файлів тендерних пропозицій.

- (35) Відповідно до розділу III тендерної документації Замовника учасники Торгів в складі тендерних пропозицій повинні завантажити інформацію та документи, які підтверджують відповідність тендерної пропозиції технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, установленим замовником.
- (36) На довідках та інших документах, складених Відповідачами від свого імені, однаково з початку строки з лівого краю аркуша розташований реквізит документу «Підпис», який, зокрема, складається з прізвища та ініціалів, «Паряк О.А.» та «Жукорська О.О.», без зазначення юридичного статусу учасника (посади або організаційно - правової форми здійснення господарської діяльності (ФОП, підприємець тощо)).
- (37) Також Відповідачами однаково об'єднано документи тендерних пропозицій в один файл в форматі «.pdf», ФОП Паряк О.А. - «11111.pdf», ФОП Жукорською О.О. - «121212.pdf».
- (38) Тендерна документація Торгів не містила вказівок щодо складників реквізиту документів «Підпис» та об'єднання, або групування, документів тендерної пропозиції (в форматі «pdf») в один файл.
- (39) Отже, зазначені особливості щодо складників та розташування реквізиту «Підпис» на документах, групування файлів тендерних пропозицій, не пов'язані з вимогами тендерної документації Замовника та не встановлені нормативно, підтверджують спільне формування тендерних пропозицій, та/або виконання одним Відповідачем за зразком іншого.

4.3.2. Наявність однакових дефектів на документах.

- (40) Окремі документи, які Відповідачами завантажені в складі об'єднаного файлу тендерної пропозиції на Торги, містять однакові дефекти сканування (друку) такого вигляду: в певному порядку розташовані крапки - 7 крапок в верхній правій частині аркуша (див. рис. 1) та 6 крапок в нижній правій частині аркуша (див. рис.2).



Рисунок 1



Рисунок 2

- (41) Такі дефекти є на всіх документах тендерної пропозиції ФОП Паряк О.А.
- (42) В тендерній пропозиції ФОП Жукорської О.О. такі дефекти є на документах, що підтверджують досвід суб'єкта господарювання щодо надання аналогічних послуг та фактичне їх надання (копіях договору від 03.04.2017 без номеру з Тернопільською спеціально загальноосвітньою школою Тернопільської міської ради та акту щодо надання послуг в повному обсязі без дати №12; договору від 26.01.2017 № 3001 з Тернопільською загальноосвітньою школою № 30 та акту щодо надання послуг в повному обсязі від 19.12.2017 №12).
- (43) Характерно виражені сліди (від принтерної фарби, або спричинені дефектом друкуючого, чи скануючого пристрою) на документах Відповідачів вказують на використання ними, при підготовці документів під час участі в Торгах одних і тих самих технічних пристроїв (сканера, принтера, тощо).

4.3.3. Схожість та однакові помилки в документі «Меню на п'ятиразове харчування учнів спеціальної школи», завантаженого Відповідачами в складі тендерних пропозицій.

- (44) Відповідно до вимог, визначених пунктом 6 розділу III, додатком 3 до тендерної документації Торгів, учасники, керуючись «Орієнтовним переліком страв» та «Примірним меню», повинні були розробити та завантажити в складі тендерних пропозицій документи меню на харчування учнів школи: дворазового (сніданок, обід), груп цілодобового перебування (п'ятиразове харчування) та під час літнього табору.
- (45) На виконання вищезазначених вимог, Відповідачами додані, зокрема, документи «Меню на п'ятиразове харчування учнів спеціальної школи».
- (46) Документи «Меню на п'ятиразове харчування учнів спеціальної школи (понеділок – п'ятниця, 1 тиждень)» (далі – Меню), завантажені Відповідачами в складі тендерної пропозиції, однаково розташовані на аркуші, виконані з однаковими особливостями та граматичними помилками, зокрема:
- в назві Меню « /для учнів спеціальної школи на 2018н.р./» однаково використані дужки у вигляді косих ліній з правим нахилом, в закінченні слова «спеціальної» вжита літера «і», замість літери «ї», однаково застосоване скорочення словосполучення «навчальний рік» - «н.р.», однаково не проставлений пробіл між роком «2018» та скороченням «н.р.», правильно: «/для учнів спеціальної школи на 2018 н.р/»;
 - назва дня Меню «ПЯТНИЦЯ» однаково написана без апострофа, правильно: «П'ятниця»;
 - в розділі «Сніданок» дня «Вівторок» некоректно проставлено нумерацію страв: «1.<...> 3.<...> 4.<...>5.<...>» - пропущено номер «два»;
 - з однаковими особливостями вживається скорочення словосполучення «подвійна термічна обробка» (див. таблиця 3):

Таблиця 3

Скорочення, яке однаково вжили Відповідачі	День, назва розділу меню та номер страви в розділі		Опис	Відповідач
/подв. Терм. оброб/	Понеділок	Сніданок, перша страва	Дужки у вигляді косих ліній з правим нахилом, не проставлена крапка після скороченого слова «оброб»	ФОП Паряк О.А. ФОП Жукорська О.О.
/подв терм обробка/		Обід, третя страва	Дужки у вигляді косих ліній з правим нахилом, не проставлені крапки після скорочених слів «подв» та «терм», третє слово написано повністю, словосполучення розташовано в наступному рядку та під назвою страви	ФОП Паряк О.А. ФОП Жукорська О.О.
/подв. Терм. обр/	Середа	Сніданок, перша страва	Дужки у вигляді косих ліній з правим нахилом, не проставлена крапка після скороченого слова «обр»	ФОП Паряк О.А.
	Вівторок			ФОП Жукорська О.О.
/подв. Терм. Оброб/	Середа	Вечеря, друга страва	Дужки у вигляді косих ліній з правим нахилом, не проставлена крапка після скороченого слова	ФОП Паряк О.А.
	Вівторок			ФОП Жукорська О.О.

			«Оброб», яке написано з великої літери	
/подв. Терм.	П'ятниця	Вечеря, друга страва	Лише перша дужка у вигляді косої лінії з правим нахилом, пропущене слово «обробка»	ФОП Паряк О.А.
	Четвер			ФОП Жукорська О.О.

- некоректно застосовано розділові знаки в назвах однакових страв в Меню в різні дні або нумерація страв (див. таблиця 4):

Таблиця 4

Назва страви	День, назва розділу Меню та номер страви в розділі		Опис	Відповідач
2..Напиток чайний	Понеділок	Вечеря II, друга страва	Дві крапки замість одної після номеру страви	ФОП Паряк О.А. ФОП Жукорська О.О.
3,Ковбаски «Львівські» 3,.Картопляне пюре з маслом 4,.Чай 5,.Хліб	Середа	Обід, третя, четверта, п'ята, шоста страви	Неправильна нумерація страв (двічі застосовано номер «три»), проставлені зайві коми після номерів страв, відсутня крапка після номеру страви з назвою «Львівські ковбаски»	ФОП Паряк О.А.
	Вівторок			ФОП Жукорська О.О.
3,Вареники 4,Напій фруктовий 5,Хліб	Четвер	Обід, третя, четверта, п'ята страви	Після номеру страви проставлена кома замість крапки	ФОП Паряк О.А.
	П'ятниця			ФОП Жукорська О.О.
050	П'ятниця	Сніданок, п'ята страва	В розцінці на хліб у вигляді десяткового дробу відсутній розділовий знак (правильно – 0,50 або 0.50)	ФОП Паряк О.А.
	Четвер			ФОП Жукорська О.О.
Салат з моркви з горошком конс з олією	Четвер	Обід, перша страва	В назві страви не проставлена крапка при скороченні «конс»	ФОП Паряк О.А.
	П'ятниця			ФОП Жукорська О.О.

- (47) Слід зазначити, що назви страв в Меню, що завантажене Відповідачами, не повторюють назви страв з переліку «Примірного меню», що подане в додатку 3 до тендерної документації Торгів; Замовником також не надавалося взірця оформлення документів Меню.
- (48) При самостійному підході до підготовки документів Меню наявність спільних особливостей виконання, та однакових граматичних помилок, була би виключена.
- (49) Отже, наведене свідчить про обмін інформацією між Відповідачами щодо підготовки документів тендерної пропозиції (документи Меню), зокрема, в електронному вигляді, або підготовку документів одним з Відповідачів.

4.4. Поведінка під час завантаження документів тендерної пропозиції.

- (50) Розділом III тендерної документації Замовника учасників Торгів в складі тендерних пропозиції зобов'язано завантажити інформацію та документи, які підтверджують відповідність тендерної пропозиції технічним, якісним, кількісним та іншим вимогам до предмета закупівлі, установленим Замовником.
- (51) Розділом V «Оцінка тендерної пропозиції» тендерної документації Торгів визначено, що Замовник відхиляє тендерну пропозицію учасника в разі, якщо тендерна пропозиція не відповідає кваліфікаційним критеріям, установленим статтею 16 Закону України «Про публічні закупівлі» та умовам тендерної документації (зокрема, відсутні необхідні документи; документи оформлені з порушенням вимог тендерної документації; замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника виявлено невідповідності в інформації та/або документах, що подані учасником у тендерній пропозиції та/або подання яких вимагалось тендерною документацією).
- (52) Отже, суб'єкт господарювання, беручи участь у Торгах, намагається зібрати та подати якомога повний пакет документів, оформлених відповідно до вимог, встановлених тендерною документацією з метою запобігання відхилення його пропозиції Замовником.
- (53) Так, відповідно до предмету Торгів та вимог додатку 3 до тендерної документації Торгів, Відповідачі повинні були розробити та завантажити документи двотижневого меню на харчування учнів школи: під час літнього табору, дворазового (сніданок, обід) та Меню (груп цілодобового перебування (п'ятиразове харчування)).
- (54) Вказані документи меню харчування учнів школи потрібно було скласти з урахуванням обмеження вартості харчування, встановленого наказом управління освіти і науки Тернопільської міської ради № 1580/03 від 04.09.2017 «Про організацію харчування учнів загальноосвітніх навчальних закладів м. Тернополя у 2018р.» (далі – Наказ 1580/3) та затвердити в органах Держсаєпіднагляду (входять до складу Держпродспоживслужби), про що наголошувалося в додатку 3 до тендерної документації Торгів.
- (55) Проаналізувавши перелік документів, що завантажувалися Відповідачами на Торги, Відділенням встановлено, що ФОП Жукорська О.О. подала необхідні документи, довідки, включно документи меню харчування учнів школи з урахуванням вимог, зазначених в додатку 3 до тендерної документації Торгів.
- (56) ФОП Паряк О.А. завантажила не затверджені в органах Держпродспоживслужби документи Меню (на п'ятиразове харчування учнів), складені з порушенням вартісних обмежень, зазначених в тендерній документації Торгів, виконані на один тиждень, а не на два.
- (57) Крім того ФОП Паряк О.А. на підтвердження інформації щодо :
- відсутності підстав, передбачених у частині першій та другій статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»;
 - проходження працівниками медичного огляду;
 - «Меню на двохразове харчування учнів (сніданок, обід)», «Меню харчування учнів під час літнього табору» та вартісних розрахунків до них (результат яких потрібно було зазначити в підпункті 3.1. договору про закупівлю товару за формою відповідно до додатку 4 до тендерної документації Торгів),
- не завантажила жодного документу, тим самим безпосередньо забезпечивши перевагу іншого учасника, ФОП Жукорської О.О. (зважаючи, що в Торгах брали участь лише Відповідачі).
- (58) При цьому, ФОП Паряк О.А. була проінформована, що під час розкриття її тендерна пропозиція буде визнана Замовником такою, що не відповідає вимогам тендерної документації Торгів та підлягає відхиленню.
- (59) Наведене вказує на те, що ФОП Паряк О.А. не була зацікавлена в перемозі в Торгах, виступала технічним учасником, що подає тендерну пропозицію «прикриття» для забезпечення перемоги ФОП Жукорської О.О. (у випадку прийняття участі в торгах

лише двох учасників) та свідчить про те, що Відповідачі в період підготовки та участі в Торгах діяли спільно, були обізнані про участь один одного у процедурі закупівлі.

4.5. Поведінка під час електронного аукціону.

- (60) 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.
- (61) 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.
- (62) 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.
- (63) 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.
- (64) 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.
- (65) Здійснивши аналіз проведеного електронного аукціону Торгів встановлено, що початкові пропозиції Відповідачів (ФОП Жукорської О.О. - 462 308,00 грн, ФОП Паряк О.А. - 446 510,00 грн) впродовж аукціону залишилися незмінними.
- (66) Пропозиція ФОП Паряк О.А., хоч і найнижча за ціною, була відхилена в зв'язку поданням неповного пакету документів, та поданням документів, оформлених з порушенням вимог тендерної документації Торгів, що підтверджується протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 02.02.2018 № 2; переможцем Торгів визнано ФОП Жукорську О.О., про що зазначено в протоколі засідання тендерного комітету Замовника від 02.02.2018 № 3.
- (67) Слід зазначити, що за інформацією ДП «Прозорро», наданою листом від 15.03.2021 №206/01/764/04 (вх. № 72-01/858 від 18.03.2021), Відповідачі не заходили в аукціон.
- (68) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних закупівлях, 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.
- (69) 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.
- (70) У випадку, коли учасники торгів домовляються між собою щодо умов своїх тендерних пропозицій - усувається непевність, а відтак усувається конкуренція між ними.
- (71) Оскільки замовник обмежений у ході здійснення процедури торгів лише тими пропозиціями, які подані, то у разі якщо учасники заміняють конкуренцію між собою на координацію, Замовник не отримує той результат, який би він мав в умовах справжньої конкуренції, тобто вибір переможця закупівлі на принципах прозорості конкурентної процедури.

- (72) Таким чином, узгодження учасниками торгів своїх конкурсних пропозицій усуває конкуренцію та змагальність між учасниками, а отже спростовує результат, тобто об'єктивно кращу пропозицію, порушує тим самим право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.
- (73) Поведінка Відповідачів під час електронного аукціону Торгів, зважаючи сукупність інших доказів, зокрема, пов'язаність Відповідачів трудовими відносинами; використання однакових засобів зв'язку (номеру телефону та електронної пошти); подання документів на Торги з одного й того самого електронного майданчика, з однієї IP-адреси; спільні особливості оформлення тендерних пропозицій свідчить про заздалегідь узгоджену поведінку та умови участі в Торгах, вказує на існування попередньої домовленості щодо переможця Торгів, отже на відсутність конкуренції між ними.

5.КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (74) У ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідачів становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результату Торгів
- (75) 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'єктом господарювання.
- (76) 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.
- (77) 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.
- (78) Відповідно до пункту 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.
- (79) Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (80) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (81) Узгодженням дій учасників Торгів є їх відмова від самостійної участі у ньому та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни цінових пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії участі в аукціонах.
- (82) Наведені факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки та участі в Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі одне одного в них, що підтверджується, зокрема, спільним використанням однакових засобів зв'язку (номеру телефону та електронної пошти); поданням документів на Торги з одного й того самого електронного майданчика, з однієї IP-адреси; спільними особливостями оформлення тендерних пропозицій; наявністю однакових дефектів (друку та/або сканування) на

документах; завантаженням документу, візирець якого не надавався (документ Меню), виконаного з однаковою схожістю та з однаковими граматичними помилками; поданням технічним учасником неповного пакету документів та документів, оформлених з порушенням вимог тендерної документації та інші.

- (83) Вказані обставини та їх характер не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці та участі в Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (84) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документів для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували і координували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах.
- (85) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати 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».

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (86) Зауважень, або заперечень, до витягу з подання з попередніми висновками у Справі від 31.07.2024 № 72-03/176-п не надано.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (87) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії ФОП Жукорської О.О та ФОП Паряк О.А., які полягали у спільному використанні однакових засобів зв'язку (номеру телефону та електронної пошти); поданні документів на Торги з одного й того самого електронного майданчика, з однієї ІР-адреси; спільних особливостей оформлення тендерних пропозицій; наявності однакових дефектів (друку та/або сканування) на документах; завантаженні документу, візирець якого не надавався (документ Меню), виконаного з однаковою схожістю та з однаковими граматичними помилками; поданні технічним учасником неповного пакету документів та документів, оформлених з порушенням вимог тендерної документації та інші, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (88) 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.
- (89) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (90) 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.
- (91) Відповідно до пункту 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.

- (92) Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.
- (93) Таким чином, встановленими у справі обставинами у їх сукупності та взаємозв'язку доведено, що дії Жукорської О.О. та ФОП Паряк О.А., які полягають в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі у торгах з ідентифікатором торгів UA-2018-01-16-002702-с є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченими 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.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (94) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом першим статті 50 цього 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.
- (95) Згідно із частиною першою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штрафи на об'єднання, суб'єктів господарювання: юридичних осіб; фізичних осіб; групу суб'єктів господарювання - юридичних та/або фізичних осіб, що відповідно до статті 1 цього Закону визнається суб'єктом господарювання, у випадках, передбачених частиною четвертою цієї статті.
- (96) Статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначено, що суб'єктом господарювання є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою.
- (97) Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР Відповідачі припинили підприємницьку діяльність: ФОП Паряк О.А. - 23.02.2022, номер запису: 20026460060003016869, ФОП Жукорська О.О. - 23.01.2024, номер запису: 2006510060003005193.
- (98) Оскільки, ФОП Паряк О.А. та ФОП Жукорська О.О. припинили підприємницьку діяльність, то вони, в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не є суб'єктами господарювання та на них не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (99) Відповідно до пункту 2 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» Закону України від 09.08.2023 № 3295-IX «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення законодавства про захист економічної конкуренції та діяльності Антимонопольного комітету України» справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, розгляд яких розпочато до дня набрання чинності цим Законом, розглядаються відповідно до законодавства, яке діяло до дня набрання чинності цим Законом.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 та 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р та 52 зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), та пунктом 4 розділу VIII Порядку розгляду Антимонопольним комітетом України та його територіальними відділеннями заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованого 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), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Жукорська Ольга Олексіївна (*Інформація, доступ до якої обмежено*) та фізична особа-підприємець Паряк Ольга Антонівна (*Інформація, доступ до якої обмежено*) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, яке стосується спотворення результатів торгів з ідентифікатором UA-2018-01-16-002702-с по закупівлі Тернопільською спеціальною загальноосвітньою школою Тернопільської міської ради Тернопільської області «Послуг з організації шкільного харчування» (код за ДК 021:2015:55523100-3:Послуги з організації шкільного харчування).

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду в двомісячний строк з дня його одержання.

Голова адміністративної колегії,
голови Відділення

Олег ФЕДОРЧУК

