



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

18.02.2021 № 70/8 – р/к

Справа № 2/01-135-19

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ БІЛОУСОВ АНТОН ОЛЕКСАНДРОВИЧ (ідентифікаційний номер – 3254304798) (надалі – ФОП БІЛОУСОВ А.О.) та ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ РОЩЕНКО ТЕТЯНА СЕМЕНІВНА (ідентифікаційний номер – 2104101126) (надалі – ФОП РОЩЕНКО Т.С.) подали тендерні пропозиції на участь у торгах на закупівлю «ДК 021:2015: 33120000-7 – Системи реєстрації медичної інформації та дослідне обладнання. Електрокардіограф, отоофтальмоскоп, спірометр», проведених Комунальним некомерційним підприємством Балаклійської районної ради Харківської області «Балаклійський районний центр первинної медико – санітарної допомоги» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2019-01-14-001044-с) (надалі – Торги).

При цьому, ФОП БІЛОУСОВ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. спільно готувалися до участі у вказаних торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 2/01-135-19 такі дії ФОП БІЛОУСОВА А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та 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», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/01-135-19 про порушення ФОП БІЛОУСОВИМ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 15.01.2021 № 70-03/12-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-135-19 (надалі – Справа) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (2) Антиконкурентні узгоджені дії, які є предметом у Справі, стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Комунальним некомерційним підприємством Балаклійської районної ради Харківської області «Балаклійський районний центр первинної медико – санітарної допомоги» відкритих торгів з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» по закупівлі «ДК 021:2015: 33120000-7 – Системи реєстрації медичної інформації та дослідне обладнання. Електрокардіограф, отоофтальмоскоп, спірометр» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2019-01-14-001044-с) (надалі – Тorgи).

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ФОП БІЛОУСОВ А.О., ідентифікаційний номер – 3254304798. Місце проживання: 61106, м. Харків, вул. Миру, 76, кв. 53. Основним видом діяльності ФОП БІЛОУСОВА А.О. є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90);
 - ФОП РОЩЕНКО Т.С., ідентифікаційний номер – 2104101126. Місце проживання: 63736, Харківська обл., м. Купянськ, смт Ківшарівка, буд. 63, кв. 77. Основним видом діяльності ФОП РОЩЕНКО Т.С. є неспеціалізована оптова торгівля (код за КВЕД 46.90).

3. Процедурні дії

- (4) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 17.09.2019 № 408 за ознаками вчинення ФОП БІЛОУСОВИМ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист

економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 19.09.2019 № 159-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-135-19.

- (5) Згідно з розпорядження Голови Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23 – рп Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України з 12.06.2020 змінило найменування на Східне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
- (6) Листами Відділення від 15.01.2021 № 70-02/2-270 та № 70-02/2-271 копія витягу з подання з попередніми висновками у справі № 2/01-135-19 була надіслана ФОП БІЛОУСОВУ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. за їх місцезнаходженням.

4. Інформація про торги

- (7) Замовником на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» 14.01.2019 опубліковано оголошення (UA-2019-01-14-001044-с) про проведення Торгів.
- (8) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 01.02.2019 (18 год. 00 хв.).
- (9) Проведення електронного аукціону Торгів (дата і час) – 04.02.2019 (11 год. 58 хв.).
- (10) Очікувана вартість закупівлі – 146 000,00 грн.
- (11) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подані тендерні пропозиції від:
 - ФОП БІЛОУСОВА А.О.;
 - ФОП РОЩЕНКО Т.С.
- (12) Ціни тендерних пропозицій, запропонованих ФОП БІЛОУСОВИМ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. на Торги, становила:

№ з/п	Назва суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ФОП БІЛОУСОВ А.О.	145 990, 00	145 990, 00
2	ФОП РОЩЕНКО Т.С.	145 900, 00	145 900, 00

- (13) Відповідно до протоколу (рішення) від 07.02.2019 № 55 Замовника переможцем Торгів визнано ФОП РОЩЕНКО Т.С. з пропозицією 145 900 гривень, з якою укладено договір від 22.02.2019 № 114.
- (14) За результатами аналізу документів, поданих ФОП БІЛОУСОВИМ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. у складі тендерних пропозицій на Торги, інформації, зібраної Відділенням в ході розгляду Справи, виявлені обставини, які свідчать про вчинення ФОП БІЛОУСОВИМ А.О. та

ФОП РОЩЕНКО Т.С. (надалі – Учасники торгів, Відповідачі) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, що підтверджується наступним.

5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

5.1. Використання у господарській діяльності однієї точки доступу до мережі Інтернет та мобільного номеру телефону

- (15) Відповідно до інформації ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРРО» (лист від 26.04.2019 № 206/1429/03 (вх. від 10.05.2019 № 3358)) Учасники торгів подавали свої тендерні пропозиції для участі у Торгах з одного електронного майданчика, а саме: «Держзакупівлі.Онлайн», оператором якого є ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» (надалі – ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН»).
- (16) Інформація щодо завантаження тендерних пропозицій Учасниками торгів на Торги (відповідно до листа ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» від 21.05.2019 № 210519-5 (вх. від 27.05.2019 № 392кі)):

Назва суб'єкта господарювання	ІР – адреса, з якої завантажено тендерну пропозицію	Дата та час завантаження тендерної пропозиції
ФОП БІЛОУСОВ А.О.	82.117.232.216	30.01.2019 – 11:14
ФОП РОЩЕНКО Т.С.	82.117.232.216	30.01.2019 – 10:18

- (17) Також, з вищезазначеної ІР-адреси ФОП РОЩЕНКО Т.С. здійснювала вхід до системи «Prozorro» під час проведення аукціону у Торгах.
- (18) Як вбачається з листа ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» від 21.05.2019 № 210519-5 (вх. від 27.05.2019 № 392кі) Учасники торгів здійснювали перерахування коштів за послуги майданчика задля участі у Торгах з рахунків, відкритих в одному банку – АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВІ «АЛЬФА-БАНК» (надалі – АТ «АЛЬФА-БАНК»): ФОП БІЛОУСОВ А.О. – 30.01.2019, ФОП РОЩЕНКО Т.С. – 16.01.2019.
- (19) Згідно з інформацією АТ «АЛЬФА-БАНК» (лист від 14.12.2020 № 28159/БТ (вх. від 17.12.2020 № 780кі)) Учасники торгів протягом 2018 року та січня 2019 року входили до електронного кабінету для здійснення операцій по рахункам з однієї ІР-адреси, а саме: 82.117.232.216, в тому числі в дні здійснення перерахування коштів за послуги майданчика для участі у Торгах.

- (20) За інформацією, наданою ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ВЕЛТОН.ТЕЛЕКОМ» листом від 06.05.2019 № 193/2 (вх. від 13.05.2019 № 3398), IP-адреса 82.117.232.216 у період підготовки до участі та участі в Торгах виділена в користування фізичній особі – підприємцю Андрєєвій Тетяні Олексіївні (ідентифікаційний номер – 3064007306) за адресою: м. Харків, майдан Павловський, буд. 10.
- (21) Отже, вищенаведене є свідченням того, що Учасники торгів у господарській діяльності використовують одну точку доступу до мережі Інтернет (в тому числі під час участі у Торгах), що в свою чергу підтверджує, що під час підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах ФОП БІЛОУСОВ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. діяли спільно та мав місце обмін інформацією між ними.
- (22) Крім цього, слід зазначити, що Учасники торгів при відкритті та обслуговування рахунків в АТ «АЛЬФА-БАНК» вказали один номер телефону, а саме: (050) 861-72-88 та одну електронну поштову скриньку, а саме: «andtatyana4@gmail.com» (лист АТ «АЛЬФА-БАНК» від 14.12.2020 № 28159/БТ (вх. від 17.12.2020 № 780кі)).
- (23) Зазначення при відкритті рахунків в банку одного мобільного телефону та однієї електронної поштової скриньки свідчить про спільне ведення господарської діяльності Учасниками торгів, а також про обмін інформацією між ними під час підготовки до участі у Торгах, при тому, що ФОП БІЛОУСОВ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. повинні були конкурувати на зазначених торгах.

5.2. Цінові пропозиції Відповідачів під час участі у Торгах

- (24) Аналізом цінових пропозицій ФОП БІЛОУСОВА А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. встановлено, що різниця між їх ціновими пропозиціями складає лише 90 грн. або 0,06 % (ФОП БІЛОУСОВ А.О. – 145 990, 00 гривень, ФОП РОЩЕНКО Т.С. – 145 900, 00 гривень).
- (25) При цьому, Учасники торгів не здійснювали кроків зі зниження своєї цінової пропозиції під час проведення аукціону в Торгах.
- (26) Тобто, незважаючи на досить незначну різницю між ціновими пропозиціями, Учасники торгів не здійснювали кроків зі зниження цінових пропозицій, а отже, це може свідчити про незацікавленість ФОП БІЛОУСОВА А.О. у здобутті перемоги на Торгах та впевненість ФОП РОЩЕНКО Т.С. у перемозі на Торгах, що в свою чергу може підтверджувати відсутність конкуренції між Учасниками торгів внаслідок погодженої і скоординованої поведінки.

5.3. Створення документів, поданих Відповідачами на Торги з використанням однієї техніки

- (27) Учасниками торгів до системи «Prozorro» завантажено свої тендерні пропозиції на Торги у вигляді відсканованих документів формату «PDF».
- (28) В той же час, документи обох Учасників торгів, які завантажені до системи «Prozorro» на Торги, зокрема, документ «Тендерна документація», мають однакові властивості документів, а саме: виробник PDF – «ABBY FineReader 12», версія PDF – 1.5 (Acrobat 6.x), а також виготовлені в один день та з незначним інтервалом у часі: 29.01.2019 о 16:26 (ФОП БІЛОУСОВ А.О.) та 29.01.2019 о 16:55 (ФОП РОЩЕНКО Т.С.), що зазначено у властивостях «PDF» файлів, завантажених Учасниками торгів до системи «Prozorro» для участі у Торгах.
- (29) Отже, використання однакового обладнання свідчить про погодженість поведінки Відповідачів та, враховуючи інші обставини Справи, про спільну підготовку тендерних пропозицій на Торги.

6. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного середовища

- (30) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП БІЛОУСОВА А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру).
- (31) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь – якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.
- (32) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (33) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (34) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, зокрема: використання спільних засобів зв'язку, завантаження тендерних пропозицій з однієї IP-адреси, не здійснення пониження ціни під час проведення аукціону, використання одного обладнання під час підготовки тендерних пропозицій не можуть бути результатом

випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками торгів своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (35) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів під час підготовки документації для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

7. Заперечення Учасників торгів

- (36) На подання про попередні висновки у Справі, які були надіслані ФОП БІЛОУСОВУ А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. листами від 15.01.2021 № 70-02/2-270 та № 70-02/2-271 відповідно, Відповідачі заперечень не надали.

8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (37) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників торгів не спростовується те, що вищезазначені дії ФОП БІЛОУСОВА А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. є узгодженою поведінкою, що стосуються спотворення результатів торгів, проведених Комунальним некомерційним підприємством Балаклійської районної ради Харківської області «Балаклійський районний центр первинної медико – санітарної допомоги» по закупівлі «ДК 021:2015: 33120000-7 – Системи реєстрації медичної інформації та дослідне обладнання. Електрокардіограф, отоофтальмоскоп, спірометр» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2019-01-14-001044-с).
- (38) Така поведінка Учасників торгів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (39) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 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.
- (40) Відповідно до інформації, розміщеної в ЄДР, господарська діяльність ФОП БІЛОУСОВА А.О. з 04.08.2020 припинена.
- (41) Відповідно до інформації, розміщеної в ЄДР, господарська діяльність ФОП РОЩЕНКО Т.С. з 15.01.2020 припинена.

- (42) Згідно з 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.
- (43) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (44) Оскільки господарська діяльність ФОП БІЛОУСОВА А.О. та ФОП РОЩЕНКО Т.С. припинена, та вони у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не є суб'єктами господарювання, на них не може бути накладений штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (45) Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

Визнати, що ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ БІЛОУСОВ АНТОН ОЛЕКСАНДРОВИЧ (ідентифікаційний номер – 3254304798) та ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ РОЩЕНКО ТЕТЯНА СЕМЕНІВНА (ідентифікаційний номер – 2104101126) вчинили порушення, 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 шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у процедурі закупівлі, проведеної

Комунальним некомерційним підприємством Балаклійської районної ради Харківської області «Балаклійський районний центр первинної медико – санітарної допомоги» по закупівлі «ДК 021:2015: 33120000-7 – Системи реєстрації медичної інформації та дослідне обладнання. Електрокардіограф, отоофтальмоскоп, спірометр» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro»: UA-2019-01-14-001044-с).

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

Голова колегії

Наталя ТРЕГУБЕЦЬ