



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

01.08.2019 № 93-р/к

Справа № 3/01-99-18

м. Харків

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ РЕВЕНКО РОМАН СЕРГІЙОВИЧ(надалі - ФОП Ревенко Р.С.) та ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ ПЕТРОВ ОЛЕКСАНДР ПАВЛОВИЧ (надалі - ФОП Петров О.П.) подали тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах, проведених НАЦІОНАЛЬНОЮ АКАДЕМІЄЮ НАЦІОНАЛЬНОЇ ГВАРДІЇ УКРАЇНИ на закупівлю «Крупа гречана, рис, пшоно, горох» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-02-24-000017-b) (надалі – Торги).

При цьому, ФОП Ревенко Р.С. та ФОП Петров О.П. під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Торгах.

За результатами розгляду справи № 3/01-99-18 такі дії ФОП Ревенка Р.С. та ФОП Петрова О.П. 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».

Адміністративна колегія Харківського обласного територіально відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 3/01-99-18 про порушення ФОП Ревенком Р.С. та ФОП Петровим О.П. законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 11.07.2019 № 300,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 3/01-99-18 (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 НАЦІОНАЛЬНОЮ АКАДЕМІЄЮ НАЦІОНАЛЬНОЇ ГВАРДІЇ УКРАЇНИ (ідентифікаційний код юридичної особи - 08610502, місцезнаходження: 61001, місто Харків, майдан Захисників України, 3) (надалі – Замовник) відкритих торгів на закупівлю «Крупа гречана, рис, пшоно, горох» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-02-24-000017-b).

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (4) ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ РЕВЕНКО РОМАН СЕРГІЙОВИЧ (надалі – ФОП Ревенко Р.С.) (ідентифікаційний номер - 3252613835; місце проживання: 71504, Запорізька область, місто Енергодар, вулиця Комсомольська, 93, квартира 14; основний вид діяльності - оптоваторгівля іншими товарами господарського призначення (код за КВЕД 46.49). В Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (надалі – ЄДР) міститься запис про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності ФОП Ревенка Р.С. від 30.10.2018 за № 21000060004005289.
- (5) ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ ПЕТРОВ ОЛЕКСАНДР ПАВЛОВИЧ (надалі – ФОП Петров О.П.) (ідентифікаційний номер - 2958637015; місце проживання: 62412, Харківська область, Харківський район, село Борисівка, вулиця Садова, 6, квартира 19; основний вид діяльності - оптоваторгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками (код за КВЕД 46.38). В ЄДР міститься запис про державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності ФОП Петрова О.П. від 27.09.2018 за № 24710060002077732.
- (6) Отже, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП Ревенко Р.С. та ФОП Петров О.П. (надалі разом – Учасники торгів, Відповідачі) на момент проведення торгів є суб'єктами господарювання.

3. Процедурні дії

- (7) За ознаками вчинення ФОП Ревенком Р.С. та ФОП Петровим О.П.

порушень, передбачених 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 під час участі у Торгах, адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі — адміністративна колегія Відділення) прийнято розпорядження від 02.10.2018 № 151-рп/к про початок розгляду справи № 3/01-99-18.

- (8) Керуючись абзацом четвертим пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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), інформацію про дату, час та місце розгляду Справи розміщено на веб-сайті Антимонопольного комітету України.

4. Інформація про торги

- (9) Замовником 24.02.2018 на веб-порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-02-24-000017-b) щодо проведення Торгів.
- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) – 12.03.2018 (00 год. 00 год.), початок електронного аукціону (дата і час) – 12.03.2018 (12 год. 03 хв.).
- (11) Очікувана вартість закупівлі – 660 500,00 гривень.
- (12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах подали тендерні пропозиції ФОП Ревенко Р.С. та ФОП Петров О.П.
- (13) Ціна тендерних пропозицій, запропонованих ФОП Ревенком Р.С. та ФОП Петровим О.П. на Торги, становила:

№	Найменування суб'єкта господарювання	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону), грн.
1	ФОП Ревенко Р.С.	659 400,00	659 400,00
2	ФОП Петров О.П.	660 500,00	660 500,00

- (14) Рішенням тендерного комітету Замовника від 12.03.2018 переможцем Торгів визнано ФОП Ревенка Р.С. за найнижчою ціною пропозицією у розмірі 659 400,00 гривень.
- (15) Замовником укладено з ФОП Ревенком Р.С. договір про закупівлю

товарів за державні кошти від 27.03.2018 № 279.

5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (16) Аналіз інформації та матеріалів, отриманих Харківським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі — Відділення) під час розслідування Справи засвідчив, що ФОП Ревенко Р.С. та ФОП Петров О.П. узгодили між собою умови участі у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

5.1. Спільне використання точки доступу до мережі Інтернет

- (17) За інформацією ДЕРЖАВНОГО ПІДПРИЄМСТВА «ПРОЗОРО», наданою листом від 06.08.2018 № 206/2261/03 (вх. від 14.08.2018 № 3517) під час участі у Торгах ФОП Ревенко Р.С. та ФОП Петров О.П. завантажували свої тендерні пропозиції з одного електронного майданчика, а саме: «ZAKUPKI.PROM.UA».
- (18) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (оператор електронного майданчика «ZAKUPKI.PROM.UA»), наданою листом від 30.08.2018 № 692/08 (вх. від 04.09.2018 № 4016) встановлено, що під час участі у Торгах ФОП Ревенко Р.С. та ФОП Петров О.П. здійснювали вхід до кабінету учасника, завантажували документи та вчиняли інші дії з однієї IP-адреси 178.165.36.238.
- (19) Згідно листа ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАКСНЕТ» від 16.11.2018 № 210 (вх. від 19.11.2018 № 5594), у період з 01.02.2018 по 01.04.2018 IP-адреса 178.165.36.238 була виділена у користування абоненту Марухленку Володимир Петровичу. Послуга підключення надавалась за адресою: місто Харків, проспект Тракторобудівників, 158-А, квартира 72.
- (20) Відповідно до інформації, розміщеної в ЄДР, ФОП Ревенко Р.С. зареєстрований в Запорізькій області, а ФОП Петров О.П. — в Харківській області.
- (21) Отже, використання Учасниками торгів однієї точки доступу до мережі Інтернет для здійснення входу до кабінету учасника, завантаження документів та інших дій свідчить про узгодженість дій Відповідачів під час участі у Торгах.

5.2. Синхронність дій Учасників торгів під час подання тендерних пропозицій та під час оплати за участь у Торгах

- (22) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій встановлено, що для участі у Торгах ФОП Ревенко Р.С. та ФОП Петров О.П. подали свої тендерні пропозиції 11.03.2018 о 23:38 та 11.03.2018 о 23:57,

відповідно. Тобто, Відповідачі подали свої пропозиції в один день з різницею 19 хвилин.

- (23) Згідно листа ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» від 30.08.2018 № 692/08 (вх. від 04.09.2018 № 4016), задля участі у Торгах ФОП Ревенком Р.С. та ФОП Петровим О.П. переховано грошові кошти через систему платежів «WayForPay» 07.03.2018 о 19:40 та 07.03.2018 о 19:07 відповідно. Тобто, Відповідачі перерахували грошові кошти задля участі у Торгах через одну систему платежів, в один день з різницею 33 хвилини.
- (24) Оскільки Учасники торгів не були обмежені в часі щодо здійснення оплати та подання своїх пропозицій від дати опублікування оголошення до кінцевої дати подання пропозицій, здійснення Відповідачами фінансових операцій та подання своїх пропозицій один і той же день, з невеликою різницею у часі та за допомогою однієї системи платежів не може бути простим співпадінням і свідчить про узгодженість дій ФОП Ревенка Р.С. та ФОП Петрова О.П. під час участі у Торгах.

5.3. Невідповідність тендерних пропозицій ФОП Петрова О.П.тендерній документації

- (25) Відповідно до інформації, розміщеної на веб-сайті «<https://prozorro.gov.ua>», та за інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА», наданою листом від 30.08.2018 № 692/08 (вх. від 04.09.2018 № 4016), ФОП Петровим О.П. не здійснено завантаження жодного документа у складі тендерної пропозиції під час участі у Торгах, окрім цінової пропозиції.
- (26) Відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» замовник відхиляє тендерну пропозицію в разі якщо:
- учасник не відповідає кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, установленим статтею 16 цього закону;
 - тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.
- (27) Неподання ФОП Петровим О.П. документів, визначених тендерною документацією, свідчить про його формальну участь у проведенні Торгів з метою забезпечення перемоги ФОП Ревенка Р.С.

5.4. Незмінність цінових пропозицій

- (28) Цінові пропозиції ФОП Ревенка Р.С. та ФОП Петрова О.П. у Торгах відрізняються між собою лише на 1 100 грн. або 0,17 відсотка.
- (29) При цьому, незважаючи на незначну різницю між ціновими пропозиціями, Учасники торгів цінові пропозиції не змінювали.

Первинна пропозиція ФОП Ревенка Р.С., грн.	Первинна пропозиція ФОП Петрова О.П., грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону) ФОП Ревенка Р.С., грн.	Остаточна пропозиція (за результатами аукціону) ФОП Петрова О.П., грн.
659 400,00	660 500,00	659 400,00	660 500,00

- (30) Вищезазначене свідчить про відсутність змагальності між ФОП Ревенком Р.С. та ФОП Петровим О.П. під час участі у Торгах.
- (31) Тобто, Учасники торгів діяли із попереднім погодженням ними власних цінових пропозицій і умов участі у Торгах з метою забезпечення ФОП Петровим О.П. перемоги ФОП Ревенка Р.С.

5.5. Взаємозв'язок між Відповідачами через номер мобільного телефону та адресу електронної пошти (e-mail)

- (32) У розумінні пункту 3 статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» веб-порталом Уповноваженого органу з питань закупівель є інформаційно-телекомунікаційна система, до складу якої входять модуль електронного аукціону і база даних, та який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією, доступ до якого здійснюється за допомогою мережі Інтернет.
- (33) В свою чергу, відповідно до пункту 6 статті 1 зазначеного вище Закону електронна система закупівель - інформаційно-телекомунікаційна система, що забезпечує проведення процедур закупівель, створення, розміщення, оприлюднення та обмін інформацією і документами в електронному вигляді, до складу якої входять веб-портал Уповноваженого органу, авторизовані електронні майданчики, між якими забезпечено автоматичний обмін інформацією та документами.
- (34) Згідно з підпунктами 34 та 35 Порядку функціонування електронної системи закупівель та проведення авторизації електронних майданчиків, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 24.02.2016 № 166, користувач несе відповідальність за свої дії, які вчиняються ним в електронній системі закупівель, та дії осіб, які вчиняються від його імені з використанням його даних персональної ідентифікації. Користувач несе відповідальність за зміст інформації, яка оприлюднюється в електронній системі закупівель.
- (35) За допомогою системи аналізу публічних закупівель ClarityProject Відділенням встановлено, що в базі даних Інформаційно-

телекомунікаційної системи «Prozorro» (надалі – ІТС ««Prozorro»») розміщена інформація про номер телефону ФОП Ревенка Р.С. 380502223022, зазначений у заявці на участь у торгах, проведених ВІЙСЬКОВОЮ ЧАСТИНОЮ 3017 (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-04-25-000223-b), що зафіксовано протоколом від 27.06.2019.

(36) За допомогою системи аналізу публічних закупівель ClarityProectВідділенням встановлено, що в базі даних ІТС ««Prozorro»» розміщена інформація про номер телефону ФОП Петрова О.П. 380502223022, зазначений у заявці на участь у торгах, проведених ВІЙСЬКОВОЮ ЧАСТИНОЮ 3017 (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-02-07-000809-c), що зафіксовано протоколом від 27.06.2019.

(37) За інформацією ПРИВАТНОГО АКЦІОНЕРНОГО ТОВАРИСТВА «ВФ УКРАЇНА» (надалі – ПАТ «ВФ Україна»), наданою листом від 20.05.2019 № 02/КИ-5/55 (вх. від 22.05.2019 № 381кі), у період з 18.08.2007 по 20.05.2019 користувачем телефонного номеру +380502223022 є Руденко Сергій Олександрович, зареєстрований за адресою: місто Харків, провулок Зерновий, 6/6, квартира 155.

(38) За допомогою системи аналізу публічних закупівель ClarityProectВідділенням встановлено, що в базі даних ІТС «Prozorro» розміщена інформація про адресу електронної пошти ФОП Ревенка Р.С. 0502223022sa@gmail.com, зазначену у заявці на участь у торгах, проведених ВІЙСЬКОВОЮ ЧАСТИНОЮ 3005 (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2017-09-06-000753-a), що зафіксовано протоколом від 27.06.2019.

(39) За допомогою системи аналізу публічних закупівель ClarityProectВідділенням встановлено, що в базі даних ІТС ««Prozorro»» розміщена інформація про адресу електронної пошти ФОП Петрова О.П. 0502223022sa@gmail.com, зазначену у заявці на участь у торгах, проведених ВІЙСЬКОВОЮ ЧАСТИНОЮ 3005 (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2018-03-19-002645-c), що зафіксовано протоколом від 27.06.2019.

(40) Отже, в базі даних ІТС «Prozorro» - веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель зазначені відомості щодо одного номеру мобільного телефону та однієї адреси електронної пошти (e-mail) Відповідачів.

(41) Внаслідок існування вищезазначеного зв'язку між Учасниками торгів усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність щодо їхньої поведінки під час участі у процедурах державних закупівель, крім того такі зв'язки свідчать про те, що ФОП Петров О.П. та ФОП Ревенко Р.С. були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

(42) Встановлені у справі факти у їх сукупності, зокрема, щодо:

- спільного використання точки доступу до мережі Інтернет,
- синхронності дій Відповідачів під час подання тендерних пропозицій,
- синхронності дій Відповідачів під час сплати коштів електронному майданчику;
- невідповідності тендерних пропозицій ФОП Петрова О.П. тендерній документації,
- незмінності цінових пропозицій,
- взаємозв'язку Відповідачів через номер мобільного телефону та адресу електронної пошти (e-mail),

не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах.

(43) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники торгів тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених Торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

(44) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

(45) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

(46) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.

(47) Отже, наведені вище факти у їх сукупності свідчать про вчинення

Відповідачами порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів, проведених НАЦІОНАЛЬНОЮ АКАДЕМІЄЮ НАЦІОНАЛЬНОЇ ГВАРДІЇ УКРАЇНИ на закупівлю «Крупа гречана, рис, пшоно, горох» з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-02-24-000017-b).

- (48) Відповідно до інформації, розміщеної на веб-сайті Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців «<https://usr.minjust.gov.ua>», господарська діяльність ФОП Ревенка Р.С. з 30.10.2018 припинена.
- (49) Відповідно до інформації, розміщеної на веб-сайті Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців «<https://usr.minjust.gov.ua>», господарська діяльність ФОП Петрова О.П. з 27.09.2018 припинена.
- (50) Оскільки господарська діяльність ФОП Ревенка Р.С. та ФОП Петрова О.П. припинена та він у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не є суб'єктом господарювання на нього не може бути накладений штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

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 Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ РЕВЕНКО РОМАН СЕРГІЙОВИЧ (ідентифікаційний номер – 3252613835) та ФІЗИЧНА ОСОБА-ПІДПРИЄМЕЦЬ ПЕТРОВ ОЛЕКСАНДР ПАВЛОВИЧ (ідентифікаційний номер – 2958637015) 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 НАЦІОНАЛЬНОЮ АКАДЕМІЄЮ НАЦІОНАЛЬНОЇ ГВАРДІЇ УКРАЇНИ на закупівлю «Крупа гречана, рис, пшоно, горох» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-02-24-000017-b).

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

Гейда І.О.

Члени колегії

Бугаєв А.М.

Трегубець Н.О.

Приймак Є.Б.

Аврамова С.П.