



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЛУГАНСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

04 грудня 2018р.

м. Северодонецьк

№ 10-р/к

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Л-ГРИФ» (надалі Відповідач-1) та фізична особа-підприємець Мовчан Людмила Віталіївна (надалі Відповідач-2) подали заявки на участь у процедурі закупівлі, проведеної філією «Петрівська лікарня Станично-Луганського РТМО» на закупівлю продуктів харчування (оголошення ID: UA-2016-09-14-000530-с) (надалі – **Закупівля**). При цьому ТОВ «Л-ГРИФ» та ФОП Мовчан Л.В. узгодили свої цінові пропозиції, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Торгах.

За результатами розгляду справи №22 такі дії ТОВ «Л-ГРИФ» та ФОП Мовчан Л.В. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, а саме процедури закупівлі продуктів харчування, що проводила філія «Петрівська лікарня Станично-Луганського РТМО» за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» (UA-2016-09-14-000530-с) у кількості 42 лота, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ТОВ «Л-ГРИФ» – 34 000 грн.; на ФОП Мовчан Л.В. – 35 200 грн.

Відповідно до п. 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 Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №22 про порушення ТОВ «Л-ГРИФ» та ФОП Мовчан Л.В. законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання ВДР від 12.11.2018 р. № 47,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Луганського обласного територіального

відділення Антимонопольного комітету України від 28.07.2017 р. № 27-рп/к розпочато розгляд справи № 22 за ознаками вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

- (2) Головою Відділення надіслано Відповідачеві-1 вимогу про надання інформації від 28.07.2017 р. № 04-10/500; Відповідачеві-2 – вимогу про надання інформації від 28.07.2017 р. № 04-10/499.
- (3) Також головою Відділення надіслано вимоги про надання інформації від 24.02.2017 р. №03-45/18 до ДП «Прозорро»; від 04.04.2017 р. №04-45/36 до ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»; від 04.04.2017 р. №04-45/37 та від 17.05.2017 р. №04-45/59 до ПАТ КБ «Приватбанк»; від 12.06.2018 р. №01-45/92 до ПАТ «Укртелеком»; від 18.09.2018 р. №01-26/574 до Слов'яносербської об'єднаної Державної податкової інспекції; від 20.09.2018 р. №1-26/579 до Станично-Луганського ОДПІ Головного управління ДФС у Луганській області; від 20.09.2018 р. №01-26/580 до Станично-Луганського районного відділу державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Луганській області.
- (4) Листами від 12.11.2018 р. №03-05/750 та від 12.11.2018 р. №03-05/751 Відповідачеві-1 та Відповідачеві-2 було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 12.11.2018 р. №47.
- (5) 04.12.2018 р. Відділенням проведено слухання у справі за участю представників Відділення та Відповідачів.
- (6) Відповідач-1 не надав Відділенню відповідь на Подання з попередніми висновками.
- (7) Відповідач-2 не надав Відділенню відповідь на Подання з попередніми висновками.

2. Відповідачі

- (8) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

- товариство з обмеженою відповідальністю «Л-ГРИФ».

організаційно-правова форма і назва суб'єкта господарювання - товариство з обмеженою відповідальністю, ідентифікаційний код юридичної особи - 34019941, місцезнаходження юридичної особи - 91480, Луганська обл., Новоайдарський район, місто Щастя, вулиця Гагаріна, будинок 1 К/1, скорочена назва згідно ЄДР - ТОВ «Л-ГРИФ».

ТОВ «Л-ГРИФ» здійснює господарську діяльність щодо: Код КВЕД 43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування; Код КВЕД 43.39 Інші роботи із завершення будівництва; Код КВЕД 43.91 Покрівельні роботи; Код КВЕД 43.99 Інші спеціалізовані будівельні роботи, н. в. і. у.; Код КВЕД 49.41 Вантажний автомобільний транспорт; Код КВЕД 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель (основний).

- фізична особа-підприємець Мовчан Людмила Віталіївна.

організаційно-правова форма і назва суб'єкта господарювання - фізична особа-підприємець, ідентифікаційний код – [REDACTED] місце проживання - 93613, Луганська обл., Станично-Луганський район, селище міського типу Петропавлівка, вулиця Комінтерна, будинок 74 Г. ФОП Мовчан Л.В. здійснює господарську діяльність щодо Код КВЕД 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (основний); Код КВЕД 47.19 Інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах.

3. Обставини справи

- (9) Відділенням Відповідно до інформації, яка міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців і громадських формувань, засновниками і кінцевими бенефеціарними власниками ТОВ «Л-ГРИФ» є:
- **Мовчан Людмила Віталіївна**, індекс 93613, Луганська обл., Станично-Луганський район, селище міського типу Петропавлівка, вулиця Комінтерна, будинок 74 Г, паспорт [REDACTED]
 - **Мовчан Олександр Миколайович**, індекс 93613, Луганська обл., Станично-Луганський район, селище міського типу Петропавлівка, вулиця Комінтерна, будинок 74 Г.
- (10) При цьому керівником і підписантом ТОВ «Л-ГРИФ» є **Мовчан Людмила Віталіївна**.
- (11) **Відповідно до інформації, яка міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців і громадських формувань, другий учасник процедури Закупівлі - ФОП Мовчан Людмила Віталіївна** проживає за адресою: 93613, Луганська обл., Станично-Луганський район, селище міського типу Петропавлівка, вулиця Комінтерна, будинок 74 Г.
- (12) У додатках до листа б/д б/н (вхідний №03-10/794 від 08.09.2017 р.) ФОП Мовчан Л.В. надала Відділенню копію паспорта [REDACTED]
- (13) **Оскільки серія і номер паспорта є унікальними і не можуть повторюватись у різних осіб, Мовчан Л.В., яка є засновником, кінцевим бенефеціарним власником, керівником і підписантом ТОВ «Л-ГРИФ» та ФОП Мовчан Л.В. є однією і тою самою особою.**
- (14) Крім того, у листі б/д б/н (вхідний №03-10/794 від 08.09.2017 р.) ФОП Мовчан Л.В. підтвердила Відділенню, що вона і Мовчан О.М. є подружжям.
- (15) Також на вимогу Відділення Станично-Луганський районний відділ державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції повідомило, що є актовий запис про шлюб № 8 від 05.03.1994 р. відносно Мовчан Олександра Миколайовича та Мовчан Людмили Віталіївни (відмітка про розірвання шлюбу відсутня).
- (16) Отже, є всі підстави вважати, що ТОВ «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. є **пов'язаними особами** у розумінні статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», оскільки:
- Мовчан Л.В. і Мовчан О.М. є подружжям;
 - Мовчан Людмила Віталіївна, яка одночасно є фізичною особою підприємцем та засновником, кінцевим бенефеціарним власником, керівником і підписантом ТОВ «Л-ГРИФ» має можливість здійснення вирішального впливу або вирішальний вплив на господарську діяльність ТОВ «Л-ГРИФ», зокрема, шляхом реалізації права володіння або користування активами чи їх значною часткою.
- (17) Пов'язаність осіб ТОВ «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. свідчить про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між цими суб'єктами господарювання.
- (18) Відповідно до інформації, яка міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців і громадських формувань щодо ТОВ «Л-ГРИФ», номерами телефону для здійснення зв'язку з юридичною особою є: 0642960003, **0507595795**.
- (19) Відповідно до інформації, яка міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців і громадських формувань щодо ФОП Мовчан Л.В.

номером телефону для здійснення зв'язку з фізичною особою-підприємцем є: **0507595795**.

- (20) Використання у господарській діяльності ТОВ «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. спільного номера телефону свідчить про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між цими суб'єктами господарювання.
- (21) Відділення звернулось до ДП «ПРОЗОРРО» з вимогою від 24.02.2017 р. №03-45/18 надати інформацію щодо авторизованих електронних майданчиків, з яких учасники здійснювали дії, пов'язані з участю у Закупівлі.
- (22) ДП «ПРОЗОРРО» листом від 09.03.2017 №206/769/07 надало необхідну інформацію, відповідно до якої ТОВ «Л-ГРИФ» завантажило початкові пропозиції з авторизованого електронного майданчика ПриватМаркет (ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК»), а ФОП Мовчан Л.В. – з електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн (ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН»).
- (23) Відділення звернулось до ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК» з вимогою від 04.04.2017 №04-45/37 та до ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» з вимогою від 04.04.2017 №04-45/36 надати інформацію, зокрема, щодо реєстраційних даних та ІР-адрес, з яких учасники Закупівлі подавали свої тендерні пропозиції.
- (24) ТОВ «ДЕРЖЗАКУПІВЛІ.ОНЛАЙН» листом №200417/1 від 20.04.2017 р. повідомило Відділення, в тому числі щодо реєстраційних даних ФОП Мовчан Л.В., див. Таблицю 1:

Таблиця 1

Назва компанії українською мовою	ФОП Мовчан Людмила Віталіївна
Код за ЄДРПОУ	██████████
Контактна особа українською мовою	Мовчан Людмила Віталіївна
Телефон	38 050 759 57 95
Логін, пошта	ooo-es@list.ru

- (25) За інформацією, наданою Відділенню ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» у вищезазначеному листі, ФОП Мовчан Л.В. заходила на майданчик з ір-адреси **46.200.254.36**.
- (26) ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК» листами від 25.04.2017 №Э.DOG_POD/3-54091БТ та від 30.05.2017 № Е.30.0.0.0/4-66470 БТ повідомило Відділення, в тому числі щодо реєстраційних даних ТОВ «Л-ГРИФ», див. Таблицю 2:

Таблиця 2

Назва компанії українською мовою	ТОВ «Л-ГРИФ»
Код за ЄДРПОУ	34019941
Контактна особа українською мовою	Мовчан Олександр Миколайович
Телефон	38 050 936 14 12
Логін, пошта	ooo-es@list.ru

- (27) За інформацією, наданою Відділенню ПАТ КБ «ПРИВАТБАНК», ТОВ «Л-ГРИФ» заходило на майданчик з ІР-адреси **46.200.254.36**.
- (28) Отже, ТОВ «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. при реєстрації на авторизованих електронних майданчиках зазначили однакову адресу електронної поштової скриньки **ooo-es@list.ru**. Використання «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. однієї поштової скриньки свідчить про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між цими суб'єктами господарювання.
- (29) З метою з'ясування кому у вищезазначені дати надавались послуги з доступу до

мережі Інтернет з IP-адреси 46.200.254.36, Відділенням до ПАТ «УКРТЕЛЕКОМ» було надіслано вимогу №01-45/92 від 12.06.2018 р.

- (30) ПАТ «УКРТЕЛЕКОМ» листом від 22.06.2018 №1068-вих-80D731-80D922 повідомило відділення, що доступ до мережі Інтернет з ip-адреси 46.200.254.36 надавався абоненту **Мовчан Людмилі Віталіївні** (Луганська область, Станично-Луганський район, смт. Петропавлівка, вул. Слов'янська, буд. 74-Г).
- (31) **Довідково*** згідно рішення Петрівської селищної ради Станично-Луганського району Луганської області від 06.10.2015 №37/5 «Про перейменування вулиць, площ, провулків населених пунктів селищної ради – смт. Петрівка, с. Войтове» вул. Комінтерна смт. Петрівка перейменовано у вул. Слов'янську.
- (32) Листом від б/д б/н (вхідний №03-10/794 від 08.09.2017 р.) ФОП Мовчан Л.В. повідомила Відділення, що документи для участі в процедурі Закупівлі готував і завантажував її чоловік, Мовчан О.М.
- (33) Слід зазначити, що Мовчан О.М. разом з Мовчан Л.В. є засновниками і кінцевими бенефіціарними власниками ТОВ «Л-ГРИФ», Мовчан Л.В. є керівником і підписантом ТОВ «Л-ГРИФ», Мовчан О.М. і Мовчан Л.В. є подружжям.
- (34) Отже, той факт, що документи для участі в процедурі Закупівлі готувала і завантажувала одна особа – Мовчан О.М., свідчить про обізнаність дій та виключає існування конкурентної поведінки між цими суб'єктами господарювання.
- (35) Відповідно до інформації, яка міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців і громадських формувань щодо ФОП Мовчан Л.В., видами діяльності цього суб'єкта господарювання є: 47.11 Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами, 47.19 Інші види роздрібно торгівлі в неспеціалізованих магазинах.
- (36) Відповідно до інформації, яка міститься в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців і громадських формувань щодо ТОВ «Л-ГРИФ», видами діяльності цього суб'єкта господарювання є: 43.22 Монтаж водопровідних мереж, систем опалення та кондиціонування, 43.39 Інші роботи із завершення будівництва, 43.91 Покрівельні роботи, 43.99 Інші спеціалізовані будівельні роботи, н. в. і. у., 49.41 Вантажний автомобільний транспорт, 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель (основний вид).
- (37) Листом б/д б/н (вхідний №03-10/793 від 08.09.2017 р.) ТОВ «Л-ГРИФ» повідомило Відділення, що воно не має дозволу на торгівлю продуктами харчування.
- (38) Отже, той факт, що ТОВ «Л-ГРИФ» подаючи пропозиції для у участі у Закупівлі і не маючи дозволу на здійснення торгівлі продуктами харчування свідчить про те, що воно було «технічним» учасником і подало пропозицію з метою забезпечення перемоги іншому учаснику - ФОП Мовчан Л.В., уникаючи конкурентної боротьби під час проведення закупівлі та спотворюючи такими діями результат торгів.
- (39) Різниця (3 640,00 грн.) між ціновими пропозиціями ТОВ «Л-ГРИФ» (130 882,00 грн. з ПДВ) і ФОП Мовчан Л.В. (127 242,00 грн. з ПДВ) є незначною (і складає 2,86 %).
- (40) Враховуючи те, що ТОВ «Л-ГРИФ» на момент подання цінових пропозицій не мало досвіду виконання аналогічних договорів, предметом яких є продукти харчування, вищезазначені особливості при формуванні цінової пропозиції, не є природними і не можуть виникнути випадково при формуванні цін. Наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції учасників готувались кожним з них окремо та без обміну інформації між ними і є свідченням того, що під час підготовки цінових пропозицій між ТОВ «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. відбувався

обмін інформацією або цінові пропозиції готувались учасниками погоджено. Отже, учасники були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, що свідчить про те, що під час участі у процедурі Закупівлі учасники не змагались між собою, а діяли узгоджено, з метою забезпечення перемоги ФОП Мовчан Л.В.

- (41) Крім того слід зазначити, що ТОВ «Л-ГРИФ» для участі у процедурі Закупівлі встановило цінову пропозицію у розмірі 130 882,00 грн., яка дорівнює очікуваній Замовником вартості закупівлі, і протягом аукціону не намагалось її знизити.
- (42) Замовником було встановлено кінцевий строк подання тендерних пропозицій 18:00 год. 21.09.2016 р.
- (43) Згідно реєстру отриманих тендерних пропозицій ТОВ «Л-ГРИФ» свою пропозицію надало о 23:16 20.09.2016 р., а ФОП Мовчан Л.В. – о 15:53 21.09.2016 р., тобто у передостанній та останній день подання пропозицій, що свідчить про те, що обидва учасники готували тендерні пропозиції в стислі терміни, хоча Замовником на це відведено 8 днів.
- (44) Згідно статті 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.
- (45) 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.
- (46) 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.
- (47) Здійснивши аналіз проведеного електронного аукціону (Таблиця 3), встановлено, що переможцем процедури Закупівлі було визнано ФОП Мовчан Л.В., тендерна пропозиція якої була найбільш економічно вигідною, із ціною пропозицією 127 242,00 грн. з ПДВ.

Таблиця 3

Найменування учасника	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ТОВ «Л-ГРИФ»	130 882,00 грн. з ПДВ	130 882,00 грн. з ПДВ
ФОП Мовчан Л.В.	127 242,00 грн. з ПДВ	127 242,00 грн. з ПДВ.

- (48) Проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель <https://prozorro.gov.ua>, а саме сторінку зазначеної процедури закупівлі (UA-2016-09-14-000530-с) встановлено, що протягом трьох раундів аукціону ТОВ «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. не понижували початкової цінової пропозиції.
- (49) Учасник, який дійсно прагне отримати перемогу в конкурсних торгах, намагається запропонувати найбільш економічно вигідну ціну на товар, оскільки єдиним критерієм в зазначених торгах була саме ціна, то зі зниженням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (50) Крім того, учасник який бере участь у процедурі закупівлі, для забезпечення своєї перемоги пропонував би максимально низьку ціну на товар, що відповідає принципам ефективної конкуренції на основі власних досягнень суб'єкта господарювання. Отже, той факт що ТОВ «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції свідчить про те, що ТОВ «Л-ГРИФ» не збиралося

перемагати у зазначеній процедурі закупівлі, а підготувало свою пропозицію як прикриття з метою забезпечення перемоги ФОП Мовчан Л.В.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (51) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача-1 та Відповідача-2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (52) 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.
- (53) 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).
- (54) 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).
- (55) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, які свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів а саме:
 - Мовчан Л.В., яка є засновником, кінцевим бенефіціарним власником, керівником і підписантом ТОВ «Л-ГРИФ» та ФОП Мовчан Л.В. є однією і тою самою особою;
 - ФОП Мовчан Л.В. підтвердила Відділенню, що вона і Мовчан О.М. є подружжям;
 - Станично-Луганський районний відділ державної реєстрації актів цивільного стану головного територіального управління юстиції також підтвердив Відділенню про укладення шлюбу між Мовчан Олександром Миколайовичем та Мовчан Людмилою Віталіївною;
 - використання Відповідачами для зв'язку одного й того самого номеру телефону: 0507595795;
 - використання Відповідачами однієї й того самої адреси електронної пошти: ooo-es@list.ru ;
 - Відповідачі під час участі у процедурі Закупівлі входили до електронних майданчиків з однієї IP-адреси 46.200.254.36, яка за інформацією, наданою Відділенню ПАТ «УКРТЕЛЕКОМ», надавалася абоненту Мовчан Людмилі Віталіївні;
 - ФОП Мовчан Л.В. повідомила Відділення, що документи для участі в процедурі Закупівлі готував і завантажував її чоловік, Мовчан О.М.;

- згідно КВЕД ТОВ «Л-ГРИФ» не має дозволу на здійснення торгівлі продуктами харчування;
- різниця (3 640,00 грн.) між ціновими пропозиціями ТОВ «Л-ГРИФ» (130 882,00 грн. з ПДВ) і ФОП Мовчан Л.В. (127 242,00 грн. з ПДВ) є незначною (і складає 2,86 %);
- згідно реєстру отриманих тендерних пропозицій ТОВ «Л-ГРИФ» свою пропозицію надало о 23:16 20.09.2016 р., а ФОП Мовчан Л.В. – о 15:53 21.09.2016 р., тобто у передостанній та останній день подання пропозицій, свідчить про те, що обидва учасники готували тендерні пропозиції в стислі терміни;
- протягом трьох раундів аукціону ТОВ «Л-ГРИФ» і ФОП Мовчан Л.В. не понижували початкової цінової пропозиції

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 (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (56) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у процедурі закупівлі 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».
- (57) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (ФОП Мовчан Л.В.) одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (58) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі 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, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (59) Листами від 12.11.2018 р. № 03-05/750 та від 12.11.2018 р. № 03-05/751 ТОВ «Л-Гриф» та ФОП Мовчан Л.В. відповідно було направлено копію подання про попередні висновки у справі № 22.

5.1. Заперечення Відповідача-1

- (60) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідач-1 не надав свої зауваження та заперечення.

5.2. Заперечення Відповідача-2

- (61) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідач-2 не надав свої зауваження та заперечення.
- (62) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та ненадання зауважень і заперечень Відповідачами не спростовує висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у

узгодженості учасниками тендерів (торгів) своїх тендерних пропозицій є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів процедури закупівлі.

- (63) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону.

6. Визначення розміру штрафів

- (64) Відповідно до ч. 2 статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 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. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (65) Відповідно до ч. 5 статті 52 Закону, 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.
- (66) Головне управління ДФС у Луганській області повідомило Відділення, що ТОВ «Л-ГРИФ» звіт про фінансові результати за 2017 рік не надавало.
- (67) Відповідно до копії форми «Податкова декларація платника єдиного податку-фізичної особи-підприємця», дохід ФОП Мовчан Л.В. від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2017 рік становив 352,46 тисяч гривень.
- (68) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 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 ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 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 України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Л-ГРИФ» (ідентифікаційний код 34019941, місцезнаходження юридичної особи: 91480, Луганська область, Новоайдарський район, місто Щастя, вулиця Гагаріна, будинок 1 К/1) та фізична особа-підприємець Мовчан Людмила Віталіївна (ідентифікаційний код [REDACTED], місцезнаходження: 93613, Луганська область, Станично-Луганський район, селище міського типу Петропавлівка, вулиця Комінтерна, будинок 74 Г) 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 тендеру (торгів) шляхом узгодження поведінки під час участі у процедурі закупівлі продуктів харчування за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» ((оголошення ID: UA-2016-09-14-000530-с).

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Л-ГРИФ» штраф у розмірі 34 000 (тридцять чотири тисячі) гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Мовчан Людмилу Віталіївну штраф у розмірі 35 200 (тридцять п'ять тисяч двісті) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Луганського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова



К. Мешков