



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ДОНЕЦЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

"13" листопада 2018 року

м. Краматорськ

№ 55/9-п/к

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Лемешевський Олексій Анатолійович та фізична особа-підприємець Вовкогон Людмила Григорівна подали заявки на участь у восьми торгах на закупівлю ковбасних виробів, вершкового масла, м'яса, молока та вершків, сирів, риби, овочів, фруктів та горіхів, оброблених фруктів та овочів. Загальна очікувана вартість восьми процедур закупівель становила 5 054 400 (п'ять мільйонів п'ятдесят чотири тисячі чотириста) гривень.

При цьому, ФОП Лемешевський О.А. та ФОП Вовкогон Л.Г. не знижували ціни під час аукціонів, були зареєстровані за однією адресою, для реєстрації пропозицій використовували одну IP-адресу, подавали схожі в оформленні документи, із однаковими дефектами друку тощо, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендерах.

За результатами розгляду справи № 03-26-04/2018 такі дії ФОП Лемешевського О.А. та ФОП Вовкогон Л.Г., визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушення пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ФОП Лемешевського О.А. – 318 227 (триста вісімнадцять тисяч двісті двадцять сім) грн.; ФОП Вовкогон Л.Г. – 85 000 (вісімдесят п'ять тисяч) грн.

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 Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-26-04/2018 про порушення фізичною особою-підприємцем Лемешевським Олексієм Анатолійовичем (ідентифікаційний код 2855001492) та фізичною особою-підприємцем Вовкогон Людмилою Григорівною (ідентифікаційний код 1926207646) законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Відділу досліджень і розслідувань у справі № 03-26-04/2018 від 27.09.2018 №55/5-пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 11.04.2018 № 7-р розпочато розгляд справи № 03-26-04/2018 за ознаками вчинення фізичною особою-підприємцем Лемешевським Олексієм Анатолійовичем та фізичною особою-підприємцем Вовкогон Людмилою Григорівною порушення законодавства про захист економічної конкуренції передбаченого пунктом 1 статті 50 та визначеного пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки (ідентифікаційний код 20361881, місцезнаходження: 84500, Донецька обл. м. Бахмут, вул. Благовіщенська, буд. 43) у січні-лютому 2018 року на закупівлю:
1. Ковбасних виробів [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-25-001305-b] (далі – **Процедура 1**);
 2. Вершкового масла [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-25-001326-b] (далі – **Процедура 2**);
 3. М'яса [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000599-с] (далі – **Процедура 3**);
 4. Молока та вершків [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000493-с] (далі – **Процедура 4**);
 5. Сирів [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-19-001435-b] (далі – **Процедура 5**);
 6. Риби, рибного філе та іншого м'яса риби мороженого [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-19-001408-b] (далі – **Процедура 6**);
 7. Овочів, фруктів та горіхів [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000882-с] (далі – **Процедура 7**);
 8. Оброблених фруктів та овочів [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000710-с] (далі – **Процедура 8**).

- (2) Листами №55-02/529 від 21.05.2018 та №55-02/553 від 29.03.2018 Відділенням було повідомлено ФОП Лемешевського О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. відповідно, про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.
- (3) Головою Донецького відділення в рамках розгляду справи № 03-26-04/2018 було направлено вимоги щодо надання інформації:
- листом від 19.03.2018 № 01-34/327 державному підприємству «Прозорро»;
 - листом від 10.04.2018 № 55-02/397 товариству з обмеженою відповідальністю «Закупки.пром.уа»;
 - листом від 13.04.2018 № 55-02/426 приватному акціонерному товариству «ВФ Україна»;
 - листом від 13.04.2018 № 55-02/427 публічне акціонерне товариство «Перший український міжнародний банк»;
 - листом від 13.04.2018 № 55-02/428 Бахмутському об'єднаному управлінню пенсійного фонду України Донецької області;
 - листом від 08.05.2018 № 55-02/503 приватному акціонерному товариству «Київстар»;
 - листами від 08.05.2018 № 55-02/504 та від 18.06.2018 № 55-02/620 товариству з обмеженою відповідальністю «Укрнет»;
 - листом від 21.05.2018 № 55-02/529 фізичній особі-підприємцю Лемешевському Олексію Анатолійовичу;
 - листом від 24.05.2018 № 55-05/545 товариству з обмеженою відповідальністю «Інттел»;
 - листом від 29.05.2018 № 55-02/553 фізичній особі-підприємцю Вовкогон Людмилі Григорівні;
 - листом від 30.05.2018 № 55-02/559 акціонерному товариству комерційний банк «Приватбанк»;
 - листом від 18.06.2018 № 55-02/624 фізичній особі-підприємцю Лесик Наталі Іванівні;
 - листом від 10.07.2018 № 55-02/693 товариству з обмеженою відповідальністю «Артнет».

2. Відповідачі

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (І) Фізична особа-підприємець Лемешевський Олексій Анатолійович (ідентифікаційний код 2855001492, місце проживання: 84500, Донецька обл., м. Бахмут, пров. Ціолковського, буд. 19) (далі – ФОП Лемешевський О. А.) зареєстрований 12.12.2007 (відповідно до запису Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань). Основним видом діяльності за КВЕД є Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (47.11). Лемешевський О. А. є фізичною особою-підприємцем, має рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням фірмовий бланк та інші реквізити. У визначенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ФОП Лемешевський О. А. є суб'єктом господарювання.

- (II) Фізична особа-підприємець Вовкогон Людмила Григорівна (ідентифікаційний код 1926207646; місце проживання: 84500, Донецька обл., м. Бахмут, вул. О. Сибірцева, буд. 5, кв. 15) (далі – ФОП Вовкогон Л. Г.) зареєстрована 07.06.2016 (відповідно до запису Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань). Основним видом діяльності за КВЕД є Роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (47.11).
Вовкогон Л. Г. є фізичною особою-підприємцем, має рахунки в установах банків, фірмовий бланк та інші реквізити.
У визначенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ФОП Вовкогон Л. Г. є суб'єктом господарювання.

3. Обставини справи

- (5) Як було встановлено Відділенням під час здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, який було здійснено у зв'язку з надходженням звернення прокуратури Донецької області (лист №08-148 вих.-18 від 03.03.2018), ФОП Вовкогон Л. Г. та ФОП Лемешевський О. А. (далі – Учасники) протягом січня-лютого 2018 року разом брали участь у 8 процедурах відкритих торгів, замовником яких виступало Донецьке вище училище олімпійського резерву імені С. Бубки. Загальна очікувана вартість восьми процедур закупівель становила 5 054 400 (п'ять мільйонів п'ятдесят чотири тисячі чотириста) гривень.
- (6) Так, у січні 2018 року на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua) Замовником були оприлюднені оголошення про проведення процедур відкритих торгів на закупівлю продуктів харчування.
- (7) Відповідно до реєстрів отриманих тендерних пропозицій б/н та б/д, участь у Процедурах закупівель № 1 – 8 брали два учасники, а саме:
- фізична особа-підприємець Лемешевський Олександр Анатолійович;
- фізична особа-підприємець Вовкогон Людмила Григорівна.
- (8) Переможцем у Процедурах № 1 – 6, 8 визнано ФОП Лемешевського О. А., у Процедурі № 7 – ФОП Вовкогон Л. Г.
- (9) В ході торгів цінові пропозиції Учасників не змінювалися.
Цінові пропозиції Учасників по наведеним процедурам та лотам, очікувана вартість Замовника, зведені до таблиці у Додатку 1.
- (10) ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г., як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у процедурах закупівель, мають діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (11) Аналіз документів та інформації щодо проведення Процедур закупівель свідчить про те, що під час підготовки пропозицій конкурсних торгів між Учасниками відбулось узгодження участі у конкурсних процедурах.

- (12) Відділенням встановлено обставини, які свідчать про те, що Учасники торгів спільно вчиняли певні дії під час підготовки та участі у процедурі закупівлі, тобто, діяли узгоджено, що не є характерним для випадків, коли кожен учасник торгів самостійно на конкурсних засадах приймає участь у конкурсних торгах.
- (13) Аналізом тендерних пропозицій встановлено, що окремі документи, складені під час підготовки до участі у Процедурах закупівель та надані Учасниками у складі тендерних пропозицій всіх зазначених вище процедур мають, переважно, однакові назви, зміст та, не дивлячись на вільну форму складання окремих документів, візуальну ідентичність, однакові особливості (крапки, полоси, цятки, які мають однакові розмір, колір та розташування на сторінці).
- (14) Так, попри вимогу Замовника щодо вільного складання довідки, яка містить відомості про підприємство, довідки Учасників в усіх зазначених процедурах мають однакову послідовність викладення інформації, однакове стилістичне оформлення.
- (15) Надані Учасниками довідки: гарантійний лист; про наявність працівників відповідної кваліфікації; довідки-повідомлення про те, що фізична особа-підприємець не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів; та інші, мають однакові особливості, що дає підстави вважати, що друкувалися та/або сканувалися документи на одному принтері/сканері. Такими особливостями є крапки, полоси, цятки, які мають однакові розмір, колір та розташування на сторінці. Зазначені особливості можуть бути наслідками потрапляння пилу на скануючу поверхню сканера, пошкодження робочих елементів картриджу принтера, тощо.
- (16) Довідки ФОП Вовкогон Л. Г. та ФОП Лемешевського О. А. щодо предмету закупівлі мають однакову структуру, послідовність, однакові відступи та відрізняються від запропонованого Замовником тексту. Так:
- в довідках пропущено абзац: *«Маркування можуть наносити на одну із торцевих сторін тари за допомогою штампна, трафарета, етикетки або іншим способом, що забезпечить чіткість його читання із зазначенням: ...»*, який міститься у шаблоні тендерної документації Замовника;
 - в переліку відомостей, що зазначаються на маркуванні додано пункт: *«відповідність вимогам Державних стандартів на даний вид продукції та діючого санітарного законодавства України»*, тоді як Замовником даний пункт винесено до іншого розділу.
- (17) За інформацією ФОП Лемешевського О. А., наданою листом № 1/06 від 12.06.2018 на вимогу Відділення № 55-02/529 від 21.05.2018, підготовку та збір довідок здійснювала фізична особа-підприємець Лесик Наталя Іванівна. На підтвердження зазначеного, додається копія Договору про надання інформаційних (консультаційних) послуг від 02 січня 2018 року, та копії Актів виконаних робіт за січень – травень 2018 року. Для друку/сканування документів використовувався БФП (багатофункціональний пристрій) Canon MF 3010.
- (18) За інформацією Вовкогон Л. Г., наданою листом без номеру та без дати на вимогу Відділення №55-02/553 від 29.05.2018, документи для участі у конкурсних пропозиціях частково готувала фізична особа-підприємець Лесик Наталя Іванівна, що підтверджується договором від 10.01.2018. Друк та сканування документів для подання пропозицій виконувалось на БФП Canon MF 4018.

(19) За інформацією ФОП Лесик Наталі Іванівни (ідентифікаційний код 2638710680; місцезнаходження 84500, Донецька обл., м. Бахмут, вул. Незалежності, буд. 47, кв. 49), яка була надана листом від 16.07.2018 № 1 на вимогу Відділення № 55-02/624 від 18.06.2018, послуги з підготовки тендерної документації суб'єктам господарювання для участі у процедурах публічних закупівель ФОП Лесик Н. І. не надає. В межах укладених договорів з ФОП Лемешевським О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г., надавались запити до фіскальної служби України щодо надання довідок про відсутність заборгованості з податків, запити на отримання витягу з ЄДР. ФОП Лесик Н. І. готувала та формувала бухгалтерські довідки, які друкувалися з допомогою принтера Samsung ML-2165.

За поясненнями ФОП Лесик Н. І., за послугами з підготовки тендерної документації для участі у процедурах публічних закупівель, суб'єкти господарювання не звертаються.

(20) Отже, однаковість певних документів ФОП Лемешевського О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г., зокрема гарантійний лист; про наявність працівників відповідної кваліфікації; довідки-повідомлення про те, що фізична особа-підприємець не була засуджена за злочин, вчинений з корисливих мотивів; тощо, не може бути пояснене підготовкою таких документів однією особою, яку Відповідачі однаково випадково обрали для підготовки тендерних пропозицій.

(21) В ході аналізу зазначених Процедур встановлено, що цінові пропозиції учасника-переможця нижчі за ціни конкурента по кожному лоту (див. Додаток 1). Крім того, цінові пропозиції Учасників майже дорівнюють очікуваній вартості Замовника.

(22) Змагальність продавців-учасників конкурентних процедур закупівель ґрунтується на невпевненості кожного з них щодо поведінки інших учасників. Така невпевненість, зумовлює необхідність кожним з учасників для здобуття перемоги пропонувати найкращі умови, в тому числі найнижчу ціну. Відділенням встановлено, що Учасник, ціна якого вища за ціну учасника-переможця, не змінює свою первинну пропозицію показуючи свою пасивність, небажання конкурувати. При цьому ціни того, хто програв, не були запропоновані на найнижчому рівні (порівняно із середніми ринковими, які було встановлено Відділенням в ході аналізу цінових пропозицій в аналогічних процедурах публічних закупівель), що дозволяло їх зменшувати під час аукціону з метою отримання перемоги. Зазначене свідчить про домовленість між собою щодо умов своїх конкурсних пропозицій. Приклади цінових пропозицій на ринку наведені в таблиці

Назва товару	Середньо ринкова вартість, грн/кг	мін – мах ціна на ринку, грн/кг	ФОП Лемешевський О. А., грн/кг	ФОП Вовкогон Л. Г., грн/кг
Печінка яловича	58,29	55,00 – 73,50	68	69
Молоко згущене	41,08	21,00 – 63,45	73	74,7
Хек свіжоморожений	67,30	53,62 – 77,40	84,6	85
Томатне пюре	42,08	32,00 – 50,00	43,7	43,9
Консервовані помідори	56,98	49,00 – 66,00	49,7	49,8

(23) Узгодженість дій Учасників, обізнаність кожного учасника щодо цінових пропозицій опонента, дають можливість проявляти пасивність під час аукціону, пробуджують впевненість певного учасника відносно його перемоги.

В наслідок узгоджених дій, координації, Замовник не отримує той результат, який би він мав в умовах справжньої конкуренції.

- (24) Відповідно до вимог тендерної документації Замовника, учасникам необхідно було надати низку обов'язкових документів та довідок, зокрема:
- довідки, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям;
 - наявність обладнання та матеріально-технічної бази;
 - наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід;
 - інформацію щодо відповідності учасника вимогам, визначеним у статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі»;
 - довідку за підписом уповноваженої особи Учасника та завірену печаткою (*за наявності*), яка містить відомості про підприємство;
 - копію витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців;
 - інформацію та документи про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а також відповідну технічну специфікацію;
 - документи, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі щодо підпису документів тендерної пропозиції;
 - документ, що підтверджує надання учасником забезпечення тендерної пропозиції;
 - заповнений та підписаний уповноваженою посадовою особою або представником Учасника Проект договору;
 - Свідоцтво про реєстрацію платника податку на додану вартість або Витяг з реєстру платників податків на додану вартість (*для учасників-платників ПДВ*) або копію Свідоцтва про право сплати єдиного податку суб'єктом малого підприємництва-юридичною особою;
 - паспорт, копію довідки про присвоєння ідентифікаційного номера (*для фізичних осіб-підприємців*);
 - Гарантійний лист щодо погодження з істотними умовами договору до документації, а також терміном та умовами поставки товару;
 - Тендерну пропозицію.
- (25) При цьому, відповідно до пункту 3 розділу V тендерної документації Замовник приймає рішення про відмову в участі та відхиляє тендерну пропозиції учасника, зокрема якою учасник не надав в повному обсязі документи, які підтверджують відповідність встановленим кваліфікаційним критеріям згідно вимог тендерної документації.
- (26) Отже, кожен суб'єкт господарювання, беручи участь у процедурі закупівлі, намагається зібрати та подати якомога повний пакет документів з метою запобігання відхилення його пропозиції Замовником.
- (27) Натомість, дослідженням встановлено, що в кожній з Процедур один із Учасників, пропозиція якого мала вищу ціну, ніж у іншого учасника, подавав не всі документи передбачені тендерною документацією, що забезпечувало перемогу іншому учаснику.
- (28) В ході аналізу тендерних пропозицій, які були подані ФОП Вовкогон Л. Г., встановлено, що повний пакет документів зазначеним Учасником було надано лише в одній процедурі, в якій переможцем визнано ФОП Вовкогон Л. Г.

(Процедура № 7). В решті процедур Учасник надавала документи не в повному обсязі, зокрема, не надані:

- забезпечення тендерної пропозиції у формі електронної банківської гарантії;
- довідка щодо предмету закупівлі (крім Процедури № 1 та Процедури № 2);
- документи на підтвердження товару відповідним нормативним документам з зазначенням даних щодо якісних і технологічних характеристик предмету закупівлі.

- (29) У свою чергу, ФОП Лемешевський О. А., на відміну від Процедур закупівель № 1 – 6, 8, не маючи на меті отримати перемогу у Процедурі закупівлі № 7 подав пропозицію, яка не була визнана економічно вигідною та надав не повний перелік документів, які вимагалися Замовником, а саме не було надано документ, що підтверджує надання учасником забезпечення тендерної пропозиції та довідку, щодо предмету закупівлі завірену підписом та печаткою Учасника.
- (30) В усіх зазначених Процедурах Замовником вимагається надання учасником забезпечення тендерної пропозиції у формі електронної банківської гарантії, їх зобов'язанням банку, у якому відкритий розрахунковий рахунок учасника, у разі виникнення обставин, передбачених тендерною пропозицією, відшкодувати на рахунок Замовника суму забезпечення тендерної пропозиції, визначену в тендерній документації.
- (31) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про публічні закупівлі», забезпечення тендерної пропозиції – надання забезпечення виконання зобов'язань учасника перед замовником, що виникли у зв'язку з поданням тендерної пропозиції, у вигляді такого забезпечення, як гарантія.
- (32) Відповідно до статті 560 Цивільного кодексу України за гарантією банк, інша фінансова установа, страхова організація (гарант) гарантує перед кредитором (бенефіціаром) виконання боржником (принципалом) свого обов'язку.
- (33) Порядок надання банківських гарантій регулюється Положенням про порядок здійснення банками операцій за гарантіями в національній та іноземних валютах, затвердженим постановою Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639, яким передбачено, що гарантія – це спосіб забезпечення виконання зобов'язань, відповідно до якого банк-гарант бере на себе грошове зобов'язання бенефіціаром (замовником торгів) сплатити кошти за принципала (учасника) в разі невиконання останнім своїх зобов'язань у повному обсязі або їх частину в разі пред'явлення бенефіціаром вимоги та дотримання всіх вимог, передбачених умовами гарантії.
- (34) При цьому, за оформлення банківської гарантії стягується плата банком-гарантом. Тобто, суб'єкт господарювання, який має намір отримати перемогу у процедурі закупівлі, а не бере участь формально, повинен оформити банківську гарантію, зазнавши при цьому додаткових витрат, залежно від встановленого розміру комісії кожним окремим банком. Неоформлення відповідним Учасником банківської гарантії свідчить про не намагання стати переможцем у Процедурі закупівлі.
- (35) Отже, подання ФОП Вовкогон Л. Г. у Процедурах № 1- 6, 8 неповного пакету документів для участі у Процедурах торгів, свідчить про формальну участь підприємця у Процедурах закупівель та забезпечення перемоги ФОП

Лемешевському О. А., оскільки відповідно до пункту 1 розділу VI тендерної документації Замовник відмінює торги, зокрема, у разі подання для участі в них менше двох тендерних пропозицій.

Подання ФОП Лемешевським О. А. у Процедурі № 7 неповного пакету документів для участі у Процедурі торгів, свідчить про формальну участь підприємця у Процедурі закупівлі та забезпечення перемоги ФОП Вовкогон Л. Г., оскільки відповідно до частини 1 розділу VI тендерної документації Замовник відмінює торги, зокрема, у разі подання для участі в них менше двох тендерних пропозицій.

- (36) Отже, аналіз поведінки Відповідачів свідчить про свідомий розподіл між ними процедур закупівель, в яких кожен з них отримуватиме перемогу, та усунення конкуренції.
- (37) За даними ДП «Прозорро», які були надані листом №206/779/03 від 05.04.2018 на вимогу Донецького відділення від 19.03.2018 р. №01-34/327, ФОП Лемешевський О.А. та ФОП Вовкогон Л. Г. початкові пропозиції для участі в аукціонах подали з авторизованого електронного майданчика zakupki.prom.ua (ТОВ «Закупки.Пром.УА», 02121, м. Київ, вул. Харківське шосе, буд. 201-203, корпус 2-А, літера «Ф», оф. 114).
- (38) На вимогу Донецького відділення, ТОВ «Закупки.Пром.УА» (лист №315/04 від 25.04.2018р.) повідомило перелік IP-адрес (Internet Protocol address), з яких здійснювалась Учасниками Процедур закупівель реєстрація, а саме:

	Учасник	IP-адреса подання пропозиції	Дата подання пропозиції	Кінцевий строк подання ТП
Процедура 1	ФОП Вовкогон Л. Г. ФОП Лемешевський О. А.	188.163.102.172	08.02.18 11:04 08.02.18 10:44	10.02.18
Процедура 2	ФОП Вовкогон Л. Г. ФОП Лемешевський О. А.		08.02.18 09:51 08.02.18 10:40	10.02.18
Процедура 3	ФОП Вовкогон Л. Г. ФОП Лемешевський О. А.		29.01.18 11:51 29.01.18 11:51	02.02.18
Процедура 4	ФОП Вовкогон Л. Г. ФОП Лемешевський О. А.		29.01.18 09:31 29.01.18 13:30	02.02.18
Процедура 5	ФОП Вовкогон Л. Г. ФОП Лемешевський О. А.		29.01.18 10:19 29.01.18 13:30	04.02.18
Процедура 6	ФОП Вовкогон Л. Г. ФОП Лемешевський О. А.		29.01.18 10:31 29.01.18 13:35	04.02.18
Процедура 7	ФОП Вовкогон Л. Г. ФОП Лемешевський О. А.		26.01.18 16:41 29.01.18 12:26	02.02.18
Процедура 8	ФОП Вовкогон Л. Г. ФОП Лемешевський О. А.		29.01.18 09:46 29.01.18 13:19	02.02.18

- (39) Вказане свідчить про те, що тендерні пропозиції ФОП Лемешевського О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. для участі у Процедурах закупівель були завантажені через один і той самий електронний майданчик, з однієї IP-адреси, із незначним часовим інтервалом, а в деяких випадках майже одночасно.
- (40) Також, ТОВ «Закупки.Пром.УА» повідомило відомості про оплату, які зведено до таблиці.

	Назва банку, з якого було перераховано кошти	Сума платежу, грн	Час зарахування	Номер рахунку, з якого було перераховано кошти
--	--	-------------------	-----------------	--

ФОП Вовкогон Л. Г.	ПАТ «ПУМБ»	7 600,00	24.01.2018 16:17	2600625390
	ПАТ «ПУМБ»	934,00	06.02.2018 15:27	2600625390
	ПАТ «ПУМБ»	1 020,00	08.02.2018 11:57	2600625390
ФОП Лемешевський О. А.	ПАТ «ПУМБ»	7 600,00	24.01.2018 18:38	26002962494359
	ПАТ «ПУМБ»	3 858,00	06.02.2018 15:47	26002962494359

- (41) Наявна IP адреса, 188.163.102.172, знаходиться в діапазоні, який локальним Інтернет-реєстратором виділено ПрАТ «Київстар» (код ЄДРПОУ 21673832, місцезнаходження: 03113, м. Київ, вул. Дегтярівська, буд. 53) юридична особа (згідно з випискою з ЄДР), основним видом діяльності за КВЕД є діяльність у сфері безпроводового електрозв'язку (61.20).
- (42) За інформацією ПрАТ «Київстар» (лист № 12078/05 від 15 червня 2018 року) IP-адреса (інформація з обмеженим доступом) відноситься до діапазону динамічних IP-адрес для доступу до мережі Інтернет (послуга «Домашній Інтернет»). Оскільки послуга «Домашній Інтернет» надається на підставі договору оферти без ідентифікації кінцевого споживача, ПрАТ «Київстар» наголошує на неможливості надання копії договору між Київстар та Абонентом. Крім того, ПрАТ «Київстар» зазначило, що вихід у мережу Інтернет через наявну IP-адресу здійснювався з міста (інформація з обмеженим доступом).
- (43) За інформацією відповідачів, у своїй господарській діяльності вони використовують електронні поштові скриньки, які розміщено на поштовому сервісі UKR.NET.
- (44) ТОВ «УКРNET» (код ЄДРПОУ 25589169, місце реєстрації: 03039, м. Київ, проспект Голосіївський, будинок 26) юридична особа (згідно з випискою з ЄДР), основним видом діяльності за КВЕД є комп'ютерне програмування (62.01), листом № 96/01/01-08 від 14 травня 2018 року надало інформацію щодо електронної поштової скриньки (інформація з обмеженим доступом), яку використовувала ФОП Вовкогон Л. Г. під час реєстрації на сайті авторизованого електронного майданчика zakurki.prom.ua. Зокрема, надано інформацію стосовно IP-адрес, за допомогою яких у період з грудня 2017 по квітень 2018 здійснювався доступ до зазначеної електронної поштової скриньки. Окрім IP-адрес, які створені технологією VPN (віртуальна приватна мережа), доступ здійснювався з використанням унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованій за протоколом IP (Internet Protocol address) (інформація з обмеженим доступом).
- (45) На вимогу Донецького відділення, ТОВ «УКРNET» листом №138/01/01-08 від 02.07.2018 надало інформацію щодо електронної поштової скриньки (інформація з обмеженим доступом), яка належить ФОП Лемешевському О. А. Зокрема, надано інформацію стосовно IP-адрес, за допомогою яких у період з грудня 2017 по квітень 2018 здійснювався доступ до зазначеної електронної поштової скриньки. Окрім IP-адрес, які створені технологією VPN, доступ здійснювався з використанням унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованій за протоколом IP (інформація з обмеженим доступом).
- (46) Наявна IP адреса (188.190.28.200) знаходиться в діапазоні, який локальним Інтернет реєстратором виділено ТОВ «ІНТЕЛ».

ТОВ «ІНТЕЛ» (код ЄДРПОУ 37071936, місцезнаходження: 84500, Донецька обл., м. Бахмут, пров. 2-й Ломоносівський, буд. 12) юридична особа (згідно з випискою з ЄДР), основним видом діяльності за КВЕД є інша діяльність у сфері електрозв'язку (61.90), листом №8 від 30.05.2018 надало відомості відносно абонента, який використовував ІР-адресу 188.190.28.200.

- (47) Зазначена ІР-адреса надається в користування фізичній особі Лемешевському Олексію Анатолійовичу. Договір діє з лютого 2016 року, послуги з доступу до мережі Інтернет надаються за адресою: м. Бахмут, вул. Горбатого, буд. 34, кв. 21.
- (48) Отже, вхід до електронної поштової скриньки ФОП Вовкогон Л. Г. та ФОП Лемешевського О. А. здійснювався, зокрема, з однієї ІР-адреси, яка за договором належить Лемешевському О. А.
- (49) Такі обставини, також, свідчать про те, що Учасники спільно (узгоджено) готували свої тендерні пропозиції, та координацію поведінки під час участі у процедурі закупівлі.
- (50) Виходячи з даних, що містяться у довідці №3 від 06.10.2016 року про наявність матеріально-технічної бази ФОП Вовкогон Л. Г., яка була надана в складі тендерної документації під час проведення тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки закупівлі «Яловичина (ошийок, лопатка, задня частина)» [ідентифікатор доступу UA-2016-09-27-001775-b], підприємницька діяльність здійснювалася за адресою: м. Бахмут, вул. Горбатого, 34.
- (51) Відповідно до інформації з довідки (б/н та б/д) про наявність матеріально-технічної бази ФОП Лемешевського О. А., яка була надана в складі тендерної документації під час проведення зазначеної процедури [ідентифікатор доступу UA-2016-09-27-001775-b], підприємницька діяльність здійснювалася за адресою: м. Бахмут, вул. Горбатого, 34 (приміщення орендоване ФОП Лемешевським О. А. у ФОП Лемешевської Я. І.).
- (52) Крім того, в ході дослідження даних, які містяться у скан-копії паспорту ФОП Вовкогон Л. Г., яка була надана в складі тендерної документації під час проведення у вересні 2016 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки закупівлі «Яловичина (ошийок, лопатка, задня частина)» [ідентифікатор доступу UA-2016-09-27-001775-b] встановлено, що місцем реєстрації громадянки Вовкогон Л. Г. з 11.06.1997 по 10.01.2017 є: м. Бахмут, пр. Ціолковського, 19. Дана адреса, виходячи зі скан-копії паспорту ФОП Лемешевського О. А., є місцем реєстрації фізичної особи Лемешевського О. А. з 23.03.2011 року. Тобто, з 2011 по 2017 рік Учасники були зареєстровані за однією адресою.
Зазначене підтверджується і Витягом з ЄДР станом на 05.01.2017 року.
- (53) Також, відповідно до інформації про здійснення зв'язку з фізичною особою-підприємцем, яка значиться у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, номер контактного телефону ФОП Вовкогон Л. Г (+380502140890), є ідентичним до номеру телефону ФОП Лемешевського О. А.

- (54) Крім того, ФОП Вовкогон Л. Г. у своїй довідці, яка містить відомості про підприємство, а також на бланках довідок, вказує номер телефону (+380506489343) який, відповідно до інформації про здійснення зв'язку з фізичною особою-підприємцем, що значиться у ЄДР, є номером телефону ФОП Лемешевської Я. І. – дружини учасника-конкурента ФОП Лемешевського О. А.
- (55) За інформацією Публічного акціонерного товариства «Перший український міжнародний банк» (код ЄДРПОУ 14282829, місцезнаходження: 04070, м. Київ, вул. Андріївська, буд. 4)) юридична особа (згідно з випискою з ЄДР), основним видом діяльності за КВЕД є інші види грошового посередництва (64.91), яка була надана листом №19.1/325 від 04.05.2018 року стосовно операцій за рахунками відкритими у Банку ФОП Лемешевським О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. встановлено, що між Учасниками відбувались взаємні розрахунки, інформація про які зазначена у нижченаведеній таблиці.

ФОП Лемешевський О. А. рахунок (інформація з обмеженим доступом) Дата Назва рахунку (платник/отримувач) Сума Призначення платежу	ФОП Вовкогон Л. Г. рахунок (інформація з обмеженим доступом) Дата Назва рахунку (платник/отримувач) Сума Призначення платежу
07.02.18 (інформація з обмеженим доступом) Надання поворотної безвідсоткової фінансової допомоги згідно з договором № 1 від 07.02.2018 р.	07.02.18 (інформація з обмеженим доступом) Надання поворотної безвідсоткової фінансової допомоги згідно з договором № 1 від 07.02.2018 р.
19.02.18 (інформація з обмеженим доступом) Повернення поворотної безвідсоткової фінансової допомоги згідно з договором № 1 від 07.02.2018 р.	19.02.18 (інформація з обмеженим доступом) Повернення поворотної безвідсоткової фінансової допомоги згідно з договором № 1 від 07.02.2018 р.

- (56) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.
- (57) Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.
- (58) Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ у листі від 27.09.2012 N 10-1390/0/4-12 «Про практику застосування судами законодавства при вирішенні спорів із зобов'язань, що виникають із договорів та інших правочинів» відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є підставою для виникнення правовідносин, учасниками яких є будь-які фізичні або юридичні особи.
- (59) Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під процент.
Враховуючи інформацію, викладену у вищенаведеній таблиці, взаємовідносини між ФОП Лемешевським О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку

Учасниками один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.

- (60) Так як, за договором безпроцентної позики немає отримання прибутку у вигляді процентів, немає ніякої іншої компенсації за користування коштами, ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. позичивши один одному кошти, з огляду на інфляцію, можуть отримати замість прибутку наявний збиток.
- (61) Тобто, ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г., вилучивши тимчасово з обороту кошти, усвідомлено йдуть на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримки свого конкурента.
- (62) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх, з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності підприємств.
- (63) Крім того, аналіз виписок по рахунках (інформація з обмеженим доступом) та (інформація з обмеженим доступом), які належать ФОП Вовкогон Л. Г. та ФОП Лемешевському О. А. відповідно, дає підстави для висновку про наявність сталих відносин між підприємцями.
По зазначених рахунках здійснювалися операції з видачі готівки через банкомати із застосуванням БПК (банківська платіжна картка). З наявної інформації вбачається певна закономірність відвідування банкоматів (зняття коштів майже в один час, з одних і тих же банкоматів), яка не пояснюється випадковим збігом.

Дата	ФОП Вовкогон Л. Г. (інформація з обмеженим доступом)		ФОП Лемешевський О. А. (інформація з обмеженим доступом)	
	Час	Розташування банкомату	Час	Розташування банкомату
(інформація з обмеженим доступом)	з	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)	з	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом) ⁷
(інформація з обмеженим доступом)	з	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)	з	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (64) Донецьким відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Лемешевського О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (65) Координація суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднаних 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.

- (66) 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).
- (67) Узгодженням дій учасників тендеру (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних 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).
- (68) Установлені Донецьким відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- схожість в оформленні документів, наявність однакових дефектів друку;
 - ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. були зареєстровані за однією адресою; вказують один номер телефону для здійснення зв'язку;
 - здійснення господарської діяльності в одному приміщенні, орендодавцем якого є ФОП Лемешевська Я. І.;
 - систематичне ненадання одним із учасників тендерного забезпечення;
 - завантаження тендерних пропозицій з однієї IP-адреси;
 - використання однієї IP-адреси для входу в сервіс електронної пошти;
 - рух грошових коштів між рахунками ФОП Лемешевського О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г.;
 - відсутність змагальності під час участі в аукціонів,
- 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.
- (69) З огляду на зазначене, Учасники під час підготовки документації для участі у торгах на закупівлю продуктів харчування (Процедури 1 – 8) діяли не самостійно, а згоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (70) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники 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».
- (71) Таким чином, матеріали справи свідчать про те, що ФОП Вовкогон Л. Г. та ФОП Лемешевський А. О. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Донецьким вищим училищем олімпійського резерву імені С. Бубки за предметами закупівель:
- «Ковбасні вироби» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні

- закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-25-001305-b] (**Процедура 1**);
- «Вершкове масло» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-25-001326-b] (**Процедура 2**);
 - «М'ясо» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000599-c] (**Процедура 3**);
 - «Молоко та вершки» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000493-c] (**Процедура 4**);
 - «Сири» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-19-001435-b] (**Процедура 5**);
 - «Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-19-001408-b] (**Процедура 6**);
 - «Овочі, фрукти та горіхи» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000882-c] (**Процедура 7**);
 - «Оброблені фрукти та овочі» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000710-c] (**Процедура 8**).

- (72) На виконання пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим 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), Відповідачам були направлені копії подання з попередніми висновками у справі № 03-26-04/2018, а саме ФОП Лемешевському О.А. (лист від 28.09.2018 № 55-02/1012) та ФОП Вовкогон Л.Г. (лист від 28.09.2018 № 55-02/1013).

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (73) На подання з попередніми висновками у справі Відповідачі не надали своїх зауважень та заперечень щодо висновків Відділення про порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (74) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- подання пропозицій з однієї IP адреси;
- схожості в оформленні документів;
- відсутності змагальності під час аукціонів;
- систематичному ненаданні одним із учасників тендерного забезпечення;

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, проведених Донецьким вищим училищем олімпійського резерву імені С. Бубки за предметами закупівель:

- «Ковбасні вироби» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-25-001305-b] (**Процедура 1**);
- «Вершкове масло» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-25-001326-b] (**Процедура 2**);
- «М'ясо» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000599-c] (**Процедура 3**);
- «Молоко та вершки» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000493-c] (**Процедура 4**);
- «Сири» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-19-001435-b] (**Процедура 5**);
- «Риба, рибне філе та інше м'ясо риби морожені» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-19-001408-b] (**Процедура 6**);
- «Овочі, фрукти та горіхи» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000882-c] (**Процедура 7**);
- «Оброблені фрукти та овочі» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-01-17-000710-c] (**Процедура 8**).

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

7. Визначення розміру штрафів

- (76) 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. У разі наявності незаконно

одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (77) Обсяг доходу ФОП Лемешевського О.А., відповідно до податкової декларації платника єдиного податку за 2017 рік, складає 4 212 452,76 (чотири мільйони двісті дванадцять тисяч чотириста п'ятдесят дві гривні сімдесят шість копійок).
- (78) Обсяг доходу ФОП Вовкогон Л.Г. відповідно до податкової декларації платника єдиного податку за 2017 рік, складає 983017,18 (дев'яност вісімдесят три тисячі сімнадцять гривень вісімнадцять копійок).
- (79) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії Учасників торгів 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.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 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), пунктом 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 Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ФОП Лемешевський О. А. (ідентифікаційний код 2855001492, місце проживання: 84500, Донецька обл., м. Бахмут, пров. Ціолковського, буд. 19) та ФОП Вовкогон Л. Г. (ідентифікаційний код 1926207646; місце проживання: 84500, Донецька обл., м. Бахмут, вул. О. Сибірцева, буд. 5, кв. 15) вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю Ковбасних виробів (Процедура 1), проведеної у січні 2018 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки.

1.1. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Лемешевського Олексія Анатолійовича штраф у розмірі 43 897 (сорок три тисячі вісімсот дев'яносто сім) гривень;

1.2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Вовкогон Людмилу Григорівну штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.

2. Визнати, що ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю Вершкового масла (Процедура 2), проведених у січні 2018 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки.

2.1. За порушення, вказане в пункті 2 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Лемешевського Олексія Анатолійовича штраф у розмірі 40 380 (сорок тисяч триста вісімдесят) гривень;

2.2. За порушення, вказане в пункті 2 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Вовкогон Людмилу Григорівну штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.

3. Визнати, що ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю М'яса (Процедура 3), проведених у січні 2018 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки.

3.1. За порушення, вказане в пункті 3 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Лемешевського Олексія Анатолійовича штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;

3.2. За порушення, вказане в пункті 3 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Вовкогон Людмилу Григорівну штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.

4. Визнати, що ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю Молока та вершків (Процедура 4), проведених у січні 2018 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки.

4.1. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Лемешевського Олексія Анатолійовича штраф у розмірі 45 150 (сорок п'ять тисяч сто п'ятдесят) гривень;

4.2. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Вовкогон Людмилу Григорівну штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.

5. Визнати, що ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю

Сирів (Процедура 5), проведений у січні 2018 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки.

5.1. За порушення, вказане в пункті 5 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Лемешевського Олексія Анатолійовича штраф у розмірі 27 391 (двадцять сім тисяч триста дев'яносто одна) гривень;

5.2. За порушення, вказане в пункті 5 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Вовкогон Людмилу Григорівну штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.

6. Визнати, що ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю Риби, рибного філе та іншого м'яса риби мороженого (Процедура 6), проведений у січні 2018 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки.

6.1. За порушення, вказане в пункті 6 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Лемешевського Олексія Анатолійовича штраф у розмірі 31 178 (тридцять одна тисяча сто сімдесят вісім) гривень;

6.2. За порушення, вказане в пункті 6 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Вовкогон Людмилу Григорівну штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.

7. Визнати, що ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю Овочів, фруктів та горіхів (Процедура 7), проведений у січні 2018 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки.

7.1. За порушення, вказане в пункті 7 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Лемешевського Олексія Анатолійовича штраф у розмірі 30 853 (тридцять тисяч вісімсот п'ятдесят три) гривні;

7.2. За порушення, вказане в пункті 7 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Вовкогон Людмилу Григорівну штраф у розмірі 15 000 (п'ятнадцять тисяч) гривень.

8. Визнати, що ФОП Лемешевський О. А. та ФОП Вовкогон Л. Г. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю Оброблених фруктів та овочів (Процедура 8), проведений у січні 2018 року тендерним комітетом Донецького вищого училища олімпійського резерву імені С. Бубки.

8.1. За порушення, вказане в пункті 8 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Лемешевського Олексія Анатолійовича штраф у розмірі 31 378 (тридцять одна тисяча триста сімдесят вісім) гривень;

8.2. За порушення, вказане в пункті 8 резолютивної частини рішення, накласти на Фізичну особу-підприємця Вовкогон Людмилу Григорівну штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень;

Додатки: на 1 арк. в 1 прим.

Відповідно до частини другої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України є обов'язковим до виконання.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» заявник, відповідач, третя особа мають право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету України повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова колегії -
голова відділення

О.М. Крамарь

Додаток І

	ФОП Вовкогон Л. Г.		ФОП Лемешевський О. А.		Замовник
	первинна, грн	остаточна, грн	первинна, грн	остаточна, грн	очікувана вартість, грн
Процедура 1: ковбасні вироби (2700 кг)	293 940,00	293 940,00	292 650,00	292 650,00	294 000,00
Процедура 2: вершкове масло (2000 кг)	269 600,00	269 600,00	269 200,00	269 200,00	270 000,00
Процедура 3: - лот 1 курятина (11000 кг) - лот 2 яловичина (6000 кг) - лот 3 печінка яловича (660 кг) - лот 4 індичатина (3000 кг) - лот 5 свинина (2400 кг)	1 017 800,00 900 000,00 41 400,00 389 700,00 330 480,00	1 017 800,00 900 000,00 41 400,00 389 700,00 330 480,00	1 015 600,00 894 000,00 40 800,00 388 800,00 329 760,00	1 015 600,00 894 000,00 40 800,00 388 800,00 329 760,00	2 683 200,00 1 020 000,00 900 000,00 42 000,00 390 000,00 331 200,00
Процедура 4: - лот 1 пастеризоване молоко (11000 л) - лот 2 згущене молоко (100 кг)	240 900,00 7 470,00	240 900,00 7 470,00	293 700,00 7 300,00	293 700,00 7 300,00	304 500,00 297 000,00 7 500,00
Процедура 5: - лот 1 твердий сир (2000 кг) - лот 2 м'який сир (2500 кг)	359 600,00 149 750,00	359 600,00 149 750,00	358 000,00 149 250,00	358 000,00 149 250,00	510 000,00 360 000,00 150 000,00
Процедура 6: Риба, рибне філе (2410 кг)	208 900,00	208 900,00	207 855,00	207 855,00	208 900,00
Процедура 7: - лот 1 буряк (2800 кг) - лот 2 морква (3000 кг) - лот 3 цибуля (3000 кг) - лот 4 капуста качанна (6000 кг) - лот 5 огірки (1200 кг) - лот 6 помідори (1200 кг) - лот 7 перець овочевий (120 кг) - лот 8 баклажани (120 кг) - лот 9 лимони (200 кг) - лот 10 яблука (7500 кг) - лот 11 банани (4000 кг) - лот 12 апельсини (1500 кг) - лот 13 мандарини (480 кг) - лот 14 хурма (480 кг)	21 840,00 29 700,00 29 700,00 47 400,00 16 560,00 16 560,00 1 080,00 1 596,00 8 600,00 148 500,00 142 800,00 65 250,00 18 096,00 18 096,00	21 840,00 29 700,00 29 700,00 47 400,00 16 560,00 16 560,00 1 080,00 1 596,00 8 600,00 148 500,00 142 800,00 65 250,00 18 096,00 18 096,00	22 400,00 30 000,00 30 000,00 48 000,00 16 800,00 16 800,00 1 128,00 1 608,00 8 800,00 150 000,00 143 600,00 65 850,00 18 192,00 18 192,00	22 400,00 30 000,00 30 000,00 48 000,00 16 800,00 16 800,00 1 128,00 1 608,00 8 800,00 150 000,00 143 600,00 65 850,00 18 192,00 18 192,00	572 400,00 22 400,00 30 000,00 30 000,00 48 000,00 16 800,00 16 800,00 1 440,00 1 680,00 8 800,00 150 000,00 144 000,00 66 000,00 18 240,00 18 240,00
Процедура 8: - лот 1 джеми (400 кг) - лот 2 сухофрукти (600 кг) - лот 3 родзинки без кісточок (250 кг) - лот 4 томатне пюре (250 кг) - лот 5 овочі консервовані в оцті (1350 кг) - лот 6 консервовані помідори (900 кг)	16 280,00 38 880,00 32 350,00 10 975,00 67 230,00 44 820,00	16 280,00 38 880,00 32 350,00 10 975,00 67 230,00 44 820,00	16 040,00 38 400,00 32 000,00 10 925,00 67 095,00 44 730,00	16 040,00 38 400,00 32 000,00 10 925,00 67 095,00 44 730,00	211 400,00 16 400,00 39 000,00 32 500,00 11 000,00 67 500,00 45 000,00