



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ДОНЕЦЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

« 29 » квітня 2020 року

№ 55/13-р/к

справа № 55/6-2019

м. Краматорськ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Приватне підприємство «АЗОВТЕХСТРОЙ» та фізична особа підприємця Мельник Любов Володимирівна подали заявки на участь у процедурі відкритих торгів на закупівлю товарів «Бітум та асфальт» Код ДК 021:2015:4410000-4 - Конструкційні матеріали (44113600-1 - Бітум та асфальт), замовником у яких виступило комунальне підприємство «Служба єдиного замовника» Авдіївської міської ради. Очікувана вартість процедури закупівлі становила 3 300 000 (три мільйони триста тисяч) гривень 00 копійок.

При цьому, приватне підприємство «АЗОВТЕХСТРОЙ» та фізична особа підприємця Мельник Любов Володимирівна завантажили тендерні пропозиції в один день з однієї IP-адреси, здійснювали телефонні перемовини, не понижували власні цінові пропозиції під час аукціону, подали схожу тендерну документацію тощо, тобто, узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у процедурі відкритих торгів.

За результатами розгляду справи № 55/6-2019 такі дії приватного підприємства «АЗОВТЕХСТРОЙ» та фізичної особи підприємця Мельник Любов Володимирівни, 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».

На порушників накладено штрафи: на ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» - 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн.; на ФОП Мельник Л.В. - 68 000 (шістдесят вісім 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 трьох років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 55/6-2019 про порушення приватним підприємством «АЗОВТЕХСТРОЙ» (ідентифікаційний код 24457017)

та фізичною особою підприємцем Мельник Любов Володимирівною (ідентифікаційний код 1837706329) законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Відділу досліджень і розслідувань у справі № 55/6-2019 від 15.04.2020 № 55-03/22п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - Донецьке відділення) від 11.07.2019 № 55/6-рп/к, було розпочато розгляд справи № 55/6-2019 за наявністю в діях приватного підприємства «АЗОВТЕХСТРОЙ» та фізичної особи підприємця Мельник Любов Володимирівни ознак 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 під час участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю товарів «Бітум та асфальт» Код ДК 021:2015:4410000-4 - Конструкційні матеріали (44113600-1 - Бітум та асфальт), проведених у лютому-березні 2019 року тендерним комітетом комунального підприємства «Служба єдиного замовника» Авдіївської міської ради (ідентифікаційний код 32270664; місцезнаходження юридичної особи: 86065, Донецька область, м. Авдіївка, вул. Молодіжна, буд. 3) (надалі - Замовник торгів).
- (2) За результатами здійснення збору та аналізу доказів у справі складено подання з попередніми висновками у справі від 15.04.2020 № 55-03/22п.
- (3) Листом від 15.04.2020 № 55-02/477 ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» було направлено копію подання з попередніми висновками у справі та повідомлено про день, час і місце розгляду справи.
- (4) Листом від 15.04.2020 № 55-02/476 ФОП Мельник Л.В. було направлено копію подання з попередніми висновками у справі та повідомлено про день, час і місце розгляду справи.

2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) приватне підприємство «АЗОВТЕХСТРОЙ» (ідентифікаційний код 24457017; місцезнаходження юридичної особи: 86060, Донецька область, м. Авдіївка, провулок Кар'єрний, буд. 1) (надалі - ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ», Відповідач 1).
ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» зареєстроване 27.08.1996 (згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань). Основним видом діяльності за КВЕД є оптова торгівля деревиною, будівельними матеріалами та санітарно-технічним обладнанням (46.73).
Відповідно до Статуту ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ», підприємство є юридичною особою, має самостійний баланс, рахунки в банківських установах, печатку зі своїм найменуванням, комерційне та фірмове найменування, бланки, логотип, знак для товарів та послуг, а також інші атрибути юридичної особи, передбачені чинним законодавством України.
Отже, у визначенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» є суб'єктом господарювання.

- б) фізична особа підприємець Мельник Любов Володимирівна (ідентифікаційний код 1837706329; місце проживання: 86020, Донецька область, Ясинуватський район, селище міського типу Очеретине, вул. Советська, буд. 24) (надалі - ФОП Мельник Л.В., Відповідач 2).

ФОП Мельник Л.В. зареєстрована 30.05.2013 (згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань). Основним видом діяльності за КВЕД є дослідження кон'юнктури ринку та виявлення громадської думки (73.20).

Отже, у визначенні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», ФОП Мельник Л.В. є суб'єктом господарювання.

3. Обставини справи

- (6) Під час здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, та виконання доручення Антимонопольного комітету України від 06.06.2019 № 13-02/567, за фактами, викладеними у зверненні громадської організації «Громадська платформа захисту конституції України та прав громадян», було встановлено, що ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. брали участь у процедурі відкритих торгів проведеної у лютому-березні 2019 року, замовником якої виступив тендерний комітет комунального підприємства «Служба єдиного замовника» Авдіївської міської ради.
- (7) Так, 28 лютого 2019 року на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), Замовником торгів було оприлюднене оголошення про проведення процедури відкритих торгів на закупівлю товарів «Бітум та асфальт» Код ДК 021:2015:4410000-4 - Конструкційні матеріали (44113600-1 - Бітум та асфальт) [ідентифікатор доступу UA-2019-02-28-000690-c] (надалі - Процедура закупівлі).
- (8) Предметом закупівлі були товари - «Бітум та асфальт» Код ДК 021:2015:4410000-4 - Конструкційні матеріали (44113600-1 - Бітум та асфальт). Місце поставки товарів: 86065, Донецька область, м. Авдіївка, вул. Молодіжна, буд. 3.
- (9) Строк поставки товарів - окремими партіями згідно заявок замовника з моменту укладання договору протягом 2019 року.
- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій - 18.03.2019 17:18.
- (11) Початок аукціону - 19.03.2019 14:06.
- (12) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій без номеру та без дати, участь у Процедурі закупівлі взяли два учасника, а саме:
- ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» із ціною пропозицією - 3 299 900 (три мільйони двісті дев'яносто дев'ять тисяч дев'ятсот) грн. 12 коп. (без ПДВ);
 - ФОП Мельник Л.В. із ціною пропозицією - 3 299 999 (три мільйони двісті дев'яносто дев'ять тисяч дев'ятсот дев'яносто дев'ять) грн. 93 коп. (з ПДВ).
- (13) В ході торгів цінові пропозиції ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. не змінювались.
- (14) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету від 26.03.2019 № 37, Процедуру закупівлі скасовано Замовником торгів, задля уточнення технічних вимог до предмета закупівлі.

- (15) ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В., як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у процедурі закупівлі, мали діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (16) Донецьким відділенням під час аналізу документів та інформації щодо проведення Процедури закупівлі встановлено обставини, які свідчать про те, що під час підготовки пропозицій конкурсних торгів та участі у процедурі закупівлі між ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. (разом - Учасники торгів, Відповідачі) відбулось узгодження участі у конкурсній процедурі, що не є характерним для випадків, коли кожен учасник торгів самостійно на конкурсних засадах бере участь у відкритих торгах. Зазначене підтверджується наступним.

3.1. Використання однієї IP адреси

- (17) Відповідно до статті 26 Закону України «Про публічні закупівлі», тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та шляхом завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (18) За даними державного підприємства «Прозорро», яке є офіційним порталом оприлюднення інформації про публічні закупівлі України prozorro.gov.ua, за допомогою якого Учасники торгів брали участь у Процедурі закупівлі, наданими листом від 13.06.2019 № 206/1851/03, на вимогу Донецького відділення від 29.05.2019 № 55-02/573, встановлено, що початкові тендерні пропозиції для участі в Процедурі закупівлі ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. подавали з авторизованого електронного майданчика Закупки.Пром.УА (ТОВ «Закупки.Пром.УА»).
- (19) За інформацією, наданою оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 03.07.2019 № 801/07, на вимогу Донецького відділення від 20.06.2019 № 55-02/650, встановлено, що ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. власні тендерні пропозиції подавали з однієї унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (*Internet Protocol address*) з невеликим часовим інтервалом - 4 хвилини, а саме:

Учасники торгів	Створення пропозиції	Дата та час подання тендерних пропозицій
ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»	IP адреса 77.111.244.52	15.03.2019 12:31
ФОП Мельник Л.В	IP адреса 77.111.244.52	15.03.2019 12:35

- (20) Спільне використання ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. однієї IP адреси під час вчинення дій, пов'язаних з подачею тендерних пропозицій, свідчить про те, що під час підготовки тендерних пропозицій та участі у Процедурі закупівлі, Учасники торгів діяли спільно, координуючи свої дії, та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, про що свідчить завантаження тендерних пропозицій з використанням обладнання з унікальною IP адресою, яка не може бути присвоєна іншому пристрою.
- (21) За інформацією, наданою ТОВ «УКРНЕТ» листом від 31.07.2019 № 260/01/01-08 на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/791, також встановлено, що

вищезазначена IP адреса (77.111.244.52) використовувалась (інформація з обмеженим доступом).

- (22) З відкритих даних встановлено, що діапазон IP адрес 77.111.244.0 - 77.111.244.255 належить HERN Labs AB, який розміщений в Швеції та використовується браузером Opera Mini Proxu з вбудованим VPN (*Virtual Private Network - віртуальна приватна мережа*).
- (23) За інформацією, отриманою від АТ КБ «ПРИВАТБАНК» листом від 12.08.2019 № 20.1.0.0.0/7-190803/220 на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/790, встановлено, що Учасники торгів, як до, так і під час участі у Процедурі закупівлі, синхронно використовували діапазон IP адрес (інформація з обмеженим доступом) для замовлення формування довідок АТ КБ «ПРИВАТБАНК».
- (24) Завантаження ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В., які виступають конкурентами у Процедурі закупівлі, власних тендерних пропозицій з однієї IP адреси (77.111.244.52), з невеликим часовим інтервалом (4 хвилини), а також синхронне використання діапазону IP адрес (інформація з обмеженим доступом) для замовлення довідок з банку, свідчить про те, що під час здійснення господарської діяльності, зокрема підготовки тендерних пропозицій та участі у Процедурі закупівлі, окремі суб'єкти господарювання діяли спільно, використовуючи один пристрій та браузер доступу до мережі Інтернет.

3.2. Спільне подання податкової звітності

- (25) За даними Головного управління ДФС у Донецькій області, наданими листом від 06.08.2019 № 62807/10/05-99-08-04-12, на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/798, встановлено, що ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В., у період з 01.01.2019 по 30.04.2019, подавали податкову звітність з однієї адреси електронної поштової скриньки та однієї унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP - 5.153.140.167.

ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»			ФОП Мельник Л.В.		
дата надіслання податкової звітності	IP адреса	адреса електронної поштової скриньки	дата надіслання податкової звітності	IP адреса	адреса електронної поштової скриньки
09.01.2019	5.153.140.167	інформація з обмеженим доступом	09.01.2019	5.153.140.167	інформація з обмеженим доступом
05.02.2019 13.02.2019			11.01.2019 15.01.2019 31.01.2019		
01.03.2019 12.03.2019			05.02.2019 08.02.2019 19.02.2019 27.02.2019		
01.04.2019 09.04.2019 19.04.2019	5.153.140.167	інформація з обмеженим доступом	03.04.2019 08.04.2019 17.04.2019 22.04.2019 24.04.2019	5.153.140.167	інформація з обмеженим доступом

- (26) За даними ТОВ «УКРНЕТ», наданими листом від 16.09.2019 № 304/01/01-08 на вимогу Донецького відділення від 04.09.2019 № 55-02/948, встановлено, що електронна поштова скринька (інформація з обмеженим доступом) зареєстрована (інформація з обмеженим доступом), при реєстрації вказано дані: ім'я користувача: (інформація з обмеженим доступом); дата народження: (інформація з обмеженим доступом); контакти: (інформація з обмеженим доступом).
- (27) Вказані обставини, свідчать про певний рівень взаємодії між ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В., зокрема, про постійний обмін інформацією між Учасниками торгів, в тому числі щодо фінансових показників підприємств на стадії підготовки тендерних пропозицій у Процедурі закупівлі, що є сприятливою умовою для погодження поведінки на торгах.

3.3. Пов'язаність Відповідачів через третіх осіб

- (28) В ході аналізу матеріалів справи, з'ясовні обставини, які свідчать про пов'язаність Відповідачів через третіх осіб з огляду на наступне.
- (29) Так, за даними АТ КБ «ПРИВАТБАНК», наданими листом від 12.08.2019 № 20.1.0.0.0/7-190803/220 на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/790, стосовно операцій за рахунками ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом) встановлено, що у період з січня 2019 по квітень 2019 років, ФОП Мельник Л.В. мала взаємні розрахунки з підприємствами, пов'язаними з ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ», інформація про які наведена у таблиці.

ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)				
платник	отримувач	дата	сума	призначення
(інформація з обмеженим доступом)	ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)	ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)	ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)

(інформація з обмеженим доступом)	ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
(інформація з обмеженим доступом)	ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)
ФОП Мельник Л.В. (інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)	(інформація з обмеженим доступом)

- (30) Також, ФОП Мельник Л.В. листом від 13.08.2019 № 32 повідомила, що орендує офісне приміщення у товариства з обмеженою відповідальністю «КВАРЦ» (ідентифікаційний номер 30956504; місцезнаходження юридичної особи: 86060, Донецька область, м. Авдіївка, провулок Комсомольський, буд. 1) (надалі - ТОВ «КВАРЦ») відповідно до договору оренди нежитлового приміщення від 05.11.2018 без номера.
- (31) Так, відповідно до Договору оренди нежитлового приміщення від 05.11.2018 без номера, ФОП Мельник Л.В. орендує у ТОВ «КВАРЦ», нежитлове приміщення за адресою 86060, Донецька область, м. Авдіївка, провулок Кар'єрний, буд. 1, загальною площею 18,0 кв.м., строком на 1064 календарних дні. Орендна плата встановлюється 100 (сто) грн. (з ПДВ) на місяць. Договір підписаний з виконуючим обов'язки генерального директора - Новак Андрієм Михайловичем.
- (32) За даними з витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань стосовно ТОВ «КВАРЦ», встановлено, що засновниками юридичної особи, зокрема, є:
- Новак Андрій Михайлович - кінцевий бенефіціарний власник (контролер);
 - Новак Сергій Михайлович - кінцевий бенефіціарний власник (контролер).

- (33) На вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/799, ФОП Мельник Л.В. надала інформацію щодо реалізації продукції бітум та асфальт за березень-квітень 2019 року (Договір поставки від 17.04.2018 № 17/04-2018-1; Договір постачання нафтопродуктів від 15.11.2018 № 2; Договір поставки від 04.02.2019 № 04/02-2019; Договір поставки від 21.02.2019 № 21/02-2019; Договір поставки від 22.04.2019 № 22/04-2019), та копії відповідних договорів поставки.
- (34) Під час аналізу наданих договорів, виявлено, що зазначені договори поставки підписані представником ФОП Мельник Л.В. за довіреністю від 18.07.2016 № 2915 - Новак Андрієм Михайловичем.
- (35) За даними з витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань стосовно ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ», встановлено, що засновниками юридичної особи є:
- Нічволода Юлія Ігорівна - кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - 50% статутного капіталу;
 - Новак Андрій Михайлович - кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - 25% статутного капіталу;
 - Новак Сергій Михайлович - кінцевий бенефіціарний власник (контролер) - 25% статутного капіталу.
- (36) Під час аналізу тендерної документації ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ», яку останнє завантажило до електронної системи Prozorro задля участі у Процедурі торгів, встановлено, що на офіційному бланку підприємства міститься номер телефону - (06236) 3-18-47.



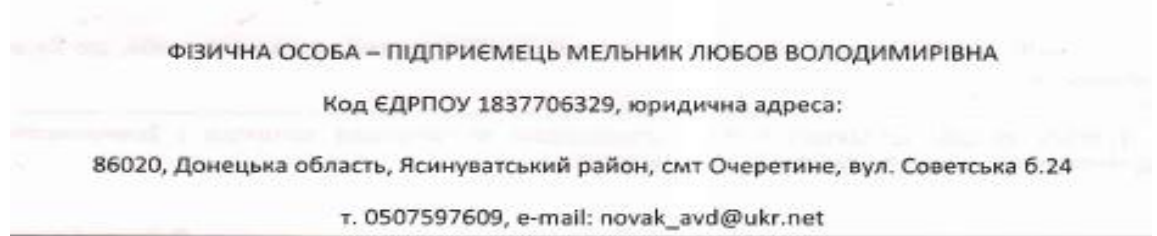
ЧП «АЗОВТЕХСТРОЙ»

Україна 86060, Донецька обл., г. Авдеевка, пер.Комсомольский, 1
 Тел/факс (06236) 3-18-47
 Р/с 2600135268 в ПАО «ПУМБ»
 МФО 334851, Код ОКПО 24457017
 ИНН плательщика НДС 244570115534, Св-во 23200605.
 Почтовый адрес: 86060, Донецкая обл., г. Авдеевка, пер.Комсомольский,1. E-MAIL: avdeevka2010@ukr.net

- (37) Відповідно до інформації, яка міститься у витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб підприємців та громадських формувань стосовно ФОП Мельник Л.В., в розділі «Інформація про здійснення зв'язку з фізичною особою підприємцем» також зазначено номер телефону 062 363 18 47.
- (38) Відповідно до інформації, наданої ПАТ «УКРТЕЛЕКОМ» листом від 05.08.2019 № 795-вих-80Д731-80Д922 на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/792, номер телефону (06236) 3-18-47 було закріплено за абонентом (інформація з обмеженим доступом), який (інформація з обмеженим доступом) припинив користування зазначеним номером. Також, ПАТ «УКРТЕЛЕКОМ» у зазначеному листі повідомило, що номер телефону (06236) 3-18-47 використовувався у період з січня по квітень абонентами без існування чинних договірних відносин на отримання телекомунікаційних послуг телефонного зв'язку.
- (39) Вищезазначені обставини дають підстави вважати, що Учасники торгів протягом певного періоду часу спільно здійснювали господарську діяльність (як до так і під час проведення Процедури закупівлі), що свідчить про високий ступінь довіри між Відповідачами, та є сприятливою умовою для обміну інформацією щодо фінансової та господарської діяльності, та погодження поведінки під час участі у Процедурі закупівлі.

3.4. Використання спільних засобів зв'язку

- (40) Під час аналізу тендерної документації ФОП Мельник Л.В., яку остання завантажила до електронної системи Prozorro задля участі у Процедурі торгів, встановлено, що офіційний бланк ФОП Мельник Л.В., на якому виготовлені деякі документи, зокрема, «ДОВІДКА КОРУПЦІЯ», «ДОВІДКА ОБЛАДНАННЯ» та «ПРОПОЗИЦІЯ», містять електронну адресу - novak_avd@ukr.net.



- (41) За даними ТОВ «УКРНЕТ», наданими листом від 31.07.2019 № 260/01/01-08, електронна поштова скринька (інформація з обмеженим доступом) зареєстрована (інформація з обмеженим доступом), при реєстрації вказано наступні дані: ім'я користувача (інформація з обмеженим доступом), дата народження (інформація з обмеженим доступом), контакти: (інформація з обмеженим доступом), (інформація з обмеженим доступом).
- (42) З огляду на те, що реєстраційні дані, вказані при реєстрації електронної поштової скриньки не відповідають даним ФОП Мельник Л.В., зазначене свідчить про використання ФОП Мельник Л.В. електронної поштової скриньки суб'єкта господарювання ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» (реєстраційні дані електронної поштової скриньки відповідають даним засновників юридичної особи), який виступав конкурентом під час участі у Процедурі закупівлі та у господарській діяльності.
- (43) Відповідно до інформації наданої ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 03.07.2019 № 801/07, встановлено, що і ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» і ФОП Мельник Л.В., під час реєстрації для входу до кабінету учасника відкритих торгів, у реєстраційних даних зазначили один і той самий контактний телефон – 050xxxxxxx.
- (44) За інформацією, наданою ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» листом від 13.08.2019 № 5 на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/796, встановлено, що номер телефону 050xxxxxxx, у період з 01.01.2019 по 29.03.2019, належав особі, відповідальній за господарську діяльність підприємства - директору ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» Вороній Ірині Василівні.
- (45) Зазначення одного й того самого номеру телефону на авторизованому електронному майданчику Закупки.Пром.УА суб'єктами господарювання, які окремо здійснюють господарську діяльність, та виступають конкурентами у торгах, не є природним та вказує на спільну підготовку документів задля участі у Процедурі закупівлі.
- (46) Під час збору та аналізу доказів у справі, було встановлено номери телефонів, які ФОП Мельник Л.В. використовувала під час здійснення господарської діяльності, а саме:
- +38050 xxxxxxxx - номер, зазначений підприємцем як контактні дані відповідальної особи на електронному майданчику Zakupki.Prom.ua;
 - +38050 xxxxxxxx - номер, зазначений підприємцем на офіційному бланку, та у відповіді на вимогу Донецького відділення, як номер, який використовувався ФОП Мельник Л.В. у 2019 році;

- (47) ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» під час здійснення господарської діяльності використовувало телефонний номер: +38050 xxxxxxxx, який зазначено підприємством як контактні дані відповідальної особи на електронному майданчику Zakupki.Prom.ua, та відповідно до інформації, наданої ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» листом 13.08.2019 № 5, належав Вороній Ірині Василівні, яка з 01.01.2019 по 29.03.2019 року була директором підприємства.
- (48) За результатами проведеного аналізу інформації наданої ПрАТ «ВФ Україна» листом від 16.08.2019 № 02/КИ-Б/88 на вимогу Донецького відділення від 09.08.2019 № 55-02/871, встановлено, що протягом лютого-березня 2019 року (зокрема, у період проведення Процедури торгів) між телефонними номерами (інформація з обмеженим доступом) (належить Вороні І.В., директору ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ») та (інформація з обмеженим доступом) (належить ФОП Мельник Л.В.) здійснювались вхідні/вихідні дзвінки, та обмін sms-повідомленнями.

Вихідні з (інформація з обмеженим доступом) (ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ») на (інформація з обмеженим доступом) (ФОП Мельник Л.В.)	Вихідні з (інформація з обмеженим доступом) (ФОП Мельник Л.В.) на (інформація з обмеженим доступом) (ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»)	Примітка
13.02.2019 09:47 (9 сек.) 13.02.2019 09:52 (14 сек.) 15.02.2019 17:51 (273 сек.) 15.02.2019 17:59 (21 сек.) 19.02.2019 10:30 (28 сек.) 19.02.2019 10:37 (56 сек.) 20.02.2019 12:29 (6 сек.) 22.02.2019 08:52 (88 сек.) 22.02.2019 10:37 (sms) 25.02.2019 07:42 (33 сек.) 27.02.2019 16:31 (67 сек.)	01.02.2019 16:15 (149 сек.) 04.02.2019 16:06 (25 сек.) 04.02.2019 17:04 (155 сек.) 06.02.2019 11:49 (29 сек.) 06.02.2019 17:54 (37 сек.) 11.02.2019 19:28 (94 сек.) 12.02.2019 09:59 (13 сек.) 20.02.2019 12:31 (9 сек.) 22.02.2019 08:51 (sms) 22.02.2019 10:16 (153 сек.) 22.02.2019 10:32 (35 сек.) 22.02.2019 10:44 (58 сек.) 22.02.2019 10:48 (59 сек.) 22.02.2019 10:57 (41 сек.) 22.02.2019 16:39 (19 сек.) 26.02.2019 17:09 (96 сек.) 27.02.2019 17:22 (198 сек.) 28.02.2019 17:26 (32 сек.)*	* - дата оголошення про проведення Процедури закупівлі
05.03.2019 18:23 (204 сек.) 13.03.2019 09:44 (43 сек.) 13.03.2019 09:47 (38 сек.) 13.03.2019 27:27 (15 сек.) 14.03.2019 16:36 (14 сек.)* 14.03.2019 16:38 (14 сек.)* 15.03.2019 13:08 (15 сек.)* 15.03.2019 16:37 (10 сек.)* 18.03.2019 10:26 (29 сек.) 19.03.2019 10:00 (26 сек.)* 19.03.2019 17:26 (7 сек.)* 19.03.2019 17:33 (37 сек.)* 26.03.2019 17:06 (38 сек.) 26.03.2019 17:15 (10 сек.) 27.03.2019 12:13 (13 сек.) 27.03.2019 13:57 (sms) 27.03.2019 13:57 (8 сек.) 28.03.2019 09:57 (63 сек.)	05.03.2019 19:46 (150 сек.) 06.03.2019 11:58 (32 сек.) 06.03.2019 17:38 (8 сек.) 06.03.2019 18:03 (sms) 08.03.2019 15:11 (47 сек.) 18.03.2019 10:09 (24 сек.) 19.03.2019 13:10 (10 сек.)* 19.03.2019 14:53 (35 сек.)* 19.03.2019 16:14 (66 сек.)* 19.03.2019 17:30 (25 сек.)* 22.03.2019 16:38 (75 сек.) 26.03.2019 16:51 (88 сек.) 26.03.2019 17:28 (21 сек.) 27.03.2019 12:15 (8 сек.) 27.03.2019 13:56 (8 сек.) 28.03.2019 15:09 (52 сек.) 28.03.2019 15:15 (9 сек.) 28.03.2019 16:15 (23 сек.)	** - дата створення документів, тендерних пропозицій Учасників торгів *** - дата проведення аукціону

- (49) З огляду на викладене, вищезазначене свідчить про постійний обмін інформацією між ФОП Мельник Л.В. та директором ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» Вороною Іриною Василівною, в тому числі, і в дні підготовки, завантаження документів до системи Prozorro та проведення аукціону Процедури закупівлі, що є сприятливою умовою для погодження поведінки на вказаних торгах.

3.5. Вчинення спільно певних дій

- (50) Відповідно до статті 10 Закону України «Про публічні закупівлі», оголошення про проведення процедури закупівлі оприлюднюється замовником через авторизований електронний майданчик на веб-порталі Уповноваженого органу не пізніше ніж за 15 днів до дня розкриття тендерних пропозицій.
- (51) Отже, кожен учасник торгів має не менше 15 днів для підготовки та подачі своєї тендерної пропозиції у будь-який день в межах встановленого строку.
- (52) Натомість, відповідно до інформації, наданої ТОВ «Закупки.Пром.УА» листом від 03.06.2019 № 801/07, виявлено, що ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. здійснювали перерахування коштів задля участі у процедурі закупівлі синхронно, в один день, з розбивкою на два платежі, використовуючи послуги одного й того самого банку - АБ КБ «ПРИВАТБАНК».

Учасники торгів	Дата зарахування коштів на суму 510,00 грн.	Дата зарахування коштів на суму 1 190,00 грн.
ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»	07.03.2019	15.03.2019
ФОП Мельник Л.В.	07.03.2019	15.03.2019

- (53) Також, ТОВ «Закупки.Пром.УА», листом від 03.07.2019 № 801/07, на вимогу Донецького відділення від 20.06.2019 № 55-02/650 надало інформацію, яка свідчить, що ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. власні тендерні пропозиції подали з невеликим часовим інтервалом - 4 хвилини.

Учасники торгів	Дата та час подання тендерних пропозицій
ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»	15.03.2019 12:31
ФОП Мельник Л.В.	15.03.2019 12:35

- (54) З огляду на те, що з моменту оголошення про проведення відкритих торгів (оголошення про проведення Процедури закупівлі від 28.02.2019) до кінцевого строку подання тендерних пропозицій (кінцевий термін подання тендерних пропозицій - 18.03.2019), у Учасників торгів було 19 днів, отже, синхронність дій є малоімовірною за відсутності погодженої конкурентної поведінки.
- (55) Учасники торгів ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. власні тендерні пропозиції у системі Prozorro розмістили у форматі «.pdf». За результатами аналізу властивостей цих файлів встановлено, що деякі електронні файли ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В., які мали готуватись Учасниками торгів індивідуально, створені синхронно та мають спільні унікальні особливості, які свідчать про єдине джерело походження файлів, а саме, у властивостях документів (метадані) у вкладці опис файлів вказані наступні значення параметрів, зокрема:

ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»			ФОП Мельник Л.В.		
назва документа	дата створення	властивості документа	назва документа	дата створення	властивості документа
«ДОВІДКА ПРО ОБЛАДНАННЯ»	14.03.2019 15:56	Додаток: Canon Версія PDF: 1.3	«ДОВІДКА ОБЛАДНАННЯ»	14.03.2019 15:48	Додаток: Canon Версія PDF: 1.3
«ЛИСТ ЗГОДА»	14.03.2019 15:59		«ПЕРСОНАЛЬНІ ДАНІ»	14.03.2019 15:49	
«КОМЕРЦІЙНА	14.03.2019		«ПРОПОЗИЦІЯ»	14.03.2019	

ПРОПОЗИЦІЯ»	15:53			15:43	
«ПАСПОРТ ЯКОСТІ»	15.03.2019 10:30		«ПАСПОРТ ЯКОСТІ»	15.03.2019 10:31	

- (56) Також, за результатами аналізу властивостей файлів, завантажених Учасниками торгів до системи Prozorro задля участі у Процедурі закупівлі, встановлено, що файли ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. створені синхронно в один день із невеликим часовим інтервалом.
- (57) Вказані обставини свідчать про одночасне та послідовне використання Учасниками торгів одного і того ж комп'ютерного обладнання для виготовлення (створення) файлів, які були завантажені під час участі у Процедурі закупівлі, що не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про спільну підготовку тендерних пропозицій Учасників торгів.

3.6. Схожість в оформленні документів

- (58) Під час аналізу документів, завантажених Учасниками торгів для участі у Процедурі закупівлі, встановлено, що низка документів ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В., які завантажено до електронної системи Prozorro, мають назви, які надруковані великими літерами, зокрема:
- ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» - «ВИПISKA»; «ВИТЯГ ПОДАТКОВА»; «ДОВІДКА ПРО ВІДСУТНІСТЬ ПІДСТАВ»; «ДОВІДКА ПРО ОБЛАДНАННЯ»; «КОМЕРЦІЙНА ПРОПОЗИЦІЯ»; «ЛИСТ ЗГОДА»; «НАКАЗ ДИРЕКТОР»; «ПАСПОРТ ЯКОСТІ»; «ПРОТОКОЛ»; «СТАТУТ 1»;
 - ФОП Мельник Л.В. - «ДОВІДКА КОРУПЦІЯ»; «ДОВІДКА ОБЛАДНАННЯ»; «ПАСПОРТ ЯКОСТІ»; «ПЕРСОНАЛЬНІ ДАНІ»; «ПРОПОЗИЦІЯ».
- (59) Відповідно до тендерної документації Замовника торгів низка документів задля участі у Процедурі закупівлі мала готувались у довільній формі, зокрема, довідка про обладнання.
- (60) Натомість, відповідно до документів ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В., завантажених до електронної системи Prozorro, вищезазначена довідка має одну дату реєстрації, однакове стилістичне оформлення, однакове розташування тексту по площині аркушу та стилістичні описки (відсутні відступи між тире та цифрами (-1); відсутні крапки після скорочення (*um*)).

Довідка ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»	Довідка ФОП Мельник
<p>15.03.2019 року № 4</p> <p style="text-align: center;">ДОВІДКА</p> <p>На балансі підприємства числяться наступні машини: - Фронтальний вантажник «ФОТОН» - 1 шт.; - автомобіль самоскид ГАЗ - 53 - 1 шт.</p> <p>ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» має у користуванні наступне офісне обладнання: комп'ютер (1 шт.), МФУ (1 шт).</p>	<p>15.03.2019 року</p> <p style="text-align: center;">ДОВІДКА</p> <p>На балансі підприємства числяться наступні машини: - Навантажувач «STALOWA WOLA» - 1 шт.</p> <p>ФОП Мельник Любов Володимирівна має у користуванні наступне офісне обладнання: комп'ютер (1 шт.), МФУ (1 шт).</p>

- (61) При цьому, ФОП Мельник Л.В., листом від 13.08.2019 № 32 на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/799 повідомила, що підготовку документів, поданих у складі тендерної пропозиції здійснювала особисто. Також, ФОП Мельник Л.В., зазначила, що третіх осіб для підготовки документів, в тому числі отримання довідок в державних установах, банківських установах, що подані учасником торгів у складі тендерної пропозиції для участі у Процедурі закупівлі - не залучала.

- (62) ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ», листом від 13.08.2019 № 5 на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/796 повідомило, що підготовкою тендерної документації для участі у Процедурі закупівлі здійснювала колишній директор підприємства - Ворона Ірина Василівна.
- (63) Характер та кількість збігів та наявність схожостей у документах, які надавались Учасниками торгів для участі у Процедурі закупівлі, неможливо пояснити випадковим збігом обставин та свідчить, що документи, для участі у зазначеній процедурі закупівлі, готувались учасниками спільно та узгоджено з використанням одних і тих самих файлів або про те, що документи готувались одним із учасників, що виключає можливість того, що тендерні пропозиції готувались кожним з учасників торгів окремо та без обміну інформацією між ними.
- (64) Схожість в оформленні документів, поданих у складі конкурсних пропозицій Учасників торгів, не може бути пояснена ні простим збігом, ані використанням шаблонів, у тому числі й установлених форм оформлення конкурсних пропозицій у мережі Інтернет, які також потребують подальшого редагування та внесення до них відомостей, які безпосередньо стосуються кожного окремого учасника та його участі саме у процедурі закупівлі UA-2019-02-28-000690-с.
- (65) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів вищезазначені документи мали б відрізнятися, у тому числі і за змістом, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (66) Таким чином, ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. при підготовці документів, поданих ними у складі цінкових пропозицій змінили ризик, що його породжує економічна конкуренція, на координацію своєї поведінки у господарській діяльності, чим і усунули конкуренцію між собою, а, відповідно, право на укладання договору на закупівлю було отримано не на конкурсних засадах.
- (67) Під час аналізу документів, наданих Учасниками торгів для участі у Процедурі закупівлі, встановлено, що всі документи ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В., які мали бути виготовлені кожним учасником торгів окремо із внесенням індивідуальних даних, мають об'єднуючі характерні позначки.
- (68) Характерні позначки розташовані по всій площині аркушу, мають вигляд крапок, цяток однакового розміру, колір та однаково розташовані на сторінці.
- (69) Зазначені особливості можуть бути наслідком потрапляння пилу на скануючу поверхню сканера, пошкодження робочих елементів картриджу принтера тощо, та свідчить про те, що ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. під час підготовки тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі, могли використовувати один і той самий пристрій (оргтехніку).
- (70) Вказані факти у своїй сукупності свідчать, що, на стадії підготовки пропозицій для участі у Процедурі закупівель, Учасники торгів обмінювались інформацією, були обізнані щодо пропозицій конкурсних торгів один одного, а також про те, що підготовка тендерних пропозицій ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. задля участі у Процедурі закупівлі здійснювалась однією особою (особами).

- (71) Необхідно зазначити, що такі суб'єктивні чинники, як індивідуальне планування кожним із суб'єктів господарювання тактики поведінки на торгах, хронології підготовки та створення документів для участі у торгах, наявність або відсутність доступу до обладнання в тому числі до послуг з доступу до мережі Інтернет в той чи інший момент (дату та час) тощо, за умови, що такі суб'єкти господарювання не погодили свою поведінку щодо участі у торгах, виключає, зокрема, вказану синхронність дій у часі.
- (72) Враховуючи викладене, наведена синхронність дій у часі Відповідачів може свідчити про скоординовану поведінку між ними.

3.7. Відсутність змагальності

- (73) Відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», електронний аукціон полягає у 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.
- (74) Протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі без зазначення їх найменування.
- (75) 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.
- (76) Як було встановлено з аукціону опублікованому на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro, під час участі у Процедурі закупівлі ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В пропонували ціни майже на рівні очікуваної вартості, встановленої Замовником торгів, та на жодному з трьох етапів аукціону не понижували ціну.
- (77) Зазначене також підтверджується даними, наданими ДП «Прозорро», листом від 13.06.2019 № 206/1851/03 на вимогу Донецького відділення від 29.05.2019 № 55-02/573, щодо дій, які були здійснені учасниками Процедури закупівлі повідомило, що стосовно ФОП Мельник Л.В. - «ІР-адреса учасника відсутня в системі логування по можливій причині блокування бібліотеки в браузері учасника або учасник не заходив в аукціон».

Дані від офіційного порталу оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro стосовно дій Учасників торгів під час проведення аукціону			
Учасник Процедури закупівлі	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником торгів
ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»	19.03.2019	12:00	Заходив в аукціон
ФОП Мельник Л.В.	-	-	ІР-адреса учасника відсутня в системі логування по можливій причині блокування бібліотеки в браузері учасника або учасник не заходив в аукціон

- (78) Вказані обставини у сукупності свідчать про те, що Учасники торгів не конкурували, а співпрацювали між собою, та про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовником торгів переможця у зв'язку з попередньою

обізнаністю щодо результату торгів. Такі дії, в умовах конкурсу не були б можливими в умовах самостійної поведінки кожного з Відповідачів.

3.8. Аналіз цінових пропозицій

- (79) За результатами аналізу інформації тендерних пропозицій, зокрема, цінових пропозицій ФОП Мельник Л.В. та ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ», які були завантажені у складі тендерної документації до електронної системи Prozorro задля участі у Процедурі закупівлі встановлено, що Учасники торгів пропонували наступні ціни за одну тону товару:

Товар	ФОП Мельник Л.В.	ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ»
Асфальт дрібнозернистий	2 500,00 грн. без ПДВ	3 000,00 грн. без ПДВ
Бітум нафтовий дорожній БНД 60/90	16 490,96 грн. без ПДВ	19 783,14 грн. без ПДВ

- (80) При цьому, ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ», листом від 13.08.2019 № 5 на вимогу Донецького відділення від 23.07.2019 № 55-02/796, повідомило, що підприємство протягом 2018-2019 років не реалізовувало продукцію, яка була предметом закупівлі (бітум та асфальт), що свідчить про відсутність досвіду.
- (81) Натомість, під час аналізу документів, наданих ФОП Мельник Л.В. на вимогу Донецького відділення на підтвердження реалізації продукції за березень-квітень 2019 року, а саме договорів поставки продукції (*Договір поставки від 17.04.2018 № 17/04-2018-1; Договір постачання нафтопродуктів від 15.11.2018 № 2; Договір поставки від 04.02.2019 № 04/02-2019; Договір поставки від 21.02.2019 № 21/02-2019; Договір поставки від 22.04.2019 № 22/04-2019*), встановлено, що ФОП Мельник Л.В. в період участі у Процедурі торгів реалізовувала аналогічну продукцію за цінами, які є значно нижчими, ніж ціни, запропоновані Замовнику торгів.

	Асфальт дрібнозернистий	Бітум нафтовий дорожній БНД 60/90
ТОВ «Красногорівське ремонтно-будівельне підприємство» Договір поставки від 17.04.2018 № 17/04-2018-1	2 291, 67 грн./т без ПДВ	12 816,67 грн./т без ПДВ
ПП «Нафторбуд» Договір постачання нафтопродуктів від 15.11.2018 № 2	-	13 610,00 грн./т з ПДВ
ТОВ «БК ДОР-СЕРВІС» Договір поставки від 04.02.2019 № 04/02-2019	2 250,00 грн./т без ПДВ 2 100,00 грн./т без ПДВ	14 166,67 грн./т без ПДВ
ТОВ «БК МАСШТАБ» Договір поставки від 21.02.2019 № 21/02-2019	2 266,66 грн./т без ПДВ	14 583,33 грн./т без ПДВ
ТОВ «СТРОЙТЕХМОНТАЖ» Договір поставки від 22.04.2019 № 22/04-2019	1833,34 грн./т без ПДВ	-

- (82) Наведене свідчить, що ціни, запропоновані Учасниками торгів не відповідали ринковій кон'юктурі, а отже не були сформовані на рівні, який не міг бути знижений під час аукціону (у тому числі через відсутність економічного сенсу (збитковість (або незначну прибутковість) виконання робіт, які є предметом закупівлі).

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (83) Донецьким відділенням було встановлено, що поведінка ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та ФОП Мельник Л.В. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (84) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (85) 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).
- (86) Узгодженими діями 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).
- (87) Установлені Донецьким відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- подання пропозицій із однієї IP адреси;
 - використання однакового програмного забезпечення;
 - підготовка тендерних пропозицій на одному комп'ютерному обладнанні;
 - схожість в оформленні документів;
 - вчинення спільно певних дій;
 - обмін інформацією та особисте спілкування;
 - відсутність змагальності під час 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 (тендерах), зокрема про обмін між ними інформацією.
- (88) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у процедурі відкритих торгів на закупівлю товарів «Бітум та асфальт» Код ДК 021:2015:4410000-4 - Конструкційні матеріали (44113600-1 - Бітум та асфальт) [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2019-02-28-000690-с], проведеної у лютому-березні 2019 року тендерним комітетом комунального підприємства «Служба єдиного замовника» Авдіївської міської ради, діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагались між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (89) Узгоджуючи свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, вчиняли дії, які стосуються спотворення результатів проведених замовниками торгів, а відтак, вчинили

антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

- (90) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Донецького відділення про те, що вищезазначені дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, на закупівлю товарів «Бітум та асфальт» Код ДК 021:2015:4410000-4 - Конструкційні матеріали (44113600-1 - Бітум та асфальт), проведених, у якості замовника комунальним підприємством «Служба єдиного замовника» Авдіївської міської ради, [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2019-02-28-000690-c].
- (91) 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 № 55/6-2019, а саме ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» - листом від 15.04.2020 № 55-02/477, ФОП Мельник Л.В. - листом від 15.04.2020 № 55-02/476.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (92) Станом на цей час, Відповідачі, на подання з попередніми висновками, не надали своїх зауважень, заперечень або пояснень щодо висновків Донецького відділення про порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Донецького відділення

- (93) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Донецького відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали, зокрема, у:
- завантаженні тендерних пропозицій в один день з однієї IP-адреси;
 - вчиненні спільно певних дій;
 - наявності телефонних перемовин;
 - схожості в оформленні документів, наявності однакових дефектів друку;
 - підготовці тендерних пропозицій на одному комп'ютерному обладнанні;
 - відсутності змагальності під час аукціону, тощо,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, які проводились тендерним комітетом комунального підприємства «Служба єдиного замовника» Авдіївської міської ради за предметом закупівлі товарів «Бітум та асфальт» Код ДК 021:2015:4410000-4 - Конструкційні матеріали (44113600-1 - Бітум та асфальт) [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2019-02-28-000690-c].
- (94) 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 України «Про захист економічної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафів

- (95) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (Закон), 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 потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (96) Донецьким відділенням листом від 15.04.2020 № 55-02/477 у ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» та листом від 15.04.2020 № 55-02/476 у ФОП Мельник Л.В., було витребувано відомості щодо розміру доходу (виручки) підприємств від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2019 рік.
- (97) Розмір доходу ФОП Мельник Л.В. за 2019 рік складає 2 585 135 грн. 95 коп.
- (98) ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» не надало відомості щодо доходу за 2019 рік.
- (99) Головне управління Державної податкової служби у Донецькій області, листом від 24.04.2020 № 35172/10/05-99-04-04-10 на вимогу Донецького відділення від 10.04.2020 № 55-02/449, повідомило, що обсяг доходу ПП «АЗОВТЕХСТРОЙ» за 2019 рік складає - 0 грн.
- (100) Відповідно до частини п'ятої 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.
- (101) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Донецького 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) державних коштів.

Ураховуючи 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 приватне підприємство «АЗОВТЕХСТРОЙ» (ідентифікаційний код 24457017; місцезнаходження юридичної особи: 86060, Донецька область, м. Авдіївка, провулок Кар'єрний, буд. 1) та фізична особа підприємець Мельник Любов Володимирівна (ідентифікаційний код 1837706329; місце проживання: 86020, Донецька область, Ясинуватський район, селище міського типу Очеретине, вул. Советська, буд. 24) 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 товарів «Бітум та асфальт» Код ДК 021:2015:4410000-4 - Конструкційні матеріали (44113600-1 - Бітум та асфальт), проведеної у лютому-березні 2019 року тендерним комітетом комунального підприємства «Служба єдиного замовника» Авдіївської міської ради [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2019-02-28-000690-с].

2. Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на приватне підприємство «АЗОВТЕХСТРОЙ» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на фізичну особу підприємця Мельник Любов Володимирівну штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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 -
в.о. голови відділення

С.О. Чухлебов