



СХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ СХІДНОГО МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

13.07.2021 № 70/68 – р/к

Справа № 2/01-164-21

м. Харків

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ ДЕМЧЕНКО СВІТЛАНА ПЕТРІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) (надалі – ФОП ДЕМЧЕНКО С.П.) та ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ ВОЛКОВА КАТЕРИНА ГРИГОРІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) (надалі – ФОП ВОЛКОВА К.Г.) подали тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах з використанням електронної системи закупівель «Prozorro», проведених ВІДДІЛОМ ОСВІТИ, КУЛЬТУРИ, МОЛОДІ ТА СПОРТУ ВОВЧАНСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ по закупівлі:

- «Бензин А-80, бензин А-92, дизельне паливо, масло дизельне, масло напівсинтетика 10w40» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2016-12-13-000706-a);
- «Бензин А-92, дизельне паливо, масло дизельне, масло напівсинтетика 10w40» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2017-11-29-000369-a).

При цьому, ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВА К.Г. спільно готувалися до участі у вказаних торгах, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі у торгах.

За результатами розгляду справи № 2/01-164-21 такі дії ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г. 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 ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. – 136 000, 00 грн;
- на ФОП ВОЛКОВУ К.Г. – 136 000, 00 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 Східного міжобласного територіально відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 2/01-164-21 про порушення ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання другого відділу досліджень і розслідувань від 17.06.2021 № 70-03/297-П,

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Адміністративною колегією Відділення розпочато справу № 2/01-164-21 (далі – Справа) про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій.
- (2) Антиконкурентні узгоджені дії, які є предметом у Справі, стосуються спотворення результатів торгів під час проведення ВІДДІЛОМ ОСВІТИ, КУЛЬТУРИ, МОЛОДІ ТА СПОРТУ ВОВЧАНСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ (надалі – Замовник) відкритих торгів з використанням електронної системи закупівель «Prozorro» по закупівлі:
 - «Бензин А-80, бензин А-92, дизельне паливо, масло дизельне, масло напівсинтетика 10w40» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2016-12-13-000706-a) (надалі – Торги № 1);
 - «Бензин А-92, дизельне паливо, масло дизельне, масло напівсинтетика 10w40» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2017-11-29-000369-a) (надалі – Торги № 2) (надалі разом – Торги).

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ ДЕМЧЕНКО СВІТЛАНА ПЕТРІВНА, ідентифікаційний номер – [REDACTED], зареєстрована Харківською районною державною адміністрацією

Харківської області 10.12.2015, номер запису 24710000000075432; місцезнаходження: 62457, Харківська обл., Харківський р-н, [REDACTED] Основним видом діяльності ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. є роздрібна торгівля пальним (код за КВЕД 47.30).

Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань від 17.02.2021 за кодом [REDACTED], 09.02.2018, номер запису 24710010001075432, здійснена державна реєстрація змін до відомостей про фізичну особу-підприємця, а саме змінено прізвище ТРИНОВА на ДЕМЧЕНКО.

- ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ ВОЛКОВА КАТЕРИНА ГРИГОРІВНА, ідентифікаційний номер – [REDACTED], зареєстрована Харківською районною державною адміністрацією Харківської області 06.10.2009, номер запису: 24710000000066971; місцезнаходження: 62456, Харківська обл., Харківський р-н, [REDACTED] Основним видом діяльності ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г. є роздрібна торгівля пальним (код за КВЕД 47.30).

3. Процедурні дії

- (4) На підставі подання другого відділу досліджень і розслідувань від 16.04.2021 № 70-03/222-п за ознаками вчинення ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. порушень, передбачених пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, адміністративною колегією Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 20.04.2021 № 70/171-рп/к про початок розгляду справи № 2/01-164-21.
- (5) Листами Відділення від 17.06.2021 № 70-02/2-4957 та № 70-02/2-4958 копію витягу з подання з попередніми висновками у справі № 2/01-164-21 було надіслано ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВІЙ К.Г. за їх місцезнаходженням.

4. Інформація про торги

Торги № 1

- (6) Замовником 13.12.2016 на веб - порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення про проведення Торгів № 1 та розміщено тендерну документацію Торгів № 1.
- (7) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) - 29.12.2016 (10 год. 00 хв).

- (8) Очікувана вартість закупівлі – 1 123 700,00 грн.
- (9) Початок електронного аукціону (дата і час) – 30.12.2016 (14 год. 00 хв.).
- (10) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 подані тендерні пропозиції від:
- ФОП ТРИНОВОЇ С. П. (ФОП ДЕМЧЕНКО С.П.);
 - ФОП ВОЛКОВОЇ К. Г.
- (11) Цінові пропозиції, запропоновані ФОП ТРИНОВОЮ С.П. та ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. на Торги № 1, становили:

Таблиця №1

№ з/п	Назва учасника	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1	ФОП ТРИНОВА С.П.	1 117 438,10	1 117 438,10
2	ФОП ВОЛКОВА К.Г.	1 121 000,00	1 121 000,00

- (12) З протоколу засідання тендерного комітету Засновника від 06.01.2017 № 3/25 вбачається, що переможцем Торгів № 1 визнано ФОП ТРИНОВУ С.П. з ціновою пропозицією 1 117 438,10 гривень, з якою укладено договір від 17.01.2017 № 4.

Торги № 2

- (13) Замовником 29.11.2017 на веб - порталі публічних закупівель «Prozorro» опубліковано оголошення про проведення Торгів № 2 та розміщено тендерну документацію Торгів № 2.
- (14) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час) - 15.12.2017 (10 год. 00 хв.).
- (15) Очікувана вартість закупівлі - 1 336 000,00 грн.
- (16) Початок електронного аукціону (дата і час) - 18.12.2017 (15 год. 17 хв.).
- (17) Відповідно до реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах № 2 подані тендерні пропозиції від:
- ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «АЛЬЯНС ЕВОЛЮШН» (надалі – ТОВ «АЛЬЯНС ЕВОЛЮШН», зареєстроване Департаментом адміністративних послуг та дозвільних процедур Дніпровської міської ради 11.05.2016, номер запису 10731020000031456, ідентифікаційний код – 40473930; місцезнаходження: 49094, Дніпропетровська обл., м. Дніпро, вул. Набережна Перемоги, буд. 38. Основним видом діяльності ТОВ «АЛЬЯНС ЕВОЛЮШН» є оптова торгівля твердим, рідким, газоподібним паливом і подібними продуктами (код за КВЕД 46.71);
 - ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г.;

– ФОП ТРИНОВОЇ С.П..

- (18) Цінові пропозиції, запропоновані ТОВ «АЛЬЯНС ЕВОЛЮШН», ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. та ФОП ТРИНОВОЮ С.П. на Торги № 2, становили:

Таблиця №2

№ з/п	Назва учасника	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
1	ТОВ «АЛЬЯНС ЕВОЛЮШН»	1 211 222,70	1 211 222,70
2	ФОП ВОЛКОВА К.Г.	1 335 425,90	1 210 000,00
3	ФОП ТРИНОВА С.П.	1 322 197,60	1 209 000,00

- (19) З протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 22.12.2017 № 3/126 вбачається, що переможцем Торгів № 2 визнано ФОП ТРИНОВУ С.П. з ціною пропозицією 1 209 000,00 гривень, з якою укладено договір від 11.01.2018 № 1.
- (20) За результатами аналізу документів, поданих ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. (ФОП ТРИНОВОЮ С.П.) та ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. у складі тендерних пропозицій на Торги, інформації, зібраної Відділенням в ході розгляду Справи, виявлені обставини, які свідчать про вчинення ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. (ФОП ТРИНОВА С.П.) та ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. (надалі разом – Учасники торгів, Відповідачі) порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, що підтверджується наступним.

5. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

5.1 Використання одного електронного майданчика та одних і тих самих точок доступу до мережі Інтернет

- (21) ДЕРЖАВНЕ ПІДПРИЄМСТВО «ПРОЗОРРО» (надалі – ДП «ПРОЗОРРО») листом від 14.11.2019 № 206/2984/03 (вх. № 6195 від 18.11.2019) зазначило, що під час участі у Торгах Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції з одного електронного майданчика, а саме «SmartTender.biz».
- (22) Листом від 10.02.2020 № 108 (вх. № 775 від. 17.02.2020) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «СМАРТТЕНДЕР» (оператор електронного майданчика «SmartTender.biz») (надалі – ТОВ «СМАРТТЕНДЕР») повідомило про IP – адреси, з яких

ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВА К.Г. завантажували свої тендерні пропозиції на Торги № 1 – 2:

Таблиця № 3

Торги №	ІР – адреси, які використовувалися ФОП ДЕМЧЕНКО С.П.	ІР – адреси, які використовувалися ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г.
1	178.165.52.124	178.165.52.124
2	37.57.68.136	37.57.68.136

- (23) Разом з тим, з листа ДП «ПРОЗОРРО» від 14.11.2019 № 206/2984/03 (вх. № 6195 від 18.11.2019) вбачається, що під час проведення електронних аукціонів в Торгах вхід до системи «Prozorro» здійснювався ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. з одних і тих самих ІР – адрес. Так, Учасники торгів здійснювали вхід до електронного аукціону в Торгах № 1 з ІР – адреси 178.165.52.124, а в Торгах № 2 з ІР – адреси 37.57.68.136.
- (24) Отже, Учасники торгів здійснювали дії, пов'язані з участю в Торгах (подання тендерної пропозиції, вхід до електронного аукціону) з одних і тих самих ІР – адрес.
- (25) Листом від 10.02.2020 № 108 (вх. № 775 від. 17.02.2020) ТОВ «СМАРТТЕНДЕР» повідомило про електронні поштові скриньки, які ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВА К.Г. вказали при реєстрації на електронному майданчику.
- (26) Так, ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. вказала grj@ukr.net, а ФОП ВОЛКОВА К.Г. – svksv@ukr.net.
- (27) За інформацією ТОВАРИСТВА З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «УКРНЕТ» (лист від 20.03.2020 № 129/01/01-08 (вх. від 01.06.2020 № 285кі)), (конфіденційна інформація).
- (28) ГОЛОВНЕ УПРАВЛІННЯ ДЕРЖАВНОЇ ПОДАТКОВОЇ СЛУЖБИ УКРАЇНИ В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ (надалі – ГУ ДПС В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ) листом від 25.03.2020 № 6934/9/20-40-53-10-19 (вх. № 1729 від 27.03.2020) повідомило про відкриті банківські рахунки ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. в АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВІ «ПРАВЕКС БАНК» (надалі – АТ «ПРАВЕКС БАНК») та ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г. в АКЦІОНЕРНОМУ ТОВАРИСТВІ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» (надалі – АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ»).
- (29) З інформації, наданої АТ «ПРАВЕКС БАНК» на оптичному носії інформації CD-R сріблястого кольору з серійним номером N114XB18D801505A разом із супровідним листом від 14.05.2020 № 1838/09-БТ (вх. № 264кі від 25.05.2020), (конфіденційна інформація).

- (30) Листом від 07.05.2020 № 81-15-9/3416-БТ (вх. № 219кі від 12.05.2020) *(конфіденційна інформація)*.
- (31) Отже, у період з листопада 2016 по грудень 2017 року (період проведення Торгів) ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВА К.Г. використовували в своїй господарській діяльності, зокрема і під час участі у Торгах одні й ті ж самі ІР – адреси 178.165.52.124 та 37.57.68.136.
- (32) За інформацією, наданою ТОВАРИСТВОМ З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «МАКСНЕТ» листом від 14.02.2020 № б/н (вх. № 778 від 17.02.2020), ІР – адреса 178.165.52.124 у період з грудня 2016 по січень 2018 (період підготовки та участі у Торгах) виділена за адресою: м. Харків, вул. Кричевського, буд. 40.
- (33) ФОП ВОЛКОВА К.Г. листом від 27.11.2019 б/н (вх. № 6388 від 05.12.2019) повідомила, що протягом 2016 - 2018 років орендувала офісне приміщення за адресою: м. Харків, вул. Кричевського, буд. 40, за договором оренди офісного приміщення від 01.12.2017 № 01/01-3, який укладено з ФІЗИЧНОЮ ОСОБОЮ – ПІДПРИЄМЦЕМ ШИШАКОВОЮ ТАМАРОЮ ІВАНІВНОЮ (РНОКПП 1926101589) (надалі – ФОП ШИШАКОВА Т.І.).
- (34) Разом з тим, за інформацією ФОП ШИШАКОВОЇ Т.І. (лист від 11.06.2020 № 11/06) (вх. № 3106 від 12.06.2020), відносин між ФОП ШИШАКОВОЮ Т.І. та ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. ніколи не існувало.
- (35) Листом від 29.01.2020 № 29/01-2020 (вх. № 1393 від 12.03.2020) ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «КОНТЕНТ ДЕЛІВЕРІ НЕТВОРК» (надалі – ТОВ «КОНТЕНТ ДЕЛІВЕРІ НЕТВОРК») повідомило, що розташування кінцевого обладнання ІР – адреси 37.57.68.136 у період з 30.12.2016 по 14.12.2017 (період Торгів) надати не може, оскільки до 01.01.2019 року не здійснювався облік та зберігання такої інформації.
- (36) Втім, вищенаведеним листом ТОВ «КОНТЕНТ ДЕЛІВЕРІ НЕТВОРК» зазначило, що станом на 01.01.2019 адресою розташування ІР – адреси 37.57.68.136 є м. Харків, вул. Клочківська, буд. 111 А, офіс 910.
- (37) Листом без номеру та дати (вх. № 3443 від 26.06.2020) ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. зазначила, що дії для участі у Торгах № 1 – 2, здійснювались нею самостійно, з приміщення розташованого за адресою: м. Харків, вул. Клочківська, буд. 111А, 9 поверх, кім. 10.
- (38) Разом з цим, вищенаведеним листом ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. повідомила, що приміщень за адресою: м. Харків, вул. Клочківська, буд. 111А, 9 поверх, кім. 10 у власності або в оренді не перебувало, а дії пов'язані з участю у Торгах № 1 – 2 здійснювала за допомогою комп'ютерної техніки,

яку орендувала за договорами оренди рухомого майна від 20.12.2016 б/н та від 07.12.2017 б/н.

- (39) Крім цього, з листа ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г. від 27.11.2019 б/н (вх. № 6388 від 05.12.2019) вбачається, що приміщення за адресою: м. Харків, вул. Клочківська, буд. 111 А, офіс 910 в оренду або суборенду ФОП ВОЛКОВА К.Г. не отримувала.
- (40) Таким чином, використання в господарській діяльності одних і тих самих точок доступу до мережі Інтернет свідчить про узгодженість дій ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г.

5.2. Зазначення одного і того ж номеру телефону Відповідачами

- (41) За інформацією ГУ ДПС В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ наданою листами від 25.03.2020 № 6934/9/20-40-53-10-19 (вх. № 1729 від 27.03.2020) від 11.06.2021 № 14700/5/20-40-24-12-19 (вх. № 3517 від 15.06.2021) ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. при подачі своїх податкових звітностей за грудень 2016 та грудень 2017 (період участі в Торгах) вказувала телефонний номер 057-367-71-83
- (42) Листом від 27.11.2019 б/н (вх. № 6388 від 05.12.2019) ФОП ВОЛКОВА К.Г. зазначила, що протягом 2016 – 2018 років у своїй господарській діяльності використовувала телефонний номер 057-367-71-83, який надавався орендодавцем офісу ФОП ШИШАКОВОЮ Т.І. за адресою: вул. Кричевського, буд. 40.
- (43) При цьому, АКЦІОНЕРНЕ ТОВАРИСТВО «УКРТЕЛЕКОМ» листом від 05.05.2021 № 2329-вих-80Д731-80Д922-2021 (вх. № 719кі від 11.05.2021) (*конфіденційна інформація*).
- (44) Разом з цим, з листа ФОП ШИШАКОВОЇ Т.І. (лист від 11.06.2020 № 11/06) (вх. № 3106 від 12.06.2020) вбачається, що відносин між ФОП ШИШАКОВОЮ Т.І. та ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. ніколи не існувало.
- (45) Отже, обидва Відповідачі в господарській діяльності зазначали один і той же номер телефону, доступ до якого мала лише ФОП ВОЛКОВА К.Г., що свідчить про спільне здійснення господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними, в тому числі під час підготовки до участі у Торгах.

5.3. Листування між Відповідачами

- (46) За інформацією ТОВ «СМАРТТЕНДЕР» (лист від 10.02.2020 № 108) (вх. № 775 від. 17.02.2020) при реєстрації на електронному майданчику ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. вказала електронну поштову скриньку grj@ukr.net, а ФОП ВОЛКОВА К.Г. – svksv@ukr.net.

- (47) Листом від 20.03.2020 № 129/01/01-08 (вх. № 285кі від 01.06.2020) *(конфіденційна інформація)*.
- (48) Отже, зазначене підтверджує, що під час підготовки та участі у Торгах між ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. здійснювався зв'язок, що, в свою чергу, свідчить про обмін інформацією між ними.

5.4. Господарські відносини між Учасниками торгів

- (49) З листа ГУ ДПС В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 25.03.2020 № 6934/9/20-40-53-10-19 (вх. № 1729 від 27.03.2020) вбачається, що з 2016 – 2018 рік відкриті:
- в АТ «РАЙФФАЙЗЕН БАНК АВАЛЬ» рахунки ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г. №№ UA033808050000000026004482547, UA653808050000000002604979468;
 - в АТ «ПРАВЕКС БАНК» рахунки ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. №№ 26000700362954, UA1238083800000026003700463678.
- (50) Листом від 07.05.2020 № 81-15-9/3416-БТ (вх. № 219кі від 12.05.2020) *(конфіденційна інформація)*
- (51) Разом з цим, АТ «ПРАВЕКС БАНК» листом від 14.05.2020 № 1838/09-БТ (вх. № 264кі від 25.05.2020) *(конфіденційна інформація)*
- (52) Отже, між Учасниками торгів існують господарські відносини. Внаслідок існування господарських відносин між Учасниками торгів усувається або відчутно зменшується взаємна невизначеність суб'єктів господарювання - Учасників торгів щодо їхньої поведінки під час участі в Торгах. Наявність господарських відносин зумовлює виникнення у суб'єктів, які пов'язані такими відносинами, певних прав та обов'язків, крім того, такі відносини свідчать про те, що ФОП ДЕМЧЕНКО С. П. та ФОП ВОЛКОВА К. Г. були обізнані стосовно діяльності та фінансової спроможності один одного.

5.5. Незначна різниця цінових пропозицій

- (53) Аналізом цінових пропозицій ФОП ДЕМЧЕНКО С. П. та ФОП ВОЛКОВОЇ К. Г. встановлено, що різниця між їх остаточними ціновими пропозиціями:
- в Торгах № 1 складає 0,3 % або 3 561, 9 грн (цінова пропозиція ФОП ДЕМЧЕНКО С. П. – 1 117 438, 10 грн; ФОП ВОЛКОВОЇ К. Г. - 1 121 000,00 грн);
 - в Торгах № 2 складає 0,08 % або 1 000, 00 грн (цінова пропозиція ФОП ДЕМЧЕНКО С. П. – 1 209 000, 00 грн; ФОП ВОЛКОВОЇ К. Г. - 1 210 000, 00 грн).
- (54) ФОП ДЕМЧЕНКО С. П. (лист від 02.12.2019 б/н) (вх. від 04.12.2019 № 6367) та ФОП ВОЛКОВА К. Г. (лист від 27.11.2019 б/н)

(вх. від 05.12.2019 № 6388) повідомили, що формування цінових пропозицій на Торги відбувалось відповідно до кон'юнктури ринку.

- (55) Втім, Відповідачами не надано розрахунків формування цінових пропозицій, запропонованих на Торги.
- (56) Отже, різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів, яка складає 0,3 % в Торгах № 1 та 0,08 % в Торгах № 2, свідчить про відсутність конкуренції та узгодженість цінової поведінки ФОП ДЕМЧЕНКО С. П. та ФОП ВОЛКОВОЇ К. Г. під час участі у Торгах з метою перемоги на Торгах ФОП ДЕМЧЕНКО С. П.

5.6. Однакові властивості електронних файлів, завантажених Відповідачами на Торги № 2

- (57) Учасниками торгів до системи «Prozorro» на Торги № 2 завантажено документи в електронному вигляді, які створено в один день з незначним інтервалом у часі та за допомогою одного й того ж програмного забезпечення.

Таблиця № 6

Назва PDF файлу	Опис властивостей PDF файлу			
	Автор PDF файлу	Версія PDF	Час створення PDF файлу	Дата створення PDF файлу
ФОП ДЕМЧЕНКО С.П.				
Тендерна пропозиція Додаток 5	ScanLite ver.1.0	1.4(Acrobat 5.x)	15:24:29	14.12.2017
Лист – згода з проектом договору Додаток 2	ScanLite ver.1.0	1.4(Acrobat 5.x)	15:37:06	14.12.2017
Інформація відсутності підстав 17 статті Додаток 1	ScanLite ver.1.0	1.4(Acrobat 5.x)	15:30:31	14.12.2017
ФОП ВОЛКОВА К.Г.				
7. Тендерна пропозиція Додаток 5	ScanLite ver.1.0	1.4(Acrobat 5.x)	15:23:23	14.12.2017
3. Лист згода Додаток 2	ScanLite ver.1.0	1.4(Acrobat 5.x)	15:15:49	14.12.2017
2. Стаття 17 Додаток 1	ScanLite ver.1.0	1.4(Acrobat 5.x)	15:14:55	14.12.2017

- (58) Отже, виготовлення документів ФОП ДЕМЧЕНКО С. П. та ФОП ВОЛКОВОЮ К. Г. для участі в Торгах № 2 відбувалось на одному обладнанні, в один день та з використанням одного і того самого програмного забезпечення, що свідчить про обізнаність дій та єдність інтересів Відповідачів та виключає існування конкурентної поведінки між цими суб'єктами господарювання.

5.7. Наявність ідентичного дефекту на документах, поданих Учасниками торгів на Торги

- (59) За результатами порівняльного аналізу тендерних пропозицій, поданих ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЮ К.Г. для участі у Торгах, встановлено, що деякі з поданих документів мають ідентичні дефекти друку.
- (60) Так, наприклад, в документах поданих Відповідачами на Торги № 1, Відділенням виявлено плями, які розташовані по верхній частині «довідки про наявність обладнання та матеріально – технічної бази» (ФОП ДЕМЧЕНКО С.П.) та «довідки (обладнання)» (ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г.) (Додаток № 1).
- (61) Серед документів, поданих для участі у Торгах № 2, дефект виявлений у верхньому куті проектів договору до Тендерної документації, які подані Учасниками торгів відповідно до додатку 4 тендерної документації (Додаток № 2).
- (62) Листами від 20.11.2019 б/н (вх. № 6214 від 20.11.2019) та від 27.11.2019 б/н (вх. № 6388 від 05.12.2019) ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВА К.Г. відповідно, повідомили, що документи (матеріали, тощо), які були взяті з відкритих джерел (ресурсів, тощо), доступних для інших суб'єктів господарювання та/або джерел (ресурсів, тощо), які доступні обмеженому колу осіб (суб'єктам господарювання, фізичним особам тощо), зокрема взяті із засобів масової інформації (ЗМІ), мереж Інтернету, відкритих баз даних, тощо ними не використовувалися.
- (63) Крім цього, з вищенаведених листів ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г. вбачається, що до підготовки та збору документів для участі у Торгах третіх осіб не залучалось.
- (64) Тобто, наявність ідентичних дефектів друку на поданих документах свідчить про спільну підготовку Відповідачів до участі у Торгах
- (65) Отже, вищезазначене свідчить про спільну підготовку Відповідачів до участі в Торгах та узгодження між ними спільної поведінки з метою перемоги у Торгах ФОП ДЕМЧЕНКО С.П., а саме: використання одного електронного майданчика та одних і тих же точок доступу до мережі Інтернет, зазначення одного і того ж телефонного номеру в господарській діяльності, листування в період проведення торгів, наявність господарських відносини, незначна різниця в цінових пропозиціях, однакові властивості електронних файлів та ідентичні дефекти друку на документах, поданих Відповідачами, не може бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчить про узгодження (координацію) Учасниками торгів своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах.

6. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного середовища

- (54) Відділенням встановлено, що поведінка ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (55) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій формі; прийнятті об'єднанням рішень у будь-якій 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.
- (56) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» (діючого на час проведення торгів), визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (57) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (58) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- спільне використання одного електронного майданчика та одних і тих самих точок доступу до мережі Інтернет,
 - зазначення одного і того ж телефонного номеру в господарській діяльності,
 - листування в період проведення торгів,
 - наявність господарських відносини,
 - незначна різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів,
 - однакові властивості електронних файлів,
 - ідентичні дефекти друку на документах, поданих Учасниками торгів
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками торгів своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (59) З огляду на вищезазначене, Учасники торгів під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, внаслідок чого було спотворено результати Торгів.
- (60) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладання договору за результатом торгів одним з учасників одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (61) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а, отже, спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (62) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (63) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (64) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (65) Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції.
- (66) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

7. Заперечення Учасників торгів

- (67) На подання з попередніми висновками у Справі, ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. та ФОП ВОЛКОВА К.Г. листами від 09.07.2021 (вх. № 3949 від 12.07.2021) та від 13.07.2021 (вх. № 3991 від 13.07.2021) відповідно надали

заперечення, які зводяться до невизнання вчинення порушення, що, в свою чергу, спростовується матеріалами Справи.

8. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

(68) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовується те, що вищезазначені дії Учасників торгів є узгодженою поведінкою, що стосуються спотворення результатів торгів, проведених ВІДДІЛОМ ОСВІТИ, КУЛЬТУРИ, МОЛОДІ ТА СПОРТУ ВОВЧАНСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ по закупівлі:

- «Бензин А-80, бензин А-92, дизельне паливо, масло дизельне, масло напівсинтетика 10w40» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2016-12-13-000706-a);

- «Бензин А-92, дизельне паливо, масло дизельне, масло напівсинтетика 10w40» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2017-11-29-000369-a).

(69) Така поведінка Учасників торгів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. Визначення розміру штрафу

(70) 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 прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

(71) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ листом від 03.06.2021 № 13394/5/20-40-24-12-19 (вх. від 11.06.2021 № 3446), загальна сума доходу за податковий (звітний) період 2020 року ФОП ДЕМЧЕНКО С.П. склала 1 006 430, 60 грн.

(72) Відповідно до листа ГУ ДПС В ХАРКІВСЬКІЙ ОБЛАСТІ від 03.06.2021 № 13394/5/20-40-24-12-19 (вх. від 11.06.2021 № 3446), загальна сума доходу за податковий (звітний) період 2020 року ФОП ВОЛКОВОЇ К.Г. склала 5 827 893, 04 грн.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктами 29, 31, 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Східного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ ДЕМЧЕНКО СВІТЛАНА ПЕТРІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) та ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ ВОЛКОВА КАТЕРИНА ГРИГОРІВНА (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у процедурі закупівлі, проведених ВІДДІЛОМ ОСВІТИ, КУЛЬТУРИ, МОЛОДІ ТА СПОРТУ ВОВЧАНСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ на закупівлю «Бензин А-80, бензин А-92, дизельне паливо, масло дизельне, масло напівсинтетика 10w40» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2016-12-13-000706-a).

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ФІЗИЧНУ ОСОБУ – ПІДПРИЄМЦЯ ДЕМЧЕНКО СВІТЛАНУ ПЕТРІВНУ (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладати на ФІЗИЧНУ ОСОБУ – ПІДПРИЄМЦЯ ВОЛКОВУ КАТЕРИНУ ГРИГОРІВНУ (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

4. Визнати, що ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ ДЕМЧЕНКО СВІТЛАНА ПЕТРІВНА (ідентифікаційний номер – 2927216463) та ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ ВОЛКОВА КАТЕРИНА ГРИГОРІВНА

(ідентифікаційний номер – [REDACTED]) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки тендерних пропозицій та участі у процедурі закупівлі, проведеної ВІДДІЛОМ ОСВІТИ, КУЛЬТУРИ, МОЛОДІ ТА СПОРТУ ВОВЧАНСЬКОЇ РАЙОННОЇ ДЕРЖАВНОЇ АДМІНІСТРАЦІЇ ХАРКІВСЬКОЇ ОБЛАСТІ на закупівлю «Бензин А-92, дизельне паливо, масло дизельне, масло напівсинтетика 10w40» (ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» - UA-2017-11-29-000369-a).

5. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ФІЗИЧНУ ОСОБУ – ПІДПРИЄМЦЯ ДЕМЧЕНКО СВІТЛАНУ ПЕТРІВНУ (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

6. За порушення, вказане в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, накласти на ФІЗИЧНУ ОСОБУ – ПІДПРИЄМЦЯ ВОЛКОВУ КАТЕРИНУ ГРИГОРІВНУ (ідентифікаційний номер – [REDACTED]) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

Голова колегії

Юрій ГЛАДИК