



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЛЬВІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО
ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

22.08.2019

місто Львів

№ 63/54-р/к

Про закриття провадження
у справі

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №2-01-59/2018 про порушення фізичною особою – підприємцем Лабунською Анною Василівною та Легоцьким Володимиром Миколайовичем законодавства про захист економічної конкуренції та подання Другого відділу досліджень та розслідувань від 16.07.2019 р. №63-03/114п

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розпочатий розгляд справи за ознаками вчинення фізичною особою – підприємцем Лабунською Анною Василівною та фізичною особою – підприємцем Легоцьким Володимиром Миколайовичем порушення передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

1. Процедурні дії

- (1) Звернення Управління Служби безпеки України у Львівській області від 12.06.2018 р. №62/8/1-950 (вх. 12.06.2018 р. 363-01/785);
- (2) Подання про початок розгляду справи від 19.12.2018 р. №63-03/107п;
- (3) Розпорядження Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 20.12.2018 року №63/70-рп/к про початок розгляду справи;
- (4) Лист про надсилання копії розпорядження про початок розгляду справи від 20.12.2018 р. №63-02/3207, №63-02/3208;
- (5) Вимога ДП «Прозорро» від 11.10.2018 р. №63-02/2243в
- (6) Вимога ПАТ КБ «Приватбанк» 11.10.2018 р. №63-02/2242в

- (7) Вимога Львівська дирекція Укрпошта 17.10.2018 р. №63-02/2284в;
- (8) Вимога ПРАТ «Київстар» 17.10.2018 р. №63-02/2283в;
- (9) Вимога ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» 24.10.2018 р. №63-02/2357в;
- (10) Вимога ПАТ «Укртелеком» 02.11.2018 р. №63-02/2486в;
- (11) Вимога Головне управління Пенсійного фонду у Львівській області 22.11.2018 р. №63-02/2797в;
- (12) Вимога Відділ державної реєстрації актів цивільного стану 03.01.2019 р. №63-02/20в;
- (13) Вимога ФОП Легоцький В.М. 15.01.2019 р. №63-02/144в;
- (14) Вимога ФОП Лабунська А.В. 15.01.2019 р. №63-02/143в;
- (15) Вимога ТОВ «Центр сервісного обслуговування» 22.02.2019 р. №63-02/6798;

2.Інформація про торги

Торги 1:

- (16) На офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України «Prozorro» від 13.09.2017 року Відділ освіти Золочівської районної державної адміністрації Львівської області, який виступав Замовником конкурсних торгів, було опубліковано оголошення про проведення відкритих торгів по предмету закупівлі: «Хлібобулочні вироби».
- (17) Місце виконання робіт: 80700, Україна, Львівська область, Заклади освіти Золочівського району, Заклади освіти Золочівського району;
- (18) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів: 29 вересня 2017 року;
- (19) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів: 2 жовтня 2017 року;
- (20) Пропозиції конкурсних торгів (ТОРГИ 1):

№	Найменування Учасників	Початкова цінова пропозиція Гри.	Остаточна цінова пропозиція грн
1	ФОП Лабунська А.В.	151 500,00	151 500,00
2	ФОП Легоцький В.М.	151 788,00	151 788,00

- (21) Згідно з документацією конкурсних торгів замовника єдиним критерієм оцінки пропозицій конкурсних торгів є ціна. За результатами оцінки пропозицій конкурсних торгів, було акцептовано пропозицію ФОП Лабунська А.В. Замовником з ФОП Лабунська А.В. укладено договір №1310724 від 13.10.2017 року на суму 151 500,00 гривень;

Торги 2:

- (22) На офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України «Prozorro» від 11.01.2018 р. Відділ освіти Золочівської районної державної адміністрації Львівської області, який виступав Замовником конкурсних торгів, було опубліковано оголошення про проведення відкритих торгів по предмету закупівлі: «Хлібобулочні вироби».
- (23) Місце виконання робіт: 80700, Україна, Львівська область, Заклади освіти Золочівського району, Заклади освіти Золочівського району;
- (24) Кінцевий строк подання пропозицій конкурсних торгів: 26.01.2018 р.;
- (25) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів: 29.01.2018 р.;
- (26) Пропозиції конкурсних торгів (ТОРГИ 2):

№	Найменування Учасників	Початкова цінова пропозиція Грн.	Остаточна цінова пропозиція грн
1	ФОП Лабунська А.В.	423 675,00	423 675,00
2	ФОП Легоцький В.М.	430 200,00	430 200,00

- (27) Згідно з документацією конкурсних торгів замовника єдиним критерієм оцінки пропозицій конкурсних торгів є ціна. За результатами оцінки пропозицій конкурсних торгів, було акцептовано пропозицію ФОП Лабунська А.В. Замовником з ФОП Лабунська А.В. укладено договір №140237 від 14.02.2018 р. на суму 423 675, 00 гривень;
- (28) За результатами аналізу документації конкурсних торгів, виявлено певні обставини, які свідчать про узгодженість поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлі: «Хлібобулочні вироби», ДК 021:2015: 15810000-9 — Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби – ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-13-0100190-а; «Хлібобулочні вироби», ДК 021:2015: 15810000-9 — Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби – ідентифікатор закупівлі UA-2018-01-11-000040-b, а саме:
- (29) За інформацією отриманою від ДП «Прозорро» від 19.10.2018 р. №206/3097/03 (вх. 23.10.2018 р. №63-01/1892ЕП) під час участі у торгах 1, 2 Відповідачі використовували електронний майданчик Держзакупівлі.онлайн.
- (30) За інформацією ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (вх. від 13.11.2018 р. №63-01/2108) ФОП Лабунська А.В. та ФОП Легоцький В.М. подавали свої пропозиції з таких IP-адрес:

Таблиця 1

Номер закупівлі	Учасник	IP – адреса	Дата публікації пропозиції	Час публікації пропозиції	Дія, яку було здійснено учасником
UA-2017-09-13-	ФОП Лабунська	██████████	2017-09-28	16:05:54	Подання тендерної

000190-a	А.В.				пропозиції
	ФОП Легоцький В.М.		2017-09-28	17:45:45	Подання тендерної пропозиції
UA-2018-01-11-000040-b	ФОП Лабунська А.В.		2018-01-24	18:38:16	Подання тендерної пропозиції
	ФОП Легоцький В.М.		2018-01-24	22:48:29	Подання тендерної пропозиції

Як вбачається з зазначеного Учасники для участі у Закупівлях 1, 2 подавали свої пропозиції в один день, при цьому для участі в Закупівлі 2 Учасники подавали свої тендерні пропозиції з однієї ІР – адреси ().

Відповідно до інформації отриманої у відповідь на вимогу від 24.10.2018 р. №63-02/2357в від ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» Відповідачі подавали свої тендерні пропозиції для участі у Закупівлі 1 з різних ІР – адрес (відповідно до інформації зазначеної в таблиці 1), при цьому ДП «Прозорро» у листі від 23.10.2018 р. №63-01/1892КП) у відповідь на вимогу Відділення повідомило, що ФОП Лабунська А.В. під час участі у Закупівлі 1 заходила на аукціон з ІР – адреси – , з такої ж ІР – адреси свою тендерну пропозицію подав і Легоцький В.М. під час участі в Закупівлі 1- (відповідно до інформації наданої від ТОВ «Держзакупівлі.онлайн»).

Зазначений факт свідчить про те, що тендерна пропозиція для участі у торгах 1, 2 завантажувалась спільно з одного комп'ютерного обладнання.

Схожість оформлення документації відповідачів

- (31) Учасники подали ідентичні довідки, які містять відомості про підприємство, які містили такі схожості як, вирівнювання по центру, при цьому однакові зміни до структури довідки і змісту інформації.

Учасники однаково зазначили у цих довідках відомості за такими розділами: загальні відомості, керівник підприємства, форма власності, дата утворення та місце реєстрації, вид діяльності форми, підпис керівника підприємства.

- Учасники у зазначеній довідці вказують один і той же номер телефону: (03265)-4-34-58, який відповідно до інформації отриманої від ТОВ «Укртелеком» належить (конфіденційна інформація).

- (32) Відповідно до Розділу 3 пункту 5 тендерної документації Замовника по обом торгам передбачено подання довідки про відсутність порушень передбачених п. 4 ст. 6, п. 1 ст. 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» в довільній формі. Учасники у складі тендерної пропозиції подають довідки про відсутність порушень передбачених п. 4 ст.6 та п.1 ст. 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», доцільно зазначити, що при довільному оформленні, довідки Учасників характеризуються такими особливостями (торги 1, 2):

- текст поданих довідок у обох Учасників однаковий;
- Учасники ідентично з відсутніми пропусками написали «п.4ст.6,п.1ст.50»;
- Вирівнювання тексту по центру, однаковий шрифт;
- Учасники підписували подані довідки як «фізична особа-підприємець», а безпосередньо в тексті використовують словосполучення «приватний підприємець»;

(33) Довідка про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід (*торги 1, 2*):

Замовник у тендерній документації у кваліфікаційних критеріях до учасників, на підтвердження відповідності яким учасник надає в довільній формі інформаційну довідку про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід, що містить наступні відомості: загальна чисельність персоналу; посада; ПІБ; досвід роботи загальний та на займаній посаді:

- На виконання вказаної норми Учасники надали документи, при цьому однаково змінили довідки – замість «інформаційна довідка» зазначили «інформація».
- при довільному оформленні, обидва Учасники подають довідки однакові за змістом тексту;
- у другому абзаці, після «Я» у обох Учасників поставлено пропуск, після якого стоїть розділовий знак «,»;
- Після «ПІБ» поставлено пропуск, після якого у обох Учасників стоїть розділовий знак «,»;
- перелік працівників: бухгалтер, технолог, пекар, водій, комірник
- відсутня загальна чисельність персоналу; посада, ПІБ, досвід роботи загальний та на займаній посаді;

(34) У публічних документах, для участі у **Закупівлі 1, 2** які розмістив ФОП Легоцький Володимир Миколайович у електронному файлі «Вол. Легоцький довідки на тендер PDF.rar» містяться два файли: «Вол. Легоцький Довідка про право підп. угоди» (далі – Довідка 1) та «Вол. Легоцький Про право предст. Інтересів» (далі – Довідка 2), які мають різну назву, при тому, що це одна і та ж довідка (довідка про представництво інтересів). Додатково зазначаємо, що паспортні дані та ідентифікаційний код вказані у Довідці 1 – є паспортними даними Легоцького Володимира Миколайовича, а паспортні дані та ідентифікаційний код вказаний у Довідці 2 – є даними Лабунської Анни Василівни. Зазначений факт, може свідчити про те, що тендерна документація для участі в торгах **1, 2** готувалась однією особою для двох учасників.

(35) Замовник відповідно до вимог тендерної документації передбачив надання учасниками Довідки про наявність обладнання та матеріально-технічної бази в довільній формі, однак (*торги 1, 2*):

- на виконання вказаної норми Учасники надали документи, при цьому однаково змінили назву довідки - замість «Довідка» обидва зазначають «інформація»;
- при довільному оформленні, Учасники надали документи, тексти яких є однаковими з однаковим розміщенням на бланку учасника, виконані однаковим шрифтом однакового розміру;
- учасники подали довідки з ідентичною помилкою. У довідці Легоцького В.М. та Лабунської А.В. вказано «...механізми та обладнання...», хоча доцільно було написати «...механізмів та обладнання.»;

(36) Відповідно до вимог тендерної документації учасники повинні документально підтвердити досвід виконання аналогічного договору. На підтвердження відповідності встановленому критерію учасник надає копію аналогічного договору, укладеного протягом останніх трьох років. (*торги 1, 2*)

- ФОП Лабунська Анна Василівна довідку про виконання аналогічних договорів та копії аналогічних договорів подала, ФОП Легоцький Володимир Миколайович довідку про виконання аналогічних договорів не подав, хоча відповідно до вимог тендерної документації Замовник підтвердження виконання аналогічних договорів вимагав.

- (37) Відповідно до інформації отриманої від ПАТ «Приватбанк» (від 31.10.2018 р. №63-01/1976) між ФОП Лабунською А.В. та ФОП Легоцьким В.М. існували господарські зв'язки, які підтверджуються рухом коштів між банківськими рахунками учасників закупівлі *(конфіденційна інформація)*:

Вказані факти щодо руху грошових коштів між Учасниками закупівлі у період, що відповідає періоду проведення Закупівлі 1 та Закупівлі 2 може свідчити про сталі договірні відносини між Учасниками, що могло обумовити узгодженість їх спільної поведінки під час підготовки та участі у цих закупівлях.

- (38) Відповідно до інформації ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» (вх.13.11.2018 р. №63-01/2108) ФОП Лабунська А.В. та ФОП Легоцький В.М. як реєстраційні дані зазначають такі мобільні телефони:

ФОП Лабунська А.В.- 0673406296;

ФОП Легоцький В.М. – 0673406301;

Відповідно до інформації ПРАТ «Київстар» (вх.. 26.10.2018 №63-01/1926) зазначені номери телефонів належать *(конфіденційна інформація)*.

- (40) Учасники у складі тендерної пропозиції подали медичну довідку водія, характерно, що у двох учасників водієм виступає Легоцький Ігор Миколайович. Ця ж особа, відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців зареєстрована як фізична особа – підприємець Легоцький Ігор Миколайович. В Учасників в свідоцтві про реєстрації автомобіля зазначено однаковий транспортний засіб (марка LDV-400). *(Закупівля 1, 2)*.

- (41) За наявною інформацією отриманою від Відділу реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Львівській області від 24.01.2019 р. №389/03.1-06-33 (вх. 28.01.2019 р. №63-01/200 щодо наявності наступних актових записів *(конфіденційна інформація)*

- (42) Слід зазначити, що Лабунська Анна Василівна (дівоче прізвище Кіт Анна Василівна, пункт 41) та Легоцький Володимир Миколайович є співзасновниками ТОВ «Мелодія» (адреса реєстрації: Львівська область, м. Золочів, вул. Львівська, 39/42). Проте, згідно інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців в інформації щодо ТОВ «Мелодія» вказано сам дівоче прізвище Лабунської А.В. – Кіт А. В. Наявність між Відповідачами договірних відносин, що базуються саме на спільній власності підприємством унеможливило здорову конкуренцію зазначених осіб під час участі у торгах.

За місцезнаходженням ТОВ «Мелодія» також зареєстрована Золочівська районна організація роботодавців», в перелік засновників входить Легоцька Тетяна Леонідівна та Легоцький Ігор Миколайович (який в торгах 1, 2 є водієм Відповідача 1,2).

Аналіз цінової пропозиції:

- (43) Оскільки, основним критерієм вибору переможця у торгах є ціна, Відділення проаналізувало пропозиції Учасників. Так суб'єкт господарювання, який приймає участь в процедурах закупівель задля забезпечення своєї перемоги у закупівлях пропонував би максимально низьку ціну на товар. Ці задачі відповідають принципам ефективності конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.

Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурентних закупівлях, є конкурентами, а отже, повинні змагатись між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель

забезпечується таємністю інформації, що міститься в пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних закупівель, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.

Так ФОП Легоцький В.М. в обох процедурах, пропонував цінову пропозицію вищу, відносно цінової пропозиції ФОП Лабунської А.В., та не знижував її в ході відповідних електронних торгів, що може свідчити про те, що між Відповідачами відсутня конкуренція, яка сприяє визначенню найбільш вигідної пропозиції для Замовника та зазначений факт у сукупності з тим, що Легоцький В.М. не подав у складі тендерної пропозиції повного переліку документації, яку вимагав Замовник може свідчити про технічну участь Легоцького Володимира Миколайовича у закупівлі 1, 2.

При цьому, аналіз цінової поведінки Учасників Торгів вказує на те, що цінова пропозиція ФОП Легоцького В.М. формувалась з урахуванням цінової пропозиції ФОП Лабунської А.В. оскільки різниця запропонованих цін

- У Закупівлі 1 становить 288 гривень, або відрізняється лише на 0,18 %;
- У Закупівлі 2 становить 6525 гривень, або відрізняється лише на 1,5 %.

При такій незначній різниці у ціновій пропозиції Відповідачів, слід зазначити, що вони не знижували цінову пропозицію, не брали участі в аукціоні, що може свідчити про відсутність конкуренції під час участі у торгах.

- (44) Таким чином, дії ФОП Лабунської Анни Василівни та ФОП Легоцького Володимира Васильовича, які полягають в узгодженій поведінці, що стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Відділом освіти Золочівської районної державної адміністрації Львівської області за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» торгів: «Хлібулочні вироби», ДК 021:2015: 15810000-9 — Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби – ідентифікатор закупівлі UA-2017-09-13-0100190-a; «Хлібобулочні вироби», ДК 021:2015: 15810000-9 — Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби – ідентифікатор закупівлі UA-2018-01-11-000040-b є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, визначене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

- (45) Однак, слід зазначити, що відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців:

- ФОП Лабунська Анна Василівна припинила свою підприємницьку діяльність, дата запису 28.01.2019 р., номер запису 1913190700089.

- ФОП Легоцький Володимир Васильович припинив свою підприємницьку діяльність, дата запису 01.03.2018 р., номер запису 1813190700090.

Відповідно до абзацу 7 статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо є інші підстави, передбачені законом. Зокрема, такою підставою відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є те, що ФОП Лабунська Анна Василівна та ФОП Легоцький Володимир Васильович не є суб'єктами господарювання.

Оскільки господарська діяльність ФОП Лабунська А.В. та ФОП Легоцького В.М. припинена, то вони у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не є суб'єктами господарювання та на них не може бути накладений штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення

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

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії фізичної особи – підприємця Лабунської Анни Василівни (ідентифікаційний номер 2443804984) та фізичної особи – підприємця Легоцького Володимира Васильовича (ідентифікаційний код 2473504894) під час участі у тендерній процедурі закупівлі «Хлібобулочні вироби», яка проводилась Відділом совіти Золочівської районної державної адміністрації Львівської області за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2017-09-13-000190-а порушенням законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
2. Визнати дії фізичної особи – підприємця Лабунської Анни Василівни (ідентифікаційний номер 2443804984) та фізичної особи – підприємця Легоцького Володимира Васильовича (ідентифікаційний код 2473504894) під час участі у тендерній процедурі закупівлі «Хлібобулочні вироби», яка проводилась Відділом совіти Золочівської районної державної адміністрації Львівської області за допомогою електронної системи «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі UA-2018-01-11-000040-b порушенням законодавства про захист економічної конкуренції передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення анти конкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
3. Закрити провадження у справі №2-01-59/2018

Голова

Лещинин Р.В.