



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«12» грудня 2019 року

м.Львів

№ 63/98-р/к

Справа № 63/2-01-65/2019

*Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу*

ФОП Горбата Т.А. та ФОП Дмитренко О.І. приймали участь у торгах на закупівлю: Зварна мобільна модульна конструкція для технологічного обладнання польової їдальні (Класифікація за ДК 021:2015: 44210000-5 - Конструкції та їх частини) замовником якої була Національна академія сухопутних військ імені гетьмана Петра Сагайдачного, ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-20-000007-а.

Як було встановлено Відділенням, відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у зазначеній процедурі закупівлі, що, підтверджується зокрема,

- використання одних IP адрес під час входу в систему Клієнт банк (із синхронністю у часі);

- пов'язаність Відповідачів через ФОП Горбатого В.В.;
- подання документів однакових як за зовнішнім оформленням так і за змістом;

- завантаження документів ФОП Горбатою Т.А. із зазначенням даних ФОП Дмитренка О.І.;

- формальний підхід ФОП Горбатої Т.А. при подачі своїх пропозицій;
- синхронність дій у часі;

За результатами розгляду справи № 63/2-01-65/2019 такі дії ФОП Горбатої Т.А. та ФОП Дмитренко О.І. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, та є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ФОП Горбату Т.А. накладено штраф – 68 000,00грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, (далі – Відділення), розглянувши матеріали справи № 63/2-01-65/2018 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції ФОП Горбатою Т.А. (ідентифікаційний номер фізичної особи 3031613022) та ФОП Дмитренко О.І. (ідентифікаційний номер фізичної особи 2895820219) під час участі у торгах на закупівлю: Зварна мобільна модульна конструкція для технологічного обладнання польової їдальні (Класифікація за ДК 021:2015: 44210000-5 - Конструкції та їх частини) замовником якої була Національна академія сухопутних військ імені гетьмана Петра Сагайдачного, ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-20-000007-а, та подання з попередніми висновками Спеціалістів ВДР-2 від 19.11.2019 № 63-03/213п

## ВСТАНОВИЛА:

### 1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

Антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів процедури закупівлі Зварна мобільна модульна конструкція для технологічного обладнання польової їдальні (Класифікація за ДК 021:2015: 44210000-5 - Конструкції та їх частини) замовником якої була Національна академія сухопутних військ імені гетьмана Петра Сагайдачного, ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-20-000007-а.

### 2. ВІДПОВІДАЧІ

Фізична особа-підприємець Горбата Тетяна Андріївна, ідентифікаційний номер: 3031613022; адреса: 81145, Львівська обл., Пустомитівський район, село Чижиків, вул. Острівська, будинок 15.

Фізична особа-підприємець Дмитренко Олександр Ігорович, ідентифікаційний код: 2895820219, адреса: 80400, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, місто Кам'янка-Бузька, вул. Миру, будинок 4.

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Горбата Т.А. є - Оптова торгівля іншими машинами й устаткуванням Код КВЕД 46.69;

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань ФОП Дмитренко О.І. припинив свою діяльність дата та номер запису 26.07.2019; 24000060002003225.

Отже, ФОП Горбата Т.А. є суб'єктом господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### 3. ПРОЦЕДУРНІ ДІЇ

Розпорядженням Адміністративної колегії Відділення від 22.08.2019 № 63/74 -рп/к розпочато розгляд справи № 63/2-01-65-2019 за ознаками вчинення ФОП Горбатої Т.А. та ФОП Дмитренко О.І. - учасниками процедури закупівлі Зварна мобільна модульна конструкція для технологічного обладнання польової їдальні (Класифікація за ДК 021:2015: 44210000-5 - Конструкції та їх частини), ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-20-000007-а порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

Відповідачам, листами від: 23.08.2019 №63-02/3221 (до ФОП Горбатої Т.А.) та від 23.08.2019 № 63-02/3220 (до ФОП Дмитренко О.І.), були надіслані копії Розпоряджень від 22.08.2019 № 63/74 -рп/к Адміністративної колегії Відділення про початок розгляду справи № 63/2-01-65-2019.

Подання про попередні висновки у справі надіслано відповідачам листами: ФОП Горбатій Т.А. лист від 19.11.2019 №63/2-01-65/2019 та ФОП Дмитренко О.І. від 19.11.2019 №63-02/4328.

### 4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

Національна академія сухопутних військ імені гетьмана Петра Сагайдачного у 2018 році через систему електронних закупівель проведено закупівлю: Зварна мобільна модульна конструкція для технологічного обладнання польової їдальні (Класифікація за ДК 021:2015: 44210000-5 - Конструкції та їх частини), ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-20-000007-а.

Відповідно до інформації, отриманої через систему електронних закупівель встановлено:

- ✓ Предмет закупівлі: Класифікація за ДК 021:2015: 44210000-5 — Конструкції та їх частини; Зварна мобільна модульна конструкція для технологічного обладнання польової їдальні;
- ✓ Ідентифікатор закупівлі: UA-2018-10-20-000007-а;
- ✓ Очікувана вартість Закупівлі: 1 000 000,00 грн.;
- ✓ Процедура закупівлі: відкриті торги;

- ✓ Дата оприлюднення оголошення про проведення процедури закупівлі: 20 жовтня 2018 10:49;
- ✓ Кінцевий строк подачі документів: 05 листопада 2018 19:00;
- ✓ Початок аукціон: 06 листопада 2018 12:40;
- ✓ Дата укладення договору 28 листопада 2018.
- ✓ Договір укладено з ФОП Дмитренко О.І. на суму 895 00,00 грн.
- ✓ 30.11.2018 укладення договір про розірвання договору від 28.11.2018 мотивація: «у зв'язку порушення Фізичною особою підприємцем «Дмитренко Олександр Ігорович» вимог ст. 17 Закону України № 922-УІІІ від 25 грудня 2015 року «Про публічні закупівлі» при проведенні закупівлі, а саме участі у закупівлі пов'язаних осіб, договір про закупівлю №336/18- Т від 28.11.2018 року розривається та припиняє свою дію. Постачання за даним договором не здійснювалось, розрахунки не проводились».

## 5. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

### Подання документів:

Відповідно до інформації отриманої від ДП Прозоро початкові пропозиції ФОП Горбата Т.А. та ФОП Дмитренко О.І. для участі в аукціон у процедурі закупівлі подавали з авторизованого електронного майданчика [zakupki.prom.ua](http://zakupki.prom.ua).

- ✓ IP адреса з яких учасники заходили в аукціон: ФОП Горбата Т.А. -46.200.234.60; ФОП Дмитренко О.І. -193.238.152.59;
- ✓ Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «Закупки. Пром. УА» дата реєстрації на сайті ФОП Горбата Т.А. – 31.10.2018 13:33; ФОП Дмитренко О.І. -29.10.2018 11:29;
- ✓ IP адреси з яких учасники подавали свої пропозиції: ФОП Горбата Т.А. -78.109.29.23 створення пропозиції, 178.136.238.35 внесення змін; ФОП Дмитренко О.І. - 193.228.52.64 створення пропозиції, 185.247.211.185 внесення змін;
- ✓ кошти задля участі у процедурі закупівлі були зараховані ФОП Горбата Т.А. – 31.10.2018; ФОП Дмитренко О.І. – 29.10.2018. Обое учасників перераховували кошти з Західного ГРУ АТ КБ «Приватбанк».

Свої документи ФОП Горбата Т.А та ФОП Дмитренко О.І. завантажили в один день 05 листопада 2018 року.

### Використання однакових IP адрес

Відповідно до інформації отриманої від Західного ГРУ АТ КБ «Приватбанк» під час входу в систему Клієнт-банк відповідачі використовували такі IP адреси, інформацію подано в табличній формі таблиця 1 (інформація з обмеженим доступом )

Таблиця 1

| Назва учасника     | Дата | IP адреса | Назва учасника   | Дата | IP адреса      |
|--------------------|------|-----------|------------------|------|----------------|
| ФОП Дмитренко О.І. |      |           | ФОП Горбата Т.А. |      | 213.174.16.182 |
| ФОП Дмитренко О.І. |      |           | ФОП Горбата Т.А. |      |                |
| ФОП Дмитренко О.І. |      |           | ФОП Горбата Т.А. |      |                |
| ФОП Дмитренко О.І. |      |           | ФОП Горбата Т.А. |      |                |
| ФОП Дмитренко О.І. |      |           | ФОП Горбата Т.А. |      |                |

|                          |  |  |                        |  |  |
|--------------------------|--|--|------------------------|--|--|
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |

|                          |  |  |                        |  |  |
|--------------------------|--|--|------------------------|--|--|
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
| ФОП<br>Дмитренко<br>О.І. |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
|                          |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
|                          |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |

|  |  |  |                        |  |  |
|--|--|--|------------------------|--|--|
|  |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
|  |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
|  |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |
|  |  |  | ФОП<br>Горбата<br>Т.А. |  |  |

Як вбачається із зазначеного ФОП Дмитренко О.І. та ФОП Горбата Т.А. під час входу в систему клієнт банку використовували однакові IP адреси, дата співпадає різниця в часі мінімальна від 3 хв. до 10 хв, дана обставина виключає співпадіння, а свідчить про можливість доступу до мережі інтернет з однієї IP адреси.

Відповідно до інформації отриманої від надавача послуг доступу до мережі інтернет за IP адресами [REDACTED]; [REDACTED] - ТОВ «Аркада-Х» послуги з доступу до мережі Інтернет за IP адресою [REDACTED] надавалась ФОП Бедрію Маркіяну Ярославовичу адреса надання послуги ( м. Львів, вул. Кульпарківська, 59, маг. «Світ кави») дата початку з'єднання [REDACTED] дата закінчення з'єднання [REDACTED].

Отже доступ за цією IP адресою вільний для відвідувачів кафе «Світ кави». Однак не може бути випадковим співпадіння той факт що обидва Відповідачі в один той саме час (день год.) використовували дану IP адресу при вході в систему «клієнт банку» Слід зазначити що юридична та фактична адреса Відповідачів знаходиться поза межами міста Львова. Вхід в систему клієнт банку співпадає з періодом проведення процедури закупівлі. Даний факт не може бути випадковим збігом та свідчить про погодженні дії Відповідачів.

#### Пов'язаність осіб

30.11.2018 укладення договір про розірвання договору від 28.11.2018 мотивація: «у зв'язку порушення Фізичною особою підприємцем «Дмитренко Олександр Ігорович» вимог ст. 17 Закону України № 922-УІІ від 25 грудня 2015 року «Про публічні закупівлі» при проведенні закупівлі, а саме участі у закупівлі пов'язаних осіб, договір про закупівлю №336/18-Т від 28.11.2018 року розривається та припиняє свою дію. Постачання за даним договором не здійснювалось, розрахунки не проводились».

Пов'язаними особами є члени сім'ї фізособи — чоловік (дружина), а також батьки (усиновителі), опікуни (піклувальники), брати, сестри, діти та їхні чоловіки (дружини). Відділ державної реєстрації актів цивільного стану реєстраційної служби ГУ юстиції у Львівській області лист від 29.10.2019 №4011/03.1-06-33 повідомив про наявність таких актових записів:

[REDACTED]

Відповідно до інформації з Єдиний державний реєстр юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань адреса реєстрації (місце проживання) ФОП Дмитренка О.І - 80400, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, місто Кам'янка-Бузька, вул. Миру, будинок 4.

Відповідно до інформації з Єдиний державний реєстр юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань адреса реєстрації (місце проживання) ФОП Горбатого В.В. - 80400, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, місто Кам'янка-Бузька, вул. Миру, будинок 4.

Отже, на час проведення закупівлі ФОП Дмитренка О.І та ФОП Горбата Т.А. були пов'язані через фізичну особу, ФОП Горбатого В.В., що в свою чергу сприяло для погодження Відповідачі своє поведінки під час участі у торгах.

Слід зазначити, що в ході розгляду справи відділенням встановлено наявність договірних відносин між Відповідачами, що підтверджується інформацією отриманою від АТ КБ «Приватбанк»

Вищенаведене свідчить про господарські відносини між Відповідачами через пов'язаних осіб, які є родичами Відповідачів, створюють певні умови для узгодженої поведінки та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у торгах.

#### Схожості в оформленні документів

ФОП Горбата Т.А. завантажила довідку про наявність працівників де зазначила далі пряма мова: «Я, Фізична особа-підприємець Дмитренко Олександр Ігорович здійснюю....».

Даний факт свідчить про підготовку документів однією особою.

ФОП Горбата Т.А. завантажила довідку щодо підпису договорів, де зазначила, далі пряма мова: «Я, учасник торгів ФОП Дмитренко Олександр Ігорович, повідомляю тендерний комітет....».

Даний факт свідчить про обізнаність про іншого учасника та спільну підготовку документів та виключає можливість випадкового збігу обставин.

Замовником торгів вимагалось надання документів у довільній формі, а саме:

- Довідка у довільній формі, яка містить інформацію про наявність власного та/або орендованого обладнання, матеріально-технічної бази та транспортних засобів, які використовуються та/або будуть використовуватися при постачанні товару, та/або такого, що знаходиться у користуванні;
- Довідка надана в довільній формі про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для постачання товару;

Зазначені документи надані учасниками - ФОП Дмитренко О.І. та ФОП Горбата Т.А. однакові за стилістичним оформленням, та змістом.

Додаток 2 Тендерної документації Замовника містив перелік документів для підтвердження відповідності учасника вимогам визначеним у статті 17 Закону «Про публічні закупівлі». Також надано роз'яснення про те, що інформація про відсутність підстав, визначених у частинах першій і другій 17 статті Закону, надається учасником в довільній формі. ФОП Дмитренко О.І. та ФОП Горбата Т.А. подали листи однакові за назвою: «Лист щодо статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», текстом та стилістично оформленні.

У складі своїх пропозицій обидва учасника надали однакові за назвою та оформленням «Довідки щодо заходів захисту прав довікля», а також «Реєстри поданих документів».

Слід зазначити, що ФОП Горбата Т.А. та ФОП Дмитренко О.І. однаково відхилили запропонованої шаблонної форми «ПРОПОЗИЦІЯ», а саме, обое відповідачів виділені жирним шрифтом частини тексту однакового змісту.

Запропоновано замовником форма «ПРОПОЗИЦІЯ» містила текст «Вивчивши всі вимоги Замовника, на виконання зазначеного вище, ми, уповноважені на підписання Договору». Нехарактерним є зазначення Відповідачами даного тексту такого змісту: ФОП Горбата Т.А. «я, уповноважений на підписання договору». ФОП Дмитренко О.І. «я, уповноважений на підписання договору». Даний факт дає підстави висновку про підготовку документів здійснювалась однією особою, в разі, якщо учасники готували документи самостійно текст форми «ПРОПОЗИЦІЯ» був би такий, як запропонував замовник, або ФОП Горбата Т.А. у формі ПРОПОЗИЦІЇ мала би зазначити «уповноважена на підписання договору».

Документи обох Відповідачів мають однакові дефекти при скануванні документів, а саме темні круги в однакових місцях схожі на контури печаток, в проекті договору.

Необхідно зазначити, що при умові самостійної підготовки, пропозиції учасників торгів повинні відрізнятися, як за зовнішнім оформленням так і за змістом, не містити спільних об'єднувальних особливостей, адже кожен документ, у разі якщо учасники торгів готують його самостійно без обміну інформації, мав би відображати їх індивідуальність, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій. Отже, вищезазначені факти свідчать про обмін інформацією та спільну підготовку ФОП Дмитренко О.І. та ФОП Горбата Т.А. своїх пропозицій.

#### **Формальний підхід ФОП Горбатої Т.А. до участі у торгах.**

Замовник торгів у тендерній документації передбачав, зокрема: «у випадку, якщо визначені цієї документацією документи не завантажені учасником до моменту завершення кінцевого строку подання тендерних пропозицій електронною системою закупівель, згідно абз. 2 ч. 1 ст. 27 Закону, пропозиція такого учасника відхиляється згідно ст. 30 Закону».

**«Забезпечення тендерної пропозиції** Вид забезпечення тендерної пропозиції - електронна банківська гарантія, яка надається одночасно з поданням тендерної пропозиції. Електронна банківська гарантія створюється та подається з урахуванням вимог Закону України «Про електронні документи та електронний документообіг». Електронна банківська гарантія має бути завірена зі сторони банку електронним цифровим підписом уповноваженої особи. Перевірку електронно-цифрового підпису (ЕЦП), накладеного на банківську гарантію Замовник буде здійснювати онлайн виключно на сайті Центрального засвідчувального органу за посиланням – <http://czo.gov.ua/verify>.

Разом із банківською гарантією надаються у електронному форматі "PDF" копія ліцензії, виданої банку та копія документа про повноваження особи, яка підписує банківську гарантію. Зазначені копії повинні бути належним чином завірені банком.

Розмір забезпечення тендерної пропозиції складає 3% від очікуваної вартості і дорівнює 30 000,00 грн. (Тридцять тисяч гривень 00 коп.);

Строк дії забезпечення тендерної пропозиції: не менше 120 днів з дати закінчення кінцевого строку подання тендерних пропозицій.

Тендерна пропозиція, що не супроводжується забезпеченням, або надане учасником забезпечення не відповідає вимогам документації, відхиляються Замовником.

У складі своїх пропозицій ФОП Дмитренко О.І. надано банківську гарантію № 21236/18-ТГ надану ПАТ «Банк інвестицій та заощаджень». ФОП Горбата Т.А. не надано забезпечення тендерної пропозиції.

ФОП Горбата Т.А. в разі участі у торгах на конкретних умовах, без погодження своєї поведінки з ФОП Дмитренко О.І. була би зацікавлена подати документи відповідно до вимог замовника, однак саме погоджена поведінка відповідачів зумовила формальну участь ФОП Горбатої Т.А. у торгах за для забезпечення перемоги ФОП Дмитренко О.І..

#### **Синхронність дій Відповідачів**

Під час завантажування документів обидва Відповідачі практично послідовно зберігали та завантажували свої пропозиції, а саме:

| Учасник; дата; год.                         | Назва файлу                                                                  | Учасник; дата; год.                        | Назва файлу                 |
|---------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------|-----------------------------|
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018<br>17:05 | <u>сертифікат якості.pdf</u>                                                 | ТОВ Горбата<br>Т.А. 05.11.2018<br>18:04    | <u>технічна база.pdf</u>    |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018<br>17:05 | <u>сертифікат відповідності.pdf</u>                                          | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>персональні дані.pdf</u> |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018<br>17:05 | <u>Довіреність Денисен<br/>ко<br/>А А 02 01 2018.pd</u>                      | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>санкції.pdf</u>          |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018<br>17:05 | <u>Банківська ліцензія<br/>завірена копія.pdf</u>                            | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>довкілля.pdf</u>         |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018<br>17:05 | <u>аналогічний договір<br/>2.PDF</u>                                         | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>підпис договорів.pdf</u> |
| ФОП Дмитренко<br>О.І 05.11.2018<br>17:05    | <u>аналогічний договір<br/>1.PDF</u>                                         | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>працівники.pdf</u>       |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018<br>17:05 | <u>21236 ФОП ДМИТР<br/>ЕНКО О І Гарантія<br/>01 11 2018.pdf.(2).<br/>P7S</u> | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>витяг.pdf</u>            |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05    | <u>19.довідка<br/>інформації про<br/>учасника.PDF</u>                        | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>виписка.pdf</u>          |
| ФОП Дмитренко<br>О.І 05.11.2018 17:05       | <u>18.довідка щодо<br/>захисту<br/>довкілля.PDF</u>                          | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>Тех вимоги.pdf</u>       |
| ФОП Дмитренко<br>О.І 05.11.2018 17:05       | <u>17.довідка щодо<br/>підпису<br/>договорів.PDF</u>                         | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>проект договору.pdf</u>  |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05    | <u>16.довідка про<br/>наявність<br/>працівників.PDF</u>                      | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>пропозиція.pdf</u>       |

|                                          |                                                                    |                                            |                        |
|------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------|------------------------|
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>15.мат-тех база.PDF</u>                                         | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>Паспорт іпн.pdf</u> |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>15 мат тех база<br/>договір.PDF</u>                             | ТОВ Горбата<br>Т.А.<br>05.11.2018<br>17:58 | <u>Реєстр.pdf</u>      |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>14.санкції.PDF</u>                                              |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>13. довідка<br/>виконання<br/>аналогічних<br/>договорів.PDF</u> |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко О.<br>05.11.2018 17:05     | <u>12. Відгук 2.pdf</u>                                            |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>12. Відгук 1.pdf</u>                                            |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>10.лист згода на<br/>обробку<br/>персональних<br/>даних.PDF</u> |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>9, Лист щодо ст17<br/>ЗУ.PDF</u>                                |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>8.гарантійний<br/>лист.PDF</u>                                  |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>7 технічні<br/>вимоги.PDF</u>                                   |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>6. проект<br/>договору.PDF</u>                                  |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>5.тендерна<br/>пропозиція.PDF</u>                               |                                            |                        |
| ФОП Дмитренко<br>О.І<br>05.11.2018 17:05 | <u>4. витяг.PDF</u>                                                |                                            |                        |

|                                           |                                     |  |  |
|-------------------------------------------|-------------------------------------|--|--|
| ФОП Дмитренко<br>О.І.<br>05.11.2018 17:05 | <u>3. виписка.PDF</u>               |  |  |
| ФОП Дмитренко<br>О.І.<br>05.11.2018 17:05 | <u>2.2 ІПН.PDF</u>                  |  |  |
| ФОП Дмитренко<br>О.І.<br>05.11.2018 17:05 | <u>1. реєстр<br/>документів.PDF</u> |  |  |

### Аналіз цінової поведінки

Відповідно до тендерної документації Замовника, оцінка тендерних пропозицій здійснюється на підставі одного критерію – «ціна». Отже, учасники задля забезпечення своєї перемоги мали би пропонувати ціну, що відповідає принципам ефективності.

В ході розгляду справи Відповідачам надсилались вимоги про надання інформації, зокрема щодо формування своїх цінових пропозицій, інформацію про всіх юридичних осіб, яким Відповідачі протягом 2018 року реалізовувала товари які були предметом закупівлі із зазначенням ціни, інформацію про всіх юридичних осіб, у яких Відповідачі протягом 2018 року придбавали товари які були предметом закупівлі із зазначенням ціни.

У відповідь на вимоги Відділення Відповідачі надали відповіді такого змісту:

ФОП Дмитренко О.І.: *«я був визнаний переможцем, однак договір було скасовано з незалежних від мене причин. Враховуючи подальші труднощі у здійсненні мною підприємницької діяльності, відсутність замовлень на виготовлювану продукцію, я змушений припинити підприємницьку діяльність».*

ФОП Горбата Т.А.: *« протягом 2018 року ФОП Горбата Т.А. не реалізовувала товарів, які були предметом закупівлі... протягом 2018 року ФОП Горбата Т.А. не купувала».*

Отже, згідно інформації отриманої від ФОП Горбатої Т.А. нею до проведення торгів не реалізовувалось та не закуплялось товарів, які були предметом процедури закупівлі. Інформації щодо економічного обґрунтування ціни у відповідь на вимогу Відділення ФОП Горбатою Т.А. надано не було. ФОП Дмитренко О.І. у відповідь на вимогу Відділення також не надав економічного обґрунтування ціни, натомість обмежився лише інформацією про те, що договір скасовано, припинення здійснення господарської діяльності та тим, що уся фінансово-господарська документація була здана в архів.

Слід зазначити, що ФОП Дмитренко О.І. в разі участі у торгах на конкурентних умовах мав би бути зацікавленим в наданні до Відділення повної інформації щодо економічного обґрунтування ціни, однак він ФОП Дмитренко О.І. не намагався навіть отримати здану інформацію із архіву для того щоб надати економічний розрахунок ціни. Даний факт свідчить про те, що ФОП Дмитренко О.І. намагається приховати свою узгоджену поведінку з ФОП Горбатою Т.А..

Наведене свідчить про те, що ФОП Горбата Т.А. не мала наміру перемогти у зазначеній процедурі закупівлі, а підготувало свою пропозицію в результаті узгодженості дій з ФОП Дмитренко О.І. задля забезпечення перемоги ФОП Дмитренко О.І., цінові пропозиції Відповідачів не були розраховані до економічно вигідних пропозицій, а були подані відповідно до очікуваної вартості закупівлі.

Доцільно зазначити, що факт пов'язаності та погодження своєї поведінки на торгах підтверджується і поведінкою Відповідачів в ході розгляду справи, а саме:

Відділення надіслало вимоги про надання інформації до Відповідачів термін надання інформації у вимозі складав 10 днів з моменту отримання:

- ФОП Дмитренко О.І. лист від 16.09.2019 №63-02/3544в
- ФОП Горбатої Т.А. лист від 16.09.2019 №63-02/3543в,

Відповідно до інформації, яка міститься на веб сайті Укрпошти «Пошук поштових відправлень» ФОП Дмитренко О.І. відправлення вручено за довіреністю 18.09.2019; ФОП Горбатій Т.А. відправлення вручено за довіреністю 19.09.2019. Враховуючи зазначене ФОП Дмитренко О.І. мав би 01.10.2019 надати відповідь на вимогу, ФОП Горбата Т.А. мала би надати відповідь на вимогу 02.10.2019. Однак замість надання відповіді ФОП Горбата Т.А. та ФОП Дмитренко О.І. звернулись на електронну пошту Відділення із заявами про надання додаткового терміну для підготовки відповіді. Заяви про надання додаткового терміну надійшли синхронно в часі та мають нехарактерні подібності в стилістичному оформленні. У відповідь на заяви Відділення надало додатковий термін до 10.10.2019 для надання відповідей.

Відповідь на вимоги Відділення на електронну пошту Відділення надійшли також синхронно 13.10.2019.

## ВИСНОВКИ

Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій 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 його створили, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.

Тендер (торги) відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, цим законом (крім переговорної процедури закупівлі).

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 безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів тощо).

Відповідно до:

Закону України «Про публічні закупівлі», метою цього закону є створення конкурентного середовища у сфері державних закупівель;

статті 3 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.

У розумінні:

частини 1 статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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;

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;

пункту 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів.

Закон України «Про Антимонопольний комітет України», а саме:

частина 1 статті 7 і частини 4 передбачає, що до виключних повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належить прийняття

передбачених законодавством про захист економічної конкуренції рішень за справами відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;

частина 2 статті 7 передбачає, що до повноважень саме Антимонопольного комітету України та його територіальних органів належать, зокрема: розгляд заяв і справ про надання дозволу, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації. Проведення досліджень за цими заявами і справами; прийняття передбачених законодавством про захист економічної конкуренції розпоряджень та рішень за заявами і справами про надання дозволу на узгоджені дії, концентрацію, надання висновків, попередніх висновків стосовно узгоджених дій, концентрації, висновків щодо кваліфікації дій відповідно до законодавства про захист економічної конкуренції;

стаття 19 визначає гарантії здійснення повноважень Антимонопольного комітету України.

Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних закупівлях є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренції.

Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.

Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).

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 безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів тощо).

Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій для участі у процедурах закупівлі, Відповідачі узгоджували свої дії між собою, що підтверджується, зокрема таким:

- використання одних IP адрес під час входу в систему Клієнт банк (із синхронністю у часі);

- пов'язаність Відповідачів через ФОП Горбатого В.В.;

- подання документів однакових як за зовнішнім оформленням так і за змістом;

- завантаження документів ФОП Горбатою Т.А. із зазначенням даних ФОП Дмитренка

О.І.;

- формальний підхід ФОП Горбатої Т.А. при подачі своїх пропозицій;

- синхронність дій у часі;

та інше, не може бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників та свідчить про узгоджену (координацію) відповідачами своєї поведінки під час підготовки та участі в торгах, зокрема про обмін інформації між ними.

Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних торгів, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, натомість ФОП Горбатою Т.А. та ФОП Дмитренко О.І., всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій.

Узгодивши свої дії під час підготовки та участі в процедурі закупівлі, ФОП Горбатою Т.А. та ФОП Дмитренко О.І. замінили ризик, що породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки. Така координація економічної поведінки призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення торгів.

Узгодження ФОП Горбатою Т.А. та ФОП Дмитренка О.І. своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

Дії ФОП Горбатої Т.А. та ФОП Дмитренка О.І. щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю - Зварна мобільна модульна конструкція для технологічного обладнання польової їдальні (Класифікація за ДК 021:2015: 44210000-5 - Конструкції та їх частини) ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-20-000007-а, замовником якої була Національна академія сухопутних військ імені гетьмана Петра Сагайдачного, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

За порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на суб'єкт господарювання може бути накладений штраф у розмірі до десяти відсотків виручки від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, Фізична особа-підприємець Дмитренко О.І. (ідентифікаційний номер фізичної особи: 2895820219) припинив підприємницьку діяльність.

Оскільки підприємницька діяльність ФОП Дмитренка О.І. припинена та він у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не є суб'єктом господарювання то на нього не може бути накладено штраф.

Відповідно до інформації отриманої від Пустомитівської ДПП Городецького управління ГУ ДПС у Львівській області задекларована сума доходу ФОП Горбатої Т.А. за 2018 рік склала [REDACTED]

При визначенні розміру штрафу ФОП Горбатій Т.А. враховується, що не визнання факту вчинення порушення.

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 Горбатої Тетяни Андріївни (ідентифікаційний номер: 3031613022; адреса: 81145, Львівська обл., Пустомитівський район, село Чижикив, вул. Острівська, будинок 15) та Фізичної особи-підприємця Дмитренка Олександра Ігоровича (ідентифікаційний код: 2895820219, адреса: 80400, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, місто Кам'янка-Бузька, вул.Миру, будинок 4) у процедурі закупівлі – Зварна мобільна модульна конструкція для технологічного обладнання польової їдальні (Класифікація за ДК 021:2015: 44210000-5 - Конструкції та їх частини) замовником якої була Національна академія

- сухопутних військ імені гетьмана Петра Сагайдачного, ідентифікатор закупівлі UA-2018-10-20-000007-а, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції накласти на Горбату Тетяну Андріївну (ідентифікаційний номер: 3031613022; адреса: 81145, Львівська обл., Пустомитівський район, село Чижиків, вул. Острівська, будинок 15) штраф у розмірі 68 000,00 грн.

Згідно з:

- частиною 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф сплачується у двомісячний строк з дня одержання рішення;
- частиною 8 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 Антимонопольного комітету України документ, що підтверджує сплату штрафу;
- частиною 1 статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» відповідач може оскаржити рішення повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова колегії:

Р. Лещишин