



**ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

28 травня 2020 р.

місто Львів

№ 63/47-р/к
Справа № 63/2-01-15-2020

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Радченко Тетяна Миколаївна та Фізична особа-підприємець Оваденко Юрій Леонідович подали свої тендерні пропозиції для участі у закупівлі: Код ДК 021:2015 – 39520000-3 «Готові текстильні вироби (Спеціальна парашутна система)», ідентифікатор закупівлі: UA-2019-09-24-002410-b, замовником якої виступала Військова частина А2595 МО України.

За результатами розгляду справи № 63/2-01-15-2020 дії ФОП Радченко Т.М. (ідентифікаційний номер фізичної особи підприємця – 2874805780) та ФОП Оваденка Ю.Л. (ідентифікаційний номер фізичної особи-підприємця – 2903402551) кваліфіковано як порушення 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.

На Фізичну особу-підприємця Радченко Тетяну Миколаївну накладено штраф у розмірі 31 000 гривень.

На Фізичну особу-підприємця Оваденко Юрія Леонідовича накладено штраф у розмірі 31 000 гривень.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/2-01-15-2020 про порушення Фізичною особою-підприємцем Радченко Тетяною Миколаївною та Фізичною особою-підприємцем Оваденко Юрієм Леонідовичем законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання про попередні висновки Другого відділу досліджень і розслідувань від 07 травня 2020 року № 63-03/80п

ВСТАНОВИЛА:

1. Предмет справи

- (1) Антikonкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, під час проведення Військовою частиною А2595 МО України (ідентифікаційний код юридичної особи: 07567158; адреса: 80600, Україна, Львівська обл., м. Броди, вул. Храпая, 1) (далі – Замовник) на закупівлі: Код ДК 021:2015 – 39520000-3 «Готові текстильні вироби (Спеціальна парашутна система)», ідентифікатор закупівлі: UA-2019-09-24-002410-b.

2. Сторони у справі

- (2) Головою Антимонопольного комітету України Львівському обласному територіальному відділенню було надано доручення від 14.01.2020 №13-01/23 (вхідний відділення від 15.01.2020 № 63-01/24К) провести дослідження щодо дотримання законодавства про захист економічної конкуренції ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л., під час їх підготовки та участі у процедурі закупівлі: UA-2019-09-24-002410-b.

Відповідачі у Справі

- а) Фізична особа-підприємець – Радченко Тетяна Миколаївна, ідентифікаційний номер фізичної особи-підприємця – 2874805780, місцезнаходження: 29013, Хмельницька обл., м. Хмельницький, вул. Гагаріна, буд. 80, кв.1, (далі – ФОП Радченко Т.М., Відповідач 1). Як вбачається з відомостей щодо ФОП Радченко Т.М., які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Радченко Т.М., є – Консультування з питань комерційної діяльності й керування (основний) (Код КВЕД 70:22).
- б) Фізична особа-підприємець - Оваденко Юрій Леонідович, ідентифікаційний номер фізичної особи-підприємця –2903402551, місцезнаходження: 04107, м. Київ, вул. Отто Шміда, буд. 266, кв. 10, (далі – ФОП Оваденко Ю.Л., Відповідач 2). Як вбачається з відомостей щодо ФОП Оваденко Ю.Л., які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Оваденко Ю.Л. – Інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах (основний) (Код КВЕД 47:19).
- (3) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Процесуальні дії

- (4) Подання про початок розгляду справи від 21.02.2020 р. № 63-03/31п;
- (5) Розпорядження про початок розгляду справи від 27.02.2020 року № 63/21-рп/к;
- (6) Листи про надсилання копії розпорядження про початок розгляду справи 28.02.2020 р. №63-02/939, № 63-02/12940;
- (7) Подання про попередні висновки у справі від 07 травня 2020 року № 63-03/80п;
- (8) Листи про надсилання копії подання про попередні висновки у справі від 12.05.2020р. №63-02/1934, №63-02/1935.
- (9) Відповідно до абзацу четвертого пункту 26 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) інформацію щодо попередніх висновків у справі № 63/2-01-15-2020, 18.05.2020 р. було розміщене на офіційному веб - сайті Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

4. Інформація про торги

Ідентифікатор закупівлі (UA-2019-09-24-002410-b)

- (10) **Замовник:** Військова частина А2595 МО України (далі – Замовник) (ідентифікаційний код юридичної особи: 07567158; адреса: 80600, Україна, Львівська обл., м. Броди, вул. Храпая, 1).
- (11) **Закупівля:**
- ✓ Код ДК 021:2015 – 39520000-3 «Готові текстильні вироби (Спеціальна парашутна система)»;
 - ✓ Ідентифікатор закупівлі: UA-2019-09-24-002410-b;

- ✓ Очікувана вартість Закупівлі: 469 650,00грн. (з ПДВ);
- ✓ Процедура закупівлі: відкриті торги;
- ✓ Закупівля оголошена: 24 вересня 2019;
- ✓ Подання пропозицій: до 10 жовтня 2019 16:23;
- ✓ Початок аукціону: 11 жовтня 2019 р. 14:44
- ✓ Повідомлення про намір укласти договір: 16 жовтня 2019 13:11;
- ✓ Договір укладено: 29 жовтня 2019 12:25.

(12) Переможцем визнано ФОП Радченко Т.М. та укладено договір на суму – **465 000,00 грн.** Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 11 жовтня 2019 року найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ФОП Радченко Т.М., в результаті чого їй було надіслано повідомлення про намір укласти договір. Замовник - Військова частина А2595 МО України уклала з ФОП Радченко Т.М. договір від 29 жовтня 2019 року № 101. Однак, відповідно до листа від 14 листопада 2019 року № 17/6/1/1-1670 головного відділу Головного управління військової контррозвідки Служби Безпеки України, дислокованого на території Львівської області, у зв'язку із зменшенням обсягів закупівель розпорядником коштів вищого рівня, реального фінансування видатків Покупця то до п.13.3 Розділу 8 Сторони вирішили розірвати Договір №101 від 29.10.2019 за угодою Сторін.

5. Обставини, які свідчать про погодження поведінки на етапі подання тендерних пропозицій

- (13) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій свої пропозиції подали такі суб'єкти господарювання:
- ФОП Радченко Т.М. - дата та час подання тендерних пропозицій: **04 жовтня 2019 12:25**;
 - ФОП Оваденко Ю.Л. - дата та час подання тендерних пропозицій: **08 жовтня 2019 13:33**;
 - Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – до 10 жовтня 2019 16:23;
Згідно з реєстром пропозицій закупівлі (дата і час розкриття: 11 жовтня 2019 р. 15:05) зазначені суб'єкти господарювання подали такі цінові пропозиції:
 - ФОП Радченко Т.М. – 465 000,00 (початкова та остаточна цінова пропозиція);
 - ФОП Оваденко Ю.Л. - 469 000,00 (початкова та остаточна цінова пропозиція).

Подання документів:

- (14) Аналіз матеріалів Торгів засвідчив, що ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. діяли узгоджено під час підготовки та участі у торгах: ДК 021:2015 – 39520000-3 «Готові текстильні вироби (Спеціальна парашутна система)», що підтверджується наступним:
- (15) Відповідно до інформації отриманої від ДП «Прозорро» (лист від 03.02.2020р. № 206/263/03, вх. Відділення 04.02.2020р. № 63-01/2325) початкові пропозиції ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. для участі у процедурі закупівлі подавали з **одного авторизованого електронного майданчика «Закупівлі24» (Zakupivli24)**. Також за наданою інформацією відомо, що Радченко Т.М. створювала свою пропозицію з IP адреси [REDACTED], а ФОП Оваденко Ю.Л. створював свою пропозицію з IP адреси [REDACTED]
- (16) Разом з тим, відповідно до інформації наданої з електронного майданчика «Закупівлі24» (Zakupivli24), що належить АТ КБ «Приватбанк» (лист від 14.02.2020 р. № 20.1.0.0.0/7-200212/3484 вх. від 18.02.2020р. № 63-01/60кі) встановлено, що IP-адреса [REDACTED] з якої ФОП Оваденко Ю.Л. створював свою пропозицію і з якою здійснювалась учасниками реєстрація, вхід до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь в процедурі закупівлі за предметом: код ДК 021:2015 – 39520000-3 «Готові текстильні вироби (Спеціальна парашутна система)», ідентифікатор закупівлі - UA-2019-09-24-002410-b, є однаковою в обох учасників – ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л., а саме: (Див. Таблицю №1).

Таблиця № 1

№	Учасник	IP	Дата та час (часовий період проведення аукціону)	Дія вчинена учасником
1.	ФОП Радченко Т.М.	[REDACTED]	04.10.2019 о 12:13	Авторизація на майданчику ПриватМаркет
			04.10.2019 о 12:13	Перехід до форми подачі заявки на участь
			04.10.2019 12:15 – 12:21	Завантаження файлів
			04.10.2019 о 12:24	Натиснуто кнопку публікації заявки
			04.10.2019 о 12:26	Накладено ЕЦП на заявку
2.	ФОП Оваденко Ю.Л.	[REDACTED]	08.10.2019 о 13:27	Авторизація на майданчику ПриватМаркет
			08.10.2019 о 13:28	Перехід до форми подачі заявки на участь
			08.10.2019 13:29 - 13:31	Завантаження файлів
			08.10.2019 о 13:32	Натиснуто кнопку публікації заявки
			08.10.2019 о 13:35	Накладено ЕЦП на заявку

- (17) Зазначена інформація не могла бути випадковим збігом обставин, а є узгодженою поведінкою учасників Закупівлі та свідчить про наявність спільного доступу до мережі Інтернет та спільного комп'ютерного обладнання у ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л., яке вони використовують у господарській діяльності та для участі у закупівлях.
- (18) За наявною у Відділенні інформацією, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою [REDACTED] надаються Провайдером – Телекомунікаційна група «Vega» ПрАТ «Фарлеп-Інвест». У свою чергу, ПрАТ «Фарлеп-Інвест» листом від 27.02.2020 р. № 92/04-11 повідомило, що в період, протягом 01.09.2019р. по 31.12.2019 р. з IP-адреси [REDACTED]

- надавалися послуги з доступу до мережі Інтернет абоненту **ТОВ «Трансінлайн»**, яке зареєстроване за адресою: 02099, м. Київ, вул. Ялтинська, будинок 5-Б.
- (19) Під час здійснення дослідження було встановлено, що ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. здійснювали вхід в систему «Клієнт-Банк» з однакової IP – адреси: [REDACTED]. За наявною у Відділенні інформацією, послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою [REDACTED] надаються провайдером – ТОВ «Ванком». У свою чергу, ТОВ «Ванком» листом від 27.04.2020 р. № 1059 повідомило, що IP – адресою [REDACTED] з 01.09.2019 р. по 31.12.2019 р. користувалось **також ТОВ «Трансінлайн»**.
- (20) Враховуючи те, що місцезнаходження провайдера – ТОВ «Ванком», який надає послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою [REDACTED] місто Київ та враховуючи те що місцезнаходження ФОП Оваденко Ю.Л. також місто Київ, а місцезнаходження ФОП Радченко Т.М. - місто Хмельницький, і відстань між Києвом та Хмельницьким 325 кілометри, то даний факт свідчить про належність доступу до мережі Інтернет та комп'ютерного обладнання саме ФОП Оваденку Ю.Л., що в свою чергу свідчить про погоджену спільну поведінку, доступ та обмін інформацією між Відповідачами не тільки під час участі у торгах, а під час здійснення своєї господарської діяльності.
- (21) Разом з тим, здійснення учасниками реєстрації, входу до кабінету учасника та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь в процедурі закупівлі, а також здійснення входу в систему «Клієнт-Банк» відбувалося з однієї адреси та/або з одного ж комп'ютерного обладнання, яке належить ФОП Оваденку Ю.Л., адже, як встановлено Відділенням, за адресою: 02099, м. Київ, вул. Ялтинська, будинок 5-Б, де абонентом мережі Інтернет є ТОВ «Трансінлайн» здійснюють також господарську діяльність підприємства та товариства, де засновником або керівником яких є – Оваденко Юрій Леонідович.
- (22) У підтвердження вищезазначеного, ТОВ «Трансінлайн» листом від 05.05.2020 р. № 02/0520 (вх.Відділення від 06.05.2020 р. № 63-01/1245) повідомило, що директором ТОВ «Трансінлайн» є Ворона В.О. У свою чергу, Ворона В.О знає та співпрацює з ФОП Оваденко Ю.Л. та ФОП Оваденко Ю.Л. неодноразово бував в офісі, що орендується ТОВ «Трансінлайн» та відповідно його мобільні та комп'ютерні пристрої мають доступ до мережі Wi-Fi. Зазначене вкотре підтверджує належність доступу до мережі за IP – адресою: [REDACTED] під час входу в систему «Клієнт-Банк» було здійснено саме ФОП Оваденко Ю.Л.
- (23) Окрім того, за наданою інформацією АТ КБ «Приватбанк» (лист від 14.02.2020 р. № 20.1.0.0.0/7-200212/3484 вх. від 18.02.2020р. № 63-01/60кі), платіж у сумі 510 грн. за реєстрацію на авторизованому електронному майданчику «Zakupivli24» ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л., було здійснено з одного банківського рахунку/картки № [REDACTED]
- (24) Під час здійснення дослідження Відділенням було встановлено (лист АТ КБ «Приватбанк» від 18.05.2020 р. № 20.1.0.0.0/7-200505/4187, вх. Відділення 27.05.2020 р. № 63-01/193кі), що [REDACTED] є банківським рахунком/карткою (Карта Универсальная GOLD) АТ КБ «Приватбанк», яка відкрита була 02.05.2018 року і **належить Оваденку Юрію Леонідовичу**. Зазначена інформація свідчить про спільні фінансові відносини між обома учасниками та свідчить про обізнаність учасниками із діяльністю один одного, внаслідок чого вони мали можливість обміну інформацією під час у часті у Закупівлі.
- (25) Відділенням також встановлено, що на участь у іншій закупівлі UA-2019-07-08-000814-с, також за предметом: «Готові текстильні вироби (спеціальні парашутні системи)», де участь брала ФОП Радченко Т.М., у поданій 23 липня 2019 року довідці про працівників «12_довідка про працівників.pdf», зазначено, що Оваденко Юрій Леонідович працює бухгалтером у ФОП Радченко Т.М.
- (26) Відповідно до посадової інструкції бухгалтера, до контрольних його функцій належить: - забезпечення дотримання на підприємстві встановлених єдиних методологічних засад бухгалтерського обліку, складання і подання у встановлені терміни фінансової звітності;

- організація контролю за відображенням на рахунках бухгалтерського обліку всіх господарських операцій;
 - забезпечення перевірки стану бухгалтерського обліку у філіях, представництвах, відділеннях та інших відокремлених підрозділах підприємства;
 - здійснення обліку фінансових, розрахункових і кредитних операцій і контроль за законністю, своєчасністю та правильністю оформлення цих операцій;
 - забезпечення неухильного дотримання касової та розрахункової дисципліни, витрачання отриманих в банках коштів за призначенням;
 - постійний контроль за своєчасним оформленням приймань та видачі грошових коштів, товарно-матеріальних цінностей, правильним витрачанням фонду оплати праці, обчисленням і видачею всіх видів премій, дотриманням встановлених штатів, посадових окладів.
- (27) Тобто, враховуючи, що ФОП Оваденко Ю.Л. працював бухгалтером у ФОП Радченко Т.М., то ФОП Оваденко Ю.Л. був обізнаний з діяльністю ФОП Радченко Т.М., та мав можливість доступу до інформації ФОП Радченко Т.М., в тому числі й щодо участі в торгах, що в свою чергу виключає їх конкурентний підхід під час підготовки і подачі своїх пропозицій на торги та свідчить про узгодженість дій Відповідачів.
- (28) Згідно пояснень ФОП Радченко Т.М. (лист від 22.04.2020р. №01, вх. Відділення від 27.04.2020р. № 63-01/1182) та пояснень ФОП Оваденко Ю.Л. (лист від б/н, б/д, вх. Відділення від 23.04.2020р. № 63-01/1167), зазначено, що ФОП Оваденко Ю.Л. надавав консультаційні послуги з питань оподаткування діяльності ФОП Радченко Т.М. по договору про надання послуг від 08.06.2019 р. № 01-08/06/19, відповідно до якого, замовник (ФОП Радченко Т.М.) здійснювала оплату виконавцю (ФОП Оваденку Ю.Л.) за надані послуги.
- (29) Договором передбачено, що виконавець (ФОП Оваденко Ю.Л.) зобов'язується надати замовнику (ФОП Радченко Т.М.) консультації з питань оподаткування діяльності фізичної особи-підприємця та замовник (ФОП Радченко Т.М.), у свою чергу, зобов'язується прийняти та оплатити послуги шляхом 100% післяоплати загальної вартості послуг протягом 2019 року з моменту підписання Акту Замовником (ФОП Радченко Т.М.).
- (30) Зазначене дає підстави вважати, що Оваденко Юрій Леонідович, перебуваючи в 2019 році в трудових відносинах з ФОП Радченко Т.М. був обізнаний у питаннях господарської та фінансової діяльності ФОП Радченко Т.М., завдяки доступу до інформації про діяльність суб'єкта господарювання.
- (31) Зазначене підтверджує, що ще до подання Учасниками Торгів тендерних пропозицій у жовтні 2019 року, вони були пов'язані господарськими відносинами та інтересами стосовно спільної діяльності, що могло обумовити їх домовленість про результати процедури закупівлі з метою забезпечення перемоги одного з Учасників.
- (32) Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядку.
- (33) У свою чергу одночасне перебування працівників у трудових відносинах із різними суб'єктами господарювання, передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіка чи черговості виконуваної роботи.
- (34) Такий погоджений розподіл роботи між суб'єктами господарювання можливий за умови, що вони не конкурують між собою, а господарську діяльність ведуть скоординовано з метою досягнення спільних результатів.
- (35) Слід зауважити, що в умовах справжньої конкуренції суб'єкти господарювання, які позиціонують себе як конкуренти по відношенню один до одного, будуть уникати ситуацій щодо наявності спільних працівників, оскільки такі працівники за матеріальні або інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, у тому числі комерційної таємниці,

розголошення якої завдасть шкоду суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання, в інтересах якого ця інформація збиралась.

- (36) Під час дослідження походження файлів, завантажених ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. до електронної системи закупівель встановлено, що документи мають спільні властивості, що може свідчити про однакове їх походження, а саме, обидва учасники для створення документів в PDF-форматі використовували одну і ту ж версію 1.3 (Acrobat 4.x), без зазначення назви PDF програми та її виробника, а довідка МВС України про не притягнення учасника до кримінальної відповідальності створена в обох учасників за однаковими параметрами «Програма творець», «Програма виробник» та «Версія програми PDF» та завантажена в один день – 06.10.2019р., дане підтверджується таким: (Див. Таблицю №2,3).

ФОП Радченко Т.М.

Таблиця №2

Назва документа	Опис властивостей		
	програма	версія	Дата створення/дата останнього збереження
Цінова пропозиція.pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Реєстр документації для тендерної пропозиції.pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Витяг з ЄДРПОУ.pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Гарантійний лист. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Опис та технічні характеристики предмета закупівлі. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Проект договору купівлі-продажу. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Довідка про матеріально-технічну базу. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Довідка про країну походження товару. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Довідка МВС про не притягнення до кримінальної відповідальності. pdf	IText® 5.5.5.©2000-2014 IText Group NV (AGPL-version)	1.4(Acrobat 5.x)	06.10.2019 09:29

ФОП Оваденко Ю.Л.

Таблиця №3

Назва документа	Опис властивостей		
	програма	версія	Дата створення/дата останнього збереження
Цінова пропозиція.pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Витяг з ЄДРПОУ.pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Гарантійний лист. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	

Опис та технічні характеристики предмета закупівлі. Pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Проект договору купівлі-продажу. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Довідка про матеріально-технічну базу. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Довідка про країну походження товару. pdf		1.3(Acrobat 4.x)	
Довідка МВС про не притягнення до кримінальної відповідальності. pdf	IText® 5.5.5.©2000-2014 iText Group NV (AGPL-version)	1.4(Acrobat 5.x)	06.10.2019 13:20

- (37) Отже, подання ФОП Радченко Т.М. та Оваденко Ю.Л. у складі тендерних пропозицій електронних файлів з однаковими параметрами створення документів в PDF-форматі, які використовували одну і ту ж версію 1.3 (Acrobat 4.x), без зазначення назви PDF програми та її виробника, а довідку МВС України про не притягнення учасника до кримінальної відповідальності, яка була створена в обох учасників за однаковими параметрами «Програма творець», «Програма виробник» та «Версія програми PDF» свідчить про використання спільного доступу до мережі Інтернет. Вказаний факт унеможливує наявність конкуренції між учасниками та підтверджує можливість обміну інформацією між ними на стадії підготовки пропозицій для участі у закупівлі та безпосередньо під час проведення закупівлі та обумовило їх домовленість про результати проведення Закупівлі.
- Аналіз цінкових пропозицій**
- (38) 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. Враховуючи зазначене, відділенням було проаналізовано надання своїх цінкових пропозицій ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л., та встановлено наступне:
- Початкова та остаточна цінова пропозиція ФОП Радченко Т.М. становила 465 000,00 грн.
 - Початкова та остаточна цінова пропозиція ФОП Оваденко Ю.Л. становила 469 000,00 грн.
- (39) Різниця цінової пропозиції Учасників складає 4 650 грн., що становить лише 0,9%. Вищезазначене дає підстави для висновку про дуже низький відсоток в різниці цінкових пропозицій учасників, тобто цінова пропозиція практично не відрізнялася. Така поведінка учасників є погодженою, що виключає можливість змагальності та свідчить про узгодженість дій Відповідачів.
- Аналіз трудових та матеріальних ресурсів**
- (40) Тендерна документація Замовника, затверджена рішенням Тендерного комітету Військової частини А2595, а саме Додаток 1 містить перелік кваліфікаційних критеріїв та документів на підтвердження відповідності учасника вимогам Замовника, яким передбачено необхідність надання учасником процедури Закупівлі довідки щодо наявності обладнання та матеріально-технічної бази.
- (41) На виконання зазначеної вимоги Замовника ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. надали ідентичні за змістом, без переліку обладнання та матеріально-технічної бази довідки, в яких зазначено лише, що підприємці мають в наявності необхідне обладнання та

матеріально-технічну базу для виконання замовлення згідно з умовами договору, а також автомобілі для виконання доставки товару на територію Замовника.

- (42) Відповідно до інформації, наданої від Головного управління Пенсійного фонду України в Хмельницькій області (лист від 23.01.2020 р. № 2200-0603-5/904, вх. Відділення 27.01.2020 р. № 63-01/238) за 2019 рік відсутні Звіти про суми нарахованої заробітної плати (доходу, грошового забезпечення, допомоги, компенсації) та суми нарахованого єдиного соціального внеску на загальнообов'язкове державне соціальне страхування. Тобто, працівників, пов'язаних трудовими відносинами з «ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. упродовж 2019 року не було.
- (43) Відповідно до пункту 3 розділу 3 Тендерної документації Фізична особа-підприємець подає відомості про Учасника, а саме: «Довідку, складену у довільній формі, за власноручним підписом уповноваженої особи Учасника та завірена печаткою яка містить відомості про учасника: а) реквізити (місцезнаходження, телефон, факс, телефон для контактів); б) керівництво (посада, прізвище, ім'я, по батькові); в) інформація про реквізити банківського рахунку, за якими буде здійснюватися оплата за договором в разі акцепту».
- (44) В тендерній документації Замовника вказано, що зазначена інформація подається Учасниками у довільній формі. Однак, у пропозиціях обох учасників завантажені документи «Загальні відомості про учасника» однаково оформлені у табличній формі, з ідентичним написанням та розміщенням тексту:

ЗАГАЛЬНІ ВІДОМОСТІ ПРО УЧАСНИКА

№з/п	Найменування	Дані
1	...	
2		

- (45) Відповідно до пункту 4,5,6,7 Загальних вимог тендерної документації: «- Товар має бути виготовлене не раніше 2019 року (надати скан-копію гарантійного листа у складі пропозиції). - Учасник повинен надати у складі пропозиції копію дозволу (ліцензії) відповідного органу на провадження такого виду діяльності або лист-пояснення про відсутність потреби у такому дозволі. - Ціна поставки повинна включати в себе: доставку товару до місцезнаходження Замовника транспортом Учасника та розвантаження (надати скан-копію гарантійного листа у складі пропозиції). - Гарантійний термін на запропонований товар Учасником повинен становити не менше 12 місяців з дня передавання товару (надати гарантійний лист)».
- (46) Зазначена інформація також подається Учасниками у довільній формі. Однак, ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. завантажили «Гарантійні листи» та «Довідки» однаково оформлені, з ідентичним написанням тексту, відступами, розміщенням тексту та помилкою в нумерації пунктів:

Гарантійний лист

«Я, фізична особа-підприємець ... для участі у процедурі закупівлі... згідно з вимогами Замовника, цим листом гарантую наступне:

1. Товар, а саме...
2. Гарантійний термін (строк)...
3. Гарантійний термін експлуатації...
4. У разі виходу з ладу...
4. Ціна поставки...
5. Доставка товару...»

Довідка

«Фізична особа-підприємець... повідомляє про те, що господарська діяльність...не потребує отримання дозволів або ліцензій».

- (47) Окрім того, на документах пропозицій обох учасників є візуальний брак (дефект) принтера чи сканера, у вигляді маленьких світло-коричневих цяток з правого та з лівого боку усіх створених документів, завантажених ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. до електронної системи закупівель.
- (48) Нехарактерним також є факт оформлення табличної форми «Цінової пропозиції», а саме, рядок 1 та всі стовбці таблиці обома учасниками оформлені з використанням кольорів теми сірого кольору.
- (50) Вищезазначене свідчить про спільну підготовку ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. своїх тендерних пропозицій під час участі у Торгах.
- (51) 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. Відповідно до 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. Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.
- (51) 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 конкуренцію. 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.

6. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (52) Наведені факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій для участі у Закупівлі Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах і координували свою поведінку, пов'язану з такою участю, що підтверджується, зокрема, наступним:
- Використання спільного електронного майданчика для участі у закупівлі;
 - Спільні IP адреси (під час реєстрації на авторизованому електронному майданчику та під час входу в систему Клієнт – Банк обслуговуючого банку);
 - Наявність спільних фінансових та господарських відносин;
 - Перебування учасників у взаємовідносинах;
 - Пропозиції електронних файлів з однаковими параметрами;
 - Схожість в оформленні документів, за змістом, стилістикою викладення та за назвою документів;
 - Формування ціни.
- (53) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурентних 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 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 та для забезпечення здорової конкуренції повинен проводитись аукціон.

- (54) Проте, вищезазначені факти не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчить про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі у Торгах, зокрема про обмін інформацією.
- (55) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (56) Отже, узгодження ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л., 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, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (57) Таким чином, дії ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л., щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлі: код ДК 021:2015 – 39520000-3 «Готові текстильні вироби (Спеціальна парашутна система)», ідентифікатор закупівлі - UA-2019-09-24-002410-b, замовником якої була - Військова частина А2595 МО України, є 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, що стосуються спотворення результатів торгів.

7. Кваліфікація порушення конкурентного законодавства

- (58) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (59) 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'єктом господарювання.
- (60) Торги відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами встановленими цим Законом. (крім переговорної процедури закупівлі).
- (61) Узгоджені дії учасників Торгів (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів, як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лоту, тощо).
- (62) З огляду на вищезазначене Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах діяли не самостійно, та не змагались між собою, саме змагальність є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (63) Узгодивши свою поведінку та 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».

8. Висновки Адміністративної колегії Відділення

- (64) Пропозиції учасників конкурсних торгів повинні відрізнятися, як за зовнішнім оформленням, так і за цinovими параметрами, у разі, якщо учасники торгів готували їх окремо, без обміну

інформацією, оскільки запропоновані пропозиції мали б відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до підготовки пропозицій.

(65) Крім того, відповідно до:

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

(66) У розумінні:

- п. 1 ст. 50 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;
- 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.

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

(68) Таким чином доказами зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

9. Визначення розміру штрафу

(69) Згідно з статтею 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», а саме:

- Частина 2: за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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;
- Частина 5: якщо доходу (виручки) немає, або відповідач на вимогу Голови територіального відділення Антимонопольного комітету України не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом 2 частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподаткованих мінімумів;
- Частина 6: рішення про накладення штрафів у розмірах понад чотири тисячі неоподаткованих мінімумів доходів громадян приймаються виключно Антимонопольним комітетом України, адміністративною колегією Антимонопольного комітету України на їх засіданнях.

(70) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДПС у м. Києві (лист від 18.05.2020 р. № 11058/9/26-15-33-15-18, вх. від 20.05.2020 р. № 63-01/1369):

- Дохід (виручка) від діяльності за 2019 рік ФОП Оваденко Ю.Л. становить ██████████ грн.

(71) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДПС у Хмельницькій області (лист від 15.05.2020 р. № 15864/10/22-01-58-05, вх. від 18.05.2020 р. № 63-01/1348):

- Сума доходу за звітний (податковий) період відповідно до податкової декларації платника єдиного податку фізичної особи-підприємця ФОП Радченко Т.М. з 01.01.2019 р. по 31.12.2019 р. становить ██████████ грн.

(72) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.

При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховано те, що ФОП Радченко Т.М. та ФОП Оваденко Ю.Л. визнали факт вчинення порушення. Зазначене підтверджується додатковими поясненнями ФОП Радченко Т.М., лист від 27.05.2020 р. № 1 (вх. Відділення від 28.05.2020 р. № 63-01/1449) та ФОП Оваденко Ю.Л., лист від 27.05.2020 р. б/н (вх. Відділення від 27.05.2020 р. № 63-01/1448).

Враховуючи 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 Радченко Тетяни Миколаївни (ідентифікаційний номер фізичної особи-підприємця – 2874805780, адреса: 29013, Хмельницька обл., місто Хмельницький, вул. Гагаріна, будинок 80, квартира 1) та Фізичної особи-підприємця Оваденка Юрія Леонідовича (ідентифікаційний номер фізичної особи-підприємця – 2903402551, адреса: 04107, місто Київ, вул. Отто Шміда, будинок 26Б, квартира 10), щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлі: код ДК 021:2015 – 39520000-3 «Готові текстильні вироби (Спеціальна парашутна система)», ідентифікатор закупівлі - UA-2019-09-24-002410-b, замовником якої була - Військова частина А2595 МО України, (ідентифікаційний код юридичної особи – 07567158) 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, що стосується спотворення результатів торгів.
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накладати на ФОП Радченко Т.М. (ідентифікаційний номер фізичної особи-підприємця: 2596308726) штраф у розмірі 31 000 гривень.
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції, вказане у пункті 1, накладати на ФОП Оваденко Ю.Л. (ідентифікаційний номер фізичної особи-підприємця: 2903402551) штраф у розмірі 31 000 гривень.

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

Лещин Р.В.