



ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«08» жовтня 2020 року

м. Львів

№ 63/96-р/к

Справа № 63/7-01-45-2020/18-19

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції

Фізична особа-підприємець Кришук Ігор Олегович (РНОКПП 3401815196) та фізична особа-підприємець Воскресенська Наталя Петрівна (РНОКПП 3447114062), подали пропозиції для участі в торгах по предмету закупівлі «код ДК 021-2015: 30210000 Машини для обробки даних (апаратна частина) (ноутбуки)», яку проводить Відділ освіти Ківерцівської районної державної адміністрації у системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2019-07-08-000401-b. При цьому ФОП Кришук І.О. та ФОП Воскресенська Н.П. узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду адміністративною колегією Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – адміністративна колегія Відділення) справи № 63/7-01-45-2020/18-19 такі дії ФОП Кришук І.О. та ФОП Воскресенської Н.П. визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів із закупівлі товарів за «код ДК 021-2015: 30210000 Машини для обробки даних (апаратна частина) (ноутбуки)» проведених 25.07.2019 Відділом освіти Ківерцівської районної державної адміністрації, що є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченими пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

До порушників не застосовано штрафи у зв'язку із втратою статусу суб'єктів господарювання на час прийняття рішення.

Адміністративна колегія Відділення, розглянувши матеріали справи № 63/7-01-45-2020/18-19 про порушення ФОП Кришук І.О. та ФОП Воскресенською Н.П. 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 відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України в Волинській області від 21.09.2020 р. № 63-03/168п.

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) До Волинського обласного територіального відділення надійшло звернення товариства з обмеженою відповідальністю «АСАП ДЕМО» (██████████, ідентифікаційний код юридичної особи ██████████) (надалі – Заявник, ТОВ «АСАП ДЕМО») про порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що

- стосуються спотворення результатів тендеру, що проводився відділом освіти Ківерцівської районної державної адміністрації 25.07.2019 року стосовно закупівлі код ДК 021-2015: 30210000 Машини для обробки даних (апаратна частина) (ноутбуки).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 05 листопада 2019 р. № 19 - рк за результатами розгляду звернення розпочато розгляд справи № 18-19 у зв'язку з наявністю у діях ФОП Крищук І.О. та ФОП Воскресенської Н.П. ознак 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 відкритих торгів.
 - (3) Відповідачам, листом від 08.11.2019 № 26/1.34-1351 було надіслано копії розпорядження адміністративної колегії територіального відділення від 05 листопада 2019 р. № 19 - рк.
 - (4) Розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) припинено з 1 червня 2020 року Волинське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України шляхом приєднання до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення). Львівське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України визначено правонаступником Волинського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України та перейменоване на Західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.
 - (5) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 25 червня 2020 р. № 63/47-рп/к справу № 18-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції прийнято до свого розгляду та присвоєно новий № 63/7-01-45-2020/18-19.
 - (6) Листом від 22.09.2020 р. № 63-02/3976 ФОП Крищук І.О. та ФОП Воскресенській Н.П. було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 21.09.2020 р. № 63/03-168п.
 - (7) Інформацію про попередні висновки у справі, дату, час, та місце розгляду справи 02.10.2020 розміщено на сайті Відділення за посиланням <http://www.amc.gov.ua/amku/control/lviv/>.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (8) Відповідачами у справі є:
 - (а) Фізична особа-підприємець Крищук Ігор Олегович, РНОКПП 3401815196, юридична адреса - 45671, Волинська обл., Луцький р-н, с. Новостав, вул. Шевченка, 104/1 (надалі – ФОП Крищук).

Згідно даних Єдиного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ФОП Крищук припинив свою підприємницьку діяльність, дата запису 04.03.2020, номер запису 21870050001006667.

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Крищук була Оптова торгівля комп'ютерами, периферійним устаткуванням і програмним забезпеченням (Код КВЕД 46.51).

(b) Фізична особа-підприємець Воскресенська Наталя Петрівна, РНОКПП 3447114062, юридична адреса - 43000, Волинська обл., м. Луцьк, вул. Привокзальна, буд. 14) (надалі – ФОП Воскресенська).

Згідно даних Єдиного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ФОП Воскресенська припинила свою підприємницьку діяльність, дата запису 04.03.2020, номер запису 21980060002028786.

Відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП Воскресенської була Оптова торгівля комп'ютерами, периферійним устаткуванням і програмним забезпеченням (Код КВЕД 46.51)

ФОП Крищук та ФОП Воскресенська надалі разом – Учасники Торгів.

- (9) ФОП Крищук та ФОП Воскресенська були суб'єктами господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» на момент проведення Торгів.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (10) На веб-порталі ProZorro Замовником було опубліковано оголошення № UA-2019-07-08-000401-b про проведення відкритих торгів на закупівлю ДК 021-2015: 30210000 Машини для обробки даних (апаратна частина) (ноутбуки) у кількості 78 штук (надалі – Торги, Тендер).
- (11) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі згідно з річним планом закупівлі на 2019 рік зазначалася у розмірі 1 164 838.00 (один мільйон сто шістдесят чотири тисячі вісімсот тридцять вісім) гривень з ПДВ. Строк виконання робіт – 08 серпня 2019 - 31 грудня 2019.
- (12) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій до 16:00 години 24 липня 2019 року.
- (13) Документацією конкурсних торгів Замовника, розробленою відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 року № 922-VIII та затвердженою рішенням тендерного комітету від 08.07.2019 року протокол № 55 (надалі - Документація), учасникам було запропоновано надати до 16 год. 00 хв. 24.07.2019 року пропозиції конкурсних Торгів.
- (14) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі prozorro.gov.ua, свої тендерні пропозиції для участі у Торгах надали наступні суб'єкти господарювання:
- (15) - ФОП Крищук – 1 164 540,00 грн.;
- (16) - ФОП Воскресенська – 1 164 774,00 грн.;
- (17) - ТОВ «АСАП ДЕМО» - 1 089 972,00 грн.;
- (18) - ТОВ «Фірма «Валтек» - 1 116 180,00 грн.
- (19) Проведення аукціону та оцінки пропозицій конкурсних торгів відбулось 25.07.2019 року.
- (20) За результатами проведених торгів переможцем було визнано - ФОП Крищук, пропозиція якого була визначена найбільш економічно вигідною.

- (21) Відповідно, між Замовником та переможцем Торгів було укладено договір № 38 від 05.09.2019 року про закупівлю товару - Машини для обробки даних (апаратна частина) (ноутбуки) у кількості 78 штук. Загальна сума договору склала 988 000,00 грн.

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (22) Учасники публічних процедур, під час підготовки тендерних пропозицій повинні формувати свої пропозиції, зокрема ціни, самостійно (незалежно від інших учасників тендеру), якщо дійсно мають намір перемогти у торгах, а не виконують роль технічного гравця для забезпечення перемоги іншого суб'єкта господарювання.
- (23) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних 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 у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких торгів формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (24) За результатами аналізу документів, отриманих в ході проведення розслідування та інформації з електронного майданчика ProZorro територіальним відділенням було встановлено обставини, які свідчать про узгодженість дій (поведінки) ФОП Крищук та ФОП Воскресенська під час підготовки та участі в Торгах.

4.1. Аналіз цінових пропозицій

- (25) Цінові пропозиції по Торгах ФОП Крищук та ФОП Воскресенської максимально наближені до очікуваної вартості предметів даних торгів та відрізняються несуттєво (різниця складає 0,02%), цінові пропозиції ТОВ «АСАП ДЕМО» та ТОВ «Фірма «Валтек» відповідно на 6,43% та 4,18 % відрізняються від очікуваної вартості предмета закупівлі.
- (26) Відповідно до даних, що містяться на електронній системі публічних закупівель ProZorro, на аукціоні ФОП Крищуком було змінено цінову пропозицію з 1 164 540,00 грн. на 988 000,00 грн., ТОВ «АСАП ДЕМО» - з 1 089 972,00 грн. на 1 084 122,00 грн. ФОП Воскресенська в аукціон не заходила та не змінювала свою цінову пропозицію.
- (27) Учасник ФОП Воскресенська під час проведення аукціону не зменшувала свої цінові пропозиції і її первинна цінова пропозиція не змінилася, що свідчить про те, що Учасники заздалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у Торгах.
- (28) Єдиним критерієм оцінки пропозицій учасника є ціна. Тобто, пропозиція учасника, ціна якої є найменшою, визначається найвигіднішою та за умови відповідності

кваліфікаційним та іншим вимогам замовника такий учасник визначається переможцем торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги у торгах.

- (29) Суб'єкт господарювання, який приймає участь у державних (публічних) закупівлях, пропонував би максимально низьку ціну на товар, задля забезпечення своєї перемоги у закупівлях. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (30) Відповідно, за результатами проведеного дослідження цін на ноутбуки з ПДВ, які реалізовувались суб'єктами господарювання у липні 2019 року, тобто у період підготовки учасниками пропозицій конкурсних торгів для участі у Тендері, було встановлено, що цінові пропозиції ФОП Крищук та ФОП Воскресенської були вищими на 4,5 та 6,5 % від конкурентів, які реалізовували аналогічну продукцію чи її аналог у вказаний період лише тільки в межах даного Тендеру (див. дані таблиці 1).

Таблиця 1

Назва товарної одиниці	ФОП Крищук	ФОП Воскресенська	ТОВ «АСАП ДЕМО»	ТОВ «Фірма «Валтек»
Ноутбуки	████████	████████	████████	████████

- (31) Враховуючи вищевикладене, ФОП Крищук та ФОП Воскресенська при наданні своїх цінових пропозицій не було запропоновано мінімально можливих цін на товари, які були предметом закупівель на Торгах, що могло б призвести до зменшення вартості пропозицій конкурсних торгів та додатково засвідчує факт вчинення кваліфікованого у даній справі порушення.

4.2. Використання одного електронного майданчика та одних ІР-адрес

- (32) На вимогу територіального відділення від 14.08.2019 року № 1.60-1022 Державне підприємство «ПРОЗОРРО» листом від 22.08.2019 року № 206/2417/03 повідомило, що учасники вищезазначеної закупівлі свої тендерні пропозиції для участі в Торгах подавали з авторизованого електронного майданчика SmartTender.biz; ФОП Крищук заходив в аукціон з ІР-адреси ██████████.
- (33) Для участі в тендерних закупівлях суб'єкти господарювання можуть обрати будь який авторизований електронний майданчик, здійснивши необхідні дії, пов'язані з подачею заявки на участь в тендері.
- (34) У відкритому доступі в системі електронних закупівель «Прозорро» за посиланням <https://prozorro.gov.ua/majdanchiki-prozorro> наведено інформацію стосовно значної кількості операторів авторизованих електронних майданчиків, які пропонують свої послуги у сфері участі в публічних закупівлях.
- (35) Тобто, два учасника Тендеру, а саме ФОП Крищук та ФОП Воскресенська свої тендерні пропозиції для участі в Торгах подавали з одного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТЗОВ «Смарттендер».
- (36) ТЗОВ «Смарттендер» листом від 21.08.2019 № 499 надано інформацію щодо ІР-адрес, з яких ФОП Крищук та ФОП Воскресенська виконували дії, пов'язані з

безпосередню участь у вищезазначеній закупівлі. ФОП Крищук та ФОП Воскресенська 24.07.2019 року здійснили подання комерційних пропозицій з однієї IP-адреси [REDACTED], при цьому завантаження комерційної пропозиції ФОП Крищуком було здійснено о 09.47 год., ФОП Воскресенською – о 10.15 год. або через 28 хвилин. Цю ж IP-адресу використано ФОП Крищук для участі в аукціоні.

- (37) Таким чином, факт завантаження ФОП Крищук та ФОП Воскресенська в систему електронних закупівель своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТзОВ «Смарттендер», та з однієї IP-адреси та в короткий проміжок часу є не випадковим та свідчить про те, що у період підготовки та участі у торгах Учасники діяли спільно, узгоджуючи свої дії, між ними відбувся фактичний обмін інформацією.

4.3. Особливості подання тендерних пропозицій у Торгах

- (38) ФОП Крищук подав у повному обсязі документи, визначені Замовником обов'язковими для участі у тендері. ФОП Воскресенською не було подано повного комплексу необхідних документів (на надано «Технічних характеристик предмета закупівлі» сертифікатів, гарантійних листів на програмне забезпечення, «Довідки про наявність обладнання та матеріально-технічної бази»), що свідчить про небажання учасника вигравати у Тендері, а лише забезпечувати перемогу для ФОП Крищук.
- (39) При цьому, тендерна форма «Пропозиція» ФОП Воскресенської не містить конкретизації щодо марки та параметрів ноутбуків, їх виробника, а просто зазначено «ноутбуки» та вартість одного. Зазначене свідчить про відсутність предмета закупівлі (ноутбуків із певними параметрами) на час участі у Тендері та про небажання учасника вигравати у Тендері, а лише забезпечувати перемогу для ФОП Крищук.
- (40) Відповідно до вимог Документації, ФОП Крищук подав Довідку у довільній формі із посиланням на інтернет-ресурс для перевірки статусу виконання гарантійної сервісної заяви. Згідно із зазначеною довідкою ФОП Крищук має інтернет-ресурс за посиланням [REDACTED].
- (41) При поданні документів на Тендер ФОП Воскресенською не було надано Довідку із посиланням на інтернет-ресурс для перевірки статусу виконання гарантійної сервісної заяви, передбаченої Замовником. Зазначене свідчить про відсутність діяльності на вказаному ринку взагалі та також свідчить про небажання учасника вигравати у Тендері, а лише забезпечувати перемогу для ФОП Крищук.

4.4. Використання спільних засобів зв'язку

- (42) ФОП Крищук при поданні документів на Тендер надав інформацію про використання номеру телефону + [REDACTED]. При перевірці профілю ФОП Крищук та ФОП Воскресенської через DOZORRO - онлайн-платформа громадського контролю державних тендерів у ProZorro щодо обох учасників зазначається однаковий номер телефону + [REDACTED]. За інформацією ПрАТ «Київстар» (лист від 18.11.2019 № 25425/02, наданий на відповідну вимогу територіального відділення) зазначений номер є [REDACTED].

- (43) Використання різними суб'єктами господарювання одних і тих же засобів зв'язку свідчить про спільне ведення господарської діяльності та обмін інформацією між ними, що унеможливило наявність конкуренції, зокрема і під час участі в Торгах.

4.5. Аналіз властивостей файлів у форматі «ПДФ».

- (44) Документи ФОП Крищук та ФОП Воскресенської створені за однією версією ПДФ та однаково не містять даних «Заголовок», «Автор», «Тема», «Створено», «Виробник ПДФ».
- (45) В той же час за результатами аналізу файлів, які були завантажені іншими учасниками Торгів, встановлено, що вони були створені з використанням іншої версії PDF.

Таблиця 2.

Властивості файлів із цінними пропозиціями, поданих учасниками Торгів.

Властивості	ФОП Крищук	ФОП Воскресенська	ТОВ «АСАП ДЕМО»	ТОВ «Фірма «Валтек»
Ім'я файлу	Тендерна пропозиція	НОУТБУКИ	Тендерна пропозиція (1)	тендерна пропозиція
Створено	відсутнє	відсутнє	24.07.2019	27.07.2019
Програма	відсутнє	відсутнє	Canon Sc1011	OKI VD760
Виробник PDF	відсутнє	відсутнє	Abode PSL 1.3e for Canon	SECnvtToPDF V1.0
Версія PDF	1.7 (Acrobat 8.x)	1.7 (Acrobat 8.x)	1.4 (Acrobat 5.x)	

- (46) Тобто, до виготовлення документів залучалося одне і те ж обладнання на відміну від конкурентів.
- (47) Підтвердженням цього є також однакова чорна лінія на лівій частині документів ФОП Крищук та ФОП Воскресенської.
- (48) Внаслідок таких дій конкуренцію між учасниками було усунуто, а право на укладення договору отримано ФОП Крищук не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати Тендеру, оскільки саме здійснення конкурсного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця у процедурі закупівлі.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (49) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Крищук та ФОП Воскресенської становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (50) 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'єднаних 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.

- (51) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (52) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу (поділ лотів, тощо).
- (53) Погоджена поведінка учасників процедур закупівлі, яка усуває конкуренцію між ними, згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визнається антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (54) Вчинення ФОП Крищук та ФОП Воскресенською змови під час участі у Торгах підтвержені наступними доказами та матеріалами справи.
- (55) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- один з Учасників не змінював свої цінові пропозиції під час участі у Торгах;
 - Учасники свої тендерні пропозиції для участі в Торгах подавали з одного авторизованого електронного майданчика та з однієї IP-адреси;
 - один із Учасників не подав документів, які в обов'язковому порядку вимагалися тендерною документацією;
 - здійснення господарської діяльності із використанням одного номеру телефону;
 - відсутність предмета закупівлі під час участі у Тендері у одного з учасників Торгів;
 - виготовлення документів за допомогою одного програмного забезпечення, на одному обладнанні;
 - не пропонування мінімально можливих цін на товари,
- свідчить про наявність в діях ФОП Крищук та ФОП Воскресенської під час підготовки та участі у Процедурі закупівлі порушення законодавства про захист економічної конкуренції, 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 (тендерів).
- (56) На підставі аналізу дій учасників торгів ФОП Крищук та ФОП Воскресенської встановлено, що під час підготовки до участі у торгах учасники діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції та необхідною умовою визначення переможця.
- (57) Узгодження ФОП Крищук та ФОП Воскресенською 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.
- (58) 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.

(59) 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.

(60) 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.

(61) 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 Крищук та ФОП Воскресенська, всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій.

(62) Вищенаведені дії ФОП Крищук та ФОП Воскресенської у своїй сукупності вказують на те, що на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій вони були обізнані щодо пропозицій один одного, що у свою чергу могло призвести до переваги одного з учасників під час конкурентного відбору з метою визначення переможця процедури закупівлі.

5.1. Заперечення Відповідачів та їх спростування

5.1.1. Заперечення Відповідача - ФОП Крищук

(63) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ФОП Крищук письмової відповіді не надав.

5.1.2. Заперечення Відповідача - ФОП Воскресенської

(64) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ФОП Воскресенська в запропонований термін письмової відповіді не надала.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

(65) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та

зауваженнями і запереченнями Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у узгодженні своєї поведінки під час участі у відкритих торгах на закупівлю товару за кодом ДК 021-2015: 30210000 Машини для обробки даних (апаратна частина) (ноутбуки), які проводилися 25.07.2019 року відділом освіти Ківерцівської районної державної адміністрації, ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2019-07-08-000401-b, в результаті яких було усунуто конкуренцію між учасниками, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Тендеру.

- (66) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), заборонених відповідно до частини четвертої статті 6 Закону.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (67) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку.
- (68) Розміру доходу (виручки) ФОП Крищук та ФОП Воскресенської від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2019 рік на відповідну вимогу територіального відділення не надано.
- (69) Згідно із частиною першою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штрафи на об'єднання, суб'єктів господарювання: юридичних осіб; фізичних осіб; групи суб'єктів господарювання - юридичних та/або фізичних осіб, що відповідно до статті 1 цього Закону визнається суб'єктом господарювання, у випадках, передбачених частиною четвертою цієї статті.
- (70) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єктом господарювання є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою.
- (71) У зв'язку із припиненням ФОП Крищук та ФОП Воскресенською такі особи у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» втратили статус суб'єктів господарювання, а відтак на ФОП Крищук та ФОП Воскресенську не може бути накладено штрафи 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 Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України


ПОСТАНОВИЛА:


1. Визнати дії фізичної особи-підприємця Крищука Ігоря Олеговича (45671, Волинська обл., Луцький р-н, с. Новостав, вул. Шевченка, 104/1 РНОКПП 3401815196) та фізичної особи-підприємця Воскресенської Наталії Петрівни (43000, Волинська обл., м. Луцьк, вул. Привокзальна, буд. 14, РНОКПП 3447114062) щодо узгодження своєї поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах із закупівлі товару за кодом «ДК 021-2015: 30210000 Машини для обробки даних (апаратна частина) (ноутбуки)» (ідентифікатор закупівлі UA-2019-07-08-000401-b), проведених 25.07.2019 року відділом освіти Ківерцівської районної державної адміністрації, 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.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії

Лецишин Р.В.

 Лецишин Р.В.

 Лущин Р.А.