



ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

02 квітня 2020 р

місто Львів

№ 63/24-р/к

Справа № 63/2-01-89-2019

Про порушення законодавства  
про захист економічної конкуренції  
та накладення штрафу

*Товариство з обмеженою відповідальністю «Продукти для всіх», фізична особа – підприсмець Павлишин Петро Ярославович, приватне підприємство «Товарна База» подали свої тендерні пропозиції для участі у закупівлі: «рис оброблений, вівсяна крупа, перлова крупа, ячмінна крупа, пшенична крупа, тионо, гречана крупа, борошно» (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-15-001928-с), Замовник - КЗ Львівської обласної ради «Львівський обласний госпіталь ветеранів війн та репресованих ім. Ю.Липи (ідентифікаційний код 01998161, юридична адреса - 79495, Україна, Львівська обл., Львів-Винники, вул. Івасюка, 31).*

*За результатами розгляду справи №63/2-01-89-2019 дії товариства з обмеженою відповідальністю «Продукти для всіх» (ідентифікаційний код 42629363), фізичної особи – підприємця Павлишин Петра Ярославовича (РНОКПП 3150022851), приватного підприємства «Товарна База» (ідентифікаційний код 42649023) 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 товариство з обмеженою відповідальністю «Продукти для всіх» накладено штраф у розмірі 68 000,00 гривень.*

*На фізичну особу – підприємця Павлишин Петра Ярославовича накладено штраф у розмірі 9 600,00 гривень.*

*На Приватне підприємство «Продукти для всіх» накладено штраф у розмірі 68 000,00 гривень.*

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №63/2-01-89-2019 про порушення товариством з обмеженою відповідальністю «Продукти для всіх», приватним підприємством «Товарна База», фізичною особою – підприємцем Павлишин Петром Ярославовичем 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 Другого відділу досліджень і розслідувань від 17 березня 2020 року №63-03/45п

**ВСТАНОВИЛА:**

## 1. Процесуальні дії

- (1) Подання про початок розгляду справи від 12.11.2019 № 63-03/194п;
- (2) Розпорядження про початок розгляду справи від 14.11.2019 р. № 63/100-рп/к;
- (3) Листи Відповідачам про надсилання копії розпорядження про початок розгляду справи від 15.11.2019 №63-02/4306, № 63-02/4305, № 63-02/4304;
- (4) Подання з попередніми висновками у справі № 63-03/45п 17.03.2020 р.;
- (5) Листи про надсилання подання з попередніми висновками 18.03.2020 р. № 63-02/1215, №63-02/1216, № 63-02/1218;
- (6) 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) дане Подання 27.03.2020 р. було розміщене на офіційному веб - сайті Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

## 2. Відповідачі

- (7) Фізична особа – підприємець Павлишин Павло Ярославович (РНОКПП 3150022851, юридична адреса: 80465, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Цеперів, далі – ФОП Павлишин П.Я., Відповідач 1).
- (8) Як вбачається з відомостей щодо ФОП Павлишин П.Я., які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності ФОП є оптова торгівля фруктами й овочами (код КВЕД 46.31).
- (9) ТОВ «Продукти для всіх» (ідентифікаційний код 42629363, юридична адреса: 80431, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Жовтанці, вулиця Польова , будинок 6, далі ТОВ «Продукти для всіх», Відповідач 2).
- (10) Як вбачається з відомостей щодо ТОВ «Продукти для всіх», які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності є неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (код КВЕД 46.39)
- (11) Приватне Підприємство «Товарна база» (ідентифікаційний код 42649023, юридична адреса: 81131, Львівська обл., Пустомитівський район, село Солонка, вулиця Наварійська, будинок 3, квартира 7, далі – ПП «Товарна база», Відповідач 3).
- (12) Як вбачається з відомостей щодо ПП «Товарна база» які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основним видом діяльності є неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (код КВЕД 46.39).

- (13) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### 3. Обставини справи

- (14) На офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України «Prozorro» від 15 березня 2019 року КЗ Львівської обласної ради «Львівський обласний госпіталь ветеранів війн та репресованих ім. Ю. Липи», який виступав Замовником конкурсних торгів, опубліковано оголошення про проведення відкритих торгів по предмету закупівлі: «рис оброблений, вівсяна крупа, перлова крупа, ячмінна крупа, пшенична крупа, пшоно, гречана крупа, борошно», ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-15-001928-с.
- (15) Місце поставки товарів або місце виконання робіт чи надання послуг: 79495, Україна, Львівська область, м. Львів-Винники, вул. Івасюка, 31;
- (16) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 31.03.2019 р.;
- (17) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів: 01.04.2019 13:54;

(18) **Пропозиції конкурсних торгів:**

№	Найменування Учасників	Початкова цінова пропозиція Грн.	Остаточна цінова пропозиція грн
1	ФОП Павлишин П.Я.	449 520,00	399 980,00
2	ТОВ «Продукти для всіх»	572 628,00	572 628,00
3	ПП «Товарна база»	577 488,00	577 488,00
4	ТОВ «Зовнішторгресурс»	497 274,00	414 675,00
5	ФОП Мідик Тарас Ярославович	429 100,00	420 020,00

- (19) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету від 08.04.2019 р. найбільш економічно вигідною визнано пропозицію ФОП Павлишин П.Я., якому Замовник надіслав повідомлення про намір укласти договір, про те протоколом розгляду тендерних пропозицій від 10.04.2019 р. пропозицію ФОП Павлишин П.Я. Замовник відхилив на підставі п. 4 ч.1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації).
- (20) Згідно протоколу розгляду тендерних пропозицій від 10.04.2019 р. наступна найбільш економічно вигідна пропозиція – пропозиція ТОВ «Зовнішторгресурс», проте Замовник цю пропозицію відхилив на підставі п. 4 ч.1 ст. 30 Закону України «Про публічні закупівлі». (тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації).
- (21) Наступною найбільш економічно вигідною пропозицією – є пропозиція ФОП Мідик Т.Я., проте згідно протоколу розгляду тендерних пропозицій від 10 квітня 2019 року тендерний комітет відхилив пропозицію ФОП Мідик Т.Я. на підставі п. 4 ч. 1 ст. 30 Закону України «Про публічні закупівлі» (тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації).
- (22) Згідно протоколу розгляду тендерних пропозицій від 10.04.2019 р. – пропозицію ТОВ «Продукти для всіх» Замовник визнав найбільш економічно вигідною та надіслав

товариству повідомлення про намір укласти договір. 24.04.2019 р. Замовник уклав договір № 120/30 т про купівлю – продаж харчових продуктів із ТОВ «Продукти для всіх» на суму 572 628,00 грн.

- (23) Аналіз матеріалів торгів засвідчив що фізична особа – підприємець Павлишин П.Я, ПП «Товарна База», ТОВ «Продукти для всіх» діяли узгоджено під час підготовки та участі у торгах, що підтверджується наступним:
- (24) За інформацією отриманою від ДП «Прозорро» (лист від 08.10.2019 р. № 206/2732/03, вх. від 08.10.2019 р. № 63-01/2177) ФОП Павлишин П.Я., ТОВ «Продукти для всіх», ПП «Товарна База» для участі у закупівлі «рис оброблений, вівсяна крупа, перлова крупа, ячмінна крупа, пшенична крупа, пшоно, гречана крупа, борошно», ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-15-001928-с використовували електронний майданчик ТОВ «Закупки.Пром.юа».
- Подання пропозицій та участь у торгах з одного електронного майданчика ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» не може бути випадковим збігом обставин, так як існує багато інших електронних майданчиків - ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн», ТОВ «Смарттендер», ТОВ «Е – Тендер», ТОВ «Закупівлі УА» «Закупівлі24» (ПАТ КБ «Приватбанк»), ТОВ «Українська універсальна біржа», ПП «Тендер онлайн», ТОВ «ІТ Контракт» та ін. (всього 19 майданчиків).
- (25) Згідно інформації отриманої від ТОВ «Закупки.пром.юа» (лист від 22.10.2019 р. №1131/10, вх. від 23.10.2019 р. № 63-01/2306), ФОП Павлишин П.Я. та ТОВ «Продукти для всіх» створювали свої пропозиції для участі у закупівлі використовуючи при цьому спільну ір – адресу, ПП «Товарна База» подавала свою пропозицію з ір – адреси [REDACTED]. Слід зазначити, що всі пропозиції Відповідачів створювались в 1 день – **29.03.2019 р. (конфіденційна інформація)**
- Що стосується синхронності створення цінових пропозицій з використанням однієї ір – адреси, зазначений факт також виключає випадковий збіг тому, що наявність однакової ір – адреси свідчить про можливість доступу до мережі Інтернет з однієї точки доступу.
- (26) Використовуючи програму 2ip.ua було встановлено, що послуги доступу до мережі Інтернет за зазначеною ір – адресою у пункті 25 надає ТОВ «Телком», яке у відповідь на вимогу (від 01.11.2019 р. № 696, вх. від 01.11.2019 р. № 63-01/2375) вказало, що 29.03.2019 р. о 11:55 та 14:20 (дата та час створення пропозицій ФОП Павлишина П.Я. та ТОВ «Продукти для всіх») послуги доступу до мережі Інтернет з ір – адреси надавались [REDACTED], адреса надання послуг: Жовківський район, с. Малехів, вул. Нова, 20а. **(конфіденційна інформація)**
- За інформацією наданою ТОВ «Телком», який є партнером ТОВ «ВТФ Контех», ПП [REDACTED] є абонентами провайдера ТОВ «ВТФ Контех». ТОВ «ВТФ Контех» у відповідь на вимогу Відділення надав копії договорів, які уклали [REDACTED] та додатки до них. В додатку № 1 до договору, який укладений з [REDACTED] адресою надання послуг зазначено с. Малехів, вул. Нова, буд. 20 а, [REDACTED]. В додатку № 1 до договору, який укладено з [REDACTED] адресою надання послуг зазначено с. Малехів, вул. Нова 20 а, каб. [REDACTED] **(конфіденційна інформація)**
- (27) Згідно інформації наявної у Відділенні, приміщення, що знаходяться за адресою с. Малехів, вул. Т.Дороша 20 а є власністю ТОВ «Карпати Логістик», яке у відповідь на вимогу від 02.08.2019 р. № 115, зазначили, що протягом періоду з 01.01.2017 р. по 01.07.2019 р. ТОВ «Карпати Логістик» уклало декілька договорів оренди нерухомого

майна, а саме (складських та офісних приміщень) з [REDACTED]

[REDACTED] договори оренди не уклались. (конфіденційна інформація)

Вищезазначене дає підстави висновку що ФОП Павлишин П.Я, ПП «Товарна База» та ТОВ «Продукти для всіх» під час участі у закупівлі діяли узгоджено, а саме доступ до мережі Інтернет з спільної ір – адреси Відповідачем 1, 2 та приналежність її згідно укладеного договору з провайдером Відповідачу 2 свідчить про те, що ФОП Павлишин П.Я. отримав доступ до мережі Інтернет для завантаження тендерної документації за згодою з ТОВ «Продукти для всіх» та дає підстави для висновку, що адреса с. Малехів, вул. Нова 20 а каб [REDACTED] – є фактичним місцем розташування ПП «Товарної Бази» та ТОВ «Продукти для всіх».

- (28) Для додаткового підтвердження спільного використання однакових ір - адрес, Відділення звернулось до АТ «Кредобанк» (лист від 16.05.2019 р. № 52-2817/19, вх. від 20.05.2019 р. № 63-01/131Кі) щодо інформації про ір – адрес, які використовували ПП «Товарна база» та ТОВ «Продукти для всіх» для входу в систему АТ «Кредобанк», встановлено наступне (конфіденційна інформація):

табл.1

учасник	хост	IP - адреса	Початок з'єднання	Кінець з'єднання
ПП «Товарна база»	Natalya	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Продукти для всіх»	Natalya	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ПП «Товарна база»	Computer-351FSE	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Продукти для всіх»	Computer-351FSE	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ПП «Товарна база»	Computer-351FSE	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Продукти для всіх»	Computer-351FSE	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ПП «Товарна база»	Computer-351FSE	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]
ТОВ «Продукти для всіх»	Computer-351FSE	[REDACTED]	[REDACTED]	[REDACTED]

Згідно інформації зазначеної у пункті 25 та у таблиці 1, встановлено, що ФОП Павлишин П.Я. та ТОВ «Продукти для всіх» подавали свої пропозиції використовуючи спільну ір – адресу, при цьому в цей же день (29.03.2019 р – день подання тендерної пропозиції ФОП Павлишин П.Я. та ТОВ «Продукти для всіх») ТОВ «Продукти для всіх» та ПП «Товарна База» входить в систему Клієнт банк АТ «Кредобанк» з спільної ір – адреси.

Як зазначається в пункті 25 П «Товарна База» створювала свою пропозицію для участі у закупівлі використовуючи при цьому ір – адресу [REDACTED], однак слід зазначити, що в цей же часовий проміжок, зазначену ір – адресу ПП «Товарна База» та ТОВ «Продукти для всіх» використовували для входу в систему Клієнт – Банк АТ «Кредобанк». Вхід в систему Клієнт – Банк АТ «Кредобанк» з однієї ір – адреси свідчить про високий рівень довіри Відповідачів між собою, що в свою чергу виключає можливість конкуренції між ними.

На підставі вищезазначеного, фактично три учасники під час участі у закупівлі мали спільну точку доступу до мережі Інтернет, спільну матеріально – технічну базу (комп'ютерне обладнання), що може свідчити про можливість обміну між учасниками закупівлі інформацією як на стадії підготовки пропозицій для участі у закупівлі так і під час проведення закупівлі.

- (29) Згідно отриманих від ТОВ «ВТФ Контех» копій договорів та додатків до них виявлено, що [REDACTED] та [REDACTED] у реквізитах зазначають спільну електронну адресу – [REDACTED]. Оскільки в реквізитах договорів суб'єкт господарювання зазначає свою електронну адресу, як контактну інформацію з метою надсилання, отримання вхідною кореспонденції ПП «Товарна База» та ТОВ «Продукти для всіх» використовуючи зазначену електронну адресу мали доступ та пароль до неї, що свідчить про високий рівень довіри та виключає змагальність між зазначеними учасниками.

- (30) ФОП Павлишин П.Я. подає договір щодо оренди складського приміщення у ТОВ «Карпати Логістика», термін дії якого закінчився 31.12.2018 р, ПП «Товарна База» також орендує складські приміщення у ТОВ «Карпати Логістика». ПП «Товарна База» завантажує у складі тендерної документації «Акт складений за результатами проведення планового (позапланового) заходу державного контролю стосовно додержання операторами ринку гігієнічних норм щодо поводження з харчовими продуктами» № 112, від 28 грудня 2018 року. В цьому Акті уповноважена особа від суб'єкта господарювання зазначена – Гиз Петришин Олександра Степанівна.

Згідно даних отриманих від Головного управління Пенсійного фонду у Львівській області [REDACTED] з жовтня 2018 року по квітень 2019 року працювала та отримувала заробітну плату у [REDACTED]. Зазначений факт свідчить про наявність між Відповідачем 1 та Відповідачем 3 спільного працівника. Трудові відносини, які виникають між працівником та роботодавцем, зобов'язують працівника виконувати певну роботу у визначений строк з підляганням внутрішньому трудовому розпорядку. У свою чергу одночасне перебування працівника у трудових відносинах з різними суб'єктами господарювання, передбачає необхідність погодження між суб'єктами господарювання, в яких працюють відповідні працівники, графіка чи чергованості виконуваної роботи. 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. Слід зауважити, що у 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 та інші вигоди можуть вдатись до збирання інформації, у тому числі комерційної таємниці, розголошення якої надасть шкоди суб'єкту господарювання або надасть неправомірні переваги в конкуренції суб'єкту господарювання в інтересах якого ця інформація збиралась.

ФОП Павлишин П.Я. завантажив договір про проведення дезінфекційних робіт, термін дії якого закінчився 31.12.2018 р.

У складі тендерної документації ТОВ «Продукти для всіх» завантажує довідку щодо наявності працівників відповідної кваліфікації, де зазначено контактний телефон експедитора [REDACTED], а ПП «Товарна База» зазначає контактний телефон експедитора [REDACTED]. За інформацією отриманою від ПраТ «Київстар» (лист від 17.02.2020 р. № 3735/02, вх. від 21.02.2020 р. № 63-01/68кі) зазначені контактні телефони – [REDACTED] належать [REDACTED]. Тобто обидва учасники використовують матеріально - технічну базу спільного суб'єкта господарювання. З'єднання між зазначеними контактними телефонами у період проведення закупівлі відсутні. (конфіденційна інформація)

Згідно вимог тендерної документації учасники закупівлі завантажують витяг з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців не більше місячної давнини відносно кінцевої дати подання пропозиції. Відповідач 1, 2, 3 завантажили свої пропозиції 29.03.2019, при цьому Відповідач 1 завантажив Витяг станом на 21.11.2018 р., Відповідач 2 – станом на 01.03.2019 р., Відповідач 3 – станом на 01.03.2019 р. Тобто Відповідач 1 завантажує документи відхилившись від вимог Замовника. Враховуючи те, що якби Відповідач 1 брав участь у закупівлі на конкурентних засадах він би детально ознайомлювався з вимогами Замовника та завантажував тендерну документацію, термін дії якої не закінчився на момент завантаження документів.

Враховуючи, що ФОП Павлишин П.Я. беручи участь у закупівлі завантажує не повний перелік тендерної документації, яку вимагає Замовник, завантажує вибірку документів з терміном дії, який не відповідає вимогам Замовника, має ряд укладених договорів з Відповідачем 2, 3 дає підстави висновку про його технічну участь у закупівлі.

- (31) Згідно інформації отриманої відділенням, а саме відповідь на вимогу від Головного управління ДПС у Львівській області (відповідь на вимогу від 27.01.2020 р. № 63-01/104), встановило, що згідно податкового розрахунку сум доходу, нарахованого (сплаченого) на користь фізичних осіб, і сум утриманого з них податку [REDACTED] протягом першого кварталу 2019 року перерахувало ФОП Павлишину Петру Ярославовичу 24 000,00 гривень. (інформація з обмеженим доступом)
- (32) Згідно інформації зазначеної в таблиці слід зазначити, щодо наявності спільних унікальних властивостей електронних файлів завантажених в систему електронних закупівель Прозорро, свідчить про використання ними одного і того ж обладнання для їх виготовлення, або про обмін інформацією між Відповідачами, який свідчить про узгодження умов участі у закупівлі ними.

Назва документа	учасник	producer	Pdf version	autor
Відомості про учасника	ФОП Павлишин П.Я.	Foxit Reader - Foxit Software Inc.	Pdf 1.7	User
	ПП «ТБ»	Foxit Reader - Foxit Software Inc.	Pdf 1.7	User
	ТОВ «Продукти для всіх»	ABYY FineReader 12	Pdf 1.7	
Цінова пропозиція	ФОП Павлишин П.Я.	Foxit Reader - Foxit Software Inc.	Pdf 1.7	User
	ПП «ТБ»	Foxit Reader - Foxit Software Inc.	Pdf 1.7	User
	ТОВ «Продукти для всіх»	Foxit Reader - Foxit Software Inc.	Pdf 1.7	Пользователь
Витяг ЄДРПОУ	3 ФОП Павлишин П.Я.	Foxit Reader - Foxit Software Inc.	Pdf 1.7	User

	ПП «ТБ»	Foxit Reader - Foxit Software Inc.	Pdf 1.7	User
	ТОВ «Продукти для всіх»	ABBYY FineReader 12	Pdf 1.7	

- (33) За інформацією отриманою від АТ «Кредобанк» (лист від 19.04.2019 р. № 52-3160бі, від 24.04.2019 . № 52-3271бі) встановлено факт перерахунку коштів ФОП Павлишину П.Я. від ПП «Товарна База» та від ТОВ «Продукти для всіх», (інформація з обмеженим доступом).
- (34) Щодо аналізу цінових пропозицій учасників, встановлено порівняння пропозицій з ринковими цінами станом на період проведення закупівлі:

Предмет закупівлі	ФОП Павлишин П.Я.	ПП «Товарна База»	ТОВ «Продукти для всіх»	Ринок Шувар
борошно	10,20	11,88	11,88	10,80
рис	24,00	29,40	28,80	23,00
Крупа гречана	14,76	17,40	16,80	16,00

Різниця цінових пропозицій учасників і Ринку Шувар:

**ФОП Павлишин П.Я. – Ринок Шувар:**

Борошно – 5,5 %

Рис – 4,1 % (більше ринкової)

Крупа гречана – 7,75

**ПП «Товарна база» Ринок Шувар:**

Борошно – 9,09 (більше ринкової);

Рис – 21,76 (більше ринкової);

Крупа гречана – 8,04 (більше ринкової);

**ТОВ «Продукти для всіх» - Ринок Шувар:**

Борошно – 9,09 (більше ринкової)

Рис – 20,13 (більше ринкової)

Крупа гречана – 4,76 (більше ринкової)

Позначення (більше ринкової) – свідчить про те, що учасник подав цінову пропозицію вище наведеної пропозицій Ринку Шувар.

Щодо різниці цінових пропозицій між учасниками:

**ФОП Павлишин П.Я. – ПП «Товарна База»:**

Борошно – 14,1 %;

Рис – 18,36 %;

Крупа гречана – 15,17;

**ФОП Павлишин П.Я. – ТОВ «Продукти для всіх»:**

Борошно – 14,1 %;

Рис – 16,6 %;

Крупа гречана – 12,14%

**ПП «Товарна База» - ТОВ «Продукти для всіх»:**

Борошно – 0 %;

Рис – 1,76 %;

Крупа гречана – 3,44 %;

Згідно вищезазначеного, цінові пропозиції ПП «Товарна База» та ТОВ «Продукти для всіх» практично не відрізняються (0 – 3,44 %), про те цінова пропозиція ФОП Павлишина П.Я. суттєво відрізнялась (14,1 – 18,36 %) від пропозицій інших учасників. Слід зазначити,



що ФОП Павлишин П.Я. подаючи найнижчу цінову пропозицію завантажує у складі тендерної пропозиції не повний перелік тендерної документації, та документації термін дії якої вичерпаний, зазначений факт свідчить про технічну участь учасника під час проведення закупівлі «рис оброблений, вівсяна крупа, перлова крупа, ячмінна крупа, пшенична крупа, пшоно, гречана крупа, борошно» ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-15-001928-с.

При порівнянні цінових пропозицій також слід врахувати, що розрахунки цінових пропозицій учасників залежать від багатьох факторів, які не можуть бути однаковими для всіх суб'єктів господарювання, кількість залучених працівників, від правильного врахування всіх ризиків, від об'єктів, які суб'єкт орендує чи які знаходяться у його праві власності, приклад:

ФОП Павлишин П.Я. завантажує лише медичну книжку водія, без підтвердження щодо решти працівників, яких він планує залучати для участі у закупівлі, ПП «Товарна База» залучить 7 осіб, ТОВ «Продукти для всіх» - 6. Кожен з зазначених учасників орендує об'єкти (склади та офісні приміщення) з різними розмірами, кожен використовуватиме різну техніку. При цьому пропозиції ТОВ «Продукти для всіх» та ПП «Товарна База» суттєво не відрізняючись між собою.

З врахуванням зазначених фактів цінова політика Відповідачів є не конкурентною поведінкою, завдяки якій перемогу отримує ТОВ «Продукти для всіх», оскільки пропозиція ФОП Павлишина П.Я хоча і була нижчою про те не відповідала вимогам Замовника.

- (35) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурентних закупівлях, є конкурентами, а отже, повинні змагатись між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься в пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, пропозиції конкурсних закупівель, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.

Враховуючи те, що учасники знайомі між собою, є партнерами через ряд укладених договорів, фактично використовують спільне програмне забезпечення під час участі у закупівлі, завантажують документацію термін дії яких вже закінчився, використовують контактні номери телефонів за порядковими номерами, вказують спільну електронну адресу під час здійснення господарської діяльності свідчить про відсутність конкуренції між Відповідачами та наявність антиконкурентних узгоджених дій, що унеможлиблюють проведення закупівлі на конкурентних засадах.

#### 4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (36) На підставі аналізу дій Відповідачів під час участі у закупівлі встановлено:
- використання Відповідачами спільного електронного майданчику;
  - використання спільної ір – адреси (Відповідач 1, 2 під час створення пропозиції);
  - використання спільного хосту та ір – адрес під час входу в систему клієнт банк (Відповідач 2, 3);
  - спільна матеріально – технічна база (Відповідач 2, 3 згідно Додатку 1 до договору щодо надання послуг Інтернету вказують кабінет 312)
  - наявність спільного працівника між Відповідачем 1, 3;
  - наявність перерахунків коштів між Відповідачем 2 Відповідачу 1 (згідно даних ДФС);
  - наявність спільних властивостей електронних файлів Відповідачів 1, 2, 3;
  - наявність договірних відносин між Відповідачем 1 та Відповідачем 2, Відповідачем 1 та Відповідачем 3;

- (37) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурентних закупівлях, є конкурентами, а отже повинні змагатись між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься в пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак пропозиції конкурсних закупівель повинні містити конкурентні іншим учасникам закупівлі умови. Також слід зазначити, що для забезпечення конкурентної закупівлі повинен проводитись аукціон.
- (38) 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 участі у торгах, зокрема про обмін інформацією.
- (39) З огляду на вищезазначене узгодження ТОВ «Продукти для всіх», ПП «Товарна База» та ФОП Павлишин П.Я. 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.
- (40) Таким чином, дії ФОП Павлишин П.Я. (ідентифікаційний код 3150022851, юридична адреса: 80465, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Цеперів), ПП «Товарна База», (ідентифікаційний код 42649023, юридична адреса: 81131, Львівська обл., Пустомитівський район, село Солонка, вулиця Наварійська, будинок 3, квартира 7), ТОВ «Продукти для всіх» (ідентифікаційний код 42629363, юридична адреса: 80431, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Жовтанці, вулиця Польова, будинок 6) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю «рис оброблений, вівсяна крупа, перлова крупа, ячмінна крупа, пшенична крупа, пшоно, гречана крупа, борошно» (ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-15-001928-с) є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій.
- (41) За порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, відповідно до абзацу другого 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 2019 рік.
- (42) Слід зазначити що станом на дату прийняття Подання про попередні висновки у справі до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від ТОВ «Продукти для всіх», ПП «Товарна База», ФОП Павлишин П.Я. заперечень чи спростувань не надходило.

#### **5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства**

- (43) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача – 1 та Відповідача – 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (44) 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.

- (45) 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).
- (46) 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).
- (47) 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».
- (48) 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 анти конкурентні узгоджені дії заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

#### 6. Остаточні висновки Адміністративної колегії

- (49) Відповідно до:
- статті 3 «Принципи здійснення закупівель» Закону України «Про публічні закупівлі» здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.
- (50) 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.
- (51) 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.  
Таким чином доказами зібраними у справі, з урахуванням сукупності усіх факторів доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

#### 7. Визначення розміру штрафу

- (52) 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.
- (53) Відповідно до інформації отриманої від Головного управління ДПС у Львівській області (лист від 25.03.2020 р. № 13790/10/58,6-18, від 27.03.2020 р. № 3168/9/52.04):
- Дохід (виручка) від діяльності за 2019 рік ФОП Павлишин П.Я. становить [REDACTED]
  - Дохід (виручка) від діяльності за 2019 рік ПП «Товарна База» становить [REDACTED]
  - Дохід (виручка) від діяльності за 2019 рік ТОВ «Продукти для всіх» становить [REDACTED]
- (54) 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.

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 ТОВ «Продукти для всіх» (ідентифікаційний код 42629363, юридична адреса: 80431, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Жовтанці, вулиця Польова, будинок 6), фізичної особи –підприємця Павлишин П.Я. (РНОКПП 3150022851, юридична адреса: 80465, Львівська обл., Кам'янка-Бузький район, село Цеперів), ПП «Товарна База» (ідентифікаційний код 42649023, юридична адреса: 81131, Львівська обл.,

Пустомитівський район, село Солонка, вулиця Наварійська, будинок 3, квартира 7) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в конкурсних торгах на закупівлю: «рис оброблений, вівсяна крупа, перлова крупа, ячмінна крупа, пшенична крупа, пшоно, гречана крупа, борошно», ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-15-001928-с 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 анти конкурентних узгоджених дій, що стосується спотворення результатів торгів.

2. За порушення вказане у пункті 1 накладати на товариство з обмеженою відповідальністю «Продукти для всіх» штраф у розмірі 68 000,00 гривень.
3. За порушення вказане у пункті 1, накладати на ФОП Павлишин Петра Ярославовича штраф у розмірі 9 600,00 гривень.
4. За порушення вказане у пункті 1 накладати на ПП «Товарна База» штраф у розмірі 68 000,00 гривень.

Голова

Лещинин Р.В.