



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ІВАНО-ФРАНКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

04.10.2018

м.Івано-Франківськ

№ 59/18-р/к

Про порушення законодавства про
захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Маротчак Віктор Васильович та приватне мале підприємство «Оріон» подали заявки на участь у торгах, які проводилися Верховинською центральною районною лікарнею (надалі - Замовник), на закупівлю ДК 021:2015 код 03410000-7 «Деревина» (паливна деревина), оприлюднених в електронному вигляді на веб-порталі «PROZORRO», ідентифікатор закупівлі – UA-2018-02-27-000847-с (надалі - Закупівля). При цьому фізична особа-підприємець Маротчак Віктор Васильович та приватне мале підприємство «Оріон» подали тендерні пропозиції з одного авторизованого електронного майданчика, не брали участі в електронному аукціоні та не зменшували своїх початкових цінкових пропозицій, директор приватного малого підприємства «Оріон», Шульга Олександра Василівна, та Маротчак Віктор Васильович є рідними братом та сестрою та згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є пов'язаними особами, всі документи тендерних пропозицій скановані на одному пристрої, оплату ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» здійснено в одному банку в один час, подали тендерні пропозиції з наявними схожостями та помилками в оформленні, тощо, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері

За результатами розгляду справи № 12/2018 такі дії фізичної особи-підприємця Маротчака Віктора Васильовича та приватного малого підприємства «Оріон» визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю ДК 021:2015 код 03410000-7 «Деревина» (паливна деревина), ідентифікатор закупівлі – UA-2018-02-27-000847-с, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на фізичну особу-підприємця Маротчака Віктора Васильовича – 68 000 грн.; на приватне мале підприємство «Оріон» – 68 000 грн.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 12/2018 про порушення фізичною особою-підприємцем Маротчаком Віктором Васильовичем та приватним малим підприємством «Оріон» законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону

України «Про захист економічної конкуренції» (надалі - Закон), та подання відділу досліджень та розслідувань від 14.06.2018 № 60,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення від 18.06.2018 № 13 розпочато розгляд справи № 12/2018 за ознаками вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону, у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (2) Головою Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України надіслано фізичній особі-підприємцю Маротчаку Віктору Васильовичу вимогу про надання інформації від 18.04.2018 № 59-02/406; приватному малому підприємству «Оріон» - вимогу про надання інформації від 18.04.2018 № 59-02/405.
- (3) Листами від 24.09.2018 № 59-02/1008 та № 59-02/1007 фізичній особі-підприємцю Маротчаку Віктору Васильовичу та приватному малому підприємству «Оріон» було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 21.09.2018 № 59-03/87 п.
- (4) 04.10.2018 Івано-Франківським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі - Відділення) проведено слухання у справі.
- (5) Фізична особа-підприємець Маротчак Віктор Васильович не надав Відділенню відповідь на подання з попередніми висновками від 21.09.2018 № 59-03/87 п.
- (6) Приватне мале підприємство «Оріон» не надало Відділенню відповідь на подання з попередніми висновками від 21.09.2018 № 59-03/87 п.

2. Відповідачі

- (7) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:

Фізична особа підприємець Маротчак Віктор Васильович, ідентифікаційний номер 3225109936, місцезнаходження: 78736, Івано-Франківська обл., Верховинський район, село Пробійнівка, присілок Чорний, будинок 24 (надалі – ФОП Маротчак В.В.).

ФОП Маротчак В.В. здійснює господарську діяльність щодо код класифікації видів економічної діяльності (надалі - КВЕД): КВЕД 02.20 Лісозаготівлі (надалі – Відповідач-1).

Приватне мале підприємство «Оріон» ідентифікаційний код юридичної особи 25067324, місцезнаходження: 78736, Івано-Франківська обл., Верховинський район, село Пробійнівка, (надалі – ПМП «Оріон»).

ПМП «Оріон» здійснює господарську діяльність щодо (код класифікації видів економічної діяльності (надалі - КВЕД): КВЕД 16.10 Лісопильне та стругальне виробництво (надалі – Відповідач-2).

Відповідач-1 та Відповідач-2 разом – «Відповідачі».

3. Обставини справи

- (8) Закупівля проводилася згідно з оголошенням про проведення відкритих торгів UA-

2018-02-27-000847-с.

- (9) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій - 15 березня 2018 12:37.
- (10) Початок аукціону - 6 березня 2018 12:15
- (11) Очікувана вартість Закупівлі - 813 108,00
- (12) Розмір мінімального кроку пониження ціни - 4 065,50 грн.
- (13) Строк поставки товару - до 31.12.2018 року.
- (14) Цінові пропозиції для участі у Закупівлі подали ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон».
- (15) Дата та час подання цінових пропозицій:
ФОП Маротчак В.В. - 15 березня 2018 10:32;
ПМП «Оріон» - 15 березня 2018 09:24.
- (16) Відхилення пропозицій конкурсних торгів не було.
- (17) Первинна пропозиція Відповідача 1 склала 811 250,00 грн. з ПДВ, остаточна 811 250,00 грн. з ПДВ;
Відповідача 2 - 806 250,00 грн. з ПДВ, остаточна 806 250,00 грн. з ПДВ.
- (18) Згідно з протоколом № 19 засідання тендерного комітету Замовника за результатом оцінки електронною системою закупівель найбільш економічно вигідною було визначено тендерну пропозицію учасника приватне мале підприємство «Оріон».
- (19) Між переможцем і Замовником укладено договір від 03.04.2018 № 48 про закупівлю товарів за державні кошти на суму 806 250,00 грн. з ПДВ.
- (20) ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон», як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у відкритих торгах мають діяти самостійно та ставити за мету здобути перевагу над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (21) Проте, аналіз змісту матеріалів Закупівлі, які Відділенням отримані в електронній системі закупівель за посиланням <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-02-27-000847-c> , та аналіз отриманих під час розслідування справи № 12/2018 документів та інформації, свідчить про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у Закупівлі.
- (22) Як було встановлено Відділенням під час розслідування справи, кінцевий строк подання тендерних пропозицій 15 березня 2018 12:37.
Тендерні пропозиції, згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій, ФОП Маротчак В.В. були подані 15 березня 2018 10:32 та ПМП «Оріон» – 15 березня 2018 09:24, тобто, надання тендерних пропозицій до електронної системи закупівель ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон» відбулося в останній день – 15 березня 2018 року із незначною різницею у часі, хоча Замовником відведено на це 16 днів.
Згідно з інформацією ДП «Прозорро» від 13.04.2018 № 206/906/03, наданої Відділенню, початкові пропозиції для участі в аукціоні Відповідачі подавали з авторизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн.
- (23) Оплата ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» Відповідачами здійснено в один день 15 березня 2018 року. Платіжні доручення одержані та проведені 15.03.2018 09:18:00 Івано-Франківською філією ПАТ КБ «Приватбанк», м.Івано-Франківськ, що вказує на те, що Відповідачі діяли спільно.

- (24) При аналізі документів Відповідачів встановлено, що фірмові бланки, на яких подані інформації виконані в одному стилі, а саме:
- вверху, по середині сторінки зображення малого державного герба України, тризуба;
 - в однаковій послідовності викладена інформація про суб'єкта господарювання, а саме: індекс, країна, населений пункт, район, область, номер телефону;
 - в обох Відповідачів підкреслена електронна адреса (e-mail);
 - після слова «код» поставлена крапка.
- Зазначені схожості виключають можливість індивідуальної та самостійної підготовки бланків, на яких Відповідачами подавалася тендерна документація, та вказують на обмін інформацією при підготовці документації. При чому, фірмові бланки Відповідачів, на яких були надані інформації на вимоги Відділення, є іншими, що свідчить про те, що цінові пропозиції Відповідачі готували спільно.
- (25) Всі вихідні документи ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон» зареєстровано за однаковим нехарактерним, але ідентичним для обох стилем реєстрації, а саме: номер та дата виділено напівжирним шрифтом, після знака «№» стоїть дефіс, назва місяця у обох Відповідачів написана з великої літери, що вказує на те, що пропозиції конкурсних торгів готувались спільно і мав місце обмін інформацією між ними.
- (26) У додатку 1 **ФОРМА «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ»** Відповідачі однаково допускають граматичної помилки, а саме у сумі прописом слово «п'ятдесять» написано з м'яким знаком.
- Слід зауважити, що фірмовий бланк, номер додатку, реєстраційний номер та **ФОРМА «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ»** Відповідачами виконано напівжирним шрифтом.
- До додатку 1 тендерної документації Замовник зазначає: «****Якщо учасник не є платником податку на додану вартість, зазначається ціна „без ПДВ“.***»
- Згідно з інформацією зазначеною у додатку 6 «Відомості про учасника» ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон» є платниками єдиного податку 3 група. Проте Відповідачі у додатку 1 **ФОРМА «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ»** однаково відхилилися від вимог Замовника та вказали ціну «з ПДВ».
- Вказана схожість заповнення форм «Тендерних пропозицій» та допущення однакової граматичної помилки Відповідачами свідчить про те, що готувались вони спільно.
- (27) У додатку 2 довідка «Щодо підтвердження досвіду виконання аналогічного договору» ФОП Маротчак зазначає один договір від 28 вересня 2017 року № 33 на суму 31 000 грн, укладений з ПМП «Оріон».
- На вимогу Замовника «Необхідно надати оригінал або копію/ії Договору(ів) зазначеного (их) у таблиці Додатку 2» у тендерній документації ФОП Маротчак В.В. сканованої копії даного договору не додає.
- Відсутність копії договору у тендерній документації учасника, у разі акцепту, могло призвести до відхилення такої тендерної документації, що свідчить про те, що ФОП Маротчак В.В. не збирався отримувати перемогу та був технічним учасником Закупівлі.
- (28) У проекті договору (додаток 5), Відповідачі однаково зазначають «*що діє на підставі Статуту*». Оскільки, фізична особа-підприємець, а саме ФОП Маротчак В.В., діє на підставі Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, вказує на те, що Відповідачі обмінювалися інформацією при підготовці пропозицій з конкурсних торгів.
- (29) У пункті 8 частини III. **Інструкція з підготовки тендерної пропозиції** Замовник

вимагає «Документи, що підтверджують повноваження посадової особи або представника учасника процедури закупівлі **щодо підпису документів тендерної пропозиції** (повноваження щодо підпису документів тендерної пропозиції учасника процедури закупівлі підтверджується випискою з протоколу засновників, наказом про призначення, довіреністю, дорученням або іншим документом, що підтверджує повноваження посадової особи учасника на підписання документів).»

ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон» надають Довіреність, ідентичного змісту, які оформлені однаковим стилем, з використанням однакового шрифту, відступів, однакових нетипових для індивідуального виконання помилок, що свідчить про спільну підготовку вищевказаних документів.

- (30) У пункті 11 частини III. **Інструкція з підготовки тендерної пропозиції** Замовник вимагає «Гарантійний лист довільної форми за підписом керівника або уповноваженої посадової особи учасника та завірений печаткою (у разі наявності) щодо вжиття заходів із захисту довкілля».

ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон» дану інформацію подають з однаковою назвою, а саме «Інформаційна довідка», з однаковим текстом, з використанням однакового шрифту та відступів, що не може бути випадковим збігом.

- (31) Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.

Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.

Учасник може протягом одного етапу аукціону один раз понизити ціну/приведену ціну своєї пропозиції не менше ніж на один крок від своєї попередньої ціни/приведеної ціни.

Проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель <https://prozorro.gov.ua>, а саме сторінку зазначеної процедури закупівлі (UA-2018-02-27-000847-с) встановлено, що протягом трьох раундів аукціону ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон» не понижували початкової цінової пропозиції.

Учасник, який дійсно прагне отримати перемогу в конкурсних торгах, намагався б запропонувати найбільш економічно вигідну ціну на товар, оскільки єдиним критерієм в зазначених торгах була саме ціна, то зі зниженням ціни зростала вірогідність перемоги в торгах.

Крім того, учасник який приймає участь в процедурі закупівлі, пропонував би максимально низьку ціну на товар, задля забезпечення своєї перемоги, що відповідає принципам ефективної конкуренції на основі власних досягнень суб'єкта господарювання.

Отже, той факт, що ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон» під час проведення аукціону не зменшували свої цінові пропозиції та, згідно з інформацією наданою ДП «Прозорро», не заходили на аукціон, свідчить про узгодженість дій Відповідачами.

- (32) Назви прикріплених файлів до тендерних пропозицій мають схожі назви та містять документи однакового характеру:

- у ФОП Маротчак В.В.: «МАРОТЧАК ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ.pdf», що містить сканкопії додатків 1-11 та «ФОП МАРОТЧАК документи.pdf», що містить сканкопії виписки з ЄДР, свідоцтва про сплату єдиного податку, довідки з банку, витягу ЄДР;

- у ПМП «Оріон»: «ПМП Оріон ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ пдф.pdf», що містить

сканкопії додатків 1-11 та «ПМП Оріон тендерна документація пдф.pdf», що містить сканкопії реєстраційних документів та документів дозвільного характеру. Вищенаведене вказує на обмін інформацією між Відповідачами або документи готувалися одним із них.

- (33) Відділенням здійснено аналіз властивостей PDF-документів Відповідачів, а саме: «МАРОТЧАК ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ.pdf», «ФОП МАРОТЧАК документи.pdf», «ПМП Оріон ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ пдф.pdf», та «ПМП Оріон тендерна документація пдф.pdf», що показує основну інформацію про документ (Таблиця 1).

Таблиця 1

Назва	ПМП «Оріон»	ФОП Маротчак В.В.
Заголовок	-	-
Автор	User	User
Тема	-	-
Ключові слова	-	-
Створено	14 березня 2018 17:39:07 «ПМП Оріон тендерна документація пдф.pdf»	15 березня 2018 11:22:55 «ФОП МАРОТЧАК документи.pdf»
Змінено	14 березня 2018 17:41:55 «ПМП Оріон ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ пдф.pdf»	15 березня 2018 11:20:35 «МАРОТЧАК ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ.pdf»
Програма	Microsoft Word 2013	Microsoft Word 2013
Виробник PDF	Microsoft Word 2013	Microsoft Word 2013
Швидкий пошук у WEB	Ні	Ні
Версія PDF	1,5	1,5

Заголовок, автор, тема та ключові слова могла задати особа, що створила цей документ у вихідній програмі, такій як Word або InDesign, або особа, що створила PDF-файл. Ця інформація генерується автоматично, змінити її не можна.

Вищенаведене у Таблиці 1 не може бути випадковим збігом та свідчить про те, що Відповідачі створювали та сканували документи для участі у Закупівлі на одному пристрої або документи готувалися одним із учасників.

- (34) Відповідь на вимогу Голови Відділення від 18.04.2018 № 59-02/405 ПМП «Оріон» надало на електронну адресу Відділення. Електронна адреса, з якої відправлено відповідь має назву «Василь Маротчак [rprogron64@gmail.com]», що свідчить про те, що електронна пошта ПМП «Оріон» зареєстрована Василем Маротчаком.
- (35) Відповідно до інформації, наданої Відповідачами, Шульга Олександра Василівна, директор ПМП «Оріон» та Маротчак Віктор Васильович є рідними братом та сестрою та згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є пов'язаними особами.
- (36) Все рухоме та нерухоме майно, яке використовують ПМП «Оріон» та Маротчак Віктор Васильович, належить Маротчаку Василю Миколайовичу та Маротчак Ганні Василівні, які є батьками Маротчака Віктора Васильовича та Шульги Олександри Василівни, директора ПМП «Оріон».

Так, у своїй діяльності ПМП «Оріон» використовує офіс, що згідно з свідоцтвом про право власності, належить Маротчак Ганні Василівні, яка є дружиною Маротчака Василя Миколайовича, та деревообробний цех, що згідно з свідоцтвом про право власності, належить Маротчаку Василю Миколайовичу.

Згідно з інформацією ПМП «Оріон», вищенаведене нерухоме майно орендується, хоча договорів оренди, на вимогу Відділення, не надало.

Крім того, ПМП «Оріон» надало копії свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів на автомобілі марок УРАЛ та КАМАЗ зареєстрованих на Маротчака Василя

Миколайовича.

Згідно з інформацією ФОП Маротчак В.В., для здійснення діяльності використовує автомобілі марок УРАЛ 375 та КАМАЗ 45142. Згідно з копіями свідоцтв про реєстрацію транспортних засобів на автомобілі, власником є Маротчак Василь Миколайович, а також нерухоме майно, а саме: магазин-пекарню та пилораму, що також належить Маротчаку Василю Миколайовичу.

Згідно з інформацією ФОП Маротчак В.В., вищенаведене рухоме та нерухоме майно орендується у Маротчака В.М., хоча договорів оренди, на вимогу Відділення, не надав.

Отже, ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон», беручи участь у Закупівлі, не змагалися між собою, а узгоджували свої дії.

Вищезазначені факти в своїй сукупності свідчать про те, що під час підготовки тендерних пропозицій та участі у Закупівлі ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон», діяли не самостійно, не змагалися між собою, а узгоджували свої дії, внаслідок чого конкуренція між ними була усунута, чим було спотворено результати Закупівлі.

- (37) Різниця між ціновими пропозиціями ФОП Маротчак В.В. (811 250, 00 грн) та ПМП «Оріон» (806 250 грн.) становить 5 000 грн, або 4 грн./м. куб. паливної деревини.

У вимогах у зв'язку з розглядом справи від 19.06.2018 № 59-02/622 та № 59-02/621 до ПМП «Оріон» та ФОП Маротчак В.В. відповідно, Відділення вимагало надання детального розрахунку вартості паливної деревини (м. куб.).

ФОП Маротчак В.В. не надав даної інформації.

Відсутність інформації, щодо економічного обґрунтування вартості паливної деревини поданої у цій пропозиції, свідчить про те, що ціна була встановлена ФОП Маротчак В.В. навмання та про його формальну участь у Закупівлі.

ПМП «Оріон» у детальному розрахунку вартості паливної деревини зазначає:

- *Виписати дрова паливні згідно договору купівлі продажу деревини*

Заробітня плата лісорубам

Нарахування на заробітню плату

Паливо і енергія на заготівлю:

- *пила*

- *пила*

- *експлуатація машин і механізмів-*

- *Витрати на утримання і експлуатацію обладнання.*

- *Загально виробничі витрати*

Всього вартість складає 645 грн 00 коп.

Вищенаведене не можна вважати економічно обґрунтованою вартістю паливної деревини, оскільки, відсутні вартісні показники складових витрат, тобто не містять фактичних/планових витрат ПМП «Оріон».

Такі особливості при формуванні цінової пропозиції, не є природними і не можуть виникнути випадково при формуванні цін. Наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції учасників готувались кожним з них окремо та без обміну інформації між ними і є свідченням того, що під час підготовки цінових пропозицій між ФОП Маротчак В.В. та ПМП «Оріон» відбувався обмін інформацією цінові пропозиції готувались Відповідачами погоджено або одним із учасників.

Отже, Відповідачі були обізнані щодо цінових пропозицій один одного, що свідчить про те, що під час участі у Закупівлі Відповідачі не змагались між собою, а діяли узгоджено, з метою забезпечення перемоги ПМП «Оріон».

Таким чином, з вищенаведеного можна зробити висновок, що ФОП Маротчак В.В. не збирався отримувати перемогу та був технічним учасником тендеру.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (38) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача - 1 та Відповідача - 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (39) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні ними угод 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.
- (40) 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).
- (41) 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).
- (42) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, а саме:
- (43) Подача Відповідачами пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика.
- (44) Оплата ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» Відповідачами здійснено в одному банку, в один час.
- (45) Відповідачі під час електронного аукціону не входили на авторизований електронний майданчик, тобто не брали участі в аукціоні, та не зменшували своїх початкових пропозицій, що є ознакою конкурентної боротьби за здобуття перемоги в торгах.
- (46) Наявність схожостей та однакових помилок в оформленні тендерних пропозицій.
- (47) ФОП Маротчак В.В. у тендерній документації зазначає один аналогічний договір, укладений з МПМ «Оріон», при цьому копію договору не надає.
- (48) ФОП Маротчак В.В. у проекті договору зазначає «що діє на підставі Статуту», хоча фізична особа-підприємець діє на підставі Виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців, на відміну від малого приватного підприємства «Оріон», що дійсно діє на підставі Статуту.
- (49) Сканування документів для участі у Закупівлі на одному пристрої.
- (50) Директор приватного малого підприємства «Оріон», Шульга Олександра Василівна, та Маротчак Віктор Васильович є рідними братом та сестрою та згідно з статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є пов'язаними особами.
- (51) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- подача Відповідачами пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика;
 - оплата ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» Відповідачами в одному банку, в один час;

- Відповідачі під час електронного аукціону не входили на авторизований електронний майданчик;
- наявність схожостей та однакових помилок в оформленні тендерних пропозицій;
- ФОП Маротчак В.В. у тендерній документації зазначає один аналогічний договір, укладений з МПМ «Оріон»;
- Маротчак Віктор Васильович та директор приватного малого підприємства «Оріон», Шульга Олександра Василівна, є пов'язаними особами.
- сканування документів для участі у Закупівлі на одному пристрої, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (52) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у тендері (торгах) на закупівлю ДК 021:2015 код 03410000-7 «Деревина» (паливна деревина) 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».
- (53) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (МПМ «Оріон») одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результатів цих торгів.
- (54) Узгодивши свою поведінку та свої 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».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (55) Фізична особа-підприємець Маротчак Віктор Васильович не надав Відділенню свої зауваження та заперечення на подання з попередніми висновками від 21.09.2018 № 59-03/87 п.
- (56) Приватне мале підприємство «Оріон» не надало Відділенню свої зауваження та заперечення на подання з попередніми висновками від 21.09.2018 № 59-03/87 п.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (57) 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 :
- подачі Відповідачами пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика;
 - оплаті ТОВ «Держзакупівлі.онлайн» Відповідачами в одному банку, в один час;
 - Відповідачі під час електронного аукціону не входили на авторизований електронний майданчик;
 - наявності схожостей та однакових помилок в оформленні тендерних пропозицій;
 - ФОП Маротчак В.В. у тендерній документації зазначає один аналогічний договір, укладений з МПМ «Оріон»;
 - Маротчак Віктор Васильович та директор приватного малого підприємства «Оріон», Шульга Олександра Василівна, є пов'язаними особами.
 - скануванню документів для участі у Закупівлі на одному пристрої,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів на закупівлю ДК 021:2015 код 03410000-7 «Деревина» (паливна деревина).

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

7. Визначення розміру штрафу

- (72) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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 потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (73) Відповідно до копії податкової декларації платника єдиного податку фізичної особи-підприємця за 2017 рік ФОП Маротчак В.В. обсяг доходу за звітний (податковий період) становив *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (74) Відповідно до копії податкової декларації платника єдиного податку третьої групи (юридичні особи) за 2017 рік ПМП «Оріон» сума доходу за податковий (звітний період) становив *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (75) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (76) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано такі обставини:
- порушення Відповідачами торгів законодавства про захист економічної конкуренції Відділенням виявлено вперше;
 - співпраця під час розгляду справи, що сприяла з'ясуванню обставин справи.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 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 від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами) та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.04.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна

колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Маротчак Віктор Васильович, ідентифікаційний номер 3225109936, місцезнаходження: 78736, Івано-Франківська обл., Верховинський район, село Пробійнівка, присілок Чорний, будинок 24 та приватне мале підприємство «Оріон» код за ЄДРПОУ 25067324, місцезнаходження: 78736, Івано-Франківська обл., Верховинський район, село Пробійнівка вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів) на закупівлю ДК 021:2015 код 03410000-7 «Деревина» (паливна деревина), ідентифікатор закупівлі – UA-2018-02-27-000847-с.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Маротчака Віктора Васильовича штраф у розмірі 68 000 гривень.

3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на приватне мале підприємство «Оріон» штраф у розмірі 68 000 гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Івано-Франківського обласного територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова

Т.Савчин