



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ІВАНО-ФРАНКІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

10.06.2019 № 59/12-р/к

Справа № 4/2019

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868) (надалі – ТЗОВ «Галицька торгова компанія») та фізична особа - підприємець Титиш Василь Пантелеймонович (ідентифікаційний номер - 2252606651) (надалі – ФОП Титиш В.П.) подали тендерні пропозиції на участь у відкритих торгах, проведених у 2018 році Управлінням освіти, молоді і спорту Долинської районної державної адміністрації (ідентифікаційний код юридичної особи – 02143519) (надалі – Замовник) на закупівлю товарів:

- риба, рибне філе та інше м'ясо риби (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» - UA-2018-12-04-001833-с (надалі – Торги 1);

- свіжі овочі та фрукти для харчування дітей в дошкільних закладах освіти (ДК 021:2015: 03220000-9 — Овочі, фрукти та горіхи), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» - UA-2018-12-04-003772-с (надалі – Торги 2)

(далі разом - Торги або Закупівлі).

При цьому, ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиш В.П. під час підготовки до участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Закупівлях.

За результатами розгляду справи № 4/2019 (надалі - Справа) такі дії ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиша В.П. визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- ТЗОВ «Галицька торгова компанія» - в загальному розмірі 65 420,00 гривень,

- ФОП Титиш В.П. – 8 860,00 гривень.

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 № 4/2019 про порушення ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титишем В.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 від 31.05.2019 № 59-03/48 п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Управлінням освіти, молоді і спорту Долинської районної державної адміністрації на закупівлю «риби, рибного філе та іншого м'яса риби» та «свіжих овочів та фруктів для харчування дітей в дошкільних закладах освіти» за допомогою системи електронних закупівель «ProZorro».

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868, місцезнаходження юридичної особи: вул. Торгова, буд. 6, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500) (надалі – ТЗОВ «Галицька торгова компанія», згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>), зареєстровано 24.09.2006 р. Основним видом діяльності ТЗОВ «Галицька торгова компанія», згідно даних органів статистики про основний вид економічної діяльності юридичної особи, є неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами, код КВЕД 46.39.
- (3) Фізична особа - підприємець Титиш Василь Пантелеймонович (ідентифікаційний номер - 2252606651, місце проживання: вул. Богдана Хмельницького, буд. 15, кв. 15, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500) (надалі – ФОП Титиш В.П.) згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>) зареєстровано 25.01.2018 р. Основним видом діяльності ФОП Титиша В.П., згідно даних органів статистики про основний вид економічної діяльності юридичної особи, є неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами, код КВЕД 46.39.
- (4) Отже, ТЗОВ «Галицька торгова компанія» та ФОП Титиш В.П. (надалі разом – Відповідачі або Учасники) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (5) Розпорядженням адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 26 березня 2019 року № 59/7-рп розпочато розгляд справи № 4/2019 за ознаками вчинення ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титишем В.П. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50, яке кваліфікується пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконтурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (ідентифікатор закупівель: UA-2018-12-04-001833-с, UA-2018-12-04-003772-с), проведених Управлінням освіти, молоді і

- спорту Долинської районної державної адміністрації (ідентифікаційний код юридичної особи – 02143519; далі - Замовник).
- (6) Відповідачам листами від 26.03.2019 № 59-02/388 (до ФОП Титиша В.П.) та від 26.03.2019 № 59-02/389 (до ТЗОВ «Галицька торгова компанія») були надіслані розпорядження адміністративної колегії Відділення від 26.03.2019 № 59/7-рп.
- (7) Листами Голови Відділення надіслано вимоги про надання інформації:
 від 24.01.2019 № 59-02/97 до ДП «ПРОЗОРРО»;
 від 24.01.2019 № 59-02/99 до ТЗОВ «Галицька торгова компанія»;
 від 24.01.2019 № 59-02/100 до Долинського головного територіального управління юстиції в Івано-Франківській області;
 від 14.02.2019 № 59-02/176 до ТОВ «Держзакупівлі. Онлайн»;
 від 01.03.2019 № 59-02/276 до Долинської ДПП Долинського управління ГУ ДФСУ в Івано-Франківській області;
 від 07.03.2019 № 59-02/302 до ТОВ «Укрнет»;
 від 01.04.2019 № 59-02/437 до ТЗОВ «Галицька торгова компанія»;
 від 01.04.2019 № 59-02/438 до ФОП Титиша В.П.;
 від 02.04.2019 № 59-02/441 до АТ КБ «Приватбанк».
- (8) Відповідачам листами від 31.05.2019 № 59-02/1299 (до ФОП Титиша В.П.) та від 31.05.2019 № 59-02/1300 (до ТЗОВ «Галицька торгова компанія») були надіслані копії подання про попередні висновки у справі № 4/2019 від 31.05.2019 № 59-03/48п.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ПРОЦЕДУРИ ЗАКУПІВЕЛЬ

- (9) Управлінням освіти, молоді і спорту Долинської районної державної адміністрації проведено відкриті торги з предметом закупівлі: риба, рибне філе та інше м'ясо риби (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» - UA-2018-12-04-001833-с.

Очікувана вартість: 266 800 УАН з ПДВ.

Перелік учасників:

- ТЗОВ «Галицька торгова компанія»;
- ФОП Титиш В.П.

Переможець – ТЗОВ «Галицька торгова компанія».

Між переможцем та Замовником за результатами проведення Торгів 1 укладено договір закупівлі товарів за державні кошти від 14.01.2019 № 16 на суму 220 380,00 гривень.

- (10) Управлінням освіти, молоді і спорту Долинської районної державної адміністрації проведено відкриті торги з предметом закупівлі: Свіжі овочі та фрукти для харчування дітей в дошкільних закладах освіти (ДК 021:2015: 03220000-9 — Овочі, фрукти та горіхи), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» - UA-2018-12-04-003772-с.

Очікувана вартість: 431 512 УАН з ПДВ.

Перелік учасників:

- ТЗОВ «Галицька торгова компанія»;
- ФОП Титиш В.П.

Статус Торгів 2: торги відмінено.

5. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (11) Під час участі у конкурсних процедурах закупівель суб'єкти господарювання – учасники конкурсних процедур закупівель, повинні виступати як конкуренти, кожен з яких повинен мати на меті здобуття перемоги, при цьому будь-яка узгоджена поведінка учасників конкурсних торгів не допускається.
- (12) Разом з тим, порівняльний аналіз тендерних пропозицій ТЗОВ «Галицька торгова компанія» та ФОП Титиша В.П. до процедур закупівель, в яких вони брали участь разом, виявив обставини, що свідчать про можливу узгодженість поведінки вказаних суб'єктів господарювання під час підготовки та участі у таких процедурах закупівель, про що свідчить, зокрема, наступне.

5.1. Синхронність дій Відповідачів у часі та використання ними однієї IP-адреси

- (13) В ході аналізу інформації розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, з'ясовані обставини, які можуть свідчити про координаність дій Учасників під час підготовки та подачі своїх тендерних пропозицій для участі в Торгах 1 та Торгах 2 (надалі разом – процедури закупівель), що підтверджується наступним:
- (14) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (15) За інформацією, наданою ДП «ПРОЗОРРО» листом від 06.02.2019 № 206/395/03 (за вх. № 59-01/147 від 12.02.2019) ФОП Титиш В.П. і ТЗОВ «Галицька торгова компанія» під час участі в Торгах 1 заходили в аукціон з однієї IP-адреси **82.207.39.27**, при цьому не зменшуючи цінової пропозиції.
- (16) В ході участі в Торгах 2 учасник ФОП Титиш В.П. заходив в аукціон з цієї ж IP - адреси - **82.207.39.27**.
- (17) Як зазначило ДП «ПРОЗОРРО», інформація про використання IP-адреси ТЗОВ «Галицька торгова компанія» під час участі в Торгах 2 відсутня по можливій причині блокування бібліотеки в браузері учасника або учасник не заходив в аукціон.
- (18) За інформацією, наданою оператором авторизованого електронного майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 25.02.2019 № 250219-9 (за вх. № 59-01/262 від 05.03.2019) встановлено, що тендерні пропозиції для участі в Торгах 1 та Торгах 2 були завантажені на електронний майданчик «Держзакупівлі.Онлайн» з однакових унікальних мереж адрес вузлів в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (Internet Protocol address), а саме:

Таблиця 1

Торги	Відповідачі	Дата і час подання пропозиції	IP-адреси
UA-2018-12-04-001833-с	ТЗОВ «Галицька торгова компанія»	19.12.2018, 11:47:19	82.207.39.27
	ФОП Титиш В.П.	19.12.2018, 11:50:07	82.207.39.27

UA-2018-12-04-003772-c	ФОП Титиш В.П.	19.12.2018, 11:28:29	82.207.39.27
	ТЗОВ «Галицька торгова компанія»	19.12.2018, 15:28:55	82.207.39.27

- (19) Крім того, ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» повідомило, що з метою участі у процедурах закупівель обидва Учасники здійснили перерахування коштів з розрахункових рахунків Івано-Франківської філії АТ КБ «Приватбанк» в один день та з різницею у часі 18 хвилин, а саме:
- ТЗОВ «Галицька торгова компанія» - *[інформація з обмеженим доступом]*;
 - ФОП Титиш В.П. - *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (20) З інформації, отриманої від ТЗОВ «Галицька торгова компанія» листом від 11.02.2019 № 8/76 (вх. № 59-01/137 від 11.02.2019), встановлено, що IP-адреса **82.207.39.27** належить ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і закріплена за адресою місцезнаходження юридичної особи: вул. Торгова, буд 6, м. Долина, Івано-Франківська область, 77503.
- (21) Послуги доступу до мережі Інтернет за IP - адресою **82.207.39.27** надаються Івано-Франківською філією ПАТ «Укртелеком» на підставі договору, укладеного з ТЗОВ «Галицька торгова компанія» від *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (22) Також слід звернути увагу на те, що з IP-адреси **82.207.39.27** ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиш В.П. у період проведення Торгів 1 і Торгів 2 здійснювали вхід до електронного кабінету для проведення банківських операцій, що підтверджується інформацією, наданою на вимогу Відділення АТ КБ «Приватбанк» листом від 23.04.2019 № Е.30.0.0.0/4-86718БТ.
- (23) Крім того, Учасниками в період проведення Торгів 1 і Торгів 2 спільно використовувалась IP-адреса **82.207.39.27** під час входу на електронні поштові скриньки: ТЗОВ «Галицька торгова компанія» - Gtkmen@ukr.net, ФОП Титиш В.П. - 03091961t@ukr.net. Дана інформація підтверджується листом ТОВ «Укрнет» від 15.03.2019 № 96/01-01-08 та визначена конфіденційною.
- (24) Отже, синхронність дій Відповідачів у часі під час участі в Торгах 1 і Торгах 2, подання тендерних пропозицій з однієї IP-адреси, право користування якою належить ТЗОВ «Галицька торгова компанія», використання однієї IP-адреси для входу до електронного кабінету при здійсненні банківських операцій та входу на електронні поштові скриньки, свідчить про те, що під час участі у вказаних процедурах закупівель Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

5.2. Використання Учасниками однакового номеру телефону та однакове фактичне місце здійснення діяльності

- (25) Учасники на фірмовому бланку документів, завантажених у складі тендерних пропозицій на участь у Торгах 1 і Торгах 2, вказали однаковий номер телефону **(03477) 2-56-94**.
- (26) Як встановлено Відділенням, цим номером телефону користується при здійсненні господарської діяльності ТЗОВ «Галицька торгова компанія» на підставі договору, укладеного з Івано-Франківською філією ПАТ «Укртелеком» від *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (27) У відомостях про учасників процедур закупівель ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиш В.П. зазначили, що господарська діяльність здійснюється за адресою: вул. Торгова, буд. 6, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500.
- (28) За цією адресою знаходиться адміністративно-виробниче приміщення площею 1328 м. кв., яке на підставі договору від *[інформація з обмеженим доступом]*

орендується ТЗОВ «Галицька торгова компанія» у фізичної особи Титиша Ігоря Пантелейовича, котрий є директором ТЗОВ «Галицька торгова компанія».

- (29) Отже, здійснення господарської діяльності за однією адресою та використання Відповідачами спільного засобу телекомунікаційного зв'язку в період проведення торгів свідчить про пов'язаність Відповідачів під час підготовки тендерних пропозицій. Такі обставини створюють певні умови для узгодженої поведінки ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиша В.П., та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у Торгах 1 і Торгах 2.

5.3 Наявність договірних відносин та господарських операцій між Відповідачами

- (30) На вимогу Відділення стосовно наявності власних чи орендованих приміщень, які використовувались для здійснення господарської діяльності, ТЗОВ «Галицька торгова компанія» надала копії договорів оренди нежитлової будівлі (приміщення магазину) за адресою: вул. Промислова, с. Княжолука, Долинського району Івано-Франківської області, а саме: від [інформація з обмеженим доступом], які укладено з фізичною особою Титишем Василем Пантелеймоновичем (ідентифікаційний номер 2252606651), з яким ТОВ «Галицька торгова компанія» спільно брала участь у Торгах 1 і Торгах 2.
- (31) На вимогу Відділення у справі ФОП Титиш В.П. надав копію договору від [інформація з обмеженим доступом], на підставі якого ТЗОВ «Галицька торгова компанія» надає ФОП Титишу В.П. в суборенду частину нежитлового приміщення площею 40,00 кв. м., що знаходиться за адресою: вул. Торгова, 6, м. Долина, Івано-Франківська область, тобто за фактичною адресою здійснення діяльності обох Відповідачів.
- (32) Крім того, за інформацією, отриманою від АТ КБ «Приватбанк», між ФОП Титишем В.П. і ТЗОВ «Галицька торгова компанія» проводились господарські операції, пов'язані з купівлею-продажем товарів, а саме: [інформація з обмеженим доступом].
- (33) Наявність господарських відносин свідчить про обізнаність Учасників таких відносин щодо конкурентоспроможності (стану фінансових, матеріальних, людських ресурсів) один одного. До того ж, наявність господарських відносин призводить до виникнення у сторін певних прав і обов'язків, а також зобов'язання дотримуватись певної поведінки на ринку, тобто взаємна невизначеність, яка породжується конкуренцією, замінюється на координацію конкурентної політики.

5.4 Схожість оформлення документів та окремі однакові документи, надані у складі тендерних пропозицій, завірені печаткою одного з Учасників

- (34) ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиш В.П. для участі у Торгах 1 завантажили документи у вигляді файлів «.ipg», у трьох папках із використанням програми - архіватора для пакування/розпакування RAR, зі схожими назвами:
- ТЗОВ «Галицька торгова компанія» - «Тендерна пропозиція Риба морожена 19.12.2018.rar», «Тендерна документація Риба морожена 19.12.2018.rar», «Якісні показники.rar»;
 - ФОП Титиш В.П. – «Якісні показники.rar», «Тендерна пропозиція риба.rar», «Тендерна документація риба.rar».
- (35) В папці «Якісні показники.rar» обидва Учасники завантажили десять файлів з однаковими назвами, як наприклад: «Дикларація виробника філе.ipg», «Експертний висновок філе.ipg», «Дикларація виробника філе мінтая.ipg», «Дикларація виробника 3.ipg» тощо.

- (36) Причому, Відповідачі допустились однакової помилки у слові «Дикларация», оскільки правильно – «Декларация».
- (37) Також слід звернути увагу на те, що в папці «Якісні показники.rar» в обох Учасників містяться однакові документи, а саме:
- декларація виробника на філе хека мороженого, країна – виробник – Аргентина, імпортер – ТОВ «Флагман Сіфуд» (код ЄДРПОУ – 39369112), завірена печаткою ТОВ «Крамар ЛТД» (код ЄДРПОУ – 38978420);
 - експертний висновок від 07.06.2017 № 001188 і/17 на філе минтая та хека мороженого, виданий Регіональною державною лабораторією Держпродспоживслужби в м. Києві та Київській області, на замовлення ТОВ «Флагман Сіфуд» (код ЄДРПОУ – 39369112), завіреним печаткою ТОВ «Крамар ЛТД» (код ЄДРПОУ – 38978420);
 - декларація виробника на блувайдінг (підвенне путасу) морожене, країна – виробник – Нова Зеландія, імпортер – ТОВ «Флагман Сіфуд» (код ЄДРПОУ – 39369112), завірена печаткою ТОВ «Леополіс-Маркет» (код ЄДРПОУ – 41724518);
 - декларація виробника на мінтай свіжоморожений, країна – виробник – США, імпортер – ТОВ «Юніверсал фіш Компані» (код ЄДРПОУ – 39415619), завірена печаткою ТОВ «Леополіс-Маркет» (код ЄДРПОУ – 41724518);
 - декларація виробника на морожене філе мінтая, країна виробник – Китай, отримувач – ТОВ «Альбакор» (код ЄДРПОУ – 37129163), завіреним печаткою ТОВ «Крамар ЛТД» (код ЄДРПОУ – 38978420) тощо.
- (38) У папці «Тендерна документація Риба морожена 19.12.2018.rar» ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і «Тендерна документація риба.rar» ФОП Титиш В.П. завантажили файл з однаковою назвою «Санітарна обробка автомобіля», в якому міститься однаковий документ - Акт приймання виконання робіт від 07.10.2018, виданий ДУ «Івано-Франківський обласний лабораторний центр МОЗ України, Долинська міськрайонна філія» на замовлення ТЗОВ «Галицька торгова компанія». Цей акт стосується надання послуг санітарної обробки 2-х автомобілів – Mercedes-Benz Varіo АТ 3146 ВН та ГАЗ 3307 АТ 1360 АМ.
- (39) У довідці про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід для виконання умов договору, обидва Учасник вказали відомості про найманого працівника Кушицького Романа Михайловича, який працює водієм автотранспортних засобів, а також надали копії санітарної книжки цієї особи.
- (40) При цьому, ФОП Титиш В.П. на вимогу Відділення зазначив, що з січня 2017 року по січень 2019 року найманих осіб у нього не було.
- (41) Аналогічні схожості оформлення тендерних пропозицій присутні в завантажених документах на участь у Торгах 2.
- (42) Зокрема, ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиш В.П. для участі у Торгах 2 завантажили документи у вигляді файлів «.ірг» із використанням програми - архіватора для пакування/розпакування RAR, у папках зі схожими назвами:
- ТЗОВ «Галицька торгова компанія» - «Тендерна пропозиція Овочі фрукти.rar» та «Якість овочі фрукти.rar»;
 - ФОП Титиш В.П. - «Тендерна пропозиція овочі фрукти.rar» та «Якість овочі фрукти.rar»;
- (43) При цьому, у папці «Якість овочі фрукти.rar» обидва Учасники надали однакову кількість документів, з однаковими назвами і змістом.
- (44) Так, Відповідачами надано документи, які підтверджують якість продукції, зокрема:
- висновок державної санітарно-епідеміологічної експертизи від 25.06.2015 № 05.03.02-03/27898 на абрикоси, нектарини, персики, сливи, вишні, черешні свіжі, видані на замовлення ФОП Струк М.М. (ідентифікаційний код – 2248010261, Львівська обл.);

- файл з назвою «Показники якості овочі 004.iprg», в якому міститься якісне посвідчення від 14.01.2018 № 24/а на овочі свіжі, видане СФГ «Діон» (код ЄДРПОУ – 32367386) для ТОВ «Тропик»;

- файл з назвою «Показники якості фрукти, 004.iprg», в якому міститься Протокол випробувань продукції № 15-0д/18 від 04.01.2018, виданий ДП «Львівський науково-виробничий центр стандартизації, метрології та сертифікації» на замовлення ПП «Агропродовольча промислова компанія» (код ЄДРПОУ – 41744712) тощо.

- (45) Як встановлено Відділенням, більшість документів, завантажених у папці «Якість овочі фрукти.gar» в обох Учасників завірені печаткою ФОП Титиша В.П.
- (46) Вищезазначені факти свідчать про те, що документи на участь у Торгах 1 і Торгах 2 готувались та завантажувались до електронної системи закупівель спільно, при цьому, ФОП Титиш В.П. відігравав роль технічного учасника з метою забезпечення перемоги у процедурах закупівель ТЗОВ «Галицька торгова компанія».

5.5 Наявність спільних трудових відносин

- (47) ТОВ «Галицька торгова компанія» надало інформацію про наявність найманих працівників, з якої Відділенням встановлено, що особа Титиш Василь Пантелеймонович з [інформація з обмеженим доступом] працює в ТОВ «Галицька торгова компанія» на посаді комерційного директора, до функціональних обов'язків якого входить аналіз діяльності товариства. Також, у листі від 26.04.2019 № 4 на вимогу Відділення ФОП Титиш В.П. підтвердив, що являється найманим працівником ТЗОВ «Галицька торгова компанія».
- (48) Зазначений факт є свідченням того, що Учасники були обізнані щодо господарської діяльності один одного та їх тендерних пропозицій, які подавались для участі в процедурах закупівель, тобто діяли узгоджено.

5.6 Пов'язаність Учасників

- (49) Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, директором та одним із засновників ТЗОВ «Галицька торгова компанія» є Титиш Ігор Пантелейович (адреса засновника - с. Княжолука Долинського району Івано-Франківської області), з часткою в статутному капіталі 30,5%. Іншими учасниками є фізичні особи Титиш Микола Пантелеймонович (адреса засновника - с. Княжолука Долинського району Івано-Франківської області) з часткою 30,4%, Титиш Йосиф Пантелеймонович (адреса засновника – с. Угринів, Тисменицького району Івано-Франківської області) з часткою 30,5% і Шимків Марія Пантелеймонівна (адреса засновника – с. Княжолука Долинського району Івано-Франківської області) з часткою 8,6% статутного капіталу.
- (50) На вимогу Відділення Долинський районний відділ державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції в Івано-Франківській області листом від 08.02.109 № 341/13.5.06-20 надав інформацію про актові записи щодо близьких родичів (сестер, братів) особи Титиша Василя Пантелеймоновича, з якої встановлено, що особи Титиш Ігор Пантелейович, Титиш Микола Пантелеймонович, Титиш Йосиф Пантелеймонович і Титиш Марія Паньківна є [інформація з обмеженим доступом]. А отже, відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Відповідачі є пов'язаними особами.
- (51) Зазначені обставини вказують на ведення спільної господарської діяльності ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиша В.П. та про обізнаність стосовно тендерних пропозицій один одного, що усуває умови змагальності під час участі в процедурах закупівель.

5.6 Аналіз цінової поведінки Відповідачів.

- (52) Розглянувши цінові пропозиції Відповідачів на участь у Торгах 1 і Торгах 2, встановлено, що ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиш В.П. не змінювали свої цінові пропозиції.
- (53) Також варто зазначити, що у Торгах 1 сума цінової пропозиції ФОП Титиша В.П. вища, ніж у ТЗОВ «Галицька торгова компанія», на 5,3 відсотка. Причому, у ФОП Титиша В.П. ціна за одиницю товару «риба хек, мінтай» без ПДВ становить 75,00 гривень, а в ТЗОВ «Галицька торгова компанія» - 57,50 гривень, тобто вища на 30,4 відсотка. Ціна за одиницю товару «філе риби» у ФОП Титиша В.П. становила 140,00 гривень без ПДВ, а в ТЗОВ «Галицька торгова компанія» - 116,25 гривень без ПДВ, тобто вища на 20,4 відсотка.
- (54) Оскільки Відповідачі у складі тендерних пропозицій подали однакові документи про походження рибної продукції, з якої вбачається, що Відповідачі звертались до спільних постачальників, значна різниця в запропонованих цінових пропозиціях не є правдоподібним фактом, а вказує на те, що Відповідачі не конкурували між собою під час участі в Торгах 1, натомість ФОП Титиш В.П. виконував роль формального учасника задля забезпечення перемоги ТЗОВ «Галицька торгова компанія».
- (55) Відповідно, у Торгах 2 сума цінової пропозиції ФОП Титиша В.П. була вища, ніж у ТЗОВ «Галицька торгова компанія», на 3,7 відсотка. При цьому, ціни за одиницю товару з 20-ти позицій не відрізнялись по 8-ми з них та були з різницею в 1,00 гривню по 7-ми з них.
- (56) У відповіді на вимогу Відділення ФОП Титиш В.П. не надав належного обґрунтування щодо формування цінових пропозицій на участь в процедурах закупівель, зазначивши, що ціни вказані з урахуванням всіх витрат, пов'язаних з закупівлею та перевезенням товару і сплатою податків, необхідних для здійснення господарської діяльності.
- (57) Таким чином, зазначене вказує на те, що сформовані цінові пропозиції були результатом домовленостей між Відповідачами, що виключає змагання між ними за перемогу в процедурах закупівель та не було б можливим в умовах самостійної поведінки кожного з відповідачів.
- (58) Таким чином, системний аналіз вищевикладених обставин, а саме:
- синхронність дій Учасників під час подання тендерних пропозицій та використання ними однієї ІР-адреси;
 - використання спільних засобів зв'язку;
 - місцезнаходження Учасників за однією адресою;
 - наявність спільних господарських зв'язків;
 - учасник ФОП Титиш В.П. є найманим працівником учасника ТЗОВ «Галицька торгова компанія»;
 - схожість оформлення документів та окремі однакові документи, завантажені у тендерних пропозиціях, завірені печаткою одного з Учасників;
 - пов'язаність Відповідачів у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції»;
 - неправдоподібні особливості формування цінових пропозицій на участь в процедурах Закупівель,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а вказують на узгодження (координацію) Учасниками своєї поведінки при підготовці документів та участі в процедурах закупівель, зокрема про обмін інформацією між ними.

6. КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ СУБ'ЄКТІВ ГОСПОДАРЮВАННЯ.

- (59) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція характеризується як «змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання...».
- (60) Частиною другою статті 4 цього Закону передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (61) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (62) Частиною першою статті 5 Закону передбачено, що 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; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.
- (63) 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, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (64) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (65) Отже, Закон України «Про захист економічної конкуренції» допускає досягнення переваг за рахунок саме власних досягнень суб'єктів господарювання. У випадку ж, коли учасники торгів домовляються (узгоджують свою поведінку між собою) один з іншим щодо умов своїх пропозицій конкурсних торгів, то усувається й самостійність в їх поведінці, а як наслідок, і конкуренція між ними під час проведення процедур закупівель. Якщо ж учасники замінили конкуренцію між собою на координацію, то покупець не отримує той результат, який би він отримав в умовах справжньої конкуренції. За результатами таких торгів перемагає учасник торгів не внаслідок конкурентного відбору, наявність чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів спотворюють ці ж самі торги (тендери).
- (66) Так, встановленими у Справі обставинами у їх сукупності доведено, що ТЗОВ «Галицька торгова компанія» та ФОП Титиш В.П. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів) під час участі у процедурах закупівель, проведених Управлінням освіти, молоді та спорту Долинської районної державної адміністрації, за ідентифікаторами: UA-2018-12-04-001833-с, UA-2018-12-04-003772-с.

7. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ.

- (67) ТЗОВ «Галицька торгова компанія» та ФОП Титиш В.П. на подання з попередніми висновками у Справі не надали заперечень та спростувань.
- (68) Водночас, ТЗОВ «Галицька торгова компанія» надало відповідь на подання листом від 10.06.2019 вх. № 59-01/783, в якому просило врахувати при прийнятті рішення, що у тендерних пропозиціях застосовувалась невелика торгова націнка на рибу

продукцію та овочі, при цьому згідно з фінансовою звітністю за 2018 рік товариство було *[інформація з обмеженим доступом]*.

8. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ.

- (69) Таким чином, доказами, зібраними у Справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиша В.П. не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів, проведених Управлінням освіти, молоді та спорту Долинської районної державної адміністрації за допомогою системи електронних закупівель «Prozorro» (ідентифікатори закупівлі – UA-2018-12-04-001833-с та UA-2018-12-04-003772-с).
- (70) Така поведінка ТЗОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиша В.П. є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

9. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ.

- (71) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.
- (72) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (73) Відповідно до ч. 2 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.
- (74) Згідно з податковою декларацією платника єдиного податку - фізичної особи – підприємця обсяг доходу за 2018 рік у ФОП Титиша В.П. склав *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (75) Згідно зі звітом про фінансові результати за 2018 рік, чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 рік у ТЗОВ «Галицька торгова компанія» склав *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (76) При визначенні розміру штрафів 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.
- (77) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано такі обставини:
- порушення Відповідачами законодавства про захист економічної конкуренції вчинено вперше;
 - незначний ступінь впливу на суміжні ринки;

- незначний рівень прибутковості виду діяльності, пов'язаного з порушенням.

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 Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868, місцезнаходження юридичної особи: вул. Торгова, буд. 6, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500) та фізична особа - підприємець Титиш Василь Пантелеймонович (ідентифікаційний номер - 2252606651, місце проживання: вул. Богдана Хмельницького, буд. 15, кв. 15, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в конкурсних торгах з предметом закупівлі: «Риба, рибне філе та інше м'ясо риби (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2018-12-04-001833-с», які проводились Управлінням освіти, молоді і спорту Долинської районної державної адміністрації, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868, місцезнаходження юридичної особи: вул. Торгова, буд. 6, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500) та фізична особа - підприємець Титиш Василь Пантелеймонович (ідентифікаційний номер - 2252606651, місце проживання: вул. Богдана Хмельницького, буд. 15, кв. 15, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в конкурсних торгах з предметом закупівлі: «Свіжі овочі та фрукти для харчування дітей в дошкільних закладах освіти (ДК 021:2015: 03220000-9 — Овочі, фрукти та горіхи), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2018-12-04-003772-с», які проводились Управлінням освіти, молоді і спорту Долинської районної державної адміністрації, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

3. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868) штраф у розмірі 33 057,00 (тридцять три тисячі п'ятдесят сім) гривень.

4. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу - підприємця Титиша Василя Пантелеймоновича (ідентифікаційний номер – 2252606651) штраф у розмірі 4 430,00 (чотири тисячі чотириста тридцять) гривень.

5. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 2 резолютивної частини цього рішення, накласти на товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868) штраф у розмірі 32 363,00 (тридцять дві тисячі триста шістдесят три) гривень.

6. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 2 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу - підприємця Титиша Василя Пантелеймоновича (ідентифікаційний номер – 2252606651) штраф у розмірі 4 430,00 (чотири тисячі чотириста тридцять) гривень.

Відповідно до частини третьої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф повинен бути сплачений у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Т. Савчин