



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

9 вересня 2021 року

м. Львів

№ 63/56-р/к

справа № 63/5-01-53-2020

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафів

Фізична особа – підприємець Країнська Уляна Ярославівна (ідентифікаційний номер 2527009623, надалі – ФОП Країнська У.Я.) та фізична особа – підприємець Салій Ганна Ярославівна (ідентифікаційний номер 2336500266, надалі – ФОП Салій Г.Я.) подали заявки на участь у відкритих торгах на закупівлю «Послуги їдалень» (код ДК 021:2015: 55510000-8), проведених Черченським обласним навчально-реабілітаційним центром Івано-Франківської обласної ради (ідентифікатори закупівель в системі «ProZorro» UA-2017-01-23-000577-с, UA-2018-01-16-000036-а, UA-2019-02-14-002510-b, надалі разом – Торги).

При цьому, ФОП Країнська У.Я. та ФОП Салій Г.Я. під час підготовки та участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання.

За результатами розгляду справи № 63/5-01-53-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції такі дії ФОП Країнської У.Я. та ФОП Салій Г.Я. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, що є порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ФОП Салій Г.Я. накладено штрафи у загальному розмірі 81 000 гривень.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Колегія), розглянувши матеріали справи № 63/5-01-53-2020 про порушення ФОП Країнською У.Я. та ФОП Салій Г.Я. законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (у тому числі подання П'ятого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 09.07.2021 № 63-03/163 п з попередніми висновками у справі № 63/5-01-53-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (надалі – подання з попередніми висновками)),

ВСТАНОВИЛА:

1. ВІДПОВІДАЧІ.

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

- фізична особа – підприємець Країнська Уляна Ярославівна, ідентифікаційний номер 2527009623, місце проживання: 77000, Івано-Франківська область, м. Рогатин,

вул. Тичини, 7. Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>) підприємницька діяльність ФОП Країнської У.Я. припинена (запис від 21.07.2021 № 2001130060005001074);

- фізична особа – підприємець Салій Ганна Ярославівна, ідентифікаційний номер 2336500266, місце проживання: 77000, Івано-Франківська область, м. Рогатин, вул. Шевченка, 67. Згідно з відомостями, що містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (<https://usr.minjust.gov.ua/>) основним видом діяльності є «Діяльність готелів і подібних засобів тимчасового розміщення» (код КВЕД 55.10).

- (2) Отже, ФОП Салій Г.Я. є суб'єктом господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції». ФОП Країнська У.Я. станом на дату розкриття тендерних пропозицій Торгів була суб'єктом господарювання в розумінні абзацу 12 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ.

- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 02.07.2020 № 63/50-рп/к розпочато розгляд справи № 63/5-01-53-2020 за ознаками вчинення фізичною особою – підприємцем Країнською Уляною Ярославівною та фізичною особою – підприємцем Салій Ганною Ярославівною (надалі разом – Учасники, Відповідачі) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів з ідентифікаторами закупівель в системі «ProZorro» UA-2017-01-23-000577-с, UA-2018-01-16-000036-а, UA-2019-02-14-002510-б.
- (4) Посвідчену копію подання від 09.07.2021 № 63-03/163п з попередніми висновками у справі № 63/5-01-53-2020 надіслано Відповідачам листами Відділення від 09.07.2021 № 63-02/3885 до ФОП Салій Г.Я. та від 12.07.2021 № 63-02/3896 до ФОП Країнської У.Я.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ.

- (5) Ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2017-01-23-000577-с (надалі – **Торги 1**).
- (6) Замовник - Черченський обласний навчально-реабілітаційний центр Івано-Франківської обласної ради (ідентифікаційний код юридичної особи 37684548, надалі - Замовник).
- (7) Предмет закупівлі: послуги їдалень (код ДК 021:2015: 55510000-8 Послуги їдалень).
- (8) Очікувана вартість - 634 400,00 гривень з ПДВ. Процедура закупівлі – відкриті торги.
- (9) На Торги 1 пропозиції подали:

Таблиця 1

Учасники	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ФОП Країнська У.Я.	628 812,00	628 812,00
ФОП Салій Г.Я.	622 012,00	622 012,00

- (10) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 13.02.2017 № 8 переможцем Торгів 1 визнано ФОП Салій Г.Я. Між переможцем і Замовником укладено договір про надання послуг їдалень від 01.03.2017 № 15 на суму 622 011,60 гривень без ПДВ.
- (11) Ідентифікатор процедури закупівель в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2018-01-16-000036-а (надалі – **Торги 2**).

- (12) Замовник - Черченський обласний навчально-реабілітаційний центр Івано-Франківської обласної ради (ідентифікаційний код юридичної особи 37684548).
- (13) Предмет закупівлі: послуги їдалень (код ДК 021:2015: 55510000-8 Послуги їдалень).
- (14) Очікувана вартість закупівлі - 731 000,00 гривень. Процедура закупівлі – відкриті торги.
- (15) На Торги 2 пропозиції подали:

Таблиця 2

Учасники	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ФОП Країнська У.Я.	730 584,00	730 584,00
ФОП Салій Г.Я.	729 360,00	729 360,00

- (16) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 07.02.2018 № 9 переможцем Торгів 2 визнано ФОП Салій Г.Я. Між переможцем і Замовником укладено договір про надання послуг їдалень від 19.02.2018 № 3 на суму 729 360,00 гривень без ПДВ.
- (17) Ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2019-02-14-002510-b (надалі – **Торги 3**).
- (18) Замовник - Черченський обласний навчально-реабілітаційний центр Івано-Франківської обласної ради (ідентифікаційний код юридичної особи 37684548).
- (19) Предмет закупівлі: послуги їдалень (код ДК 021:2015: 55510000-8 Послуги їдалень).
- (20) Очікувана вартість закупівлі - 766 600,00 гривень. Процедура закупівлі – відкриті торги.
- (21) На Торги 3 пропозиції подали:

Таблиця 3

Учасники	Первинна пропозиція	Остаточна пропозиція
ФОП Країнська У.Я.	766 584,00	766 584,00
ФОП Салій Г.Я.	766 368,00	766 368,00

- (22) Згідно з протоколом засідання тендерного комітету Замовника від 07.03.2019 № 9 переможцем Торгів 3 визнано ФОП Салій Г.Я. Між переможцем і Замовником укладено договір про надання послуг їдалень від 26.03.2019 № 5 на суму 766 368,00 гривень без ПДВ.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (23) Під час участі у конкурсній процедурі закупівлі суб'єкти господарювання – учасники конкурсної процедури закупівлі повинні виступати як конкуренти, кожен з яких повинен мати на меті здобуття перемоги, при цьому будь-яка узгоджена поведінка учасників конкурсних торгів не допускається.
- (24) Разом з тим, аналіз матеріалів справи встановив обставини, що свідчать про узгодженість поведінки ФОП Країнської У.Я. та ФОП Салій Г.Я. під час підготовки та участі у Торгах 1, Торгах 2, Торгах 3, що підтверджує, зокрема, наступне.

4.1. Синхронність дій Учасників у часі та використання ними одного електронного майданчика та однієї ІР-адреси.

- (25) В ході аналізу інформації, розміщеної на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, з'ясовані обставини, які свідчать про координованість дій Учасників під час підготовки та подачі своїх тендерних пропозицій для участі в Торгах, що підтверджується наступним.
- (26) Відповідно до статті 26 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.

- (27) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (28) Наразі існує 20 авторизованих електронних майданчиків і який майданчик обрати в ProZorro, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (29) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (30) Згідно з інформацією, наданою ДП «ПРОЗОРРО» листом від 16.05.2019 № 206/1599/03, для забезпечення доступу до участі в Торгах та завантаження тендерних пропозицій ФОП Країнська У.Я. та ФОП Салій Г.Я. використовували один авторизований електронний майданчик - «Е-ТЕНДЕР» (ТОВ «Е-ТЕНДЕР»).
- (31) Згідно з інформацією ТОВ «Е-ТЕНДЕР» (лист від 08.07.2019 № 248), обидва учасники подали тендерні пропозиції для участі в Торгах з однакових IP адрес, а пропозиції для участі в Торгах 1 та Торгах 3 були подані Учасниками в один день з різницею в часі менше однієї години (див. Таблицю 4).

Таблиця 4

Торги	Учасники	IP-адреси	Дата та час подання
Торги 1 UA-2017-01-23-000577-с	ФОП Країнська У.Я.	46.200.104.194	03.02.2017 17:28:53
	ФОП Салій Г.Я.	46.200.104.194	03.02.2017 17:36:28
Торги 2 UA-2018-01-16-000036-а	ФОП Країнська У.Я.	176.120.102.68	30.01.2018 08:08:13
	ФОП Салій Г.Я.	176.120.102.68	29.01.2018 09:19:10
Торги 3 UA-2019-02-14-002510-б	ФОП Країнська У.Я.	194.44.122.6	27.02.2019 12:25:49
	ФОП Салій Г.Я.	194.44.122.6	27.02.2019 11:51:05

- (32) IP-адреса – це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (33) Послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 46.200.104.194 надавались ПАТ «Укртелеком», яке листом від 25.02.2021 № 1062-вих-80Д731-80Д922-2021 повідомило, що під час подання Учасниками пропозицій на Торги 1 (03.02.2017 о 17:28

- 17:36) IP-адреса 46.200.104.194 надавалась абоненту Рогатинська міська рада Івано-Франківської області за адресою: м. Рогатин, вул. Шевченка, 5.
- (34) За IP-адресою 176.120.102.68 послуги з доступу до мережі Інтернет надавались ТОВ «Галицькі телекомунікації». Листом від 26.02.2021 № 273 ТОВ «Галицькі телекомунікації» повідомило, що зазначена IP-адреса у 2018 році надавалась абоненту Рогатинська міська рада Івано-Франківської області за адресою: м. Рогатин, вул. Шевченка, 5.
- (35) Послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою 194.44.122.6 надавались ДП «Науково-телекомунікаційний центр «Українська академічна і дослідницька мережа» Інституту фізики конденсованих систем НАН України», яке листом від 04.03.2021 № 47 повідомило, що IP-адреса 194.44.122.6 використовувалась як динамічна (змінна).
- (36) З огляду на значну можливу кількість IP-адрес, за умови, що Відповідачі між собою не взаємодіяли, вірогідність співпадіння IP-адрес є вкрай низькою.
- (37) В ході розгляду справи Учасники повідомили, що не залучали третіх осіб до підготовки документів для участі у Торгах та самостійно здійснювали дії, пов'язані з участю у Торгах на електронному майданчику Е-ТЕНДЕР.
- (38) Враховуючи те, що тендерні пропозиції на Торги 1 та Торги 3 були подані Учасниками з різницею в часі менше однієї години, фактичне місцезнаходження Учасників під час подання тендерних пропозицій за однією адресою в одному приміщенні є не випадковим та свідчить про обмін інформацією між ними під час підготовки тендерних пропозицій.

4.2 Цінова поведінка Учасників.

- (39) Аналізом цінових пропозицій ФОП Країнської У.Я. та ФОП Салій Г.Я. встановлено, що ФОП Країнська У.Я. для участі у Торгах подала цінову пропозицію вищу, ніж ФОП Салій Г.Я. При цьому, різниця між ціновими пропозиціями Учасників є незначною:

Таблиця 6

Торги	Цінова пропозиція ФОП Країнської У.Я.	Цінова пропозиція ФОП Салій Г.Я.	Різниця, %
Торги 1	628 812,00	622 012,00	1,09
Торги 2	730 584,00	729 360,00	0,16
Торги 3	766 584,00	766 368,00	0,03

- (40) У відповідь на вимогу у справі від 27.07.2020 № 63-02/3185в та ФОП Салій Г.Я. листом від 14.08.2020 № 63-01/2342 повідомила, що ціна тендерної пропозиції формувалась виходячи з норм харчування у дитячих будинках, загальноосвітніх школах-інтернатах, інтернатах у складі загальноосвітніх навчальних закладів, школах соціальної реабілітації, професійно-технічних навчальних закладах (додаток №4 до постанови Кабінету Міністрів України від 22.11.2004 № 1591 із врахуванням витрат на продовольчі товари відповідно до даних моніторингу цін на продовольчому ринку м. Рогатина, що здійснюється Рогатинською райдержадміністрацією, оплати праці персоналу та доставку їжі.
- (41) Згідно з інформацією, наданою ФОП Країнською У.Я. листом від 10.08.2020 № 63-01/2318 у відповідь на вимогу у справі від 27.07.2020 № 63-02/3186в, ціни тендерних пропозицій Торгів 1-3 формувались відповідно до тендерної документації Замовника та вимог норм харчування у дитячих будинках, загальноосвітніх школах-інтернатах, інтернатах у складі загальноосвітніх навчальних закладів, школах соціальної реабілітації, професійно-технічних навчальних закладах (додаток №4 до постанови Кабінету Міністрів України від 22.11.2004 № 1591).

- (42) В ході розгляду справи встановлено, що різниця між ціновими пропозиціями Учасників, поданими для участі в Торгах 2 та Торгах 3 становить 0,16 та 0,03 відсотка (або 1224 грн. та 216 грн.) відповідно, а в Торгах 1 – 1,09 відсотка (або 6800 грн.).
- (43) ФОП Салій Г.Я. та ФОП Країнська У.Я. у період проведення Торгів мали у наявності виробничі приміщення, обладнання, трудові ресурси (кухарі та помічники кухаря) та матеріально-технічну базу (транспортні засоби, холодильне обладнання, шафи жарові, плити газові, дрібну побутову техніку), необхідну для надання послуг з приготування гарячого харчування (інформація міститься в листах ФОП Салій Г.Я. (вх. від 17.05.2019 № 59-01/640) та ФОП Країнської У.Я. (вх. від 20.06.2019 № 59-01/806).
- (44) Слід зазначити, що вартість надання послуг має враховувати всі затрати учасника на закупку продуктів, їх транспортування, приготування, оплату праці, сплату податків і зборів (обов'язкових платежів), прибутку тощо.
- (45) Згідно тендерної документації Замовника надання послуг їдалень передбачає доставку сніданків, полуденків, обідів, підвечірків та вечері транспортом постачальника послуг за адресою: 77015, Івано-Франківська область, Рогатинський район, с. Черче, вул. Шевченка, 58а.
- (46) Таким чином, зважаючи на різну відстань виробничих приміщень Учасників від місця надання послуг, різні ціни на продукти харчування, вартість послуг їдалень мала би бути різною.
- (47) Той факт, що різниця між ціновими пропозиціями Учасників, поданими для участі в Торгах 2 та Торгах 3 становить менше одного відсотка свідчить про те, що сформовані цінові пропозиції були результатом домовленостей між Учасниками та не було б можливим в умовах їх самостійної поведінки.
- (48) Проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель, встановлено, що ФОП Салій Г.Я. брала участь та була визнана переможцем у шести процедурах закупівель з предметом закупівлі «Послуги їдалень», замовником яких був Черченський обласний навчально-реабілітаційний центр Івано-Франківської обласної ради.
- (49) ФОП Країнська У.Я. брала участь у процедурах закупівель з предметом закупівлі «Послуги їдалень» тільки разом з ФОП Салій Г.Я., та, згідно наданих пояснень, не надавала послуг аналогічних предмету закупівель Торгів 1-3.
- (50) Крім того, проаналізувавши інформацію на офіційному електронному сайті публічних закупівель, встановлено, що протягом трьох раундів аукціонів Торгів ФОП Країнська У.Я. та ФОП Салій Г.Я. не знижували свої початкові цінові пропозиції.
- (51) Оскільки єдиним критерієм у зазначених торгах була саме ціна, то зі зниженням ціни зростала вірогідність перемоги в торгах. Учасник, який дійсно прагне отримати перемогу в конкурсних торгах, намагався б встановити таку ціну, яка б могла забезпечити йому перемогу.
- (52) Отже, той факт, що Учасники під час проведення аукціонів не зменшували свої цінові пропозиції та разом брали участь у процедурах закупівель з предметом закупівлі «Послуги їдалень», в яких перемогу здобула ФОП Салій Г.Я., свідчить про те, що ФОП Країнська У.Я. не збиралась перемагати у зазначених процедурах закупівель, а підготувала свою пропозицію як прикриття з метою забезпечення перемоги ФОП Салій Г.Я.

4.3. Наявність однакових дефектів в складі тендерних пропозицій.

друку (скану) у документах, наданих у

- (53) Документи, завантажені ФОП Країнською У.Я. та ФОП Салій Г.Я. до електронної системи закупівель для участі у Торгах 2 (файли «Країнська У.Я.» та «Салій Г.Я.»), мають у одних і тих же місцях дефекти друку (скану) - з лівого боку аркуша містяться чорні плями з однаковим розташуванням), що підтверджує спільне використання Учасниками одного й того ж сканувально-друкувального пристрою або програмного забезпечення під час підготовки документів для участі у Торгах 2.
- (54) Той факт, що завантажені до електронної системи закупівель документи для участі у Торгах 2 мають однакові дефекти друку (скану), вказує на обмін інформацією між Учасниками та узгодженість їх поведінки під час підготовки зазначених документів.

4.4. Наявність родинних зв'язків між Учасниками.

- (55) На вимогу Відділення від 02.05.2019 № 59-02/618 Відділ державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції в Івано-Франківській області листом від 17.05.2019 № 701/05.2-04-06 надав інформацію про факти державної реєстрації актів цивільного стану стосовно Країнської Уляни Ярославівни та Салій Ганни Ярославівни, з якої встановлено, що зазначені особи є *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (56) Факт наявності родинних зв'язків між Учасниками свідчить про можливість встановлювати зв'язок один з одним та доступу і обміну інформацією як на стадії підготовки своїх тендерних пропозицій, так і під час участі у процедурах закупівель.

4.5. Наявність господарських зв'язків між Учасниками.

- (57) Згідно з інформацією АТ КБ «Приватбанк» (лист від 26.06.2019 № 20.1.0.0.0/7-190619/3096), протягом *[інформація з обмеженим доступом]* ФОП Салій Г.Я. здійснено *[інформація з обмеженим доступом]* банківських операцій з контрагентом ФОП Країнська У.Я. щодо розрахунків за товар, в тому числі у період проведення Торгів 1 (січень – лютий 2017 року) здійснені наступні банківські операції:

Таблиця 7

№ з/п	Дата операції	Сума операції	Призначення платежу
1	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>
2	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>
3	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>

- (58) Таким чином, між Учасниками існують господарські відносини, що свідчить про те, що ФОП Країнська У.Я. та ФОП Салій Г.Я. були обізнані з діяльністю один одного та мали доступ до інформації один одного, в тому числі й щодо участі у Торгах, що в свою чергу свідчить про спільне ведення господарської діяльності, спільність інтересів та пов'язаність зазначених суб'єктів господарювання та, відповідно, відсутність між ними змагальності під час участі у Торгах.

4.6. Телефонний зв'язок між Учасниками під час участі у Торгах.

- (59) Згідно з інформацією ТОВ «Е-ТЕНДЕР» (лист від 08.07.2019 № 248) у складі реєстраційних даних для входу на майданчик учасника Торгів ФОП Країнська У.Я. зазначила номер телефону 380972616520, ФОП Салій Г.Я. – 380679959123.

- (60) ПрАТ «Київстар» на вимогу від 18.08.2020 № 63-02/3458в листом від 02.09.2020 № 21871/02 надало витяг із записів про надані телекомунікаційні послуги за абонентськими номерами 380972616520 та 380679959123.
- (61) Згідно з інформацією ТОВ «Е-ТЕНДЕР» ФОП Салій Г.Я. [інформація з обмеженим доступом] у період часу з [інформація з обмеженим доступом] вчиняла дії щодо перегляду інформації та створення пропозиції по Торгах 2, ФОП Країнською У.Я. зазначені дії вчинялись [інформація з обмеженим доступом] у період часу з [інформація з обмеженим доступом].
- (62) Встановлено, що [інформація з обмеженим доступом] у період часу з [інформація з обмеженим доступом] між абонентськими номерами 380972616520 та 380679959123 здійснено [інформація з обмеженим доступом] дзвінків.
- (63) Згідно з інформацією ТОВ «Е-ТЕНДЕР» по Торгах 3 дії щодо перегляду інформації та створення пропозиції вчинялись ФОП Салій Г.Я. [інформація з обмеженим доступом] у період часу з [інформація з обмеженим доступом], ФОП Країнською У.Я. – [інформація з обмеженим доступом] у період часу з [інформація з обмеженим доступом].
- (64) [інформація з обмеженим доступом] між абонентськими номерами 380972616520 та 380679959123 було здійснено з'єднання о [інформація з обмеженим доступом].
- (65) Узагальнена інформація щодо телефонного зв'язку між Учасниками наведена в Таблиці 8.

Таблиця 8

Абонентський номер	Дата та час з'єднання	Тривалість з'єднання, секунди	Напрямок з'єднання	Абонентський номер	Примітка
380972616520	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Вхідний дзвінок	380679959123	[інформація з обмеженим доступом]
	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Вхідний дзвінок		
	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Вихідний дзвінок		
	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Вхідний дзвінок		
	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Вхідний дзвінок		
380972616520	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	Вхідний дзвінок	380679959123	[інформація з обмеженим доступом]

- (66) Отже, факти здійснення телефонних дзвінків у період часу перед створенням пропозицій на Торги 2 та Торги 3 між абонентськими номерами, які зазначені Учасниками у реєстраційних даних для участі у Торгах, підтверджують, що під час підготовки та участі у Торгах 2 та Торгах 3 між Учасниками здійснювався постійний зв'язок, що в свою чергу свідчить про обмін інформацією між ними.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ ЗАКОНОДАВСТВА ПРО ЗАХИСТ ЕКОНОМІЧНОЇ КОНКУРЕНЦІЇ.

- (67) 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...».

- (68) Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.
- (69) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (70) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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.
- (71) 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.
- (72) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.
- (73) 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, наявності чого відповідно до законодавства є обов'язковою умовою при визначенні переможця. Тому такі узгоджені дії учасників торгів спотворюють ці ж самі торги (тендери).
- (74) Наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку Відповідачів до участі в Торгах з метою забезпечення перемоги ФОП Салій Г.Я.
- (75) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі у процедурах закупівель Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у Торгах 1, 2, 3 та узгоджували свої дії, що підтверджується, зокрема таким:
 - синхронність дій Відповідачів у часі під час участі у Торгах;
 - використання для участі у Торгах одного електронного майданчика та однієї IP-адреси;
 - цінова поведінка Учасників під час участі в Торгах;
 - наявність родинних зв'язків між Учасниками Торгів;
 - наявність господарських зв'язків між Учасниками Торгів;

- наявність однакових дефектів друку (скану) у документах, наданих у складі тендерних пропозицій для Торгів 2;

- телефонний зв'язок між Учасниками під час участі у Торгах

не можуть бути результатами випадкового збігу обставин, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі у Торгах, зокрема про обмін інформацією між ними.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ.

(76) ФОП Салій Г.Я. надала заперечення на подання з попередніми висновками у справі № 63/5-01-53-2020 (вх. від 18.08.2021 № 63-01/2981), а саме:

- синхронність дій Відповідачів та вибір для забезпечення доступу до участі в Торгах та завантаження тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика є співпадінням та не свідчить про факт порушення законодавства про захист економічної конкуренції;

- наявність однакових дефектів друку (скану) документів, що завантажувались для участі у Торгах, є можливим, оскільки для друкування зазначених документів використовувався друкувальний пристрій, який є у загальному доступі;

- інформація стосовно телефонного зв'язку між Відповідачами є підтвердженням наявності родинних зв'язків;

- інформація стосовно перерахування Відповідачами з метою участі у Торгах коштів з одного розрахункового рахунку Івано-Франківської філії АТ КБ «Приватбанк» № 26001060207586 є недостовірною (для підтвердження надані банківські виписки по рахунку № 26001060207586).

(77) Для з'ясування інформації стосовно використання Відповідачами одного банківського рахунку для перерахування коштів з метою участі у Торгах, Відділенням повторно надіслано вимогу про надання інформації до ТОВ «Е-ТЕНДЕР» від 26.08.2021 № 63-02/4698в.

(78) З інформації ТОВ «Е-ТЕНДЕР» (лист від 02.09.2021 № 6209) встановлено, що інформація, що міститься у листі ТОВ «Е-ТЕНДЕР» від 08.07.2019 № 248 стосовно використання ФОП Країнською У.Я. для участі у Торгах розрахункового рахунку АТ КБ «Приватбанк» № *[інформація з обмеженим доступом]*, є помилковою. Для участі у Торгах ФОП Країнська У.Я. використовувала розрахунковий рахунок АТ КБ «Приватбанк» № *[інформація з обмеженим доступом]*.

(79) Зазначене заперечення враховано.

(80) Інші надані ФОП Салій Г.Я. заперечення не спростовують висновки Відділення, оскільки сукупність фактів, встановлених в ході розгляду справи, доводять, що ФОП Салій Г.Я. та ФОП Країнська У.Я. узгоджували свої дії під час підготовки та участі у Торгах.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ.

(81) Таким чином, доказами, зібраними у справі № 63/5-01-53-2020, доводиться, та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ФОП Країнської У.Я. та ФОП Салій Г.Я. не спростовується те, що вищезазначені дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів під час підготовки та участі у відкритих торгах з ідентифікаторами закупівель в системі «ProZorro» UA-2017-01-23-000577-с, UA-2018-01-16-000036-а, UA-2019-02-14-002510-б,

проведених Черченським обласним
Івано-Франківської обласної ради.

навчально-реабілітаційним центром

- (82) Така поведінка ФОП Країнської У.Я. та ФОП Салій Г.Я. є порушеннями законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів), передбаченим пунктом 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ.

- (83) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є, зокрема, антиконкурентні узгоджені дії.
- (84) Вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом (частина четверта статті 6 Закону).
- (85) 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.
- (86) Оскільки господарська діяльність ФОП Країнської У.Я. припинена та вона у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не є суб'єктом господарювання, на ФОП Країнську У.Я. не може бути накладений штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
- (87) Згідно з інформацією Головного управління ДПС в Івано-Франківській області (лист від 16.04.2021 № 4314/5/09-19-24-01-19) дохід (виручка) від реалізації продукції товарів ФОП Салій Г.Я. за 2020 рік становив *[інформація з обмеженим доступом]*.
- (88) При визначенні розміру штрафу враховано:
- порушення законодавства про захист економічної конкуренції ФОП Салій Г.Я. вчинено вперше;
 - визнання вчинення порушення ФОП Салій Г.Я.

Ураховуючи 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 України від 23 лютого 2001 року № 32-р зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа – підприємець Країнська Уляна Ярославівна (ідентифікаційний номер 2527009623, місце проживання: 77000, Івано-Франківська область, м. Рогатин, вул. Тичини, 7) та фізична особа - підприємець Салій Ганна Ярославівна (ідентифікаційний номер 2336500266, місце проживання: 77000, Івано-Франківська область, м. Рогатин, вул. Шевченка, 67), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах з предметом закупівлі ДК 021:2015: 55510000-8 «Послуги їдалень»,

ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2017-01-23-000577-с, проведених Черченським обласним навчально-реабілітаційним центром Івано-Франківської обласної ради (ідентифікаційний код юридичної особи 37684548), 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, які стосуються спотворення результатів торгів.

2. 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 Салій Ганну Ярославівну (ідентифікаційний номер 2336500266) штраф у розмірі 27 000 гривень.

3. Визнати, що фізична особа – підприємець Країнська Уляна Ярославівна (ідентифікаційний номер 2527009623) та фізична особа - підприємець Салій Ганна Ярославівна (ідентифікаційний номер 2336500266), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах з предметом закупівлі ДК 021:2015: 55510000-8 «Послуги їдалень», ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2018-01-16-000036-а, проведених Черченським обласним навчально-реабілітаційним центром Івано-Франківської обласної ради (ідентифікаційний код юридичної особи 37684548), 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, які стосуються спотворення результатів торгів.

4. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 3 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу – підприємця Салій Ганну Ярославівну (ідентифікаційний номер 2336500266) штраф у розмірі 27 000 гривень.

5. Визнати, що фізична особа – підприємець Країнська Уляна Ярославівна (ідентифікаційний номер 2527009623) та фізична особа - підприємець Салій Ганна Ярославівна (ідентифікаційний номер 2336500266), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі у відкритих торгах з предметом закупівлі ДК 021:2015: 55510000-8 «Послуги їдалень», ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» UA-2019-02-14-002510-б, проведених Черченським обласним навчально-реабілітаційним центром Івано-Франківської обласної ради (ідентифікаційний код юридичної особи 37684548), 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, які стосуються спотворення результатів торгів.

6. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 5 резолютивної частини цього рішення, накласти на фізичну особу – підприємця Салій Ганну Ярославівну (ідентифікаційний номер 2336500266) штраф у розмірі 27 000 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.

