



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

від 19 травня 2023 р.

Львів

№ 63/22-р/к

Справа № 63/1-01-133-2021

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції

Фізична особа - підприємець Мальон Віктор Михайлович та фізична особа-підприємець Харечко Олексій Сергійович подали заявки на участь у процедурах електронних торгів за ідентифікатором закупівлі UA-2020-08-19-009337-а.

За результатами розгляду справи № 63/1-01-133-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції дії фізичної особи - підприємця Мальона Віктора Михайловича та фізичної особи - підприємця Харечка Олексія Сергійовича у вищенаведених процедурах електронних торгів кваліфіковано як порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачені пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/1-01-133-2021 про порушення фізичною особою – підприємцем Мальоном Віктором Михайловичем та фізичною особою - підприємцем Харечком Олексієм Сергійовичем законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень і розслідувань Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 18.04.2023 № 63-03/54п (далі – подання з попередніми висновками),

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Антиконтурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів за предметом «Шкільні меблі» [за кодом CPV за ДК 021:2015:39160000-1: Шкільні меблі] (ідентифікатор закупівлі UA-2020-08-19-009337-а) (далі - Торги).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Фізична особа - підприємець Мальон Віктор Михайлович (далі - ФОП Мальон В.М.):
- реєстраційний номер облікової картки платника податків *[інформація з обмеженим доступом]*;
 - місце проживання: *[інформація з обмеженим доступом]*;
 - основний вид діяльності: оптова торгівля меблями, килимами й освітлювальним приладдям (код КВЕД *[інформація з обмеженим доступом]*).
- (3) Фізична особа-підприємець Харечко Олексій Сергійович (далі - ФОП Харечко О.С.):
- реєстраційний номер облікової картки платника податків *[інформація з обмеженим доступом]*;
 - місце проживання: *[інформація з обмеженим доступом]*;
 - основний вид діяльності: оптова торгівля меблями, килимами й освітлювальним приладдям (код КВЕД *[інформація з обмеженим доступом]*).
- (4) Отже, ФОП Мальон В.М. та ФОП Харечко О.С. (далі разом - Відповідачі) в Торгах є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (5) Згідно з розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 11.11.2021 № 63/149-рп/к (далі – Розпорядження) розпочато розгляд справи № 63/1-01-133-2021 за ознаками порушення ФОП Мальоном В.М. та ФОП Харечком О.С. законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (6) Відповідачам листами від 12.11.2021 № 63-02/6147 (для ФОП Мальона В.М.) та від 12.11.2021 № 63-02/6148 (для ФОП Харечка О.С.) надіслано копії Розпорядження.
- (7) Відповідачам, листами від 20.04.2023 № 63-02/937 (для ФОП Мальона В.М.) та від 20.04.2023 № 63-02/936 (для ФОП Харечка О.С.), надіслано посвідчені копії подання з попередніми висновками.
- (8) Інформація про попередні висновки в справі № 63/1-01-133-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції оприлюднено 02.05.2023 на сайті Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

4. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (9) Відділом освіти Коломийської районної державної адміністрації (далі – Замовник) проведено Торги з такими параметрами:
- ідентифікатор: UA-2020-08-19-009337-а;
 - очікувана вартість: 434 000 грн. (з ПДВ);
 - процедура: відкриті торги;
 - дата оприлюднення: 19.08.2020;
 - подання пропозицій: з 19.08.2020 о 18:23 до 04.09.2020 о 19:00;
 - аукціон: 07.09.2020 з 15:25 до 15:52;
 - згідно з реєстром пропозицій (дата і час розкриття: 07.09.2020 о 15:52) свої пропозиції подали:

Таблиця 1			
№	Найменування суб'єкта господарювання	Початкова пропозиція	Кінцева пропозиція
1	ФОП Харечко О.С.	433 600,00	289 900,00
2	ФОП Мальон В.М.	431 600,00	431 600,00
3	ТзОВ «Фабрика меблів «Династія»	361 860,00	290 000,00

- відхилення пропозицій: пропозиції ФОП Харечко О.С. та ТзОВ «Фабрика меблів «Династія» відхилено;
- переможець: ФОП Мальон В.М., з яким укладено договір від 28.09.2020 № 128.

5. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (10) За результатами аналізу матеріалів Торгів, відомостей про діяльність ФОП Мальона В.М. та ФОП Харечко О.С., встановлено такі обставини.

5.1. Використання спільного програмного забезпечення та ІР-адрес в системі «Інтернет Клієнт – Банк»

- (11) Згідно з інформацією, поданою АТ КБ «Приватбанк» листами від 03.12.2021 № 20.1.0.0.0/7-211130/7279 та від 06.12.2021 № 20.1.0.0.0/7-211130/7281, Відповідачі здійснювали вхід до автоматизованої системи дистанційного обслуговування «Інтернет Клієнт – Банк» у 2020 з використанням **однакового програмного забезпечення (у тому числі з однакових ІР-адрес [інформація з обмеженим доступом])**:

Таблиця 2			
ФОП Мальон В.М.		ФОП Харечко О.С.	
ІР-адреса (дата входу та час входу)	ЮзерАгент (ПК користувач)	ІР-адреса (дата входу та час входу)	ЮзерАгент (ПК користувач)
<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>			

- (12) Відповідно до інформації, поданої Інтернет - провайдером - ПП «Галицька інформаційна мережа» листом від 14.02.2022 № 3522, IP-адреси [інформація з обмеженим доступом] діють за принципом механізму NAT.
- (13) Своєю чергою, трансляція мережевих адрес (NAT) - це процес, в якому один або кілька приватних IP-адресів перетворюються в один або кілька публічних IP-адрес і навпаки, щоб забезпечити доступ в Інтернет для локальних вузлів.
- (14) Окрім того, NAT виконує перетворення номерів портів, тобто, маскує номер порту хоста іншим номером порту в пакеті, який буде направлений до пункту призначення.
- (15) При цьому NAT не тільки зберігає пул загальнодоступних IP-адресів, а й приховує схему адресації мережі.
- (16) Отже, таке використання Відповідачами однакового програмного забезпечення (у тому числі з однакових IP-адрес) вказує на існування спільного середовища ведення господарської діяльності між ФОП Мальоном В.М. та ФОП Харечком О.С. та координацію дій між Відповідачами.

5.2. Спільні дефекти сканування в документах пропозицій на Торги

- (17) За результатами аналізу документів, поданими ФОП Мальоном В.М. та ФОП Харечком О.С. у складі своїх тендерних пропозицій в Торгах, встановлено наявність у обох Відповідачів **спільних дефектів сканування** (візуалізація - додатки №№ 1, 2) – плями в нижньому лівому куті аркуша:

Таблиця 3	
Перелік документи, що мають спільні дефекти сканування	
ФОП Мальон В.М.	ФОП Харечко О.С.
Цінова пропозиція	Цінова пропозиція
Проект договору	Проект договору
Довідка про наявність обладнання та матеріально – технічної бази	Довідка про наявність обладнання та матеріально – технічної бази
Лист – згода на обробку персональних даних	Лист – згода на обробку персональних даних

- (18) Такі особливості сканування виникають завдяки впливу зовнішніх чинників (забруднення, подряпини, тощо), що призводять до появи дефектних елементів, які відображаються на скандувальній поверхні.
- (19) Отже, наявність спільних дефектів сканування свідчить про спільну підготовку ФОП Мальоном В.М. та ФОП Харечком О.С. своїх тендерних пропозицій під час участі в Торгах.

5.3. Спільні властивості файлів в Торгах

- (20) Під час дослідження властивостей файлів, завантажених Відповідачами до електронної системи закупівель встановлено, що файли ФОП Мальона В.М. та

ФОП Харечка О.С створені з однаковими параметрами (однакові програма/виробник PDF/версія PDF) та в один день з невеликим проміжком їх створення в часі:

Таблиця 4			
ФОП Мальон В.М.		ФОП Харечко О.С.	
Назва файлу	Формат файлу	Назва файла	Формат файлу
проект договору	заголовок: відсутній програма: відсутня виробник pdf: www.ilovepdf.com версія pdf: 1.7 (Acrobat 8x) змінено: 04.09.2020 о 12:09	проект договору	заголовок: відсутній програма: відсутня виробник pdf: www.ilovepdf.com версія pdf: 1.7 (Acrobat 8x) змінено: 04.09.2020 о 10:37
право на підпис	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 14:15 змінено: 04.09.2020 о 14:15	підписання договору	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 12:35 змінено: 04.09.2020 о 12:35
можливість поставки	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 14:14 змінено: 04.09.2020 о 14:14	поставка особисто	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 13:32 змінено: 04.09.2020 о 13:32
МТБ	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 14:47 змінено: 04.09.2020 о 14:47	матерьяльна база	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 12:30 змінено: 04.09.2020 о 12:30

обробка даних	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 14:17 змінено: 04.09.2020 о 14:17	лист обробка	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 12:34 змінено: 04.09.2020 о 12:34
досвід	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 15:02 змінено: 04.09.2020 о 15:02	знання та досвід	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 13:33 змінено: 04.09.2020 о 13:33
ремонт	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 14:54 змінено: 04.09.2020 о 14:54	замына браку	заголовок: Untitled програма: PDF24 Creator виробник pdf: GPL Ghostscript 9.27 версія pdf: 1.7 (acrobat 8.x) створено: 04.09.2020 о 12:33 змінено: 04.09.2020 о 12:33

- (21) Отже, подання ФОП Мальоном В.М. та ФОП Харечко О.С. у складі пропозицій документів з спільними параметрами підтверджує координацію дій між Відповідачами у Торгах.

5.4. Технічний характер участі ФОП Харечко О.С. в Торгах

- (22) Конкурентне формування тендерних пропозицій передбачає, що учасник подаватиме документи, котрі відповідатимуть вимогам тендерної документації замовника, оскільки, пропозицію потенційного переможця може бути відхилено через невідповідність таким вимогам, незважаючи на ціну.
- (23) Натомість, ФОП Харечко О.С. не подав низку документів, що вимагалися Замовником згідно з Тендерною документацією, а саме: анкету, технічні вимоги, що передбачені Додатком 1, Додатком 4 Тендерної документації.

- (24) ФОП Мальон В.М. **подав вищевказані документи**, а саме: анкету від 03.09.2020 № 36, технічні вимоги від 03.09.2020 № 39.
- (25) Наслідком неподання учасником торгів повного пакету документів, що вимагаються замовником, може стати відхилення замовником пропозиції такого учасника.
- (26) Натомість, у разі зацікавленості в перемозі на торгах, учасник формуватиме свою пропозицію з дотриманням вимог, які встановлені замовником.
- (27) Отже, неподання повного пакету документів у Торгах свідчити про те, що ФОП Харечко О.С. є «технічним кандидатом» в Торгах.

5.5. Синхронність дій в часі

5.5¹. Синхронність дій в системі «Інтернет Клієнт – Банк»

- (28) Згідно з інформацією, поданою АТ КБ «Приватбанк» листами від 03.12.2021 № 20.1.0.0.0/7-211130/7279 та від 06.12.2021 № 20.1.0.0.0/7-211130/7281, Відповідачі здійснювали вхід до автоматизованої системи дистанційного обслуговування «Інтернет Клієнт – Банк»:

- **в один і той самий день:**

Таблиця 5			
ФОП Мальон В.М.		ФОП Харечко О.С.	
Дата входу	Час входу	Дата входу	Час входу
<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>			

- **в один і той самий день з невеликою різницею у часі:**

Таблиця 6			
ФОП Мальон В.М.		ФОП Харечко О.С.	
Дата входу	Час входу	Дата входу	Час входу
<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>			

- (29) Отже, така синхронність дій у часі в автоматизованій системі дистанційного обслуговування «Інтернет Клієнт – Банк» вказує на існування спільного середовища ведення господарської діяльності між ФОП Мальоном В.М. та ФОП Харечком О.С. та координацію дій між Відповідачами.

5.5². Синхронність дій в Торгах

- (30) Згідно з реєстром отриманих пропозицій в системі електронних закупівель встановлено синхронність створення/зміни документів **(в один день, протягом невеликого проміжку часу)**, поданих Відповідачами задля участі в Торгах:

Таблиця 7			
ФОП Мальон В.М.		ФОП Харечко О.С.	
Назва документа	Дата та час створення/змінені	Назва документа	Дата та час створення/змінені
цінова	04.09.2020 о 12:12	цінгова пропозиція	04.09.2020 о 13:34
право на підпис	04.09.2020 о 14:15	підписання договору	04.09.2020 о 12:35
можливість поставки	04.09.2020 о 14:14	поставка особисто	04.09.2020 о 13:32
МТБ	04.09.2020 о 14:47	матерьяльна база	04.09.2020 о 12:30
обробка даних	04.09.2020 о 14:17	лист обробка	04.09.2020 о 12:34
досвід	04.09.2020 о 15:02	знання та досвід	04.09.2020 о 13:33
ремонт	04.09.2020 о 14:54	замына браку	04.09.2020 о 12:33

- (31) Скановані копії документів, що ввійшли до складу тендерних пропозицій, були розміщені в системі електронних закупівель відповідно до реєстру отриманих пропозицій та листа ТзОВ «Закупки.Пром.Уа» від 13.10.2021 № 1122/10 в один і той самий день з невеликим проміжком їх розміщення в часі:

Таблиця 8			
ФОП Мальон В.М.		ФОП Харечко О.С.	
Дата та час	Дія, яку було здійснено	Дата та час	Дія, яку було здійснено
04.09.2020 о 15:53	створення пропозиції	04.09.2020 о 16:35	створення пропозиції

- (32) Оскільки Відповідачі не були обмежені в часі щодо подання своїх пропозицій від дати опублікування оголошення (19.08.2020) до кінцевої дати подання пропозицій (04.09.2020 до 19:00), подання ними своїх пропозицій в один і той же день з невеликою різницею в часі не може бути випадковим збігом обставин.
- (33) Отже, синхронність дій в часі щодо розміщення документів пропозицій в системі електронних закупівель свідчить про координацію дій між Відповідачами в Торгах.

5.6. Аналіз цінових пропозицій в Торгах

- (34) Очікувана вартість закупівлі - це розрахункова вартість предмета закупівлі на конкретних умовах поставки із зазначенням інформації про включення чи не включення до очікуваної вартості податку на додану вартість (ПДВ) та інших податків і зборів.
- (35) У Торгах очікувана вартість закупівлі була визначена на рівні 434 000 грн. (з ПДВ).
- (36) Ціни Відповідачів, що початково пропонувалися в Торгах, були гранично наближеними до очікуваної вартості в Торгах, при цьому ФОП Мальон В.М. та ФОП Харечко О.С. не були платниками ПДВ:

Очікувана вартість закупівлі в Торгах, грн. (з ПДВ)	Початкова пропозиція ФОП Мальона В.М. в Торгах	Відсоток різниці між очікуваною вартістю закупівлі в Торгах та початковою пропозицією ФОП Мальона В.М. в Торгах	Початкова пропозиція ФОП Харечка О.С. в Торгах	Відсоток різниці між очікуваною вартістю закупівлі в Торгах та початковою пропозицією ФОП Харечка О.С. в Торгах
434 000,00 грн.	433 600,00	0,09	431 600,00	0,55

- (37) Ціни, що пропонуються учасниками в торгах – сума складових загальних витрат на одиницю виробничої (товарної) продукції, окремої роботи, послуги.
- (38) Зазвичай, ціна включає такі витрати: сировина і матеріали, витрати електроенергії, заробітна плата, податки, тощо, що в кожного суб'єкта господарювання є індивідуальними.
- (39) Згідно з статтею 42 Господарського Кодексу України підприємництво - це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (40) Відповідачі подали ціни за одиниці товарів та в цілому такі цінові пропозиції в Торгах:

Товар	Кількість товару	Ціни ФОП Мальона В.М. (грн.)		Ціни ФОП Харечка О.С. (грн.)		Відсоток різниці між початковими пропозиціями Відповідачів
		за одиницю	сума	за одиницю	сума	
Стіл учнівський 1-місний з полицею, з регулюванням кута нахилу стільниці	140	1 450	203 000	1 600	224 000	9,37
Стілець Т-подібний регульований по висоті	140	650	91 000	450	63 000	30,76
Шафа низька відкрита	42	1 250	52 500	1 300	54 600	3,84
Дошка аудиторна на п'ять комбінованих	23	3 700	85 100	4 000	92 000	7,5

робочих поверхонь під крейду та маркер						
Вартість в цілому	433 600		431 600		0,46	

- (41) З чотирьох груп товарів, у трьох групах ціни ФОП Харечка О.С. (від 3,84 % до 9,37 %) є вищими ніж у ФОП Мальона В.М.
- (42) Щодо однієї групи товару ціна ФОП Мальона В.М. (на 30,76 %) є вищою аніж у ФОП Харечка О.С.
- (43) Однак, в цілому цінові пропозиції Відповідачів в Торгах незначно відрізняються між собою – лише на 0,46 %.
- (44) Такі особливості під час формування цін, не є природними та не можуть виникнути випадково під час формування цін, оскільки, витрати залежать від зовнішніх факторів, зокрема, таких як дії інших суб'єктів господарювання (продавців), розміру їх прибутку, вартості грошей.
- (45) Незначна різниця між ціновими пропозиціями Відповідачів в Торгах, свідчить про те, що ФОП Мальон В.М. та ФОП Харечко О.С. координували моделі власної цінової поведінки в Торгах.
- (46) Згідно з частиною першою статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (47) Частина четверта статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» передбачає, що кожен 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.
- (48) Своєю чергою, відповідно до частини сьомої статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до аукціону, зокрема до інформації про позицію їхніх цін або приведених цін в електронній системі закупівель у списку від найвищої до найнижчої на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на поточному етапі електронного аукціону без зазначення їхніх найменувань.
- (49) ФОП Харечко О.С. у складі своїх пропозицій на Торги не подав низку документів, що вимагалися Замовником (анкету, технічні вимоги, що передбачені Додатком 1, Додатком 4 Тендерної документації).
- (50) Натомість, ФОП Мальон В.М. подав необхідні документи для участі в Торгах.

- (51) Згідно з документами пропозицій в Торгах (довідка про наявність обладнання та матеріально – технічної бази), ФОП Харечко О.С. не є виробником меблів, тобто, відсутність власного виробництва не дозволяла йому за рахунок виробничих витрат коригувати ціну товару.
- (52) У аукціоні в Торгах ФОП Мальон В.М. не знижував ціни, натомість, ФОП Харечко О.С. суттєво знизив цінову пропозицію в порівнянні з початковою ціною пропозицією - на 33,14 %.
- (53) Тобто, ФОП Харечко О.С. за відсутності документів, що вимагалися документацією конкурсних торгів, суттєво знизив ціну (забезпечував перемогу ФОП Мальону В.М.), а ФОП Мальон В.М. не знижував під час аукціону своєї ціни, що могло відбуватися тільки за домовленості між Відповідачами.
- (54) Отже, така поведінка Відповідачів у Торгах знаходиться поза межами економічного пояснення та реальної цінової конкуренції, яка б мала відображати раціональне формування цінових пропозицій, які виключають таке коливання цінових пропозицій.

6. ВИСНОВКИ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ

- (55) Згідно з:
- преамбулою Закону України «Про публічні закупівлі» метою цього закону є створення конкурентного середовища у сфері публічних закупівель;
 - статтею 5 Закону України «Про публічні закупівлі» закупівлі здійснюються, зокрема, за принципом добросовісної конкуренції серед учасників.
- (56) Відповідно до:
- абзацу 2 статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» економічна конкуренція (конкуренція) - **змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання**, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товарів на ринку;
 - частини першої статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання;
 - частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції;
 - пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються

- узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів;
- частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом;
 - пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентні узгоджені дії є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.
- (57) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у публічних закупівлях є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренції.
- (58) Справжність змагання при проведенні процедур закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у тендерних пропозиціях.
- (59) Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники торгів під час підготовки своїх тендерних пропозицій формують свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників.
- (60) Відтак, пропозиції конкурсних торгів, повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам умови, натомість, ФОП Мальон В.М. та ФОП Харечко О.С., всупереч зазначеному, конкуренцію замінили на координацію дій.
- (61) Вищенаведені обставини в своїй сукупності свідчать про те, що на стадії підготовки тендерних пропозицій в Торгах ФОП Мальон В.М. та ФОП Харечко О.С. були обізнані щодо участі та змісту тендерних пропозицій один одного, що підтверджується таким:
- використанням спільного програмного забезпечення та ІР-адрес в системі «Інтернет Клієнт – Банк»;
 - спільними дефектами сканування в документах пропозицій в Торгах;
 - спільними властивостями файлів в Торгах;
 - технічним характером участі ФОП Харечка О.С. в Торгах;
 - синхронністю дій в часі;
 - аналізом цінових пропозицій в Торгах.
- (62) На підставі аналізу отриманої інформації встановлено обставини, що свідчать про те, що під час підготовки до участі в Торгах ФОП Мальон В.М. та ФОП Харечко О.С. діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою конкуренції та необхідною умовою визначення переможця.
- (63) Узгодження ФОП Мальоном В.М. та ФОП Харечком О.С. своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.

- (64) Дії ФОП Мальона В.М. та ФОП Харечка О.С. щодо узгодження своєї поведінки під час участі в Торгах є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

6. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ

- (65) ФОП Мальон В.М. та ФОП Харечко О.С. не надавали заперечень у справі № 63/1-01-133-2021 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (66) Державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності ФОП Мальона В.М. здійснено 07.04.2022, номер запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань: 2003980060001009301.
- (67) Державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності ФОП Харечка О.С. 05.05.2023, номер запису в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань: 2001080060001006305.
- (68) Згідно з частиною першою статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України накладають штрафи на об'єднання, суб'єктів господарювання: юридичних осіб; фізичних осіб; групу суб'єктів господарювання – юридичних та/або фізичних осіб, що відповідно до статті 1 цього Закону визнаються суб'єктом господарювання, у випадках, передбачених частиною четвертою цієї статті.
- (69) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єктом господарювання є юридична особа незалежно від організаційно-правової форми та форми власності чи фізична особа, що здійснює діяльність з виробництва, реалізації, придбання товарів, іншу господарську діяльність, у тому числі яка здійснює контроль над іншою юридичною чи фізичною особою.
- (76) З припиненням господарської діяльності ФОП Мальоном В.М. та ФОП Харечком О.С. такі особи у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» втрачають статус суб'єкта господарювання, а відтак на таких осіб не може бути накладено штрафи.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3, 11 Положення про територіальне відділення

Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (із змінами), адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії фізичної особи - підприємця Мальона Віктора Михайловича (реєстраційний номер облікової картки платника податків *[інформація з обмеженим доступом]*) та фізичної особи – підприємця Харечка Олексія Сергійовича (реєстраційний номер облікової картки платника податків *[інформація з обмеженим доступом]*) щодо узгодження своєї поведінки під час участі в торгах на закупівлю «Шкільні меблі» [за кодом CPV за ДК 021:2015:39160000-1: Шкільні меблі] (ідентифікатор закупівлі UA-2020-08-19-009337-а), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

Згідно з статтею 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органу Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Голова Колегії,
голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ