



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

від 31 жовтня 2023 р.

Львів

№ 63/113-р/к

Справа № 63/6-01-125-2020

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Приватне підприємство «Діло-Плюс», фізична особа-підприємець Терпак Віктор Вікторович прийняли участь у відкритих торгах «Придбання, технічний супровід при монтажі та налаштування терміналів (валідаторів) стаціонарних зі стабілізацією напруги у м.Чернівцях», які проводило Чернівецьке комунальне підприємство «Муніципальне підприємство» в системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2019-05-24-003021-а (далі - **Торги**).

При цьому ПП «Діло-Плюс», ФОП Терпак В.В. узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час участі в Торгах.

За результатами розгляду справи № 63/6-01-125-2020 такі дії приватного підприємства «Діло-Плюс», фізичної особи-підприємця Терпака Віктора Вікторовича визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, тендерів, та є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На приватне підприємство «Діло-Плюс» накладено штраф у розмірі 68 000,00 грн.

Адміністративна колегія Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 63/6-01-125-2020 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції приватним підприємством «Діло-Плюс», фізичною особою-підприємцем Терпаком Віктором Вікторовичем, яке передбачено пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання Відділу досліджень і розслідувань в Закарпатській області від 20.10.2023 року № 63-03/198п,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення від 30.10.2020 № 63/96-рп/к розпочато розгляд справи № 63/6-01-125-2020 (далі - Справа) за ознаками вчинення приватним підприємством «Діло-Плюс», фізичною особою-підприємцем Терпаком В.В. порушення передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної

конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених Чернівецьким комунальним підприємством «Муніципальне підприємство» – «Придбання, технічний супровід при монтажі та налаштування терміналів (валідаторів) стаціонарних зі стабілізацією напруги у м.Чернівцях» (ідентифікатор закупівлі – UA-2019-05-24-003021-а).

- (2) Копії розпорядження адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення АМКУ від 30.10.2020 № 63/96-рп/к надіслано відповідачам листами від 30.10.2020 № 63-02/4695 (до ПП «Діло-Плюс»), № 63-02/4678 (до ФОП Терпак В.В.)
- (3) Подання від 20.10.2023 року № 63-03/198п з попередніми висновками у справі № 63/6-01-125-2020 направлено листами від 20.10.2023 № 63-02/2385 (ПП «Діло-Плюс»), № 63-02/2384 (Терпак В.В.)
- (4) Станом на дату прийняття рішення міркувань, пропозицій або заперечень щодо висновків та пропозицій, викладених у поданні, від ПП «Діло-Плюс», Терпак В.В. не надходило.
- (5) Інформацію про попередні висновки у справі № 63/6-01-125-2020 та інформацію про дату, час та місце розгляду зазначеної справи на засіданні адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України відповідно до пунктів 26 і 27 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), розміщено 20.10.2023 на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України (Західного міжобласного територіального відділення).

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (6) Відповідачами у Справі є суб'єкти господарювання:

- приватне підприємство «Діло-Плюс», *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ПП «Діло-Плюс», «Відповідач-1»). Місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР) основний вид діяльності ПП «Діло-Плюс» - *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

- фізична особа-підприємець Терпак Віктор Вікторович, *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (далі – ФОП Терпак В.В., «Відповідач-2») (Відповідач-1 та Відповідач-2 разом – «Відповідачі»). Місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР основним видом діяльності ФОП Терпак В.В. був *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.

Відповідно до витягу від 17.10.2023 № 31642166 з ЄДР 04.08.2023 проведено державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності фізичної особи – підприємця Терпака Віктора Вікторовича, № запису 2003230060002022884.

- (7) Отже, Відповідачі були суб'єктами господарювання у розумінні статі 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» під час проведення Торгів.

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (8) ПП «Діло-Плюс» та ФОП Терпак В.В. під час підготовки та участі в Торгах, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, що підтверджується таким.

3.1. Інформація про Торги

- (9) Чернівецьке комунальне підприємство «Муніципальний інфоцентр» (місцезнаходження: вул. Шептицького, буд. 9, м. Чернівці, 58000) (далі – Замовник) проводило відкриті торги у системі «Prozorro» «Придбання, технічний супровід при монтажі та налаштування терміналів (валідаторів) стаціонарних зі стабілізацією напруги у м.Чернівцях», ідентифікатор закупівлі – UA-2019-05-24-003021-а.
- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій: 10 червня 2019 16:00.
- (11) Початок аукціону: 11 червня 2019 13:53.
- (12) Очікувана вартість: 3 026 000,00 гривень.
- (13) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 30 260,00 гривень.
- (14) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 1,00%.
- (15) Вид тендерного забезпечення: електронна гарантія.
- (16) Сума тендерного забезпечення: 90 780,00 гривень.
- (17) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: 30 серпня 2019 — 30 серпня 2019.

3.1.1. Тендерні пропозиції

- (18) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасники (ПП «Діло-Плюс», ФОП Терпак В.В.):

Таблиця 1

Найменування учасника Торгів	Ціна пропозиції учасника до початку аукціону, гривень	Ціна пропозиції учасника після закінчення аукціону, гривень
ПП «Діло-Плюс»	3 020 000,00	3 020 000,00
ФОП Терпак В.В.	3 026 000,00	3 026 000,00

- (19) В ході проведення аукціону Відповідачі не знижували свої цінові пропозиції, тобто ФОП Терпак В.В. не змагався з ПП «Діло-Плюс» для отримання перемоги в Торгах.

3.1.2. Розгляд тендерної пропозиції

- (20) За результатами оцінки тендерних пропозицій, проведеної автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених Замовником в тендерній документації та шляхом застосування електронного аукціону, найбільш економічно вигідною по Торгам визначена тендерна пропозиція ПП «Діло-Плюс».
- (21) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету Замовника від 14.06.2019 б/н тендерну пропозицію ПП «Діло-Плюс» розглянуто та визнано такою, що відповідає вимогам Замовника, а ПП «Діло-Плюс» визнано переможцем Торгів.

- (22) 14.06.2019 Замовником було опубліковано повідомлення про намір укласти договір з ПП «Діло-Плюс» по Торгам.
- (23) Договір за результатами Торгів укладено з ПП «Діло-Плюс» 26.06.2019 б/н на суму 3 020 000,00 грн.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (24) Аналіз фактичних даних, які стосуються проведення Торгів, свідчить про узгодженість поведінки ПП «Діло-Плюс», ФОП Терпак В.В. під час підготовки та участі в Торгах, що підтверджується наступним.

3.2.1. Використання Відповідачами мобільного телефону доньки засновника і керівника ПП «Діло-Плюс»

- (25) Електронні файли з документами тендерної пропозиції ФОП Терпак В.В. для участі у Торгах завантажено в електронну систему закупівель «Прозорро» 10.06.2019 о 13:01.
- (26) Через 32 хв. розпочато завантаження в електронну систему закупівель «Прозорро» електронних файлів з документами тендерної пропозиції ПП «Діло-Плюс» для участі у Торгах.
- (27) У властивостях електронних файлів тендерної пропозиції ФОП Терпак В.В., які містять форму «Тендерна пропозиція» (додаток 3 до тендерної документації), «Технічні вимоги» (додаток 1 до тендерної документації), проект договору поставки (додаток 5 до тендерної документації), гарантійний лист та ряд інформаційних довідок для участі в процедурі закупівлі, довідку про відсутність підстав для відмови в участі у процедурі закупівлі (електронні файли «Терпак 1.pdf», «Терпак 2.pdf», «Терпак 3.pdf») зазначено дату та час створення: 10.06.2019 о 12:50 (файл «Терпак 1.pdf»), о 12:56 (файл «Терпак 2.pdf»), о 12:59 (файл «Терпак 3.pdf»).
- (28) Тобто створення електронних файлів тендерної пропозиції ФОП Терпак В.В. для участі у Торгах завершено за 2 хв. до їх завантаження в електронну систему закупівель «Прозорро».
- (29) У властивостях електронного файлу тендерної пропозиції ПП «Діло-Плюс» «Додаток 2», що містить перелік транспортних засобів, на яких планується встановлення валідаторів (додаток 2 до тендерної документації) зазначено дату та час створення: 10.06.2019 о 13:07, тобто його створено через 6 хв. після завантаження тендерної пропозиції ФОП Терпак В.В.
- (30) У властивостях частини завантажених Відповідачами файлів, в тому числі електронних файлів формату «pdf» ФОП Терпак В.В. «Терпак 1.pdf», «Терпак 2.pdf», «Терпак 3.pdf» та файлу ПП «Діло-Плюс» «Додаток 2») зазначено, що вони створені в одному й тому самому програмному додатку одного виробника та в одній версії PDF (Canon SC1011, Adobe PSL 1.3e for Canon, 1.4 (Acrobat 5.x)).
- (31) ДП «ПРОЗОРРО» листом від 26.05.2020 № 206/1191/03 (вх. № 7401/701 від 30.07.2019) надало інформацію щодо авторизованих електронних майданчиків та IP-адрес, з яких ПП «Діло-Плюс», ФОП Терпак В.В. здійснювали дії, пов'язані з участю у Торгах.
- (32) Незважаючи на те, що авторизованих електронних майданчиків існує багато, початкові пропозиції ПП «Діло-Плюс», ФОП Терпак В.В. були подані з одного й того самого авторизованого електронного майданчика «E-tender» (ТОВ «Е-Тендер»).

- (33) ТОВ «Е-Тендер» листом від 18.02.2020 № 116 (вх. № 7401/103 від 25.02.2020) надало інформацію щодо реєстраційних даних Відповідачів, ІР-адрес, з яких ПП «Діло-Плюс», ФОП Терпак В.В. здійснювали дії, пов'язані з поданням тендерних пропозицій для участі у Торгах.
- (34) Тендерну пропозицію ПП «Діло-Плюс» для участі у Торгах було створено 10.06.2019 з ІР-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (35) Тендерну пропозицію ФОП Терпак В.В. для участі у Торгах було створено 10.06.2019 з тієї самої ІР-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (36) Згідно з листом ДП «ПРОЗОРРО» від 26.05.2020 № 206/1191/03 (вх. № 7401/701 від 30.07.2019) і ПП «Діло-Плюс», і ФОП Терпак В.В. заходили в аукціон з тієї самої ІР-адреси *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (37) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (38) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (39) Через 12 хв., о 10 год. 31 хв. було зараховано кошти за подання тендерної пропозиції для участі ФОП Терпака В.В. у Торгах електронному авторизованому майданчику ТОВ «Е-Тендер» (лист ТОВ «Е-Тендер» від 18.02.2020 № 116, вх. № 7401/103 від 25.02.2020).
- (40) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (41) Послуги доступу до мережі Інтернет за ІР-адресою *«Інформація, доступ до якої обмежено»* надавались МП «Прокк».
- (42) МП «Прокк» листом від 23.09.2019 № 081-19 (вх. № 7400/840 від 30.09.2019) повідомило, що вказана ІР-адреса видана згідно з договором № 123/17Ю від 19.10.2017 абоненту Мукачівське міське комунальне підприємство «Центр інформаційних систем» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (43) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (44) Згідно з листом ТОВ «Е-Тендер» від 18.02.2020 № 116 (вх. № 7401/103 від 25.02.2020) у контактній інформації ПП «Діло-Плюс», ФОП Терпак В.В. зазначено один і той самий засіб зв'язку: мобільний телефон *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (45) Крім того, цей телефон вказано як контактний телефон ПП «Діло-Плюс» у формі «Тендерна пропозиція», проекті договору поставки та на бланках з документами ПП «Діло-Плюс», завантажених у складі тендерної пропозиції для участі у Торгах.
- (46) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (47) *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (48) Відповідно до інформації з ЄДР засіб зв'язку *«Інформація, доступ до якої обмежено»* вказано як телефон товариства з обмеженою відповідальністю *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, дата та номер запису в Єдиному державному реєстрі про проведення державної реєстрації юридичної особи 16.03.2020, номер запису: 13231020000004736), засновником і керівником якого є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, що зареєстрована за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).

- (49) Відповідно до витягу з ЄДР від 10.06.2019 за № 1005429353 завантаженого ПП «Діло-Плюс» у складі тендерної пропозиції для участі у Торгах засновником ПП «Діло-Плюс» є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, керівником є *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (50) У тендерній пропозиції ПП «Діло-Плюс» для участі у Торгах завантажено скан-копію сторінок паспорту директора *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (51) Відповідно до цієї скан-копії директор ПП «Діло-Плюс» *«Інформація, доступ до якої обмежено»* перебуває у шлюбі з *«Інформація, доступ до якої обмежено»* та зареєстрована за адресою: *«Інформація, доступ до якої обмежено»* (за тією ж адресою, що і *«Інформація, доступ до якої обмежено»*).
- (52) Згідно з листом ПП «Діло-Плюс» від 06.10.2021 № 10102021 (вх. № 63-01/3661 від 25.10.2021) *«Інформація, доступ до якої обмежено»* є донькою засновника ПП «Діло-Плюс» *«Інформація, доступ до якої обмежено»* і керівника ПП «Діло-Плюс» *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (53) Таким чином, Відповідачами для участі у Торгах було вказано контактний телефон *«Інформація, доступ до якої обмежено»* – доньки засновника та директора ПП «Діло-Плюс».
- (54) Мукачівське міське комунальне підприємство «Центр інформаційних систем» листом від 18.10.2021 № 168 (вх. № 63-01/3646 від 22.10.2021) повідомило, що *«Інформація, доступ до якої обмежено»* з 11 липня 2017 по час написання листа займала посаду головного бухгалтера підприємства, в тому числі під час проведення Торгів.
- (55) Мукачівське міське комунальне підприємство «Центр інформаційних систем» листом від 18.10.2021 № 168 (вх. № 63-01/3646 від 22.10.2021) повідомило, що в період з 01.05.2019 по 30.06.2019 наданням послуг з **технічного супроводу до онлайн-сервісу «E-tender.ua»** для ПП «Діло-Плюс» та ФОП Терпак В.В. займалися працівник *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, оператор з обробки інформації та програмного забезпечення та залучений по договору цивільно-правового характеру спеціаліст *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (56) Однак, в реєстраційних даних Відповідачів на електронному авторизованому майданчику «E-tender» (ТОВ «Е-Тендер») та в документах тендерної пропозиції ПП «Діло-Плюс» вказано не мобільні телефони оператора *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, спеціаліста *«Інформація, доступ до якої обмежено»*, а телефон *«Інформація, доступ до якої обмежено»*.
- (57) Контактний телефон на електронному авторизованому майданчику «E-tender» та у документах тендерної пропозиції ПП «Діло-Плюс», завантаженої для участі у Торгах, необхідний, зокрема, для можливості уповноважених осіб майданчика і Замовника здійснювати зв'язок з Відповідачами.
- (58) Посадовою інструкцією головного бухгалтера Мукачівського міського комунального підприємства «Центр інформаційних систем», наданою листом від 18.10.2021 № 168 (вх. № 63-01/3646 від 22.10.2021) передбачені, зокрема, ведення бухгалтерського обліку, участь у закупівлі товарів, робіт, послуг **для потреб підприємства**; ні надання послуг з технічного супроводження до онлайн-сервісів, в тому числі до електронного авторизованого майданчика «E-tender», ні ведення бухгалтерського обліку **для потреб інших замовників**, ні участь в закупівлі товарів, робіт, послуг для потреб інших замовників не передбачені.

- (59) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (60) Крім того, ФОП Терпак В.В. до дати укладення вищезазначеного договору 22.05.2019 вже мав досвід участі у публічній закупівлі (12.04.2019 завантажено тендерну пропозицію ФОП Терпак В.В. для участі у публічній закупівлі «Телевізійне й аудіовізуальне обладнання (інтерактивна система проєкції)», що проводилась Управлінням освіти, молоді та спорту виконавчого комітету Мукачівської міської ради (ідентифікаційний код юридичної особи 02143413) в електронній системі закупівель «Прозорро», ідентифікатор закупівлі UA-2019-03-27-000402-с).
- (61) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (62) Головне управління ДФС у Закарпатській області листом від 19.07.2019 № 16106/10/07-16-08-00-10 (вх. № 7401/687 від 26.07.2019) повідомило, що ПП «Діло-Плюс» 07.06.2019 відкрило рахунки в АТ «Таскомбанк», в інших банківських установах у 2019 році, в тому числі до, під час та після проведення Торгів, ПП «Діло-Плюс» не обслуговувалось.
- (63) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (64) Головне управління ДФС у Закарпатській області листом від 19.07.2019 № 16106/10/07-16-08-00-10 (вх. № 7401/687 від 26.07.2019) повідомило, що ФОП Терпак В.В. 17.07.2018 відкрив рахунки в АТ КБ «Приватбанк», в інших банківських установах у 2018-2019 роках, в тому числі до, під час та після проведення Торгів, ФОП Терпак В.В. не обслуговувався.
- (65) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (66) ПП «Діло-Плюс» листом від 06.10.2021 № 10102021 (вх. № 63-01/3661 від 25.10.2021) повідомило наступне:
- тендерна пропозиція ПП «Діло-Плюс» для участі у Торгах готувалася з урахуванням власного індивідуального, творчого підходу та ринкової ситуації;
 - тендерна пропозиція готувалася згідно з тендерною документацією Замовника та попереднім власним досвідом;
 - підготовку, збір документів для участі в процедурі закупівлі здійснював керівник *«Інформація, доступ до якої обмежено»*;
 - послуги із завантаження електронних документів на сервіс «e-tender.ua» та супровід участі в аукціоні здійснювалися згідно з договором від 02.05.2019 № 59/1, укладеним з Мукачівським міським комунальним підприємством «Центр інформаційних систем».
- (67) Створення електронного файлу тендерної пропозиції ПП «Діло-Плюс» для участі у Торгах через 6 хв. після завантаження тендерної пропозиції ФОП Терпака В.В., створення електронних файлів тендерних пропозицій Відповідачів формату «pdf» в одному й тому самому програмному додатку одного й того ж виробника в одній і тій самій версії PDF з урахуванням того, що ПП «Діло-Плюс» готувало тендерну пропозицію самостійно, а Мукачівське міське комунальне підприємство «Центр інформаційних систем» не надавало Відповідачам послуг зі створення файлів тендерних пропозицій, факт використання ІР-адреси Мукачівського міського комунального підприємства «Центр інформаційних систем», головним бухгалтером якого є донька засновника та керівника ПП «Діло-Плюс», для здійснення платежів ФОП Терпак В.В. (дистанційного самообслуговування «Клієнт – Банк Приватбанк» («Приват 24»)), оплата

електронному авторизованому майданчику за подання тендерної пропозиції для участі ФОП Терпака В.В. у Торгах в день входу в систему дистанційного самообслуговування з цієї IP-адреси, використання Відповідачами при реєстрації на електронному авторизованому майданчику контактного телефону доньки засновника і керівника ПП «Діло-Плюс» в сукупності не може бути випадковим збігом обставин свідчить про те, що під час підготовки та участі у Торгах ПП «Діло-Плюс» і ФОП Терпак В.В. замінили конкуренцію між собою на координацію.

3.2.2. Відсутність у ФОП Терпака В.В. можливості перемогти у Торгах

- (68) Згідно з пунктом 2 розділу 3 тендерної документації Замовник вимагав надання Учасником забезпечення тендерної пропозиції у формі електронної банківської гарантії, із зобов'язанням банку-гаранта сплатити на рахунок Замовника (бенефіціара) суму забезпечення тендерної пропозиції, визначену в тендерній документації (90 780,00 гривень) у разі виникнення обставин, передбачених пунктом 3 цього ж розділу (відкликання тендерної пропозиції учасником, не підписання у разі перемоги договору про закупівлю, не надання у разі перемоги окремих документів тощо).
- (69) Відповідно до пункту 2 розділу 3 тендерної документації Замовника не подання в електронну систему банківської гарантії до кінцевого строку подання пропозиції 10.06.2019 є підставою для відхилення тендерної пропозиції.
- (70) За надання банківської гарантії банківські установи стягують плату.
- (71) ПП «Діло-Плюс», яке стало переможцем у Торгах, завантажило у складі тендерної пропозиції банківську гарантію АТ «Український будівельно-інвестиційний банк» від 10.06.2019 № 2664-БГ.
- (72) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (73) ФОП Терпак В.В. не завантажив банківську гарантію у складі тендерної пропозиції для участі у Торгах.
- (74) Як вже зазначалось вище, єдиною банківською установою, в якій обслуговувався ФОП Терпак В.В. під час Торгів, було АТ КБ «Приватбанк» (лист Головного управління ДФС у Закарпатській області від 19.07.2019 № 16106/10/07-16-08-00-10, вх. № 7401/687 від 26.07.2019).
- (75) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*
- (76) Відсутність у складі тендерної пропозиції ФОП Терпак В.В. банківської гарантії робила неможливою його перемогу у Торгах.

4. ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (77) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідача – 1 та Відповідача – 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (78) Таким чином, наведені вище обставини свідчать про обізнаність Відповідачів про участь кожного з них у Торгах та узгодження між ними спільної поведінки з метою забезпечення перемоги у Торгах – ПП «Діло-Плюс».
- (79) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними

угод у будь-якій формі, прийнятті об'єднаннями рішень у будь-якій формі, а також будь-якій іншій погодженій конкурентній поведінці (діяльності, бездіяльності) суб'єктів господарювання.

- (80) Торги, відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» (в редакції, що була чинною під час проведення Торгів), визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (81) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни тендерних пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки тендерної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення тендеру.
- (82) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах Відповідачі були обізнані щодо участі кожного з них у зазначених торгах, що підтверджується, зокрема наступним:

- створення електронного файлу тендерної пропозиції ПП «Діло-Плюс» для участі у Торгах через 6 хв. після завантаження тендерної пропозиції ФОП Терпака В.В.;
- створення електронних файлів тендерних пропозицій Відповідачів формату «pdf» в одному й тому самому програмному додатку одного й того ж виробника в одній і тій самій версії PDF;
- оплата електронному авторизованому майданчику за подання тендерної пропозиції для участі ФОП Терпака В.В. у Торгах в день входу в систему дистанційного самообслуговування для здійснення платежів з IP-адреси Мукачівського міського комунального підприємства «Центр інформаційних систем», головним бухгалтером якого є донька засновника та керівника ПП «Діло-Плюс»;
- використання Відповідачами при реєстрації на електронному авторизованому майданчику контактного телефону «Інформація, доступ до якої обмежено», яка є донькою засновника і керівника ПП «Діло-Плюс»;
- ФОП Терпак В.В. не змагався з ПП «Діло-Плюс» в ході проведення аукціону для отримання перемоги в Торгах;
- неможливість отримання ФОП Терпаком В.В. перемоги у Торгах через відсутність у складі тендерної пропозиції банківської гарантії, за отримання якої банківські установи стягують плату

в сукупності не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці та участі у Торгах.

- (83) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (84) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених

Замовниками Торгів, порушивши право Замовників на отримання найбільш ефективного для них результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

- (85) Дії ПП «Діло-Плюс» та ФОП Терпак В.В., які полягають в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі в процедурі закупівлі «Придбання, технічний супровід при монтажі та налаштування терміналів (валідаторів) стаціонарних зі стабілізацією напруги у м.Чернівцях», проведених Чернівецьким комунальним підприємством «Муніципальний інфоцентр» (ідентифікатор закупівлі UA-2019-05-24-003021-a), є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

5. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (86) Подання про попередні висновки у справі від 20.10.2023 року № 63-03/198п надіслано Відповідачам листами Відділення від 20.10.2023 № 63-02/2385 (ПП «Діло-Плюс»), № 63-02/2384 (Терпак В.В.)
- (87) На подання про попередні висновки у справі від 20.10.2023 року № 63-03/198п відповіді, у тому числі заперечень, спростувань від ПП «Діло-Плюс», Терпака В.В. не отримано.
- (88) Інформацію про попередні висновки у Справі та інформацію про дату, час та місце розгляду зазначеної справи на засіданні адміністративної колегії Західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України відповідно до пунктів 26 і 27 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), розміщено 20.10.2023 на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України (Західного міжобласного територіального відділення).

6. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (89) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.
- (90) 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.
- (91) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (92) Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод 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.

- (93) 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.

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.

- (94) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доведено, а Відповідачами не спростовано, що приватне підприємство «Діло-Плюс» та фізична особа-підприємець Терпак В.В. вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів «Придбання, технічний супровід при монтажі та налаштування терміналів (валідаторів) стаціонарних зі стабілізацією напруги у м.Чернівцях», (ідентифікатор закупівлі UA-2019-05-24-003021-a), проведених Чернівецьким комунальним підприємством «Муніципальне підприємство».

7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФІВ

- (95) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього 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.

- (96) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» суб'єкт господарювання - 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; група суб'єктів господарювання, якщо один або декілька з них здійснюють контроль над іншими.

Господарською діяльністю не вважається діяльність фізичної особи з придбання товарів народного споживання для кінцевого споживання.

- (97) Відповідно до витягу від 17.10.2023 № 31642166 з ЄДР 04.08.2023 проведено державну реєстрацію припинення підприємницької діяльності фізичної особи – підприємця Терпака Віктора Вікторовича, № запису 2003230060002022884.

- (98) Оскільки ФОП Терпак В.В. припинив господарську діяльність, то він у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» не є суб'єктом господарювання та на нього не може бути накладено штраф відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

- (99) *«Інформація, доступ до якої обмежено».*

- (100) На вимогу Голови Відділення від 20.10.2023 № 63-02/2388 про надання балансу та звіту про фінансові результати за 2022 рік відповіді ПП «Діло-Плюс» станом на дату прийняття рішення не отримано.

- (101) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів

Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другої частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

(102) При визначенні розміру штрафу враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (зокрема, торгів, тендерів), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для організатора торгів обмежений лише поданими пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товарів, робіт послуг за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, може мати результатом необґрунтоване завищення вартості.

(103) При визначенні розміру штрафу враховано:

- порушення не визнано.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» 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 в 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 приватне підприємство «Діло-Плюс» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*); місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) та фізична особа-підприємець Терпак Віктор Вікторович (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*; місцезнаходження: *«Інформація, доступ до якої обмежено»*) вчинили порушення, 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, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах «Придбання, технічний супровід при монтажі та налаштування терміналів (валідаторів) стаціонарних зі стабілізацією напруги у м.Чернівцях», які проводило Чернівецьке комунальне підприємство «Муніципальне підприємство» (*«Інформація, доступ до якої обмежено»*) в системі електронних публічних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2019-05-24-003021-а.

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти на приватне підприємство «Діло-Плюс» штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім) гривень.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Згідно з частиною восьмою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Відповідачі зобов'язані протягом п'яти днів з дня сплати штрафу 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,
Голова Відділення

Андрій КАШНІКОВИЧ

Члени колегії:
