



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ТЕРНОПІЛЬСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

13 березня 2019 року

м. Тернопіль

№ 69/ 6 - р/к

Про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Шарак Олександр Володимирович (надалі - ФОП Шарак О.В.) та фізична особа-підприємець Щурик Микола Васильович (надалі - ФОП Щурик М.В.) подали заявки на участь у 3-х торгах по закупівлі у 2017-2018 роках відділом освіти, молоді і спорту Тернопільської районної державної адміністрації (надалі Замовник №1) та відділом освіти, молоді і спорту Шумської районної державної адміністрації (надалі Замовник №2), деревини паливної, дров. При цьому ФОП Шарак О.В. та ФОП Щурик М.В. під час підготовки та участі у закупівлі здійснювали обмін інформацією, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендерах.

За результатами розгляду справи №898-УД такі дії ФОП Шарака О.В. та ФОП Щурика М.В. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів 3-х торгів по закупівлі деревини паливної, дров відділом освіти, молоді і спорту Тернопільської районної державної адміністрації та відділом освіти, молоді і спорту Шумської районної державної адміністрації, що є порушенням передбаченим пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на фізичну особу-підприємця Шарака О.В. – 8853,00 грн.;

на фізичну особу-підприємця Щурика М.В. - 8853,00 грн.

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

Адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 898-УД про порушення ФОП Шараком О.В. та ФОП Щуриком М.В. законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання відділу досліджень і розслідувань від 25.01.2019 №69-03/16п,

ВСТАНОВИЛА:**1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ**

- (76) Розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 25.01.2019 №69/2-рп/к розпочато розгляд справи №898-УД за ознаками вчинення 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 антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) На адресу ФОП Шарака О. В. та ФОП Щурика М.В. Тернопільським обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі-Відділення) були направлені вимоги від 12.07.2018 № 69-02/395 та від 13.07.2018 № 69-02/400 про надання інформації, зокрема, інформації та документів, які стосувалися підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у Торгах.
- (3) Відділенням надіслано вимогу ДП «Прозорро» від 03.12.2018 №69-02/981 про надання інформації по Учасниках для встановлення авторизованих електронних майданчиків, ІР-адреси, тощо, під час участі в Торгах.
- (4) Відділенням надіслано вимогу Українській універсальній біржі від 05.12.2018 № 69-02/992 про надання необхідної інформації.
- (5) Відділенням надіслано вимогу ПАТ «Укртелеком» від 28.12.2018 № 69-02/1088 про надання необхідної інформації.
- (6) Відділенням надіслано вимогу АТ КБ «Приват Банк» від 04.09.2018 № 69-02/629 про надання необхідної інформації.
- (7) Листами від 22.02.2019 № 69-02/266 та від 22.02.2019 № 69-02/267 ФОП Шараку О.В. та ФОП Щурику М.В. було направлено Подання з попередніми висновками у справі від 21.02.2019 № 69-03/28п.

2. ВІДПОВІДАЧІ

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

- (і) **фізична особа-підприємець Шарак Олександр Володимирович** – ідентифікаційний код [REDACTED]
Зареєстрований у Шумській районній державній адміністрації Тернопільської області 12.08.2013 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №2 650 000 0000 002497.

Місце проживання: [REDACTED]

Фізична особа-підприємець Шарак Олександр Володимирович є платником податків, має печатку зі своїм найменуванням та здійснює господарську діяльність щодо:

КВЕД 02.20 Лісозаготівлі;

КВЕД 16.10 Лісопилльне та стругальне виробництво;

КВЕД 47.19 Інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах;

КВЕД 47.89 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках іншими товарами

КВЕД 49.41 Вантажний автомобільний транспорт.

Фізична особа-підприємець Шарак Олександр Володимирович є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» - (надалі Відповідач-1)

- (ii) **фізична особа-підприємець Щурик Микола Васильович** – ідентифікаційний код [REDACTED].
Зареєстрований у Шумській районній державній адміністрації Тернопільської області 14.03.2000 року, номер запису про проведення державної реєстрації фізичної особи №2 650 017 0000 000767.

Місце проживання: [REDACTED]

Фізична особа-підприємець Щурик Микола Васильович є платником податків та здійснює господарську діяльність щодо:

КВЕД 47.82 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках текстильними виробами, одягом і взуттям;

КВЕД 47.89 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках іншими товарами (основний).

КВЕД 47.82 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках текстильними виробами, одягом і взуттям;

КВЕД 47.89 Роздрібна торгівля з лотків і на ринках іншими товарами (основний).

Фізична особа-підприємець Щурик Микола Васильович є суб'єктом господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» - (надалі Відповідач-2).

(Відповідач-1 та Відповідач-2 разом –Відповідачі).

3. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

3.1. Відповідачі спільно прийняли участь в наступних Торгах:

ТОРГИ № 1.

- (8) 20.01.2017 року Замовником №1 в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів № **UA-2017-01-20-002058-b** по закупівлі товару Дрова, Деревина паливна код ДК 021:2015: 03413000-8 (надалі –Торги №1).
- (9) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали два учасники:
- ФОП Шарак О.В.
 - ФОП Щурик М.В.
- (10) Згідно з Протоколом засідання тендерного комітету Замовника №2 від 10.02.2017 про розгляд пропозицій по закупівлі товару Дрова, Деревина паливна код ДК 021:2015: 03413000-8 переможцем торгів визначено ФОП Шарак О.В. та прийнято рішення про намір укласти договір по закупівлі, оскільки його тендерна пропозиція була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі становить 302 400,00 гривень.
- (11) 23.02.2017 між Замовником №1 та ФОП Шарак О.В. укладено Договір-поставки №1 на поставку товару Дрова, Деревина паливна код ДК 021:2015: 03413000-8.

ТОРГИ № 2.

- (12) 02.02.2018 року Замовником №1 в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів № **UA-2018-02-02-003870-b** по закупівлі товару ДК 021:2015: 03410000-7 — Деревина (Деревина паливна – дрова твердої породи) (надалі –Торги №2).
- (13) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали два учасники:
- ФОП Шарак О.В.

- ФОП Щурик М.В.

- (14) Згідно з Протоколом від 21.02.2018 №4 засідання тендерного комітету Замовника №2 про розгляд пропозицій по закупівлі товару Деревина (Деревина паливна – дрова твердої породи) код ДК 021:2015: 03410000-7 переможцем торгів визначено ФОП Шарак О.В. та прийнято рішення про намір укласти договір по закупівлі, оскільки його тендерна пропозиція була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі становить 284 400,00 гривень.
- (15) 05.03.2018 між Замовником №2 та ФОП Шарак О.В. укладено Договір №78 на поставку товару Деревина (Деревина паливна – дрова твердої породи) код ДК 021:2015: 03410000-7.

ТОРГИ № 3.

- (16) 03.05.2018 року Замовником №2 в системі «Prozorro» розміщено оголошення про проведення відкритих торгів № UA-2018-05-03-002102-а по закупівлі товару ДК 021:2015: 03410000-7 — Деревина (паливна деревина) (надалі –Торги №3).
- (17) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі конкурсних торгів свої пропозиції подали два учасники:
- ФОП Шарак О.В.
- ФОП Щурик М.В.
- (18) Згідно з Протоколом від 24.05.2018 №55 засідання тендерного комітету Замовника №2 про розгляд пропозицій по закупівлі товару Деревина (паливна деревина) код ДК 021:2015: 03410000-7 переможцем торгів визначено ФОП Шарак О.В. та прийнято рішення про намір укласти договір по закупівлі, оскільки його тендерна пропозиція була найбільш економічно вигідною, вартість предмету закупівлі становить 593 640,00 гривень.
- (19) 05.06.2018 між Замовником №2 та ФОП Шарак О.В. укладено Договір №25 на поставку товару Деревина (паливна деревина) код ДК 021:2015: 03410000-7.

(Торги№1, Торги№2, Торги№3 – надалі Торги, Закупівлі).

- (20) **3.2.** При дослідженні зазначених Торгів та наданих матеріалів виявлені обставини, які вказують на узгодженість поведінки Відповідачів:
- (21) **3.2.1.** У відповідь на вимоги Відділення від 12.07.2018 № 69-02/395 та від 13.07.2018 № 69-02/400 ФОП Шарак О.В. (лист вх. № 69-01/244 від 27.07.2018) та ФОП Щурик М.В. (лист вх. № 69-01/256 від 31.07.2018) повідомили, що:
- листування із Замовниками ними не здійснювалося;
 - Замовники не проводилися наради, консультації, збори, розмови тощо під час підготовки до участі в Торгах;
 - тендерну документацію готували самостійно;
 - інформацію на Торги у систему «Prozorro» завантажено через майданчик «Українська Універсальна Біржа» з власних комп'ютерів;
 - обом не відома їх IP адреса та конкуренти на даному ринку.
- (22) **3.2.2.** На вимогу територіального відділення АТ КБ «ПриватБанк» листом від 20.09.2018 №Е.30.0.0/4-647977 БТ) (дана інформація зазначена банком, як *банківська таємниця*) повідомило, що:
- Відповідачі виконували вхід до електронних кабінетів для здійснення операцій, протягом періоду з 01.01.17 по 30.09.17 та 01.02.18 по 31.05.18, з однієї IP адреси та в

один день з незначною різницею в часі, а саме:

Таблиця 1

IP-адреса	ФОП Щурик М. В.		ФОП Шарак О. В	
	Дата входу	Час входу	Дата входу	Час входу
	03.05.2017	16.45.25	03.05.2017	16.38.18
██████████	18.05.2017	16.22.47	18.05.2017	16.28.53
	28.07.2017	12.02.23	28.07.2017	11.09.14

- (23) **3.2.3.** Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Відповідачі реєструються із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (24) 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.
- (25) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення приймання пропозиції.
- (26) За даними Відповідачів встановлено, що вони зареєстровані на одному електронному майданчику Українська універсальна біржа.
- (27) ДП «Прозорро» листами від 17.09.2018 №206/2719/03 та від 26.12.2018 №В-360/1 надало інформацію, що Відповідачі початкові пропозиції для участі в аукціонах № UA-2017-01-20-002058-b, № UA-2018-02-02-003870-b, № UA-2018-05-03-002102-a подавали з авторизованого електронного майданчика «Українська універсальна біржа» (юридична адреса: 36039, м. Полтава, в. Шевченка, 52).
- (28) **3.2.4.** На вимогу Відділення від 22.08.2018 №69-02/565 Українська універсальна біржа листом від 12.09.2018 №В-255/1 повідомила, що Відповідачами здійснено вхід в особистий профіль, збереження та опублікування тендерної пропозиції та завантаження публічних документів із одних IP-адрес (таблиці 3.1- 3.3).

ТОРГИ № 1

Таблиця 3.1

Суб'єкт господарювання	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
ФОП Щурик М. В.	██████████	03.02.2017	12.09	Спроба увійти в особистий профіль
	██████████	03.02.2017	12.56	Зберіг та опублікував тендерну пропозицію
	██████████	03.02.2017	14.16	Відкрив свою тендерну пропозицію з іншої IP-адреси
	██████████	03.02.2017	14.19-14.28	Завантажував до опублікованої (поданої) тендерної пропозиції публічні документи
	██████████	03.02.2017	14.36	Вийшов з особистого профілю
ФОП Шарак О. В.	██████████	01.02.2017	16.46	Увійшов в особистий профіль
	██████████	01.02.2017	16.50	Зберіг та опублікував тендерну пропозицію
	██████████	03.02.2017	11.42	Зберіг та опублікував тендерну пропозицію
	██████████	03.02.2017	11.44-11.56	Завантажував до опублікованої (поданої) тендерної пропозиції публічні документи
	██████████	03.02.2017	12.07	Вийшов з особистого профілю
	██████████	03.02.2017	14.37	Увійшов в особистий профіль
	██████████	03.02.2017	14.38	Переглянув сторінку повідомлень

ТОРГИ № 2

Таблиця 3.2

Суб'єкт господарювання	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
ФОП Щурик М. В.	[REDACTED]	16.02.2018	15.33	Увійшов в особистий профіль
		16.02.2018	18.59	Зберіг та опублікував чернетку тендерної пропозиції
	[REDACTED]	16.02.2018	19.01	Завантажив електронний цифровий підпис
	[REDACTED]	16.02.2018	19.02	Вийшов з особистого профілю
	[REDACTED]	17.02.2018	16.13	Увійшов в особистий профіль
	[REDACTED]	17.02.2018	16.28	Завантажував до опублікованої (поданої) тендерної пропозиції публічні документи
ФОП Шарак О. В.	[REDACTED]	15.02.2018	17.26	Увійшов в особистий профіль
	[REDACTED]	15.02.2018	17.29	Зберіг та опублікував чернетку тендерної пропозиції
	[REDACTED]	16.02.2018	19.02	Увійшов в особистий профіль
	[REDACTED]	16.02.2018	19.09-19.27	Завантажував до опублікованої (поданої) тендерної пропозиції публічні документи
	[REDACTED]	16.02.2018	19.28	Завантажив електронний цифровий підпис
	[REDACTED]	17.02.2018	13.41	Увійшов в особистий профіль
	[REDACTED]	17.02.2018	15.37	Повторно опублікував тендерну пропозицію
	[REDACTED]	17.02.2018	15.40-16.01	Завантажував до опублікованої (поданої) тендерної пропозиції публічні документи
	[REDACTED]	17.02.2018	16.04	Завантажив електронний цифровий підпис
	[REDACTED]	17.02.2018	16.13	Вийшов з особистого профілю

ТОРГИ № 3

Таблиця 3.3

Суб'єкт господарювання	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
ФОП Щурик М. В.	[REDACTED]	17.05.2018	19.18	Спроба увійти в особистий профіль
		17.05.2018	19.21	Зберіг та опублікував чернетку тендерної пропозиції
	[REDACTED]	17.05.2018	19.33	Опублікував тендерну пропозицію
	[REDACTED]	17.05.2018	19.33	Завантажував до опублікованої (поданої) тендерної пропозиції публічні документи
ФОП Шарак О. В.	[REDACTED]	19.05.2018	12.19	Увійшов в особистий профіль
	[REDACTED]	19.05.2018	14.27	Зберіг та опублікував тендерну пропозицію
	[REDACTED]	19.05.2018	14.34	Завантажив електронний цифровий підпис

(29) Згідно інформації ПАТ «Укртелеком» від 26.09.2018 № 1661-вих-80D731-80D922 (дана інформація зазначена ПАТ «Укртелеком» *конфіденційною*) послуги з доступу до мережі Інтернет по IP-адресах:

- [REDACTED] в період з 03.02.2017 09:02:01PM по 03.02.2017 14:05:31AM надавались Шарак Наталії Миколаївні за адресою м. Шумськ, вул. Вишнева, 39;
- [REDACTED] в період з 03.02.2017 2:06:29 PM по 04.02.2017 02:05:29 PM, [REDACTED] в період з 17.05.2018 2:03:32 PM по 18.05.2018 02:03:51 PM та в період з 19.05.2018 2:04:16 PM по 20.05.2018 02:03:55 PM та [REDACTED] в період з 14.02.2018 2:03:01 AM по 15.02.2018 02:03:26 AM, в період з 15.02.2018 2:04:26 AM по

16.02.2018 02:03:13 AM, в період з 16.02.2018 2:03:13 AM по 17.02.2018 02:03:27 AM, в період з 17.02.2018 2:03:27 AM по 18.02.2018 02:03:15 AM надавались відділу освіти, молоді і спорту Шумської РДА (м. Шумськ, в. Українська 39).

- (30) Згідно пункту 2 Довідки-відомостей про учасника конкурсних торгів юридичною та фактичною адресою Відповідача 1 є м. Шумськ, вул. Вишнева, 39.
- (31) Згідно копії паспорту громадянина України Шарак Олександра Володимировича Шумським РАЦС 07.05.1989 № 14 зареєстровано шлюб між Шарак Олександром Володимировичем та Черноока Наталією Миколаївною. Таким чином, Шарак Наталія Миколаївна є дружиною Відповідача 1.
- (32) Відповідно до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань за адресою: м. Шумськ, вул. Українська, 59 знаходиться Шумська районна державна адміністрація. Листом від 30.10.2018 № 6-7/01-1029 Шумська районна державна адміністрація надала інформацію щодо працівників, які мають доступ до мережі інтернет серед яких є Шарак Наталія Миколаївна.
- (33) **3.2.5.** При аналізі документів Учасників було встановлено, що документи, які Замовники вимагали на Торги в довільній формі, в обидвох Відповідачів мають однакові особливості оформлення, а саме зміст, параметри сторінки, відступи, поля, зокрема:
Торги 1
- (34) Рішенням Тендерного комітету Замовника №1 затверджено тендерну документацію на закупівлю «ДК 021:2015: 03413000-8—Дрова, Деревина паливна» (надалі Тендерна документація №1).
- (35) Додатком №3 Тендерної документації №1 визначено перелік документів, що вимагаються Замовником для підтвердження інформації відповідності кваліфікаційним критеріям передбачений ст. 16 Закону України «Про публічні закупівлі», що має надати учасник у складі пропозицій (довідки у довільній формі).
- (36) Довідки про наявність обладнання та матеріально-технічної бази надані Відповідачами, мають однакові особливості, а саме:
- Довідки є однакові за змістом;
- в обох Довідках слово «*бази*» виходить за праве поле документу, а також відсутній пропуск між словами після коми, а саме «*обладнання,необхідного*».
- (37) Додатком №4 Тендерної документації №1 визначено перелік документів, що вимагаються Замовником №1 для підтвердження відсутності підстав для відхилення тендерної пропозиції учасника, визначених ст. 17 Закону України «Про публічні закупівлі», що має надати учасник у складі пропозицій (довідки у довільній формі).
- (38) Матеріали, надані Відповідачами, щодо підтвердження інформації про те, що вони протягом останніх трьох років не притягувалися до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів мають однакової особливості в оформленні, а саме:
- інформація в обох випадках є однаковою за змістом та розміщенням тексту (розміщення тексту по лівому краю, відсутні переноси);
- в обох випадках проставлено двокрапка при скороченні слова «*ст.. 17*», «*ст.. 6*», «*ст.. 50*»;
- зроблено ідентичну граматичну помилку в тексті:

по тексту ФОП Шарак О.В.: «...для відмови фізичної особи-підприємця Шарака Олександра Володимировича в участі...» граматично правильно: «...для відмови фізичній особі-підприємцю Шараку Олександровичу в участі...»

по тексту ФОП Щурик М.В.: «...для відмови фізичної особи-підприємця Щурика Миколи Васильовича в участі...» граматично правильно: «...для відмови фізичній особі-підприємцю Щурику Миколі Васильовичу в участі...».

- (39) При аналізі матеріалів виявлено, що Відповідачами в документах, зокрема в «Інформації із зазначенням документів, що не можуть бути надані у складі цінової пропозиції» зроблено ідентичні граматичні помилки в тексті, а саме не має відступу після коми, слова «...інформаціяпро...» написано разом.

Торги 2

- (40) Рішенням Тендерного комітету Замовника №1 від 09.02.2018 року затверджено тендерну документацію на закупівлю ДК 021:2015:03410000-7 Деревина (Деревина паливна – дрова твердої породи) (надалі Тендерна документація №2).

- (41) Пунктом 5 Тендерної документації №2 визначено перелік документів, що вимагаються Замовником №1 для підтвердження інформації відповідності кваліфікаційним критеріям відповідно до вимог статті 16 Закону України «Про публічні закупівлі», вимоги, встановлені статтею 17 Закону України «Про публічні закупівлі» та інформація про спосіб документального підтвердження відповідності учасників кваліфікаційним критеріям та іншим вимогам визначені у тендерній документації (довідки вимагались у довільній формі).

- (42) По результату аналізу яких встановлено, що Довідки є ідентичні за оформленням та змістом.

- (43) Крім того Учасниками надані додаткові матеріали, які не вимагались Замовником у тендерній документації №2, а саме: «Довідки про відсутність заборгованості зі сплати податків і зборів»

- (44) В ході аналізу яких встановлено:

- в обох Відповідачів Довідки є однакові за змістом та розміщенням тексту (текст розміщений рівномірно по лівому і правому краях документу), відсутні переноси;
- однакові назви документів розміщені по центру, напівжирним шрифтом.

Торги №3

- (45) Рішенням уповноваженої особи від 03 травня 2018 року № 49 Замовника №2 затверджено тендерну документацію на закупівлю ДК 021:2015 – 03410000-7- Деревина (паливна деревина) (надалі Тендерна документація №3).

- (46) Розділом №3 Тендерної документації №3 визначено інструкцію з підготовки тендерної пропозиції, а саме, перелік документів, що вимагаються Замовником №2 для підтвердження інформації відповідності кваліфікаційним критеріям передбачених ст. 16 Закону України «Про публічні закупівлі», що має надати учасник у складі пропозицій (довідки у довільній формі).

- (47) По результату аналізу документів, які Відповідачі подали на Торги №3 встановлено:

- в «Довідці про наявність працівників відповідної кваліфікації»:

- Довідки є однакові за змістом та розміщенням тексту (текст вирівняно по лівому краю), відсутні переноси;

- однакові назви документів розміщені по центру, напівжирним шрифтом;

- в кінці тексту після слова «(дров)_» зроблено пропуск до крапки.

- в інформації про застосування заходів із захисту довкілля, виявлено, що вони є ідентичні за оформленням та змістом.
 - в Довідці про наявність обладнання та матеріально-технічної бази:
 - Відповідачами застосовано однакову назву документів та однаково розміщено її по центру;
 - Довідки є однакові за змістом.
- (48) **3.2.6.** Відділенням проаналізовано властивості документів (файлів), які Відповідачі завантажили до електронної системи закупівель та встановлено, що файли містять спільні ознаки, зокрема:
- по Торгах №1 документи завантажені в форматі jpg;
 - по Торгах №2 та Торгах №3 документи завантажені в форматі pdf, виробником PDF є ABBYY FineReader 12 за версією PDF 1.4 (Acrobat 5.x).
- (49) **3.2.7.** В пункті 5 Довідки-відомості про учасника конкурсних торгів, яку ФОП Щурик М.В. подавав на Торги, вказано телефон (факс) – **(098) 945 62 61**.
За інформацією Української Універсальної Біржи (лист від 12.09.2018 № В-255/1):
- на гарячу лінію електронного майданчика надійшло два дзвінки, з номера телефону **+38(098) 945 62 61**, щодо Торгів №2:
- 15.02.18 особа, назвавшись Наталією, представляла інтереси ФОП Шарак О.В., цікавилась питаннями: опублікування тендерної пропозиції, завантаження документів в неробочий час, щодо зарахування коштів.
 - 16.02.18 особа, назвавшись Наталією, представляла інтереси ФОП Щурик М.В., цікавилась питанням: щодо зарахування коштів.
- (50) Таким чином одна особа з одного номеру телефону представляла інтереси ФОП Шарак О.В. та ФОП Щурик М.В., які є конкурентами.
- (51) **3.2.8.** Згідно з статтею 28 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації, та шляхом застосування електронного аукціону.
- (52) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (53) 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.
- (54) Проаналізувавши проведені електронні аукціони встановлено, що Відповідачі не знижували ціну, дані зведено в таблиці №4

Таблиця 4

№ п п	Учасник	Торги 1		Торги 2		Торги 3	
		Первинна пропозиція грн.	Остаточна пропозиція грн.	Первинна пропозиція грн.	Остаточна пропозиція грн.	Первинна пропозиція грн.	Остаточна пропозиція грн.
1	ФОП Щурик М. В.	317 520,00	317 520,00	300 200,00	300 200,00	598 005,00	598 005,00
2	ФОП Шарак О. В.	302 400,00	302 400,00	284 400,00	284 400,00	593 640,00	593 640,00

- (55) Відповідно до тендерної документації, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Переможцем

визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.

- (56) Отже, зі зменшенням ціни пропозиції зростає вірогідність перемоги в торгах. За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, пропонував би кращі умови за найнижчими цінами. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (57) Той факт, що ФОП Шарак О.В., не зменшував свої цінові пропозиції свідчить про те, що він був впевнений у своїй перемозі.
- (58) Відповідно до листів ДП «Прозорро» від 18.12.2018 №206/3789/03 та від 17.09.2018 №206/2719/03 ФОП Щурик М.В не заходив в аукціони, отже, він брав участь в торгах як технічний учасник, виключно з метою забезпечення перемоги ФОП Шарак О.В.
- (59) **3.2.9.** Відповідачами на Торги подано Тендерну пропозицію, де вказано вартість предмета закупівлі.
Порівняння цін за одиницю предмета закупівлі, які Відповідачі подавали на Торги наведено в Таблиці 5.

Таблиця 5

№ п/п	Учасник	Торги 1		Торги 2		Торги 3	
		Ціна за м.куб грн. без ПДВ	% різниці в ціні / різниця загальної вартості, грн.	Ціна за м.куб грн. без ПДВ	% різниці в ціні / різниця загальної вартості, грн.	Ціна за м.куб грн. без ПДВ	% різниці в ціні / різниця загальної вартості, грн.
1	ФОП Шарак О. В.	800	4,76/15 120	900	5,26/15 800	680	0,74/4 365
2	ФОП Щурик М. В.	840		950		685	

- (60) Дані Таблиці 5 вказують, що різниця в ціні між пропозиціями Учасників є незначна.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (61) В ході розгляду справи встановлено, що поведінка Відповідача №1 та Відповідача №2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів Торгів.
- (62) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.
- (63) Торги, відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (64) Узгодженням дій учасників Торгів є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу.
- (65) Торги, відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою ви-

- значення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (66) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це 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 товару на ринку.
- (67) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає у координації поведінки таких суб'єктів як на стадії підготовки конкурсної документації (узгодження цін та інших умов, спільна підготовка документів), так і на стадії безпосередньо проведення конкурсу.
- (68) Матеріали дослідження свідчать про співпрацю між Відповідачами при підготовці тендерних пропозицій на Торги та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (69) Встановлені обставини у своїй сукупності, а саме:
- схожість, тотожність в оформленні, структурі документів;
 - вхід до електронного кабінету в АТКБ «Приватбанк» для здійснення операцій з однієї IP- адреси;
 - використання для завантаження тендерних пропозицій одного електронного майданчика - «Українська Універсальна біржа»;
 - використання однієї IP- адреси для завантаження тендерних пропозицій та документів на електронний майданчик «Українська Універсальна біржа»;
 - завантаження документів в одному форматі з використанням однієї версії програмного забезпечення;
 - надання Відповідачами пропозицій із незначною різницею в ціні;
 - не зменшення цінових пропозицій;
 - одна особа з одного номеру телефону представляла інтереси ФОП Шарак О.В. та ФОП Щурик М.В.
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією, та відсутність змагальності у торгах, наслідком якої є спотворення конкуренції.
- (70) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у Торгах № UA-2017-01-20-002058-b, № UA-2018-02-02-003870-b, № UA-2018-05-03-002102-a 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».
- (71) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (Відповідач-1) одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (72) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених замовником торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (73) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, Відповідачі визнали факт вчинення порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (77) Таким чином, доказами, зібраними у справі та дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, доводиться, що їх дії є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів № UA-2017-01-20-002058-б, № UA-2018-02-02-003870-б, № UA-2018-05-03-002102-а по закупівлі у 2017-2018 роках відділом освіти, молоді і спорту Тернопільської районної державної адміністрації та відділом освіти, молоді і спорту Шумської районної державної адміністрації товару деревини паливної, дров.
- (78) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів Торгів, заборонених відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафів.

- (79) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (80) Відповідно до Податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця Щурика Миколи Васильовича обсяг доходу від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 рік склав 495 000,00 грн.
- (81) Відповідно до Податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця Шарака Олександра Володимировича обсяг доходу від реалізації товарів (робіт, послуг) за 2018 рік склав 2 457 034,00 грн.
- (82) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників Торгів, спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.
- (83) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією було враховано пом'якшуючу обставину – співпраця під час розгляду справи.

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 у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами) та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонополь-

ного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року за №169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Шарак Олександр Володимирович (ідентифікаційний код [REDACTED], місце проживання: [REDACTED]) та фізична особа-підприємець Щурик Микола Васильович (ідентифікаційний код [REDACTED], місце проживання: [REDACTED]) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом узгодження поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах по закупівлі Відділом освіти Тернопільської районної державної адміністрації товару дрова, деревина паливна код ДК 021:2015: 03413000-8 (ідентифікатор закупівлі у системі «Prozorro» № UA-2017-01-20-002058-b).

2. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ФОП Шарака Олександра Володимировича штраф у розмірі 2268,00 гривень.

3. За порушення вказане у пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на ФОП Щурика Миколу Васильовича штраф у розмірі 2268,00 гривень.

4. Визнати, що фізична особа-підприємець Шарак Олександр Володимирович (ідентифікаційний код [REDACTED], місце проживання: [REDACTED]) та фізична особа-підприємець Щурик Микола Васильович (ідентифікаційний код [REDACTED], місце проживання: [REDACTED]) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом узгодження поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах по закупівлі Відділом освіти Тернопільської районної державної адміністрації товару дрова, деревина паливна код ДК 021:2015: 03413000-8 (ідентифікатор закупівлі у системі «Prozorro» № UA-2018-02-02-003870-b).

5. За порушення вказане у пункті 4 резолютивної частини рішення, накласти на ФОП Шарака Олександра Володимировича штраф у розмірі 2133,00 гривень.

6. За порушення вказане у пункті 4 резолютивної частини рішення, накласти на ФОП Щурика Миколу Васильовича штраф у розмірі 2133,00 гривень.

7. Визнати, що фізична особа-підприємець Шарак Олександр Володимирович (ідентифікаційний код [REDACTED], місце проживання: [REDACTED]) та фізична особа-підприємець Щурик Микола Васильович (ідентифікаційний код [REDACTED], місце проживання: [REDACTED]) вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів шляхом узгодження поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах по закупівлі Відділом освіти, молоді і спорту Шумської районної державної адміністрації товару деревина (паливна деревина) код ДК 021:2015: 03410000 (ідентифікатор закупівлі у системі «Prozorro» № UA-2018-05-03-002102-a).

8. За порушення вказане у пункті 7 резолютивної частини рішення, накласти на ФОП Шарака Олександра Володимировича штраф у розмірі 4452,00 гривень.

9. За порушення вказане у пункті 7 резолютивної частини рішення, накласти на ФОП Щурика Миколу Васильовича штраф у розмірі 4452,00 гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

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

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

В. о. голови

Н.С. Черномаз