



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ДОНЕЦЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

“ 17 ” квітня 2019 року

№ 55/8-р/к

справа № 55/13-18

м. Краматорськ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Безмаленко Володимир Миколайович (ідентифікаційний код 2041711159) та фізична особа-підприємець Шорохов Василь Іванович (ідентифікаційний код 3085602577) брали участь у торгах на закупівлю код ДК 021:2015 15110000-2 «М'ясо (Печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені)» (надалі – Процедура закупівлі), Замовником яких виступив тендерний комітет відділу освіти Бахмутської районної державної адміністрації Донецької області (ідентифікаційний код 02142619, місцезнаходження: вул. Василя Першина, 9, м. Бахмут, Донецька область, 84500) (надалі – Замовник), [ідентифікатор доступу UA-2018-02-12-002487-b]. Очікувана вартість предмету закупівлі становила 375 449,00 (триста сімдесят п'ять тисяч чотириста сорок дев'ять) гривень (з ПДВ).

При цьому, зазначені суб'єкти господарювання під час участі у торгах були пов'язані сталими господарськими відносинами, мали схожості в оформленні документів, не змагались під час аукціону, тобто узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 55/13-18 визнано, що ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохов В.І. вчинили порушення передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ФОП Безмаленко В.М. – 54 000 (п'ятдесят чотири тисячі) гривень.; на ФОП Шорохова В.І. – 56 000 (п'ятдесят шість тисяч) гривень.

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

Адміністративна колегія Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 55/13-18 про порушення фізичною особою-підприємцем Безмаленко Володимиром Миколайовичем (ідентифікаційний код 2041711159) та фізичною особою-підприємцем Шороховим Василем Івановичем (ідентифікаційний код 3085602577) законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Відділу досліджень і розслідувань у справі від 05.03.2019 № 55/5-пв/к,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 08.08.2018 № 55/16-рп/к було розпочато розгляд справи № 55/13-18 за наявності в діях фізичної особи-підприємця Безмаленко Володимира Миколайовича та фізичної особи-підприємця Шорохова Василя Івановича ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та визначеного пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (2) Головою Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) в рамках розгляду справи № 55/13-18 було направлено вимоги щодо надання інформації:
- листом від 03.05.2018 № 55-02/482 Державному підприємству «Прозорро»;
 - листом від 22.05.2018 № 55-02/533 товариству з обмеженою відповідальністю «Закупки.Пром.УА»;
 - листом від 08.09.2018 №55-02/816 фізичній особі-підприємцю Безмаленко В.М.;
 - листом від 08.09.2018 №55-02/817 фізичній особі-підприємцю Шорохову В.І.;
 - листом від 15.08.2018 № 55-02/847 Акціонерному товариству «Укрсоцбанк»;
 - листом від 15.08.2018 № 55-02/849 Акціонерному товариству «Сбербанк»;
 - листом від 15.08.2018 № 55-02/852 Бахмутсько-Лиманському об'єднаному управлінню Пенсійного фонду України;
 - листом від 11.09.2018 №55-02/946 фізичній особі-підприємцю Безмаленко В.М.;
 - листом від 11.09.2018 №55-02/947 фізичній особі-підприємцю Шорохову В.І.;
 - листом від 21.09.2018 №55-02/984 фізичній особі-підприємцю Безмаленко В.М.;
 - листом від 10.10.2018 №55-02/1055 товариству з обмеженою відповідальністю «Артнет»;
 - листом від 10.10.2018 № 55-02/1054 товариству з обмеженою відповідальністю «Артнет плюс»;
 - листом від 10.10.2018 №55-02/1057 приватному акціонерному товариству «ВФ Україна»;
 - листом від 10.10.2018 №55-02/1072 фізичній особі-підприємцю Безмаленко В.М.;
 - листом від 04.12.2018 №55-02/1261 товариству з обмеженою відповідальністю «Інтел плюс»;
 - листом від 12.12.2018 №55-02/1317 приватному акціонерному товариству «ВФ Україна»;
 - листом від 14.12.2018 №55-02/1332 товариству з обмеженою відповідальністю «Артнет»;
 - листом від 13.02.2019 №55-02/169 фізичній особі-підприємцю Шорохову В.І.;
 - листом від 13.02.2019 №55-02/170 фізичній особі-підприємцю Безмаленко В.М.;
 - листом від 05.03.2019 № 55-02/253 Головному управлінню ДФС у Донецькій області.

2. Відповідачі

- (3) Відповідачами у справі є такі суб'єкти підприємницької діяльності:
- 1) Фізична особа-підприємець Безмаленко Володимир Миколайович (ідентифікаційний код 2041711159; місцезнаходження: 84500, Донецька обл., м. Бахмут, вул. Леваневського, буд.164, кв. 20; далі – ФОП Безмаленко В.М.).
ФОП Безмаленко В.М. зареєстрований як фізична особа-підприємець 09.01.2018 (згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців). Основним видом діяльності за КВЕД 46.90 є неспеціалізована оптова торгівля.
ФОП Безмаленко В.М. має рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням та ідентифікаційним кодом, може від свого імені укладати договори, набувати майнові та пов'язані з ними немайнові права, передбачені чинним законодавством України.
- 2) Фізична особа-підприємець Шорохов Василь Іванович (ідентифікаційний код 3085602577; місцезнаходження: 84500, Донецька обл., м. Бахмут, вул. Воїнів-Інтернаціоналістів, буд.11; далі – ФОП Шорохов В.І.).
ФОП Шорохов В.І. зареєстрований як фізична особа-підприємець 21.04.2016 (згідно з випискою з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців).

Основним видом діяльності за КВЕД 47.11 є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами.

ФОП Шорохов В.І. має рахунки в установах банків, печатку зі своїм найменуванням та ідентифікаційним кодом, може від свого імені укладати договори, набувати майнові та пов'язані з ними немайнові права, передбачені чинним законодавством України.

Отже, у визначені статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» обидві особи є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

- (4) Під час здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції щодо фактів, викладених у листі прокуратури Донецької області, було встановлено, що фізична особа-підприємець Безмаленко Володимир Миколайович та фізична особа-підприємець Шорохов Василь Іванович (надалі – Учасники) разом взяли участь у процедурі відкритих торгів на закупівлю код ДК 021:2015 15110000-2 «М'ясо (Печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені)» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-02-12-002487-b] (далі – Процедура закупівлі), проведений тендерним комітетом відділу освіти Бахмутської районної державної адміністрації Донецької області (ідентифікаційний код 02142619, місцезнаходження: вул. Василя Першина, 9, м. Бахмут, Донецька область, 84500) (далі – Замовник).
- (5) Аукціон відбувся 28.02.2018 року о 12:40. Очікувана вартість предмета закупівлі становила 375 449,00 гривень (з ПДВ).
- (6) Учасники аукціону запропонували наступні ціни (див. таблицю № 1).

Таблиця № 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція (з ПДВ), грн.		Відсоток зниження ціни
		початкова	кінцева	
1	ФОП Безмаленко В.М.	366 240,00	366 240,00	0%
2	ФОП Шорохов В.І.	373 448,00	373 448,00	0%

- (7) В ході торгів цінові пропозиції Учасників не змінювались.
- (8) Відповідно до протоколу засідання тендерного комітету № 33 від 02.03.2018 переможцем торгів було визнано ФОП Безмаленко В.М., з яким Замовником було укладено договір про закупівлю № 101 від 13.03.2018 на суму 366 240,00 гривень (з ПДВ) зі строком виконання з березня по грудень 2018 року.
- (9) ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохов В.І., як окремі суб'єкти господарювання, під час участі у процедурах закупівель, мають діяти самостійно з метою здобуття переваг над іншими суб'єктами господарювання завдяки власним досягненням.
- (10) Аналіз документів та інформації щодо вищезазначеної процедури закупівлі свідчить про те, що під час підготовки пропозицій конкурсних торгів між ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шороховим В.І. відбулось узгодження участі у конкурсній процедурі, що підтверджується наступним.
- (11) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель.
- (12) Відповідно до вимог тендерної документації Замовника, Учасники процедури закупівлі подають свої пропозиції в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями до яких додають низку обов'язкових документів та довідок що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, встановленим Замовником.

- (13) За результатами порівняльного аналізу документів, які входили до складу тендерних пропозицій Учасників, встановлено що окремі документи, надані ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шороховим В.І., мають нехарактерні стилістичні схожості у зовнішньому оформленні, зокрема, однаковий розмір літер та шрифтів, однакове виділення окремих частин тексту, однаковий розмір міжрядкових інтервалів, однаковий зміст тексту, однакові помилки. Так, у додатку «Тендерна пропозиція» обидва Учасники, при написанні адресату у правому верхньому куті листа використовували напівжирний шрифт, однакову довжину рядка, однакові відступи, а при написанні загальної суми закупівлі, припустились помилки у слові "гривень", пропустивши літери "г" і "ь", крім того в цьому ж реченні відсутній інтервал перед словом "копійок" (див. додаток фотокопія № 1).
- (14) Порівняльний аналіз тексту тендерних пропозицій наданих Учасниками, з формою, запропонованою Замовником (додаток № 1 до тендерної документації), свідчить, що учасники торгів мали можливість, з дотриманням запропонованої форми, надати свою, персоналізовану пропозицію.
- (15) Крім того, було виявлено, що надані Учасниками у складі тендерних пропозицій довідки мають ідентичні особливості (дефекти) у вигляді крапок, цяток, які мають однаковий розмір та розташування на сторінці. Такі дефекти виникають внаслідок потрапляння пилу на скануючу поверхню сканера або пошкодження робочих елементів картриджу принтера. Ідентичність зазначених дефектів не може пояснюватися випадковим збігом обставин та є свідченням того, що для виготовлення копій документів і їх друку використовували одні і ті самі пристрої.
- (16) Слід зазначити, що обидва Учасники завантажили свої тендерні пропозиції до електронної системи закупівель у вигляді заархівованих файлів у форматі PDF (Portable Document Format). У складі заархівованого файлу з тендерною пропозицією ФОП Безмаленко В.М. знаходяться 80 документів, відповідно, у ФОП Шорохова В.І. - 84 документи.
- (17) Групування великої кількості документів тендерної документації в один PDF файл не вимагалось Замовником, але обидва Учасники саме так згрупували та завантажили свої тендерні пропозиції.
- (18) Всі документи та довідки Учасників були згруповані у файли формату PDF у версії PDF 1.6 (Acrobat 7.x) розробником якої, в даному випадку, є АBBYY – міжнародна ІТ-компанія, один з провідних світових розробників технологій оптичного розпізнавання документів. Програма АBBYY FineReader дозволяє створювати PDF документи з файлів різних форматів і об'єднувати їх в один PDF документ.
- (19) Дослідженням встановлено, що PDF файли обох Учасників сформовані за допомогою однієї версії програми АBBYY, а саме - АBBYY FineReader 11, що дає підстави вважати, що файли групувались і завантажувались з одного комп'ютерного обладнання одним із Учасників.
- (20) Таким чином, характерні схожості в оформленні документів, наданих Учасниками у складі тендерних пропозицій, свідчить про те, що документи для участі у процедурі закупівлі готувались Учасниками спільно, або взагалі ці документи готувались однією особою (особами) з використанням одного комп'ютерного обладнання. При дотриманні принципу конкурентної боротьби між Учасниками торгів вищезазначені документи не містили б в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо Учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки.
- (21) Слід зазначити, що в довідці «Тендерна пропозиція» обидва Учасники припустились арифметичної помилки у підрахунку загальної суми вартості продукції, тим самим невірно визначивши загальну вартість предмета закупівлі. Так, ФОП Безмаленко В.М. в

результаті помилки відхилився від заявленої тендерної пропозиції в бік збільшення ціни на 561 гривню, а ФОП Шорохов В.І. – на 576 гривень.

- (22) Такі помилки були б не можливі, якби документ готувався безпосередньо самим Учасником, адже виявивши помилку, учасник має право вносити до тендерної пропозиції зміни які будуть враховані замовником в разі, якщо вони отримані електронною системою закупівель до закінчення строку подання тендерних пропозицій.
- (23) Наведене свідчить, що документи тендерних пропозицій Учасників готувались однією особою, що припустилась технічної помилки внаслідок використання одного шаблону довідки.
- (24) Під час аналізу документів про наявність обладнання, матеріально-технічної бази, складських приміщень і транспортних засобів було встановлено, що обидва Учасники повідомили про укладені угоди на транспортне обслуговування спеціалізованим вантажним фургоном марки Mercedes-Bebz 308 1996 року випуску, реєстраційний номер (Інформація з обмеженим доступом) з одним і тим же суб'єктом господарювання, а саме ФОП Муранець О.В., та надали, завірені особистими печатками Учасників, фотокопії санітарних паспортів на автомобіль Mercedes-Bebz 308, строк дії яких сплив 8 березня 2004 року, що дає підстави вважати, що ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохов В.І. були обізнані щодо діяльності один одного та координували свою поведінку під час підготовки тендерних пропозицій (див. додаток фотокопія № 2).
- (25) Аналіз тендерної документації ФОП Безмаленко В.М. свідчить, що з підприємцем у трудових відносинах перебуває Шорохов Іван Васильович (ідентифікаційний код 2027621017), який працює водієм за трудовою угодою б/н від 10.01.2018 року. У листі (вх. № 55-01/831 від 26.09.2018), надісланому на вимогу Відділення, ФОП Безмаленко В.М. підтвердив наявність трудової угоди з Шороховим Іваном Васильовичем.
- (26) Слід зазначити, що Шорохов Іван Васильович (ідентифікаційний код 2027621017) крім того що працює водієм за трудовою угодою у ФОП Безмаленко В.М., теж зареєстрований як фізична особа-підприємець але, найголовніше, є батьком Шорохова Василя Івановича (ФОП Шорохов В.І.), про що останній зазначив у листі (вх. № 55-01/794 від 20.09.2018), наданому на вимогу Відділення.
- (27) Під час дослідження документів тендерних пропозицій Учасників, Відділення виявило довідки складені від імені ФОП Шорохова Івана Васильовича і помилково надані ФОП Шороховим Василем Івановичем від свого імені, про що свідчить печатка, якою ці довідки засвідчені (див. додаток фотокопія № 3).
- (28) Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що довідки формувались однією особою, а між Учасниками під час підготовки тендерних пропозицій відбувався обмін інформацією.
- (29) Відповідно до пункту 5 тендерної документації Замовника, Учасник процедури закупівлі подає, як частину його тендерної пропозиції, документи, що підтверджують відповідність учасника встановленим кваліфікаційним критеріям, а саме, наявність обладнання та матеріально-технічної бази.
- (30) На виконання зазначеної вимоги, обидва Учасники надали договори оренди холодильного обладнання.
- (31) Надані Учасниками у складі тендерних пропозицій договори, незважаючи на те, що надавачами послуг є різні суб'єкти підприємницької діяльності, а самі договори оренди холодильного обладнання з ФОП Шороховим В.І. укладені у січні 2017 року, а, відповідно, з ФОП Безмаленко В.М. - у січні 2018 року, мають однакові назви, зміст, візуальну ідентичність, однакові особливості оформлення та викладення тексту.

- (32) Так, назви договорів оренди холодильного обладнання обох Учасників виділені жирним шрифтом, мають однаковий розмір літер та міжрядкових інтервалів, однакове розташування тексту по площині аркушу, і характерну особливість визначення місця укладання договору, яке ще у 2016 році було перейменовано з Артемівська на Бахмут (див. додаток фотокопія № 4).
- (33) Крім того, договори оренди холодильного обладнання обох Учасників мають однаковий пункт 1.1.2 в якому ФОП Безмаленко В.М. і ФОП Шорохов В.І. вказали однакову загальну вартість обладнання в сумі 15000 гривень, незважаючи на те, що в оренді у кожного з Учасників, згідно з інформацією, наданою на вимоги Відділення, знаходиться різна кількість і різні марки холодильного обладнання.
- (34) Аналогічні особливості у зовнішньому оформленні та викладенні тексту мають і договори оренди складських приміщень обох Учасників.
- (35) Слід зазначити, що договори оренди холодильного обладнання і оренди складських приміщень укладені обома Учасниками з близькими родичами, документів, які б підтверджували факт надання послуг, зокрема, актів виконаних робіт тощо та оплату оренди, Учасники не надали.
- (36) Отже спільні, об'єднані особливості вищезазначених документів, які видані Учасникам різними суб'єктами господарювання у різний період часу, не є природними і свідчать про те, що ці документи готувались за умов координації поведінки Учасників.
- (37) Учасникам процедури закупівлі для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб - порталі Уповноваженого органу.
- (38) Відповідно до інформації, яка була надана на вимогу Відділення ДП «Прозорро» листом від 18.05.2018 № 206/1479/03 (вх. № 55-01/444 від 18.05.2018) встановлено, що обидва Учасники початкову пропозицію для участі в аукціоні подали з одного авторизованого електронного майданчика zakurki.prom.ua (ТОВ «Закупки.Пром.УА).
- (39) ТОВ «Закупки.Пром.Уа» листом від 29.05.2018 № 386/05 (вх. № 55-01/460 від 04.06.2018) надало інформацію про реєстраційні дані Учасників процедури закупівлі. (Дані зведено до таблиці № 2).

Таблиця № 2

Найменування учасника	Дата входу	Час входу	ПІБ відповідальної особи	Телефон відповідальної особи	e-mail вказаний при реєстрації
ФОП Шорохов В.І	25.02.2018	21:26	Василь Шорохов	Інформація з обмеженим доступом	Інформація з обмеженим доступом
ФОП Безмаленко В.М.	26.02.2018	21:22	Володимир Безмаленко	Інформація з обмеженим доступом	Інформація з обмеженим доступом

- (40) Одночасно, ТОВ «Закупки.Пром.Уа» повідомило, що обидва Учасники подавали свої пропозиції із використанням однієї ІР адреси 176.121.255.46.
- (41) Відповідно до інформації з сайту <https://www.ripe.net> послуги з доступу до мережі інтернет за ІР адресою 176.121.255.46 надавались товариством з обмеженою відповідальністю «Артнет» (далі - ТОВ «Артнет», Товариство, Провайдер; ідентифікаційний код 33063518; адреса: м. Бахмут, вул. Незалежності, 25).
- (42) ТОВ «Артнет» листом від 18.10.2018 № 45 (вх. № 55-01/898 від 24.10.2018) повідомило, що ІР адреса 176.121.255.46, у зазначений у вимозі Відділення (лист вих. № 55-02/1055 від 10.10.2018) період часу, була статичною і призначалась маршрутизатору, який не має

опції фіксації та зберігання інформації про підключення абонентів, що робить технічно неможливим визначити локалізацію абонентських пристроїв які підключались до маршрутизатора.

- (43) Додатково ТОВ «Артнет» повідомило, що ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохов В.І. не є абонентами Товариства.
- (44) Договір з Провайдером укладений 20.11.2014 року від імені Шорохова Івана Васильовича, батька ФОП Шорохов В.І., за адресою проживання останнього (м. Бахмут, вул. Воїнів-Інтернаціоналістів, буд.11).
- (45) Аналогічний договір з Провайдером укладений 03.01.2018 року від імені (Інформація з обмеженим доступом), дружини ФОП Безмаленко В.М., за адресою проживання останнього (м. Бахмут, вул. Леваневського, буд.164, кв. 20).
- (46) Додатково, у листі № 57 від 27.12.2018 (вх. № 55-01/6 від 03.01.2019), ТОВ «Артнет» повідомило, що для підключення абонентів до маршрутизатора використовується тільки дротова технологія передавання даних, відповідно, локальна мережа не є загальнодоступною. Бездротову технологію Wi-Fi Товариство не використовує.
- (47) У зв'язку з цим, відсутня можливість визначити локалізацію комп'ютерного обладнання (пристроїв) Учасників під час подання ними тендерних пропозицій.
- (48) Для підтвердження інформації про сталі відносини між Учасниками досліджуваної процедури закупівлі, Відділення проаналізувало використання абонентських телефонних номерів ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохова В.І. Дані щодо цих телефонних номерів зведено до таблиці № 3.

Таблиці № 3

Найменування учасника	Інформації з ЄДР для здійснення зв'язку з ФОП	Інформація надана учасником у відповіді на вимогу Відділення	Інформація вказана учасником під час реєстрації пропозиції на сайті zakupki.prom.ua
ФОП Шорохов В.І	Інформація з обмеженим доступом	Інформація з обмеженим доступом	Інформація з обмеженим доступом
ФОП Безмаленко В.М.	Інформація з обмеженим доступом	Інформація з обмеженим доступом	Інформація з обмеженим доступом

- (49) За даними ПрАТ «ВФ Україна», наданими на вимогу Відділення листом від 24.10.2018 № 02/КИ-Б/50 (вх. № 55-01/57-кі від 30.10.2018) за період з 01.12.2017 по 15.03.2018 між абонентами, що використовували вищезазначені телефонні номери, відбувалось постійне щоденне телефонне спілкування. Вибіркову інформацію щодо таких телефонних дзвінків зведено до таблиці № 4.

Таблиця № 4

Номер телефону/приналежність	Дата та час з'єднання	Номер телефону/приналежність
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	09.01.2018 17:52	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	01.02.2018 10:59	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	03.02.2018 16:57	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	06.02.2018 14:01	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	09.02.2018 16:53	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	10.02.2018 17:37	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	12.02.2018 17:30	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	15.02.2018 08:23	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	19.02.2018 11:26	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)

Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	21.02.2018	15:03	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	24.02.2018	15:45	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	25.02.2018	21:27	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	26.02.2018	21:31	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	27.02.2018	08:24	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	28.02.2018	12:39	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	28.02.2018	15:04	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	28.02.2018	17:04	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	01.03.2018	08:59	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	02.03.2018	08:04	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	26.01.2018	19:14	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)
Інформація з обмеженим доступом (ФОП Шорохов В.І.)	31.01.2018	16:33	Інформація з обмеженим доступом (Безмаленко В.М)

- (50) Під час дослідження, окрему увагу привернули дзвінки з номера (Інформація з обмеженим доступом) (ФОП Шорохов В.І.) на номер (Інформація з обмеженим доступом) ФОП Безмаленко В.М.), оскільки вони були здійснені 25.02.2018 року о 21:27 та 26.02.2018 року о 21:31 з різницею в кілька хвилин після або до подання Учасниками своїх пропозицій на електронному майданчику zakurki.prom.ua, а телефонне спілкування вищезазначених абонентів 28.02.2018 року відбулося за хвилину по початку аукціону.
- (51) Отже, між Учасниками відбувався постійний обмін інформацією у вигляді регулярних контактів та особистого спілкування. Зазначені обставини створюють певні умови для узгодженої поведінки Учасників торгів та, як наслідок, усувають конкуренцію між ними під час участі у Процедурі закупівлі.
- (52) 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.
- (53) Відповідно до статті 29 цього ж Закону 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.
- (54) 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.
- (55) Відповідно до тендерної документації Замовника, єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій Учасників є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків), а розмір мінімального кроку пониження ціни – 1877,25 гривень.
- (56) Проаналізувавши інформацію на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі Prozorro (prozorro.gov.ua) Відділення встановило, що ФОП Безмаленко В.М. вийшов на аукціон із ціновою пропозицією в 366 240,00 гривень (без ПДВ); ФОП Шорохов В.І. - із ціновою пропозицією в 373 448,00 гривень (без ПДВ).
- (57) Протягом трьох етапів електронного аукціону ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохов В.І. не змінювали свої цінові пропозиції, що може свідчити про те, що Учасники задалегідь узгодили між собою свої цінові пропозиції та умови участі у торгах.

- (58) В основі процедур закупівель лежить принцип змагальності продавців – учасників таких процедур, які конкурують між собою за найкращу для замовника пропозицію, не маючи інформації щодо пропозицій інших учасників та їх поведінки, що у свою чергу спонукає кожного з учасників пропонувати найкращі умови за найнижчими цінами.
- (59) За умов існування конкуренції між Учасниками, під час проведення процедур закупівель, кожен з них, з метою отримання перемоги, мав би намагатися запропонувати найнижчу ціну, натомість результати дослідження свідчать про те що, остаточні цінові пропозиції Учасників не відрізняються від первинних.
- (60) Отже, можна зробити висновок, що така поведінка під час аукціону підтверджує факт обізнаності Учасників щодо участі один одного у Процедурі закупівлі та узгоджену поведінку.
- (61) В ході дослідження інших процедур закупівель за аналогічним предметом (код ДК 021:2015 15110000-2 «М'ясо (Печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені»)), Відділення встановило, що запропоновані Учасниками досліджуваної Процедури закупівлі ціни є значно вищими, ніж середні існуючі на конкурентному ринку. Порівняльний аналіз цін, запропонованих Учасниками досліджуваної Процедури закупівлі, з ціновими пропозиціями учасників інших процедур, зведений до таблиці № 5.

Таблиця № 5

Найменування продукції (предмет закупки)	Ціна (грн.) запропоновано ФОП Безмаленко (процедура закупівлі UA- 2018-02-12- 002487-b)	Ціна (грн.) запропонована ФОП Шорохов (процедура закупівлі UA- 2018-02-12- 002487-b)	Ціна (грн.) запропонована ТОВ «Фудснаб» (договір від 12.04.2018) (процедура закупівлі UA- 2018-01-12- 000817-a)	Ціна (грн.) запропонована ТОВ «Ю.Кей» (договір від 09.07.2018) (процедура закупівлі UA- 2018-06-08- 000790-c)
Печінка яловича заморожена	63,00	64,00	-	31,80
Філе куряче заморожене	106,00	108,00	77,00	68,40
Стегенця курячі заморожені (четвертина задня, куряча заморожена)	66,00	68,00	39,50	44,40

- (62) Отже, несуттєві відмінності цін пропозицій Учасників, завищення ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шороховим В.І. цін пропозицій відносно цін конкурентного ринку, не змагальність під час аукціону свідчать про координацію конкурентної поведінки Учасників.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (63) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохова В.І. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (64) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись 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'єктом господарювання.

- (65) Тендер (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).
- (66) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) 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 безпосереднього проведення конкурсу (поділ лотів тощо).
- (67) Встановлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- схожість документів, наданих у складі пропозицій, наявність однакових дефектів друку;
 - наявність сталих відносин між Учасниками;
 - спільне використання автотранспорту;
 - здійснення телефонних дзвінків один одному під час проведення аукціону;
 - відсутність змагальності під час аукціону,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Учасниками своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (68) З огляду на зазначене, ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохов В.І. під час підготовки документації для участі у процедурі закупівлі за предметом закупівлі «М'ясо (печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені)» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі prozorro.gov.ua; ідентифікатор доступу UA-2018-02-12-002487-b] 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».
- (69) Узгоджуючи свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже вчиняли дії, які стосуються спотворення результатів проведених Замовником торгів, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (70) Таким чином, матеріали справи свідчать про те, що ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохов В.І. вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених відділом освіти Бахмутської районної державної адміністрації Донецької області на закупівлю за предметом «М'ясо (печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені)» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі prozorro.gov.ua; ідентифікатор доступу UA-2018-02-12-002487-b].
- (71) Згідно з частиною четвертою статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з Законом.
- (72) На виконання пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (зі змінами),

Відповідачам були направлені копії подання з попередніми висновками у справі № 55/13-18, а саме: ФОП Безмаленко В.М. листом від 07.03.2019 № 55-02/272; ФОП Шорохова В.І. листом від 07.03.2019 № 55-02/273.

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (73) Станом на день прийняття рішення, Відповідачі не надали зауважень, заперечень або пояснень на подання з попередніми висновками.

6. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (74) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок Відділення про те, що дії ФОП Безмаленко В.М. та ФОП Шорохова В.І., які зокрема полягали у:

- поданні схожих в оформленні документів, які мають однакові дефекти друку;
- здійсненні телефонних дзвінків один одному під час проведення процедури закупівлі;
- відсутності змагальності під час аукціонів тощо,

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, які проводились тендерним комітетом відділом освіти Бахмутської районної державної адміністрації Донецької області за предметом закупівлі «М'ясо (Печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені)» [оголошення про проведення процедури закупівлі опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України Prozorro (prozorro.gov.ua), ідентифікатор доступу UA-2018-02-12-002487-b].

- (75) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

7. Визначення розміру штрафів

- (76) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. 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.

- (77) Згідно з копією податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця ФОП Шорохова В.І. за 2018 рік, наданою Відповідачем на вимогу Відділення (вх. № 55-01/255 від 18.03.2019) обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ФОП Шорохова В.І. за 2018 рік склав (Інформація з обмеженим доступом) гривень.

- (78) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДФС у Донецькій області № 22343/10/05-99-42-80-01 від 18.03.2019 (вх. № 55-01/287 від 26.03.2019) обсяг доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) ФОП Безмаленко В.М. за 2018 рік склав (Інформація з обмеженим доступом) гривень.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного

комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету від 19.09.1994 № 5, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (зі змінами), адміністративна колегія Донецького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Безмаленко Володимир Миколайович (ідентифікаційний код 2041711159; місцезнаходження: 84500, Донецька область, м. Бахмут, вул. Леваневського, буд.164, кв. 20) та фізична особа-підприємець Шорохов Василь Іванович (ідентифікаційний код 3085602577; місцезнаходження: 84500, Донецька область, м. Бахмут, вул. Воїнів-Інтернаціоналістів, буд. 11) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та визначене пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведених тендерним комітетом відділу освіти Бахмутської районної державної адміністрації Донецької області за предметом закупівлі «М'ясо (Печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені)» [ідентифікатор доступу UA-2018-02-12-002487-b].

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Безмаленко Володимира Миколайовича штраф у розмірі 54 000 (п'ятдесят чотири тисячі) гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накласти на фізичну особу-підприємця Шорохова Василя Івановича штраф у розмірі 56 000 (п'ятдесят шість тисяч) гривень.

Відповідно до частини другої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України є обов'язковим до виконання.

Згідно з частиною третьою статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» особа, на яку накладено штраф за рішенням органу Антимонопольного комітету України, сплачує його у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» заявник, відповідач, третя особа мають право оскаржити рішення органів Антимонопольного комітету України повністю або частково до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова колегії

О. М. Крамарь

Додатки до рішення

Фотокопія № 1

ФОП Безмаленко В.М.	ФОП Шорохов В.І.
---------------------	------------------

Голові тендерного комітету
відділу освіти Бахмутської
районної державної адміністрації
Донецької області
Т.М.Платіциної

Тендерна пропозиція

Фізична особа-підприємець Безмаленко Володимир Миколайович, надаю свою пропозицію щодо участі у торгах на закупівлю: код ДК 021:2015 15110000-2 М'ясо (Печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені), згідно з технічними та іншими вимогами Замовника торгів.

Вивчивши всі вимоги Замовника я, уповноважений на підписання Договору, маю можливість та погоджуюся виконати вимоги замовника та Договору на загальну суму: Триста шістдесят шість тисяч двісті сорок гривень, 00 копійок без ПДВ: 366240 гривень 00 копійок за наступними цінами:

Голові тендерного комітету
відділу освіти Бахмутської
районної державної адміністрації
Донецької області
Т.М.Платіциної

Тендерна пропозиція

Я, фізична особа-підприємець Шорохов Василь Іванович, надаю свою пропозицію щодо участі у торгах на закупівлю: код ДК 021:2015 15110000-2 М'ясо (Печінка яловича заморожена, філе куряче заморожене, стегенця курячі заморожені), згідно з технічними та іншими вимогами Замовника торгів.



Вивчивши всі вимоги Замовника я, уповноважений на підписання Договору, маю можливість та погоджуюся виконати вимоги замовника та Договору на загальну суму: Триста сімдесят три тисячі чотириста сорок вісім гривень, 00 копійок без ПДВ: 373448 гривень 00 копійок за наступними цінами:

Фотокопія № 2

ФОП Безмаленко В.М.	ФОП Шорохов В.І.
<p>Автомобіль марки MERCEDES-BENZ 308, санітарний паспорт выдан Гос. № 157-29 EH, в. Сентября 2007 Прицеп марки _____, ействителен по в. марта 2007 Гос. № _____, лавный гос.документный санитарный врач Принадлежит ЛУРЯШЕЦ О.В., _____ города, района Предназначен для перевозки: 1. МОРОЖЕНОГО п. 2. ПОЛУФАБРИКАТОВ 3. _____ 4. _____ 5. _____ 6. _____ 7. _____ 8. _____ Территориальные санитарно-эпидемиологические станции дают санитарные паспорта на каждую машину перевозящую щавые продукты, сроком не более чем на 6 месяцев, для особо эпортирующихся пищевых продуктов сроком на 3 месяца. ЗГІДНО З ОРИГІНАЛОМ М. П. Должность _____ ФОП БЕЗМАЛЕНКО ВМ 26 ЛЮТ 2018 18</p>	<p>Автомобиль марки MERCEDES-BENZ 308, санітарний паспорт выдан Гос. № 157-29 EH, в. Сентября 2007 Прицеп марки _____, ействителен по в. марта 2007 Гос. № _____, лавный гос.документный санитарный врач Принадлежит ЛУРЯШЕЦ О.В., _____ города, района Предназначен для перевозки: 1. МОРОЖЕНОГО п. 2. ПОЛУФАБРИКАТОВ 3. _____ 4. _____ 5. _____ 6. _____ 7. _____ 8. _____ Территориальные санитарно-эпидемиологические станции дают санитарные паспорта на каждую машину перевозящую щавые продукты, сроком не более чем на 6 месяцев, для особо эпортирующихся пищевых продуктов сроком на 3 месяца. ЗГІДНО З ОРИГІНАЛОМ ШОРОХОВ В.І. 06.02.2018 М. П. Должность _____ Шорохов Василь Іванович Свяверяется директором предприятия, фирмы, частного предпринимателя</p>

Фотокопія № 3

Документи, надані у складі
тендерної пропозиції ФОП Шороховим Васильом Івановичем

<p style="text-align: center;">ДОВІДКА</p> <p>Я, фізична особа-підприємець Шорохов Іван Васильович, як учасник процедури закупівлі, повідомляю, що під час провадження своєї діяльності не мав порушень вимог санітарного законодавства.</p> <p style="text-align: center;">Фізична особа-підприємець  І.В.Шорохов</p>	<p style="text-align: center;">ДОВІДКА</p> <p>Я, фізична особа-підприємець Шорохов Іван Васильович, як учасник процедури закупівлі, свідчить про те, що Учасник не має заборгованості із сплати податків і зборів в Україні.</p> <p style="text-align: center;">Фізична особа-підприємець  І.В.Шорохов</p>
---	---

Фотокопія № 4

<p style="text-align: center;">ФОП Безмаленко В.М.</p> <p style="text-align: center;">Договор аренды холодильного оборудования</p> <p>Артемовск "10" января 2018г.</p> <p>Стороны: Арендодатель: ФЛП Безмаленко Валерий Владимирович, действующий на основании свидетельства о регистрации, с одной стороны, и Арендатор: ФЛП Безмаленко Владимир Николаевич, действующий на основании Выписки из единого реестра с другой стороны, заключили настоящий Договор о нижеследующем:</p>	<p style="text-align: center;">ФОП Шорохов В.І.</p> <p style="text-align: center;">Договор аренды холодильного оборудования</p> <p>Артемовск "04" января 2017г.</p> <p>Стороны: Арендодатель: ФЛП Шорохова Татьяна Владимировна, действующая на основании свидетельства о регистрации, с одной стороны, и Арендатор: ФЛП Шорохов Василий Иванович, действующая на основании свидетельства о регистрации с другой стороны, заключили настоящий Договор о нижеследующем:</p>
--	--