



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РІШЕННЯ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЛЬВІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

від 28 листопада 2019 р.

Львів

№63/96-р/к

Справа № 63/3-01-10-2019

ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. подали пропозиції для участі у торгах на закупівлю - ДК 021:2015:44210000-5 сцена «**44210000-5 Конструкції та їх частини (професійна стаціонарна сцена для виступів)**» (номер класифікатора закупівлі **UA-2018-05-21-000375-а**) проведену Департаментом з питань культури, національностей та релігій Львівської обласної державної адміністрації.

При цьому ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи **№63/3-01-10-2019** дії ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:
на ФОП Мироненко В.С. - 37000 тис. грн.;
на ФОП Дегтярьова Т.О. - 37000 тис. грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянула матеріали справи **№63/3-01-10-2019** про порушення ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. законодавства про захист економічної конкуренції та подання про попередні висновки третього відділу досліджень і розслідувань Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) від 13.11.2019р. №63-03/201п,

ВСТАНОВИЛА:

- (1) Адміністративною колегією Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розглянуло справу **№63/3-**

01-10-2019 розпочату за ознаками вчинення ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі – Закон), у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, проведену Департаментом з питань культури, національностей та релігій Львівської обласної державної адміністрації (далі – Замовник) на закупівлю ДК 021:2015:44210000-5 сцена «44210000-5 Конструкції та їх частини (професійна стаціонарна сцена для виступів)» (номер ідентифікатора закупівлі в системі «Prozorro» UA-2018-05-21-000375-a) (далі – Торг).

1. ВІДПОВІДАЧІ

- (2) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- (3) Фізична особа-підприємець Мироненко Віталій Станіславович ([REDACTED]) (далі - ФОП Мироненко В.С.).
- (4) Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основними видами діяльності ФОП Мироненко В.С. є діяльність із підтримання театральних і концертних заходів (код КВЕД 90.02), а також виробництво будівельних металевих конструкцій і частин конструкції (код КВЕД 25.11); надання в оренду інших машин, устаткування та товарів (код КВЕД 77.39); виробництво підйомального та вантажно-розвантажувального устаткування (код КВЕД 28.22); ремонт і технічне обслуговування готових металевих виробів (код КВЕД 33.11); театральна та концертна діяльність (код КВЕД 90.01); індивідуальна мистецька діяльність (код КВЕД 90.03); організування інших видів відпочинку та розваг (код КВЕД 93.29).
- (5) Фізична особа-підприємець Дегтярьова Тетяна Олександрівна ([REDACTED]) (далі - ФОП Дегтярьова Т.О.).
- (6) Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, основними видами діяльності ФОП Дегтярьова Т.О., є театральна та концертна діяльність (Код КВЕД 90.01); діяльність із підтримання театральних і концертних заходів (Код КВЕД 90.02); індивідуальна мистецька діяльність (Код КВЕД 90.03); інші види роздрібної торгівлі поза магазинами (Код КВЕД 47.99).
- (7) Тобто, ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (8) До Відділення надійшло звернення Громадської організації «Центр громадського моніторингу та досліджень» [REDACTED] на предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. під час здійснення державних закупівель розпорядниками бюджетних коштів Львівської області.
- (9) До Відділення надійшло звернення Служби безпеки України у Львівській області від [REDACTED] на предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. під час здійснення державних закупівель розпорядниками бюджетних коштів Львівської області.
- (10) За ознаками вчинення ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів Торгів, адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі — адміністративна колегія Відділення) прийняла розпорядження від 14.02.2019 року №63/15-рп/к про початок розгляду справи №63/3-01-10-2019 .
- (11) Листами від 15.02.2019 року №63-02/633 та №63-02/632 ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. надіслано копію розпорядження Адміністративної колегії Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 14.02.2019 року №63/15-рп/к про початок розгляду справи № 63/3-01-10-2019.
- (12) Листом Відділення від 14.11.2019р. №63-02/4277 копію подання про попередні висновки у справі № 63/3-01-10-2019 було надіслано ФОП Мироненко В.С..
- (13) Листом Відділення від 14.11.2019р. №63-02/4278 копію подання про попередні висновки у справі № 63/3-01-10-2019 було надіслано ФОП Дегтярьова Т.О..
- (14) 18.11.2019 інформація про попередні висновки від 13.11.2019 № 63-03/201п у справі № 63/3-01-10-2019 та дату, час, місце розгляду справи № 63/3-01-10-2019 була розміщена на офіційному вебсайті Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (15) Департамент з питань культури, національностей та релігій Львівської обласної державної адміністрації у 2018 році провів відкриті торги на закупівлю за предметом ДК 021:2015:44210000-5 сцена «44210000-5 Конструкції та їх частини (професійна стаціонарна сцена для виступів)» (номер класифікатора закупівлі UA-2018-05-21-000375-а).

- (16) Оголошення про заплановану закупівлю опубліковане на офіційному порталі оприлюднення інформації про публічні закупівлі України (Prozorro) від 21 травня 2018 року 10:04 год.
- (17) Кінцевий строк надання пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 22.06.2018р. 10:09 год.
- (18) Дата розкриття пропозицій конкурсних торгів (дата і час): 25.06.2018р. 14:38 год.
- (19) Очікувана вартість – 310000 грн.
- (20) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 1550 грн. (0,50%).
- (21) Інформацію про учасників, які подали свої пропозиції конкурсних торгів наведено в таблиці 1.

Таблиця 1

Назва учасників	Цінова пропозиція, грн		Зниження ціни
	почакова	остаточна	%
ФОП Мироненко В.С.	310000,0	310000,0	-
ФОП Дегтярьова Т.О.	310000,0	310000,0	-

(22) Згідно з документацією конкурсних торгів замовника єдиним критерієм оцінки пропозицій конкурсних торгів є ціна.

(23) Відповідно до протоколу розкриття пропозицій конкурсних торгів від 26 червня 2018 року № 15 найбільш економічно-вигідною визнано пропозицію ФОП Мироненка В.С. ([REDACTED]).

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

(24) Аналіз матеріалів Торгів засвідчив, що ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. діяли узгоджено під час підготовки та участі у торгах на закупівлю за предметом ДК 021:2015:44210000-5 сцена «44210000-5 Конструкції та їх частини (професійна стаціонарна сцена для виступів)» (номер класифікатора закупівлі UA-2018-05-21-000375-а).

4.1 Схожість в оформленні документів Відповідачів

(25) Пропозиції учасників торгів, подані для участі у закупівлі, містять у своєму складі ряд довідок, які є ідентичні за формою та змістом, незважаючи на те, що зазначені довідки формувалися у довільній формі.

(26) ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. надали довідки про відсутність антикорупційної програми. Зазначені документи однакові за змістом та

формою, з однаковими відступами та вирівнюванням, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

(27) ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. оформили інформаційні довідки про фізичну особу-підприємця, однаково за змістом та формою, з однаковими відступами та вирівнюванням, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

(28) ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. надали довідки про те, що фізичну особу-підприємця не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією, дії що формується та ведеться Національним агентством з питань запобігання корупції. Наведені документи ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. оформили з застосуванням однакового тексту та форми написання, зроблено однакові відступи та вирівнювання, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих документів.

(29) ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. надали довідки щодо відсутності підстав для відмови Учаснику в участі у закупівлі відповідно до пункту 1 частини 1 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі». Зазначені документи однакові за змістом та формою, з однаковими відступами та вирівнюваннями, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

(30) ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. надали довідки щодо відсутності підстав для відмови Учаснику в участі у закупівлі відповідно до пункту 2 частини 1 статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі». Зазначені документи однакові за змістом та формою, з однаковими відступами та вирівнюваннями, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

(31) ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. оформили довідки про те, що сцена мобільна 6х8, не містить матеріалів та хімічних сполук, які шкодять навколишньому середовищу, ідентично за змістом та формою, з однаковими відступами та вирівнюванням, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

(32) ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. надали довідки про відсутність найманих працівників та особистий рівень кваліфікації для виконання умов договору та інші. Зазначені документи ідентичні за змістом та формою, з однаковими відступами та вирівнюванням, хоча замовник не надавав жодних зразків, шаблонів цих довідок.

(33) Однакове оформлення та представлення інформації свідчить про те, що ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. узгоджено готували свої пропозиції конкурсних торг та обмінювалися інформацією під час їх підготовки.

(34) При цьому, в окремих вищенаведених довідках Учасники допустилися однакових помилок, а саме:

- у довідці про те, що фізичну особу-підприємця не внесено до Єдиного державного реєстру осіб, які вчинили корупційні або пов'язані з корупцією

правопорушення - пропущено слово *правопорушення* та замість *вчинили* написано *вчинили*;

- в окремих довідках слово *щодо* написано окремо та інші.

(35) Така схожість в оформленні довідок свідчить про обмін інформацією між ФОП Мироненка В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. та спільну підготовку своїх тендерних пропозицій для участі у Торгах.

(36) При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів зазначені довідки подані в складі пропозицій конкурсних торгів ФОП Дегтярьова Т. О. та ФОП Мироненко В. С. мали б відрізнятися у тому числі і за змістом, не містити 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.

(37) Таким чином однакове оформлення та представлення інформації не може пояснюватися випадковим збігом та свідчить, що ФОП Дегтярьова Т. О. та ФОП Мироненко В. С. спільно (узгоджено) готували свої інформаційні довідки, відповідно у Відповідачів була змога обмінюватися інформацією на стадії підготовки своїх пропозицій конкурсних торгів.

4.2 Неподання Відповідачем документів, передбачених Замовником

(38) ФОП Дегтярьова Т. О. у своїй тендерній пропозиції не надала окремі документи, які передбачені Тендерною документацією.

(39) Згідно із розділом документації «Інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі Технічне завдання Сцена (44210000-5 Конструкції та їх частини) передбачалось подання копій сертифікату якості на метал або копія сертифікату відповідності (інший документ, який прирівнюється до сертифікату якості чи сертифікату відповідності).

(40) ФОП Мироненко В. С. у складі своїх тендерних пропозицій подав наступні копії:

- Сертифікат якості №800320 (по профілю ШВ 8П), копію Сертифікат якості № 1 311 (Труби сталеві електрозварні водогазопровідні (НТД: ГОСТ 3262-75) Труби сталеві електрозварні профільні (НТД: ГОСТ 8645-68, 13663-86))
- Сертифікат якості № 1-311 (Труби сталеві електрозварні водогазопровідні (НТД: ГОСТ 3262-75) (Труби сталеві електрозварні профільні (НТД: ГОСТ 8645-68, 13663-86))
- Сертифікат якості № 1-2780 (Труби сталеві електрозварні профільні (НТД: ГОСТ 8639-82, 13663-86) Труби сталеві електрозварні профільні (НТД: ГОСТ 8645-68, 13663-86))
- Сертифікат приймання №0080082852 (прокат сталевий гарячекатаний з вуглецевої сталі звичайної якості. куточок равнополочный ГОСТ 535-2005, ГОСТ 380-2005, 8509-93, ГОГСТ 7566-94)

- Сертифікат приймання №0080082919 (прокат сталевий гарячекатаний з вуглецевої сталі звичайної якості. куточок равнополочный ГОСТ 535-2005, ГОСТ 380-2005, 8509-93, ГОГСТ 7566-94)
- Сертифікат приймання №8001622280 (прокат сталевий гарячекатаний з вуглецевої сталі звичайної якості. куточок равнополочный ГОСТ 535-2005, ГОСТ 380-2005, 8509-93, ГОГСТ 7566-94)

(41) Тоді, як ФОП Дегтярьова Т. О. у своїй тендерній пропозиції не надала жодних сертифікатів відповідності чи інших документів, які привірюються до сертифікату якості чи сертифікату відповідності, які були передбачені Тендерною документацією.

(42) Отже, ненадання ФОП Дегтярьова Т. О. документів, які були передбачені тендерною документацією, свідчить про те, що ФОП Дегтярьова Т. О. брала участь у торгах як технічний учасник та не була зацікавлене у перемозі.

4.3 Синхронність дій Відповідачів у часі

(43) Учасники конкурсних торгів подали довідки про відсутність заборгованості з податків, зборів, платежів, що контролюються органами доходів і зборів з одної податкової інспекції а саме Смілянської об'єднаної державної податкової інспекції головного управління державної фіскальної служби у Черкаській області. Зазначені довідки отримані в один день з послідовними порядковими намерами:

- ФОП Мироненко В. С. – довідка від 10.04.2018 року №209/23-09-07-019;
- ФОП Дегтярьова Т. О. – довідка від 10.04.2018 року №210/23-09-07-019.

(44) При цьому, у зазначеній довідці вказано місцезнаходження ФОП Дегтярьова Т. О. за [REDACTED]

[REDACTED], за якою зареєстрований та проживає конкурент у торгах ФОП Мироненко В. С., тоді як ФОП Дегтярьова Т. О. зареєстрована за адресою [REDACTED].

(45) Отже синхронність дій у часі вказує на погоджений характер поведінки ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. під час участі у Закупівлі та свідчить про обмін інформацією між учасниками торгів та про узгоджені дії під час участі у Торгах.

4.4 Використання Відповідачами однакових IP-адрес

(46) Відповідно до інформації, яку надало Державне підприємство «ПРОЗОРРО» листом від 06.08.2018р. №206/2237/03, ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. подавали свої пропозиції на участь у процедурі закупівлі: «44210000-5 Конструкції та їх частини (професійна стаціонарна сцена для виступів)» (номер класифікатора закупівлі UA-2018-05-21-000375-a), яку проводив Департамент з питань культури, національностей та релігій Львівської обласної державної адміністрації з одного електронного майданчика E-tender.

(47) Під час аналізу інформації, отриманої від ТОВ Е-Тендер (лист від 27.08.2018р. №318) щодо IP-адрес, які використовувалися під час подачі пропозицій конкурсних торгів, встановлено наступне.

(48) ФОП Мироненко В. С. подавав свої пропозиції з ІР адреси – 81.162.247.170 дата та час входу - 13.06.2018р. год. 15:50:11.

(49) ФОП Дегтярьова Т. О. подавала свої пропозиції з ІР адреси – 81.162.247.170 дата та час входу - 14.06.2018р. год. 13:49:11.

(50) Таким чином ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. подавали свої пропозиції конкурсних торгів з однієї ІР – адреси, що свідчить про узгоджену поведінку Учасників під час участі у торгах на закупівлю: «44210000-5 Конструкції та їх частини (професійна стаціонарна сцена для виступів)».

4.5 Використання спільних засобів зв'язку

(51) Під час аналізу інформації, отриманої під час розслідування, було систематизовано інформацію щодо телефонних номерів, які використовували Відповідачі, та встановлено наступне.

(52) Учасники конкурсних торгів у довідці Загальні відомості про учасника подали такі номери телефонів, а саме : ФОП Мироненко В. С. – [REDACTED]; ФОП Дегтярьова Т. О. – [REDACTED].

(53) Відповідно до інформації, яку надало ПАТ «ВФ Україна», в період з 01.01.2018 по 20.08.2018р. з номера телефону + [REDACTED] здійснювались численні телефонні дзвінки на номер + [REDACTED], що може свідчити про можливий обмін інформацією під час підготовки пропозиції для участі у закупівлі.

(54) У Витягах з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ФОП Мироненко Т. О. та ФОП Дегтярьова Т. О. (в розділі – інформація про здійснення зв'язку з фізичною особою-підприємцем) вказують один мобільний номер телефону, а саме - + [REDACTED].

(55) Отже, наведене вище свідчить про те, що Відповідачі обізнані із діяльністю одне одного та мали можливість доступу та обміну інформацією щодо господарської діяльності, в тому числі і щодо участі у торгах.

4.6 Аналіз цінової поведінки Відповідачів

(56) Оскільки основним критерієм вибору переможця у торгах є ціна, проаналізовано цінові пропозиції ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О.. Учасники запропонували такі цінові пропозиції:

(57) Відповідачі подали однакову цінову пропозицію **310 000 грн.** Під час проведення аукціону зниження ціни не відбувалося.

(58) Листом від 26.11.2018 р. №б/н ФОП Дегтярьова Т. О. повідомила, що розрахунок тарифу на сцену (44210000-5 Конструкції та їх частини) не здійснювала, а брала з оголошеного тендера, і попередньою з виробником металевих конструкцій, приватним підприємцем з Сумської області.

(59) Листом від 27.11.2018 р. №б/н ФОП Мироненко В. С. повідомив, що не є виробником даного товару (44210000-5 Конструкції та їх частини) (ідентифікатор закупівлі UA-2018-02-05-001331-а), згідно з умов тендера проводив продаж сцени закупленої у іншого приватного підприємця.

(60) Необхідно зазначити, що відповідно до тендерної документації, а саме в Примітці Тендерної пропозиції зазначено, що *«Загальна ціна має враховувати всі затрати учасника (постачальника) на транспортування, страхування, навантаження, розвантаження, монтування, сплату податків і зборів (обов'язкових платежів) тощо»*.

(61) Саме тому, ФОП Мироненко В.С. та ФОП Дегтярьова Т.О. не могли подати ідентичні ціни на предмет закупівлі - професійну стаціонарну сцену для виступів, оскільки ціна на продукцію (товар) формується продавцем з урахуванням суми власних витрат різних видів ресурсів (праці, основних засобів, послуг, грошей, транспортних послуг тощо), очікуваного прибутку, дій покупців та інших продавців, яка є індивідуальною, тобто не може бути однаковою у різних суб'єктів господарювання.

(62) Той факт, що цінова пропозиція ФОП Дегтярьова Т. О. співпадає з ціновою пропозицією ФОП Мироненка В.С. дає підстави вважати, що цінова пропозиція ФОП Дегтярьова Т. О. формувалась з врахуванням цінової пропозиції ФОП Мироненка В.С., що свідчить про їх попередню домовленість під час підготовки пропозицій конкурсних торгів в частині встановлення ціни.

(63) Зазначена ідентичність у розрахунках ціни свідчить про підготовку Відповідачами документів узгоджено, наявність таких обставин не може бути випадковим збігом, а свідчить про обмін інформацією під час підготовки Тендерних пропозицій та про відсутність у Відповідачів наміру конкурувати.

(64) Наведені обставини виключають можливість того, що запропоновані цінові пропозиції Учасників готувались кожним з них окремо та без обміну інформацією між ними і є свідченням того, що під час підготовки цінових пропозицій між Відповідачами відбувався обмін інформацією або цінові пропозиції готувались одним із Відповідачів.

4.7 Обслуговування в одних і тих же Банківських відділеннях:

(65) У складі своїх пропозицій, а саме в Довідці від 13.06.2018р. ФОП Мироненко В. С. вказав розрахунковий рахунок: [REDACTED] «Приватбанк» (МФО [REDACTED]).

(66) У складі своїх пропозицій, а саме в Довідці від 14.06.2018р. ФОП Дегтярьова Т.О. вказала розрахунковий рахунок: [REDACTED] «Приватбанк» (МФО [REDACTED]).

(67) Відповідачі мають відкриті рахунки та обслуговуються в одному відділенні в Черкаській ГРУ ПАТ КБ «Приватбанк» (МФО [REDACTED]).

(68) Відповідно до інформації, отриманої від АТ КБ «Приватбанк» листом від 13.09.2018р. №Е.30.0.0.0./4-644599БТ, стосовно операцій ФОП Мироненко В. С. за

рахунком № [REDACTED] та ФОП Дегтярьова Т. О. за рахунком № [REDACTED] виявлено спільне користування транзитним рахунком № [REDACTED] за операціями, здійсненими з використанням платіжних карток Відповідачів.

(69) Отже, Відповідачі маючи різні юридичні адреси, а саме: ФОП Мироненко В.С. ([REDACTED]) та ФОП Дегтярьова Т. О. ([REDACTED]) обслуговуються в одному відділенні банку ПАТ КБ «Приватбанк» (МФО [REDACTED]), а також користуються одним і тим самим транзитним рахунком, що не може пояснюватися випадковим збігом, а свідчить про обізнаність Відповідачів із діяльністю один одного та про обмін інформацією між ними під час підготовки пропозицій та участі у Торгах.

4.8 Пов'язаність Відповідачів, що сприяє обміну інформацією.

(70) Відповідно до інформації, яку надало Головне територіальне Управління юстиції у Київській області, Мироненко В. С. перебуває у шлюбі з Дегтярьовою Т. О., а відтак є пов'язаними фізичними особами.

(71) Тобто, станом на час участі у Торгах ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. є пов'язаними особами.

(72) Відповідно до інформації викладеної у зверненні Служби безпеки України у Львівській області від [REDACTED], а також інформації на офіційному сайті гурту «Made in Ukraine», Дегтярьова Т. О. з 1998 року є солісткою музичного проекту «Made in Ukraine», який створений у 1996 році Мироненком В. С., який одночасно є керівником (продюсером) цього музичного проекту.

(73) Завдяки вищевказаній пов'язаності між ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. не могло бути належної конкуренції та в свою чергу, створило умови та сприяло обміну інформацією між ними під час участі у Торгах.

4.9 Документи, подані Учасниками торгів створено одними авторами за допомогою однакових програм.

(74) Аналізом тендерних пропозицій, поданих ФОП Дегтярьова та ФОП Мироненко під час участі у Торгах, встановлено, що документи, надані Відповідачами, створені одними авторами за допомогою однакових програм (див. табл.2).

Таблиця 2

Назва документу	Суб'єкт господарювання	Опис властивостей			
		Версія програми PDF	Програма творець	Програма виробник	Автор
1	2	3	4	5	6
Довідка п.1 ст.17	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка п.2 ст.17	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Виписка 2018	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка_відсутність заборгованості	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка_відсутність	ФОП	1.5	Microsoft @	Microsoft @	1

підстав	Дегтярьова	(Acrobat,6.x)	OfficeWord 2007	OfficeWord 2007	
Довідка відсутність судимості	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка відсутність мат.техн.бази	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка відсутність працівників	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка пр. неprit. до відповідальн.	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка про антиком. прогр.	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка про відомості	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Відп.за електр.	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	Пользовате ль
Не шкодить середовищу	ФОП Дегтярьова	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	Пользовате ль
Довідка п.1 ст.17	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка п.2 ст.17	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Аналогічні 1	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Витяг	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка відсутність заборгованості	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка відсутність підстав	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка відсутність судимості	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка відсутність працівників	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка відсутність мат.техн.бази	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка пр. неprit. до відповідальн.	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка про антиком. прогр	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка про відомості	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Довідка про коруп.правопор.	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Не шкодить	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	Пользовате ль
Довідка про кінцевого бенефіц. власника	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	1
Від. за електр.	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	Пользовате ль
Тендерна пропозиція	ФОП Мироненко	1.5 (Acrobat,6.x)	Microsoft @ OfficeWord 2007	Microsoft @ OfficeWord 2007	Пользовате ль

(75) Крім того, наведене в таблиці свідчить про те, що електронні файли мають однакову назву.

(76) Отже, подання Відповідачами у складі тендерних пропозицій електронних файлів з однаковими параметрами «Автор», «Програма творець», «Програма виробник» та «Версія програми PDF» свідчить про єдине електронне джерело цих файлів, що в свою чергу доводить обставини спільної підготовки ФОП Дегтярьова та ФОП Мироненко своїх тендерних пропозицій під час участі в Торгах.

5. ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ ТА ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ УЧАСНИКІВ ТОРГІВ

(77) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись у будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод у будь-якій 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 його створили, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.

(78) Тендер (торги) відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, цим законом (крім переговорної процедури закупівлі).

(79) Узгодженням дій учасників тендера (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі в тендері та самостійного прийняття рішень щодо формування та зміни конкурсних (тендерних) пропозицій, що полягає в 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 (поділ лотів тощо).

(80) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:

- схожість в оформленні документів;
- пов'язаність Відповідачів ;
- спільні засоби зв'язку;
- спільні IP-адреси;
- створення електронних файлів одними авторами та за допомогою однакових програм;
- синхронність дій Відповідачів у часі;
- неподання, одним з Відповідачів, документів, які вимагалися Замовником торгів;
- обслуговування в одних і тих же Банківських відділеннях;
- подання однакової цінової пропозиції та однакова цінова поведінка Відповідачів

не можуть бути випадковим збігом обставин чи наслідком дій об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в Торгах , зокрема про обмін інформацією між ними.

(81) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки та участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель Законом України «Про публічні закупівлі».

(82) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (ФОП Мироненко) одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.

(83) Узгодивши свою поведінку та свої пропозиції конкурсних торгів, 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, тобто вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».

6. ПОЯСНЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ

(84) На подання з попередніми висновками від 13.11.2019р. №63-03/201п у справі №63/3-01-10-2019 26.11.2019 р. ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. листом від 26.11.2019 р. №б/н надали свої пояснення. Як свідчить інформація подана листом від 26.11.2019р. №б/н, 26.11.2019 р. Відповідачі не володіли інформацією про участь у закупівлі за предметом ДК 021:2015:44210000-5 сцена «44210000-5 Конструкції та їх частини (професійна стаціонарна сцена для виступів)» інших суб'єктів господарювання. На момент подання пропозицій Відповідачі не знали від якого із двох підприємців проводити операції бухгалтерії із реалізації сцени у випадку перемоги на торгах, тому пропозиції подавались від обох Відповідачів. Після того, як розпочались торги, ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. побачили, що від інших учасників не надходили заявки на участь у закупівлі, тому пропозицію ФОП Мироненко В. С. було акцептовано Замовником торгів».

(85) Відповідачі повністю визнали факт вчинення порушення передбаченого Законом України «Про захист економічної конкуренції» при участі в Торгах.

(86) В листі поясненні на Подання про попередні висновки ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О. повідомляють, що порушення Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинили вперше, та після проведення закупівлі Відповідачі не допускали аналогічних порушень Закону.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

(87) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- використанні Відповідачами спільних IP-адрес;
- використанні спільних засобів зв'язку;
- створенні електронних файлів одними авторами та за допомогою однакових програм;
- синхронності дій у часі;
- обслуговуванні в одних і тих же Банківських відділеннях;
- схожості в оформленні документів Відповідачів;
- неподанні Відповідачами документів, передбачених Замовником;
- однаковій поведінці Відповідачів;
- ціновій поведінці Відповідачів

є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

(88) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення

результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 закону України «Про захист економічної конкуренції».

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

(89) 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.

(90) Відповідно до податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця Мироненко В. С. розмір доходу за 2018 рік становить [REDACTED] грн..

(91) Відповідно до податкової декларації платника єдиного податку – фізичної особи-підприємця Дегтярьова Т. О. розмір доходу за 2018 рік становить [REDACTED] грн..

(92) При визначенні розміру штрафу враховано наступні обставини:

- *ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О.* порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій вчинили вперше.
- *ФОП Мироненко В. С. та ФОП Дегтярьова Т. О.* визнали факт вчинення порушення.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 17 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 у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа підприємець Мироненко Віталій Станіславович ([REDACTED]) та фізична особа підприємець Дегтярьова Тетяна Олександрівна ([REDACTED]) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю ДК 021:2015:44210000-5 сцена «44210000-5 Конструкції та їх частини (професійна стаціонарна сцена для виступів)» проведеною Департаментом з питань культури, національностей та релігій Львівської обласної державної адміністрації (номер класифікатора закупівлі UA-2018-05-21-000375-а).

2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на фізичну особу підприємця Мироненко Віталій Станіславович у розмірі 37 000 (тридцять сім тисяч) гривень.
3. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на фізичну особу підприємця Дегтярьова Тетяна Олександрівна у розмірі 37 000 (тридцять сім тисяч) гривень.
4. 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 Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Колегії

Р. Лещинин