

ВИТЯГ З ПОДАННЯ 72-03/68-п

З попередніми висновками
у справі №72/23-20

“ 13” травня 2021 року

м. Хмельницький

1. Процесуальні дії

- (1) Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за додержанням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Хмельницькій області.
- (2) Здійснено аналіз матеріалів тендеру та розглянуто лист Департаменту житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради №400/01-20 від 2 квітня 2020 року (вх. №72-01/441 від 3 квітня 2020 р.) про можливі ознаки порушення фізичною особою-підприємцем Власюком Олегом Володимировичем (ідентифікаційний код 2972210313) та фізичною особою-підприємцем Ноцик Валентиною Василівною (ідентифікаційний код 2347723149) законодавства про захист економічної конкуренції під час підготовки та участі в процедурі закупівлі UA-2020-03-13-000508-b щодо закупівлі: Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста (ДК 021:2015: 14210000-6 — Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі), яка проводилась протягом березня – квітня 2020 року Департаментом житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради (вул. Соборна, 5, м. Кам'янець-Подільський, Хмельницька обл., 32300, ідентифікаційний код юридичної особи 03356364).
- (3) Розпорядженням адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення від 24 липня 2020 року №72/24-рп/к розпочато розгляд справи №72/23-20 відносно фізичної особи-підприємця Власюка Олега Володимировича (ідентифікаційний код 2972210313) та фізичної особи-підприємця Ноцик Валентини Василівни (ідентифікаційний код 2347723149) за дії, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2020-03-13-000508-b щодо закупівлі: Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста (ДК 021:2015: 14210000-6 — Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі), які проводились протягом березня – квітня 2020 року Департаментом житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради (надалі – Замовник) та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.

2. Відповідачі

- (4) Відповідачі у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - а) фізична особа – підприємець Ноцик Валентина Василівна (вул. Татарська, 101А, м. Острог, Рівненська обл., 35800, ідентифікаційний код 2347723149) (надалі – ФОП Ноцик В.В.). Згідно з інформацією, розміщеною в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Ноцик В.В. є оптова торгівля одягом і взуттям (КВЕД 46.42);

- б) фізична особа – підприємець Власюк Олег Володимирович (вул. Степова, 19, м. Острог, Рівненська обл., 35800, ідентифікаційний код 2972210313) (надалі – ФОП Власюк О.В.). Згідно з інформацією, розміщеною в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Власюк О.В. є виробництво інших виробів із бетону, гіпсу та цементу (КВЕД 23.69).

ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставин справи

- (5) В ході збору та аналізу доказів у справі №72/23-20 встановлено наступне.

3.1. Інформація про торги

- (6) Протягом березня – квітня 2020 року Департаментом житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради (вул. Соборна, 5, м. Кам'янець-Подільський, Хмельницька обл., 32300, ідентифікаційний код юридичної особи 03356364) (надалі - Замовник) було проведено процедуру відкритих торгів (UA-2020-03-13-000508-b) щодо закупівлі: Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста (ДК 021:2015: 14210000-6 — Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі) (надалі – Торги).
- (7) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2020-03-13-000508-b кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 11:00 год. 30 березня 2020 року. Очікувана вартість предмету закупівлі 2 500 000,00 грн.
- (8) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у процедурі закупівлі свої пропозиції подали шість учасників:
- а) ТОВ «Укртрестінвест» (ідентифікаційний код юридичної особи 38482092);
 - б) ФОП Власюк О.В. (ідентифікаційний код 2972210313);
 - в) ФОП Рудий О.М. (ідентифікаційний код 2463902297);
 - г) ФОП Ноцик В.В. (ідентифікаційний код 2347723149);
 - д) ТОВ «Перша Житомирська холдингова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи 37107679);
 - е) ТОВ «Гранітторгцентр» (ідентифікаційний код юридичної особи 29164330).
- (9) Відповідно до Протоколу № 72 засідання тендерного комітету Департаменту житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради від 6 квітня 2020 року переможцем торгів було визнано ТОВ «Гранітторгцентр» з ціною пропозицією 1 923 250,00 гривень з ПДВ. Замовником було укладено з ТОВ «Гранітторгцентр» договір на придбання відсіву гранітного для зимового утримання доріг та тротуарів міста від 27 квітня 2020 року №214.

3.2. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (10) Проаналізувавши тендерні пропозиції ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. (надалі - Учасники) були виявлені обставини, які свідчать про те, що Учасники могли узгоджувати свої дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (11) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Учасниками на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

3.2.1. Спільне подання тендерних пропозицій на торги

- (12) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника, про його

відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріями, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації та завантаження відповідних документів що вимагаються замовником у тендерній документації, документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.

- (13) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик, на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (14) 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 сервісом з автоматичним обміном інформацією.
- (15) Після реєстрації Учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь у процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозицій.
- (16) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 7 травня 2020 року №206/1038/03), Відділенням встановлено, ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика **ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»**.
- (17) Листом від 12 червня 2020 року №120620-1 ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» повідомило Відділення, що ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. здійснювали вхід до кабінету учасника для створення пропозиції з використанням наступних IP-адрес (таблиця 1):

Таблиця 1

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса	Дата подання пропозиції	Час подання пропозиції
1.	ФОП Ноцик В.В.	188.231.205.25	30.03.2020	10:10
2.	ФОП Власюк О.В.	37.54.96.205	29.03.2020	20:47

- (18) Листом від 15 липня 2020 року №20.1.0.0/7-200710/7052 АТКБ «Приватбанк» повідомив Відділення, що для входження до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» (системи інтернет-банкінгу тощо) для здійснення платежів (розрахунків) у період з вересня 2019 року по квітень 2020 року, тобто під час проведення торгів, ФОП Власюк О.В. використовував наступні IP-адреси: [REDACTED].
- (19) Згідно з листом ТОВ «Укрнет» від 15 липня 2020 року №258/01/01-08 ФОП Власюк О.В. у період з червня 2019 року по квітень 2020 року входив до електронної пошти vlas_2020@ukr.net з використанням наступних IP-адрес: [REDACTED].
- (20) Листом від 3 березня 2021 року №113/01/01-08 ТОВ «Укрнет» повідомило Відділення, що ФОП Ноцик В.В. у період з червня 2019 року по квітень 2020 року входила до електронної пошти notsyk_v@ukr.net з використанням наступних IP-адрес: [REDACTED].
- (21) Цим же листом ТОВ «Укрнет» повідомило, що електронна пошта vlas_2020@ukr.net зареєстрована [REDACTED]; електронна пошта notsyk_v@ukr.net зареєстрована [REDACTED].
- (22) IP – адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).

- (23) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ru/services/information-service/site-location>) провайдером IP-адреси **37.54.96.205** є ПАТ "Укртелеком".
- (24) Листом від 25 червня 2020 року №3129-вих-80Д731-80Д922-2020 ПАТ "Укртелеком" повідомило Відділення, що IP-адресу **37.54.96.205** було надано [REDACTED]
- (25) Вищезазначена адреса (вул. Татарська, 101А, м. Острог, Рівненська обл.) вказана в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, як адреса реєстрації ФОП Ноцик В.В.
- (26) Листом від 07 вересня 2020 року №1747/2297/0/20-20/05.3-04-29 Західне міжрегіональне управління Міністерства юстиції повідомило, [REDACTED]
- (27) Отже, той факт, що ФОП Власюк О.В. входив до електронного кабінету учасника для створення тендерної пропозиції, до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» (системи інтернет-банкінгу тощо) для здійснення платежів та до електронної пошти vlav_2020@ukr.net з використанням IP-адреси, яка належить [REDACTED] та комп'ютерного обладнання, що знаходиться за адресою реєстрації іншого учасника - ФОП Ноцик В.В., свідчить про те, що під час підготовки та участі у процедурі закупівлі Учасники діяли спільно та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

3.2.2. Синхронність дій учасників у часі

- (28) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2020-03-13-000508-в початок аукціону було заплановано 31 березня 2020 року о 13:50 год.
- (29) За даними системи електронних закупівель «ProZorro» та відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 7 травня 2020 року №206/1038/03), Відділенням встановлено, що Учасники заходили в систему для участі в аукціоні по практично в один час, за три години до початку аукціону (Таблиця 2).

Таблиця 2

№ п /п	Найменування учасника	Період проведення аукціону	Дата входу	Час входу	Дія, яку було здійснено учасником
1.	ФОП Ноцик В.В.	з 13:50 до 14:35	31.03.2020	10:41	Заходив в аукціон
2.	ФОП Власюк О.В.		31.03.2020	10:40	Заходив в аукціон
			31.03.2020	11:20	

- (30) Отже, погоджену поведінку ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки Учасники заходили в систему для участі в аукціоні завчасно та майже одночасно.

3.2.3. Поведінка під час електронного аукціону

- (31) Згідно зі 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.
- (32) 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.

- (33) Відповідно до тендерної документації, одним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» (питома вага критерію складає 100 відсотків). Оцінка тендерних пропозицій проводиться автоматично електронною системою шляхом застосування електронного аукціону. Переможцем визначається учасник, який за результатами електронного аукціону надав пропозицію з найменшою ціною із врахуванням нецінових критеріїв оцінки.
- (34) 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.
- (35) За результатами аналізу проведеного електронного аукціону (таблиця 3) встановлено, що ФОП Ноцик В.В. під час аукціону здійснила пониження ціни не нижче від ціни ФОП Власюк О.В.:

Таблиця 3.

№ п /п	Учасник	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн. (з ПДВ)
1.	ФОП Ноцик В.В.	2 329 000,00	1 650 000,00
2.	ФОП Власюк О.В.	2 500 000,00	1 587 500,00

- (36) Слід відмітити, що конкурентне середовище під час аукціону створювали інші учасники, які також приймали участь у процедурі закупівлі, за рахунок поетапного пониження ціни у двох раундах, що в свою чергу спонукало ФОП Власюк О.В. до подальшої зміни ціни закупівлі у бік зменшення. Але ФОП Ноцик В.В. протягом вказаного аукціону здійснювала пониження ціни не нижче від ціни ФОП Власюк О.В.
- (37) Відповідно до Оголошення про проведення відкритих торгів UA-2020-03-13-000508-в розмір мінімального кроку пониження ціни складав 12 500,00 грн.
- (38) Під час дослідження Відділення встановило, що ФОП Ноцик В.В. у тендерній пропозиції, яка подавалась на Торги був запропонований товар: Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста (ДК 021:2015: 14210000-6 — Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі), який відповідно до Сертифікатів відповідності виробляється ТОВ «Новоград-Волинський КДЗ».
- (39) Листом від 13 квітня 2021 року №87 ТОВ «Новоград-Волинський КДЗ» повідомило Відділення, що протягом першого півріччя 2020 року товариство здійснювала реалізацію відсіву гранітного 0,5 мм за ціною 50,00 грн. з ПДВ за 1 тону.
- (40) Цим же листом ТОВ «Новоград-Волинський КДЗ» зазначило, що протягом 2020 року не отримувало від ФОП Ноцик В.В. чи ФОП Власюк О.В. листів, факсів тощо про отримання документів для купівлі відсіву гранітного. Договори на реалізацію відсіву гранітного з ФОП Ноцик В.В. чи ФОП Власюк О.В. протягом 2020 року не укладались.
- (41) Отже, враховуючи вищезазначене, плановий прибуток від продажу предмету закупівлі (Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста) для ФОП Ноцик В.В. склав би – 1 400 000,00 грн. (1650000,00 – 250 000 грн. за 5000 тон (кількість)). Плановий прибуток від продажу предмету закупівлі (Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста) для ФОП Власюк О.В. склав би – 1 337 500,00 грн. (1 587 500,00 – 250 000 грн. за 5000 тон (кількість)).
- (42) Незважаючи на це, ФОП Ноцик В.В. під час аукціону здійснила пониження ціни не нижче від ціни ФОП Власюк О.В.
- (43) Таким чином, поведінка ФОП Ноцик В.В. під час проведення аукціону вказує на те, що вона була технічним учасником Торгів та подала пропозицію прикриття з метою забезпечення перемоги ФОП Власюк О.В.

3.2.4. Спільне використання Учасниками Торгів телефонних номерів

- (44) Проаналізувавши інформацію, надану ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 12 червня 2020 року №120620-1, Відділенням встановлено, що ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. при реєстрації на електронному майданчику **ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»** вказали один контактний телефон: +380680514000.
- (45) Листом від 3 березня 2021 року №113/01/01-08 ТОВ «Укрнет» повідомило Відділення, що: ФОП Ноцик В.В. при реєстрації електронної поштової скриньки potsyk_v@ukr.net вказано [REDACTED] та зазначено телефонний номер [REDACTED]; ФОП Власюк О.В. при реєстрації електронної поштової скриньки vlas_2020@ukr.net вказано ім'я користувача – [REDACTED] та зазначено телефонний номер [REDACTED].
- (46) Номер телефону: +380680514000 також зазначений ФОП Ноцик В.В., як контактний в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань.
- (47) Отже, зазначені суб'єкти господарювання використовують один контактний номер телефону, що створює певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у вищезазначених Торгах.

3.2.5. Властивості файлів

- (48) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що окремі файли Учасників створенні з використанням одного програмного забезпечення (таблиця 4).

Таблиця 4

Учасник	Назва файлу	Особливості файлів		
		Програма	виробник	Версія
ФОП Ноцик В.В.	Тендерна пропозиція	Scan Assistant	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Власюк О.В.	Цінова	Scan Assistant	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Ноцик В.В.	Технічні вимоги	Scan Assistant	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Власюк О.В.	Тех вимоги	Scan Assistant	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Ноцик В.В.	Витяг	Scan Assistant	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Власюк О.В.	Витяг	Scan Assistant	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Ноцик В.В.	Паспорт і ППН	Scan Assistant	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)
ФОП Власюк О.В.	ППН	Scan Assistant	secPdfProducer	1.7 (Acrobat 8.x)

- (49) Отже, подання ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами: програма; виробник; версія, свідчить про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Учасниками своїх тендерних пропозицій.

3.2.6. Особливості подання документів Учасниками

- (50) При аналізі Тендерних пропозицій Учасників було встановлено, що вони містять документ: «Тендерна пропозиція».
- (51) Проаналізувавши вказані документи встановлено, що вони мають аналогічне оформлення, виділення жирним шрифтом одних і тих самих тестових елементів, однаковий текст документа тощо.
- (52) Проведеним аналізом встановлено, що обидва документи повністю ідентичні (за винятком бланків та підпису): вказана одна особа – Учасник – **«ФІЗИЧНА ОСОБА – ПІДПРИЄМЕЦЬ НОЦИК ВАЛЕНТИНА ВАСИЛІВНА»**, одна адреса: **35800, Рівненська обл., м. Острог, вул. Татарська, 101А**, один номер телефону: **0981716261**, керівництво: **НОЦИК ВАЛЕНТИНА ВАСИЛІВНА**, Код ЄДРПОУ: 2347723149, уповноважений представник Учасника на підписання документів за результатами процедури закупівлі: **НОЦИК ВАЛЕНТИНА ВАСИЛІВНА**. Також однакова вартість тендерної пропозиції та інформація про предмет закупівлі в таблиці.
- (53) Отже, ФОП Власюк О.В при подачі своєї тендерної пропозиції вказав дані свого конкурента (ФОП Ноцик В.В.).
- (54) Зазначені обставини свідчать про співпрацю між суб'єктами господарювання, що підтверджує обмін інформацією між ними при підготовці тендерних пропозицій торгів та узгоджену поведінку цих суб'єктів господарювання.
- (55) Наведені докази у своїй сукупності свідчать про те, що документи, які були подані на торги у складі тендерних пропозицій ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. готувалися ними узгоджено та/або про обмін інформацією між цими суб'єктами господарювання при підготовці тендерних пропозицій, що створює певні умови для узгодження поведінки та, як наслідок, усунення конкуренції між ними під час участі у торгах.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (56) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (57) 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 окремих суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (58) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднаних рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (59) Тендери (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).
- (60) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішення 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 (поділ лотів, тощо).
- (61) Крім того, держава, суспільство та замовник загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракт на закупівлю товарів або послуг з фірмою, яка запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає меті проведення

- конкурсних процедур закупівлі та принципу ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єктів господарювання.
- (62) Узгоджені дії, які суперечать вищезазначеним цілям і перешкоджають їх досягненню, належать до порушень законодавства про захист економічної конкуренції. Це стосується, зокрема, узгодження тендерних пропозицій, що подаються учасниками торгів.
- (63) Отже, погоджена поведінка учасників торгів усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (64) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: синхронність дій у часі при входженні в аукціон (завчасно); подача своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; подача тендерної документації та прийняття участі в аукціоні з використанням IP-адреси доньки конкурента (ФОП Ноцик В.В.); використання одних телефонних номерів при реєстрації електронних пошт та реєстрації на електронному майданчику; імітація аукціону (пониження ціни не нижче ціни конкурента) та інші не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (65) З огляду на вищезазначене, ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. під час підготовки та участі у торгах UA-2020-03-13-000508-b щодо закупівлі: Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста (ДК 021:2015: 14210000-6 — Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі), які проводилась протягом березня – квітня 2020 року Департаментом житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівлі за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (66) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. 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.
- (67) Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно з законом.

5. Остаточні висновки

- (68) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В. не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В., які полягали у: синхронності дій у часі при входженні в аукціон (завчасно); подачі своїх тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика; подачі тендерної документації, прийнятті участі в аукціоні, входженні до автоматизованої системи дистанційного самообслуговування «Клієнт-Банк» (системи інтернет-банкінгу тощо) для здійснення платежів та до електронної пошти з використанням IP-адреси конкурента (ФОП Ноцик В.В.); використанні одних телефонних номерів при здійсненні господарської діяльності; відсутності змагальності під час аукціону та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2020-03-13-000508-b щодо закупівлі: Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста (ДК 021:2015: 14210000-6 — Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі), які проводилась протягом березня – квітня 2020 року Департаментом житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.

- (69) Погоджена поведінка суб'єктів господарювання (учасників торгів) усуває змагальність (конкуренцію) між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища при виборі замовником кращої пропозиції, яка можлива лише при справжніх умовах змагальності.
- (70) Вищезазначені дії ФОП Ноцик В.В. та ФОП Власюк О.В., які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2020-03-13-000508-b щодо закупівлі: Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста (ДК 021:2015: 14210000-6 — Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі), які проводилась протягом березня – квітня 2020 року Департаментом житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів.

6. Визначення розміру штрафу

- (71) 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 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.
- (72) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Рівненській області листом від 01 березня 2021 року №1803/5/17-00-24-01-02, дохід (виручка) ФОП Ноцик В.В. від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік склав 7 709 400,00 грн.
- (73) Згідно з інформацією, наданою ГУ ДПС у Рівненській області листом від 01 березня 2021 року №1803/5/17-00-24-01-02, дохід (виручка) ФОП Власюк О.В. від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік склав 603 250,33 грн.
- (74) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), 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 цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, що затверджене розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р та зареєстроване в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року № 291/5482, (зі змінами), пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №5, що зареєстроване 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),

ПРОПОНУЄМО:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Власюк Олег Володимирович (ідентифікаційний код 2972210313) та фізична особа-підприємець Ноцик Валентина Василівна (ідентифікаційний код 2347723149) своїми діями, які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2020-03-13-000508-b щодо закупівлі: Відсів гранітний для зимового утримання доріг міста (ДК 021:2015: 14210000-6 — Гравій, пісок, щебінь і наповнювачі), які проводилась протягом березня – квітня 2020 року Департаментом житлово-комунального господарства Кам'янець-Подільської міської ради 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.
2. За вчинення порушення, що зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
 - 2.1. фізичну особу-підприємця Власюка Олега Володимировича (ідентифікаційний код 2972210313) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
 - 2.2. фізичну особу-підприємця Ноцик Валентину Василівну (ідентифікаційний код 2347723149) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.

Головний спеціаліст Першого ВДР

Тетяна СІКОРСЬКА

Погоджено:

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА

Заступник начальника Першого ВДР

Віталій ЛУЦЮК