

ВИТЯГ З ПОДАННЯ 72-03/155 п

З попередніми висновками
у справі № 01-06/12-19

“11” жовтня 2021 року

м. Хмельницький

1. Процесуальні дії

- (1) Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснено державний контроль за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції у сфері публічних закупівель у Вінницькій області.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10 квітня 2019 року № 52/12-рп/к розпочато розгляд справи № 01-06/12-19 відносно фізичної особи – підприємця Ставнічук Оксани Вікторівни (реєстраційний номер облікової картки платника податків – 2918706925) та фізичної особи – підприємця Ставнічук Сергія Васильовича (реєстраційний номер облікової картки платника податків – 2748400211), за дії, які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах:
 - UA-2018-02-15-000631-с щодо закупівлі: Масло вершкове (ДК 021:2015: 15530000-2 — Вершкове масло), які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської міської ради;
 - UA-2018-02-14-003164-с щодо закупівлі: Хліб житньо-пшеничний, Хліб пшеничний, Батон, Булка (ДК 021:2015: 15810000-9 — Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби), які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської міської ради;
 - UA-2018-02-14-003215-с щодо закупівлі: Молоко коров'яче питне фасоване пастеризоване жирністю не менше ніж 2,6 % (ДК 021:2015: 15510000-6 — Молоко та вершки) які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської міської радиі 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, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (3) Листами від 12.04.2019 № 52-02/754 та № 52-02/755 розпорядження адміністративної колегії Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10.04.2019 №52/12-рп/к було надіслане Відповідачам.
- (4) Згідно з розпорядженням Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 №23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 01 червня 2020 року припинено виконання функцій Вінницьким обласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України.

- (5) З 02 червня 2020 року виконання функцій Вінницького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розпочало Хмельницьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України, яке 05 червня 2020 року було перейменоване на Південно-західне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України.

2. Відповідачі

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

- а) ФОП Ставнічук О.В. (вул. Комарова, 20, м. Калинівка, Калинівський район, Вінницька обл., 22400, реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2918706925). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності підприємства є виробництво м'ясних продуктів (КВЕД 10.13).
- б) ФОП Ставнічук С.В. (вул. Комарова, 20, м. Калинівка, Калинівський район, Вінницька обл., 22400, реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211). Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності підприємства є інші види роздрібної торгівлі в неспеціалізованих магазинах (КВЕД 47.19).

ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. (далі разом – Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Інформація про торги

3.1. Торги 1 (UA-2018-02-15-000631-с)

- (7) Протягом лютого-березня Відділом освіти Калинівської міської ради проведено процедуру відкритих торгів UA-2018-02-15-000631-с щодо закупівлі: Масло вершкове (ДК 021:2015: 15530000-2 — Вершкове масло) (далі – Торги 1).
- (8) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2018-02-15-000631-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:00 год. 05 березня 2018 року.
- (9) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі, який оголошений Замовником, становить 402 900,00 грн.
- (10) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 1 свої пропозиції подали наступні учасники:
1. ФОП Ставнічук О.В. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2918706925).
 2. ФОП Мовчан Т.М. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2895407422).
 3. ФОП Ставнічук С.В. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211).
 4. ТОВ «Вінпродтрейд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34886897).
 5. ФОП Остапчук А.М. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2624316247).
 6. ФОП Демкович В.Й. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2581220178)
 7. ТОВ «АКРІС ЛОГІСТИК» (ідентифікаційний код юридичної особи - 36330737).

- (11) Відповідно до Протоколу № 22 від 21.03.2018 засідання тендерного комітету відділу освіти Калинівської міської ради, переможцем Торгів 1 визнано ТОВ «Вінпродтрейд». Відділом освіти Калинівської міської ради та ТОВ «Вінпродтрейд» 25.05.2018 укладено Договір № 158 на постачання масла вершкового.

3.2. Торги 2 (UA-2018-02-14-003164-с)

- (12) Протягом лютого-березня Відділом освіти Калинівської міської ради проведено процедуру відкритих торгів UA-2018-02-14-003164-с щодо закупівлі: хліб житньо-пшеничний, хліб пшеничний, батон, булка (ДК 021:2015: 15810000-9 — Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби) (далі – Торги 2).
- (13) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2018-02-14-003164-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:00 год. 05 березня 2018 року.
- (14) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі, який оголошений Замовником, становить 610 231,85 грн.
- (15) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали два учасники:
1. ФОП Ставнічук О.В. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2918706925).
 2. ФОП Ставнічук С.В. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211).
- (16) Відповідно до протоколу від 14.03.2018 року № 19 засідання тендерного комітету відділу освіти Калинівської міської ради тендерну пропозицію ФОП Ставнічук Оксани Вікторівни відхилено у зв'язку з тим, що вона є пов'язаною особою з іншим учасником торгів. Торги 2 відмінено відповідно до пункту 5 частини 1 статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» - допущення до оцінки менше двох тендерних пропозицій.

3.3. Торги 3 (UA-2018-02-14-003215-с)

- (17) Протягом лютого-березня Відділом освіти Калинівської міської ради проведено процедуру відкритих торгів UA-2018-02-14-003215-с щодо закупівлі: молоко коров'яче питне фасоване пастеризоване жирністю не менше ніж 2,6 % (ДК 021:2015: 15510000-6 — Молоко та вершки) (далі – Торги 3).
- (18) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2018-02-14-003215-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:00 год. 05 березня 2018 року.
- (19) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмету закупівлі, який оголошений Замовником, становить 500 040,00 грн.
- (20) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої пропозиції подали наступні учасники:
1. ФОП Ставнічук О.В. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2918706925).
 2. ТОВ «Вінпродтрейд» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34886897).
 3. ФОП Остапчук А.М. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2624316247).
 4. ФОП Ставнічук С.В. (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211).
 5. ПрАТ «Хмельницька маслосирбаза» (ідентифікаційний код юридичної особи - 00447729).
 6. ТОВ «АКРІС ЛОГІСТИК» (ідентифікаційний код юридичної особи - 36330737).

- (21) Відповідно до протоколу від 23.03.2018 року № 24 засідання тендерного комітету відділу освіти Калинівської міської ради Торги 3 відмінено у зв'язку з відхиленням всіх тендерних пропозицій.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (22) Проаналізувавши тендерні пропозиції ФОП Ставнічук С.В. та ФОП Ставнічук О.В. Відділення виявило наступні обставини, які свідчать, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі в Торгах 1, Торгах 2, Торгах 3 (далі – Торги).
- (23) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які доводять факт узгодженої поведінки між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

4.1. Відповідачі Торгів пов'язані між собою.

- (24) Відповідно до пункту 20 статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі» Учасники є пов'язаними особами, так як являються подружжям. На копіях паспортів кожного із учасників, сканкопії яких подані для участі в Торгах, є відмітка від 03.08.2002 р. про реєстрацію шлюбу між ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В.
- (25) Також, проаналізувавши протоколи засідань тендерного комітету Замовника в Торгах, встановлено, що пропозиції ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. були відхилені у зв'язку з пов'язаністю Відповідачів (чоловік та дружина).
- (26) Така пов'язаність Відповідачів передбачає спільність інтересів, у тому числі щодо умов ведення господарської діяльності, отримання прибутку, наявність умов для обміну інформацією між ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. щодо господарської та фінансової діяльності та свідчить, про те, що під час підготовки та участі вказаних суб'єктів господарювання у Торгах конкуренцію між Відповідачами було змінено на координацію.

4.2. Спільне місцезнаходження

- (27) Відповідно до Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, у період проведення Торгів, Відповідачі були зареєстровані як суб'єкти підприємницької діяльності за однією адресою: 22400, Вінницька обл., Калинівський район, м. Калинівка, вул. Комарова, 20, відповідно до відміток у паспортах проживають за цією адресою та вказують її у інформації про учасників та на бланках документів, які використовують при поданні тендерних пропозицій для участі в Торгах.
- (28) Отже, здійснення ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. господарської діяльності за однією адресою, свідчить про наявність умов для обміну інформацією, у тому числі під час підготовки та участі Відповідачів у Торгах.

4.3. Синхронність дій Відповідачів у часі

- (29) Відповідно до частини третьої статті 21 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення процедури відкритих торгів на веб-порталі Уповноваженого органу.
- (30) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів тендерні пропозиції мають право підготувати та подавати всі зацікавлені особи протягом 15 днів.
- (31) Замовником встановлено кінцеві строки подання тендерних пропозицій по Торгах – 16.00 05.03.2018. Завантаження документів для участі в Торгах здійснювалося Відповідачами в один і той же день 04.03.2018 з різницею у 23 та 24 хвилини:

Таблиця 1

№ Торгів	ФОП Ставнічук С.В.	ФОП Ставнічук О.В.	Кінцевий строк подання пропозиції	Різниця у часі

Торги 1	04.03.2018 о 16:55	04.03.2018 о 17:18	05.03.2018 о 16:00	23 хв.
Торги 2	04.03.2018 о 16:56	04.03.2018 о 17:19	05.03.2018 о 16:00	23 хв.
Торги 3	04.03.2018 о 16:55	04.03.2018 о 17:19	05.03.2018 о 16:00	24 хв.

- (32) Оскільки Відповідачі не були обмежені в часі щодо подання своїх тендерних пропозицій від дати опублікування оголошення до кінцевої дати подання пропозиції, завантаження ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. своїх пропозицій в Торгах майже в один час не може бути простим співпадінням.
- (33) Наведенні обставини свідчать про те, що під час підготовки пропозицій між Відповідачами відбувався обмін інформацією, що, у свою чергу, свідчить про спільну (узгоджену) поведінку під час підготовки документів та участі в Торгах.

4.4. Поведінка під час електронного аукціону.

- (34) 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.
- (35) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (36) 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.
- (37) Проаналізувавши проведені електронні аукціони (таблиця 2) встановлено, що Відповідачі здійснювали пониження ціни лише в Торгах, де крім них приймали участь інші суб'єкти господарювання.

Таблиця 2

Торги	Учасник	Первинна пропозиція, грн	Остаточна пропозиція, грн	Відсоток зниження пропозиції
1	ФОП Ставнічук О. В.	202 215,00	181 000,00	10,5
	ФОП Ставнічук С. В.	289 731,00	192 000,00	33,7
2	ФОП Ставнічук О. В.	512 742,25	512 742,25	0
	ФОП Ставнічук С. В.	546 125,40	546 125,40	0
3	ФОП Ставнічук О. В.	373 363,20	346 680,00	7
	ФОП Ставнічук С. В.	433 368,00	408 300,00	5,8

- (38) Відповідно до тендерної документації, єдиним 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.
- (39) 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.

- (40) Суб'єкти господарювання, які беруть участь у конкурсних засіданнях, є конкурентами, а отже, повинні змагатися між собою з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг у цій сфері та не вчиняти будь-яких дій, які можуть негативно вплинути на конкуренцію. Справжність змагання при проведенні конкурсних закупівель забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях. Забезпечити таку таємність можливо лише при умові, що учасники таких закупівель формують та подають свої пропозиції самостійно, незалежно від інших учасників. Відтак, тендерні пропозиції повинні містити конкурентні та заздалегідь невідомі іншим учасникам закупівлі умови.
- (41) Листами на вимоги (від 12.04.2019 № 52-02/755 – ФОП Ставнічук С.В., від 12.04.2019 № 52-02/754 – ФОП Ставнічук О.В.) Відповідачі повідомили Відділення, що розрахунок цін на товари у процедурах закупівель здійснювали самостійно без залучення сторонніх осіб.
- (42) Як вбачається з таблиці 2, Відповідачі здійснювали зниження ціни лише у тих торгах, в яких крім них приймали участь інші суб'єкти господарювання.
- (43) Слід відмітити, що у Торгах 1 та 3 суттєво знижував лише один Відповідач, а саме - ФОП Ставнічук О.В., тоді як у Торгах 2 зниження ціни не відбувалось взагалі.
- (44) Таким чином, така поведінка під час аукціону не може бути випадковим збігом обставин та підтверджує факт обізнаності щодо участі один одного у процедурі закупівлі та узгоджену поведінку Відповідачів.

4.5. Використання однієї і тієї ж IP-адреси

- (45) За інформацією, наданою ДП «Прозорро» листами від 22 серпня 2018 року №206/2397/03 (вх. № 1656 від 05.09.2018) та від 12 вересня 2019 року № 206/2537/03 (вх. № 52-01/1333 від 18.09.2019) встановлено, що ФОП Ставнічук С.В. та ФОП Ставнічук О.В. заходили в аукціони з однієї і тієї ж унікальної мережевої адреси вузла в комп'ютерній мережі, побудованої за протоколом IP (Internet Protocol address) (далі – IP-адреса), (таблиця 3):

Таблиця 3

Торги	Учасники	IP-адреса	Дата та час входу	Дія, яку було здійснено учасником
Торги 1 UA-2018-02-15-000631-с	ФОП Ставнічук С.В.	192.162.238.101	06.03.2018 10:52	Заходив в аукціон
	ФОП Ставнічук О.В.		06.03.2018 10:51	Заходив в аукціон
Торги 2 UA-2018-02-14-003164-с	ФОП Ставнічук С.В.	192.162.238.101	06.03.2018 11:40	Заходив в аукціон
	ФОП Ставнічук О.В.		06.03.2018 12:00	Заходив в аукціон
Торги 3 UA-2018-02-14-003215-с	ФОП Ставнічук С.В.	192.162.238.101	06.03.2018 11:40	Заходив в аукціон
	ФОП Ставнічук О.В.		06.03.2018 12:00	Заходив в аукціон

- (46) Відповідно до інформації, розміщеної на сайті 2ip (<https://2ip.ua/ua/services/information-service/whois>), провайдером IP-адреси 192.162.238.101 є приватне підприємство «ВінАстерікс» (далі – ПП «ВінАстерікс»).

- (47) ПП «ВінАстеріск» листом від 20.09.2018 № 80 (вх. № 52-01/1821 від 08.10.2018) на вимогу Відділення від 05.09.2018 № 52-02/1227 повідомило, що вказана IP адреса належить до динамічного пулу IP 192.162.232.0/21 AS2f228, вказані IP адреси використовуються для розподілу між всіма існуючими абонентами та не закріплені за жодним конкретним користувачем.
- (48) Також ПП «ВінАстеріск» зазначило, що не надає послуг доступу до мережі Інтернет Відповідачам.
- (49) Отже, IP-адреса 192.162.238.101 надається користувачам динамічно.
- (50) IP-адреса - це ідентифікатор (унікальний числовий номер) мережевого рівня, який використовується для адресації комп'ютерів чи пристроїв у мережах, які побудовані з використанням протоколу TCP/IP (Інтернет).
- (51) IP-адресу називають динамічною (непостійною, змінною), якщо вона надається автоматично при підключенні пристрою до мережі і використовується протягом обмеженого проміжку часу, зазначеного в службі, яка надала IP-адресу (DHCP).
- (52) Динамічна IP-адреса автоматично надається приєднаному пристрою і змінюється при кожному підключенні до мережі. У провайдерів, як правило, набір IP-адрес є обмеженим, тобто коли новий пристрій підключається до мережі, йому надається будь-яка вільна IP-адреса, а після відключення ця IP-адреса може бути надана іншому пристрою.
- (53) Крім того, Відповідачі листами (вх. № 52-01/655 та № 52-01/656 від 11.05.2019) повідомили Відділення, що для доступу до мережі Інтернет, в тому числі для участі в державних закупівлях могли використовуватися домашній комп'ютер так і комп'ютер ТОВ «АРХІМЕД».
- (54) Вищезазначене свідчить, що ФОП Ставнічук С.В. і ФОП Ставнічук О.В. при проведенні вказаної операції використовували один комп'ютерний пристрій або вони здійснювались однією людиною, що підтверджує погоджену поведінку Відповідачів під час підготовки та участі у Торгах.

4.6. Схожість в оформленні документів

- (55) Згідно з частиною першою статтею 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) критеріям, вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних 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.
- (56) Відповідно до пункту 4 частини першої статті 30 Закону Замовник відхиляє тендерну пропозицію в разі, якщо тендерна пропозиція не відповідає умовам тендерної документації.
- (57) На виконання вимог Тендерної документації та для участі в Торгах, Відповідачами завантажені документи які мають спільні особливості в оформленні, виконані в однаковому стилі, порядку розміщення тексту та реквізитів, орфографічних та розділових знаків, одним шрифтом, оформлення яких не встановлено Замовником («інформація про учасника», «довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази», «перелік працівників відповідної кваліфікації», «довідка про відповідність товарів та умов...», «довідка про невизнання банкрутом», «довідка про наявність документів, дозволів та матеріально-технічної бази», «повідомлення про непритягнення до відповідальності за вчинення у сфері державних закупівель

корупційного правопорушення», «повідомлення про відсутність заборгованості зі сплати податків і зборів, обов'язкових платежів», «повідомлення про відсутність інформації, передбаченої пунктом 9 частини другої статті 9 Закону України «Про державну реєстрацію юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань», «довідки про кримінальну відповідальність», «довідки про захист економічної конкуренції», «довідка про відсутність довіреності на представника учасника»).

- (58) Кожен із Відповідачів для участі в Торгах подавав документи, згруповані у 5 файлів з однаковими назвами: Комплект документів 1.pdf, Комплект документів 2.pdf, Комплект документів 3.pdf, Комплект документів 4.pdf, Комплект документів 5.pdf;
- (59) Для участі в Торгах Відповідачі подали форми «ТЕНДЕРНА ПРОПОЗИЦІЯ», за результатами порівняння яких Відділення встановило, що вони є схожими в оформленні та мають однакові помилки, зокрема в реквізитах бланку що містить інформацію про Учасників та тексті Тендерної пропозиції:
- після індексу не стоїть кома;
 - після слова «область, ,» стоїть дві коми;
 - після коми яка стоїть після слова «Комарова,буд.20» не поставлено пробіл;
 - адреса учасника зазначена в Тендерній пропозиції прописана без пробілів, «Адреса (юридична і фактична)22400,Вінницька обл.,м.Калинівка,вул.Комарова,20
- (60) Вказані однакові особливості оформлення документів та ідентичні помилки в реквізитах бланку та тексті Тендерної пропозиції, свідчить про те, що ці документи готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між Відповідачами при підготовці документів для участі у Торгах 1-3.

4.7. Спільна матеріально-технічна база.

- (61) Відділенням, проаналізувавши документацію подану Відповідачами для участі в Торгах встановлено, що ФОП Ставнічук С.В та ФОП Ставнічук О.В. подали копію технічного паспорту на автомобіль «VOLKSWAGEN TRANSPORTER» державний номер [REDACTED], власником якого є Ставнічук Сергій Васильович, копію санітарного паспорту на вказаний автомобіль, де власником та шофером – експедитером вказано Ставнічука Сергія Васильовича, копію договору № 1423 від 01.03.2018 на надання послуг з дератизації та дезинсекції, виконаних на замовлення ФОП Ставнічук С.В та копію акту про надання цих послуг.
- (62) Для участі у Торгах, ФОП Ставнічук О.В. надала копію нотаріальної довіреності на використання та експлуатацію автомобіля «VOLKSWAGEN TRANSPORTER» державний номер [REDACTED]. Довіреність видана 09.10.2017 року та дійсна до 09.10.2022 року.
- (63) Отже, у період проведення Торгів, Відповідачі спільно використовують один автомобіль, який в свою чергу належить одному із членів сім'ї, а саме - Ставнічуку Сергію Васильовичу.
- (64) Таким чином, вищезазначене свідчить про спільне здійснення господарської діяльності ФОП Ставнічук С.В. і ФОП Ставнічук О.В. та як наслідок узгоджену поведінку під час підготовки та проведення Торгів.

4.8. Завантаження довідок одних виробників

- (65) Для участі в Торгах-2 Учасники подали декларації на хлібобулочні вироби одного і того ж виробника – ТОВ «Вінницямлин». Декларація, подана ФОП Ставнічук С.В., датована 16.02.2018 № 307, декларація, подана ФОП Ставнічук О.В., датована 28.12.2017 № 257.
- (66) Для участі в Торгах 3 Відповідачі подали одні й ті ж сканкопії документів: посвідчення про якість виробника молока від 24.01.2018 № 513 ТОВ

«Радивилівмолоко» та листа Держпродспоживслужби України від 21.02.2017 № 602-111-15/2988

- (67) Таким чином, вищезазначене свідчить про спільне здійснення господарської діяльності ФОП Ставнічук С.В. і ФОП Ставнічук О.В. та як наслідок узгоджену поведінку під час підготовки та проведення Торгів.

4.9. Використання одного і того ж номеру телефону

- (68) Відповідачі використовують для зв'язку крім індивідуальних мобільних номерів телефонів один і той же номер стаціонарного телефону: ██████████, який вказують, як контактний телефон в інформації про учасників та на бланках, які використовують для подачі інформації для участі в Торгах.
- (69) Згідно з листом ПАТ «Укртелеком» № 3635-вих-80Д731-80Д922-2020 (вх. №72-01/137кі від 27.07.2020), номер телефону: ██████████ було встановлено за адресою: Вінницька обл., м. Калинівка, вул. Коцюбинського, буд. 71а.
- (70) З 23.07.2007 по 23.01.2019, зазначений номер телефону було присвоєно фізичній особі – підприємцю Ставнічуку Сергію Васильовичу.
- (71) Отже, використання у господарській діяльності одного з Відповідачів телефону конкурента у Торгах, свідчить про спільне здійснення Відповідачами господарської діяльності, доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними під час підготовки та подання тендерних пропозицій для участі в Торгах.

4.10. Однакові властивості електронних файлів Відповідачів

- (72) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що файли Відповідачів створенні з використанням одного програмного забезпечення (Таблиця 3)

Таблиця 3

№ п/п	Учасник	Назва файлу	Особливості файлів
			Версія PDF
Т	ФОП Ставнічук С.В.	Комплект документів 1	1.7 (Acrobat 8.x)
	ФОП Ставнічук О.В.	Комплект документів 1	1.7 (Acrobat 8.x)
О	ФОП Ставнічук С.В.	Комплект документів 2	1.7 (Acrobat 8.x)
	ФОП Ставнічук О.В.	Комплект документів 2	1.7 (Acrobat 8.x)
Р	ФОП Ставнічук С.В.	Комплект документів 3	1.7 (Acrobat 8.x)
	ФОП Ставнічук О.В.	Комплект документів 3	1.7 (Acrobat 8.x)
Г	ФОП Ставнічук С.В.	Комплект документів 4	1.7 (Acrobat 8.x)
	ФОП Ставнічук О.В.	Комплект документів 4	1.7 (Acrobat 8.x)
И	ФОП Ставнічук С.В.	Комплект документів 5	1.7 (Acrobat 8.x)
	ФОП Ставнічук О.В.	Комплект документів 5	1.7 (Acrobat 8.x)
1	ФОП Ставнічук С.В.	Комплект документів 5	1.7 (Acrobat 8.x)
	ФОП Ставнічук О.В.	Комплект документів 5	1.7 (Acrobat 8.x)
-	ФОП Ставнічук С.В.	Комплект документів 5	1.7 (Acrobat 8.x)
	ФОП Ставнічук О.В.	Комплект документів 5	1.7 (Acrobat 8.x)
3	ФОП Ставнічук С.В.	Комплект документів 5	1.7 (Acrobat 8.x)
	ФОП Ставнічук О.В.	Комплект документів 5	1.7 (Acrobat 8.x)

- (73) Властивості файлів є унікальними вхідними даними про електронний документ та відрізняються залежно від автора файлу, обладнання, яке використовується для

виготовлення скан-копій документів, програмних засобів, що використовуються для конвертації цих документів у формат «PDF», та інших параметрів.

- (74) Отже, подання ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. у складі тендерних пропозицій у Торгах електронних файлів з однаковими параметрами: відсутність інформації щодо виробника та дати створення, але з однаковою версією PDF, може свідчити про те, що файли (документи тендерної пропозиції) створенні з використанням одного комп'ютерного обладнання (програмного забезпечення) та про спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

5. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (75) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (76) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» конкуренція – це змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.
- (77) Відповідно до статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» узгодженими діями є укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, прийняття об'єднанням рішень у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.
- (78) 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).
- (79) 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).
- (80) 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.
- (81) 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.
- (82) 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.
- (83) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: пов'язаність Відповідачів між собою, спільне місцезнаходження, синхронність дій Відповідачів у часі, поведінка під час електронного аукціону, використання однієї і тієї ж IP-адреси, схожість в оформленні документів, спільна матеріально-технічна база, завантаження довідок одних виробників, використання одного і того ж номеру телефону, однакові властивості електронних файлів Відповідачів, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про

узгодження (координацію) ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.

- (84) З огляду на вищезазначене, ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В. під час підготовки документації для участі у тендерах (торгах) UA-2018-02-15-000631-с щодо закупівлі: Масло вершкове (ДК 021:2015: 15530000-2 — Вершкове масло), які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської міської ради; UA-2018-02-14-003164-с щодо закупівлі: Хліб житньо-пшеничний, Хліб пшеничний, Батон, Булка (ДК 021:2015: 15810000-9 — Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби), які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської міської ради; UA-2018-02-14-003215-с щодо закупівлі: Молоко коров'яче питне фасоване пастеризоване жирністю не менше ніж 2,6 % (ДК 021:2015: 15510000-6 — Молоко та вершки) які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської 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».
- (85) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.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.
- (86) 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.

6. Остаточні висновки.

- (87) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Учасників не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В., які полягали у: пов'язаності відповідачів між собою, спільному місцезнаходженні, синхронності дій Відповідачів у часі, поведінці під час електронного аукціону, використанні однієї і тієї ж IP-адреси, схожості в оформленні документів, спільній матеріально-технічній базі, завантаженні довідок одних виробників, використанні одного і того ж номеру телефону, однакових властивостей електронних файлів Відповідачів, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2018-02-15-000631-с щодо закупівлі: Масло вершкове (ДК 021:2015: 15530000-2 — Вершкове масло), які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської міської ради; UA-2018-02-14-003164-с щодо закупівлі: Хліб житньо-пшеничний, Хліб пшеничний, Батон, Булка (ДК 021:2015: 15810000-9 — Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби), які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської міської ради; UA-2018-02-14-003215-с щодо закупівлі: Молоко коров'яче питне фасоване пастеризоване жирністю не менше ніж 2,6 % (ДК 021:2015: 15510000-6 — Молоко та вершки) які проводились протягом лютого-березня 2018 року Відділом освіти Калинівської міської ради та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (88) 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.

- (89) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (90) Згідно з пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (91) Отже, вищезазначені дії ФОП Ставнічук О.В. та ФОП Ставнічук С.В., які полягають в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2018-02-15-000631-с; UA-2018-02-14-003164-с; UA-2018-02-14-003215-с 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, шляхом спотворення результатів торгів.

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

ПРОПОНУЄМО:

1. Визнати, що фізична особа – підприємець Ставнічук Оксана Вікторівна (реєстраційний номер облікової картки платника податків – 2918706925) та фізична особа – підприємець Ставнічук Сергій Васильович (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211), вчинили порушення, що передбачено передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю - Масла вершкового, проведених Відділом освіти Калинівської міської ради (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-02-15-000631-с).
2. За вчинення порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
 - 2.1 фізичну особу - підприємця Ставнічук Оксану Вікторівну (реєстраційний номер облікової картки платника податків – 2918706925) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
 - 2.2 фізичну особу – підприємця Ставнічук Сергія Васильовича (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
3. Визнати, що фізична особа – підприємець Ставнічук Оксана Вікторівна (реєстраційний номер облікової картки платника податків – 2918706925) та фізична особа – підприємець Ставнічук Сергій Васильович (реєстраційний номер облікової

картки платника податків - 2748400211), вчинили порушення, що передбачено передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю – Хліб житньо-пшеничний, Хліб пшеничний, Батон, Булка (Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби), проведених Відділом освіти Калинівської міської ради (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-02-14-003164-с).

4. За вчинення порушення, зазначене у пункті 3 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
 - 4.1 фізичну особу - підприємця Ставнічук Оксану Вікторівну (реєстраційний номер облікової картки платника податків – 2918706925) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
 - 4.2 фізичну особу – підприємця Ставнічук Сергія Васильовича (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
5. Визнати, що фізична особа – підприємець Ставнічук Оксана Вікторівна (реєстраційний номер облікової картки платника податків – 2918706925) та фізична особа – підприємець Ставнічук Сергій Васильович (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211), вчинили порушення, що передбачено передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю – Молоко коров'яче питне фасоване пастеризоване жирністю не менше ніж 2,6 % (Молоко та вершки), проведених Відділом освіти Калинівської міської ради (ідентифікатор закупівлі в системі «ProZorro» UA-2018-02-14-003215-с).
6. За вчинення порушення, зазначене у пункті 5 резолютивної частини цього подання відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладити штраф на:
 - 6.1 фізичну особу - підприємця Ставнічук Оксану Вікторівну (реєстраційний номер облікової картки платника податків – 2918706925) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.
 - 6.2 фізичну особу – підприємця Ставнічук Сергія Васильовича (реєстраційний номер облікової картки платника податків - 2748400211) у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік.

Головний спеціаліст 2 ВДР

Олександр МІРОШНІЧЕНКО

ПОГОДЖЕНО:

Заступник голови Відділення

Віталій ЛУЦЮК

Начальник
юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА