



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ПІВДЕННО-ЗАХІДНЕ МІЖОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО КОМІТЕТУ УКРАЇНИ**

**ВИТЯГ З РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

8 жовтня 2021 року

Хмельницький

№ 72/50 -р/к

справа № 72/21-21

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович (ідентифікаційний код – 2922811651) та фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович (ідентифікаційний код – 1944816611) взяли участь у відкритих торгах:

- UA-2020-06-16-005185-с щодо закупівлі товару: «електричні побутові прилади (електричні плити, блендери, міксери, сушарки для рук, кухонні комбайни, машини для заварювання (електрокип'ятильник), теплова вітрина), 14 найменувань, ДК 021:2015: 39710000-2;
- UA-2020-06-16-005284-с щодо закупівлі товару: «витяжні зонти та витяжні системи», 13 найменувань, ДК 021:2015:425200007;
- UA-2020-06-16-0005130-с щодо закупівлі товару: «не побутові посудомийні машини», 4 найменування, ДК 021:2015: 42950000-0;
- UA-2020-06-23-008483-а щодо закупівлі товару: «холодильне та морозильне обладнання», 10 найменувань, ДК 021:2015: 42510000-4;
- UA-2020-07-07-003914-с щодо закупівлі товару: «приладдя харчоблоків для закладів освіти», 55 найменувань, ДК 021:2015: 42950000-0;
- UA-2020-07-07-004362-с щодо закупівлі товару: «обладнання для харчоблоків різного призначення», 14 найменувань, ДК 021:2015: 42210000-1,

які проводились комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області» (ідентифікаційний код юридичної особи – 43045673).

Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) було встановлено, що фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович (далі ФОП Федак С.М.) та фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович (далі ФОП Мухін С.О.) узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що, зокрема, підтверджується: використанням однієї ІР-адреси, одного авторизованого майданчика, синхронністю дій Відповідачів, поданням не повного пакету документів переможцем аукціонів, наявністю схожостей у тендерних документах, пов'язаністю Відповідачів із одним суб'єктом господарювання, тощо.

За результатами розгляду справи № 72/21-21 такі дії ФОП Федака С. М. та ФОП Мухіна С.О. визнано антиконкурентними узгодженими діями, які стосуються спотворення

результатів торгів, що є порушенням пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафні санкції:

- ФОП Федак С.М. - 408 000 (чотириста вісім тисяч) гривень;
- ФОП Мухін С.О. - 408 000 (чотириста вісім тисяч) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», притягнення відповідачів до відповідальності за зазначене порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах публічних закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років.

Адміністративна колегія Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі - адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи №72/21-21 про порушення ФОП Федаком С. М. та ФОП Мухінін С.О. законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та подання з попередніми висновками у справі №72/21-21 від 23 вересня 2021 року № 72-03/143-п Відділу досліджень та розслідувань в Тернопільській області Відділення

ВСТАНОВИЛА

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Відділення розглянуто лист управління Служби безпеки України в Тернопільській області від 28.08.2020 №69/8-2090 та проведено дослідження щодо наявності ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції у діях ФОП Федака С.М. (ідентифікаційний код – 2922811651) та ФОП Мухіна С.О. (ідентифікаційний код – 1944816611) під час їх участі у торгах.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 19 березня 2021 року №72/22-рп/к розпочато розгляд справи відносно фізичної особи-підприємця Федака С.М. (ідентифікаційний код – 2922811651) та фізичної особи-підприємця Мухіна С.О. (ідентифікаційний код – 1944816611) за дії, які полягали в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих електронних торгах:
 - UA-2020-06-16-005185-с щодо закупівлі товару: «електричні побутові прилади (електричні плити, блендери, міксери, сушарки для рук, кухонні комбайни, машини для заварювання (електрокип'ятильник), теплова вітрина), 14 найменувань, ДК 021:2015: 39710000-2;
 - UA-2020-06-16-005284-с щодо закупівлі товару: «витяжні зонти та витяжні системи», 13 найменувань, ДК 021:2015:425200007;
 - UA-2020-06-16-0005130-с щодо закупівлі товару: «не побутові посудомийні машини», 4 найменування, ДК 021:2015: 42950000-0;
 - UA-2020-06-23-008483-а щодо закупівлі товару: «холодильне та морозильне обладнання», 10 найменувань, ДК 021:2015: 42510000-4;
 - UA-2020-07-07-003914-с щодо закупівлі товару: «приладдя харчоблоків для закладів освіти», 55 найменувань, ДК 021:2015: 42950000-0;
 - UA-2020-07-07-004362-с щодо закупівлі товару: «обладнання для харчоблоків різного призначення», 14 найменувань, ДК 021:2015: 42210000-1,
 які проводились комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області» (ідентифікаційний код юридичної особи – 43045673) (надалі Замовник), 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) Листом від 24.09.2021 №72-02/4093 ФОП Мухіну С.О. було направлено витяг з подання з попередніми висновками у справі № 72/21-21 від 23 вересня 2021 року № 72-03/143п та запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.
- (4) Листом від 24.09.2021 №72-02/4094 ФОП Федаку С.М. було направлено витяг з подання з попередніми висновками у справі № 72/21-21 від 23 вересня 2021 року № 72-03/143п та запрошення на засідання адміністративної колегії Відділення.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
- **фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович** (вул. Дорошенка, 1А/18, м. Тернопіль, 46011, ідентифікаційний код - 2922811651) (далі ФОП Федак С.М.). Згідно з відомостями Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Федака С.М. є інші види роздрібною торгівлі поза магазинами (КВЕД – 47.99);
 - **фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович** (проспект С.Бандери, 84/89, м. Тернопіль, 46013, ідентифікаційний код - 1944816611) (далі ФОП Мухін С.О.). Згідно з відомостями Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності є роздрібна торгівля, що здійснюється фірмами поштового замовлення або через мережу Інтернет (КВЕД – 47.91).
- (6) ФОП Федак С.М. та ФОП Мухін С.О. є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (далі разом – Відповідачі).

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

3.1. Торги 1 (UA-2020-06-16-005185-с)

- (7) 16 червня 2020 року Замовником оголошено про проведення процедури відкритих торгів UA-2020-06-16-005185-с щодо закупівлі товару: «Електричні побутові прилади (електричні плити, блендери, міксери, сушарки для рук, кухонні комбайни, машини для заварювання (електрокип'ятильник), теплова вітрина), 14 найменувань, ДК 021:2015:39710000-2 (надалі - Торги 1).
- (8) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих Торгів 1 кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 11:01 год. 2 липня 2020 року.
- (9) Очікувана вартість предмету закупівлі становить 1 198 358,00 UAH з ПДВ.
- (10) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 1 свої пропозиції подали два учасники:

Учасники	Ідентифікаційний код	Первинна цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ФОП Мухін С.О.	1944816611	1 079 100,00	1 073 108,00
ФОП Федак С.М.	2922811651	1 195 536,00	1 195 536,00

- (11) Згідно з Повідомленням про намір укласти договір на закупівлю від 07.07.2020, переможцем Торгів 1 став ФОП Федак С.М. з яким Замовником укладено договір №2 від 20.07.2020 на суму 1 195 536, 00 грн без ПДВ.

3.2. Торги 2 (UA-2020-06-16-005284-с)

- (12) 16 червня 2020 року Замовником оголошено про проведення процедури відкритих торгів UA-2020-06-16-005284-с щодо закупівлі товару: «Витяжні зонти та витяжні системи», 13 найменувань, ДК 021:2015:425200007 (надалі - Торги 2).

- (13) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих Торгів 2 кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 11:30 год. 2 липня 2020 року.
- (14) Очікувана вартість предмету закупівлі становить 621 645,00 УАН з ПДВ.
- (15) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 2 свої пропозиції подали два учасники:

Учасники	Ідентифікаційний код	Первинна цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ФОП Мухін С.О.	1944816611	601 120,00	598 011,00
ФОП Федак С.М.	2922811651	608 831,90	608 831,90

- (16) Згідно з Повідомленням про намір укласти договір на закупівлю від 07.07.2020, переможцем Торгів 2 став ФОП Федак С.М. з яким Замовником укладено договір №3 від 20.07.2020 на суму 608 831, 90 грн без ПДВ.

3.3. Торги 3 (UA-2020-06-16-0005130-с)

- (17) 16 червня 2020 року Замовником оголошено про проведення процедури відкритих торгів UA-2020-06-16-0005130-с щодо закупівлі товару: «Не побутові посудомийні машини», 4 найменування, ДК 021:2015: 42950000-0 (надалі - Торги 3).
- (18) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2020-06-16-0005130-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 10:34 год. 2 липня 2020 року.
- (19) Очікувана вартість предмету закупівлі становить 1 294 900,00 УАН з ПДВ.
- (20) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 3 свої пропозиції подали два учасники:

Учасники	Ідентифікаційний код	Первинна цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ФОП Мухін С.О.	1944816611	1 290 791,60	1 290 791,60
ФОП Федак С.М.	2922811651	1 163 590,00	1 157 115,50

- (21) Згідно з Повідомленням про намір укласти договір на закупівлю від 07.07.2020, переможцем Торгів 3 став ФОП Мухін С.О. з яким Замовником укладено договір №1 від 20.07.2020 на суму 1 290 791, 60 грн без ПДВ.

3.4. Торги 4 (UA-2020-06-23-008483-а)

- (22) 23 червня 2020 року Замовником оголошено про проведення процедури відкритих торгів UA-2020-06-23-008483-а щодо закупівлі товару: «Холодильне та морозильне обладнання», 10 найменувань, ДК 021:2015: 42510000-4 (надалі - Торги 4).
- (23) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2020-06-23-008483-а кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:00 год. 9 липня 2020 року.
- (24) Очікувана вартість предмету закупівлі становить 2 641 990,00 УАН з ПДВ.
- (25) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 4 свої пропозиції подали два учасники:

Учасники	Ідентифікаційний код	Первинна цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ФОП Мухін С.О.	1944816611	2 068 968,00	2 068 968,00
ФОП Федак С.М.	2922811651	2 595 000,00	2 067 000,00

- (26) Пропозицію ФОП Федака С.М. відхилено (протокол відхилення від 13.07.2020) на підставі пункту 1 частини 1 статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі»,

оскільки учасник не надав забезпечення тендерної пропозиції, як вимагалось тендерною документацією.

- (27) Пропозицію ФОП Мухіна С.О. відхилено (протокол відхилення від 14.07.2020) на підставі пункту 2 частини 1 статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі», оскільки тендерна пропозиція учасника не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.

3.5. Торги 5 (UA-2020-07-07-003914-с)

- (28) 7 липня 2020 року Замовником оголошено про проведення процедури відкритих торгів UA-2020-07-07-003914-с щодо закупівлі товару: «Приладдя харчоблоків для закладів освіти», 55 найменувань, ДК 021:2015: 42950000-0 (надалі - Торги 5).
- (29) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2020-07-07-003914-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 15:41 год. 23 липня 2020 року.
- (30) Очікувана вартість предмету закупівлі становить 1 348 836,00 УАН з ПДВ.
- (31) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 5 свої пропозиції подали два учасники:

Учасники	Ідентифікаційний код	Первинна цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ФОП Мухін С.О.	1944816611	1 348 836,00	1 327 500,00
ФОП Федак С.М.	2922811651	1 328 897,00	1 328 897,00

- (32) Згідно з Повідомленням про намір укласти договір на закупівлю від 30.07.2020, переможцем Торгів 5 став ФОП Федак С.М.. з яким Замовником укладено договір №5 від 01.09.2020 на суму 1 328 897, 00 грн без ПДВ.

3.6. Торги 6 (UA-2020-07-07-004362-с)

- (33) 7 липня 2020 року Замовником оголошено про проведення процедури відкритих торгів UA-2020-07-07-004362-с щодо закупівлі товару: «Обладнання для харчоблоків різного призначення», 14 найменувань, ДК 021:2015: 42210000-1 (надалі - Торги 6).
- (34) Згідно з Оголошенням про проведення відкритих торгів UA-2020-07-07-004362-с кінцевий строк подання тендерних пропозицій був встановлений до 16:10 год. 23 липня 2020 року.
- (35) Очікувана вартість предмету закупівлі становить 1 827 807,00 УАН з ПДВ.
- (36) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах 6 свої пропозиції подали два учасники:

Учасники	Ідентифікаційний код	Первинна цінова пропозиція	Остаточна цінова пропозиція
ФОП Мухін С.О.	1944816611	1 820 409,00	1 820 409,00
ФОП Федак С.М.	2922811651	1 827 000,00	1 795 000,00

- (37) Згідно з Повідомленням про намір укласти договір на закупівлю від 30.07.2020, переможцем Торгів 6 став ФОП Мухін С.О. з яким Замовником укладено договір №6 від 14.08.2020 на суму 1 820 409, 00 грн без ПДВ.

- (38) Торги 1, Торги 2, Торги 3, Торги 4, Торги 5, Торги 6 – разом Торги.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (39) Проаналізувавши тендерні пропозиції ФОП Федака С.М. та ФОП Мухіна С.О. Відділенням були виявлені обставини, які свідчать про те, що Відповідачі узгоджували свої дії під час підготовки та участі в Торгах.
- (40) Зазначене підтверджується наступними, встановленими під час дослідження обставинами, які вказують на узгоджену поведінку між Відповідачами на різних стадіях підготовки до участі в Торгах.

4.1. Спільна підготовка до участі в Торгах

(а) використання одного електронного майданчика.

- (41) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель.
- (42) Доступ до системи ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому Учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (43) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (44) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (45) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» (лист від 03.08.2020 № 206/01/1863/03), Відділенням встановлено, що Відповідачі свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА».
- (46) Слід відмітити, що на сайті ProZorro розміщена інформація про функціонування та здійснення діяльності з розміщення інформації в системі ProZorro більше 10 електронних майданчиків.
- (47) Отже, погоджену поведінку ФОП Федака С.М. та ФОП Мухіна С.О. підтверджують дії щодо обрання одного і того ж електронного майданчика ТОВ «Закупки.Пром.УА».

(б) використання однієї IP-адреси

- (48) За інформацією наданою ТОВ «Закупки.пром.УА» (листи від 07.09.2020 №1205/09 та від 09.09.2020 №1217/09) Відповідачі реєструвалися на сайті майданчика з однієї IP-адреси (таблиця 1)

Таблиця 1

№ п /п	Найменування учасника	IP-адреса з якої здійснено реєстрацію на сайті	Дата реєстрації на сайті
1.	ФОП Федак С.М.	193.169.81.78	30.06.2020
2.	ФОП Мухін С.О.	193.169.81.78	15.05.2020

- (49) За даними сайту <https://2ip.ua/ua/> IP-адреса **193.169.81.78** належать Інтернет провайдеру TerNet.
- (50) За інформацією Інтернет провайдера TerNet ФОП Суконніка М.В. (лист від 15.10.2020 №15/1) IP - адреса **193.169.81.78** закріплена за абонентом Мухіним Максимом Сергійовичем. Адреса надання послуги: м. Тернопіль, вул. Тарнавського, 19. IP-адреса є статичною, а співпраця з фізичними особами здійснюється на основі публічної оферти, без угод в паперовому форматі.
- (51) Згідно з інформацією, наданою Відділом державної реєстрації актів цивільного стану у Тернопільській області листом від 17.02.2021 №139/06.3-01-09.6, Мухін Максим Сергійович є сином Мухіна Сергія Олексійовича.
- (52) Листом від 10.11.2020 №20.1.0.0/7-201028/1806 АТ КБ «Приватбанк» (інформація позначена банком, як банківська таємниця) надав інформацію, що [REDACTED]

(53) Крім того, за інформацією АТ КБ «Приватбанк»,

Відповідач	Торги 1 період проведення 16.06 – 20.07	Торги 2 період проведення 16.06 – 20.07	Торги 3 період проведення 16.06 – 20.07	Торги 4 період проведення 23.06 – 25.07	Торги 5 період проведення 07.07 – 30.07	Торги 6 період проведення 07.07 – 30.07
	ФОП Федак С.М.	■	■	■	■	■
ФОП Мухін С.О.	■	■	■	■	■	■

- (54) Слід зазначити, що з IP-адреси **193.169.81.78**, згідно з інформацією наданою ТОВ «Кепрейт Партнерс» (лист від 10.02.2021 №out/9), не одноразово здійснювався вхід у поштову електронну скриньку polusclimat@i.ua, яка належить ФОП Федаку С.М., оскільки вказана ним в контактних даних при реєстрації на майданчику ТОВ «Закупки.Пром.Уа».
- (55) Отже, в період участі у Торгах, Відповідачі спільно користувались IP-адресою, яка належить сину ФОП Мухіна С.О.
- (56) 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).
- (57) Таким чином, Відповідачі використовували одне обладнання (комп'ютер чи пристрої у мережах) для входу в Інтернет, зокрема при реєстрації на сайті майданчика, а також для входу до електронного кабінету для здійснення банківських операцій, що свідчить про те, що у період підготовки та участі у Торгах Відповідачі діяли спільно та були обізнані, зокрема, і про участь один одного у Торгах.

4.2. Синхронність дій у часі

- (58) 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.
- (59) Таким чином, під час проведення процедури відкритих торгів всі зацікавлені особи мають право підготувати та подавати тендерні пропозиції протягом 15 днів.
- (60) В ході аналізу Реєстрів отриманих тендерних пропозицій Відділенням встановлено, що свої тендерні пропозиції для участі у Торгах 2, Торгах 4, Торгах 5 та Торгах 6 ФОП Федак С.М. та ФОП Мухін С.О. подавали в один день (таблиця 3).

Таблиця 3

№ п /п	Найменування учасника	Код згідно з ЄДРПОУ учасника	Дата	Час подання тендерних пропозицій
Торги 2				
1.	ФОП Федак С.М.	2922811651	02.07.2020	10:22
2.	ФОП Мухін С.О.	1944816611	02.07.2020	09:46
Торги 4				
1.	ФОП Мухін С.О.	1944816611	09.07.2020	15:47
2.	ФОП Федак С.М.	2922811651	09.07.2020	10:46
Торги 5				

1.	ФОП Федак С.М.	2922811651	23.07.2020	11:35
2.	ФОП Мухін С.О.	1944816611	23.07.2020	11:21
Торги 6				
1.	ФОП Мухін С.О.	1944816611	23.07.2020	11:17
2.	ФОП Федак С.М.	2922811651	23.07.2020	11:41

- (61) За даними системи електронних закупівель «Prozorro» та відповідно до інформації наданої ДП «Прозорро» (лист від 03.08.2020 № 206/01/1863/03) встановлено, що Відповідачі заходили в систему для участі в аукціоні по кожній з процедур, за винятком Торгів 2, практично в один час, задовго до початку аукціону (таблиця 4).

Таблиця 4

Торги 1 3 липня 2020 року період проведення аукціону з 13:07 до 13:28			
ФОП Мухін С.О.	10:00	ФОП Федак С.М.	10:04
Торги 3 3 липня 2020 року період проведення аукціону з 12:31 до 12:52			
ФОП Мухін С.О.	09:24	ФОП Федак С.М.	09:25
Торги 4 10 липня 2020 року період проведення аукціону з 13:39 до 14:00			
ФОП Мухін С.О.	10:30	ФОП Федак С.М.	10:43
Торги 5 24 липня 2020 року період проведення аукціону з 11:01 до 11:22			
ФОП Мухін С.О.	07:55	ФОП Федак С.М.	07:56
Торги 6 24 липня 2020 року період проведення аукціону з 14:03 до 14:24			
ФОП Мухін С.О.	10:56	ФОП Федак С.М.	11:03

- (62) Крім того, ФОП Мухін С.О. та ФОП Федак С.М. в один день 30.06.2020 здійснили оплату за доступ до онлайн-сервісу zakupki.prom.ua (ФОП Мухін С.О. – платіжне доручення №79, ФОП Федак С.М. – платіжне доручення №62).
- (63) Отже, про обізнаність стосовно спільної участі ФОП Федака С.М. та ФОП Мухіна С.О. у Торгах підтверджує синхронність дій у часі, яка не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки на Торги 2, Торги 4, Торги 5 та Торги 6 свої тендерні пропозиції Відповідачі подали в один день, а для участі в аукціонах заходили в систему майже одночасно, з різницею в декілька хвилин, але завчасно близько за 3 год. до початку аукціонів, а також в один день здійснили оплату майданчику з метою подання своїх тендерних пропозицій.

4.3. Особливості подання тендерних пропозицій учасниками

4.3.1. Подання Відповідачами не повного пакету документів

- (64) Згідно з частиною першою 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) критеріям, вимогам,

визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.

- (65) Додатком 2 до тендерної документації Замовника по кожних торгах, вимагалось надання учасниками інформації про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, а також відповідну технічну специфікацію (у разі потреби (плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі), а саме:
- сертифікат відповідності на товар (для продукції, яка віднесена до Переліку продукції, що підлягає обов'язковій сертифікації в Україні) або пояснення про те, що продукція не підлягає обов'язковій сертифікації.
 - висновки державної санітарно-епідеміологічної експертизи на товар;
 - авторизаційний лист від виробника товару, або офіційного представника товаровиробника, якщо товар виробляється не на території України, про можливість поставки товару в необхідній кількості, якості та у встановлені терміни оголошенням про проведення закупівлі з посиланням на номер оголошення та замовника торгів, та про повноваження щодо продажу та технічної підтримки.
 - документ, який повинен подати учасник для підтвердження того, що технічні, якісні характеристики предмета закупівлі передбачають необхідність застосування заходів із захисту довкілля (складений в довільній формі за підписом уповноваженої посадової особи учасника);
 - інформація про відповідність запропонованого предмету закупівлі вимогам документації повинна бути підтверджена таблицею відповідності запропонованого учасником товару, вимогам документації, яка повинна містити: всі вимоги замовника, детальний опис, назву та технічні характеристики запропонованого учасником товару, фотографію виробу, з обов'язковим зазначенням країни походження, торгової марки та найменування виробника, а також висновок щодо відповідності вимогам замовника чи відхиленню від них (по кожному найменуванню товарів, які пропонуються до постачання);
 - довідка в довільній формі про джерело походження товару.
- (66) У всіх Торгах Замовником вимагалось також надання учасниками забезпечення тендерної пропозиції у формі **електронної банківської гарантії** (оформленої відповідно до вимог постанови Правління Національного банку України від 15.12.2004 № 639), із зобов'язанням банку у разі виникнення обставин, передбачених підпунктом 3.2. пункту 3 цього ж розділу Тендерної документації, відшкодувати на рахунок Замовника кошти у сумі забезпечення тендерної пропозиції.
- (67) Однак, в ході аналізу документів наданих Відповідачами виявлено, що учасник, який за результатами аукціону запропонував найнижчу ціну, не був визнаний переможцем, оскільки не надавав вищезазначених документів, які вимагались Замовником.
- (68) Так, ФОП Федак С.М. (переможець у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 5) не надав документів щодо технічної специфікації по предмету закупівлі та банківської гарантії на Торги 3, Торги 4 та Торги 6.
- (69) ФОП Мухін С.О. (переможець у Торгах 3, Торгах 4 та Торгах 6) не надав документів щодо технічної специфікації по предмету закупівлі та банківської гарантії відповідно на Торги 1, Торги 2, Торги 5.
- (70) Крім того, на Торги 1 та Торги 2 ФОП Мухін С.О. не надав документу «Цінова пропозиція», по формі, яка передбачена тендерною документацією Замовника.
- (71) Відповідачі, ознайомившись із умовами тендерних документацій Торгів знали, що Замовник відхиляє тендерну пропозицію у разі якщо вона не відповідає умовам технічної специфікації, а також якщо відсутнє документальне підтвердження надання забезпечення тендерної пропозиції. Отже, Відповідачі свідомо не подавали зазначених документів на ті торги у яких вони не були зацікавлені в перемозі, заздалегідь знаючи, що така тендерна пропозиція буде відхилена.

- (72) Таким чином, дії ФОП Федака С.М. та ФОП Мухіна С.О. щодо подання не повного пакету документів на певні торги, не можуть бути випадковістю та вказують на наявність домовленостей між ними щодо почергової перемоги у Торгах та на те, що в період підготовки та участі у процедурах закупівлі Відповідачі діяли спільно та були обізнані про участь один одного у торгах.

4.3.2. Особливості формування ціни тендерних пропозицій

- (73) В ході аналізу тендерних пропозицій поданих Відповідачами на Торги 3 встановлено, що у обох проставлено ціни і в графі «Ціна за одиницю, грн. без ПДВ», і в графі «Ціна за одиницю, грн. з ПДВ» при цьому ціни у ФОП Федака С.М. та ФОП Мухіна С.О. вказано однакові по усіх чотирьох найменуваннях товару, проте загальна вартість по кожному товару різна. Аналіз даних цінових пропозицій подано в таблиці 5.

Таблиця 5

Найменування товару	Кількість	Цінова пропозиція ФОП Федака С.М.			Цінова пропозиція ФОП Мухіна С.О.		
		Ціна за одиницю без ПДВ	Ціна за одиницю з ПДВ	Загальна вартість	Ціна за одиницю без ПДВ	Ціна за одиницю з ПДВ	Загальна вартість
Посудомийна машина ASBER EASY 500DD	20	35 326,666	42 392	760 590	35 326,666	42 392	847 840,00
Машина посудомийна купольна зі столами загрузки і вигризки МПУ-700М ТОРГМАШ	2	74 062,5	88 875	165 000	74 062,5	88 875	177 750,00
Посудомийна машина купольного типу машина Arach AC 800 DD	2	81 226,666	97 472	169 000	81 226,666	97 472	194 944,00
Купольна посудомийна машина ASBER EASY 500DD	1	58 548	70 257,6	69 000	58 548	70 257,6	70 257,60

- (74) При зазначеній однаковій вартості одиниці товару у обох Відповідачів, ФОП Федак С.М., необґрунтовано встановив нижчу загальну вартість, оскільки ні ціна товару, яка зазначена у стовпці з ПДВ, ні ціна, яка зазначена у стовпці без ПДВ не дає тієї суми, що вказано у стовпчику «загальна вартість».
- (75) На Торги 4 та Торги 6 ФОП Федак С.М. не надавав переліку найменувань товарів, а тільки зазначив «Холодильне та морозильне обладнання» (Торги 4) та «Машини для обробки продуктів харчування, виробництва напоїв та обробки тютюну» (Торги 6) тобто, не вказавши торгової марки чи моделі товару від якої залежить відповідно і вартість, учасник формально підходив до підготовки своєї цінової пропозиції, оскільки заздалегідь знав, що не буде переможцем у даних торгах.
- Відповідачі
- (76) Аналогічним чином подав свою цінову пропозицію на Торги 5 ФОП Мухін С.О. де зазначив тільки одну позицію «кухонне приладдя, товари для дому та господарства і приладдя для закладів громадського харчування».
- (77) Зважаючи на те, що обидва Відповідачі перебувають на спрощеній системі оподаткування (ІІ група без реєстрації ПДВ, ФОП Федак С.М. витяг з реєстру

платників єдиного податку №1819183400849 від 13.04.2018, ФОП Мухін С.О. витяг з реєстру платників єдиного податку №1919183401076 від 26.04.2019) у своїх цінових пропозиціях вони вказували вартість товару у одному випадку «ціна за одиницю з ПДВ» в іншому «ціна за одиницю без ПДВ», що підтверджує їх формальний підхід до формування власних цінових пропозицій, оскільки вони заздалегідь узгодили свої дії щодо перемоги і не мали на меті чесно конкурувати між собою на Торгах.

- (78) Такий підхід щодо надання інформації про ціну товару, який був предметом закупівлі вказує на узгодженість дій Відповідачів, оскільки, у разі, якщо учасники зацікавлені у змаганні та перемозі то повинні чітко та не залежно один від одного формувати свої тендерні пропозиції бо справжність змагання при проведенні торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях.
- (79) Таким чином формування Відповідачами своїх цінових пропозицій без зазначення марки та моделі товару, вказує на формальний підхід до встановлення цінових пропозицій, а подання на певні Торги не повного пакету документів, вказує на те, що Відповідачі узгоджували свою поведінку під час підготовки тендерних пропозицій і заздалегідь домовлялись про перемогу одного із них на певних торгах.

4.4. Поведінка Відповідачів під час електронного аукціону

- (80) 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.
- (81) 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.
- (82) 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.
- (83) Інформацію щодо аукціонів по Торгах подано в таблиці 6.

Таблиця 6

Найменування учасників (<i>жирним шрифтом виділено «переможця»</i>)	Ціна пропозицій учасника до початку аукціону/ грн	Ціна пропозицій учасника після закінчення аукціону/ грн	Різниця між первинною та остаточною пропозиціями
Торги 1			
ФОП Мухін С.О.	1 079 100,00	1 073 108,00	5 992
ФОП Федак С.М.	1 195 536,00	1 195 536,00	0
Торги 2			
ФОП Мухін С.О.	601 120,00	598 011,00	3 109
ФОП Федак С.М.	608 831,90	608 831,90	0
Торги 3			
ФОП Федак С.М.	1 163 590,00	1 157 115,50	6 474
ФОП Мухін С.О.	1 290 791,60	1 290 791,60	0
Торги 4			
ФОП Федак С.М.	2 595 000,00	2 067 000,00	528 000
ФОП Мухін С.О.	2 068 968,00	2 068 968,00	0
Торги 5			
ФОП Мухін С.О.	1 348 836,00	1 327 500,00	21 336
ФОП Федак С.М.	1 328 897,00	1 328 897,00	0
Торги 6			

ФОП Федак С.М.	1 827 000,00	1 795 000,00	32 000
ФОП Мухін С.О.	1 820 409,00	1 820 409,00	0

- (84) Проаналізувавши проведені електронні аукціони встановлено, що Відповідач, який наперед знав, що його пропозиція буде відхилена, оскільки не подавав повного пакету документів, і знижував ціну з метою імітації конкуренції під час участі в аукціонах Торгів.
- (85) Так, у Торгах 1, Торгах 2 та Торгах 3 учасник знижував вартість своєї цінової пропозиції, навіть коли його первинна ціна була нижчою за первинну ціну іншого учасника, що є не логічним та не відповідає нормам підприємницької діяльності, а отже такий учасник своїми діями тільки створював видимість змагання та виступав технічним учасником задля забезпечення перемоги для свого конкурента.
- (86) Таким чином, Відповідачі, узгодивши свої дії, порушили принципи змагання, оскільки при наявності дійсної конкуренції між учасниками закупівель, за умови їх необізнаності щодо цінових пропозицій один одного та зацікавленості кожного з них в тому, щоб укласти контракт на закупівлю, їх звичайною конкурентною поведінкою є пропозиція максимально низької ціни, за умови отримання певного прибутку.

4.5. Схожість та особливості тендерних документів Відповідачів

4.5.1. Ідентичність в оформленні документів.

- (87) Додатком 1 до Тендерної документації Замовника у всіх шести Торгах передбачено, що учасники при підготовці пропозиції повинні враховувати **заходи щодо захисту довкілля**. Інформація подається у формі довідки за підписом уповноваженої особи учасника. Форма довідки Замовником не встановлена.
- (88) За результатами порівняння довідок, наданих Відповідачами на Торги, Відділення встановило, що довідки є однаковими за змістом та оформленням, зокрема:
- в обох учасників документ містить однаковий текст (крім назви учасника);
 - однакова назва документу: «**Довідка**», яка виділена жирним шрифтом;
 - однакові особливості оформлення, а саме помилки при відмінюванні «при підготовці тендерної пропозиції та при **виконання** договору».
- (89) Відповідно до додатку 1 до Тендерної документації, Замовник самостійно перевіряє інформацію, що міститься у відкритому реєстрі (рішення РНБО від 28.04.2017 (із змінами) «Про застосування персональних спеціальних економічних та інших обмежувальних заходів (санкцій)», затвердженого Указом Президента України від 15.05.2017 № 133/2017 та рішення РНБО від 14.05.2020 «Про застосування, скасування і внесення змін до персональних спеціальних економічних та інших обмежувальних заходів (санкцій)», затвердженого Указом Президента України від 14.05.2020 № 184/2020).
- (90) Проте, Відповідачами на всі Торги подано Гарантійні листи щодо не застосування санкцій, які є однаковими за змістом та оформленням, зокрема:
- документ містить однаковий текст (крім назви учасників);
 - однакова назва документа: «**Гарантійний лист**», яка виділена жирним шрифтом;
 - наявність однакових помилок, відсутня кома перед «що» - «*гарантую що до мене*»), написання слова з великої букви в середині речення «*повністю дотримуюсь наступного законодавства, а Саме*».
- (91) Оформлення цих Довідок, як визначено тендерною документацією Замовника, мало здійснюватися у довільній формі, що зумовлює індивідуальні особливості кожної довідки, підготовленої самостійно кожним окремим учасником. Натомість, вказані однакові особливості оформлення можуть свідчити про те, що ці довідки готувалися однією особою та/або про обмін інформацією між Відповідачами при підготовці документів.

4.5.2. Властивості файлів.

- (92) За результатами аналізу властивостей файлів (документів), завантажених ФОП Федаком С.М., та ФОП Мухіним С.О. під час участі у Торгах до електронної системи закупівель ProZorro на предмет наявності спільних ознак Відділенням встановлено, що окремі файли Відповідачів створені з використанням одного програмного забезпечення (таблиця 7).

Таблиця 7

№ п/п	Відповідач	Назва файлу	Особливості файлів			
			Автор	Дата створення	Виробник	Версія
Торги 1						
1.	ФОП Федак С.М.	Відомості федак фоп.pdf	user	02.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
2.		Демпінг.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
3.		Довідка обладнання.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
4.		Довідка Працівники.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
5.		Довкілля.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
6.	ФОП Мухін С.О.	Відомості.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
7.		ГЛ Демпінг.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
8.		ГЛ Санкції.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
9.		Довкілля.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
10.		Довідка в ціну включені всі витрати.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
Торги 2						
1.	ФОП Федак С.М.	Відомості учасника.pdf	user	02.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
2.		всі витрати.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
3.		Демпінг.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
4.		Довідка Працівники.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
5.		Довкілля.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
6.	ФОП Мухін С.О.	ГЛ Демпінг.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
7.		ГЛ Санкції.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
8.		Довкілля.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
9.		Персональні дані.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
10.		Лист ціна.pdf	user	01.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
Торги 3						

1.	ФОП Мухін С.О.	Персональні дані.pdf	user	30.06.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
2.		РЕЄСТР документів.pdf	user	30.06.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
3.		Довідка АНАЛОГІЧНІ.pdf	user	30.06.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
4.	ФОП Федак С.М.	Гарантійний лист Санкції.pdf	user	30.06.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
5.		Гарантійний лист ціна.pdf	user	30.06.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
6.		Демпінгування.pdf	user	30.06.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
Торги 4						
1.	ФОП Мухін С.О.	Довкілля.pdf	user	08.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
2.		РЕЄСТР документів.pdf	user	08.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
3.		ГЛ Демпінг.pdf	user	08.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
4.		Довідка АНАЛОГІЧНІ.pdf	user	08.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
5.	ФОП Федак С.М.	_відомості по формі.pdf	SvitPrava-2	08.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
6.		_довідка про наявність техніка.pdf	SvitPrava-2	08.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
7.		_РЕЄСТР док.. pdf	SvitPrava-2	08.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
Торги 5						
1.	ФОП Мухін С.О.	Довідка Працівники.pdf	user	23.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
2.		Цінова Пропозиція.pdf	user	23.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
3.		ГЛ Демпінг.pdf	user	23.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
4.	ФОП Федак С.М.	Відомості1.pdf	user	21.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
5.		Демпінг.pdf	user	21.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
6.		Довідка обладнання.pdf	user	22.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
7.		Заходи довілля.pdf	user	22.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
Торги 6						
1.	ФОП Федак С.М.	_відомості по формі.pdf	SvitPrava-2	23.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
2.		_гарантійний лист демпінг.pdf	SvitPrava-2	23.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
3.		_довідка довілля.pdf	SvitPrava-2	23.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
4.	ФОП Мухін С.О.	Цінова Пропозиція НОВА.pdf	user	23.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
5.		Довкілля.pdf	user	21.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)

6.		Довідка Працівники.pdf	user	21.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)
7.		ГЛ Санкції.pdf	user	21.07.2020	Microsoft Word 2010	1.5 (Acrobat 6.x)

- (93) Отже, подання Відповідачами, у складі своїх тендерних пропозицій, електронних файлів з однаковими параметрами: автор, дата створення, виробник та версія, свідчить 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

- (94) Відділенням було встановлено, що поведінка ФОП Мухіна С.О. та ФОП Федака С.М. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (95) 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.
- (96) 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.
- (97) 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).
- (98) 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).
- (99) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме: використання однієї IP-адреси, одного авторизованого майданчика, синхронність дій Відповідачів, подання не повного пакету документів переможцем аукціонів, наявність схожостей у тендерних документах, пов'язаність Відповідачів із одним суб'єктом господарювання та інші, не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) ФОП Федаком С.М. та ФОП Мухіним С.О. своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендерах), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (100) З огляду на вищезазначене, ФОП Федак С.М. та ФОП Мухін С.О. під час підготовки документації для участі у тендерах (торгах) UA-2020-06-16-005185-с щодо закупівлі товару: «електричні побутові прилади (електричні плити, блендери, міксери, сушарки для рук, кухонні комбайни, машини для заварювання (електрокип'ятильник), теплова вітрина), 14 найменувань, ДК 021:2015: 39710000-2; UA-2020-06-16-005284-с щодо закупівлі товару: «витяжні зонти та витяжні системи», 13 найменувань, ДК 021:2015:425200007; UA-2020-06-16-0005130-с щодо закупівлі товару: «не побутові посудомийні машини», 4 найменування, ДК 021:2015: 42950000-0; UA-2020-06-23-008483-а щодо закупівлі товару: «холодильне та морозильне обладнання», 10

найменувань, ДК 021:2015: 42510000-4; UA-2020-07-07-003914-с щодо закупівлі товару: «приладдя харчоблоків для закладів освіти», 55 найменувань, ДК 021:2015: 42950000-0; UA-2020-07-07-004362-с щодо закупівлі товару: «обладнання для харчоблоків різного призначення», 14 найменувань, ДК 021:2015: 42210000-1, які проводились комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області» (ідентифікаційний код юридичної особи – 43045673) 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».

- (101) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Федак С.М. та ФОП Мухін С.О. 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.
- (102) 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. ЗАПЕРЕЧЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ ТА ЇХ СПРОСТУВАННЯ

- (103) У відповідь на Подання з попередніми висновками у справі №72/21-21 будь-яких заперечень чи зауважень по суті справи Відповідачами не надано.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ

- (104) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ФОП Федака С.М. та ФОП Мухіна С.О., які полягали використанні однієї IP-адреси, одного авторизованого майданчика, синхронності дій, поданні не повного пакету документів учасником який не став переможцем, наявності схожостей у тендерних документах, пов'язаності Відповідачів із одним суб'єктом господарювання та інше, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2020-06-16-005185-с; UA-2020-06-16-005284-с; UA-2020-06-16-0005130-с; UA-2020-06-23-008483-а; UA-2020-07-07-003914-с; UA-2020-07-07-004362-с та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.
- (105) 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.
- (106) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (107) 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.
- (108) Отже, вищезазначені дії ФОП Федака С.М. та ФОП Мухіна С.О., які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах, які проводились комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області»:

UA-2020-06-16-005185-с щодо закупівлі товару: «Електричні побутові прилади (електричні плити, блендери, міксери, сушарки для рук, кухонні комбайни, машини для заварювання (електрокип'ятильник), теплова вітрина), 14 найменувань, ДК 021:2015: 39710000-2;

UA-2020-06-16-005284-с щодо закупівлі товару: «Витяжні зонти та витяжні системи», 13 найменувань, ДК 021:2015:425200007;

UA-2020-06-16-0005130-с щодо закупівлі товару: «Не побутові посудомийні машини», 4 найменування, ДК 021:2015: 42950000-0;

UA-2020-06-23-008483-а щодо закупівлі товару: «Холодильне та морозильне обладнання», 10 найменувань, ДК 021:2015: 42510000-4;

UA-2020-07-07-003914-с щодо закупівлі товару: «Приладдя харчоблоків для закладів освіти», 55 найменувань, ДК 021:2015: 42950000-0;

UA-2020-07-07-004362-с щодо закупівлі товару: «Обладнання для харчоблоків різного призначення», 14 найменувань, ДК 021:2015: 42210000-1

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.

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (109) 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
- (110) 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.
- (111) Відповідно до листа Головного управління ДПС у Тернопільській області (вх.№72-01/489 кі від 05.07.2021) розмір доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік ФОП Федака С.М. становить 3 998 450,40 гривень.
- (112) Відповідно до листа Головного управління ДПС у Тернопільській області (вх.№72-01/489 кі від 05.07.2021) розмір доходу (виручки) від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2020 рік ФОП Мухіна С.О становить 3 629 204,01 гривень.
- (113) 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, спричиняє необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Враховуючи вищевикладене, керуючись статтями 12, 121, 14, 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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), пунктом 33 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням

Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року за №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), адміністративна колегія Відділення,

ВИРІШИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович (ідентифікаційний код – 2922811651) та фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович (ідентифікаційний код – 1944816611) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах UA-2020-06-16-005185-с щодо закупівлі товару: «Електричні побутові прилади (електричні плити, блендери, міксери, сушарки для рук, кухонні комбайни, машини для заварювання (електрокип'ятильник), тепла вітрина), 14 найменувань, ДК 021:2015:39710000-2, які проводились у червні – липні 2020 року комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області».
2. За вчинення порушення, яке зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладати на:
 - 2.1 фізичну особу-підприємця Федака Степана Михайловича (ідентифікаційний код – 2922811651) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
 - 2.2 фізичну особу-підприємця Мухіна Сергія Олексійовича (ідентифікаційний код – 1944816611) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
3. Визнати, що фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович (ідентифікаційний код – 2922811651) та фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович (ідентифікаційний код – 1944816611) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах UA-2020-06-16-005284-с щодо закупівлі товару: «Витяжні зони та витяжні системи», 13 найменувань, ДК 021:2015:425200007, які проводились у червні – липні 2020 року комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області».
4. За вчинення порушення, яке зазначене у пункті 3 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладати на:
 - 4.1 фізичну особу-підприємця Федака Степана Михайловича (ідентифікаційний код – 2922811651) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
 - 4.2. фізичну особу-підприємця Мухіна Сергія Олексійовича (ідентифікаційний код – 1944816611) штраф у розмірі у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
5. Визнати, що фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович (ідентифікаційний код – 2922811651) та фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович (ідентифікаційний код – 1944816611) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах UA-2020-06-16-0005130-с щодо закупівлі товару: «Не побутові посудомийні машини», 4 найменування, ДК 021:2015: 42950000-0, які проводились у червні – липні 2020 року

комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області».

6. За вчинення порушення, яке зазначене у пункті 5 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладати на:
 - 6.1 фізичну особу-підприємця Федака Степана Михайловича (ідентифікаційний код – 2922811651) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
 - 6.2 фізичну особу-підприємця Мухіна Сергія Олексійовича (ідентифікаційний код – 1944816611) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
7. Визнати, що фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович (ідентифікаційний код – 2922811651) та фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович (ідентифікаційний код – 1944816611) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах UA-2020-06-23-008483-а щодо закупівлі товару: «Холодильне та морозильне обладнання», 10 найменувань, ДК 021:2015: 42510000-4, які проводились у червні – липні 2020 року комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області».
8. За вчинення порушення, яке зазначене у пункті 7 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладати на:
 - 8.1 фізичну особу-підприємця Федака Степана Михайловича (ідентифікаційний код – 2922811651) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
 - 8.2. фізичну особу-підприємця Мухіна Сергія Олексійовича (ідентифікаційний код – 1944816611) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
9. Визнати, що фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович (ідентифікаційний код – 2922811651) та фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович (ідентифікаційний код – 1944816611) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах UA-2020-07-07-003914-с щодо закупівлі товару: «Приладдя харчоблоків для закладів освіти», 55 найменувань, ДК 021:2015: 42950000-0, які проводились у липні - серпні 2020 року комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області».
10. За вчинення порушення, яке зазначене у пункті 9 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладати на:
 - 10.1 фізичну особу-підприємця Федака Степана Михайловича (ідентифікаційний код – 2922811651) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
 - 10.2. фізичну особу-підприємця Мухіна Сергія Олексійовича (ідентифікаційний код – 1944816611) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.
11. Визнати, що фізична особа-підприємець Федак Степан Михайлович (ідентифікаційний код – 2922811651) та фізична особа-підприємець Мухін Сергій Олексійович (ідентифікаційний код – 1944816611) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом узгодження конкурентної поведінки при підготовці та участі у відкритих торгах UA-

2020-07-07-004362-с щодо закупівлі товару: «Обладнання для харчоблоків різного призначення», 14 найменувань, ДК 021:2015: 42210000-1, які проводились у липні - серпні 2020 року комунальною установою Тернопільської обласної ради «Центр Аналітично-методичного та матеріально-технічного забезпечення розвитку освітніх закладів області».

12. За вчинення порушення, яке зазначене у пункті 11 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладати на:
- 12.1 фізичну особу-підприємця Федака Степана Михайловича (ідентифікаційний код – 2922811651) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень;
- 12.2 фізичну особу-підприємця Мухіна Сергія Олексійовича (ідентифікаційний код – 1944816611) штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) гривень.

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рішення органів Антимонопольного комітету України може бути оскаржене до Господарського суду в **двомісячний строк** з дня його одержання.

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», **протягом п'яти днів** з дня сплати штрафів, необхідно надіслати до Відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Голова адміністративної колегії
голова Відділення

Олег ФЕДОРЧУК