

В. о. голови Південно-західного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України  
Олегу ФЕДОРЧУКУ

### ВИТЯГ З ПОДАННЯ №72-03/144-п

З попередніми висновками  
у справі № 72/59-21

7 грудня 2022 року

м. Хмельницький

#### 1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Відповідно до звернень Тернопільської обласної прокуратури від 12.05.2021 №22/3-182 вих-21 та громадської організації «Центр громадського моніторингу та досліджень» від 13.05.2021 №1305-0348, Південно-західним міжобласним територіальним відділенням Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) проведено дослідження на предмет дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції фізичною особою-підприємцем Холоденком Вадимом Володимировичем та фізичною особою-підприємцем Середою Ніною Павлівною під час підготовки та участі у відкритих торгах, ідентифікатор закупівлі UA-2021-04-02-003050-с, які проводились Тернопільським національним медичним університетом імені І. Я. Горбачевського МОЗ України.
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 27 серпня 2021 року № 72/64-рп/к розпочато розгляд справи № 72/59-21 відносно фізичної особи-підприємця Холоденка Вадима Володимировича та фізичної особи-підприємця Середи Ніни Павлівни за дії, які полягали в узгодженні конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2021-04-02-003050-с щодо закупівлі послуги: «Виготовлення складових частин та вузлів системи ламінарного пневмозахисту дихальних шляхів по НДР (Вивчення ефективності системи ламінарного пневмозахисту мобільної концепт-моделі пневмошолому від вірусних (коронавірусних, COVID-19), бактеріальних, токсичних агентів) на 2021 рік» КОД ДК 021:2015 73300000-5 «Проектування та виконання НДДКР», які проводились Тернопільським національним медичним університетом імені І. Я. Горбачевського МОЗ України та містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, шляхом спотворення результатів торгів.
- (3) Листами від 30.08.2021 № 72-02/3621 та № 72-02/3620 розпорядження про початок розгляду справи надіслано фізичній особі-підприємцю Холоденку Вадиму Володимировичу та фізичній особі-підприємцю Середі Ніні Павлівні.

#### 2. ВІДПОВІДАЧІ

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
  - фізична особа-підприємець Холоденко Вадим Володимирович (далі - ФОП Холоденко В.В.), [REDACTED]. Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Холоденка В.В. є роздрібна

торгівля медичними й ортопедичними товарами в спеціалізованих магазинах (КВЕД – 47.74);

- фізична особа-підприємець Середа Ніна Павлівна (далі - ФОП Середа Н.П.),

[REDACTED]. Згідно з відомостями, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Середи Н.П. є роздрібна торгівля медичними й ортопедичними товарами в спеціалізованих магазинах (КВЕД – 47.74).

- (5) ФОП Холоденко В.В. та ФОП Середа Н.П. (далі – Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

### 3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (6) 2 квітня 2021 року Тернопільським національним медичним університетом імені І. Я. Горбачевського МОЗ України (далі - Замовник) оголошено про проведення процедури відкритих торгів UA-2021-04-02-003050-с щодо закупівлі послуги: «Виготовлення складових частин та вузлів системи ламінарного пневмозахисту дихальних шляхів по НДР (Вивчення ефективності системи ламінарного пневмозахисту мобільної концепт-моделі пневмошолому від вірусних (коронавірусних, COVID-19), бактеріальних, токсичних агентів) на 2021 рік» КОД ДК 021:2015 73300000-5 «Проектування та виконання НДДКР» (далі - Торги).
- (7) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій встановлено до 00:00 год. 20 квітня 2021 року.
- (8) Очікувана вартість предмету закупівлі становить 537 010,00 УАН з ПДВ.
- (9) Відповідно до Реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах тендерні пропозиції подали два учасники (таблиця 1):

Таблиця 1

Найменування учасника	Ідентифікаційний код	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.
ФОП Холоденко В.В.	2866912870	537 010,00	537 010,00
ФОП Середа Н.П.	1835306808	535 000,00	535 000,00

- (10) Згідно з Повідомленням про намір укласти договір на закупівлю від 22.04.2021, переможцем Торгів став ФОП Середа Н.П. з яким Замовником укладено договір №266 від 06.05.2021 на суму 535 000, 00 грн без ПДВ.

### 4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (11) За результатами аналізу інформації та матеріалів, отриманих під час дослідження, Відділення виявило обставини, які свідчать, що ФОП Холоденко В.В. та ФОП Середа Н.П. узгоджували свою поведінку під час підготовки та участі у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

#### 4.1. Спільне подання тендерних пропозицій на Торги

##### 4.1.1 Надання тендерних пропозицій з одного і того самого електронного майданчика

- (12) Відповідно до статті 26 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника процедури закупівлі про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному)

критеріям, наявність/відсутність підстав, установлених у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та шляхом завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.

- (13) Доступ до електронної системи закупівель ProZorro здійснюється через авторизований електронний майданчик на якому учасник реєструється із зазначенням адреси діючої електронної скриньки.
- (14) Електронний майданчик є точкою доступу користувачів до центральної бази даних ProZorro. Авторизовані в системі ProZorro майданчики надають доступ до модулю електронного аукціону, який є частиною електронної системи закупівель та забезпечує створення, зберігання та оприлюднення всієї інформації про закупівлі, проведення електронного аукціону, автоматичний обмін інформацією і документами та користування сервісами з автоматичним обміном інформацією.
- (15) Після реєстрації учасники можуть подавати свої тендерні пропозиції на участь в процедурі закупівлі з моменту публікації оголошення і до строку завершення прийому пропозиції.
- (16) На сайті ProZorro розміщена інформація про функціонування більше 10 авторизованих електронних майданчиків і який майданчик вибрати в ProZorro, вирішує сам користувач, спираючись на свої потреби та зручність інтерфейсу веб-сайту конкретного сервісу. Відрізняються вони несуттєво і функціонують приблизно однаково, постачаючи стандартні послуги для забезпечення процедури проведення конкурсу постачальників згідно з вимогами законодавства.
- (17) Відповідно до інформації ДП «Прозорро» (лист від 28.05.2021 № 206/01/1359/04), Відділенням встановлено, що Відповідачі свої пропозиції для участі у Торгах подавали з одного електронного майданчика Українська універсальна біржа (далі - УУБ).
- (18) Отже, обрання ФОП Холоденком В.В. та ФОП Середою Н.П. одного і того ж електронного майданчика УУБ вказує на те, що Відповідачі діяли спільно та були обізнані щодо дій один одного під час підготовки та участі в Торгах.

#### **4.1.2. Синхронність дій Відповідачів у часі.**

- (19) Відповідно до частини третьої статті 20 Закону України «Про публічні закупівлі», строк для подання тендерних пропозицій не може бути менший, ніж 15 днів з дня оприлюднення оголошення про проведення відкритих торгів в електронній системі закупівель.
- (20) Згідно з Реєстром отриманих тендерних пропозицій для участі у Торгах свої тендерні пропозиції ФОП Холоденко В.В. та ФОП Середя Н.П. подали в один день 19 квітня 2021 року за день до кінцевого строку подання тендерних пропозицій.
- (21) Надання Відповідачами тендерних пропозицій на Торги в один день не може вважатися випадковим збігом обставин, оскільки учасникам торгів для підготовки тендерних пропозицій надається строк не менше ніж 15 днів.
- (22) При аналізі інформації наданої майданчиком УУБ (листи від 11.06.2021 №В-162/2) встановлено, що Відповідачі в день подання тендерних пропозицій, почергово заходили в особистий профіль на електронному майданчику. Вибірково дані наведено в таблиці 2.

Таблиця 2

Дата входу	Час входу/виходу	ФОП Холоденко В.В.	ФОП Середя Н.П.
19.04.2021	9:18	–	вхід в особистий профіль
	9:22	вхід в особистий профіль	вихід з особистого профілю
	9:30	вихід з	вхід в особистий профіль

		особистого профілю	
	10:08	вхід в особистий профіль	вихід з особистого профілю
	10:09	зберіг тендерну пропозицію	-
	<b>11:40</b>	повторно зберіг тендерну пропозицію	-
	16:45	-	зберіг тендерну пропозицію
	<b>16:52</b>	-	повторно зберіг тендерну пропозицію

- (23) Дані таблиці вказують на те, що коли один з Відповідачів входив в особистий профіль для здійснення певних дій то інший в той самий час виходив.
- (24) Крім того, при аналізі властивостей файлів документів, які Відповідачі подавали у складі своїх тендерних пропозицій, встановлено, що окремі документи було змінено в день подання тендерних пропозицій - 19.04.2021, зокрема, ФОП Середою Н.П. було змінено 7 файлів із 7 завантажених, а ФОП Холоденком В.В. внесено зміни у 3 файли із 7 завантажених для участі у Торгах. Дані щодо документів у які Відповідачами було внесено зміни наведено в таблиці 3.

Таблиця 3

ФОП Середя Н.П	ФОП Холоденко В.В.
Реєстр. pdf	Тендерна пропозиція2.pdf
Відповідність критеріям ст.17. pdf	Документи Холоденкоб. pdf
Проект договору. pdf	Перелік. pdf
Цінова пропозиція. pdf	
Вповноваження щодо підпису. pdf	
Кваліфікаційні дані. pdf	
Технічні вимоги. pdf	

- (25) Згідно з інформацією наданою АТ КБ «Приватбанк» (лист від 29.06.2021 №20.1.0.0/7), Відповідачі здійснювали перерахунок коштів, кожен із власного рахунку, за послуги використання електронного майданчика в один день. Інформація надана в таблиці 4.

Таблиця 4

№ п/п	Відповідач	Дата та номер платіжного документу	Сума
1	ФОП Холоденко В.В.	██████████ ██████████	██████████
2	ФОП Середя Н.П.	██████████ ██████████	██████████

- (26) Отже, така синхронність дій Відповідачів щодо подання тендерних пропозицій, внесення змін у файли документів, здійснення оплати майданчику за участь у Торгах в один день, а також почерговий вхід/вихід в/з особистого профілю майданчика не може вважатись випадковим збігом та вказує на обізнаність Відповідачів щодо дій один одного.

#### 4.1.3. Використання одних і тих самих IP-адрес

- (27) За даними оператора авторизованого електронного майданчика УУБ (лист від 11.06.2021 №В-162/2) ФОП Холоденко В.В. та ФОП Серета Н.П. подавали свої тендерні пропозиції з однієї і тієї ж IP-адреси - **93.79.122.198**.
- (28) Дану IP-адресу 93.79.122.198, згідно з інформацією наданою ДП «Прозорро» (лист від 28.05.2021 №206/01/1359/04), ФОП Серета Н.П. також використовувала для входу в аукціон Торгів (ФОП Холоденко В.В. в аукціон торгів не заходив).
- (29) Відповідно до інформації наданої АТ КБ «Приватбанк» (лист від 29.06.2021 №20.1.0.0.0/7-210624/741) ФОП Холоденко В.В. протягом січня – червня 2021 року не одноразово входив до системи інтернет – банкінгу, використовуючи IP-адресу [REDACTED], зокрема, 19.04.2021 - в день подачі документів на Торги та 20.04.2021- в день проведення аукціону.
- (30) Відповідно до інформації із сайту <https://2ip.ua/ua/>, IP-адреса 93.79.122.198 належить Інтернет провайдеру ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ».
- (31) За інформацією Інтернет провайдера ТОВ «ВОЛЯ-КАБЕЛЬ» (лист від 15.06.2021 №430/ВК) IP - адреса 93.79.122.198 у період часу з 01.01.2021 по 14.06.2021 була закріплена за абонентом – Холоденком Вадимом Володимировичем (MAC-адреса обладнання 943BB1D2F19D). Адреса надання телекомунікаційних послуг: м. Тернопіль, вул. Медова, 6/13.
- (32) Слід зазначити, що вказана адреса зазначена на бланках документів, які ФОП Холоденко В.В. подавав на Торги.
- (33) 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). Таким чином, Відповідачі використовували одне обладнання (комп'ютер чи пристрої у мережах) для входу в мережу Інтернет.
- (34) Отже, той факт, що ФОП Холоденко В.В. та ФОП Серета Н.П., завантажували свої тендерні пропозиції задля участі у Торгах в один день з одного і того ж авторизованого електронного майданчика та з використанням однієї і тієї ж IP-адреси, свідчить про те, що у період підготовки та участі у процедурі закупівлі Відповідачі діяли спільно та узгоджували свої дії під час участі у Торгах.

#### 4.2. Схожість та особливості тендерних документів Відповідачів

##### 4.2.1. Спільні властивості файлів

- (35) Для участі у Торгах Відповідачі завантажили в електронну систему закупівель тендерні (цінові) пропозиції та інші документи, відповідно до вимог тендерної документації, у форматі PDF.
- (36) За результатами аналізу властивостей PDF-файлів (властивості, які автоматично вписуються у файл під час створення), завантажених в електронну систему закупівель ФОП Холоденком В.В. та ФОП Серетою Н.П., встановлено, що файли мають спільні унікальні особливості, а саме: однакові значення параметрів PDF-файлів (дані наведено в таблиці 5).

Таблиця 5

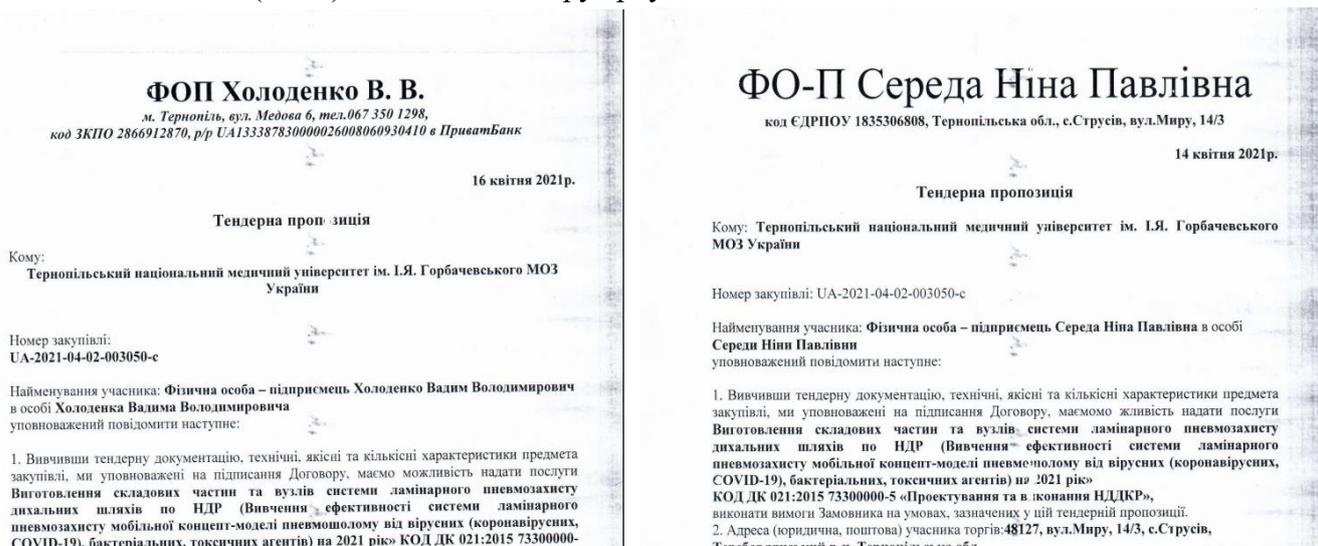
№ п/п	Відповідач	Назва файлу	Особливості файлів	
			Програма	Виробник PDF/версія
1.	ФОП Холоденко В.В.	Тендерна пропозиція2. pdf		3-Heights PDF Toolbox API 6.12.0.6/ 1.7 (Acrobat 8.x)
2.		Технічні вимоги5. pdf		
3.		Відповідність ст.. 17-4. pdf		
4.		Відповідність учасника3. pdf		
5.		Перелік. pdf	HP Scan	

6.		Проект Договору7. pdf		
7.		Документи Холоденкоб. pdf		PlovePDF
1.	ФОП Середа Н.П.	Реєстр. pdf	HP Scan	3-Heights PDF Toolbox API 6.12.0.6/ 1.7 (Acrobat 8.x)
2.		Відповідність критеріям ст.17. pdf		
3.		Проект договору. pdf		
4.		Цінова пропозиція. pdf		
5.		Вповноваження щодо підпису. pdf		
6.		Кваліфікаційні дані. pdf		
7.		Технічні вимоги. pdf		

- (37) Наведене свідчить про єдине джерело походження цих файлів, зокрема використання одного комп'ютерного обладнання для сканування документів, що вказує на спільну підготовку Відповідачами своїх тендерних пропозицій.

#### 4.2.2. Наявність однакових дефектів на документах Відповідачів.

- (38) На усіх документах ФОП Холоденка В.В. та ФОП Середи Н.П., які вони подавали на Торги, наявні сліди (дефекти) від дії технічних пристроїв, які залишаються під час їх друку чи сканування.
- (39) Дефекти полягають у наявності вертикальної лінії з правого боку аркуша, а також темних слідів (плям) ближче до центру аркуша.



- (40) Наведене свідчить про використання Відповідачами при підготовці тендерної документації одного комп'ютерного обладнання (принтер, сканер).

#### 4.2.3. Схожість в оформленні документів.

- (41) За результатами аналізу документів, які Відповідачі подавали у складі своїх тендерних пропозицій встановлено, що всі документи обох Відповідачів пронумеровані аналогічним чином (номер сторінки, одного шрифту, зазначено в правому нижньому куті аркуша) у відповідності до реєстрів наданих у складі тендерних пропозицій.
- (42) Особливістю довідок та листів Відповідачів є також відсутність вихідного номера, вказано тільки дати у ФОП Холоденка В.В. – 16.04.2021р., а у ФОП Середи Н.П. – 14.04.2021р.
- (43) Тендерною документацією Замовника (Додаток 1) передбачено форму «Тендерна пропозиція» відповідно до якої учасники подають свої тендерні пропозиції.
- (44) Тендерні пропозиції обох Відповідачів мають певні спільні особливості, зокрема:

- текст, який внесено Відповідачами у надану Замовником форму «Тендерної пропозиції» виконано жирним шрифтом;
- у обох Відповідачів у підписі тендерної пропозиції зазначено «ФО-П» (наявна риска).

- (45) У розділі 3 Тендерної документації Замовника передбачено надання учасниками довідки/листа у довільній формі, яка/який підтверджує, що учасник ознайомився з проектом договору, погоджується з підписанням договору на умовах, визначених в тендерній документації, та гарантує виконання своїх зобов'язання за ним.
- (46) Довідки, які Відповідачі подали у одному PDF-файлі разом із проектом договору, мають ряд спільних особливостей, а саме:
- однакова назва довідки «Лист-згода з Проектом договору» виконана жирним шрифтом;
  - аналогічний текст довідки за винятком назви учасника.
- (47) Також Тендерною документацією передбачено, що учасник повинен надати у складі тендерної пропозиції інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, підготовлені у відповідності з вимогами п.6 розділу 3 тендерної документації та Додатку 4 до тендерної документації.
- (48) На виконання вимог Додатку 4 до Тендерної документації Відповідачами надано документ – «Технічні вимоги», а також в одному файлі з цим документом надано, аналогічні за змістом, «Листи-гарантії» про те, що ці технічні вимоги будуть виконані. Слід зазначити, що надання таких листів-гарантії Замовником не вимагалось.
- (49) У складі тендерних пропозицій обох Відповідачів наявний документ «Лист - роз'яснення» текст якого має однакове розміщення, шрифт, відступи, наявність двох печаток та номер сторінки – 5. Крім того, вказані листи ідентичні за змістом, за винятком назв учасника – «*ФО-П (Холоденко В.В. Серeda Н.П) інформує, що згідно вимог чинного законодавства України для СПД Фізична особа-підприємець не складається і не подається фінансова звітність у вигляді Балансу, Звіту про фінансові результати, Звіту про рух грошових коштів...*».
- (50) Такі однакові особливості оформлення документів не впливають з вимог Замовників та не встановлені державними чи іншими стандартами.
- (51) Якщо учасники самостійно та завдяки власному творчому підходу готують документи, які входять до складу тендерної пропозиції, наявність спільних помилок та спільних особливостей в оформленні документів виключена.
- (52) Зазначені обставини свідчать про узгодженість поведінки Відповідачів, обмін інформацією між ними або про те, що документи готувала одна особа.

#### **4.3. Поведінка Відповідачів під час аукціону**

- (53) Згідно з статтею 29 Закону України «Про публічні закупівлі» оцінка тендерних пропозицій/пропозицій проводиться автоматично електронною системою закупівель на основі критеріїв і методики оцінки, зазначених замовником у тендерній документації/оголошенні про проведення спрощеної закупівлі, шляхом застосування електронного аукціону.
- (54) Відповідно до статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу. Приведені ціни визначаються з урахуванням значень інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки.
- (55) 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.

- (56) Проаналізувавши проведений електронний аукціон встановлено, що пониження ціни не здійснював жоден із Відповідачів. Інформацію надано в таблиці 6.

Таблиця 6

Відповідач	Первинна пропозиція, грн.	Остаточна пропозиція, грн.	Різниця цінних пропозицій, грн.
ФОП Холоденко В.В.	537 010,00	537 010,00	2 010,00
ФОП Серета Н.П.	535 000,00	535 000,00	

- (57) 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.
- (58) Отже, із 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.
- (59) 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.
- (60) 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.
- (61) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 28.05.2021 № 206/01/1359/04) встановлено, що для участі в аукціоні Торгів в систему заходила лише ФОП Серета Н.П.
- (62) Слід зазначити, що ФОП Холоденко В.В. при подачі цінової пропозиції на Торги вказав очікувану (максимальну) вартість закупівлі встановлену Замовником, не заходив в аукціон Торгів та відповідно не здійснював пониження ціни, що вказує на його не зацікавленість у перемозі.
- (63) Отже, така поведінка Відповідачів під час проведення аукціону не може бути випадковим збігом обставин, а свідчить про обізнаність Відповідачів щодо участі один одного у Торгах, а також про узгодження їх дій.

## 5. ПРАВОВА КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВІДПОВІДАЧІВ

- (64) У ході розгляду справи Відділенням встановлено, що поведінка ФОП Холоденка В.В. та ФОП Серета Н.П. під час підготовки та участі у Торгах становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендерів (торгів).
- (65) 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.
- (66) Статтею 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» встановлено, що узгодженими діями є, зокрема, укладання суб'єктами господарювання угод у будь-якій

формі, а також будь-яка інша, погоджена конкурентами поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання.

- (67) Відповідно до пункту 13 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», конкурентна процедура закупівлі/тендер - здійснення конкурентного відбору учасників за процедурами закупівлі відкритих торгів, торгів з обмеженою участю та конкурентного діалогу.
- (68) 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).
- (69) 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.
- (70) 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.
- (71) Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- обрання Відповідачами для участі у Торгах одного і того ж електронного майданчика;
  - синхронність дій під час участі у Торгах;
  - використання одних і тих самих IP-адрес;
  - спільні властивості файлів документів, що подавались на Торги;
  - однакові особливості оформлення документів та наявність однакових дефектів;
  - не зниження ціни в ході аукціону Торгів,
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у Торгах, зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (72) З огляду на зазначене ФОП Холоденко В.В. та ФОП Середи Н.П. під час підготовки документації для участі в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагались між собою, що є обов'язковою умовою участі в конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (73) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже, спотворили результат проведених замовником Торгів, порушивши право замовника на отримання найбільш ефективного для них результату, а відтак вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (74) 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**

- (75) Таким чином, доказами, зібраними в процесі розгляду справи № 72/59-21, доводиться, а дослідженням усієї сукупності фактів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів не спростовуються висновки Відділення про те, що дії ФОП Холоденка В.В. та ФОП Середи Н.П., які полягали, зокрема, у обранні Відповідачами для участі у

Торгах одного і того ж електронного майданчика; синхронності дій під час участі у Торгах; використанні одних і тих самих IP-адрес; наявності спільних властивостей файлів документів, що подавались на Торги; наявності однакових особливостей оформлення документів та однакових дефектів; не зниженні ціни в ході аукціону Торгів та інші є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів UA-2021-04-02-003050-с та обмежує Замовника у виборі цінових пропозицій учасників, які мали б бути запропоновані в умовах добросовісної конкуренції.

- (76) 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.
- (77) Відповідно до пункту 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (78) 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.
- (79) Дії ФОП Холоденка В.В. та ФОП Середи Н.П., які полягали в узгодженні своєї конкурентної поведінки під час підготовки та участі у відкритих торгах UA-2021-04-02-003050-с щодо закупівлі послуги: «Виготовлення складових частин та вузлів системи ламінарного пневмозахисту дихальних шляхів по НДР (Вивчення ефективності системи ламінарного пневмозахисту мобільної концепт-моделі пневмошолому від вірусних (коронавірусних, COVID-19), бактеріальних, токсичних агентів) на 2021 рік» КОД ДК 021:2015 73300000-5 «Проектування та виконання НДДКР», які проводились Тернопільським національним медичним університетом імені І. Я. Горбачевського МОЗ України 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.

## **7. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ**

- (80) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (81) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів, тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату (наприклад, забезпечення перемоги певному учаснику при завищеній ним ціні товару), належать до категорії найбільш шкідливих антиконкурентних узгоджених дій, оскільки у таких випадках вибір для замовника обмежений лише поданими конкурсними пропозиціями і змова учасників призводить до порушення права замовника на придбання товару за цінами, сформованими в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12<sup>1</sup>, 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 за №291/5482 (із змінами), пунктом 23 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р) (із змінами),

### ПРОПОНУЮ:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Холоденко Вадим Володимирович ( [REDACTED] ) та фізична особа-підприємець Середя Ніна Павлівна ( [REDACTED] ) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та 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 по закупівлі послуг «виготовлення складових частин та вузлів системи ламінарного пневмозахисту дихальних шляхів по НДР (Вивчення ефективності системи ламінарного пневмозахисту мобільної концепт-моделі пневмошолому від вірусних (коронавірусних, COVID-19), бактеріальних, токсичних агентів) на 2021 рік» КОД ДК 021:2015 73300000-5 «Проектування та виконання НДДКР», які проводились Тернопільським національним медичним університетом імені І. Я. Горбачевського МОЗ України, ідентифікатор закупівлі UA-2021-04-02-003050-с.
2. За порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього подання, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» накладати на:
  - 2.1. фізичну особу-підприємця Холоденко Вадима Володимировича (ідентифікаційний код фізичної особи – 2866912870) штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2021 рік;
  - 2.2. фізичну особу-підприємця Середу Ніну Павлівну (ідентифікаційний код фізичної особи – 1835306808) штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) цього суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2021 рік.

Головний спеціаліст ВДР  
в Тернопільській області

Христина МЕЛЬНИК

ПОГОДЖЕНО:

Заступник голови Відділення

Віталій ЛУЦЮК

Начальник юридичного відділу

Тетяна ЛОГІНОВА

Заступник начальника Першого ВДР

Андрій РОМАХ

Заступник начальника ВДР  
в Тернопільській області

Наталія БІЛОВУС