



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

12 грудня 2018 р. № 18-рш

м. Запоріжжя

Справа № 02/03-18

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа-підприємець Святенко Оксана Сергіївна (ПН 2865610562) та фізична особа-підприємець Беляєв Сергій Олександрович (ПН 2686608754) подали заявки на участь у відкритих торгах, предметом яких була закупівля: код ДК 021:2015 – 15810000-9 Хлібопродуктів, свіжовипечених хлібобулочних та кондитерських виробів (Хліб, хлібобулочні вироби) [оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-04-27-000068-a>], які проведені у травні-червні 2017 року Відокремленим підрозділом «Запорізька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (ЄДРПОУ 19355964).

При цьому, ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєв С. О. подали в складі пропозицій конкурсних торгів документи, які мають нехарактерну схожість (а у деяких випадках ідентичність), у зовнішньому оформленні, структурі, текстовому змісті; використовували одну IP-адресу; не знижували цінову пропозицію; залучали одну й ту ж третю особу для підготовки конкурсних пропозицій; мали між собою сталі господарські відносини тощо, тобто діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Торгах.

За результатами розгляду справи № 02/03-18 такі дії ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєва С. О., визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю хлібопродуктів, свіжовипечених хлібобулочних та кондитерських виробів, які проводились у травні-червні 2017 року Відокремленим підрозділом «Запорізька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом», що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи: на ФОП Святенко О. С. у розмірі 9 000,00 (дев'ять тисяч) гривень, на ФОП Беляєва С. О. у розмірі 9 000,00 (дев'ять тисяч) гривень.

Відповідно до пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі», вчинення суб'єктами господарювання зазначеного порушення є підставою для відмови цим суб'єктам господарювання в участі в інших процедурах закупівлі та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

Адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 02/03-18 про порушення фізичною особою-підприємцем Святенко Оксаною Сергіївною та фізичною особою-підприємцем Беляєвим Сергієм Олександровичем законодавства про захист

економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками Відділення від 19.11.2018 № 02-62-спр,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 27.06.2017 № 8-01/5322ф уповноважено Запорізьке обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) провести дослідження щодо дотримання вимог законодавства про захист економічної конкуренції з боку фізичної особи-підприємця Святенко Оксани Сергіївни та фізичної особи-підприємця Беляєва Сергія Олександровича під час участі у процедурі відкритих торгів, проведених у травні-червні 2017 року Відокремленим підрозділом «Запорізька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (71504, Запорізька область, м. Енергодар, вул. Промислова, 133, код ЄДРПОУ 19355964) (далі - Замовник) щодо закупівлі: код ДК 021:2015 – 15810000-9 Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби (Хліб, хлібобулочні вироби), (оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-04-27-000068-a>) (далі - Торги).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 30.03.2018 № 6-р розпочато розгляд справи № 02/03-18 за ознаками вчинення фізичною особою-підприємцем Святенко Оксаною Сергіївною та фізичною особою-підприємцем Беляєвим Сергієм Олександровичем (далі – Учасники) порушення, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.
- (3) Копії розпорядження про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 30.03.2018 № 6-р було направлено:
 - (i) фізичній особі-підприємцю Святенко О. С. - лист від 30.03.2018 № 58-02/627,
 - (ii) фізичній особі-підприємцю Беляєву С. О. - лист від 30.03.2018 № 58-02/628.

2. Відповідачі

- (4) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - (a) фізична особа-підприємець Святенко Оксана Сергіївна (ПІН 2865610562, вул. Чарівна (Ворошилова), буд. 68, смт. Якимівка, Якимівський район, Запорізька область, 72503) (далі – ФОП Святенко О. С., Відповідач 1).
Згідно із даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, здійснює наступну господарську діяльність: «Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання» (код КВЕД 10.71).
Отже, ФОП Святенко О. С. є суб'єктом господарювання відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».
 - (b) фізична особа-підприємець Беляєв Сергій Олександрович (ПІН 2686608754, вул. Центральна (Леніна), буд. 89, кв. 17, смт. Якимівка, Якимівський район, Запорізька область, 72500) (далі – ФОП Беляєв С.О., Відповідач 2).
Згідно із даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, здійснює наступну господарську діяльність: «Виробництво хліба та хлібобулочних виробів; виробництво борошняних кондитерських виробів, тортів і тістечок нетривалого зберігання» (код КВЕД 10.71).

- (5) Таким чином, Відповідачі 1 та 2 є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєв С. О. як окремі суб'єкти господарювання є конкурентами, а отже повинні змагатися між собою з метою здобуття переваг (перемоги) завдяки власним досягненням та не вчиняти будь-яких дій, що можуть негативно вплинути на конкуренцію.

3. Обставини справи

- (6) Як було встановлено Відділенням під час розслідування справи ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєв С. О. узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, проведених в системі електронних торгів Prozorro Відокремленим підрозділом «Запорізька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» у травні-червні 2017 року на закупівлю хлібопродуктів, свіжовипечених хлібобулочних та кондитерських виробів (Хліб, хлібобулочні вироби) - за кодом ДК 021:2015 – 15810000-9.

- (7) Інформація про Торги:

Дата оприлюднення оголошення про проведення процедури закупівлі – 27.04.2017.

Кінцевим строком подання тендерних пропозицій було зазначено - **15.05.2017** до 09:00.

Конкурсні пропозиції для прийняття участі у Торгах, згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій відкритих торгів, надали два суб'єкти господарювання, а саме:

Учасники Торгів	Початкова цінова пропозиція	Остання цінова пропозиція
ФОП Святенко Оксана Сергіївна	60 091,00 грн.	60 091,00 грн.
ФОП Беляєв Сергій Олександрович	60 550,00 грн.	60 550,00 грн.

Згідно з Протоколом розгляду тендерних пропозицій на закупівлю хлібопродуктів, свіжовипечених хлібобулочних та кондитерських виробів (Хліб, хлібобулочні вироби) від 31.05.2017, визначено тендерну пропозицію ФОП Святенко Оксани Сергіївни як найбільш економічно вигідною, та з якою Замовником укладено договір поставки продовольчих товарів (хліб пшеничний, хліб житньо-пшеничний) від 01.06.2017 № 355-17/53-121-01-17-05046 від 15.06.2017 на загальну суму - 60'091,00 гривень.

- (8) Згідно з документацією конкурсних торгів (далі - ДКТ) Замовника, учасникам було запропоновано надати пакети документів для підтвердження відповідності їх пропозицій кваліфікаційним та іншим критеріям (вимогам) Замовника.
- (9) ДКТ Замовника передбачає низку документів, які мають бути подані учасником торгів у складі пропозиції конкурсних торгів.
- (10) Справжність змагання при проведенні процедури конкурсних торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів. Зокрема, учасники під час підготовки своїх конкурсних пропозицій мають конкурувати між собою та повинні формувати їх самостійно (незалежно від інших учасників).
- (11) Водночас, Відділенням були виявлені факти, які свідчать про обмін інформацією під час участі у Торгах учасниками торгів - ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєвим С. О., що підтверджується наступним:

3.1. Пов'язаність осіб, розміщення виробничих потужностей за однією адресою

- (12) Відповідно до даних, зазначених в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, а також згідно зі свідоцтвом про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця, **ФОП Святенко О. С.** зареєстровано за адресою (за місцем проживання): **72503, Запорізька область, Якимівський район, смт. Якимівка, вул. Ворошилова, 68.**

- (13) Водночас, свою господарську діяльність **ФОП Святенко О. С.** здійснює на виробничих потужностях за адресою: **72503, Запорізька область, смт. Якимівка, вулиця Пушкіна, 18**, що оренднуються (нежитлове приміщення та майно) за договором оренди у ТОВ «Агронікс» [інформація з обмеженим доступом] (лист ФОП Святенко О. С. від 27.11.2017 № 39/27/11/17).
- (14) Відповідно даних, зазначених в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, а також згідно зі свідоцтвом про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця, **ФОП Беляєва С. О.** зареєстровано за адресою за місцем проживання: **72500, Запорізька область, Якимівський район, смт. Якимівка, вул. Леніна (Центральна), буд. 89, кв. 17.**
- (15) На бланках документів, які надавались **ФОП Беляєвим С. О.** (на Торги, Відділенню), зазначено адресу: **72503, Запорізька область, смт. Якимівка, вулиця Пушкіна, 18**, за якою цей Учасник здійснює господарську діяльність.
- (16) Об'єкт за адресою: **72503, Запорізька область, смт. Якимівка, вулиця Пушкіна, 18**, орендується **ФОП Беляєвим С. О.** теж у ТОВ «Агронікс» за договором оренди [інформація з обмеженим доступом] (лист ФОП Беляєва С.О. від 21.08.2017 № 28).
- (17) В ТОВ «Агронікс» (код ЄДРПОУ 31931297) Беляєв Сергій Олександрович є одним із співзасновників (з часткою 50 % та розміром внеску до статутного фонду – 1'350'000,00 грн.) та посідає посаду члена виконавчого контролюючого органу.
- (18) Другим співзасновником ТОВ «Агронікс» (з часткою 50 %) є Шахмаєв Олександр Володимирович [інформація з обмеженим доступом] (керівник та підписант товариства; розмір внеску до статутного фонду складає – 1'350'000,00 грн.), який зареєстрований за однією і тією ж адресою, що і ФОП Святенко О. С.: [інформація з обмеженим доступом].
- (19) За інформацією Відділу державної реєстрації актів цивільного стану Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Запорізькій області (лист від 30.01.2018 № 443/04/2/04-36), громадяни Шахмаєв Олександр Володимирович, [інформація з обмеженим доступом] року народження та Святенко Оксана Сергіївна, [інформація з обмеженим доступом] року народження є подружжям (актовий запис про державну реєстрацію шлюбу № [інформація з обмеженим доступом] року, складений відділом реєстрації актів цивільного стану по місту Світловодську Світловодського міськрайонного управління юстиції Кіровоградської області).
- (20) Договори оренди будівлі/нежитлового приміщення та акти прийому-передачі об'єкта та майна ТОВ «Агронікс» в обох випадках (ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєву С.О.) підписані орендодавцем (чоловіком ФОП Святенко О.С. та керівником ТОВ «Агронікс») - Шахмаєвим Олександром Володимировичем.
- (21) Пов'язаність осіб ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєва С.О. через одного із співзасновників ТОВ «Агронікс» (Шахмаєва О.В.) (розміщення виробничих потужностей обох Учасників на одній території, в приміщеннях, орендованих у ТОВ «Агронікс»), передбачає можливість доступу та обміну інформацією між Учасниками торгів, а також єдність їх інтересів, зокрема, щодо отримання прибутку.
- (22) Такі факти свідчать про узгодженість дій ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєва С. О. під час проведення Торгів, внаслідок чого конкуренцію між ними було усунуто, а право на укладання договору було отримано ФОП Святенко О. С. не на конкурсних засадах, чим було спотворено конкуренцію.

3.2. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами

- (23) За інформацією ФОП Святенко О. С. (листи від 27.11.2017 № 36/27/11/17,

№ 37/27/11/17, № 38/27/11/17), у період 2015-2017 років між ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєвим С. О. відбувались договірні, цивільно-правові, господарські тощо відносини (надання транспортних послуг перевезення та послуг постачання товарів), а саме:

- (а) ФОП Беляєв С. О., згідно з договором про надання послуг від [інформація з обмеженим доступом], надавав ФОП Святенко О. С. послуги з перевезення (транспортні послуги); [інформація з обмеженим доступом];
- (б) ФОП Святенко О. С., згідно з договором поставки № [інформація з обмеженим доступом], постачала товар ФОП Беляєву С. О. (загальна вартість договору на дату його укладення становила [інформація з обмеженим доступом] грн., на 2017 рік, згідно з додатковою угодою від [інформація з обмеженим доступом] грн.); [інформація з обмеженим доступом].

(24) За результатами аналізу інформації ФОП Святенко О.С. (лист від 22.08.2017 № 19/22/08/17) та ФОП Беляєва С.О. (лист від 21.08.2017 № 44) стосовно банківських операцій за розрахунковими рахунками Відповідачів, відкритими у АТ «Таскомбанк», встановлено, що між ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєвим С.О. існували сталі цивільно-правові (господарські) відносини, у тому числі в 2016 році, напередодні участі у Торгах, в момент їх проведення та після підписання договору із переможцем - ФОП Святенко О.С., а саме:

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Святенко О.С.	ФОП Беляєв С.О.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Святенко О.С.	ФОП Беляєв С.О.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]

ФОП Святенко О.С.	ФОП Беляєв С.О.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Святенко О.С.	ФОП Беляєв С.О.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Святенко О.С.	ФОП Беляєв С.О.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]
ФОП Беляєв С.О.	ФОП Святенко О.С.	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]	[інформація з обмеженим доступом]

(25) У відповідності з видатковими накладними та актами виконаних робіт за 2016-2017 роки, ФОП Святенко О. С. постачала ФОП Беляєву С. О. товари (борошно в/г, житнє борошно, цукор, повидло, макову начинку), ФОП Беляєв С. О. надавав ФОП Святенко О. С. транспортні послуги (договір про надання послуг від [інформація з обмеженим доступом]).

(26) Отже, спільні господарські інтереси Відповідача 1 та Відповідача 2 обумовили обізнаність Учасників із діяльністю один одного, внаслідок чого вони мали можливість обміну інформацією, у тому числі щодо участі у Торгах.

3.3. Синхронність дій при підготовці тендерних пропозицій, залучення однієї третьої особи

(27) При попередньому розгляді пропозицій конкурсних Торгів обох Учасників було виявлено, що дії з підготовки тендерних пропозицій містять характерну синхронність та схожість, а саме:

(а) подання тендерних пропозицій Учасниками відбувалось з одного авторизованого електронного майданчика - ТОВ «Е-Тендер» (при тому, що існує достатня кількість електронних майданчиків Прозорро);

(б) Відповідачі з однієї IP-адреси ([інформація з обмеженим доступом]) та практично одночасно (14.05.2017 о 10:35:47 - ФОП Святенко О. С., о 10:34:19 – ФОП Беляєв С. О.) заходили на авторизований електронний майданчик ТОВ «Е-Тендер» для формування інвойсу (рахунку на оплату послуг ТОВ «Е-Тендер» з завантаження до інформаційно-телекомунікаційної системи тендерних пропозицій);

(с) ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєв С. О. обслуговуються в ПАТ «Таскомбанк». Однак обидва:

- практично одночасно – **14.05.2017 о 10:59:35** (квитанція № [інформація з обмеженим доступом] від імені Беляєва С. О.) та об **11:02:59** (квитанція № [інформація з обмеженим доступом] від імені Святенко О. С.) перераховувались на рахунок ТОВ «Е-Тендер», за участь у процедурі закупівлі кошти, у розмірі 510,00 грн. (кожним), через **термінал оплат № TS211318** одного й того ж банку - **ПАТ КБ «Приватбанк»**, розташованого за адресою: Запорізька область, смт. Якимівка, вул. Пушкіна, 18 (магазин «Лимончик»). Дата валютування (зарахування коштів) у обох Учасників – **15.05.2017 о 09:29**.

- в один день (**10.05.2017**) звернулись у письмовій (друкованій) формі за отриманням банківської гарантії до іншої банківської установи - **ПАТ «Банк Альянс»** (банківські гарантії від **12.05.2017** за № **49-17** та № **50-17**);

(д) оплата послуг **ПАТ «Банк Альянс»** за видачу банківської гарантії (комісія), проводилась в один день (**12.05.2017**) та через один і той же банк - **ПАТ «Таскомбанк»**.

(28) За даними ПАТ «Таскомбанк» (лист від 27.07.2018 № 6228/-09) у Відповідачів відсутні довірені особи та документи (довіреності), на підставі яких уповноважені особи Святенко О. С. та Беляєва С. О., отримували або могли отримати послуги банку від імені зазначених суб'єктів господарювання у 2017 році.

(29) Слід зазначити, що:

- заяви до ПАТ «Банк Альянс» про надання банківських гарантій, всі документи, що подавались ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєвим С. О. у складі тендерних пропозицій, підписано безпосередньо Відповідачами;
- за інформацією оператора авторизованого електронного майданчика ТОВ «Е-Тендер» (листи від 08.08.2017 вих. № 136, від 26.10.2017 № 179):
 - (i) до інформаційно-телекомунікаційної системи документи ФОП Святенко О. С. завантажувались від імені ФОП Святенко О. С., документи ФОП Беляєва С. О. - від імені ФОП Беляєва С. О.,
 - (ii) реєстраційні дані ФОП Святенко О. С. для входу до інформаційно-телекомунікаційної системи - **Gordews@bk.ru**, логін Oksana_Sv, Беляєва С. О. - **Agroniks@bk.ru**, логін **Gordews**,
 - (iii) для отримання рахунку на оплату ТОВ «Е-Тендер» за участь у Торгах кожний з Учасників заходив безпосередньо в особистий кабінет.

(30) Конкурсні пропозиції для прийняття участі у Торгах, згідно з реєстром отриманих тендерних пропозицій відкритих Торгів, подавались майже одночасно а саме:

<i>Учасники Торгів</i>	<i>Дата та час надання пропозиції</i>	<i>IP-адреси</i>
ФОП Святенко О.С.	15.05.2017 з 08:37 до 08:40	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>
ФОП Беляєв С.О.	15.05.2017 з 08:27 до 08:35	<i>[інформація з обмеженим доступом]</i>

При цьому, ФОП Святенко О. С. зазначила (лист від 08.12.2017 № 81/08/12/17) IP-адресу роутера, з якої проводилась оплата комісії ПАТ «Банк Альянс» банківської гарантії: - *[інформація з обмеженим доступом]*. ФОП Беляєв С.О. у своїй відповіді (лист б/д № 104, вх. від 30.03.2018 № 58-01/576/1) зазначив наступну IP-адресу – *[інформація з обмеженим доступом]*.

(31) ФОП Беляєвим С.О., в своїй тендерній пропозиції, окремим електронним файлом було присвоєно назву з прізвищем свого конкурента на Торгах – Святенко: «**Святенко.png**, **Святенко 001.png** та **Святенко 002.png**» (вказані файли містяться в системі електронних державних закупівель, за адресою: <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2017-04-27-000068-a>) (дивись – Додаток).

(32) Згідно з ДКТ, документи тендерних пропозицій, які необхідно було складати в довільній формі за підписом керівника або іншої уповноваженої особи учасника, містять схожості в оформленні та змісті, а саме в: листах-заявках про намір прийняття участі у торгах; довідках про відсутність підстав для відхилення тендерної пропозиції учасника, визначених у частинах першій та другій ст.17 Закону; документах, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, зазначених в п.5 розділу 3 тендерної документації (Довідка про наявність обладнання та матеріально-технічної бази); документах, що підтверджують відсутність підстав для відхилення тендерної пропозиції учасника; документах, що підтверджують повноваження керівника підприємства; довідках про наявність працівників відповідної кваліфікації, які мають необхідні знання та досвід; довідках про наявність документально підтвердженого досвіду виконання аналогічного договору; листах - погодження з умовами проекту договору Замовника про закупівлю тощо.

(33) За інформацією ФОП Святенко О.С. (листи від **22.08.2017** №7/22/08/17, № 8/22/08/17, № 9/22/08/17, № 10/22/08/17, № 11/22/08/17, № 12/22/08/17, вх. від 28.08.2017 № 4-1930):

- підготовкою та збором документів, які були подані до складу конкурсної пропозиції для участі у Торгах, штатні працівники ФОП Святенко О.С. не залучались;
- до підготовки збору документів (конкурсних пропозицій, довідок та інших документів) для участі у Торгах, на підставі цивільно-правової угоди (**договір № 1**

від 03.05.2017 «Надання консультаційних послуг з участі в тендерних торгах»), був залучений **Романюк Гордій Ярославович** (*інформація з обмеженим доступом*), якого було уповноважено отримувати і надсилати всі документи з особистого електронного кабінету ФОП Святенко О.С. на сайті e-tender.ua, надавши йому логін та пароль («...оскільки знаю його давно особисто з 2008 року. Мені його порадили, як компетентного бухгалтера, який в повній мірі володіє всією процедурою проведення електронного заповнення і реєстрації документації та порядку проведення торгів.» - мова оригіналу). ;

- з метою одержання банківської гарантії ФОП Святенко О. С. була подана заява про надання гарантії № 15 від 10.05.2017 до ПАТ «Банк Альянс»;

- ФОП Святенко О.С. самостійно визначала вартість товару, що був предметом закупівлі на Торгах (за допомогою калькуляції).

Також ФОП Святенко О. С. зазначила (лист від 22.08.2017 № 8/22/08/17), що «... мені не відомо працівником якого підприємства у період підготовки до торгів був Романюк Г. Я. Мені не відомо займана посада Романюка Г.Я. у період підготовки до торгів.» (мова оригіналу).

(34) За інформацією ФОП Беляєва С. О. (листи від 21.08.2017 № 48, № 32, № 33, № 34, № 35, № 36, № 37 вх. від 28.08.2017 № 4-1929):

- ФОП Беляєв С. О. не залучав до підготовки та збору документів, які були подані до складу конкурсної пропозиції для участі в Торгах, своїх штатних працівників;

- підготовку збору документів для участі у Торгах, здійснював **Романюк Гордій Ярославович** (*інформація з обмеженим доступом*), на підставі цивільно-правової угоди (договір № 2 від 10.05.2017 «Надання консультаційних послуг з участі в тендерних торгах»);

- з метою одержання банківської гарантії ФОП Беляєвим С. О. була подана заява про надання гарантії № 1 від 10.05.2017 до ПАТ «Банк Альянс»;

- ФОП Беляєв С. О. самостійно визначав вартість товару, що був предметом закупівлі на Торгах (за допомогою калькуляції).

За повідомленням ФОП Беляєва С. О.: «Романюк Г. Я. займав посаду бухгалтера на ТОВ «Агронікс» на момент підготовки конкурсної документації. Романюк Г. Я. працює на ТОВ «Агронікс» з 14 березня 2017 року. За цей час він зарекомендував себе, як кваліфікований бухгалтер та відповідальний працівник, має досвід роботи з процедурою закупівлі в системі ProZorro. Романюк Г. Я. розробляв та подавав всі тендерні документи від мого імені і мав доступ до мого персонального кабінету» (мова оригіналу ФОП Беляєва С. О.).

Така поведінка Відповідачів 1 та 2 вказує на виключно довірчі відносини з довіреною особою (Романюком Г.Я.).

(35) Згідно з пунктом 4 «Обов'язки сторін» обох договорів:

• **Виконавець» (Романюк Г. Я.) зобов'язаний** своїми силами і засобами, відповідно до умов та в строки, визначені даним Договором:

- надати інформаційно-консультаційні послуги з питань законодавства в сфері публічних закупівель;

- розробити та подати у встановленому законом порядку, від імені Замовника, тендерну документацію на Торги;

- надати консультаційну допомогу з інших питань, які виникають під час підготовки, розробки та подання Тендерної документації Торги;

- в мінімально можливий строк і за власний рахунок усувати всі неякісно виконані роботи за Договором.

• Сторони протягом п'яти календарних днів з моменту підписання даного Договору письмово передають один одному перелік осіб, уповноважених представляти їх інтереси, а також визначають обсяг їх повноважень. У випадку внесення змін в перелік таких осіб, або перегляду їх повноважень. Сторони приймають на себе зобов'язання

негайно проінформувати одна одну.

- (36) Відповідно до порядку розрахунку, прописаного в Договорах обох Учасників, виплата винагороди виконавцю (Романюку Г. Я.) здійснюється **виключно у випадку перемоги замовника** в процедурі відкритих Торгів, **протягом 10 днів** з дня закінчення строку цього договору. Термін дії договорів у обох Учасників із Романюком Г.Я. однаково закінчується - **31.08.2017**.

При цьому, умовами Договорів не визначено конкретного переліку документів, які повинен був готувати Романюк Г. Я. для обох Учасників Торгів.

- (37) Слід зазначити, що у разі можливої участі в Торгах інших учасників (претендентів на участь у відкритих торгах) та їх можливої перемоги, Романюк Г.Я. міг зовсім залишитись без оплати за виконані роботи/послуги. Отже, якщо враховувати те, що на момент проведення Торгів, між Романюком Г.Я. та Відповідачами дійсно існували Договори, то Романюк Г.Я. був впевнений, що кошти за надані ним роботи/послуги буде отримано.

Цей факт, також підтверджує обізнаність Відповідачів щодо участі та перемоги конкретного Учасника у Торгах.

- (38) На вимоги Відділення від 02.11.2017 № 02-18/01-2355 / № 02-18/01-2354 Відповідачами необхідно було надати документи (копії документів), які Замовник послуг (ФОП Святенко О.С./ФОП Беляєв С.О.) та Виконавець (Романюк Г.Я.) як сторони Договору зобов'язані були підготувати під час виконання Договору.

- (39) Згідно з отриманою інформацією, Романюком Г.Я. готувались наступні документи (для тендерних пропозицій Відповідачів):

для ФОП Святенко О. С.:	для ФОП Беляєв С.О.:
(a) копію свідоцтво платника єдиного податку,	(a) копію свідоцтва платника єдиного податку,
(b) лист-заяву про участь у тендері,	(b) лист-заяву про участь в тендері,
(c) інформаційну довідку про відсутність статуту,	(c) інформаційну довідку про відсутність статуту,
(d) довідку про відсутність підстав для відхилення тендерної пропозиції учасника, визначених у частинах першій та другій ст.17 Закону,	(d) довідку про відсутність підстав для відхилення тендерної пропозиції учасника, визначених у частинах першій та другій ст.17 Закону,
(e) довідку про підтвердження про відсутність підстав для відхилення тендерної пропозиції (складена із 10 пунктів),	(e) довідку про підтвердження про відсутність підстав для відхилення тендерної пропозиції (складена із 10 пунктів),
(f) довідку про матеріально технічну базу,	(f) довідку про матеріально технічну базу,
(g) довідку про співробітників,	(g) довідку про співробітників,
(h) довідку про повноваження керівника підприємства,	(h) довідку про повноваження керівника підприємства,
(i) лист-погодження з умовами проекту договору замовника,	(i) лист-погодження з умовами проекту договору замовника,
(j) довідку про виконання аналогічних договорів,	(j) довідку про виконання аналогічних договорів,
(k) копію довідку Міністерством внутрішніх справ про відсутність судимості,	(k) копію банківської гарантії № 50-17,
(l) копію виписки з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців,	(l) копію договору оренди будівлі від 06.01.2017,
(m) копію податкової декларації.	(m) копію свідоцтва про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця,
	(n) додатків 1, 2 та 3 до тендерної документації по Торгам.

- (40) Крім цього, Відповідачами 1 та 2 було зазначено однаковий перелік послуг (робіт), що надавались (виконувались) Романюком Г.Я.:

- (i) консультаційні послуги з питань законодавства у сфері публічних закупівель, а саме: оперативну інформацію щодо змін в законодавстві в сфері публічних закупівель;
- (ii) телефонні (чи з допомогою електронної пошти) консультації з питань публічних закупівель;

- (iii) розробка та подання у встановленому законом порядку, від імені Замовника послуг тендерної документації на закупівлю хліба та хлібобулочних виробів для участі у Торгах;
 - (iv) здійснення оплати за участь у Торгах;
 - (v) вчинення всіх необхідних дій для отримання банківської гарантії щодо забезпечення участі у Торгах (обрання банку-гаранта, листування, отримання кореспонденції, оплата послуг тощо);
 - (vi) допомога (в т.ч. консультаційна) з інших питань, які виникли під час підготовки, розробки та подання тендерної документації на закупівлю товарів під час участі у Торгах.
- (41) Громадянину Романюку Г.Я. було направлено запит (лист від 21.09.2018 № 58-02/11-1843), в якому пропонувалось надати Відділенню інформацію (з копіями підтверджуючих документів) щодо факту укладання відповідних договорів та конкретних дій, які він вчиняв у зв'язку з виконанням зобов'язань за договорами (конкретно, які довідки (документи) створювалися (сканувалися) ним, а які Учасниками Торгів; яким чином він здійснював завантаження пропозицій Учасників Торгів (дата, час, місце) та з якої IP-адреси здійснювалося відповідне завантаження тощо; копії підготовлених ним документів, що стосуються відповідної процедури закупівлі) тощо.
- (42) Згідно із даними рекомендованого листа (ідентифікатор внутрішнього поштового відправлення № 6910703337897), запит вручено адресату (Романюку) особисто - 22.09.2018, однак відповідь на запит Відділення Романюком Г.Я. не надано.
- (43) На підтвердження виконання Договорів 1 та 2 Відповідачами надано акти виконаних робіт:
- між гр. Романюком Г.Я. та ФОП Беляєвим С.О. від 16.05.2017;
 - між гр. Романюком Г.Я. та ФОП Святенко О.С. від 07.09.2017, з копією платіжної відомості № 2 на виплату по договору ЦПХ за травень-серпень 2017 року на суму [інформація з обмеженим доступом] грн. (сума згідно з Договором за надані послуги складає [інформація з обмеженим доступом] грн., податки, утримані при розрахунку за надані послуги, становлять: ПДФО 18% - [інформація з обмеженим доступом] грн., військовий збір 1,5 % - [інформація з обмеженим доступом] грн., сума до виплат становить – [інформація з обмеженим доступом] грн.).
- Виплата ФОП Святенко О.С. за виконані роботи/послуги гр. Романюком Г.Я. була здійснена тільки через тиждень, після закінчення дії Договору (термін дії Договорів у обох Учасників із Романюком Г.Я. однаково закінчився - 31.08.2017), хоча договір поставки продовольчих товарів (хліб пшеничний, хліб житньо-пшеничний) із переможцем на Торгах було укладено у червні місяці 2017 року.
- (44) Відповідно до інформації Головного управління ДФС у Запорізькій області (лист від 30.10.2018 № 37512/10/08-01-13-01-23) фізичною особою-підприємцем Святенко О.С. 31.08.2017 було звільнено Романюка Г. Я.
- (45) Також, згідно з переліком фізичних осіб, які, відповідно до звіту 1-ДФ та Державного реєстру фізичних осіб по Запорізькій області працювали у ФОП Беляєва С. О. з'ясовано, що Романюк Гордій Ярославович працював у Відповідача 2 з 01.11.2017 по 29.11.2017.
- (46) За умови того, що ринок надання послуг у сфері публічних закупівель (юридичних послуг, послуг з підготовки та оформлення документів тощо) достатньо конкурентний, звернення двох Учасників торгів, місцезнаходження яких є різним, майже в один період часу до однієї і тієї ж особи (Договори від 03.05.2017 та 10.05.2017) не може бути простим збігом та виникнути випадково.
- (47) Головним управлінням Пенсійного фонду України в Запорізькій області (лист від 18.10.2017 № 354/05/ДСК) надано перелік застрахованих осіб суб'єктів господарської

діяльності ТОВ «Агронікс» (код ЄДРПОУ 31931297) та ФОП Святенко О.С. (ПН 2865610562). Відповідно до поданої цими суб'єктами господарювання звітності за 2017 рік встановлено, що **Романюк Гордій Ярославович** (*[інформація з обмеженим доступом]*) був застрахованою особою:

- з *[інформація з обмеженим доступом]* року включно в ТОВ «Агронікс»;
- з *[інформація з обмеженим доступом]* року включно у ФОП Святенко О. С.

- (48) Отже, Романюк Гордій Ярославович не був у прямому розумінні самостійною третьою стороною (особою), що залучалася до підготовки пропозицій на Торги, а був спільним працівником ФОП Святенко О. С. та ТОВ «Агронікс» співзасновником якого є ФОП Беляєв С. О.
- (49) Водночас, надання повноважень ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєвим С.О. щодо підготовки та отримання документів на Торги Романюку Г. Я. свідчить про відсутність сумнівів у Відповідачів 1 та 2 в отриманні вчасно та в належній формі фактично своїм конкурентом у процедурі закупівлі необхідних документів.
За умови наявності ризику того, що документи можуть бути невчасно або в неналежній формі отримані для Відповідачів 1 та 2, з урахуванням імовірної можливості дій співробітника конкурента в інтересах іншого учасника, ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєв С.О. не надали б зазначені повноваження Романюку Г. Я., враховуючи загрозу подання неналежним чином складеної пропозиції конкурсних торгів та, як наслідок, поразки в процедурі закупівлі у зв'язку з відхиленням останньої.
- (50) Варто зазначити, що ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєв С. О. упродовж 2016-2017 років одночасно приймали участь й в інших торгах (закупівлях), однак для підготовки конкурсних документів на торги (закупівлі) гр. Романюка Г. Я. не залучали. Цей факт підтверджується відповідями Учасників на вимоги Відділення, зокрема, через відсутність підтверджуючих документів щодо залучення Романюка Г. Я., на договірних умовах, до консультування та надання послуг з підготовки документації для участі в інших процедурах відкритих конкурсних торгів.
- (51) Отже, залучення ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєвим С. О. для підготовки та збору документів, необхідних для подання у складі тендерних пропозицій на Торги, однієї і тієї ж особи (Романюка Г. Я.), яка одночасно була застрахованою особою (надавала послуги/працювала) у ФОП Святенко О. С. та в ТОВ «Агронікс», [засновниками якого є Беляєв С.О. (основний конкурент ФОП Святенко О. С. на Торгах) та Шахмаєв О. В. (чоловік Святенко О.С.)], свідчать про обізнаність ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєва С. О. щодо поведінки при формуванні своїх конкурентних пропозицій на Торгах, що в свою чергу призвело до заміни конкуренції на координацію поведінки зазначених Учасників з метою спотворення видимості конкуренції в межах торгів та спотворення їх результатів.

3.4. Аналіз цінової пропозиції Відповідачів

- (52) Відповідно до пункту 1 Розділу 5 «Оцінка тендерної пропозиції» тендерної документації конкурсних торгів Замовника визначено критерії та методика оцінки тендерної пропозиції із зазначенням питомої ваги критерію. Єдиним критерієм оцінки тендерних пропозицій є «Ціна» - питома вага 100% (без врахування ПДВ).
- (53) Розмір бюджетного призначення за кошторисом або очікувана вартість предмета закупівлі складала – 60 600,00 грн. без ПДВ.
- (54) За поясненнями Відповідачів, вони самостійно визначали вартість предмета закупівлі.
- (55) Учасники вийшли на Торги з наступними ціновими пропозиціями:
- ФОП Святенко О. С.: загальна вартість по всіх позиціях - 60'091 грн., в тому числі загальна вартість хліба пшеничного – 45'952 грн., хліба житньо-пшеничного – 14'139 грн.;
- ФОП Беляєв С. О.: загальна вартість по всіх позиціях - 60'550 грн., в тому числі

загальна вартість хліба пшеничного – 46'240 грн., хліба житньо-пшеничного – 14'310 грн.

При цьому, вартість хліба за одиницю продукції (1 кг) становила:

	<i>хліб пшеничний</i>	<i>хліб житньо-пшеничний</i>
- у ФОП Святенко О.С.:	14,36 <i>грн/кг</i>	14,45 <i>грн/кг</i>
- у ФОП Беляєва С.О.:	15,71 <i>грн/кг</i>	15,90 <i>грн/кг</i>

(56) Замовник відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» проводить «Електронний аукціон», який 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. Так, при проведенні такого аукціону, який завершився 31.05.2017 о 14:23 за трьома раундами та на основі критеріїв та методики оцінки, викладених в документації конкурсних торгів, обома Учасниками ціна не знижувалась. При тому, що Замовником в оголошенні про проведення відкритих торгів пунктом 11 було передбачено розмір мінімального кроку пониження цін на 500,00 грн. (0,83%).

(57) Варто зазначити, що при реалізації поза межами Торгів хліба в асортименті, подібному за рецептурою хлібу, що був предметом закупівлі на Торгах, Учасниками встановлювались відпускні ціни на значно нижчому рівні.

Так, хлібу пшеничному (упакованому, різаному) подібними за рецептурою (100% борошно пшеничне вищого гатунку) є хліб (упакований різаний) Любительський, Дніпровський. При цьому, відпускна ціна у 2017 році становила:

- у ФОП Святенко О. С.: для ТОВ «База відпочинку «Прибій» - *[інформація з обмеженим доступом]*грн./кг (хліб Дніпровський), для ДЛ «Смена» - *[інформація з обмеженим доступом]*грн./кг (хліб Любительський) (споживачі розташовані в смт. Кирилівка Запорізької області);

- у ФОП Беляєва С. О.: для Мелітопольської ЦРЛ (с. Семенівка Мелітопольського р-ну) - *[інформація з обмеженим доступом]*грн./кг (хліб Дніпровський).

Хлібу житньо-пшеничному (упакованому, різаному, 60% борошна пшеничного вищого гатунку та 40% борошна житнього) подібним за рецептурою є хліб Український (упакований різаний), який у 2017 році реалізовувався ФОП Святенко О. С. за ціною *[інформація з обмеженим доступом]*грн./кг в ДОТ «Меркурій» (сел. Алтагир Якимівського р-ну).

Пропонування Учасниками на Торгах хліба в асортименті за цінами, що перевищували в 2017 році ціни на хліб (аналогічний предмету закупівлі за рецептурою, місцем поставки) поза межами Торгів, незмінність цінових пропозицій під час проведення електронного аукціону свідчить про обізнаність ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєва С.О., відносно стратегії поведінки (один одного), зокрема, про відсутність змагання (конкуренції) між ними.

3.5. Схожості в оформленні Відповідачами інших документів у складі тендерних пропозицій

(58) Відповідно до форми (шаблону) «*Специфікація на закупівлю код ДК 021:2015- 15810000-9 Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби (Хліб, хлібобулочні вироби)* для потреб ВП ЗАЕС на проведення відкритих торгів згідно з Законом України «Про публічні закупівлі» №922-VIII от 25.12.2015», наведеному у додатку № 1 до ДКТ (далі – Додаток 1), форми (шаблону) *Технічна пропозиція*», наведеному у додатку № 3 до ДКТ (далі – Додаток 3), продукція повинна відповідати технічним умовам та стандартам, передбачених законодавством України. За технічними характеристиками, наведеними в цьому додатку, продукція має бути виготовлена:

- хліб пшеничний - із борошна пшеничного вищого гатунку, нарізаний скибками, упакований в індивідуальні поліетиленові пакети;
 - хліб житньо-пшеничний - із борошна пшеничного та борошна житнього, нарізаний скибками, упакований в індивідуальні поліетиленові пакети.
- (59) Певних видів (найменувань) хлібобулочних виробів Замовником визначено не було.
- (60) Обома Учасниками при заповненні шаблону Додатку 1, Додатку 3 в графі «ДСТУ, ТУ» з однаковою послідовністю (номера та найменування ДСТУ), схожою пунктуацією, пробілами між розділовими знаками зазначено:
- в рядку стосовно хліба пшеничного:
" ДСТУ 7517:2014 «Хліб з пшеничного борошна. Загальні технічні умови» ";
 - в рядку стосовно хліба житньо-пшеничного:
" «Хліб житньо-пшеничний. Загальні технічні умови» ДСТУ _П 4583:2006 ".
- (61) При цьому, згідно з національними стандартами, ДСТУ на хліб житньо-пшеничний має іншу назву, а саме: ДСТУ 4583:2006 «Хліб із житнього та суміші житнього і пшеничного борошна».
- (62) Беручи до уваги перелік документів, що готувались на Торги Романюком Г. Я. за Договором, можна дійти висновку, що Додаток 1 та Додаток 3 мали готуватись Учасниками окремо один від одного. Водночас, вказані спільні помилки та схожості в оформленні цих документів свідчать про те, що в період підготовки та участі у процедурі закупівлі Учасники діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.
- (63) Документацією конкурсних торгів Замовника передбачено, що тендерна пропозиція подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, та завантаження файлів із сканованими копіями, зокрема цінової пропозиції, за підписом керівника або іншої уповноваженої особи, форму (шаблон) якої наведено у додатку 2 до тендерної документації (далі - Шаблон).
- (64) Надані Учасниками у складі тендерних пропозицій форми цінових пропозицій містять характерні схожості та відмінності від Шаблону Замовника.
- (65) Так, обома Учасниками в цінових пропозиціях не зазначено ПІБ Уповноваженої особи (як того вимагав Замовник), а поставлено лише підпис та печатку Учасника (ФОП Святенко О. С. або ФОП Беляєва С. О.).
- (66) В Шаблоні Замовника в назві графі «Загальна вартість (з ПДВ,грн.)*» позначення «Загальна вартість» та «(з ПДВ,грн.)*» розміщено з інтервалом в 10 пт. У обох Учасників назву вказаної графі позначено «Загальна вартість (без ПДВ,грн.)» без інтервалів:

Назва графі у Замовника

Назва графі у Учасників

<p>Загальна вартість</p> <p>(з ПДВ,грн.)*</p>

<p>Загальна вартість (без ПДВ,грн.)</p>
--

- (67) В Шаблоні рядок «Загальна вартість по всіх позиціях» Замовником відформатовано «по ширині рядка» (по всіх стовпчиках), обома Учасниками у вказаний рядок в стовпчику «Загальна вартість (без ПДВ,грн.)» внесено дані з форматуванням «по середині рядка».
- (68) В графі «Умови поставки (відповідно до правил ІНКОТЕРМС 2010) ***» обома Учасниками зазначено «**DDP смт Кирилівка**». Водночас, Замовником в шаблоні (в примітках) зазначено: «*** Умови поставки – (учасник визначає одне з двох: **DDP або DAP**) **Одержувач: ПЗОтаВ «Юність», вул. Коса Пересип, 116, смт. Кирилівка, Запорізька обл.**».

- (69) Варто зазначити, що відповідно до правил ІНКОТЕРМС 2010, умови поставки за DDP та DAP передбачають транспортування товару за рахунок продавця до місця призначення. Крім того, при поставці на умовах DDP продавець за власний рахунок зобов'язаний ще додатково виконувати митні формальності або сплачувати імпорتنі мита при ввезенні товару, а при поставці на умовах DAP такі зобов'язання за продавцем не закріплено. Як свідчить з тендерних пропозицій, продукція, що є предметом закупівлі на Торгах (хліб), виробляється Учасниками на території смт. Якимівка Запорізької області.
- (70) Вказані схожості в оформленні Учасниками зазначених документів вказують на погодженість дій ФОП Святенко О. С. та ФОП Беляєва С. О., що неможливо здійснити без обміну інформацією.
- (71) Справжність змагання при проведенні процедури конкурсних торгів забезпечується таємністю інформації, що міститься у пропозиціях конкурсних торгів. Зокрема, учасники під час підготовки своїх конкурсних пропозицій мають конкурувати між собою та повинні формувати їх самостійно (незалежно від інших учасників). Отже, при дотриманні принципу конкурентної боротьби між Учасниками, зазначені документи мали б відрізнитись, у тому числі і за змістом, не містити в собі спільних об'єднуючих особливостей, адже кожен документ, у разі якщо Учасники торгів готували їх окремо один від одного без обміну інформацією, мав би відображати їх індивідуальні, творчі, суб'єктивні підходи до його підготовки. Відповідно до частини другої статті 6 зазначеного Закону, антиконкурентними узгодженими діями, зокрема, визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів. Отже, дії, спрямовані на спотворення результатів торгів, заборонені законом, незалежно від наслідків настання таких дій у вигляді спотворення результатів торгів.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (72) Відділенням встановлено, що поведінка ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєва С.О. у Торгах становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів).
- (73) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватись в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в будь-якій формі, прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі, створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт господарювання, або між ними і новоствореним суб'єктом господарювання.
- (74) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначається як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (75) Узгодженням дій учасників тендеру (торгів) (не менше двох) є відмова таких учасників від самостійної участі у тендері та самостійного прийняття рішень 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 (поділення лотів тощо).
- (76) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, а саме:
- (i) матеріали Торгів (тендерна документація Замовника, тендерні пропозиції Учасників);
 - (ii) банківські виписки ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєва С.О.;
 - (iii) договори щодо цивільно-правових (господарських) відносини між ФОП Святенко

О.С. та ФОП Беляєвим С.О. (договори з надання транспортних послуг перевезення та послуг постачання товарів; договори оренди будівлі/нежитлового приміщення та акти прийому-передачі об'єкта та майна ТОВ «Агронікс» в обох випадках (ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєву С.О.) підписані орендодавцем (чоловіком ФОП Святенко О.С. та керівником ТОВ «Агронікс») - Шахмаєвим О. В.);

- (iv) данні ТОВ «Е-Тендер» щодо IP-адрес, що використовувались ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєвим С.О. для участі у Торгах;
- (v) пояснення ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєва С.О. щодо підготовки тендерних пропозицій на Торги тощо.

Установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:

- (i) сталі господарські відносини між Відповідачами;
 - (ii) подання тендерних пропозицій в один день – 15.05.2017 (кінцевий строк);
 - (iii) реєстрація, вхід до персонального електронного кабінету Відповідачів та інші дії, пов'язані з подачею заявки на участь у процедурі закупівлі здійснювався через одну і ту ж фізичну особу з використанням однієї IP-адреси;
 - (iv) розташування за однією адресою орендованих приміщень обох Учасників;
 - (v) наявність пов'язаних осіб, через засновників ТОВ «Агронікс», де ФОП Беляєв С.О. є одним із засновників товариства та посідає посаду члена виконавчого контролюючого органу, а Шахмаєв О. В. (чоловік - ФОП Святенко О.С.) є керівником та підписантом цього товариства;
 - (vi) залучення однієї й тієї ж третьої особи (Романюка Г.Я.), до якої, зверталися за консультацією та допомогою в підготовці тендерних пропозицій обидва Відповідача;
 - (vii) надання ФОП Беляєвим С.О. окремих електронних файлів, назва яких містила прізвище конкурента на Торгах - «Святенко»;
 - (viii) схожість документів, наданих Відповідачами на Торги (як тих, що визначають ціну товарів, так і інших документів), відмінних від форм Замовника тощо;
 - (ix) схожа та синхронна поведінка Відповідачів щодо вибору однакових банківських установ під час підготовки тендерної документації;
 - (x) не зниження цінової пропозиції Учасниками 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 (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (77) З огляду на вищевикладене, Відповідачі під час підготовки документації в Торгах діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель та за Законом України «Про публічні закупівлі».
- (78) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників ФОП Святенко О.С. одержано не на конкурсних засадах, чим було спотворено результати Торгів.
- (79) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Відповідачі тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результати проведення Замовником Торгів, порушивши право Замовника на отримання найбільш ефективного для нього результату, а відтак, вчинили антиконкурентні узгоджені дії, заборонені Законом України «Про захист економічної конкуренції».
- (80) Враховуючи вищевикладене, така поведінка ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєва С.О. становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50, пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4. Заперечення Відповідачів та їх спростування

4.1. Заперечення Відповідача 1

- (81) На витяг з подання про попередні висновки по справі, який було надіслано Відповідачу 1 у справі (лист від 19.11.2018 № 58-02/11-2450), ФОП Святенко О.С. листом від 29.11.2018 № 88 надала свої заперечення. Як свідчить подана ФОП Святенко О. С. відповідь, Відповідач 1 з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не згоден.
- (82) ФОП Святенко О. С., зазначила, що не порушувала жоден із пунктів Закону України «Про захист економічної конкуренції» та не вважає висновки Відділення обґрунтованими.
- (83) Заперечення ФОП Святенко О. С. прийнято до уваги, однак це не спростовує наведених сукупних доказів та обставин, які встановлені Відділенням під час розгляду справи № 02/03-18, їх наявність не може бути пояснена існуванням інших факторів, аніж наявністю узгоджених антиконкурентних дій Відповідачів.

4.2. Заперечення Відповідача 2

- (84) На витяг з подання про попередні висновки по справі, який було надіслано Відповідачу 2 у справі (лист від 19.11.2018 № 58-02/11-2451), ФОП Беляєв С.О. листом від 28.11.2018 № 5 надав свої заперечення. Як свідчить подана ФОП Беляєвим С.О. відповідь, Відповідач 2 з висновками Відділення про порушення ним законодавства про захист економічної конкуренції не згоден.
- (85) ФОП Беляєв С.О., зазначив, що не порушував Закон України «Про захист економічної конкуренції», та вважає, що попередні висновки Відділення надуманими та необґрунтованими.
- (86) Заперечення ФОП Беляєва С.О. прийнято до уваги, однак це не спростовує наведених сукупних доказів та обставин, які встановлені Відділенням під час розгляду справи № 02/03-18, їх наявність не може бути пояснена існуванням інших факторів, аніж наявністю узгоджених антиконкурентних дій Відповідачів.

5. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (87) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та запереченнями Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- подачі тендерних пропозицій з одного авторизованого електронного майданчика;
 - не участі в електронному аукціоні та не зменшенні своїх початкових цінових пропозицій;
 - використанні однієї ІР-адреси при вчиненні дій, пов'язаних з участю в процедурі закупівлі (Торгах);
 - отриманні банківської гарантії в одному банку;
 - наявності пов'язаних осіб, через засновників ТОВ «Агронікс»;
 - залучення однієї й тієї ж третьої особи для підготовки конкурсних пропозицій;
 - наявності сталих господарських відносин між Відповідачами;
 - наявності схожостей в оформленні тендерних пропозицій;
 - не природних особливостях формування ціни тендерної пропозиції тощо,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів торгів, які проводились Відокремленим підрозділом «Запорізька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (код ЄДРПОУ 19355964) з предметом закупівлі «код ДК 021:2015 – 15810000-9 Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби (Хліб, хлібобулочні вироби)», [ідентифікатор закупівлі – UA-2017-04-27-000068-a].

(88) Така поведінка Відповідачів становить порушення законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендеру), заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

6. Визначення розміру штрафів

(89) Відповідно до абзацу 2 частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення конкурентного законодавства, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, на суб'єкта господарювання накладається штраф у розмірі до десяти відсотків його доходу (виручки) 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.

(90) Згідно з податковою декларацією платника єдиного податку-фізичної особи підприємця обсяг доходу за звітний (податковий) період - 2017 рік у ФОП Святенко О.С. склав - *[інформація з обмеженим доступом]* гривень.

(91) Згідно з податковою декларацією платника єдиного податку-фізичної особи підприємця обсяг доходу за звітний (податковий) період - 2017 рік у ФОП Беляєва С.О. склав - *[інформація з обмеженим доступом]* гривень, одинадцять копійок.

(92) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України 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 ціни 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 ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

(93) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України було враховано такі обставини:

- (i) наслідки порушення - усунення конкуренції під час участі у Торгах;
- (ii) ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєвим С.О. порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчинено вперше;
- (iii) ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєв С.О. вчинили одне порушення законодавства про захист економічної конкуренції;
- (iv) ФОП Святенко О.С. та ФОП Беляєв С.О. співпрацювали з Відділенням під час розгляду справи;
- (v) цінова пропозиція, запропонована ФОП Святенко О.С. на Торги, склала - 60091,00 гривень; цінова пропозиція, запропонована ФОП Беляєвим С.О. на Торги, склала - 60550,00 гривень.

Розглянувши матеріали справи № 02/03-18, подання з попередніми висновками у справі від 19.11.2018 № 02-62-спр у їх сукупності, адміністративна колегія Відділення дійшла до висновку, що подані матеріали достатні, а наведені в поданні висновки обґрунтовані і доведені, що є підставою для прийняття рішення.

Ураховуючи вищевикладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про

захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України від 30 березня 2001 року за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06 травня 1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р), із змінами та доповненнями, адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Святенко Оксана Сергіївна (ПІН 2865610562, вул. Чарівна (Ворошилова), буд. 68, смт. Якимівка, Якимівський район, Запорізька область, 72503) та фізична особа-підприємець Беляєв Сергій Олександрович (ПІН 2686608754, вул. Центральна (Леніна), буд. 89, кв. 17, смт. Якимівка, Якимівський район, Запорізька область, 72500) вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), шляхом погодження своєї поведінки під час підготовки пропозицій конкурсних торгів та участі у відкритих торгах на закупівлю товарів: «код ДК 021:2015 – 15810000-9 Хлібопродукти, свіжовипечені хлібобулочні та кондитерські вироби (Хліб, хлібобулочні вироби)», [ідентифікатор закупівлі – UA-2017-04-27-000068-a], проведених Відокремленим підрозділом «Запорізька атомна електрична станція» Державного підприємства «Національна атомна енергогенеруюча компанія «Енергоатом» (ЄДРПОУ 19355964).

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Святенко Оксану Сергіївну (ідентифікаційний номер 2865610562) штраф у розмірі 9 000,00 (дев'ять тисяч) гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу-підприємця Беляєва Сергія Олександровича (ідентифікаційний номер 2686608754) штраф у розмірі 9 000,00 (дев'ять тисяч) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Відповідно до статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу суб'єкт господарювання зобов'язаний надіслати до Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії



О. БІЛИЙ

Додаток
до рішення пункт 3.3 (31)

File Name	Icon	Date
2017 05 12 ТЕНДЕРНА СВЯТЕНКО 1500.pdf	PDF icon	15 травня 2017 08:40
2017 05 12 ТЕНДЕРНА СВЯТЕНКО 1500.pdf.(1).p7s	PDF icon	15 травня 2017 08:40
2017 05 12 ТЕНДЕРНА СВЯТЕНКО 1500.pdf.(2).p7s	PDF icon	15 травня 2017 08:40
Святенко 002.png	PNG icon	15 травня 2017 08:40
Святенко 001.png	PNG icon	15 травня 2017 08:40
Святенко 003.png	PNG icon	15 травня 2017 08:40
Святенко.png	PNG icon	15 травня 2017 08:39

ФОП Святенко О.С.

File Name	Icon	Date
2017 05 12 ТЕНДЕРНА БЕЛЯЄВ 1500.pdf(1).p7s	PDF icon	15 травня 2017 08:35
8675 004.png	PNG icon	15 травня 2017 08:34
8675 011.png	PNG icon	15 травня 2017 08:33
8675 012.png	PNG icon	15 травня 2017 08:33
Святенко.png	PNG icon	15 травня 2017 08:32
Святенко 001.png	PNG icon	15 травня 2017 08:32
Святенко 002.png	PNG icon	15 травня 2017 08:32
8675 008.png	PNG icon	15 травня 2017 08:32

ФОП Беляєв С.О.