



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ ЗАПОРІЗЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

ВИТЯГ З РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ЗАПОРІЗЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

05 лютого 2020 р. № 58/1-рш

м. Запоріжжя

Справа № 02/24-18

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа - підприємець Калюжна Олена Володимирівна та фізична особа - підприємець Плаксін Сергій Миколайович подали заявки на участь у відкритих торгах, предметом яких була закупівля по предметах: манна крупа, крохмаль, кисіль фруктовий ДК 021:2015: 15620000-0 – Крохмалі та крохмалепродукти, проведених у лютому – квітні 2018 року Управлінням освіти Мелітопольської міської ради (оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на вебпорталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-02-28-000511-b>).

При цьому, фізична особа - підприємець Калюжна Олена Володимирівна та фізична особа - підприємець Плаксін Сергій Миколайович діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у тендері.

За результатами розгляду справи № 02/24-18 такі дії фізичної особи - підприємця Калюжної Олени Володимирівни та фізичної особи - підприємця Плаксіна Сергія Миколайовича визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю по предметах: манна крупа, крохмаль, кисіль фруктовий, проведених у лютому – квітні 2018 року Управлінням освіти Мелітопольської міської ради, 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 фізичну особу - підприємця Калюжну Олену Володимирівну у розмірі 60 000,00 (шістдесят тисяч) гривень, на фізичну особу - підприємця Плаксіна Сергія Миколайовича у розмірі 60 000,0 (шістдесят 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 Відділення, розглянувши матеріали справи № 02/24-18 про порушення фізичною особою-підприємцем Калюжною Оленою Володимирівною та фізичною особою - підприємцем Плаксіним Сергієм Миколайовичем законодавства про захист економічної конкуренції, 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, та попередні висновки від 18.12.2019 № 58-95-спр,

ВСТАНОВИЛА:**1. Процесуальні дії**

- (1) Дорученням Голови Антимонопольного комітету України від 25.06.2018 № 13-01/422 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 Калюжної Олени Володимирівни та фізичної особи - підприємця Плаксіна Сергія Миколайовича під час участі у процедурі відкритих торгів, проведених у лютому – квітні 2018 року Управлінням освіти Мелітопольської міської ради (ідентифікаційний код 02136092) (далі – Замовник) щодо закупівлі по предметах: манна крупа, крохмаль, кисіль фруктовий ДК 021:2015: 15620000-0 – Крохмалі та крохмалепродукти (оголошення про проведення процедури закупівлі розміщено на вебпорталі Уповноваженого органу з питань закупівель - <https://prozorro.gov.ua/tender/UA-2018-02-28-000511-b>, (далі – Торги).
- (2) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 22.12.2018 № 38-р було розпочато розгляд справи № 02/24-18 за ознаками вчинення фізичною особою - підприємцем Калюжною Оленою Володимирівною та фізичною особою - підприємцем Плаксіним Сергієм Миколайовичем порушення, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів, які проводились Управлінням освіти Мелітопольської міської ради згідно з ідентифікаторами закупівель UA-2018-02-28-000511-b.
- (3) Копії розпорядження про початок розгляду справи про порушення законодавства про захист економічної конкуренції від 22.12.2018 № 38-р було направлено:
 - (а) фізичній особі-підприємцю Калюжній Олені Володимирівні – листом від 26.12.2018 № 58-02/14-2739,
 - (б) фізичній особі-підприємцю Плаксіну Сергію Миколайовичу – листом від 26.12.2018 № 58-02/14-2740.

Листи Відповідачам вручені не були та повернулись до Відділення з позначкою «по закінченню терміну зберігання».

Відділенням розміщено інформацію (розпорядження про початок розгляду справи) на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України (субсайті територіального відділення у розділі «До уваги суб'єктів господарювання»), про що повідомлено фізичну особу - підприємця Калюжну О.В. та фізичну особу – підприємця Плаксіна С.М. в газеті обласної ради «Запорізька правда» від 07.02.2019.

- (4) Копії подання про попередні висновки від 18.12.2019 № 58-95-спр по справі № 02/24-18 було направлено:
 - (а) фізичній особі-підприємцю Калюжній Олені Володимирівні – листом від 19.12.2019 № 58-02/14-2591,
 - (б) фізичній особі-підприємцю Плаксіну Сергію Миколайовичу – листом від 19.12.2019 № 58-02/14-2590.

Листи Відповідачам вручені не були та повернулись до Відділення з позначкою «по закінченню терміну зберігання».

Відділенням розміщено 27.01.2020 інформацію (про попередні висновки по справі № 02/24-18) на офіційному вебсайті Антимонопольного комітету України (субсайті територіального відділення у розділі «До уваги суб'єктів господарювання»).

2. Відповідачі

- (5) Відповідачами у справі є такі суб'єкти господарювання:
 - (а) фізична особа - підприємець Калюжна Олена Володимирівна (ідентифікаційний код

2902920244, вул. Держинського, буд. 392, кв. 28 м. Мелітополь, Запорізька обл., 72316) (далі – ФОП Калюжна О. В., Відповідач 1).

Згідно із даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі - ЄДР), здійснює наступну господарську діяльність: Код КВЕД 47.99 «Інші види роздрібної торгівлі поза магазинами»;

- (b) фізична особа - підприємець Плаксін Сергій Миколайович (ідентифікаційний код 2811014579, місцезнаходження: пр. 50-річчя Перемоги, буд. 36/1, кв.123, м. Мелітополь, Запорізька обл., 72313) (далі – ФОП Плаксін С. М., Відповідач 2).

Згідно із даними ЄДР, здійснює наступну господарську діяльність: Код КВЕД 46.90 «Неспеціалізована оптова торгівля»; Код КВЕД 47.99 «Інші види роздрібної торгівлі поза магазинами (основний)»; Код КВЕД 55.20 «Діяльність засобів розміщування на період відпустки та іншого тимчасового проживання»; Код КВЕД 56.10 «Діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування»; Код КВЕД 56.21 «Постачання готових страв для подій».

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

ФОП Калюжна О.В. та ФОП Плаксін С.М. 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) Інформація про Торги:

Дата оприлюднення оголошення про проведення процедури закупівлі – 28.02.2018. Оголошення про проведення торгів, опубліковано на вебпорталі Уповноваженого органу з питань закупівель <https://prozorro.gov.ua/>, ідентифікатор закупівлі по Торгам - UA-2018-02-28-000511-b.

Кінцевим строком подання тендерних пропозицій було зазначено - 16.03.2018 до 16 год. 47 хв.

Місце поставки товарів: 72313, Запорізька обл., місто Мелітополь, вул. Осипенко буд. 96 (дошкільні навчальні заклади згідно дислокації).

Початок аукціону (дата і час): 19.03.2018 о 15 год. 04 хв.

Очікувана вартість: 282 500,00 грн (з ПДВ).

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

Таблиця 1

Учасники Торгів	Початкова цінова пропозиція (без ПДВ)	Остаточна цінова пропозиція (без ПДВ)
1	2	3
ФОП Калюжна О.В.	268 700,00 грн	268 700,00 грн
ФОП Плаксін С.М.	224 860,00 грн	186 000,00 грн
Фізична особа – підприємець Колесніченко Світлана Станіславівна	239 300,00 грн	239 300,00 грн
Приватне підприємство «Княжна»	213 000,00 грн	185 998,00 грн

Під час аукціону зниження ціни на предмет закупівлі у ФОП Калюжної О.В та фізичної особи - підприємця Колесніченко Світлани Станіславівни (далі - ФОП Колесніченко С.С.) не було. ФОП Плаксін С.М. та приватне підприємство «Княжна» (далі ПП - «Княжна») за три раунди поступово знижували ціну.

Мінімальна ціна 185 998,00 грн була у ПП «Княжна».

Розкриття конкурсних пропозицій Торгів відбулось 19.03.2018 о 15 год. 37 хв.

Протоколом (рішенням) від 30.03.2018 року № 217 Замовником було відхилене тендерну пропозицію ПП «Княжна» на підставі пункту 4 часті 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», як таку, що не відповідає умовам тендерної документації, оскільки предмет закупівлі – кисіль фруктовий не відповідав якісним характеристикам, передбаченим тендерною документацією (через наявність в складі барвника штучного харчового «Кармоізін» Е122), що підтверджується актом перевірки на відповідність продукції якісним характеристикам, визначеним у додатку 2 до документації від 30.03.2018.

Протоколом (рішенням) від 03.04.2018 року № 229 Замовником було відхилено тендерну пропозицію ФОП Плаксіна С.М. на підставі пункту 4 часті 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», оскільки він не подав кінцеву пропозицію, а було надано через електронну систему закупівель лист від 03.04.2018 № 18 про відмову постачати продукцію по заявленій ціні в аукціоні.

Протоколом (рішенням) від 03.04.2018 № 230 Замовником було відхилено тендерну пропозицію ФОП Колесніченко С.С. на підставі пункту 4 часті 1 статті 30 Закону України «Про публічні закупівлі», оскільки у складі тендерної пропозиції відсутня довідка про транспортний засіб.

Переможцем Торгів визнано: ФОП Калюжну О.В. [Протокол (Рішення) № 245 від 10.04.2018 року уповноваженої особи управління освіти ММР ЗО] з найвищою ціновою пропозицією 268 700,00 грн., з якою укладено договір від 23.04.2018 № 319 про закупівлю код ДК 021:2015 – 15620000-0 Крохмалі та крохмалепродукти (Манна крупа, крохмаль картопляний, кисіль фруктовий) за державні кошти.

- (7) 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.
- (8) ДКТ Замовника передбачає низку документів, які мають бути подані учасником торгів у складі пропозиції конкурсних торгів.
- (9) 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).
- (10) Водночас, Відділенням були виявлені факти, які свідчать про обмін інформацією під час участі у Торгах учасниками торгів - ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксіним С.М., що підтверджується наступним.

3.1. Розміщення виробничих потужностей за однією адресою, зв'язок між Відповідачами

- (11) Відповідно до даних, зазначених в ЄДР, а також згідно зі свідоцтвом про державну реєстрацію фізичної особи-підприємця:
 - ФОП Калюжну О.В. зареєстровано за адресою (за місцем проживання): вул. Дзержинського, буд. 392, кв. 28 м. Мелітополь, Запорізька обл., 72316.
 - ФОП Плаксіна С. М. зареєстровано за адресою (за місцем проживання): пр. 50-річчя Перемоги, буд. 36/1, кв.123, м. Мелітополь, Запорізька обл., 72313.
- (12) У складі пропозиції Торгів учасники повинні надати оригінал або копію експлуатаційного дозволу для операторів ринку харчових продуктів, що провадять діяльність пов'язану з виробництвом та/або зберіганням харчових продуктів тваринного походження або рішення про державну реєстрацію потужностей оператора ринку.
- (13) Для отримання вказаних документів Відповідачі звернулись до Управління Держпродспоживслужби в м. Мелітополі із заявами про державну реєстрацію потужностей (№ 244 від 20.03.2017 – ФОП Калюжна О.В., № 248 від 22.03.2017 -

ФОП Плаксін С.М.) за встановленою формою.

У формі Заяви про державну реєстрацію потужностей в пункті 5 Замовником зазначено «Керівництво оператора ринку (одноосібний керівник або члени колегіального органу управління)» та в місці підпису заяви передбачено зазначити посаду та ПІБ керівника оператора ринку або уповноваженої особи. Обидва Відповідача в пункті 5 Заяви однаково зазначили тільки прізвище, ім'я по батькові (ФОП Калюжна О.В. – Калюжна Олена Володимирівна, ФОП Плаксін С.М. – Плаксін Сергій Миколайович) без зазначення посади. В свою чергу, в місці підпису заяви Відповідачами однаково написано «Директор».

(14) У складі тендерних пропозицій Відповідачами надані копії рішень «Про реєстрацію потужностей», які видано Управлінням Держпродспоживслужби в м. Мелітополі: ФОП Калюжна О.В. – від 27.03.2017 № 220, ФОП Плаксін С.М. – від 27.03.2017 № 224.

(15) Згідно з зазначеними рішеннями, потужності зареєстровані за однією адресою: вул. Інтеркультурна буд. 36, м. Мелітополь, Запорізька обл., 72316.

Отже, Відповідачі здійснюють господарську діяльність в одному приміщенні та за однією адресою, що може свідчити про зв'язок один з одним та доступ і обмін інформацією на стадії підготовки та при укладанні своїх тендерних пропозицій.

(16) У документах, наданих на Торги, ФОП Калюжна О.В. зазначила № тел. +380984908773, а ФОП Плаксін С.М. № тел. +380676237947.

Також, № тел. +380984908773 згідно інтернет - ресурсу (clarity – project) зазначено у декількох суб'єктів господарювання як контактний, одна з них – фізична особа - підприємець Єсманська Юлія Геннадіївна (далі - ФОП Єсманська Ю.Г.), ідентифікаційний код 3049819845.

Згідно із даними ЄДР місцезнаходження цієї особи: пр. 50-річчя Перемоги, буд. 36/1, кв. 123, м. Мелітополь, Запорізька обл., 72313. За цією адресою, згідно з даними ЄДР, зареєстровано ФОП Плаксін С.М.

(17) Також, за даними Управління Держпродспоживслужби в м. Мелітополі (наказ від 27.03.2017 №27) ФОП Єсманська Ю.Г. проводить свою діяльність за адресою: вул. Інтеркультурна буд. 36, м. Мелітополь, Запорізька обл., 72316.

Ці факти вказують також, що між Відповідачами протягом здійснення господарської діяльності існує зв'язок через третіх осіб.

3.2. Наявність сталих господарських відносин між Відповідачами, надання поворотної фінансової допомоги

(18) ФОП Плаксін С.М. та ФОП Калюжна О.В. мали рахунки в приватному акціонерному товаристві ПАТ «ПУМБ» (далі – ПАТ «ПУМБ»).

Так, за результатами аналізу інформації ПАТ «ПУМБ» (лист від 23.10.2018 № 19.1/665) стосовно банківських операцій за розрахунковими рахунками Відповідачів за квітень 2017 - квітень 2018 роки, відкритими в ПАТ «ПУМБ», встановлено, що між ФОП Плаксіним С.М. та ФОП Калюжною О.В. існували сталі цивільно-правові (господарські) відносини, у вигляді фінансових порук (безвідсоткова поворотна фінансова допомога), у тому числі до проведення Торгів та в момент проведення Торгів (Таблиця 2):

Таблиця 2

Платник	Отримувач	Дата перерахування	Сума коштів, грн.	Призначення платежу
(інформація з обмеженим доступом).				

(19) Як вбачається з Таблиці 2:

ФОП Плаксін С.М., у період з 03.04.2017 по 06.04.2018, неодноразово надавав ФОП Калюжній О.В. безвідсоткову поворотну фінансову допомогу (загальна сума складає *(інформація з обмеженим доступом)* грн без ПДВ).

ФОП Калюжною О.В., у період з 07.09.2017 по 18.04.2018 було здійснено повернення фінансової допомоги ФОП Плаксін С.М. на загальну суму - *(інформація з обмеженим доступом)* грн без ПДВ та надання фінансової допомоги 18.04.2018 на суму *(інформація з обмеженим доступом)* грн без ПДВ.

(20) Також, у виписках банку (ПАТ «ПУМБ») за квітень 2017 - квітень 2018 роки, у обох Відповідачів в графі «Призначення платежу» зазначено однаковими словами та з однаковими помилками (слово «зворотної» написано з двома «н» та з закінченням на «ой», слово «фінансової» написано з закінченням «ой», в слові «договору» закінчення на «а» та відсутній пробіл між цим словом на знаком «№»), а саме:

«Повернення зворотної фінансової допомоги згідно договора№ (інформація з обмеженим доступом)»,

Наявність схожості свідчить, про те, що документи готувались або спільно Відповідачами або однією і тією ж особою.

Отже, всі вищевикладені обставини свідчать про зв'язок між ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксіним С.М., який обумовлює обізнаність Відповідачів із діяльністю один одного, внаслідок чого вони мали можливість обмінюватися інформацією, узгоджувати спільну поведінку під час підготовки та участі у Торгах.

(21) Надання поворотної фінансової допомоги Відповідачами один одному напередодні проведення Торгів (аукціон завершився 19.03.2018 о 15 год. 37 хв.) та після закінчення аукціону свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

(22) Відповідно до пункту 14.1.257 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або надання інших видів компенсацій у вигляді плати за користування такими коштами, та є обов'язковою до повернення.

Правовою основою для отримання позики або поворотної фінансової допомоги є договір позики. Відносини за договором позики регулюються статтями 1046 – 1053 Цивільного кодексу України.

Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних та кримінальних справ в листі № 10-1390/0/4-12 відмітив, що договір позики як загальна договірна конструкція є основою для виникнення правовідносин, учасниками яких є юридичні особи.

Фінансова допомога на поворотній основі не може вважатися фінансовим кредитом, тому що не передбачає ні цільового використання отриманих коштів, ні одержання їх під відсоток.

(23) Враховуючи вищевикладену інформацію, взаємовідносини між ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксіним С.М. стосувались надання позики/поворотної фінансової допомоги, що свідчить про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів. Тобто, ФОП Плаксін С.М., вилучивши тимчасово з обороту підприємця кошти, усвідомлено йшов на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансової підтримати свого конкурента. Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, то за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеної фінансової підтримки не

було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.

3.3. Синхронність дій при підготовці тендерних пропозицій та використання однакових IP-адрес.

- (24) Порядок завантаження конкурсних пропозицій у Відповідачів є однаковим та відрізняється від форми завантаження конкурсних пропозицій інших учасників Торгів.

Так, всі документи, що вимагались Замовником, Відповідачі завантажили одним файлом (з різницею у назві: у ФОП Плаксіна С.М. - «Тендерна пропозиція.гаг», а у ФОП Калюжної О.В. - «Тендер Крохмалі та крохмалепродукти.гаг»). У інших учасників Торгів документи завантажені декількома файлами: у ФОП Колесніченко С.С. – 21 файлом, у ПП «Княжна» - 21 файлом.

- (25) При цьому, ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксіним С.М. подано (за даними майданчика ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» лист від 22.08.2018 № 220818-3) тендерні пропозиції в один день 16.03.2018 з однієї IP - адреси: **89.21.74.167** (інтернет-провайдер - товариство з обмеженою відповідальністю «Медіана» (далі – ТОВ «Медіана»)).
- (26) За інформацією ДП «Прозорро» (лист від 27.07.2018 № 3206/2057/03) обидва Відповідача заходили в аукціон з однієї IP-адреси - **46.175.79.137** (інтернет - провайдер - ТОВ «Медіана»):

Таблиця 3

№	Дата входу	Час входу	Дія, здійснена учасником	Учасник
1	2	3	4	5
1.	19.03.2018	12:53	Заходив в аукціон	ФОП Калюжна О.В.
2.	19.03.2018	13:11	Заходив в аукціон	ФОП Плаксін С.М.

- (27) За даними ТОВ «Медіана» (лист від 08.02.2019 № 01-08.02/19) 16.03.2018 та 19.03.2018 IP-адресами: *(інформація з обмеженим доступом)* користувався АБОНЕНТ, підключений за АДРЕСОЮ *(інформація з обмеженим доступом)*.
- (28) В свою чергу, згідно з даними ЄДР (<https://usr.minjust.gov.ua>), Плаксін Сергій Миколайович є засновником та кінцевим бенефіціаром АБОНЕНТА.
- (29) За інформацією АБОНЕНТА в господарських відносинах з ФОП Калюжною О.В та ФОП Плаксіним С.М. не перебуває, приміщення їм у користування не передавалось та послуги з надання доступу до мережі інтернет не надає.
- (30) Також, за інформацією АБОНЕНТА воно орендує приміщення за адресою: вул. Чернишевського, б. 28 кімната № 2 у гр. Калинюк Віктора Юрійовича (договір оренди приміщення № 2 від 03.01.2018).
- (31) За інформацією гр. Калинюка Віктора Юрійовича (лист від 12.09.2019) приміщення за адресою м. Мелітополь, вул. Чернишевського, буд. 28 надано в оренду наступним суб'єктам господарювання:
- ФОП Плаксін С.М. (кімната № 1, договір оренди приміщення № 3 від 05.02.2018),
 - ФОП Калюжній О.В. (кімната № 3, договір оренди приміщення № 1 від 01.01.2017),
 - АБОНЕНТУ (кімната № 2, договір оренди приміщення № 2 від 03.01.2018).
- (32) З огляду на вищевказане, вбачається, що Відповідачі, знаходячись в одному приміщенні спільно готували та подавали документи для участі в Торгах, при цьому використовували однакові IP-адреси, зокрема:
- при завантаженні своїх тендерних пропозицій;
 - для входу в аукціон.
- (33) Згідно даних ПАТ «ПУМБ» з 01.03.2017 по 30.09.2018 обидва Відповідача здійснювали доступ до системи «Клієнт-банк» («Інтернет - банкінг») з одних IP - адрес:

Таблиця 4

IP-адреса (інформація з обмеженим доступом)	Найменування інтернет - провайдера	Дата	Час використання IP – адреси ФОП Плаксіним С.М.	Час використання IP – адреси ФОП Калюжною О.В.
1	2	3	4	5
IP-1	Фізична особа - підприємець Деревенчук Роман Володимирович	15.03.2017	06:56:00	06:56:43 06:56:49
IP-2	ТОВ «Медіана»	17.03.2017	10:19:29	11:31:17
IP-3		28.03.2017	16:59:55	15:42:11
IP-4		28.02.2018	09:31:17	09:29:59
IP-5		30.03.2018	08:55:43	08:53:52
IP-6		23.04.2018	14:50:09	08:47:14
IP-7		30.05.2018	08:49:49	08:51:08
IP-8		27.06.2018	09:55:30	09:53:01
IP-9		23.07.2018	09:03:28	09:02:47

- (34) Таким чином, простежується синхронність дій у часі, коли Відповідачі, які виступали як конкуренти, одночасно змінювали IP –адреси.

Така поведінка не може бути випадковим збігом обставин і не є природним та свідчить про те, що під час участі у процедурі закупівель та підготовки пропозицій конкурсних торгів діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

- (35) За даними ТОВ «Медіана» (лист від 24.06.2019 № 01-24.06/19) зазначені IP-адреси (інформація з обмеженим доступом) за вказаними датами та часом належали АБОНЕНТУ, адреса підключення: м. Мелітополь, вул. Чернишевського, б. 28, контактна особа (інформація з обмеженим доступом), телефон (інформація з обмеженим доступом).

- (36) За інформацією фізичної особи - підприємця Деревенчука Романа Володимировича, (лист від 10.07.2019), який надає послуги доступу до мережі Інтернет, договори з ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксіним С.М. не уклались, але серед абонентів у березні 2017 року була Калюжна О.В., за адресою: вул. Лютнева буд. 223 кв. 45 (послуги отримувались на умовах публічного договору).

Так, 15.03.2017 Калюжній Олені Володимирівні за адресою вул. Лютнева буд. 223 кв. 45 надавались послуги доступу до мережі «Інтернет» з використанням IP - адреси (інформація з обмеженим доступом).

- (37) За даними інтернет – ресурсу - <http://nomerorg.website/allukraina> (Вся Україна - Жителі) за цією адресою зазначена особа Зинов'єва Наталія Василівна, яка за інформацією Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у Запорізькій області (лист від 06.05.2019 № 2147/04/2-04-31) є матір'ю Калюжної Олени Володимирівни.

- (38) ФОП Плаксіні С.М. та ФОП Калюжна О.В. використовували одні і ті ж IP- адреси, в один час, під час входу до системи дистанційного обслуговування «Клієнт-Банк» так і під час участі в Торгах. Зазначене свідчить, що документація була завантажена однією особою, яка фактично мала документи обох Відповідачів, що призвело до обміну інформацією між Відповідачами та їх узгодженої поведінки.

- (39) Отже, подання Відповідачами тендерних пропозицій з метою участі у Торгах з однакових IP- адрес свідчить про те, що під час участі у процедурах закупівель та підготовки пропозицій конкурсних торгів Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій і господарської діяльності один одного, що обумовлено завантаженням тендерних пропозицій з пристроїв, які з'єднанні з мережею

Интернет через одну точку.

3.4. Аналіз цінової пропозиції Відповідачів

(40) В пункті 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).

(41) Замовником передбачено надання учасниками «Тендерної пропозиції» в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, у яких зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки (у разі їх встановлення Замовником), та завантаження документів, з урахуванням вимог статті 25 Закону.

(42) Тендерна пропозиція подається за формою, згідно з Додатком № 1 до тендерної документації (далі - Шаблон). У обох Відповідачів форма цінової пропозиції відрізняється від Шаблону (на відміну від ФОП Колесніченко С.С. і ПП «Княжна»):

- в таблиці (з інформацією про учасника) текст Відповідачами надруковано з застосуванням інтервалів (після абзаців);

- в таблиці Тендерної пропозиції (про ціни на предмет закупівлі) в рядку «Крохмаль картопляний» інтервал (після абзацу) у Відповідачів є візуально значно більшим, ніж у Замовника;

- текстову частину цінової пропозиції (пункт 2, 3, 4, 5, 6, 7) Відповідачами однаково надруковано з застосуванням інтервалів перед та після абзаців.

Форма «Тендерної пропозиції» Замовника

ДОДАТОК № 1

ФОРМА «Тендерна пропозиція»
(форма, яка подається на фірмовому бланку)

1. Повне найменування учасника	
2. Юридична та фактична адреса учасника	
3. Код ЄДРПОУ/ІПН учасника	
4. Контактна інформація	
5. Телефон (факс)	
6. Предмет закупівлі	

1. Визначивши дану тендерну документацію, на виконання зазначеного вище, ми (ниже Учасник), уповноважені на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати зобов'язання Замовника та Договору на умовах, зазначених у цій пропозиції:

4. Ми погоджуємося з умовами, що ви можете відхилити нашу чи всі тендерні пропозиції згідно з умовами тендерної документації та розуміємо, що Ви не обмежені у прийнятті будь-якої іншої пропозиції з більш вигідними для Вас умовами.

5. Ми розуміємо та погоджуємося, що Ви можете відмінити процедуру закупівлі у разі наявності обставин для цього згідно із Законом.

6. Якщо нас визначено переможцем торгів, ми беремо на себе зобов'язання особисто прийти за адресою замовника для підписання договору не пізніше ніж через 20 днів з дня прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю та не раніше ніж через 10 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір про закупівлю.

7. Зазначеним нижче підписом ми підтверджуємо повну, безумовну і беззастережну згоду з усіма умовами проведення процедури закупівлі, визначеною в тендерній документації.

Посада, прізвище, ініціали, власноручний підпис уповноваженої особи переможця, зафіксовані печаткою (за наявності).

Найменування	Кількість, кг.	Ціна за одиницею товару, грн. * із ПДВ (якщо Учасник є платником ПДВ) або без ПДВ (якщо Учасник не є платником ПДВ)	Сума, грн. * із ПДВ (якщо Учасник є платником ПДВ) або без ПДВ (якщо Учасник не є платником ПДВ)
код ДК 021:2015-15620000-0 - Крохмаль та крохмалепродукти (Манна крупа, крохмаль картопляний, крохмаль фруктовий)			
Манна крупа	8 000,00		
Крохмаль картопляний	300,00		
Крохмаль фруктовий	4 000,00		
Загальна сума пропозиції (цифрами):			

Загальна сума пропозиції словами: _____ грн

* необхідне зазначити 0 ПДВ (якщо Учасник є платником ПДВ) або без ПДВ (якщо Учасник не є платником ПДВ)
Ціна включає в себе всі витрати на транспортування, навантаження та розвантаження, страхування та інші витрати, складу податків і зборів тощо.

2. У разі визначення нас переможцем та прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю, ми візьмемо на себе зобов'язання виконати всі умови, передбачені договором в тому числі надати документи та інформацію, що підтверджують валістність відстав, визначених частинами першою і другою ст. 17 Закону у строк, що не перевищує 5 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір. У разі не надання документів відповідно до всіх вимог документації в зазначені строки – ми погоджуємося, що замовник акцентує увагу на найбільш економічно вигідну пропозицію відповідно до частини 3 ст. 32 Закону.

3. Ми погоджуємося, що наша тендерна пропозиція вважається дійсною протягом 90 днів з дати розкриття тендерних пропозицій.

Форми «Тендерних пропозицій» Відповідачів

Фізична особа-підприємець

Плаксін Сергій Миколайович

ІПН 2811014579

72313, Запорізька обл.,
м.Мелітополь
Пр. 50х Паремки
б.№1, кв. 123
рр 280047432
РАТ ПУМБ-МФО 334851

«Тендерна пропозиція»

1. Повне найменування учасника	Фізична особа-підприємець Плаксін Сергій Миколайович
2. Юридична та фактична адреса учасника	72313, Запорізька обл., м.Мелітополь, Пр. 50х Паремки б.№1, кв. 123
3. Код ЄДРПОУ/ІПН учасника	2811014579
4. Банківські реквізити	рр 280047432 РАТ ПУМБ-МФО 334851
5. Телефон (факс)	+380676237947
6. Предмет закупівлі	код ДК 021:2015 – 15620000-0 - Кромкаль та кромкальпродукти (Манна крупа, кромкаль картопляний, кисіль фруктовий)

Визначивши дану тендерну документацію, на виконання зазначеного вище, ми **Фізична особа-підприємець Плаксін Сергій Миколайович** утворюємо на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати вимоги Замовника та Договору на умовах, зазначених у цій пропозиції:

Найменування	Кількість, кг	Ціна за одиницю товару, грн., * без ПДВ	Сума, грн., * без ПДВ
код ДК 021:2015 – 1562000-0 - Кромкаль та кромкальпродукти (Манна крупа, кромкаль картопляний, кисіль фруктовий)	---	---	---
Манна крупа	8 000,00	10,12	82560,00
Кромкаль картопляний	300,00	39,00	11700,00
Кисіль фруктовий	4 000,00	32,65	130600,00
Загальна сума пропозиції (цифрами):			224860,00
Загальна сума пропозиції словами:			

Двісті двадцять чотири тисячі вісімсот вісімдесят

* необхідно зазначити (з ПДВ (якщо Учасник є платником ПДВ) або без ПДВ (якщо Учасник не є платником ПДВ))

Фізична особа-підприємець

Калюжна Олена Володимирівна

72316, Запорізька обл., м.Мелітополь, вул. Дзержинського б.392, кв.18
ІПН з/укази № р/р 28000743 в ПУМБ-МФО 334851

ДОДАТОК № 1

ФОРМА «Тендерна пропозиція»

1. Повне найменування учасника	Фізична особа-підприємець Калюжна Олена Володимирівна
2. Юридична та фактична адреса учасника	72316, Запорізька обл., м.Мелітополь, вул. Дзержинського б.392, кв.18
3. Код ЄДРПОУ/ІПН учасника	2902920244
4. Банківські реквізити	рр 28000743 в ПУМБ-МФО 334851
5. Телефон (факс)	тел.0984908773
6. Предмет закупівлі	код ДК 021:2015 – 15620000-0 - Кромкаль та кромкальпродукти (Манна крупа, кромкаль картопляний, кисіль фруктовий)

Визначивши дану тендерну документацію, на виконання зазначеного вище, ми **Фізична особа-підприємець Калюжна Олена Володимирівна**, утворюємо на підписання Договору, маємо можливість та погоджуємося виконати вимоги Замовника та Договору на умовах, зазначених у цій пропозиції:

Найменування	Кількість, кг	Ціна за одиницю товару, грн., * без ПДВ	Сума, грн., * без ПДВ
код ДК 021:2015 – 15620000-0 - Кромкаль та кромкальпродукти (Манна крупа, кромкаль картопляний, кисіль фруктовий)	---	---	---
Манна крупа	8 000,00	11,00	88000,00
Кромкаль картопляний	300,00	45,00	13500,00
Кисіль фруктовий	4 000,00	41,80	167200,00
Загальна сума пропозиції (цифрами):			268700,00
Загальна сума пропозиції словами:			

Двісті шістьдесят вісім тисяч сімсот

грн.

Ціна виключає в себе всі витрати на транспортування, навантаження та розвантаження, страхування та інші витрати, сплату податків і зборів тощо.

2. У разі визначення нас переможцем та прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю, ми візьмемо на себе зобов'язання виконати всі умови, передбачені договором в тому числі надати документи та інформацію, що підтверджують відсутність підстав, визначених частинами першою і другою ст. 17 Закону у строк, що не перевищує 5 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір. У разі ненадання документів відповідно до всіх вимог документації в зазначені строки – ми погоджуємося, що замовник анулює наступну найбільш економічно вигідну пропозицію відповідно до частини 3 ст. 32 Закону.

3. Ми погоджуємося, що наша тендерна пропозиція вважається дійсною протягом 90 днів з дати розкриття тендерних пропозицій.

4. Ми погоджуємося з умовами, що ви можете відкликати нашу чи всі тендерні пропозиції згідно з умовами тендерної документації та розуміємо, що ви не обмежені у прийнятті будь-якої іншої пропозиції з більш вигідними для Вас умовами.

5. Ми розуміємо та погоджуємося, що ви можете відкрити процедуру закупівлі у разі наявності обставин для цього згідно із Законом.

6. Якщо нас визначено переможцем торгів, ми беремо на себе зобов'язання особисто прибути за адресою замовника для підписання договору не пізніше ніж через 20 днів з дня прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю та не раніше ніж через 30 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір про закупівлю.

7. Зазначеним нижче підписом ми підтверджуємо повну, безумовну і беззастережну згоду з усіма умовами проведення процедури закупівлі, визначеними в тендерній документації.


 С.М. Плаксін.

* необхідно зазначити (з ПДВ (якщо Учасник є платником ПДВ) або без ПДВ (якщо Учасник не є платником ПДВ))

Ціна виключає в себе всі витрати на транспортування, навантаження та розвантаження, страхування та інші витрати, сплату податків і зборів тощо.

2. У разі визначення нас переможцем та прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю, ми візьмемо на себе зобов'язання виконати всі умови, передбачені договором в тому числі надати документи та інформацію, що підтверджують відсутність підстав, визначених частинами першою і другою ст. 17 Закону у строк, що не перевищує 5 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір. У разі ненадання документів відповідно до всіх вимог документації в зазначені строки – ми погоджуємося, що замовник анулює наступну найбільш економічно вигідну пропозицію відповідно до частини 3 ст. 32 Закону.

3. Ми погоджуємося, що наша тендерна пропозиція вважається дійсною протягом 90 днів з дати розкриття тендерних пропозицій.

4. Ми погоджуємося з умовами, що ви можете відкликати нашу чи всі тендерні пропозиції згідно з умовами тендерної документації та розуміємо, що ви не обмежені у прийнятті будь-якої іншої пропозиції з більш вигідними для Вас умовами.

5. Ми розуміємо та погоджуємося, що ви можете відкрити процедуру закупівлі у разі наявності обставин для цього згідно із Законом.

6. Якщо нас визначено переможцем торгів, ми беремо на себе зобов'язання особисто прибути за адресою замовника для підписання договору не пізніше ніж через 20 днів з дня прийняття рішення про намір укласти договір про закупівлю та не раніше ніж через 30 днів з дати оприлюднення на веб-порталі Уповноваженого органу повідомлення про намір укласти договір про закупівлю.

7. Зазначеним нижче підписом ми підтверджуємо повну, безумовну і беззастережну згоду з усіма умовами проведення процедури закупівлі, визначеними в тендерній документації.

Керішник


 /... Калюжна О.В. /

(43) На Торги Відповідачі вийшли з наступними ціновими пропозиціями:

Таблиця 4

№	Найменування товару	Ціна без ПДВ ФОП Калюжна О.В., грн / за загальний обсяг (за 1 кг)	Ціна без ПДВ ФОП Плаксін С.М., грн / за загальний обсяг (за 1 кг)
1	2	3	4
1.	Манна крупа ТОВ «Млин» 8 000 кг	-	82 560,00 (10,32)
2.	Манна крупа ТОВ Диканька Млин» 8 000 кг	88 000,00 (11,00)	-
3.	Крохмаль картопляний ПБП «Вимал» 300 кг	13 500,00 (45,00)	11 700,00 (39,00)
4.	Кисіль фруктовий ТОВ «Технополіс машинобудування» 4 000 кг	167 200,00 (41,80)	130 600,00 (32,65)
	Всього	268 700,00	224 860,00

- (44) Оскільки ціна предмета закупівлі є єдиним критерієм оцінки пропозицій учасників конкурсних торгів, то Відповідачі мали змагатись саме за цим критерієм. В перемозі мав бути зацікавлений кожний учасник Торгів.
- (45) У зв'язку з цим, учасник, який бере участь у процедурі закупівлі, задля забезпечення своєї перемоги, що відповідає принципам ефективної конкуренції на основі власних досягнень суб'єкта господарювання, пропонував би максимально низьку ціну на товар.
- (46) При аналізі цінової стратегії Відповідачів на Торгах встановлено:
- Цінова пропозиція ФОП Калюжної О. В. з-поміж всіх учасників Торгів була найвищою і перевищувала, зокрема, цінову пропозицію ФОП Плаксина С. М.: в цілому – на 19% (на 43 840 грн), в тому числі по крохмалю картопляному – на 15% (на 6 грн/кг), по кисілю фруктовому – на 28% (на 9,15 грн/кг).
В свою чергу, обидва Відповідачі в цінових пропозиціях на Торги зазначили одних і тих же виробників [по крохмалю картопляному – приватне багатoproфільне підприємство «Вимал» (далі - ПБП «Вимал»), кисілю фруктовому – товариство з обмеженою відповідальністю «Технополіс машинобудування» (далі - ТОВ «Технополіс машинобудування»), а відтак, відпускні ціни у кожного з цих постачальників на свій товар мають для оптових споживачів несуттєву різницю.
А у оптових (дрібнооптових) постачальників продуктів харчування (в тому числі тих, що закуповувались Замовником на Торгах) основною складовою цін є витрати на придбання цих товарів, то у ФОП Калюжної О. В. була можливість вийти на Торги з ціновою пропозицією, яка б несуттєво відрізнялась від цінової пропозиції ФОП Плаксина С. М.
Отже, за умов справжнього змагання в Торгах ФОП Калюжна О. В., з метою отримання перемоги, при визначенні власної цінової пропозиції прагнула би мінімізувати витрати та вийти на Торги з нижчою ціновою пропозицією.
 - Замовником в оголошенні про проведення Торгів пунктом 11 було передбачено розмір мінімального кроку пониження ціни – 1 412,50 грн.
Проте, ФОП Калюжна О. В. при проведенні аукціону цінову пропозицію не знижувала, на відміну від інших учасників, в тому числі ФОП Плаксина С. М.
 - За результатами аукціону ФОП Плаксін С. М. знизив пропозицію з 224 860 грн до 186 000 грн. Проте, листом від 03.04.2018, поданим через електронну систему закупівель, ФОП Плаксін С. М. відмовився постачати продукцію по заявленій в аукціоні ціні.
 - Переможцем Торгів визнано ФОП Калюжну О. В. (з найвищою ціновою пропозицією) з якою і уклав Замовник договір про закупівлю від 23.04.2018 № 319.
- (47) Застосування Відповідачами подібної стратегії в Торгах є свідченням їх погодженої поведінки, спрямованої на створення видимості цінового змагання шляхом розподілення між собою ролей «переможця» (ФОП Калюжна О. В.) та «технічного учасника»

(ФОП Плаксін С. М.), чим було забезпечено перемогу для ФОП Калюжною О. В.

- (48) Така поведінка ФОП Калюжною О. В. та ФОП Плаксина С. М. в Торгах вказує про домовленість Відповідачів, внаслідок якої усувалась конкуренція між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні об'єктивності процедури обрання Замовниками переможця, а право на укладання договору отримано ФОП Калюжною О. В. не на конкурсних засадах.

3.5. Надання Відповідачами однакових документів (які посвідчують якість продуктів)

- (49) Замовником передбачено надання документів на конкурс, які засвідчують якість та безпеку продукції (для юридичних і фізичних осіб), а саме: копію посвідчення про якість або копію декларації виробника або сертифікат відповідності.

Відповідачами надані однакові документи на товари:

- «Якісне посвідчення – декларація виробника №121 дата видачі 28.02.2018 на крохмаль картопляний» виробника ПБП «Вимал»;
- «Качественное удостоверение №7|02 13 февраля 2018г.» виробника ТОВ «Технополіс машинобудування» на кисіль фруктовий.

При тому, що на ринку крохмалю існує близько 20 виробників картопляного крохмалю та близько 10 виробників фруктового кисілю, Відповідачі зазначили по цих товарах саме цих виробників та надали однакові посвідчення на їх продукцію.

Відповідно до наданих Відповідачами документів на конкурс встановлено, що: вищезазначеними виробниками продукції вказані посвідчення надавались одному суб'єкту господарювання - ТОВ «Проденерго» (місцезнаходження: 61127, м. Харків, вул. Гвардійців - Широнінців, буд. 45).

- (50) Товариство з обмеженою відповідальністю «Проденерго» (далі - ТОВ «Проденерго») (лист від 31.01.2019 № 31/01-19) повідомив Відділення, що Відповідачі не звертались (та їм не надавалось) за посвідченням про якість або за декларацією виробника або за сертифікатом відповідності продукції – крохмаль картопляний та кисіль фруктовий, підприємство не співпрацювало та не співпрацює з Відповідачами та їм не поставлялась вищезазначена продукція.

Іншим суб'єктам господарювання ТОВ «Проденерго» також не надавало документи (посвідчення, декларації та сертифікатів).

- (51) За інформацією виробників: ПБП «Вимал» (лист від 25.01.2019 № 26) та ТОВ «Технополіс машинобудування» (лист від 30.01.2019 № 30/01) Відповідачі не звертались до них з питань: ціни, надання посвідчення про якість або декларації виробника, закупівлі продукції.

- (52) За інформацією Замовника (лист від 12.02.2019 № 170/02-21), відповідно до умов договору від 23.04.2018 № 319, постачальником здійснювалась поставка продукції: манна крупа виробництва «Диканька Млин», кисіль фруктовий виробництва ТОВ «Технополіс машинобудування»). Поставка крохмалю за договором не здійснювалась.

- (53) Надання ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксиним С.М., у складі пропозицій конкурсних торгів копій однакових посвідчень на зазначену продукцію, вказує на обмін документацією між Відповідачами під час підготовки пропозиції конкурсних торгів.

При дотриманні принципу конкурентної боротьби між учасниками торгів ФОП Калюжна О.В. та ФОП Плаксін С.М. не обмінювались би між собою документами. Отже, у своїй сукупності вищенаведені факти вказують на спільну підготовку Відповідачів до участі в Торгах.

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

- (54) Інформацію про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі подаються згідно з Формою у Додатку 2 до тендерної документації.

В наданих Відповідачами документах «Технічне завдання» існують схожості (на відміну

- від наданих форм ФОП Колесніченко С.С. та ПП «Княжна»):
- у Замовника в Формі між назвою та фразою «Якісні характеристики щодо предмету закупівлі» та розташованою під нею таблицею відсутній інтервал, а у Відповідачів він є; та навпаки, між таблицями та розташованим під нею текстом «Транспортування...» у Відповідачів відсутній інтервал, а у Замовника він є;
 - у Відповідачів в стовпці «Кількість» у пунктах 1, 2, 3 є однакові помилки – відсутні пробіли між словами «кількістькожної», тоді як у Замовника зазначено вірно;
 - в стовпці «Вимоги до строків постачання» у обох Відповідачів відсутні пробіли між словами «Згіднозамовлень», «кожногодошкільногонавчального закладу» та присутній міжстроковий двійний інтервал між словами «Згіднозамовлень» та «до», тоді як у Замовника один інтервал;
 - у обох Відповідачів: у стовпці «Якісна характеристика» у пункті 2 між словами «Без ГМО.Фасовка до 10 кг.» відсутній пробіл, у пункті 3 однакові помилки «а також не міститисинтетичнібарвники, ароматизатори, підсоложувачі, підсилювачі смаку, консерванти та іншішкідливідомішки».

(55) При аналізі властивостей документів, наданих Відповідачами у складі тендерних пропозицій, встановлено, що вони створювались у форматі Portable Document Format (PDF) з різними версіями, які в певний період ними однаково змінювались, на що вказують властивості документів.

Так, у властивостях частини документів ФОП Плаксина С.М. (довідка працівників, довідка матеріально - технічної бази, довідка про повноваження) і ФОП Калюжної О.В. (рішення про державну реєстрацію, виписка с державного реєстру, виписка платника єдиного податку), які були створені Відповідачами по березень 2017 року, було зазначено: Виробник Pdf: - ABBY FineReader 10, версія Pdf - 1.5 (Acrobat 6.x).

У властивостях інших документів, що створювались Відповідачами в жовтні 2017 року – березні 2018 року, зазначено Виробник Pdf: - PowerPdf version0.9, версія Pdf - 1.2 (Acrobat 3.x).

Зазначене свідчить про єдине джерело походження цих документів.

(56) Схожість в оформленні Відповідачами документів, наданих у складі тендерних пропозицій на Торги, та надання однакових документів свідчить про їх узгоджену поведінку ще на стадії підготовки пропозицій конкурсних торгів та обізнаність змісту пропозицій конкурсних торгів один одного під час підготовки та участі у процедурах закупівлі.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

(57) Відділенням встановлено, що поведінка ФОП Калюжної О.В. та ФОП Плаксина С.М. у Торгах становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.

(58) 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).

(59) 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).

(60) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, а саме:

- (а) матеріали Торгів (тендерна документація Замовника, тендерні пропозиції учасників торгів);
- (б) дані ПАТ «ПУМБ» (банківські виписки ФОП Калюжної О.В. та ФОП Плаксина С.М. та інформація щодо IP- адрес);
- (в) дані Управління Держпродспоживслужби в м. Мелітополі щодо розміщення виробничих потужностей за однією адресою;
- (г) дані ДП «Прозорро», ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн», щодо IP-адрес, що використовувались ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксиним С.М. для участі у Торгах;
- (д) Дані ТОВ «Медіана», ФОП Деревенчук Р.В. щодо використання IP- адрес;
- (е) дані ЄДР та інтернет - ресурсу (clarity – project) щодо номеру телефону та адреси,
- (є) дані підприємств – виробників продукції щодо співпраці з Відповідачами.

установлені Відділенням факти:

- (а) сталі господарські відносини між Відповідачами;
 - (б) надання поворотної фінансової допомоги Відповідачами один одному;
 - (в) подання тендерних пропозицій в один день – 16.03.2018 (кінцевий строк) з однієї IP - адреси;
 - (г) Відповідачі заходили в аукціон з одних IP-адрес-для завантаження своїх тендерних пропозицій, для входу в аукціон та здійснювали доступ до системи «Клієнт-банк» («Інтернет - банкінг»);
 - (д) обидва Відповідача ведуть господарську діяльність в приміщенні розташованому за однією адресою та орендують приміщення за однією адресою;
 - (е) наявність пов'язаних осіб, через Єсманську Юлію Геннадіївну, яка: зареєстрована за однією адресою з Відповідачем 1, веде господарську діяльність в приміщенні за однією адресою з Відповідачем 1 та Відповідачем 2 та має спільний з Відповідачем 1 номер телефону;
 - (є) схожість у властивостях деяких документів, що створювались Відповідачами в жовтні 2017 року – березні 2018 року, зазначено Виробник Pdf: - PowerPdf version0.9, версія Pdf - 1.2 (Acrobat 3.x);
 - (ж) схожість документів, наданих Відповідачами на Торги, відмінних від форм Замовника, не можуть бути випадковим збігом 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 інформацією.
- (61) 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».
- (62) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Калюжна О.В. та ФОП Плаксін С.М. 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».
- (63) Враховуючи вищевикладене, така поведінка ФОП Калюжної О.В. та ФОП Плаксина С.М. 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».

5. Заперечення Відповідачів та їх спростування

(64) На подання про попередні висновки від 18.12.2019 № 58-395-спр по справі № 02/24-18 Відповідачами Відділенню пояснень та заперечень не надано.

6. Визначення розміру штрафу

(65) Відповідно до інформації Головного управління ДФС у Запорізькій області (лист від 03.02.2020 № 6587/10/08-01-33-01-23) ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксіним С.М. податкову декларацію з податку на прибуток за 2019 рік не подано.

(66) Відповідно до частини п'ятої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», якщо доходу (виручки) немає або відповідач на вимогу органів Антимонопольного комітету України, голови його територіального відділення не надав розмір доходу (виручки), штраф, передбачений абзацом другим частини другої цієї статті, накладається у розмірі до двадцяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

(67) 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 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 ціною, сформованою в умовах конкуренції, що, у свою чергу, має результатом необґрунтовані перевитрати (нераціональне витрачання) публічних коштів.

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

- ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксіним С.М. порушення законодавства про захист економічної конкуренції вчинено вперше;
- ФОП Калюжною О.В. та ФОП Плаксіним С.М. не співпрацювало з Відділенням, не надало неякої інформації.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 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 19.04.1994 № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Запорізького обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що фізична особа-підприємець Калюжна Олена Володимирівна (місце знаходження: вул. Дзержинського, буд. 392, кв. 28 м. Мелітополь, Запорізька обл., 72316, ідентифікаційний код 2902920244) та фізична особа - підприємець Плаксін Сергій Миколайович (місцезнаходження: пр. 50-річчя Перемоги, буд. 36/1, кв.123,

м. Мелітополь, Запорізька обл., 72313, ідентифікаційний код 2811014579) своїми діями вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, яке кваліфікується пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю: манна крупа, крохмаль, кисіль фруктовий ДК 021:2015: 15620000-0 – Крохмалі та крохмалепродукти, проведених Управлінням освіти Мелітопольської міської ради згідно з ідентифікаторами закупівель UA-2018-02-28-000511-b.

2. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на фізичну особу - підприємця Каложну Олену Володимирівну у розмірі 60 000,00 (шістдесят тисяч) грн.

3. За порушення, зазначене у пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накласти штраф на фізичну особу - підприємця Плаксіна Сергія Миколайовича у розмірі 60 000,00 (шістдесят тисяч) грн.

Відповідно до частини 3 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» штраф підлягає сплаті у двомісячний строк з дня одержання рішення про накладення штрафу.

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

Відповідно до частини першої статті 60 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рішення може бути оскаржено до господарського суду у двомісячний строк з дня одержання рішення.

Голова адміністративної колегії



Олександр БІЛИЙ