

**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ****РІШЕННЯ  
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КІРОВОГРАДСЬКОГО  
ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ**

м. Кропивницький

29.01.2019

№01/ЗДСК

Про закриття провадження  
у справі № 10-ВДР/10-18

Адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 10-ВДР/10-18 про порушення (ФОП Лепіним В.Л. та ФОП Гончар О.А) законодавства про захист економічної конкуренції та подання відділу досліджень і розслідувань від 24 січня 2019 № 61/2-ПВ/К,

**ВСТАНОВИЛА:**

Розпорядженням адміністративної колегії від 2 жовтня 2018 №12-рп/к Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України розпочатий розгляд справи за ознаками вчинення ФОП Лепіним Володимиром Леонідовичем (Кіровоградська область, м. Олександрія, с. Звенигородка, вул. Сосновий Бір, 24, ідентифікаційний номер 2559419038) та ФОП Гончар Олександром Анатолійовичем (Кіровоградська область, м. Олександрія, пр. Соборний, 109, кв. 67, ідентифікаційний номер 3218905492) порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів під час проведення Державним підприємством «Східний гірничо – збагачувальний комбінат» (м. Жовті Води, Дніпропетровська область, ідентифікаційний код 14309787, далі - Замовник ) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі UA-2018-03-26-000128-а (далі - ТОРГИ).

**ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ**

Замовник проводив відкриті торги на закупівлю овочів, фруктів та горіхів (ДК 021:2015: 03220000-9), ідентифікатор закупівлі в системі - UA-2018-03-26-000128-а.

Оголошення про проведення ТОРГІВ оприлюднене в електронній системі закупівель за посиланням <https://prozorro.gov.ua/tender/> 26 березня 2018 року о 10 год. 54 хв.

Дата і час розкриття ТОРГІВ – 12 квітня о 15 год. 36 хв.

Предмет ТОРГІВ - цибуля, капуста, буряк, морква, лимони, часник, перець солодкий, баклажани, кабачки, огірки, помідори, редис - загальна кількості - 66850 кг.

Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 11 квітня 2018 року, 10 год. 59 хв.

Початок аукціону - 12 квітня 2018 року, 14 год. 51 хв.

Очікувана вартість ТОРГІВ – 728 300,00 УАН (з ПДВ);

Розмір мінімального кроку пониження ціни - 1 000,00 УАН (0,14 %).

Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: 1 квітня 2018 року - 30 вересня 2018 року.

### Пропозиції конкурсних ТОРГІВ

Відповідно до звіту про результати проведення ТОРГІВ свої пропозиції подали шість суб'єктів господарювання, що наведено в таблиці 1.

Таблиця 1

Учасник торгів	Ідентифікаційний номер, код юридичної особи	Дата подання інформації	Час подання інформації	Первинна цінова пропозиція, грн.	Остаточна цінова пропозиція, грн.
ФОП "Гончар Олександр Анатолійович"	3218905492	04.04.2018	12:26	661 800,00	409 998,00
ТОВ «Фуд Постач»	41505858	10.04.2018	17:33	494 200,00	429 999,00
ФОП "Лепін Володимир Леонідович"	2559419038	31.03.2018	12:30	711 700,00	430 000,00
ТОВ Лідер -Агро КР	37214871	11.04.2018	09:49	679 500,00	628 500,00
ФОП Щербина Володимир Олександрович	2543616535	10.04.2018	16:06	681 187,50	628 535,00
ТОВ "Українська торгова компанія №1"	39434914	10.04.2018	18:19	728 000,00	728 000,00

### Акцептована пропозиція конкурсних ТОРГІВ

За результатами розгляду та оцінки тендерної пропозиції, переможцем визнано ФОП Гончар О. А., з ціною пропозицією **409 998** грн. (без ПДВ).

Аналіз матеріалів процедур закупівлі засвідчив, що ФОП Гончар О.А., ФОП Лепін В.Л. узгодили між собою умови участі у ТОРГАХ . Зазначене підтверджується наступним.

### Наявність сталих господарських відносин Співпраця

Відділення досліджено, що ФОП Гончар О.А орендує транспортний засіб та складське приміщення у ФОП Лепіна В.Л. (договір оренди автомобіля від 12.01.2018 №78 та складського приміщення від 01.11 2017 б/н).

Разом з тим, на підставі медичної довідки ФОП Гончара О.А., встановлено, що останній працює водієм - вантажником у ФОП Лепіна В.Л. .

### Взаємозв'язок

У своїй тендерній документації, ФОП Лепін В.Л. та ФОП Гончар О.А. надали протоколи випробувань харчової продукції від 03.01.2018 №669/12-17X (на токсичні елементи, пестециди, мікотоксини, радіонукліди), від 03.01.2018 №673/12-17X (ГМО) в яких вказано, що замовником зазначених випробувань є ФОП Лепін В.Л.

### Телекомунікаційний зв'язок

ПрАТ «ВФ Україна» листом від 28.11.2018 №02/КИ-Б/59 (вх. №32-КО від 03.12.2018) надало інформацію (**інформація з обмеженим доступом**).

### Взаєморозрахунки та надання фінансової допомоги

АТ «Райффайзен Банк Аваль», на вимогу Відділення від 12.11.2018 №01-23/1376, повідомило (лист від 22.11.2018 №81-15-9/12560-БТ, вх від 27.11.2018 №30-КО) (**інформація з обмеженим доступом**).

Отже, наведені вище обставини свідчать про сталі господарські відносини, вказує на узгоджену поведінку з боку ФОП Лепіна В.Л. та ФОП Гончар О.А. при підготовці тендерних пропозицій та відсутність змагання у ТОРГАХ. Погоджена поведінка суб'єктів господарювання

(учасників торгів) усуває конкуренцію між ними і, як наслідок, призводить до спотворення конкурентного середовища.

### **Спільне використання IP-адрес при завантаженні документів, передбачених для подання у складі тендерних пропозицій**

На вимогу Відділення від 04.07.2018 №01-23/752, ДП «ПРОЗОРРО» повідомило (лист від 20.07.2018 року №206/1984/06, вх.31.07.2018 №01-23/207), що ФОП Лепін В.Л. та ФОП Гончар О.А. свої тендерні пропозиції подавали з єдиного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТОВ «Закупки.Пром.УА», інші учасники тендерні пропозиції подавали з єдиного авторизованого електронного майданчика, оператором якого є ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн».

ТОВ «Закупки. Пром.УА», на вимогу Відділення від 01.08.2018 №01-23/857, повідомило (лист від 08.08.2018 №590/08, вх від 13.08.2018 «01-23/221), що тендерні пропозиції для участі у ТОРГАХ завантажували на електронний майданчик з наступних IP- адрес, що наведено в таблиці 5.

Таблиця 5

Ідентифікатор та номер ТОРГІВ	Учасник ТОРГІВ	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яка була здійснена учасником
UA-2018-03-26-000128-a	ФОП Гончар О.А.	195.191.139.44	2018-04-04	12:18	Внесення змін
	ФОП Лепін В.Л.	193.227.230.200	2018-03-31	12:30	Створення пропозиції

За наявною інформацією (відповідно до даних з мережі Інтернет), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP- адресами **195.191.139.44, 193.227.230.200** надаються ТОВ «НТ - Сервіс» (ідентифікаційний код 24710396). На вимогу Відділення від 15.08.2018 № 01-23/949, ТОВ «НТ - Сервіс» повідомило (лист від 03.09.2018 №29 вх. №61-01-01-23/76 від 04.09.2018), що послуги доступу до мережі Інтернет за вказаними IP- адресами, відповідно до публічного договору, отримував абонент Лепін В.Л.:

- за IP- адресою **195.191.139.44** - початок сесії абонента Лепіна В.Л. 01.04.2018 року о 00 год 02 хв. 42 секунди, тривалість 719 год. 57 хв.;
- за IP- адресою **193.227.230.200** початок сесії абонента Лепіна В.Л 28.03.2018 року о 01 год.13 хв. 54 секунди, тривалість – 94 год.46 хв.

Таким чином, факт внесення змін у свої тендерні пропозиції в систему електронних закупівель ФОП Гончар О.А з IP-адреси, що належить ФОП Лепіну В.Л. не є природним та випадковим і свідчить про те, що у період підготовки та участі у ТОРГАХ ФОП Лепін В.Л. та ФОП Гончар О.А діяли спільно, узгоджуючи свої дії.

### **Схожість в оформленні документів ФОП Лепіна В.Л. та ФОП Гончар О.А, пов'язаних з підготовкою документів, наданих у пропозиціях конкурсних торгів.**

У пропозиціях конкурсних торгів ФОП Лепіна В.Л. та ФОП Гончар О.А міститься низка довідок, текст яких є схожим та містить певні нехарактерні для таких типів документів спільні особливості (виконані в одному стилі: з використанням шрифтів однакових типів і розмірів, розміщення на сторінці, однакових відступів і міжрядкових інтервалів у тексті та назві, застосуванні однакових пропусків між окремими частинами тексту, однаковими стилістичними та граматичними помилками, ідентичним текстовим наповненням, оформленням та інше) при тому, що відповідно до документації конкурсних торгів форма таких довідок мала бути довільною. Схожості виявлені в таких довідках:

- довідка про цінову пропозицію;
- довідка права підпису документів тендерної пропозиції;
- довідка яка містить в собі відомості щодо виконання аналогічних договорів на постачання товарів, що є предметом закупівлі.

### **КВАЛІФІКАЦІЯ ДІЙ ВФОП Лепіна В.Л. та ФОП Гончар О.А.**

Отже, наведені вище обставини свідчать про спільну підготовку ФОП Лепіним В.Л. та ФОП Гончар О.А. до участі у ТОРГАХ, з метою забезпечення перемоги.

Вказані факти у своїй сукупності свідчать про те, що на всіх стадіях підготовки пропозицій конкурсних торгів для участі у ТОРГАХ ФОП Лепін В.Л. та ФОП Гончар О.А. і були обізнані щодо участі кожного з них у ТОРГАХ, що підтверджується, зокрема, таким:

- використання ФОП Гончар О.А. IP-адреси, що належить ФОП Лепіну В.Л.;
- наявністю сталих господарських відносин у вигляді оренди автомобіля і складського приміщення; співпраця (у вигляді найманого працівника ФОП Гончар О.А. у ФОП Лепін В.Л.);
- телефонні розмови;
- фінансові відносини
- схожості в оформленні документів наданих у тендерних пропозиціях.

Наведені вище обставини наявності між ФОП Лепін В.Л. та ФОП Гончар О.А. сталих взаємозв'язків та поведінка останніх під час підготовки та участі у ТОРГАХ свідчать про те, що ФОП Лепін В.Л. та ФОП Гончар О.А. узгодили свою поведінку під час участі у ТОРГАХ, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки.

За даними Clarity Project, Відділенням було здійснено аналіз процедур закупівель у яких не одноразово приймали участь ФОП Лепін В.Л. та ФОП Гончар О.А. Даний аналіз показав, що вище вказані суб'єкти господарювання приймали участь у 23 торгах. Крім того, у всіх 23 торгах прослідковується узгоджена поведінка ФОП Лепіна В.Л. та ФОП Гончар О.А., а результатом узгоджених дій була перемога у чотирьох торгах.

Частиною другою статті 4 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що суб'єкти господарювання зобов'язані сприяти розвитку конкуренції та не вчиняти будь-яких неправомірних дій, які можуть мати негативний вплив на конкуренцію.

Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.

Частиною першою статті 5 Закону України «Про захист економічної конкуренції» передбачено, що узгодженими діями є, зокрема, укладення суб'єктами господарювання угод у будь-якій формі, а також будь-яка інша погоджена конкурентна поведінка (діяльність, бездіяльність) суб'єктів господарювання; частиною другою цієї статті встановлено, що особи, які чинять або мають намір чинити узгоджені дії, є учасниками узгоджених дій.

Відповідно до частини першої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» антиконкурентними узгодженими діями є узгоджені дії, які призвели чи можуть призвести до недопущення, усунення чи обмеження конкуренції, а пунктом 4 частини другої цієї статті встановлено, що антиконкурентними узгодженими діями визнаються узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів, аукціонів, конкурсів, тендерів.

Відповідно до частини четвертої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» вчинення антиконкурентних узгоджених дій забороняється і тягне за собою відповідальність згідно із законом.

Отже, аналіз тендерних пропозицій та докази, зібрані в процесі дослідження у справі №10-ВДР/10-18, в їх сукупності і взаємозв'язку, вказують на узгоджену поведінку з боку ФОП Лепіна В.Л та ФОП Гончар О.А. при підготовці тендерних пропозицій та відсутність змагальності у ТОРГАХ, наслідком якої є спотворення конкуренції.

Таким чином, дії ФОП Лепіна В.Л. і ФОП Гончар О.А. які полягають в узгодженій поведінці, що стосуються спотворення результатів торгів під час проведення ДП «Східний гірничо – збагачувальний комбінат» за допомогою електронних закупівель «Prozorro», ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-03-26-000128-а, є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, визначене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів.

Однак, слід зазначити, що відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб та фізичних осіб-підприємців:

- ФОП Лепін В.Л. 14.12.2018 припинив підприємницьку діяльність, номер запису: 24450060007001221;

- ФОП Гончар О.А. 29.11.2018 припинив підприємницьку діяльність, номер запису: 24450060002012696.

Відповідно до абзацу 7 статті 49 Закону України «Про захист економічної конкуренції», розгляд справи про порушення законодавства про захист економічної підлягає закриттю без прийняття рішення по суті, якщо є інші підстави, передбачені законом. Зокрема, такою підставою відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є те, що ФОП Лепін В.Л. та ФОП Гончар О.А. не є суб'єктами господарювання.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 49 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 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 36 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

Закрити провадження у справі № 10-ВДР/10-18.

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

Голова

Л. Гречана