

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

26.09.2019

м. Кропивницький

№ 61/8-р/к

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Фізична особа – підприємець Черняк Максим Миколайович (ідентифікаційний номер 3066608893) та фізична особа – підприємець Івашина Едуард Васильович (ідентифікаційний номер 2519116514) подали тендерні пропозиції для участі в торгах, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства виконавчого комітету Світловодської міської ради (вул. Героїв України, 4, м. Світловодськ, Кіровоградська область, 27501, ідентифікаційний код 26240718) за допомогою електронних закупівель «Prozorro», із закупівлі послуг з поточного ремонту тротуарів м. Світловодськ (код ДК 021:2015: 50230000-6 – Послуги з ремонту, технічного обслуговування дорожньої інфраструктури і пов'язаного обладнання та супутні послуги), ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-05-23-001881-а.

При цьому ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. узгодили свою поведінку з метою усунення змагання під час підготовки та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 05-ВДР/06-19 такі дії ФОП Черняка М.М. та ФОП Івашина Е.В. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів та 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 Черняка М.М. – у розмірі 43 920 грн., на ФОП Івашину Е.В. – у розмірі 43 920 грн.

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 Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 05-ВДР/06-19 про порушення фізичною особою – підприємцем Черняком М.М. та фізичною особою – підприємцем Івашиною Е.В. законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону

України «Про захист економічної конкуренції», та подання про попередні висновки відділу досліджень та розслідувань від 10.09.2019 № 61-03/36П,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

(1) Розпорядженням адміністративної колегії Кіровоградського обласного територіального відділення від 25.06.2019 № 61/5-рп/к розпочато розгляд справи № 05-ВДР/06-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, визначене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення фізичною особою – підприємцем Черняком Максимом Миколайовичем (ідентифікаційний номер 3066608893) та фізичною особою – підприємцем Івашиною Едуардом Васильовичем (ідентифікаційний номер 2519116514) антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства виконавчого комітету Світловодської міської ради (вул. Героїв України, 4, м. Світловодськ, Кіровоградська область, 27501, ідентифікаційний код 26240718) за допомогою електронних закупівель «Prozorro» із закупівлі послуг з поточного ремонту тротуарів м. Світловодськ (код ДК 021:2015: 50230000-6 – Послуги з ремонту, технічного обслуговування дорожньої інфраструктури і пов'язаного обладнання та супутні послуги), ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-05-23-001881-а (далі – Торги).

(2) Головою Відділення надіслані вимоги про надання інформації, зокрема:

від 14.11.2018 № 02/23/1380 до Державного підприємства «Прозорро» (м. Київ);
від 14.11.2018 № 02-21/1381 до Головного управління ДФС у Кіровоградській області (м. Кропивницький);
від 10.12.2018 № 02-21/1488 до Товариства з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн» (м. Київ);
від 17.01.2019 № 61-02/66 до фізичної особи – підприємця Мулявки В'ячеслава Олександровича (м. Світловодськ, Кіровоградська обл.);
від 17.01.2019 № 61-02/67 до Акціонерного товариства «УКРСИББАНК» (м. Київ);
від 22.02.2019 № 61-02/372 до Публічного акціонерного товариства «Укртелеком» (м. Київ);
від 14.03.2019 № 61-02/448 до фізичної особи – підприємця Мулявки В'ячеслава Олександровича (м. Світловодськ, Кіровоградська обл.);
від 20.03.2019 № 61-02/473 до Головного територіального управління юстиції у Кіровоградській області (м. Кропивницький);
від 07.05.2019 № 61-02/676 до Головного управління ДФС у Кіровоградській області (м. Кропивницький);
від 21.05.2019 № 61-02/731 до Головного територіального управління юстиції у Кіровоградській області (м. Кропивницький);
від 02.07.2019 № 61-02/935 до фізичної особи – підприємця Мулявки В'ячеслава Олександровича (м. Світловодськ, Кіровоградська обл.);
від 02.07.2019 № 61-02/936 до Приватного акціонерного товариства «Київстар» (м. Київ);
від 02.07.2019 № 61-02/937 до Державного підприємства «Прозорро» (м. Київ);
від 05.08.2019 № 61-02/1100 до фізичної особи – підприємця Мулявки В'ячеслава Олександровича (м. Світловодськ, Кіровоградська обл.);

від 23.08.2019 № 61-02/1212 до Головного управління ДФС у Кіровоградській області (м. Кропивницький);

- (3) Листами від 11.09.2019 № 61-02/1271 та № 61-02/1272 фізичній особі – підприємцю Івашині Е.В. та фізичній особі – підприємцю Черняку М.М. було направлено копію витягу із Подання з попередніми висновками у справі № 05-ВДР/06-19 від 10.09.2019 № 61-03/36П.
- (4) 26.09.2019 адміністративною колегією Відділення проведено слухання у справі за участю представників Відділення. Фізична особа - підприємець Черняк М.М. та фізична особа – підприємець Івашина Е.В. або їх уповноважені представники на засідання адміністративної колегії Відділення не з'явилися
- (5) Листами від 26.09.2019 фізична особа – підприємець Черняк Максим Миколайович та фізична особа – підприємець Івашина Едуард Васильович надали Відділенню відповідь на Подання з попередніми висновкам у справі № 05-ВДР/06-19 від 10.09.2019 № 61-03/36П.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (6) Відповідачами у справі № 05-ВДР/06-19 (далі – Відповідачі) є суб'єкти господарювання:

(i) Фізична особа – підприємець Черняк Максим Миколайович (місце проживання: вул. Першотравнева, буд. 133, м. Світловодськ, Кіровоградська обл., 27500, ідентифікаційний номер 30666608893) (далі – ФОП Черняк М.М.)

Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Черняка М.М. за КВЕД є: 23.69 Виробництво інших виробів із бетону гіпсу та цементу.

(ii) Фізична особа – підприємець Івашина Едуард Васильович (місце проживання: село Подорожнє, Світловодський р-н., Кіровоградська обл., 27522, ідентифікаційний номер 2519116514) (далі – ФОП Івашина Е.В.)

Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Івашини Е.В. за КВЕД є: 23.70 Різання, оброблення та оздоблення декоративного та будівельного каменю.

- (7) Отже, Відповідачі є суб'єктами господарювання у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (8) Торги проводились відповідно до оголошення про їх проведення, яке було оприлюднено 23 травня 2018 року о 15 годині 08 хвилин.
- (9) Дата і час розкриття Торгів 08 червня 2018 року о 14 годині 42 хвилини.
- (10) Предмет Торгів – поточний ремонт тротуарів міста Світловодськ, 785 м². Код предмета Торгів – ДК 021:2015 код 50230000-6;
- (11) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – 07 червня 2018 року, 16 година 00 хвилин.

- (12) Початок аукціону – 08 червня 2018 року, 14 година 15 хвилин.
- (13) Очікувана вартість Торгів – 500 000,00 грн. (з ПДВ);
- (14) Розмір мінімального кроку пониження ціни – 1000,00 грн. (0,20 %).
- (15) Строк поставки товарів, виконання робіт чи надання послуг: червень – жовтень 2018 року.

3.1 Пропозиції конкурсних торгів

- (16) Для участі у Торгах свої пропозиції надали 3 суб'єкти господарювання, а саме:

Таблиця 1

Учасник	Ідентифікаційний номер/код	Дата подання тендерних пропозицій	Час подання тендерних пропозицій	Первинна цінова пропозиція, грн.	Остаточна цінова пропозиція, грн
ФОП Черняк Максим Миколайович	3066608893	01.06.2018	14:58	500 000,00	487 000,00
ФОП Івашина Едуард Васильович	2519116514	01.06.2018	15:22	500 000,00	488 000,00
ПП «ЕФЕКТ»	13767430	07.06.2018	12:55	489 000,00	489 000,00

- (17) Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, дата державної реєстрації Приватного підприємства «ЕФЕКТ» (місце знаходження юридичної особи: вул. Центральна, буд. 111, с. Григорівка, Світловодський р-н., Кіровоградська обл., 27533, ідентифікаційний код 13767430) (далі – ПП «ЕФЕКТ») – 25.11.1992. Основним видом діяльності ПП «ЕФЕКТ» за КВЕД є: 41.20 Будівництво житлових і нежитлових будівель.

Засновником та директором ПП «ЕФЕКТ» є Тартикян Айкарам Рашидович (вул. Леніна, буд. 63, кв. 6, м. Світловодськ, Кіровоградська обл., 27500), частка у статутному капіталі – 100 відсотків. Статутний капітал ПП «ЕФЕКТ» становить 32 600,00 гривень.

3.2 Відхилення тендерних пропозицій

- (18) Пропозиція ФОП Івашини Е.В. Замовником не розглядалась, у зв'язку із відмовою ФОП Івашини Е.В. брати участь у Торгах (лист від 11.06.2018 № 4), після оголошення результатів Торгів.

3.3 Акцептована пропозиція конкурсних торгів

- (19) За результатами розгляду та оцінки тендерної пропозиції, переможцем визнано ФОП Черняка М.М. з ціною пропозицією 487 000 грн. (протокол розгляду тендерних пропозицій Замовника без номеру та дати).
- (20) Між переможцем та Замовником укладено договір підряду від 25.06.2018 № 61/18 про виконання робіт з поточного ремонту тротуарів м. Світловодськ з обсягом закупівлі робіт – 785 м², із визначеною відповідно до пункту 2.1. договору № 61/18 від 25.06.2018 вартістю робіт на суму 487 000 гривень (без ПДВ).

4. ОБСТАВИНИ СПРАВИ

- (21) Аналіз матеріалів Торгів засвідчив, що ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. узгодили між собою умови участі у Торгах. Зазначене підтверджується наступним.

4.1. Спільне використання IP-адреси при завантаженні документів, передбачених для подання у складі тендерних пропозицій та входу в електронний аукціон

- (22) Відповідно до статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі», тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель із завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації.
- (23) Згідно із інформацією державного підприємства «Прозорро» (далі – ДП «Прозорро») від 23.11.2018 № 206/3516/03 свої пропозиції для участі у Торгах ФОП Черняк М.М., ФОП Івашина Е.В. та ПП «ЕФЕКТ» подавали з авторизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн (оператор майданчика – товариство з обмеженою відповідальністю «Держзакупівлі.Онлайн» (далі – ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»)).
- (24) На вимогу Відділення від 10.12.2018 № 02-21/1488, ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» повідомило (лист від 26.12.2018 № 261218-5), що тендерні пропозиції ФОП Черняк М.М., ФОП Івашина Е.В. та ПП «ЕФЕКТ» для участі у Торгах завантажували на електронний майданчик з IP-адрес, що наведені в таблиці 2:

Таблиця 2

Ідентифікатор та номер ТОРГІВ	Учасник ТОРГІВ	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яка була здійснена учасником
UA-2018-05-23-001881-a	ФОП Черняк М.М.	31.134.212.32	2018-06-01	14:58:55	Подання тендерної пропозиції
	ФОП Івашина Е.В.	31.134.212.32	2018-06-01	15:22:54	
	ПП «ЕФЕКТ»	46.119.104.251	2018-06-07	12:55:54	

- (25) Як видно з наданої інформації, ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. подавали свої тендерні пропозиції у Торгах з однієї IP-адреси.
- (26) Разом з тим, збігу в IP-адресі ПП «ЕФЕКТ» Відділенням не виявлено.
- (27) За наявною інформацією (відповідно до даних з мережі Інтернет), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **31.134.212.32** надаються фізичною особою-підприємцем Мулявкою В.О. (ідентифікаційний номер 3150913671) (далі – ФОП Мулявка В.О. або Підприємець), що діє під брендом «City-Net»
- (28) На вимогу Відділення від 17.01.2019 № 61-02/66, ФОП Мулявкою В.О. листом від 11.02.2019 б/н надано інформацію про те, що IP-адреса **31.134.212.32 з 03 год. 19 хв. 30.05.2018 по 18 год. 18 хв. 14 сек. 05.06.2018** використовувалась ФОП Івашином Е.В. за адресою вул. Миру 48Б, м. Світловодськ, Кіровоградська обл., 27502, який є користувачем послуг доступу до мережі Інтернет на умовах публічної оферти. Щодо використання IP-адреса **31.134.212.32** у зазначений вище період ФОП Черняком М.М., ФОП Мулявка В.О. зазначив, що останній не є абонентом та користувачем послуг з доступу до мережі Інтернет Підприємця.
- Довідково: На вимоги Відділення від 17.01.2019 №61-02/66 ФОП Мулявка В.О. повідомив (листом від 11.02.2019 б/н), що зазначена IP-адреса 31.134.212.32 є динамічною (не закріплена за одним користувачем).*
- (29) Згідно з інформацією ДП «Прозорро» від 16.07.2019 № 206/2115/03 ФОП Черняк М.М., ФОП Івашина Е.В. та ПП «ЕФЕКТ» під час участі Торгах здійснювали вхід до електронного аукціону із IP-адрес, що наведені в таблиці 3.

Таблиця 3

Ідентифікатор та номер ТОРГІВ	Учасник ТОРГІВ	IP-адреса	Дата входу	Час входу	Дія, яка була здійснена учасником
UA-2018-05-23-001881-a	ФОП Черняк М.М.	31.134.213.119	2018-06-08	11:01	Заходив в аукціон
	ФОП Івашина Е.В.	31.134.212.119	2018-06-08	11:02	
	ПП «ЕФЕКТ»	46.119.104.251	2018-06-08	11:06	

- (30) Як видно з наданої інформації, ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. здійснювали вхід в електронний аукціон Торгів з однієї IP-адреси.
- (31) Разом з тим, збігу в IP-адресі ПП «ЕФЕКТ» Відділенням не виявлено.
- (32) За наявною інформацією (відповідно до даних з мережі Інтернет), послуги з доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **31.134.213.119** надаються також ФОП Мулявкою В.О.
- (33) На вимогу Відділення від 05.08.2019 № 61-02/1100, ФОП Мулявкою В.О. листом від 20.08.2019 б/н надано інформацію про те, що IP-адреса **31.134.213.119** з **18 год. 18 хв. 14 сек. 05.06.2018 по 08 год. 25 хв. 57 сек. 11.06.2018** використовувалась ФОП Івашином Е.В. за адресою вул. Миру 48Б, м. Світловодськ, Кіровоградська обл., 27502, який є користувачем послуг доступу до мережі Інтернет на умовах публічної оферти. Щодо використання IP-адреса **31.134.213.119** у зазначений вище період ФОП Черняком М.М., ФОП Мулявка В.О. зазначив, що останній не є абонентом та користувачем послуг з доступу до мережі Інтернет Підприємця.
- (34) Отже, подання тендерних пропозицій та здійснення входу в електронний аукціон Торгів ФОП Черняком М.М. та ФОП Івашиною Е.В. з одних IP-адрес, які виступають конкурентами у Торгах, не є природним та свідчить про те, що під час підготовки тендерних пропозицій та участі у процедурах закупівель суб'єкти господарювання мали доступ до інформації один одного та здійснювали обмін інформацією між собою щодо участі у Торгах.
- 4.2. Одночасне здійснення фінансової ідентифікації учасників для участі в Торгах із використанням спільної IP-адреси**
- (35) За інформацією ДП «Прозорро», наданої листом від 23.11.2018 № 206/3516/03, свої пропозиції для участі у Торгах ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. подавали з авторизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн.
- (36) Відповідно до Інструкції з користування порталом Держзакупівлі.Онлайн (<https://www.dzo.com.ua/zorro/instructions>) одним з етапів здійснення реєстрації в якості учасника публічних закупівель є проходження фінансової ідентифікації учасника публічних закупівель, шляхом сплати сформованого рахунку, виключно з розрахункового рахунку учасника публічних закупівель, в розмірі 10 гривень.
- (37) Згідно з наданою Акціонерного товариства «УКРСИББАНК» (далі – АТ «УКРСИББАНК») інформацією, що відображена в Додатку 1 до Рішення (*інформація з обмеженим доступом*).
- (38) Таким чином, здійснення фінансової ідентифікації з однієї IP-адреси та з різницею в часі 8 хвилин не є природним та свідчить про те, що під час підготовки до участі у Торгах суб'єкти господарювання діяли спільно, узгоджуючи свої дії.

4.3. Одночасне здійснення оплати за послуги майданчика

- (39) Згідно з інформацією ДП «Прозорро» від 23.11.2018 № 206/3516/03 та від 16.07.2019 № 206/2115/03 свої пропозиції для участі у Торгах ФОП Черняк М.М., ФОП Івашина Е.В. та ПП «ЕФЕКТ» подавали з одного авторизованого електронного майданчика Держзакупівлі.Онлайн.
- (40) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 26.12.2019 № 261218-5 повідомило про обставини сплати за послуги електронного майданчика учасниками Торгів, що відображено в Додатку 2 до Рішення (**інформація з обмеженим доступом**).
- (41) Отже зазначені дії, ФОП Черняка М.М. та ФОП Івашини Е.В., пов'язані з оплатою послуг електронного майданчика, підтверджують погоджену поведінку останніх під час підготовки до участі в Торгах.

4.4. Одночасне подання тендерних пропозицій

- (42) Строк подання тендерних пропозицій у Торгах є періодом з 23.05.2018 (*дати оприлюднення оголошення про проведення Торгів*) по 07.06.2018 (*кінцевого строку подання тендерних пропозицій учасників Торгів*), тобто на подання тендерних пропозицій учасникам Торгів надавалось **16 днів**.
- (43) Таким чином, ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. мали достатній ресурс часу для подачі тендерних пропозицій в різний проміжок часу.
- (44) Натомість на вимогу Відділення ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» – оператор авторизованого електронного майданчика, з якого ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. подавали свої тендерні пропозиції, листом від 26.12.2018 № 261218-5 повідомило, що тендерні пропозиції зазначених учасників Торгів були подані в один і той же день, а саме **01 червня 2018 року** з різницею в часі в **24 хвилини**.
- (45) Разом з цим, ПП «ЕФЕКТ» подало свою тендерну пропозицію **07 червня 2018 року** об **12 год. 55 хвилин**.
- (46) Ураховуючи наведене, дані обставини свідчать про те, що ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В., які повинні добросовісно конкурувати між собою відповідно до положень статті 3 Закону, під час участі у Торгах та підготовці тендерних пропозицій діяли спільно.

4.5. Пов'язаність учасників Торгів сімейними відносинами

- (47) За інформацією наданою Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції в Кіровоградській області (листи від 22.03.2019 № 155/01-26/03 та від 27.05.2019 № 268/01-26/03.1) та Головного управління Державної фіскальної служби у Кіровоградській області (лист від 14.05.2019 № 9392/10/11-28-08-01-12) встановлено, що ФОП Івашина Е.В. та ФОП Черняк М.М. під час підготовки та участі в Торгах були пов'язані між собою сімейними відносинами через Івашину (Черняк) Анну Едуардівну (ідентифікаційний номер 3321012029), яка є дочкою ФОП Івашини Е.В. та дружиною ФОП Черняка М.М.
- (48) Отже, виходячи з вищезазначених обставин, обмін інформацією між ФОП Черняком М.М. та ФОП Івашином Е.В. на всіх стадіях підготовки тендерних пропозицій для участі у Торгах закупівлі здійснювався через пов'язану сімейними відносинами особу – ФОП Івашину А.Е.

4.6. Використання учасниками Торгів однакових засобів зв'язку

- (49) Відповідно до матеріалів дослідження ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. під час підготовки та участі у Торгах використовували однакові засоби зв'язку, що підтверджується наступним.
- (50) ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. під час підготовки документів для участі у Торгах зазначали на фірмових бланках для використання зв'язку з ними однаковий телефонний номер, а саме (05236) 2-54-54.
- (51) На вимогу Відділення від 22.02.2019 № 61-02/372, публічне акціонерне товариство «Укртелеком» (далі – ПАТ «Укртелеком») надало інформацію, про особу та адресу, за якими закріплений абонентський номер (05236) 2-54-54 (**інформація визначена ПАТ «Укртелеком» як інформація з обмеженим доступом**).
- (52) Крім того, ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. використовували однакові засоби зв'язку для подання фінансової звітності до контролюючих органів.
- (53) Так, згідно з інформацією, наданою Головним управлінням ДФС у Кіровоградській області листом від 14.11.2018 № 02-21/1381, у період з 01.01.2018 до 01.11.2018 податкову звітність ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. надсилали з електронної поштової скриньки chernyakmaks1983@gmail.com#1.
- (54) Отже, використання однакового номеру телефону (05236) 2-54-54 та електронної поштової скриньки chernyakmaks1983@gmail.com#1 свідчить про доступ до інформації про господарську діяльність один одного, а також про сприяння в обміні інформацією між ними під час підготовки до участі у Торгах.

4.7. Наявність господарських відносин між учасниками Торгів

- (55) Між ФОП Черняком М.М. та ФОП Івашиною Е.В. існували господарські відносини, що підтверджується наступним.
- (56) АТ «УКРСИББАНК» листом від 29.01.2019 № 13-2-03/144«БТ», наданим на вимогу Відділення від 17.01.2019 № 61-02/67, були надані виписки банківських операцій за рахунками ФОП Черняка М.М. та ФОП Івашина Е.В. протягом 2017-2018 років.
- (57) Згідно із наданою АТ «УКРСИББАНК» інформацією, ще до подання учасниками Торгів тендерних пропозицій між ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. існували тісні господарські відносини, у вигляді поставки та оплати за будівельні матеріали, що відображено в Додатку 3 до Рішення (**інформація з обмеженим доступом**).
- (58) Крім того, відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Підготовка тендерної пропозиції) учасники Торгів повинні надати у складі тендерної пропозиції інформаційну довідку джерел поставки основних дорожніх матеріалів (найменування та місцезнаходження постачальника, гарантійний лист постачальника про згоду відпуску учаснику Торгів дорожніх матеріалів відповідно визначеного строку надання послуг, у період виконання ремонту).
- (59) ФОП Івашина Е.В. на виконання вимог тендерної документації надав гарантійний лист від 30.05.2018 № 3 ФОП Черняку М.М. на поставку плитки сухопресованої та бордюрів в разі перемоги останнього в Торгах.

- (60) Крім того, одна і та ж фізична особа – підприємець Сербін Сергій Сергійович (вул. Східна, буд. 3, кв. 66, смт Власівка, м. Світловодськ, Кіровоградська обл., 27552, ідентифікаційний номер 2923619737) відповідно до вимог тендерної документації надала гарантійний лист від 30.05.2018 № 30-05 ФОП Черняку М.М. та гарантійний лист від 31.05.2018 № 31-05 ФОП Івашині Е.В. на поставку грандвідсіву, зубку та піску в разі перемоги одного з них у Торгах.
- (61) Відповідно до вимог тендерної документації (розділ III. Підготовка тендерної пропозиції) учасники Торгів повинні надати у складі тендерної пропозиції інформацію про субпідрядні організації, яких учасник Торгів планує залучити для виконання спеціальних робіт (вказати яких) в обсязі не менше ніж 20 відсотків від вартості договору про закупівлю за формою Додатку 2 або довідку в довільній формі про те, що учасник Торгів не планує залучення субпідрядників у зазначених обсягах.
- (62) Відтак, ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. у складі тендерних пропозицій надали інформаційні довідки про залучення в якості субпідрядника для виконання робіт одну і ту ж фізичну особу – підприємця Шеремета Олександра Васильовича (вул. Леніна, буд. 80, кв. 15, м. Світловодськ, Кіровоградська обл., 27500, дата державної реєстрації – 23.06.2004).
- (63) Тендерною документацією (розділ III. Підготовка тендерної пропозиції) визначено, що учасники Торгів у складі тендерної пропозиції повинні надати інформаційну довідку в довільній формі про наявність необхідного обладнання, машин і механізмів, для виконання передбачених робіт, вказавши власне та орендоване обладнання, машини і механізми.
- (64) Згідно з наданими ФОП Черняком М.М. та ФОП Івашиною Е.В. у складі тендерних пропозицій довідками про наявність обладнання для виконання робіт з поточного ремонту тротуару, останніми до виконання робіт залучено один і той же транспортний засіб, а саме автомобіль IVECO 59-12 (технічно справний, термін експлуатації 20 років). Даний транспортний засіб ФОП Черняком М.М. зазначений як власний, а ФОП Івашиною Е.В. – згідно із договором оренди транспортного засобу (гарантійний лист від 28.05.2018 № 28/05).
- (65) Крім того, варто зазначити, що ФОП Черняком М.М., відповідно до вимог тендерної документації Замовника, надано у складі тендерних пропозицій інформаційну довідку про виконання аналогічних робіт, а ФОП Івашиною Е.В. – про відсутність досвіду виконання аналогічних робіт.
- (66) Отже, ще до подання тендерних пропозицій для участі у Торгах та на момент участі у Торгах були пов'язані господарськими відносинами та інтересами (поставка будівельних матеріалів (плитки, бордюрів, цементу та інших матеріалів), що могло сприяти обміну інформації між ними.
- (67) Таким чином, наявність господарських відносин свідчить про обізнаність учасників Торгів щодо конкурентоспроможності (стану фінансових, матеріальних, людських ресурсів) один одного. До того ж, наявність господарських відносин призводить до виникнення у сторін таких відносин, певних прав та обов'язків, внаслідок чого в учасників відносин виникають зобов'язання дотримуватись певної поведінки на ринку, тобто взаємна невизначеність, яка породжується конкуренцією, замінюється на координацію конкурентної політики.

4.8. Поведінка учасників торгів щодо зниження ціни

- (68) З метою визначення економічно вигідних тендерних пропозицій, оцінка останніх Замовником проводилась за єдиним критерієм «Ціна».
- (69) Аналіз стратегії зниження ціни (відсоток зниження від початкової до кінцевої цінової пропозиції) показав, що учасники Торгів не знижували свої початкові цінові пропозиції, про що свідчить інформація щодо пораундового проведення аукціону, яка розміщена в системі електронних закупівель «Prozorro» за ідентифікатором закупівлі в системі – UA-2018-05-23-001881-а.

Початкові заявки

ПП «ЕФЕКТ» 489 000 грн

ФОП Черняк Максим Миколайович 500 000 грн

ФОП Івашина Едуард Васильович 500 000 грн

Раунд 1

ФОП Івашина Едуард Васильович 488 000 грн

ФОП Черняк Максим Миколайович 487 000 грн (мінімум)

ПП ЕФЕКТ 489 000 грн.

Раунд 2

ПП «ЕФЕКТ» 489 000 грн

ФОП Івашина Едуард Васильович 488 000 грн

ФОП Черняк Максим Миколайович 487 000 грн (мінімум)

Раунд 3

ПП «ЕФЕКТ» 489 000 грн

ФОП Івашина Едуард Васильович 488 000 грн

ФОП Черняк Максим Миколайович 487 000 грн (мінімум)

Оголошення результатів

ПП «ЕФЕКТ» 489 000 грн

ФОП Івашина Едуард Васильович 488 000 грн

ФОП Черняк Максим Миколайович 487 000 грн (мінімум)

- (70) Таким чином, відсутність кроків учасників Торгів по зниженню ціни під час проведення аукціону свідчить про неприродність таких дій, та відсутність конкурентної боротьби між ФОП Івашиною Е.В. та ФОП Черняком М.М.

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (71) Вказані факти у своїй сукупності не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчить про те, що Відповідачі узгодити свою поведінку під час проведення Торгів, замінивши ризик, який породжує конкуренція, на координацію своєї економічної поведінки, що підтверджується, зокрема, таким:
- спільне використання IP-адреси при завантаженні документів, передбачених для подання у складі тендерних пропозицій та входу в електронний аукціон;
 - одночасне здійснення фінансової ідентифікації учасників для участі в Торгах із використанням спільної IP-адреси;
 - одночасне здійснення оплати за послуги майданчика;
 - одночасне подання тендерних пропозицій;
 - пов'язаність учасників Торгів сімейними відносинами;
 - використання учасниками Торгів однакових засобів зв'язку;
 - наявність господарських відносин;

- поведінка учасників торгів щодо зниження ціни,
- (72) Така координація економічної поведінки Відповідачів призвела до усунення між ними конкуренції під час проведення Торгів.
- (73) Держава та суспільство загалом зацікавлені в тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів, робіт або послуг із суб'єктом господарювання, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам процедури закупівлі.
- (74) 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.
- (75) Згідно з пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» порушенням законодавства про захист економічної конкуренції є антиконкурентні узгоджені дії.
- (76) 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.
- (77) 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.
- (78) Отже, встановленими у справі № 05-ВДР/06-19 обставинами у їх сукупності доведено, що ФОП Черняк М.М. та ФОП Івашина Е.В. вчинили порушення, передбачене пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів відкритих торгів, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства виконавчого комітету Світловодської міської ради (вул. Героїв України, 4, м. Світловодськ, Кіровоградська область, 27501, ідентифікаційний код 26240718) за допомогою електронних закупівель «Prozorro» із закупівлі послуг з поточного ремонту тротуарів м. Світловодськ (код ДК 021:2015: 50230000-6 – Послуги з ремонту, технічного обслуговування дорожньої інфраструктури і пов'язаного обладнання та супутні послуги), ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-05-23-001881-а.

6. ПОЯСНЕННЯ ВІДПОВІДАЧІВ

6.1. ФОП Черняк М.М.

- (79) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ФОП Черняк М.М. листом від 26.09.2019 б/н надав свої пояснення, без заперечення фактів узгодженої поведінки Відповідачів, викладених у поданні про попередні висновки у справі № 05-ВДР/06-19 та визначання вчинення порушення.

6.2. ФОП Івашина Е.В.

- (80) На подання з попередніми висновками у справі, яке було надіслано сторонам у справі, ФОП Івашина Е.В. листом від 26.09.2019 б/н надав свої пояснення, без

заперечення фактів узгодженої поведінки Відповідачів, викладених у поданні про попередні висновки у справі № 05-ВДР/06-19 та визначення вчинення порушення.

- (81) Крім того, на засіданні адміністративної колегії Відділення з приводу прийняття рішення у справі № 05-ВДР/06-19 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, ФОП Івашиною Е.В. було зазначено, що тендерні пропозиції останнього та ФОП Черняка М.М. було дійсно подано із однієї ІР-адреси та не заперечував про наявність родинних відносин між ним та ФОП Черняком М.М., що тільки посилює позицію Відділення щодо узгодженої поведінки учасників Торгів. Це зафіксовано в протоколі засідання адміністративної колегії Відділення.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ВІДДІЛЕННЯ

- (82) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, які полягали у:

- спільне використання ІР-адреси при завантаженні документів, передбачених для подання у складі тендерних пропозицій та входу в електронний аукціон;
- одночасне здійснення фінансової ідентифікації учасників для участі в Торгах із використанням спільної ІР-адреси;
- одночасне здійснення оплати за послуги майданчика;
- одночасне подання тендерних пропозицій;
- пов'язаність учасників Торгів сімейними відносинами;
- використання учасниками Торгів однакових засобів зв'язку;
- наявність господарських відносин;
- поведінка учасників торгів щодо зниження ціни, є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів відкритих торгів, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства виконавчого комітету Світловодської міської ради (вул. Героїв України, 4, м. Світловодськ, Кіровоградська область, 27501, ідентифікаційний код 26240718) за допомогою електронних закупівель «Prozorro» із закупівлі послуг з поточного ремонту тротуарів м. Світловодськ (код ДК 021:2015: 50230000-6 – Послуги з ремонту, технічного обслуговування дорожньої інфраструктури і пов'язаного обладнання та супутні послуги), ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-05-23-001881-а.

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

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРУ ШТРАФУ

- (84) Відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього Закону, органи Комітету накладають штраф на суб'єктів господарювання у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.
- (85) Відповідно до інформації, наданої Головним управлінням ДФС у Кіровоградській області листом від 28.08.2019 № 15085/10/11-28-53-06-15,

- згідно із податковою декларацією платника єдиного податку третьої групи обсяг доходу за 2018 рік ФОП Черняка М.М. становить 732 338 гривень 50 копійок;
- згідно із податковою декларацією платника єдиного податку другої групи обсяг доходу за 2018 рік ФОП Івашини Е.В. становить 647 686 гривень 87 копійок.

(86) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України враховується, що узгоджені дії учасників конкурсних процедур (торгів, тендерів тощо), спрямовані на досягнення узгодженого між ними результату, 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.

(87) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України були враховані такі обставини:

- цінова пропозиція ФОП Черняка М.М. – 487 000 гривень, Івашини Е.В. – 488 000 гривень;
- співпраця ФОП Черняка М.М. та Івашини Е.В. під час розгляду справи №05-ВДР/06-19, що сприяла з'ясуванню обставин справи;
- визнання ФОП Черняком М.М. та Івашиною Е.В. факту вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 12, 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3(2) 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 (із змінами), пунктом 29 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 та доповненнями, адміністративна колегія Кіровоградського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,-

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії фізичної особи – підприємця Черняка Максима Миколайовича (місце проживання: вул. Першотравнева, буд. 133, м. Світловодськ, Кіровоградська обл., 27500, ідентифікаційний номер 3066608893) та фізичної особи – підприємця Івашини Едуарда Васильовича (місце проживання: село Подорожнє, Світловодський р-н., Кіровоградська обл., 27522, ідентифікаційний номер 2519116514), які полягають в узгодженій поведінці під час участі у відкритих торгах, які проводились Управлінням житлово-комунального господарства виконавчого комітету Світловодської міської ради (вул. Героїв України, 4, м. Світловодськ, Кіровоградська область, 27501, ідентифікаційний код 26240718) за допомогою електронних закупівель «Prozorro» із закупівлі послуг з поточного ремонту тротуарів м. Світловодськ (код ДК 021:2015: 50230000-6 – Послуги з ремонту, технічного обслуговування дорожньої інфраструктури і пов'язаного обладнання та супутні послуги),

ідентифікатор закупівлі в системі – UA-2018-05-23-001881-а, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються результатів спотворення торгів.

2. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу – підприємця Черняка Максима Миколайовича (місце проживання: вул. Першотравнева, буд. 133, м. Світловодськ, Кіровоградська обл., 27500, ідентифікаційний номер 3066608893) штраф у розмірі 43 920 (сорок три тисячі дев'ятсот двадцять) гривень.

3. За порушення, вказане в пункті 1 резолютивної частини рішення, накладити на фізичну особу – підприємця Івашину Едуарда Васильовича (місце проживання: село Подорожнє, Світловодський р-н., Кіровоградська обл., 27522, ідентифікаційний номер 2519116514) штраф у розмірі 43 920 (сорок три тисячі дев'ятсот двадцять) 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 Кіровоградського 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

Л.Гречана

Члени колегії:

А.Пастушенко

Ю.Тарасенко