



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ПІВНІЧНОГО
МІЖОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

24 вересня 2020

№ 60/61-р/к

справа № 75/60/80-рп/к.19

м. Київ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

ФОП Лев Г.С. (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487) та ФОП Бахлукова К.В. (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226) подали пропозиції на участь у торгах, які проводились Національною дитячою спеціалізованою лікарнею «Охматдит» МОЗ України (далі – Замовник), за предметом (далі разом – Процедура закупівель або Торги):

- «Продуктові набори для харчування донорів», ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-09-22-000636-b (далі – Процедура закупівлі-1). Очікувана вартість закупівлі – 56 104,15 грн з ПДВ;

- «Продуктові набори для харчування донорів» ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-12-06-000493-a (далі – Процедура закупівлі-2). Очікувана вартість закупівлі – 438 000,00 грн з ПДВ;

- «Продуктові набори для харчування донорів» ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-12-04-000344-c (далі – Процедура закупівлі-3). Очікувана вартість закупівлі – 511 000,00 грн з ПДВ.

При цьому, ФОП Лев Г.С. і ФОП Бахлукова К.В. діяли не самостійно, а узгоджували свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі у Процедурах закупівель.

За результатами розгляду справи № 75/60/80-рп/к.19 такі дії ФОП Лев Г.С. і ФОП Бахлукової К.В. визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, під час їх участі у Процедурах закупівель, що є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На ФОП Лев Г.С. накладено штраф на загальну суму: 204 000,00 (двісті чотири тисячі) гривень.

На ФОП Бахлукову К.В. накладено штраф на загальну суму: 204 000,00 (двісті чотири тисячі) 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 Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 75/60/80-рп/к.19 про порушення ФОП Лев Г.С. і ФОП Бахлуковою К.В. законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», та подання з попередніми висновками П'ятого відділу досліджень і розслідувань від 05.06.2020 № 60-03/82п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (КОТВ АМКУ) від 08.08.2019 № 60/80-рп/к розпочато розгляд справи № 75/60/80-рп/к.19 за ознаками вчинення ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В. порушення законодавства про захист економічної конкуренції, яке передбачене 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.
- (2) ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковій К.В. надіслані вимоги про надання інформації від 22.03.2019 № 60-02/1649 та від 22.03.2019 № 1650 відповідно.
- (3) Відповідно до розпорядження Антимонопольного комітету України від 28.11.2019 № 23-рп «Про реорганізацію територіальних відділень Антимонопольного комітету України» (зі змінами) з 02 червня 2020 року найменування КОТВ АМКУ змінено на Північне міжобласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення).
- (4) Листами від 09.06.2020 № 60-02/3168 та від 09.06.2020 № 60-02/3169, відповідно, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковій К.В. було направлено копію подання про попередні висновки від 05.06.2020 № 60-03/82п у справі № 75/60/80-рп/к.19 (далі – Подання про попередні висновки).
- (5) Листи від 09.06.2020 № 60-02/3168 (штрихкодний ідентифікатор № 0303508581800) та від 09.06.2020 № 60-02/3169 (штрихкодний ідентифікатор № 0303508581818) повернулись до Відділення 16.07.2020, причина «за закінченням встановленого терміну зберігання».
- (6) Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду заяв і справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами та доповненнями), інформацію щодо попередніх висновків у справі, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи розміщено на офіційному веб-сайті Комітету (<http://www.amc.gov.ua>) 16.09.2020.

- (7) Зауважень та заперечень на Подання про попередні висновки від ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В. до Відділення не надходило.

2. Відповідачі

- (8) Відповідачами у справі № 75/60/80-рп/к.19 (далі - Справа) є такі суб'єкти господарювання (далі разом – Відповідачі):

- фізична особа-підприємець Лев Ганна Семенівна, ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487 (далі - ФОП Лев Г.С.). Адреса місця проживання: 02068, м. Київ, пр-т. П. Григоренка, буд. 25-Б, кв.4.

Відповідно до відомостей, які містяться в Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань (далі – ЄДР), основним видом діяльності ФОП Лев Г.С. є діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування (код КВЕД 56.10).

- фізична особа-підприємець Бахлукова Ксенія Вікторівна, ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226 (далі - ФОП Бахлукова К.В.). Адреса місця проживання (у період проведення Торгів): 02068, м. Київ, пр-т. Григоренка Петра, буд. 25-Б, кв.4.

Відповідно до витягу з ЄДР, ФОП Бахлукова К.В. 28.01.2019 змінила місце проживання на: 02068, м. Київ, пр-т. Григоренка Петра, буд. 25-Б, кв.3.

Відповідно до відомостей, які містяться в ЄДР, основним видом діяльності ФОП Бахлукової К.В. є діяльність ресторанів, надання послуг мобільного харчування (код КВЕД 56.10).

- (9) У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В є суб'єктами господарювання.

3. Обставини справи

3.1. Інформація щодо Процедури закупівлі-1

- (10) Замовником проведено процедуру електронних торгів на закупівлю за предметом «Продуктові набори для харчування донорів (ДК 021:2015: 15890000-3 — Продукти харчування та сушені продукти різні)», ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-09-22-000636-b. Очікувана вартість закупівлі становить – 56 104,15 грн з ПДВ.

- (11) Відповідно до документації тендерних торгів Замовника (далі – Тендерна документація), кінцевий строк подання тендерних пропозицій до 11:00 години 13 жовтня 2017 року.

- (12) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-1 свої тендерні пропозиції завантажили наступні суб'єкти господарювання:

- ФОП Лев Г.С., тендерна пропозиція завантажена 07.10.2017 о 16:11;

- ФОП Бахлукова К.В., тендерна пропозиція завантажена 07.10.2017 о 18:17.

- (13) Отже, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. завантажили свої тендерні пропозиції в один день 07.10.2017.

- (14) Процедура електронних торгів розпочалася 17 жовтня 2017 року о 15 год. 01 хв. та завершилася 17 жовтня 2017 року о 15 год. 22 хв.

- (15) За результатами проведення електронного аукціону Відповідачі запропонували наступні ціни на продуктові набори для харчування донорів (див. табл. 1).

Таблиця 1

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		% відсоток зниження
		Початкова	Кінцева	
1	ФОП Лев Г.С.	52 585,00	52 585,00	0
2	ФОП Бахлукова К.В.	56 104,15	56 104,15	0

- (16) Згідно з умовами Тендерної документації єдиним критерієм оцінки пропозицій є «ціна» тендерної пропозиції з урахуванням податку на додану вартість (ПДВ).
- (17) Під час електронного аукціону у Процедурі закупівлі-1 Відповідачі не знижували цінові пропозиції.
- (18) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ФОП Лев Г.С, цінова пропозиція якої менша.
- (19) Із ФОП Лев Г.С. Замовник уклав договір від 06.11.2017 № 06/11/1 на загальну суму 52 585,00 грн без ПДВ.
- (20) Додатковою угодою від 29.12.2017 продовжено строк дії договору про закупівлю на підставі частини п'ятої статті 36 Закону України «Про публічні закупівлі».

3.2. Інформація щодо Процедури закупівлі-2

- (21) Замовником проведено процедуру електронних торгів на закупівлю за предметом «Продуктові набори для харчування донорів» (ДК 021:2015: 15890000-3 — Продукти харчування та сушені продукти різні), ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-12-06-000493-а. Очікувана вартість закупівлі становить - 438 000,00 грн з ПДВ.
- (22) Відповідно до документації тендерних торгів Замовника, кінцевий строк подання тендерних пропозицій до 11:00 години 22 грудня 2017 року.
- (23) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-2 свої тендерні пропозиції завантажили наступні суб'єкти господарювання:
- ФОП Лев Г.С., тендерна пропозиція завантажена 22.12.2017 о 00:06;
 - ФОП Бахлукова К.В., тендерна пропозиція завантажена 22.12.2017 о 00:17.
- (24) Отже, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. завантажили свої тендерні пропозиції в один день 22.12.2017 та у близький проміжок часу (з різницею у 11 хв.) у неробочий час доби.
- (25) Процедура електронних торгів розпочалася 26 грудня 2017 року о 15 год. 14 хв. та завершилася 26 грудня 2017 року о 15 год. 35 хв.
- (26) За результатами проведення електронного аукціону Відповідачі запропонували наступні ціни на продуктові набори для харчування донорів (див. табл. 2).

Таблиця 2

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		% відсоток зниження
		Початкова	Кінцева	
1	ФОП Лев Г.С.	438 000,00	438 000,00	0
2	ФОП Бахлукова К.В.	438 000,00	438 000,00	0

- (27) Згідно з умовами Тендерної документації єдиним критерієм оцінки пропозицій є «ціна» тендерної пропозиції з урахуванням податку на додану вартість (ПДВ).
- (28) Цінові пропозиції Відповідачів однакові та рівні очікуваній вартості закупівлі.
- (29) Під час електронного аукціону у Процедурі закупівлі-2 Відповідачі не знижували цінові пропозиції.
- (30) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ФОП Лев Г.С, тендерна пропозиція якої завантажена перша.
- (31) Із ФОП Лев Г.С. Замовник уклав договір від 09.01.2018 № 09/01/7 на загальну суму 438 000,00 грн без ПДВ.

3.3. Інформація щодо Процедури закупівлі-3

- (32) Замовником проведено процедуру електронних торгів на закупівлю за предметом «Продуктові набори для харчування донорів» (ДК 021:2015: 15890000-3 — Продукти харчування та сушені продукти різні), ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-12-04-000344-с. Очікувана вартість закупівлі становить - 511 000,00 грн з ПДВ.
- (33) Відповідно до документації тендерних торгів Замовника, кінцевий строк подання тендерних пропозицій до 11:00 години 25 грудня 2018 року.
- (34) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій для участі у Процедурі закупівлі-3 свої тендерні пропозиції завантажили наступні суб'єкти господарювання:
- ФОП Лев Г.С., тендерна пропозиція завантажена 24.12.2018 о 20:00;
 - ФОП Бахлукова К.В., тендерна пропозиція завантажена 24.12.2018 о 20:11.
- (35) Отже, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. завантажили свої тендерні пропозиції в один день 24.12.2018 та у близький проміжок часу (з різницею у 11 хв.) у неробочий час доби.
- (36) Процедура електронних торгів розпочалася 27 грудня 2018 року о 14 год. 48 хв. та завершилася 27 грудня 2018 року о 15 год. 09 хв.
- (37) За результатами проведення електронного аукціону Відповідачі запропонували наступні ціни на продуктові набори для харчування донорів (див. табл. 3).

Таблиця 3

№ з/п	Найменування учасника	Тендерна пропозиція з ПДВ, грн		% відсоток зниження
		Початкова	Кінцева	
1	ФОП Лев Г.С.	511 000,00	511 000,00	0
2	ФОП Бахлукова К.В.	511 000,00	511 000,00	0

- (38) Згідно з умовами Тендерної документації єдиним критерієм оцінки пропозицій є ціна тендерної пропозиції з урахуванням податку на додану вартість (ПДВ).
- (39) Цінові пропозиції Відповідачів однакові та рівні очікуваній вартості закупівлі.
- (40) Під час електронного аукціону у Процедурі закупівлі-2 Відповідачі не знижували цінові пропозиції.
- (41) Найбільш економічно вигідною визнано тендерну пропозицію ФОП Лев Г.С, тендерна пропозиція якої завантажена перша.
- (42) Із ФОП Лев Г.С. Замовник уклав договір від 09.01.2019 № 09/01/1 на загальну суму 511 000,00 грн без ПДВ.

- (43) З урахуванням змін, внесених додатковими угодами від 01.02.2019 № 1, від 20.12.2019 № 1, від 09.01.2020 № 3 ціна договору зменшена та складає 433 182,00 грн.

4. Встановлення антиконкурентних узгоджених дій

- (44) Аналіз доказів у Справі свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В. під час участі у Торгах.

4.1. Пов'язаність фізичних осіб Відповідачів родинними зв'язками.

- (45) За результатом аналізу інформації, наданої Відділом державної реєстрації актів цивільного стану Управління державної реєстрації Головного територіального управління юстиції у місті Києві [далі - Відділ державної реєстрації актів цивільного стану] (лист від 23.08.2019 № 13350, 13682/3.1-19, вх. № 60-01/3138 від 30.08.2019) Лев Ганна Семенівна 1954 року народження є матір'ю Лев (після встановлення батьківства - Середя) Ксенії Вікторівни 1984 року народження.
- (46) Згідно з даними Відділу державної реєстрації актів цивільного стану Середя Ксенія Вікторівна змінила прізвище на Логінова після реєстрації шлюбу з Логіновим Максимом Олексійовичем у 2008 році та залишила прізвище чоловіка після реєстрації розірвання шлюбу у 2012 році.
- (47) У 2014 році Логінова Ксенія Вікторівна змінила прізвище на Бахлукова, у зв'язку з реєстрацією шлюбу з Бахлуковим Дмитром Олександровичем.
- (48) Таким чином, Лев Ганна Семенівна і Бахлукова Ксенія Вікторівна є матір'ю та донькою.
- (49) Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» пов'язаними особами є юридичні та/або фізичні особи, які спільно або узгоджено чинять вплив на господарську діяльність суб'єкта господарювання. Зокрема, пов'язаними фізичними особами вважаються такі, які є подружжям, батьками та дітьми, братами та (або) сестрами.
- (50) Отже, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. є пов'язаними фізичними особами в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

4.2. Реєстрація та здійснення господарської діяльності за однаковими адресами.

- (51) Відповідно до інформації, розміщеної в ЄДР та наданої Відповідачами до Відділення, місцезнаходження (місце проживання) ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В. у період проведення Процедур закупівель, було зареєстровано за однією адресою: **проспект Петра Григоренка, буд. 25-Б, кв. 4, м. Київ, 02068.**
- (52) Отже, під час підготовки документів та участі у Процедурах закупівель, Лев Г.С. та Бахлукова К.В. проживали за однією адресою, за якою були зареєстровані як суб'єкти господарювання, що вказує на наявність умов для обміну інформацією між Відповідачами.
- (53) Листом б/д б/н (вх. № 60-01/1679 від 08.05.2019) ФОП Бахлукова К.В. повідомила, що фактичне місцезнаходження ФОП Бахлукової К.В. у II півріччі 2017 року та I півріччі 2018 року за адресою: м. Київ, вул. Світлицького, 35, на підтвердження чого надала договір від 03.01.2012 № 438 щодо оренди нежитлового приміщення площею 128,0 м² (1 поверх ІЛК з окремим туалетом) за вказаною адресою, укладений ФОП Логіновою К.В. (дівоче прізвище Бахлукової К.В.) з товариством з додатковою відповідальністю «ЕСМАШ», ідентифікаційний код юридичної особи 14310031 (далі – ТДВ «ЕСМАШ») в особі директора Бахлукова О.В.

- (54) ФОП Лев Г.С. листом від б/д б/н (вх. № 60-01/1680 від 08.05.2019) повідомила, що фактичне місцезнаходження ФОП Лев Г.С. у II півріччі 2017 року та I півріччі 2018 року: м. Київ, вул. Чорновола, 28/1 та надала договір оренди нерухомого майна, що належить до державної власності, від 25.12.2013 № 6711, укладений із регіональним відділенням Фонду державного майна України по м. Києву, згідно з яким
ФОП Лев Г.С. займає 39 м² нежитлових приміщень, розміщених на 1-му поверсі будівлі хірургічного корпусу № 11, що перебуває на балансі НДСЛ «Охматдит» та зміни до нього в частині збільшення площі оренди до 47,1 м² орендованих приміщень та продовження терміну дії договору оренди до 25.12.2018.
- (55) За результатами аналізу банківських виписок Відповідачів по рахунках, які були надані АТ КБ «Приватбанк» листами від 15.08.2019 № 20.1.0.0.0/7-190807/3529 (вх. № 60-01/653кі від 27.08.2019) [далі – Лист № 60-01/653кі] та від 24.04.2020 №20.1.0.0.0/7-200416/226 (вх №60-01/483кі від 05.05.2020) [далі – Лист № 60-01/483кі] Відділенням встановлено, що Відповідачі протягом періоду з 01.07.2017 по 31.03.2019, в тому числі у період спільної участі у Торгах, здійснювали оплату коштів за оренду нежитлових приміщень ТДВ «ЕСМАШ» та абонентське надання комунальних послуг на підставі рахунків-фактур товариству з обмеженою відповідальністю «ЕСМАШ-3», ідентифікаційний код юридичної особи 38536781 (далі – ТОВ «ЕСМАШ-3»).
- (56) Згідно з інформацією, наданою ТДВ «ЕСМАШ» листом б/д б/н (вх. № 60-01/993 від 16.03.2020) та ТОВ «ЕСМАШ-3» б/д б/н (вх. № 60-01/1011 від 17.03.2020) встановлено, що Відповідачі орендували нежитлові приміщення на одному поверсі за адресою: 04123, м. Київ, вул. Світлицького, 35, а саме:
- ФОП Лев Г.С.: договір з ТДВ «ЕСМАШ» від 01.01.2017 № 510 та додаткові угоди до нього від 01.12.2017 та від 31.12.2018 [оренда нежитлового приміщення загальною площею 55,5 м² (1 поверх ІЛК)] та договір на абонентське обслуговування комунальних послуг з ТОВ «ЕСМАШ-3» від 01.01.2015 № 439 С;
 - ФОП Бахлукова К.В.: договір від 01.01.2017 № 500 [оренда нежитлового приміщення загальною площею 108,0 м² (1 поверх ІЛК, окремих туалет)] та договір на абонентське обслуговування комунальних послуг з ТОВ «ЕСМАШ-3» від 18.01.2013 № 438С, укладений фізичною особою-підприємцем Логіною К.В (реєстраційний номер 3077719226).
- (57) Отже, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. під час здійснення господарської діяльності у 2015 – 2019 роках, в тому числі під час участі у Торгах, спільно проживали та використовували нежитлові приміщення за однією адресою та на одному поверсі, що підтверджує наявність умов для обміну інформацією під час підготовки та участі у Процедурах закупівель.
- (58) Встановлені обставини вказують на пов'язаність Відповідачів спільним побутом, обізнаність щодо діяльності та ресурсів один одного, наявність спільного економічного інтересу під час здійснення однакового виду діяльності та обмін інформацією під час участі у Торгах, а це, з урахуванням інших обставин цієї Справи, свідчить про антиконкурентну узгоджену поведінку під час підготовки тендерних пропозицій та участі Відповідачів у Процедурах закупівель.

4.3. Використання спільних ІР-адреси та адреси електронної пошти.

- (59) Відповідно до інформації, яка була надана ДП «Прозорро» листом від 10.04.2019 № 206/1224/03, вх. № 60-01/1423 від 16.04.2019 Відповідачі приймали участь у Торгах, з авторизованого електронного майданчика «Zakupki UA»,

власником якого є товариство з обмеженою відповідальністю «ЗАКУПІВЛІ ЮА», ідентифікаційний код юридичної особи 40381929 (далі – ТОВ «Закупівлі ЮА»).

- (60) За інформацією ТОВ «Закупівлі ЮА» (лист від 11.06.2019 № 11/06/19-1, вх. № 60-01/2260 від 18.06.2019) IP адреси, з яких Відповідачами здійснювалась реєстрація, вхід до кабінету учасника й інші дії, пов'язані з поданням заявок на участь у Процедурах закупівель та зменшення ціни своїх пропозицій не зберігаються.
- (61) За інформацією, наданою Головним управлінням ДФС у м. Києві листом від 11.04.2019 № 9301/9/26-15-08-06-19, вх. № 60-01/1489 від 22.04.2019 (далі – Лист № 60-01/1489) та Головним управлінням ДПС у м. Києві листом від 08.01.2020 № 789/9/26-15-02-06-19, вх. № 60-01/59кі від 20.01.2020 (далі – Лист № 60-01/59кі), протягом II півріччя 2017 – 2018 років, у тому числі під час участі у Процедурах закупівель, ФОП Бахлукова К.В. та ФОП Лев Г.С. подавали звітність до органів ДФС в електронній формі з однієї IP-адреси - **91.211.122.192** та спільно використовуючи одну електронну поштову скриньку: xenanmedoc@gmail.com.
- (62) За результатом аналізу інформації, наданої акціонерним товариством комерційний банк «Приватбанк» (далі – АТ КБ «Приватбанк») листами від 15.08.2019 № 20.1.0.0/7-190807/3529 (вх. № 60-01/653кі від 27.08.2019) [далі – Лист № 60-01/653кі] та від 24.04.2020 №20.1.0.0/7-200416/226 (вх №60-01/483кі від 05.05.2020) (далі – Лист № 60-01/483кі) встановлено, що протягом 2018 року та I кварталу 2019 року, в тому числі під час участі ФОП ЛЕВ Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. у Процедурі закупівлі-3 та виконання договору за результатами Торгів переможцем (ФОП ЛЕВ Г.С.), здійснювали керування власними рахунками у банку, зокрема з використанням спільних IP-адрес в однакові періоди часу, а саме:
- **91.211.122.192** - 05.01.2018 (у період Процедури закупівлі-2), 04.02.2018, 18.02.2018, 17.03.2018, 13.01.2019, 06.02.2019;
 - **213.156.93.209** - 06.04.2018, 27.04.2018, 04.01.2019.
- (63) За результатами аналізу наданої акціонерним товариством «Райффайзен Банк Аваль», ідентифікаційний код юридичної особи 14305909 (далі – АТ «Райффайзен Банк Аваль») інформації встановлено, що ФОП Бахлукова К.В. здійснювала керування рахунком в банку за період протягом II півріччя 2017 та I півріччя 2018 року, в тому числі у період проведення Процедури закупівлі-1 та Процедури закупівлі-2, з IP-адреси **91.211.122.192**; протягом II півріччя 2018 та I кварталу 2019, в тому числі у період проведення Процедури закупівлі-3, – з IP-адреси **213.156.93.209**.
- (64) Відповідно до даних з мережі Інтернет послуги з доступу до мережі Інтернет надаються:
- за IP-адресою **91.211.122.192** – товариством з обмеженою відповідальністю «К-ЛІНК», ідентифікаційний код юридичної особи 38239441 (далі – ТОВ «К-ЛІНК»);
 - за IP-адресою **213.156.93.209** – товариством з обмеженою відповідальністю «ІТЕРКОМ», ідентифікаційний код юридичної особи 25069607 (далі – ТОВ «ІТЕРКОМ»).
- (65) У своєму листі, від 30.07.2019 № 097-07-19 (вх. № 60-01/2852 від 30.07.2019) ТОВ «К-ЛІНК» повідомило, що відповідно до договору про надання послуг від 19.05.2016 № 050/05-16-ВК послуги доступу до мережі Інтернет за IP-адресою **91.211.122.192** надавались в користування товариству з обмеженою

відповідальністю «СІНЕТ ІСП», ідентифікаційний код юридичної особи 39466595 (далі – ТОВ «СІНЕТ ІСП»).

- (66) ТОВ «СІНЕТ ІСП» б/д б/н (вх. № 60-01/892 від 10.03.2020) зокрема повідомило, що протягом 2017 - 2019 років не мало договірних відносин з ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В., IP-адреса 91.211.122.192 є динамічною.
- (67) ТОВ «ІТЕРКОМ» листом від 18.05.2020 № 21/05-20 (вх. № 60-01/1891 від 22.05.2020) повідомило, що IP-адреса 213.156.93.209 знаходилась в переліку адрес, закріплених за товариством з обмеженою відповідальністю «Група Агропродінвест», ідентифікаційний код юридичної особи 31953813 (далі – ТОВ «Група Агропродінвест»).
- (68) Листом від 11.04.2019 № 19126-15-08-06-19 (вх. № 60-01/1754 від 11.05.2019) ГУ ДФС у м. Києві надало відомості про джерела виплачених доходів та утриманих податків Бахлукової К.В., отриманих з інформаційного фонду Державного реєстру фізичних осіб-платників податків ДФС України, відповідно до яких встановлено, що Бахлукова К.В. у IV кварталі 2018 року, в тому числі під час участі у Процедурі закупівлі-3, отримувала заробітну плату в ТОВ «Група Агропродінвест» як найманий працівник за основним місцем роботи.
- (69) Таким чином, Відповідачі для здійснення керування рахунками в банках та звітування в податкові органи у період спільної участі у Торгах використовували однакові IP-адреси, одна з яких – динамічна, інша – належить третій особі, в якій працювала Бахлукова К.В. за основним місцем роботи.
- (70) Динамічна IP-адреса – це ідентифікатор пристрою в комп'ютерній мережі провайдера, що виділяється пристроям його клієнтів в момент підключення цих пристроїв до мережі Інтернет. Якщо клієнт відключається від мережі, його IP-адреса повертається в пул вільних IP-адрес провайдера та може бути призначена іншому пристрою іншого клієнта, що підключається. Так як не всі клієнти провайдера підключаються до Інтернету одночасно, вільна IP-адреса призначається з пула IP-адрес провайдера саме в момент підключення пристрою.
- (71) Отже, використання динамічної IP-адреси передбачає рандомний (випадковий) метод присвоєння будь-якої вільної IP-адреси з пулу провайдера пристрою клієнта під час нової сесії підключення до мережі Інтернет, що виключає можливість одночасного використання протягом тривалого часу однієї динамічної IP-адреси різними клієнтами.
- (72) За вказаних обставин, спільне використання у господарській діяльності ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В. однієї електронної поштової скриньки та спільних IP-адрес, у різні проміжки часу протягом тривалого періоду, в тому числі у під час участі у Торгах, не може бути випадковим збігом, вказує на використання спільних пристроїв для доступу до мережі Інтернет і свідчить про обмін інформацією під час спільного ведення ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В. господарської діяльності та про узгодженість поведінки Відповідачів під час підготовки та участі у Торгах.

4.4. Особливості в оформленні тендерних пропозицій та спільні властивості файлів.

- (73) Як встановлено в ході розгляду справи, документи, завантажені ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В. до системи «Prozorro» у Торгах, відповідно до їх властивостей, створено одним автором «Bakhlukova», при цьому властивості вказаних документів у Процедурі закупівлі-1 та Процедурі закупівлі-2 однаково мають параметри «Виробник PDF» – «Adobe Acrobat Pro 11.0.3», «Версія PDF» – «1.6 (Acrobat 7.x)», а у Процедурі закупівлі-3 властивості файлів із документами

ФОП Лев Г.С. містять відмінний параметр «Версія PDF» – «1.7 (Acrobat 8.x), при цьому автором документів обох Відповідачів є – «Bakhlukova».

- (74) Крім того, документи тендерних пропозицій Відповідачів по кожній процедурі закупівлі створені у дні подання тендерних пропозицій та у близький час із незначним проміжком перед їх завантаженням (див. табл. 5).

Таблиця 5

Процедура закупівлі	Назва Відповідача	Дата та час створення документів
Процедура закупівлі-1	ФОП Лев Г.С.	07.10.2017 15:35:28
	ФОП Бахлукова К.В.	07.10.2017 18:03:46
Процедура закупівлі-2	ФОП Лев Г.С.	21.12.2017 23:34:06
	ФОП Бахлукова К.В.	21.12.2017 23:44:56
Процедура закупівлі-3	ФОП Лев Г.С.	24.12.2018 19:26:44
	ФОП Бахлукова К.В.	24.12.2018 19:51:45

- (75) Також, згідно з вимогами Замовника, учасники Торгів повинні надати довідки на підтвердження кваліфікаційних вимог тендерної документації, наявності обладнання та іншої матеріально-технічної бази, досвіду виконання аналогічних договорів тощо у довільній формі (далі – Довідки).
- (76) За результатами порівняльного аналізу вказаних документів виявлено, що в Довідки мають ідентичний зміст та однакове оформлення і структуру (шрифт, відступи, інтервали, виділення).
- (77) Зазначені факти, із врахуванням інших встановлених обставин Справи, не можуть бути випадковим збігом та свідчать про обмін інформацією під час спільної підготовки Відповідачів до участі у Торгах, що в свою чергу, є свідченням узгодженої поведінки ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковою К.В.

4.5. Системність поведінки Відповідачів.

- (78) Відповідно до Тендерної документації оцінка пропозицій учасників здійснювалась за єдиним критерієм – «Ціна» (100 відсотків). Тендерна пропозиція учасника ціна якої є найменша, за умови відповідності товару, зазначеного в специфікації до договору про закупівлю товарів та іншим вимогам Замовника, визначається найвигіднішою, а такий учасник визначається переможцем конкурсних торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (79) За таких обставин, суб'єкт господарювання, який приймає участь у процедурі закупівлі, пропонував би максимально низьку ціну на товар, задля забезпечення своєї перемоги у процедурі закупівлі. Ці задачі відповідають принципам ефективної конкуренції на основі показників діяльності та власних досягнень суб'єкта господарювання.
- (80) У Процедурі закупівлі-2 та Процедурі закупівлі-3 **Відповідачі подали однакові цінові пропозиції, які рівні очікуваній вартості вказаних закупівель.**
- (81) Протягом електронного аукціону у Процедурі закупівлі-1, Процедурі закупівлі-2, Процедурі закупівлі-3 ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. **не змінювали свої цінові пропозиції.**
- (82) За результатами електронних аукціонів у Торгах, економічно вигідними визнавались тендерні пропозиції ФОП Лев Г.С., документи якої були завантажені до системи «Prozorro» першими, зокрема, під час участі у Торгах ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. завантажили свої тендерні пропозиції послідовно **в один день у**

неробочий час доби з незначною різницею в часі:

- у Процедурі закупівлі-2 завантаження документів відбувалось після 00:00 з різницею 11 хв.;
- у Процедурі закупівлі-3 – після 20:00 з різницею 11 хв.

(83) Така системність поведінки ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В. під час участі у Торгах не може бути випадковим збігом обставин та свідчить про те, що Відповідачі заздалегідь узгодили між собою свої дії та цінові пропозиції для участі у Торгах.

5. Кваліфікація порушення учасниками конкурентного законодавства

- (84) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь-якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладенні ними угод в якій-небудь формі; прийнятті об'єднанням рішень в якій-небудь формі; створенні суб'єкта господарювання, метою або наслідком якого є координація конкурентної поведінки між суб'єктами господарювання, які створили вказаний суб'єкт, або між ними і новоствореним суб'єктам господарювання.
- (85) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення конкурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (86) 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 (поділ лотів, відмова від підписання договору тощо).
- (87) Як свідчать матеріали Справи, підтверджені зібраними доказами, установлені Відділенням факти у своїй сукупності, а саме:
- *пов'язаність фізичних осіб родинними зв'язками;*
 - *реєстрація місцезнаходження (проживання) за однією адресою;*
 - *здійснення господарської діяльності за однією адресою;*
 - *використання спільних IP-адрес та адреси електронної пошти під час податкового звітування та керування рахунками в банках;*
 - *спільні властивості файлів документів, поданих у складі пропозицій під час участі у Процедурах закупівель, зокрема один автор;*
 - *спільні особливості в оформленні тендерних пропозицій, що були надані для участі у Процедурах закупівель,*
 - *завантаження тендерних пропозицій в один день та близькі проміжки часу;*
 - *не зниження цінових пропозицій;*
 - *системність дій Відповідачів під час участі у Торгах,*
- не можуть бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, а свідчать про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки при підготовці до участі та участі у торгах (тендері), зокрема, про обмін між ними інформацією.
- (88) З огляду на вищезазначене, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. під час підготовки документації для участі у електронних торгах:
- «Продуктові набори для харчування донорів», ідентифікатор закупівлі в

системі «Prozorro» – UA-2017-09-22-000636-b;

- «Продуктові набори для харчування донорів» ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-12-06-000493-a;
- «Продуктові набори для харчування донорів» ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-12-04-000344-c,

діяли не самостійно, а узгоджували свої дії та не змагалися між собою, що є обов'язковою умовою участі у конкурентних процедурах закупівель за Законом України «Про публічні закупівлі».

- (89) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукова К.В. тим самим усунули конкуренцію та змагальність між собою, а отже спотворили результат проведених 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».

6. Заперечення Відповідачів та їх спростування

- (90) Листами від 09.06.2020 № 60-02/3168 та від 09.06.2020 № 60-02/3169, відповідно, ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлуковій К.В. було направлено копію Подання про попередні висновки.
- (91) Листи від 09.06.2020 № 60-02/3168 (штрихкодний ідентифікатор № 0303508581800) та від 09.06.2020 № 60-02/3169 (штрихкодний ідентифікатор № 0303508581818) повернулись до Відділення 16.07.2020, причина «за закінченням встановленого терміну зберігання».
- (92) Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ інформацію щодо попередніх висновків у справі, із зазначенням дати, часу і місця розгляду справи розміщено на офіційному веб-сайті Комітету (<http://www.amc.gov.ua>) 16.09.2020.
- (93) Зауважень та заперечень на Подання від ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В. до Відділення не надходило.

5. Остаточні висновки адміністративної колегії Відділення

- (94) Таким чином, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, та зауваженнями і запереченнями Відповідачів не спростовується висновок адміністративної колегії Відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:

- пов'язаності фізичних осіб родинними зв'язками;
 - реєстрації місцезнаходження (проживання) за однією адресою;
 - здійсненні господарської діяльності за однією адресою;
 - використанні спільних ІР-адрес та адреси електронної пошти під час податкового звітування та керування рахунками в банках;
 - спільних властивостях файлів документів, поданих у складі пропозицій під час участі у Процедурах закупівель, які мають одного автора;
 - спільних особливостях в оформленні тендерних пропозицій, що були надані для участі у Процедурах закупівель,
 - завантаженні тендерних пропозицій в один день та близькі проміжки часу;
 - не зниженні цінкових пропозицій;
 - системності дій Відповідачів під час участі у Торгах,
- є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів.

- (95) 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 України «Про захист економічної конкуренції».

6. Визначення розміру штрафів

- (96) Відповідно до частини другої статті 52 Закону, за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 Закону, накладається штраф у розмірі до десяти відсотків доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрібного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.
- (97) За інформацією Головного управління ДПС у м. Києві (лист від 28.05.2020 № 1251/9/26-15-33-15-18, вх. № 60-01/664к від 03.06.2020) відповідно до податкових декларацій платника єдиного податку обсяг доходу Відповідачів у 2019 році становить:
- У ФОП Лев Г.С. – 1 236 873,16 грн;
 - У ФОП Бахлукової К.В. – 776 690,67 грн.
- (98) При визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення враховується, що узгоджені дії ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В., 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 тендерними 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.
- (99) Водночас, при визначенні розміру штрафу адміністративною колегією Відділення було враховано такі обставини:
- дане порушення законодавства про захист економічної конкуренції в діях ФОП Лев Г.С. та ФОП Бахлукової К.В. виявлено Відділенням вперше.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12, 12¹ і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48 і 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктами 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за № 291/5482 та пунктом 32 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 Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії фізичної особи-підприємця Лев Ганни Семенівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) та фізичної особи-підприємця Бахлукової Ксенії Вікторівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ), під час підготовки

документів та участі у тендерній процедурі закупівлі: «Продуктові набори для харчування донорів», яка проводилась Національною дитячою спеціалізованою лікарнею «Охматдит» МОЗ України, ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-09-22-000636-b, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

2. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на фізичну особу-підприємця Лев Ганну Семенівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

3. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на фізичну особу-підприємця Бахлукову Ксенію Вікторівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

4. Визнати дії фізичної особи-підприємця Лев Ганни Семенівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) та фізичної особи-підприємця Бахлукової Ксенії Вікторівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ), під час підготовки документів та участі у тендерній процедурі закупівлі: «Продуктові набори для харчування донорів», яка проводилась Національною дитячою спеціалізованою лікарнею «Охматдит» МОЗ України, ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2017-12-06-000493-a, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

5. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на фізичну особу-підприємця Лев Ганну Семенівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

6. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 4 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другого частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накладати на фізичну особу-підприємця Бахлукову Ксенію Вікторівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

7. Визнати дії фізичної особи-підприємця Лев Ганни Семенівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) та фізичної особи-підприємця Бахлукової Ксенії Вікторівни (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ), під час підготовки документів та участі у тендерній процедурі закупівлі: «Продуктові набори для харчування донорів», яка проводилась Національною дитячою спеціалізованою лікарнею «Охматдит» МОЗ України, ідентифікатор закупівлі в системі «Prozorro» – UA-2018-12-04-000344-c, порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим 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.

8. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 7 резолютивної частини цього

рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на фізичну особу-підприємця Лев Ганну Семенівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 1991206487, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

9. За вчинення порушення, яке викладене в пункті 7 резолютивної частини цього рішення, відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», накласти на фізичну особу-підприємця Бахлукову Ксенію Вікторівну (ідентифікаційний номер фізичної особи 3078819226, м. Київ) штраф у розмірі 68 000,00 (шістдесят вісім тисяч) грн.

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 Північного міжобласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова адміністративної колегії

О. Хмельницький