



**АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЧЕРКАСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ**

**РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ**

27.03.2019

м. Черкаси

№ 73/1-р/к

Справа № 03-22-04/18

Про порушення законодавства
про захист економічної
конкуренції та накладення штрафу

РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА та фізична особа – підприємець Козименко Валентина Михайлівна подали тендерні пропозиції для участі в торгах:

- «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2018-01-09-000092-b), проведених відділом освіти Жашківської міської ради;

- «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2017-11-10-002586-b), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;

- «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2017-10-18-000961-c), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;

- «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2017-08-22-001025-b), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;

- «Послуги з організації гарячого харчування для учнів та організація харчування дітей у пришкільних таборах» (номер процедури закупівлі UA-2017-01-13-000278-c), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;

- «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2016-11-14-001470-a), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації.

При цьому РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА та фізична особа – підприємець Козименко Валентина Михайлівна узгодили свою поведінку з метою усунення змагання при підготовці та участі в зазначених торгах.

За результатами розгляду справи № 03-22-04/18 такі дії РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧОГО ПІДПРИЄМСТВА РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА та фізичної особи – підприємця Козименко Валентини Михайлівни визнано порушеннями пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

на РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА у розмірі 60 000 грн.; на фізичну особу – підприємця Козименко Валентину Михайлівну у розмірі 18 000 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 Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи № 03-22-04/18 про порушення РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧИМ ПІДПРИЄМСТВОМ РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА та фізичною особою – підприємцем Козименко Валентиною Михайлівною законодавства про захист економічної конкуренції та подання з попередніми висновками Першого відділу досліджень і розслідувань від 07.03.2019 №73/1-пв/к,

В С Т А Н О В И Л А:

1. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ

- (1) Розпорядженням адміністративної колегії територіального відділення від 22.05.2018 № 73/1-рп/к розпочато розгляд справи № 03-22-04/18 у зв'язку з наявністю в діях фізичної особи – підприємця Козименко Валентини Михайлівни та РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧОГО ПІДПРИЄМСТВА РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів під час підготовки та участі у процедурах закупівель, проведених за допомогою веб – порталу «Prozorro» зокрема:
- послуги з організації гарячого харчування для учнів (номер процедури закупівлі UA-2018-01-09-000092-b), яка проводилась відділом освіти Жашківської міської ради;
 - послуги з організації гарячого харчування для учнів (номер процедури закупівлі UA-2017-11-10-002586-b), яка проводилась відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;
 - послуги з організації гарячого харчування для учнів (номер процедури закупівлі UA-2017-10-18-000961-c), яка проводилась відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;
 - послуги з організації гарячого харчування для учнів (номер процедури закупівлі UA-2017-08-22-001025-b), яка проводилась відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;
 - послуги з організації гарячого харчування для учнів та організація харчування дітей у пришкільних таборах (номер процедури закупівлі UA-2017-01-13-000278-c), яка проводилась відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;
 - послуги з організації гарячого харчування для учнів (номер процедури закупівлі UA-2016-11-14-001470-a), яка проводилась відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації.
- (2) Листами територіального відділення від 23.05.2018 №73-02/429-03 та №73-02/427-03 РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧОМУ ПІДПРИЄМСТВУ РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА та фізичній особі – підприємцю Козименко Валентині Михайлівні було направлено копію розпорядження адміністративної колегії територіального відділення від 22.05.2018 №73/1-рп/к «Про початок розгляду справи».

- (3) Однак лист від 23.05.2018 №73-02/427-03, що направлявся фізичній особі – підприємцю Козименко Валентині Михайлівні повернувся 26.06.2018 до територіального відділення - «за закінченням терміну зберігання».
- (4) Листом територіального відділення від 11.07.2018 №73-02/655-03 фізичній особі – підприємцю Козименко Валентині Михайлівні було направлено повторно копію розпорядження адміністративної колегії територіального відділення від 22.05.2018 №73/1-рп/к «Про початок розгляду справи».
- (5) Листами територіального відділення від 07.03.2019 №73-02/387-03 та від 07.03.2019 №73-02/388-03 РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧОМУ ПІДПРИЄМСТВУ РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА та фізичній особі – підприємцю Козименко Валентині Михайлівні було направлено копії подання з попередніми висновками у справі від 07.03.2019 №73/1-пв/к.

2. ВІДПОВІДАЧІ

- (6) Відповідачами у Справі (далі – Відповідачі) є такі суб'єкти господарювання:

а) РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА (вул. Соборна, 15, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний код юридичної особи 34678793) (далі – РВПРГ). РВПРГ є юридичною особою відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, номер запису 1 003 102 0000 000438 від 14.02.2007.

Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності РВПРГ є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (КВЕД 47.11);

б) фізична особа – підприємець Козименко Валентина Михайлівна (вул. Натанівська, будинок 14, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний номер фізичної особи – платника податків 2459106549) (далі – ФОП Козименко В. М.). Козименко Валентина Михайлівна є фізичною особою - підприємцем відповідно до витягу з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань, номер запису 2 003 017 0000 002594 від 27.02.2010.

Згідно з витягом з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань основним видом діяльності ФОП Козименко В. М. є роздрібна торгівля в неспеціалізованих магазинах переважно продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами (КВЕД 47.11).

- (7) Виходячи з наведеного, РВПРГ та ФОП Козименко В. М. у розумінні статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції", є суб'єктами господарювання.

3. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

3.1 ТОРГИ № 1

- (8) Відділом освіти Жашківської міської ради (вул. Соборна, 56, м. Жашків, Черкаська область, 19200) (далі – Замовник 1), відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у січні 2018 року проведено відкриті торги на закупівлю послуг з організації гарячого харчування для учнів (ДК 021:2015— 55520000-1 - Кейтерингові послуги) за допомогою системи електронних закупівель "Prozorro" (далі – Торги №1).
- (9) Оголошення про проведення Торгів № 1 було розміщено на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель (prozorro.gov.ua) 9 січня 2018 року о

10:49 за номером UA-2018-01-09-000092-b.

- (10) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 24.01.2018 до 10:54.

3.1.1 Тендерні пропозиції учасників

- (11) Згідно з інформацією, розміщеною на веб - порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції по Торгах № 1 надали наступні учасники:
- ФОП Козименко В. М., цінова пропозиція – 811 410,00 (вісімсот одинадцять тисяч чотириста десять) гривень 00 копійок;
- РВПРГ, цінова пропозиція – 810 971,40 (вісімсот десять тисяч дев'ятсот сімдесят одна) гривня 40 копійок.
- (12) Аукціон щодо визначення переможця Торгів № 1 відбувся 25.01.2018 о 14:37.
- (13) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 25.01.2018.

3.1.2 Результати торгів

- (14) Згідно з інформацією, розміщеною на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, Замовник 1 визначив переможцем Торгів №1 РВПРГ, яке запропонувало ціну предмета закупівлі – 810 971,40 гривень (протокол Уповноваженої особи від 26.01.2018).
- (15) Повідомлення про намір укласти договір з РВПРГ було оприлюднене на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель 26.01.2018.
- (16) За результатами Торгів № 1 між Замовником 1 та РВПРГ укладено договір від 08.02.2018 №16 щодо закупівлі послуг на загальну суму 810 971,40 (вісімсот десять тисяч дев'ятсот сімдесят одна) гривня 40 копійок. Строк дії договору: 31 грудня 2018 року.

3.2 Торги № 2

- (17) Відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації (вул. Соборна, 56, м. Жашків, Черкаська область, 19200) (надалі – Замовник 2), відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у листопаді 2017 року проведено відкриті торги на закупівлю послуг з організації гарячого харчування для учнів (ДК 021:2015— 55520000-1 - Кейтерингові послуги) за допомогою системи електронних закупівель "Prozorro" (далі – Торги № 2).
- (18) Оголошення про проведення Торгів № 2 було розміщено на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель (prozorro.gov.ua) 10 листопада 2017 року о 15:24 за номером UA-2017-11-10-002586-b.
- (19) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 27.11.2017 до 15:29.

3.2.1 Тендерні пропозиції учасників

- (20) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції по Торгах № 2 надали наступні учасники:
- ФОП Козименко В. М., цінова пропозиція – 233 920,00 (двісті тридцять три тисячі дев'ятсот двадцять) гривень 00 копійок.
- РВПРГ, цінова пропозиція – 233 782,40 (двісті тридцять три тисячі сімсот вісімдесят дві) гривні 40 копійок.
- (21) Аукціон щодо визначення переможця Торгів № 2 відбувся 28.11.2017 о 13:52.
- (22) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 28.11.2017.

3.2.2 Результати торгів

- (23) Згідно з інформацією, розміщеною на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, Замовник 2 визначив переможцем Торгів № 2 РВПРГ, яке запропонувало ціну предмета закупівлі – 233 782,40 гривень (протокол засідання тендерного комітету від 29.11.2017).
- (24) Повідомлення про намір укласти договір з РВПРГ було оприлюднене на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель 29.11.2017.
- (25) За результатами Торгів № 2 між Замовником 2 та РВПРГ укладено договір від 11.12.2017 №160 щодо закупівлі послуг на загальну суму 233 782,40 (двісті тридцять три тисячі сімсот вісімдесят дві) гривні 40 копійок. Строк дії договору: 31 грудня 2017 року.

3.3 Торги № 3

- (26) Замовником 2 відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у жовтні - листопаді 2017 року проведено відкриті торги на закупівлю послуг з організації гарячого харчування для учнів (ДК 021:2015— 55520000-1 - Кейтерингові послуги) за допомогою системи електронних закупівель "Prozorro" (далі – Торги № 3).
- (27) Оголошення про проведення Торгів № 3 було розміщено на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель (prozorro.gov.ua) 18 жовтня 2017 року о 11:33 за номером UA-2017-10-18-000961-с.
- (28) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 02.11.2017 до 11:38.

3.3.1 Тендерні пропозиції учасників

- (29) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції по Торгах № 3 надали наступні учасники:
 - ФОП Козименко В. М., цінова пропозиція – 233 920,00 (двісті тридцять три тисячі дев'ястсот двадцять) гривень 00 копійок.
 - РВПРГ, цінова пропозиція – 233 782,40 (двісті тридцять три тисячі сімсот вісімдесят дві) гривні 40 копійок.
- (30) Аукціон щодо визначення переможця Торгів № 3 відбувся 03.11.2017 о 13:58.
- (31) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 03.11.2017.

3.3.2 Результати торгів

- (32) Згідно з інформацією, розміщеною на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, Замовник 2 визначив переможцем Торгів № 3 РВПРГ, яке запропонувало ціну предмета закупівлі – 233 782,40 гривень (протокол засідання тендерного комітету від 06.11.2017).
- (33) Протоколом засідання тендерного комітету від 10.11.2017 Торги № 3 відмінено, з підстави, що передбачена частиною першою статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі», а саме: неможливості усунення порушень, що виникли через виявлені порушення законодавства з питань публічних закупівель.

3.4 Торги № 4

- (34) Замовником 2 відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у серпні – вересні 2017 року проведено відкриті торги на закупівлю послуг з організації гарячого харчування для учнів (ДК 021:2015— 55520000-1 - Кейтерингові послуги) за допомогою системи електронних закупівель "Prozorro" (далі – Торги 4).

- (35) Оголошення про проведення Торгів № 4 було розміщено на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель (prozorro.gov.ua) 22 серпня 2017 року о 15:30 за номером UA-2017-08-22-001025-b.
- (36) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 19.09.2017 до 15:35.

3.4.1 Тендерні пропозиції учасників

- (37) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції по Торгах № 4 надали наступні учасники:
 - ФОП Козименко В. М., цінова пропозиція – 233 920,00 (двісті тридцять три тисячі дев'ятсот двадцять) гривень 00 копійок.
 - РВПРГ, цінова пропозиція – 233 782,40 (двісті тридцять три тисячі сімсот вісімдесят дві) гривні 40 копійок.
- (38) Аукціон щодо визначення переможця Торгів 4 відбувся 20.09.2017 о 14:58.
- (39) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 20.09.2017.

3.4.2 Результати торгів

- (40) Згідно з інформацією, розміщеною на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, Замовник 2 визначив переможцем Торгів № 4 РВПРГ, яке запропонувало ціну предмета закупівлі – 233 782,40 гривень (протокол засідання тендерного комітету від 26.09.2017).
- (41) Повідомлення про намір укласти договір з РВПРГ було оприлюднене на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель 26.09.2017.
- (42) За результатами Торгів № 4 між Замовником 2 та РВПРГ укладено договір від 11.10.2017 № 2 щодо закупівлі послуг на загальну суму 233 782,40 (двісті тридцять три тисячі сімсот вісімдесят дві) гривні 40 копійок. Строк дії договору: 31 грудня 2017 року.

3.5 Торги № 5

- (43) Замовником 2 відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у січні – лютому 2017 року проведено відкриті торги на закупівлю послуг з організації гарячого харчування для учнів та організація харчування дітей у пришкольних таборих (ДК 021:2015— 55520000-1 - Кейтерингові послуги) за допомогою системи електронних закупівель "Prozorro" (далі – Торги № 5).
- (44) Оголошення про проведення Торгів № 5 було розміщено на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель (prozorro.gov.ua) 13 січня 2017 року о 16:34 за номером UA-2017-01-13-000278-с.
- (45) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 02.02.2017 до 16:39.

3.5.1 Тендерні пропозиції учасників

- (46) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції по Торгах № 5 надали наступні учасники:
 - ФОП Козименко В. М., цінова пропозиція – 999 719,00 (дев'ятсот дев'яносто дев'ять тисяч сімсот дев'ятнадцять) гривень 00 копійок.
 - РВПРГ, цінова пропозиція – 995 427,88 (дев'ятсот дев'яносто п'ять тисяч чотириста двадцять сім) гривень 88 копійок.
- (47) Аукціон щодо визначення переможця Торгів № 5 відбувся 03.02.2017 о 14:25.

(48) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 03.02.2017.

3.5.2 Результати торгів

(49) Згідно з інформацією, розміщеною на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, Замовник 2 визначив переможцем Торгів № 5 РВПРГ, яке запропонувало ціну предмета закупівлі – 995 427,88 гривень (протокол засідання тендерного комітету від 06.02.2017).

(50) Повідомлення про намір укласти договір з РВПРГ було оприлюднене на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель 06.02.2017.

(51) За результатами Торгів № 5 між Замовником 2 та РВПРГ укладено договір від 23.02.2017 №21 щодо закупівлі послуг на загальну суму 995 427,88 (дев'ятсот дев'яносто п'ять тисяч чотириста двадцять сім) гривень 88 копійок. Строк дії договору: 31 грудня 2017 року.

3.6 Торги № 6

(52) Замовником 2 відповідно до вимог Закону України «Про публічні закупівлі», у листопаді – грудні 2016 року проведено відкриті торги на закупівлю послуг з організації гарячого харчування для учнів (ДК 021:2015: 55321000-6 — Послуги з готування їжі; ДК 016:2010: 56.29.1 — Послуги щодо забезпечення харчуванням за контрактом) за допомогою системи електронних закупівель "Prozorro" (далі – Торги № 6).

(53) Оголошення про проведення Торгів № 6 було розміщено на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель (prozorro.gov.ua) 14 листопада 2016 року о 16:40 за номером UA-2016-11-14-001470-а.

(54) Кінцевий строк подання тендерних пропозицій (дата і час): 30.11.2016 до 16:45.

3.6.1 Тендерні пропозиції учасників

(55) Згідно з інформацією, розміщеною на веб-порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, свої тендерні пропозиції по Торгах № 6 надали наступні учасники:
 - ФОП Козименко В. М., цінова пропозиція – 420 960,00 (чотириста двадцять тисяч дев'ятсот шістьдесят) гривень 00 копійок.
 - РВПРГ, цінова пропозиція – 420 118,08 (чотириста двадцять тисяч сто вісімнадцять) гривень 08 копійок.

(56) Аукціон щодо визначення переможця Торгів № 6 відбувся 01.12.2016 о 15:03.

(57) Розкриття тендерних пропозицій відбулось 01.12.2016.

3.6.2 Результати торгів

(58) Згідно з інформацією, розміщеною на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель, Замовник 2 визначив переможцем Торгів № 6 РВПРГ, яке запропонувало ціну предмета закупівлі – 420 118,08 гривень (протокол засідання тендерного комітету від 05.12.2016).

(59) Повідомлення про намір укласти договір з РВПРГ було оприлюднене на веб – порталі Уповноваженого органу з питань закупівель 05.12.2016.

(60) За результатами Торгів № 6 між Замовником 2 та РВПРГ укладено договір від 16.12.2016 №3 щодо закупівлі послуг на загальну суму 420 118,08 (чотириста двадцять тисяч сто вісімнадцять) гривень 08 копійок. Строк дії договору: 31 грудня

2016 року.

4. ВСТАНОВЛЕННЯ АНТИКОНКУРЕНТНИХ УЗГОДЖЕНИХ ДІЙ

- (61) Аналіз матеріалів Торгів № 1 – 6, а також інформації та матеріалів, отриманих у ході розгляду Справи, засвідчив, що ФОП Козименко В. М. та РВПРГ узгодили між собою умови участі у Торгах № 1 – 6 з метою забезпечення перемоги одному з них, що підтверджується наступним.

4.1 ІНФОРМАЦІЯ ПРО ВЗАЄМОЗВ'ЯЗОК ВІДПОВІДАЧІВ

4.1.1. *Перебування Козименко Валентини Михайлівни у трудових відносинах з РВПРГ та споживчим кооперативом «Ресторан Жашків»*

- (62) За інформацією, наданою головним управлінням Пенсійного фонду України в Черкаській області листом від 02.07.2018 №36737/06-03 [REDACTED]
- (63) За інформацією наданою РВПРГ листом від 11.06.2018 № 26, відповідно до переліків працівників згідно штатного розпису за 2016 – 2018 роки, Козименко Валентина Михайлівна працювала у РВПРГ на посаді – заготівельника.
- (64) Тобто, на момент проведення Торгів № 1 – 6, Козименко Валентина Михайлівна перебувала у трудових відносинах з РВПРГ, яке виступало її конкурентом у зазначених торгах.
- (65) Отже, перебування фізичної особи Козименко Валентини Михайлівни у трудових відносинах з РВПРГ, яке виступало її конкурентом у Торгах № 1 – 6, може свідчити про спільне здійснення Відповідачами господарської діяльності, у зв'язку з чим Відповідачі не могли бути не обізнані з діяльністю один одного та мали можливість доступу до інформації один одного та обміну інформацією між ними щодо господарської та фінансової діяльності, в тому числі і щодо участі в торгах.
- (66) Також за інформацією ФОП Козименко В. М. (лист від 09.08.2018 б/н), Козименко Валентина Михайлівна протягом 2016 – 2017 років та I кварталу 2018 року займала посаду адміністратора залу у споживчому кооперативі «Ресторан Жашків».
- (67) Згідно відомостей розміщених у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань засновниками споживчого кооперативу «Ресторан Жашків» є: Гріпак Таїсія Іванівна, Олійник Ніна Микитівна, Ренкас Тамара Іванівна. Керівником споживчого кооперативу «Ресторан Жашків» з 23.07.2018 є Козименко Валентина Михайлівна.
- (68) При цьому на момент проведення Торгів № 1 – 6 та протягом 2016 – 2017 років та I кварталу 2018 року: Гріпак Таїсія Іванівна – директор РВПРГ; Ренкас Тамара Іванівна – головний бухгалтер РВПРГ; Олійник Ніна Микитівна – завідувач виробництва РВПРГ.
- (69) Зазначене підтверджує висновки територіального відділення про спільне здійснення Відповідачами господарської діяльності, про обізнаність з діяльністю один одного та свідчить про єдність економічних інтересів у Відповідачів та відсутність конкуренції між ними.

4.1.2. *Перебування Відповідачів за однією адресою*

- (70) За інформацією ФОП Козименко В. М. (лист від 09.08.2018 б/н) фактичною адресою її місцезнаходження протягом 2016 – 2017 років та I кварталу 2018 року є приміщення за адресою: вул. Соборна, 15а, м. Жашків, яке вона орендувала у Жашківського районного споживчого товариства згідно договору оренди об'єкта нерухомості від 01.01.2016 № 7, а саме частина приміщення кухні 2-го поверху ресторану.
- (71) Згідно відомостей розміщених у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань місцезнаходження споживчого кооперативу «Ресторан Жашків», де Козименко Валентина Михайлівна займала посаду адміністратора залу є: вул. Соборна (Леніна) 15, м. Жашків.
- (72) За інформацією РВПРГ (лист від 11.06.2018 №26) його юридичною та фактичною адресою є: вул. Соборна 15, м. Жашків, яке орендується у Жашківського районного споживчого товариства згідно договору оренди об'єкта нерухомості від 01.01.2016 № 1.
- (73) Також згідно зазначеного договору РВПРГ орендується приміщення ресторану «Жашків», криниця ресторану «Жашків», будівля цеху напівфабрикатів, залізобетонна огорожа цеху напівфабрикатів, які знаходяться за адресою: вул. Леніна (Соборна) 15, м. Жашків.
- (74) При цьому орендодавець - Жашківське районне споживче товариство згідно відомостей у Єдиному державному реєстрі юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань є засновником РВПРГ.
- (75) Тобто фактично Козименко Валентина Михайлівна та РВПРГ під час проведення Торгів № 1 – 6 здійснювали діяльність (працювали) в приміщенні за однією адресою - вул. Соборна 15, м. Жашків.
- (76) Зазначене створило умови для обміну між ними інформацією під час підготовки до участі у Торгах № 1 – 6.

4.1.3. *Завантаження Відповідачами тендерних пропозицій з одних і тих же IP адрес*

- (77) Державне підприємство «ПРОЗОРРО» листом від 29.03.2017 № 206/738/03 повідомило, що Відповідачі цінові пропозиції для участі у Торгах № 1 - 6 подавали з авторизованих електронних майданчиків: Держзакупівлі.Онлайн (ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн»); zakupki.prom.ua (ТОВ «ЗАКУПКИ. ПРОМ.УА»); E-tender (ТОВ «Е-ТЕНДЕР») та заходили в аукціони з наступних IP адрес (Таблиця 1):

Таблиця 1

Назва учасника	Аукціон	IP адреса	Дата входу	Час входу
РВПРГ	Торги № 2	37.53.243.87	28.11.2017	11:17
ФОП Козименко В. М.		37.53.243.87	28.11.2017	11:19
РВПРГ	Торги № 3	46.200.40.177	03.11.2017	11:23
ФОП Козименко В. М.		46.200.40.177	03.11.2017	11:22

- (78) Отже Відповідачі по Торгах № 2 - 3 заходили в аукціон з однієї IP адреси, до початку проведення аукціонів, з різницею у часі 1-2 хв.
- (79) По Торгах № 1 та № 4 - 6, Державне підприємство «ПРОЗОРРО» зазначеним листом

37.53.240.114 –

46.200.0.87 –

78.137.4.253 –

- (86) Проаналізувавши інформацію надану Відповідачами (РВПРГ лист від 11.06.2018 №26, ФОП Козименко В. М. лист від 09.08.2018 б/н), територіальним відділенням було встановлено, що господарська діяльність за адресами з яких було подано тендерні пропозиції Відповідачів у Торгах № 1 – 6, ними не здійснювалася.
- (87) При цьому ФОП Козименко В. М. було повідомлено (лист від 09.08.2018 б/н), що нею до підготовки, збору документів для участі у Торгах № 1-6 треті особи не залучалися, матеріали з відкритих та обмежених джерел, ресурсів не використовувалися. Всі документи готувалися нею самостійно та подання тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 – 6 було здійснено за адресою: вул. Давиденка, 6, м. Жашків.
- (88) За інформацією РВПРГ (лист від 11.06.2018 №26) до підготовки та збору документів для участі у Торгах №1 – 6, воно не залучало третіх осіб, що не є його працівниками та під час підготовки пропозицій у Торгах № 1 – 6 документи (матеріали тощо), які були взяті з відкритих джерел, ресурсів, доступних для інших суб'єктів господарювання та джерел (ресурсів тощо), які доступні обмеженому колу осіб (суб'єктам господарювання, фізичним особам тощо), зокрема із засобів масової інформації (ЗМІ), мережі Інтернет, відкритих баз даних тощо РВПРГ не використовувало.
- (89) Підготовку документів РВПРГ здійснювала – Олійник Ніна Микитівна (завідувач виробництва РВПРГ), подання тендерних пропозицій для участі у Торгах № 1 – 6 було здійснено за адресою: вул. Соборна, 15, м. Жашків.
- (90) Отже той факт, що РВПРГ та ФОП Козименко В. М., які виступають конкурентами у Торгах № 1 – 6 заходять в аукціони по Торгах № 2 – 3 та завантажують свої тендерні пропозиції по Торгах № 1 – 2, № 4 – 6 з одних і тих же IP адрес, які їм не надавалися у користування не є природнім та свідчить про те, що у період підготовки та участі у Торгах № 1 – 6 Відповідачі діяли спільно, узгоджуючи свої дії та були обізнані щодо цінових пропозицій один одного.

4.1.4. Використання спільних засобів зв'язку

- (91) При здійсненні реєстрації на авторизованих електронних майданчиках Відповідачами у реєстраційних даних були зазначені електронні поштові скриньки: РВПРГ – rvprg@ukr.net; ФОП Козименко В. М. – kozimenk@ukr.net (інформація надана ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» листом від 19.04.2018 №190418-5, ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» листом від 11.04.2018 №284/04, ТОВ «Е-Тендер» листом від 27.04.2018 №136).
- (92) Проаналізувавши інформацію надану ТОВ «УКРНЕТ» листом від 02.07.2018 №141/01/014-08 щодо реєстрації зазначених електронних поштових скриньок Відповідачів, територіальним відділенням встановлено, що ФОП Козименко В. М. при реєстрації своєї електронної поштової скриньки вказала альтернативну поштову скриньку - [REDACTED].
- (93) Тобто ФОП Козименко В. М. при здійсненні реєстрації своєї електронної поштової скриньки kozimenk@ukr.net було вказано електронну поштову скриньку РВПРГ - свого конкурента у Торгах № 1 – 6.

- (94) Зазначене було б неможливим за наявності справжньої конкуренції між Відповідачами.
- (95) Крім того, ТОВ «УКРНЕТ» зазначеним листом було надано інформацію щодо IP адрес із зазначенням дати та часу доступу до електронних скриньок Відповідачів.
- (96) Так територіальним відділенням було встановлено, що під час проведення Торгів № 4 - 6, Відповідачі мали доступ до своїх електронних поштових скриньок з одних і тих же IP адрес в одні і ті ж дати та час (Таблиця 4).
Таблиця 4
(Інформація з обмеженим доступом).
- (97) За інформацією ПАТ «Укртелеком» (лист від 09.01.2019 №12-ВИХ – 80Д731-80Д922) абонентом, який використовував IP адреси: [REDACTED] у вказані дати та час було РВПРГ.
- (98) Таким чином під час проведення Торгів № 4 – 6 ФОП Козименко В. М. для здійснення доступу до своєї електронної поштової скриньки користувалася IP адресами РВПРГ, яке виступало її конкурентом у цих торгах.
- (99) При цьому доступ Відповідачів до своїх електронних поштових скриньок здійснювався у більшості випадків з мінімальною різницею у часі (1- 6 хв.), а отже міг здійснюватися однією особою або групою осіб з одного персонального комп'ютера.
- (100) Отже використання ФОП Козименко В. М. та РВПРГ спільних засобів зв'язку свідчить про можливість встановлювати зв'язок один з одним. Зазначені обставини створюють умови для узгодженої поведінки Відповідачів та як наслідок усувають конкуренцію між ними під час участі у Торгах № 1 – 6.

4.2 СПЛАТА ВІДПОВІДАЧАМИ КОШТІВ ЗА УЧАСТЬ У ТОРГАХ № 1 - 6

4.2.1 Сплата коштів авторизованим електронним майданчиком

- (101) Згідно з частиною першою статті 25 Закону України «Про публічні закупівлі» тендерна пропозиція подається в електронному вигляді через електронну систему закупівель. Документ з тендерною пропозицією подається в електронному вигляді шляхом заповнення електронних форм з окремими полями, де зазначається інформація про ціну, інші критерії оцінки у разі їх встановлення замовником), інформація від учасника про його відповідність кваліфікаційним (кваліфікаційному критеріям), вимогам, визначеним у статті 17 цього Закону і в тендерній документації, та завантаження необхідних документів, що вимагаються замовником у тендерній документації. Документи, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним (кваліфікаційному) критеріям, та документи, що містять технічний опис предмета закупівлі, подаються в окремому файлі.
- (102) Розміщення, отримання і передання інформації та документів під час проведення процедур закупівель, користування сервісами з автоматичним обміном інформацією забезпечує авторизований майданчик – авторизована Уповноваженим органом (Мінекономрозвитку) інформаційно - телекомунікаційна система, яка є частиною електронної системи закупівель.
- (103) Відповідачі брали участь у Торгах № 1 – 4 через один і той же авторизований електронний майданчик «Держзакупівлі.Онлайн». У Торгах № 5 – 6 РВПРГ брало участь через авторизований електронний майданчик «zakupki.prom.ua», ФОП Козименко В. М. через «E-tender».

- (104) ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» (лист від 19.04.2018 №190418-5), ТОВ «ЗАКУПКИ.ПРОМ.УА» (лист від 11.04.2018 №284/04) та ТОВ «Е-Тендер» (лист від 27.04.2018 №136) надано інформацію щодо перерахування коштів Відповідачами задля участі у Торгах № 1 – 6.
- (105) (Інформація з обмеженим доступом).
- (106) У той же час за результатами аналізу інформації наданої ПАТ «Державний ощадний банк України» листом від 18.07.2018 №121.17/02-10/370 проаналізувавши банківський рахунок ФОП Козименко В. М. [REDACTED], територіальним відділенням було встановлено наступне.
- (107) (Інформація з обмеженим доступом).
- (108) (Інформація з обмеженим доступом).
- (109) (Інформація з обмеженим доступом).
- (110) (Інформація з обмеженим доступом).
- (111) (Інформація з обмеженим доступом).
- (112) (Інформація з обмеженим доступом).
- (113) При цьому під час проведення Торгів № 1 – 6, [REDACTED] працює касиром, а [REDACTED] головним бухгалтером у РВПРГ (листи РВПРГ від 11.06.2018 №26 та головного управління Пенсійного фонду України в Черкаській області від 02.07.2018 №36737/06-03).
- (114) Тобто ФОП Козименко В. М. було здійснено розрахунок з ТОВ «Е – Тендер» та ТОВ «Держзакупівлі.Онлайн» для участі у Торгах №1 – 6 за рахунок коштів внесених працівниками РВПРГ. Таким чином, участь ФОП Козименко В. М. у Торгах № 1 – 6 стала можливою, завдяки внесенню цих коштів, оскільки власні кошти на банківському рахунку ФОП Козименко В. М. [REDACTED] були відсутні.
- (115) За умови наявності конкуренції між Відповідачами під час їх участі у Торгах № 1 – 6 ФОП Козименко В. М., як повноцінний учасник повинна була мати власні кошти чи інші джерела їх походження, задля здійснення оплати участі у Торгах № 1 – 6.
- (116) Однак Відповідачі узгоджено здійснювали підготовку до участі у Торгах № 1 – 6, що підтверджується, зокрема, і сплатою ФОП Козименко В. М. коштів авторизованим електронним майданчикам «Держзакупівлі.Онлайн» та «E-tender», внесених працівниками РВПРГ на її банківський рахунок.
- (117) Виходячи з наведеного, РВПРГ забезпечило участь ФОП Козименко В. М. у Торгах № 1 – 6, оскільки відповідно до частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі» Замовник відмінює торги в разі, зокрема, подання для участі в них менше двох тендерних пропозицій.
- (118) Отже, участь ФОП Козименко В. М. у Торгах № 1 – 6, завдяки внесенню коштів від працівників РВПРГ призводило до неможливості відміни Замовниками 1 – 2 Торгів № 1 – 6 відповідно до частини першої статті 31 Закону України «Про публічні закупівлі», у зв'язку з поданням для участі в них менше двох тендерних пропозицій.

4.3 НАДАННЯ ПОВОРОТНОЇ ФІНАНСОВОЇ ДОПОМОГИ

- (119) За результатами аналізу руху коштів по банківському рахунку ФОП Козименко В. М. [REDACTED] (лист від 18.07.2018 №121.17/02-10/370 ПАТ «Державний ощадний банк України»), територіальним відділенням було встановлено, що ФОП Козименко В. М. 03.10.2017 о 18:31 було перераховано на банківський рахунок РВПРГ [REDACTED] кошти у сумі – [REDACTED], як безповоротну фінансову допомогу.
- (120) Відповідно до абзацу восьмого підпункту 14.1.257 пункту 14.1 статті 14 Податкового кодексу України поворотна фінансова допомога – це сума коштів, що надійшла платнику податків у користування за договором, який не передбачає нарахування процентів або інших видів компенсацій у вигляді користування такими коштами.
- (121) Згідно зі статтею 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» визначальною характеристикою економічної конкуренції є змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваги над іншими суб'єктами господарювання.
- (122) При цьому означене змагання не залишає місця таким обставинам, як надання фінансової допомоги, оскільки надання такої допомоги збільшує шанси того суб'єкта господарювання у змаганні, який цю допомогу отримує, по відношенню до того суб'єкта господарювання, який таку допомогу надає.
- (123) Крім того, за своєю суттю фінансова допомога може надаватися між суб'єктами господарювання, які поєднані або споріднені між собою спільністю економічних інтересів, оскільки надається на безвідсотковій основі.
- (124) Відповідно до статті 42 Господарського кодексу України підприємництво – це самостійна, ініціативна, систематична, на власний ризик господарська діяльність, що здійснюється суб'єктами господарювання (підприємцями) з метою досягнення економічних і соціальних результатів та одержання прибутку.
- (125) Отже, у разі неповернення фінансової допомоги прибуток суб'єкта господарювання зменшиться на відповідну величину, а такий суб'єкт господарювання не досягне мети своєї діяльності.
- (126) Виходячи з наведеного суб'єкт господарювання, який надає фінансову допомогу, крім всього переліченого, зацікавлений у фінансових результатах того, хто таку допомогу отримує, оскільки розраховує на її повернення.
- (127) Отже, взаємовідносини між ФОП Козименко В. М. і РВПРГ, що стосувались надання поворотної фінансової допомоги, свідчать про фінансову підтримку Відповідачами один одного в господарській діяльності, довіру та впевненість щодо повернення коштів.
- (128) Так як за договором безпроцентної позики позичальник не має на меті отримання прибутку у вигляді процентів, ніякої іншої компенсації за користування коштами, то ФОП Козименко В. М. з огляду на інфляційні показники та інші чинники, могла отримати замість прибутку наявний збиток.
- (129) Тобто, ФОП Козименко В. М., вилучивши тимчасово з обороту підприємця кошти, усвідомлено йшла на ризик втрати можливого прибутку з метою фінансово підтримати свого конкурента.

- (130) Враховуючи те, що Відповідачі здійснюють діяльність на одному ринку, конкуруючи один з одним, та за відсутності узгодженості в діях останніх з метою досягнення певних результатів, надання зазначеною фінансовою підтримки не було б економічно доцільним для господарської діяльності Відповідачів.
- (131) Надання поворотної фінансової допомоги свідчить про єдність економічних інтересів Відповідачів та є підставою для усунення конкуренції між ними.

4.4 АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ НА ТОРГАХ № 1 - 6

- (132) Відповідно до тендерної документації Замовників 1 - 2 єдиним критерієм оцінки для визначення найбільш економічно вигідної пропозиції конкурсних торгів є ціна тендерної пропозиції учасників. Пропозиція конкурсних торгів учасників, ціна якої є найменша за умови відповідності кваліфікаційним та іншим вимогам замовника, визнається найвигіднішою, а такий учасник визначається переможцем тендерних торгів. Таким чином, зі зменшенням ціни зростає вірогідність перемоги в торгах.
- (133) Натомість під час участі в аукціонах Торгів № 1 – 6 ФОП Козименко В. М. і РВПРГ жодного разу не знижували ціни (Таблиця 5).

Таблиця 5

Торги №	Очікувана вартість замовника (грн.)	Цінова пропозиція ФОП Козименко В. М. (загальна ціна та вартість одного дітодня) (грн.)	Цінова пропозиція РВПРГ (загальна ціна та вартість одного дітодня) (грн.)	Різниця в цінах Відповідачів (грн, %)
Торги № 1	811 410	811 410 18,50 (43860 дітоднів)	810 971,40 18,49 (43860 дітоднів)	438,6 ; 0,054% 0,01
Торги № 2	233 920	233 920 17,00 (13760 дітоднів)	233 782,40 16,99 (13760 дітоднів)	137,6; 0,059% 0,01
Торги № 3	233 920	233 920 17,00 (13760 дітоднів)	233 782,40 16,99 (13760 дітоднів)	137,6; 0,059% 0,01
Торги № 4	233 920	233 920 17,00 (13760 дітоднів)	233 782,40 16,99 (13760 дітоднів)	137,6; 0,059% 0,01
Торги № 5	999 719	999 719 10,02 (78930 дітоднів) 11,99 (17206 дітоднів)	995 427,88 10,00 (78930 дітоднів) 11,98 (17206 дітоднів)	4291,12; 0,43%* 0,02 0,01
Торги № 6	420 960	420 960 9,99 (42096 дітоднів)	420 118,08 9,98 (42096 дітоднів)	841,91; 0,20%** 0,01

* - при здійсненні ФОП Козименко В. М. розрахунку загальної вартості цінової пропозиції у Торгах № 5 допущено помилку та зазначено вартість – 999 719 грн, що дорівнює очікуваній вартості Замовника 2, у той час коли правильна загальна вартість складає – 997 178,54 грн ((10,02x78930)+(11,99x17206)). Таким чином різниця у цінах Відповідачів складала – 1750,66 грн (0,18%);

** - при здійсненні ФОП Козименко В. М. розрахунку загальної вартості цінової пропозиції у Торгах № 6 допущено помилку та зазначено вартість – 420 960 грн, що дорівнює очікуваній вартості Замовника 2, у той час коли правильна загальна вартість

складає – 420 539,04 грн (9,99x42096). Таким чином різниця у цінах Відповідачів складала – 420,96 грн (0,10%).

- (134) Таким чином, цінова пропозиція ФОП Козименко В. М. у Торгах № 1 – 6 завжди відповідала очікуваній вартості Замовників 1 – 2 та була більшою від цінової пропозиції РВПРГ (на 1 -2 копійки за один дітодень), що і забезпечувало останньому перемогу у зазначених торгах.
- (135) Відповідно до статті 29 Закону України «Про публічні закупівлі» електронний аукціон полягає в повторювальному процесі пониження цін або приведених цін з урахуванням показників інших критеріїв оцінки за математичною формулою, визначеною в методиці оцінки, що проводиться у три етапи в інтерактивному режимі реального часу.
- (136) При цьому протягом кожного етапу електронного аукціону всім учасникам забезпечується доступ до перебігу аукціону, зокрема до інформації стосовно місця розташування їх цін або приведених цін в електронній системі закупівель від найвищого до найнижчого на кожному етапі проведення аукціону та інформації про кількість учасників на даному етапі електронного аукціону без зазначення їх найменування.
- (137) Крім того, проаналізувавши тендерні пропозиції ФОП Козименко В. М. у Торгах № 1 – 6, територіальним відділенням було встановлено, що вони не містили в собі ряду документів (інформації), які вимагалися тендерною документацією Замовників 1 - 2.
- (138) Так, наприклад всупереч вимогам тендерної документації Замовників 1 – 2 ФОП Козименко В. М. не було надано:
- копію не менше 1-го виконаного (частково виконаного) аналогічного договору з переліку, визначеного згідно довідки про досвід виконання аналогічних договорів (Торги № 1 - 6);
 - інформації про наявність обладнання та матеріально-технічної бази (Торги № 1 - 4).
- (139) Тобто, така поведінка ФОП Козименко В. М. щодо подання дорожчих цінових пропозицій та залишення їх незмінними та більшими за цінові пропозиції конкурента (РВПРГ) під час проведення електронних аукціонів та неподання всіх необхідних документів свідчить про те, що ФОП Козименко В. М. не мала наміру перемагати у цих торгах.
- (140) Слід наголосити на тому, що Торги № 2 – 4 проводились Замовником 2 з приводу одного і того ж предмету закупівлі.
- (141) Так, угодою від 23.10.2017 укладеною між Замовником 2 та РВПРГ, договір від 11.10.2017 №2 укладений між ними у результаті проведення Торгів № 4 було розірвано. Відповідно Замовником 2 проведено: Торги № 3, які протоколом засідання тендерного комітету від 10.11.2017 відмінені, та Торги № 2 у результаті яких укладено договір від 11.12.2017 №160 з РВПРГ.
- (142) Згідно з частиною першою статті 27 Закону України «Про публічні закупівлі» розкриття тендерних пропозицій з інформацією та документами, що підтверджують відповідність учасника кваліфікаційним критеріям, та інформацією і документами, що містять технічний опис предмета закупівлі, здійснюється автоматично електронною системою закупівель відразу після закінчення електронного аукціону. Перед початком електронного аукціону автоматично розкривається інформація про ціни / приведені ціни тендерних пропозицій.

- (143) Частиною другою статті 27 Закону України «Про публічні закупівлі» встановлено, що під час розкриття тендерних пропозицій автоматично розкривається вся інформація, зазначена в пропозиціях учасників, та формується перелік учасників у порядку від найнижчої до найвищої запропонованої ними ціни / приведеної ціни. Не підлягає розкриттю інформація, що обґрунтовано визначена учасником конфіденційною. Конфіденційною не може бути визначена інформація про запропоновану ціну, інші критерії оцінки, технічні умови, технічні специфікації та документи, що підтверджують відповідність кваліфікаційним критеріям відповідно до статті 16 і вимогам, установленим статтею 17 цього Закону.
- (144) Відповідно до частини третьої статті 27 Закону України «Про публічні закупівлі» протокол розкриття тендерних пропозицій формується та оприлюднюється електронною системою закупівель автоматично в день розкриття пропозицій за формою, установленою Уповноваженим органом.
- (145) Отже, Відповідачі після проведення Торгів № 4 мали можливість бачити тендерні пропозиції один одного, однак незважаючи на це ФОП Козименко В. М. продовжувала брати участь у аукціонах Торгів № 3 – 2 з вищими ціновими пропозиціями (тими ж самими) та без відповідних документів, що вимагались тендерною документацією цих торгів.
- (146) Таким чином, участь ФОП Козименко В. М. у Торгах № 1 – 6 забезпечувала щоб вони відбулися та перемогу РВПРГ у цих торгах (за рахунок подання нею завжди вищих цінових пропозицій).

5. КВАЛІФІКАЦІЯ ПОРУШЕННЯ ВІДПОВІДАЧАМИ КОНКУРЕНТНОГО ЗАКОНОДАВСТВА

- (147) Територіальним відділенням встановлено, що поведінка РВПРГ та ФОП Козименко В. М. становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів тендеру (торгів).
- (148) Координація (узгоджені дії) суб'єктів господарювання може здійснюватися в будь – якій узгодженій поведінці (дія, бездіяльність) суб'єктів ринку, зокрема при укладанні 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'єктом господарювання.
- (149) Тендер (торги), відповідно до пункту 28 частини першої статті 1 Закону України «Про публічні закупівлі», визначаються як здійснення кокурентного відбору учасників з метою визначення переможця торгів згідно з процедурами, установленими цим Законом (крім переговорної процедури закупівлі).
- (150) 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, тощо).
- (151) Як свідчать матеріали справи, підтверджені зібраними доказами, участь РВПРГ та ФОП Козименко В. М. у Торгах № 1 - 6 є домовленістю, внаслідок якої усунуто конкуренцію між ними, що свідчить про їх незацікавленість у забезпеченні

об'єктивності процедури обрання Замовником переможця у зв'язку з попередньою обізнаністю щодо результатів торгів.

- (152) Внаслідок такої взаємодії, конкуренцію між Учасниками було усунуто, чим було спотворено результати Торгів № 1 – 6, оскільки саме здійснення конкурентного відбору учасників є необхідною умовою визначення переможця торгів.
- (153) Держава та суспільство загалом зацікавлені у тому, щоб укласти контракти на закупівлю товарів або послуг з учасником, який запропонує найкращу, максимально низьку ціну та найкращу якість, що повністю відповідає вимогам тендеру.
- (154) Отже, встановлені у справі № 03-22-04/18 обставини у їх сукупності свідчать про те, що РВПРГ та ФОП Козименко В. М. на всіх стадіях підготовки та подачі пропозицій конкурсних торгів для участі у Торгах № 1 – 6 були обізнані щодо участі кожного із них у Торгах № 1 - 6, що підтверджується, зокрема, наступним:
- перебування Козименко Валентини Михайлівни під час проведення Торгів 1 – 6 у трудових відносинах з РВПРГ та споживчим кооперативом «Ресторан Жашків» (засновники якого: директор, головний бухгалтер та завідувач виробництва РВПРГ);
 - використання Відповідачами одних і тих же ІР адрес задля участі у Торгах № 1 – 6;
 - перебування Відповідачів за однією адресою;
 - використання спільних засобів зв'язку;
 - сплата ФОП Козименко В. М. електронним майданчиком задля участі у Торгах № 1 – 6 коштами внесеними працівниками РВПРГ;
 - надання ФОП Козименко В. М. поворотної фінансової допомоги РВПРГ, що не може бути результатом випадкового збігу обставин чи наслідком дії об'єктивних чинників, та свідчить про узгодження (координацію) Відповідачами своєї поведінки під час підготовки до участі та участі в торгах, зокрема про обмін інформацією між ними.
- (155) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації та участі в торгах:
- «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2018-01-09-000092-b), проведених відділом освіти Жашківської міської ради;
 - «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2017-11-10-002586-b), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;
 - «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2017-10-18-000961-c), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;
 - «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2017-08-22-001025-b), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;
 - «Послуги з організації гарячого харчування для учнів та організація харчування дітей у пришкольніх таборах» (номер процедури закупівлі UA-2017-01-13-000278-c), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;
 - «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (номер процедури закупівлі UA-2016-11-14-001470-a), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації;

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

- (156) Унаслідок узгодженості поведінки Відповідачів право на укладення договору за результатами торгів одним з учасників (РВПРГ) одержано не на конкурентних засадах, чим було спотворено результати цих торгів.
- (157) Узгодивши свою поведінку та свої тендерні пропозиції, Учасники 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

- (158) На подання з попередніми висновками у Справі, яке було надіслано сторонам у Справі, РВПРГ листом від 20.03.2019 №27 та ФОП Козименко В. М. листом від 21.03.2019 №1 надали свої пояснення.
- (159) Проте зміст наданих пояснень не спростовує факт вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

7. ОСТАТОЧНІ ВИСНОВКИ У СПРАВІ

- (160) Отже, доказами, зібраними у справі, доводиться, а дослідженням усієї сукупності факторів, що об'єктивно могли вплинути на поведінку Відповідачів, не спростовується висновок територіального відділення про те, що дії Відповідачів, які полягали у:
- перебування Козименко Валентини Михайлівни під час проведення Торгів 1 – 6 у трудових відносинах з РВПРГ та споживчим кооперативом «Ресторан Жашків» (засновники якого: директор, головний бухгалтер та завідувач виробництва РВПРГ);
 - використання Відповідачами одних і тих же IP адрес задля участі у Торгах № 1 – 6;
 - перебування Відповідачів за однією адресою;
 - використання спільних засобів зв'язку;
 - сплата ФОП Козименко В. М. електронним майданчиком задля участі у Торгах № 1 – 6 коштами внесеними працівниками РВПРГ;
 - надання ФОП Козименко В. М. поворотної фінансової допомоги РВПРГ є узгодженою поведінкою, що стосується спотворення результатів Торгів № 1 – 6.
- (161) Така поведінка Відповідачів є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів, заборонених відповідно до пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України "Про захист економічної конкуренції".

8. ВИЗНАЧЕННЯ РОЗМІРІВ ШТРАФІВ

- (162) Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», за порушення, передбачене пунктом 1 статті 50 цього 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, у якому накладається штраф. У разі наявності незаконно одержаного прибутку, який перевищує десять відсотків зазначеного доходу (виручки), штраф накладається у розмірі, що не перевищує потрійного розміру незаконно

одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оціночним шляхом.

- (163) Відповідно до форми №2 «Звіт про фінансові результати» чистий дохід від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) РВПРГ за 2018 рік становив 2 560 000 (два мільйони п'ятсот шістдесят тисяч) гривень.
- (164) Відповідно до податкової декларації платника єдиного податку фізичної особи підприємця ФОП Козименко В. М. за 2018 рік обсяг доходу становив 662 361 (шістсот шістдесят дві тисячі триста шістдесят одна) гривня.
- (165) При визначенні розміру штрафу враховано:
- РВПРГ та ФОП Козименко В. М. порушення законодавства про захист економічної конкуренції визнано;
 - тяжкий фінансовий стан РВПРГ (заборгованість перед кредиторами – 655773 грн.);
 - фінансовий стан ФОП Козименко В. М. (незначні обсяги товарообігу, за січень – лютий 2019 року товарообіг склав – 50000 грн.);
 - Відповідачі сприяли розгляду справи.

Ураховуючи викладене, керуючись статтями 7, 12¹ 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтями 48, 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482, зі змінами і доповненнями, та пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованих в Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 №169-р) (із змінами), адміністративна колегія Черкаського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА (вул. Соборна, 15, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний код юридичної особи 34678793) і фізична особа – підприємець Козименко Валентина Михайлівна (вул. Натанівська, будинок 14, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний номер фізичної особи – платника податків 2459106549) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю – «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (оголошення № UA-2018-01-09-000092-b), проведених відділом освіти Жашківської міської ради.
2. За порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, накласти на РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.
3. За порушення, зазначене у пункті 1 цього рішення, накласти на фізичну особу – підприємця Козименко Валентину Михайлівну штраф у розмірі 3 000 (три тисячі) гривень.
4. Визнати, що РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА (вул. Соборна, 15, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний код юридичної особи 34678793) і фізична особа – підприємець Козименко Валентина

Михайлівна (вул. Натанівська, будинок 14, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний номер фізичної особи – платника податків 2459106549) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю – «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (оголошення № UA-2017-11-10-002586-b), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації.

5. За порушення, зазначене у пункті 4 цього рішення, накладати на РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.
6. За порушення, зазначене у пункті 4 цього рішення, накладати на фізичну особу – підприємця Козименко Валентину Михайлівну штраф у розмірі 3 000 (три тисячі) гривень.
7. Визнати, що РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА (вул. Соборна, 15, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний код юридичної особи 34678793) і фізична особа – підприємець Козименко Валентина Михайлівна (вул. Натанівська, будинок 14, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний номер фізичної особи – платника податків 2459106549) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю – «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (оголошення № UA-2017-10-18-000961-с), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації.
8. За порушення, зазначене у пункті 7 цього рішення, накладати на РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.
9. За порушення, зазначене у пункті 7 цього рішення, накладати на фізичну особу – підприємця Козименко Валентину Михайлівну штраф у розмірі 3 000 (три тисячі) гривень.
10. Визнати, що РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА (вул. Соборна, 15, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний код юридичної особи 34678793) і фізична особа – підприємець Козименко Валентина Михайлівна (вул. Натанівська, будинок 14, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний номер фізичної особи – платника податків 2459106549) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю – «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (оголошення № UA-2017-08-22-001025-b), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації.
11. За порушення, зазначене у пункті 10 цього рішення, накладати на РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.
12. За порушення, зазначене у пункті 10 цього рішення, накладати на фізичну особу – підприємця Козименко Валентину Михайлівну штраф у розмірі 3 000 (три тисячі) гривень.

13. Визнати, що РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА (вул. Соборна, 15, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний код юридичної особи 34678793) і фізична особа – підприємець Козименко Валентина Михайлівна (вул. Натанівська, будинок 14, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний номер фізичної особи – платника податків 2459106549) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю – «Послуги з організації гарячого харчування для учнів та організація харчування дітей у пришкольніх таборах» (оголошення № UA-2017-01-13-000278-с), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації.
14. За порушення, зазначене у пункті 13 цього рішення, накладати на РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.
15. За порушення, зазначене у пункті 13 цього рішення, накладати на фізичну особу – підприємця Козименко Валентину Михайлівну штраф у розмірі 3 000 (три тисячі) гривень.
16. Визнати, що РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА (вул. Соборна, 15, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний код юридичної особи 34678793) і фізична особа – підприємець Козименко Валентина Михайлівна (вул. Натанівська, будинок 14, м. Жашків, 19200, ідентифікаційний номер фізичної особи – платника податків 2459106549) вчинили порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України "Про захист економічної конкуренції" у вигляді антиконкурентних узгоджених дій, які стосуються спотворення результатів торгів на закупівлю – «Послуги з організації гарячого харчування для учнів» (оголошення № UA-2016-11-14-001470-а), проведених відділом освіти Жашківської районної державної адміністрації.
17. За порушення, зазначене у пункті 16 цього рішення, накладати на РОЗДРІБНО – ВИРОБНИЧЕ ПІДПРИЄМСТВО РЕСТОРАННОГО ГОСПОДАРСТВА штраф у розмірі 10 000 (десять тисяч) гривень.
18. За порушення, зазначене у пункті 16 цього рішення, накладати на фізичну особу – підприємця Козименко Валентину Михайлівну штраф у розмірі 3 000 (три тисячі) гривень.

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

Відповідно до частини восьмої статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції» протягом п'яти днів з дня сплати штрафу необхідно надіслати до територіального відділення документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржено до господарського суду в двомісячний строк з дня його одержання.

Голова колегії,
голова Відділення

Ю.С. Чемич