



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ЛЬВІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ
РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

«11» квітня 2019 р.

Львів

№ 63-21р/к

Справа №2-01-99/2017

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладання штрафів

Приватне підприємство «Кит-Світ» та Приватне підприємство «Перша Торгова Компанія» подали свої тендерні пропозиції для участі у процедурі закупівлі – «Олія», класифікація за ДК 021:2015: 15410000-5 - Сирі олії та тваринні і рослинні жири, ідентифікатор закупівлі: UA-2017-01-30-001651-b замовником якої у 2017 році був Комунальний заклад Львівської обласної ради «Поповицький психоневрологічний інтернат» (далі – Замовник) (адреса – 81350, Львівська обл., с. Поповичі, вул. Т. Шевченка, буд. 183, ідентифікаційний код юридичної особи: 03188932)

Проте, як було встановлено Відділенням, відповідачі узгоджували свою поведінку під час участі у торгах, що зокрема підтверджується, тим, що учасники процедури закупівлі здійснювали вхід до кабінету учасника, вхід на аукціон, завантаження документів та інші дії з ідентичної IP адреси та в синхронний проміжок часу, під час участі у закупівлі учасники зазначили ідентичний номер засобу зв'язку, між вищезазначеними суб'єктами господарювання виникали господарські відносини, що підтверджується банківськими перерахунками, крім того засновники вищезазначених підприємств перебувають у шлюбі.

За результатами розгляду справи № 2-01-99/2017 такі дії Приватного підприємства «Кит-Світ» та Приватного підприємства «Перша Торгова Компанія», визнано антиконкурентними узгодженими діями, що стосуються спотворення результатів торгів, та є порушенням пункту 1 статті 50 та пункту 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

На порушників накладено штрафи:

- на Приватне підприємство «Кит-Світ» – 37 000 грн.;
- на Приватне підприємство «Перша Торгова Компанія» – 37 000 грн.

Адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Адміністративна колегія Відділення), розглянувши матеріали справи № 2-01-99/2017 про порушення Приватного підприємства «Кит-Світ» та Приватного Підприємства «Перша Торгова Компанія» законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченого пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» (надалі – Закон), та подання з попередніми висновками Другого відділу досліджень та розслідувань від 24.01.2019 року №63-03/12п,

ВСТАНОВИЛА:

1. Процесуальні дії

- (1) Розпорядженням Адміністративної колегії Відділення від 21.12.2017 р. № 102 рп/к розпочато розгляд справи № 2-01-99/2017 за ознаками вчинення ПП «Кит-Світ» та ПП «Перша Торгова Компанія» порушення законодавства про захист економічної

конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини 2 статті 6 і пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

(2) Відповідачам, листами від 22.12.2017 № 13/04-2492 та №13/04-2493 надіслано копії Розпорядження від 21.12.2017 №102 рп/к про початок розгляду справи №2-01-99/2017:

- до ПП «Кит-Світ» від 22.12.2017 № 13/04-2492 та отримано відповідно до повідомлення про вручення поштового відправлення від 05.01.2018р.;
- до ПП «Перша Торгова Компанія» від 22.12.17 № 13/04-2493 лист не був виданий вручну, повернутий через закінчення терміну зберігання.

(3) Відділення надіслало вимоги про надання інформації листами:

- від 29.03.2018р. № 63-02/291в до ДП «Прозорро»;
- від 24.04.2018р. № 63-02/5096 до ТОВ «Закупки.пром.юа»;
- від 26.04.2018р. № 63-02/540з до ГУ Пенсійного фонду України у Львівській області;
- від 26.04.2018р. № 63-02/541з до Львівського міського відділу ДРАЦС ГУ юстиції у Львівській області;
- від 16.05.18 №63-02/725 до Залізничної об'єднаної державної податкової інспекції ГУ ДФС у Львівській області;
- від 27.04.2018р. № 63-02/559в до ПП «Кит-Світ»;
- від 27.04.2018р. № 63-02/558в до ПП «Перша Торгова Компанія»;
- від 01.06.2018р. № 63-02/892в до ПП «Астра-Нет»;
- від 10.07.2018р. № 63-02/1335в до ПрАТ «Київстар»;
- від 12.11.2018р. № 63-02/2640в до ПП «Кит-Світ»;
- від 12.11.2018р. № 63-02/2641в до ПП «Перша Торгова Компанія»;
- від 12.11.2018р. № 63-02/2643в до АТ «ПриватБанк».

(4) Листами від 24.01.2019р. №63-02/331 та від 24.01.2019р. №63-02/332 надіслано Приватному підприємству «Кит-Світ» та Приватному підприємству «Перша Торгова Компанія» подання з попередніми висновками від 24.01.2019р. №63-03/12п.

2. Відповідачі

(5) Перелік засновників (учасників) **Приватне підприємство «Кит-Світ»** (Далі – ПП «Кит-Світ», Учасник № 1, Відповідач № 1) (ідентифікаційний номер юридичної особи: 39229119; адреса: 79024, м. Львів, вул. Навої, буд. 17, кв. 3), у тому числі частки кожного із засновників (учасників):

- **Кирик Тарас Ярославович** (адреса засновника: 79024, Львівська обл., місто Львів, Личаківський район, вул. Навої, буд. 14, кв. 3). Розмір внеску до статутного фонду (грн.): 1000.20 грн. (60 відсотків статутного капіталу);

- **Патицький Микола Михайлович** (адреса засновника: 79024, Львівська обл., м. Львів, Личаківський р-н, вул. Белзька, буд. 7, кв. 1) 666,80 грн. (40 відсотків статутного капіталу);

ПП «Кит-Світ»: відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань видами діяльності є – Код КВЕД 10.61 Виробництво продуктів борошномельно-круп'яної промисловості; Код КВЕД 10.73 Виробництво макаронних виробів і подібних борошняних виробів; Код КВЕД 46.31 Оптова торгівля фруктами й овочами; Код КВЕД 46.32 Оптова торгівля м'ясом і м'ясними продуктами (основний); Код КВЕД 46.33 Оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами; Код КВЕД 46.35 Оптова торгівля тютюновими виробами; Код КВЕД 46.36 Оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами; Код КВЕД 46.37 Оптова торгівля кавою, чаєм, какао та прянощами; Код КВЕД 46.38 Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками; Код КВЕД 46.39 Неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; Код КВЕД 46.45 Оптова торгівля парфумними та косметичними товарами; Код КВЕД 46.47 Оптова торгівля меблями, килимами й освітлювальним приладдям; Код КВЕД 46.49 Оптова торгівля іншими товарами господарського призначення; Код КВЕД 46.90 Неспеціалізована оптова торгівля; Код КВЕД 47.22 Роздрібна торгівля м'ясом і м'ясними продуктами в спеціалізованих магазинах; Код КВЕД 47.23 Роздрібна торгівля рибою, ракоподібними та молюсками в спеціалізованих магазинах.

- (6) Перелік засновників (учасників) **ПП «Перша Торгова Компанія»** (Далі – ПП «Перша Торгова Компанія» Учасник № 2, Відповідач № 2) в (ідентифікаційний номер юридичної особи: 40138120, адреса: 79054, м. Львів, вул. Яворницького, буд. 9-А, кв. 14), у тому числі частки кожного із засновників (учасників):

- **Коршунова Дарія Сергіївна** (адреса засновника: 79029, Львівська обл., м. Львів, Залізничний р-н, вул. Яворницького, буд. 9-А, кв. 14) Розмір внеску до статутного фонду (грн.): 1000.00 (100 відсотків статутного капіталу).

ПП «Перша Торгова Компанія» відповідно до інформації з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців та громадських формувань видами діяльності є – Код КВЕД 46.31 Оптова торгівля фруктами й овочами; Код КВЕД 46.33 Оптова торгівля молочними продуктами, яйцями, харчовими оліями та жирами (основний); Код КВЕД 46.36 Оптова торгівля цукром, шоколадом і кондитерськими виробами; Код КВЕД 46.37 Оптова торгівля кавою, чаєм, какао та прянощами; Код КВЕД 46.38 Оптова торгівля іншими продуктами харчування, у тому числі рибою, ракоподібними та молюсками; Код КВЕД 46.39 Неспеціалізована оптова торгівля продуктами харчування, напоями та тютюновими виробами; Код КВЕД 46.49 Оптова торгівля іншими товарами господарського призначення; Код КВЕД 47.22 Роздрібна торгівля м'ясом і м'ясними продуктами в спеціалізованих магазинах.

- (7) Отже, ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія» (Далі – Учасники, Відповідачі) є суб'єктами господарювання в розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції».

3. Обставини справи

3.1. ІНФОРМАЦІЯ ПРО ТОРГИ

- (8) Комунальний заклад Львівської обласної ради «Поповицький неврологічний інтернат» у 2017 році через систему електронних закупівель провів закупівлю «Олія» ідентифікатор закупівлі: UA-2017-01-30-001651-b.

(9) Відповідно до інформації, отриманої через систему електронних закупівель встановлено:

- Очікувана вартість Закупівлі: 66 800,00 грн.;
- Процедура закупівлі: допорогові закупівлі.
- Закупівля оголошена: 30.01.2017;
- Подання пропозицій: до 07.02.2017
- Аукціон: 08.02.2017;
- Пропозиції розглянуті: з 23.02.2017;
- Закупівля завершена 04.04.2017.

(10) Відповідно до форми реєстру отриманих тендерних пропозицій (дата і час розкриття: 08.02.2017 о 15:21) свої пропозиції подали:

- ПП «Кит-Світ», дата та час подання тендерних пропозицій 07.02.2017 р. о 15:49;
- ПП «Перша Торгова Компанія», дата та час подання тендерних пропозицій 07.02.2017 р. о 15:22;
- ФОП Доскоч Галина Ігорівна, дата та час подання тендерних пропозицій 07.02.2017 р. о 12:47.

Кінцевий строк подання тендерних пропозицій – до 07.02.2017.

(11) У процесі проведення аукціону один з Відповідачів знижував початкові цінові пропозиції.

Відповідно до перебігу аукціону закупівлі:

• **Початкові заявки:**

- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 54 275,00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 62 207,50;
- ✓ ПП «Кит-Світ» 64 460,00.

• **Раунд 1:**

- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 53 575,00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 54 274,99;
- ✓ ПП «Кит-Світ» – 64 460, 00.

• **Раунд 2:**

- ✓ ПП «Кит-Світ» – 64 460, 00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 46 760,00;
- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 46 759, 99.

• **Раунд 3:**

- ✓ ПП «Кит-Світ» – 64 460, 00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 41 750,00;
- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 41 740,00.

• **Оголошення результатів:**

- ✓ ПП «Кит-Світ» – 64 460,00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 41 750,00;
- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 41 740,00.

(12) Відповідно до протоколу розкриття на засіданні тендерного комітету Замовника від 22.02.2017:

- о 17:00, вирішили дискваліфікувати пропозицію ПП «Перша Торгова Компанія», як таку що не відповідає вимогам замовника;
- о 17:05, вирішили дискваліфікувати пропозицію ФОП Доскоч Галина Ігорівна, як таку що не відповідає вимогам замовника;
- о 17:20, вирішили визнати пропозицію ПП «Кит-Світ» такою, що відповідає вимогам Замовника та визнати ПП «Кит-Світ» **переможцем** процедури закупівлі.

- (13) Відповідно з переможцем (ПП «Кит-Світ») було укладено договір поставки продукції від 01.03.2017 №01/03-01.

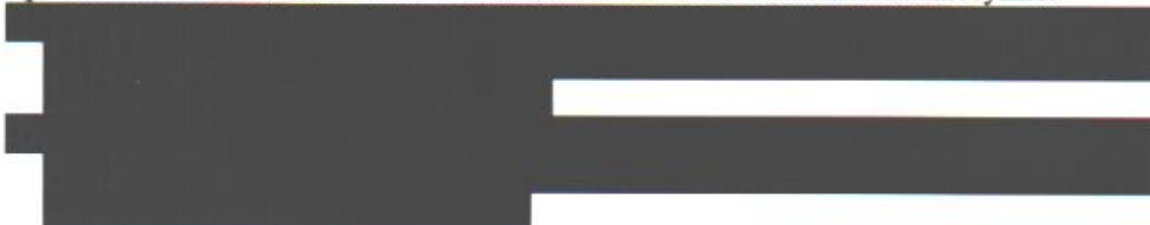
3.2. АНАЛІЗ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

- (14) За результатами аналізу матеріалів, що стосуються процедури Закупівлі та відомостей щодо діяльності учасників виявлено певні обставини, які свідчать про узгодження поведінки ПП «Кит-Світ» та ПП «Перша Торгова Компанія» під час участі в процедурі Закупівлі, внаслідок чого конкурентне середовище між учасниками торгів було відсутнім, що призвело до спотворення результатів торгів.
- (15) Відділення звернулось із вимогою про подання інформації до Львівського міського відділу державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Львівській області листом. У відповідь на вимогу Львівський міський відділ державної реєстрації актів цивільного стану Головного територіального управління юстиції у Львівській області листом від 11.05.2018 № 1156/04-06 (вх. Відділення від 15.06.2018 №63-01/827) повідомив, що засновники ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія» Кирик Т.Я., Коршунова Д.С.
[REDACTED]
- (16) Отже, відповідно до викладеного вище Відповідачі пов'язані сімейними, господарськими відносинами та спільними інтересами стосовно спільної діяльності, що обумовило їх домовленість під час участі у Закупівлі.
- (17) Відповідно до інформації отриманої від Відповідачів підготовку тендерної документації здійснювала третя особа, ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія» зазначили: [REDACTED] що виключає випадкове співпадіння, а лише підтверджує домовленість між Відповідачами під час підготовки та завантаженні документів.
- (18) Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «Закупки.Пром.Уа» листом від 11.05.2018 № 353/05 (вх. Відділення від 14.05.2018 № 63-01/558) встановлено ідентичну IP адресу з якої ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія» здійснювали вхід до кабінету учасника, завантаження документів та інші дії:
✓ ПП «Кит-Світ» – 194.44.30.243 (07.02.2017 о 15:49);
✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 194.44.30.243 (07.02.2017 о 15:52).
- (19) Відповідно до інформації отриманої від ДП «Прозорро» листом від 17.04.2018 № 206/919/03 (вх. Відділення від 19.03.2018 №63-01/400) встановлено ідентичну IP адресу з якої ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія» заходили на аукціон:
✓ ПП «Кит-Світ» – 193.93.217.36 (08.02.2017 о 14:54);
✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 193.93.217.36 (08.02.2017 о 15:21).
- (20) Відповідно до інформації отриманої від ТОВ «Закупки.Пром.Уа» листом від 11.05.2018 № 353/05 (вх. Відділення від 14.05.2018 № 63-01/558) дані які були вказані під час реєстрації ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія» у Закупівлі відповідачами зазначено ідентичний засіб зв'язку телефон: +380983251060.

- (21) Отже, Відділенням встановлено, що вхід до кабінету, вхід на аукціон та завантаження документів здійснювалось з однакових ІР адрес, з однакового місця знаходження, що виключає випадкове спів падіння, а лише підтверджує домовленість між Відповідачами під час участі у Закупівлі.
- (22) Враховуючи те, що ПП «Кит-Світ» та ПП «Перша Торгова Компанія» зазначили однаковий засіб зв'язку телефон +380983251060 (належить оператору ПрАТ «Київстар») відділення отримало інформацію від ПрАТ «Київстар» щодо зазначеного телефону, а саме: номер обслуговується на умовах передплатеного зв'язку, телекомунікаційні послуги за яким надаються знеособлено (анонімно).
- (23) Також погоджену поведінку Відповідачів підтверджує синхронність дій у часі, яка, зважаючи на її системність, не може вважатись випадковим збігом обставин, оскільки учасникам процедури закупівлі для підготовки пропозицій конкурсних торгів надається строк не менше ніж двадцять робочих днів.

3.3. ПОВ'ЯЗАНІСТЬ ВІДПОВІДАЧІВ

- (24) Окрім того, що Засновники ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія» Кирик Т.Я. та Коршунова Д.С. перебувають у шлюбних стосунках вони ще й спільно здійснюють господарську діяльність як Фізичні особи – підприємці, а саме:
- Фізична особа – підприємець Кирик Тарас Ярославович (ідентифікаційний номер: 2969318075; адреса: 79024, м. Львів, вул. Навої, буд. 17, кв. 3);
 - Фізична особа – підприємець Коршунова Дарія Сергіївна (ідентифікаційний номер: 3044910869, адреса: м. Львів, вул. Навої, буд. 17, кв. 3).
- Між якими виникали господарські відносини, інформацію про які ФОП Кирик Т.Я. та ФОП Коршунова Д.С. самі завантажили на електронний майданчик під час участі у Закупівлі ідентифікатор: UA-2017-03-27-000329-а
- Довідка про виконання аналогічного договору від 22.11.2016 № 22/11/16/04, **ФОП Кирик Т.Я.** підтверджує укладення договору поставки з **Приватним підприємством «Перша Торгова Компанія»**.
 - Довідка про виконання аналогічного договору від 25.01.2017 № 25/01/17/12, **ФОП Коршунова Д.С.** підтверджує укладення договору поставки з **Приватним підприємством «Перша Торгова Компанія»**.
- (25) Відповідно до відповіді на вимогу Відділення ПП «Кит-Світ» листом (вх. Відділення від 14.05.2018 № 63-01/547) підтверджує укладення договору поставки від 01.01.2016 №1/01 з ПП «Перша Торгова Компанія».
- (26) Відповідно до відповіді на вимогу Відділення ПП «Перша Торгова Компанія» листом (вх. Відділення від 14.05.2018 № 63-01/548) підтверджує укладення договору поставки від 01.01.2016 №1/01 з ПП «Кит-Світ».
- (27) Крім того, відбувалось постійне перерахування грошових коштів між вищезазначеними суб'єктами господарювання, відповідно до листа АТ КБ «ПриватБанк» від 28.11.2018. №Е.30.0.0.0/4-683426 БТ встановлено наступне:



- [REDACTED]
- (28) Враховуючи те, що відповідно до довідок, які містять контактні дані та загальні відомості учасника поданих на електронний майданчик ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія», Відповідачі обслуговуються в [REDACTED] Відділенням надіслано вимогу до ПАТ КБ «ПриватБанк» щодо подання інформації про перерахунки коштів на рахунках ПП «Кит-Світ», ПП «Перша Торгова Компанія». Відповідно до листа ПАТ КБ «ПриватБанк» від 28.11.2018 №Е.30.0.0.0/4-683428 БТ встановлено, що:
- [REDACTED]

3.4. АНАЛІЗ ЦІНОВОЇ ПОВЕДІНКИ ВІДПОВІДАЧІВ

(29) Відповідно до інформації розміщеної на <https://www.dzo.com.ua/tenders/745369> (перебіг аукціону):

- **Початкові заявки:**

- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 54 275,00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 62 207,50;
- ✓ ПП «Кит-Світ» 64 460,00.

- **Раунд 1:**

- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 53 575,00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 54 274,99;
- ✓ ПП «Кит-Світ» – 64 460, 00.

- **Раунд 2:**

- ✓ ПП «Кит-Світ» – 64 460, 00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 46 760,00;
- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 46 759, 99.

- **Раунд 3:**

- ✓ ПП «Кит-Світ» – 64 460, 00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 41 750,00;
- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 41 740,00.

- **Оголошення результатів:**

- ✓ ПП «Кит-Світ» – 64 460,00;
- ✓ ФОП Доскоч Галина Ігорівна – 41 750,00;
- ✓ ПП «Перша Торгова Компанія» – 41 740,00.

(30) Відповідно до протоколу розкриття на засіданні тендерного комітету, яке відбулось 22.02.2016 о 17:00, Голова тендерного комітету Оленяк М.Б. повідомила, що Учасник ПП «Перша Торгова Компанія» звернувся із листом до тендерного комітету, де попросив не розглядати його пропозицію, та таким чином, запропонувала дискваліфікувати учасника.

(31) На засіданні тендерного комітету КЗ ЛОР «Поповицький психоневрологічний інтернат» щодо дискваліфікації учасника на закупівлю олії вирішили дискваліфікувати пропозицію учасника ПП «Перша Торгова Компанія», як таку що не відповідає вимогам замовника.

(32) Отже, ПП «Кит-Світ» свідомо не знижував цінову пропозиції в ході проведення аукціону, внаслідок усвідомлення того, що ПП «Перша Торгова Компанія» буде дискваліфіковано, що виключає випадкове співпадіння, а лише підтверджує домовленість між Відповідачами під час участі у Закупівлі.

(33) Аналіз цінових пропозицій Відповідачів у Закупівлі № 1 подано у *Таблиці № 1.*

Таблиця № 1

Найменування предмета закупівлі	Цінова пропозиція ПП «Кит-Світ» грн./л. без ПДВ	Цінова пропозиція ПП «Перша Торгова Компанія» грн./л. без ПДВ	Різниця цін грн.
Олія	38,00	32,50	5,50

(34) Відділення звернулось з вимогою про надання інформації до Відповідачів щодо цін, за якими вони здійснювали реалізацію, а також цін, за якими Відповідачі здійснювали закупівлю продуктів, які були предметом Закупівлі. Відповідно до інформації наданої Відповідачами:

- (39) Узгодження ПП «Кит-Світ» та ПП «Перша Торгова Компанія» своїх пропозицій усунуло конкуренцію та змагання між ними, чим порушило право замовників Закупівлі на отримання найбільш ефективного для нього результату, який досягається у зв'язку з наявністю лише справжньої конкуренції.
- (40) Дії ПП «Кит-Світ» та ПП «Перша Торгова Компанія» щодо узгодження своєї поведінки під час участі у конкурсних торгах на закупівлю «Олія», класифікація за ДК 021:2015: 15410000-5 - Сирі олії та тваринні і рослинні жири –, ідентифікатор закупівлі: UA-2017-01-30-001651-b замовником якої у 2017 році був Комунальний заклад Львівської обласної ради «Поповицький психоневрологічний інтернат» (адреса – 81350, Львівська обл., с. Поповичі, вул. Т. Шевченка, буд. 183, ідентифікаційний код юридичної особи: 03188932) є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів.

4. Кваліфікація порушення Відповідачами конкурентного законодавства

- (41) Відділенням було встановлено, що поведінка Відповідача № 1 та Відповідача № 2 становить антиконкурентні узгоджені дії, які стосуються спотворення результатів торгів.
- (42) 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'єднаних 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.
- (43) 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).
- (44) 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 безпосереднього проведення конкурсу (поділ лоту, тощо).
- (45) З огляду на вищезазначене, Відповідачі під час підготовки документації для участі у процедурі закупівлі 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».
- (46) Узгодивши свою поведінку та тендерні пропозиції, Відповідачі 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».

- (47) Таким чином, доказами зібраними у справі, з врахуванням сукупності всіх факторів, доводиться вчинення порушення законодавства про захист економічної конкуренції ПП «Кит-Світ» та ПП «Перша Торгова Компанія» - учасниками процедури Закупівлі.
- (48) Така поведінка відповідачів є порушення 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.

6. Визначення розмірів штрафів

- (49) Відповідно до частини 2 статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції», 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 потрійного розміру незаконно одержаного прибутку. Розмір незаконно одержаного прибутку може бути обчислено оцінюючим шляхом.
- (50) Відповідно до інформації, отриманої листом ДФС України ГУ ДФС у Львівській області від 25.02.2019 № 9570/10/52.12/09 (вхідний Відділення від 04.03.2019 № 63-01/551), дохід ПП «Кит-Світ» за 2018 рік становив [REDACTED]
- (51) Відповідно до інформації, отриманої листом ДФС України ГУ ДФС у Львівській області від 22.02.2019 № 2181/9/51.12-06 (вхідний Відділення від 28.02.2019 № 63-01/526), дохід ПП «Перша Торгова Компанія» за 2018 рік становив [REDACTED]
- (52) При визначенні розміру штрафу Адміністративною колегією Відділення береться до уваги, що законодавство про захист економічної конкуренції не ставить застосування передбаченої ним відповідальності за порушення цього законодавства у залежність від наявності у суб'єкта господарювання вини в будь-якій формі.
- (53) Водночас, при визначенні розміру штрафу Відділенням було враховане те, що Відповідачі визнали факт вчинення порушення.

Ураховуючи викладене, керуючись статтею 7, 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), адміністративна колегія Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,-

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати дії приватного підприємства «Кит-Світ» (ідентифікаційний номер юридичної особи: 39229119; адреса: 79024, м. Львів, вул. Навої, буд. 17, кв. 3) і приватного підприємства «Перша Торгова Компанія» (ідентифікаційний номер юридичної особи: 40138120, адреса: 79054, м. Львів, вул. Яворницького, буд. 9-А, кв. 14) щодо узгодження своєї поведінки під час участі у торгах на закупівлю – «Олія», класифікація за ДК 021:2015: 15410000-5 - Сирі олії та тваринні і рослинні жири – ідентифікатор закупівлі: UA-2017-01-30-001651-b замовником якої у 2017 році був Комунальний заклад Львівської обласної ради «Поповицький психоневрологічний інтернат» (адреса – 81350, Львівська обл., с. Поповичі, вул. Т. Шевченка, буд. 183, ідентифікаційний код юридичної особи: 03188932), порушенням законодавства про захист економічної конкуренції що передбачене пунктом 4 частини другої статті 6 та пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій шляхом спотворення результатів торгів;
2. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції зазначене у пункті 1 накласти на ПП «Кит-Світ» штраф у розмірі 37 000 грн.;
3. На підставі статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за вчинене порушення законодавства про захист економічної конкуренції зазначене у пункті 2 накласти на ПП «Перша Торгова Компанія» штраф у розмірі 37 000 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'єкти господарювання зобов'язані надіслати до Львівського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

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

Голова Колегії

Р.В. Лещишин