



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ІВАНО-ФРАНКІВСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

01.11.2019 № 59/24 -р/к

Справа № 24/2019

Про перегляд рішення
адміністративної колегії
Івано-Франківського обласного
територіального відділення
Антимонопольного комітету України
від 10.06.2019 №59/12-р/к

Адміністративна колегія Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання відділу досліджень і розслідувань від 15.10.2019 № 59-03/93п та відповідні матеріали,

ВСТАНОВИЛА:

1. ПРЕДМЕТ СПРАВИ

- (1) Перегляд рішення адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10 червня 2019 року № 59/12-р/к (далі – Рішення) у справі № 4/2019 про порушення законодавства про захист економічної конкуренції товариством з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868) та фізичної особи - підприємця Титиша Василя Пантелеймоновича (ідентифікаційний номер - 2252606651).

2. ПІДСТАВИ ДЛЯ ПЕРЕГЛЯДУ

- (2) До Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) надійшла заява товариства з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» від 15.08.2019 № 8/284 (вх. Відділення № 59-01/1012 від 19.08.2019) (надалі – Заява) про перегляд Рішення.

3. ЗАЯВНИК

- (3) Товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868, місцезнаходження юридичної особи: вул. Торгова, буд. 6, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500) (надалі – ТЗОВ «Галицька торгова компанія», Товариство).

4. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДІЇ ЩОДО ПЕРЕГЛЯДУ РІШЕННЯ

- (4) Розпорядженням адміністративної колегії Відділення від 28.08.2019 № 59/28-рп Заяву прийнято до розгляду.

5. РІШЕННЯ АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

(5) У резолютивній частині Рішення адміністративна колегія Відділення постановила:

«1. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868, місцезнаходження юридичної особи: вул. Торгова, буд. 6, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500) та фізична особа - підприємець Титиш Василь Пантелеймонович (ідентифікаційний номер - 2252606651, місце проживання: вул. Богдана Хмельницького, буд. 15, кв. 15, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в конкурсних торгах з предметом закупівлі: «Риба, рибне філе та інше м'ясо риби (ДК 021:2015: 15220000-6 — Риба, рибне філе та інше м'ясо риби), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2018-12-04-001833-с», які проводились Управлінням освіти, молоді і спорту Долинської районної державної адміністрації, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

2. Визнати, що товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868, місцезнаходження юридичної особи: вул. Торгова, буд. 6, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500) та фізична особа - підприємець Титиш Василь Пантелеймонович (ідентифікаційний номер - 2252606651, місце проживання: вул. Богдана Хмельницького, буд. 15, кв. 15, м. Долина, Івано-Франківська область, 77500), узгодивши свою поведінку під час підготовки та участі в конкурсних торгах з предметом закупівлі: «Свіжі овочі та фрукти для харчування дітей в дошкільних закладах освіти (ДК 021:2015: 03220000-9 — Овочі, фрукти та горіхи), ідентифікатор процедури закупівлі в системі електронних закупівель «ProZorro» UA-2018-12-04-003772-с», які проводились Управлінням освіти, молоді і спорту Долинської районної державної адміністрації, вчинили порушення законодавства про захист економічної конкуренції, передбачене пунктом 1 статті 50 та пунктом 4 частини другої статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді антиконкурентних узгоджених дій суб'єктів господарювання, що стосуються спотворення результатів торгів.

3. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 1 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868) штраф у розмірі 33 057,00 (тридцять три тисячі п'ятдесят сім) гривень. ...

5. Відповідно до статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, зазначене в пункті 2 резолютивної частини цього рішення, накладити на товариство з обмеженою відповідальністю «Галицька торгова компанія» (ідентифікаційний код юридичної особи - 34535868) штраф у розмірі 32 363,00 (тридцять дві тисячі триста шістьдесят три) гривень. ...»

6. ДОВОДИ ЗАЯВНИКА

- (6) У Заяві ТЗОВ «Галицька торгова компанія» посиляється на те, що на момент встановлення (розрахунку) суми штрафу адміністративній колегії Відділення не було відомо про скрутне фінансове становище Товариства.
- (7) До Заяви додано копії податкової декларації на прибуток підприємств за перше півріччя 2019 року, баланс та звіт про фінансові результати за перше півріччя

2019 року, податкова декларація на прибуток за 2018 рік, баланс та звіт про фінансові результати за 2018 рік.

- (8) На підставі даних бухгалтерського обліку станом на 30 червня 2019 року Товариство у фінансових звітах має від'ємні показники, згідно із рядком 02 Податкової декларації на прибуток підприємств за I півріччя 2019 року, і не має фінансової змоги сплатити штраф у встановленому розмірі.
- (9) Сплата накладеного Рішенням штрафу, на думку Товариства, призведе до:
 - відсутності надходження до бюджету країни коштів у вигляді податків та обов'язкових зборів;
 - нездатності конкурувати, що ускладнить становище Товариства на ринку та погіршить фінансовий стан;
 - банкрутства;
 - звільнення штату працівників у кількості *[інформація з обмеженим доступом]* чоловік, більшість з яких працює з моменту заснування фірми.
- (10) У зв'язку з наведеним, Товариство просить переглянути і змінити Рішення в частині зменшення розміру накладених штрафних санкцій та зняття заборони щодо участі в інших процедурах закупівель протягом трьох років.

7. ПЕРЕГЛЯД РІШЕННЯ

- (11) За результатами аналізу матеріалів справи № 4/2019 та Рішення у цій справі встановлено наступне.
- (12) У ході розгляду справи № 4/2019 на вимогу Відділення Товариством було надано копії бухгалтерських (податкових) звітів за 2018 рік, а саме: Баланс, Звіт про фінансові результати та Податкову декларацію з податку на прибуток.
- (13) Тобто, Відділенню була відома інформація про фінансові показники діяльності ТЗОВ «Галицька торгова компанія» за 2018 рік.
- (14) Також, на подання з попередніми висновками у справі № 4/2019 у листі від 07.06.2019 № 8/222 (вх. Відділення № 59-01/783 від 10.06.2019) Товариство зазначило про те, що за 2018 рік ним не отримано прибутку, тому просило не застосовувати штрафних санкцій, так як такі дії призведуть до банкрутства Товариства.
- (15) З аналізу інформації, що міститься бухгалтерських (податкових) звітах Товариства за 2018 рік та I півріччя 2019 року, вбачається наступне.
- (16) Чистий дохід Товариства від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за 2018 склав *[інформація з обмеженим доступом]* гривень, за I півріччя 2019 року – *[інформація з обмеженим доступом]* гривень.
- (17) Розмір збитків від усієї діяльності за 2018 рік склав *[інформація з обмеженим доступом]* гривень, у порівнянні за аналогічний період 2017 року – *[інформація з обмеженим доступом]* гривень, за I півріччя 2019 року – *[інформація з обмеженим доступом]* гривень, за аналогічний період попереднього року – *[інформація з обмеженим доступом]* гривень. Тобто, в динаміці за 2017-2018 рр. та I півріччя 2018 – I півріччя 2019 рр. збитки у Товариства зменшуються.
- (18) Відповідно до частини першої статті 3 Закону України «Про захист економічної конкуренції» законодавство про захист економічної конкуренції ґрунтується на нормах, установлених Конституцією України, і складається із цього закону, Законів України «Про Антимонопольний комітет України», «Про захист від недобросовісної

конкуренції», інших нормативно-правових актів, прийнятих відповідно до цих законів.

- (19) Положеннями частини другої статті 61 Конституції України визначено, що юридична відповідальність особи має індивідуальний характер. Індивідуалізація відповідальності за вказаною статтею передбачає, що при накладенні стягнення враховується, зокрема, характер вчинення порушення, особа порушника, ступінь його вини, майновий стан, обставини, що пом'якшують і обтяжують відповідальність.
- (20) Відповідно до абзацу другої частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачені пунктами 1, 2 та 4 статті 50 цього Закону, накладаються штрафи 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.
- (21) За змістом частини шостої статті 52 Закону, адміністративні колегії територіальних відділень Комітету мають право приймати рішення про накладання штрафів у розмірі до чотирьох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян (що дорівнює 68 000 грн).
- (22) Отже, 68 000 грн – це максимальний розмір штрафних санкцій, який може бути накладений адміністративною колегією територіального відділення Комітету за кожне порушення.
- (23) Повноваження Відділення щодо визначення конкретного розміру штрафів, які накладаються за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у розмірі до певного відсотка доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний період, що передував року, в якому накладається штраф, мають підкреслено дискреційний характер, тобто, здійснюються з певною свободою розсуду.
- (24) Водночас, встановлення у діях суб'єктів господарювання порушення законодавства про захист економічної конкуренції та накладення штрафу здійснюються Відділенням на основі аналізу та оцінки доказів, зібраних під час розгляду кожної конкретної справи та виходячи з її фактичних обставин.
- (25) Адміністративна колегія відділення при накладенні штрафних санкцій врахувала скрутне фінансове становище Товариства і більш ніж удвічі зменшила розмір штрафу: 33 057,00 грн. при максимальному 68 000,00 грн. та 32 363,00 грн. при максимальному 68 000,00 грн.
- (26) Стосовно висунення вимог Товариства щодо зняття Відділенням заборони щодо участі в інших процедурах закупівель протягом трьох років слід врахувати наступне.
- (27) Згідно з частиною другою статті 19 Конституції України, органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.
- (28) За змістом пункту 4 частини першої статті 17 Закону України «Про публічні закупівлі» у разі, якщо суб'єкт господарювання (учасник) протягом останніх трьох років притягувався до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», у вигляді вчинення антиконкурентних узгоджених дій, що стосуються спотворення результатів торгів (тендерів), це дає підстави замовнику прийняти рішення про відмову учаснику в участі у процедурі закупівлі та зобов'язує замовника відхилити тендерну пропозицію учасника.

- (29) У зв'язку з цим, органи Антимонопольного комітету України зобов'язані вносити інформацію про суб'єктів господарювання, яких притягнуто до відповідальності за порушення, передбачене пунктом 4 частини другої статті 6, пунктом 1 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції», до «Зведених відомостей про рішення органів Комітету про визнання вчинення суб'єктами господарювання порушень законодавства про захист економічної конкуренції, передбачених пунктом 1 статті 50, пунктом 4 частини 2 статті 6 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді спотворення результатів торгів (тендерів) та накладення штрафу», котрі розміщені у відкритому доступі на офіційному веб-сайті Антимонопольного комітету України <http://www.amc.gov.ua> у рубриці «Головна – Діяльність у сфері публічних закупівель».
- (30) 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 закупівель та для відхилення їх тендерних пропозицій протягом 3 років після винесення рішення.

8. ВИСНОВКИ ВІДДІЛЕННЯ.

- (31) Відповідно до статті 58 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Комітету з власної ініціативи чи за заявами осіб можуть переглянути рішення, прийняті ними у справах про порушення законодавства про захист економічної конкуренції та у заявах, справах про узгоджені дії, концентрацію, у разі, зокрема, якщо істотні обставини не були і не могли бути відомі органам Антимонопольного комітету України, що призвело до прийняття незаконного або необґрунтованого рішення.
- (32) Згідно із статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» підставами для зміни, скасування чи визнання недійсними рішень органів Комітету є:
- неповне з'ясування обставин, які мають значення для справи;
 - недоведення обставин, які мають значення для справи і які визнано встановленими;
 - невідповідність висновків, викладених у рішенні, обставинам справи;
 - порушення або неправильне застосування норм матеріального чи процесуального права.
- (33) Разом з тим слід зазначити, що незгода Товариства з розміром накладеного адміністративною колегією Відділення штрафу не може бути підставою для перегляду Рішення.
- (34) За результатами аналізу заяви ТЗОВ «Галицька торгова компанія від 15.08.2019 № 8/284 (вх. Відділення № 59-01/1012 від 19.08.2019) не встановлено обставин, які не були і не могли бути відомі органам Комітету, що призвело до прийняття незаконного або необґрунтованого рішення.
- (35) Обставини, на які Товариство посилається як на підстави для перегляду Рішення були відомі Відділенню та враховані під час прийняття Рішення і не можуть впливати на законність та обґрунтованість прийнятого Рішення.
- (36) Відділенням не встановлено, що Рішення було прийнято при неповному з'ясуванні обставин, які мають значення для справи; не доведенні обставин, які мають значення для справи і які визнано встановленими; невідповідності висновків, викладених у

Рішення, обставинам справи; при порушенні або неправильному застосуванні норм матеріального чи процесуального права.

- (37) Відповідно, підстави для зміни чи скасування Рішення, передбачені статтею 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції», не виявлені.
- (38) Відповідно до абзацу другого частини третьої статті 58 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за результатами перегляду органи Комітету можуть залишити рішення без змін.
- (39) За результатами перегляду Рішення підготовлено подання про попередні висновки у справі № 24/2019 про перегляд рішення від 15.10.2019 № 59-03/93п, копія якого разом із супровідним листом від 16.10.2019 № 59-02/1795 надіслана до ТЗОВ «Галицька торгова компанія».
- (40) Ознайомившись із поданням від 15.10.2019 № 59-03/93п, Товариство листом від 28.10.2019 № 8/362 (вх. № 59-01/1724 від 29.10.2019) зазначило про те, що за наслідками участі ТОВ «Галицька торгова компанія» і ФОП Титиша В.П. в одному тендері було проведено службове розслідування. За наслідками розслідування виявлено, що документи обома учасниками одночасно були подані помилково, оскільки на час подання документів у ФОП Титиша В.П. погіршився стан здоров'я внаслідок загострення хронічної хвороби, тому він погано усвідомлював свої дії.
- (41) Окрім того, Товариство вказує на те, що добровільно повідомило Відділення про узгоджені дії під час проведення тендеру та вжило всіх заходів стосовно припинення антиконкурентних дій, які не призвели до суттєвого обмеження конкуренції, надало усіх доказів, про які Товариству було відомо стосовно вчинення ним порушення.
- (42) З огляду на зазначені обставини, Товариство просить звільнити від накладення штрафу та заборони участі у інших процедурах закупівлі протягом трьох років.
- (43) Однак, вищевказані доводи Товариства не спростовують висновки адміністративної колегії Відділення, викладені в резолютивній частині Рішення, та не можуть бути підставою для зміни цього Рішення за результатами його перегляду.

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 58 і 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції» та пунктом 55 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 06 травня 1994 року за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Відділення:

ПОСТАНОВИЛА:

Залишити рішення адміністративної колегії Івано-Франківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10 червня 2019 року № 59/12-р/к (далі – Рішення) у справі № 4/2019 без змін.

Голова адміністративної колегії,
голова Відділення

Савчин Т.М.